T. C.

İSTANBUL ÜNİVERSİTESİ

SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ

TEMEL İSLAM BİLİMLERİ ANA BİLİM DALI

İSLAM HUKUKU BİLİM DALI

DOKTORA TEZİ

EBÜ'L-LEYS ES-SEMERKANDÎ'NİN "EN-NEVÂZİL" İSİMLİ ESERİ: TENKİTLİ NEŞİR VE İNCELEME (İCÂRÂT BÖLÜMÜNDEN ESERİN SONUNA KADAR)

ABDULLAH DEMİRCİ

2502160341

TEZ DANIŞMANI

PROF. DR. MÜRTEZA BEDİR

İSTANBUL - 2021

ÖZ

EBÜ'L-LEYS ES-SEMERKANDÎ'NİN "*EN-NEVÂZİL*" İSİMLİ ESERİ: TENKİTLİ NEŞİR VE İNCELEME (İCÂRÂT BÖLÜMÜNDEN ESERİN SONUNA KADAR)

ABDULLAH DEMİRCİ

Şeybânî'nin *Zâhiru'r-rivâye-Nâdiru'r-rivâye* olmak üzere ikili bir tasnife tabi tutulan eserleri, Hanefî mezhebinde mezhep içi üç hukuk önermesinin ilk ikisinin temelini teşkil etmektedir. Hicri IV. yüzyılın önde gelen fakihlerinden Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil*'i ise üçüncü ve son hukuk önermesini içermekte olup *vâkıât* eserlerinin ilk örneğini temsil etmektedir. Bu çalışmada kütüphanelerde yazma halinde bulunan ve Hanefî mezhebinde yepyeni bir literatürün doğmasına öncülük eden *Kitâbü'n-Nevâzil*'in -hacminin genişliğine binaen- son yarısının, klasik tahkik yöntemlerinden farklı olarak metin tenkidi sahasında soyağacı/stemmatik yöntemi olarak bilinen metoda göre tenkitli neşri yapılmıştır.

Elde edilen veya ortaya çıkarılan asıl (tali olmayan) vasfını haiz gerçek ve sanal nüshaların tamamının tahkik işleminde kullanıldığı söz konusu yöntemin, esere ait metnin, müellifin kaleminden/dilinden çıkmış haline en yakın versiyonunu ortaya koyma konusunda klasik yöntemlere göre oldukça başarılı olduğu gözlemlenmiştir. Soyağacı yönteminin Temel İslam Bilimleri literatüründe yer alan klasik eserler üzerinde uygulanması, daha güvenilir metinler ortaya çıkarmak adına güçlü bir alternatif teşkil etmektedir.

Anahtar Kelimeler: İslam Hukuku, Semerkandî, Kitâbü'n-Nevâzil, Metin Tenkidi, Tahkik, Soyağacı/Stemmatik Yöntemi.

ABSTRACT

ABU AL-LAYTH AL-SAMARQANDI'S WORK TITLED “AL-NAWÂZIL”: CRITICAL PUBLICATION AND EXAMINATION (FROM THE IJÂRÂT SECTION TO THE END OF THE WORK)

ABDULLAH DEMIRCI

Kitab al-Newâzil of Abu al-Layth al-Samarqandî, one of the leading jurists of the fourth century hijri, is the first example of the works classified as “al-waqiat” that contains the third and last legal proposition after the works of Shaybani which were classified in a binary way as *Zahir al-riwayah-Nadir al-riwayah* and which also form the basis of the first two of the intra-sectarian law prepositions in the Hanafi sect. In this study, the last half of *Kitab al-Nawazil*, which hasn’t been printed before and still is a manuscript and pioneered the birth of a new literature in the Hanafi sect; critically published according to the method known as the genealogical/stemmatic method in the field of text criticism, different from the classical tahqeeq methods.

The method in question, in which all of the real and virtual copies obtained or revealed with the original (non-secondary) qualifications are used in the tahqeeq process observed to be utmostly successful compared to classical methods in revealing the closest version of the author's pen/language. The application of the genealogy method on classical works in the Basic Islamic Sciences literature constitutes a strong alternative to produce more reliable texts.

Key Words: Islamic Law, Samarqandi, Kitab al-Nawazil, Text Criticism, Tahqeeq, Genealogical/Stemmatic Method.

ÖNSÖZ

Hanefî hukuk ekolünde fıkhî kaide ve kurallar, büyük ölçüde mezhebin hukuk önermelerinden elde edilir. Hanefî mezhebinde üç temel hukuk önermesi bulunmaktadır. Bunların ilkini *Zâhiru'r-rivâye*, diğerini *Nâdiru'r-rivâye* eserleri teşkil etmektedir. Her iki kategoride yer alan eserlerin tamamı, Hanefî mezhebi kurucularından İmam Muhammed eş-Şeybânî'ye (v. 189/805) aittir. Bu eserler, mezhebin kurucu kimlikleri kabul edilen Ebû Hanîfe (v. 150/767), Ebû Yusuf (v. 182/798) ve İmam Muhammed'in görüşlerini ihtiva etmektedir. Bir alt kategoride yer alan ve hukuku devam ettirme özelliği bulunan üçüncü hukuk önermesi ise *vâkıât/nevâzil* eserleridir. Bu eserler, sonraki nesillerde yer alan fukahanın büyük ölçüde daha önce meydana gelmemiş hadiseler karşısında beyan ettikleri normları konu edinmiştir. İşte bu eserlerin ilk örneği, Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin talebelerine imla usulüyle aktardığı *Kitâbü'n-Nevâzil* isimli eseridir. Hanefî mezhebinde yeni bir literatürün oluşmasını sağlayan ve hicrî IV. yüzyılda başlayıp VI. yüzyılda zirveye ulaşan *nevâzil* literatürünü temsil eden bu eser, türünün ilk örneği olma özelliğinin yanında daha sonra oluşan *vâkıat/nevâzil* edebiyatına da yön vermiştir.

Çalışmamızda *Kitâbü'n-Nevâzil*'in son yarısını teşkil eden kısmının, klasik tahkik yöntemlerinden farklı olarak daha çok batıda yoğun bir şekilde takip edilen soyağacı/stemmatik yöntemi kullanılarak tenkitli neşri yapılmıştır. Tez, bir giriş ve dört bölümden oluşmaktadır. Giriş kısmında tezin konusu, önemi, amacı, muhtevası, yöntemi ve kaynakları hakkında bilgi verilmiştir. Ayrıca literatür değerlendirmesi yapılmıştır. Birinci bölümde Semerkandî ve *Kitâbü'n-Nevâzil*'in etraflıca tanıtımı yapılmıştır. İkinci bölümde tenkitli neşri yapılan eserin elde edinilen yurt içi ve yurt dışı nüshaları detaylı bir şekilde tanıtılmıştır. Üçüncü bölümde metin tenkidi hakkında genel bir değerlendirme yapıldıktan sonra soyağacı yöntemi etraflıca incelenmiş olup *Kitâbü'n-Nevâzil*'in ilgili metninin söz konusu yönteme göre tahkiki hakkında detaylı bilgi verilmiştir. Çalışmanın dördüncü bölümünde tahkiki yapılan ilgili metnin emsal nüshası yer almaktadır. Sonuç başlığı altında çalışmada elde

edilen sonuçlara yer verilmiştir. Ekler bölümünde ise Ali Paşa ve Topkapı ailelerine ait tahkikli metinlere yer verilmiştir.

Öncelikle bu meşakkatli çalışmanın tamamlanmasını nasip eden Yüce Rabbime sonsuz hamd-û senâlar olsun. Takdir edilmelidir ki bu tezin teşekkül ve tekamülünde kendilerine teşekkürle mukabelede bulunmanın vefa borcu olduğu birçok kişinin katkısı olmuştur. Tez konusunun belirlenmesinden itibaren yaptığım çalışmaları titizlikle takip ederek yardımlarını ve önerilerini esirgemeyen kıymetli danışman hocam Prof. Dr. Mürteza Bedir'e, bu süreçte fikirlerinden istifade ettiğim tez izleme komitesinde bulunanan kıymetli hocalarım Prof. Dr. Abdusselâm Arı ve Prof. Dr. Şükrü Özen'e teşekkürü bir borç bilirim. Pek değerli hocam Prof. Dr. Abdusselâm Arı'nın tezin tamamlanmasına az bir süre kala emekliliğe ayrılmasını müteakip komitede yer alan Prof Dr. Abdullah Kahraman hocama da katkılarından dolayı teşekkür ederim. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in ilk yarısını bu projenin bir parçası olarak çalışan ve sürekli istişare halinde olduğumuz Muhammed Hafız Karamustafaoğlu ile tenkitli neşir konusunda yardımlarını esirgemeyen TDV İSAM Tahkik Yayın Kurulu üyesi Okan Kadir Yılmaz'a, metinde geçen Farsça ifadelerin kontrolünde kıymetli vakitlerini ayırarak katkı veren Dr. Öğr. Üyesi Muzaffer Kılıç ile Arş. Gör. Ahmet Zahit Demirciler'e en içten saygı ve şükranlarımı sunarak bu çalışmanın hayırlara vesile olmasını Cenâbı Allah'tan niyaz ederim.

Hassaten yetişmemde büyük emekleri olan ve eğitim hayatım boyunca her türlü desteği takdim eden anne ve babama, ilim yolculuğunda bugünlere gelmeme vesile olup üzerimde emeği olan tüm hocalarıma, çalışmalarımı anlayışla karşılayarak bana her konuda destek olan sevgili eşime ve nihayet bu çalışma esnasında kendilerine yeterli zaman ayıramadığım oğlum ve kızıma teşekkür ederim.

Gayret kuldan, muvaffakiyet Yüce Mevlâ'dandır.

KIRKLARELİ - 2021

ABDULLAH DEMİRCİ

İÇİNDEKİLER

ÖZ ..... **II**
ABSTRACT ..... **III**
ÖNSÖZ ..... **IV**
ŞEKİLLER LİSTESİ ..... **XI**
KISALTMALAR LİSTESİ ..... **XII**
GİRİŞ **1**

BİRİNCİ BÖLÜM
EBÜ'L-LEYS ES-SEMERKANDÎ VE "KİTÂBÜ'N-NEVÂZİL" İSİMLİ ESERİ

1. Ebü'l-Leys es-Semerkandî: Hayatı ve Eserleri 6
   1.1. İsmi, Künyesi, Lakabı ve Nisbeti 6
   1.2. Doğum ve Vefatı 7
   1.3. İlmi Şahsiyeti, Hocaları ve Talebeleri 10
   1.4. Eserleri 13
2. *Kitâbü'n-Nevâzil* İsimli Eserin Tanıtımı 16
   2.1. Adı, Müellife Aidiyeti, Telif Yeri ve Tarihi 16
   2.2. Muhtevası, Yöntemi ve Kaynakları 18
   2.3. Önemi ve Literatürdeki Yeri 22

İKİNCİ BÖLÜM
***KİTÂBÜ'N-NEVÂZİL*'İN YAZMA NÜSHALARI**

1. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Nüshaları Hakkında Genel Bir Değerlendirme 27
2. *Kitâbün-Nevâzil*'in Nüshaları: 29
   2.1. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Yurt İçi Nüshaları: 32
      2.1.1. Süleymaniye Kütüphanesi, Şehit Ali Paşa, nr. 935. 32
      2.1.2. İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Kütüphanesi, nr. A 3459. 33
      2.1.3. Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Kütüphanesi, nr. A879. 35
      2.1.4. Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2252/2353. 36
      2.1.5. Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1179. 39
      2.1.6. Süleymaniye Kütüphanesi, Carullah, nr. 960. 41

2.1.7. Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692. 42
2.1.8. Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409. 44
2.1.9. Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 689. 46
2.1.10. Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690. 47
2.1.11. Âtıf Efendi Kütüphanesi, nr. 01170. 48
2.1.12. Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989. 50
2.1.13. Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226. 51
2.1.14. Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2414. 52
2.1.15. Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274. 54
2.1.16. Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1180. 56
2.1.17. Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 725. 58
2.1.18. Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Kütüphanesi, nr. 683. 60
2.1.19. Kayseri İl Halk Kütüphanesi, Raşit Efendi, nr. 26869. 62
2.1.20. Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418. 63
2.1.21. Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 724. 64
2.2. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Yurt Dışı Nüshaları: 66
2.2.1. Suriye Esed Kütüphanesi, nr. 9862. 66
2.2.2. Mısır Ezher Kütüphanesi, nr. 44450 68
2.2.3. Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye, nr. 565. 69
2.2.4. Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye, nr. 41910. 70
2.2.5. Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696. 72
2.2.6. Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye, nr. 13924. 73

ÜÇÜNCÜ BÖLÜM

KİTÂBÜ'N-NEVÂZİL'İN TAHKİKİNDE TAKİP EDİLEN YÖNTEM

1. Metin Tenkidi Hakkında Genel Bir Değerlendirme 75
1.1. Metin Tenkidi Kavramı 75
1.2. Metin Tenkidinin Tarihsel Arka Planı 78
1.2.1. Batı Kültüründe Metin Tenkidi 78
1.2.2. İslam Kültüründe Metin Tenkidi 80
1.3. Metin Tenkidi Yöntemleri 84
1.4. Metin Tenkidinde Soyağacı Yöntemi 88

1.4.1. Yöntemin Tarihi Seyri 89
1.4.2. Yöntemin Mahiyeti ve Aşamaları 90
1.4.2.1. Birinci Aşama: Tespit (Recensio) Aşaması 92
1.4.2.1.1. Genel İlkeler 93
1.4.2.1.2. Şema Çıkarma Yöntemi ve Metin İnşası 98
1.4.2.2. İkinci Aşama: İnceleme (Examinatio) Aşaması 103
1.4.2.2.1. Aşama Hakkında 103
1.4.2.2.2. Hataları Düzeltme ve Metin Tercih Esasları 105
1.4.3. Yönteme Yöneltilen Eleştiriler ve Bunların Değerlendirilmesi 116
2. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Soyağacı Yöntemine Göre Tahkiki 120
2.1. *Kitâbü'n-Nevâzil* Nüshalarının Soyağacı Şeması (Recensio Aşaması) 121
2.1.1. Nüshaların Ana Aileleri 125
2.1.2. Ali Paşa Ailesi Soyağacı Şeması 131
2.1.2.1. Ali Paşa Ailesi: Ali Paşa Kolu Nüshalarının Soyağacı Şeması 134
2.1.2.2. Ali Paşa Ailesi: İstanbul Kolu Nüshalarının Soyağacı Şeması 145
2.1.3. Esed Ailesi Soyağacı Şeması 147
2.1.4. Topkapı Ailesi Soyağacı Şeması 149
2.1.5. Ailelerin Alt-Emsal Nüshalarının Müşterek Kaynağı: Emsal Nüsha 161
2.2. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Emsal Nüsha Metninin Onarımı (Examinatio Aşaması) 165

DÖRDÜNCÜ BÖLÜM

KİTÂBÜ'N-NEVÂZİL'İN TAHKİKLİ METNİ

(İCÂRÂT BÖLÜMÜNDEN ESERİN SONUNA KADAR)

باب الإجارات 172
باب آخر من الإجارات 226
باب المزارعة 234
باب الشّهادات 250
باب أدب القاضي 275
باب الدّعوى 284

باب الإقرار 294
باب المضاربة 302
باب الشّفعة 305
باب الذّبائح والضّحايا 322
باب الغصب والضّمان 336
باب الدّيات والقصاص 362
باب السّرقة والحدود 375
باب الوديعة والعارية 386
باب الهبة والصّدقة 409
باب اللّقيط واللّقطة 429
باب الأشربة 433
باب الوقف 437
باب الوكالة 498
باب الكفالة 512
باب القسمة 516
باب العَتَاق 523
باب الشّرب 545
باب الشّركة 563
باب الوصايا 569
باب المواريث 637
باب الصّلح 645
باب الرّهن 669
باب السّير 671

باب تنبيه المجيب وتصحيح الجواب 675
باب من تكلّم بكلام يكون كفرًا أو لا يكون 698
باب الكراهية 705
باب مسائل شتّى متفرّقة 727
باب الكسب 733
باب من الصّلاة 737
باب التّأويلات 742
باب الفتوى 763
باب فضل أهل الفقه 776
باب الرّدّ على الجهميّة والمبتدعة 787
باب الحكايات 795
باب التّاريخ 809
SONUÇ 815
BİBLİYOGRAFYA 818
EKLER 838
ÖZGEÇMİŞ 1987

ŞEKİLLER LİSTESİ

Şekil 1: *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Babları…….....20

Şekil 2: Örnek Soyağacı Şeması…….....100

Şekil 3: *Kitâbü'n-Nevâzil* Nüshalarının Üye Olduğu Aileler….....131

Şekil 4: *Ali Paşa* Ailesi Soyağacı Şeması……...134

Şekil 5: *Ali Paşa* Ailesi *Ali Paşa* Kolu Soyağacı Şeması……135

Şekil 6: *Ali Paşa* Ailesi *İstanbul* Kolu Soyağacı Şeması……145

Şekil 7: *Topkapı* Ailesi Soyağacı Şeması……150

Şekil 8: Kayıp Ara Nüshaları Gösteren Örnek Bir Şema……162

Şekil 9: *Kitâbü'n-Nevâzil* Nüshalarının Detaylı Soyağacı Şeması…..163

KISALTMALAR LİSTESİ

a. mlf.	:	Aynı müellif
a.e.	:	Aynı eser
a.g.e.	:	Adı geçen eser
bs.	:	Basım
c.	:	Cilt
çev.	:	Çeviren
DİA	:	Türkiye Diyanet Vakfı İslâm Ansiklopedisi
ed.	:	Editör
haz.	:	Hazırlayan
ktp.	:	Kütüphane
md.	:	Madde
nr.	:	Demirbaş numarası
nşr.	:	Neşreden
v.	:	Vefatı
s.	:	Sayfa
sy.	:	Sayı
t.y.	:	Tarih yok
thk.	:	Tahkik eden
trc.	:	Tercüme eden
ts.	:	Tarihsiz
vd.	:	Ve diğerleri
bkz.	:	Bakınız
vr.	:	Varak
y.y.	:	Yayın yeri yok

GİRİŞ

I. TEZİN KONUSU, ÖNEMİ VE AMACI

Hanefî hukuk ekolünde gerek fıkhî hükümler gerekse bu hükümlerden elde edilen fıkhî kaide ve kurallar, büyük ölçüde mezhebin üç hukuk önermesinden ilk ikisini teşkil eden *Zâhiru'r-rivâye* ve *Nâdiru'r-rivâye* eserlerine dayanmaktadır. Mezhebin kurucu kimlikleri kabul edilen Ebû Hanîfe, Ebû Yusuf ve İmam Muhammed'in görüşlerini ihtiva eden bu kaynakların ardından hukuku kuran değil, daha çok onu devam ettiren ve boşluk doldurucu niteliğe sahip üçüncü hukuk önermesi ise *vâkıât/nevâzil* türü eserlerdeki görüşlerdir. Söz konusu eserler, mezhep kurucularından sonra gelen nesillerde yetkinlik kazanmış fukahanın/meşâyıhın genellikle henüz vuku bulmamış olaylar karşısında ortaya koydukları görüş ve içtihatlarını konu edinmiştir. Mezhebin teşekkülünün tamamlanmasında önemli rol oynayan bu eserlerin ilk örneği Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin telif ettiği *Kitâbü'n-Nevâzil* isimli fıkıh eseridir. Hanefî mezhebinde yeni bir literatürün oluşmasını sağlayan ve Hicrî IV. yüzyılda başlayıp VI. yüzyılda zirveye ulaşan *nevâzil* literatürünü temsil eden bu eser, türünün ilk örneği olma özelliğinin yanında daha sonra oluşan *vâkıat/nevâzil* edebiyatına da yön vermiştir.

Kitâbü'n-Nevâzil, Hanefî mezhebinin doğduğu coğrafyadan (Irak) farklı bir bölgede (Horasan ve Maveraünnehir'de) yaşamış fakihlerin fıkıh ve içtihat faaliyetlerini bir araya getirmiştir. Böylece mezhep görüşlerinin farklı bölgelerde cari olan örfler, siyasi, toplumsal ve ekonomik şartlar karşısında nasıl evrildiği ve Irak adetlerine dayalı hükümlerin mezhebin ana hükümlerinden ne şekilde ayıklandığı gözler önüne serilmiştir.

Tezin ana konusunu, elde edilen en sağlam nüshalara dayanarak Semerkandî'ye ait *Kitâbü'n-Nevâzil*'in son yarısını teşkil eden ve İcârât bölümüyle başlayıp Târîh bölümüyle son bulan kısmının tenkitli neşri teşkil etmektedir. Çalışmamızda söz konusu eserin ilgili kısmına ait metnin, stemmatik/soyağacı yöntemi takip edilerek müellifin kaleminden çıkmış haline en yakın versiyonunu ortaya çıkarmak ve bunu, alanda ilmi çalışmalar yapan araştırmacıların hizmetine

sunmak hedeflenmektedir. Çalışmada ayrıca tahkikte kullanılan söz konusu yöntem detaylı bir şekilde incelenmiş ve *Kitâbü'n-Nevâzil*'in ilgili metnine uyarlanmıştır.

II. TEZİN MUHTEVASI, YÖNTEMİ VE KAYNAKLARI

Çalışma bir giriş ve dört bölümden oluşmaktadır. Giriş bölümünde tezin konusu, önemi ve amacının yanı sıra muhtevası, yöntemi, kaynakları ve literatür değerlendirmesi ele alınmıştır. ***"Ebü'l-Leys es-Semerkandî ve Kitâbü'n-Nevâzil İsimli Eseri"*** başlığını taşıyan ve iki başlık içeren birinci bölümde ilk başlık Semerkandî'nin biyografisi için ayrılmıştır. Burada ilk olarak müellifin ismi, künyesi, lakabı ve nisbeti ele alınmıştır. Akabinde tespit edebildiğimiz kadarıyla müellifin hayatını ele alan eserlerde daha önce değinilmeyen doğum tarihiyle ilgili bazı yeni bulgulara değinilmiştir. İhtilaflı olan vefat tarihi bazı karinelere başvurularak belli bir yıla hasredilmiştir. Müellifin ilmi şahiyeti, hocaları, talebeleri ve eserleri de genel hatlarıyla bu başlık altında incelenmiştir. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in tanıtımının yapıldığı ikinci başlıkta ise ilk olarak söz konusu eserin adı ve müellife aidiyeti araştırılmıştır. Eserin telif yerinin de belirlendiği başlıkta bazı karineler öne sürülerek *Kitâbü'n-Nevâzil*'in telif tarihi saptanmıştır. Ardından eserin muhtevası, yöntemi, kaynakları, önemi ve literatürdeki yeri incelenmiştir. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in çeşitli nüshalarına ilaveten Bağdâdî'nin *Târîhu Bağdâd*; Zehebî'nin *Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'* ile *Tezkiretü'l-huffâz*; Kureşî'nin *el-Cevâhiru'l-mudiyye*; İbn Kutluboğa'nın *Tâcü't-terâcim*; Kâtib Çelebi'nin *Keşfu'z-zunûn*; İbn 'Âbidîn'in *Şerhu 'Ukûdi resmi'l-müftî*; Leknevî'nin *el-Fevâ'idü'l-behiyye* ve Mürteza Bedir'in *Buhara Hukuk Okolu* adlı eserleri bu bölümde başvurulan temel kaynaklardır.

"Kitâbü'n-Nevâzil'in Yazma Nüshaları" adlı ikinci bölümde ilk olarak elde edilen nüshalar hakkında genel bir değerlendirme yapılmıştır. Akabinde *Kitâbü'n-Nevâzil*'in hem yurt içi hem de yurt dışında bulunan kütüphanelerdeki yazmaları detaylı bir şekilde tanıtılmıştır. Bu bölümde söz konusu nüshaların tamamının yanı sıra dünyadaki çeşitli kütüphanelere ait kataloglar ve bazı internet siteleri referans alınmıştır.

Çalışmanın ana bölümü olan üçüncü bölüm ***"Kitâbü'n-Nevâzil'in Tahkikinde Takip Edilen Yöntem"*** başlığını taşımaktadır. Bölüm iki ana başlıktan

oluşmaktadır. Birinci başlıkta ilk olarak metin tenkidi kavramı hakkında genel bir değerlendirme yapılmıştır. Metin tenkidi kavramı, tarihsel arka planı ve yöntemleri ele alındıktan sonra *Kitâbü'n-Nevâzil*'in tahkikinde takip edilen metot olan soyağacı yöntemi detaylı bir şekilde incelenmiştir. Bölümün ikinci başlığında ise söz konusu yöntemin iki aşamasının da *Kitâbü'n-Nevâzil* üzerinde uygulanmasıyla ilgili detaylı bir araştırma yapılmıştır. Tercümeleriyle beraber Paul Maas'ın *Textual Criticism*; Bergstrasser'ın *Usûlü nakdi'n-nüsûs*; Abdüsselam Hârûn'un *Tahkîkun-nüsûs*; Salâhuddîn el-Müneccid'in *Kavâ'idu tahkiki't-türâs*; Beşşâr 'Avvâd'ın *Tahkiku't-türâs*; Abdü'l-hâdî el-Fadlî'nin *Tahkiku't-türâs*; Mutâ' et-Tarâbîşî'nin *fi Menheci tahkîki'l-mahtûtât*; Ahmed el-Harrât'ın *Muhâdarât fi tahkîki'n-nüsûs*; Muhyiddîn es-Sirhân'ın *Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye*; Ramadan Abdüttevvab'ın *Menâhicü tahkîki'-türâs*; Muhammed Altuncî'nin *el-Minhâc*; Abdülmecid Diyâb'ın *Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî*; Abdullah 'Useylân'ın *Takîku'l-mahtûtât*; Abdüssettar el-Halvecî'nin *el-Mahtûtât ve't-türâsü'l-'Arabî*; İyâd et-Tabbâ''ın *Menhecü tahkîki'l-mahtûtât*; Salahattin Polat'ın *Metin Tenkidi* ve İSAM'ın hazırladığı *Tahkikli Neşir Kılavuzu* eserleri tezin bu bölümünde başvurulan kaynaklar arasındadır.

Çalışmanın dördüncü bölümü ***"Kitâbü'n-Nevâzil'in Tahkikli Metni (İcârât Bölümünden Eserin Sonuna Kadar)"*** başlığını taşmaktadır. Burada *Kitâbü'n-Nevâzil*'in son yarısını teşkil eden kırk bir başlığın, soyağacı yöntemine göre ve tüm ailelerin metinlerini tahkik faaliyetine dahil ederek tenkitli neşri yapılmıştır. Eserin tahkikli metnini oluştururken tezin ikinci bölümünde detaylı bir şekilde açıklandığı üzere *Kitâbü'n-Nevâzil*'in asıl nüshaları referans alınmış olup tali nüshalar dikkate alınmamıştır. Metinde geçen şahısların tanıtımında birinci bölümde adı geçen tabakât kitaplarından istifade edilmiştir. Hadislerin tahricinde ise temel hadis kaynaklarına başvurulumuştur.

Tezde yer alan son başlık ise ulaşılan neticelerin yer aldığı sonuç başlığıdır. İki ekin bulunduğu ekler bölümde ise ilk olarak Ali Paşa Ailesini oluşturuan nüshlardan elde edilen tahkikli metin yer almaktadır. İkinci ekte ise Topkapı Ailesine ait tahkikli metne yer verilmiştir.

III. LİTERATÜRÜN DEĞERLENDİRİLMESİ

Tespit edebildiğimiz kadarıyla Türkiye'de Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil*'i üzerine ilk müstakil araştırmayı 1996 yılında *"Hanefi Mezhebi'nde Nevazil literatürünün doğuşu ve Ebu'l-Leys es-Semerkandi'nin Kitabu'n-nevazil'i"* başlıklı yüksek lisans teziyle Eyyüp Said Kaya yapmıştır. Ancak başlıktan da anlaşılacağı üzere tez, söz konusu eserin tahkikini değil, incelenmesini hedeflemektedir ki yazar, *Kitabu'n-nevazil*'in İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Kütüphanesi'ndeki nüshasıyla yetinerek eseri farklı yönlerden incelemiştir. Buna benzer diğer bir çalışma ise İsmail Güllük'e aittir. 2003 yılında hazırladığı *"Ebü'l-Leys Semerkandî'nin Nevâzil'i ışığında sosyal-olgu fetvâ ilişkisi"* başlıklı yüksek lisans tezinde araştırmacı yine aynı nüsha üzerinden tezini tamamlamıştır.

Türkiye'de *Kitabü'n-Nevâzil*'in tahkiki özelinde yapılan ilk çalışma 2010 yılında hazırlanan *"Ebu'l-Leys es-Semerkandî'nin "En-Nevâzil" Adlı Eserindeki "Kitabu'l-Hiyel" Bölümünün Edisyon Kritiği (983/373)"* başlıklı tezdir. Araştırmacı Zaher Alqudah'ın hazırladığı yüksek lisans tezinde, söz konusu kitabın sadece Hiyel bölümü Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 724 ve Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 725 nühaları olmak üzere toplam iki nüsha üzerinden tahkik edilmiştir.

Tespit edebildiğimiz kadarıyla yurt dışında *Kitâbü'n-Nevâzil*'in tahkikiyle ilgili yapılan çalışmaların ilki Mısır Kahire Üniversitesi'nde yapılmıştır. Muhammed Ömer Zü'n-nûn tarafından 2008 yılında hazırlanan yüksek lisans tezinde söz konusu eserin başlangıcından Talâk bölümünün sonuna kadar olan kısım altı nüsha kullanılarak tahkik edilmiştir. Araştırmacı, tahkik işleminde klasik yöntemi takip etmiş olup Mısır kütüphanelerinde yer alan nüshalar ile yetinmiştir.

2013 yılında Londra Üniversitesi'nde (University of London) yapılan bir diğer çalışma ise Abdurrahman Mangera tarafından hazırlanan doktora tezidir. Bu çalışmada *Kitâbü'n-Nevâzil*'in başından Nafakât ve Süknâ başlığının sonuna kadar olan kısım, klasik yönteme göre dört nüsha esas alınarak tahkik edilmiştir.

Yine 2013 yılında Mısır Kahire Üniversitesi'nde Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil*'inin son yarısının tahkiki yapılmıştır. Sâmih Şefîk Abdü'l-Mu'tî tarafından hazırlanan yüksek lisans tezinde *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Lakît ve Lükata bölümünden eserin sonuna kadar olan kısım tahkik edilmiştir. Tezi elde edemediğimizden araştırmacının dayandığı nüshaları ve takip ettiği yöntemi tespit edemedik. Tezin, yukarıda aynı üniversitede 2008 yılında hazırlanan tezi tamamlayıcı mahiyette olduğu ihtimaller arasındadır.

Eserin tamamının tahkik edildiği tek çalışma 2017 yılında Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye tarafından yayınlanmıştır. Muhammed Sâlim Hâşim'in tahkikiyle hazırlanan çalışmada sadece bir nüshaya başvurulmuştur. Eserde Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2252/2353 nüshasıyla yetinildiği için söz konusu nüshada eksik olan son iki bölüm yer almamıştır. Kitabın metnini ortaya çıkarma işleminde tek nüshaya dayandığı için bu çalışmanın tahkik olarak nitelendirilmesi oldukça zordur.

Son olarak Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye 2004 yılında Ebü'l-Leys es-Semerkandî'ye nispet ederek *Fetâvân'n-Nevâzil* adıyla bir eser yayınlamıştır. Ancak bu eser aslında Burhâneddin el-Merğinânî'nin (v. 593/1197) *Muhtârâtü'n-Nevâzil*'idir.

Görüldüğü gibi Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil*'i üzerinde henüz yeterli çalışma yapılmamıştır. Bütün bu eksiklikler karşısında İslam Hukuk Tarihi ve özellikle Hanefi mezhep geleneğinde çok derin etkiler bırakmış olan böyle büyük bir eserin henüz günümüz okuyuşuyla tam ve sağlıklı olarak buluşturulmamış olması bu tezin çıkış noktasını teşkil etmiştir. Eserin ilk bölümü de aynı şekilde Danışman hocam Murteza Bedir'in bir projesi kapsamında bir başka doktora adayı tarafından çalışılmaktadır. Aşağıda detaylı olarak anlatacağımız üzere nüshaların dikkatli bir inceleme sonucunda seçilmesi sayesinde Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* adlı çalışmasının asıl metnine en yakın nüshasıyı oluşturmak çalışmanın ana hedefini teşkil etmektedir.

BİRİNCİ BÖLÜM

EBÜ'L-LEYS ES-SEMERKANDÎ VE "*KİTÂBÜ'N-NEVÂZİL*" İSİMLİ ESERİ

1. Ebü'l-Leys es-Semerkandî: Hayatı ve Eserleri

1.1. İsmi, Künyesi, Lakabı ve Nisbeti

Müellifin adı, künyesi, lakabı ve nisbetiyle ilgili bilgiler, kendi eserlerinde ve terâcim-tabakât tarzı kaynaklarda yer almaktadır. Tahkikini yaptığımız *Kitâbü'n-Nevâzil* isimli eserinin hem mukaddimesinde hem de son bölümünde söz konusu bilgilere yer verilmektedir. Buna göre müellifin tam adı Nasr b. Muhammed b. Ahmed b. İbrahim b. el-Hattâb'dır.[1] Künyesi Ebü'l-Leys'dir.[2]

Semerkandî, kaynaklarda "müfessir",[3] "muhaddis",[4] "zâhid"[5] ve "vâiz"[6] lakaplarıyla anılmaktadır. Fıkıh alanındaki yetkinliğinden dolayı "fakîh"[7] lakabıyla meşhur olmuştur. Bundan dolayı örneğin *Kitâbü'n-Nevâzil*'in birçok nüshası "kâle'l-fakîh"[8] ve "kâle'l-fakîhü'z-zâhid"[9] ibareleriyle başlamaktadır. Bunların yanında Semerkandî, "imâmü'l-hüdâ" lakabıyla da bilinmektedir.[10] Neredeyse kaynakların

---

[1] Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed es-Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 2ª, 323ª; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 1ª, 392ª; Ebû Muhammed Muhyiddîn Abdülkâdir b. Muhammed el-Kureşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye fi tabakâti'l-hanefiyye**, nşr. Mîr Muhammed Kütüphane, Karatçi, t.y., C. II, s. 196; Ebü'l-Fidâ' Zeynüddîn Kâsım İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, thk. Muhammed Hayr Ramadan Yusuf, Dâru'l-kalem, Dimeşk, 1413/1992, s. 310; Ebü'l-Hasenât Muhammed Abdülhay b. Muhammed Abdilhalîm el-Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye fi terâcimi'l-Hanefiyye**, nşr. Muhammed Bedruddin en-Na'sânî, Matba'atü's-Seâ'de, Mısır, 1324, s. 220.

[2] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 2ª; **A.e.**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 2ª; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 2ª; Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310.

[3] Ebû Abdillah Şemsü'd-dîn Muhammed b. Ahmed b. Kaymaz ez-Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, 3. Baskı, thk. Şuayb el-Arna'ût, Müessesetü'r-risâle, Beyrut, 1405/1985, C. XVI, s. 322.

[4] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.

[5] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.

[6] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 337.

[7] Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 221.

[8] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 2ª; **A.e.**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 2ª; **A.e.,** Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, vr. 2ª; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 2ª.

[9] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 2ª; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 2ª; **A.e.**, Dârü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 2ª.

[10] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310.

tamamında belirtildiği üzere günümüzde Özbekistan'da yer alan Semerkant şehrine nispetle "Semerkandî" nisbesiyle anılmaktadır.[11]

1.2. Doğumu ve Vefatı

Semerkandî'nin doğumuyla ilgili başvurduğumuz tabakât kaynaklarında detaylı bir bilgiye rastlayamadık. Dolayısıyla doğum tarihi ve yeriyle ilgili net bir bilgiye ulaşmak en azından mevcut kaynaklarla mümkün değildir. Ancak elimizde aynı koldan geldiği anlaşılan biri VIII. yüzyılda diğeri XI. yüzyılın son yarısında istinsah edilen iki *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshasında Semerkandî'nin elli beş yaşında vefat ettiği bilgisi yer almaktadır.[12] Bu bilgi -şayet doğruysa- müellifin doğum tarihine ışık tutacak nitelikte bir karinedir. Aşağıda ele alınacağı üzere Semerkandî'nin farklı vefat tarihlerinden yaşı çıkarıldığında doğum tarihine ulaşılabilir. Buna göre farklı vefat tarihlerini dikkate alarak Semerkandî'nin 318/930-31, 320/932, 321/933, 326/937-38, 327/938-39, 328/939-40, 338/949-50, 341/952-53 yıllarından birisinde doğmuş olması muhtemeldir. Yine hemen hemen tüm kaynaklarda sadece Semerkant'a nispet edilmesi,[13] onun burada doğmuş ve hayatının önemli bir bölümünü, belki de tamamını burada geçirmiş olma ihtimalini kuvvetlendirmektedir. Bazı kaynaklarda Semerkandî'nin babası Muhammed b. Ahmed b. İbrahim'in daha önce yaşadığı Semerkant'ta bulunan Versenîn köyünden, aynı şehrin bir başka köyü olan Tûz'a intikal ettiğinden bahsedilmektedir.[14] Bu bilgiye göre müellifin bu iki köyden birinde doğmuş olması muhtemeldir.

Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin vefat tarihine gelince burada birçok rivayet göze çarpmaktadır. Elimizdeki tabakât kaynaklarına ek olarak *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshalarında yer alan bilgilerden müellifin vefat tarihiyle ilgili sekiz farklı rivayete

---

[11] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310; Salâhuddîn Halil b. Aybek es-Sadefî, **el-Vâfî bi'l-vefeyât**, thk. Ahmed el-Arna'ût-Türkî Mustafa, Dâru İhyâi't-Türâsi'l-'Arabî, Beyrut, 2000, C. XXVII, s. 54; Ömer b. Rıdâ Kehhale, **Mu'cemü'l-müellifîn**, Dâru İhyâi't-Türâsi'l-'Arabî, Beyrut, t.y., C. XIII, s. 91.

[12] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 275[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 224[b].

[13] Sadefi, **el-Vâfî bi'l-vefeyât**, C. XXVII, s. 54; Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310; Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 220; Kehhale, **Mu'cemü'l-müellifîn**, C. XIII, s. 91.

[14] Ebû Abdillah Şihânü'd-dîn Yâkût b. Abdillah el-Hamevî, **Mu'cemü'l-büldân**, 2. Baskı, Dâru Sâdır, Beyrut, 1995, C. II, s. 57.

ulaşılmıştır. Bunlar sırasıyla 373/983,[15] 375/985,[16] 376/986,[17] 381/991,[18] 382/992,[19] 383/993,[20] 393/1003[21] ve 396/1006[22] yıllarıdır.

Kitâbü'n-Nevâzil nüshalarından Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989 nüshasında Semerkandî'nin Cemaziyelevvel ayının ortalarında bir Perşembe günü hastalandığı ifade edilmektedir.[23] Kayıttan anlaşıldığına göre bu hastalık müellifin bir sonraki ay vefat etmesiyle son bulmuştur. Tabakât kaynaklarının çoğu, Semerkandî'nin vefatının Cemaziyelahir ayında gerçekleştiğini yazmaktadır.[24] Elimizdeki *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshalarının kahir ekseriyetinde de durum böyledir.[25] Yine birçok kaynağın[26] yanı sıra bazı *Kitâbü'n-Nevâzil* yazmalarında[27] müellifin, söz

[15] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; Mustafa b. Abdillah Kâtip Çelebî, **Keşfu'z-zunûn 'an esâmi'l-kütübi ve'l-fünûn**, Mektebetü'l-müsennâ, Bağdat, 1941, C. I, s. 563; Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 220.

[16] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 323[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 334[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 292[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 311[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 66[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 226[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274, vr. 198[b]; Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Kütüphanesi, nr. 683, vr. 371[a]; Kayseri İl Halk Kütüphanesi, Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 182[b]; Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 413[a]; **A.e.**, Dârü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 301[a]; Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. I, s. 243; Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 220.

[17] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 314[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 376[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 311[b]; Kâtip Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. II, s. 1981.

[18] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 392[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1179, vr. 177[a].

[19] Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. I, s. 668.

[20] Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. II, s. 1220; Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 220.

[21] Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 220.

[22] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 314[b]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 275[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Kütüphanesi, nr. 44450, vr. 224[b]; **A.e.**, Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 351[b].

[23] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 311[b].

[24] Sadefi, **el-Vâfî bi'l-vefeyât**, C. XXVII, s. 54; Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310; Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 220; Kehhale, **Mu'cemü'l-müellifîn**, C. XIII, s. 91.

[25] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 323[a]; **A.e.**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 314[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 334[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 292[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 275[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 376[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 311[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 66[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 226[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274, vr. 198[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Kütüphanesi, nr. 44450, vr. 224[b]; Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Kütüphanesi, nr. 683, vr. 371[a]; Kayseri İl Halk Kütüphanesi, Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 182[b]; Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 413[a]; **A.e.**, Dârü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 301[a].

[26] Sadefi, **el-Vâfî bi'l-vefeyât**, C. XXVII, s. 54; Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310; Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 220; Kehhale, **Mu'cemü'l-müellifîn**, C. XIII, s. 91.

konusu ayın on birine denk gelen Salı gecesinde vefat ettiği bildirilmektedir. Bu bilgilerin doğru olma ihtimalinden yola çıkarak yukarıda sıralanan tarihlerden 373/983 ve 381/991 dışındaki yıllarda on bir Cemaziyelahir tarihi, Salı gününe denk gelmediğinden dolayı bu yılların doğru olma olasılığı, söz konusu iki yıla oranla daha düşüktür.[28] Geriye kalan iki yıldan 381/991 yılının tek kaynağı elimizde bulunan iki *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshasıdır ki her iki nüsha, vefat ayı olarak Recep ayını açıkça belirtmiştir.[29] Ne tabakât kaynaklarında ne de elimizdeki *Kitâbü'n-Nevâzil*'in diğer nüshalarında böyle bir tarihten söz edilmemektedir. Dolayısıyla Semerkandî'nin vefatının 11 Cemaziyelahir 373/20 Kasım 983 Salı gününde gerçekleşmiş olması diğer ihtimallere göre bir adım öndedir. Bu yılın esas alınması halinde daha önce zikredilen iki kaynağa göre elli beş yıl yaşayan Semerkandî, 318/930-31 yılında doğmuş olmaktadır.

En erkeni 748/1348 tarihli olan tabakât kaynaklarında ekseriyetle vefat tarihinin 373 yılı olduğu bilgisi yaygındır. Buna mukabil aralarında en sağlam ve güvenilir yazmaların bulunduğu ve en erkeni 561/1165 tarihli[30] *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshalarının çoğuna göre müellif 375 yılında vefat etmiştir. Bu nüshalar arasında ferağ kaydında 413/1023[31] yılında; yani müellifin vefatından yaklaşık kırk yıl sonra istinsah edildiği bildirilen bir nüsha da bulunmaktadır. Diğer nüshaların da oldukça erken tarihli, hatta müellif hayatında istinsah edilen asıllardan kopyalandıkları da ihtimal dışı değildir. Bu bilgiler, müellifin 375 yılında vefat etmiş olma ihtimalinin de zayıf olmadığını göstermektedir. Sonuç olarak Semerkandî'nin büyük olasılıkla 373; bir ihtimal 375 yılında vefat ettiğini söylemek mümkündür.

---

[27] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 275[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 376[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 311[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Kütüphanesi, nr. 44450, vr. 224[b].

[28] Türk Tarih Kurumu Tarih Çevirme Kılavuzuna göre 11 Cümâda'l-âhira 373 tarihi, 20 Kasım 983 Salı gününe; 11 Cümâda'l-âhira 375 tarihi, 29 Ekim 985 Perşembe gününe; 11 Cümâda'l-âhira 376 tarihi, 18 Eylül 986 Cumartesi gününe; 11 Cümâda'l-âhira 381 tarihi, 25 Ağustos 991 Salı gününe; 11 Cümâda'l-âhira 382 tarihi, 14 Ağustos 992 Pazar gününe; 11 Cümâda'l-âhira 383 tarihi, 3 Ağustos 993 Perşembe gününe; 11 Cümâda'l-âhira 393 tarihi, 17 Nisan 1003 Cumartesi gününe ve 11 Cümâda'l-âhira 396 tarihi, 15 Mart 1006 Cuma gününe denk gelmektedir. Tarih çevirme klavuzlarında küçük hesaplama hatalarının bulunabileceğinden dolayı yukarıda ulaşılan sonuç, kesin bir sonuç olarak değerlendirilmemelidir.

[29] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 392[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1179, vr. 177[a].

[30] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 323[a].

[31] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274, vr. 198[b].

Semerkandî'nin vefat yeri olarak bazı yazmalarda ortak bilgi olarak Horasan bölgesinde yer alan Belh şehri geçmektedir.[32] Kaynaklarda müellifin bu bölgenin haricinde bulunduğuna dair herhangi bir bilginin bulunmaması vefatın, bu şehirde gerçekleşmiş olduğu bilgisini desteklemektedir.

1.3. İlmi Şahsiyeti, Hocaları ve Talebeleri

Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin ilim geleneğine sahip bir ailede yetişmiş olması muhtemeldir. Nitekim bazı kaynaklarda babası Muhammed b. İbrahim'in muhaddislerden olduğu, hatta başkalarının da kendisinden hadis rivayet ettiği bilgisi yer almaktadır.[33] Ayrıca Semerkandî, tefsir alanında yazdığı *Bahru'l-'ulûm* adlı eserinin birçok yerinde babasından çeşitli nakiller yapmaktadır.[34] Buna binaen ilmi hayatında babasının da önemli bir yerinin olduğu uzak bir olasılık değildir.

Bazı kaynaklarda Semerkandî'nin Belh şehrinde hocası Ebû Cafer el-Hindüvânî'den (v. 362/973) ilim tahsil ettiği kaydedilmektedir. Bundan sonra kısa süreliğine Semerkant'a döndüğü; ardından tekrar Belh'e dönerek burada ikamet ettiği ve tedris faaliyetlerinde bulunduğu da söz konusu kaynakların aktardığı bilgiler arasındadır.[35]

Bir sonraki başlık altında ele alınacağı üzere Ebü'l-Leys'in birçok ilim dalında farklı eserleri mevcuttur. Bu eserlerden müellifin farklı alanlarda ihtisas sahibi olduğu anlaşılmaktadır. Fıkıh tahsilini "Küçük Ebû Hanîfe" olarak tanınan[36] Ebû Cafer el-Hinduvanî'den alması, sağlam bir eğitim gördüğünün önemli

---

[32] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 323[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 334[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 292[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 66[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 226[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274, vr. 198[b]; Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Kütüphanesi, nr. 683, vr. 371[a]; Kayseri İl Halk Kütüphanesi, Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 182[b]; Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418[a], vr. 413[a]; **A.e.**, Dârü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 301[a].

[33] Hamevî, **Mu'cemü'l-büldân**, C. II, s. 57.

[34] Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed es-Semerkandî, **Bahru'l-'ulûm**, thk. Ali Muhammed Muavvad, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1993, C. I, s. 9.

[35] Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed es-Semerkandî, **Hizânetü'l-fıkıh**, thk. Salahüddin en-Nâhî, Mektebetü'ş-Şatrî, Bağdat, 1385/1965, C. I, s. 13; Kaya, Eyyüp Sait, "Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin Kitâbü'n-Nevâzil'i" (Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi), Marmara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, İstanbul, 1996, s. 52-53; Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed es-Semerkandî, **Hizânetü'l-fıkıh**, thk. Abdurrahman b. Mübârek el-Ferac, Mektebetü'r-Rüşd, Riyad, 1426/2005, C. I, s. 20.

[36] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 68.

kanıtlarındandır. Eserlerinin çoğunun fıkıh alanında olması ve sonraki dönemlerde ele alınan Hanefî fıkıh kitaplarında kendisinin görüş ve tercihlerinin önemsenmesi,[37] Semerkandî'nin özellikle fıkıh alanında bir otorite olduğuna işaret etmektedir. Ayrıca bazı müelliflerin Semerkandî'yi, belli başlı durumlarda görüşleri tercih edilen fukaha arasında sayması[38] ve ele aldığı birtakım eserlerin mezhep uleması tarafından şerh edilmesi[39] Ebü'l-Leys'in ilmi yetkinliğinin göstergeleri arasındadır. Yine "fakîh"[40] lakabıyla anılmasının sebepleri arasında müellifin *Kitâbü'n-Nevâzil*'de görüldüğü üzere birtakım yeni meselelerde içtihada başvurması[41] ve tahriç yöntemini takip etmesi[42] de gösterilebilir. Farklı görüşlerin yer aldığı fıkhi meselelerde tercihte bulunması[43] da bu lakapla tanınmasının önemli nedenlerindendir.

Fıkıh alanı yanında kaynaklarda geçen "müfessir"[44] ve "mühaddis"[45] lakaplarından anlaşılacağı üzere tefsir ve hadis ilimlerinde de söz sahibi olan Semerkandînin akâid ile ilgili telif ettiği eserlerden[46] usûlü'd-dîn ilminde de yeterli donanıma sahip olduğu görülmektedir. Bütün bunların yanında "zâhid"[47] ve "vâiz"[48] vasıflarıyla anılmasının yanı sıra tasavvufa dair yazdığı eserler, onun vaaz ve irşat faaliyetlerinde bulunduğunu gösteren kanıtlardandır.

Semerkandî'nin Semerkant ve Belh şehirleri hariç başka coğrafyalarda bulunduğuyla ilgili yeterli bilgiye rastlayamadık. Ancak *Târîhu Bağdâd* eserinde

---

[37] Örnek olarak bkz. 'Alâuddîn Ebû Bekir b. Mes'ûd el-Kâsânî, **Bedâi'u's-sanâi' fi tertîbi'ş-şerâi',** 2. Baskı, Daru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1986, C. I, s. 151; Fahrüddin Osman b. Ali ez-Zeylaî', **Tebyînü'l-hakâik şerh Kenzi'd-dekâik,** El-Matbaatü'l-Emiriyye, Mısır, 1314, C. V, s. 77; Ebû Muhammed Mahmud b. Ahmed el-Aynî, **el-Binâye fi şerhi'l-Hidâye,** Daru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 2000, C. I, s. 622; Muhammed Emîn İbn Abidîn, **Reddü'l-muhtâr 'ala'd-Dürri'l-muhtâr,** 2. Baskı, Daru'l-Fikr, Beyrut, 1992, C. I, s. 207.

[38] İbn Abidîn, **Reddü'l-muhtâr**, C. I, s. 71.

[39] Örneğin Semerkandî'nin **'Uyûnü'l-mesâil** ve **el-Mukaddime** kitapları birden fazla defa şerh edilmiştir. Bkz. Sezgin, Fuat, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, trc. Mahmûd Fehmî Hicâzî, İdâratü's-sekâfe ve'n-neşr bi Câmi'ati'l-İmam Muhammd b. Suud, Riyad, 1991, C. III, s. 108.

[40] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.

[41] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 212[b].

[42] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 217[b].

[43] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 167[b], 206[a].

[44] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.

[45] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.

[46] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.

[47] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.

[48] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.

Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed el-Buhârî ez-Zâhid adında birinin Bağdat'a gelip hadis rivayet ettiği bilgisi yer almaktadır.[49] Burada adı geçen şahıs *Kitâbü'n-Nevâzil* müellifi Semerkandî ise Ebü'l-Leys'in Semerkant ve Belh şehirleri yanında kısa bir süreliğine de olsa Bağdat'ta da bulunduğu söylenebilir.

Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin kendilerinden ilmi birikimini aldığı hocalarıyla ilgili bilgilere kendi eserlerinde ve tabakât kitaplarında rastlamak mümkündür. Semerkandî, babası dışında el-Fakîh Ebû Cafer el-Hinduvânî,[50] Muhammed b. Muhammed b. Sehl en-Nîsâbûrî,[51] Muhammed b. el-Fadl b. Üneyf el-Buhârî,[52] Ebû İshâk İbrahim b. Ahmed el-Müstelimî,[53] Ebû Mensûr Cafer es-Semerkandî,[54] Ebû Bekir İsmail b. Muhammed,[55] Halil b. Ahmed el-Kâdî es-Sezcî,[56] Ahmed b. Hamdân en-Nîsâbûrî,[57] Ebû Yakub İshak b. İbrahim b. Nasr en-Nîsâbûrî,[58] Ebû Said el-Halil b. Ahmed es-Sicizzî,[59] Ebü'l-Fadl Muhammed b. Hüseyin el-Haddâdî[60] ve Ebû Bekir Muhammed b. Davud en-Nîsâbûrî[61] gibi zatlardan ilim tahsil etmiş ve rivayetlerde bulunmuştur. Ancak bunlar içinde Semerkandî'nin özellikle fıkıh alanındaki en mühim hocası şüphesiz Ebû Cafer el-Hindüvânî'dir.[62] Nitekim o, hocası vasıtasıyla Hanefî mezhebinin kurucuları arasında yer alan İmam Ebu Yusuf ve İmam Muhammed'e ulaşmaktadır.[63]

Kaynaklarda Semerkandî'nin talebeleri arasında Lokman b. Hakîm el-Ferğâni,[64] Ebu Bekir Muhammed b. Abdirrahman et-Tirmizî,[65] Ali b. Ahmed er-

[49] Ebû Bekir Ahmed b. Ali el-Hatîb el-Bağdâdî, **Târihu Bağdâd**, thk. Beşşâr 'Avvâd Ma'rûf, Dâru'l-Ğarbil-İslâmî, Beyrut, 2002, C. XV, s. 411.
[50] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310.
[51] Bağdâdî, **Târihu Bağdâd**, C. XV, s. 411.
[52] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322.
[53] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 312[b].
[54] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 299[b].
[55] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 68.
[56] Semerkandî, **Bahru'l-'ulûm**, C. I, s. 9.
[57] Ebû Abdillah Şemsü'd-dîn Muhammed b. Ahmed b. Kaymaz ez-Zehebî, **Tezkiratü'l-huffâz**, nşr. Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1998, C. II, s. 761.
[58] Zehebî, **Tezkiratü'l-huffâz**, C. II, s. 701.
[59] Zehebî, **Tezkiratü'l-huffâz**, C. III, s. 979.
[60] Zehebî, **Tezkiratü'l-huffâz**, C. III, s. 1020.
[61] Zehebî, **Tezkiratü'l-huffâz**, C. III, s. 901.
[62] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310.
[63] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310; Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, 221.
[64] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 718.
[65] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 323; Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. I, s. 487.

Razzâz,[66] Ebu Sehl Ahmed b. Muhammed[67] ve Ebû Abdillah Tahir b. Muhammed b. Nasr el-Haddâdî[68] gibi şahsiyetler zikredilmektedir.

1.4. Eserleri

Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin farklı alanlarda birçok eseri vardır. Bunların bir kısmı basılmış, diğer bir kısmı ise hala dünyanın çeşitli kütüphanelerinde yazmalar halinde ilim dünyasına sunulmayı beklemektedir.[69] Semerkandî'nin fıkıh ilmine dair farklı kaynaklardan ulaşabildiğimiz eserleri şunlardır:

1) *Kitâbü'n-Nevâzil*: Tezimizin ana konusunu teşkil eden bu eser müstakil bir başlık altında incelenecektir.

2) *Hizânetü'l-fıkıh*: Zâhiru'r-rivâye eserlerinden seçilmiş ve derlenmiş fıkhî meselelerin yer aldığı bir eserdir.[70] İlk olarak 1965 yılında Salâhuddin en-Nâhî tarafından yine müellife ait olan '*Uyûnü'l-mesâil* ile birlikte yayımlanmıştır.[71] Daha sonra 2005 yılında Muhammed Abdüsselam Şahin tarafından tahkik edilip neşredilmiştir.[72]

3) *Mukaddimetü's-salât*: Bir namaz ilmihali olan bu eser, Semerkandî'nin en çok tanınan eserlerinden biridir. Eser, *Mukaddimetü Ebi'l-Leys* olarak da tanınmaktadır. Gördüğü ilgiden dolayı üzerine birçok şerh yazılmış olup çeşitli dillere tercüme edilmiştir.[73] Salah Muhammed Ebül-Hâc'ın tahkikiyle yayımlanmıştır.[74]

---

[66] Bağdâdî, **Târihu Bağdâd**, C. XIII, s. 301.
[67] Semerkandî, **Bahru'l-'ulûm**, C. I, s. 10.
[68] Semerkandî, **Bahru'l-'ulûm**, C. I, s. 1.
[69] Detaylı bilgi için bkz. Sezgin, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, 104 ve sonrası; Kaya, "Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin Kitâbü'n-Nevâzil'i", s. 57 ve sonrası; Yazıcı, İshak, "Semerkandî, Ebül-Leys", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2009, C. XXXVI, s. 473.
[70] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. I, s. 73; Sezgin, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, 106.
[71] Bkz. **Hizânetü'l-fıkıh,** thk. Salâhuddin en-Nâhî, Mektebetü'ş-Şatrî, Bağdat, 1965.
[72] Bkz. **Hizânetü'l-fıkıh,** thk. Muhammed Abdüsselam Şahin, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 2005.
[73] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; Sezgin, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, 109.
[74] Bkz. **Mukaddimetü's-salât,** thk. Salah Muhammed Ebül-Hâc, Merkezü'l-'Ulemâ' li'd-Dirâsât, Amman, t.y.

4) ‘*Uyûnü’l-mesâil*: Semerkandî bu eserinde Hanefî fakihlerin (ashâb) kitaplarda hakkında rivayet bulunmayan meseleler ile ilgili görüşlerini derlemiştir.[75] *‘Uyûnü’l-mesâil* yukarıda da ifade edildiği üzere en-Nâhî tarafından *Hizânetü’l-fıkıh* ile birlikte yayımlanmıştır. Ayrıca 1998 yılında Seyyid Muhammed Mühenna tarafından tahkik edilip neşredilmiştir.[76]

5) *el-Muhtelef*: Bu eser başvurduğumuz kaynaklarda *Muhtelifü’r-rivâye* adıyla Semerkandî’ye nispet edilmiş[77] hatta Abdurrahman b. Mübârek el-Ferac tarafından söz konusu isim ve nisbet ile tahkikli neşri yapılmıştır.[78] Ancak Eyüp Sait Kaya ve Mürteza Bedir’in çalışmalarında da belirtildiği üzere Semerkandî’nin bu isimle anılan bir eseri yoktur. Söz konusu eser, Alâüddîn es-Semekandî’ye ait olup Ebü’l-Leys’in *el-Muhtelef* adlı eseri hala mahtut olarak kütüphanelerde yer almaktadır.[79]

Yukarıdaki eserler yanında bazı kaynaklarda hatalı olarak Semerkandî’ye nispet edilen eserler de vardır. Örneğin *el-Hidâye* müellifi el-Merğinânî’nin *Muhtârâtü’n-Nevâzil*’i ve Necmeddin en-Nesefî’nin *Hasru’l-mesâil*’i birçok kaynakta sehven Semerkandî’ye atfedilmiştir.[80]

Semerkandî’nin fıkıh ilmi haricinde ele aldığı eserler de vardır. Bunların bir kısmı şunlardır:

1) *Tefsîru’l-Kurâni’l-Kerîm*: *Tefsîru Ebi’l-Leys* olarak da bilinen bu eser müellifin tefsir alanında yazdığı bir eserdir.[81] Ali Muhammed Muavvad, eseri tahkik edip yayımlamıştır.[82]

---

[75] Semerkandî, **Kitâbü’n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 2[b]; Kuraşî, **el-Cevâhiru’l-mudiyye**, C. II, s. 196; Çelebî, **Keşfu’z-zunûn**, C. II, s. 1187; Sezgin, **Târîhü’t-türâsi’l-‘Arabî**, 107.
[76] Bkz. **‘Uyûnü’l-mesâil,** thk. Seyyid Muhammed Mühenna, Dâru’l-Kütübi’l-‘İlmiyye, Beyrut, 1998.
[77] Çelebî, **Keşfu’z-zunûn**, C. I, s. 487; C. II, s. 1636; Sezgin, **Târîhü’t-türâsi’l-‘Arabî**, C. III, s. 107.
[78] Bkz. **Muhtelifü’r-rivâye**, thk. Abdurrahman b. Mübârek el-Ferac, Mektebetü’r-Rüşd Nâşirûn, Riyad, 2005.
[79] Kaya, “Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebü’l-Leys es-Semerkandî’nin Kitâbü’n-Nevâzil’i”, s. 57; Bedir, Mürteza, “Muhtelefü’r-rivâye ve İlişkili Bazı Eserlerin Nüshalarına Dair Bir İnceleme”, **Tahkik İslami İlimler Araştırma ve Neşir Dergisi**, 2021, 4/1, s. 1-31.
[80] Çelebî, **Keşfu’z-zunûn**, C. I, s. 668; Sezgin, **Târîhü’t-türâsi’l-‘Arabî**, C. III, s. 108.
[81] Çelebî, **Keşfu’z-zunûn**, C. I, s. 441; Sezgin, **Târîhü’t-türâsi’l-‘Arabî**, 104-105.

2) *Tenbîhü'l-ğâfilîn:* Vaaz ve nasihat alanında kaleme alınmış bir eserdir.[83] Müessesetü'l-Kütübi's-Sekafiyye tarafından Semerkandî'nin *Büstânü'l'ârifîn* adlı eseriyle birlikte basılmışıtır.[84]

3) *Büstânü'l'ârifîn*: Bir önceki eser gibi vaaz ve nasihat alanlarını konu edinen bir eserdir.[85] *Tenbîhü'l-ğâfilîn* ile birlikte yayımlanmıştır.[86]

4) *Beyânü 'akîdeti'l-usûl*: Akaid alanında kaleme alınan özet bir eserdir. Çeşitli dillere tercüme edilmiştir. Eser, A. W. Juynboll tarafından 1881 yılında yayımlanmıştır.[87]

5) *Şerhu'l-Fıkhi'l-ekber*: Ebû Hanîfe'ye nispet edilen *el-Fıkhü'l-ekber* adlı eserin şerhinden ibaret olup müellife aidiyeti şüphelidir.[88]

Çeşitli kaynaklarda yukarıda zikri geçen eserler yanında müellife nispet edilen eserler de vardır. *'Ukûbetü ehli'l-kebâir*, *Dekâiku'l-ahbâr fi zikri'l-cenneti ve'n-nâr*, *Esrâru'l-vahy*, *Kurratü'l-'uyûn ve müferrihı'l-kalbi'l-mahzûn*, *Risâletü'l-ma'rifeti ve'l-îmân*, *Risâle fi'l-hikem*, *Te'sîsül-fıkıh* ve *Kûtü'n-nefs fi ma'rifeti'l-erkâni'l-hams* gibi eserler çeşitli kaynaklarda Semerkandî'ye nispet edilmiş olsa da ona aidiyetleri şüphelidir.[89]

---

[82] **Tefsîru'l-Kur'âni'l-Kerîm**, thk. Ali Muhammed Muavvad, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1993.
[83] Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. I, s. 487; Sezgin, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, 112.
[84] **Tenbîhü'l-ğâfilîn** ve **Büstânü'l'ârifîn** (birlikte), Müessesetü'l-Kütübi's-Sekafiyye, Beyrut, 1993.
[85] Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. I, s. 243; Sezgin, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, 111.
[86] **Tenbîhü'l-ğâfilîn** ve **Büstânü'l'ârifîn** (birlikte), Müessesetü'l-Kütübi's-Sekafiyye, Beyrut, 1993.
[87] Sezgin, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, 111; Yazıcı, İshak, "Ebu'l-Leys es-Semerkandî Hayatı, Eserleri ve Tefsirdeki Metodu" (Yayınlanmamış Doktora Tezi), Atatürk Üniversitesi İslami İlimler Fakültesi, Erzurum, 1982, s. 74.
[88] Sezgin, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, 113.
[89] Sezgin, **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, 111 ve sonrası; Hayruddin b. Mahmud b. Muhammed ez-Ziriklî, **el-A'lâm**, 15. Baskı, nşr. Dâru'l-'İlim li'l-Melâyîn, Beyrut, 2002, C. XIII, s. 27; Yazıcı, "Ebu'l-Leys es-Semerkandî Hayatı, Eserleri ve Tefsirdeki Metodu" s. 72 ve sonrası; Kaya, "Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin Kitâbü'n-Nevâzil'i", s. 66 ve sonrası.

2. *Kitâbü'n-Nevâzil* İsimli Eserin Tanıtımı

2.1. Adı, Müellife Aidiyeti, Telif Yeri ve Tarihi

Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin biyografisini ele alan hemen hemen tüm kaynaklarda müellifin füru fıkıh alanında *Kitâbü'n-Nevâzil*/*Nevâzil* adı altında bir eserinin bulunduğu ifade edilmektedir.[90] Ayrıca elimizdeki nüshaların tamamında ilgili eserin Ebü'l-Leys es-Semerkandî'ye ait olduğu açık bir şekilde kaydedilmiştir.[91]

Hem kaynaklarda hem de elimizdeki nüshalarda eser, farklı isimler ile kaydedilmiştir. Her ne kadar bazı kaynaklarda ve nüshalarda eserin adı *Mecmû'u'n-Nevâzil*,[92] *Fetâva'n-Nevâzil*,[93] *Fetâvâ Ebi'l-Leys*[94] ve *el-Fetâvâ min ekâvîli'l-meşâyih fi'l-ahkâmi'ş-şer'iyye*[95] gibi isimler ile kaydedilmiş olsa da müellifin kendisi, eserin mukaddimesinde kitabı *Kitâbü'n-Nevâzil* olarak adlandırdığını ifade etmektedir.[96] Dolayısıyla bu isim haricindeki diğer isimlerin tamamı tabakât müellifleri, müstensihler veya kütüphane görevlileri tarafından farklı nedenlerden dolayı eserin adı olarak kaydedilmiştir.

Eserin adının sadece *en-Nevâzil* mi yoksa "*Kitâb*" ekiyle birlikte *Kitâbü'n-Nevâzil* mi olduğu hususunda müellifin, eserinin adını belirttiği orijinal ifadelerine bakmak önem arz etmektedir. Semerkandî eserinin mukaddimesinde şunları söylemektedir:[97]

---

[90] Zehebî, **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, C. XVI, s. 322; Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. II, s. 196; İbn Kutluboğa, **Tâcü't-terâcim**, s. 310; Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. II, s. 1981.

[91] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 2[a]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 1[a]; **A.e.**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 2[a].

[92] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 1[a].

[93] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 1[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 1[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 1[b].

[94] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 1.

[95] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2252, vr. 1[b].

[96] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 2[a]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 2[b]; **A.e.**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 2[a]; **A.e.**, Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2252, vr. 2[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1179, vr. 2[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 2[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 2[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Kütüphanesi, nr. 01170, vr. 2[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 2[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274, vr. 2[a].

[97] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 2[a]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 2[b]; **A.e.**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr.

... صنّفتُ كتابين من أقاويلهم، وسمّيتُ أحدهما "**عيون المسائل**"، والآخرَ "**كتاب النّوازل**".

وأوردتُ في "**عيون المسائل**" من أقاويل أصحابنا ما ليست عنهم رواية في هذه الكتب من المسائل، وفي "**كتاب النّوازل**" من الفتاوى من أقاويل المشايخ...

Semerkandî bu metinde iki kitabının adını da iki defa zikretmektedir. Bunu yaparken de her defasında ilkinde "Kitâb" kelimesini zikretmezken diğerinde bu kelimeyi kullanmaktadır. Şayet "Kitâb" kelimesi tahkikini yaptığımız kitabın adına dahil olmasaydı müellif, diğer bir eseri olan *'Uyûnü'l-mesâil*'in adını zikrederken de başına kitap ifadesini eklerdi. Söz konusu eseri zikrettiği iki yerde de bu ifadeyi kullanmaması, müellifin en azından yukarıda verdiğimiz paragrafta eserlerini zikrederken bunların başına "Kitâb" ifadesini eklemediğine işaret eder. Böylece diğer bir eseri olan *Kitâbü'n-Nevâzil*'den bahsederken adeti gereği "Kitâb" ilavesini kullanmaması tutarlılık açısından önemi haizdir. Dolayısıyla bu son eserini zikrederken başına "Kitâb" kelimesini ilave etmesi, bu ilavenin eserin adına dahil olduğu izlemini vermektedir. Bundan dolayı tahkikini yaptığımız kitabın adının *en-Nevâzil* değil, *Kitâbü'n-Nevâzil* olması daha güçlü bir ihtimaldir. Bunun yanında aynı paragrafta *Kitâbü'n-Nevâzil*'i ikinci defa zikrettiği yerde "*mine'l-fetâvâ*" ilavesini eklemesinden dolayı eserin tam adının *Kitâbü'n-Nevâzil mine'l-fetâvâ* olması da muhtemeldir.

Bazı nüshaların ferâğ kayıtlarındaki bilgilerden *Kitâbü'n-Nevâzil*'in imlâ, yani hocanın hafızasından veya bir kaynağa bakarak sözle aktardığı bilgilerin talebeler tarafından yazıya geçirilme yöntemiyle yazıldığı anlaşılmaktadır.[98] Aynı nüshalarda eserin telif yeri de eksiksiz yer almaktadır. Buna göre müellif kitabın imlasını, Belh şehrinde bulunan Bâb Hişâm mahallesine bağlı Ebû Nasr Muhammed b. Sellâm Camii'nde tamamlamıştır. Telifin tamamlandığı tarih ise söz konusu nüshalarda eksik bir şekilde yer almaktadır. Buna göre imla işlemi, Cuma günü

A879, vr. 2[a]; **A.e.**, Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2252, vr. 2[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1179, vr. 2[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 2[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 2[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Kütüphanesi, nr. 01170, vr. 2[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 2[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274, vr. 2[a].

[98] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 275[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 311[b].

sabahı elimizdeki nüshaların kayıtlarında yer almayan ayın bitimine iki gün kala sona ermiştir. Nüshalardaki kayıtın orijinali şu şekildedir:

وفرغ الفقيه الإمام الزّاهد من إملاء هذا الكتاب غَداة يوم الجمعة ببلخ بباب هشام في مسجد أبي نصر محمّد بن سلّام لِليلتين بقِيَتَا...

Bu bilgilerin yer aldığı Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409 ve Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989 nüshalarının dışında hiçbir nüshada, kitabın telif tarihiyle ilgili bir bilgiye rastlayamadık. Ancak Kâtip Çelebî, *Keşfü'z-zunûn* adlı eserinde *Kitâbü'n-Nevâzil*'i tanıtırken muhtemelen elimizde bulunmayan bir nüshaya dayanarak kitabın Cemaziyelevvel ayında tamamlandığını ifade etmektedir.[99] Söz konusu iki nüshadaki bilgilerin Çelebî'nin aktardığı bilgilerle birleştirilmesi sonucu eserin, 28 Cemaziyelevvel Cuma günü sabahı tamamlandığı ortaya çıkmaktadır. Ancak istinsah tarihi olarak Çelebî 376 yılını zikretmektedir. Fakat bu yılın Cemaziyelevvel ayının yirmi sekizine denk gelen gün, Cuma değil, Salı günüdür. Ayrıca daha önce de izah edildiği üzere müellifin 373 yılında vefat etmiş olması en muhtemel olasılıktır. Dolayısıyla kitabın istinsah tarihinin, bu yıla veya bundan öncesine ait olması gerekir. 28 Cemaziyelevvel tarihinin Cuma gününe denk geldiği en erken yıl ise 367 yılıdır.[100] Dolayısıyla eserin 28 Cemaziyelevvel 367/11 Ocak 978 tarihinde tamamlanmış olması ihtimaller arasındadır.[101]

2.2. Muhtevası, Yöntemi ve Kaynakları

Ebü'l-Leys es-Semerkandî, *Kitâbü'n-Nevâzil*'in mukaddimesinde mezhebin kurucu kimliklerinin tasnif ettiği eserlerde yer almayan fıkhi hükümleri derlemeyi amaçladığını ifade etmektedir.[102] Bu derlemenin amacının mezhep içindeki içtihat yöntemini söz konusu hükümleri araştıranlar için kolaylaştırmak ve mezhebin önde gelen fakihlerinin fetva usullerini öğrenmek olduğunu vurgulamaktadır.[103] Müellif,

[99] Çelebî, **Keşfu'z-zunûn**, C. II, s. 1981.
[100] Kâtip Çelebî'nin dayandığı nüshanın müstensihi 67 sayısını yanlışlıkla 76 olarak keydetmiş olması muhtemeldir.
[101] Daha önce de ifade edildiği üzere tarih çevirme klavuzlarında her zaman sapma payı ihtimali olduğundan ulaşılan sonuçlar ihtimalden öteye geçmemektedir.
[102] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 1[b].
[103] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 1[b].

bu uğurda iki eser kaleme almıştır. İlk olarak *Nâdiru'r-rivâye* kapsamında değerlendirilen hükümleri topladığı *'Uyûnü'l-mesâil* eserini telif etmiştir. İkinci eser olan *Kitâbü'n-Nevâzil*'de ise genel olarak *Zâhiru'r-rivâye* ve *Nâdiru'r-rivâye* kategorilerine girmeyen meseleleri derlemeye çalışmıştır.[104]

Kitâbü'n-Nevâzil temelde Hanefî mezhebi için müstesna bir yere sahip olan Belh şehrine mensup fakihlerin (meşâyıh) fetva ve görüşlerini bir araya getiren bir eserdir. Bu kapsamda eser, aşağıda isimleri sıralanacak Belh'li ve Belh'li olmayan bir grup fakihin fıkhi görüşleri ile yer yer bu görüşlerin gerekçelerini; müellifin, birçok meselede kaydettiği kendi görüşlerini, meşâyıh görüşleri arasındaki tercihlerini, tahriç metoduyla ulaştığı hükümleri ve muğlak hususlara getirdiği açıklamaları ihtiva etmektedir.

Kitâbü'n-Nevâzil'de kronolojik olarak sıraladığımız ve fıkıh literatüründe Belh şehrine mensup fakihler topluluğunu ifade eden "meşâyıh" kavramı kapsamındaki şu fakihlerin görüşleri yer almaktadır: Ebû Mu'âz Hâlid b. Süleyman (v. 199), Ebû Mutî' Hakem b. Abdillah (v. 199), Ebû Sa'îd Halef b. Eyyûb el-'Âmirî (v. 205), Şeddâd b. Hakîm (v. 210), 'İsâm b. Yusuf el-Belhî (v. 215), el-Leys b. Müsâvir (v. 224-226), İbrahim b. Yusuf el-Makiyânî (v. 239), Muhammed b. Mukâtil er-Râzî (v. 242-248), Nusayr b. Yahya el-Belhî (v. 268), Muhammed b. el-Ezher (v. 278), Muhammed b. Seleme (v. 278), Ebû Bekir el-Verrâk (v. 280), Ebû Nasr Muhammed b. Muhammed b. Sellâm (v. 305), Ebû Abdillâh Muhammed b. Huzeyme el-Kallâs (v. 314), Ebü'l-Kâsım Ahmed b. 'İsme es-Saffâr (v. 326), Ebû Bekir, Muhammed b. Ahmed el-İskâf (v. 333), Sa'îd b. Ebî Bekir el-A'meş (v. 348), Ali b. Ahmed el-Fârisî (v. 355), Ebû Cafer el-Hindüvânî (v. 362), Ebü'l-Hasan Muhammed b. Mendût (v. 364), İbrahim b. İsmail b. İbrahim el-Büstî (v. 364), Ebü'l-Kâsım Abdullah b. Muhammed (v. 370), Ebû Ali Hüseyin b. Muhammed el-Bezzâz (v. 375), Ebü'l-'Alâ' Ahmed b. Kesîr (v. 380) Ebû Süleyman el-Cüzcânî ve Şâzân b. İbrahim.

Yukarıdaki isimlerin yanında meşayıh kapsamında değerlendirilmeyen fakihlerin görüşleri de *Kitâbü'n-Nevâzil*'de yer almaktadır. Ebû Bekir er-Râzî el-

[104] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 1[b].

Cessâs, Ebû Ali ed-Dekkâk er-Râzî, Ebû Hafs Ahmed b. Hafs el-Buhârî, Ebû Mansûr Muhammed b. Muhammed el-Mâturîdî, Ebû Sa'îd el-Berde'î, Ebû Süheyl, Ebû Şücâ', İbn'ü's-Selcî, Ebû Abdillâh Muhammed b. Şücâ', Ğassân b. Muhammed en-Nîsâbûrî, Ebû Bekir el-Hassâf, Hilâl b. Yahya el-Basrî, Ebû Mûsa İsa b. Ebân, el-'İyâdî, Ebû Bekir b. Ebî Nasr, Süfyân b. Hayyân, Mu'allâ b. Mansûr gibi fakihler, *Kitâbü'n-Nevâzil*'deki Belh'li olmayan şahsiyetlere örnek gösterilebilir.

Eser, altmış üç bab/başlıktan oluşmaktadır. Bunları aşağıdaki tabloda şu şekilde sıralayabiliriz:

Şekil 1: *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Babları

١) باب الطهارة	٢) باب الاستنجاء
٣) باب المسح على الخفين	٤) باب التيمم
٥) باب الحيض	٦) باب الصلاة
٧) باب سجدة التلاوة وسجدة السهو	٨) باب الزكاة
٩) باب آخر من الزكاة	١٠) باب الصوم
١١) باب آخر من الصوم	١٢) باب صدقة الفطر
١٣) باب الحج	١٤) باب آداب الحج
١٥) باب النكاح	١٦) باب النفقات والسكنى
١٧) باب الطلاق	١٨) باب آخر في الطلاق
١٩) باب الأيمان والنذور	٢٠) باب آخر في الأيمان
٢١) باب البيع	٢٢) باب آخر من البيع
٢٣) باب الإجارات	٢٤) باب آخر من الإجارات
٢٥) باب المزارعة	٢٦) باب الشهادات
٢٧) باب أدب القاضي	٢٨) باب الدعوى
٢٩) باب الإقرار	٣٠) باب المضاربة
٣١) باب الشفعة	٣٢) باب الذبائح والضحايا
٣٣) باب الغصب والضمان	٣٤) باب الديات والقصاص
٣٥) باب السرقة والحدود	٣٦) باب الوديعة والعارية

٣٧) باب الهبة والصدقة	٣٨) باب اللقيط واللقطة
٣٩) باب الأشربة	٤٠) باب الوقف
٤١) باب الوكالة	٤٢) باب الكفالة
٤٣) باب القسمة	٤٤) باب العتاق
٤٥) باب الشرب	٤٦) باب الشركة
٤٧) باب الوصايا	٤٨) باب المواريث
٤٩) باب الصلح	٥٠) باب الرهن
٥١) باب السير	٥٢) باب تنبيه المجيب وتصحيح الجواب
٥٣) باب من تكلم بكلام يكون كفرا أو لا يكون	٥٤) باب الكراهية
٥٥) باب مسائل شتى متفرقة	٥٦) باب الكسب
٥٧) باب من الصلاة	٥٨) باب التأويلات
٥٩) باب الفتوى	٦٠) باب فضل أهل الفقه
٦١) باب الرد على الجهمية والمبتدعة	٦٢) باب الحكايات
٦٣) باب التاريخ	

Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 1[a-b].

Eserin bâb/bölümlere taksim edilmesinde genellikle Hanefî literatüründe yer alan furu-ı fıkıh kitaplarındaki yöntem takip edilmiş olsa da sıralamada bazı farklılıkların bulunduğu göze çarpmaktadır. Ayrıca fıkıh eserlerinde yer alması gereken bazı başlıkların eserde yer almaması, buna mukabil söz konusu kitaplara konu olmaması gereken bölümlerin *Kitâbü'n-Nevâzil*'de bulunması önemli farklardandır. Şöyle ki bir fıkıh eseri olan *Kitâbü'n-Nevâzil*, fıkıh ilmiyle alakalı olmayan birtakım konuları da içermektedir. Nitekim müellif, birçok başlık altında konuyla ilgili fıkhi olmayan bazı söz ve hikayeler zikretmektedir. Yukarıdaki başlıklar arasında da doğrudan fıkıh ilmiyle ilişkisi olmayan *Men tekelleme bi kelâmin yekûnü küfran ev lâ yekûnü*, *Te'vîlât*, *er-Reddü 'ala'l-cehmiyye ve'l-mübtedi'a*, *Hikâyât* ve *Târîh* gibi başlıklar göze çarpmaktadır.

Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil*'de takip ettiği yönteme gelince eserde kusursuz ve istisnasız olmasa da genellikle belirli bir metodun takip edildiği

söylenebilir. Buna göre müellif çoğunlukla her mesele/fetvaya isnadı zikretmekle başlamaktadır. Daha sonra soru/fetva yer alır ve ilgili fakihin konuya ilişkin görüşü serdedilir. Bundan sonra yer yer talebelerin veya müstensihlerin esere ilave ettiği "kâle'l-fakîh" ifadesini müteakip müellif kendi görüşünü, ilgili fakihe ait görüşün gerekçesini veya konuyla ilgili birtakım bilgileri kaydeder. Birden fazla görüşün öne sürüldüğü meselelerde ise müellif, tercih ettiği görüşü "ve bihî ne'huz" kaydıyla açıklar. Eserde meseleler/fetvalar genellikle soru cümleleri şeklinde yer almaktadır. Bu cümleler genellikle "süile/ve süile" kelimeleriyle başlamaktadır.

Müellif *Kitâbü'n-Nevâzil*'de yararlandığı birtakım kaynaklardan söz etse de bunu genellikle kaynaksız bir şekilde isnad yöntemiyle gerçekleştirmiştir. Eserde yer yer *el-Câmi'u's-sağîr,*[105] *el-Câmi'u'l-kebîr,*[106] *ez-Ziyâdât*[107] ve *es-Siyerül-kebîr*[108] gibi *Zâhiru'r-rivâye* eserlerinden sarahaten nakiller yapılmaktadır. Bunun yanında Hilâl b. Yahya el-Basrî[109] ve Ebû Bekir el-Hassâf'ın[110] eserleri de bazı bölümlerde zikredilmektedir. Belh'li fakihlere isnad aracılığıyla ulaştığı için müellif, bu gruba ait eserlere sarahaten atıf yapmamıştır. Ancak bu onların eserlerinden hiç istifade etmediği anlamına gelmeyebilir. Nitekim isim zikretmeden söz konusu kitaplara başvurmak ihtimal dahilindedir.

2.3. Önemi ve Literatürdeki Yeri

Hammâd b. Ebî Süleymân'dan (v. 120/738) sonra Irak bölgesinde fıkhî düşüncenin ve özellikle re'y ekolünün gelişmesine öncülük yapan ve bu alandaki liderliği üstlenen İmam Ebû Hanîfe'nin (v. 150/767) görüşleri, talebesi İmam Muhammed b. Hasan eş-Şeybânî (v. 189/805) tarafından kaleme alınmıştır. Irak-Ebû Hanîfe hukuk geleneğinin esaslarını belirlemede ve öğretisinin şekillenmesinde en

[105] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 172[b].
[106] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 253[b].
[107] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 246[a].
[108] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 244[b].
[109] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 224[a].
[110] Örnek olarak bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 280[a].

etkili isimlerin başında gelen Şeybânî'nin eserleri, mezhebin kurucu hukuk görüşlerinin ana kaynağı olmuştur.[111]

Hanefî mezhebinin iskeletini ve ana çatısını oluşturan Şeybânî'nin eserleri, mezhep içi hukuk önermelerinin temelini teşkil eder. *Zâhiru'r-rivâye* (ya da usûl) ve *nâdiru'r-rivâye* (ya da nevâdir) olmak üzere ikili bir tasnife tabi tutulan bu eserler, ekseriyetle mezhebin kurucu kimlikleri olan İmam Ebû Hanîfe, Ebû Yusuf (v. 182/798) ve Muhammed'in görüşlerini içermektedir. *Zâhiru'r-rivâye el-Asl/el-Mebsût, ez-Ziyâdât, el-Câmiu's-sağîr, es-Siyeru's-sağîr, el-Câmiu'l-kebîr* (ve *es-Siyeru'l-kebîr*) isimli beş veya altı eserden oluşmaktadır.[112] Rivayet açısından kuvvetli ve güvenilir bulunduğu için mezhebin ana gövdesini teşkil eden bu kitaplar, mezhebin temel kurucu görüşleri ve içtihatları olarak tanımlanabilir.[113]

Şeybânî'nin, bir alt kategoride yer alan ve güvenirliği öncekine göre daha zayıf olan *Nâdiru'r-rivâye* eserleri ise mezhebin ikinci ve tali kaynakları olarak değerlendirilir. *El-Hârûniyyât, el-Cürcâniyyât, el-Keysâniyyât* ve er-*Rakkıyyât* gibi eserler, *Nâdiru'r-rivâye* kapsamında olup mezhebin yardımcı kurucu görüşleri ve içtihatlarını ifade eder.[114]

Hanefî hukuk ekolünde gerek fıkhî hükümler gerek bu hükümlerden elde edilen fıkhî kaide ve kurallar, büyük ölçüde mezhebin üç hukuk önermesinden ilk ikisini teşkil eden bu kaynaklara dayanmaktadır. Diğer ikisi gibi hukuku kuran değil; onu devam ettiren üçüncü hukuk önermesi ise *vâkıât* eseleridir.

Daha çok Nehirötesi'nde (Mâverâunnehir) "*el-vâkıât*" olarak bilinen ve fıkıh edebiyatının bir alt türü olan bu sınıf, "*nevâzil*", "*fetâvâ*" ve "*mesâil*" isimleriyle de bilinmektedir.[115] *Zâhiru'r-rivâye* ve *Nâdiru'r-rivâye* eserlerinden farklı olarak *vâkıât*

---

[111] Bedir, Mürteza, **Buhara Hukuk Okulu**, İsam Yayınları, İstanbul, 2014, s. 22.
[112] İbn Abidîn, **Reddü'l-muhtâr**, C. I, s. 69; Muhammed Emîn İbn Âbidîn, **Şerhu U'kûdi resmi'l-müftî**, Matba'atü'l-Me'ârif, Suriye, 1301, s. 10. Zâhiru'r-rivâye'nin beş kitaptan oluştuğunu ifade eden görüş için ayrıca bkz. Bedir, **Buhara Hukuk Okulu**, s. 51-52.
[113] Bedir, **Buhara Hukuk Okulu**, s. 100; Kaya, Eyyüp Said, "Zâhirü'r-rivâye", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2013, C. XXXXIV, s. 101.
[114] İbn Abidîn, **Reddü'l-muhtâr**, C. I, s. 69; İbn Âbidîn, **Şerhu 'Ukûdi resmi'l-müftî**, s. 10; Bedir, **Buhara Hukuk Okulu**, s. 100; Kaya, Eyyüp Said, "Nâdirü'r-rivâye", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2006, C. XXXII, s. 278.
[115] Haccî, Muhammed, **Nazarâtün fi'n-nevâzili'l-fıkhiyye**, Menşûrâtü'l-Cem'iyyeti'l-Mağribiyyeti li't-te'lîfi ve't-tercümeti ve'n-neşir, Fas, 1420/1999, s. 30.

kitapları, mezhebin kurucu isimlerinin görüşlerinden oluşmamaktadır. *Usûl* ve *nevâdir* eseleri, Ebû Hanîfe ve onun yakın halkasının içtihat faaliyetlerini esas alırken *vâkıât* türü telifler, daha çok ekolün ana kurucusu Ebû Hanîfe'ye mülaki olamamış fakat onun talebelerinden ilim almış yahut daha sonraki nesillerde mezhep normları üzere yetişen ve bu alanda yetkinlik kazanan fakihlerin (meşayıh) görüş, öneri ve içtihatlarını konu edinmiştir.[116]

Meşayıh terimiyle ifade edilen bir grup Hanefi fakih, hicrî III. (IX.) yüzyılın ilk yarısından itibaren mezhebin ana normları ekseninde kurucu imamların, hakkında herhangi bir görüş belirtmediği veya aralarında ortaya çıkan ihtilaf sebebiyle bir sonuca kavuşturulamamış meseleler hakkında ictihadî faaliyeti üstlenmiştir. İşte bu fakihlerin ortaya çıkan yeni meseleler (havâdis/nevâzil) hakkında yürüttükleri hukukî çabalar, daha önce belirtilen mezhebin üçüncü hukuk önermesi sayılan *vâkıât* edebiyatında kaleme alınmış ve fıkıh külliyatına yeni bir alt edebi tür kazandırılmıştır.

Hanefî fıkıh hükümleri tasnifinin bir parçası kabul edilen *fetâvâ/vâkıât* literatürü, Hanefî mezhebinin mezhep öncesi dönemden çıkıp teşekkülünün tamamlanmasında önemli rol oynamıştır. Bilindiği gibi Hanefî mezhebinde fıkhî bir hükme ulaşmak için başvurulan ilk kaynak, İmam Muhammed'in eserleridir. Usûl ve nevâdir olmak üzere ikili bir tasnife tabi tutulan bu temel kaynakta yer almayan meseleler *fetâvâ/vâkıât* edebiyatı eserlerinde söz konusu temel kaynağın çizdiği hukuki çerçeve içerisinde gerek dönemin fıkıhçıları gerek müelliflerin kendi fetvalarıyla hükme kavuşturulur. *Fetâvâ/vâkıât* eserleri bu açıdan, Hanefî mezhebi içerisinde boşluk doldurucu özelliği taşıyan kaynaklar olmasının yanı sıra güncel meselelere çağdaş cevaplar üretme, hukukta değişimi yönetme ve hukukun yeni şartlara uyum sağlamasında kurumsal bir çerçeve üretmiştir.[117]

---

[116] İbn Âbidîn, **Şerhu 'Ukûdi resmi'l-müftî**, s. 11; Kaya, "Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu", s. 33; Bedir, **Buhara Hukuk Okulu**, s. 77.

[117] Bedir, **Buhara Hukuk Okulu**, s. 91-93; Kaya, "Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu", s. 48; Güllük, İsmail, "Ebu'l-Leys es-Semerkandî'nin Nevâzil'i Işığında Sosyal Olgu-Fetvâ İlişkisi" (Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi), Marmara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, İstanbul, 2003), s. 10-13.

Vâkıât literatürüyle Ebu Hanîfe'nin geliştirdiği hukuk geleneğinin teşekkül safhasını tamamladığını gösteren en önemli faaliyetlerden biri hiç şüphesiz tahrîc yöntemidir. Tahrîc, fıkhi hükümlerin, doğrudan nasslar (ayet/hadis) yerine, mezhebin kurucu fakihleri (müçtehitler) tarafından mezhep içinde oluşturulan kaidelere ve fıkhi birikime başvurularak elde edilmesidir.[118] Mezhep birikimini hiyerarşik düzen içinde değerlendirdiği kabul edilen tahrîc yönteminin en belirgin şekilde kullanıldığı eserlerin başında *fetâvâ/vâkıât* eserleri gelmektedir. Bu bağlamda meşayıh aracılığıyla Hanefî mezhebi söz konusu eserlerde tahrîc metodunu en çok kullanan mezheplerden biri olmuştur.[119]

Yukarıda da işaret edildiği gibi Hanefî fakihler arasında belirli bir gruba verilen isim olan meşayıh terimi, başlıca üç grubu içermektedir. Ortaya çıkan ilk gruplardan kabul edilen Belh meşayıhı, Horasan bölgesinde; buna eşzamanlı olarak zuhur eden Buhârâ meşayıhı Maveraunnehir (Orta Asya) bölgesinde ve ilk ikisine göre tarihsel olarak daha geç teşekkül eden Irak meşayıhı Irak bölgesinde çeşitli içtihat faaliyetlerinde bulunmuşlardır.[120] İşte bu üç gruptan Belh meşâyıhının *vâkıât/nevâzil* (yeni meseleler) ile ilgili görüşlerini kaleme alıp derleyen ilk örnek Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* isimli eseridir.[121]

Hanefî mezhebinde yeni bir literatürün oluşmasını sağlayan, ağırlıkla Buhârâ bölgesinin ön plana çıktığı ve hicrî IV. yüzyılda başlayıp VI. yüzyılda zirveye ulaşan *fetâvâ* literatürünü temsil eden bu eser, türünün ilk örneği olma özelliğinin yanında daha sonra oluşan *vâkıat/fetâvâ* edebiyatına yön vermiştir. Ebü'l-Leys es-Semerkandî, adı geçen eserinde furu-ı fıkha ait ekseriyetle sınırlı bir bölgede yaşayan bir grup fakihin, genellikle daha önce vuku bulmamış meseleler (*nevâzil/havâdis*) hakkında verdikleri hüküm ve içtihat faaliyetlerini ele almıştır.

Orta Asya'da Hanefî hukuk geleneğinin şekillenmesinde çok önemli rolü bulunan Belh'li fakih Ebu'l-Fadl Muhammed b. Muhammed el-Mervezî el-Hâkim

[118] Şâh Veliyyüllâh ed-Dehlevî, **Hüccetü'l-Lâhi'l-bâliğe**, thk. Seyyid Sâbık, Dârü'l-Cîl, Beyrut, 1426/2005, C. I, s. 259-260; Yakup b. Abdilvehhâb el-Bâ Hüseyin, **et-Tahrîc 'inde'l-fukahâi ve'l-usûliyyîn**, Mehtebetü'r-Rüşd, Riyad, 1414, s. 12; Bedir, **Buhara Hukuk Okulu**, s. 113-115.
[119] Dehlevî, **Hüccetü'l-Lâhi'l-bâliğe**, C. I, s. 259-260; Başoğlu, Tuncay, "Tahrîc", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2010, C. XXXIX, s. 420.
[120] Kaya, "Hanefî Mezhebinde Nevâzil Literatürünün Doğuşu", s. 36.
[121] İbn Âbidîn, **Reddü'l-muhtâr**, C. I, s. 69; İbn Âbidîn, **Şefhu 'Ukûdi resmi'l-müftî**, s. 10.

eş-Şehîd (v. 334/945)[122] sonrası mezhebin üç tip hukuk önermesini (*usûl, nevâdir, vâkıât*) üç ayrı eserde[123] toplayan Semerkandî, belirtilen coğrafi bölgede oldukça mühim katkılarda bulunmuş ve boşluk doldurucu kaynakların ilkini telif ederek yepyeni bir türün öncülüğünü üstlenmiştir.

Kitâbü'n-Nevâzil yaklaşık iki asırlık fetva birikimini konu edinmiştir. Eserinde genellikle III. ve IV. yüzyılların önde gelen Belh'li meşayıhın güncel olay ve hadiselere getirdikleri fıkhi çözümleri derleyen Semerkandî, mezhep kurucularından İmam Muhammed'in eserlerinden de nakiller yapmaktadır. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in en belirgin özelliklerinden birisi eserde Hanefi fıkıh literatüründe Irak örf ve adetlerine bağlı fetvaların ayıklanmış olmasıdır. Bu da mezhep görüş ve içtihatlarının farklı bölgelerde ve farklı şartlar karşısında nasıl evirildiğini gözler önüne sermektedir.[124]

[122] Kuraşî, **el-Cevâhiru'l-mudiyye**, C. III, s. 313-315; Leknevî, **el-Fevâidü'l-behiyye**, s. 185-186.
[123] Semerkandî, Hanefi mezhebinin hukuk önermelerinin her biri için ayrı eser telif eden ilk kişidir. Mezhebin ana çatısını temsil eden zâhiru'r-rivâye görüşlerini *Hizânetü'l-fıkh* adlı eserinde; tali kaynaklar arasında kabul edilen nâdiru'r-rivâye görüşlerini ise *'Uyûnü'l-mesâil* isimli kitabında ele almıştır. Mezhebin boşluk doldurucu görevini ifa eden vâkıât önermesini ise *Kitâbü'n-Nevâzil* adlı eserinde derlemiştir. Bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A3459, vr. 1[b]; Bedir, **Buhara Hukuk Okulu**, s. 88.
[124] Kaya, "Hanefî Mezhebinde Nevâzil Literatürünün Doğuşu", s. 48.

İKİNCİ BÖLÜM

KİTÂBÜ'N-NEVÂZİL'İN YAZMA NÜSHALARI

1. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Nüshaları Hakkında Genel Bir Değerlendirme

Ebü'-Leys es-Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* isimli eserinin yazma nüshalarıyla ilgili geniş bir tarama yapılmıştır. Dünya üzerindeki farklı kütüphanelerde elliyi aşkın *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshası tespit edilse de bunların bir kısmı farklı eserlere ait olmasına rağmen sehven kataloglara *Kitâbü'n-Nevâzil* adıyla kaydedilmişken bir kısmına çeşitli sebeplerden dolayı ulaşılamamıştır. Elde edilen nüshalarda müellif nüshası, müellifin okuduğu/müellife okunan veya müellif nüshasıyla mukabele edilmiş nüsha yer almamaktadır. Ayrıca müellife ulaşan bir istinsah zinciri de yoktur. Hicri VI.-XII. yüzyıllar arasında değişen farklı istinsah tarihlerine sahip *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshalarının en eskisi müellifin vefatından yaklaşık iki asır sonra yazılmıştır. Ancak bazı nüshaların ferağ kayıtlarında belirtildiği üzere söz konusu nüshaların asılları, müellifin vefatından yaklaşık kırk sene sonra kaleme alınmıştır. Bu tür kayıtlar içermemesine rağmen müellifin hayatında yazılan asıllardan istinsah edildiği anlaşılan nüshalar da elde edebildiğimiz nüshalar arasındadır.

Dirasenin/incelemenin bu bölümünde kataloglarda *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshası olarak kayıtlı nüshaların tamamı tanıtılacaktır. Başka bir eserin el yazması olmasına rağmen *Kitâbü'n-Nevâzil* adı altında kayıtlı nüshalara da kısaca değinilecektir. Tanıtım sıralamasında kronoloji esas alınacak olmakla birlikte yurt içi ve yurt dışındaki kütüphanelere ait nüshalar ayrı başlıklar altında tanıtılacaktır. Nüsha tanıtımlarında varsa nüshaların istinsah tarihi, yeri ve müstensih adı belirtilecektir. Ayrıca nüshaların yazı (hat) şekilleri, varak ve satır sayıları, temellük, vakıf, semâ ve mukabele gibi kayıtlar hakkında da bilgi verilecektir. Bunun yanında nüshaların tam veya eksik oldukları tespit edilecektir. Şayet varsa nüshalar üzerinde yer alan mühür ve mühür yazıları orijinal dilleriyle verilmeye çalışılacaktır. Her nüshanın ilk ve son satırları ile varsa ferağ kaydı orijinal metindeki gibi yazılacaktır. Genel olarak nüsha haşiyelerinde yer alan not, şerh ve mülahazalara da değinilecektir.

Yukarıda da değinildiği üzere İmam Ebü'-Leys es-Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* isimli eserinin yazmalarına ulaşmak için geniş bir tarama faaliyeti gerçekleştirilmiştir. Aralarında Türkiye, Avrupa, Afrika, Asya ve Arap ülkelerinin bulunduğu birçok ülkede yer alan kütüphane katalogları detaylıca incelenmiştir. Araştırma neticesinde Ebü'l-Leys es-Semerkandî'ye nispet edilen *Kitâbü'n-Nevâzil* adı altında kırk dokuz (49) nüsha tespit edilmiştir. Bunların on üçü Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil*'i olmamasına rağmen kataloglara bu isimle kaydedilmiştir. Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil* isimli eseri de çoğu kere sehven Semerkandî'ye nispet edilerek kataloglara yanlış bilgi olarak girilmiştir. Kalan otuz altı nüshanın dokuzu hakkındaki bilgilerimiz kataloglardakiler ile sınırlıdır. Bu dokuz nüsha, farklı kanallardan birden fazla teşebbüse rağmen elde edilememiştir. Bunları eledikten sonra elimizde kalan yirmi yedi nüshanın tamamı konu edindiğimiz *Kitâbü'n-Nevâzil* eserine aittir. Nüshaları tespit ve elde etmek için yaptığımız detaylı taramanın kaynakları, kütüphane katalog ve veri tabanları ile internet sitelerinin bir kısmı şunlardır:

1. Carl Brockelmann, *Geschichte der arabischen Litteratur (GAL)*/Arap Edebiyatı Tarihi.
2. Fuat Sezgin, *Geschichte des Arabischen Schrifttums (GAS)*/Arap-İslam Bilim tarihi.
3. İslam Araştırmaları Merkezi (İSAM) Yazma Eserler Kataloğu.
4. Türkiye Yazma Eserler Kurumu Başkanlığı Yazma Eserler Kataloğu.
5. Ali Rıza Karabulut, *Mu'cemü'l-mahtûtâti'l-mevcûdeti fî mektebâti İstanbûl ve Anadolu* (İstanbul ve Anadolu Kütüphanelerinde Mevcut El Yazması Eserler Ansiklopedisi).
6. Ali Rıza Karabulut, Ahmet Turan Karabulut, Mu*'cemü târîhi't-türâsi'l-İslamî fî mektebâti'l-'âlem: el-Mahtûtât ve'l-matbû'ât* (Dünya Kütüphanelerinde Mevcut İslâm Kültür Tarihi ile ilgili Eserler Ansiklopedisi).
7. Müessesetü Âli'l-beyt, el-Fihrisü'ş-şâmil li't-türâsi'l-'Arabîyyi'l-İslâmîyyi'l-mahtût, Amman/Ürdün.
8. Câmi'ul-mahtûtâti'l-İslâmiyye yazma eserler internet sitesi.

9. Ma‘hedü’l-mahtûtâti’l-‘Arabiyye, Kahire/Mısır.
10. Melik Faysal Merkezi (Hizânetü’t-türâs), Riyad/Suudi Arabistan.
11. Cüm‘atü’l-Mâcid Merkezi, Dubai.

Bunların yanı sıra Türkiye’deki kütüphaneler hariç dünyanın çeşitli kıta ve ülkelerinde bulunan birçok kütüphanenin katalog ve veri tabanları bu çalışma çerçevesinde incelenmiştir.[125]

2. *Kitâbün-Nevâzil*’in Nüshaları:

Konu edindiğimiz eserin kırk dokuz (49) nüshasından *Kitâbü’n-Nevâzil*’e ait olduğu tespit edilen ve elimizde bulunan yirmi yedisinin detaylı tanıtımına geçmeden önce kataloglara sehven *Kitâbü’n-Nevâzil* kitabı olarak kaydedilen on üç nüshaya işaret etmek yerinde olacaktır. Ayrıca varlığını tespit etmemize rağmen ulaşamadığımız dokuz nüsha hakkında da kısa bilgiler verilecektir. Araştırmalarımız sonucu biri hariç tamamı Türkiye’de bulunan kütüphanelerin kataloglarında farklı eserlere ait olmalarına rağmen *Kitâbü’n-Nevâzil* adıyla kaydedilen nüshalar şunlardır:

1. Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2786: Bu nüsha, kayıtlarda *Fetâvâ’n-nevâzil ve mehâsinü’l-fedâil* olarak kayıtlıdır. 129 varak olan bu yazma aslında meşhur Hanefî fakih Burhâneddîn el-Merğinânî’nin (v. 593/1197) *Muhtârâtü’n-nevâzil* adlı eserine aittir.

[125] Bunlardan bazıları şunlardır: Medine İslam Üniversitesi (el-Câmia‘tü’l-İslâmiyye) Kütüphanesi, Medine/Suudi Arabistan; İmam Muhammed b. Suud İslam Üniversitesi Kütüphanesi, Riyad/Suudi Arabistan; Kral Saud Üniversitesi Kütüphanesi, Riyad/Suudi Arabistan; Princeton Üniversitesi Kütüphanesi, New Jersey/ABD; El Escorial Kütüphanesi, Madrid/İspanya; Tübingen Üniversitesi Kütüphanesi, Tübingen/Almanya; Berlin Eyalet Kütüphanesi, Berlin/Almanya; Hamburg Kütüphanesi, Hamburg/Almanya; Cambridge Üniversitesi Kütüphanesi, Cambridge/İngiltere; Chester Beatty Kütüphanesi, Dublin/İrlanda; Vatikan Apostolik Kütüphanesi, Papalık Sarayı/Vatikan; Stockholm Kraliyet Kütüphanesi, Stockholm/İsveç; Uppsala Üniversitesi Kütüphanesi, Uppsala/İsveç; Paris Halk Kütüphanesi, Paris/Fransa; Strasbourg Üniversitesi, Strazburg/Fransa; Kaiserliche Üniversitesi Kütüphanesi, Strazburg/Fransa; Varşova Üniversitesi Kütüphanesi, Varşova/Polonya; Avusturya Milli Kütüphanesi, Viyana/Avusturya; Muhammed Zâhir Şâh Kütüphanesi, Kabil/Afganistan; Sâdıkıyye Kütüphanesi, Tunus; Câmiu‘z-Zeytûne el-Mektebetü’l-A‘bdeliyye, Tunus; Hizânetü İbn Yusuf, Marakeş/Fas; Fas Milli Kütüphanesi (el-Hizânetü’l-â‘mme), Fas; Hindistan Kütüphaneleri: Aligarh Üniversites Kütüphanesi, Aligarh Seyyid Zıll er-Rahmân Kütüphanesi, Lucknow Râcâ Mahmûd Âbâd Kütüphanesi, Gucarat Â‘liye Mehdeviyye Kütüphanesi, Gucarat Pîr Muhammed Şah Kütüphanesi, Londra Hindistan Ofisi Kütüphanesi, Bihar Hindistan Devlet Kütüphanesi Doğu Yazma Eserleri Bölümü.

2. Süleymaniye Kütüphanesi, Kadızâde Mehmet, nr. 253: 197 varaktan ibaret olan bu yazma yine Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil* adlı eserinden ibarettir.

3. Süleymaniye Kütüphanesi, Reîsülküttâb, nr. 395: 282 varak olan bu nüsha kayıtlarda *Fetâvâ'n-nevâzil* olarak kayıtlı olup Ebü'l-Leys es-Semerkandî'ye nispet edilmektedir. Ancak eser Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil*'dir.

4. Süleymaniye Kütüphanesi, Serez, nr. 772: Katalog kayıtlarında *Fetâvâ'n-nevâzil* olarak kayıtlıdır. Yazmanın unvan sayfasında da eserin adı *Nevâzilü Ebi'l-Leys* şeklinde kaydedilmiştir. Ancak yazma, Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil* adlı eserine aittir.

5. Süleymaniye Kütüphanesi, Cârullah, nr. 937: 98 varak olan bu eserin ilk varağında ve unvan sayfasında *Fetâvâ Ebi'l-Leys* yazmaktadır. Ancak eser aslında Ebu't-Tayyib isimli bir fakihin verdiği bazı fetvaların toplanmış halidir.

6. Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 45 Hk 8462: 116 varak olan bu yazma, Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil* adlı eserine aittir.

7. Vâhit Paşa Kütüphanesi, nr. 000218: Bu nüsha 250 varaktır. Unvan sayfasında eserin adı *Fetâvâ'n-nevâzil ve mehâsinü'l-fedâil* olarak kayıtlıdır. Ancak yazma, Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil* adlı eserinden ibarettir.

8. Nuruosmaniye Kütüphanesi, nr. 2067: 378 varak olan bu nüsha, bazı kataloglarda *Kitâbü'n-Nevâzil* olarak kayıtlı olsa da aslında Hanefî fakih İbrahim b. Muhammed el-Halebî'nin (v. 956/1549) *el-Müntehab mine'l-Fetâva't-Tatarhaniyye* adlı eserine aittir.

9. Ziya Gökalp Diyarbakır İl Halk Kütüphanesi, nr. 377: *Kayıtlarda Fetâvâ'n-nevâzil* olarak kayıtlı olup Ebü'l-Leys es-Semerkandî'ye nispet edilse de aslında yazma, Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil* adlı eserine aittir. 180 varaktan ibarettir.

10. Balıkesir İl Halk Kütüphanesi, nr. 533: Bu nüsha 260 varaktır. Unvan sayfasında her ne kadar eserin adı *Fetâvâ'n-nevâzil* olarak kayıtlı olsa da aslında yazma, Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil* adlı eserine aittir.

11. Diyanet İşleri Başkanlığı Kütüphanesi, nr. 537: Hem ciltte yer alan sertabın kapattığı ön bölümde hem de unvan sayfasında eserin adı *Fetâvâ'n-nevâzil* şeklindedir. Semerkandî'ye ait olduğu bildirilen yazma 226 varaktan oluşmaktadır. Ancak nüshanın içeriğine bakıldığında bunun da Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil'*i olduğu anlaşılmaktadır.

12. İzmir Milli Kütüphanesi, nr. 26000: Yazmanın ilk varağında eserin Semerkandî'nin *Fetâva'n-nevâzil*'i olduğu bilgisi yer alsa da aynı sayfaya düşülen not ile bunun doğru olmadığı vurgulanmıştır. Aynı notun devamında yazmanın Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil'*ine ait olduğu doğrulanmıştır. Yazma 185 varaktan ibarettir.

13. Princeton Üniversitesi, Yahûda. 986 (3967): Yazma Merğinânî'nin *Muhtârâtü'n-nevâzil'*inden ibaret olup 164 varaktan olumaktadır.

Bu on üç nüshanın yanında katalog bilgilerinden Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil*'i olduğu anlaşılan dokuz nüsha daha var ki bunları maalesef elde edemedik. Bunların altısı Suudi Arabistan, ikisi Tunus ve biri Suriye kütüphanelerinde bulunmaktadır.[126] Medine'de bulunan el-Câmi'atü'l-İslâmiyye Üniversitesi Kütüphanesinde dört nüsha bulunmaktadır. Bu dört nüshanın katalog numaraları şu şekildedir: 546 (6669), 547 (6706), 550 (2503), 548 (2/6847). Riyad'da yer alan iki nüshanın ilki İmam Muhammed b. Suud Üniversitesi Kütüphanesinde 1019 (5661) numarayla kayıtlıdır. Diğer nüsha ise Merkezü'l-Melik Faysal li'd-Dirâsâti'l-İslâmiyye Kütüphanesindedir. Nüshanın katalog numarası şöyledir: 116646 (B-11715-1176). Tunus'taki el-Mektebetü's-Sâdıkiyye'de bulunan iki nüsha (Defter: 1292) 1582 ve 1692 numaralar ile kayıtlıdır. Suriye Esed Kütüphanesinde yer alan nüshanın kayıt numarası ise 46446 (ص م-232)'dir. Bunların yanında en az üç

[126] Suudi Arabistan'daki nüshaları elde edebilmek için farklı kanallardan yardım talebinde bulunduk. Ancak her seferinde elimizdeki kayıt numaralarının, buradaki kütüphanelerde karşılığının olmadığı bilgisiyle karşılaştık. Tunus'taki iki nüshaya ait kayıt numaralarının, kütüphanenin yeni taşınmış olmasından dolayı değiştiği ve kütüphanedeki düzensizlikten dolayı hali hazırda nüshalara ulaşmanın mümkün olmadığı bilgisi tarafımıza bildirilmiştir. Suriye'deki nüsha ise hiçbir şekilde kütüphanede bulunamadığından kendisine ulaşılamamıştır. Şunu da ifade edelim ki bu dokuz nüshanın bir kısmı, muhtemelen elimizdeki nüshalar ile aynıdır. İstinsah tarihleri ve varak numaralarındaki benzerlikler bu ihtimali güçlendirmektedir.

nüshasının Irak'ın farklı kütüphanelerinde bulunduğunu öğrendik. Ancak elimizdeki kataloglarda buna dair herhangi bir bilgiye rastlayamadık.

Söz konusu nüshalar elendikten sonra Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* adlı eserine aidiyeti doğrulanan ve ulaşabildiğimiz yirmi yedi nüshanın detaylı tanıtımına geçebiliriz. Bu yirmi yedi nüshanın yirmi biri yurt içinde, geriye kalan altı nüshası ise yurt dışında bulunan çeşitli kütüphane ve yazma eser kurumlarında yer almaktadır. İlk olarak yurt içinde yer alan nüshalar tanıtılacaktır. Akabinde yurt dışından elde edilen nüshalar incelenecektir.

2.1. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Yurt İçi Nüshaları:

2.1.1. Süleymaniye Kütüphanesi, Şehit Ali Paşa, nr. 935.

Bu nüsha 323 varak olup her sayfada 21 satır vardır. 12 Safer 561 (1165) tarihinde istinsah edilmiştir. Üzerinde biri 798 (1395) tarihli üç adet temellük kaydı bulunmaktadır. Nüshanın başında ve sonunda kitabın vakfedildiğine dair tarihsiz mühürler bulunmaktadır. Mühürlerde şu ifadeler yazılıdır:

وقف الوزير الشهيد علي باشا رحمه الله تعالى بشرط ألّا يخرج من خزانته.

Zahriyye/unvan sayfasında eserin adı *"Kitâbü'n-Nevâzil"* olarak kayıtlıyken bir önceki sayfada *"Mecmû'un-Nevâzil"* şeklinde yazılmıştır. Hamişinde herhangi bir mukabeleye rastlayamadık. Az da olsa tashih notları mevcuttur. Nüsha tam olup varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Ancak elimizdeki PDF dosyasında bir yerde varaklar arasında sehven takdim tehir söz konusudur. Şöyle ki 274 numaralı varaktan sonra 276 numaralı varak gelmektedir. 275 numaraları varak ise 284 numaralı varaktan sonra eklenmiştir. Nüsha tamamen siyah mürekkeple yazılmış olup sadece fihrist bölümündeki varak numaralarında kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Nüsha Arabî yazısıyla yazılmış olup harekesiz ve okunaklıdır. Müstensih adına rastlayamadık.

Ali Paşa nüshası elimizdeki en sağlam nüshalardan biridir. Diğer nüshalarla karşılaştırıldığında bazı eksik kelime ve cümlelere rastlansa da nüsha genel olarak isabetlidir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وبه نستعين، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى رحمه الله سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الكتاب بحمد الله وقوته. وقع الفراغ من نسخه ثاني عشر صفر سنة إحدى وستين وخمس مئة.

2.1.2. İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Kütüphanesi, nr. A 3459.

Bu nüsha 392 varaktan oluşmaktadır. Her sayfada 18-19 satır vardır. Ferağ kaydında istinsah tarihi belirtilmemiştir. Ancak Fuat Sezgin, bu nüshayı tanıtırken VI. yüzyılda istinsah edildiğini belirtmiştir.[127] Vakıf veya temellük kaydı yoktur. Unvan sayfasının da bulunmadığı nüshada kapaktan bir sonraki sayfada ve ilk metin sayfasında "Halis Efendi Kütüphanesi" kaydı mevcuttur. Birinci varakta iki adet silik mühür vardır. Kitabın ismi veya fihristi de bulunmamaktadır.

Nüshada tashih, "Mimmâ yuhfazu", "Mimmâ yunzaru" gibi bilgi notlarının yanı sıra "Matlabün", "Matlabün mühimmün cidden", "Mes'eletün" gibi alt başlıklar vardır. Yanlış olduğu düşünülen ibareler için hamişe "ez-Zâhir" yani "doğru ifade" anlamına gelen "ظ" harfi; yine "Doğru ifade" anlamına gelen "Savâbuhû" veya "ص" harfi yazılıp altına isabetli ifade eklenmiştir. Alt başlıklar ve hamişteki notlar bazen siyah bazen kırmızı mürekkeple yazılmıştır. Eserin ilk bölümündeki bap başlıklarında da kırmızı mürekkep kullanılmış sonra siyah mürekkebe geçilmiştir. Eserde yer yer *"el-Hulâsa", "el-Fetâvâ", "el-Vecîz", "el-Fusûl", "Kâdıhân", "el-*

[127] Sezgin, **Târihü't-türâsi'l-'Arabî**, C. III, s. 108.

Müntekâ", "ez-Zahîriyye", "el-Kübrâ", "el-Vâkıât", "el-Envâr" ve *"el-Hizâne"* gibi çeşitli fıkıh ve fetva kitaplarından alıntılar yapılmıştır. Bir yerde metinde geçen bir ifadeyi izah etmek için *"Terceme-i Muhtâr"* isimli sözlükten alıntı eklenmiştir. Yazmanın çeşitli yerlerinde mukabele yapıldığını gösteren "Beleğa", "Beleğa kırâaten" gibi kayıtlar düşülmüştür. Nüsha tam olup eksik kısmı yoktur. Varak numaraları düzenli olarak kırmızı mürekkeple verilmiştir.

Yazma Nesih hattıyla yazılmıştır. Aşağıda orijinal metni ile yazacağımız ferağ kaydında nüshanın kendisinden istinsah edildiği asıl nüshanın, kötü ve okunaksız bir nüsha olduğu ifade edilmişse de elimizdeki nüsha son derece okunaklı ve genellikle isabetlidir. Müstensih adına rastlayamadık. Dârü'l-kütübi'l-Mısrıyye'de İstanbul nüshasının 186 numarayla kayıtlı siyah beyaz bir mikrofilmi mevcuttur.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رحمه الله: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن محمد بن الفضل إمام بخارى في شهر رمضان سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الكتاب بحمد الله تعالى وعونه وحسن توفيقه وتيسيره، والحمد لله رب العالمين، وصلواته على سيد المرسلين، وعلى آله الطيبين الطاهرين، وسلم وعظم وكرم إلى يوم الدين. وأتى النقل من نسخة سقيمة في غاية السقم، فرحم الله لقارئ طالع هذا الكتاب ثم اطلع على خلل وقع فيه إما من سهو الناسخ أو من سقم الأصل، فيسامح ويمد بصالح الدعاء.

2.1.3. Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Kütüphanesi, nr. A879.

Nüsha 314 varaktan oluşmaktadır. Her sayfada 21-22 satır vardır. İki ferağ kaydı bulunmaktadır. İlki bu nüshanın olup 23 Zilhicce 617 (1222) tarihlidir. Diğeri ise elimizdeki nüshanın kendisinden istinsah edildiği asıl nüshanın kaydıdır ki buna göre nüsha 479 (1086) tarihinde istinsah edilmiştir. Unvan sayfasından bir önceki sayfada Padişah tuğrası vardır. Unvan sayfasında ise Sultan I. Mahmut'un mührü bulunmaktadır. Mühürde şu ifadeler yazılıdır:

الحمد لله الذي هدانا لهذا وما كنا لنهتدي لولا أن هدانا الله. وقف محمود خان بن مصطفى شاه المظفر دائما.

Zahriyyede eserin adı *"Kitabü'n-Nevâzil ve'l-fetâvâ"* olarak kayıtlıyken bir önceki sayfada *"en-Nevâzil mine'l-fetâvâ"* şeklinde yazılmıştır. Nüshada tashih notları ve yer yer "Mimmâ yuhfazu", "Hîletün", "Mes'eletün" gibi notlar vardır. Yanlış olduğu düşünülen ibareler için hamişe "ez-Zâhir" yani "doğru ifade" anlamına gelen "ظ" harfi yazılıp altına isabetli ifade konulmuştur. Bir yerde Şemsü'l-eimme es-Serahsî'nin (ö. 483/1090) *el-Mebsût* adlı eserinden alıntı yapılmıştır. Nadiren alt başlık eklenmiştir. Nüsha tam olup eksik kısmı yoktur. Varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Nüshada varakların zahr sayfalarının sonunda bir sonraki sayfanın baş kısmı anlamına gelen ta'kîbe[128] metodu kullanılmıştır Ta'kîbe metodu kullanılmıştır. Nüsha bap başlıkları dahil siyah mürekkeple yazılmıştır. Mesele/fetvâ başlangıçlarını göstermek için kullanılan işaretlerde kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Meselelerin sonlarında ise içi yuvarlak daire çizilmiştir.

Nüsha harekesiz ve genellikle okunaklıdır. Diğer nüshalara oranla fazla hata içermektedir. Müstensih adı nüshanın sonunda ferâğ kaydının akabinde şu şekilde yazılmıştır:

[128] Okan Kadir Yılmaz, **İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara, 2018, s. 169.

كاتبه العبد الضعيف الراجي إلى رحمة ربه محمد اللطيف بن عمر الحسني الأقسراوي، غفر الله لهم ولجميع المؤمنين برحمته وفضله.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رحمة الله عليه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

وتوفي الفقيه الزاهد الناسك أبو الليث نصر بن محمد السمرقندي مصنف هذا الكتاب بنصف من جمادى سنة ست وتسعين وثلاث مئة. آخر كتاب النوازل، والله أعلم بالصواب.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

وقع الفراغ من تحريره يوم الأحد في شهر ذي الحجة قد بقين منه ستة أيام سنة سبع عشر وست مئة بعد هجرة المصطفى صلى الله عليه. كتبتُ هذا الكتاب من الكتاب الذي كُتب في سنة تسع وسبعين وأربع مئة.

2.1.4. Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2252/2353.

Bu nüsha iki cilt halinde yazılmış olup ilki 199, ikincisi 198 varaktan oluşmaktadır. Her iki ciltte de sayfalar 21 satırdan müteşekkildir. İkinci cildin sonu eksik olduğundan eserin bu bölümünün net olarak istinsah tarihini tespit edemedik. Ancak birinci cildin sonunda yazmanın bu kısmının 5 Cümâdâ'l-Ûlâ 619 (1222) tarihinde istinsah edildiği belirtilmiştir. Her iki cildin unvan/zahriyye sayfalarında çok sayıda tarihsiz temellük kaydı bulunmaktadır. Nüshanın vakfedildiğine dair bir bilgiye rastlayamadık. Ancak yazmanın ön kapağından sonraki sayfada ve her iki cildin unvan sayfalarında eserin padişahın veya onun kütüphanesinin mülkiyetinde olduğunu ifade eden "Sultânî" kaydının yanı sıra ön kapaktan sonra gelen sayfa ile ikinci cildin zahriyye sayfasında padişah imzası olan tuğralar mevcuttur.

Yazma kapağının bir bölümü olan sertap üzerinde, ilk cildin unvan sayfasında ve bir önceki sayfa ile ikinci cildin unvan sayfasında eserin adı *"Fetâvâ Ebi'l-Leys"* olarak kaydedilmiştir. Ancak birinci cildin unvan sayfasında kitabın adı, müstensih tarafından[129] *"Kitâbü'l-fetâvâ min ekâvîli'l-meşâyıh fi'l-ahkâmi'ş-şeri'yye"* şeklinde; ikinci cildin başında ise takdim-tehir yapılarak yine müstensih tarafından *"Kitâbü'l-Fetâvâ fi'l-ahkâmi'ş-şeri'yye min ekâvîli'l-meşâyıh"* olarak yazılmıştır.

Nüshanın birinci ve ikinci cildinin unvan sayfalarında kitabın sahibinin adı ve yazmanın kendisi tarafından yine kendisi için yazıldığını ifade eden bir not vardır. Not şu şekildedir:

صاحبه العبد الفقير إلى رحمة ربه، الواثق بالله البارئ: عمر بن بلال بن إبراهيم بن محمد بن ملهم بن شمائل الحنفي النصيبيني، نفعه الله به في الدنيا والآخرة، كتبه لنفسه...

Eserin çeşitli yerlerinde hamişte mukabele veya mütalaanın geldiği yeri ifade eden "Beleğa" kaydı düşülmüştür. Birinci cildin sonunda ise mukabele kaydı vardır. Kayıt şu şekildedir:

قابلت مع الفقير إلى رحمة ربه: عيسى بن عمران الحنفي، غفر الله له ولوالديه ولجميع المسلمين، وذلك بمدرسة شبل الدولة تغمده الله برحمته.

Aynı yerde yazmanın müstensihi tarafından kaydedilen ta'lik kaydı da mevcuttur:

علّقه العبد الفقير إلى رحمة ربه: عمر بن بلال النصيبيني الحنفي، وكان الفراغ من هذا المجلد خامس خلت من شهر جمادى الأول سنة تاسع عشر وست مئة، وذلك بخارج مدينة دمشق بجبل قاسيون بمدرسة الطواشي الأجل شبل الدولة كافور تغمده الله برحمته.

[129] Unvan sayfasında eser için iki farklı isim yazılmıştır. Yukarıda verilen ikinci ismin müstensih tarafından yazıldığını söylememizin nedeni; yazmanın ana metninin hat stiliyle bu ikinci ismin stilinin birbirine benzemesidir. İlk ismin yazı şekli ise ana metinden oldukça farklıdır.

Birinci cildin sonunda dört varak kadar çeşitli fevâid kayıtları vardır. Fevâid kayıtlarının üçüncü varağında mütalaa kaydı şu ifadelerle yazılmıştır:

طالعه العبد الفقير إلى رحمة ربه: يوسف بن ميكائيل الطرابلسي، غفر الله لمن دعا له بالتوبة.

Hamişlerde tashih notları mevcuttur. Nadiren *Câmi'u'l-fetâvâ* ve *el-İhtiyâr*; genellikle *Fetâvâ Kâdıhân*'dan alıntılar vardır. Varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Yazmada fihrist yoktur. Nüshanın tamamı siyah mürekkeple yazılmış olup bap başlıklarında kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Aynı şekilde her mesele sonrası ve bap isimlerinden önce ve sonra bunları, ilgili olmayan ifadelerden ayırmak için kuyruklu (هـ) harfi, kırmızı mürekkeple yazılmıştır. Nüsha Ta'lik yazısıyla yazılmış olup harekesiz ve okunaklıdır.

Nüsha tam değildir. Eserin son üç bölümünün ilki olan *er-Reddü 'ala'l-Cehmiyye* babının yaklaşık 12 satıra tekabül eden son dört meselesi ile son iki bölümü teşkil eden *Hikâyât* ve *Târîh* bölümleri eksiktir. Eksik olmasına rağmen Fatih nüshası elimizdeki en sağlam nüshalardan biridir.

Nüshanın birinci cildi şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، رب يسر، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Şu ifadeler ile sona ermektedir:

وإن شاء باع الخابية مع القرع، فضرب كل واحد منهما بقيمته من الثمن.

Nüshanın ikinci cildi şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، رب يسر، وقال الحسن بن مطيع: سألت أولئك بالعراق، يعني أصحاب أبي يوسف...

Şu ifadeler ile sona ermektedir:

عذاب القبر لا شك فيه، قد رواه عن رسول الله صلى الله عليه وسلم عدة من أصحابه، ولا اختلاف فيه بين العلماء.

Nüshanın birinci cildinde ferâğ kaydı şu şekildedir:

تم الجزء الأول من كتاب الفتاوى لأبي الليث السمرقندي في خامس خلت من شهر جمادى الأولى سنة تاسع عشر وست مئة هجرية، ويتلوه في الجزء الثاني: وقال الحسن بن مطيع سألت أولئك بالعراق يعني أصحاب أبي يوسف. والحمد الله رب العالمين أولا وآخرا.

2.1.5. Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1179.

Unvan sayfası hariç nüsha 177 varak olup her sayfada 27 satır vardır. 11 Cümâdâ'l-âhir 717 (1317) tarihinde istinsah edilmiştir. Üzerinde biri 1099 (1687) diğeri 1126 (1714) tarihli iki adet temellük kaydı bulunmaktadır. Nüshanın başında ve sonunda kitabın vakfedildiğine dair 1137 (1724) tarihli mühürler bulunmaktadır. Mühürlerde şu ifadeler yazılıdır:

وقف لوجه الله تعالى أفقر الورى أبو الخير أحمد الشهير بداماد زاده عفا الله عنه وعن أسلافه وأخلافه.

Zahriyyede eserin adı *"Kitâbü'n-Nevâzil"* şeklinde yazılmıştır. Yazmanın ilk yarısında sık sık; hemen hemen dört-beş sayfa da bir *"Beleğati'l-mukâbeletü", "Beleğa"* ifadeleriyle mukabele kayıtlarına rastlanmaktadır. İkinci yarıda ise yer yer *"Beleğa"* kaydı düşülmüştür. Eserin bir kereden fazla mukabele edildiği görülmektedir. Nitekim yazmanın baş bölümlerinde *"Beleğati'l-mukabeletü sâniyeten", "Beleğati'l-mukabeletü merratan sâniyeten"* gibi ifadeler vardır. Bu ikinci muhabele kayıtları eserin ilerleyen bölümlerinde yer almadığından ikinci mukabelenin tüm esere uygulanıp uygulanmadığı bilinmemektedir.

Nüshada bolca tashih notları vardır. Bunun yanında "Yuhfazu", "Mimma yuhfazu", "Mühimmetün", "Hikâyetün mühimmetün", "Latîfetün", "Mes'eletün hasenetün 'acîbetün", "Min menâkibi'l-imâm" gibi yönlendirici notlar ile

“Mes’eletün” kaydıyla bazı alt başlıklar da mevcuttur. Bir yerde *Mecma‘u‘l-fetâvâ’*dan alıntı vardır. Başka bir yerde ise “Havâletü’l-müsannif” ifadesiyle metinde Semerkandî’nin *‘Uyûnü’l-mesâil*’e atıfta bulunduğu bildirilmektedir. Hamişte birçok yerde “Beyân” ifadesi eklenerek ana metinde silik, kapalı, harekesiz veya pek okunaklı olmayan ifadeler belirgin bir şekilde yazılmış ve yer yer harekelenmiştir.

Yazmada herhangi bir eksik olmayıp varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Ta‘kîbe uygulanmıştır. Nesih yazısıyla yazılan eserde siyah mürekkep kullanılmıştır. Bap başlıkları, fetva ve mesele başlarındaki “Süile”, “Zekera” gibi ifadeler ise kırmızı mürekkeple yazılmıştır. Nüsha harekesiz ve harflerdeki bazı noktalar eksiktir. Bu sebeple yer yer okuma problemleri doğmaktadır. Müstensih adına rastlayamadık.

Murad Molla nüshası elimizdeki nüshalar arasında en sağlam nüshalardan biridir. Diğer nüshalarla karşılaştırıldığında bazı eksik kelime ve cümlelere rastlansa da nüsha genel olarak isabetlidir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، رب يسر بخير يا كريم، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ أبو بكر محمد بن الفضل إمام بخارى رحمة الله عليه في الشهر المبارك سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الكتاب بحمد الله وعونه وحسن توفيقه، وصلواته على محمد خير خلقه، وعلى آله وصحبه وسلم تسليما كثيرا، وحسبنا الله ونعم الوكيل. يوم السبت الحادي عشر من جمادى الآخر سنة سبعة عشرة وسبع مئة على بركة الله وعونه، وصلى الله على محمد، وسلم تسليما كثيرا.

2.1.6. Süleymaniye Kütüphanesi, Carullah, nr. 960.

Nüsha 243 varaktan oluşmaktadır. Her sayfada 21 satır vardır. 24 Recep 759 (1358) tarihinde istinsah edilmiştir. Üzerinde biri 1129 (1716) tarihli iki adet temellük kaydı bulunmaktadır. Nüshanın başında ve sonunda kitabın vakfedildiğine dair çeşitli mühürler bulunmaktadır. Mühürlerden biri 1147 (1734) tarihlidir. Zahriyyede eserin adı *"Fetâvâ'n-Nevâzil"* olarak kayıtlıdır. Unvan sayfasında fevâid kayıtları mevcuttur.

Nüshanın hamişinde yer yer mukabele notları (Beleğa mukâbeleten) ve metnin içinde mukabele işaretleri mevcuttur. Az da olsa tashih notları vardır. Nüsha tam olup eksik kısmı yoktur. Varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Nüshada ta'kîbe metodu kullanılmıştır. Varakların hamişine metnin mualliki tarafından başlık ve alt başlıklar ile "Matlabün", "Fâidetün", "Mahfaz", "Mahfaz-ı şerîf", "Yuhfazu", "Mes'eletün", "Ferkun hasenün" gibi çok sayıda not düşülmüştür. Nüsha siyah mürekkeple yazılmış olup bap başlıklarında ve yer yer mesele/fetvâ başlangıçlarını göstermek için kullanılan işaretlerde kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Unvan sayfasında yazmanın fihristinin yer adlığı kısımda yazıların okunmasını engellemeyecek şekilde uzun ve derin bir yırtık oluşmuştur. Nüshanın başka bir nüshayla karşılaştırıldığını gösteren bazı notlar (نسخة) vardır. Ayrıca eserin son varağında nüshanın Emîr Tengiz/Deniz Buğa tarafından okunduğu ve notlandırıldığı (ta'lîk) kaydedilmiştir:

مما علّق برسم المقرئ العالي المولوي السيفي تنكز بغا الملكي الناصري، بسط الله ظله، وتقبل عمله، وغفر زلله، وختم له بخير، وأعانه على جميع ما يصيبه في أمر من أمور الدنيا، إنك على ما تشاء قدير، يا رب العالمين...

Nüsha Nesih yazısıyla yazılmış olup harekesiz ve oldukça okunaklıdır. Müstensih adı nüshanın sonunda ferâğ kaydının akabinde şu şekilde yazılmıştır:

على يد العبد الفقير إلى الله تعالى، المعترف بالذنب والتقصير، الراجي عفو ربه القدير: إبراهيم بن يوسف السنبلي، غفر الله له ولوالديه ولمن دعا لهم بالمغفرة وللمسلمين، آمين.

Carullah nüshası en sahih nüshalardan biridir. Diğer nüshalarla karşılaştırıldığında bazı eksik kelime ve cümlelere rastlansa da nüsha genel olarak isabetlidir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وبه نستعين، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى رحمه الله سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة، والله أعلم بالصواب.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الكتاب بكماله بحمد الله وتوفيقه بفضل من الله ورحمة. ووقع الفراغ من نسخه في اليوم المبارك يوم الإثنين رابع عشرين رجب الفرد سنة تسعة وخمسين وسبع مئة…

2.1.7. Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692.

Bu nüsha 292 varaktır. Her sayfada 23 satır vardır. 16 Şabân 759 (1358) tarihinde istinsah edilmiştir. Zahriyyede biri 1071 (1660) tarihli üçü tarihsiz toplam dört adet temellük ve bir adet vakıf kaydı bulunmaktadır. Ciltte yer alan sertabın kapattığı ön bölümde ve kırmızı mürekkeple unvan sayfasında eserin adı *"en-Nevâzil"* olarak kayıtlıdır. Aynı sayfada siyah mürekkeple varak numaraları belirtilmeksizin yazmanın fihristi yer almaktadır.

Yazmanın istinsah aşamasında vardığı yeri ifade etmek için yer yer varak hamişlerinde "Beleğa tahrîran", "Beleğa tahrîran ilâ hünâ", "Beleğa ilâ hünâ", "Beleğa ilâ hünâ bi hamdi'l-Lâhi" gibi ifadeler yer almaktadır. Nüshanın mukabele gördüğüne işaret eden ifade ve semboller de vardır. Nitekim turre kısımlarında yer yer "Beleğa" kaydı düşülmüştür. Metin içerisinde genellikle her babın sonunda mukabele işareti olarak kabul edilen içi noktalı daire bulunmaktadır. Hamişte sıklıkla alt başlık, tashih, bilgi notları, önemli kayıtlar ve "Matlabün", "Mes'eletün", "Mes'eletün ğarîbetün", "Mes'eletün tuhfazu", "Matlabün mühimmün", "Matlabün 'acîbün", "Beyân", "Ya'nî" gibi metni açıklayıcı mühim kayıt ve ilaveler bulunmaktadır. Bunun yanı sıra *"Enfa'u'l-vesâil", "es-Sirâcü'l-vehhâc", "Nefekâtü'l-Hassâf"* ve *"Şerhu'l-Meşârik"* gibi eserlerden de alıntılar vardır. Ayrıca müstensih veya mukabele yapan kişi, metne müdahale etmeden onda bilgi yönünden bir hata olduğunda, ilgili metnin hamişine "es-Savâb" ifadesini kullanıp isabetli bilgiyi aktarmaktadır. Varak kenarlarına düşülen "نسخة", "خ" veya "ط" ifadelerinden ana metnin, istinsah veya mukabele aşamasında başka bir nüshayla veya nüshalarla karşılaştırıldığı anlaşılmaktadır.

Metin okunaklı olsa da birçok kelimede harfler noktasız ve harekesiz yazılmıştır. Varak numaralarının verilmediği yazmada ta'kîbe metodu uygulanmıştır. Metin siyah mürekkeple yazılmış olup bap başlıklarında ve fetva/meselelerin baş kısmında ilave edilen işaretlemelerde kırmızı mürekkep kullanılmıştır.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى رحمه الله سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Ferâğ kaydında istinsah tarihi yanında müstensih adı da verilmiştir. Kayıtta şu ifadeler yer almaktadır:

وقع الفراغ من نسخه في اليوم المبارك يوم الثلاثاء سادس عشر شعبان المكرم سنة تسع وخمسين وسبع مئة.. على يد العبد الفقير إلى رحمة ربه المجيب محمد بن محمد الخطيب القلقشندي غفر الله له ولوالديه ولجميع المسلمين، آمين.

2.1.8. Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409.

Bu nüsha 267 varak olup her sayfada 24 satır vardır. Ferağ kaydında istinsah tarihi belirtilmemiştir. Ancak nüshanın kapak sayfasından bir sonraki sayfada yazmanın bilgilerinin yer aldığı etikette kırmızı mürekkeple Osmanlıca "VIII. (XIV.) Yüzyıl yazısı" notu düşülmüştür. Aynı etikette eserin adı *"Nevâzil fi'l-furû"* olarak yazılmıştır. Eserin adının *"Fetâvâyı Nevâzil"* olarak kaydedildiği bu varakta iki adet vakıf mührünün yanı sıra iki de temellük kaydı vardır. Bir sonraki sayfada ve eserin tamamlandığı son varaktan sonraki iki varakta fevâid kayıtları mevcuttur. Unvan sayfasında "Fihrisü kitâbi *Fetâvâ'n-Nevâzil*" başlığı altında eserin içindekiler kısmı varak sayfalarıyla birlikte verilmiştir.

Nüshada tashih, "Mühimmün", "Beyân" ve "Beyânü'l-hîle" gibi bilgi notlarının yanı sıra Arapça ve Osmanlıca notlar vardır. Haşiyelerde kırmızı mürekkeple "Matlabün", "Matlabün mühimmün" gibi alt başlıklar verilmiş olup *"el-Hulâsa", "el-Fusûlü'l-İ'mâdiyye"* ve *"Muhtâru's-sihâh"* gibi eserlerden alıntılar yapılmıştır. Nüshada ta'kîbe uygulanmıştır. İstinsah esnasında ikinci bir nüshadan da istifade edildiğini gösteren "Başka bir yazma" anlamına gelen "ط" sembolü yer yer yazmanın hamişine düşülmüştür. Yazmada "Beleğa" gibi açık bir mukabele ifadesine rastlayamasak da yer yer cümle sonlarında mukabele sembolü olarak bilinen içi noktalı daireler bulunmaktadır. Eser iki cilt halinde istinsah edilmiştir. Bu, aslın iki cilt halinde olduğunu gösterebileceği gibi aslın tek ciltte ele aldığı eserin, elimizdeki nüshanın müstensihi tarafından iki cilt halinde kayda geçirildiğine de işaret olabilir. Nüshanın ikinci cildi İcârât başlığıyla başlamaktadır.

Varaklarda genellikle isabetli numaralar verilmişse de bazı numaralar eksik veya tekrar yazılmıştır. Muhtemelen bu karışıklığı önlemek adına iki farklı numaralandırma yapılmıştır. Bazı eksik ve mükerrer sayılar hariç 257 numaralı

varağa kadar numaralandırmada bir problem yoktur. Ancak 257 numaralı varaktan sonra bir sonraki varakta 258 rakamı yazılması gerekirken sehven 268 sayısı yazılmış ve nüshanın sonuna kadar bu yanlış sayıdan itibaren numaralandırılmaya devam edilmiştir. Böylece nüshanın son varağında 277 sayısı kaydedilmiştir. İçeriği incelemeden nüshanın son varak sayısına bakıldığı için de hem yazmanın başındaki etikette hem de güncel veri tabanlarında nüshanın 277 varaktan ibaret olduğu yazılmıştır. Ancak nüsha aslında 267 varaktan oluşmaktadır.

Tam olan yazma harekesiz Nesih hattıyla yazılmıştır. Nüsha siyah mürekkeple yazılmış olup bab başlıkları ve yer yer hamiş notlarından kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Müstensih adına rastlayamadık.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وبه نستعين، الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

وأبو إبراهيم إسماعيل بن محمد البستي توفي سنة تسع وخمسين وثلاث مئة.

Nüshanın en belirgin özelliklerinden bir tanesi *Nevâzil*'in, müellifin kendi el yazmasıyla değil de talebelerine imlâ; yani hocanın kitap telifi kastıyla aktardığı bilgileri karşısındaki talebe veya kişilerin yazıya geçirmesi usulüyle yazıldığını açığa çıkarmasıdır. Nitekim nüshanın ferâğ kaydında eserin müellifi Ebü'l-Leys es-Semerkanî'nin *Nevâzil*'i talebelerine imlâ usulüyle yazdırdığı, imlanın detaylı mekanı ve maalesef eksik olarak zamanı bildirilmiştir. Buna göre kitabın imlâsı, cuma günü sabahı Belh şehrinin Bâb Hişâm mahallesine bağlı Ebû Nasr Muhammed b. Selâm Camii'nde kayıtta yer almayan ayın bitmesine iki gün kala tamamlanmıştır. Kayıtta istinsah ayı yer almadığı gibi senesi de yazılmamıştır. Kaydın orijinal hali şu şekildedir:

وفرغ الفقيه الإمام الزاهد من إملاء هذا الكتاب غداة يوم الجمعة ببلخ بباب هشام في مسجد أبي نصر محمد بن سلام لليلتين بقيتا.

2.1.9. Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 689.

Bu nüsha 174 varak olup her sayfada 21 satır vardır. 6 Zilhicce 826 (1423) tarihinde istinsah edilmiştir. Unvan sayfasında iki adet tarihsiz temellük kaydı ve yazmanın bir Padişah kütüphanesinin mülkü olduğunu gösteren "Sultâniyye" ifadesi bulunmaktadır. Yazmanın ilk varağında eserin vakıf olduğunu bildiren ifade vardır. Eserin adı unvan sayfasında *"Mecmû'u'n-Nevâzil fi'l-fıkıh"* şeklinde kayıtlıdır. İki cilt halinde istinsah edilen eserin, sadece başlangıçtan Bey' bahsine kadar (Bey' bahsi dahil) olan bölümlerini ihtiva eden ilk cildi elimizdedir. İkinci cilt ise kayıptır. Unvan sayfasında ilk cildin içerdiği konuların fihristi varak numaralarıyla verilmiştir.

Diğer tüm yazmalarda bulunan ve eserin mukaddimesi kabul edilen yaklaşık bir buçuk varaklık bölüm nüshada yer almamıştır. Kitap direkt eserin ilk başlığı olan Tahâret bahsinden başlamaktadır. İlk varaklarda siyah ve kırmızı mürekkeple çok sayıda tashih, açıklama ve bilgi notu bulunmaktadır. İlerleyen sayfalarda bu gibi kayıtlar son derece azdır. "Le'allehü" gibi ifadelerle metinde yanlış veya eksik olduğu düşünülen ifadeye dikkat çekilmiş ve doğru ifade hamişe eklenmiştir. İstinsah esnasında ikinci bir nüshadan istifade edildiğini gösteren "خ" veya "نسخة" ifadeleri vardır. *"el-Misbâh", "el-Fetâvâ'z-Zahîriyye", "Şerhu't-Tahâvî", "el-Hizâne"* ve *"el-Fetâvâ"* gibi kitaplardan alıntılar yapılmıştır. Yazmanın en azından ilk bölümlerinin mukabele edildiğini yer yer hamişe düşülen "Beleğa mukâbeleten" ifadelerinden anlamak mümkündür. Orta ve son kısımlara doğru herhangi bir mukabele kaydına rastlayamadık. Nüshada ta'kîbe metodu uygulanmış olup varak numarası verilmemektedir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، رب يسر وتمم بمنك، كتاب الطهارة سئل أبو القاسم...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ينبغي أن يصير العبد مأذونا ولا يصير الرجل وكيلا بالطلاق وبه نأخذ.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الجزء الأول من كتاب النوازل في سادس ذي الحجة الحرام عام ستة وعشرين وثمان مئة أحسن الله ختامها…

2.1.10. Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690.

Nüsha 374 varak olup her sayfada 19 satır vardır. 16 Şevvâl 860 (1456) tarihinde istinsah edilmiştir. Yazmanın herhangi bir yerinde vakıf, temellük veya mukabele kaydına rastlayamadık. Zahriyyede eserin adı *"Mecmû'u'n-Nevâzil"* şeklinde yazılı olup ilk varakta zahr kısmında konu fihristi varak numaralarıyla birlikte verilmiştir. Ana metin bu varağın vech kısmıyla başlamakta olup diğer nüshalarda yer alan eserin mukaddimesi, bir önceki nüshada olduğu gibi burada da eksiktir.

Nüsha başka kitaplara ait yazmaların bulunduğu bir mecmua içinde yer almaktadır. Ta'kîbe uygulanmıştır. Varak kenarlarında çok az tashih kaydı dışında not yoktur. Nadiren "Matlabün" ifadesi geçmektedir. Eser iki cüz halinde istinsah edilmiştir. İkinci cilt İcârât bölümüyle başlamaktadır. Varak numaraları, orijinal haliyle verilmemiş; sonradan Latin rakamlarıyla her on sayfada bir yazmanın ilk bölümüne ilave edilmiştir.

Sadece siyah mürekkep ile yazılan nüshada yer yer kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Yazı son derece açık ve okunaklıdır. Nüsha tam olup eksik bir bölümü bulunmamaktadır.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وبه ثقتي، باب الطهارة، سئل أبو القاسم.

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

والفقيه أبو العلاء بن كثير توفي ليلة الأربعاء ودفن يوم عاشوراء لسبع مضين من محرم سنة سبع وسبعين وثلاث مئة…

Ferağ kaydında istinsah tarihi ve müstensih adı yer almaktadır:

تم كتاب النوازل بعون الله وحمده، وحسن توفيقه وصلى الله على سيدنا محمد وآله، وذلك نهار الإثنين سادس عشر من شهر شوال المبارك من شهور سنة ستين وثمان مئة على يد أقل المماليك وعبيد العبيد عليّ بن أحمد الغسّاني الجسري بحماة غفر له ولوالديه ولمن قرأ ودعا له بالمغفرة له ولوالديه ولجميع المسلمين، آمين آمين، يا رب العالمين.

2.1.11. Âtıf Efendi Kütüphanesi, nr. 01170.

Bu nüsha 227 varak olup her sayfada 27 satır vardır. Eserin istinsah tarihi belirtilmemiştir. Ancak Fuat Sezgin *Nevâzil* yazmalarını tanıtırken söz konusu nüshanın IX. yüzyılda istinsah edildiğini belirtmektedir.[130] Nüshanın başında, sonunda ve yer yer iç varaklarında kitabın vakfedildiğine dair 1154 (1741) tarihli mühürler bulunmaktadır. Mühürlerde şu ifadeler yer almaktadır:

هذا الكتاب وقف الحاج مصطفى عاطف بشرط ألا يخرج من خزانته.

Zahriyyede yukarıdaki mührün üst tarafında temellük kaydıyla (Hüve'l-mâlik) birlikte şu beyitler yazılıdır:

من الكتب التي وقفها فيما بنى وشاد لمن طالعها واستفاد من العباد

سائلا منه أن يذكره بالخير والرحمة فرحم الله من كان من أهل الخير والرحمة

العبد الأقل مصطفى العاطف كفاه الله تعالى يوم لا عاطف

Ciltte yer alan sertabın kapattığı ön bölümde eserin adı *"Mecmû'u'n-Nevâzil"* olarak kayıtlıdır. Nüshanın hamişinde tashih notları, sonunda ise eserin mukabele gördüğüne dair bir işaret (içi noktalı boş daire) vardır. Nüsha tam olup eksik bölümü yoktur. Varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Varakların vech kısmında sol üst köşede nüshanın orijinal varak sayısı, günümüz Arap rakamlarıyla siyah mürekkeple yazılmış olup yine aynı köşede daha alt kısımda günümüz Latin rakamları siyah

[130] Sezgin, **Târihü't-türâsi'l-'Arabî**, C. III, s. 108.

kurşun kalemle ilave edilmiştir. Ancak Latin rakamları, Arap rakamlarından bir sayı azdır. Bunun sebebi Müzâra'a bahsinden önceki varakta yazılması gereken 124 sayısı Latin rakamıyla eklenmemiş; bir sonraki varakta söz konusu sayı ile devam edilmiştir.

Nüshada ta'kîbe metodu kullanılmıştır. Varakların hamişine başlık ve alt başlıklar ile "Matlabün", "Matlabün mühimmün", "Mimma yuhfazu", "Mühimmetün cidden" gibi notlar genellikle siyah, silik kırmızı ve yer yer koyu kırmızı mürekkeple düşülmüştür. Nüsha siyah mürekkeple yazılmış olup yer yer mesele/fetvâ başlangıçlarını göstermek için kullanılan işaretlerde ve eserin ilk yarısında bap başlıklarında kırmızı mürekkep kullanılmış; ikinci yarısında ise baplar genellikle siyah mürekkeple yazılmıştır. Yazmaya eserin fihristi eklenmemiştir.

Nüsha Ta'lik yazısıyla yazılmış olup harekesiz ve oldukça okunaklıdır. Müstensih adı yoktur. Ferağ kaydında sadece eserin sonlandırıldığını ifade eden bir cümle yazılmıştır:

تم الكتاب بحمد الله وحسن توفيقه، وصلى الله على محمد وعترته.

Âtıf nüshası en sağlam nüshalardan birisidir. Diğer nüshalara oranla daha az eksik ve hataya sahiptir. Birçok nüshadan düşmüş olan cümle ve paragraflar bu nüshada eklenmiştir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وبه نستعين، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى في الشهر المبارك سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

2.1.12. Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989.

Nüsha 309 varak olup her sayfada 25 satır vardır. Ferağ kaydında istinsah tarihi belirtilmemiştir. Zahriyyede biri 901 (1495) tarihli üçü tarihsiz toplam dört adet temellük kaydı ve Kara Mustafa Paşa'ya ait 1091 (1680) tarihli vakıf mührü bulunmaktadır. Söz konusu mühür yazmanın çeşitli yerlerinde mevcuttur. Mühürde şu ifadeler yazılıdır:

وقف هذا الكتاب لوجه الله الأجل الأكرم مصطفى باشا الوزير الأعظم.

Zahriyyede eserin adı *"Fetâvâ'n-Nevâzil"* olarak yazılmıştır. Aynı sayfada eserin fihristi kırmızı mürekkepli varak sayılarıyla birlikte verilmiştir. Nüshada tashih, bilgi notları ve alt başlıkların yanı sıra metinde okunaklı olmayan veya silik olan kelimeler haşiyede okunaklı bir şekilde yazılmıştır. Nüshada ta'kîbe metodu uygulanmıştır. İstinsah esnasında ikinci bir nüshadan da istifade edildiğini gösteren "Başka bir yazma" anlamına gelen "ط" veya "خ" sembolleri yer yer yazmanın hamişine düşülmüştür. Yazmanın tamamının mukabele edildiğini gösteren "Beleğa" ve "Beleğa mukâbeleten" kaydı nüshanın her kısmında sıklıkla varak kenarlarına kaydedilmiştir.

Yazmada müstensih veya mukabele eden kişi tarafından metinde yanlış olduğu düşünülen ibareler için hamişe "ez-Zâhir" yani "doğru ifade" anlamına gelen "ظ" harfi yazılıp altına isabetli ifade konulmuştur. *Bâbun âheru fi'l-büyû'* adlı bahsin sonuna tamamlandı anlamına gelen "Temmet" ifadesinin konulması ve bir sonraki varağın boş bırakılıp takip eden varak ile İcârât bahsine başlanılması, her ne kadar bununla ilgili açık bir ifadeye rastlayamasak da bu nüshaya asıl teşkil eden kayıp nüshanın, iki cüz/cilt halinde bulunduğunu göstermektedir.

Yazmada 22. varağa kadar biri siyah diğeri kırmızı mürekkeple yazılmış iki farklı numaralandırma söz konusudur. Ancak 23. varak itibariyle kırmızı renkli numaralandırmaya son verilmiştir. Nüsha tam olmakla birlikte 92 numaralı varak eksiktir. Harekesiz ve okunaklı bir yazıya sahip olan nüsha, bap başlıkları dâhil siyah mürekkeple istinsah edilmiştir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر محمد بن الفضل إمام بخارى سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Ferâğ kaydında tıpkı Afyon Gedik Ahmet Paşa nüshasında olduğu gibi eserin müellifi Semerkanî'nin, *Kitâbü'n-Nevâzil*'i talebelerine imlâ usulüyle yazdırdığı, imlanın detaylı mekânı ve eksik olarak zamanı bildirilmiştir. Kayıt şu şekildedir:

وفرغ الفقيه الإمام الزاهد من إملاء هذا الكتاب غداة يوم الجمعة ببلخ بباب هشام في مسجد أبي نصر محمد بن سلام لليلتين بقيتا. تم هذا الكتاب بعون الله وحسن توفيقه والله أعلم بالصواب.

2.1.13. Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226.

Nüsha 64 varak; her sayfa 33 satırdan oluşmakta olup 13 Receb 949 (1542) tarihinde istinsah edilmiştir. Zahriyyeden bir önceki sayfada tarihsiz iki temellük kaydı vardır. Zahriyyede ise biri satın alma sonucu diğeri ise miras yoluyla olmak üzere iki tarihsiz temellük kaydı daha mevcuttur. Bu sayfada eserin adı *"Nevâzilü Ebi'l-Leys"* şeklinde kaydedilmiştir. Yazmanın fihristi, müstensih adı ve varak numarası yoktur. Haşiyede herhangi bir mukabele veya tashih kaydı da yer almamaktadır.

Harekesiz Nesih yazısıyla siyah mürekkeple yazılan nüsha son derece okunaklı ve tertiplidir. Bap başlıkları ve özellikle "Kâle'l-fakîh" ifadesinde kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Ta'kîbe metodu uygulanmıştır. Yazma tam olmayıp Teyemmüm bahsinden sonra Şehâdât bahsine kadar eserin yarıya yakınını teşkil eden toplam yirmi başlık eksiktir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، الحمد لله رب العالمين، وصلى الله على سيدنا محمد وآله وصحبه وسلم، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر محمد بن الفضل إمام بخارى رحمة الله عليهم أجمعين سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

وكان الفراغ من هذه النسخة يوم الإثنين ثالث عشر رجب الفرد سنة تسعة وأربعين وتسع مئة.

2.1.14. Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2414.

Nüsha 281 varak olup her sayfada 23 satır vardır. 985 (1577) tarihinde istinsah edilmiştir. Zahriyyede padişah tuğrası ve Sultan II. Mahmut'un mührü bulunmaktadır. Mühürde şu ifadeler yazılıdır:

الحمد لله الذي هدانا لهذا وما كنا لنهتدي لولا أن هدانا الله. محمود خان بن عبد الحميد المظفر دائما.

Mührün altında ise şu ifadeler yazılıdır:

قد وقف هذه المجلة اللطيفة حضرت سلطان بن سلطان أقاليم الإسلام، ظل الله في الأرض على كافة الأنام، السلطان بن السلطان الغازي محمود خان، أدام الله ملكه إلى يوم القيام. وأنا الفقير إلى بر ربه القدير نعمة الله المفتش بأوقاف الحرمين المحرمين، غفر له. المتوكل على الله نعمة الله عبيدة.

Bunun dışında nüshanın bazı sayfalarında silik mühürler vardır. Unvan sayfasında eserin adı *"Kitâbü Fetâvâ'n-nevâzil"* olarak kayıtlıdır, burada bazı fevâid kayıtları ve alıntılar yer almaktadır. Nüshanın herhangi bir yerinde mukabele kaydına

rastlayamadık. Yazmanın hamişlerinde yer yer önemli tashih ve bilgi notlarının yanı sıra nadir de olsa *Zehîra, el-Fetâvâ'z-Zahîriyye* ve *el-Fetâvâ't-Tatarhâniyye* gibi eserlerden alıntılar vardır. Hamişte alt başlıklara bazen siyah bazen kırmızı mürekkeple "Matlabun" kelimesine yer verilmiştir.

Nüsha tam değildir. Eserin son iki bahsi olan *Hikâyât* ve *Târîh* bölümleri nüshada mevcut değildir. Bundan dolayı nüshanın ferâğ kaydına ve müstensihine ulaşamadık. *Bâbü'r-Reddi a'la'l-Cehmiyye*'nin son iki satırından itibaren nüshanın son bölümü eksiktir. 274 numaralı varağın zahr bölümünün son kelimesiyle *Nevâzil* eserinin istinsahı bitmektedir. Aynı varağın vech kısmının ilk kelimesiyle birlikte farklı bir esere geçiş yapıldığı hem metin içeriğinden hem de yazı stilinden açık bir şekilde anlaşılmaktadır. Dolayısıyla yukarıda verilen ve 985 olarak belirtilen istinsah tarihi *Nevâzil*'in değil; 274. varağın vech kısmından itibaren kaleme alınan eserin yazım tarihidir. Buna ilaveten 225 numaraları varağın vech; 226 varağın zahr kısımları ya boş bırakılmış ya da yazılıyken aşırı deformeye uğrayıp yazılar silinmiştir. Dolayısıyla burada yer alması gereken *Bâbü'l-Müsâkât*'ın (diğer nüshalarda *Bâbü'ş-Şirb* olarak geçmektedir) son bölümüyle *Bâbü'ş-Şerike*'nin ilk bölümü eksiktir. Varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Ancak numaralandırma esnasında sehven 139 sayısı peş peşe iki defa yazılmıştır.

Nüsha tamamen siyah mürekkeple yazılmış olup harekesiz ve okunaklıdır. İlk altı varaktaki ana metin kırmızı mürekkep kullanılarak cetvel ile çerçeve içine alınmıştır. Fihrist kırmızı mürekkep ile yazılmıştır. Fihristte ve metinde bazı bapların adında değişiklik var iken bazıları "Mes'ele" ismi altında kaydedilmiştir. Diğer bir kısmında ise bap başlığı yazılması gereken yer boş bırakılmıştır. Örneğin *Bâbü'ş-Şirb, Bâbü'l-Müsâkât*; *Bâbü'l-Mevârîs, Bâbü'l-Ferâid*; *Bâbü Fadli ehli'l-fıkıh* ise *Bâbü Medhi'l-fıkıh* olarak kaydedilmiştir. Yine *Rehin, Sulh, Kerâhiye* ve *Mesâil şettâ müteferrika* gibi baplarda bu isimler yerine "Mes'ele" başlığı kullanılmıştır. *Bâbun mine's-salât, Bâbü't-Te'vîlât* ve *Bâbü'l-Fetvâ* gibi başlıklar ise kaydedilmemiştir ve yerleri boş bırakılmıştır. Her ne kadar bap başlıklarında değişiklik veya eksiklik var ise de son iki bölümü ve *Bâbü'l-Müsâkât*'ın son bölümüyle *Bâbü'ş-Şerike*'nin ilk bölümü dışında yazmada eksik yoktur. Nüsha genellikle isabetlidir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، رب تمم بالخير، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رحمة الله عليه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ووفقنا بلطفه العميم لسلوك طريق الهوى، إنه ولي العصمة والتوفيق، ومنه الهداية إلى سواء الطريق، والحمد لله على الاختتام.

Yazmada yer alan *Kitâbü'n-Nevâzil*'in son cümlesi şu şekildedir:

قال وسئل محمد بن مقاتل عمن أنكر حياة خضر أو ذي الكفل.

2.1.15. Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274.

Bu nüsha 198 varak olup her sayfada 35 satır vardır. Yazmanın sonunda ilki Rabîu'l-âhir 970 (1562); diğeri 9 Zilhicce 413 (1023) tarihli iki ferağ bulunmaktadır. Zahriyyede temellük kaydı vardır. Temellük kaydından ayrı olarak bir de nüshanın Sahaf Seyyid Osman isimli kişiden satın alındığına dair bir not düşülmüştür. Yine bu sayfada 1263 (1846) tarihli bir vakıf mührü bulunmaktadır. Mührde şu ifadeler yer almaktadır:

من الكتب التي وقفها عبد الرشيد محمد بن سنبل فيض الله.

Unvan sayfasında ve bir önceki sayfada eserin adı *"en-Nevâzil"* olarak verilmiştir. Unvan sayfasında şu ifadeler kullanılmıştır:

هذا كتاب الفتاوى المسمى بالنوازل جمع أبي الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي.

Bir önceki sayfada ise şu ifadelere yer verilmiştir:

كتاب نافع في الفتاوى يقال له النوازل للفاضل الكامل أبي الليث السمرقندي.

Bu sayfada ayrıca eserin müellifi Semerkandî'nin kısa biyografisi Kâtip Çelebî'nin *Keşfu'z-zunûn* isimli eserinden aktarılmıştır. Zahriyyede çok sayıda fevâid kayıtları vardır. Bu kayıtlarda kitabın içinde yer alan önemli meseleler, bazı şerî hileler ve önemli farklar varak numaraları belirtilerek verilmiştir. Burhânü'd-dîn el-Buhârî'nin (v. 616/1219) *el-Muhît el-Burhânî*'sinden alıntılar vardır. Bunun yanında Abdulkâdir el-Kureşî'nin (v. 775/1373) *el-Cevâhirü'l-mudîe* adlı eserinden Semerkandî'nin hocası Ebu Câfer el-Hinduvânî (v. 362/973) ve diğer bazı alimler hakkında kısa bilgiler verilmiştir. Yine varağın üst kısmında kitap isminin hemen altında fevâid kaydı içerdiği muhtemel silik bir bölge vardır. Kitabın fihristi bu sayfada varak numaralarıyla birlikte verilmiştir.

Yazmanın en belirgin özelliklerinden birisi zahrında ve kenarlarında meşhur Hanefî fakihlerinden Zeynüddin İbn Nüceym'in (v. 970/1563) el yazısıyla düşülen notların bulunmasıdır. Nitekim zahriyyeden bir önceki sayfada Osmanlıca şu bilgiye yer verilmiştir: "Bu nüsha-i şerîfenin zahrında ve kenarında olan hutût-i şerîfe *Eşbâh ve nezâir* sâhibi merhûm İbn Nüceym hazretinin hattıdır, aleyhi'r-rahmetü ve'l-mağfiratü". Bu nottan da anlaşıldığı üzere Reşît Efendi nüshası ya tamamen ya da kısmen İbn Nüceym'in tashih ve incelemesinden geçmiştir.

Mukabele kaydına rastlayamadık. Hamişlerde tashih notları ve alt başlıklar düşülmüştür. Ta'kîbe uygulanmıştır. Sayfa kenarlarında bazen siyah bazen kırmızı mürekkeple "Mühimmün", "Mühimmetün", "Matlabün", "Mahallün latîfün", "Ğarîbetün", "Meseletün ğarîbetün", "Ferkun dakîkun" gibi notlar düşülmüştür. İstinsah esnasında farklı bir nüshadan istifade edildiğini gösteren "نسخة" ve "خ" gibi ifadeler vardır. Ayrıca musahhih tarafından metinde yanlış olduğu düşünülen ibareler için hamişe "ez-Zâhir" yani "doğru ifade" anlamına gelen "ظ" harfi yazılıp altına isabetli ifade konulmuştur. Yazmada herhangi bir eksik olmayıp varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Nesih yazısıyla yazılan eserde siyah mürekkep kullanılmıştır. Bap başlıkları kırmızı mürekkeple yazılmıştır. Harekesiz ve okunaklı olan nüsha genellikle isabetlidir. Bu yazma aynı zamanda 1180 numaralı Murat Molla nüshasının da aslıdır.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، رب يسر ولا تعسر وتمم بخير وصل وسلم على نبينا محمد وآله، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رحمه الله: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

وأبو إبراهيم إسماعيل بن إبراهيم البَسْتي مات سنة سبع وخمسين وثلاث مئة.

Yukarıda yazmada iki ferağ kaydının geçtiğini ifade etmiştik. Murat Molla 1180 nüshasında da ele aldığımızı bu iki kayıt şu şekildedir:

وصلى الله على سيدنا محمد وعلى آله وصحبه وسلم، تم الكتاب بحمد الله وعونه ومنه والحمد لله رب العالمين في شهر ربيع الآخر سنة سبعين وتسع مئة غفر الله لكاتبه ولمؤلفه ولقارئه ولجميع المسلمين، آمين، آمين… وكتب من نسخة عليها: "وكتبه أحمد بن عبد الله القائد أبو شجاع الثلجي، وفرغ منه وقت صلاة العصر يوم الثلاثاء من ذي الحجة سنة ثلاث عشرة وأربع مئة غفر الله له ولوالديه ولجميع المؤمنين والمؤمنات ولمن قال آمين، يا رب العالمين".

2.1.16. Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1180.

Bu nüsha 256 varaktır. Varakların her sayfasında 31 satır vardır. Yazmanın sonunda aşağıda orijinal metinlerini de ele alacağımız üç ferağ kaydı bulunmakta ve her birinde istinsah tarihi yazılıdır. Söz konusu ferağ kayıtlarından en yeni tarihli olana sahip nüsha tali, daha eski tarihli olanı ihtiva eden nüsha bunun aslı, en eski tarihli olanı içeren nüsha ise bu aslın aslıdır. Başka bir ifadeyle elimizdeki yazmanın yukarıya doğru iki aslının yazım tarihleri de yazmanın sonunda belirtilmiştir. Şöyle ki tali olan elimizdeki nüshanın ferağ kaydında istinsahın 979 (1571) senesinin Ramazan ayında tamamlandığı kaydedilmiştir. Bu nüshanın aslı olan nüsha ise 970 (1562) senesinin Rabîu'l-âhir ayında tamamlanmıştır. Bu son nüshanın kendisine dayandığı ve aslın aslı diye ifade ettiğimiz nüsha ise oldukça eski bir tarihe dayanmaktadır. Ferağ kaydına göre söz konusu yazma 9 Zilhicce 413 (1023) tarihinde yani eserin müellifi Semerkandî'nin vefatından yaklaşık kırk sene sonra istinsah edilmiştir.

Nüshanın farklı zamanlarda oluşturulduğu anlaşılan iki farklı unvan sayfası vardır. İlkinde kitabın adı ve fihristi yer alırken ikincisinde bunlara ilaveten bir vakıf mührü ve müellifin kısa bir biyografisi mevcuttur. İlk unvan sayfasında kitabın adı *"Kitâbü'n-Nevâzil"* diğerinde ise *"Kitâbü'n-Nevâzil fi'l-fıkıh"* olarak kaydedilmiştir. Her iki sayfada da fihrist vardır. İlkinde metinde yer alan tüm konuların başlıkları kayıtlı olup herhangi bir eksik olmadığını ifade etmek için *"Ve hüve't-temâm"* ifadesi kullanılmıştır. İkinci unvan sayfasında ise *"Temme fihrisü'n-Nevâzil"* yazılmasına rağmen eserin son iki başlığı eksiktir.

Nüshanın herhangi bir yerinde temellük kaydına rastlayamadık. Ancak unvan sayfasında, kitabın sonunda ve yer yer varak hamişlerinde tarihsiz vakıf mühürleri vardır. Mühürlerde şu ifadeler yazılıdır:

وقف المرحوم عبد الله بن المفتي المرحوم منقاري زاده أفندي غفر لهما.

Mukabele kaydına rastlayamadık. Hamişlerde yer yer tashih notları ve alt başlıklar düşülmüştür. Ta'kîbe uygulanmıştır. Yazmada herhangi bir eksik olmayıp varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Nesih yazısıyla yazılan eserde siyah mürekkep kullanılmıştır. Bap başlıkları kırmızı mürekkeple yazılmıştır. Nüsha harekesiz ve okunaklıdır. Murad Molla nüshası genellikle isabetli olmasına rağmen önemli eksiklikler içermektedir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، رب يسر ولا تعسر، وتمم بخير، وصل وسلم على نبينا محمد وآله، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رحمه الله: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

وأبو إبراهيم إسماعيل بن إبراهيم البَسْتي مات سنة سبع وخمسين وثلاث مئة.

Yukarıda yazmada üç ferağ kaydının geçtiğini ifade etmiştik. Bütüncül olarak mütalaa edilebilmesi için tüm kayıtları metinde olduğu gibi birlikte vermek isabetli olacaktır:

وصلى الله على سيدنا محمد، وعلى آله وصحبه وسلم، تم الكتاب بحمد الله وعونه ومنه، والحمد لله رب العالمين في شهر ربيع الآخر سنة سبعين وتسع مئة، غفر الله لكاتبه ولمؤلفه ولقارئه ولجميع المسلمين، آمين، آمين... وكتب من نسخة عليها: "وكتبه أحمد بن عبد القائد أبو شجاع الثلجي، وفرغ منه وقت صلاة العصر يوم الثلاثاء من ذي الحجة سنة ثلاث عشرة وأربع مئة غفر الله له ولوالديه ولجميع المؤمنين والمؤمنات، ولمن قال آمين". وكان الفراغ من هذا الكتاب في شهر رمضان المعظم سنة تسع وسبعين وتسع مئة غفر الله لكاتبه ولمالكه والمسلمين.

2.1.17. Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 725.

250 varak olan bu nüshanın istinsah tarihine veya müstensihine rastlayamadık. Her sayfa 25 satırdan oluşmaktadır. Yazmanın unvan sayfasında, son sayfasında ve yer yer varakların turre kısımlarında kitabın vakfedildiğine dair 1033 tarihli silik mühürler bulunmaktadır. Mühürlerde şu ifadeler yazılıdır:

وقف شيخ الإسلام علي أفندي القاضي بعساكر الروم أبدا على أولاده بطنا بعد بطن ثم على من يكون مدرّسا بمدرسة المرحوم شيخ زاده السلطان محمد خان بقسطنطينية المحمية.

Zahriyyede kitabın adı *"Mecmû'u'n-Nevâzil"* olarak kayıtlıdır. Aynı sayfada müellifin tam ismi, hocası ve bazı meşhur kitapları yazılmış, Hanefî mezhebinde aynı isimde başka bir müellifin olduğuna da iaşaret edilerek bir anlamda *Nevâzil* sahibi olan Semerkendî ile diğer Semerkandî'nin karıştırılmasının önüne geçmek istenmiştir. Varak numaralı mutat yer olan varakların sol üst köşesine düzenli olarak kaydedilmiştir.

Yazmada fihrist bulunmamaktadır. Varakların zahr bölümünde ta'kîbe uygulanmıştır. Nüsha tamamen siyah mürekkeple yazılmış olup metin cetvel ile

çerçevelenmiştir. Bap başlıklarında ve meselelerin başlangıcında yer alan "Suile", "Kâle" ve "Zekera" gibi ifadelerde kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Nüsha Nesih yazısıyla yazılmış olup harekesiz ve son derece okunaklıdır. Metnin hamişinde yer yer tashih, bilgi notları, alt başlıklar ve mukabelenin geldiği yeri bildirmek amaçlı kullanılan "Beleğa" kaydı düşülmüştür. Hamişlerde "Mühimmetün", "Mühimmetün cidden", Mühimmün", sonunda soru işareti bulunan "Mühimmetün ğarîbetün?", "Ğarîbetün", "Matlabün", "Mühimmetün tüktebü", "Mühimmetün tuhfazu", "Kâidetün mühimmetün mühimmetün tuhfazu" gibi çok sayıda kayıt mevcuttur. Ayrıca musahhih tarafından metinde yanlış olduğu düşünülen ibareler için hamişe "ez-Zâhir" yani "doğru ifade" anlamına gelen "ظ" harfi yazılıp altına isabetli ifade konulmuştur. Bu tür tashih ve düzeltmeler, genellikle metinde vuku bulan müzekker/müennes, irap ve hareke hataları için düşülmüştür. Nadir de olsa başka bir nüshanın ifadesine işaret etmek için "Mahtût" yani "başka bir yazmada" anlamına gelen "ط" harfi ve işaret edilen yazmanın ilgili ifadesi kaydedilmiştir.

Nüshanın kimin tarafından tashih ve mukabele edildiğine dair kesin bir ifade bulunmasa da 59 numaralı varakta Sadır Zâde'nin hattıyla olduğu belirtilen bir not düşülmüştür. Yazmada geçen notların da bu şahsa ait olduğu kuvvetle muhtemeldir. İbare şu şekildedir:

"قال العبد الضعيف غفر الله تعالى ذنوبه: وهذا مما ينبغي أن يحفظ، فإنه لا يوجد في كثير من الكتب". من خط صدر زاده مرحوم.

Nüsha tamdır. Ancak bir önceki nüsha olan Damad İbrahim Paşa, nr. 724 nüshasında olduğu gibi yazmanın son iki başlığı diğer nüshalarda yoktur. İki başlıktan birincisi *Bâbü'l-Hiyel ve'l-mehâric* adı altındadır ve 241 numaraları varaktan 249 numaraları varağa kadar devam etmektedir. Bu bölümün *Nevâzil* kitabından olmadığını gerekçeleriyle bir önceki yazmada söylemiştik. Hatta bu nüshada söz konusu gerekçelerin doğruluğu ortaya çıkmıştır. Nitekim bu yazmada *Nevâzil*, yine Semerkandî'nin diğer bir eseri olan *'Uyûnü'l-mesâil* ile aynı mecmuada yer almıştır. Araştırma sonucu *Bâbü'l-Hiyel ve'l-mehâric* adlı babın içindeki tüm

mesele ve fetvaların *'Uyûnü'l-mesâil* adlı eserde olduğunu tespit ettik.[131] Dolayısıyla müstensih bunu sehven *Nevâzil* kitabına ilave etmiş olmalıdır. 249 numaralı varakta nüshadaki son başlık *Mesâil lem tedhul fi'l-ebvâb* adındaki baptır. Ancak bu son başlık içerisinde yer alan meselelerin tamamı diğer tüm nüshalarda *Nevâzil*'in orijinal metninde ilgili başlıklar altında serpiştirilmiş olarak mevcuttur. Muhtemelen müstensih, unutarak yazamadığı meseleler için eserin sonunda ayrı bir başlık açmış olmalıdır.

Damad İbrahim Paşa nüshası son derece itina ile hazırlanmış olsa da içinde eksik cümle ve paragraflar mevcuttur.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

أو قال بل أنتم متأكّلون، ألا أخبركم بالمتوكلين؟ رجل ألقى حبة في بطن الأرض ويتوكل على ربه، والله أعلم بالصواب.

2.1.18. Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Kütüphanesi, nr. 683.

Bu nüsha 271 varak olup her sayfada 27 satır vardır. 10 Zilka'de 1083 (1673) tarihinde istinsah edilmiştir. Üzerinde temellük kaydı bulunmaktadır. Zahriyye, eserin ilk ve son sayfalarıyla yer yer varak hamişlerinde 1259 (1842) tarihli mühürler vardır. Mühürlerde şu ifadeler yazılıdır:

هذا مما وقفه الوزير أبو العباس أحمد بن الوزير أبي عبد الله محمد، عُرف بكوبريلي، أقال الله عثارهما.

[131] Bkz. Ebü'l-Leys es-Semerkandî, **'Uyûnü'l-mesâil**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 725, vr. 341[a]; Semerkandî, **'Uyûnü'l-mesâil**, s. 422.

Bunun yanında "*İnnemâ li külli'm-ri'in mâ nevâ"* içerikli bir mühür de nüshanın çeşitli kısımlarında mevcuttur. Unvan sayfasında eserin adı kayıtlı değildir. Ancak ciltte yer alan sertabın kapattığı ön bölümde eserin adı "*Nevâzil*" olarak yazılmıştır. Kitabın fihristi unvan sayfasından önceki sayfada düzenlenmiştir. Herhangi bir mukabele kaydına rastlayamadık. Tashih notları, "Matlabün" adı altında alt başlıklar, metinde geçen "Ğurratün", "Surratün" gibi kimi ifadeleri açıklamak üzere çeşitli bilgi notları düşülmüştür. Nüsha tam olup eksik kısmı yoktur. Ta'kîbe uygulanmıştır. Varak numaralandırması müstakil olarak iki defa yapılmıştır. Nitekim varağın vech kısmının sol üst bölümünde yazılan ve orijinal olan numaralarda sayı atlama gibi yanlışlıklar yapılmıştır. Bundan dolayı yazmanın tekrar numaralandırılmasına ihtiyaç duyulmuş ve yeni numaralandırma, aynı sayfada metni çevreleyen cetvelin sol üst köşesine siyah kurşun kalemle uygulanmıştır. Nüsha tamamen siyah mürekkeple yazılmış olup bap başlıklarıyla fetva başlarındaki "Süile", "Ruviye", "Kâle" gibi ifadelerde kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Nüsha Nesih yazısıyla yazılmış olup harekesiz, tertipli ve son derece okunaklıdır. Müstensih adına rastlayamadık. Köprülü Fazıl Ahmet Paşa nüshası, bazı önemli eksiklere rağmen sağlam ve isabetli nüshalardandır.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وصلى الله على سيدنا محمد وآله وصحبه، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة رحمة الله تعالى عليهم أجمعين.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الكتاب المبارك بكماله بحمد الله تعالى وعونه، وحسن توفيقه في العشر الأول من شهر ذي القعدة سنة ثلاث وثمانين وألف والحمد لله وحده.

2.1.19. Kayseri İl Halk Kütüphanesi, Raşit Efendi, nr. 26869.

Bu nüsha 183 varaktır. Her sayfa 35 satır vardır. 12 Zilhicce 1092 (1681) tarihinde istinsah edilmiştir. Nüshanın sonunda aşağıda orijinal metnini de vereceğimiz ferağ kaydından, elimizdeki nüshanın 10 Ramazan 756 (1355) tarihli bir nüshadan istinsah edildiği anlaşılmaktadır. Zahriyyeden önceki sayfada bir vakıf kaydı bulunmaktadır. Unvan sayfasında ise birer adet temellük ve vakıf kaydı mevcuttur. Bu sayfadaki vakfiye Kayserili Sadrazam Mehmet Paşa (v. 1728)'ya ait olup yazma, kendisi tarafından Kayseri'nin Erkilet köyünde inşa ettirdiği Camiye vakfedilmiştir. Vakıf kelimesi yer yer nüsha hamişlerine düşülmüştür. Yazmanın fihristi olmadığı gibi hamişlerde tashih, bilgi notu, alt başlık veya alıntılar yoktur. Mukabele ifadesine veya sembolüne de rastlayamadık.

Nesih yazısıyla istinsah edilen nüsha harekesiz, oldukça okunaklı ve tertiplidir. Yazmada siyah mürekkep kullanılmış olup bap başlıkları ve fetva/mesele başlarındaki "Süile", "Ve süile" gibi ifadeler kırmızı mürekkeple yazılmıştır. Varakların zahr bölümlerinin sol alt kısmında ta'kîbe vardır. Varak numaraları ilk yüz varakta düzenli olarak ve günümüz Arap rakamlarıyla verilmiştir. Bundan sonra yazmanın orijinal numaralandırılmasına devam edilmemiş olup varak numaraları, 130 numaralı varağa kadar düzenli olarak; bundan sonra ise her on varakta bir günümüz Latin rakamlarıyla sonradan ilave edilmiştir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وصلى الله على سيدنا محمد وعلى آله وصحبه وسلم، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى رحمه الله تعالى سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Elimizdeki nüshanın aslı kabul edilen kayıp nüshanın ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الكتاب المبارك بكماله بحمد الله وعونه في العشر الأول من شهر رمضان من شهور سنة ست وخمسين وسبع مئة.

Elimizdeki nüshanın ferâğ kaydı ise şu şekildedir:

وكان الفراغ من نسخه يوم الأحد المبارك ثاني عشر شهر ذي الحجة ختام سنة اثنين وتسعين وألف، غفر الله لكاتبه وقارئه.

Bu son ferâğ kaydında müstensihin adı da belirtilmiştir:

تم الكتاب على يدي أفقر العباد إلى الكريم الجواد أحمد أبو راجي بن عبد الجواد الحريثي غفر الله له ولوالديه...

2.1.20. Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418.

Nüsha 413 varak olup her sayfada 25 satır vardır. 27 Şevvâl 1101 (1690) tarihinde istinsah edilmiştir. Üzerinde bir adet temellük kaydı bulunmaktadır. Kayıtta "Min kütübi Yahyâ Paşa dâme sa'duhu" yazılıdır. Zahriyye ve kapak dâhil eserin hiçbir yerinde kitap ismi geçmemektedir. Eserin ilk ve son sayfalarıyla yer yer varak hamişlerinde 1173 (1759) tarihli mühürler vardır. Mühürlerde şu ifadeler yazılıdır:

وقف حضرت صالحة سلطان بنت المرحوم سلطان أحمد خان.

Yazmada fihrist ve mukabele kaydı yoktur. Varak numaraları Latince ve siyah kurşunla düzenli olarak verilmiş olup 395 numaralı varak hariç eserde eksik kısım yoktur. Ta'kîbe uygulanmıştır. Metin cetvel ile çevrelenmiş olup turre bölümüne az da olsa tashih ve bilgi notları düşülmüştür. İstinsah aşamasında asıl nüsha hariç en az bir nüshadan daha istifade edildiği, hamişte "Nüsha" anlamına gelen "ن" harfinden anlaşılmaktadır. Nüsha tamamen siyah mürekkeple yazılmış olup bap başlıklarıyla fetva başlarındaki "Süile", "Ruviye", "Kâle" gibi ifadelerde ve

her fetva sonundaki fasılalarda kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Nüsha Nesih yazısıyla yazılmış olup harekesiz, tertipli ve son derece okunaklıdır. Bazı önemli eksiklere rağmen yazma sağlam ve isabetlidir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى رحمه الله سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة رحمة الله تعالى عليهم أجمعين.

Ferâğ kaydında istinsah tarihi yanında müstensihin adı da belirtilmiştir. Kayıtta şu ifadeler yer almaktadır:

وكان الفراغ من كتابة هذا الكتاب في سابع عشرين من شوال سنة إحدى ومئة وألف على يد أفقر الورى عيسى بن المرحوم حسين بن عجزة، غفر الله له ولوالديه آمين.

2.1.21. Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 724.

Bu nüsha 368 varaktır. Kapaktan sonraki ve fihristin yer aldığı varaklar ile zahriyyeyi saymazsak nüsha 365 varaktır. Nitekim bu üç varak, orijinal numaralandırmaya dahil edilmemiştir. Her sayfada 23 satır vardır. 20 Rabîu'l-evvel 1103 (1691) tarihinde istinsah edilmiştir. Nüshanın unvan sayfasında, son sayfasında ve yer yer varakların turre kısımlarında kitabın vakfedildiğine dair tarihsiz mühürler bulunmaktadır. Mühürlerden biri Arapça diğeri ise Osmanlıcadır. Arapça mühürlerde şu ifadeler yazılıdır:

هذا مما وقفه بأخلص النيات صاحب الخيرات والحسنات الصدر الأعظم والصهر الأفخم إبراهيم باشا يسر الله له بالخير ما يشاء، وزير الحضرت السلطان الغازي أحمد خان خُلدت خلافته إلى انقراض الدوران.

Osmanlıca mühürlerde şu ifadeler yazılıdır:

بو نسخة داماد إبراهيم باشانك وقفدر.

Kapaktan hemen sonraki varakta kitabın adı *"Mecmû'u'n-Nevâzil"* olarak kayıtlıdır. Başında, sonunda veya hamişinde herhangi bir mukabele kaydına rastlamadık. Varak numaraları tek tek değil; her on varakta bir verilmiştir. 55 numaralı varaktan itibaren her beş varakta bir nüshanın sol üst köşesine varak numarası yazılmıştır. Varak numaralandırmasında günümüz Latin rakamları kullanılmıştır. Dolayısıyla varak numaraları, nüshaya sonradan dahil edilmiş olup orijinal değildir. Nüsha tamamen siyah mürekkeple yazılmış olup metin cetvel ile çerçevelenmiştir. Varakların zahr bölümünde ta'kîbe uygulanmıştır. Bap başlıklarında ve meselelerin başlangıcını göstermek amaçlı kullanılan işaretlerde kırmızı mürekkep kullanılmıştır. Fihrist tablo halinde oldukça düzenli ve açık bir şekilde siyah mürekkeple; bap numaraları ise kırmızı mürekkeple kaydedilmiştir. Nüsha Nesih yazısıyla yazılmış olup harekesiz ve son derece okunaklıdır. Metnin hamişinde herhangi bir tashih veya bilgi notu yoktur. Başka bir ifadeyle yer yer vurulan vakıf mühürleri, varak sayıları, ta'kîbeler ve sadece bir yerde metinde geçen kelimenin verilen manası dışında varakların turre kısımlarında hiçbir ifade, tashih, düzeltme, not veya alıntı bulunmamaktadır.

Tam olan bu nüshada son iki başlık diğer nüshalarda yoktur. İki başlıktan birincisi *Bâbü'l-Hiyel ve'l-mehâric* adı altındadır ve 351 numaraları varaktan 364 numaraları varağa kadar devam etmektedir. Bu bölüm *Nevâzil* kitabından değildir. Çünkü elimizdeki hiçbir nüshada bu bölüm ne fihristlerde ne de ana metinlerde yer almamaktadır. Müstensihin kendi nüshası için asıl aldığı nüsha bir mecmua içerisinde olması muhtemeldir. Böylece bu bölümü *Nevâzil*'den sanıp eklemiş

olabilir. 364 numaralı varakta nüshadaki son başlık *Mesâil lem tedhul fi'l-ebvâb* adındaki babdır. Ancak bu son başlık içerisinde yer alan meselelerin tamamı diğer tüm nüshalarda *Nevâzil*'in orijinal metninde ilgili başlıklar altında serpiştirilmiş olarak mevcuttur. Muhtemelen müstensih, metnin çevrelediği cetvel dışına herhangi bir tashih notu koymak istemediğinden dolayı sehven yazamadığı meseleler için eserin sonunda ayrı bir başlık açmıştır.

Damad İbrahim Paşa nüshası son derece itina ile hazırlanmış olsa da azımsanmayacak kadar eksik cümle ve paragraf içerir. Nüshanın ferâğ kaydında müstensih adı Mustafa el-Hâfız olarak kaydedilmiştir. Ferağ kaydında şu ifadeler yazılıdır:

قد تم هذا الكتاب بعون الله الوهاب على يد أفقر الورى مصطفى الحافظ بكلام الله القديم في ليلة الخميس الذي هو العشرون يوما من شهر ربيع الأول لسنة ثلاث ومئة وألف من هجرة من له العز والشرف، حامدا الله تعالى، ومصليا على نبيه محمد وعلى آله وأصحابه رضوان الله عليهم أجمعين.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

الحمد لله على نعمه التي لا تحصى، ومننه التي لا تنسى، أحمده حمد الشاكرين، وشكر العارفين...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

أو قال بل أنتم متأكّلون، ألا أخبركم بالمتوكلين؟ رجل ألقى حبة في بطن الأرض وتوكل على ربه.

2.2. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Yurt Dışı Nüshaları:

2.2.1. Suriye Esed Kütüphanesi, nr. 9862.

Nüsha 200 varaktır. Her sayfada 19 satır vardır. 29 Receb 579 (1183) tarihinde istinsah edilmiştir. Elimizdeki nüsha, 9862 numaralı orijinal halinden 1969 yılında 1917 numarayla mikrofilm formatına dönüştürülmüştür. Unvan sayfasında

kitabın adı *"en-Nevâzil ve'l-fetâvâ"* olarak kayıtlıdır. Temellük kayı bulunmamakla birlikte ilk varakta vakıf kaydı vardır.

Varak kenarlarında "Mes'eletün", "Matlabün", "Mes'eletün 'acîbetün", "Beyânün", "Hikâyetün", "Farkun", "el-Hîletü", "Hîletün hasenetün", "Ya'nî" gibi alt başlık, bilgi notu ve tashih kayıtları mevcuttur. Nüshanın başka bir nüshayla karşılaştırıldığını ifade eden çok sayıda mukabele (Beleğa) kaydı vardır. Ta'kîbe metodu uygulanmıştır.

Elimizdeki en eski nüshalardan biri olan *Esed* nüshası maalesef tam değildir. Nüshanın yarısından fazlası kayıptır. Elimizdeki yazmanın fihristinde *"en-Nevâzil ve'l-fetâvâ"*nın ikinci cüzü/bölümü" kaydı nüshanın iki cilt halinde yazıldığına işaret etmektedir. Yazmanın ikinci bölümü Kitâbü'l-Müzâra'a ile başlamakta ve kitabın son bölümü olan Kitâbü't-Târîh ile sona ermektedir. Nüshanın son varağının zahr kısmı, sayfanın maruz kaldığı beyazlıktan dolayı okunmamaktadır. Nüshanın mikrofilme siyah beyaz olarak aktarılmasından dolayı orijinalindeki renklerin ne olduğuna ulaşamadık. Mikrofilm çekimi kötü olsa da metin okunaklıdır.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وصلى الله على سيدنا محمد وآله، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى…

Son varağın zahr kısmının ikinci yarısı eksiktir. Varağın vech bölümünde İmam Ebû Bekir b. El-Fadl'n vefat senesi yazmaktadır:

… إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Nüshanın ferâğ kaydı şu şekildedir:

تم الكتاب والحمد لله رب العالمين… وصادف الفراغ منه يوم الخميس آخر يوم في رجب سنة تسع وسبعين وخمس مئة.

2.2.2. Mısır Ezher Kütüphanesi, nr. 44450

Bu nüsha 223 varak olup her sayfada 25 satır vardır. 3 Rabîussânî 1062 (1652) tarihinde istinsah edilmiştir. Zahriyyede 1293 (1876) tarihli bir adet temellük kaydı ve vakıf mührü vardır. Aynı sayfada Semerkandî hakkında bir sayfaya yakın bilgi bulunmaktadır. Unvan sayfasından bir önceki sayfada, yazı tipinden de anlaşılacağı üzere yazmaya sonradan eklenmiş detaylı bir fihrist yer almaktadır.

Varak hamişlerinde yer yer "Matlabün", "Mimmâ yuhfazu" gibi alt başlıklar, tashih ve bilgi notları mevcuttur. Müstensihin, mâlikin/nüsha sahibinin veya mukabele yapanın önemli gördüğü, üzerinde durulması gereken ibareler için kullandığı "قف" kaydı[132] zaman zaman hamişlerde yerini almıştır. Nüshanın başka bir nüshayla karşılaştırıldığını gösteren "Başka bir mahtût/yazma" anlamına gelen "ط" harfiyle "Başka bir nüsha" anlamında kullanılan "خ" harfi de nüshanın farklı kısımlarında yer almaktadır. Ta'kîbe uygulanmıştır.

Nesih yazısıyla istinsah edilen nüsha harekesiz ve okunaklıdır. Siyah mürekkep kullanılmıştır. Bap başlıkları ve yer yer fetva/mesele başlarındaki "Süile", "Ve süile" gibi ifadeler kırmızı mürekkeple yazılmıştır. Varakların vech bölümlerinde üç farklı numaralandırma kullanılmıştır. Bunlardan birincisi metnin üstünde siyah kurşun kalemle sonradan eklenmiş olup zahriyye ve önceki varakları da sayıya dâhil ettiği için diğer numaralandırmalardan iki sayı fazladır. Nüshanın orijinal numaralandırması mutat yeri olan sayfanın sol üst köşesinde siyah mürekkeple kaydedilmiştir. Burada, zahriyye ve önceki sayfalar numaralandırmaya dâhil edilmemiştir. Ancak bu sayımda 166 sayısı atlanmıştır. Muhtemelen bu karışıklığı önlemek için metnin sol üst köşesinde sonradan mavi tükenmez kalemle üçüncü bir numaralandırma ilave edilmiş; böylece en doğru sayıyı veren numaralandırma eklenmiştir. Yukarıda verdiğimiz varak numarasında bu üçüncü ve sonradan ilave edilmiş sayımı esas aldık.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

[132] Yılmaz, **İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu**, s. 161.

بسم الله الرحمن الرحيم، رب سهل يا كريم، الحمد لله على نعمه التي لا تحصى، ومننه التي لا تنسى حمد الشاكرين، وشكر العابدين، وصلى الله على محمد وآله الطيبين، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رحمه الله: أما بعد فإني...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

وأبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي مؤلف هذا الكتاب مات في جمادى الآخرة لية الحادي عشر منه سنة ست وتسعين وثلاث مئة، ودفن يوم الثلاثاء وكان ابن خمس وخمسين سنة.

Nüshanın ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الكتاب بحمد الله وعونه، وحسن توفيقه، وصلى الله على سيدنا محمد بتاريخ نهار الثلاثاء لثلاثة أيام خلت من شهر ربيع الثاني من شهور سنة اثنين وستين وألف.

2.2.3. Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye, nr. 565.

Nüsha 322 varaktır. Her sayfada 27 satır vardır. Şevvâl 1095 (1684) tarihinde istinsah edilmiştir. Elimizdeki nüsha, Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye Hanefî Fıkhı bölümünde 565 numarayla kayıtlı bir mikrofilmidir. Tanıtım etiketinde eserin adı *"en-Nevâzil mine'l-fürû"* olarak kayıtlıdır. Unvan sayfasında ve bir önceki varakta eserin fihristi varak numaralarıyla birlikte verilmiştir. Zahriyyede 1193 (1779) tarihli vakıf mührü vardır.

Nüshada tashih kayıtları ve yer yer "Matlabun", "Te'emmel" gibi kayıtlar mevcuttur. Ta'kîbe metodunun uygulandığı nüsha Nesih yazısıyla yazılmıştır. Nüshanın mikrofilme siyah beyaz olarak aktarılmasından dolayı orijinal metinde kullanılan renkleri tespit edemedik. Varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Nüsha tamdır. Ancak nüsha mikrofilm formatına geçirilirken okunaksız hale gelmiştir. Varaklar koyu siyah, metin açık ton siyah şeklindedir. Nüshanın tamamında özellikle varakların sol tarafında metni okunaksız hale getiren beyazlıklar vardır. Bu haliyle nüshadan istifade etmek pek mümkün gözükmemektedir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وصلى الله على سيدنا محمد وآله، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى رحمه الله سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Nüshanın ferâğ kaydında istinsah tarihi ve müstensih adı yer almaktadır. Nüshanın müstensihi, daha önce ele aldığımız Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418 ile Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye, nr. 41910 nüshalarının müstensihiyle aynıdır. Dolayısıyla üç nüshanın müstensihi aynı kişidir. Kayıt şu şekildedir:

تم الكتاب المبارك بكماله بحمد الله وعونه وحسن توفيقه ؟؟؟ شوال من شهور سنة خمسة وتسعين وألف... على يد الفقير عيسى بن حسين بن عَجزة الإمام بخدمة المرحوم شيخ الإسلام عبد ؟؟؟.

2.2.4. Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye, nr. 41910.

Nüsha 303 varaktır. Her sayfada 29 satır vardır. Şaban 1104 (1728) tarihinde istinsah edilmiştir. Elimizdeki nüsha Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye Hanefî Fıkhı bölümünde 1997 numarayla kayıtlı yazmanın bir mikrofilmidir (6398). Tanıtım etiketinde eserin adı *"en-Nevâzil mine'l-fetâvâ"* şeklinde kayıtlı olup unvan sayfasında *"Kitâbu Nevâzili's-Semerkandî"* olarak yazılmıştır. Fihristten önceki sayfada 1202 (1787) ve 1330 (1991) tarihli temellük kayıtlarının yanı sıra Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye'nin mührü bulunmaktadır. Bundan önceki sayfada ise çeşitli fevâid kayıtları ve yine Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye'nin mührü yer almaktadır. Bu iki varaktan sonraki iki varakta, yazmanın fihristi varak numaralarıyla birlikte tablo halinde verilmiştir. Fihristin ikinci sayfada biri 1235 (1931) tarihli iki temellük kaydı daha vardır.

Nüshanın 94 numaralı varağına kadar “Mes’ele”, “Matlabün”, “Matlabün mühimmün”, “Fâidetün”, “Kavlühû”, “Hâzâ matlabün nefîsün”, “Nüktetün”, Şi‘run”, “el-Hadîsü”, “el-Hadîsü’ş-şerîfü”, “Ta‘rîfün”, “Fârisiyyün”, “Lüğatün Fârisiyyetün”, “Ğarîbetün”, “Lea‘llehû” gibi çok sayıda alt başlık, bilgi notu ve tashih kayıtları mevcuttur. Metinde bir kelimenin yerinin boş bırakıldığını ifade eden “Beyâdun” kelimesi de yer yer hamişte bulunmaktadır. Varak kenarlarına yazmanın asıl nüsha hariç başka nüsha veya nüshalarla karşılaştırıldığını ifade eden “ن” ve “نسخة” gibi kayıtlar düşülmüştür.

Ta‘kîbe metodunun uygulandığı nüshada Nesih yazısı kullanılmış olup yazı harekesiz ve okunaklıdır. Nüshanın mikrofilme siyah beyaz olarak aktarılmasından dolayı orijinalinde kullanılan renkleri saptayamadık.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، وصلى الله على سيدنا محمد وآله، قال الفقيه الزاهد أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رضي الله عنه: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى رحمه الله سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

Nüshanın ferâğ kaydında istinsah tarihi ve müstensih adı yer almaktadır. Kayıtta yer alan müstensih adıyla Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418 nüshasının kaydında yer alan müstensih adı aynıdır. Dolayısıyla her iki nüshanın müstensihi aynı kişidir. Kayıt şu şekildedir:

تم الكتاب المبارك بكماله بحمد الله وعونه وحسن توفيقه في العشر الأخير من شعبان المكرم سنة أربع ومئة وألف من هجرة من له العز والشرف على يد الفقير عيسى بن حسين بن حسين بن عَجزة غفر الله له ولوالديه ولجميع المسلمين.

2.2.5. Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696.

Bu nüsha 339 varak olup her sayfada 21 satır vardır. Yazma Medîne el-Câmiatü'l-İslâmiyye (Medîne İslam Üniversitesi) Kütüphanesi Yazma Eserler bölümünde bulunmaktadır. Nüshanın istinsah tarihi veya müstensih adına rastlayamadık. Ana metinden önce unvan sayfası dâhil toplam dokuz varak vardır. Bunlarda çok sayıda haşiye, not ve alıntı vardır. Zahriyyede biri 1135 (1722) tarihli üç adet temellük kaydı ve yazmanın Mahmûdiyye Medresesine vakfedildiğine dair bir kayıt yer almaktadır. Aynı sayfada çeşitli vakıf mühürleri de bulunmaktadır. Burada eserin adı *"Fetâvâ Nevâzili Ebi'l-Leys"* şeklinde kayıtlıyken fihrist başında *"Kitâbü'n-Nevâzil"*; kapaktan sonraki ilk varakta ise *"Fetâvâ Ebi'l-Leys"* olarak yazılmıştır. Unvan sayfasından bir önceki sayfada kitabın fihristi varak numaralarıyla birlikte verilmiştir. Bundan önceki yedi varak boyunca ve ana metin kenarlarında *"Şerhu'l-Kudûrî", "Hizânetü'l-müftî", "Cevâhirü'l-fetâvâ", "ed-Da'vetü'l-fasl", "el-Hulâsa", Hizânetü'r-rivâye", "Fetâvâ Kâdıhân", "es-Sığnâkî", "el-Fetâvâ't-Tatarhâniyye", "el-Fetâvâ'z-Zahîriyye", "el-Fetâvâ'l-Ğiyâsiyye", "Edebü'l-kâdî", "Şerhü'l-Vikâye"* ve *"ez-Zehîra"* gibi eserlerden çok sayıda alıntı yapılmıştır.

Hamişinde herhangi bir mukabeleye rastlayamadık. Varak kenarlarında çok sayıda not ve yukarıda adını verdiğimiz eserler dâhil birçok kitaptan alıntılar vardır. Nüsha tamdır. Varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Metin cetvel ile çerçevelenmiş olup siyah mürekkeple yazılmıştır. Ta'kîbe metodu uygulanmıştır. Metinde yanlış olduğu düşünülen ibareler için hamişe "ez-Zâhir" yani "doğru ifade" anlamına gelen "ظ" harfi yazılıp altına isabetli ifade konulmuştur. Nadir de olsa başka bir nüshanın ifadesine işaret etmek için "Mahtût" yani "başka bir yazma" anlamına gelen "ط" harfi ve işaret edilen yazmanın ilgili ifadesi kaydedilmiştir. 328 numaralı varaktan başlamak suretiyle eserin son varağı olan 339. varağa kadar varağın orta kısmında oluşan beyazlıktan dolayı buraya tekabül eden metin okunamamaktadır.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، الحمد لله على نعمه التي لا تحصى، ومننه التي لا تنسى، حمد الشاكرين، وشكر العارفين، وصلى الله على محمد وآله الطيبين، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي: أما بعد...

Nüsha şu ifadeler ile sona ermektedir:

... وتسعين وثلاث مئة رحمة الله عليه وعليهم أجمعين.

Ferâğ kaydında şu ifadeler yer almaktadır:

تم الكتاب المسمى بالفتاوى من تصنيف الشيخ الإمام الفقيه الزاهد العالم الرباني رحمه الله.

2.2.6. Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye, nr. 13924.

Bu nüsha 410 varak olup her sayfada 21 satır vardır. Yazma Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye 14930 numarayla kayıtlı bir mikrofilmidir. İstinsah tarihi veya müstensih adı yoktur. Son bölümleri eksiktir. Zahriyyede eserin adı *"Kitâbün-Nevâzil"* şeklinde kayıtlıdır. Aynı sayfada kitabın fihristi bulunmaktadır. Ancak son bölümler fihristte yer almamaktadır. Darü'l-Kütübi'l-Mısriyye'nin mührü hariç herhangi bir vakıf mührü veya temellük kaydına rastlayamadık.

Nüsha hamişlerinde tashih notları, yer yer "Mes'ele", "Matlabün" gibi alt başkalıklar ve "Lea'llehû" gibi düzeltmeler vardır. Varak kenarlarına yazmanın asıl nüsha hariç başka nüsha veya nüshalarla karşılaştırıldığını ifade eden "خ" ve "نسخة" gibi kayıtlar düşülmüştür. Yazmanın baştan sona mukabele edildiğini, nüshanın birçok yerinde düşülen "Beleğa mukâbeleten" kaydından anlaşılmaktadır.

Ta'kîbe metodunun uygulandığı nüshada Nesih yazısı kullanılmış olup yazı harekesiz ve okunaklıdır. Varak numaraları düzenli olarak verilmiştir. Nüshanın mikrofilme siyah beyaz olarak aktarılmasından dolayı orijinalinde kullanılan renkleri saptayamadık. Ancak birçok nüshada olduğu gibi bap başlıkları ve mesele/fetva başlarında yer alan "Süile" ifadelerinin kırmızı mürekkeple yazılmış olması

muhtemeldir. Çünkü nüshanın tamamında söz konusu başlık ve ifadeler metne göre oldukça silik gözükmektedir.

Nüsha şu ifadeler ile başlamaktadır:

بسم الله الرحمن الرحيم، اللهم يسر ولا تعسر، قال الفقيه أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي رحمه الله تعالى: الحمد لله على نعمه التي لا تحصى...

ÜÇÜNCÜ BÖLÜM

KİTÂBÜ'N-NEVÂZİL'İN TAHKİKİNDE TAKİP EDİLEN YÖNTEM

Tezimizin bu bölümünde Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* adlı eserinin tahkikinde uygulamaya çalıştığımız soyağacı yöntemini detaylı bir şekilde ele almayı hedefledik. Özellikle Latince ve Yunanca klasiklerin ve dini metinlerin neşrinde oldukça yaygın olarak kullanılan söz konusu yöntemin diğer metin tenkidi yöntemleri içindeki yerini daha iyi saptayabilmek için metin tenkidine ilişkin genel bilgilerin sunulması önem arz etmektedir. Bunun yanında tahkik aşamasında takip edilen yöntemin teorik arka planının detaylı bir şekilde izah edilmeye çalışılmasından dolayı bu bölüm, çalışmamızın en önemli parçasını teşkil etmektedir.

İncelemenin bu bölümü iki ana başlıktan oluşmaktadır. Birinci başlıkta ilk olarak metin tenkidi kavramı üzerinde kısaca durulacaktır. Akabinde bu kavramın ifade ettiği ilmi faaliyetin tarihsel arka planına değinilecektir. Daha sonra metin tenkidinde takip edilen en önemli ve yaygın yöntemler özetle izah edilmeye çalışılacaktır. Son olarak *Kitâbü'n-Nevâzil*'in tahkikinde benimsediğimiz soyağacı yöntemi teorik yönüyle detaylı bir şekilde incelenecektir. Bölümün ikinci başlığında ise bir önceki başlık altında daha çok teorik olarak verilen soyağacı yönteminin ilke ve teknikleri, *Kitâbü'n-Nevâzil* üzerinde uygulanacaktır.

1. Metin Tenkidi Hakkında Genel Bir Değerlendirme

1.1. Metin Tenkidi Kavramı

Yazma eserleri en doğru metin ile okuyucuya sunmayı hedefleyen[133] ilmi faaliyet için Türkçe'de daha çok metin tenkidi kavramı kullanılmaktadır. Türkiye'de 1940 yılında kaleme aldığı makalede bu kavramı, söz konusu faaliyet için kullanan ilk isim Ahmet Ateş'tir.[134] Kavramda geçen "tenkit" kelimesi Arapça kökenli olup n-k-d (نقد) fiilinden türemiş bir mastardır. Farklı anlamları olmakla birlikte konumuz ile

[133] Müneccid, Salâhüddîn, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, 7. Baskı, Dâru'l-Kitâbi'l-Cedîd, Beyrut, 1987, s. 9.

[134] Ateş, Ahmet, "Metin Tenkidi Hakkında", **Türkiyat Mecmuası**, İstanbul, 1940-1942, C. VII-VIII, s. 253-267; Polat, Salahattin, **Metin Tenkidi**, Marmara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Vakfı Yayınları, İstanbul, 2010, s. 23.

ilgili olan manalarına bakıldığında bir şeyin iyisini kötüsünden ayırmak, iyi ve kötü yönlerini açıklamak, değerlendirmek gibi anlamaları ifade ettiği görülmektedir.[135] Bu kelime Arapça olsa da aslında batı dillerinde mevcut bir kavramı karşılamak üzere yeni bir mana kazanmıştır. *Textual Criticism*/*Text Kritik*'in çevirisi olan bu kavram Türkçede farklı anlamlarda kullanılmış olsa da[136] araştırma alanımıza yönelik anlamı, el-yazma bir eseri ilgili düzeltmeler yapılarak orijinal haline en yakın metne çevirmekten ibarettir. Bu anlamı karşılamak için "metin tenkidi" kavramı yanında "tenkitli neşir" terimi de kullanılmaktadır.

Son yüzyılda tahkik sahasında yapılan çalışmaların önde gelenlerine bakıldığında Arap müelliflerin yukarıdaki anlamda "tenkit" kavramını pek kullanmadıkları görülür. Ancak bu kavram, batı eserlerinin tercümelerinde kullanılmıştır. Örneğin, Alman bilim adamı Paul Maas'ın eserini 1962 yılında Arapçaya tercüme eden Abdurrahmân el-Bedevî (1917-2002) ve 1931-1932 yıllarında Alman şarkiyatçı Bergstrasser'in Kahire Üniversitesi'nde verdiği konferansları 1982 yılında Arapçaya çeviren öğrencisi Muhammed Hamdî el-Bekrî, çevirilerinde *tahkik* kavramı yerine "nakd" terimini kullanmışlardır.[137] Bunun yanında Ahmed Şâkir, İmam Tirmizî'nin *Sünen*'ine yaptığı tahkik çalışmasının mukaddimesinde bu faaliyeti "tashih" kavramıyla ifade etmiştir.[138] Farsça'da da tashih kelimesi öne çıkmıştır.

---

[135] İbn Manzûr, Ebü'l-Fadl Cemâlüddîn Muhammed b. Mükerrem el-Ensârî er-Rüveyfi'î, **Lisânü'l-'Arab**, 3. Baskı, Dâru Sâdır, Beyrut, 1414, C. III, s. 425; Fîrûzâbâdî, Mecduddîn Muhammed b. Yakub, **el-Kâmûsü'l-muhît**, 8. Baskı, thk. Mektebü tahkîki't-türâs, Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 2005, s. 322.

[136] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 23-24. Ayrıca bkz. Polat, Salahattin, "Çok anlamlı, Çok Boyutlu ve Disiplinler Arası Bir Kavram: Metin Tenkidi", **Hadis Tetkikleri Dergisi**, 2008, sy. 6, s. 7-9; Donuk, Suat, "Fazla Sayıda Yazma Nüshası Bulunan Hacimli Bir Eserin Nüsha Ailesinin ve Tenkitli Metninin Kurulması Hakkında Değerlendirmeler: Künhü'l-ahbâr Örneği", **Divan Edebiyatı Araştırmaları Dergisi**, C. XXI, 2018, s. 116; Çuman, Abdullah, "Tenkit", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2011, C. XXXX, s. 462.

[137] Bkz. Maas, Paul, **en-Nakdü't-târîhî**, trc. Abdurrahman Bedevî, 4. Baskı, nşr. Vekâletü'l-Matbû'ât, Küveyt, 1981; Bergstrasser, Gotthelf, **Usûlü nakdi'n-nüsûs ve neşri'l-kütüb**, trc. Muhammed Hamdî el-Bekrî, Dâru'l-Merrîh, Riyad, 1982; 'Useylân, Abdullah b. Abdirrahîm, **Tahkîku'l-mahtûtat beyne'l-vâkı' ve'n-nehci'l-emsel**, Mektebetül-Melik Fehd, Riyad, 1994, s. 19.

[138] Tirmizî, Ebû 'Îsâ Muhammed b. 'Îsâ, **el-Câmi'u's-sahîh**, 2. Baskı, thk. Ahmet Muhammed Şakir, Mektebetü Mustafa el-Bâbî el-Halebî, Mısır, 1978, C. I, s. 16.

İngilizce *textual criticism*, Almanca *textkritik*, Fransızca *critique textuelle* terimleriyle[139] ifade edilen metin tenkidi kavramı için bu alanda telif çalışmaları yapan Arap müelliflerin neredeyse tamamı tarafından *tahkik* terimi kullanılmaktadır.[140] Muhakkikler, ilk dönem İslam kültüründe söz konusu faaliyet için kullanılmayan tahkik teriminin çağdaş bir terim olduğu görüşündedir.[141] Tahkik, rubâ'î bir fiil olan "حقّق" fiilinden türemiş bir mastar olup sözlükte ispat etmek, doğrulamak, sağlamlaştırmak, tashih etmek gibi anlamlarda kullanılmaktadır.[142] Istılahî anlamına gelince alanla ilgili yapılan çalışmalara bakıldığında birçok tanımdan söz edilebilir.[143] Ancak burada *Kitâbü'n-Nevâzil* metnini büyük oranda ilkelerini göz önünde bulundurarak hazırladığımız TDV İslam Araştırmaları Merkezi tarafından kaleme alınan İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzunda yer alan tanımı vermek yeterli olacaktır. Kılavuzda tahkik ile ilgili şu ifadelere yer verilmiştir:

> "Yazma bir metni, mevcut tek nüshasına veya nüshalarına dayanılarak müellifin kaleminden çıkmış haline ulaşmaya çalışılması ve neşre hazır hale getirilmesine *tahkik* denir".[144]

Tahkikin ana hedefi, geçirdiği süreçlerde birtakım bozulmalara ve değişmelere maruz kalmış olma ihtimali bulunan bir yazma esere ait metni restore etmek suretiyle mümkün olduğunca müellifin kaleminden veya ağızından (*imlâ*) çıkmış, başka bir ifadeyle orijinal versiyonuna en yakın haline ulaştırmak ve onu ihya etmek üzere bilimsel tetkiklerden geçirdikten sonra ilim dünyasına sunmaktır.[145] Arap muhakkiklerin önde gelen isimlerinin de vurguladığı gibi tahkik faaliyetinde

---

[139] Fadlî, Abdulhâdî, **Tahkîku't-türâs**, Mektebetü'l-'İlm, Cidde, 1982, s. 31; Çuman, "Tenkit", C. XXXX, s. 462.

[140] Nitekim bu alanda yazılan ve çalışmamızın bu bölümünde sık olarak kaynak gösterilen eserlerin isimlerinde ekseriyetle bu kavram yer almaktadır. Abbâs Hânî el-Cerrâh, tahkik ile ilgili yazılan eserler hakkında geniş bir makale kaleme almıştır. Bkz. Cerrah, Abbâs Hânî, "Mâ üllife fi menâhici't-tahkîk", **Mecelletü Mecma'i'l-lüğati'l-'Arabiyye**, C. LXXXII/II. Tahkik ve tenkid kavramlarının karşılaştırılması ve tahkik teriminin tercih edilmesiyle ilgili bkz: Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, ed. Mahmûd el-Mısrî, 3. Baskı, İsam Yayınları, İstanbul, 2017, s. 30.

[141] Sirhân, Muhyî Hilâl, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, Matba'atü'l-İrşâd, Bağdat, 1984, s. 171.

[142] İbn Manzûr, **Lisânü'l-'Arab**, C. X, s. 49; Fîrûzâbâdî, **el-Kâmûsü'l-muhît**, s. 874.

[143] Örnek olarak bkz. Hârûn, Abdüsselam Muhammed, **Tahkîku'n-nüsûs ve neşruhâ**, 7. Baskı, Mektebetü'l-Hâncî, Kahire, 1998, s. 42; Diyâb, Abdülmecîd, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî menhecühû ve tetavvuruhû**, 2. Baskı, Dâru'l-Me'ârif, Kahire, 1993, s. 133; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 25.

[144] Yılmaz, **İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu**, s. 19.

[145] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 39; Altuncî, Muhammed, **el-Minhâc fi te'lîfi'l-bühûs ve tahkîki'l-mahtûtât**, 'Âlemi'l-Kütüb, Beyrut, 1986, s. 172; Sa'd, Fehmî-Meczûb, Talâl, **Tahkîku'l-mahtûtât beyne'n-sazariyyeti ve't-tatbîk**, 'Âlemi'l-Kütüb, Beyrut, 1993, s. 19; Tabbâ', İyâd Hâlid, **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, Dâru'l-Fikr, Dimeşk, 2003, s. 19.

amaç en doğru metni değil, müellif metnine en yakın metni inşa etmektir.[146] Nitekim karinelere bakmaksızın metne daha uygun olacağı düşünülen bir ibareyi diğerine tercih etmek son derece yanıltıcı olabilir. Bundan dolayı Mâlikî fakihlerden Kâdî 'Iyâd (v. 544/1149), metinde/rivayette müellif hataları dahil hiçbir hatanın değiştirilmemesi gerektiğini, önceki alimlerin kahir ekseriyetinin takip ettiği yöntemin bu olduğunu ve rivayeti işittikleri veya kendilerine ulaştığı gibi hiç değiştirmeden naklettiklerini ifade etmiştir.[147] Büyük hadis alimi İbnü's-Salâh da bu görüşte olduğunu açıkça belirtmiştir.[148] Ahmet Ateş de tahkikteki amacın kusursuz ve mükemmel bir metin çıkarmak değil, müellifin elinden çıkmış metni inşa etmek olduğunu özenle vurgular.[149] Yukarıda verdiğimiz tanımda da bu kritik esasın vurgulanması için *"müellifin kaleminden çıkmış haline"* ifadesi kullanılmıştır.

1.2. Metin Tenkidinin Tarihsel Arka Planı

Muhakkikler, İslam dünyasında tahkik/metin tenkidi çalışmalarının ilk örneklerine oldukça erken dönemde rastlandığını ifade etseler de bu konuda Batı dünyasının hem pratikte hem de teoride en azından bilimsel disiplin bağlamında öncü olduğunu belirtmektedirler.[150] Bu, matbaanın icadı ile yakından irtibatlı bir mesele olup Batılı bilim insanlarının bu hususta öncülük etmiş olması doğaldır. *Kitâbü'n-Nevâzil*'de takip ettiğimiz yöntemin ana omurgasını batıda uzun süredir yapılan tenkitli neşir çalışmalarında izlenen bir yöntem oluşturmuştur. Bundan dolayı metin tenkidinin tarihsel arka planını incelerken ilk olarak batı kültüründeki gelişmeler özetle ele alınacaktır. Daha sonra bu faaliyetin İslam dünyasındaki tarihi seyrine değinilecektir.

1.2.1. Batı Kültüründe Metin Tenkidi

Batı kültüründe metin tenkidi (*textual criticism*) çalışmalarının, çok erken dönemlerde uygulamalı olarak başlayıp XVI. yüzyılda ilk teorik eserleri kaleme

[146] Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 102; Tarâbîşî, Mutâ', **fî Menheci tahkîkil'l-mahtûtât**, Dâru'l-Fikr, Dimeşk, 1983, s. 11-12; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 172; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 36.
[147] Kâdî 'Iyâd, 'Iyâd b. Mûsâ el-Yahsubî, **el-İlmâ' ilâ ma'rifeti usûli'r-rivâyeti ve takyîdi's-semâ'**, thk. Es-Seyyid Ahmed Sakr, Dâru't-Türâs, Kahire, 1970, s. 185-186.
[148] İbnü's-Salâh, Ebû 'Amr Osman b. Abdirrahman, **Mukaddimetü İbni's-Salâh**, thk. Nureddin 'Itri Dâru'l-Fikr, Suriye, 1986, s. 197.
[149] Ateş, "Metin Tenkidi Hakkında", C. VII-VIII, s. 255-256.
[150] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 7; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 20; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 143.

alınarak devam ettiği kabul edilmektedir.[151] Farklı görüşler olmakla birlikte bozulmuş metni düzeltmek ve orijinal haline ulaşmak anlamında kullanılan metin tenkidi faaliyeti antik Yunan'a kadar götürülmüştür. Kağıt ve yazı malzemelerinin bulunmasını müteakip milattan önce yaklaşık VI. yüzyılda bazı metinlerin kaleme alındığı ön görülmektedir. Bu tarihten itibaren birçok metin yazıya dökülmüş ve farklı metin tenkitleri yapılmıştır.[152] Kaynaklarda IX. yüzyıldan sonra klasik metinler üzerine yapılan çalışmaların yoğunlaşmasının yanı sıra özellikle XV. yüzyılda ilk matbaanın kurulmasıyla Avrupa bilim adamlarının Yunan ve Latin klasiklerini hızlı bir şekilde yayımlamaya başlamasının, metin tenkidi faaliyetinin gelişimi açısından oldukça önemli adımlar olduğu ifade edilmektedir.[153] Bu sürecin sonunda Angelo Poliziano'nun (1454-1494), soyağacı yöntemini tespit etme yönünde ilk teşebbüsü gerçekleştirdiği ve Rönesans döneminde metin tenkidi kavramının daha da belirginleştiği kabul edilmektedir.[154]

Uzmanlar, metin tenkidi faaliyetlerinin teorik yönünün ilk defa kaleme alındığı dönemden yaklaşık üç asır sonra (XIX. yüzyılın ortalarına doğru) bu çalışmaların bilimsel bir disipline dönüştüğü görüşündedir.[155] Eski Ahit (*Old Testament*) ve Yeni Ahit/İncil (*New Testament*) olarak bilinen iki metinden müteşekkil Kitâb-ı Mukaddes'in (Kutsal Kitap) en doğru edisyonunu ortaya çıkarma çalışmalarının söz konusu dömüşümde önemli rol oynadıkları varsayılmaktadır. Bu varsayımı bilimsel metin tenkidinin kurucusu kabul edilen Alman bilim adamı Johann Jakob Griesbach (1745-1812)'in Kutsal Kitap üzerinde ciddi çalışmalarının bulunması desteklemektdir.[156] Bu süreçte ileride de değinileceği üzere farklı metin tenkidi yöntemleri gelişme ve teorik alt yapıya sahip olma şansını yakalamıştır.

---

[151] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 11; Seyyid, Eymen Fuâd, **el-Kitâbü'l- 'Arabiyyü'l-mahtût ve 'ilmü'l-mahtûtât**, ed-Dâru'l-Mısrıyye'l-Lübnâniyye, Kahire, 1997, C. II, s. 545; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 58.

[152] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 62-65.

[153] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 11; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 9; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 179-180; Harrât, Ahmed Muhammed, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, Dâru'l-Menârâ, Cidde, 1984, s. 15; Abdüttevvâb, Ramadân, **Menâhicü tahkîki't-türâs beyne'l-kudâmâ ve'l-muhdesîn**, s. 15; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 110-111.

[154] Polat, Metin Tenkidi, s. 69.

[155] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 11; Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 7-8; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 10; Sa'd, Fehmî-Meczûb, Talâl, **Tahkîku'l-mahtûtât**, s. 6; Ğaryânî, Es-Sâdık b. Abdirrahman, **Tahkîku nusûsi't-türâs fi'l-kadîmi ve'l-hadîs**, Dâru İbn Hazm, Beyrut, 2006, s. 65; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 74.

[156] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 74.

Bunlardan en önemlisi "Metin Tenkidi Yöntemleri" başlığı altında detaylı bir şekilde değerlendireceğimiz *soyağacı* yöntemidir.

Yukarıda ilgili kaynaklardan özetle aktardığımız bilgilerde görüldüğü gibi batıda metin tenkidi ilk dönemlerden itibaren uygulanagelmiş bir metot olmuştur. Kuramsal bir hüviyete büründüğü XIX. yüzyılın ilk yıllarından günümüze kadar geçen yaklaşık iki asır boyunca metin tenkidi, büyük gelişmelere sahne olmuş ve ileri seviyeleri yakalamıştır.[157]

1.2.2. İslam Kültüründe Metin Tenkidi

Metin tenkidi/tahkik, yazılı bir eseri muhafaza etmek, tarihi süreç içerisinde birtakım bozulmalara uğramışsa bunları düzeltmek ve metnin orijinal haline mümkün olduğunca ulaşmaya çalışmak amaçlarını kapsamaktadır. Bu anlamda uzmanlar, vahiy kâtiplerinin Hz. Peygamber'den (s.a.s) işittikleri ve onun emriyle kaleme aldıkları Kur'ân-ı Kerim ayetlerini yine ona tekrar tekrar okumak suretiyle kontrol etmelerini *('ard*), metin tenkidinin İslam kültüründeki ilk örnekleri arasında göstermektedirler.[158]

Tüm sözlü kültür toplumları gibi güçlü hafızalara sahip olan İslam öncesi Arap toplumu, bilgi ve rivayetleri bazı istisnalar dışında ezber yoluyla muhafaza etmekteydiler. İslam sonrası toplumun da büyük ölçüde bu sözlü kültürü devam ettirdiği kabul edilmektedir.[159] En değerli kitap olması hasebiyle Kur'ân-ı Kerim'in ezber yanında yazılı olarak da muhafaza edilmesini müteakip yaklaşık I. (VII.) yüzyılın sonlarında hadisleri tedvin faaliyetleri başlamıştır.[160] İslam kültüründe asıl metin tenkidi yöntemlerinin hadis tedvin dönemiyle birlikte uygulanmış olması,

---

[157] Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 10-11; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 180-181; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 78.

[158] Buhârî, Ebû Abdillah Muhammd b. İsmâil, **Sahîh**, thk. Muhammed Züheyr b. Nâsır, Dâru Tavki'n-Necât, Cidde, 1422, "Fedâilü'l-Kur'ân", 7; Müslim b. El-Haccâc, **Sahîh**, thk. Muhammed Fuad Abdü'l-Bâkî, Dâru İhyâi't-Türâsi'l-'Arabî, Beyrut, 1954, "Fedâil", 98; Sûlî, Ebû Bekir Muhammed b. Yahyâ, **Edebü'l-küttâb**, thk. Muhammed Behce el-Eserî, el-Matba'atü's-Selefiyye, Kahire, 1341, s. 165; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 177; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 15-16; Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s. 44-45; Mertoğlu, M. Suat, "Vahiy Kâtibi", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2012, C. XXXXII, s. 447.

[159] Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 11; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 19; Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s. 47.

[160] Efendioğlu, Mehmet, "Tedvîn", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2011, C. XXXX, s. 267.

muhakkikler tarafından teyit edilen bir bilgidir.[161] Hadis uleması, sünneti korumak adına metinlerdeki bozulmaları önlemek ve varsa bozulmaları tamir etmek için ileri seviyede yöntemler geliştirmiştir.[162] Sözlü veya yazılı sünneti sorunsuz bir şekilde aktarmayı (nakil) hedefleyen yöntemlerin geliştirilmesi, yazım kurallarının belirlenmesi, müellif nüshasına veya bir alt derecedeki muteber nüshaların yanı sıra mukabele, semâ‘, dabt, tahrîr gibi ilmi kavramlara verilen önem; nüsha yazımı, nüshaların karşılaştırılması, metinde düzeltme işlemlerinde kullanılmak üzere geliştirilen terim geleneği ve metinlerin orijinal haliyle naklini sağlamaya yönelik farklı kitap türlerinin kaleme alınması, metin tenkidinin titizlikle uygulandığına dair önemli göstergelerdir.[163]

Fuat Sezgin (1924-2018), 1956 yılında ilk baskısı yapılan *Buhârî'nin Kaynakları* adlı doktora tezinde İmam Buhârî'nin, (v. 256/870) *Sahîh*'ini oluştururken şifahi malzeme yanında birkaç filolojik kaynaktan da istifade ettiği düşüncesi üzerinde durmuştur.[164] Eserde Buhârî'nin *Sahîh*'ine ait farklı rivayetlerin, metin tenkitli nüshalarının hazırlanmasını amaçlayan ve el-Yûnînî'nin (v. 701/1302)[165] bunları nihai şekline kavuşturmasını konu alan metin tenkidi faaliyeti incelenmektedir. Uzmanlar bu faaliyetin, İslam kültüründe metin tenkidinin ileri bir seviyede olduğunu gösterdiğini ifade etmektedirler.[166]

1447 yılında başladığı kabul edilen Matbaa döneminden yaklaşık iki asır sonra yani XVII. yüzyılın sonlarıyla XVIII. yüzyılın başlarında İslam dünyasında matbaaların peyderpey kurulduğu kabul edilmektedir.[167] Uzmanlar, farklı

[161] Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 25-26; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 30-31; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 17-18; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 21; Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s. 46.
[162] Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 52 ve sonrası.
[163] Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 17-18; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 17-44; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 12 ve sonrası; Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s. 48-53; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 86-114.
[164] Sezgin, Fuat, **Buharinin Kaynakları Hakkında Araştırmalar**, İbrahim Horoz Basımevi, İstanbul, 1956, s. 6.
[165] Kızıl, Fatma, "Yûnînî", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2013, C. XXXXIII, s. 595.
[166] Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 16; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 13-14; Binbîn, Ahmet Şevkî, "'İlmü'l-mahtûtât ve't-tahkîkü'l-'ilmî", **Mecelletü mecma'i'l-lüğati'l-'Arabiyye**, C. LXVIII/II, 1993, s. 244.
[167] Tanâhî, Mahmûd Muhammed, **Medhal ilâ târîhi neşri't-türâsi'l-'Arabî**, Mektebetü'l-Hâncî, Kahire, 1984, s. 28-30.

sebeplerden dolayı matbaanın kurulmasına rağmen İslam dünyasında kitap basımı ve özellikle metin tenkidi/tenkitli neşir/tahkik faaliyetlerinin yavaş ilerlediğini, buna rağmen Mısır'ın tenkitli neşir konusunda diğer İslam coğrafyalarından daha verimli olduğunu vurgulamaktadırlar.[168] Ancak Osmanlı resmi matbaa müssesesinin (Matbaa-i amire) ve sonra gelişen özel matbaa ve neşirciliğin de ciddi manada metin tenkidi yaklaşımına sahip olduğunu söyleyebiliriz.[169]

Bergstrasser'in Kahire Üniversitesi'nde verdiği konferanslar bir yana[170] İslam dünyasında metin tenkidi/tahkik konusunda ilk yazan kişinin Ahmed Muhammed Şâkir (v. 1892-1958) olduğu kabul edilmektedir. 1937 yılında neşrettiği İmam Tirmizî'nin (v. 279/892) *Sünen* adlı eserine yazdığı mukaddimesinde Şâkir, söz konusu eseri tahkik ederken kullandığı yöntemi açıklamıştır.[171] Bunun gibi neşrettikleri klasik eserlerde uyguladıkları metin tenkidi yöntemlerini ele alan başka muhakkikler de vardır.[172] Tahkik ilmine dair ilk müstakil eser kaleme alan kişi ise 1954 yılında neşrettiği *Tahkîku'n-nüsûsi ve neşruhâ* adlı kitabıyla Mısırlı âlim Abdüsselâm Hârûn'dur (1909-1988).[173] Bundan bir sene sonra Suriyeli âlim

---

[168] Tarâbîşî, **fî Menheci tahkîkil'l-mahtûtât**, s. 7; Tanâhî, **Medhal ilâ târîhi neşri't-türâsi'l-'Arabî**, s. 83-90 ve sonrası; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 90-95; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 37; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 69-70; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 143.

[169] Bkz. İhsanoğlu, Ekmeleddin-Aynur, Hatice, "Yazmadan Basmaya Geçiş: Osmanlı Basma Kitap Geleneğinin Doğuşu (1729-1848)", **Osmanlı Araştırmaları**, C. XXII, 2003, s. 219-255; Beydilli, Kemal, "Matbaa", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara, 2003, C. XXVIII, s. 105-110; Kut, Turgut, "Dârüttıbâa", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 1994, C. IX, s. 10-11.

[170] Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 27; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 19; Seyyid, **el-Kitâbü'l-'Arabiyyü'l-mahtût**, C. II, s. 547; Halvecî, Abdüssettar, **el-Mahtûtât ve't-türâsi'l-'Arabî**, ed-Dâru'l-Mısrıyye'l-Lübnâniyye, Kahire, 2002, s. 93; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 9-10.

[171] Şakir, genel bir değerlendirme yaptıktan sonra sayfa 61'den itibaren sünende takip ettiği yöntemi açıklamaktadır. Bu mukaddimeyi yaklaşık 60 yıl sonra Ebu Ğudde müstakil bir şekilde özel bir ilgi ve düzenle basmıştır. Bkz. Şâkir, Ahmed, **Tashîhu'l-kütüb ve sun'u'l-fehârisi'l-mu'ceme**, nşr. Abdü'l-Fettâh Ebû Ğudde, Mektebetü'-sünne, Kahire, 1414.

[172] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 11-13; Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 9-10; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 27; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 183-184; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 144; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 10-11. 1951 yılında İbn Asâkir'in **Târihu Medîneti Dimeşk** kitabı tahkik edilirken bazı genel tahkik kurallarına değinilmiştir. Bkz. İbn 'Asâkir, Ebü'l-Kāsım Alî b. el-Hasen, **Târihu Medîneti Dimeşk,** thk. Salahuddîn el-Müneccid, Matbû'âtü'l-mecma'i'l-'ilmiyyi'l-'Arabî, Dimeşk, 1952, C. I, s. 48 ve sonrası. 1952 yılında İbn Sina'nın **eş-Şifâ**' adlı çalışmasını tahkik eden heyet de birtakım ilkeler ortaya koymuştur. Bkz. İbn Sînâ, Ebû Alî el-Hüseyn b. Abdillâh, **eş-Şifâ',** el-Matba'atü'l-Emîriyye, Kahire, 1952. Bütün bunlardan önce 1944 yılında Muhammed Mendûr, Aziz Süryal 'Atıyye'nin tahkik ettiği **Kavânînü'd-devânîn** adlı kitabını eleştirirken yazdığı bir makalede tahkik esaslarına değinmiştir. Bkz. Mendûr, Muhammed, "Havle Usûli'n-neşr", **Mecelletü's-sekâfeti'l-Mısrıyye**, 1944, sy. 277, 282.

[173] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 10; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 59; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 145; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 20; Halvecî, **el-Mahtûtât ve't-**

Salâhuddîn el-Müneccid (1920-2010) metin tenkidiyle ilgili bir kitap telif etmiştir.[174] İslam dünyasında telif ettikleri eserlerle tahkik sahasında müstakil eser verme geleneğini başlatan Hârûn ve Müneccid'den sonra söz konusu alanda çok sayıda kitap ve makale yazılmıştır.[175]

Türkiye'de metin tenkidi çalışmalarında Alman müsteşriklerin öncü olduğu görülmektedir. Nitekim yazma eserler üzerine mühim çalışmamaları bulunan Alman müsteşrik Hellmut Ritter (ö. 1892-1971), İstanbul Üniversitesi Edebiyat Fakültesi'nde uzun yıllar ders vermiş ve Türkiye'de Batılı anlamda Doğu dilleri filolojisini kurmuştur.[176] Aynı üniversitede hocalık yapan Alman şarkiyatçısı Oskar Rescher (Osman Reşer) (v. 1883-1972) de Ritter ile yakın ilişki içinde olmuş ve yaptığı çalışmalarla Türkiye'de metin tenkidine yön vermiştir.[177] Divan edebiyatı araştırmacısı Ali Nihad Tarlan,[178] Ritter'in asistanı olan Ahmet Ateş,[179] Fars dili ve edebiyatı uzmanı Tahsin Yazıcı[180] ve Arap, Fars ve Türk dili ve edebiyatı âlimi Nihat Çetin[181] gibi bilim adamları metin tenkidinin Türkiye'deki önemli isimlerindendir.[182]

Türkiye'de metin tenkidi yöntemiyle ilgili bilimsel çalışmalar oldukça sınırlıdır. Bu konuda ilk bilimsel makale daha önce de belirtildiği gibi Ahmet Ateş tarafından kaleme alınmıştır. Ardından Yusuf Ziya Kavakçı, *İslam Araştırmalarında*

---

türâsi'l-'Arabî, s. 4; Neklâvî, Fethî-Kılıç, Hulusi, "Hârûn, Abdüsselâm Muhammed", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 1996, C. XVI, s. 256.

[174] Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 59; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 21; Halvecî, **el-Mahtûtât ve't-türâsi'l-'Arabî**, s. 94-95; Bulut, Ali, "Müneccid, Salâhuddin", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara, 2019, C. II (Ek), s. 336.

[175] Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 27-28; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 149-153. Fadlî, tahkikle ilgili makalelerin yayınlandığı geniş bir liste vermektedir. Bkz. Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 48-50.

[176] Müneccid, Salaheddin, **el-Müsteşrikûne'l-Almân**, Dâru'l-Kitâbi'l-Cedîd, Beyrut, 1978, 1/185-186; Taşçı, Özcan, "Rıtter, Hellmut", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2008, C. XXXV, s. 133.

[177] Şensoy, Sedat, "Reşer, Osman", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2008, C. XXXV, s. 10-11.

[178] Kut, Güney, "Tarlan, Ali Nihad", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2011, C. XXXX, s. 108-110.

[179] Çetin, Nihad, "Ateş, Ahmet", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 1991, C. IV, s. 55-57.

[180] Kanar, Mehmet, "Yazıcı, Tahsin", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2013, C. XXXXIII, s. 359-360.

[181] Topuzoğlu, Tevfik Rüştü, "Çetin, Nihad Mazlum", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 1993, C. VIII, s. 290-291.

[182] Ayrıca bkz. Polat, **Metin Tenkidi**, s. 155; Özen, Şükrü, "Metin Tenkidi Üzerine Bazı Tespitler ve Öneriler", Tartışmalı İlmi İhtisas Toplantıları İslami İlimlerde Metodoloji/Usul Meselesi, **Çamlıca Sabahattin Zaim Kültür Merkezi**, İstanbul, 2009, s. 454.

Usul adlı kitabında metin tenkidine değinmiştir. Farklı telifler de bulunmakla birlikte bu konuda müstakil eser yazanlardan biri 2010 yılında basımı yapılan *Metin Tenkidi* adlı kitabıyla Salahattin Polat'tır. 2011 yılında Mürteza Bedir, *Stemmatik Tenkitli Neşir Metninde Soyağacı Yaklaşımı* adlı çalışmasında bu yöntemin en önemli temsilcisinin kitabını ve yöntemi yorumlayan iki makaleyi derleyip tercüme etmiştir. Son olarak 2017 yılında TDV İslam Araştırmaları Merkezi, İkinci Klasik Dönem Projesi Kapsamında İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu adı altında tenkitli neşir ile ilgili bir eser yayımlamıştır. Yine aynı proje kapsamında 2017 yılında Dr. Mahmûd Mısrî editörlüğünde kendisinin yanını sıra Dr. Fahrettin Kabâve, Dr. Feysal el-Hafyân ve Dr. Hasan Osmân'ın makalelerini içeren *Muhâdarâtun fi tahkîki'n-nüsûs* adlı kitap, bu ilim ile uğraşan araştırmacıların hizmetinde sunulmuştur.

1.3. Metin Tenkidi Yöntemleri

Kitâbü'n-Nevâzil'de takip ettiğimiz soyağacı yönteminin genel bir bakış ile diğer metotlarla karşılaştırılabilmesi için farklı metin tenkidi yöntemlerinden kısaca bahsetmek yerinde olacaktır. Bu başlık altında gerek eski dönemlerde gerek günümüzde uygulanan belli başlı yöntemlerden bahsedilecek ve bunlar hakkında kısa değerlendirmeler yapılacaktır.

Tahkik alanında yazılmış kaynaklara bakıldığında metin tenkidi faaliyetlerinde kullanılan ve belli oranda birbirleriyle bağlantılı birtakım yöntemlerin olduğu görülmektedir. Bunları, *Soyağacı Yöntemi, Gruplandırma Yöntemi, Analitik Yöntem, Kopya Metni Yöntemi, En İyi Metin Yöntemi* ve *Metnin Tüm Nüshalarını Kullanmayı Esas Alan Yöntem* olmak üzere altı başlık altında toplamak mümkündür.[183] Söz konusu altı yöntemden *soyağacı* yöntemi, müstakil bir başlık altında inceleneceği için burada diğer yöntemlerden bahsedilecektir.

Salahattin Polat *Metin Tenkidi* adlı kitabında soyağacı yöntemi ile benzerlik arz eden *gruplandırma* yönteminin çok sayıda nüshası olan eserlerin metin tenkidinde kullanıldığını ifade etmektedir.[184] Bu yöntemde yazmalar, benzerlik-

[183] Maas, Paul, **Metin Tenkidi**, çev. Mürteza Bedir, Küre Yayınları, İstanbul, 2011, s. 51; Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 14; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 148-149; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 54; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 28; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 229.
[184] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 270; Ayrıca bkz. Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 14.

farklılık gibi birtakım kriterlere göre gruplara ayrılır. Bu grupların soyağacı şeması çıkarıldıktan sonra ilk olarak her bir grubun kayıp metni inşa edilir, sonra bu kayıp metinlerin aslına ulaşılmaya çalışır.[185] Soyağacı yönteminin bir türevi olması hasebiyle bu yöntemin de içinde olduğu değerlendirmeler, bir sonraki başlık altında ele alınacaktır.

İstatistiksel ya da *mekanik* yöntem olarak da adlandırılan ve soyağacı yöntemiyle benzerlik arz eden *analitik* yöntemde nüsha ilişkilerinin şema yaparak değil, istatistiksel verilere göre belirlendiğini ifade eden Polat, yöntemde temel prensibin kanıtların niteliğinin değil, niceliğinin önemine vurgu yapar.[186] Başka bir ifadeyle örneğin metinde bir kelime veya cümlenin belli bir biçimde kaç defa geçtiği tespit edilir ve farklı kriterler olmakla birlikte genel olarak sayısal ağırlık hangi kelime veya cümleyi destekliyorsa o seçilir. Polat'a göre *analitik* yöntemin esasları "kanıtlar sayılmamalı, tartılmadır" kuralına ters düşmektedir ve yöntemde kullanılacak matematiksel formlar ve karmaşık mantıksal ve istatistiksel işlemler matematik, istatistik ve bilgisayar programcılığı gibi alanlarda uzman olmayı gerektirir ki bu metin tenkidi faaliyetlerinin neredeyse durmasına yol açabilir.[187]

İslam dünyasında metin tenkidi hakkında ele alınan eserlere bakıldığında bu coğrafyada oldukça yaygın olarak kullanıldığı anlaşılan ve metnin yazmaları arasında muhakkikin belirlediği birtakım kriterlere göre orijinal metne en yakın olduğu düşünülen nüshanın seçilmesini ön gören bir yöntem vardır.[188] Buna *Kopya metni (copy-text)* denilmektedir.[189] Yöntemde seçilen nüsha yine belli başlı esaslara dayanılarak diğer nüshalar ile karşılaştırılır ve en doğru olduğu düşünülen metin, seçmeci bir yöntemle inşa edilir.[190] Bu yöntemin değerlendirilmesi bir sonraki yöntemin ardından yapılacaktır.

---

[185] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 270.
[186] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 275.
[187] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 275.
[188] Örnek olarak bkz. Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 54; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 28, 109.
[189] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 279.
[190] Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 54; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 28, 109; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 279.

Bir önceki yöntem ile oldukça benzerliği bulunan diğer yöntem ise *en iyi metin (best text)* yöntemidir.[191] Burada bir önceki yöntemde olduğu gibi muhakkik, belli kriterleri göz önüne alarak daha önce ulaştığı nüshalar arasından müellifin metnine en yakın olduğunu ve en sağlam metni sunduğunu düşündüğü bir ana nüsha belirler.[192] Bu yöntemin bir önceki yöntemden farkı ise ana nüsha üzerinde seçmeci bir metin inşa etme metodunun uygulanmamasıdır. Muhakkik, seçtiği ana (*ümm*) nüshada bariz hatalar var ise değiştirir, diğer nüshaları asıl metne dahil etmez. Metnin değişik varyantlarına dipnotta işaret etmek ile yetinir.[193]

Lachmann'ın soyağacı yöntemini eleştiren en ünlü isimlerden biri olan Fransız tarihçi Joseph Bédier (1864-1938), bu yönteme karşı geliştirdiği alternatif yaklaşım da yukarıda işaret edilen "en iyi metin" neşirciliğidir.[194] Yöntemi aktaran Bordalejo şöyle demektedir:

> "Onun önerisi şuydu: Metni asıl şekline döndürmeye çalışmak yerine, tenkitli neşir hazırlayanlar metnin en iyi şahidini (nüshasını) bulmalı ve onu, mümkün olan en az dokunuşlarla, neşirlerinin temeli yapmalıdırlar."[195]

İslam dünyasında özellikle Arap ülkelerinde XIX. yüzyılın ortalarından itibaren hız kazanan metin tenkidi/tahkik faaliyetlerinde çoğunlukla bu yöntem kullanılmaktadır.[196] Günümüzde Arap ve İslam âleminde muhakkiklerin ekseriyeti bu yöntemi takip etse de *seçmeci* yöntemi (*en-nassu'l-muhtâr* veya *menhecü't-tercîh*) takip edenlerin sayısı da az değildir.[197] Arap dünyasında büyük tahkik uzmanlarının

---

[191] Bordalejo, Barbara, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, çev. Mürteza Bedir, Küre Yayınları, İstanbul, 2011, s. 53. Bordalejo'nun orijinal tezi için bkz. Bordalejo, Barbara, "The Phylogeny Of The Order In The Canterbury Tales" (Yayınlanmamış Doktora Tezi), New York University Department of English, New York, 2003, s. 44-45.

[192] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 51.

[193] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 16; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 148-149; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 279. Ayrıca bkz. Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 30; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 165; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 226; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 54; Maas, **Metin Tenkidi**, s. 50-52.

[194] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 50-51.

[195] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 51.

[196] Metin tenkidi alanında yazılan birçok de bu yöntem tercih edilmiştir. Örnek olarak bkz. Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 79; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 151-153; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 54; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 28.

[197] Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 226; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 109; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 277. Taha Hüseyin editörlüğünde 1949 yılında tenkitli neşri yapılan İbn Sina'nın **eş-Şifâ'** adlı kitabında takip edilen yöntem seçmeci (en-nassu'l-muhtâr) yöntemdir. Bkz. İbn Sînâ, **eş-Şifâ'**, s. 38. İsam Tenkitli Neşir Kılavuzu da müellif nüshası, müellif tarafından/müellife okunmuş nüsha ve

seçmeci yöntemi tenkit etmesi ve nüshalar arası telfiki bir nevi müellifin metnini tahrif manasına geldiğini ifade etmeleri bu yöntemin söz konusu coğrafyada tercih edilmemesinin sebepleri arasında gösterilebilir.[198] Bu yönteme telfik denmesi, farklı nüshaları karıştırmanın yanı sıra mevcut nüshalarda örneği olmayan yepyeni bir metin inşa etmekten kaynaklanmaktadır.

Alanında son derece yetkin tahkik üstatlarının *en iyi metin* yöntemini takip etmeleri ve seçmeci yönteme soğuk bakmaları elbette ki kendilerine göre birtakım sağlam gerekçelere bağlanmıştır. İslam dünyasında tahkik alanının uzmanları arasında gösterilen Abdüsselam Hârun'un da işaret ettiği gibi bu yöntemde temel amaç muhakkikin metne müdahalesini en aza indirmektir.[199] Bundan dolayı birçok muhakkik, belli kriterlere dayalı olarak seçilen ve müellifin metnine en yakın olduğu düşünülen metni sunan ana (*ümm*) nüshada sadece bariz hataları sınırlı işlemler kullanarak düzeltmeyi öngörmüştür.[200] Aksi takdirde bu işlem başka bir ifadeyle muhakkikin metne müdahalesinin önünü açmak ve nüshalar arasında telfik yapmak metin tenkidi faaliyetini müellifin değil, muhakkikin metnini oluşturma işlemine çevirecektedir.[201] Üstelik her muhakkik aynı uzmanlık seviyesine ve tecrübeye sahip olmadığı için telfik işleminde birçok yanlış tercih yapılacaktır.[202]

Polat, en iyi metin yönteminin özellikle tahkik sahasında kadim ve önder isimlerin tercih etmesini, diğer yöntemlere göre daha kolay ve hızlı olmasının yanı sıra batıda takip edilen ciddi metin tenkidi faaliyetlerinin hafife alınmasını veya takip edilmemesini, söz konusu yöntemin Arap dünyasında hala yaygınlığını en üst seviyede korumasının ana nedenleri arasında zikretmektedir.[203] Burada geçen "Arap dünyasında batıda takip edilen yöntemlerin hafife alınması" iddiasını daha önce

---

müellif nüshasıyla mukabele edilmiş nüsha türlerinden biri bulunmadığı takdirde seçmeci yöntemi (tercih yöntemini) benimsemiştir. Bkz. Yılmaz, **İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu**, s. 136.

[198] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 17; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 151; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 54-55; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 28.

[199] Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 79.

[200] Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 79; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 226.

[201] Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s. 162-163.

[202] 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 151-153; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 54; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 28.

[203] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 277.

Salâhuddîn el-Müneccid, *Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât* adlı eserinin ön sözünde dile getirmiştir.[204]

Yukarıdaki paragraftan bir öncekinde aktarılan bilgilerden anlaşılacağı üzere en iyi metin yönteminin, metne müdahaleyi kısıtlamak ile muhakkikin gereksiz ve hatalı işlemlerinin önüne geçmeyi amaçladığı görülmektedir. Müneccid, seçmeci yöntemin muhakkike daha fazla özgürlük ve esneklik sağladığını ifade etmektedir.[205] Bu ifadeden en iyi metin yönteminde muhakkikin özgürlüğünü kısıtlayacak derecede bir metne/nüshaya bağlılığın söz konusu olduğu anlaşılmaktadır. Bu yönteme yöneltilen ve bir öncekiyle bağlantılı olan diğer bir eleştiri ise neşrin tashih sahasını daraltmak ile ilgilidir.[206] Bu eleştiriye göre söz konusu yöntemde her ne kadar tahkikte sağlam bir zemin oluşturulması amaçlansa da muhakkikin sadece bir nüshaya bağlı kalması diğer yöntemlerle giderilmesi mümkün olan hataların metinde yer almasına yol açacaktır. Ayrıca Bordalejo, Maas'ın neşir için tek bir nüshaya bağlı kalmanın, nesnellikten uzaklaşmaya sebep olacağı yönündeki eleştirisini aktarmaktadır.[207]

Metin tenkidi yöntemlerinin sonuncusu *variorum* yöntemi olarak da bilinen *metnin tüm nüshalarını kullanmayı esas alan* yöntemdir.[208] Bu yöntemde muhakkikin ulaşabildiği tüm nüshaları ayrı bölümler halinde veya ana metnin hamişinde (dipnotta) göstermek suretiyle metin tenkidi işleminde kullandığını ifade eden Polat, nüshalar arasında çok önemli farklar olduğunda veya tüm nüshaların bir arada verilmesinde bir fayda gözetildiğinde bu yöntemin kullanılmasına sıcak bakıldığını söylemektedir.[209]

1.4. Metin Tenkidinde Soyağacı Yöntemi

Bu başlık altında öncelikle soyağacı yönteminin özet olarak tarihsel arka planı üzerinde durulacaktır. Daha sonra yöntemin tanımı ve mahiyetine değinilecektir. Akabinde yöntemin aşamaları ve bunlarla ilgili genel ilkeler teorik

[204] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 7.
[205] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 17.
[206] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 53.
[207] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 55.
[208] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 280.
[209] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 280.

seviyede incelenecektir. Yöntemin pratik yönü ise "*Kitâbü'n-Nevâzil*'in Soyağacı Yöntemine Göre Tahkiki" adlı başlık altında detaylı ve somut örneklere dayalı olarak ele alınacaktır.

1.4.1. Yöntemin Tarihi Seyri

Lachmann metodu, şematik metot, yazma aileleri yöntemi, tarihsel tashih/historical editing gibi isimlerle de ifade edilen soyağacı yöntemi (*genealogical method/stemmatics*), metin tenkidi faaliyetlerinin başında gelen ve birçok uzman tarafından "en sistematik ve detaycı" yöntemler arasında gösterilen bir yöntemdir.[210] Oldukça eski bir tenkitli neşir metodu olan soy ağacı yönteminin,[211] Arap dünyasında örneklerine pek rastlanmasa da batıda son iki yüzyıldan günümüze kadar ağırlıklı olarak kullanılan metot haline geldiği ifade edilmektedir.[212]

Henüz XVI. yüzyılın başlangıcında yazmalar arası soya bağlı bir ilişkinin bulunduğunun ifade edilmesi,[213] soyağacı yöntemi fikrinin çok erken dönemlerde bilindiğine işaret etmektedir. Özellikle Hollandalı Desiderius Erasmus (1466-1536) ve İtalyan Scaliger (1484-1558) gibi bilim adamlarının yöntemin gelişmesinde oldukça önemli katkıları olmuştur.[214] Polat, önde gelen Alman metin tenkitçilerinden Karl Lachmann'ın (1793-1851) bu yöntem üzerindeki çalışmalarının, tarih boyu geliştirilen diğer yöntemlerden farklı olarak metin tenkidinde soyağacı yönteminin ilim dünyasında kabul görmesini sağladığını vurgulamaktadır.[215]

Bordalejo, stemmatik yaklaşımın tarihine değindiği tezinde soyağacı yöntemine Lachmann'dan önce bazı isimlerin de katkıda bulunduğunu, ancak Lachmann'ın söz konusu yöntemi 1850 yılında neşrettiği *Lucretius* adlı eserinde çok iyi bir şekilde uyguladığına işaret etmektdir.[216] Bordalejo'nun aktardığına göre Salemans, Lachmann'ın söz konusu yöntem hakkında herhangi bir teorik anlatım

---

[210] Maas, **Nakdü'n-nass**, (mukaddime) s. 13; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 182; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 200; Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 47-48; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 230.
[211] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 47.
[212] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 230.
[213] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 47.
[214] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 47; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 230.
[215] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 69-70; Maas, **Metin Tenkidi**, s. 47.
[216] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 47.

kaleme almadığını vurgulamaktadır.[217] Buna göre Lachmann, geliştirdiği işlemleri pratiğe dökmekle yetinmiştir. Yöntemin teorik alt yapısını formüle eden ilk isim ise Lachmann'dan sonra soyağacı yönteminin en yetkin temsilcisi kabul edilen Paul Maas'dır (1880-1964).[218] O, soyağacı metodunu ilk kez 1927 yılında neşredilen *Klasik Bilimine Giriş* adlı eserinde *Textkritik (Metin Tenkidi)* başlığı altında sistematik bir şekilde ele almıştır.[219]

Sonuç olarak yukarıdaki bilgilerden hareketle eskiden beri bilinen soy ağacı yönteminin ilkelerini başarılı bir şekilde pratiğe döken Lachmann ile yöntemin teorik izahını yapan ve ona son şeklini veren Maas'ın,[220] soyağacı yönteminin gelişmesinde ve günümüzde kazandığı şöhrette önemli rol üstlendikleri söylenebilir.

1.4.2. Yöntemin Mahiyeti ve Aşamaları

En sistematik yöntemler arasında gösterilen[221] soyağacı yönteminin genel manada sunduğu öneri, belirli bir rivayete/metne ait olan nüshaları, hatalarına göre gruplandırmak ve mevcut nüshalardan yola çıkarak kayıp metni inşa etmektir.[222] Bir metnin farklı yazmalarında bulunan hataların, nüshalar arasındaki ilişkiyi ortaya çıkarmak için anahtar görevi üstlendiğini benimseyen bu yöntem, söz konusu hataları tespit ederek nüsha şemasını çıkarmayı daha sonra da bu hataları ortadan kaldırıp mümkün olduğunca hatalardan arınmış bir metin inşa etmeyi amaçlamaktadır.[223] Yöntem genel olarak şu şekilde işlemektedir: müellifin kaleme aldığı veya imlâ usulüyle talebelerine yazdırdığı bir metnin orijinali veya orijinal nüsha vasfını haiz nüshaları bulunmuyorsa ilk olarak mevcut nüshalar için belli ölçütleri uygulayarak nüsha şeması oluşturulur. Kritik hatalar göz önünde bulundurularak gruplara ayrılan nüshaların, birbiriyle karşılaştırılmak suretiyle müşterek kaynakları olan kayıp üst metinler inşa edilir. Son olarak her bir grubun oluşturulan kayıp/sanal metni, diğer

[217] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 47.
[218] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 54; Maas, **Metin Tenkidi**, (Önsöz), s. 8; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 182.
[219] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 54; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 199.
[220] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 48.
[221] Maas, **Nakdü'n-nass**, (mukaddime) s. 13; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 200.
[222] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 47; Binbîn, "'İlmü'l-mahtûtât ve't-tahkîkü'l-'ilmî", s. 238.
[223] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 55.

grupların inşa edilmiş sanal metinleriyle karşılaştırılır ve en iyimser senaryoda müellif nüshası, bu mümkün değilse müellif nüshasına en yakın olan emsal nüsha; en kötü senaryoda ise alt emsal nüsha veya müşterek asıl nüsha inşa edilir.

Maas'ın açıkladığı şekilde Lachmann yönteminde nüshalarda bulunan hatalar, bunlar arasındaki ilişkiyi ortaya koymak için "anahtar görevi" üstlenmektedir.[224] Nitekim hataları esas alarak inşa edilen emsal nüsha, doğal olarak bu hataları ihtiva etmeyecektir. Bordalejo, bu ince hususu şu şekilde ifade etmektedir:

> "… çünkü bir metnin şahitlerini (nüshalarını) gruplandırmak için sadece ve sadece hataların kullanılabileceğini kabul ettiğimiz taktirde, tanım gereği, bizim varsaydığımız emsal-nüsha bu hatalardan arınmış olmalıdır".[225]

Yukarıdaki anlatım oldukça sade ve genel bir bilgi edinmeyi amaçlamaktadır. Yöntemin detaylı anlatımına gelince bunu yapmak için temel kaynağımız Paul Maas'ın kaleme aldığı *Textkritik* adlı çalışmasıdır. Orijinal dili Almanca olan bu çalışma ilk olarak 1958 yılında Barbara Flower tarafından İngilizce'ye tercüme edilmiştir.[226] Daha sonra 1963'te Abdurrahman Bedevî, çalışmayı yine Almanca aslından Arapçaya çevirmiştir.[227] Son olarak eser, 2011 yılında Mürteza Bedir tarafından İngilizce tercümesinden Türkçeye tercüme edilmiştir.[228] Çalışmamızın bu bölümünde yöntemi ele alırken başvurduğumuz temel kaynak Maas'ın eserinin Mürteza Bedir tarafından yapılan tercümesidir. Gerekli görüldüğü yerlerde Bedevî'nin tercümesine de başvurulmuştur.

Şunu da ifade edelim ki soyağacı yöntemini ele alırken yöntemin, *Kitâbü'n-Nevâzil* üzerinde uygulamadığımız yönlerine fazla değinilmeyecektir. Yöntemin her yönüyle detaylı anlatımı için yukarıda verilen kaynaklara başvurulabilir.

---

[224] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 55.
[225] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 55.
[226] Maas, Paul, **Textual Criticism**, çev. Barbara Flower, Clarendon Press, Oxford, 1958.
[227] Maas, Paul, **Nakdü'n-nass**, çev. Abdurrahman Bedevî, 4. Baskı, Vekâletü'l-matbû'ât, Kuveyt, 1981. Ancak "Indıcative Errors and Stemmatic Types/Gösterge Hatalar ve Stemmatik Türleri" başlığından itibaren kitabın sonuna kadar olan kısmında Yunan ve Latin klasiklerinden elde edilen örnekler üzerinde durulduğu ve bunların sadece uzmanlar tarafından anlaşılabileceği gerekçesiyle Bedevî, tercümesinde kitabın söz konusu bölümlerini ele almamıştır. Bkz. Maas, **Nakdü'n-nass**, s. 278.
[228] Maas, Paul, **Metin Tenkidi**, çev. Mürteza Bedir, Küre Yayınları, İstanbul, 2011.

Soyağacı yönteminde iki ana aşama söz konusudur.[229] Bunlar *Recensio* ve *Examinatio* aşamalarıdır. Maas, Latince bir kelime olan *recensio* (*İng. recension*) terimini, yazmaları nüsha şeceresinde/stemmada göstermek ve metne esas olacak nüshayı/metni tespit veya inşa etmek anlamında kullanmaktadır.[230] İkinci aşama olan *examinatio* (*İng. examination*) aşamasında ise birinci aşamada seçilen/inşa edilen metnin orijinal metni verip vermediğini, hatalar içerip içermediğini inceleme/kontrol etme ve farklı varyantlar arasında belli kriterlere göre tercih yapma işlemleri söz konusudur.[231] Maas'a göre bu son aşamanın kendi içerisinde ikinci bir boyutu daha vardır. Şöyle ki şayet seçilen metin orijinali vermiyorsa asıl metni tahmin (*divinatio/divination*) yoluyla inşa etme yoluna gidilir.[232] Yöntemin söz konusu iki ana aşamasının daha iyi anlaşılması için her biri ayrı başlıklar altında ele alınacaktır.

1.4.2.1. Birinci Aşama: Tespit (Recensio) Aşaması

Soyağacı yöntemini diğer yöntemlerden ayıran en önemli özelliklerin başında bu aşama gelmektedir. *Kitâbü'n-Nevâzil* üzerinde uyguladığımız bu aşamanın oldukça zor ve karmaşık olduğu, uzun zaman ve aşırı titizlik gerektirdiği gözlemlenmiştir. Bu aşamada elde edilen metnin aslı inşa etme yolunda oldukça mühim olduğunu vurgulayan[233] Maas'ın bu ifadesinden soyağacı yönteminin ikinci aşamasının büyük ölçüde bu aşamaya bağlı olduğu sonucunu çıkarabiliriz. Öyle ki burada yapılacak hataları, yöntemin başarısız olmasını tetikleyen başlıca nedenler arasında göstermek mümkündür. Nitekim hata üzerine bina edilen bilgi ve sonuçların hatalı veya en azından şüpheli olacağı kaçınılmazdır. Bu aşamada iki önemli işlem gerçekleştirilir. İlki nüshaları birbirleriyle karşılaştırmak suretiyle soyağacı şemasını oluşturmak, diğeri ise oluşan şemadaki nüshaların, ait oldukları gruplara göre, müşterek kayıp/sanal nüshalarını inşa etmektir.[234] Birinci işlemi gerçekleştirmek için yapılacak ilk işlem, dirasenin ikinci bölümünde ele aldığımız üzere, tenkidi yapılacak eserin mümkünse günümüze ulaşan tüm nüshalarını; değilse olabildiğince çok

[229] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 150-151.
[230] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11.
[231] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11.
[232] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11.
[233] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14.
[234] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11.

nüshasını elde etmektir. Çünkü her nüshanın bizi, aynı veya diğerlerinden farklı bir koldan gelen kayıp bir metne ulaştırması imkan dahilindedir.[235]

Elimizdeki nüshaların, asıllarından elde edilmiş sayısı bilinmeyen birçok ara nüshadan istinsah edildiğini ifade eden Maas, muhakkikin ilk görevinin nüshaların şemasını çıkarmak olduğunu vurgulamaktadır.[236] İşte nüshaların şemasını çıkarma işlemi, az önce ifade edilen kayıp ara nüshalara; akabinde mümkünse bunların yine kayıp olan asıllarına/orijinallerine ulaşmak için uygulanan bir yöntemdir. Maas'a göre metin tenkidi, "asla en yakın olabilecek metni oluşturma işidir".[237] Tahkik sonucu elde edilen metnin asla yakınlık derecesi eserden esere değişmektedir. Bazı kitapların tenkit faaliyetinde elde edilen ara nüshalar direkt müellif nüshasını (*Arp. ümm/asıl, İng. autograph*) inşa ederken bazılarında muhakkik, buna en yakın başka bir ifadeyle asıl nüshadan sonraki ilk ideal nüshaya (*archetype*)[238] ulaşır. Bazı durumlarda da müellif nüshası dahil üst ara nüshaların kayıp olmasından dolayı ancak daha alt kategorilerdeki ara nüshalar elde edilir. Bu da mümkün değilse en azından elimizdeki nüshaların müşterek kaynağı olan nüshayı bulmak hedeflenir.[239]

1.4.2.1.1. Genel İlkeler

Nüshaların soyağacı şemasının çıkarılma yöntemine geçmeden önce yöntemle ilgili genel ve özel birtakım temel fikirleri/ilkeleri ele almak faydalı olacaktır. Burada ele alacağımız bazı ilkeler, sadece soyağacı yöntemine özel olmayıp diğer metin tenkidi yöntemlerinde de belli seviyelerde dikkate alınmaktadır. Bu ilkeleri şu şekilde sıralayabiliriz:

1) İslam kültüründe eserlerin farklı telif türleri vardır. Bunların en yaygın olanları yazma (kitabet) ve imla yöntemleridir.[240] Eymen Fuad Seyyid'in belirttiğine göre hicrî üçüncü yüzyılda (IX. yüzyıl) yaygınlık kazanan imla usulünde

[235] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 13. Salahattin Polat'ın da işaret ettiği gibi tahkiki yapılacak metnin nüshalarının farklı coğrafyalarda yer alan kütüphanelerden getirilmesi önem arz etmektedir. Nitekim aynı coğrafyada istinsah edilen nüshaların en azından bir kısmının, aynı koldan veya aynı müşterek nüshadan istinsah edilmiş olması böyle olmayan nüshalara göre her zaman daha olasıdır. Bkz. Polat, **Metin Tenkidi**, s. 259.
[236] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11.
[237] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11.
[238] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14.
[239] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 233.
[240] Seyyid, **el-Kitâbü'l- 'Arabiyyü'l-mahtût**, s. 75 ve sonrası.

müellif/âlim, yazdırmak istediği metni/bilgileri kendi eliyle kaleme aldığı kitabına bakarak veya ezbere talebelerine okumak suretiyle aktarırdı.[241] Uzmanlara göre ister soyağacı yönteminin ister diğer yöntemlerin işleyişiyle ilgili olarak müellif hattıyla yazılan metin ile imlâ usulüyle yazılan metin arasında herhangi bir fark yoktur.[242]

2) Metin tenkidine tabi tutulmak istenen kitabın tek bir nüshasının bulunması durumunda Maas, soyağacı yönteminin ilk aşaması olan tespit aşamasının, bu "tek şahidi (nüshayı), mümkün olan en doğru ve sağlıklı bir biçimde tasvir etmek ve şifresini çözmekten ibaret" olduğunu ifade etmektedir.[243] Buna göre şayet elimizde ilgili eserin tek bir nüshası varsa -ki bu müellif nüshası da olabilir- bu durumda söz konusu yöntemin birinci aşamasında gerçekleştirilmesi gereken nüshaların soyağacını çıkarma faaliyetine gerek kalmayacaktır. Nitekim soyağacından asıl maksat müellif nüshasını veya ona en yakın emsal nüshayı inşa etmektir. Bunlardan birisi elimizdeyse şema yapmanın bir anlamı kalmaz. Maas gibi birçok uzmana göre müellifin okuduğu veya ona okunan nüsha ile müellif nüshasıyla mukabele görmüş nüsha, müellif nüshasına yani müellifin kendi eliyle kaleme aldığı veya talebelerine imlâ usulüyle yazdırdığı nüshaya denk kabul edilmektedir.[244]

3) Soyağacı yönteminde muhakkiki emsal nüshaya (*archetype*) veya bir alt kademede yer alan alt emsal nüshaya (*hyparchetypes*)[245] yahut herhangi bir alt kayıp metne ulaştıracak nüsha gruplarının sayısının en az üç olması ayrı bir öneme sahiptir.[246] Bu konuda Maas şöyle demektedir:

> "İlk bölünmenin en az üç kola yol verdiği durumda, emsal-nüshanın metni (daha sonra ayrıca ele alıncak birkaç istisna dışında) her yerde kesin bir yolla inşa edilebilir. Eğer ilk bölünme iki kol olarak gerçekleştiyse, emsal-nüshanın metni (yine daha sonra ayrıca açıklanacak bazı istisnalar dışında) belirli bir noktaya kadar inşa edilebilir; bu nokta, aralarında seçim

[241] Seyyid, **el-Kitâbü'l- 'Arabiyyü'l-mahtût**, s. 85-86; Aydınlı, Abdullah, "İmlâ", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2000, C. XXII, s. 225-226.
[242] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11; Yılmaz, **İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu**, s. 31-32; Aydınlı, Abdullah, "İmlâ", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2000, C. XXII, s. 225-226.
[243] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 13.
[244] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 13; Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 37; Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 13; Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 34; Yılmaz, **İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu**, s. 31; Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s. 309.
[245] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 17.
[246] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14.

> yapacağımız farklı okumaların (*variant*) hiçbir yerde ikiden fazla olmaması durumudur".[247]

Bu açıklamaya göre kesin bir metnin inşası elimizdeki nüshaların en az üç koldan türemiş olmasına bağlıdır. Çünkü ancak bu durumda yöntemin sayısal çoğunluk ilkesi uygulanabilir. Şayet metnin nüshaları iki kola ayrılmış ise bu durumda söz konusu ilke atıl kalacak ve faraziyelerle inşa edilecek metin Maas'ın ifadesiyle "kuşkulu" hale gelecektir.[248] Maas'a göre bu son durumda takip edilecek yöntem seçme ve tahmin yoluyla metnin inşasıdır.[249] Ancak bu şekilde inşa edilen metin, nüshaların ittifakıyla oluşan metne göre daha az güvenilir olup "kuşkulu olmaya devam eder".[250]

4) Soyağacı şeması çıkarma işleminin mantığı gereği şemada kullanılan nüshaların tamamının tek bir asıldan istinsah edilmiş olma zorunluluğu vardır. Maas bu ilkeyi şu şekilde açıklar:

> "Rivayet zincirinde oluşan ilk bölünmeden itibaren yapılan istinsahların (kopyalar), her biri sadece tek bir örnek-nüshaya yol vermiştir, yani hiçbir müstensih birden fazla örnek-nüshayı birleştirmiş değildir".[251]

Maas'ın "bulaştırılmış nüsha"[252] terimini kullandığı bu tür karma nüshalarda müstnesih, istinsah aşamasında birden fazla bilinmeyen asıldan/nüshadan istifade etmiş veya farklı asılları mukabele edip en doğru metin inşa etmeye (*seçmeci yöntem*) çalışmıştır. Bu yöntemler sonucu ortaya çıkan karma nüshaların (buna "kirlenmiş nüsha" da denilmektedir)[253] mensup olduğu aileyi tespit etmek oldukça zor olacaktır.[254] Bu sebeple Bergstrasser, karma olduğu tespit edilen nüshaların özellikle şema oluşturma aşamasında kullanılamayacağını vurgulamaktadır.[255] Karma metin problemi, soyağacı yönteminin günümüze kadar devam eden en köklü

[247] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14.
[248] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 18.
[249] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 27.
[250] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 15-16, 27.
[251] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14.
[252] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 18.
[253] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 68.
[254] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 18; Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 26.
[255] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 26.

problemleri arasında gösterilmekte olup Bordalejo, buna henüz tatmin edici bir çözümün bulunamadığını itiraf etmektedir.[256]

5) Şema çıkarma veya sanal metni inşa işlemleri esnasında asıl nüshaların kullanılacağına işaret eden Maas, aslı bulunan tali/kopya nüshaların elenmesi gerektiğini vurgulamaktadır.[257] Ancak bu kuralın bazı istisnaları olabilir. Maas bu ilkeyi şu ifadeler ile açıklamaktadır:

> "Bir şahit (nüsha), eğer yaşayan bir örnek-nüshaya veya kendisinin yardımı olmadan inşa edilebilecek bir örnek-nüshaya münhasıran bağlıysa (şahitlik sıfatı açısından) kıymet-i harbiyesi yoktur".[258]

Açıklamadan anlaşıldığına göre bir nüshanın elenip elenmemesi, onun inşa aşamasında yardımcı olup olmadığına bağlıdır. Dolayısıyla asılda okunmayacak kadar deforme olmuş veya kapalı yazılmış ifadeler yahut eksik bölümler var ise daha okunaklı yazılan ve tam olan kopya nüshalardan istifade edilebilir. Maas, bir nüshanın kopya olduğunun tespitiyle ilgili şunları söylemektedir:

> "Eğer bir şahit (J) diğer bir yaşayan şahidin (F) tüm hatalarını gösteriyorsa ve ilave olarak en az bir tane de kendine ait bir hata içeriyorsa, bu durumda J'nin F'den kopyalandığını varsaymamız gerekir".[259]

Elbette ki burada kronolojik olarak asıl nüshanın, kopya nüshadan daha erken tarihte istinsah edilmiş olması gerekir.[260]

6) Herhangi bir metne ait yazmaların soyağacı şemasını ve emsal/kayıp nüshasını inşa etmek için benimsenmesi gereken ana ilkelerden birisi de müelliflerin bilerek ve isteyerek hata yapmayacaklarıyla ilgildir. Maas bu ilkeyi "kural olarak hiçbir yazar karışıklığı, salt karışıklık olsun diye arzulamaz" şeklinde ifade etmektedir.[261] Müellifin yazdığı eserde kasten hata yapmayacağı ön kabulü, muhakkik tarafından ortaya konulması istenen nihai metnin inşa edilmesinin mümkün olup olmamasıyla bağlantılıdır. Ancak bu ilkeden "müellif asla hata

[256] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 68.
[257] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 13.
[258] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 13.
[259] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 15.
[260] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 15.
[261] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 21.

yapmaz" sonucunun çıkarılması doğru değildir. Nitekim Maas, metindeki bozukluk ve karışıklığın kaynağını iki etkene bağlamaktadır. Bunlardan birisi bizzat müellif, diğeri ise metin üzerinde sonradan oluşan bozulmalardır.[262] Hatanın müelliften kaynaklanacağı gerçeğinin vurgulandığı bu ayrımda Maas, ilgili bozukluk ve karışıklığın en azından ilk etapta müellif harici etkenlere bağlamıştır. Maas bu hususta şöyle demektedir:

> "O halde bir tahminde bulunurken varsaymamız gereken şey, karışıklığın yazar tarafından muhtemelen kabul ve kastedilmiş olamayacağı gerçeğidir".[263]

Maas'ın bu açıklamalarından yola çıkarak müellifin, metnini mana ve gramer yönlerinden doğru bir şekilde kaleme aldığını kabullenmenin bir zorunluluk olduğu söylenebilir. Dolayısıyla metin inşasında en azından müellifin, manasız ve dil gramerlerine uymayan ifadeler kullanmayacağı gibi asgari düzeyde kaçınılması gereken birtakım hatalardan uzak durduğu varsayımından hareket edilmesi oldukça önemlidir.

7) Bir önceki ilkeyle bağlantılı olarak Maas, müstensihlerin bilerek veya bilmeyerek "kendilerine has" hatalar yapacağını ifade eder.[264] Ahmed Binbîn'in de işaret ettiği gibi aslında birçok müstensih, yetkinliğini gösterebilmek için istinsah ettiği metni orjinalinde olduğu gibi; herhangi bir ilave veya eksiklik olmaksızın aktarmayı amaçlar.[265] Ancak tarih boyunca müstensihler, farklı sebeplerden dolayı istinsah ettikleri metinlerde birçok hata yapmışlardır.[266] Öyle ki Hârûn, *tashîf* ve *tahrîf* kavramlarıyla ifade edilen müstensih hatalarının, nüshaların başına gelen "en büyük felaket" olduğunu dile getirmektedir.[267] Bu tür hatalar karşısında izlenecek

---

[262] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 21.
[263] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 21.
[264] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14.
[265] Binbîn, "'İlmü'l-mahtûtât ve't-tahkîkü'l-'ilmî", s. 248.
[266] 'Useylân, muhakkiklerin en çok yaptığı hataları ve takip ettikleri hatalı yöntemleri detaylı bir şekilde ele almıştır. Bkz. 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 47-81. Tahrif sebepleri için ayrıca bkz. Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 75-88; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 19. Ayrıca Bergstrasser, özellikle Arap müstensihlerin Arapça dilinin yazım stili gereği yabancı müstensihlerden daha fazla hataya düştüğünü ifade etmektedir. Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 18. Tanâhî ise kendi tecrübesine dayanarak müstensihlerin yaptığı tashif ve tahrifler için on sebep açıklamıştır. Bkz. Tanâhî, **Medhal ilâ târîhi neşri't-türâsi'l-'Arabî**, s. 299-314. Abdüttevvâb da tahrif ve tashif üzerinde durmuştur. Bkz. Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 124-148. Altuncî, **el-Minhâc**, s. 167 ve sonrası.
[267] Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 65.

metotla ilgili bilgiler, yöntemin ikinci aşamasının ele alındığı başlıkta incelenecektir. Son olarak burada müstensihlerin bilerek ve isteyerek metinde ilave ve hata yapmayacağıyla ilgili bir görüşü aktarmak yerinde olacaktır.

Salahattin Polat, kaçınılması mümkün olmayanlar hariç müstensihlerin kasten metinde bir değişikliğe gitmeyeceğini ifade etmektedir.[268] Yukarıda ele alınan ilkeden hareketle ne kadar dikkat ederse etsin bir müstensihin, kasten veya insan olmanın getirdiği zaaftan ötürü birtakım önüne geçilemeyen ve tenkit işiyle uğraşan uzmanlar tarafından çerçevesi çizilmiş sınırlı hatalar yapacağı söylenebilir. Ancak Polat, bu hataların kapsamını daraltarak müstensihin metinde kasten bir hataya sebebiyet vermeyeceğini vurgulamaktadır. Sehven harf, kelime, cümle, paragraf veya sayfa düşmesi, satır ya da satırlar atlama, ibareleri iki defa yahut yanlış yazma gibi hatalar dışında müstensihlerin başka hatalar yapmayacağı ön kabulünün benimsenmesi gerektiğini ifade eden Polat, müstensihlerin metinde kasten değişikliğe gitmiş olmalarının mümkün ancak bir ihtimal olduğunu ve bu varsayımın birtakım karineler ile kanıtlanmadığı sürece göz ardı edilmesinin soyağacı yöntemi açısından önemli olduğunu savunmaktadır.[269]

1.4.2.1.2. Şema Çıkarma Yöntemi ve Metin İnşası

Yazmaların birbiriyle olan irtibatlarını gösteren şemaya *stemma* (soyağacı, şecere) denir.[270] Maas'a göre şema fikri soy bilimden alınmış olup nüshaların birbirleriyle olan ilişkileri, insanın atalarıyla olan ilişkisine benzetilmiştir.[271]

Tahkik alanında yazılmış eserlere bakıldığında nüshaların birbirleriyle olan alt-üst asıl-fer' ilişkilerini tespit etmek için yapılan şema çıkarma yönteminin sadece soyağacı yöntemine has bir özellik olmadığı gözlemlenmektedir. Örneğin Arap ve İslam dünyasında benimsenen *en iyi metin* yönteminde mevcut nüshaların aile şecereleri oluşturulur.[272] Nitekim uzmanlar, tahkikte tek bir nüshaya veya farklı

[268] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 234.
[269] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 234, 236.
[270] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 28.
[271] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 28. Maas, yöntemin anlaşılmasını kolaylaştırmak için yöntemi bir nehire benzetmektedir. Bu tasvir için bkz. Maas, **Metin Tenkidi**, s. 28.
[272] Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 72-73; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 219-221; Sa'd, Fehmî-Meczûb, Talâl, **Tahkîku'l-mahtûtât**, s. 28; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 131-132; Ğaryânî, **Tahkîku nusûsi't-türâs**, s. 80; Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s.132-133.

aileleri olan metinlerde tek bir aileye mensup nüshaların kullanılmasının oldukça yanlış bir yöntem olduğunu ifade etmektedirler.[273]

Soyağacı yöntemini diğerlerinden ayıran en önemli özellik nüshalardaki hatalardan yola çıkarak kayıp metinleri inşa etme işlemidir.[274] Ancak örneğin Arap ve İslam dünyasında takip edilen yöntemde aileler gruplandırıldıktan sonra yöntemin mantığına uygun olarak bir asıl/*ümm* nüsha seçilir ve tahkik işleminde kullanılacak nüshaların farklı ailelerden olmasına özen gösterilir.[275] Dolayısıyla burada önemli olan şema çıkarma yöntemi ve özellikle sonrasında takip edilen yöntemlerdir.

Nüshaların soyağacı şemasını çıkarma yönteminde temelde iki veya daha fazla nüshanın tesadüf kabul edilemeyecek derecede birbirlerine benzemelerinin, başka bir ifadeyle "diğer tüm nüshalardan ayrı olarak ortak hususi hatalar"[276] içermelerinin, söz konusu nüshaların aynı asıldan elde edildiğine dair kuvvetli bir kanıt teşkil ettiği kabul edilir.[277] Maas'ın verdiği bilgilerden yola çıkarak[278] örneğin elimizdeki A, B, C ve D nüshalarından A ve B'nin pek çok zaman aynı yerlerde aynı hataları, eksikleri veya ilaveleri tekrar etmeleri, bunların aslının (AB) bir olduğunu düşünmek için yeterli bir olgudur. Aynı benzerlikler bu ikisinden farklı olarak C ve D'de de var ise C ve D'nin aslının (CD) da bir olduğuna hükmedilir. Böylece A ile B'nin ve C ile D'nin inşa edebileceği birbirinden farklı iki kayıp nüsha (AB ve CD) elde edilir. Bu iki ara kayıp nüshanın inşa edilmesinden sonra ise bunların müşterek kayıp asılları (X) inşa edilmeye çalışır (bkz. Şekil 2).

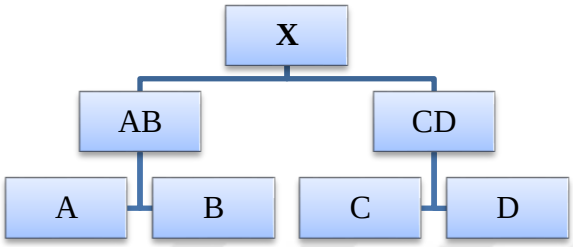
Yukarıdaki örnekle her ne kadar yöntemin genel olarak işleyişinin anlatılması amaçlanmış olsa da, soyağacı yöntemini sorgulayan bir makale yazan Witkam'ın da dediği gibi bu, zannedildiği gibi kolay değildir.[279] Hatta Bergstrasser, kesin olarak sorunsuz ve hatasız bir soyağacı şeması çıkarmanın çok nadir olduğunu ifade

---

[273] Binbîn, "'İlmü'l-mahtûtât ve't-tahkîkü'l-'ilmî", s. 238; Nâcî, Hilâl, **Mühâdarâtun fi tahkîki'n-nusûs**, Dâru'l-Ğarbi'l-İslâmî, Beyrut, 1994, s. 37; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 28; Şâmî, Abdullah Muhammed, **Usûlü menheci'l-bahs'il-'ilmî**, el-Mektebetü'l-'Asrıyye, Beyrut, 2012, s. 50.
[274] Bkz. Maas, **Metin Tenkidi**, s. 15.
[275] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 13; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 104.
[276] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 15.
[277] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 14.
[278] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 15 ve sonrası.
[279] Witkam, Jan Just, **Stemma (Soy Ağacı) Şeması Oluşturmak: Kurgu mu Gerçek mi?**, çev. Mürteza Bedir, Küre Yayınları, İstanbul, 2011, s. 98.

ederken[280] Witkam, yöntemi tümden reddetmemekle birlikte bunun uygulamada neredeyse imkansız olduğundan bahseder.[281] Bu konu ayrıca yönteme yöneltilen eleştiriler başlığı altında incelenecektir.

Şekil 2: Örnek Soyağacı Şeması



Uzmanlara göre nüshaların birbirleriyle olan benzerliklerinde başka bir ifadeyle aralarındaki soy bağlarında, nüshalar arası ortak ziyadeler veya eksikler son derece önemlidir.[282] Ancak bu bağı en açık şekilde yansıtan benzerlikler nüshalardaki ortak hatalardır. Bundan dolayı Maas, soyağacı yönteminde nüsha ilişkileri çerçevesinde hatalara *(errors)* sık sık vurgu yapar.[283] Maas'a göre stemmatik amaçlı kullanılabilmesi mümkün hatalar, "ayırıcı hatalar" (*errores separativi*) ve "bağlayıcı/birleştirici hatalar" (*errores coniunctivi*) olmak üzere iki türdür.[284] Bir nüshanın diğer nüsha/nüshalardan bağımsız olduğunu, başka bir ifadeyle farklı asıldan elde edilğini ortaya koyan hatalar ayırıcı hatalardır.[285] Buna mukabil iki veya daha fazla nüshanın belirli bir hatayı, "birbirlerinden bağımsız olarak yapmış olmaları ziyadesiyle ihtimal dışı" ise bu durumda söz konusu hata, bağlayıcı hata kategorisinde değerlendirilir.[286]

Nüshaların soyağacı şemasının çıkarılma işleminde etkili kanıtlar kabul edilen bu tür hatalardan ayırıcı olanları, nüshaların aynı asıldan gelmediğini veya aynı aileye üye olmadığını gösteren ve müstensihler tarafından tahmin yoluyla

[280] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 49.
[281] Witkam, **Stemma (Soy Ağacı) Şeması Oluşturmak: Kurgu mu Gerçek mi?**, s. 98.
[282] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 23.
[283] Örnek olarak bkz: Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14-15.
[284] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 33-34.
[285] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 33.
[286] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 34. Burada hata türlerini tanıtmak ve farazi örnekler vermekle yetineceğiz. "Kitâbü'n-Nevâzil'in Soyağacı Yöntemine Göre Tahkiki" başlığı altında somut örnekler verilecektir.

giderilmiş olmaları pek mümkün gözükmeyen hatalar olarak değerlendirilir.[287] Örneğin A ve B nüshalarında yer alan bir paragraf, C ve D nüshalarında bulunmuyorsa veya A ve B'de iki cümlenin/paragrafın sıralamasıyla C ve D nüshalarındaki sıralama farklıysa yahut A ve B'de bulunan bir ifade C ve D'de farklı bir şekilde yer almışsa bu nüshaların, aralarındaki ayırıcı hatalara dayanarak iki farklı asıldan türetildiğine hükmedilir.

Bağlayıcı/birleştirici hatalar ise nüshaların aynı asıldan geldiğini ve aynı aileye üye olduğunu gösteren hatalardır. İki nüshada geçen bazı paragrafların sıralamasının aynı olması veya müstensih hatası kabul edilemeyecek kadar çok yerde aynı cümlelerin düşmesi yahut benzer hatalı ifadelerin kullanılması gibi örnekler bağlayıcı hatalardır. Burada önemli olan söz konusu hataların müstensihlerin çokça yaptıkları hata türlerinden olmamasıdır.[288] Nitekim Maas'ın yukarıda geçen "birbirlerinden bağımsız olarak yapmış olmaları ziyadesiyle ihtimal dışı"[289] ifadesi buna işaret etmektedir. Şöyle ki örneğin müstensihlerin sıklıkla yapmış oldukları bir kelimeyi sehven iki defa yazma hatasınının iki nüshada bulunması, bunların aynı asıldan türediğini göstermek için yeterli bir kanıt değildir.

Maas'a göre ayırcı ve bağlayıcı hata türleri iç içedir. O bunu şu şekilde ifade etmektedir:

> "… Bu birleştirici hata diğer yandan aynı zamanda bir ayırıcı hata olmak zorundadır… Çoğu birleştirici hata, ayırıcı bir güce sahip değildir, ama çoğu ayırıcı hata aynı zamanda birleştirici hata olarak kullanılabilir".[290]

Dolayısıyla bir hata her iki türü de kapsayabilir. Örneğin bir önceki hata türünde verdiğimiz örnekte ilgili hatalar, A ve B nüshaları için ayırıcı hatalardır. Çünkü bunlar ile C ve D'den farklı oldukları ispat edilmiş olur. Bu hatalar aynı zamanda A ve B nüshalarının aslının müşterek olduğunu gösterdikleri için bağlayıcı hatalardır.

[287] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 33.
[288] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 36.
[289] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 34.
[290] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 36.

Yukarıda işaret edilen hata türlerinden başka soyağacı oluşturma aşamasında dikkate alınmayacak bazı hata türleri de vardır. Nitekim "stemmatik amaçlı kullanılabilen" hatalardan bahseden [291] Maas, bu amaçla kullanılamayacak hata türlerinden birisine kısaca değinmektedir. [292] Bu tür hataları "belirleyici olmayan hatalar" kavramıyla ifade eden Polat, müstensihlerin en çok düştüğü kelime, cümle veya satır düşürme ve bir kelimeyi iki defa yazma gibi hataları bu tür hatalara örnek göstermektedir.[293]

Buraya kadar verilen bilgiler ışığında şunlar söylenebilir: Şema çıkarırken iki türüyle de belirleyici hatalar kullanılır. Karma olduğu tespit edilen ve aslı elimizde olan kopya nüshalar elendikten sonra geri kalan tüm nüshaların, kademeli olarak birbirleriyle karşılaştırılarak aralarındaki bağlayıcı ve ayırıcı hatalara göre aile şemaları yapılır. Burada farazi nüshalarla adım adım şema yapmak yerine "*Kitâbü'n-Nevâzil*'in Soyağacı Yöntemine Göre Tahkiki" başlığı altında bu işlemi, detaylı bir şekilde ve somut nüshalar ve verilere dayanarak ele alacağız.

Birinci aşamanın (*Recensio*) mahiyeti gereği elimizdeki nüshaların soy ağacı oluşturulur. Bunu müteakip oluşturulan soy ağacında yer alan her bir grup nüshanın müşterek aslı, nüshaların çoğunluğunun uyumuna göre inşa edilir.[294] Burada önemli olan husus aynı grup içerisinde yer alan nüshaların birbirleriyle karşılaştırılma aşamasında sayısal çoğunluğa bakılmasıdır. Elbette ki sayısal çoğunluk bize her zaman doğru metni vermeyecektir. Bundan dolayı Maas, yöntemin ikinci aşaması olan inceleme (*examinatio*) aşamasında bir önceki aşamada inşa edilen metnin, aslı temsil edip etmediğini keşfetmek amacıyla test edilmesi gerektiğini vurgular. [295] Dolayısıyla yöntemin birinci aşaması, muhakkikin tercihlerinin devreye girdiği aşama değildir. Bir nevi durum tespiti yapılan bu aşamada temel amaç, elimizdeki nüshaların kayıp metinlerini belli düzeyde inşa etmektir. Düzeltme ve tercih işlemleri bir sonraki aşama olan *examinatio* aşamasında yapılır.[296] Örneğin bu aşamada aynı ailede yer alan A, B ve C nüshalarının kayıp müşterek metni olan X nüshası

[291] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 33.
[292] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 34.
[293] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 237.
[294] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 16-17.
[295] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 20.
[296] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11.

oluşturmak isteniyorsa tümünün veya ikisinin ittifak ettiği yerler X'in metnini bize verecektir. Şayet A, B ve C nüshalarından her biri farklı bir ifade veriyorsa bu durumda bir sonraki aşamada belirtilen kriterleri uygulayana dek tevakkuf edilir. Bu işlemin somut örnekleri "*Kitâbü'n-Nevâzil*'in Soyağacı Yöntemine Göre Tahkiki" başlığı altında verilecektir.

1.4.2.2. İkinci Aşama: İnceleme (Examinatio) Aşaması

1.4.2.2.1. Aşama Hakkında

İşleme muhakkik tercihlerini büyük oranda dahil etmeksizin elimizdeki nüshalardan müşterek kayıp nüshaları; bunlardan da en ideal nüsha anlamında kullanılan emsal nüshayı inşa ettikten sonra metni, detaylı bir incelemeye tabi tutmak suretiyle orijinal haline en yakın olacak şekilde düzeltme, onarma ve tamir etme (*examinatio*) aşamasına geçilir.[297] Aşamayı incelemeden önce inşa edilen veya nihai versiyonuna kavuşturulacak metinlerin ifade ettikleri kesinlik derecelerine değinmek yerinde olacaktır. Şöyle ki Maas'ın ilk aşamada ele aldığı bilgilerden yola çıkarak yöntemin tespit/*recensio* aşamasında nüshaların ittifak ettikleri yerler, kesin bir bilgi sunma vasfına sahiptir.[298] Ancak özellikle inceleme/*examinatio* aşamasında tahmin ve yargıların dahil olduğu durumlarda bu ikinci aşama, Maas'ın ifadesine göre "yüksek düzeyde bir kesinliğe" ulaştırmamaktadır.[299] Buna göre muhakkikin yapacağı tercihler ile metne müdahil olmasından dolayı bu aşamada ulaşılan verilerin, bir önceki aşamada elde edilen verilere oranla daha düşük bir kesinlik seviyesine sahip olduğu söylenebilir.

Daha önce ifade edildiği üzere bir nevi durum tespitinin yapıldığı yöntemin birinci aşamasında tenkitçinin önünde farklı düzeylerde kesinlik ifade eden inşa edilmiş birtakım metinler/sanal nüshalar yer alacaktır. Maas, bu aşama sonucu ortaya çıkması muhtemel üç metin/nüshadan söz etmektedir. Ona göre tespit süreci (*recensio*) "yaşayan tek bir nüsha" veya "baştan sona kesin olarak inşa edilebilen emsal-nüsha" ya da "farklı vecihler taşıyan nüsha" türlerinden birisine

[297] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 20.
[298] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 17.
[299] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 25.

ulaştırmaktadır.[300] İşte yöntemin ikinci aşaması olan inceleme (*examinatio*) aşamasında bir önceki aşamadan istifade edilerek ortaya çıkarılan söz konusu nüsha türleri, orijinal nüshayı hatasız bir şekilde sunup sunmadıkları incelenecektir. Şayet tespit aşamasında elde edilen metin "tasuvvuru mümkün en iyi aktarım" ise Maas, böyle bir niteliğe sahip nüshaya asıl gözüyle bakılması gerektiğini vurgulamaktadır.[301] Dolayısıyla bu durumda biraz sonra ele alacağımız ve tahmin eksenli bir aşama olan *divinatio* aşamasına gerek kalmayacağını söylemek mümkündür. Ancak Polat, böyle bir durumun teoride mümkün olduğunu kabullenmekle beraber pratikte çoğunlukla gerçekleşmeyeceğini ifade eder. Müstakil bir başlık altında detaylı bir şekilde inceleneceği üzere *Kitâbü'n-Nevâzil*'de de durum böyledir. Nitekim söz konusu eser üzerine uyguladığımız tespit aşaması bizi, birden fazla alt-emsal nüshaya başka bir ifadeyle müteaddid sanal nüshalara ulaştırmıştır.

Maas, soy ağacı yönteminin inceleme (*examinatio*) aşamasında iki boyuttan bahseder. O, bu konuda şöyle der:

> "… Bir sonraki görevimiz bu rivayeti inceleyip onun aslı veriyor olarak görülüp görülemeyeceğini ortaya çıkarmaktır (*examinatio* aşaması). Eğer aslı vermediği kanıtlanırsa bu durumda aslı tahmin yoluyla inşa etmemiz gerekiyor (*divinatio* aşaması)…"[302]

İfadelerden de anlaşılacağı üzere tespit sürecinde elde edilen metinde herhangi bir bozulma söz konusu değilse metin üzerinde tahmin yürütmenin yolu kapanmış demektir. Ancak durum böyle değilse o zaman "bozukluk ve karışıklığın giderilmesi"[303] anlamında kullanılan tahmine başka bir ifadeyle inşa edilen sanal nüsha/nüshalarda yer alan hataları giderme ve farklı vecihler arasında tercih yapma işlemine başvurulur.

Hataları giderme ve farklı vecihler arasında tercih yapma işlemlerinde uygulanacak esaslara geçmeden önce inceleme aşamasından sonra oluşacak nihai metnin ne seviyede güvenilir olup olmadığına değinmek yerinde olacaktır. Maas,

[300] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 20.
[301] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 20.
[302] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 11.
[303] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 21.

inceleme aşaması sonunda elde edilen metnin dört seviyeden birinde değerlendirileceğini vurgulamaktadır.[304] Metnin birinci seviyede olması için "tasavvuru mümkün en iyi aktarım" vasfını haiz olması gerekir. Bu durumda metin asıl olarak kabul edilir ve en sağlam metin versiyonu inşa edilmiş sayılır. Metnin "tasavvuru mümkün diğer rivayetler kadar iyi bir rivayet" olması durumuda ikinci seviyeden söz edilebilir. Bir metnin üçüncü seviyede değerlendirilebilmesi için "tasavvuru mümkün diğer bir rivayetten daha kötü" olmasına rağmen aralarındaki seviye farkının "hoşgörülebilir" olması gerekir. Maas'a göre her iki seviyede elde edilen metin kuşkuludur ve doğruluğu hakkında tereddüt edilmelidir. Metnin bozulduğuna hükmedilen son seviyede ise metin bir önceki sevide olduğu gibidir ancak söz konusu fark "hoşgörülemez".[305]

1.4.2.2.2. Hataları Düzeltme ve Metin Tercih Esasları

Yukarıda izah edildiği üzere tespit aşamasında belli bir düzeyde inşa edilen metnin, inceleme sürecinde bozulmalara uğradığı veya farklı vecihlere imkan tanıdığı anlaşılırsa, metni tashih etme ve vecihler arası tercih yapma işlemine gidilir. Bu işlem tahmine dayalı olacağından nihai metnin olabildiğince kuşkulardan uzak olmasını sağlamak için tashih ve tercih kavramlarıyla ilgili birtakım esasların bilinmesi önem arz etmektedir. Bundan dolayı birçok tahkik uzmanı, muhakkikte bulunması gereken bazı şartlar ve uyulması gereken belli başlı ilkeler ele almıştır.[306] Metni onarma işlemi tahkik faaliyetinin en önemli parçalarından birisini teşkil ettiğinden yola çıkarak uzmanların, "muhakkik ihtisas sahibi olduğu alanda tahkik yapmalı" yönündeki önerileri,[307] bu işlemin en az hata ile tamamlanabilmesine yönelik olduğu söylenebilir. Yine Maas, Bergstrasser, Hârûn gibi birçok uzmanın da özellikle vurguladığı gibi muhakkik, tahkik ettiği eserin müellifine ait yöntem ve üslubun yanı sıra metin içeriğine hakim olmalı ve gerekli yargılamaları (tashih ve

[304] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 21.
[305] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 21.
[306] Örnek olarak bkz. Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 37-38; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 192-193; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 154; Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 41 ve sonrası.
[307] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 51, 58-59; Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 101-102; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 37-38; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 192-193; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 154; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 42; Mer'aşlî, Yusuf, **Usûlü kitâbeti'l-bahsi'l-'ilmî ve tahkîki'l-mahtûtât**, Dâru'l-Ma'rife, Beyrut, 2003, s. 231.

tercihleri) bunları dikkate alarak yapmalıdır.[308] Bunun yanında, muhakkikin tenkitli neşrini yapmak istediği eserin diline yüksek seviyede vakıf olması gerektiği ayrıca vurgulanmaktadır.[309] Uzmanların bunlar gibi belli başlı kriterleri öne çıkarmaları, zaten tarihi süreç içerisinde birçok farklı etkenden dolayı çeşitli hatalara ve değişikliklere maruz kalan metnin, özellikle onarım safhasında daha da bozulmuş olarak ortaya çıkmasının önüne geçmeyi amaçladığı söylenebilir.

Uzman Arap muhakkiklerden Beşşâr Ma'rûf hatasız, başka bir ifadeyle *tahrîf* ve *tashîften* uzak bir şekilde istinsah edilmiş Arapça el yazmalarının nadiren bulunduğunu ve müstensihlerin metinde çeşitli nedenlerden dolayı eğitim ve öğretimi olumsuz etkileyecek derecede birçok hatalar yaptıklarını ifade etmektedir.[310] En geniş ayırımıyla hatalar kasıtlı ve kasıtsız olmak üzere ikiye ayrılır.[311] Kasıtlı birçok hata türü söz konusu olmakla birlikte burada özellikle *Kitâbü'n-Nevâzil*'de karşılaştığımız en önemli hata türlerini sıralamakla yetineceğiz.[312] Bu tür hataları şunlardır:

1) Özel isimlere övücü lakaplar veya rahmet ve dua ibareleri eklemek,
2) Bazı fiil ve isimlere ilgili kelimeye dönen zamirler eklemek veya var olan zamirleri düşürmek,
3) Okunması zor olan kapalı ifadelerin yerlerini boş bırakmak yahut daha kolayıyla değiştirmek,
4) Kullanımı az olan kelimeleri yaygın eşanlamlılarıyla değiştirmek,
5) Yabancı dilde yazılan ifadeleri metnin ana diline çevirmek.

---

[308] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 20; Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 58; Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 101.
[309] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 58; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 37; Sirhân, **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, s. 193.
[310] Ma'rûf, Beşşâr 'Avvâd, **Dabtu'n-nass ve't-ta'lîku 'aleyh**, Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 1982, s. 7.
[311] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 167-168; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs beyne'l-kudâmâ ve'l-muhdesîn**, s. 126.
[312] Hata türleri hakkında geniş maluman için bkz. Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 65 ve sonrası; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 167 ve sonrası; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs beyne'l-kudâmâ ve'l-muhdesîn**, s. 124 ve sonrası.

Kasıtlı olmayan hatalara gelince bunun birçok örneği vardır. Yine *Kitâbü'n-Nevâzil* özelinde karşılaştığımız karıştırma, yanlış yazım, düşürme veya ilave yapma gibi bazı hata türleri şunlardır:

1) Özel isimleri, rakamları, benzer harf ve kelimeleri karıştırma,
2) Kelime, cümle veya paragrafların sıralamasında yapılan hatalar,
3) Noktasız kelimelere yanlış noktalar eklemek,
4) Kelime, cümle veya paragraf düşürmek,
5) Sayfa atlamak,
6) Tekrar edilmesi gereken kelime veya cümleleri tekrar etmemek,
7) Aynı kelime veya cümleleri birden fazla kez yazmak,
8) Metin kenarlarında (hâşiye) veya satır aralarındaki ifadeleri metne dahil etmek,
9) Aynı mecmua içerisinde yer alan iki farklı eserin tek eser olduğunu zannedip ikisini ayırmaksızın tek bir metinmiş gibi istinsah etmek.

Uzman metin tenkitçileri, hataları düzeltme ve farklı vecihler arasında tercih yapma işlemlerinde birtakım ilkeler ortaya koymuşlardır. Aşağıda *Kitâbü'n-Nevâzil*'in tahkik sürecinde de büyük ölçüde göz önünde bulundurduğumuz bu ilkelere değineceğiz.

1) En Sağlam Nüshaları Dikkate Almak

Tahkik alanında yazılan birçok kaynakta doğru metne ulaşmanın yegâne kaynakları olan nüshaların seviyelerinden ve taşıdıkları değerden bahsedilmektir.[313] Bunun tahkik faaliyetinde ve özellikle metin onarımı ve tercih işlemleriyle önemli bir bağı olduğu açıktır. Bundan dolayı Diyâb muhakkikin hedefinin, müellifin kaleminden çıkan metnin tashif ve tahrife maruz kalmayan versiyonuna en yakın olanına ulaşmak olması gerektiğini önemle vurgulayarak[314] mümkün olduğunca sağlam nüshalara başvurmanın önemine işaret etmektedir. Son dönemin önde gelen muhakkiklerinden Mısırlı alim Ramazan Abdüttevâb da birçok yazması bulunan

[313] Örnek olarak bkz. Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 15; Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 37; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 211.
[314] Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 211.

eserlerin en önemli nüshalarını belirlemek için önerdiği kriterler,[315] muhakkikin sağlam ve güvenilir nüshalara dayanması gerektiğinin bir göstergesi olarak görülebilir.

Yukarıda ifade edilen bilgiler doğrultusunda *Kitâbü'n-Nevâzil*'in son yarısının tenkitli neşrini yaptığımız bu çalışmamızda burada ve daha sonra ele alınan birtakım kriteleri göz önünde bulundurarak en sağlam nüshaları esas almaya çalıştık. *Kitâbü'n-Nevâzil* özelinde başvurduğumuz en sağlam nüshalar arasında Süleymaniye Kütüphanesi Şehit Ali Paşa, Esed Kütüphanesi (Suriye) ve İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Kütüphanesi nüshalarını gösterebilir.

2) Farklı Ailelere Dayanan Nüshaları Dikkate Almak

Çalışmamız süresince başvurduğumuz tahkik ilmiyle alakalı kaynakların hemen hemen tamamında tenkitli neşri yapılacak eserin en değerli nüshalarının, sırasıyla müellif nüshası, müellife okunmuş nüsha veya müellif nüshasıyla karşılaştırılmış nüsha olduğu konusunda neredeyse ittifak vardır.[316] Bu tür nüshalardan herhangi birisi yok ise ilk etapta mevcut nüshaların tamamı muhakkik için önemlidir. Nitekim bu durumda nüshaların tamamından yararlanılarak bunların şemasının/soyağacının çıkarılması gerekir.[317]

Bu ilkenin ciddi bir şekilde uygulandığı en önemli yöntemlerden biri hiç şüphesiz soyağacı yöntemidir. Nitekim Maas, yöntemin birinci aşamasında (tespit/*recensio*) ağırlıkla bu konuyu işlemektedir.[318] Nüshaların soyağacının gösterildiği bu aşamada ortaya çıkan nihai/en üst metin, farklı ailelerden inşa edilen sanal metinlerin oluşturduğu bir metindir. Bu da metin inşasında farklı aileleri dikkate alan tahkik faaliyetinin, önemli örneklerinden birini teşkil etmektedir.

Şunu da ifade etmek gerekir ki *Kitâbü'n-Nevâzil* özelinde karşılaştığımız örneklerden yola çıkarak tahkikin ve dolayısıyla metin inşasının, ne kadar çok yazmaya sahip olursa olsun sadece bir aile üzerinden yapılmasının metinde ciddi

[315] Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 66.
[316] Sadece birkaç örnek için bkz. Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 37; Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 13; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 104; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 122.
[317] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 14.
[318] Bkz. Maas, **Metin Tenkidi**, s. 13 ve sonrası.

bozulma ve yanlışlara neden olacağı gözlemlenmiştir. Nitekim Maas'ın da çeşitli örnekler ile açıkladığı üzere her bir grup nüsha yalnızca kendi kaynaklarını oluşturur.[319] Dolayısıyla her grup, sadece bir sanal nüshayı inşa eder ve böylece diğer grup nüshalarında yer alan farklı vecihler tahkik işleminde gündeme gelmez. Bunun, *Kitâbü'n-Nevâzil*'de olduğu gibi diğer eserlere ait metinlerin inşasında eksikliklere hatta bozulmalara yol açabileceği kuvvetle muhtemeldir.

Çalışmamızda bu ilke de son derece önemli bir yere sahiptir. Nitekim *Kitâbü'n-Nevâzil*'in emsal nüsha metnini ortaya çıkarırken ileride detaylı bir şekilde açıklanacağı üzere kendi içinde birçok alt kollara ayırılan üç ana aileden istifade edilmiştir.

3) Çoğunluğu Temsil Eden Nüshaları Dikkate Almak

Bu ilkeden mutlak olarak sayıca üstün yazmaların desteklediği ifadeler/vecihler tercih edilir anlamı kastedilmemektedir. Nitekim örneğin aynı grup içinde yer alan 100 nüsha, bunların kendisinden türemiş olduğu asıl nüshadan daha değerli olduğu söylenemez. Hatta bu örneği kullanan Maas'a göre bu asıl nüsha, diğer 100 nüshanın tamamından daha değerlidir.[320] Bundan dolayı Maas, nüshaların "kalitesine" ve diğer özelliklerine bakmaksızın çoğunluğu temsil eden yazmaların ifadelerini tercih etmeyi öngören görüşü, "bunların tümü tamamen keyfi yargılar olup hiçbir zaman yöntemlerin temellendirilmesi yönünde bir çaba olmamıştır"[321] ifadesiyle eleştirmektedir. Bütün bunlardan mutlak sayısal çoğunluğun tercih sebebi sayılamayacağı anlaşılmaktadır.

Ancak soyağacı yönteminin özellikle tespit/*recensio* aşamasında inşa edilen sanal metinlerde sayısal çoğunluğun önemine vurgu yapılmıştır.[322] Dolayısıyla sayısal çoğunluğun bir tercih sebebi olması için diğer ilkeleri de göz önünde bulundurarak bütüncül bir tercih yönteminin benimsenmesi gerektiği anlaşılmaktadır. Yoksa nüshaların aileleri belirlenmeden, soyağacı çıkarılmadan ve asıl nüshaların tali

[319] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 16.
[320] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 28.
[321] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 28.
[322] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14, 16.

nüshalardan ayıklanmadan yapılan sayısal çoğunluğa dayanan bir tercih, Maas'a göre keyfilikten uzak değildir.

Ayrıca yukarıda verilen "100 nüsha" örneğinden anlaşılacağı üzere örneğin A grubunda yer alan sayıca fazla olan yazmalar ile B grubunda yer alan tek bir nüshanın değeri müşterek kaynak nüshayı inşa etme işleminde aynıdır. Çünkü Polat'ın da benzer bir önrekte işaret ettiği gibi sayıca fazla olan nüshalar bize A'nın metnini verirken B'nin metnine ulaşmanın tek yolu o tek kalan nüshadır.[323] A ve B'nin müşterek kaynağını inşa etme sürecinde sayıca fazla olan nüshalar, diğer grupta yer alan tek nüsha değerindedir. Bu örnekten yola çıkarak mutlak olarak sayısal çoğunluğun tercih sebebi olmasının soyağacı yönteminde söz konusu olmadığı anlaşılmaktadır.

Kitâbü'n-Nevâzil'in emsal nüshasını oluşturma sürecinde bu ilke Maas'ın yorumuna uygun olarak kullanılmıştır. İlke gereği söz konusu eserin emsal nüshasını oluşturan üç aileden biri olan *Esed* ailesi, her ne kadar tek bir nüshaya[324] sahipse de sayıca daha fazla nüsha içeren *Ali Paşa* ve *Topkapı* ailelerine denktir.

4) Eski Nüshaları Dikkate Almak

Birçok tahkik uzmanı, tenkitli neşri yapılacak metnin nüshaları arasında yer alan en eski tarihli nüshanın öneminden bahsederken nüshaların ehemmiyetine göre yapılan sıralamalarda bu özelliği ön plana çıkarmaktadır.[325] Hârûn, müellif nüshası, müellif nüshasından istinsah edilmiş nüsha veya bundan istinsah edilen nüsha türlerinden birinin olmadığı durumda tahkik işlemi için tercih edilecek nüshada eski tarihli olma vasfının aranması gerektiğini ifade etmektedir.[326] Aynı şekilde Müneccid, müellif nüshası, bunun değerinde olan bazı nüshalar ile müellifin hayatında kaleme alınan nüshalardan herhangi birisinin temin edilemediği durumlarda müellifin hayatından sonra istinsah edilen nüshaların esas alınacağını ve

[323] Polat'ın verdiği örnek için bkz. Polat, **Metin Tenkidi**, s. 242.
[324] Bölümün ikinci ana başlığı altında açıklanacağı üzere *Esed* ailesi tek bir asıl nüshadan oluşmaktadır. *Âtıf* nüshası ise bu asıl nüshanın kopyasıdır.
[325] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 15; Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 37; Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 13; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 105; Tarâbîşî, **fî Menheci tahkîkil'l-mahtûtât**, s. 70; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 66; Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 211; Seyyid, **el-Kitâbü'l- 'Arabiyyü'l-mahtût**, s. 2/549.
[326] Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 37.

bu nüshalar arasında en eski tarihe sahip olanın en değerli olacağını vurgulamaktadır.[327]

Eski nüshanın değeri, Harrât'ın değindiği "nüsha müellife ne kadar yakınsa o kadar az hataya sahiptir" ilkesiyle bağlantılır.[328] Harrât'ın bu ilkeyi izah için öne sürdüğü örnekten anlaşılacağı üzere teorik olarak bir metin, ne kadar birbirine dayalı nüshalardan çoğaltılırsa o kadar hataya maruz kalacaktır. Çünkü her müstensih, ne kadar titiz davranırsa davransın mutlaka az veya çok miktarda asılda olmayan ve kendisinden kaynaklanan yeni hataları metne ilave edecektir. Onun ele aldığı nüshayı kendisine asıl kabul eden başka bir müstensih de bu süreci yaşayacak ve kendine has yeni hatalar ekleyecektir. Böylece her istinsah ameliyesinde asılda olmayan hatalar çoğalıp metin tahribata uğrayacaktır.[329]

Bu ilke her ne kadar bazı eleştiriler alsa da bunlar, bir nüshanın yalnızca eski tarihli olma özelliğinden kaynaklanan tercihine yönelik olmalıdır. Nitekim eski nüshalara ayrı bir önem atfeden birçok muhakkik, bunun mutlak olmadığından bahsetmektedir.[330] Bergstrasser eski nüshanın önemine işaret ettikten sonra geç tarihli nüshanın, eski tarihli olana tarcih edildiği iki örnek vermekte ve yazmanın sırf eski tarihli olmasının yeterli olmadığını, buna ilaveten bazı kriterlerin de göz önünde bulundurulması gerektiğini ifade etmektedir.[331]

Önceki iki paragraftan anlaşıldığı üzere her ne kadar teoride eski nüshanın daha az hataya sahip olduğu gözükse de aradaki tüm ikincil nüshaları eleyip direkt eski tarihli sağlam bir nüshadan istinsah edilmiş yeni tarihli bir nüsha bulunabilir ve bu nüsha, hatalarla dolu eski tarihli nüshadan çok daha değerli olabilir.[332] Bundan dolayı Maas, yöntemin ön gördüğü gerekli adımlar atılmadan sırf kronolojiye bakılarak bir nüshayı asıl veya tercihe şayan kabul etmenin doğru olmadığını

[327] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 13.
[328] Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 35.
[329] İlgili örnek için bkz. Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 35.
[330] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 15-16; Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 38; Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 13-14.
[331] Bergstrasser, **Usûlü nakdi'n-nüsûs**, s. 15-16.
[332] Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 13-14; Fadlî, **Tahkîku't-türâs**, s. 104; Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 38; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 67.

vurgulamaktadır.[333] Hatta "en eski nüsha anlayışını" eleştiren Binbîn'in ifadelerinden en eski nüshanın, tenkitli neşri yapılacak eserin yazmaları arasında müellife en yakın olan değil, soyağacı yöntemi sonucunda inşa edilen sanal metnin oluşturduğu nüsha olduğu anlaşılmaktadır.[334]

Maas'a göre bir nüshanın eski olması sadece bunun, daha geç tarihe sahip bir nüshadan istinsah edilmemiş olduğunu gösterir.[335] Yoksa sırf bu özellikten dolayı nüshaya ek bir değer katılmaz. Maas'ın da ifade ettiği gibi soyağacı yönteminde sadece "bağımlı ve bağımsız" nüshalar vardır.[336] Bu iki ifadeyi Maas şu şekilde açıklamaktadır:

> "… yani yaşayan yazma nüshalara dayanan ya da onlardan bağımsız veya onların yardımı olmadan inşa edilebilecek nüshalardan söz edebiliriz".[337]

Bundan dolayı soyağacı yönteminde öncelikle bir nüshayı değerlendiriken bunun, elimizde bulunan bir nüshadan kopyalanmış, başka bir ifadeyle tali nüsha olup olmadığı ve metin inşasına hizmet edecek nüsha ilişkileri dikkate alınır.

Sırf eski tarihli olmasından dolayı tercih edilmemesi gereken bir nüsha, diğer kriterlerin katılmasıyla en güvenilir nüsha haline gelebilir. Örneğin hem eski tarihli hem de sağlam bir nüsha, böyle olmayan nüshalara kıyasla çok daha değerlidir. Nitekim tahkik ettiğimiz *Kitâbü'n-Nevâzil* kitabına ait nüshalardan Süleymaniye Kütüphanesi *Şehit Ali Paşa* nüshası ile *Esed* Kütüphanesi nüshası en eski tarihli nüshalar olmaları yanında en sağlam nüshalardandır. Tarih olarak bunlara yakın olan *Topkapı* nüshası ise her ne kadar en eski tarihli nüshalar arasında yer alsa da içerdiği hatalardan dolayı, *Murat Molla nr. 1179* nüshası gibi daha geç tarihli bazı sağlam nüshalara nazaran daha değersizdir.

5) Tam Nüshaları Dikkate Almak

Tam olan nüshanın eksik olan nüshadan daha değerli olduğu görüşü birçok tahkik uzmanı tarafından dile getirilmektedir.[338] Bir önceki ilkede de değinildiği ve

[333] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 28.
[334] Binbîn, "'İlmü'l-mahtûtât ve't-tahkîkü'l-'ilmî", s. 238.
[335] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 41.
[336] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 41.
[337] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 41.

‘Useylân’ın da ifade ettiği üzere bu ilke de mutlak değildir.[339] Nitekim sırf bir nüshanın örneğin ilk on varağının eksik olması, böyle olmayan nüshayı daha sağlam yapmaz. Burada da diğer benzer ilkelerde işaret edildiği üzere tüm kriterleri bir arada bulundurarak değerlendirme yapmak gerekir. Bundan dolayı Maas, mutlak olarak “en tamam” nüshayı esas almanın doğru olmadığını ifade etmektedir.[340] Dolayısıyla eksik bölümleri bulunan nüshaların böyle olmayan kısımları, metin inşası aşamasının dışında tutulmamalıdır.

Kitâbü’n-Nevâzil nüshaları arasında yer alan *Esed* nüshası, ilk yarısı kayıp olmasına rağmen tüm nüshalar arasında en değerli iki nüshadan biri konumundadır. Hatta bu nüsha, *Âtıf* nüshasıyla birlikte *Kitâbü’n-Nevâzil*’in üç alt emsal nüshasından birini teşkil etmektedir. Yine *Topkapı* ailesinde yer alan *Beyazıt nr. 2226* nüshası da, eksik olmasına rağmen *Topkapı* ailesine ait sanal nüshayı inşa ederken dikkate alınmıştır.

6) Farklı Coğrafyalardan Gelen Nüshaları Dikkate Almak

Tahkik alanında ilk eserlerden birini kaleme alan Müneccid, muhakkikin tenkitli neşrini yapmak istediği eserin nüshalarını imkan ölçüsünde dünyanın farklı yerlerinde bulunan çeşitli yazma eser kütüphanelerinden temin etmesi gerektiğini ifade etmektdir.[341] Harrât da farklı coğrafyalardan temin edilen nüshaların önemine değinmektedir.[342] Nüshaların farklı coğrafyalardan temin edilmesi yönündeki ilkenin gerekçesini açıklayan Polat, bu vasıftaki nüshaların birbirinden bağımsız olacağını ve bunların ittifak etmelerinin metnin sıhhatine işaret edeceğini belirtmektedir.[343] Buna göre aynı coğrafyada yazılan nüshaların aynı asıllardan çoğaltılmış olma ihtimalleri, farklı coğrafyalardaki nüshaların bu şekilde çoğaltılmış olma ihtimallerinden daha yüksektir. Farklı bölgelerden toplanıp bir araya getirilen nüshaların metinde ittifak etmeleri, müşterek nüshayı inşa etme faaliyetinde değerli bir kanıt olarak kabul

---

[338] Bergstrasser, **Usûlü nakdi’n-nüsûs**, s. 15; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki’t-türâs**, s. 66-69; Diyâb, **Tahkîku’t-türâsi’l-‘Arabî**, s. 211; ‘Useylân, **Tahkîku’l-mahtûtat**, s. 133; Seyyid, **el-Kitâbü’l- ‘Arabiyyü’l-mahtût**, s. 2/549.
[339] ‘Useylân, **Tahkîku’l-mahtûtat**, s. 133.
[340] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 28.
[341] Müneccid, **Kavâ‘idü tahkîki’l-mahtûtât**, s. 12.
[342] Harrât, diğer coğrafyalarda araştırma yapmadan kendi ülkesindeki tek bir nüshayla yetinen bir araştırmacının sıkıntlı hikayesini anlatmaktadır. Bkz. Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki’n-nusûs**, s. 22.
[343] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 259.

edilmektedir. Bundan dolayı *Kitâbü'n-Nevâzil*'in tahkik sürecinde Türkiye'deki yazmalar ile yetinilmemiş Suriye, Mısır ve Suudi Arabistan gibi farklı ülkelerde bulunan nüshalara da başvurulmuştur.

7) "En Kısa" ve "En Zor/Garip" İfadeyi Dikkate Almak

Bazı metin tenkitçileri, metnin farklı vecihlerinden hangisinin tercih edilmesi gerektiği yönünde "en zor/garip ifade tercih edilir"[344] veya "en kısa ifade tercih edilir",[345] gibi birtakım kurallardan bahsetmektedir. Ancak bu kuralları belirleyenler bile bunların mutlak olmadığını ısrarla belirtmişlerdir.[346] Burada birçok uzmanın da vurguladığı gibi metin içinde yapılacak tercihlerin kalitesi, büyük ölçüde muhakkikin bu alandaki yeteneğine, tecrübesine, metne ve özellikle yazarın üslubuna vakıf olma seviyesine bağlıdır.[347] *Kitâbü'n-Nevâzil*'de metin tercihi işleminde takip ettiğimiz yönteme ait somut bilgiler, "*Kitâbü'n-Nevâzil*'in Soyağacı Yöntemine Göre Tahkiki" başlığı altında detaylıca incelenecektir.

8) Metne Müdahelede Ölçü

Son olarak tashih ve tercih işlemlerini yaparken metne müdahale etmenin ölçüsü üzerinde durmak yerinde olacaktır. Bu ölçüyü belirlemek için başvurduğumuz kaynaklarda iki önemli ilkenin altının çizildiği gözlemlenmiştir. Bunların ilki metin tenkidinde esas olan metne müdahalenin asgari düzeyde olması, diğeri ise metnin orijinalini veya ona en yakın halini okuyucuya dipnotta değil, ana metinde sunulması ilkeleridir.[348]

Hârûn, muhakkikin olabildiğince metne müdahaleden kaçınması gerektiğini ifade etmektedir.[349] Buna göre asıl metinde kesin hataları *tashih* ve manayı sağlıklı bir şekilde veren ifadeleri *tercih* dışında başka bir işleme gidilmemesi, aşırı müdahalelerin neden olduğu metinde yeni bozulmaların meydana gelmesinin önünü

---

[344] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 22; Tarâbîşî, **fî Menheci tahkîkil'l-mahtûtât**, s. 71; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 123; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 54.
[345] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 259; Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s. 145.
[346] Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 123; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 159-160; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 260.
[347] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 21; Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 16; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 170-171.
[348] Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 149; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 172-173; Polat, **Metin Tenkidi**, s. 267.
[349] Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 79.

kesecektir.[350] *Kitâbü'n-Nevâzil*'in tenkitli neşrinde edindiğimiz temel ilkelerden biri olan "metne müdahalede çekimser davranma" ilkesine karşı olan hassasiyetlerinden dolayı Arap muhakkikler, ilmi emanete sahip olma ve kendini suçlama/hatalı görme (*ittihâmü'n-nefs*) erdemlerinin, muhakkikin en temel vasıfları arasında yer alması gerektiğini ve metne müdahale konusunda cüretkar olmaktan kaçınılmasının önemli olduğunu vurgulamışlardır.[351]

Tahkik edilen metne müdaheleyle ilgili diğer konu ise yukarıda zikredilen ikinci ilkedir. İnşa edilen metni, orijinal veya buna en yakın olduğu düşünülen versiyonunu ana metinde vermek, daha önce değinildiği üzere seçmeci, Arapça ifadeyle *en-nassu'l-muhtâr* yöntemiyle ilgilidir. Modern dönemde bu yöntemi birçok metin tenkitçisinin tercih ettiğini ifade eden Diyâb'a göre farklı nüshalar mukayese edildikten sonra ortaya çıkan metin, ana metinde gösterilmelidir.[352] İbn Sînâ'nın *eş-Şifâ'* adlı eserini tahkik eden heyet, diğer yöntemlere nazaran daha zor olmasına rağmen daha doğru metni vermesinden dolayı yöntem olarak *en-nassu'l-muhtâr* yöntemini seçtiklerini belirtmekte ve bu tercihi, yöntemin muhakkike sunduğu esnekliğe ve geniş mukayese seçeneğine bağlamaktadır.[353] Bunun yanında Polat'ın da işaret ettiği gibi genel manada muhakkik kadar metne, yazarın üslubuna, yazmaların seviye ve güvenilirliğine vakıf olmayan okuyucuya farklı vecihler arasından doğru olanı tercih etme işlemini yüklemek metnin daha fazla bozulmasına sebebiyet verebilir.[354]

Metni tashih ve farklı vecihler arasında tercih işlemlerinde yukarıda ele alınan temel ilke ve yöntemlere *Kitâbü'n-Nevâzil* tahkikinde azami ölçüde uyulmuştur. *Kitâbü'n-Nevâzil* tahkikinde bu genel ilke ve yöntemlere ek olarak *Kitâbü'n-Nevâzil*'e has daha özel esaslar da takip edilmiştir. Bu esaslar, "*Kitâbü'n-Nevâzil*'in

[350] Bkz. Müneccid, **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 16; Tarâbîşî, **fî Menheci tahkîkil'l-mahtûtât**, s. 12.
[351] Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 48; Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 192-193; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 93-94; Sa'd, Fehmî-Meczûb, Talâl, **Tahkîku'l-mahtûtât**, s. 22; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 42, 194; Tabbâ', **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, s. 42; Heyet, **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, s. 34-35.
[352] Diyâb, **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî**, s. 226.
[353] İbn Sînâ, **eş-Şifâ'**, C. I, s. 40-41.
[354] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 267.

Emsal Nüsha Metninin Onarımı (*Examinatio* Aşaması)" başlığı altında detaylıca ele alınacaktır.

1.4.3. Yönteme Yöneltilen Eleştiriler ve Bunların Değerlendirilmesi

Metin tenkidi yöntemlerini ele aldığımız bölümden de anlaşılacağı üzere tahkik faaliyetlerinde farklı yöntemler takip edilmiştir. Takip edilen bu yöntemlerin artı ve eksilerinin; avantaj ve dezavantajlarının bulunması, eleştiriden uzak mükemmel bir metin tenkidi yönteminin henüz geliştirilemediği anlamına gelmektedir. Yakın tarihte ve günümüzde özellikle batı dünyasında yoğun bir şekilde takip edilen soyağacı yönteminin, her ne kadar yöntemi benimsemeyenlerce de kabul edilen belli başlı artıları/avantajları bulunsa da eleştirilen yönleri de vardır. Benzer eleştiriler, soyağacı yönteminin bir uzantısı kabul edilen gruplandırma yöntemine de yöneltilmiştir. Burada özellikle soyağacı yöntemini hedef alan bazı eleştiriler ve bu eleştiriler hakkında kısa değerlendirmeler ele alınacaktır.

Soyağacı yöntemine yöneltilen eleştirilerden biri Fransız filolog Dom Henri Quentin'e (1872-1935) aittir.[355] Bordalejo'nun çalışmasında yer verdiği eleştiri, yöntemin ön kabullerinden biri olan müellifin hata yapmayacağı ve müstensihlerin, nüshalar üzerinde kendilerinden tasarruf etmeyecekleri kuralına yöneliktir. Quentin'e göre yazar kendi nüshasında dahi hata yapabilir. Aynı durum müstensihler için de geçerlidir. Nüshaların soyağacını çıkarmak için kullanılan ortak hataların en baştan beri asılda var olduğu ihtimali, yazmaları gruplara ayırma işleminin önüne geçmektedir.[356] Nitekim bu durumda hataların kaynağı tek olacağından gruplandırma diye bir işlem gerçekleşemeyecektir. Dolayısıyla Quentin, ortak hataları temel alan yöntemin güvenilir bir zemin oluşturmadığını öne sürmektedir.[357] Quentin'in eleştirisinden anlaşılacağı üzere yöntemin söz konusu ön kabulü, sağlam bir alt yapıya sahip değildir ve bu vasıfta olan bir alt yapıya dayanan yöntem de sağlıklı sonuçlar vermeyecektir.

[355] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 49.
[356] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 49.
[357] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 50.

Quentin'in bu eleştirisi Bordalejo'nun ifadesiyle tenkitli neşri yapılan asıl metnin geri getirilip getirilemeyeceği sorunuyla ilgilidir.[358] Kayıp olan asıl metnin (müellif nüshasının) kusursuz bir şekilde inşa edilmesinin mümkün olmadığını öne süren Quentin, bunu amaçlayan Lachmann yöntemini bu açıdan eleştirmiştir.[359] Halbuki Lachmann yöntemi bunu amaçlamamaktadır. Nitekim Bordalejo, Lachmann'ın geliştirdiği soyağacı yönteminin müellif nüshasını inşa etme gibi bir hedefinin olmadığını, bunun yerine aslın veya müellif nüshasının mümkün olduğunca hatalardan arındırılmış bir sürümünü inşa etme hedefi taşıdığını ifade etmektedir.[360]

Yöntemi hedef alan bir diğer itiraz ise daha önce adı geçen Joseph Bédier'den gelmiştir. Bédier, soyağacı yönteminde üretilen şemaların (soyağaçlarının) pek çoğunda çift dal sorununu dile getimektedir.[361] Birçok şemada nüshaların iki dala bölündüklerine başka bir ifadeyle bu şemalarda ilk bölünmenin iki kol üzerinden gerçekleştiğine değinen Bédier, bu durumun yöntemi kuşkulu hale getirdiğini vurgulamaktadır.[362] Maas, ilk bölünmenin en az üç kol üzerinden meydana geldiği durumda emsal nüshanın metninin, kesin bir yolla inşa edilebileceğinden bahsetmektedir.[363] Bu bölünme iki kol şeklinde gerçekleştiyse metin, belirli bir noktaya kadar inşa edilebilir olsa da kuşkulu olmaya devam eder.[364] Bu aktarımlardan anlaşılacağı üzere Bédier'ın eleştirisi, iki dal üreten şemalarda metin inşasının güvenli bir zemine oturmayacağıyla ilgilidir.

Bédier'ın eleştirdiği durum yani mevcut nüshaların sadece iki asıldan türemiş olması, her ne kadar emsal nüsha inşasında sayısal çoğunluk ilkesini işlevsiz kılsa da yöntem, bu durum karşısında tamamen yetersiz kalmaz. Nitekim Maas, ilk bölünmenin iki kol olarak gerçekleşmesi durumunda yöntemin yetersiz kaldığını söylememekte; metnin "üst düzey kesinliği" yitirdiğini kabul etmekle beraber emsal

[358] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 50.
[359] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 50.
[360] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 50.
[361] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 50-51.
[362] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 50.
[363] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14.
[364] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14, 18.

nüshanın belirli bir noktaya kadar inşa edilebilirliğinden bahsetmektedir.[365] Ayrıca Polat'ın aktardığına göre sonraki araştırmalar, birçok örnekten yola çıkarak nüshaların iki dallı şemalar ürettiği sonucuna varan Bédier'ın, yöntemi yanlış uyguladığını, bundan dolayı da yanlış sonuçlar elde ettiğini ortaya koymuştur.[366]

İtalyan bilim adamı Giorgio Pasquali (1885-1952) de soyağacı yöntemini eleştiren muhalifler arasındadır. Pasquali'nin eleştirisi birden fazla asıldan kopyalanmış nüshaların yöntemi zora sokmasıyla ilgilidir.[367] Pasquali'ye göre bir müstnesih, farklı kaynaklardan nüshasını oluşturabilir, hatta müellifin kendisi eserini iki sürüm halinde ortaya çıkarabilir. Bu durumda tek bir emsal nüshadan bahsedilemeyeceğinden soyağacı yöntemi kullanılarak inşa edilen metin, seçmeci yöntemle türetilmiş ve soyağacını belirlemenin oldukça güç olduğu bir metinden ibaret olacaktır.[368] İşte bu ihtimal, yani birden fazla kaynağı birleştiren nüshaların varlığı, Maas'ın yöntem için geliştirdiği ve "kopyaların (nüshaların) her biri sadece tek bir örnek-nüshaya yol vermiştir, yani hiçbir müstensih birden fazla örnek-nüshayı birleştirmiş değildir" ifadeleriyle anlattığı ilkeye[369] ters düşmektedir.

Pasquali'nin eleştirisini ele aldıktan sonra Bordalejo, bunun "kuramsal bir sorun" olduğunu itiraf etmektedir.[370] Ancak bu sorun da yöntemi tamamen ortadan kaldıracak düzeyde değildir. Nitekim Bordalejo'nun da işaret ettiği gibi yeterli veri olduğunda iki veya daha fazla asıldan türemiş karma nüshaların her biri için, tek asıldan kopyalanan saf nüshalardan farklı olarak bağımsız soyağaçları çıkarmak mümkündür.[371] Bunun mümkün olmadığı durumlarda ise Maas'ın "bulaştırılmış" nüsha konusunu ele aldığında yer verdiği "karma nüshalar, kaynak nüshaların belirgin bir resmine ulaştırmaz"[372] ilkesinden yola çıkarak bu tür nüshalara kuşkuyla yaklaşmak gerekecektir.

[365] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14, 25.
[366] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 269.
[367] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 56-57.
[368] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 56-57.
[369] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 14.
[370] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 57.
[371] Bordalejo, **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, s. 57.
[372] Maas, **Metin Tenkidi**, s. 18.

Bunun yanında her ne kadar bu tür bir eleştiri yöntem açısından bir sorun olarak algılansa da itirazın en kuvvetli olduğu alan, karma/bulaştırılmış nüshaların içinde bulunduğu sahadır. Yani soyağacı yöntemini benimseyenler açısından en kötü senaryoda bile yöntem, bazı kısıtlamalar dışında işlevini sürdürmeye devam edecektir. Bu yöne vurgu yapan Polat, bir eserin tüm nüshalarının saf olmadığı gibi karma da olmayacağını, karma nüshaların ise soyağacı oluşturma aşamasının dışında tutulacağını söylemektedir.[373]

Yukarıda kısaca ele alınan eleştiri ve değerlendirmelerden yola çıkarak şunlar söylenebilir: batıda en yaygın metin tenkidi yöntemi kabul edilen soyağacı yöntemine, tıpkı diğer yöntemler gibi bazı eleştiriler yöneltilmiştir. Yöntemlerin eleştiri alması, tenkitli neşir alanında eksiklerden arınmış mutlak doğruyu sunan bir yöntemin olmadığını göstermesi açısından önemlidir. "Her bir el-yazma nüshanın müstakil bir incele konusu olduğu"[374] bilgisi, tentkitli neşri yapılacak eserin üzerinde uygulanacak yöntemin, bu esere uygun olup olmadığının araştırılmasını önemli kılmaktadır. Bunun yanında daha önce değinildiği üzere Maas'ın, yöntemin bazı aşamalarında metnin kuşkulu olacağını itiraf etmesi, tahkik çalışması sonucu elde edilen metnin mutlak doğru olduğunu öne sürmeyi engellemektedir. Ancak yöntemin hatalardan yola çıkarak bunları elemek suretiyle emsal nüshayı inşa etmesi de, elde edilen metnin mümkün olduğunca hatalardan arınmış olacağı varsayımını güçlendirmekte olup bu yöntemin önemli meziyetlerinden sayılmaktadır. Ayrıca görebildiğimiz kadarıyla diğer yöntemlerden farklı olarak soyağacı yöntemi, tüm asıl nüshaları tahkik çalışmasına dahil ederek, her ne kadar faaliyeti daha zor ve uzun vadeli yapsa da, dipnotta metne dahil olması muhtemel vecihleri en geniş ve kapsayıcı bir şekilde okuyucuya sunma fırsatı vermektedir. Bu doğrultuda ve yöntemin artı ve eksilerinin olduğu bilinciyle *Kitâbü'n-Nevâzil* özelinde soyağacı yöntemini kullanmak bizi, eserin müellifi Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin talebelerine imla ettiği metne "en yakın" olanına ulaştıracağı kanaatindeyiz.

[373] Polat, **Metin Tenkidi**, s. 270.
[374] Maas, **Metin Tenkidi**, Önsöz, s. 7.

2. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Soyağacı Yöntemine Göre Tahkiki

İnceleme kısmının ikinci bölümünün ilk başlığı altında ele alınan teorik bilgiler, bölümün bu başlığı altında Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* isimli eseri üzerinde uygulanmaya çalışılacaktır. Burada ilk olarak *Kitâbü'n-Nevâzil*'in nüshalarının ana/genel soyağacı şeması çıkarılacaktır. Akabinde her bir ailenin, kendi içindeki nüsha ilişkileri incelenmek suretiyle özel soyağacı şemaları oluşturulacaktır. Tüm ailelerin soyağacı şeması oluşturulduktan sonra hem her ailenin alt-emsal nüshasının hem de ailelerin tamamının müşterek kayıp kaynağı kabul edilen emsal nüshanın inşa sürecine dair bilgiler verilecektir. Son olarak inşa edilen emsal nüshanın onarım ve tamir aşamasında takip edilen yöntemler izah edilecektir.

Daha önce de belirtildiği üzere *Kitâbü'n-Nevâzil*, müellifi tarafından kaleme alınmayıp onun talebelerine imla usulüyle aktardığı bilgiler, yine talebeler veya mecliste bulunan müstensihler tarafından yazıya dökülerek oluşturulmuştur. Semerkandî'nin talebelerine aktardığı bilgileri hafızasından mı yoksa kendisinin daha önce kaleme almış olduğu bir kitaptan mı aktarmış olduğu konusunda bilgi sahibi değiliz. Ayrıca aktardığı bilgileri yazan talebe veya müstensih sayısının kaç olduğu da muammadır. Müellif, *Kitâbü'n-Nevâzil*'i daha önce kendisinin yazdığı ve bize ulaşmayan orijinal nüshasından aktarmış olabilir. Ders ortamında talebelerine hafızasındaki bilgileri aktarmak suretiyle kitabını ortaya çıkarmış olması da ihtimaller arasındadır. Aktarılan metni yazıya dökme görevi imla meclisinde bulunan bir kişiye verilmiş olabileceği gibi birden fazla kişiye de verilmiş olabilir. Görev verilmediği halde imla edilen metnin, çoğaltmak maksadıyla müstensihler veya özel kullanım için bazı talebeler tarafından da yazılmış olması birçok ihtimalden sadece birkaç tanesidir.

Elimizdeki nüshaların incelenmesi sonucu elde edebildiğimiz tek net bilgi bazı nüshalarda belirtilen *Kitâbü'n-Nevâzil*'in imla usulüyle aktarılmış olmasıdır. Ancak buna rağmen kitabın müellif nüshasının olması da ihtimal dışı değildir. Sadece dünyadaki yazma eserler kütüphanelerinde katalog bilgilerine bağlı kalmaksızın yapılacak çok geniş çaplı araştırmalar sonrası, bu ihtimaller daha sağlıklı bir şekilde değerlendirilebilir. Her ne olursa olsun bu çalışmada ulaşmak istediğimiz

metnin müellif nüshası (*ümm/autograph*), emsal nüsha (*archetype*) veya alt emsal nüsha (*hyparchetypes*) türlerinden birisine ait olması, uygulanan yöntemle ilgili olarak bir fark yaratmayacaktır. Mevcut nüshalardan yola çıkarak bu üç tür nüshadan birisini sorunsuz ve orijinaline en yakın olacak şekilde inşa etmek, yöntemin yetkinliğinin gözler önüne serilmesi ve işlevsel olduğunun gösterilmesi açısından oldukça önemlidir.

Kitâbü'n-Nevâzil'in tahkik aşamalarının izahına geçmeden önce aşamaların uygulanması sonucu elde edilen metnin kesin metin olduğu veya soyağacı şemasının tartışmasız doğru şemayı verdiği iddiasında değiliz. Her tahkik faaliyetinde olduğu gibi bu çalışmada da sarf edilen gayretler neticesinde elde edilen sonuç ve veriler, bunların muhakkike göre en doğru veya buna en yakın olduğu düşüncesinden yola çıkılarak değerlendirilmelidir. Çünkü daha önce de izah edildiği üzere hiçbir metin tenkidi yöntemi, müellif nüshası veya ona eş değer nüshaları bulunmayan bir eserin kesin metnine ulaşma iddiasında bulunamaz. Bu tür durumlarda metin tenkidi yöntemlerinin sunacağı iddia doğruya en yakın metne ulaşma iddiasının ötesine geçmemelidir.

2.1. *Kitâbü'n-Nevâzil* Nüshalarının Soyağacı Şeması (Recensio Aşaması)

Ana konuya geçmeden önce elimizde *Kitâbü'n-Nevâzil*'e ait nüshaların tam isimlerini ve bu başlık altında kullanılacak kısaltmalarını hicri takvime göre istinsah tarihleriyle birlikte vermek yerinde olacaktır. Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* adlı eserine ait elimizdeki nüshalar şunlardır:

1) Süleymaniye Kütüphanesi, Şehit Ali Paşa, nr. 935. 561 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Ali Paşa* Nüshası" olarak anılacaktır.

2) Suriye Esed Kütüphanesi, nr. 9862. 579 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Esed* Nüshası" olarak anılacaktır.

3) İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Kütüphanesi, nr. A 3459. VI. yüzyılda istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*İstanbul* Nüshası" olarak anılacaktır.

4) Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Kütüphanesi, nr. A879. 617 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Topkapı* Nüshası" olarak anılacaktır.

5) Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2252/2353. 619 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Fatih* Nüshası" olarak anılacaktır.

6) Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1179. 717 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Murat Molla* Nüshası" olarak anılacaktır.

7) Süleymaniye Kütüphanesi, Carullah, nr. 960. Recep 759 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Carullah* Nüshası" olarak anılacaktır.

8) Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692. Şaban 759 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Manisa* Nüshası" olarak anılacaktır.

9) Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409. VIII. yüzyılda istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Afyon* Nüshası" olarak anılacaktır.

10) Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 689. 826 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Manisa 689* Nüshası" olarak anılacaktır.

11) Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690. 860 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Manisa 690* Nüshası" olarak anılacaktır.

12) Âtıf Efendi Kütüphanesi, nr. 01170. IX. yüzyılda istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Âtıf* Nüshası" olarak anılacaktır.

13) Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989. 901 tarihinden önce istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Beyazıt* Nüshası" olarak anılacaktır.

14) Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226. 949 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Beyazıt 2226* Nüshası" olarak anılacaktır.

15) Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2414. 958 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Fatih 2414* Nüshası" olarak anılacaktır.

16) Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274. 970 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Reşit* Nüshası" olarak anılacaktır.

17) Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1180. 979 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Murat Molla 1180* Nüshası" olarak anılacaktır.

18) Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 725. 1033 tarihinden önce istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Damad İbrahim 725* Nüshası" olarak anılacaktır.

19) Mısır Ezher Kütüphanesi, nr. 44450. 1062 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Ezher* Nüshası" olarak anılacaktır.

20) Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Kütüphanesi, nr. 683. 1083 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Fazıl Ahmet* Nüshası" olarak anılacaktır.

21) Kayseri İl Halk Kütüphanesi, Raşit Efendi, nr. 26869. 1092 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Raşit Efendi* Nüshası" olarak anılacaktır.

22) Darü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 565. 1095 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Mısrıyye 565* Nüshası" olarak anılacaktır.

23) Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418. 1101 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Hekimoğlu* Nüshası" olarak anılacaktır.

24) Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 724. 1103 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Damad İbrahim* Nüshası" olarak anılacaktır.

25) Darü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910. 1104 tarihinde istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Mısrıyye* Nüshası" olarak anılacaktır.

26) Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696. 1135 tarihinden önce istinsah edilmiştir. Bundan sonra "*Mahmûdiyye* Nüshası" olarak anılacaktır.

27) Darü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924. İstinsah tarihi belirtilmemiştir. Bundan sonra "*Mısrıyye 13924* Nüshası" olarak anılacaktır.

Daha önce de belirtildiği üzere nüshaların şemasını çıkarma işleminde asıl nüshalar dikkate alınır. Elimizde aslı bulunan tali/kopya nüshalar ise elenir ve bunlar, asılda okunmayan kapalı veya silinmiş bir ifadenin okunamaması gibi bazı istisnai

durumlar hariç şema oluşturma aşamasında kullanılmazlar. Nüshaların tali kopya olup olmadıkları iki bilgiye ulaşarak anlaşılabilir. İlki nüshaların istinsah tarihini bilmek diğeri ise asıl ve tali nüsha arasında ciddi seviyedeki benzerliği tespit etmektir. Şöyle ki Maas'ın da ele aldığı üzere şayet iki nüsha (A ve B) birbirine şüphe götürmeyecek kadar benziyorsa bu iki nüshanın aslıyla ilgili üç durum ortaya çıkmaktadır.[375] Eğer A nüshasında B nüshasında olmayan ilaveler var ise B nüshası A nüshasının aslı olamaz. Aynı durum B nüshası için de geçerlidir. Her iki nüshada da diğerinde bulunmayan ilaveler var ise bu durumda hiçbiri diğerinin aslı olamaz. Bu son durumda her ikisinin de aynı asıldan istinsah edildiğine hükmedilir. Bunun yanında tarih olarak A nüshası, B'den daha geç yani bize daha yakın bir tarihte istinsah edilmişse doğal olarak B'nin aslı olamaz. Aynı durum B için de geçerlidir. Şayet tarihleri bilinmiyor veya aynı tarihte istinsah edilmişler ise bu durumda tarih boyutu göz ardı edilir.

Yukarıdaki bilgiler doğrultusunda elimizdeki nüshalardan *Fatih 2414*, *Murat Molla 1180* ve *Damad İbrahim 725* nüshaları tali nüshalardır. Şöyle ki *Topkapı* nüshasının tüm belirleyici (ayırıcı ve bağlayıcı) hatalarını içeren ve bu nüshada yer almayan hiçbir ifade içermeyen *Fatih 2414* nüshası, *Topkapı* nüshasının kopyasıdır. Aynı şekilde *Reşit* nüshasının tüm belirleyici hatalarını içeren ve bunda yer almayan ilave ihtiva etmeyen *Murat Molla 1180* nüshası *Reşit* nüshasının kopyasıdır. Bu doğrultuda *Damad İbrahim 725* nüshası da *Manisa 690* nüshasından istinsah edilmiştir.[376] Sonuç olarak tali olan bu üç nüsha soyağacı şeması oluşturma aşamasında kullanılmayacaktır.

Esed nüshasının tam bir kopyası olan *Âtıf* nüshası ise şema işleminde devre dışı bırakılmayacaktır. Bunun sebebi *Âtıf* nüshasının tam, *Esed* nüshasının eksik olmasıdır.[377] Dolayısıyla temelde *Esed* nüshasından yararlanmak kaydıyla bu nüshada yer almayan bölümlerde onun sağlam bir kopyası olan *Âtıf* nüshasına başvurulacaktır. *Esed* nüshası gibi hacimli eksiklikler içeren *Manisa 689*, *Beyazıt*

[375] Maas, Paul, **Metin Tenkidi**, s. 34-35.
[376] Bu üç tali nüshanın adı geçen üç asıldan istinsah edildiğine dair kanıtların miktarı, ciddi boyutlarda olduğu için örnek zikredilmeyecektir.
[377] İki cilt halinde istinsah edilen *Esed* nüshasının tüm çabalara rağmen ne yazık ki sadece ikinci cildinde ulaşabildik.

2226 ve *Mısrıyye 13924* nüshaları da şema oluşturma aşamasında kullanılacaktır. Çünkü bir önceki başlık altında değinildiği üzere nüshanın eksik olması onun bu aşamada kullanılmasına engel teşkil etmemektedir. Nitekim eksik olmayan bölümlerden istifade edilerek hangi soya ait olduğunu tespit etmek mümkündür. Aynı durum çoğunlukla okunaksız nüshalar için de geçerlidir. Örneğin bir mikrofilm şekilde elimizde bulunan *Mısrıyye 565* nüshası, her ne kadar tam bir nüsha olsa da kötü çekimden dolayı neredeyse tamamıyla okunabilir hiçbir varağı yoktur. Ancak güç de olsa bazı belirleyici ifadelere ulaşılmasının mümkün olması, nüshanın bu aşamada elenmesini önlemiştir.

Elenmesi gereken nüshaları eledikten sonra nüshaların birbirleriyle teker teker karşılaştırılıp aralarındaki soy bağını ortaya çıkarma işlemine geçilebilir. İlk olarak nüshaların üye oldukları ana aileler tespit edilecektir. Akabinde her bir ailenin kendi içinde soyağacı şeması çıkarılacaktır.

2.1.1. Nüshaların Ana Aileleri

Elde edebildiğimiz yirmi yedi nüshadan üçünü asılları elimizde bulunan kopya nüshalar olmaları gerekçesiyle eledikten sonra geriye kalan yirmi dört nüshanın, araştırmalar sonucu üç ana aileye ayrıldığı tespit edilmiştir. Aileleri tespit aşamasında belirleyici hataların yanı sıra ortak ilaveler ve atlamalar dikkate alınmıştır. Aileleri içinde en eski tarihli olmaları hasebiyle söz konusu üç aileye *Ali Paşa, Esed* ve *Topkapı* nüshalarının adını vermek uygun görülmüştür.

Elimizdeki nüshaları üç ana gruba ayırmamızın nedeni, üç grup nüsha arasında tesadüf kabul edilemeyecek derecede farklılıkların ve her bir grup içinde önemli bağlayıcı ve ayırıcı hataların bulunmasıdır. Şöyle ki *Ali Paşa* ailesi olarak adlandırdığımız aileyi, birçok ortak hatada ve belirleyici ifadede birbirine son derece benzeyen birtakım nüshalar oluşturmaktadır. Aynı durum *Esed* ve *Topkapı* aileleri için de geçerlidir. *Kitâbü'n-Nevâzil* metninin hacimli olmasından dolayı bu tür belirleyici ifadelerin sayısının oldukça fazla olduğunu ifade etmek gerekir. Ancak hepsini zikredemeyeceğimiz için burada açıklamalı birkaç örnek vermekle yetinilecektir.

a) Topkapı Ailesini, Ali Paşa ve Esed Ailelerinden Ayıran Kanıtlar

Topkapı ailesini diğer iki aileden ayıran en önemli kanıtlardan/örneklerden biri *İcârât* bölümünde yer alan bazı fetva/mesele sıralamalarının bir grup nüshada aynıyken diğer bir grup nüshada farklı olmasıdır. Şöyle ki tüm nüshalarda fetva sıralaması "gemi"[378] fetvasına kadar aynıdır. Bundan sonra aşağıda isimlerini vereceğimiz *Ali Paşa* nüshalarının tamamında "kabzedilmiş merkep"[379] fetvası gelmektedir.[380] Biri kopya (*Âtıf*) diğeri asıl (*Esed*) olmak üzere iki nüshadan oluşan *Esed* ailesinde de durum böyledir.[381] "Kabzedilmiş merkep" meselesinden sonra gelen on bir meselenin sıralaması da bu iki grubun nüshalarında aynıdır. *Topkapı* ailesini oluşturan tüm nüshalarda ise "gemi" fetvasından sonra "belde ahalisi"[382] meselesi gelmektedir.[383] Akabinde yer alan on bir mesele de diğer iki grubun nüshalarından farklı bir sıralamaya sahiptir. Bu tür ciddi farklılıklar, müstensih hatası kabul edilemeyecek kadar belirleyicilik niteliğine sahiptir. *Topkapı* ailesi nüshaları için birleştirici bir özelliğe sahip olan bu örneğin/kanıtın, söz konusu nüshaları diğer ailelerden ayırması yönüyle aynı zamanda ayırıcı özellik vasfını da taşıdığı söylenebilir.

Vesâya başlığı altında "yetim malı"[384] meselesinden sonra gelen "ölünün terekesi"[385] meselesi *Topkapı* ailesi nüshalarının hiçbirinde yer almazken[386] diğer aile nüshalarında mevcuttur.[387]

---

[378] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وروى نصير بن غياث في رجل ركب على سفينة رجل". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 168[a].

[379] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر حمارا فقبضه". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 169[a].

[380] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 168[a]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 392[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 6[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 87[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 121[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 141[b]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 179[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 88[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 199[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 152[a].

[381] **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 114[b]. Esed nüshasında söz konusu bölüm eksiktir.

[382] Bu fetvanın orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وسئل عن أهل بلدة تثقل عليهم مؤنات العمّال". Ali Paşa, 168[a].

[383] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 314b; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 144[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 203[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 157[b]; **A.e.**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 106[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 114[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 171[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 264[a].

[384] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وسئل محمد بن مقاتل عن الوصي إذا أنفق من مال اليتيم". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 276[b].

Yine *Lakît ve Lükata* başlığı altında yer alan aşağıdaki meselenin[388] ilk sırada verdiğimiz versiyonu *Topkapı* ailesi nüshalarına;[389] ikinci sıradaki versiyonu ise diğer iki aile nüshalarına aittir.[390]

... إن كان وقت الشراء زاد المشتري زاده شيئا... إن وضع الأوقية في إنائه بعدما كان الدهن بحال يسيل الدهن من خارجه ولا يسيل من داخله فهو طيب له وإن كان الدهن يسيل من داخل الأوقية...

... إن كان وقت ما كان للمشتري زاده شيئا... لو وضع الأوقية وكانت الأوقية بحال يسيل الدهن من خارجها دون داخلها فذلك له طيبة، وإن كانت الأوقية تسيل من داخلها...

Şehâdât başlığında yer alan aşağıdaki meselede[391] altı çizili ifade sadece *Topkapı* ailesi nüshalarında mevcuttur.[392]

---

[385] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: " وقال أبو نصر سألت محمد بن سلمة عن وصي باع تركة الميت". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 276[b].

[386] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 268[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 235[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 320[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 264[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 46[b]; **A.e.**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 179[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 189[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 293[b]-294[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 437[b].

[387] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 276[b]; **A.e.**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 129[b]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 331[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 139[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 148[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 203[a-b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 241[a-b]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 311[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 153[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 341[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 252[a].

[388] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وسئل أبو بكر عما يجتمع للدهانين". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 233[a].

[389] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 225[a-b]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 199[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 275[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 222[a-b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 29[a]; **A.e.**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 149[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 158[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 243[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 365[b].

[390] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 233[a]; **A.e.**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 71[a]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 277[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 85[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 124[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 169[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 199[a]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 256[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 126[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 280[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 209[a-b].

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بشيء من ماله لمسجد حيه... هل تجوز شهادتهم للمسجد...

Bunlara ek olarak *Topkapı* ailesi nüshaları için birleştirici birçok kanıt vardır. Bu tür kanıtların, söz konusu nüshaların diğer aile nüshalarından farklı olduğunu göstermesi bakımından aynı zamanda ayırıcı kanıtlardır. Çok fazla örnek olduğu için yukarıda verilen örneklerle yetineceğiz.

b) Ali Paşa Ailesini, Topkapı ve Esed Ailelerinden Ayıran Kanıtlar

Yukarıda verilen örnekler/kanıtlar ile *Topkapı* ailesi nüshalarının, *Ali Paşa* ailesi nüshalarından farklı bir koldan türediği tespit edilmiştir. Bundan dolayı burada *Ali Paşa* ailesinde yer alan nüshaların, *Esed* ailesi nüshalarından ayrıldığını kanıtlayan örneklere yer verilecektir.

Ali Paşa ailesi nüshalarında *Şehâdât* başlığı altında yer alan "ta'n"[393] meselesinde *Esed* ailesi nüshalarında yer alan[394] aşağıdaki ibare, *Ali Paşa* ailesi nüshalarının hiçbirinde yoktur:[395]

---

[391] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 178[b].

[392] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 178[b]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 161[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 252[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 177[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 11[a]; **A.e.**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 119[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 127[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 192[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 296[a-b]. Ali Paşa Ailesi içib bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 187[b]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 222[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 32[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 99[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 135[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 158[b]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 200[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 99[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 223[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 169[b]. Esed Ailesi için bkz. **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 129[b].

[393] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وقال نصير بن يحيى للخصم أن يطعن في الشاهد". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 190[a].

[394] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 9[b]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 131[a].

[395] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 190[a]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 235[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 35[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 100[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 137[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 160[a-b]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 205[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 101[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 226[b]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 154[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 171[b].

فأما إذا قال هما عبدان يقبل قوله ويقال للشاهدين فما البينة على أنكما حران وإذا قال هما محدودان في القذف أو شريكان.

Ayrıca *'İtâk* başlığında geçen aşağıdaki meselede altı çizili ifade sadece *Ali Paşa* ailesinde mevcuttur:[396]

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل دار الحرب وخدع هندياً وخرج معه إلى دار الإسلام... قال: إذا خرج معه إلى دار الإسلام بغير إكراه فهو حر...

Aynı başlık altında yer alan bir meselede ise aşağıda altı çizili ifade *Ali Paşa* ailesine aittir.[397] Aynı ifadenin *Esed* ailesindeki versiyonu[398] ise parantez içinde verilmiştir.

وقال محمد بن الأزهر جاء رجل إلى شداد بن حكيم فسأله عن رجل... قال شداد: لا تسم عندي الناس، فإنّ كلّ رجل (إن كان رجلا) يقبل الناس فتياه يسعك أن تأخذ بقبوله.

c) Esed Ailesini, Topkapı ve Ali Paşa Ailelerinden Ayıran Kanıtlar

Aslında yukarıda ele alınan ve *Topkapı* ile *Ali Paşa* ailelerinin her birini diğer ailelerden ayıran kanıtlar, aynı zamanda *Esed* ailesinin geldiği kolun bu iki aileden farklı olduğunu göstermektedir. Buna rağmen *Esed* ailesine özel birkaç kanıtı incelemek yerinde olacaktır.

---

[396] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 259[a]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 309[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 117[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 139[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 189[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 226[a]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 290[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 142[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 315[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 234[b]. *Esed* Ailesi için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 105[b]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 178[a].

[397] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 259[b]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 309[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 117[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 139[a]; **A.e.**, 111 Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 189[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 223[b]-224[a]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 291[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 242[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 316[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 235[a].

[398] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 106[b]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 178[b].

Hatalardan müstensih notlarına ve hamişte yer alan bilgilere kadar tam bir benzerlik arz eden *Esed* ve *Âtıf* nüshalarının oluşturduğu *Esed* ailesini diğer ailelerden ayıran birçok ortak ilave ve hata vardır. Örneğin *Diyât ve Kısâs* başlığında sadece bu iki nüshanın asıl metninde yer alan ve müstensih ilavesi olduğu anlaşılan bir açıklama mevcuttur.[399] Metinde geçen bir terimi açıklayan bu ilave, aşağıdaki meselede altı çizili olarak verilmiştir.

وروى ابن سماعة عن أبي يوسف في رجل به سلعة أو حجر... قال: إن كان فعل أحد فنجا فلا بأس به بأن يفعله. والسلعة الورم ينتشر ويخرج منه شيء كالحب.

Yine diğer ailelerden farklı olarak sadece *Esed* ailesinde yer alan ifadelere, sırasıyla *Vedî'a*,[400] *Vekâle*[401] ve *Mesâilü şettâ müteferrika*,[402] başlıkları altında geçen ilaveler örnek gösterilebilir. Söz konusu ilaveler altı çizili olarak verilmiştir.

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل أودع عند رجل وديعة فجاء بها المودع فوضعها في منزل المودع... ولو كانت عارية فلا ضمان عليه في جميع ذلك.

وعن الحسن بن زياد في رجل أمر رجلاً بأن يشتري له جارية بألف فاشتراها، ثم إن البائع وهب الألف للوكيل، فللوكيل أن يرجع على الآمر بألف أخرى.

وسئل سفيان الثوري عن رجل وهب لرجل ثوبا ثم اختلسه منه فاستهلكه قال على الواهب قيمته. فإن قيل: أليس لو أراد أن يرجع في الهبة كان له ذلك، قال: ليس الارتجاع إلا عند القاضي...

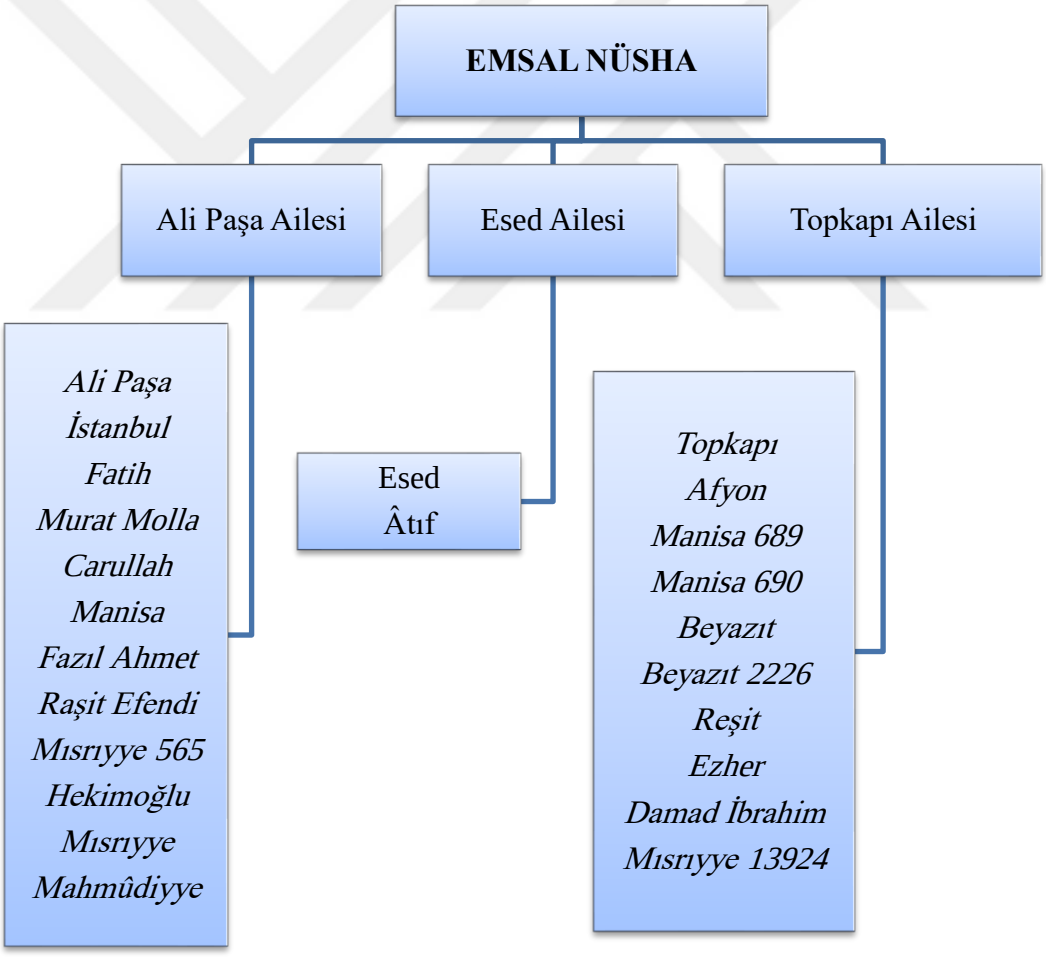
Kitâbü'n-Nevâzil nüshalarında sayıca burada ele alınamayacak kadar fazla olan ve yukarıda sadece birkaç örnek vermekle yetindiğimiz ayırıcı ve bağlayıcı hata,

[399] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 50[b]-51[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 151[a].
[400] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 60[b]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 155[b].
[401] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 97[b]-98[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 174[a].
[402] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 174[b]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 213[a-b].

ilave, eksik ve benzerlikler, mevcut nüshaların *Ali Paşa*, *Esed* ve *Topkapı* aileleri olmak üzere üç ana aileye ayrıldığının somut kanıtlarındandır.

Ali Paşa ailesini oluşturan nüshalar *Ali Paşa*, *İstanbul*, *Fatih*, *Murat Molla*, *Carullah*, *Manisa*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi*, *Mısrıyye 565*, *Hekimoğlu*, *Mısrıyye* ve *Mahmûdiyye* nüshalarıdır. *Esed* ailesini temelde *Esed* nüshası, eksik olduğu yerlerde ise *Âtıf* nüshası oluşturmaktadır. *Topkapı* ailesi nüshaları ise şunlardır: *Topkapı*, *Afyon*, *Manisa 689*, *Manisa 690*, *Beyazıt*, *Beyazıt 2226*, *Reşit*, *Ezher*, *Damad İbrahim* ve *Mısrıyye 13924* nüshaları (bkz. Şekil 3).

Şekil 3: *Kitâbü'n-Nevâzil* Nüshalarının Üye Olduğu Aileler



2.1.2. Ali Paşa Ailesi Soyağacı Şeması

Nüshaları ana ailelerine ayırdıktan sonra her bir ailenin kendi içindeki nüsha soy bağlarını incelemek ve tespit etmek gerekir. Böylece ailelerin müşterek sanal

metinleri, hiçbir önemli nüshayı inşa faaliyetinin dışında tutmadan oluşturulabilir. Yapılan inceleme sonrası *Ali Paşa* ailesi nüshalarının, iki farklı asıldan istinsah edildiği tespit edilmiştir. Başka bir ifadeyle söz konusu nüshalar iki asıldan, bu iki asıl da müşterek bir asıldan türetilmiştir. İki asıldan ilki *Ali Paşa* kolu diğeri *İstanbul* kolu olarak anılacaktır. *Ali Paşa* ailesinin alt-emsal nüshasını inşa etmek için ilk olarak söz konusu ailenin *Ali Paşa* ve *İstanbul* kollarının kayıp metinlerini, ardından bu iki kayıp metnin müşterek metnini inşa etmek gerekir.

Ali Paşa ailesinin iki kola ayrıldığını gösteren birçok kanıt vardır. Örneğin *Te'vîlât* başlığı altında yer alan "veled-i zinâ" meselesinde aşağıda altı çizili ifade *Ali Paşa* koluna ait tüm nüshalarda mevcut iken[403] *İstanbul* kolu nüshalarında yer almamaktadır.[404]

وسئل أبو نصر عن تفسير قول النبي صلى الله عليه وسلم: ولد الزنى شر الثلاثة... فأتى أمه فسألها فقال لها: اصدقيني وهيبها. فقالت: صدق الرجل، كان أبوك صاحب مال وما كان له ولد، وما أردت أن يخرب بيتي فأتيت برجل فواقعني...

Diğer bir örnek ise *Vesâyâ* başlığındandır. Aşağıdaki paragraf *Ali Paşa* koluna üye tüm nüshalarda mevcut iken[405] *İstanbul* kolu nüshalarında atlanmıştır.[406]

[403] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 308[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 231[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 276[b]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 353[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 173[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 388[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 320[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 285[b].

[404] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 373[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 183[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 167[b].

[405] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 283[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 209[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 249[a]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 320[a-b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 158[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 352[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 388[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 259[a].

[406] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 341[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 149[a-b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 153[a].

ولو قال: أوصيت لفلان بألف درهم وهي جميع ما في هذا الكيس وفي الكيس أكثر من ألف درهم لم يكن له إلا ألف درهم. وإن كان في الكيس دنانير أو جواهر أو ليس فيه دراهم كان للموصى له ألف درهم من مال الميت.

Son olarak *Ali Paşa* kolu nüshalarının tamamında *Sulh* başlığındaki "duvar" meselesinin ikinci satırından başlamak suretiyle yaklaşık bir sayfalık bölüm eksiktir.[407] Ancak bu bölüm istisnasız tüm *İstanbul* nüshalarında mevcuttur.[408] Söz konusu bölüm aşağıdaki metinde altı çizili ifadelerin arasında bulunmakta ve dört meseleyi ilgilendirmektedir. Bölümde birinci meselenin çoğu, ikinci ve üçüncü meselelerin tamamı ve dördüncü meselenin baş tarafı *Ali Paşa* kolu nüshalarında atlanmıştır.

وسئل محمد بن شجاع عن رجل له حائط ووجهه في دار رجل... قلت: فإن انهدم الحائط ووقع الطين.... فسقط الحائط فبناه.

Bu örnekler, bağlayıcı ve ayırıcı özellikler olduklarından söz konusu aileye üye nüshaların doğdukları kolları belirlemede oldukça önemlidir. Bu örneklerden yola çıkarak *Ali Paşa* ailesinin kendi içerisinde *Ali Paşa* ve *İstanbul* olmak üzere iki kola ayrıldığını söylemek mümkündür. Bu kollara göre nüsha dağılımı şu şekildedir: *Ali Paşa*, *Carullah*, *Manisa*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi*, *Mısrıyye 565*, *Hekimoğlu*, *Mısrıyye* ve *Mahmûdiyye* nüshaları *Ali Paşa* ailesinin *Ali Paşa* kolunu; *İstanbul*, *Fatih* ve *Murat Molla* nüshaları ise *İstanbul* kolunu oluşturmaktadır (bkz. Şekil 4). Şimdi bu iki kolun kendi içinde nüsha soy ilişkilerini tespit edelim.

[407] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 290[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 215[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 256[b]-257[a]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 328[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 162[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 361[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 266[a].

[408] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 349[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 158[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 157[a].

Şekil 4: *Ali Paşa* Ailesi Soyağacı Şeması

2.1.2.1. Ali Paşa Ailesi: Ali Paşa Kolu Nüshalarının Soyağacı Şeması

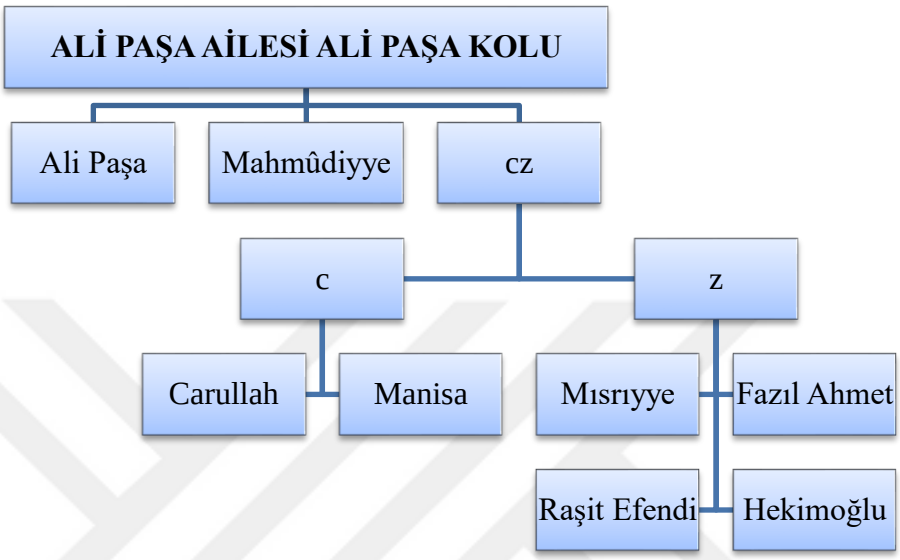
Ali Paşa ailesinin *Ali Paşa* koluna üye olduğunu tespit ettiğimiz dokuz nüshadan *Mısrıyye 565* nüshası okunaksız olduğu için bu aşamada elenecektir. Bundan dolayı bu kolun metnine ulaşmak için *Ali Paşa*, *Carullah*, *Manisa*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi*, *Hekimoğlu*, *Mısrıyye* ve *Mahmûdiyye* olmak üzere sekiz nüshadan istifade edilecektir.

Söz konusu ailenin *Ali Paşa* kolunun üç alt-kola bölündüğü kanaatindeyiz. Birinci alt-kolu *Ali Paşa*, ikincisini *Mahmûdiyye* üçüncüsünü (cz) ise *Mısrıyye*, *Carullah*, *Manisa*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarının müşterek metni temsil etmektedir. Bu üçüncü alt-kol da iki dala (c ve z) ayrılmıştır. İlki *Carullah* ve *Manisa* nüshalarını; diğeri *Mısrıyye, Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarını ihtiva etmektedir (bkz. Şekil 5).

Ali Paşa koluyla ilgili yaptığımız bu soy dağılımının kanıtlarını sunmaya gelince ilk olarak *Carullah*, *Manisa*, *Mısrıyye*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarının neden *Ali Paşa* ve *Mahmûdiyye* nüshalarından farklı bir asla

sahip oldukları üzerinde durulacaktır. Akabinde söz konusu altı nüshanın üç farklı dala ayrılma sebepleri izah edilecektir.

Şekil 5: *Ali Paşa* Ailesi *Ali Paşa* Kolu Soyağacı Şeması



Ali Paşa ve *Mahmûdiyye* nüshaları hem birbirinden hem de yukarıdaki altı nüshadan farklı asıllara sahiptir. *Carullah*, *Manisa*, *Mısrıyye*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarının asıllarının *Ali Paşa* ve *Mahmûdiyye* nüshalarından farklı olduğunu birçok kanıt ortaya koymaktadır.

Men tekelleme bi kelâmin yekûnü küfran ev lâ yekûnü başlığında yer alan "hanımıyla kavga eden adam"[409] meselesinden hemen sonra gelen aşağıdaki fetva, *Ali Paşa* ve *Mahmûdiyye* nüshalarında mevcut iken[410] altı nüshalık grubun hiçbir üyesinde yer almaktadır.[411]

وسئل أيضا عن رجل مر على مؤذن وهو يؤذن فقال له: كذبت. قال: يكفر.

[409] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وسئل أبو القاسم عن رجل تشاجر مع امرأته". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 299[a].
[410] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 299[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 309[b].
[411] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 222[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 266[a]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 339[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 167[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 374[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 275[a].

Bu ortak hatanın sadece söz konusu altı nüshada bulunması bunların aynı asıldan istinsah edildiği bilgisini açıkça vermektedir. Diğer örnek ise söz konusu nüshalarda mevcut fakat diğer iki nüshada bulunmayan bir cümledir. *Carullah, Manisa, Mısrıyye, Fazıl Ahmet, Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarının tamamında yer alan[412] aşağıda altı çizili cümle *Ali Paşa* ve *Mahmûdiyye* nüshalarında atlanmıştır.[413]

وقال أبو نصر: سألت محمد بن سلمة عن وصي باع تركة الميت لإنفاذ الوصية... فالوصي لو عزم على ترك الخصومة وجحد البيع صار جحودا.

Carullah, Manisa, Mısrıyye, Fazıl Ahmet, Raşit Efendi ve *Hekimoğlu* nüshalarının aynı gruba (cz) ait olduğu tespit edildikten sonra bunların kendi içinde ayrıldığı dallar incelenecektir. Bu grubu, aralarında tesadüf kabul edilemeyecek kadar ortak hatalar ve benzerlikler bulunan *Carullah-Manisa* (c) ve *Mısrıyye-Fazıl Ahmet-Raşit Efendi-Hekimoğlu* (z) nüshalarının oluşturduğu iki dal temsil etmektedir.

Carullah ve *Manisa* nüshalarını diğerlerinden ayıran çok sayıdaki örneklerden birisi *Vesâya* başlığında "varislerin dirhemlerini kullanma"[414] meselesinden sonra gelen aşağıdaki meselenin, söz konusu iki nüsha hariç[415] *Ali Paşa* ailesi içindeki tüm nüshalarda yer almasıdır.[416]

---

[412] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 203[a-b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 241[a-b]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 311[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 153[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 341[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 252[a].

[413] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 276[b]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 277[b].

[414] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وسئل محمد بن سلمة عن الوصي إذا استعمل دراهم الورثة". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 271[b].

[415] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 199[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 236[a].

[416] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 271[b]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 305[a-b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 150[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 334[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 247[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 274[a].

وسئل عن رجل مات وترك ابنين وأوصى بوصايا وأوصى إلى أحد ابنيه ولم يوص إلى الآخر فأحب الذي لم يوص إليه أن يعلم مقدار المال وكم الوصايا. قال محمد بن سلمة: له أن يعلم ذلك.

Yine *Şirb* başlığı altında yer alan aşağıdaki meselede altı çizili ifadenin *Carullah* ve *Manisa* nüshalarında yer almamaktadır.[417] Diğer nüshalarda ise bu ifade mevcuttur.[418]

وسئل بعضهم عن حائط لرجل باع نصفه... ويخرق ضفة النهر المشترك ليس له ذلك، وإن اتخذ في حد نفسه مفتحا من غير أن يخرق ضفة النهر المشترك لم يمنع من ذلك.

Son bir örnek ise *Tenbîhü'l-mücîb ve tashîhü'l-cevâb* başlığı altındaki meseledir. Altı çizili ifade tüm nüshalarda aşağıda verilen şekliyle yer alırken[419] sadece *Carullah* ve *Manisa* nüshalarında parantez içindeki haliyle yazılmıştır.[420]

وإذا سئل عن رجل دفع إلى صباغ ثوبا ليصبغه... وإن صبغه بعد الجحود (وإن جحده بعد أن صبغه) فصاحب الثوب بالخيار.

Carullah ve *Manisa* nüshalarının birbirinden değil de aynı asıldan istinsah edildiklerine dair birçok kanıt vardır. Aynı yılda istinsah edilen bu iki nüshanın ilkinin yazımı Recep; diğerinin ise Şaban ayında tamamlanmıştır. Bundan dolayı *Carullah* nüshasının *Manisa* nüshasından istinsah edilmiş olması pek muhtemel değildir. *Manisa* nüshasının *Carullah* nüshasından istinsah edilmediğini kanıtlayan ilaveler vardır. *Manisa* nüshasında *Carullah* nüshasında yer almayan ilaveler,

[417] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 194[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 230[b].
[418] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 266[a]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 299[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 146[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 326[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 241[b]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 268[a].
[419] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 297[b]; **A.e.**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 338[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 167[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 372[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 273[b]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 306[b].
[420] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 221[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 264[b].

birincisinin ikincisinden istinsah edilmiş olma ihtimalini ortadan kaldırmaktadır. Çünkü ilke olarak müstensih kendinden bir ilave yapamaz. Burada iki örnek vermekle yetineceğiz.

Vekâlet başlığında yer alan aşağıdaki meselede altı çizili ifade *Carullah* nüshasında atlanmıştır.[421] Ancak *Manisa* nüshasında yer almaktadır.[422]

وسئل أبو بكر عن رجل وكل وكيلاً بأن يبيع عبداً له... قال: ليس للوكيل أن يبيعه بألف درهم.

İkinci örnek *Vakıf* başlığındadır. Aşağıdaki fetvada altı çizilen ifade *Manisa* nüshasında yer alırken[423] *Carullah* nüshasında atlamıştır.[424]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل باع أرضا ثم قال: إني كنت وقفتها... قال الفقيه: وبه نأخذ.

Mısrıyye, Fazıl Ahmet, Raşit Efendi ve *Hekimoğlu* nüshalarının oluşturduğu dalı diğer daldan ayıran birçok örnek vardır. Örneğin *Târîh* başlığının son paragrafında aşağıda altı çizili ifade, tüm nüshalarda bulunmasına karşın[425] *Mısrıyye, Fazıl Ahmet, Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarında yer almamaktır.[426] Yine parantez içindeki cümle sadece bu dört nüshada yer almaktadır.[427]

ثم مات الفقيه أبو العلاء أحمد بن كثير وهو صاحب أبي بكر الإسكاف في المحرم سنة ثمان وثلاث مئة، ثم توفي الفقيه أبو ؟؟؟ رحمه الله وهو صاحب الفقيه أبو جعفر في رجب سنة إحدى وثمانين

[421] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 184[a].
[422] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 216[b].
[423] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 200[b].
[424] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 170[b].
[425] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 322[b]; Carullah, nr. 960, vr. 244[a]; Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 292[b].
[426] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 370[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 182[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 412[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 300[b].
[427] Söz konusu dört nüsha için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 370[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 182[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 412[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 300[b]. Kolun diğer nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 322[b]; **A.e.**, Carullah, nr. 960, vr. 244[a]; Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 292[b].

وثلاث مئة، ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى رحمه الله سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة. (رحمة الله عليهم أجمعين).

Ayrıca söz konusu başlığın elimizdeki tüm nüshalarda *Târîh* şeklinde yazılmasına karşın[428] sadece bu dört nüshada *Tevârîh* olarak yazılması;[429] başlıktan hemen önceki rahmet duasının tüm nüshalarda rahimehü'l-lâh şeklinde; [430] söz konusu dört nüshada ise aşağıdaki ifadelerle yazılması[431] bu dört nüshanın aynı asıldan türetildiğinin güçlü kanıtlarındandır.

رحمة الله عليه ورضوانه والله أعلم.

Bir başka örnek ise *Tenbîhü'l-mücîb ve tashîhu'l-cevâb* başlığında yer almaktadır. "İmam"[432] meselesinde diğer nüshalarda yer almayan[433] aşağıda altı çizili hatalı cümle sadece *Mısrıyye, Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarında bulunmaktadır.[434]

فإن كان القوم نووا بالذي قدموه الاقتداء ثم نوى الآخر الإمامة فإن نوى الآخر الإمامة فإن صلاة الذين اقتدوا به جائزة...

[428] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 321[a]; Carullah, nr. 960, vr. 342[b]; Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 291[a].
[429] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 369[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 181[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 409[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 299[a].
[430] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 321[a]; Carullah, nr. 960, vr. 342[b]; Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 291[a].
[431] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 369[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 181[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 409[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 299[a].
[432] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "ولو أن إماما صلى بقوم ركعة". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 294[a].
[433] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 294[a]; **A.e.**, Carullah, nr. 960, vr. 218[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 260[b]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 352[a].
[434] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 333[b]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 164[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 366[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 269[b].

Diğer örnek *Da'vâ* başlığındadır. Aşağıdaki meselede[435] altı çizili ifade sadece *Mısrıyye*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarında mevcuttur.[436]

وسئل أبو بكر عن رجل خاصم رجلا بألف درهم... حتى يأتي المدعي البينة، فلم يأت البينة...

Burada ele alacağımız son örnek ise *Serika ve Hudûd* başlığında yer alan aşağıdaki meseledir.[437] Metindeki altı çizili ifade ailenin diğer nüshalarında mevcut iken[438] söz konusu dört nüshanın hiçbirisinde yer almamaktadır.[439]

... فإن مات واحد منهم والمولى حي، فإن المولى بالخيار في الباقين. فإن مات المولى عتق نصف كل واحد منهما، وإن مات أحد الباقين، والمولى حي عتق الثالث منهم.

Yukarıdaki kanıtlar ile *Mısrıyye*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarının aslının müşterek olduğu anlaşılmıştır. Elimizdeki verilere göre bu dört nüshanın hiçbiri diğerinden istinsah edilmemiştir. Bunu nüsha tarihleri ve her nüshada diğerlerinde yer almayan birtakım ilavelerin bulunması kanıtlamaktadır. Şöyle ki *Fazıl Ahmet* nüshası (1083) kronolojik olarak en eski tarihli nüsha olduğu için hiçbir nüshanın kopyası olamaz. *Raşit Efendi* nüshası (1092), *Fazıl Ahmet* nüshası hariç diğer nüshalardan daha önce yazıldığı için bunlardan istinsah edilmemiştir. *Hekimoğlu* nüshası (1101) ise *Mısrıyye* nüshasından (1104) istinsah tarihi gereğince yazılmış olamaz. Şu halde *Fazıl Ahmet* nüshanın diğerlerinin kopyası olup olmadığını ispat etmek gerekmez. Ancak *Raşit Efendi* nüshasının *Fazıl Ahmet* nüshasından; *Hekimoğlu* nüshasının hem *Fazıl Ahmet* hem de *Raşit Efendi*

[435] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 195[b].
[436] Söz konusu dört nüsha için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 213[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 105[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 234[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 176[b]. Kolun diğer nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 195[b]; **A.e.**, Carullah, nr. 960, vr. 131[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 165[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 191[a].
[437] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وعن الحسن بن زياد في رجل قال لمماليكه: أيّكم بشَّرني". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 262[a].
[438] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 261[b]; **A.e.**, Carullah, nr. 960, vr. 191[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 226[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 263[a].
[439] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 294[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 143[b]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 320[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 237[a].

nüshalarından ve *Mısrıyye* nüshasının *Fazıl Ahmet, Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarından istinsah edilip edilmediği araştırılmalıdır. Araştırma sonucu bu nüshaların hiçbirinin kopya olmadığı anlaşılmıştır. Bu iddianın birçok kanıtı olsa da burada her bir durum için birkaç örnek vermekle yetineceğiz.

Raşit Efendi nüshasında *Fazıl Ahmet* nüshasında yer almayan bazı ilaveler vardır. Örneğin *İcârât* başlığında yer alan "iki değirmenin kiralanması"[440] meselesinde aşağıda altı çizili ifade *Fazıl Ahmet* nüshasında eksik iken[441] *Raşit Efendi* nüshasında mevcuttur.[442]

... وهذا إذا كان في موضع يكون الحفر على المؤاجر ولو كان في موضع يكون الحفر على المستأجر فعليه الأجر كاملا...

Aynı başlık altında yer alan aşağıdaki meselede de altı çizili kelime *Raşit Efendi* nüshasında mevcut iken[443] *Fazıl Ahmet* nüshasında düşmüştür.[444]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر ساحة بين يدي حانوته... فمضت على ذلك مدة وأخذ الأجر...

Hekimoğlu nüshası, *Fazıl Ahmet* ve *Raşit Efendi* nüshalarında yer almayan bazı ifadeler içermektedir. Örneğin bir önceki meselede altı çizili kelime *Fazıl Ahmet* nüshasının aksine *Hekimoğlu* nüshasında mevcuttur.[445] Ayrıca aşağıdaki meselede altı çizili kelime *Hekimoğlu* nüshasında yer alırken[446] *Fazıl Ahmet* nüshasında eksiktir.[447]

وسئل بعضهم عن رجل استأجر ثوبا ليلبسه كل يوم بدانق... قال يجب عليه كل يوم دانق.

---

[440] Bu meselenin orijinali şu şekilde başlamaktadır: "وسئل الفقيه عن رجل استأجر طاحونين بالماء". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 166[b].
[441] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 178[a].
[442] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 88[a].
[443] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 88[a].
[444] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 178[b].
[445] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 198[a].
[446] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 198[a].
[447] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 178[b].

Yukarıda geçen "iki değirmenin kiralanması" meselesinde yer alan aşağıdaki cümlede altı çizili kelime *Raşit Efendi* nüshasında eksiktir.[448] Ancak bu kelime *Hekimoğlu* nüshasında yer almaktadır.[449]

فإن كان أجرهما متفاوتا فعليه أجر أكثرهما.

Yine aşağıdaki meselede yer alan altı çizili ifadeler *Raşit Efendi* nüshasında atlanmıştır.[450] *Hekimoğlu* nüshasında ise bu ifadeler yer almaktadır.[451]

وسئل عن رجل استكرى دابة ليسير فرسخا ...قال يجب من الكراء مقدار ما شرط...

Mısrıyye nüshasına gelince bu nüshada *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshalarında yer almayan birtakım ilaveler söz konusudur. *Fazıl Ahmet* nüshasında yer almayan ilavelere iki örnek vereceğiz. İlki *İcârât*[452] diğer *Vakıf*[453] başlıkları altındadır. Peş peşe vereceğimiz bu iki başlığa ait meselelerde altı çizili kelimeler *Fazıl Ahmet* nüshasında eksik iken[454] *Mısrıyye* nüshasında mevcuttur.[455]

قال الفقيه: إنما يجب أجر المثل إذا لم يعلم مقدار شرط الأول

وإن كان الواقف لم يشترط ذلك، فإن الإجارة جائزة.

Mısrıyye nüshasında yer alıp *Raşit Efendi* nüshasında yer almayan bazı ilaveler söz konusudur. Bunlardan birisi az önce verilen *Vakıf* meselesinde yer alan

[448] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 88[a].
[449] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 198[a].
[450] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 88[a].
[451] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 198[b].
[452] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر أجيرا ليحفظ كرمه". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 168[a].
[453] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وسئل أبو جعفر عن متولي الوقف إذا آجر الوقف مدة طويلة". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 248[b].
[454] Birinci mesele için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 180[a]. İkinci mesele için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 276[b]-277[a].
[455] Birinci mesele için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 152[a-b]. İkinci mesele için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 223[b].

altı çizili kelimedir.[456] Diğer bir örnek ise *İcârât* başlığında yer alan "üzerinde diken taşımak için kiralanan eşek"[457] meselesinde aşağıda geçen kelimedir. *Mısrıyye* nüshasında bulunan[458] bu kelime *Raşit Efendi* nüshasında atlanmıştır.[459]

وإن كان الحمار يقدر على مجاوزته... فإن عنف ذلك عليه في الضرب...

Hekimoğlu nüshasında bulunmayıp *Mısrıyye* nüshasında yer alan ilavelere ise aşağıdaki iki mesele örnek gösterilebilir.[460] *İcârât* başlığında yer alan ve peş peşe vereceğimiz bu iki meselede altı çizili ifadeler *Hekimoğlu* nüshasında yer almamaktadır.[461]

وقال الراكب بل استأجرتني لأحفظ السكان بدرهمين فهات الدرهمين.

قال الفقيه: إنما يجب أجر المثل إذا لم يعلم مقدار شرط الأول.

Yukarıda yer alan örnekler *Carullah*, *Manisa*, *Mısrıyye*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi* ve *Hekimoğlu* nüshaları için birleştirici; *Ali Paşa* ve *Mahmûdiyye* nüshaları için ayırıcı özelliklerdir. Bundan dolayı bu iki nüshayı diğerlerinden ayıran özelliklere örnek verilmeyecektir. Ancak *Ali Paşa* ve *Mahmûdiyye* nüshalarının birbirinden farklı asıllardan istinsah edildiğini gösteren kanıtlara ihtiyaç vardır. *Ali Paşa* nüshası elimizdeki en eski nüsha olsa da *Mahmûdiyye* nüshasının istinsah tarihi belli olmadığı için teorik olarak her iki nüshanın diğerinden kopyalanmış olma ihtimali vardır. Bundan dolayı her bir nüshada diğerinde bulunmayan ilaveler aranacak ve böylece iki nüshanın birinin asıl, diğerinin kopya olduğu ihtimali

[456] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 223[b]; Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 135[a].

[457] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حمارا ليحمل عليه الشوك". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 169[a].

[458] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 153[b].

[459] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 90[a].

[460] Birinci mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وروى نصير عن بشر بن غياث في رجل ركب على سفينة". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 167[b]. İkinci meselenin başlangıcı ise şöyledir: "وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر أجيرا ليحفظ كرمه". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 168[a].

[461] Birinci mesele için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 199[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 152[a]. İkinci mesele için bkz. **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 199[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 223[b].

ortadan kalkacaktır. Hemen hemen her varakta çeşitli çaplarda farklılıklar yer aldığından burada birkaç örnek vermekle yetineceğiz.

Sırasıyla *Edebü'l-kâdî*[462] ve *Te'vîlât*[463] başlıklarında ilki *Ali Paşa* nüshasına diğeri *Mahmûdiyye* nüshasına ait olan alttaki ifadeler her iki nüshada da farklı verilmiştir.

علي باشا: "قال في خصمين تشاتما"؛ المحمودية: "قال جاء خصمان تشاتما".

علي باشا: "باب التأويلات: وسئل نصير عن معنى قوله تعالى أنا عن ظن عبدي بي"؛ المحمودية: "باب التأويلات: وسئل نصير عن معنى قول النبي صلى الله عليه وسلم قال الله تعالى أنا عند ظن عبدي بي".

Aynı başlık ve sayfalarda yer alan aşağıda altı çizili ifadeler[464] *Ali Paşa* nüshasında yer almazken *Mahmûdiyye* nüshasında mevcuttur.

وإن فعل أحدهما بصاحبه فنهاه فلم ينته فإنه يعاقبه إذا طلب صاحبه.

حلالها حساب أي يحاسب.

İlki *Bâbün mine'salâ*[465] diğeri *Te'vîlât*[466] başlıklarında yer alan aşağıda altı çizili ifadeler ise yukarıdaki durumun aksine *Mahmûdiyye* nüshasında atlanmış olup *Ali Paşa* nüshasında yer almaktadır.

---

[462] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "باب أدب القاضي قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 193[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 188[b].

[463] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 266[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 308[b]; Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 266[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 325[b].

[464] Birinci mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "باب أدب القاضي قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 266[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 193[a]; Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 266[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 188[b]. İkinci meselenin başlangıcı ise şu şekildedir: "باب التأويلات سئل نصير رحمه الله". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 266[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 308[b]; Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 266[a]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 325[b].

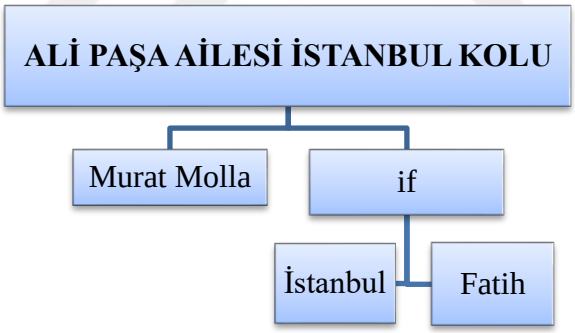
وأما إذا أراد أن يخرج من المصر في يومه ذلك.

قال الفقيه أبو الليث: وقد قيل حلالها حساب يحاسب من أن اكتسب.

2.1.2.2. Ali Paşa Ailesi: İstanbul Kolu Nüshalarının Soyağacı Şeması

Ali Paşa ailesinin ikinci kolu olan *İstanbul* kolu üç nüshadan oluşmaktadır. Bunlar *İstanbul* (501-600), *Fatih* (619) ve Murat *Molla* (717) nüshalarıdır. *İstanbul* kolunun diğer koldan ayrıldığını kanıtlayan örneklerin bir kısmının daha önce ele alınmasından dolayı burada sadece kol içinde yer alan nüshaların birbirleriyle olan bağları üzerinde durulacaktır. Araştırma sonucu söz konusu ailenin *İstanbul* kolu iki alt-kola ayrılmaktadır. İlki *Murat Molla* nüshasının diğeri ise *İstanbul* ve *Fatih* (if) nüshalarının temsil ettiği alt-kollardır (bkz. Şekil 6).

Şekil 6: *Ali Paşa* Ailesi *İstanbul* Kolu Soyağacı Şeması



İstanbul ve *Fatih* nüshalarını *Murat Molla* nüshasından ayıran birçok farklılık (müşterek hatalar, ilaveler ve eksikler) vardır. Burada bunlardan bir kısmı ele alınacaktır. Örneğin *Şehâdât* başlığında[467] aşağıda altı çizili ifade *İstanbul* ve *Fatih*

[465] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "باب من الصلاة سئل أبو بكر الإسكاف". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 307[b]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 319[b].

[466] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "باب التأويلات سئل نصير رحمه الله". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 308[b]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 325[b].

[467] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وذكر عن شداد بن حكيم أنه خرج حاجا". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 227[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 37[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 101[b].

nüshalarından farklı olarak *Murat Molla* nüshasında parantez içindeki şekliyle yazılmıştır.

... قال: إني رأيته (ألم تر) يحاسب أمه في النفقة في الطريق...

Diyât başlığında aşağıda altı çizili ifade *İstanbul* ve *Fatih* nüshalarında yer alırken *Murat Molla* nüshasında düşmüştür.[468]

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة في رجل حلق لحية رجل كوسج فلم ينبت...

Bir başka örnek ise *Serika ve Hudûd* başlığındadır. Bu başlık altında yer alan aşağıda altı çizili ifadedeki kelimelerin sıralaması sadece *Murat Molla* nüshasında parantez içindeki gibidir.[469]

وسئل أبو القاسم عن الساحر هل يقتل أو تقبل توبته (تقبل توبته أو يقتل)؟

Son olarak *Hibe ve Sadaka* başlığı altında yer alan altı çizili ifade yine *İstanbul* ve *Fatih* nüshalarından farklı olarak *Murat Molla* nüshasında parantez içindeki şekliyle yazılmıştır.[470]

وروي عن النبي صلى الله عليه وسلم أنه قيل له: قد كثر السُّؤَّال (إن السُّؤَّال قد كثروا) فمن نعطي؟

Ayrıca *Murat Molla* nüshasında, *İstanbul* ve *Fatih* nüshalarında yer almayan birçok ifade vardır. Örneğin ilki *Ğasb ve Damân*[471] diğeri *Vasiyye*[472] başlıkları

[468] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 258[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 68[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 116[a].
[469] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 262[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 72[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 117[b].
[470] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 275[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 84[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 123[b].
[471] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وسئل أبو بكر عن رجل كفن في ثوب غصبه". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 255[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 64[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 114[b].
[472] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يطين قبره". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 334[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 142[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 151[a].

altında yer alan aşağıda altı çizili ifadeler *İstanbul* ve *Fatih* nüshalarında atlanmış iken *Murat Molla* nüshasında yer almaktadır.

... وإن كان بعد الثلاث فليس له أن ينبش القبر.

قال: الوصية باطلة. قيل أرأيت إن أوصى بأن يدفع إلي إنسان قرأ على قبره القرآن قال الوصية باطلة.

Bunlar ve bunlar gibi birçok örnek *İstanbul* ve *Fatih* nüshalarının müşterek olduğunu kanıtlamaktadır. Kronolojik olarak *İstanbul* nüshası daha eski olduğu için *Fatih* nüshasının kopyası olamaz. *Fatih* nüshası ise her ne kadar *İstanbul* nüshasından daha geç bir tarihte yazılsa da kopya nüsha niteliği taşımamaktadır. Çünkü *İstanbul* nüshasında yer almayan birçok ilave ihtiva etmektedir. Örneğin her ikisi de *Ğasb ve Damân* başlığı altında yer alan aşağıdaki iki meselenin birincisinin[473] çoğu (altı çizili kısım); başlangıç kısmını vermekle yetindiğimiz ikincisinin[474] ise tamamı *İstanbul* nüshasında düşmüş iken *Fatih* nüshasında yer almaktadır.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن بقرة في أرض رجل فطردها صاحب الزرع حتى أخرجها من زرعه فجاء ذئب فأكلها، قال يغرم صاحب الزرع قيمة البقرة. قيل: فإن ساقها وأراد أن يردها على صاحبها فعطبت في الطريق حتى انكسرت رجلها، قال: يضمن

وسئل محمد بن الحسن عن رجل دفع إلى رجل عشرة دراهم وقال: خمسة منها هبة لك...

2.1.3. Esed Ailesi Soyağacı Şeması

Kitâbü'n-Nevâzil'in en kaliteli nüshalarını içeren bu aileyi temelde bir nüsha temsil etmektedir. 579 tarihinde istinsah edilen ve elimizdeki en eski ikinci nüsha konumunda olan bu nüsha *Esed* nüshasıdır. Söz konusu nüshada önemli eksikler

[473] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 250[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 59[b].
[474] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 251[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 60[b].

olmasından dolayı özellikle bu eksiklerin olduğu bölümlerde onun çok sağlam bir kopyası olan *Âtıf* (801-900) nüshasına başvurmak kaçınılmaz olmuştur. Bu sebeple *Esed* ailesini temelde bir, pratikte iki nüsha oluşturmaktadır.

Esed ailesini, *Ali Paşa* ve *Topkapı* ailelerinden ayıran örnekler/kanıtlar daha önce ele alındığından burada *Esed* ailesini diğerlerinden ayıran özellikler değil; aile içindeki nüshaların birbirleriyle olan soy bağı araştırılacaktır. İnceleme sonucu *Âtıf* nüshasının *Esed* nüshasının bir kopyası olduğu kanaatine varılmıştır. Şöyle ki *Âtıf* nüshası *Esed* nüshasının tüm hatalarını ve buna ek olarak kendi özel hatalarını içermektedir. Ayrıca bu nüshada *Esed* nüshasında yer almayan hiçbir ilave bulunmamaktadır.

Âtıf nüshasının, *Esed* nüshasında yer alan en kritik hataları dahi olduğu gibi aktardığını kanıtlayan örneklerden birisi *Zebh ve Dahâyâ*;[475] bir diğeri ise *Mudârabe*[476] başlıkları altında yer almaktadır. Buradaki iki özel isim, *Esed* nüshasında hatalı yazılmıştır. *Âtıf* nüshası da bu hataları tekrar etmiştir. Birinci meselede tüm nüshalarda doğru olarak "Ebû Bekir" şeklinde geçen isim bu iki nüshada sehven "Ebû Muhammed" olarak yazılmıştır. İkinci meselede ise doğrusu "Abdullah b. Abbâs" olan isim yine söz konusu iki nüshada "Abdullah b. Amir" olarak geçmektedir.

Esed ve *Âtıf* nüshaları müstensih notlarında ve hamişte yer alan bilgilerde dahi tam bir benzerlik arz etmektedir. Örneğin daha önce de değinildiği üzere *Diyât ve Kıssâs* başlığındaki meselenin[477] sonunda sadece bu iki nüshada ve asıl metinde yer alan; fakat müstensih ilavesi olduğu anlaşılan bir açıklama mevcuttur.

[475] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وسئل أبو بكر عن الأضحية إذا كانت بالرستاق". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 39[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 144[b].
[476] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "باب المضاربة قال أبو بكر الإسكاف: الدليل على جواز المضاربة". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 27[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 137[b].
[477] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 50[b]-51[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 151[a].

Yine *Vedî'a ve 'Âriye* başlığında[478] her iki nüshada da varak hamişinde yer alan ortak bir açıklama göze çarpmaktadır. Hiçbir nüshada yer almayan söz konusu açıklama aşağıda parantez içinde verilmiştir.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استعار من رجل دارا فسكنها وبنى فيها بالرَّهْص (وهو عماد الحائط)...

Sağlam bir nüsha olsa da *Âtıf* nüshasının kendine özel birtakım hataları vardır. Örneğin ilki *Müzâraa*;[479] diğeri *Zebh ve Dahâyâ*[480] başlıkları altında yer alan meselelerde altı çizili ifadeler *Âtıf* nüshasında düşmüştür.

وقال أبو سليمان أرض الموات إذا بنى الرجل حولها فهي له وكذلك إن كربها. قال الفقيه وإنما يصير الملك له بأحد أشياء ثلاثة إما أن يبني حولها أو يكربها أو يجري إليها الماء.

وسئل أبو بكر عن رجل ذبح فقال بسم الله ومحمد رسول الله. قال: إذا ذكر بالخفض لا يجوز وهو أن يقول بسمِ الله ومحمدٍ رسول الله.

Sonuç olarak *Esed* ailesinin alt-emsal nüshasını oluşturmak için temelde *Esed* nüshası referans alınacak olup bu nüshada yer almayan bölümlerde *Âtıf* nüshasına başvurulacaktır.

2.1.4. Topkapı Ailesi Soyağacı Şeması

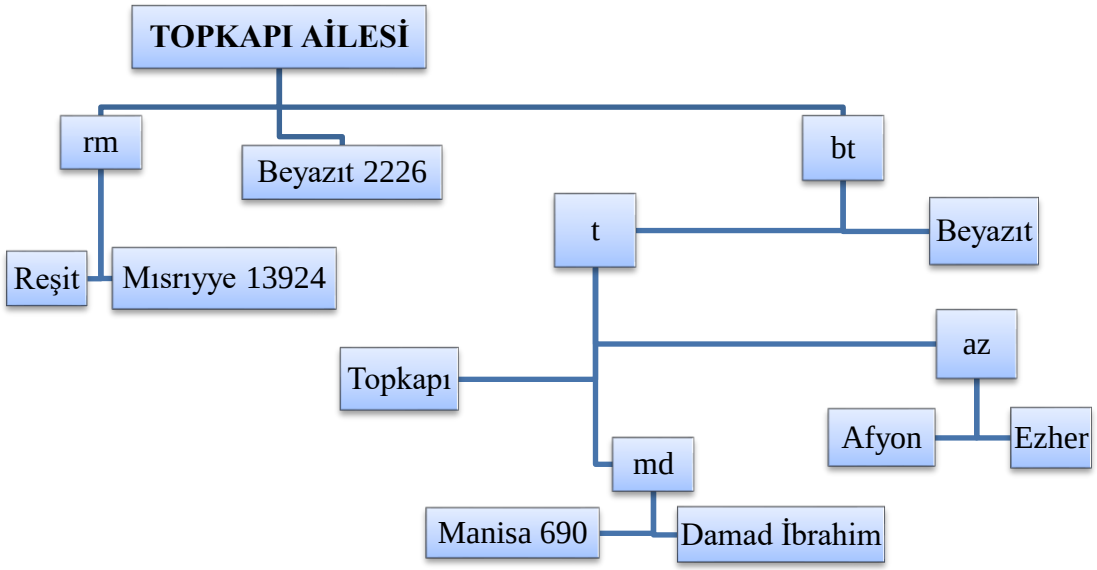
Kitâbü'n-Nevâzil'in emsal nüshasını oluşturmak için başvuracağımız son sanal metin *Topkapı* ailesi nüshalarının müşterek metnidir. Aile içerisinde yer alan ve kopya nüsha vasfı taşıdığı anlaşılan *Fatih 2414* (985), *Murat Molla 1180* (979) ve *Damad İbrahim 725* (1033'ten önce) nüshalarının yanı sıra son yarısından fazlası eksik olan *Manisa 689* (826) nüshası elendikten sonra *Topkapı* ailesine ait alt-emsal

[478] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 57[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 153[b].
[479] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 5[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 126[a].
[480] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 34[b]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 141[b].

nüsha inşasında *Topkapı* (617), *Afyon* (701-800), Ma*nisa 690* (860), *Beyazıt* (901'den önce), *Beyazıt 2226* (949), *Reşit* (970), *Ezher* (1062), *Damad İbrahim* (1103) ve *Mısrıyye 13924* nüshaları esas alınacaktır.

Daha önce *Topkapı* ailesini diğer ailelerden ayıran örnekler/kanıtlar ele alındığından burada aile içerisindeki soy ilişkileri incelenecektir. Nüshalar üzerinde yaptığımız inceleme sonucu *Topkapı* ailesindeki nüshaların üç kola ayrıldığı görülmektedir. İlk kolun (rm) temsilcileri *Reşit* ve *Mısrıyye 13924* nüshalarıdır. İkinci kolu ise *Beyazıt 2226* nüshası tek başına temsil etmektedir. Son kol (bt) iki alt-kola bölünmüştür. Birinci alt-kolun metnine sadece *Beyazıt* nüshasıyla ulaşılabilir. *Topkapı*, *Afyon*, Ma*nisa 690*, *Ezher* ve *Damad İbrahim* nüshalarından oluşan beş nüshalık grup ise ikinci alt-kolu (t) oluşturmaktadır. Bu ikinci alt-kol da kendi içinde üç dala ayrılmıştır. Birincisinin tek temsilcisi *Topkapı* nüshasıdır. İkinci dalın (az) metnini *Afyon* ve *Ezher*; üçüncüsünün (md) ise *Manisa 690* ve *Damad İbrahim* nüshaları oluşturmaktadır. (bkz. Şekil 7).

Şekil 7: *Topkapı* Ailesi Soyağacı Şeması



Bu bilgi ve sonuçların kanıtlarına gelince ilk olarak *Reşit* ve *Mısrıyye 13924* nüshalarını diğerlerinden ayıran örneklerin bir kısmı değerlendirilecektir. Her iki nüshada da bölüm başlıkları Bâb terimiyle ifade edilirken özellikle mesele başlarında yer alan ve daha önce adı zikredilen fakihlerin ismi genellikle atlanmıştır. Bu

benzerliklerin yanında iki nüsha adına birçok birleştirici hata söz konusudur. Örneğin her iki nüshada da *Mesâilü şettâ müteferrika* ve *Târîh* başlıkları arasındaki altı başlık eksiktir.[481]

Yine tüm nüshalarda *Vakıf* başlığında yer alan ve aşağıda başlangıç kısmı verilen fetvadan sonra altı çizili mesele gelmektedir.[482] Ancak sadece *Reşit* ve *Mısrıyye 13924* nüshalarında söz konusu fetvayı parantez içindeki mesele takip etmektedir.[483]

وسئل أبو القاسم عن رجل جعله الحاكم قيما على غلات المسجد الجامع...

وسئل عن مسجد له مستغلات وأوقاف، أيجوز للقيم أن يشتري من غلاته الحصير...

(وسئل أبو جعفر عن مسجد بابه على مهب الريح فيصيب المطر باب المسجد...)

Diyât ve Kısâs başlığında aşağıda altı çizilen ifadeler diğer tüm nüshalardan farklı olarak[484] yine sadece *Reşit* ve *Mısrıyye 13924* nüshalarında parantez içindeki gibi geçmektedir.[485]

وسئل شداد بن حكيم عن امرأة أراد أن يستكرهها رجل (راودها رجل عن نفسها) هل لها أن تقاتله (تقتله)؟ قال: لها أن تقاتله (تقتله) وكذلك الغلام.

---

[481] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 195[b]-197[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 474[b]-478[a].

[482] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 227[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 200[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 277[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 223[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 29[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 159[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 245[a].

[483] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 151[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 114[b].

[484] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 210[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 87[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 259[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 208[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 23[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 148[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 227[b].

[485] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 139[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 344[a].

Serika ve Hudûd başlığında da aşağıda altı çizilen ifade yalnızca *Reşit* ve *Mısrıyye 13924* nüshalarında parantez içindeki gibi yazılmıştır.[486]

وذكر أن ابن أبي ليلى مر على امرأة يقال لها أم عمران... فدعاها ابن أبي ليلى في المسجد الجامع وضربها حدين (وضربها حدين في المسجد الجامع)...

Bir başka örnek ise Ğasb ve Damân başlığındandır. Parantez içindeki ifadeler *Reşit* ve *Mısrıyye 13924* nüshaları hariç[487] hiçbir nüshada yer almamaktadır.[488] Ayrıca altı çizili ifadeler sadece bu iki nüshada atlanmıştır.

وسئل أبو بكر عن رجل وجد جوزة ثم أخرى حتى بلغت عشرة... فإذا جمعها صارت لها فإنه يطيب له (ذلك). قال الفقيه:... في مواضع مختلفة فهو كاللقطة (له حكم اللقطة) لا يحل له الانتفاع إن كان غنيا... فأما الجوز فإن الناس لا يرمون به (على وجه الإباحة)...

Her ne kadar *Reşit* nüshasının istinsah tarihi belli olsa da eksik olmasından dolayı *Mısrıyye 13924* nüshasının tarihi bilinmemektedir. Bundan dolayı bu iki nüshanın birbirlerinden kopyalanmış olma ihtimalleri vardır. Ancak her nüshada diğerinde olmayan ilaveler yer aldığı için bu ihtimal ortadan kalkmaktadır. Örneğin *İcârât* başlığı altında yer alan bir meselede aşağıda altı çizili ifade *Reşit* nüshasında atlanmış iken[489] *Mısrıyye 13924* nüshasında yer almaktadır.[490]

---

[486] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 140[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 346[a]. Ailenin diğer nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 211[b]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 188[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 261[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 210[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 23[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 149[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 229[a].

[487] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 135[a-b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 333[b].

[488] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 253[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 181[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 252[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 202[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 20[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 143[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 220[a].

[489] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 109[a].

[490] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 269[b].

وسئل أبو بكر عن رجل آجَر حمارا له بعشرة دراهم بعضها جياد... قال: هذه عِدَة منه إن شاء أعطى وإن شاء لم يعط وكذلك لو استزاده في الأجر...

Yine *Şehâdât* başlığında aşağıda altı çizili ifade *Mısrıyye 13924* nüshasında yer almakla birlikte[491] *Reşit* nüshasından düşmüştür.[492]

وروي عن محمد بن الأزهر عن أبي سليمان الجوزجاني قال... وقال محمد: لا أقبل شهادتهم فيهما جميعا. قال الفقيه: إن كانت لهم قوة المشي أو مال يستكرون به فلا تقبل شهادتهم كما قال أبو يوسف ومحمد...

Da'vâ başlığındaki örnek ise bu iki örneğin tam aksinedir. Burada yer alan aşağıda altı çizili ifadeler *Reşit* nüshasında yer alırken[493] *Mısrıyye 13924* nüshasında bulunmamaktadır.[494]

ولو أنه أقر بالموت والدين وأنكر وصول التركة إليه حلفه على البتات بالله "ما وصل إليك من ميراث أبيك المال الذي يدعي، ولا شيءٌ منه"، ولو أنه أنكر الدين ووصول التركة إليه حلفه القاضي بالله "ما وصل إليك هذا المال، ولا شيءٌ منه".

Zebh ve Dahâyâ başlığında yer alan bir meseledeki ifade de bu iki nüshanın birbirinden kopyalanmadığını kanıtlayan birçok örnekten sadece biridir. Burada altı çizili ifade diğer nüshalarda yer alırken[495] bunun yerine yazılan parantez içindeki ifadelerin ilki *Reşit* nüshasına[496] diğeri ise *Mısrıyye 13924* nüshasına aittir.[497]

---

[491] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 304[a].
[492] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 122[a].
[493] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 125[a].
[494] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 310[b].
[495] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 197[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 176[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 245[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 195[b]-196[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 18[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 139[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 213[a-b].
[496] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 132[a].
[497] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 325[a].

وسئل عمن اشترى شاة للأضحية فأمر رجلا فذبحها... قال الفقيه: هذا إذا أقر الذابح أنه ترك التسمية عمدا فهو ضامن لقيمتها (فحينئذ يضمن / فإنه حينئذ يضمن).

Yukarıda ele alınan kanıtlar *Reşit* ve *Mısrıyye 13924* nüshaları için birleştirici; *Topkapı*, *Afyon*, M*anisa 690*, *Beyazıt*, *Beyazıt 2226*, *Ezher* ve *Damad İbrahim* nüshaları için ise ayırıcı niteliktedir. İkinci kolun yegane temsilcisi *Beyazıt 2226* nüshasını diğer nüshalardan ayıran birçok kanıt vardır. Örneğin *Tenbîhü'l-mücîb ve tashîhu'l-cevâb* başlığında yer alan aşağıda altı çizili ifade tüm *Topkapı* nüshalarında atlanmıştır.[498] *Beyazıt 2226* nüshasında ise bu ifade mevcuttur.[499]

ولو أن رجلا وكل رجلا بأن يشتري له عبدا بألف درهم... فإن قال: له ذلك أو ليس له ذلك، فقد أخطأ...

İkrâr başlığında ikinci meselenin sonunda yer alan aşağıdaki ibâre diğer tüm *Topkapı* ailesi nüshalarından farklı olarak [500] sadece *Beyazıt 2226* nüshasında bulunmaktadır.[501]

وإذا قال: لك عليّ درهم في دقيق أو قال لك عليّ درهم دقيق يلزمه درهم. ولو قال: لك عليّ درهم بدقيق فعليه دقيق يساوي درهما.

Topkapı ailesinin üçüncü kolunun (bt) ilk alt-kolunu temsil eden *Beyazıt* nüshasını *Topkapı*, *Afyon*, M*anisa 690*, *Ezher* ve *Damad İbrahim* nüshalarından ayıran birçok kanıt olmakla birlikte ilk olarak mesele sıralamalarındaki farklılıklara

[498] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 286[b]-287[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 251[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 341[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 283[a]; **A.e.**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 193[a-b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 203[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 317[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 469[a].
[499] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 53[b].
[500] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 189[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 170[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 237[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 187[b]; **A.e.**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 126[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 134[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 204[b]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 13924, vr. 312[a].
[501] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 15[a].

değinilecektir. *Beyazıt* nüshasında birçok meselede diğer beş nüshadakinden farklı bir sıralama takip edilmiştir. Bu durumun sayıca fazla ve farklı farklı bölümlerde olması, müstensih hatası olarak görülmesinin önüne geçmektedir. Örneğin *Beyazıt* nüshasında *Hikâyât* başlığında yer alan Misver b. Mihrame (r.a) rivayetinden sonra aşağıda başlangıç kısmı verilen mesele gelirken[502] diğer nüshalarda parantez içindeki ifadelerle başlayan mesele[503] gelmektedir.

وذكر عن أبي يوسف أنه دخل على هارون الرشيد وعنده اثنان يتناظران في الكلام (وذكر أن رجلا من أهل البصرة خرج إلى شريك).

Başka bir örnek *Fadlü ehli'l-fıkıh* başlığındadır. Burada yer alan aşağıdaki meselenin sıralaması beş nüshanın tamamında "hadis erbabından bir adam" meselesinden;[504] *Beyazıt* nüshasında ise Ebû Saîd el-Hudrî rivayetinden sonra gelmektedir.[505]

وقال أبو القاسم: من تعلم العلم في شبابه كان رحمة الله عليه وعلى غيره؛ لأنه ينتفع هو وينتفع به غيره. ومن تعلم في كبره ينتفع هو به وقل ما ينتفع به غيره.

Men tekelleme bi kelâmin yekûnü küfran ev lâ yekûnü başlığındaki meselelerle ilgili *Beyazıt* nüshası, diğer aile nüshalarından tamamen farklı bir sıralama takip etmektedir.[506] Bunun yanında *Beyazıt* nüshasına özel birçok hata,

---

[502] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 305[b].

[503] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 310[b]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 262[a-b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 368[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 65[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 221[b].

[504] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "كان ههنا رجل من أصحاب الحديث وكان معجبا برأيه". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 307[b]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 269[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 365[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 63[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 219[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 339[a-b].

[505] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: " قال الفقيه: حدثني الثقة بإسناده عن أبي هارون العبدي قال: كنا إذا أتينا أبا سعيد الخدري". Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 303[a].

[506] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 286[a]-287[b]. Diğer aile nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 290[a]-291[b]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 254[b]-256[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 349[a]-350[b]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 54[b]-55[b];

ilave, eksik ve farklılıklar bulunmaktadır. Örneğin *Hikâyât* başlığındaki meselede aşağıda altı çizili ifade, sadece *Beyazıt* nüshasında parantez içindeki gibi yazılmıştır.[507]

قال محمد بن الفضل: كان أبو مطيع يقول: الجنة والنار يفنيان... نحن نقول لا يفنيان، وننكر (لا نقول: يفنيان، ولكن ننكر) قول أبي معاذ...

Bunlar ve bunlara benzer kanıtlar *Beyazıt* nüshası için ayırıcı; *Topkapı*, *Afyon,* M*anisa 690, Ezher* ve *Damad İbrahim* nüshaları için birleştirici hatalar kabul edilmektedir. Üçüncü kolun ikinci alt-kolundan ayrılan ilk dalı, *Topkapı* nüshası temsil etmektedir. Bu nüshayı söz konusu dört nüshadan ayıran birçok örnek vardır. Bunlardan biri *Târîh* başlığında yer almaktadır. Buradaki bir meselede aşağıda altı çizili ifade sadece *Topkapı* nüshasında bulunmaktadır.[508]

وأبو يوسف قاضي القضاة مات سنة اثنين وثمانين ومئة، ويقال تسع وثمانين ومئة.

Yine *Hikâyât* başlığında[509] geçen aşağıdaki altı çizili ifade *Topkapı* nüshası hariç hiçbir nüshada yer almamaktadır.

وروي عن محمد بن الفضل قال: كانت امرأة في جوارنا لا تعرف أن اليهود والنصارى يبعثون يوم القيامة...

A.e., Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 206[a]-207[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 321[a]-323[a].

[507] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 305[b]. Diğer aile nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 310[b]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 262[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 368[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226, vr. 65[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 221[b]; ; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 346[b].

[508] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 313[b]. Kolun diğer nüshaları için bkz. **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 264[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 371[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 223[b].

[509] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 310[a-b]. Kolun diğer nüshaları için bkz. **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 262[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 368[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 221[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 346[b].

Sırasıyla *İcârât* ve *Siyer* başlıklarında yer alan aşağıdaki altı çizili ifadeler de sadece *Topkapı* nüshasında parantez içindeki gibi yazılmıştır.[510]

وسئل عن رجل اتخذ خراسا في بيت لم يكن في القديم... هل للجار ألا يرضى (هل له أن يمنع)...

قال الفقيه: سمعت أبي يروي بإسناده عن الحسن البصري قال: ستة إذا أداها... وحضور الخطبة يوم الجمعة إذا سمعها البعض (بعض القوم)...

İkinci alt-kolun bir diğer dalını ise *Afyon* ve *Ezher* nüshaları temsil etmektedir. Bu iki nüsha arasındaki ortak hata ve benzerlikler oldukça fazladır. Örneğin her iki nüshadan da *Bâbün mine's-salât* başlığı düşmüştür.[511] Ayrıca *Hikâyât* başlığındaki bir meselenin sonunda ana metinden olmadığı kuvvetle muhtemel olan bir ilave diğer tüm nüshalardan farklı olarak sadece bu iki nüshada bulunmaktadır.[512] Bu ilave aşağıda parantez içinde verilmiştir.

وذكر أن قتادة قدم الكوفة وجلس في أول يوم فقال: سلوني... فما علمت أن أحدا يسألني عن هذه المسائل. فخرج من الكوفة. (فجوابه: ثبت نسبه من الأول عند أبي حنيفة... ويجب الحد في قول من جعل الولد للثاني).

[510] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 157[a]. Kolun diğer nüshaları için bkz. **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 144[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 203[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 114[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 170[b]-171[a].

[511] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 257[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 212[a]. Kolun diğer nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 398[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 354[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 332[a].

[512] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 261[b]-262[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 221[b]. Kolun diğer nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 310[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 368[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 346[b].

Fadlü ehli'l-fıkıh başlığında yer alan bir meselede aşağıda altı çizili ifade sadece *Afyon* ve *Ezher* nüshalarında bulunmaktadır.[513]

وروي عن ابن جريج أنه قال لأبي حنيفة: لم لا تترك الرأي... قال ابن جريج: سن ثعلب سن ثعلب وسكت. يجب النقصان إذا لم ينبت عند أبي حنيفة وعندهما يلزمه النقصان نبت أو لم ينبت.

Son olarak *Sulh* başlığında ortak bir hata yer almaktadır. Aşağıda verilen meselede altı çizili ifadeler *Afyon* ve *Ezher* nüshalarında atlanmış olup parantez içindeki ifadeler bu iki nüshaya özeldir.[514]

وبهذا الإسناد عن أبي يوسف: لو أن رجلا اقتضى من رجل دراهم... وهو لا يعلم فله أن يرده بقضاء قاض قبله أو بغير قضاء قاض وإن أنفقها وهو يعلم أنها زائف ليس له أن يردها (وإن أنفقها).

Her ne kadar *Afyon* nüshası (701-800) *Ezher* nüshasına (1062) göre daha erken bir tarihte istinsah edilmiş olsa da ihtiva ettiği birtakım ilavelerden dolayı *Ezher* nüshası, *Afyon* nüshasının bir kopyası değildir. Örneğin sırasıyla *Fadlü ehli'l-fıkıh*[515] ve *Men tekelleme bi kelâmin yekûnü küfran ev lâ yekûnü* [516] başlıklarında altı çizili kelimeler *Afyon* nüshasında atlanmış iken *Ezher* nüshasında yer almaktadır.

وروى محمد بن سماعة عن أبي يوسف أنه سئل عن الحشوية من هم؟ قال: هم...

وسئل بعضهم عن نصراني أسلم فمات أبوه بعد ذلك...

[513] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 258[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 218[a]. Kolun diğer nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 306[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 365[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 342[a].

[514] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 244[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 196[b]. Kolun diğer nüshaları için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 278[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 332[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 306[b]-307[a].

[515] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 268[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 217[b].

[516] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 255[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 205[b].

Ayrıca yer yer bölüm başlıklarında farklılıklar göze çarpmaktadır. Örneğin *Tenbîhü'l-mücîb ve tashîhu'l-cevâb* başlığında *Afyon nüshasında Kitâbu tenbîhi'l-mücîb ve tashîhi'l-cevâb*; *Ezher* nüshasında ise *Bâbu tenbîhi'l-mücîb ve tashîhi'l-cevâb* şeklinde kaydedilmiştir.[517] Bunun yanında *Afyon* nüshasında yaklaşık üç varaklık bir bölüm kayıptır. Şöyle ki *Afyon* nüshasında *Kerâhiye* başlığından yaklaşık üç varak sonra gelen "kabristanda biten ağaç"[518] meselesinin ilk yarısından başlamak suretiyle *Fadlü ehli'l-fıkıh* başlığından iki mesele öncesine kadar olan bölümü içeren varakların tamamı kayıptır. Dolayısıyla müşterek metni inşa etmek için *Afyon* ve *Ezher* nüshalarının her ikisine de ihtiyaç vardır.

İkinci alt-kolun üçüncü ve son dalının temsilcileri ise *Manisa 690* ve *Damad İbrahim* nüshalarıdır. Bu iki nüshayı diğerlerinden ayıran birtakım kanıtlar olmakla birlikte burada iki örnek vermekle yetineceğiz. İlki *Te'vîlât* başlığında yer alan bir dizi hata ve benzerliktir. Aşağıda altı çizili ifadeler *Manisa 690* ve *Damad İbrahim* nüshalarında yer almamaktadır. Parantez içindeki ifadeler ise diğer nüshalardan farklı olarak sadece bu iki nüshaya özeldir.[519]

وسئل أبو نصر عن تفسير قوله عليه السلام: ولد الزنى شر الثلاثة. قال: روي عن... وقال لها: اصدقيني وهيبها. فقالت: صدق الرجل كان أبوك... أن يخرب بيتي فأتيت (فجئت) برجل (وهيبها قالت صدق الرجل) فقتلها. فبلغ ذلك النبي صلى الله عليه وسلم (عليه السلام)...

Aynı başlık altında yer alan bir başka ortak hata ve benzerlik ise peş peşe gelen aşağıdaki iki meselede görülmektedir.[520] Aşağıda altı çizili ifadeler her iki nüshada da yer almazken parantez içindeki ifadeler bu ikisine özeldir.

---

[517] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 250[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 302[b].

[518] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وسئل محمد بن سلمة عن شجرة تنبت في مقبرة حتى غلظت وأثمرت". ???

[519] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 360[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 334[b]. Diğer nüshalar için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 299[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 213[a].

[520] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 363[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 336[b]. Diğer nüshalar için bkz. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 299[b]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 213[a].

وسئل نصير عن معنى (تفسير) قوله... حق الله تعالى فيها (فيه)... أنا عند ظن عبدي بي، وأنا معه إذا دعاني.

Daha eski tarihli olan *Manisa 690* (860) nüshasında birtakım eksikliklerin bulunması ve bunların *Damad İbrahim* (1103) nüshasında yer alması bu sonuncunun kopya olmadığını göstermektedir. Örneğin *Müzâra'a* başlığında aşağıdaki altı çizili kelime *Manisa 690* nüshasında yer almazken [521] *Damad İbrahim* nüshasında bulunmaktadır.[522]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أكار رفع الزرع من الأرض وقد كان تناثر...

Yine aşağıda *Şirket* başlığında yer alan meselede altı çizili ifade *Manisa 690* nüshasının aksine[523] *Damad İbrahim* nüshasında mevcuttur.[524]

سئل أبو القاسم أحمد بن حم عن بعير بين رجلين فجعل... وثمن اللحم بين الشريكين نصفان. قال الفقيه...

Sırasıyla *'İtâk* ve *Kısmet* başlıklarında bulunan aşağıdaki iki meselede altı çizili ifadeler *Manisa 690* nüshasından aktarılmıştır.[525] Bunların *Damad İbrahim* nüshasındaki karşılıklarına ise parantez içinde yer verilmiştir.[526]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن عبد لرجل أخذ منديل مولاه ووضع (منديلا لمولى ووضعه) تحته... ولو قال رجل لعبده (ولو أن رجلا قال لعبده)...

وإذا كان بعض الشركاء غائباً وطلب الحضور القسمة... ويقوم المشترى مقام البائع في الشركة التي كان أصلها وراثة، ويقسم (ولا يقسم)...

[521] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 226[a].
[522] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 189[b].
[523] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 318[a].
[524] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 285[b].
[525] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 307[b] ve 305[a].
[526] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 274[a] ve 271[b].

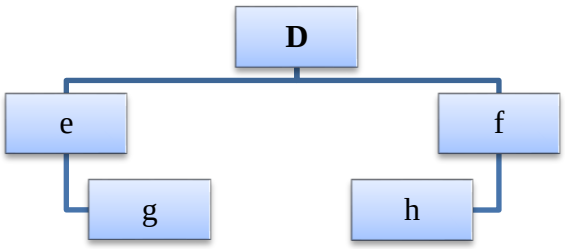
2.1.5. Ailelerin Alt-Emsal Nüshalarının Müşterek Kaynağı: Emsal Nüsha

Kitâbü'n-Nevâzil nüshalarının soyağacı şemaları oluşturulduktan sonra ailelerin kayıp asılları/sanal metinleri inşa edilir. Oldukça zor ve uzun süre gerektiren bu işlem ne kadar titiz ve hatasız yapılırsa elde edilecek sanal nüshalar o kadar sağlam ve güvenilir olur. Sanal/kayıp nüshaları inşa etmekte ilk amaç müellifin nüshasını inşa etmektir. Bu mümkün gözükmüyorsa emsal nüsha, bu da mümkün değilse alt-emsal nüsha veya mevcut nüshaların ortak aslı inşa edilir. İnşa işlemi sonucu *Kitâbü'n-Nevâzil* özelinde bunlardan hangisinin inşa edilmiş olduğu kesin olarak bilinmemektedir. Ancak inşa aşamasında oldukça erken tarihli nüshalara başvurulmuştur. Ayrıca bazı nüshalarda[527] söz konusu nüshanın, müellifin vefatından yaklaşık kırk yıl sonra kaleme alınan bir nüshadan istinsah edildiğine dair kayıtlar mevcuttur. Bundan dolayı inşa edeceğimiz nihai metnin, en azından (şayet varsa) müellif nüshasına en yakın metin olan emsal nüsha olması ümidindeyiz.

Elimizdeki nüshaların ortak metin/metinlerini inşa ederken sayısını bilmediğimiz birçok ara nüshanın bulunduğu unutulmamalıdır. Bu ara nüshaların çoğu, zaman içerisinde bir şekilde kayıp veya yok olmuştur. Dolayısıyla nüshaların ortak asıllarının, her durumda hemen bir üst kademede bulunduğunu söylemek oldukça güçtür. Bir aile, kol veya dal içerisinde yer alan nüshaların ortak asıllarının, hemen bir üst kademede veya sayısını bilemediğimiz birden fazla ara nüshadan sonra olma ihtimali her zaman vardır. Örneğin iki nüsha gerçekten direkt bir asıldan çoğaltılmış olabilir. Bunun yanında söz konusu iki nüshanın (g ve h) farklı asıllardan (e ve f); bu iki aslın da aynı asıldan (D) istinsah edilmiş olması da mümkündür. Bu durumda e ve f nüshalarının kayıp olduğu düşünülürse g ve h nüshalarının ortak metnini inşa etmek, kayıp ara nüshalar/asıllar şeklinde değerlendirebileceğimiz *e* ve *f* nüshalarının metnini değil; *D* nüshasının metnini inşa etmek anlamına gelir. Böylece iki ara nüsha (e ve f) atlanmış olur. (bkz. Şekil 8). Bundan dolayı kayıp metinlerin oluşturulmasında ara nüshaların atlanabileceği gerçeği her zaman olası bir ihtimaldir.

[527] Örneğin Reşit nüshasında bu nüshanın 413 tarihli bir nüshadan yazıldığı aktarılmaktadır. Topkapı nüshasının ferağ kaydında da nüshanın 479 tarihinde istinsah edilmiş bir nüshadan türetildiği bilgisi verilmektedir. Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 314[a]; **A.e.** Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 198[a].

Şekil 8: Kayıp Ara Nüshaları Gösteren Örnek Bir Şema



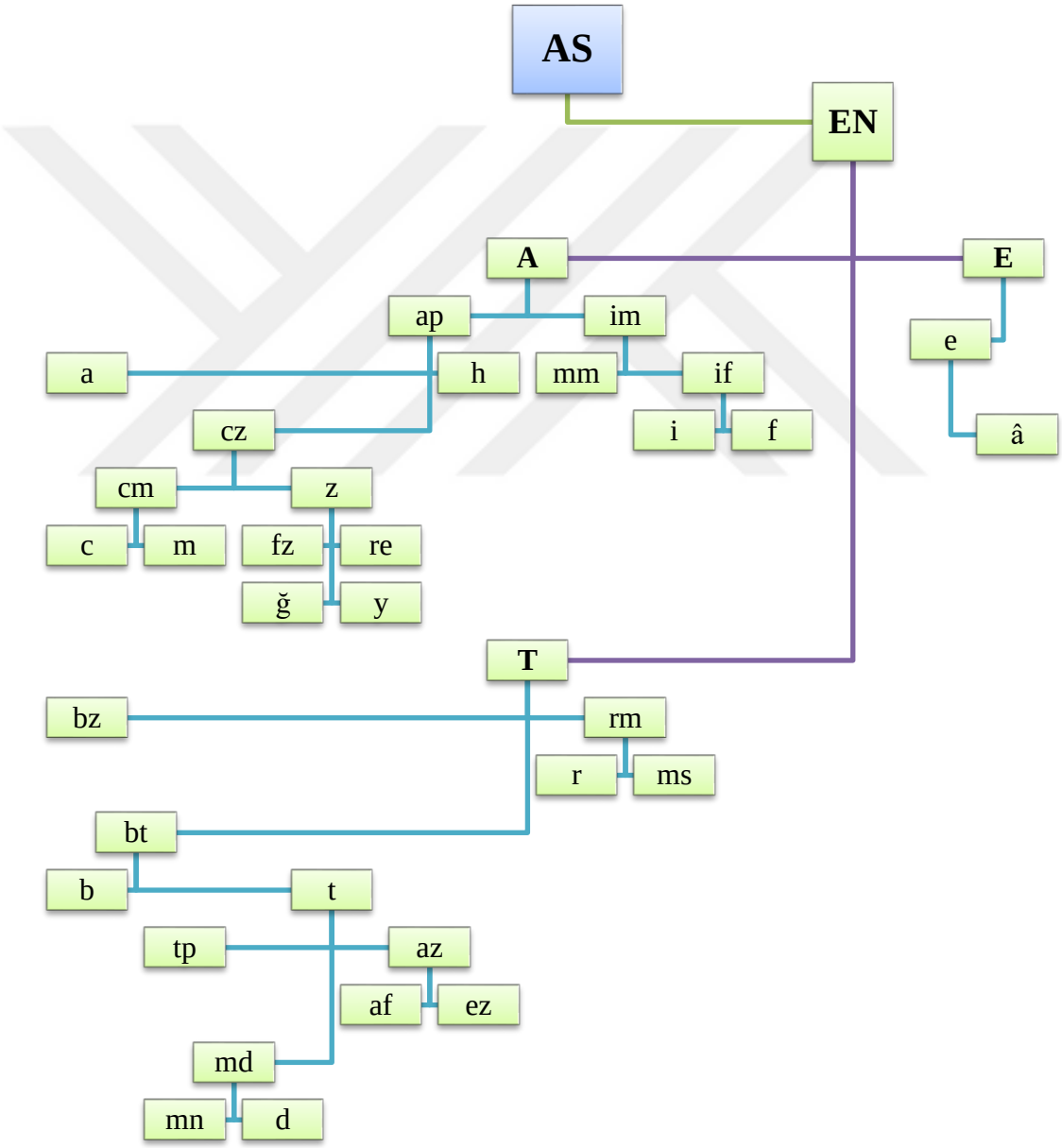
Kitâbü'n-Nevâzil metninde asıl nüshadan (AS) ilk bölünmenin kendisinden doğduğunu tahmin ettiğimiz emsal nüshayı/*archetype* (EN) oluşturmak için ilk aşamada bölündüğü ana kollar olan *Ali Paşa* (A), *Esed* (E) ve *Topkapı* (T) ailelerinin alt-emsal nüshalarını oluşturmak gerekir (bkz. Şekil 9). İkinci aşamada ise oluşturulan bu alt-emsal nüshalar, bir sonraki başlık altında ele alacağımız belli kriterlere göre karşılaştırılarak söz konusu emsal nüsha inşa edilir.

Birinci aşamada öncelikle ilk aile olan *Ali Paşa* (A) ailesi alt-emsal nüshasına ulaşmak gerekir. Bu da söz konusu aileyi oluşturan iki kolun kayıp nüshalarını/sanal metinlerini inşa etmekle mümkündür. Bu iki kol *Ali Paşa* (ap) ve *İstanbul* (im) kollarıdır. Bunlardan *Ali Paşa* kolu üç alt-kola ayrılmaktadır. Söz konusu ana kolu oluşturmak için *Ali Paşa* (a) ve *Mahmûdiyye* (h) nüshalarının yanı sıra geriye kalan *Carullah*, *Manisa*, *Fazıl Ahmet*, *Raşit Efendi*, *Hekimoğlu*, *Mısrıyye* nüshalarının oluşturduğu grubun kendisinden doğmuş olduğu ortak kaynak/nüsha (cz) referans alınmalıdır. Şöyle ki bu üç alt-koldan ikisine tek temsilcileri bulunan *Ali Paşa* ve *Mahmûdiyye* nüshaları vasıtasıyla ulaşabiliriz. Başka bir ifadeyle *Ali Paşa* nüshasının temsil ettiği alt-kol ile sadece *Ali Paşa* nüshası kanalıyla bağlantı kurulabilir. Aynı durum *Mahmûdiyye* nüshasıyla kayıp aslı arasındaki bağlantı için de geçerlidir. Bundan dolayı *Ali Paşa* ana kolunun ilk iki alt-kolu için sanal bir metin inşasına gerek yoktur.

Üçüncü alt-kol (cz) için ise böyle bir zorunluluk vardır. Yukarıda adı verilen altı nüshalık grup aynı asıldan doğduğu için bu nüshaları kullanıp bu aslın sanal metninin oluşturulması gerekir. Ancak bu alt-kol da kendi içinde iki dala ayrılmaktadır. *Carullah* (c) ve *Manisa* (m) nüshaları ilk dalı (cm), *Fazıl Ahmet* (fz), *Raşit Efendi* (re), *Hekimoğlu* (ğ) ve *Mısrıyye* (y) nüshaları ikinci dalı (z)

oluşturmaktadır. Dolayısıyla üçüncü alt-kolu oluşturmak için ilk önce bu iki dalı inşa etmek gerekir. Daha sonra söz konusu iki dalın sanal metinlerinden üçüncü alt-kol oluşturulur. Nihayetinde elde edilen bu sanal metin, *Ali Paşa* ve *Mahmûdiyye* nüshalarıyla karşılaştırılıp *Ali Paşa* ailesinin birinci kolu olan *Ali Paşa* kolu (ap) inşa edilmiş olur.

Şekil 9: *Kitâbü'n-Nevâzil* Nüshalarının Detaylı Soyağacı Şeması



Ali Paşa ailesi alt-emsal nüshasına ulaşmak için bu ailenin diğer kolunu temsil eden *İstanbul* kolunun (im) da sanal metni inşa edilmelidir. *İstanbul* (i), *Fatih*

(f) ve *Murat Molla* (mm) olmak üzere üç nüshadan müteşekkil bu kol, kendi içinde iki alt-kola ayrılmaktadır. Birinci alt-kolun (mm) tek temsilcisi *Murat Molla* nüshası olduğu için sanal metin inşasına gerek yoktur. Aynı kaynaktan doğan *İstanbul* ve *Fatih* nüshalarının ortak metnini oluşturmak ise bu kolun, ikinci alt-koluna (if) ulaşmak için kaçınılmazdır. Bu son alt-kolu ortaya çıkardıktan sonra *Murat Molla* nüshasının temsil ettiği birinci alt-kolu da kullanarak *Ali Paşa* ailesi alt-emsal nüshasının *İstanbul* kolu da inşa edilmiş olur. Son aşamada ise *Ali Paşa* kolu (ap) ile *İstanbul* kolu (im) karşılaştırılarak *Ali Paşa* ailesi alt-emsal nüshası (A) inşa edilir.[528]

Emsal nüshayı oluşturacak ikinci alt-emsal nüsha ise *Esed* (E) ailesine aittir. Bu ailenin temel temsilcisi *Esed* (e) nüshasıdır. Ancak bazı bölümlerinin eksik olmasından dolayı bu nüshanın sağlam bir kopyası olan *Âtıf* (â) nüshasına da başvurulacaktır. Sonuç olarak *Esed* ailesinin alt-emsal nüshasına (E) ulaşmak için birinci derece *Esed* nüshası kullanılacak olup sadece eksik bölümlerde *Âtıf* nüshası dikkate alınacaktır. Bu ailenin alt-emsal nüshasının temelde tek bir temsilcisi bulunduğundan burada sanal metin inşasına gerek yoktur.

Bizi emsal nüshaya ulaştıracak alt-emsal nüshaların üçüncüsü *Topkapı* (T) ailesinin oluşturduğu metindir.[529] *Topkapı*, *Afyon,* Ma*nisa 690*, *Beyazıt, Beyazıt 2226*, *Reşit*, *Ezher, Damad İbrahim* ve *Mısrıyye 13924* nüshaları olmak üzere dokuz nüsha ihtiva eden bu aile kendi içinde üç kola ayrılmaktadır. İlk kolu (bz) *Beyazıt 2226* (bz) nüshası tek başına temsil etmektedir. Bundan dolayı metin inşasına gerek yoktur. İkinci kola (rm) ise *Reşit* (r) ile *Mısrıyye 13924* (ms) nüshalarından oluşturulacak ortak metin ile ulaşılabilir. Üçüncü kol (bt) ise iki alt-kola ayrılmaktadır. İlk alt-kolun (b) tek temsilcisi *Beyazıt* (b) nüshası olduğundan bu alt-kolun metnine sadece söz konusu nüshayla ulaşılabilir. İkinci alt-kol (t) ise kendi içinde üç dala ayrılmaktadır. İlk dalın (tp) yegane temsilcisi Topkapı (tp) nüshasıdır. Bundan dolayı metin inşası gerekmez. İkinci dalın (az) temsilcileri ise *Afyon* (af) ve *Ezher* (ez) nüshalarıdır ki bu iki nüshanın ortak metni söz konusu dalın metnini oluşturmaktadır. Ma*nisa 690* (mn) ve *Damad İbrahim* (d) nüshalarının temsil ettiği

[528] Tezin ekler bölümündeki *"Ek I: Ali Paşa Ailesi Tahkikli Metni"* başlığı altında bu metne yer verilmiştir.
[529] Tezin ekler bölümündeki *"Ek II: Topkapı Ailesi Tahkikli Metni"* başlığı altında bu metne yer verilmiştir.

üçüncü dal (md) ise yine bu iki nüshanın müşterek metinleriyle inşa edilmelidir. Daha sonra bu üç dalın ortaya çıkan metinleri birbirleriyle karşılaştırılarak söz konusu alt-kola (t) ait müşterek kaynak inşa edilir. İnşa edilen bu kaynak diğer bir alt-kol olan *Beyazıt* (b) nüshasıyla karşılaştırılır ve bu iki metnin kendisinden doğmuş olduğu ortak metin (bt) elde edilir. Akabinde bu sanal metin, *Reşit* ile *Mısrıyye 13924* nüshalarının ortak metninin (rm) yanı sıra *Beyazıt 2226* (bz) nüshasıyla da karşılaştırılarak *Topkapı* ailesi alt-emsal nüshası (T) oluşturulmuş olur.

Kitâbü'n-Nevâzil'in emsal nüshasını oluşturma işleminin ikinci aşamasında ise farklı aile nüshalarından oluşturulan üç alt-emsal nüsha (A, E ve T) karşılaştırılıp muhakkikin, müellif metnine en yakın gördüğü nihai metne/emsal nüshaya (EN) ulaşılır. Görüldüğü gibi soyağacı yönteminde nihai metne ulaşmak için mevcut nüshalar ile yetinilmez. Bunlara ilaveten mevcut nüshalardan sanal metinler inşa edilir. Böylece gerçek nüshalar ile gerçek nüshalar, sanal nüshalar ile gerçek nüshalar ve sanal nüshalar ile sanal nüshalar titizlikle karşılaştırılır. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in emsal nüshasına ulaşma yolunda elenenler hariç yirmi ikisi (22) gerçek, onu (10) sanal olmak üzere toplam otuz iki (32) nüshaya başvurulmuştur.

2.2. *Kitâbü'n-Nevâzil*'in Emsal Nüsha Metninin Onarımı (Examinatio Aşaması)

Kitâbü'n-Nevâzil'in tahkik sürecinde iki aşamadan ilki olan tespit/*recensio* aşamasının ardından ikinci aşama olan onarım/*examinatio* aşaması söz konusudur. Bu aşamada ilk olarak *Ali Paşa*, *Esed* ve *Topkapı* ailelerine üye gerçek ve sanal nüshalardan her bir ailenin alt-emsal nüshası oluşturulmuştur. Akabinde bu alt-emsal nüshalardan *Kitâbü'n-Nevâzil*'in emsal nüshası inşa edilmiştir. Ancak bu inşa sürecinde metin onarımı büyük ölçüde yapılmamıştır. Başka bir ifadeyle muhakkikin tercihleri tam anlamda metin inşası işleminde yer almamıştır. Bundan dolayı bir önceki aşamada elde edilen metin birtakım hatalar içermektedir. Belli kriterlere göre hataları düzeltmek ve metnin anlaşılması için gerekli tercihleri yapmak, tahkik çalışmasının onarım/inceleme (*examinatio*) aşamasında gerçekleştirilecektir.

Tahkikin bu aşamasında daha önce inşa edilmiş metin, tüm sanal ve gerçek nüshalar referans alınarak emsal nüshaya en yakın olacak şekilde onarılacaktır. Bu

onarım sürecinde birtakım ilke ve yöntemler esas alınacaktır. Bu ilke ve yöntemlerin genel olanlarına daha önce "İkinci Aşama: İnceleme (*Examinatio*) Aşaması" başlığı altında değinilmiştir. Burada ise daha önce ele alınan ilkeler esas alınmakla beraber özellikle tarafımızca yürütülen tahkik çalışmamızda uyguladığımız ve daha çok *Kitâbü'n-Nevâzil*'e özel olanlarından bahsedilecektir.

İster genel ister özel olsun söz konusu ilkeleri ve yöntemleri takip etmek, metin üzerinde yapılacak değişiklik ve seçimlerin keyfilikten uzak; objektif olmasını sağlaması açısından önemlidir.[530] *Kitâbü'n-Nevâzil*'de takip ettiğimiz ilke ve yöntemleri sekiz başlık altında ele alacağız.

1) *Kitâbü'n-Nevâzil*'in son yarısına ait metinde yapılan tercihlerde keyfilikten uzak durulmuştur. Tercih edilen her ifadenin tercih sebebi, dipnotta belirtilmese de yöntemin desteklediği bir kanıta dayandırılmaya çalışılmıştır.

2) *Kitâbü'n-Nevâzil*'in ilgili metninde kesin olarak hatalı olduğunu düşündüğümüz ifadenin doğrusu metne yazılmış olup gerektiği takdirde tercih sebebi dipnotta belirtilmiştir. Bu hususta tüm nüshaların veya çoğunun bu hata üzerinde ittifak etmeleri arasında herhangi bir fark yoktur. Kur'ân-ı Kerim ayetleri ile hadislerdeki hatalar ve gramer hataları bu tür hatalara örnek gösterilebilir.

3) *Kitâbü'n-Nevâzil*'in metinde kesin hatalı olmadığı sürece bir ifadenin tercihinde ilk olarak müellifin yazma üslubu dikkate alınmıştır. Bunun mümkün olmadığı durumlarda çoğunluk kriteri esas alınmış olup nüshaların sayısal çoğunluğuyla desteklenen ifade tercih edilmiştir. Burada bir hususa dikkat çekmek yerinde olacaktır. Bazı durumlarda belli bir ifade, kesin hatalı olmamasına rağmen sırf muhakkike göre daha uygun olduğu için tercih edilebilme ihtimali doğmaktadır. Ancak tahkikte hedef daha önce de belirtildiği üzere muhakkikin metne müdahalesini asgariye indirmek suretiyle en uygun/doğru metne değil; metnin müellifin kaleminden çıkan son haline ulaşmaktır. Bu sebeple *Kitâbü'n-Nevâzil* özelinde bir ifade çeşitli ihtimaller/vecihler ile manayı bozmuyor ve müellifin eserinde yaygın

[530] Bu ilkeler için bkz. Hârûn, **Tahkîku'n-nüsûs**, s. 72, 78; Ma'rûf, **Dabtu'n-nass ve't-ta'lîku 'aleyh**, s. 10-11, 14-15, 18; Harrât, **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, s. 35, 45, 47; Abdüttevvâb, **Menâhicü tahkîki't-türâs**, s. 122, 156; Altuncî, **el-Minhâc**, s. 173; Sa'd, Fehmî-Meczûb, Talâl, **Tahkîku'l-mahtûtât**, s. 37, 39; 'Useylân, **Tahkîku'l-mahtûtat**, s. 158, 180-183.

olarak kullandığı üslubuna ters düşmüyorsa metne müdahale etmekten kaçınılmış olup sayısal çoğunluk esas alınmıştır. Bunun Arapça metinlerdeki ve *Kitâbü'n-Nevâzil*'de karşılaştığımız en tipik örneklerinden birisi zamirlerin kullanımı ve fiillerin müzekker-müennes çekimleridir. Şayet zamir, çoğu nüshada örneğin müzekker yazılmış ve zamirin bu şekilde yazılmasının gramerde bir veçhi varsa burada çoğunluğa bakılır ve sırf yaygın diye müennes hali kullanılmaz. Aynı şekilde ilk akla gelen fiilin müennes çekimle yazılması olduğu halde nüshaların çoğu bunu müzekker yazmış ise yine gramerin buna müsaade edip etmediğine bakılır. Şayet müsaade ediyorsa azınlık nüshalar, çoğunluğu temsil eden nüshalara tercih edilmez.

4) Tahkikini yaptığımız metinde hatalı olmayan iki ifadenin/varyantın tercihinde de ilke olarak çoğunluk kriteri esas alınmıştır. Şayet nüshaların ifade kullanımı eşit ise tercih muhakkikindir. Yazarın üslubuna daha yakın olan ve metnin anlaşılmasını kolaylaştıran ifade tercih edilir. Ancak azınlık nüshalarda geçen ifade bu iki kritere uyarsa muhakkik, çoğunluğa bakmaksızın söz konusu iki kriterden birine uyan ifadeyi tercih eder.

5) Çalışmamızda ifadelerin atlanmasında/düşürülmesinde araştırma yapmaksızın ifadeyi atlamayan nüshaların tercihine gidilmemiştir. Çünkü her zaman bu ilavelerin ana metinden olmama ihtimali vardır. Bu sebeple eksik olan ifadenin ana metinden olup olmadığı detaylıca araştırılmıştır. Metnin onsuz tam manayı veya hiçbir şekilde mana vermediği yahut bozuk mana verdiği ve ana metinden olduğu bir şekilde muhakkik tarafından saptanan ifadelerde ilaveyi içeren nüshalar tercih edilir. İlgili ifadenin olup olmaması metinde bir mana bozukluğuna yol açmıyorsa sayısal çoğunluk ilkesi uygulanır.

6) Tahkik aşamasında kullandığımız bazı nüshalarda dönemin yazı kuralı/geleneği gereği bazen bir kelimeden harf düşürüldüğü (ثَمَانِينَ yerine ثَمَنِينَ yazmak gibi), bazen de kelimeye harf ilave edildiği (مَئَة yerine مِائَة yazmak gibi) gözlemlenmiştir. Bazı durumlarda da hemze (سَمَاء yerine سَمَا yazmak gibi) ve noktalar (علِيّ yerine علِى yazmak gibi) düşürülmüştür. Metnin yazıya geçirlime aşamasında bu tür farklılıklar dikkate alınmamış olup günümüz yazı kuralları uygulanmıştır.

7) *Kitâbü'n-Nevâzil* metninde uygulanan noktalama işaretleri, metnin paragraflara ayrılması, yazı stili ve boyutu, nüsha farklılıklarının gösterilme biçimi, ayet ve hadislerin kaynaklarının verilmesi, dipnotlar, referanslar, açıklamalar ve imla kuralları gibi hususlarda İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu esas alınmıştır.

8) Tahkikte alt-emsal nüshaları göstermek için kullanılan rumuzlar ile ilgili metot şu şekildedir: *Ali Paşa* alt-emsal nüshası için (ع); *Esed* alt-emsal nüshası için (أ) ve *Topkapı* alt-emsal nüshası için (ط) rumuzları kullanılmıştır. Ancak bazı istisnai durumlarda alt-emsal nüshaların altında yer alan farklı sanal/müşterek metinler için de birtakım rumuzlar kullanılmıştır.

Alt-emsal nüshaların altında çok sağlam sanal ve gerçek nüshalar vardır. Tahkik işleminde bunlarda yer alan kritik bazı ifadelerin mutlak surette en azından ana metnin dipnotunda verilmesi oldukça isabetli olacaktır. Örneğin on bir (11) nüshayla en fazla nüshaya sahip olan *Ali Paşa* ailesinin alt-emsal metni, *Kitâbü'n-Nevâzil*'in emsal nüshasını inşa etme sürecinde oldukça önemli bir yere sahiptir. *Ali Paşa* ailesi içinde yer alan *Ali Paşa* ve *İstanbul* kollarına ait sanal metinlerden hiçbirisi emsal nüshayı oluşturma işleminde devre dışı bırakılamaz. Bundan dolayı her ne kadar bu iki koldan tek bir metin inşa edildiyse de tahkik işleminde hiçbir ailede yer almayan bazı kritik ifadeleri göstermek için bu iki kolun metinleri ayrı ayrı referans alınmıştır. Başka bir ifadeyle yukarıda işaret edildiği üzere her ne kadar tahkik aşamasında *Ali Paşa* alt-emsal nüshası (ع) rumuzuyla gösterilmiş olsa da örneğin *İstanbul* kolu, *Ali Paşa* kolu dahil hiçbir alt-emsal nüshada yer almayan ve metne hizmet edecek seviyede önemli bir ifade/ilave içeriyorsa bu kol dipnotta (ل) rumuzuyla gösterilmiştir. Aynı durum *Ali Paşa* kolu için de geçerlidir. Bu kolu ifade etmek için (ش) rumuzu kullanılmıştır. *Ali Paşa* ve *İstanbul* kollarında takip edilen bu yöntem diğer ailelerinin alt-emsal nüshalarını oluşturan sanal ve gerçek nüshalar için de geçerlidir. Muhakkik tarafından kesin olarak müstensih hatası kabul edilmeyen ve metni anlamaya önemli derecede hizmet eden kritik ifadelerde bu esas takip edilmiştir. Böylece elimizde bulunan hiçbir nüshada yer almayan yüksek seviyede önemi haiz ifadeler/vecihler, tahkik sürecinin dışında kalmayacak ve bu süreç olabildiğince kapsayıcı bir vasfa bürünecektir.

Bu yöntemin gerekli olduğunu ve metne büyük hizmetler sunacağını iki örnek vererek açıklamak yerinde olacaktır. Birinci örnek *Tenbîhü'l-mücîb ve tashîhu'l-cevâb* başlığında yer alan bir meseledir. Aşağıdaki meselede altı çizili ifade *Ali Paşa* kolu dahil tüm alt-emsal nüshalarda aynıdır. Ancak *İstanbul* kolu nüshalarının tamamında bu ifade parantez içindeki gibi verilmiştir.[531] Her ne kadar bu örnekteki gibi ilavelere asıl metinde yer verilmese de ana metinden olma ihtimalinden dolayı dipnotta verilmesi isabetli görülmüştür.

وإذا سئل عن رجل ضرب بطن شاة أو بقرة... وينبغي أن يقول: إن لم تنقص الشاة أو البقرة (إن ألقت جنينا ميتا ولم تنقص الشاة أو البقرة) لا يجب في الجنين شيء...

İcârât başlığı altında yer alan aşağıdaki meselede altı çizili ifade tüm sanal ve gerçek nüshaların aksine sadece *Afyon-Ezher* dalının oluşturduğu sanal nüshada bulunmaktadır.[532] Metnin tam ve eksiksiz bir şekilde anlaşılması için oldukça kritik öneme sahip olan bu ilavenin söz konusu sanal metin referans gösterilerek ana metne dahil edilmesi, mananın oturması açısından mühimdir.

وسئل عمن استأجر حبابا أو كيزانا، وقال: "ما لم تردها عليّ صحيحة فلي عليك كل يوم درهم"، فقبض، ثم جاء يردها وقد انكسر بعضها، قال: "الإجارة في الحباب فاسدة، وفي الكيزان جائزة...

Sonuç olarak tahkik aşamasında temelde kullanılacak olan (ع), (أ) ve (ط) rumuzlarının yanında sadece *Ali Paşa* kolu için (ش), *İstanbul* kolu için ise (ل) rumuzları kullanılmıştır. Diğer sanal ve gerçek nüshalardan yapılan alıntılarda ise nüsha adı verilmiştir.

Bir önceki aşamada alt-emsal nüshalardan yola çıkarak inşa edilen emsal nüshanın onarımında tüm alt-emsal nüshaların kritik önemi vardır. Öyle ki hiçbir aile

[531] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 359[a]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 168[a]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 162[b].
[532] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 143[a]; **A.e.**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450, vr. 113[a].

bu işlemin dışında tutulamaz. Çünkü her ne kadar ailelerin sağlamlık dereceleri farklı olsa da metni anlaşılabilir kılmak için metne dahil edilmesi zorunlu olan bir ifade, ilave vb. belli bir ailede yer almazken başka bir ailede bulunabilmektedir. Bundan dolayı onarım sonrası elde edilecek en güvenilir metne ulaşmak, ancak bu üç ailenin alt-emsal nüshalarına aynı oranda başvurularak mümkündür. Tahkik esnasında yapılan gözlem sonucu emsal nüshayı inşa etme sürecinde en fazla başvurulan aileler sırasıyla *Ali Paşa* ve *Esed* aileleridir. Ancak bu iki ailede yer almayıp sadece *Topkapı* ailesinde bulunan birçok kritik ifade vardır.

Nüshalar bazında en sağlam olanlar *Esed* (*Âtıf*), *Ali Paşa* ve *İstanbul* nüshalarıdır. *Mahmûdiyye* nüshasında diğer tüm nüshalardan farklı olarak birçok mesele/cümle/ifade mana ile verilmiştir. En hacimli haşiyelere sahip olması ve nüshanın başında alim olması için dua edilen bir ilim talebesine vasiyet edildiğinin[533] kayıt altına alınması, *Mahmûdiyye* nüshasının bir medrese talebesine ait öğrenci nüshası olabileceğine ve ders esnasında aldığı notları ana metne dahil etmiş olma ihtimalinin bulunabileceğine işaret edebilir.

Son olarak *Ali Paşa* ailesinin *Ali Paşa* kolunda yer alan üç nüshada *Edebü'l-kâdî* başlığındaki bir meselede[534] *Kâle'l-fakîh* (fakih -Ebü'l-Leys- dedi ki) ifadesinden sonra "Allah onu muhafaza buyursun/Allah onu korusun" anlamına gelen "حفظه الله" duası yer almaktadır.[535] Çoğu nüshada bu dua yerine "Allah ona rahmet eylesin" anlamında kullanılan "رحمه الله" duası yer alırken[536] bazı nüshalarda herhangi bir dua metni yer almamaktadır.[537] *Ali Paşa*, *Carullah* ve *Manisa* nüshalarında yer alan ve müellifin istinsah esnasında hayatta olduğunu ifade eden bu

---

[533] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr. 1[b].

[534] Mesele şu ifadelerle başlamaktadır: "وسئل القاضي أبو نصر عن تفسير قولهم: وزكوا في السر والعلانية".

[535] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa, nr. 935, vr. 193[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960, vr. 130[b]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692, vr. 170[a].

[536] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Ktp., nr. 683, vr. 210[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2353, C. II vr. 40[b]; **A.e.**, Murat Molla Halk Ktp., nr. 1179, vr. 103[a]; **A.e.**, Kayseri İl Halk Ktp., Raşit Efendi, nr. 26869, vr. 104[a]; **A.e.**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418, vr. 232[a]; **A.e.**, Dâru'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910, vr. 175[b].

[537] Semerkandî, **Kitâbü'n-Nevâzil**, Suriye Esed Ktp., nr. 9862, vr. 16[b]; **A.e.**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459, vr. 230[a]; **A.e.**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879, vr. 185[a]; **A.e.**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409, vr. 167[a]; **A.e.**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989, vr. 184[a]; **A.e.**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690, vr. 240[a]; **A.e.**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170, vr. 134[b]; **A.e.**, Millet Genel Ktp., Reşit Efendi, nr. 274, vr. 123[b]; **A.e.**, Süleymaniye Ktp., Damad İbrahim Paşa, nr. 724, vr. 200[b]; **A.e.**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696, vr.190[a].

dua kalıbı, söz konusu nüshaların en iyi ihtimalle müellifin hayatında belki de huzurunda kaleme alınmış bir asıldan veya o asıldan çoğaltılmış bir nüshadan istinsah edildiği bilgisini vermesi açısından önemlidir.

DÖRDÜNCÜ BÖLÜM

KİTÂBÜ'N-NEVÂZİL'İN TAHKİKLİ METNİ (İCÂRÂT BÖLÜMÜNDEN ESERİN SONUNA KADAR)

باب[1] الإجارات[2]

وسئل[3] أبو القاسم أحمد بن حم[4] عن رجل استأجر حمارًا، فضلّ في الطّريق، فتركه المستأجر، فلم[5] يطلبه، هل يجب عليه الضّمان؟ قال: إذا ذهب منه[6] حيث[7] لا يشعر،[8] وهو حافظ له،[9] فلا ضمان عليه في تركه الطّلب إذا كان آيسا من وجوده، وطلَبَه بالقرب في حوالي الموضع الّذي ذهب.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حمارًا لينقل[10] التّراب من خَرِبة، فأخذ في النّقْلة،[11] فانهدمت الخربة، فهرب المستأجر، وهلك الحمار. قال: إن انهدمت[12] من معالجة المستأجر فهو ضامن لقيمته، وإن انهدمت[13] من غير ذلك ولم يقف المستأجر على وهْن لا قرار معه[1] من الخربة فلا ضمان عليه.

---

[1] أ ط: كتاب.

[2] ط: الإجارة.

[3] أ: سئل.

[4] ع + رحمه الله. | أحمد بن حَم بن عصمة، أبو القاسم الصفّار البلخي (ت. ٣٢٦ هـ/٩٣٨ م)، الفقيه المحدّث الحنفي، من كبار أئمة بلخ. وقيل: إن "حَم" هو لقبه. أخذ عن نصير بن يحيى، عن محمد بن سماعة، عن أبي يوسف. تفقه عليه أبو حامد أحمد بن الحسين المروزي. توفي في شهر شوال. انظر:**النوازل** للسمرقندي، مكتبة علي باشا، ورقة ٣٢٢أ؛ **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٧٨/١؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ٢٦.

[5] ع: ولم.

[6] ط + من.

[7] أ: بحيث.

[8] أ + به.

[9] أ – له.

[10] ع: لنقل.

[11] أ: نقله.

[12] ع ط: انهدم.

[13] ع ط: انهدم.

وسئل عمّن استأجر حِبابًا أو كِيزَانًا، وقال: "ما لم تردّها عليّ صحيحة فلي عليك كل يوم درهم". فقبض، ثمّ جاء يردّها[٢] وقد انكسر بعضها. قال: الإجارة في الحِباب فاسدة، وفي الكِيزان جائزة، فيجب في الكِيزان حصّةُ ما سمّى إلى وقت الكسر، وفي الحِباب يجب أجر المثل؛ لأنّ الّذي له حَمْل ومؤنة إنَّما يجب ردّه[٣] على المؤاجر، فإذا اشترط[٤] على المستأجر فسدت الإجارة، وإذا[٥] لم يكن له حمل ومؤنة فالشّرط[٦] لغو.

وسئل عليّ بن أحمد[٧] عن امرأة لها دار آجرتها من زوجها، ثمّ سكَنَا جميعا. قال: إنّها لا تستوجب الأجر،[٨] وهو كاستئجارها للخَبْز[٩] أو للطّبخ.[١٠]

وسئل أبو نصر[١١] عن رجل آجَر حانوته من رجل، ثمّ اشتركا في عمل يعملان في ذلك الحانوت، هل له الأجر؟[١٢] قال: كان محمّد بن سلمة[١] يقول: "الشَّرِكة تُوهن الإجارة".

---

[١] ع – لا قرار معه.

[٢] ع أ – ثم جاء يردها.

[٣] ع ط: ردها.

[٤] أ: اشترطه.

[٥] ط: وأما إذا.

[٦] ط: فشرطه.

[٧] عليّ بن أحمد، أبو الحسن المعروف بالفارسيّ والفقيه (ت. ٣٥٥ هـ/٩٦٦ م)، نزل بلخ، وهو من أئمة المذهب الحنفي فيها. روى عنه أبو زُرَعة الرّازي الحافظ الصّغير. روى عن محمد بن الفضيل البلخي الزاهد. مات يوم الأربعاء، ودفن يوم الخميس من ذي الحجّة. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٥٠٧/١٢؛ **تاريخ الإسلام** للذهبي، ٤٠٩/٨؛ تاريخ بغداد، ١٢١/٩.

[٨] أ: الأجرة.

[٩] أ: لتخبز.

[١٠] ط: تطبخ.

[١١] محمّد بن محمّد بن سلّام، أبو نصر البلخي (ت. ٣٠٥ هـ/٩١٨ م). من أقران أبي حفص الكبير، وهو أستاذ أبو بكر الإسكاف. روى عن يحيى بن نصير البلخي. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **الفوائد البهية** للكنوي، ١٦٨؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ١١٧/٢.

[١٢] أ: الأجرة.

وسئل أبو نصر عن رجل رعى غنم رجل كلّ شهر بأجر[٢] مسمًّى، فقال الراعي لصاحب الغنم: "لا أرعى غنمك بعد هذا إلّا أنْ تعطيني كلّ يوم درهمًا"، فلم يقل صاحب الغنم شيئا، وترك غنمه مع غنم الرّاعي. قال: /[١٦٦و] يجب[٣] كلّ يوم درهم.[٤] قال: سمعت نصير بن يحيى[٥] يحكي عن أبي يوسف (ت. ١٨٢هـ/٧٩٨م) في رجل استأجر من رجل حانوتا كلّ شهر بثلاثة دراهم، فقال صاحب الحانوت بعدما مضى شهر: "إن رضيتَ كلّ شهر بخمسة، وإلا ففرّغ الحانوت"، فلم يفعل، وسكن فيه، قال أبو يوسف: "يجب عليه كلّ شهر خمسة دراهم، وسُكْناه رِضًا بما قال صاحب الحانوت". وقال أبو يوسف في رجل ساوَم[٦] ثوبًا، فقال البائع: "بعشرة"، وقال المشتري: "بتسعة"، فإنْ سلّم البائع إلى المشتري يكون البيع بتسعة، ويكون تسليمه رضًا بالتّسعة،[٧] ولو أنّ المشتري أخذه على ما قال البائع كان رضًا منه بما قال البائع.[٨] وإن قال المشتري: "لا أرضى بعشرة"، وقبضه، لا يكون بينهما بيع، وكذلك[٩] الإجارة على هذا القياس: لو[١٠] قال المستأجر: "لا أرضى بخمسة"، وسكنها، لا يجب عليه إلّا الأجر الأوّل.

---

[١] محمّد بن سلمة، أبو عبد الله البلخي الفقيه (ت. ٢٧٨ هـ/٨٩٢ م)، من علماء بلخ، تفقه على شداد بن حكيم وأبو سليمان الجوزجاني. تفقه عليه أبو بكر محمد بن أحمد الإسكاف. مات في شهر شوّال وهو ابن سبع وثمانين سنة. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **الفوائد البهية** للكنوي، ١٦٨؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ٥٦/٢.

[٢] أ + معلوم.

[٣] أ + له.

[٤] ط + ثم.

[٥] نصير بن يحيى البلخي، أبو بكر (ت. ٢٦٨ هـ / ٨٨٢ م). أخذ الفقه عن أبي سليمان الجوزجاني عن محمد، وروى عن أبو مطيع البلخي. اجتمع بأحمد بن حنبل، وبحث معه. روى عنه محمد بن محمد بن سلّام. مات في جمادى الآخرة. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ؟؛ **الفوائد البهية** للكنوي، ٢٢١؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ٢٠٠/٢؛ **القند في ذكر أخبار سمرقند** للنسفي، ٥٤٩.

[٦] ع: تساوم؛ ط + رجلا.

[٧] أ + قال.

[٨] ط + ويكون البيع بعشرة.

[٩] ط: فكذلك.

[١٠] ع: أو.

وسئل عن رجل استأجر مؤدّبا مُشاهرة كلّ شهر بسبعة[١] دراهم، يُعلّم صبيَّين أحدَهما العربيّة، والآخرَ القرآن، فقال المؤدّب: "أنا لست من بَابَة تعليم القرآن، فاستأجِر معلّما، وضُمّ الصّبيّ إليه بما يعلّمون[٢] النّاس، وأعطِهِ أجرة من أجري، فسلّم[٣] الصّبيّ إليه، فلمّا جاء رأس الشّهر حبس عنه ثلاثة دراهم، فقال: "أنا لا أرضى بما حبست؛ لأنّ أجر المعلّم كلّ شهر نصف درهم أو درهم". قال: هذا قريب من توكيله إيّاه بذلك أنْ يحطّ من أجره قدر ما يستحقّ[٤] الّذي ضمّ إليه الصّبيّ.

وسئل عن رجل استُؤْجر لغسل[٥] الميّت. قال: لا أجر له؛ لأنّ الواجب علينا[٦] أن نغسله.[٧] ولو استُؤجر لحفر[٨] القبر، قال: هذا جائز؛ لأنّ القبر بمنزلة المسكن، كأنّه استأجره[٩] ليبني[١٠] مسكنًا. وسئل عن أجر القبر[١١] أيكون[١٢] من جميع المال؟ قال: هو بمنزلة الكفن من جميع المال.

وسئل بعضهم عن الاستئجار على حمل الجنازة. قال: إن لم يوجد غيرهم فالإجارة فاسدة؛ لأنّ الحمل واجب عليهم، وإن وُجد[١٣] غيرهم جازت الإجارة؛ لأنّ الحمل لم يكن واجبا عليهم خاصّة.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حمّامًا على أنّه إن نابَتْه نائبة فلا أجر له. قال: الإجارة فاسدة؛ لأنّ النّائبة أن يمرض أو يعرض له شغل، فهذا[١] /[١٦٦ظ] شرط فاسد.

---

[١] ط: بتسعة.
[٢] ط: يعلم.
[٣] ع: وسلم.
[٤] أ + المعلم.
[٥] ط: ليغسل.
[٦] أ: عليه.
[٧] أ: يغسله.
[٨] ط: ليحفر.
[٩] ع: استأجر.
[١٠] أ + له.
[١١] ع: الخمر.
[١٢] أ: يكون.
[١٣] ع: وجدوا.

وسئل الفقيه أبو جعفر[٢] عن رجل آجر داره سنة، فلما انقضت السّنة أخذ الدّار، وكنسها،[٣] وسكن فيها، فجاء المستأجر، وقال: "كان لي فيها دراهم، فكنستَها، وألقيتَها". قال: إن صدّقه بذلك فهو ضامن، وإن أنكر فالقول قوله مع يمينه.

وسئل الفقيه[٤] عن رجل استأجر طاحونين[٥] بالماء فاحتاج النّهر إلى الكَرْي وصار بحال لا يعمل إلا أحد الرّحابين، قال:[٦] إن كان بحال لو صُرف الماء إليهما[٧] عملا[٨] جميعا عملا ناقصًا[٩] يلزمه أجرهما، وله الخيار. وإن[١٠] كان بحال لو صُرف الماء إليهما لم يعملا فعليه أجر أحدهما، فإن كان أجرهما[١١] متفاوتا فعليه أجر أكثرهما. وهذا إذا كان في موضع يكون الحفر على المؤاجر، ولو[١٢] كان في موضع يكون الحفر على المستأجر فعليه الأجر كاملًا، كما قلنا فيمن استأجر خيمة، فانكسرت[١٣] أوتادها، فالأجر واجب؛ لأنّ الأوتاد على المستأجر، ولو انقطعت أطنابها فلا أجر عليه.

---

[١] أ: فهو.

[٢] محمّد بن عبد الله بن محمد بن عمر، أبو جعفر الهندواني البخلي الفقيه (ت. ٣٦٢ هـ / ٩٧٣ م)، كان من الأعلام ومن كبار الفقهاء الأحناف ببلخ، عرف بذكائه وورعه، لقب بأبي حنيفة الصغير لتضلعه في الفقه، تفقه على أبي بكر الأعمش تلميذ أبي بكر الإسكاف، وروى عن محمد بن عقيل. من أبرز تلامذته أبو اللّيث السمرقندي صاحب كتاب **النوازل**. مات ببخارى، في شهر ذي الحجّة وهو ابن اثنين وستّين سنة. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **الفوائد البهية** للكنوي، ١٧٩؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ٦٨/٢؛ تاج التراجم لابن قطلبغا، ٢١.

[٣] أ – وكنسها.

[٤] ط + أبو جعفر.

[٥] ط: طاحونتين.

[٦] ط – قال.

[٧] ط + جميعا.

[٨] ع: فعملا؛ أ: لَعملا.

[٩] ط + فإنّه.

[١٠] ع: ولو.

[١١] ع أ: أحدهما.

[١٢] أ: وإن.

[١٣] ع: فانكسر.

{قال الفقيه:} سمعت محمّد بن الفضل[١] قال: سمعت أبا القاسم أحمد بن حم قال: تعلّمت هذه المسألة من أبي، وهي:[٢] أنّ رجلًا استأجر من رجل قَبَّانًا؛ ليزن به حِمْلا، وكان في عمود القَبّان عيبٌ لا[٣] يعلم المستأجر به،[٤] فوزنه، فانكسر، هل يجب عليه الضّمان؟ قال: إن كان مثلُ ذلك[٥] الحِمل يوزن في مثل ذلك القَبّان مع ذلك العيب فلا ضمان عليه. قال: وسمعت أبي أيضًا تأوّل[٦] قول النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[٧] «إنّ الميّت يعذّب ببكاء الحيّ».[٨] قال: هو أن يعلّم النّاس النياحة، ثمّ مات، فإنّه يعذّب هذا الميّت ببكاء الّذين تعلّموا منه.

وسئل بعضهم عن رجل استأجر ثوبًا؛ ليلبسه كلّ يوم بدانق، فوضعه في بيته، ولم يلبسه حتّى مضت عليه سنون، ثمّ ردّه، هل يجب عليه الأجر لتلك السّنين؟ قال:[٩] عليه كلّ[١٠] يوم دانق إلى الوقت الّذي علم أنّه لو لبسه لكان[١١] يتخرّق، فإذا مضى وقت علم[١٢] أنّه لو لبسه تخرّق سقط عنه الأجر، وروي عن محمّد (ت. ١٨٩هـ/٨٠٥م)[١٣] نحو هذا.

---

[١] محمّد بن الفضل، أبو بكر الفضلي الكُماري، إمام بخارى (ت. ٣٨١ هـ / ٩٩١ م)، كان إماما كبيرا، أخذ الفقه عن الأستاذ أبي محمد عبد الله بن محمد بن يعقوب السبذموني تلميذ أبي حفص الصغير، وتفقه عليه القاضي أبو علي الحسين بن الخضر النسفي. رحمه الله في الشّهر المبارك سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **الفوائد البهية** للكنوي، ١٨٤؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ١٠٧/٢.

[٢] أ ط: وهو.

[٣] ط: لم.

[٤] أ ط – به.

[٥] أ: هذا.

[٦] ط: يتأول.

[٧] ع: عليه السلام.

[٨] **صحيح البخاري**، الجنائز ٣٣؛ **صحيح مسلم**، الجنائز ٢٤.

[٩] ش + يجب.

[١٠] ط: لكل.

[١١] ل + لا.

[١٢] أ: يعلم.

[١٣] ط + بن الحسن.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر ساحة بين يدي حانوته من[١] الشّارع من رجل؛ ليبيع[٢] الفاكهة كلّ شهر بدرهم، فمضت على ذلك مدّة، وأخذ الأجر، ما حال هذه الإجارة؟ وهل للمستأجر أن يستردّ الأجر؟ قال: لا[٣] يستردّ[٤] ما أخذه[٥] من الأجرة،[٦] وينبغي أن يتصدّق به،[٧] ويصير بمنزلة الغاصب. {قال الفقيه:} إنّما يجب الأجر /[١٦٧و] إذا كان له[٨] هناك[٩] دكّان أو نحو ذلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استؤجر لحفظ الخان، فسُرق منه شيء، هل يجب عليه الضّمان؟ قال: لا ضمان عليه، وإنّما هو حافظ الأبواب، والأموال في يد[١٠] أربابها، فلا[١١] يضمن إلا بتضييع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر حمارًا، فأوثقه،[١٢] وصلّى الفجر، فذهب الحمار أو انتُهب. قال: إن رآه ينتهب الحمار أو ذهب[١٣] فلم يقطع صلاته فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لدلّال: "اعرض ضيعتي، وبعها على أنّك إذا بعتها فلك كذا من الأجر". فذهب الدّلّال، ولم يقدر على إتمام الأمر، وتركه،[١٤] ثمّ إنّ دلّالًا آخر باع الضيعة من آخر، هل

---

[١] ط: في.
[٢] ط: يبيع.
[٣] ش – لا.
[٤] ط: يرد.
[٥] ط: أخذ.
[٦] ط: الأجر.
[٧] ع – به.
[٨] ط – له.
[٩] ط: بنى.
[١٠] ط: أيدي.
[١١] ش: ولا.
[١٢] ط: فأوقفه.
[١٣] ط: يذهب.
[١٤] ط: وترك.

للدّلّال الأوّل[1] شيء؟ قال: إن كان الأوّل عرض، وذهب له في ذلك[2] رُوزْجَار[3] يُعتدّ به فأجر المثل واجب بقدر عناءه وعمله. {قال الفقيه:} هذا هو القياس، وأمّا في الاستحسان لا يجب له[4] الأجر إذا تركه؛ لأنّ العرف والعادة جرت بذلك أنّهم لا يأخذون الأجر إلا بالبيع، وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ من رجل مِسحاة، وقال لصاحبها: "كم أجرها"؟ قال: "لا أريد الأجر، واعملْ[5] لي خشبًا لمقبض[6] المِسحاة"، ثمّ رجع، وقال: "أريد الأجر"، هل له ذلك؟ قال: إن كان ما سأله له قيمة فالأجر واجب، يعني أجر المثل.

وسئل عن رجل اتّخذ خرّاسًا في بيت لم[7] يكن في القديم، ويضرّ[8] ذلك بدار[9] جاره أو يطّلع صاحب الخرّاس على عورات الجار، هل للجار ألّا يرضى؟ قال: إذا كان ضررًا بيّنًا يُعلم أنّ دورانه أو ريح دورانه يوهن الحائط فإنّه يُمنع عن[10] ذلك، وأمّا اطّلاعه على العورات فلا يكون إلا بارتفاعه على الرّحا إذا كان مطّاطيًا لا[11] يمنع عن ذلك.

---

[1] ش – الأوّل.
[2] ط + مدة.
[3] ل: جاز له.
[4] ع: عليه.
[5] ل: فحمل؛ ط: فاحمل.
[6] ش: لقبض.
[7] أ: ولم.
[8] ع: فيضر.
[9] أ: على دار.
[10] ط: من.
[11] ط – لا.

وسئل عن رجل استكرى[١] دابّة؛ ليسير فرسخًا، فسار عليها سبع فراسخ، ما يجب عليه من الكراء؟ قال: يجب[٢] من الكراء مقدار ما شرط، والموضعُ الّذي جاوزه هو غاصب لا يجب عليه الأجر، ولو[٣] أرضى[٤] صاحب الدّابّة كان ذلك خيرًا له في الآخرة، لأنّه يتمّ في الآخرة[٥] بالحسنات.

وسئل عن رجل استأجر ظِئرا؛ لترضع ابنه،[٦] فأرضعته شهورًا، ومات /[١٦٧ظ] الأب، فقالت عمّة الصّبيّ للظّئر: "أرضعيه حتّى نعطيك الأجر"، فأرضعته ثمّ انية أشهر، كيف الحكم فيه؟ قال: إن لم يكن للصّبيّ مال حين استأجرها الأب فمن يوم مات انتقضت الإجارة، فلمّا قالت العمّة: "أرضعيه حتّى نعطيك الأجر" فالأجر على العمّة بعد الموت. فإن كانت العمّة وصيّة أبيه ترجع بذلك في مال الصّبيّ، وإن لم تكن وصيّة لا ترجع على أحد.[٧] ولو كان للصّبيّ مال حين استأجرها الأب فالإجارة على حالها، والأجر كلّه في مال الصّبيّ.

وسئل أبو بكر الإسكاف[٨] عن بقّار ترك الباقورة في الجبَّانة، وغاب عنها، فوقعت الباقورة في زرع رجل، فأفسدته،[٩] قال: لا ضمان عليه إلّا أن يكون البقّار هو الّذي أرسلها في الزّرع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن جماعة آجر كلّ واحد منهم حماره من رجل، وسلّموا إليه، ثمّ قالوا لواحد منهم: "اذهب أنت معه؛ لتتعاهد الحُمُر؛ فإنّا لا نعرفه". فذهب معه، فقال المستأجر للّذي

---

[١] أ: اكترى.

[٢] أ + عليه.

[٣] ط + أنّ.

[٤] ط – أرضى.

[٥] ع ط: الآخر.

[٦] أ: ولده.

[٧] أ + قال.

[٨] محمّد بن أحمد، أبو بكر الإسكاف البلخي (ت. ٣٣٣ هـ /). كان إماما كبيرا، أخذ الفقه عن محم بن سلمة، وتفقه عليه أبو بكر الأعمش وأبو جعفر الهندواني. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **الفوائد البهية** للكنوي، ١٦٠؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ٢٣٩/٢.

[٩] ط: وأفسدها.

يتعاهده:[1] "قِفْ ههنا مع الحمير[2] حتّى[3] أذهب أنا[4] بحمار، وأحمل جواليق". فذهب بحمار، فلم يقدر عليه، هل[5] على الرّجل ضمان؟[6] قال: لا ضمان عليه؛ لأنّهم أمروه ليتعاهد[7] مالًا في يد[8] غيره، فلا يلزمه بذلك شيء.

وسئل نصير عن رجل قال لرجل: "آجرتك دابّتي هذه غدا بدرهم"، ثمّ إنّه آجرها اليوم من إنسان آخر إلى ثلاثة أيّام، ثمّ جاء الغد، هل للمستأجر الأوّل أن ينقض الإجارة؟ قال: نعم. {قال الفقيه:} قد[9] روي عن أصحابنا[10] في هذا روايتان: في إحدى الرّوايتيْن له ذلك، وفي الأخرى ليس له ذلك.

وروى نصير عن بشر بن غياث[11] في رجل ركب[12] على سفينة رجل، فقال صاحب السّفينة: "حملتُك[13] بدرهمين، فهات الدّرهمَيْن"، وقال الرّاكب: "بل استأجرتني؛ لأحفظ السكّان بدرهمين، فهات

---

[1] ل: تعاهده.

[2] ط: الحُمُر.

[3] ش + أنا.

[4] ش – أنا.

[5] أ: فهل.

[6] ط: الضمان.

[7] ل: أن يتعاهد.

[8] ط: يدي.

[9] ط: وقد.

[10] أ + رحمهم الله.

[11] بشر بن غياث بن أبي كريمة عبد الرحمن، المريسي المعتزلي المتكلم (ت. ٢٢٨ هـ /) أخذ الفقه عن أبي يوسف القاضي، وله روايات كثيرة عنه. كان من أهل الورع والزهد. له أقوال شنيعة ومذاهب مستنكرة وأقوال غريبة في المذهب، وعنه أخذ حسين النجار مذهبه. انظر: **الفوائد البهية** للكنوي، ٥٤؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ١٦٤/١؛ **الطبقات السنية** للتميمي، ٢٣٠/٢.

[12] ط: راكب.

[13] ط: حملت.

الدّرهمَيْن"، وأقاما[١] البيّنة. قال:[٢] أقبَلُ بيّنة[٣] الرّاكب؛ لأنّ صاحب السّفينة حيث استأجره ليحفظ السّكّان فقد أذن له أن يركب.[٤]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر حمارًا، وقبضه،[٥] فأرسله في كرمه،[٦] فسُرقتْ بَرْدَعَته، وأصاب[٧] الحمار البرد، فمرض، فردّه على صاحبه، فمات[٨] من ذلك المرض، هل عليه ضمان البردعة والحمار؟ قال: إن كان الكرم /[١٦٨و] حصينًا؛ وكان البرد بحال لا يضرّ بالحمار لو كانت[٩] عليه البردعة فلا شيء عليه من ضمان الحمار والبردعة. وإن كان البرد بحال يضرّ بالحمار مع بردعته؛ وكان الكرم حصينًا ضمن قيمة الحمار، ولا ضمان عليه في البردعة؛ لأنّ[١٠] هذا بمنزلة جناية[١١] منه في الحمار. ولو[١٢] كان الكرم غير حصين؛ وكان البرد بحال لا[١٣] يخاف التلف مع بردعته فهو ضامن لقيمة البردعة وعليه نقصان الحمار إلى وقت الرّدّ على صاحبه؛ لأنّه[١٤] بمنزلة الغاصب للحمار حين أرسله في الكرم، فإذا سلّم[١٥] إلى صاحبه برئ من الضمان.

---

[١] ش: فأقاما.

[٢] ش + لا.

[٣] ش + على.

[٤] ل + فصار مرهنها. |في مجموعة ط بعد هذه المسألة مسألة: "وسئل عن أهل بلدة تثقل عليهم مؤنات العمال". والمسائل العشرة التي تلي مسألة المتن مختلفة الترتيب في ط عن ع و أ.

[٥] ل: فقبضه.

[٦] ط + وتركه.

[٧] أ: فأصاب.

[٨] أ + الحمار.

[٩] ط: كان.

[١٠] ل: وصار.

[١١] ل: خيانة.

[١٢] أ: وإن.

[١٣] أ – لا.

[١٤] أ + يصير.

[١٥] ش + يردّه؛ أ: ردّه.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر أجيرًا؛ ليحفظ كَرْمه[١] كلّ يوم[٢] بكذا، ثمّ مات المستأجر، فجاء الأجير إلى الوصيّ، فقال له الوصيّ: "اعملْ عملك على ما كنت تعمل، فأنا لا أحبس عنك الأجر". فأتى على ذلك أيّام،[٣] ثمّ باع الوصيّ الكرم،[٤] فجاء الأجير إلى المشتري، فأخبره[٥] بما كان، فقال له المشتري: "اعملْ عملك، وأنا أعطيك الأجر". قال: مقدار ما عمل في حياته فالأجر في تركته، ومن يوم قال له الوصيّ: "اعملْ عملك" فالأجر على الوصي، ومن يوم قال[٦] المشتري: "اعملْ عملك" فأجره على المشتري، إلّا أنّ ما يجب على الميّت يجب بالتّسمية،[٧] وما يجب على الوصيّ والمشتري فأجر المثل. {قال الفقيه:} إنّما يجب أجر المثل إذا لم يعلم مقدار شرط الأوّل، وأمّا إذا علم المشتري مقدار شرط الأوّل؛ وأمرَه بأن يعمل على ذلك الشرط فله التّسمية.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن حانوت احترق، فاستأجره رجل كلّ شهر بخمسة دراهم على أن يعمره على أن يحسب نفقته من الأجرة، فعمّره، فمات المؤاجر بعد مرمّته، ما القول فيه؟ قال: الإجارة فاسدة، وعلى المستأجر أجر مثل حانوته[٨] بالغًا ما بلغ، وللمستأجر النّفقةُ وأجرُ مثله في قيامه في عمارته.[٩]

---

[١] أ: ثمره؛ ط: نهره.

[٢] ط: شهر.

[٣] أ – أيّام.

[٤] ط: الضيعة.

[٥] ط: وأخبره.

[٦] ل + له.

[٧] ع: التسمية؛ ط: المسمّى.

[٨] ط: الحانوت.

[٩] أ – وسئل الفقيه أبو جعفر عن حانوت احترق فاستأجره رجل كل شهر بخمسة دراهم على أن يعمره على أن يحسب نفقته من الأجرة فعمره فمات المؤاجر بعد مرمته ما القول فيه؟ قال الإجارة فاسدة وعلى المستأجر أجر مثل حانوته بالغا ما بلغ وللمستأجر النفقة وأجر مثله في قيامه في عمارته.

وسئل أبو جعفر عن رجل استأجر حُجرة موقوفة ثلاثين[١] سنة كلّ سنة بقفيز حنطة، هل تصحّ هذه الإجارة؟ قال: الإجارة باطلة إلّا في السنة الأوّلى إن كانت الإجارة من القيِّم برضى الموقوف عليه؛ والحجرة مستغنية عن العمارة، فإن[٢] كانت غلّتها للفقراء أو كانت[٣] محتاجة إلى العمارة فالإجارة باطلة. {قال الفقيه:} إنّما بطلت الإجارة؛ لأنّه آجرها بأجر قليل لا يتغابن الناس في مثله، وقد قال جماعة من المشايخ:[٤] "إنّ إجارة الوقف أكثر من سنة واحدة لا يجوز[٥] إلا أن يكون في ذلك مصلحة للوقف". والاختيار عندي أنّ الواقف إذا اشترط في وقفه ألّا يؤاجر أكثر من سنة واحدة لم تجز الإجارة، وإن كان الواقف /[١٦٨ظ] لم يشترط جازت الإجارة ما لم تكن المدة طويلة.[٦]

وسئل عن رجل يسكن[٧] حانوت ابن أخيه مع شريك له يتّجر فيه، وابن أخيه صغير، ولا[٨] وصي له، هل يجب عليهما الأجر؟ قال: إن كانا سَكَناه بغير إجارة عقدًا[٩] ولا[١٠] دلالة[١١] فلا[١٢] يجب الأجر.

وسئل عن رجل[١٣] دلّال باع ضيعة رجل، فقال الآمر: "أمرتك أن تبيع بغير أجر"، وقال الدّلّال:[١٤] "بعت بالأجر"، قال أبو نصر: إن كان المأمور معروفا بالدِّلالة لا[١٥] يصدّق الآمر، وله الأجر. وكذلك

---

[١] ش: ثمانين.
[٢] أ: وإن.
[٣] ط: وكانت.
[٤] أ + رحمهم الله.
[٥] ط: لم يجز.
[٦] ط + فاحشة.
[٧] أ + في.
[٨] ط: لا.
[٩] ش: عُقد أو؛ أ: عقد إجارة.
[١٠] ش: لا؛ ط – ولا.
[١١] ط: ودلالة.
[١٢] أ: لا.
[١٣] ط – رجل.
[١٤] ط + بل.
[١٥] ط: لم.

الخان إذا نزل فيه رجل، فإنّه يكون بالأجر، ولا يصدّق أنّه سكن[١] بغير أجر. وهذا قول محمّد بن سلمة. وكان نصير بن يحيى يقول: لا يجب الأجر بنزوله إلا أن يتقاضاه[٢] عليه صاحب الخان،[٣] فإن[٤] تقاضى[٥] عليه أَستحسنُ أن يلزمه الأجر من الوقت الّذي نزل؛ لأنّه لمّا تقاضاه، وأجابه، كان دليلًا أنّه سكنه بالأجر. {قال الفقيه:} وبقول محمّد بن سلمة وأبي نَصر نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل الحمّام، وقال لصاحب الحمام: "احفظ الثّياب"، فلمّا خرج لم يجد ثيابه، هل يجب عليه ضمان؟ قال: إن أقرّ صاحب الحمّام أنّ غيره رفعها،[٦] وهو يراه، ويظنّ أنّه رفع ثياب[٧] نفسه[٨] فهو ضامن، وإن سُرقت[٩] وهو لا يعلم فلا ضمان عليه إن لم يذهب من[١٠] ذلك الموضع ولم يضيّعه.

وسئل عن أهل بلدة يثقل عليهم مَؤُنات العمّال، فاستأجروا رجلًا بأجرة معلومة؛ ليذهب ويرفع أمرهم إلى السّلطان الأعظم؛ ليخفّف عنهم بعض التّخفيف، هل لهذا[١١] أجرٌ؟ وإنّما أخذ من عامّتهم، غنيّهم وفقيرهم، أرأيت لو فضُل من نفقته شيء هل يطيب له أو يردّ عليهم؟ قال: إن كان بحال لو ذهب إلى بلدة السّلطان تهيّأ له إصلاح الأمر يومًا أو يومَيْن جازت الإجارة، وإن كان بحال لا يرتفع إلّا بمدّة[١٢]

---

[١] أ: يسكن.
[٢] أ + بالأجر؛ ط: إن تقاضى.
[٣] أ – عليه صاحب الخان.
[٤] ط: فإذا.
[٥] أ: تقاضاه.
[٦] ع ط: رفعه.
[٧] ش: ثيابه.
[٨] ش – نفسه.
[٩] ع ط: سرق.
[١٠] ط: عن.
[١١] أ: له.
[١٢] ط + لا يجوز.

فإن وقّتوا للإجارة وقتا فالإجارة جائزة، والأجر كلّه له، وإن[١] لم يوقّتوا[٢] فالإجارة فاسدة، وله أجر مثله، والأجر عليهم على قدر مؤنتهم ومنافعهم في ذلك.

وسئل عن امرأة بعثت ثورًا إلى بقّار، ثمّ جاء[٣] الرّسول، وقال:[٤] "الثّور لي"، وأخذ[٥] منه، فهلك الثّور، فهل[٦] على البقّار ضمان؟ وهل يرجع عليه؟ قال: إن أقامت[٧] المرأة[٨] البيّنة فلها أن ترجع على البقّار، /[١٦٩و] فإن[٩] كان البقّار عرف أنّه لها؛ ودفع إليه لا يرجع[١٠] بشيء، وإن لم يعرف يرجع لأنّه مغرور.[١١]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن قصّار سلّم ثياب الناس إلى أجيره؛ ليحفظها[١٢] في المقصرة؛ ليشمّسها؛ فنام الأجير، ثمّ رجع بالثّياب وقد ضاع منها[١٣] خمس قطع، لا يدري كيف ضاعت،[١٤] ولا متى ضاعت،[١٥] هل على القصّار أو على الأجير ضمان؟ قال: إذا لم يعلم أنّه قد ضاع في حال نومه فلا ضمان على الأجير، والضّمان على القصّار، وإن علم أنّه ضاع في حال نومه فالأجير ضامن، فإن شاء صاحب الثّياب ضمّن القصّار في الوجهين جميعا. {قال الفقيه:} إنّما قال: "له أن يضمّن القصّار"؛ لأنّه كان يأخذ

---

[١] ط: وإن.
[٢] أ + فيها وقتا.
[٣] ط: جاءه.
[٤] أ: فقال.
[٥] أ: وأخذه.
[٦] ط: هل.
[٧] ط: قامت.
[٨] ط: للمرأة.
[٩] أ: وإن.
[١٠] أ + عليها.
[١١] ش: معروف.
[١٢] ط: ليحفظ.
[١٣] ع – منها.
[١٤] ط: ضاع.
[١٥] ط: ضاع.

بقول أبي يوسف و محمّد في الأجير المشترك، وأما في قول أبي حنيفة (ت. ١٥٠ هـ/٧٦٧ م) فلا ضمان على القصّار؛ لأنّه لم يكن الهلاك بعلمه،[١] وبه نأخذ.

وسئل عن رجل خلّال استأجر بيت عُلو، ووضع فيه حِباب خلّ،[٢] فانقضت مدّة الإجارة، والمستأجر أبى عن تفريغ الحانوت. قال: إن كان الخلّ بلغ المبلغ الّذي لا يفسده تحويلُه[٣] أُمِر[٤] بتفريغه، وإن[٥] كان تحويله يضرّه، ويفسده، قيل للمستأجر: إن شئت فارفعه، وإن شئت فاستأجر البيت منه إلى وقت إدراكه.

وسئل عن خان بعضه خراب، وفيه حوانيتُ عامرة، فاستأجر رجل العامرةَ كلّ شهر بخمسة عشر درهما،[٦] والخرابَ[٧] كلّ سنة بخمسة وخمسين درهما،[٨] على أن يعمرَ الخراب بماله، ويحسبَ نفقته من جملة الأجرة. قال: استئجارُ الخراب ليعمره وينتفع[٩] به بعد ذلك باطل إذا[١٠] اشترط أن تكون العمارة للمؤاجر، وللمستأجر على المؤاجر نفقتُه، وللمؤاجر[١١] أن يأخذ الحوانيت، ويعطي للمستأجر[١٢] أجر مثله فيما عمل.

---

[١] ط: بعمله.
[٢] ل: الخل.
[٣] ط + أخذ بتحويله.
[٤] ل: أخذ؛ ط: وأخذ؛.
[٥] ل: وإذا.
[٦] ط – درهما.
[٧] ش: والحوانيت.
[٨] ط – درهما.
[٩] ع ط: فينتفع.
[١٠] ل: وإذا.
[١١] ع: فللمؤاجر.
[١٢] أ: المستأجر.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر دارًا، فوهب له المؤاجر أجر[١] رمضان، هل يجوز؟ قال: إن استأجر سنة يجوز، وإن استأجر[٢] مشاهرة يجوز إذا دخل رمضان، ولا يجوز قبله. {قال الفقيه:} هذا الجواب على قول محمّد ، وفي قول أبي يوسف: لا تجوز البراءة إلا بعد مضيّ المدّة.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حمارًا؛ ليحمل عليه الشّوك، فدخل في سكّة فيها نهر، فبلغ موضعًا ضيّقًا، فضرب الحمار، فوقع الحمار مع الحِمل في النّهر، فاشتغل بقطع الحبل، فهلك الحمار. قال: /[١٦٩ظ] إن كان المكان بحال لا يسير فيه[٣] مثلُ ذلك الحمار فهو ضامن، وإن كان الحمار يقدر على مجاوزته عن مثل ذلك الموضع مع ذلك الحِمل؛ فإن عنّف عليه في الضرب حتّى وثب من ضربه فهو ضامن، وإلّا فلا.

وسئل نصير[٤] عن تعليم القرآن والفرائض وحساب الوصايا وغير ذلك بالأجر. قال: يجوز، وإنّما كان يُكره -يعني[٥] تعليم القرآن بالأجر- على عهد النّبيّ[٦] صلّى الله عليه وسلّم؛[٧] لأن حَمَلة القرآن لم يكن[٨] إلّا قليلًا،[٩] وكان التعليم واجبا؛ لكيلا يذهب القرآن. {قال الفقيه:} وبه نأخذ. وجاز[١٠]

[١] ع: أجرة.
[٢] ش: استأجره؛ أ: استأجرها.
[٣] ع ط: فيها.
[٤] ط + بن يحيى.
[٥] ش: لغير.
[٦] ط: رسول الله.
[٧] ع: عليه السلام.
[٨] أ: تكن.
[٩] أ: قليلة.
[١٠] ط: ويجوز.

الاستئجار على تعليم القرآن، وهو قول عصام بن يوسف،[1] وأبي نصير، والشافعيّ (ت. ٢٠٤هـ/٨٢٠م) وغيرهم من المشايخ.

وسئل عن رجل دُفع إليه مال الميّت؛ ليحجّ عنه، وأذنوا له باستئجار الظّهر، فاشترى الرجلُ وآخرُ[2] بعيرًا بدراهم نفسه، ثمّ استأجر نصيبَ صاحبه أو[3] استأجر[4] صاحبُه نصيبه؛[5] وإنّما أراد أن يكون الأجر من مال الميت. قال: لا أرى به بأسًا.

وسئل أبو بكر عن رجل[6] استقرض دراهم، وسلّم المستقرض إليه حمارًا؛ ليُمسكه، ويستعمله إلى شهرين حتّى يوفّي[7] إليه[8] الدراهم،[9] فسلّم المقرض الحمار إلى بقّار، فعقره الذئب، ما القول فيه؟ قال: المقرض ضامن لقيمة[10] الحمار لصاحبه؛ فإنّ الحمار عند المقرض بمنزلة الإجارة الفاسدة، فإن كان استعمله فعليه أجر مثله.

ومن استأجر حمارًا أو ثورًا ليس[11] له[1] أن يبعثه[2] إلى السَّرَّاج[3] ليعتلف، فإذا فعل يكون مخالفًا.[4] وهذا بمنزلة رجل استقرض دراهم، ودفع إليه دارًا؛ ليسكنها، فإنّ هذه إجارة فاسدة، ولا[5] تكون رهنًا.

---

[1] عصام بن يوسف بن ميمون بن قدامة، أبو عصمة البلخي (ت. ٢١٥ هـ/٨٣٠ م). كان شيخ بلخ في زمانه، وكان صاحب حديث، روى عن شعبة والثوري، وروى عنه ابن أخيه عبد الله بن إبراهيم وأهل بلده. وهو أخو إبراهيم بن يوسف. مات وهو ابن أربع وثمانين سنة. انظر: **الفوائد البهية** للكنوي، ١١٦؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ٣٤٧/١؛ **تاريخ الإسلام** للذهبي، ٣٩٦/٥.

[2] أ – وآخر؛ ط: مع واحد.

[3] ط – أو.

[4] ط: واستأجر.

[5] ط + منه.

[6] أ – عن رجل.

[7] ط: يوفر.

[8] ط: عليه.

[9] ع: دراهم.

[10] ط: قيمة.

[11] ط: فليس.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر دارًا كلّ شهر بأجر معلوم،[٦] ثمّ إنّه ادّعى أنّ صاحبها باعها منه، وأتى على ذلك مدّة، قال: الأجرة عليه لازمة، والأجر واجب لِما مضى إذا لم يثبت البيع.

وسئل أبو بكر عن رجل سلّم بقرة[٧] إلى بقّار؛ ليرعاها، فجاء ليلةً، وزعم أنّه ردّ[٨] بقرته،[٩] وأدخلها القرية، فطلبها صاحبُها في القرية، فلم يجدها، ثمّ وجدها بعد أيّام في نهر قد نفقت في الجبّانة. قال: إن كان أهل القرية قد رضوا من البقّار بأن يأتي بالبُقُور إلى القرية، ولم يكلّفوه أن يُدخل كلّ بقرة في[١٠] منزل صاحبها، فالقول قول البقّار: "إنّي /[١٧٠و] قد جئت بالبقرة إلى القرية" مع يمينه، فإذا[١١] حلف فلا[١٢] ضمان عليه، وإن أبى أن يحلف ضمن قيمتها لصاحبها.

وسئل أبو بكر عن سِمسار باع ما أُمر أن يبيعه، وأمسك الثّمن عنده بأمر صاحب الحمولة، فسُرق الثمن. قال: لا ضمان عليه. قيل له: في قول أبي يوسف و محمّد هل يجب عليه الضّمان؟ قال: لا؛ لأنّه يأخذ الأجر[١٣] للبيع؛[١٤] لا للإمساك،[١٥] وهو أمين بإمساكه. وكذلك لو استأجر حمّالًا؛[١٦] ليحمل له

---

[١] ع – له.
[٢] ش: يبيعه.
[٣] ع: السراح.
[٤] ط + قال.
[٥] ش: لا.
[٦] أ: بأجرة معلومة.
[٧] ط: البقرة.
[٨] أ: ردها.
[٩] أ – بقرته.
[١٠] أ: إلى.
[١١] ش: وإذا.
[١٢] أ: لا.
[١٣] ع: الثمن.
[١٤] ع: بالبيع.
[١٥] ع: بالإمساك.
[١٦] ع: حمارا.

حِملًا إلى بلد، فحمله، فقال له[1] صاحبه: "أمسكْه عندك"، فأمسكه، فذهب من عنده، فلا ضمان عليه بالاتّفاق؛ لأنّه ليس له حق الحبس، فلمّا[2] أمره بالإمساك صار[3] أمانة في يده. ولو[4] كان هذا قصّارًا فأمره بإمساكه بعد العمل، فهلك، فهو على الاختلاف، يعني إذا كان لم يقبض الأجر.

وسئل محمّد بن مُقاتل[5] عمّن يبيع شيئا بالمزايدة، فاستأجر مناديًا ينادي ببيع ذلك، هل تجوز هذه الإجارة؟ قال: إذا استأجر ووقّت له وقتًا أو لم يوقّت، وقال له: "تُنادي[6] كذا كذا صوتًا"، فهو جائز، وإن لم يبيّن فلا[7] يجوز.

وقال محمّد بن مقاتل: إذا كان للمفقود نصيب في دار مقسومة[8] على حِدة، فلا ينبغي لأحد أن يسكنَه، ولا يؤاجرَه بغير أمر القاضي، وللقاضي أن يؤاجره إن خاف أن يخرب إن لم يسكنها أحدٌ، ويأمره بقبض الأجر، ويحفظ على المفقود، وإن كان للمفقود نصيب في دار غير مقسومة[9] فلشريكه أن يسكن الدّار قدر نصيبه. قال: وذكر محمّد بن الحسن أنّه[10] له أن يسكن جميع الدّار إذا خاف الشريك إن لم يسكنها أن تخرب.

---

[1] أ – له.

[2] ع: فيما.

[3] ع: فصارت؛ ط: صارت.

[4] ع: فلو.

[5] محمد بن مقاتل أبو عبد الله الرازي (ت. ٢٤٦ هـ/ ٨٦٠ م)، من أصحاب محمد بن الحسن، كان قاضي الري. روى عن جرير بن عبد الحميد، ووكيع. روى عنه أحمد بن جعفر الجمّال، وعيسى بن محمد المروزي. انظر: **الفوائد البهية** للكنوي، ٢٠١؛ **الجواهر المضية** للقرشي، ١٣٤/٢؛ **تاريخ الإسلام** للذهبي، ١٢٤٧/٥.

[6] ع: ينادي.

[7] ط: لا.

[8] ع: مقسوم؛ ط: مقسوما.

[9] ع: مقسوم.

[10] ط: أن.

قال: وذكر محمّد أنّ داود الطّائي (ت. ١٦٥ هـ/٧٨١ م) كان من علماء أصحاب أبي حنيفة، ثمّ أقبَل على العبادة والخلوة بنفسه، وكانت[١] دار بينه وبين شريكٍ له غائبٍ، وكان[٢] يسكن داود الدّار، وكانت[٣] في الدّار نخلة أو نخلات، وكان لا يأكل من ثمرها شيئًا؛ ولكنْ كان إذا أينعت[٤] الثمرة، فأدركت،[٥] يفتح باب الدّار، ولا يمنع مَن دخل الدّار، وأكل الثمرة. فكره أكل الثمرة ولغيره فيها نصيب بغير إذنه، ولم[٦] يكن في سكنى الدّار استهلاكٌ؛ بل في سُكناها عمارة لها؛[٧] فلم ير به بأسًا.

قال محمّد: ولو أنّ الشّريك أخذ حصّته من الثّمرة، وأكلها، جاز له، ويبيع نصيب الغائب، ويحفظ ثمنه، وإن[٨] حضر صاحبه، فأجاز[٩] فعله، وإلا ضمّنه قيمته، /[١٧٠ظ] وإن لم يحضر فهو كاللقطة يتصدق بها.[١٠] {قال الفقيه:} وهذا استحسان، وبه نأخذ.

وقال محمّد بن مقاتل: لو[١١] آجر رجل[١٢] داره، ثمّ أراد أن ينقضَ الإجارة، ويبيعَ الدّار، فإن كان معسرًا لا نفقة له ولا[١٣] لعياله[١٤] فله أن ينقضها في قياس قول علمائنا؛[١٥] لأنّهم قالوا: إذا كان عليه دين فادح فله أن ينقض الإجارة.

---

[١] أ + له.
[٢] أ: فكان.
[٣] أ: وكان.
[٤] ش: ينعت.
[٥] أ: وأدركت.
[٦] ط + يكره سكنى الدّار لأنّه لم.
[٧] ط – لها.
[٨] أ: فإن.
[٩] أ: وأجاز.
[١٠] أ: به.
[١١] أ + أن.
[١٢] أ: رجلا آجر.
[١٣] ط – ولا.
[١٤] ط: ولعياله.
[١٥] أ + رحمهم الله.

وقال محمّد بن مقاتل: لو أنّ رجلا قال: "كلّ غريم لي فهو في حل" في قول علمائنا:[١] لا يبرأ غرماؤه. ولو ادّعى على إنسان دينًا قُبلت[٢] دعواه. قال: وعندي أنّه في حلّ، وليس له أن يدّعي عليهم شيئًا. ولو قال: "ليس لي[٣] شيء"، ثمّ جاء بعد ذلك من الغد، وادّعى أنّ هذه الدّار له منذ عشر سنين له[٤] ذلك في قول علمائنا.[٥] وقال: عندي ليس له أن يدّعي.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر ضيعة على أن يلبن فيها، قال: الإجارة فاسدة،[٦] واللَّبِن كلّه للّبان، وعليه قيمةُ التّراب إن كانت[٧] له قيمة، وأجرُ مثل الأرض. وإن لم يكن للتّراب قيمة في تلك الضيعة أو كان في رفعه منفعة الأرض[٨] فلا شيء عليه.

نصير قال: سألت الحسن بن زياد (ت. ٢٠٤ هـ/٨١٩ م) عن رجل استأجر[٩] مكاريًا على أن يحمل له حنطة، على من يكون الجُوَالِق والحبل؟ قال: إن كان يحمل على دوابّ المُكاري فهو عليه، وإن كان يحمل[١٠] على عنقه أو على دوابّ المستأجر فهو على ربّ الحنطة. {قال الفقيه:} والعادة[١١] في زماننا[١٢] ألّا يكون الجُوَالِق على الحمّال في الأحوال كلّها؛ وإنّما هو على صاحب الحنطة، إلّا أن يشترط ذلك على الحمّال. وأمّا الحبل فهو على الحمّال؛ لأنّ عليه أن يشدّه؛ لكيلا يسقط عن ظهره أو عن دابّته.

---

[١] أ + رحمهم الله.
[٢] ع ط: قُبل.
[٣] ط + بالدين.
[٤] أ: فله.
[٥] أ + رحمهم الله.
[٦] أ – فاسدة.
[٧] أ: كان.
[٨] أ: للأرض.
[٩] أ – استأجر.
[١٠] أ: حمله.
[١١] ط: العادة.
[١٢] أ: زمننا.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر مكاريًا؛ ليحمل له عصيرًا على دابّته إلى موضع، فحمله، فلمّا أراد أن يضعه عن[١] الدّابّة أخذ أحد العِدلين من جانب، ورمى بالعِدلين[٢] جميعًا[٣] من الجانب الآخر، فانشقّ الزِّقّ من رميه، وخرج العصير، قال: المكاري ضامن لنقصان الزّقّ والعصير.

وسئل أبو بكر عن رجل سلّم إلى قصّار ثوبًا؛[٤] ليقصّره، فقصّره، ورهنه، ثمّ افتكّه، وأصاب[٥] الثّوب نجاسة عند المرتهن، فلمّا نظر إليه صاحب الثوب كلّفه تنقيته من ذلك، فامتنع القصّار، وتشاجرا، فترك الثّوب في يد[٦] القصّار، فهلك عنده. قال: إن كانت تلك النّجاسة لم تُنقص من قيمة الثّوب شيئًا /[١٧١و] فلا شيء على القصّار، وإن كانت تلك النّجاسة تُنقص من قيمة الثّوب فليس على القصّار إلّا نقصان الثّوب، والثوب هلك بالأمانة.[٧] ونظيره رجل خرق ثوب إنسان خرقًا صغيرًا، فقال له ربّ الثّوب: "أصلح هذا الخرق"، فأبى، فترك الثّوب عنده، فهلك، فلا ضمان عليه إلّا نقصان الخرق. وبمنزلة[٨] رجل صبّ نجاسة على عبد إنسان، فجعل صاحب العبدِ العبدَ عنده؛ ليغسل تلك النّجاسة، فهلك،[٩] فلا ضمان عليه، فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر دارًا[١٠] إجارة فاسدة، فقبضها المستأجر، وآجرها من غيره إجارة جائزة. قال: لصاحب الدّار أن ينقض الإجارة الثّانية، كما قالوا فيمن اشترى شراء فاسدًا، فآجره من غيره،

---

[١] ش: على.
[٢] أ: بالعدل.
[٣] أ – جميعًا.
[٤] ع: ثوبًا إلى قصار.
[٥] أ: فأصاب.
[٦] ط: يدي.
[٧] ط: على الأمانة.
[٨] أ: بمنزلة.
[٩] أ + العبد.
[١٠] ط: جاره.

فللبائع أن ينقض الإجارة، قيل له: لِمَ لا يكون بمنزلة رجل[١] اشترى[٢] شراءً فاسدًا، فباعه[٣] بيعًا جائزًا؟[٤] لم يكن عليه سبيل. قال: لأنّ الإجارة تنتقض بالعذر، والبيع لا ينتقض بالعذر.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر[٥] حمارًا له[٦] بعشرة دراهم؛ بعضها جياد وبعضها "خَار پَايَه".[٧] فقال المكاري في بعض الطريق: "أنا أطلب بقيّتها جيادًا"، فقال المستأجر بالفارسيّة: "چَنَانْ كُنَمْ كِه تُو خَواهِى".[٨] قال: هذه عِدَة منه: إن شاء أعطى،[٩] وإن شاء لم يعط.[١٠] وكذلك لو استزاده[١١] في[١٢] الأجر، فأجابه بذلك.

وسئل أبو بكر عن امرأة لها بزر الفيلق، فدفعت إلى أخيها[١٣] وأختها،[١٤] على أنّ الفيلق بينهم[١٥] أثلاثًا، فلمّا خرج الدّود، قالا[١٦] لها: "إنّ أكثره قد هلك"، فقالت لهما: "ادفعا إليّ ثمن البزر، وأنا بريئة

---

[١] ط: من.
[٢] ل: يشتري.
[٣] أ: وباعه.
[٤] أ: صحيحا.
[٥] ش + له.
[٦] ش – له.
[٧] ش + أي رديئة.
[٨] فاتح: اعمل كما تشتهي.| في نسخة فاتح كتبت تراجم العبارات الفارسيّة باللغة العربية بدلًا من العبارات الفارسيّة الأصلية.
[٩] أ: أعطاه.
[١٠] أ: يعطه؛ ط – إن شاء أعطى وإن شاء لم يعط.
[١١] أ: استزاد.
[١٢] أ: من.
[١٣] ع أ: أختها.
[١٤] ع – وأختها؛ أ: وامرأةٍ أخرى.
[١٥] ع: بينهما؛ أ: بينهن.
[١٦] ع أ: قالت.

منه"، وهما كاذبان،[1] وقد خرج جملة. قال: هذا الكلام منهما باطل، والفيلق كلّه لها، وعليها[2] ثمنُ ورق الفرصاد، وأجرُ مثلهما فيما عمِلا في ذلك بغير[3] قيمة الورق.

وسئل أبو بكر عن حرّة آجرت نفسها للخدمة من رجل ذي عيال. قال: لا بأس به، وإنّما يُكره إذا خلا بها.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر حانوتًا له من رجل، ثمّ إنّ المؤاجر استأجر الحانوت من المستأجر. قال: بطلت الإجارة الأوّلى. {قال الفقيه:} هذا إذا[4] استأجره المؤاجر، وقبض من المستأجر؛ لأنّه لو قبض منه /[١٧١ظ] بغير استئجار سقط عن المستأجر الأجرُ، فكذلك إذا استأجر، وقبض، فالإجارة لا تبطل باستئجاره من المستأجر، وللمستأجر أن يطالبه؛ ليسلّم إليه، ولا عبرة للإجارة[5] الثّانية، ألا ترى أنّهم قالوا في كتاب المزارعة: إذا[6] دفع أرضه مزارعة، ثمّ إنّ ربّ الأرض أخذها مزارعة من المزارع، فالمزارعة الثّانية باطلة، والمزارعة[7] الأوّلى على حالها، فكذلك[8] الإجارة الثّانية باطلة، والأوّلى على حالها.

وسئل أبو بكر عن المستأجر إذا آجره[9] من رجل، ثمّ إنّ المؤاجر استأجر[1] من ذلك الرجل. قال: بطلت الإجارة الأوّلى والثّانية. {قال الفقيه:} عندي أنّ الإجارة الأوّلى على حالها، والإجارة الثّانية من المؤاجر باطلة.

---

[1] ع أ: كاذبتان.
[2] ط: ولهما عليها.
[3] ط: يعني.
[4] أ – إذا.
[5] ط: بالإجارة.
[6] ط: لو.
[7] ع ط: ومزارعة.
[8] ل: وكذلك؛ ط + ههنا.
[9] ط: آجر.

وسئل أبو بكر[٢] عن رجل قال لخيّاط: "خِطْ هذا الثوب لأعطيك أجرك"، فقال الخيّاط: "لا أريد منك الأجر"، ثمّ خاطه. قال: لا أجر له.

وقال أبو بكر: لو أنّ رجلا قال لآخر: "إذا جاء رأس الشّهر فقد آجرتك هذه الدّار كلّ شهر بكذا"، فإنّ ذلك جائز. ولو[٣] قال: "إذا جاء رأس الشّهر فقد فاسختك هذه الإجارة"، فإنّ ذلك لا يجوز.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها: "اغمز رِجلي على أنّ لك عليّ ألف درهم"، فغمز الزّوج رجلها إلى أن قالت: "لا أريد الزّيادة"،[٤] ما القول فيه؟ قال: الإجارة باطلة، ولا شيء له عليها فيما فعل؛ لأنّ استئجار المرأة زوجَها في الخدمة باطل؛ لأنّ هذا ليس[٥] من إجارات الناس.

وسئل أبو بكر عن أجر الكيّال، على من يجب؟ قال: الكيل على البائع، ووزن الثّمن على المشتري، وأجر النّاقد على المشتري؛ لأنّ على المشتري أن يعطيه الجياد.

وسئل أبو بكر عن رجل استقرض دراهم من رجل، فقال[٦] له: "اسكن حانوتي، هذا فما لم أردّ عليك دراهمك فلا أطالبك بأجرة الحانوت، والأجرةُ الّتي تجب عليك هبةٌ لك"، فدفع المقرض الدّراهم، وسكن الحانوت مدّة. قال: إن كان ذَكَر تركَ الأجرة عليه مع استقراضه منه المال فالأجرةُ على المقرض واجبةٌ، وإن كان ذَكَر تَرْك الأجرة قبل الاستقراض أو بعده فلا أجر[٧] له على المقرض، والحانوت عنده عارية.

---

[١] ط: استأجره.

[٢] ط – أبو بكر.

[٣] ط: وإذا.

[٤] ل – إلى أن قالت لا أريد الزيادة.

[٥] أ – ليس.

[٦] ط: وقال.

[٧] ط: أجرة.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر قميصًا؛ ليلبسه؛ ليذهب إلى مكان كذا، فلم يذهب إلى ذلك الموضع، ولبسه في منزله. قال: هو مخالف، ولا أجر عليه. {قال الفقيه:} وعندي /[١٧٢و] أنّه غير مخالف، ويجب عليه الأجر؛ لأنّ هذا خلافٌ إلى خير،[١] وليس هذا كما[٢] إذا[٣] استأجر دابّة؛ ليذهب إلى موضع كذا، فركبها في المصر في حوائجه، فهو مخالف؛ لأنّ في الدّابّة لا تجوز الإجارة، إلّا أن يبيّن المكان، وفي الثّوب يحتاج إلى بيان الوقت، ولا يحتاج إلى بيان المكان.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لآخر: "آجرتك داري هذه يومًا واحدًا، وسنةً[٤] مجّانًا"، فسكنها سنة. قال: عليه أجر مثله في يوم واحد، وفي السنة إلّا يومًا مجانًا.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر قِدرًا، فلمّا فرغ، حملها[٥] على حمار، فزلق رجل الحمار؛ فانكسرت القِدر. قال: إن كان الحمار يطيق حمل تلك القِدر فلا ضمان عليه، وإن كان لا يطيق حمل تلك القِدر فإنّه يضمن. قيل له: إن كان ردّها[٦] على المؤاجر فإذا حملها[٧] المستأجر فلِمَ لا يضمن؟ قال: لأنّ العادة بين النّاس أنّ[٨] المستأجر يحمل إلى المؤاجر، فلأجل ذلك لا يضمن.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر نفسه من رجل[٩] مجوسيّ؛[١] ليوقد له[٢] نارًا. قال: لا بأس به. قيل له: إيش الفرق لأبي يوسف ومحمّد بين هذا وبين الّذي آجر نفسه في حمل الخمر لنصرانيّ؟[٣] قال: لأنّ النّار يجوز التّصرف فيها، والانتفاع بها، والخمر[٤] ليست[٥] كذلك.

---

[١] أ: غير.
[٢] ط: كمن.
[٣] ط – إذا.
[٤] أ: أو سنة واحدة.
[٥] ط + إليه.
[٦] ط: رده.
[٧] ط: حمله.
[٨] ع أ – أن.
[٩] ط – رجل.

وسئل أبو بكر عن الحمّال استأجر جواليق؛ ليحمل فيها شيئًا، ثمّ إنّ السّلطان أخذ الحمّال؛ ليحمل له قماشًا، فذهب الحمّال، وحمل الحِمل، واشتغل بذلك؛ فسُرقت[٦] الجواليق من الحمّال، هل يضمن الحمّال؟ قال: إن اشتغل بشغل لم يجد بُدًّا من ذلك الشّغل؛ ولو ترك يخاف[٧] العقوبة من السّلطان فلا ضمان عليه، وإن كان غير ذلك فهو ضامن.

وقال محمّد بن سلمة: تفسير قول أصحابنا:[٨] "إنّ المستصنع إذا رضي ليس للصّانع أن يمنعه" أنْ يقول الصّانع: "هذا الّذي استصنعتني فهو لك بما[٩] استصنعتني"، فيقول ذاك:[١٠] "رضيت"، فحينئذ لا يكون له منعه، {قال الفقيه:} هذا القول يوافق قول أبي القاسم؛ فكان يقول: الاستصناع وعد وليس بواجب. وقال بعضهم: هو عقد واجب، وليس للعامل أن يمتنع من ذلك، وقول محمّد بن سلمة وأبي القاسم أصحّ، وبه نأخذ.

ولو[١١] أنّ رجلًا اشترى ثمرة على رؤوس الشّجر،[١٢] وأراد[١٣] أن يستأجر الشّجر[١] إلى أن ينضج الثّمر،[٢] فإنّ[٣] هذا[٤] لا يجوز، والحيلة فيه[٥] أن يقول المشتري للبائع /[١٧٢ظ] بعد دفع الثمن: "أخذت منك هذا[٦] الشجر[٧] معاملةً، على أن لك جزءًا من ألف جزء،[٨] ولي ألف جزء إلّا جزءًا".

---

[١] ط: المجوس.
[٢] ط: لهم.
[٣] ط: للنصارى.
[٤] ل – والخمر.
[٥] ل: وليس في الخمر.
[٦] ط: وسرق.
[٧] ط: خاف.
[٨] أ + رحمهم الله.
[٩] أ: كما.
[١٠] ط: ذلك.
[١١] أ: قال ولو.
[١٢] ط: الشجرة.
[١٣] أ: فأراد.

وسئل أبو بكر عن حمّام وقف، آجره القيّم من رجل، ثمّ جاء آخر، فزاده في أجره،[٩] هل له أن[١٠] يَنقُضُ الإجارة بينه وبين الأوّل؟ قال: إن كان أجرُ الحمّام حين آجره مقدار أجرِ مثله أو نقصانًا يتغابن النّاس في مثله فليس للمتولّي أن يُخرج المستأجر،[١١] ويؤاجرَه[١٢] غيره قبل مضيّ المدّة، وإن كانت الإجارة الأوّلى بما لا يتغابن النّاس في مثله فالإجارة فاسدة.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر حمّامًا سنة بست مئة درهم، على أن يحطّ منه[١٣] أجر شهرين للتعطيل. قال: الإجارة فاسدة. {قال الفقيه:} ولو قال: "على أنّ مقدار ما كان معطّلًا فلا أجر عليه" فإنّه يجوز؛ لأنّه يسقط عنه ذلك المقدار بغير شرط. وهذا كما قال[١٤] في **الجامع الصّغير**: «إذا اشترى زيتًا على أن يحطّ عنه لأجل الزّقّ خمسين رطلًا فهو فاسد، ولو قال: على أن يحطّ عنه حصّة وزن الزّقّ فهو جائز».

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: "آجرتك[١٥] هذه الدّار سنة بألف درهم كلّ شهر بمئة درهم". قال: الإجارة تقع على ألف ومئتي درهم، ويصير القول[١] الثّاني فسخًا للأوّل؛ كما لو باعه بألف درهم، ثمّ

---

[١] ع: الشجرة.
[٢] ع ط – الثمر.
[٣] ش – فإن.
[٤] ش: فهذا.
[٥] ط – فيه.
[٦] ع ط: هذه.
[٧] ع ط: الشجرة.
[٨] ل + والأجرُ.
[٩] أ: أجر الحمام.
[١٠] ش – له أن.
[١١] ط + منه.
[١٢] ط: ويؤاجر من.
[١٣] أ: عنه.
[١٤] ط: قالوا.
[١٥] ط: آجرت منك.

باعه بأكثر، فالبيع الثّاني هو المعتبر. {قال الفقيه:} وهذا[٢] إذا قصد أن تكون الإجارة كلّ شهر بمئة درهم، وأمّا إذا غلطا[٣] في التّفسير لا يلزمه إلّا الألف.

وسئل عن رجل استأجر قلمًا؛ ليكتب به.[٤] قال: الإجارة جائزة إذا بيّن الوقت والكتابة.[٥] وقال أبو بكر: سمعت محمّد بن سلمة قال: اشترى عصام بن يوسف قلمًا بدينار بعدما انكسر قلمه في المجلس؛ لأنّه لم يُرد أن[٦] يذهب عنه الأحاديث، ولو ذهبت[٧] منه ما كان يدركها بدينار ولا أكثر.

وسئل عن رجل أمر آخر أن يستكري[٨] له حمارًا، ويذهب إلى مكان كذا، على أن يوفّر[٩] الآمر[١٠] الأجرة، ففعل المأمور ذلك، وأدخله[١١] الرباط،[١٢] فهجم اللّصوص في ذلك الرّباط، واستولوا على الحمار، هل يضمن؟ قال: إن كان الرّباط على الطريق الّذي كان ممرُّ المستأجرِ عليه فلا أرى[١٣] عليه الضّمان،[١٤] وعليه الأجر إن كان فرغ من استعماله.

وسئل أبو بكر عن رجل استعار من رجل حمارًا؛ ليذهب به إلى موضع، /[١٧٣و] فلمّا همّ بالمسير[١٥] إلى ذلك الموضع أُخبر أنّ في الطريق لصوصًا، فلم يلتفت إلى ذلك، وذهب، فأخذ منه

---

[١] ط: قول.
[٢] ط هذا.
[٣] ل: غلط.
[٤] ط – به.
[٥] أ ط: أو الكتابة.
[٦] ل – لم يُرد أن.
[٧] ع ط: ذهب.
[٨] أ: يكتري.
[٩] أ: يؤخّر.
[١٠] ع: الآجر؛ أ – الآمر.
[١١] ش: فأدخله.
[١٢] ط: رباطا.
[١٣] ش + الضمان.
[١٤] ش – الضمان.
[١٥] ع: بالمصير.

اللّصوص الحمار، هل يضمن؟ قال: إن كان النّاس يسلكون ذلك المكان[1] مع دوابّهم وأموالهم مع ذلك الخبر فلا ضمان عليه، وإن كان النّاس لا يسلكون ذلك الطّريق فهو ضامن.

وسئل عن رجل استأجر من وصيّ حجرة موقوفة، والساكن يكسر فيها[2] الحطب بالقَدُوم، والجيران لا يرضون بذلك، وهذا الوقف على المسجد، والوصيّ راضٍ بكسر الحطب.[3] قال: إن كان فيه[4] ضرر بالحجرة مثل ضرر[5] القصّار والحدّاد؛ ويجِد القيّمُ مستأجرًا يستأجرها بتلك الأجرة يجب[6] عليه أن يمنعه من ذلك، فإن لم يمتنع أخرجه من الحجرة، وآجرها من غيره، وإن كان غيره لا يستأجر[7] بتلك الأجرة فللقيّم تركها في يده.[8]

وسئل أبو بكر عن بقرة بين اثنَيْن تَواضعَا على أن تكون عند كلّ واحد منهما خمسة عشر يومًا، يحلب لبنها. قال: ذلك[9] مهايأة باطلة، لا يحلّ فَضْل اللّبن لأحدهما وإن جعله في حلّ، إلّا أن يكون استهلك صاحب الفضل اللّبنَ، ثمّ جعله صاحبه في حلّ فحينئذ يصير في حلّ؛ لأن هبة المشاع باطلة، وهبة الدّين يجوز وإن كان مشاعًا.

وسئل أبو نصر عن رجل آجر داره من رجل، ثمّ استأجر[10] منه، وسكنها.[11] قال: لا أجر على المستأجر الأوّل؛ لأنّه لمّا سكنها فقد منع المستأجر الأوّل[1] عن الانتفاع بها، فلا أجر له. قيل: فإن لم

---

[1] ط: الطريق.
[2] ع ط: فيه.
[3] ع أ – بالقَدُوم والجيران لا يرضون بذلك، وهذا الوقف على المسجد، والوصي راضٍ بكسر الحطب.
[4] ط: من ذلك.
[5] أ: ضرب.
[6] ط: فيجب.
[7] أ: يستأجرها.
[8] ط: يديه.
[9] ط: هذه.
[10] ل: استأجرها.
[11] أ: وسكن فيها.

يؤاجرها؛ ولكنّه أعارها من المؤاجر بعدما قبضها؟ قال: لا يسقط عنه الأجر؛ لأنّ المستعير بالعارية لا يستحق شيئًا، ولا يحدث[٢] له[٣] في الدّار حقّ.

وسئل أبو نصر عن رجل استأجر دارًا إجارة فاسدة، وقبضها، هل له أن يؤاجرها؟ قال: لا؛ ولكنّ لو آجرها فإنّه يستحق الأجر على المستأجر الثّاني، ولا يكون غاصبًا بما آجر؛ لأنّه لو كان غاصبًا لا يجب عليه أجر المثل.

وسئل أبو نصر[٤] عن[٥] نسّاج ينسج بالثّلث أو بالرّبع.[٦] قال: إن لم يشترط على الرّأس شيئًا فهي معاملة جائزة، وإن اشترط على الرّأس شيئًا لا يجوز في قول محمّد بن سلمة، وفي قول نصير[٧] يجوز. {قال الفقيه:} في قول علمائنا المتقدّمين[٨] لا يجوز النّسج بالثّلث والرّبع؛ ولكنّ مشايخ بلخ استحسنوا، فأجازوا؛ لتعامل[٩] النّاس، وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل قال: "آجرتك هذه /[١٧٣ظ] الدّار كلّ شهر بدرهم، على أنْ أهب لك أجر شهر رمضان". قال: الإجارة فاسدة، وكذلك لو قال: "على ألّا أجر عليك لشهر رمضان".

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر رجلًا، ودفع إليه حمارًا وخمسين درهما؛ ليذهب إلى بلد آخر، ويشتري[١٠] شيئًا للتّجارة، فذهب المأمور، فأخذ السّلطان حُمُر القافلة، فذهب أصحاب الحمر في طلب

---

[١] أ – لأنّه لمّا سكنها فقد منع المستأجر الأوّل.

[٢] ط: يجب.

[٣] ط: به.

[٤] أ: بكر.

[٥] أ + رجل.

[٦] ط: الربع.

[٧] ط + بن يحيى.

[٨] أ + رحمهم الله.

[٩] أ: للتعامل بين.

[١٠] ط + له.

حُمُرهم،[1] واستردّوا حمرهم[2] من السّلطان، ولم يذهب الأجير. قال: إن كان الّذين ذهبوا في طلب دوابّهم منهم من قد وجد دابّته، ومنهم من لم يجد؛ ولم يكن يُلام من لم يذهب فيما لزِم مَن ذهَب من المشقّة والشّدّة فلا أرى على الأجير ضمانًا.

وسئل أبو بكر عن نسّاج نسج ثوب رجل، وذهب به إليه، وطلب[3] منه بأن يقبض منه الثّوب، ويعطيه الأجر، فقال له صاحب الثّوب: "اذهب به إلى منزلك، حتّى إذا رجعنا من الجمعة صرتَ إلى منزلي، ووفّرت عليك الأجر،[4] فاختُلس من بين يد[5] الحائك في الزّحمة، ما القول فيه؟[6] قال: إن كان الحائك دفع الثّوب إلى صاحب الثّوب بحيث[7] لو ذهب به لم يكن الحائك يمنعه من ذلك؛ فإن دفع[8] الحائك على وجه الرّهن هلك الثّوب بالأجر، ولو[9] دفع[10] إليه على وجه الوديعة هلك على الأمانة، والأجرُ على حاله، ولو[11] كان في الابتداء لو أراد صاحب الثّوب أن يذهب بالثّوب لم يكن الحائك يدعه؛ ولذلك تَرَكَ صاحبُ الثوبِ عندَه فقد اختلف العلماء[12] فيه: قال بعضهم: يضمن، وقال بعضهم: لا يضمن،[13] ولو اصطلحا على شيء كان حسنًا.

---

[1] ط: الحمر.
[2] ع أ – حمرهم.
[3] أ: فطلب.
[4] أ: الأجرة.
[5] ط: يدي.
[6] ش – فيه.
[7] ع: أن؛ ط – بحيث.
[8] ل + إلى؛ أ: دفعه.
[9] أ: وإن.
[10] أ: دفعه.
[11] ط: وإن.
[12] أ + رحمهم الله.
[13] ط – يضمن.

وسئل أبو بكر عن رجل اشترى مَشْجرة، وقطعها، واستأجر أرضًا بجنب المشجرة، ووضع ذلك فيها إلى أن يبس،[١] ولهذه الأرض المستأجرة طريقٌ في أرض رجل، فيريد[٢] المشتري أن ينقل الأشجار، ويمرّ مع حمولاته وخشبه ودوابه في طريق هذه الأرض، وذلك ممّا يضرّ بالأرض الّتي فيها الطريق، هل له ذلك أم لا؟ قال: له أن يمرّ وإن كان طريقه في بستانه وكرومه. قيل له: لِمَ كان له ذلك؟ قال: أرأيت لو أنّ صاحب الأرض اتّخذ أرضه مشجرة أَلَمْ يكن له أن ينقل الأشجار في طريق أرضه؟! بل له ذلك، فكذلك هذا.[٣]

وسئل بعضهم عن رجل آجر من رجل /[١٧٤و] مِرْجَلا شهرًا؛ ليطبخ العصير، واشترط على المستأجر أن يحمله إلى منزل المؤاجر عند[٤] الفراغ. قال: الإجارة فاسدة، فإذا[٥] لم يشترط ذلك جازت الإجارة. فإذا[٦] فرغ من عمله قبل مضيّ الشّهر يجب[٧] عليه الأجر إلى تمام الشّهر، وإن كان استأجر[٨] كلّ يوم بكذا فإذا فرغ من عمله سقط الأجر عنه، ردّها إلى صاحبها أو لم يردّها؛ لأنّ حملها على[٩] صاحبها عند الفراغ.

وسئل أبو بكر[١٠] عن رجل استأجر دابّة إلى بلد كذا، فلم يركبها، وساقها إلى ذلك الموضع أو استأجر بغلًا إلى مكّة، فلم يركب،[١١] ومشى راجلًا. قال: الأجر لازم عليه. {قال الفقيه:} يعني إذا لم

---

[١] ط: تيبس.
[٢] أ: ويريد.
[٣] ش: ههنا.
[٤] أ: بعد.
[٥] أ: وإذا.
[٦] أ: وإذا.
[٧] ط: وجب.
[٨] أ: استأجره.
[٩] ش: إلى.
[١٠] ط – أبو بكر.
[١١] أ: يركبه.

يركب بغير عذر في الدّابّة، وأمّا إذا كان لم يركبها لِعلّة بالدّابّة[1] أو لمرض بها لم يقدر على الركوب فلا يجب الأجر.

وسئل أبو بكر عن الخيّاط والإسكاف يجب الخيط عليهما أو على الآمر؟ قال: ينظر إلى معاملات النّاس في ذلك البلد.

وسئل أبو القاسم عن قصّار وضع ثوبًا على الحِبّ في الحانوت، وأقعد[2] ابن أخيه[3] حافظًا، وغاب القصّار، فدخل ابن أخيه[4] حانوت[5] الأسفل، فطرّ الطّرّار الثّوب، ما القول فيه؟ قال: إن كان حانوت[6] الأسفل بحال لو دخله إنسان غاب عن عينه[7] الموضعُ الّذي كان فيه الثّوب؛ فإن كان ابن أخيه[8] ضمّه إليه أمّه أو[9] أبوه[10] أو لم يكن له أب[11] ولا[12] أمّ[13] فضمّه الخال إلى نفسه فالضّمان على الصّبيّ، وإن كان هذا غير منضمّ[14] إليه من جهة ما ذكرنا؛ ولكن[15] أخذ بيده، وأقعده[16] حافظًا للحانوت فالضّمان

---

[1] ش: في الدابة.
[2] ش أ: وأدخل.
[3] ط: أخته.
[4] ط: أخته.
[5] أ: الحانوت.
[6] ط: بيت.
[7] ط: عينيه.
[8] ط: أخته.
[9] ع – أو.
[10] ع: وأبوه.
[11] ع: الأب.
[12] ع – ولا.
[13] ع: والأم.
[14] ل: مضموم.
[15] ط – ولكن.
[16] ط: فأقعده.

على القصّار، وإن كان بحيث[1] يراه مع دخوله ذلك الموضع فإن كان منضمًّا إليه فلا ضمان على واحد منهما، وإن لم يكن منضمًّا فالقصّار ضامن.

وسئل أبو القاسم عن مستأجر في دار[2] بنى بيتًا في تلك الدّار من التّراب الّذي كان فيها بغير أمر ربّ الدّار، ثمّ أراد الخروج منها، وأراد أن يأخذ البناء، كيف الحكم فيه؟ قال: ما كان من لبِن فإنّه[3] يرفع،[4] وعليه قيمة التّراب، وما كان رَهْصًا فليس له في ذلك شيء؛ لأنّه إن نُقض يصير[5] ترابًا.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لرجل: "أقرضني عشر أقفزة حنطة"، فأقرضه، واستأجر من يحمله، /[١٧٤ظ] على من يجب أجر الحمّال؟ قال: على المقرض. قيل له:[6] فإن قال المستقرض للمقرض: "استأجر من يحمل"،[7] على من يجب؟ قال: على المقرض، وإن قال: "استأجر لي من[8] يحمله" فالأجر على المقرض، ويرجع المقرض بذلك على المستقرض.

وسئل أبو القاسم عن رجل استكرى[9] دوابَّ إلى بلدة؛ ليحمل من هناك حمولة، فجاء المكاري، فقال: "ذهب،[10] ولم[11] أجد الحمل"، هل يجب له الكراء؟ قال:[12] إن صدّقه المستكري في ذلك فأجرُ الذّهاب خاليًا من[1] غير حمل واجبٌ.

---

[1] ش: بحال.
[2] أ: الدّار.
[3] أ – فإنّه.
[4] أ: يرفعه.
[5] ط: صار.
[6] أ – قيل له.
[7] ط: يحمله.
[8] أ – يحمل على من يجب؟ قال على المقرض وإن قال استأجر لي من.
[9] أ: اكترى.
[10] أ: ذهبت.
[11] أ: فلم.
[12] ع أ – قال.

وسئل أبو القاسم عن حمّال حمل أحمالًا بِكِراء، فلمّا بلغ الموضع نزل في دار،[٢] ووضع تلك الأحمال في موضع من تلك الدّار، ثمّ وزنها على صاحبها، وسلّمها إليه، فلم يرفعها أيّامًا، على من يجب كراء ذلك الموضِع، وصاحب الدّار يأخذ الحمّال بالكراء؟ أرأيت لو طلب[٣] صاحبها بالوزن ثانيًا هل له ذلك؟ قال: إن كانت الأحمال في موضع مستأجر بالعقد فالكراء على من استأجر، وإن كانت[٤] في موضع أطلق[٥] استعماله بأجر غير معقود فعند[٦] الوزن والتّسليم يجب على المسلَّم إليه، وقيل: ذلك على الحمّال، ولا يجب عليه الوزن ثانيًا.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حانوتًا موقوفًا على الفقراء، فأراد أن يبني عليه غرفة من ماله، وينتفع بها من غير أن يزيد في أجره على مقدار ما استأجر منه، أيُطلَق له ذلك؟ قال: لا يطلق له البناء إلّا أن يزيد في أجره، ويبني على مقدار ما لا يخاف على البناء منه،[٧] وإن كان هذا حانوتًا يكون في أكثر الزّمان معطّلًا؛ وإنّما رغب فيه المستأجر لأجل البناء عليه فإنّه يطلق له ذلك من غير زيادة في الأجر.[٨]

وسئل أبو القاسم عن مُسلِمة ترضع ولد الكافر بالأجر. قال: لا بأس به، واحتج بحديث عليّ بن أبي طالب (ت. ٤٠هـ/٦٦١م) رضي الله عنه[٩] أنّه آجر نفسه من كافر.[١٠] {قال الفقيه:} وكان ذلك في

---

[١] ع أ: في.
[٢] ل: داره.
[٣] أ: طلبه.
[٤] ع: كان.
[٥] ط: إطلاق.
[٦] ش: فيعيد؛ أ ط: فبعد.
[٧] ع – منه؛ ط: من ضرر.
[٨] أ: الأجرة.
[٩] ل – رضي الله عنه؛ أ: كرم الله وجهه.
[١٠] ط: كافرة. | **سنن ابن ماجه**، الرهون ٦؛ **سنن الترمذي**، صفة القيامة والرقائق والورع ٣٤.

وقت ما هاجر مع النّبيّ[١] صلّى الله عليه وسلّم إلى المدينة، فآجر نفسه من يهوديّة، على أن يستقي[٢] لها الماء من بئر كلّ دلو بتمرة.

وسئل أبو القاسم عن رجل غصب دارًا، ثمّ آجرها، ثمّ اشتراها من صاحبها، أيؤاجرها ثانية؟ قال: الإجارة ماضية، وإن استقبلها فهو أفضل وأطيب.

وسئل أبو القاسم[٣] عن رجل في قرية استأجر أرضًا في قرية أخرى، ثمّ بَدَا له أن يترك، ويزرع أرضًا في قرية أخرى. قال: إن كان بينهما مسيرة /[١٧٥و] ثلاثة أيّام فله ذلك، وإن كان أقلّ من مسيرة ثلاثة أيّام فليس[٤] له ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر من رجل[٥] دارًا مدّة معلومة بأجر معلوم، وكان للمستأجر على ربّ الدّار دراهم، فقاصّ بعضها[٦] بالأجر، فانقضت المدّة، هل له أن يحبس الدّار بما بقي عليه من دينه حتّى يأخذ منه دينه؟ أرأيت إن سكنها بعد مضيّ المدّة هل عليه الأجر فيما سكن؟ قال: ليس للمستأجر بعد مضيّ هذه الإجارة منعُه من الدّار، ولا يجب عليه الأجر فيما سكن بعد مضيّ مدّة[٧] الإجارة.

وقال نصير: سألت الحسن بن زياد عن رجل تكارى من رجل إبلًا بالكوفة[٨] إلى بغداد، ثمّ بَدَا له أن يتكارى بغلًا، هل يكون هذا عذرًا؟ قال: لا. قلت: فإن اشترى بعيرًا أو دابّة؟ قال: هذا عذر.

---

[١] ط: رسول الله.
[٢] ل: يسقي.
[٣] ط – أبو القاسم.
[٤] ع: ليس.
[٥] ع – من رجل.
[٦] ع ط: بعضه.
[٧] ش: هذه.
[٨] ط: من الكوفة.

وسئل محمّد بن الحسن عن رجل استأجر قصّارًا؛ ليقصّر له ألف ثوب، فعلى من يجب حمل الثّياب؟ قال: أستحسن أن يكون حمل الثياب على القصّار إلا أن يكون القصّار اشترط[١] على ربّ الثّياب.

ولو[٢] أنّ رجلًا آجر دارًا[٣] جملةً[٤] من رجل سنةً بألف درهم، فلمّا وَقعت عقدة الإجارة قال المؤاجر للمستأجر: "وهبت منك جميع الأجر"، أو قال: "أبرأتك عن جميع الأجر"، فإنّه لا يبرأ من الأجر، والأجر[٥] كلّه على حاله[٦] في قول أبي يوسف الآخر،[٧] وفي قول محمّد يبرأ، وهو قول أبي يوسف الأوّل.

ولو قال: "أبرأتك عن خمس مئة من الأجر"، أو قال: "عن تسع مئة"، أو قال: "أبرأتك عن الألف إلّا درهمًا" فهو جائز في قولهم جميعًا، ويصير[٨] بمنزلة الحطّ. ولو مضى من السّنة نصفها، ثمّ قال: "وهبت منك جميع الألف"،[٩] أو قال: "أبرأتك عن جميع الأجر"، فإنّه يبرأ عن نصف الأجر في قولهم جميعا، وأما النّصف الباقي فلا يجوز في قول أبي يوسف الآخر،[١٠] ويجوز في قول محمّد.[١١]

ولو أنّه آجره على شرط أن يعجّل[١٢] له[١٣] الأجرة،[١] فأبرأه عن الأجر في أوّل المدّة جازت البراءة في قولهم جميعًا.[٢] ولو أنّه آجره بعبد بعينه، أو بثوب بعينه، ثمّ قال في أوّل المدّة: "وهبت منك هذا

---

[١] أ + ذلك.
[٢] أ: قال ولو.
[٣] ط: داره.
[٤] ط – جملة.
[٥] ع: فالأجر.
[٦] أفيون وأزهر + لأن الأجر لم يجب بعدُ، وإنما يجب بعد مضيّ المدة.
[٧] أ: الأخير.
[٨] أ + هذا.
[٩] ط: الأجر.
[١٠] أ: الأخير.
[١١] أ + قال.
[١٢] ط: يعجله.
[١٣] ط – له.

العبد"، أو "هذا الثوب"، فإنّه لا يجوز ما لم يقبل المستأجر، فإذا قبل صارت إقالة، وانتقضت الإجارة في قولهم جميعًا؛ بمنزلة المشتري إذا وهب المبيع من[٣] البائع[٤] قبل القبض، انتقض البيع، وصارت إقالة. فكذلك الإجارة.

وقال /[١٧٥ظ] عليّ بن أحمد: سمعت نصير بن يحيى قال في رجل قال:[٥] "آجرت منك داري غدا بكذا وكذا"، ثمّ قال للمستأجر: "قد أبرأتك من الأجر"، فإنّه لا يبرأ. ولو قال آجرت[٦] منك[٧] اليوم وغدا بكذا وكذا، ثمّ قال: "أبرأتك من الأجر"،[٨] فإنّه يبرأ. {قال الفقيه:} هذا القول يوافق قول محمّد.

وسئل[٩] عن رجل استأجر أجيرًا على أن يقطع له أشجارًا في قرية بعيدة من المصر؛ على أنّ أجر الذّهاب أو[١٠] الرّجوع[١١] على المستأجر. قال: لا أرى عليه أجر الذّهاب، ولا أجر الرّجوع؛ لأنّه لم يعمل له شيئًا.

وسئل نصير عن رجل قال لرجل:[١٢] "آجرتك دابّتي هذه غدًا بدرهم"، ثمّ آجرها اليوم من إنسان آخر إلى[١٣] ثلاثة أيّام، ثمّ جاء الغد، هل للمستأجر الأوّل أن يأخذ[١٤] الدّابّة؟[١٥] قال: نعم، يأخذ المستأجر

---

[١] ط: الأجر.
[٢] أ + قال.
[٣] ط – من.
[٤] ط: للبائع.
[٥] ل + لرجل.
[٦] أ: آجرتك.
[٧] أ – منك.
[٨] ع – من الأجر.
[٩] ط + نصير بن يحيى.
[١٠] ط – أو.
[١١] ط: والرجوع.
[١٢] ط + آخر.
[١٣] ع – إلى.
[١٤] ط: ينقض.
[١٥] ط: الإجارة.

الدّابّة إذا جاء الغد.[1] {قال الفقيه:} وقد رُوي عن عيسى بن أبان (ت. ٢٢١ هـ/٨٣٦ م) أنّه قال: ليس للأوّل أن يأخذ الدّابّة، وبه كان يقول الفقيه أبو جعفر، وبه نأخذ.

وسئل عن رجل دفع كِرباسًا إلى حائك، بعضُه منسوج وبعضه غير منسوج، فسُرق من عنده. قال: يضمن الحائك كلّه، يعني في قول أبي يوسف ومحمّد. وإذا كان سيفًا أو مصحفًا أو سكينًا في غلاف، فسُرق. قال: لا يضمن الغلاف. ورُوي عن محمّد أنه[2] قال: يضمن الغلاف.

قال نصير: ولو دفع إلى خيّاط كِرْباسه،[3] فخاطه قميصًا، فبقيت قطعة من الكِرباس، فسُرقت[4] بقيّتها فهو ضامن، وكذلك لو دفع صَرما[5] إلى الإسكاف، ففضُلتْ،[6] فسُرقت، فهو ضامن.

وسئل نصير عن رجل أخذ طاحونة ليطحن،[7] فجعل البرّ في الدلو، فذهب البرّ أسفل[8] في حلق الطاحونة في الماء، هل على صاحب الطاحونة ضمان؟ قال: لا ضمان عليه؛ لأنّ الحنطة في يد[9] صاحبها، فكان[10] ينبغي[11] أن يتعاهدها.[12]

وقال عليّ بن أحمد: سألت نصيرًا ومحمّد بن سلمة وشاذان بن إبراهيم[1] عن زرع بين ثلاثة نفر بالشّركة، فحصدوها،[2] فاستأجر واحد منهم حمارًا؛ لينقل عليه حُزَم البرّ، فدفع الحمار إلى شريكه؛ لينقل

---

[1] ط: غد.
[2] أ – أنه.
[3] ط: كرباسا.
[4] ع: فسرق.
[5] أ: صوفا أو جلدا.
[6] ط + فضلة.
[7] أ + فيها.
[8] ط: يتسفل.
[9] ط: يدي.
[10] أ: وكان.
[11] ل + له.
[12] ط: يتعاهد.

الحُزم، فعطب الحمار، وكانت[٣] معاملتهم أنّه يستأجر أحدُهم البقر[٤] أو الحمار، ويستعمله هو وشريكه؛ قالوا جميعًا: لا ضمان عليه.

وسئل شدّاد[٥] عن معاوضة الثّيران على الأكداس. قال: لا خير فيه؛ ولكن إذا أعطى البقر؛ ليأخذ الحمار /[١٧٦و] فهو جائز.

وسئل أبو يوسف عن رجل استأجر حمّالًا؛ ليحمل فَرْقًا من سَمن، فحمله صاحب السّمن والحمّال جميعًا؛ ليضعاه على رأس الحمّال، فوقع، فانخرق، فذهب[٦] ما فيه. قال: لا ضمان عليه؛ لأنّه لم يدفع إليه بعدُ. قيل: أرأيت لو بلَغ الحمّال منزل صاحب الفرق، ثمّ أنزل الحمّال عن رأسه هو وصاحب الفرق، فوقع، وانكسر،[٧] وذهب ما فيه. قال: الحمّال ضامن؛ لأنّه لم يسلّمه إلى صاحبه بعدُ. {قال الفقيه:} والقياس أن يضمن النصف؛ لأنّ الفرق -وإن كان في يد[٨] الحمّال- فقد سقط من فعلهما جميعا، وبه نقول.

وسئل أبو القاسم عن عين ماء لقرية، فاستأجر بعض أهل القرية أجيرًا؛ ليقطع الأشجار،[٩] ويحفر الجبل،[١] ويكسِح العين، ويزيد في الماء، أتكون الزّيادة لجميع أهل القرية أو للّذي استأجر الأجير؟ قال:[٢]

---

[١] شاذان بن إبراهيم البصري، فقيه حنفي، وهو والد محمد بن شاذان نائبِ بكّار بن قتيبة القاضي في الديار المصرية. له أقوال غريبة في المذهب، انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٢٥٥/١؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ٨٣؛ **الطبقات السنية** للتميمي، ٢٥١/٢-٦٥/٤.

[٢] ل: فحصدها؛ ط: فحصدوه.

[٣] ش: فكانت.

[٤] ط: البقرة.

[٥] شدّاد بن حكيم البلخي القاضي (ت. ٢١٣ هـ/٨٢٩ م)، كان من أصحاب زفر، تولّى قضاء بلخ نحوًا من ستّة أشهر. توفّي وهو ابن تسع وثمانين سنة. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٢٥٦/١؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ٨٣؛ **تاج التراجم** لابن قطلبغا، ١٠.

[٦] ط: وذهب.

[٧] أ: فانكسر.

[٨] ط: يدي.

[٩] أ: الأحجار.

إذا كَسَح هذه العين لا يستحقّ الزّيادة، وكذلك إذا[٣] حفر عينًا أخرى في حريم هذه[٤] العين، فهي لجميع أهل القرية. وكذلك لو زاد في سعة العين أو سفلها؛ ليظهر زيادة في مائها، فهو[٥] لجميع أهل القرية.[٦] ولو حفر عينًا أخرى في غير حريم هذه العين، فالماء[٧] له،[٨] وليس[٩] له أن يجري تلك الزّيادة في نهر القرية إلّا برضاهم جميعًا، إلّا أن يحفر نهرًا آخر[١٠] في الأرض المَوَات أو في ملك نفسه.

وسئل أبو القاسم عن دار فيها حجرة لرجل، وإصطبل لآخر، فربما[١١] يُغلق[١٢] ربُّ الإصطبل باب الدّار،[١٣] وأراد ربّ الحجرة أن يمنعه، هل له أن يمنعه؟ قال: له أن يغلق الباب في الوقت الّذي يغلق النّاس أبوابهم في تلك[١٤] المحلّة.

وسئل أبو نصر عن الحائك[١٥] كان مع صهره ساكنًا، ثمّ اكترى دارًا، وانتقل إليها، ونقل متاعه، وترك الغزل هناك، فضاع الغزل، هل يضمن الحائك؟ قال: إن لم ينقل الغزل من حيث كان إلى البيت[١٦] الّذي[١٧] في[١] دار صهره؛ ولا أودع صهره، لم[٢] يكن عليه ضمان[٣] في قول أبي حنيفة؛ لأن الغزل ما دام

---

[١] أ: الحَيْل.
[٢] بايزيد + هي لجميع أهل القرية والّذي كسح العين ليس له أن ينفرد بالزيادة.
[٣] ط: لو.
[٤] ع ط: هذا.
[٥] أ: فهي.
[٦] أ + قال.
[٧] ع أ: فالثاني.
[٨] ع – له.
[٩] ع أ: ليس.
[١٠] ع: أخرى.
[١١] أ: وربما.
[١٢] ط + بابَ الدّار.
[١٣] ط – باب الدار.
[١٤] ع ط: ذلك.
[١٥] ط: حائك.
[١٦] ط: بيتٍ.
[١٧] ل: الثاني؛ ط: ثانٍ.

هناك فهو ساكن؛ لأن الرّجل إذا انتقل، وبقي بعض متاعه فهو ساكن. وفي قول أبي يوسف ومحمّد هو يضمن[٤] على كلّ حال.

ولو[٥] أنّ رجلًا قال: "إذا جاء غد فقد آجرتك هذه الدّار"، أو قال: "آجرتك هذه الدّار غدًا". قال أبو القاسم: إذا قال: "آجرتك هذه الدّار غدًا" فإنّه يجوز، وإذا قال: "إذا جاء غد فقد آجرتك"[٦] /[١٧٦ظ] فهو باطل؛ لأنّه تعليق[٧] بخطر.[٨] وقال أبو بكر الإسكاف: جازت الإجارة، ولا فرق بين اللّفظَيْن، ولا يعدّ هذا خطرًا في الإجارة. {قال الفقيه:} وبقول أبي بكر نأخذ.

وسئل أبو بكر عن أكّار قال له صاحب الضّيعة: "أخرِجْ هذه الحنطة إلى[٩] الصّحراء" أو "هذه الجَوْزَق" أو "هذا[١٠] الجوز؛ فإنّه رَطْب حتّى لا يفسد"، فسوَّف[١١] أمره[١٢] في ذلك، وتركه[١٣] حتّى فسد. قال: إن قبِل الأكّار ذلك من صاحب الضّيعة ثمّ لم يفعل حتّى فسد ضمن[١٤] قيمة الجوزق، وإن كانت حنطة غرم قيمتها، والفاسدة[١٥] له. {قال الفقيه:} يعني إذا لم يجد للرّطب مثلًا، فعليه قيمته، وإن كان يقدر على المثل فعليه مثله.

---

[١] ط: من.
[٢] أ + يضمن.
[٣] أ – يكن عليه ضمان.
[٤] ش: ضامن؛ ع + من.
[٥] أ: قال ولو.
[٦] أ + هذه الدّار.
[٧] أ + الإجارة.
[٨] ط: بالخطر.
[٩] أ: في.
[١٠] ط: هذه.
[١١] ل: فتسوف.
[١٢] ط – أمره.
[١٣] ط: فتركه.
[١٤] ط: يضمن.
[١٥] ط: والفاسد.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: "ارفع من مَثْلَجَتي مئة وقرِ ثلجٍ؛ حتّى أرفع أنا من مثلجتك بعد هذا مئة وقر"، فحمل أحدهما، وباعه، ثمّ تغيّر سوق الثلج، فقال[1] المقرض: "لا أرفع العام". قال: لا أعرف لهذا حيلة سوى أن يرفع المستقرض[2] من ثلجه[3] فيطرح في مثلجة المقرض حتّى يبرأ من قرضه، أو يُخبر[4] أنّه فاعل ذلك حتّى يرفع المقرض.

وسئل عن رجل له أجير غير مدرك، هل له أن يؤدّبه إن رأى منه بطالة؟ قال: لا، إلّا أن يكون أبوه[5] قد أذن له في ذلك. قال: وذكر[6] عن خلف بن أيّوب[7] أنه سلّم ابنه إلى رجل في السوق، فرأى منه بطالة، فشكا الرّجل إلى خلف بن أيّوب، فقال له: "أَؤُدّبه؟"، قال: "نعم"، ثمّ قال له: "أتحسن أن تؤدّب؟"، قال: "لا"، قال: "لا[8] تؤدّبه".

وسئل أبو نصر عن رجل دفع ثوبًا إلى[9] منادٍ؛[10] ليبيعه، فنادى، ولم يبع[11] صاحبه. قال: له أجر مثله. قيل له: في التّعارف أنّ المنادي إذا لم يبع لا يعطى له شيء. قال: هذا ليس بشيء؛ لأنّ هذه إجارة

---

[1] ع ط: قال.

[2] ط + مئة وقر.

[3] ط: مثلجته.

[4] ط: يخبره.

[5] ع – أبوه.

[6] ع: وقال ذكر.

[7] خلف بن أيّوب العامري البلخي (ت. ٢٠٥ هـ/٨٢١ م)، من أصحاب محمد وزفر، وتفقّه على أبي يوسف أيضًا. روى عن أسد بن عمر والبجلي، وسمع الحديث من إسرائيل بن يونس. روى عنه أحمد ويحيى وأيوب بن الحسن الفقيه الزاهد الحنفي. وأخذ الزهد عن إبراهيم بن أدهم، وصحبه مدة. في شهر رمضان وهو ابن تسع وستّين سنة. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ١/٢٣١-٢٣٢؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ٧١؛ **تاج التّراجم** لابن قطلبغا، ٩؛ **الطبقات السّنيّة** للتميميّ، ٣/٢٠٩.

[8] ل: فلا.

[9] ش – إلى.

[10] ش: لمناد.

[11] أ: يبعه.

فاسدة، فله أجر مثله. {قال الفقيه:} هذا هو القياس، وفي الاستحسان لا يجب له شيء؛ لأنّ أجر المثل يُعرف بعمل التجار، وهم لا يعرفون لهذا العمل أجرًا.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل ثلاثة أوقار دهن؛ ليتّخذ منها صابونًا، على أن يجعل القليَ[١] من عنده، وما يحتاج فيه إليه، على[٢] أن يعطيه مئة درهم، لمن يكون الصابون؟ قال: الصابون[٣] لصاحب الدّهن، وعليه أجرُ مثل عمله وغرامةُ ما جعل فيه.[٤]

وسئل أبو القاسم عن رجل يَقْبَل[٥] طعامًا على أن يحمله من موضع إلى /[١٧٧و] موضع إلى اثني عشر يومًا، فلم يحمله في ذلك المقدار؛ وإنّما حمله في أكثر من ذلك. قال: لا يلزمه الأجر.[٦] وهذا بمنزلة رجل استأجر رجلًا على أن يخيط ثوبه في يومه بدرهم، فخاطه اليوم الثّاني، لا يلزم صاحب الثّوب الأجر.[٧] {قال الفقيه:} هذا الجواب على قول أبي حنيفة، وفي قياس قول أبي يوسف ومحمّد يجب الأجر؛ لأنّ من أصلهما أنّ الإجارة وقعت على العمل دون الوقت، ألا ترى أنّ رجلًا لو استأجر أجيرًا؛ ليعمل له هذا العمل اليومَ جازت الإجارة على قولهما؟! وتقع الإجارة على العمل دون الوقت.

وسئل أبو القاسم عن رجل أرسل رسولًا[٨] إلى ساكن حانوته؛ ليوجّه إليه شيئا، فوجّه إليه خاتمه، فحبس الموجَّه إليه الخاتَمَ، ثمّ قال: "ذهب منّي، وقد كنت وضعتُه في الطِّرَزْدَان"،[٩] فذهب، ثمّ قال: "لا أدري أين وضعتُه"، أرأيت إن قال الرّسول: "ردّه عليّ"، فقال الموجَّه إليه: "دعه عندي، فإنّي لا أعرفك".

---

[١] ط: القلاء.
[٢] أ: وعلى.
[٣] ع – الصابون.
[٤] أ: فيها.
[٥] ط: تقبل من رجل.
[٦] ل + يعني المسمى، ويجب أجر المثل.
[٧] ل + يعني المسمى، ويجب أجر المثل.
[٨] ل: رسوله.
[٩] في مراد ملا: الميزان.

قال: قول الرسول: "ردّه عليّ" لا يدخل[١] في الضّمان، وإذا وضعه في حرزه أو بين يديه فسُرق قبل القيام فالقول قوله في ذلك.

وسئل أبو نصر عن رجل حمل رجلًا[٢] كُرْها، فذهب[٣] به إلى بعض البلاد. قال: عليه الكراء حتّى يردّه إلى المكان الّذي حمله منه، وكذلك كلّ شيء له حمل ومؤنة، فهو كذلك أيضًا.[٤]

وروى بشر بن الوليد (ت. ٢٣٨ هـ/٨٥٣ م) عن أبي يوسف قال: لو أنّ صاحب حانوت[٥] أمر أجيرًا له، فرشّ مِياهه[٦] في طريق المسلمين، فعطب به عاطب، كان الضّمان على الآمر.[٧] ولو أمره بالوضوء فتوضّأ في الطريق، كان الضّمان على الأجير؛ لأنّ منفعة الوضوء للمتوضئ، ومنفعة الرّشّ للآمر.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر له أجيرًا؛ ليحمل له حقيبة إلى مكان، فانشقّت الحقيبة بنفسها، وخرج ما فيها. قال: يضمن، بمنزلة الحمّال إذا انقطع حبله. {قال الفقيه:} لا يضمن في قياس قول أبي حنيفة. وهذا لا يشبه انقطاع الحبل؛ لأنّ في انقطاع الحبل كان التّفريط من قبل الحمّال حيث شدّه بحبل واهٍ، وأمّا ههنا[٨] التّفريط من قِبل صاحب[٩] الحقيبة حيث[١٠] جعل ماله في حقيبة لم يستمسك[١١] ما فيها، وبه نأخذ.

---

[١] ط: يدخله.
[٢] ش: حِملا؛ أ: رَحْلا.
[٣] ط: وذهب.
[٤] ط – أيضًا.
[٥] ش: حَوب.
[٦] ع: فناءه؛ ط: ماء.
[٧] أ: الأجير.
[٨] أ + كان.
[٩] ط – صاحب.
[١٠] ع: حتى.
[١١] ش: يتمسّك.

وقال أبو بكر: كلّ أجير يعمل عملًا؛ ولعمله تأثير فيه مثل: كسر الحطب، أو حلق شعر العبيد كائنًا من[1] كان، فله حبس ذلك إلى أن يصل إليه أجره.

وسئل أبو بكر عن رجل أعطى رجلًا /[١٧٧ظ] درهمين؛ ليعمل له يومين، فعمل له يومًا واحدًا، وامتنع عن العمل اليوم[2] الثّاني. قال: إن كان سمّى له عملًا فالإجارة جائزة، ويُجبر على العمل، فإن مضى اليوم الثّاني[3] ليس له أن يطلب منه العمل بعدما مضى اليومان. ولو كان سمّى العمل، وقال: "يومين من الأيّام" فالإجارة فاسدة، وله أجر مثله إن عمل.

وسئل أبو بكر عن صانعَين[4] آجر أحدهما آلة عمله من الآخر، ثمّ اشتركا، هل يجب[5] الأجر بعد الشركة؟ قال: إن كانت الإجارة وقعت على كلّ شهر يجب[6] الأجر في الشّهر الأوّل، ولا يجب في الشّهر الثّاني، ولا بعده، وإن[7] آجر[8] عشر سنين فالأجر واجب عليه في ذلك كلّه؛ لأنّ الإجارة قد صحّت، فلا تبطل باشتراكهما.

وسئل أبو بكر عن رجل وجد آبقًا في أقلّ من مسيرة ثلاثةٍ،[9] فردّه على صاحبه. قال: فإنّ علماءنا[10] قالوا: المستحبّ له أن يرضخ له، ولا يُجبر على ذلك؛ وإنما يكون واجبًا إذا كان[11] مقدار ثلاثة

---

[1] أ: ما.
[2] ش: يوم.
[3] ط – الثاني.
[4] ط: صبّاغَين.
[5] أ + عليه.
[6] أ: وجب.
[7] ع أ: فإن.
[8] ل: آجره.
[9] أ + أيّام.
[10] أ + رحمهم الله.
[11] ط + آبقا.

أيّام. {قال الفقيه:} هذا القول ليس بقول علمائنا[1] في الإباق؛[2] وإنما أجابوا مثل هذا في الضّالة، وأمّا في[3] الأبق[4] قالوا: اُستحسن[5] أن يجعل له على قدر المكان الّذي تعنّى إليه، فلمّا قال له: "اجعل له"[6] ثبت أنّه واجب، ويجبر على أن يطيعه بحساب ذلك الموضع، وبه نأخذ.

نصير[7] قال: سألت بشر بن الوليد عن رجل استأجر دارًا، وفي الدّار بئر ماء، هل له أن يستقي ماء الوضوء[8] من البئر من غير أن يأذن له صاحب الدّار؟ قال: نعم. قيل له: فإن وقعت في البئر فأرة أو[9] قذر، أو نزلت[10] بالبئر[11] آفة، من يصلحها؟ قال: ليس على واحد منهما.[12]

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل استأجر حمارًا؛ ليحمل له[13] وقر حنطة إلى المدينة، فحمل الحنطة إلى المدينة،[14] وباعها،[15] وانصرف إلى منزله، فوضع على الحمار مقدار قفيز من[16] الملح،[17]

---

[1] أ + رحمهم الله.
[2] ط: الآبق.
[3] ل – في.
[4] ط: الآبق.
[5] أ: يُستحسن.
[6] ل – له.
[7] ط + بن يحيى.
[8] أ: للوضوء.
[9] ع – فأرة أو.
[10] أ: نزل.
[11] ط: في البئر.
[12] ل: منهم.
[13] ط: عليه.
[14] ع – فحمل الحنطة إلى المدينة.
[15] أ: وباعها.
[16] ط – من.
[17] ط: ملح.

فأخذه[١] مرض في الطّريق، فمات، هل يجب عليه ضمان الحمار؟ قال: إذا حمل الملح بغير إذن صاحب الحمار فمات، فعليه الضّمان.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل جاء بدابّته إلى بيطار، فقال: "انظر فيها؛ فإنّ بها علّة"، فنظر،[٢] فقال: "بجنب أذنها علّة يُقال لها: فارة"، يعني موش، فأمر[٣] صاحب الدّابّة بإخراجها، فأخرج ذلك بأمر صاحب الدّابّة، فماتت الدّابّة، هل لصاحب /[١٧٨و] الدّابّة على البيطار بإخراجها ضمان؟ قال: لا ضمان على البيطار.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل استأجر حمارًا؛ لينقل عليه الحطب من الكرم، وكان ينقل عليه الحطب من الكرم،[٤] ويوقّره[٥] كما يوقّر مثله، فصدم الحمار حائطًا،[٦] فوقع في النّهر، فمات. قال: إن لم يعنّف عليه في السّوق فلا ضمان عليه. {قال الفقيه:} يعني إن ساقه مثل ما يسوق النّاس في طريقٍ[٧] يسوق النّاس مثل ذلك الحمل في مثل ذلك الطّريق، فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى خيّاط ثوبًا؛ ليخيط له قَبَاء أو جبّة، ولم يشارطه[٨] الأجر، فلمّا فرغ منه أعطاه صاحب الثّوب زيادة على أجر مثله، هل تطيب له تلك الزّيادة؟ قال: في قياس قول أبي حنيفة تطيب له، وفي قياس قول أبي يوسف ومحمّد إن كانت الزّيادة أكثر من أجر مثله بما لا يتغابن النّاس في مثله، لا[٩] يجوز.[١] وهذا بمنزلة الاختلاف الّذي قالوا في كتاب الصّلح: إذا غصب ثوبًا،

---

[١] أ: وأخذه.
[٢] ط + فيها.
[٣] ل: فأمره.
[٤] ط – من الكرم.
[٥] ع: ويوقر.
[٦] ط: على حائط.
[٧] ش: الطريق.
[٨] ط: يشترط له.
[٩] أ – لا؛ ط: لم.

فاستهلكه، فصالحه على أكثر من قيمته.[٢] {قال الفقيه:} عندي أنّ الزّيادة جائزة في قولهم جميعًا؛ لأنّه لمّا لم يشارطه الأجر في الابتداء صار ما أعطاه بمنزلة ابتداء التّسمية، ولأنّ العادة جرت في أصحاب المروءة أنّهم يعطون أكثر.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر دابّة؛ ليحمل عليها عشرة أقفزة شعير، فحمل عليها خمسة أقفزة حنطة. قال: يضمن. قيل له: روي عن أبي يوسف أنّه قال: إن كان وزن الحنطة أكثر من عشرة أقفزة شعير يضمن، وإلا فلا. قال: إذًا في المسألة روايتان.

وسئل أبو القاسم عن مقصرة يعمل فيها[٣] القصّارون، ولرجل فيها أحجار يؤاجرها من القصّارين، فجاء قصّار، فعمل في تلك المقصرة، ولم يشارط لأصحاب[٤] الأحجار شيئًا، هل يجب لأصحاب[٥] الأحجار عليه شيء؟ قال: إن لم يكن المعروف عندهم أنّ من شاء عمل عليه،[٦] وأدى الأجر، لا يجب عليه الأجر إذا عمل بغير إذنه.

وسئل الحسن بن مطيع[٧] عن رجل ادّعى على رجل أنّه استأجره؛ ليمسك سكّانه في سفينته[٨] من التّرمذ إلى آمُل[٩] بعشرة دراهم، وادّعى ربّ السّفينة أنّه حمله من التّرمذ[١٠] في سفينته[١١] إلى آمُل[١٢] بخمسة

---

[١] ط: يجز.

[٢] أفيون وأزهر + جاز في قوله وعندهما لم تجز الزيادة.

[٣] أ – فيها.

[٤] ل: صاحب؛ ط: أصحاب.

[٥] ل: صاحب.

[٦] رشيد + بغير إذن فلا يجب الأجر عليه إذا عمل بغير إذنه، وإن كان بخلاف ذلك فلا يجب عليه الأجر.

[٧] لم أجد ترجمته.

[٨] أ: سفينة.

[٩] اسم أكبر مدينة بطبرستان في السهل، وهي تقع اليوم شمال دولة إيران وفي جنوب غرب دولة تركمانستان. انظر: **معجم البلدان** للحموي، ٥٧/١.

[١٠] ط + إلى آمل

[١١] أ: السفينة؛ ط: سفينة.

[١٢] ط – إلى آمل.

دراهم. قال: القول /[١٧٨ظ] قول كلّ واحد منهما مع يمينه، ولا أجر لواحد منهما على صاحبه. وإن أقاما البيّنة، فالبيّنة بيّنة الملّاح، ولا أجر لصاحب السّفينة، وللملّاح على صاحب السّفينة عشرة دراهم؛ لأنّ الأمرين جميعًا[١] لو كانا كانت إجارةُ صاحب السّفينة[٢] انقضت؛[٣] لأنّه لا بد للملّاح من كونه في السّفينة.

ولو[٤] ادّعى رجل أنّه أكراهُ بغلًا من التّرمذ[٥] إلى بلخ بعشرة دراهم، وادّعى آخر أنّه استأجره؛ ليبلّغ به فلانًا[٦] إلى[٧] بلاد[٨] بلخ[٩] بخمسة دراهم، فالقول قول كلّ واحد منهما مع يمينه، ولا يجب الأجر. فإن أقاما البيّنة، فالبيّنة بيّنة صاحب البغل؛ لأنّ حفظ البغل واجب عليه؛ فلا تجوز الإجارة على ذلك، إن كان قبل أو بعد لا يجب الأجر.

وسئل عن رجل سأل ورّاقًا أن يكتب له **جامع القرآن**، وينقطّه، ويُعْجمه، ويعشّره، وأعطاه الكاغد والحبر؛ ليعطيه أربعين درهمًا، فكتب، وترك[١٠] بعض العواشر، وأخطأ في النّقط، هل للّذي استكتبه ألّا يرضى به؟ قال الفقيه أبو جعفر: إن فعل ذلك في كلّ ورقة، فالدّافع بالخيار: إن شاء أخذ، وأعطاه[١١] أجر مثله، ولا يجاوز به أربعين درهمًا،[١٢] وإن شاء تركه،[١٣] وضمّنه مثل بياضه وحبره. فإن[١]

---

[١] ش – جميعًا.
[٢] ع: المركب.
[٣] ط: انتقضت.
[٤] أ: قال ولو.
[٥] ل: ترمذ.
[٦] ع – فلانا؛ أ: إلى فلان.
[٧] ع أ – إلى.
[٨] ل – بلاد.
[٩] ل: ببلخ.
[١٠] ط: وقد ترك.
[١١] ط: وأعطى.
[١٢] ط – درهما.
[١٣] ط: ترك.

وافقه ببعضه، وخالفه في بعضه،[٢] أخذه، وأعطى[٣] حصّة ما وافق[٤] من الأجر المسمّى، وحصة ما خالفه من أجر المثل.

وسئل أبو القاسم عن طحّان ركّب في الطاحونة حجرًا من ماله، واتّخذ فيه حديدًا أو شيئًا آخر من ماله، فانقضت المدّة، هل له أن يرفع هذه الأشياء؟ قال: إن كان فعل ذلك بأمر صاحبها، على أن يرجع في الغلّة، فإنّه يرجع بذلك، ويكون له، وإن فعل[٥] بغير أمره، فإن كان غير مركّب في البناء فهو له، وله أن يرفع، وما كان مركّبًا يدفع إليه قيمته.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دفع إلى رجل بعيرًا، وأمره أن يكريه،[٦] ويشتري له بالكراء شيئًا، فعَمِي البعير في يده،[٧] فباعه، وأخذ الثمن، فهلك في الطريق، هل عليه ضمان؟ قال: إن باع البعير في موضع لا يقدر على[٨] الوصول إلى الحاكم، فيأمره ببيعه، فلا ضمان عليه في البعير، ولا في ثمنه، وإن كان بيعُه[٩] في موضع يقدر[١٠] على قاضٍ يأمره ببيعه، فلم يفعل، أو كان يقدر[١١] على[١٢] إمساكه، أو يستطيع ردّه مع العَمَى، فهو ضامن لقيمته.

---

[١] ط: وإن.
[٢] ط: البعض.
[٣] أ: وأعطاه.
[٤] أ: وافقه.
[٥] ط + ذلك.
[٦] ع: يركبه.
[٧] ط: يديه.
[٨] ط – على.
[٩] أ: باعه.
[١٠] ل + فيه.
[١١] ط: يستطيع.
[١٢] ط – على.

وسئل /[١٧٩و] الفقيه أبو جعفر عن امرأة دخلت الحمّام، ووضعت ثيابها بأمر[١] الحمّاميّة في بيت المسلخ، فقامت الحمّاميّة من مكانها، ودخلت مزبلة الحمّام؛ لتحمل ماء؛ لتغسل صبيّ[٢] ابنتِها، وابنتُها[٣] في دهليز على باب بيت الحمّام مع صبيّها، والدّهليز من طريق[٤] المسلخ، فضاعت ثياب هذه المرأة، هل على الحمّاميّة ضمان؟ قال: إن غابت الثّياب عن عينها، وعن[٥] ابنتها، فضاعت الثّياب، حينئذ على[٦] الحمّاميّة ضمان.[٧] والله أعلم بالصواب.[٨]

باب آخر من الإجارات

ولو أنّ رجلًا استأجر دابّة؛ ليحمل عليها شعيرًا، فحمل عليها في أحد الجُوالقين حنطة، وفي الآخر[٩] شعيرًا، فعطبت الدّابّة، فعليه نصف الضّمان، ونصف الأجر.

وعن الحسن بن زياد في رجل أسلم[١٠] ثوبًا إلى القصّار،[١١] أو إلى الخيّاط،[١٢] ووكّل[١٣] رجلًا يقبض[١٤] ذلك منه،[١٥] ودفع[١] إليه القصّار غير ذلك الثّوب؛[٢] لم يلزم ذلك ربّ الثّوب، ولا ضمان على الوكيل، إلّا أن يستهلك ذلك، فإن هلك في يده[٣] لم يضمن، ولرب الثّوب أن يبيع القصّار بثوبه.

---

[١] ط: بمرأى من.
[٢] أ: صبيا يعني.
[٣] أ: وابنها.
[٤] ط + باب.
[٥] ط + عين.
[٦] أ: فعلى.
[٧] ع: الضمان.
[٨] أ – والله أعلم بالصواب.
[٩] ش: الأخرى.
[١٠] ع : سلّم.
[١١] ط: قصار.
[١٢] ط: خياط.
[١٣] ط: ثم وكل.
[١٤] ط + ثوبه.
[١٥] ط – ذلك منه.

وروى أبو يوسف عن أبي حنيفة[٤] في رجل تكارى دابّة، فحمل عليها دقيقًا، أو سمنًا، أو زيتًا، فلمّا انتهى إلى منزل المستأجر أراد[٥] المستأجر أن يحمّل المكاري ذلك، فيُدخله منزلَه، فأبى ذلك المكاري. قال: هذا على ما يفعل[٦] النّاس، ويتعاملون عليه، فما كان على المكاري ممّا يعمل[٧] النّاس فعلى المكاري إدخاله. وقال أبو يوسف: هذا حسن.[٨] فإن أراد أن يصعد[٩] إلى[١٠] ظهر سطح، أو إلى غرفة، فليس ذلك على المكاري، إلّا أن يكون شرط ذلك له، وبيّنه له. ولو كان حمّالًا حمل ذلك على ظهره، فعليه إدخاله، وليس عليه أن يصعد به إلى علو، إلّا أن يبيّن له ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ من رجل خمس مئة درهم، واستأجر منه السَّنْجَة[١١] -حجر ميزان-[١٢] كلّ شهر بدرهم،[١٣] هل يجب الأجر؟ قال: إن كان حجرًا كما قلت، وليست له قيمة، لم تجز الإجارة.

وسئل إبراهيم بن يوسف[١٤] عن أهل قرية يرعون دوابّهم بالنُّوَب،[١] فذهبت[٢]منها بقرة، أو دابّة، هل يلزم الّذي يرعى في نوبته غرمٌ؟ قال: هذا ضامن في قول من يُضمّن الأجير المشترك. {قال الفقيه:}

---

[١] ط: فدفع.

[٢] ع + قال.

[٣] أ: يديه.

[٤] أ + رضي الله عنهما.

[٥] ط: فأراد.

[٦] أ: يفعله.

[٧] أ: يعمله.

[٨] ع أ: أحسن.

[٩] أ + به.

[١٠] ش: على.

[١١] ل - السنجة؛ أ: الصنجة أي.

[١٢] أ: الميزان.

[١٣] ط: بدرهمين.

[١٤] إبراهيم بن يوسف بن ميمون بن قدامة البلخي الباهلي أبو إسحاق (ت. ٢٣٩ هـ/٨٥٣ م)، الإمام المشهور كبير المحل عند أصحاب أبي حنيفة، وشيخ بلخ وعالمها في زمانه. وهو أخو عصام بن يوسف الفقيه. لزم أبا يوسف حتى برع. روى

عندي[٣] أنه[٤] لا يضمن في قولهم جميعًا؛ لأنّ كلّ واحد منهم معيّن[٥] في رِعْيَته،[٦] لا يجوز أن /[١٧٩ظ] يحمل على المبادلة؛ لأنّه لا تجوز مبادلة[٧] منفعة بمنفعة من جنسها.[٨]

وسئل أبو بكر عن رجل آجر من رجل دارًا له كلّ شهر بدرهم، ثمّ باعها من آخر، فكان المشتري يأخذ أجرة الدّار من هذا المستأجر، وأتى على ذلك زمان، وقد[٩] كان[١٠] وعد المشتري البائع أنّه إن ردّ الثّمن عليه ردّ عليه داره، ويحسب[١١] عليه[١٢] ما قبض من المستأجر، فجاء البائع بالدّراهم، وأراد أن يحسب[١٣] الأجر من ذلك. قال: لمّا طلب المشتري الأجر من المستأجر صار ذلك إجارة منه، وصار بمنزلة إجارة مستقبلة، وجميع ما أخذ من الأجر[١٤] فهو للمشتري، وليس للبائع من تلك[١٥] الأجرة[١٦] قليلٌ، ولا كثير، ومواضعته ردّ[١٧] الدّار وعد،[١] فإن أنجزه فحسن،[٢] وإن لم يفعل فلا شيء عليه، وإن كان الشرط في البيع فالبيع فاسد.

عن سفيان بن عيينة، وإسماعيل بن علية، وحماد بن زيد، وعن مالك بن أنس. انظر: **النوازل** للسمرقندي، ورقة ٣٢٢أ؛ **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٥١/١؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ١١؛ **الطبقات السّنيّة** للتميميّ، ٢٥٤/١.

[١] ط: بالنوبة.

[٢] ع: فذهب.

[٣] ع: وعندي.

[٤] أ – أنه.

[٥] ع: مغير.

[٦] ط: رعيه؛ ط + لأنه.

[٧] أ: المبادلة؛ ش + في.

[٨] ط: جنسه.

[٩] ط – وقد.

[١٠] ط: وكان.

[١١] أ: ويحتسب.

[١٢] ش – عليه.

[١٣] أ: يحتسب.

[١٤] أ: الأجرة.

[١٥] ع: ذلك.

[١٦] ع: الأجر.

[١٧] أ – ردّ.

وسئل عن رجل استأجر ورّاقًا، واشترط عليه الحبر، أو[٣] البياض.[٤] قال: شرط الحبر جائز، وشرط البياض باطل.

وسئل عن رجل استأجر دابّة إلى مكان، هل له أن يركبها في[٥] رجوعه؟ قال: ليس له أن يركبها في حال[٦] رجوعه، ولو كانت عارية جاز؛ لأن ردّ[٧] العارية[٨] على المستعير، فصار كأنّه أذن له في ذلك من طريق الدّلالة.[٩]

وسئل عن مُكار حمل كِرباس رجل، فاستقبله اللّصوص، فطرح الكِرباس،[١٠] وهرب بحماره، هل يضمن الكِرباس؟[١١] قال: إن كان لا يمكنه التّخلص منهم بالحمار والكرباسِ؛[١٢] وكان[١٣] يعلم أنّه لو حمله أُخذ، فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمّام، ودفع إلى صاحب الحمّام ثيابه، واستأجره؛ لحفظ[١٤] الثّياب، واشترط عليه أن يضمن إذا هلك من عنده. قال: يضمن في قولهم جميعًا؛ وإنّما لم يضمن

---

[١] ط + منه.
[٢] ع: فهو حسن.
[٣] ط – أو.
[٤] ط: والبياض.
[٥] ط + حال.
[٦] أ – حال.
[٧] ط: الردّ في.
[٨] ش: للعارية.
[٩] ع + عليه.
[١٠] ط: الكرابيس.
[١١] ط: الكرابيس.
[١٢] ط: والكرابيس.
[١٣] ط: فكان.
[١٤] ط: ليحفظ.

الأجير[1] المشترك عند أبي حنيفة إذا لم يشترط، فأمّا[2] إذا اشترط الضّمان فهو ضامن. {قال الفقيه:} كان الفقيه أبو جعفر يقول: الشّرط وغير الشرط سواء، وبه نأخذ؛ لأنّ شرط الضّمان في الأمانة باطل.

وقال أبو بكر: كان محمّد بن سلمة يقول: لو أنّ رجلًا له حوانيت مستغلّة، فجاء إنسان، فسكن في حانوت من تلك الحوانيت، فإنّه يلزمه أجر المثل. قال أبو بكر: وبه أقول.[3] ولو قال السّاكن: "كنت غاصبًا"، لا يصدّق، ألا ترى أنّ رجلًا لو دخل حمّامًا بغير إذن صاحبه،[4] وقال:[5] دخلته على وجه الغصب، /[١٨٠و] فإنّه لا يصدق؟! فكذلك الأوّل.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر دار الوقف مدّة[6] بعيدة. قال: لا أفتي[7] بالجواز، ولا بالفساد؛ ولكن يرفع[8] إلى الحاكم، فينظر في ذلك، فإن كانت مدّة بعيدة تبطُل الإجارة؛ لأنّه يخاف أن يبقى في يده مدّة طويلة، فيدّعي لنفسه الملك. {قال الفقيه:} إن كان الواقف اشترط وقت الوقف في الصّكّ ألّا يؤاجر أكثر من سنة، لا تجوز الإجارة بأكثر من سنة واحدة. وإن لم يشترط هذا الشّرط جازت الإجارة في مدّة قليلة،[9] مقدار سنتين، أو ثلاثة، أو نحو ذلك. وإن آجرها مدّة بعيدة فهو كما قال أبو بكر: إنّ الحاكم يُبطل الإجارة؛ لِما يخاف[10] ذهاب العقار.

---

[1] ع ط: أجير.
[2] ط: أما.
[3] أ: نأخذ.
[4] ط: صاحب الحمام.
[5] ش: قال.
[6] ل: لمدة.
[7] ش: هي؛ أ: أقول.
[8] ل: يرجع.
[9] أ: طويلة.
[10] أ + من.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر دارًا له من رجل كلّ شهر بأجرة معلومة، فخرج المستأجر، وخلّف امرأته، ومتاعه[١] فيها، فأراد المؤاجر إخراجها من الدّار، وفسخ الإجارة. قال: لا سبيل له[٢] إلى فسخ الإجارة بغير محضر من الخصم. والوجه له: أن يؤاجر هذه الدّار من إنسان آخر في بعض هذا الشّهر، يعني في الشّهر الّذي يريد فسخها، فإذا مضى هذا الشّهر؛ ودخل الشّهر الثّاني، فقد انفسخت الإجارة الأولى، ودخلت في عقدة[٣] إجارة الثّاني،[٤] وله الآن أن يُخرج امرأة الغائب، ويأمر بتخلية الدّار، وتسليمِها[٥] إلى الثاني. {قال الفقيه:} ومثال هذا: ما قال أبو حنيفة ومحمّد[٦] فيمن باع شيئًا، على أنّ البائع بالخيار ثلاثة أيّام، ثمّ أراد البائع أن يفسخ البيع بغير محضر من المشتري: لا يجوز، ولو أنّه باعه من غيره جاز البيع، وانتقض البيع الأوّل.[٧]

وسئل أبو بكر عن[٨] حارس يحرس الحوانيت في السّوق، فنُقب حانوت، وسُرق شيء،[٩] هل يضمن؟ قال: كان أحمد بن محمّد القاضِي يقول: هو ضامن؛ لأنّه بمنزلة الأجير[١٠] المشترك؛ لأنّ لكلّ واحد حانوتًا على حدة، فصار بمنزلة رجل يرعى غنمًا لكلّ إنسان شاة، أو نحو ذلك. وقال أبو بكر: عندي أنّ الحارس أجير خاصّ، ألا ترى أنّه لو أراد أن يشغل نفسه في صنف آخر، لا يكون[١١] له ذلك؟! قيل له: الحارس إذا استأجره واحد من أهل السّوق، هل يجوز له أن يأخذ الأجر منهم جميعًا؟ ويحلّ له

---

[١] ع: ومتاعها.
[٢] ع – له.
[٣] أ: عقد.
[٤] ل: الإجارة الثانية.
[٥] ع أ: ويسلمها.
[٦] أ + رضي الله عنهما.
[٧] ع – الأوّل.
[٨] ط + رجل.
[٩] أ + منها.
[١٠] ط: أجير.
[١١] ط: لم يكن.

ما يأخذ منهم؟ قال: يحلّ له ذلك؛ لأنّ في هذا جرت /[١٨٠ظ] المعاملة، وصار كأنّهم استأجروه[١] جميعًا. قيل:[٢] فإن كرهوا، ولم يرضوا بذلك. قال: كرههم[٣] باطل؛[٤] لأنّ في ذلك مصلحة لهم، فإذا استأجره[٥] رئيسهم[٦] جاز ذلك؛ لأنّهم جعلوه كالسيّد على أنفسهم، فصار استئجاره بمنزلة استئجارهم.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر دابّة؛ ليحمل عليها حنطة من مكان إلى منزله يومًا إلى اللّيل، وكان[٧] يحمل الحنطة إلى منزله، وإذا أراد الذّهاب ثانيًا كان يركبها، فعطبت الدّابّة، هل يضمن؟ قال: يضمن؛ لأنّه استأجرها للحمل، ولم يستأجرها للرّكوب. {قال الفقيه:} هذا هو القياس؛ ولكن في الاستحسان لا يجب الضّمان؛ لأنّ العادة قد[٨] جرت فيما بين النّاس بذلك، فصار كأنّه أذن له في ذلك من طريق الدّلالة، وإن لم يأذن له بالإفصاح.

وسئل أبو بكر عن رجل كانت له أرضون خراجيّة، ولها مياه معلومة، فجعل الأرضين قصرًا، وجعل الماءَ الّذي كان لها لِحياض[٩] القصر،[١٠] هل يسقط عنه الخراج؟ قال: يسقط عنه الخراج. قيل له: أرأيت لو جعل فيها بستانًا، وجعل الماء للبستان؟ قال: إن كان البستان أكبر[١١] من القصر فعليه خراج البستان، وإن كان البستان أصغر من القصر فهو تبع[١٢] للقصر.[١٣]

---

[١] ط: استأجروا.
[٢] ط + له.
[٣] أ: كراهتهم.
[٤] ع – باطل؛ أ: باطلة.
[٥] أ: استأجر.
[٦] ش: ربيبهم.
[٧] ط: فكان.
[٨] أ – قد.
[٩] ش: الحياض؛ ل: حياض؛ ط: حياضًا.
[١٠] ط: للقصر.
[١١] أ: أكثر.
[١٢] ع: مع.
[١٣] ع: القصر.

وسئل أبو نصر عن رجل قال لآخر:[١] "استأجرتك على أن تُنفّذ وصاياي بكذا". قال: هذه ليست بإجارة؛ وإنّما هي وصيّة مضمونة[٢] بالعمل، فإن عمل؛ وأنفذ الوصايا، استحقّ الوصيّة،[٣] وإن لم يفعل فلا شيء له.

وسئل أبو بكر عن قِدر النّحاس، إذا أراد أن يؤاجرها من إنسان، وأراد أن تكون مضمونة عند المستأجر، كيف الحيلة فيه؟[٤] قال: يبيع نصف القِدر[٥] بكمال قيمتها، ويؤاجر منه النّصف الباقي مدّة معلومة بما شاء من الأجر. قيل له: أيجوز هذا؟ قال: يجوز في قول أصحابنا جميعًا؛[٦] وإنّما اختلفوا إذا آجر من غير شريكه، وأمّا إذا آجر من شريكه يجوز في قولهم جميعًا.

وسئل أبو بكر عن رجل باع العنب في الكرم، على مَن[٧] قِطاف العنب، ووزنه؟ قال: إذا باع مجازفة فالقطف والجمع على المشتري، وإذا باع موازنة فعلى البائع القطف والوزن، إلّا أن يحتال /[١٨١و] البائع بأن لا يجب عليه الوزن، فيقول: "إنّها بالوزن كذا": فإمّا أن يصدّقه المشتري؛ ولا يكلّفه الوزن، وإمّا أن يكذّبه، فيكلّفه[٨] وزنه.

وسئل أبو بكر عن الظّئر، هل يجب عليها أن تتكلّف الدّهن والرياحين للصّبيّ؟ قال: لا. والّذي ذهب إليه أصحابنا[٩] أنّ عليها ذلك؛ لأنّ عرفهم وعادتهم[١] بذلك في بلدهم، ويجب أن يعتبر في أهل[٢] كلّ بلد[٣] بعادتهم[٤] وتعاملهم.

---

[١] ط: لرجل.
[٢] ط: مضمنة.
[٣] أ: بالوصية.
[٤] ط – فيه.
[٥] أ + منه.
[٦] أ + رحمهم الله.
[٧] ل + يكون.
[٨] ل: فيكلف؛ ط: فيتكلف.
[٩] أ + رحمهم الله.

وقال محمّد بن الحسن في رجل غصب أرضًا، فآجرها سنة، فلم يعلم ربّ الأرض حتّى مضى من السنة بعضها، ثمّ بلغته الإجارة، فأجازها: فهي جائزة، وأجر ما مضى من السّنة قبل أن يجيزها للغاصب، وأجر ما بقي من السّنة لربّ الأرض، ولو لم يُجز حتّى مضت السّنة فالأجر كلّه للمؤاجر. {قال الفقيه:} هذا بمنزلة ما قالوا في كتاب التّحرّي: إذا آجر المولى عبده، ثمّ أعتقه في نصف السنة؛ فأجاز العبد الإجارة، فأجر ما مضى[٥] للمؤاجر، وأجر ما بقي للعبد، فكذلك[٦] ههنا؛ لأنّ الإجارة كانت للغاصب، فلمّا أجاز صاحبها فقد صارت الإجارة فيما بقي له.[٧]

باب[٨] المزارعة

وسئل أبو نصر عن رجل دفع أرضًا مزارعة، ولم يبيّن لها وقتًا. قال: على مذهب علمائنا الكوفيّين المزارعةُ فاسدة، وفي قول محمّد بن سلمة المزارعةُ جائزة، وهي على أوّل السنة. {قال الفقيه:} وبه نأخذ؛ وإنّما قال أهل الكوفة ذلك؛ لأنّ وقت المزارعة عندهم متفاوت، فابتداؤها وانتهاؤها مجهول، ووقت المعاملة معلوم، فأجازوا[٩] المعاملة على أوّل السّنة، ولم يجيزوا المزارعة، وأمّا في بلادنا فوقت[١٠] المزارعة معلوم، فتجوز وإن لم يوقّت؛ كما يجوز في المعاملة.

---

[١] ل + جارية.

[٢] ط – أهل.

[٣] ط: بلدة.

[٤] أ: عادتهم؛ ط: تعارفهم.

[٥] ط + من السنة.

[٦] ل: وكذلك.

[٧] أ + والله أعلم بالصواب، وإليه المرجع والمآب.

[٨] أ: كتاب.

[٩] ش: فأجاز.

[١٠] ع: وقت.

قال أبو نصر في رجل زرع أرض رجل بغير إذنه، فعليه نقصان الأرض. قال نصير: نقصان الأرض أن ينظر بكم تُستأجر قبل استعمالها، وبكم تستأجر بعد استعمالها، فيجب عليه نقصان[1] ذلك. وقال محمّد بن سلمة: ينظر بكم تُشترى قبل استعمالها، وبكم تُشترى بعده، فيجب عليه نقصان ذلك.[2] وقال[3] أبو نصر: فذكرت قول نصير لمحمّد بن سلمة، فرجع إلى قوله.

وسئل أبو القاسم عن مزارع زرع ثومًا، فأخذ بعضه[4] من الأرض، وبقي بعضٌ،[5] فنبت[6] بعد مضيّ المعاملة. قال: هو على وجهين: /[١٨١ظ] إن كان بقي في الأرض على حاله لم يقلع، فهو بين المزارع وربّ الأرض على ما اشترطا، وإن كان بقي مقلوعًا فهو للّذي نبت بسقيه، وعليه ضمان ما استهلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أكّار رفع الزّرع من الأرض، وقد كان تناثر في الأرض، فنبت زرع آخر، وأدرك. قال: الزّرع بين الأكّار وبين[7] رب[8] الأرض على مقدار نصيبهما، ويستحبّ للأكّار أن يتصدّق بالفضل[9] من نصيبه، وإن[10] كان ربّ الأرض سقاه؛ وقام عليه حتّى نبت، فهو له؛ لأنّه قد استهلكه، فإن كان للحبّ[11] قيمة[1] فعليه الضّمان،[2] وإلّا فلا شيء عليه. وإن سقاه أجنبيّ كان متطوّعًا، والزّرع بين المزارع وربّ[3] الأرض على ما اشترطا.

---

[1] ط + ما بين.

[2] أ – وقال محمد بن سلمة ينظر بكم تُشترى قبل استعمالها، وبكم تُشترى بعده، فيجب عليه نقصان ذلك.

[3] ل: قال.

[4] ع ط: بعضها

[5] ط – بعض.

[6] أ: فنبتت.

[7] ع – وبين.

[8] ع: ورب.

[9] ل: بما يفضل؛ ط: الفضل.

[10] ل: ولو.

[11] ل: الحب.

وسئل عن شجر[٤] في أرض رجل، نبت من عروقها في أرض رجل. قال: إن كان صاحب الأرض هو الّذي سقاه وأنبته فهو له، وإن كان نبت بنفسه فهو لصاحب الشّجرة[٥] إن صدّقه ربّ الأرض أنّه من عروق شجرته،[٦] وإن كذّبه فالقول قوله.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أكّار ترك سقي الزّرع متعمّدًا حتّى يبس. قال: يضمن من وقت ما ترك السّقي قيمته نابتًا في الأرض، فإن لم يكن للزّرع[٧] قيمة قُوّمتْ الأرض مزروعة وغير مزروعة، فيضمن فضل ما بينهما.

وسئل[٨] أيضًا[٩] عن مزارع زرع أرضًا لرجل، فلمّا حصد الزّرع قال ربّ الأرض: "كنتَ أجيري، زرعتَ[١٠] ببذري"، وقال المزارع: "كنتُ أكّارًا لك، وزرعت ببذري".[١١] قال: القول قول المزارع؛ لأنّهما تصادقا أنّ البذر كان في يده، وهو الّذي زرع الأرض.

وسئل أيضًا عن رجل دفع كرمًا معاملة، وفيه أشجار لا يحتاج إلى عمل سوى الحفظ، أيكون للمعامل[١٢] من ثمرها نصيب؟ قال: إن كان[١٣] بحال لو لم يحفظ ذهب ثمرها[١٤] قبل الإدراك، فإنّه تجوز

---

[١] ل: فيه.
[٢] ط: ضمان ذلك.
[٣] ع: وبين رب.
[٤] ط: شجرة
[٥] ش: الشجر.
[٦] ع: شجره.
[٧] ط: للمزروع.
[٨] ط + الفقيه أبو جعفر.
[٩] ط – أيضا.
[١٠] أ: وزرعت.
[١١] أ: بذري.
[١٢] ع ط: للعامل.
[١٣] أ: كانت.
[١٤] ط: ثمرتها.

المعاملة، ويكون الحفظ ههنا للنّماء والزّيادة، وإن كان[١] بحال لا يذهب ثمرها[٢] إلى وقت الإدراك، فإنّه لا تجوز المعاملة في تلك الأشجار، ولا نصيب للمعامل في[٣] ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل آجر أرضًا من رجل؛ ليزرع، فزرعها، فلم يجد الماء ليسقيها، فيبس الزّرع، والمؤاجرُ[٤] يطالب[٥] بالأجر،[٦] هل له[٧] ذلك؟ قال: إن استأجرها بغير شرب؛ ولم ينقطع ماء النّهر /[١٨٢و] الّذي يُرجى منه السقي، فالأجر عليه واجب، وإن انقطع كان له الخيار، وإن كان استأجرها بشربها؛ فانقطع الشّرب عنها، فمن يوم فسد الزّرع من انقطاع الشّرب، فالأجر عنه ساقط. {قال الفقيه:} هذه المسألة مثل مسألة كتاب الإجارات: إذا استأجر رحى بالماء،[٨] أو[٩] استأجر[١٠] بيت الرّحى، فانقطع الماء، فالجواب فيه نحو هذا.

وسئل نصير عن رجل زرع أرض نفسه بُرًّا، فجاء رجل، فزرعها شعيرًا. قال: على زارع الشّعير قيمة برّ المزارع مبذورًا. وروي ذلك عن محمّد بن سماعة (ت. ٢٣٣ هـ/٨٤٨ م) عن محمّد بن الحسن. {قال الفقيه:} يعني إذا رضي صاحب الحنطة أن يضمّنه قيمة حنطته مبذورة،[١١] وأمّا إذا لم يرض بذلك فهو بالخيار: إن شاء تركه حتّى ينبت، فإذا نبت أخذه بالقلع، وإن شاء أبرأه من الضّمان، فإذا أدرك وحصداه فهو بينهما على مقدار نصيبهما.

---

[١] أ: كانت.
[٢] ط: ثمرتها.
[٣] أ: من.
[٤] ش: والمزارع.
[٥] ط: يطلب.
[٦] ط: الأجر.
[٧] ع + عليه.
[٨] ط: الماء.
[٩] ط – أو.
[١٠] ط: واستأجر.
[١١] ط: مبذورا.

وسئل أبو بكر عن رجل باع أرضًا، وقد بذر فيها، ولم ينبت، لمن يكون الزّرع؟ قال: إن كان البذر قد عفِن في الأرض فهو للمشتري، وإن كان البذر لم يعفَن فهو للبائع. قيل: فإن سقاه المشتري حتّى نبت. قال: هو للبائع على حاله، والمشتري متطوّع فيما فعل؛ وإنّما قال ذلك؛ لأنّ الحنطة الّتي فسدت في الأرض لا يجوز بيعها بالانفراد، فصارت بمنزلة جزء من أجزاء الأرض، فتدخل[١] في البيع. وكذلك لو نبت وهي بحال لا قيمة لها. وهكذا أفتى أبو بكر الإسكاف. وأمّا أبو القاسم قال: هو للبائع في الأحوال كلّها، وبه نأخذ.

وإذا[٢] اشترى الرّجل أرضًا في بعض السّنة، على من يجب الخراج؟ قال أبو نصر: إن بقي من السّنة ما يتهيّأ[٣] أن يزرع فيها[٤] شيئًا من الزّرع،[٥] فالخراج على المشتري، وإن لم يتهيّأ ذلك[٦] فالخراج على البائع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دفع كرمًا معاملة، فأثمر الكرم، فكان[٧] الدّافعُ وأهلُ داره يدخلون الكرم في كلّ يوم، ويأكلون،[٨] ويحملون منه، والعامل لا يدخله إلّا قليلا، هل على الدّافع ضمان؟ قال: إن أكلوا وحملوا بغير إذن الدّافع فلا ضمان عليه، والضّمان على الّذين قبضوا، وإن كانوا أخذوا[٩] بإذنه: فإن كانوا ممّن تجب عليه نفقتهم فهو ضامن /[١٨٢ظ] لنصيب العامل، وصار كأنّه هو الّذي قبض، ودفع إليهم، وإن كانوا قبضوا بإذنه،؛ وهم ممّن لا تلزمه نفقتهم، فلا ضمان عليه أيضًا، وصار كأنّه دلّ على استهلاك مال غيره، فلا ضمان عليه فكذلك ههنا.

---

[١] ش: فدخل؛ أ: فدخلت.
[٢] أ: قال وإذا.
[٣] أ + له.
[٤] ل: فيه.
[٥] ش: الزروع.
[٦] أ + له.
[٧] أ: وكان
[٨] ل: فيأكلون.
[٩] أ: يأخذون.

وروى ابن سماعة عن محمّد في رجل زرع في أرضه برًا، فلم ينبت حتّى جاء رجل فزرع فيها شعيرًا، ثمّ سقاه[1] ربّ الأرض، فنبت الزّرع. قال:[2] على الّذي بذر الشّعير قيمة برّه مبذورًا في الأرض، ثمّ على ربّ الأرض قيمة البرّ والشعير مخلوطًا مبذورًا. {قال الفقيه:} لأنّ ربّ الأرض استهلكهما[3] بالسقي، فهو ضامن، والخارج يكون له.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل غرس على حافّة نهر قرية، فغلُظت، وكان[4] الغارس في عيال رجل، وخادمًا له، ويقول[5] الرّجل: "الشّجرة لي؛ لأنك كنت خادمي، وفي عيالي"، ما الحكم فيه؟ قال: إن كانت التّالة للغارس فالشجرة له، وإن كانت التّالة للآجر؛[6] فإن كان في عياله، يعمل له مثل هذا العمل، فالشّجرة لصاحب[7] التّالة، وإن لم يكن يعمل مثل ذلك العمل؛ ولم يغرسها بإذنه، فالشّجرة للغارس، وعليه قيمة التّالة. {قال الفقيه:} ولو كان الغارس[8] قلع التّالة من أرض رجل وغرس،[9] فهي[10] له أيضًا، وهو ضامن لصاحب الأرض قيمة التّالة يوم قلعها.

وسئل أبو القاسم عن رجل زرع أرض رجل بغير إذنه، فلم يعلم صاحب الأرض حتّى استحصد الزّرع، ثمّ علم، ورضي به، هل يطيب للزّارع الزّرع؟ قال: يطيب له. قيل: فإن قال مرة: "لا أرضى"، ثمّ قال: "رضيت". قال: يطيب له أيضًا. {قال الفقيه:} وهذا استحسان، وبه نأخذ.

---

[1] ع: سقى.
[2] أ – قال.
[3] أ: استهلكها.
[4] ل: فكان.
[5] ط فيقول.
[6] ط: للآخر.
[7] ط: لصاحبها دون صاحب.
[8] ط – الغارس.
[9] أ: وغرسها.
[10] ع ط: فهو.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر أرضًا وماء؛ ليزرع فيها، فخرب النّهر الأعظم، فلم يستطع سقيها. قال: هو بالخيار: إن شاء ردّ، وإن شاء أمسك، فإن لم يردّ حتّى مضت المدّة فعليه الأجر. {قال الفقيه:} إنّما يجب الأجر إذا كان بحال يمكنه أن يحتال بحيلة، فيزرع فيها ما[1] شاء،[2] وأمّا إذا كانت الأرض بحال لا يمكنه[3] أن يزرع فيها بغير ماء، بوجه من الوجوه، وليس له حيلة[4] في ذلك، فلا أجر عليه، بمنزلة من استأجر رحى ماء، فانقطع الماء عنها، فلا أجر[5] عليه، فكذلك هذا. ولو أنّ هذه[6] الأرض لم ينقطع عنها الماء؛ ولكن سال فيها الماء حتّى لا يتهيأ فيها[7] الزّراعة، فلا أجر عليه.

وقال محمّد[8] في رجلين /[١٨٣و] بينهما أرض، فغاب أحدهما: فلشريكه أن يزرع نصف الأرض، ولو أراد في العام الثّاني أن يزرع، فإنّه يزرع النّصف الّذي كان زرع.

وقال محمّد بن مقاتل في رجل سرق ماءً، فساقه إلى أرضه، أو كرمه: فإنّه يطيب له ما خرج، وهو بمنزلة رجل غصب شعيرًا، أو تبنًا، فسمّن[9] به دابته، فعليه قيمة العلف، وما زاد في الدّابّة فهو له طيب. {قال الفقيه:} وقد ذكر[10] عن بعض الزّهاد أنّ الماء وقع في كرمه في غير نوبته، فأمر بقطع كرمه، ونحن نقول: لا يجب قطع الكرم؛ لأن فيه إفساد المال؛ ولكن لو تصدّق بنزله كان حسنًا، ولا يجب عليه في الحكم.

---

[1] ط – ما.
[2] ط: شيئا.
[3] ط: يمكن.
[4] ل + بوجه من الوجوه.
[5] ل: أجرة.
[6] أ – هذه.
[7] ط: له.
[8] ط + بن الحسن.
[9] أ: فضمن.
[10] ط: ذكرنا.

وسئل أبو بكر عن مَطْبَخة بقيت فيها بقية، فانتهبها النّاس. قال: إذا تركها[1] ليأخذ من شاء من ذلك، فلا بأس به، بمنزلة من حصد زرعه، ورفعه، وبقي هناك سنابل، فتركها، فلا بأس بالتقاطها، وكذلك لو استأجر أرضًا فزرعها، ورفع الزّرع، وبقي هناك سنابل، فسقى الأرض حتّى نبتت تلك الحبّات، فهي له.

وقال نصير: سألت شدّادًا عن الوصيّ يأخذ أرض اليتيم مزارعة. قال: إن كان البذر من قِبل اليتيم فلا يجوز، وإن كان من قِبل الوصيّ فهو جائز.

وسئل أبو بكر عن الحصادِ إذا اشتُرط على المزارع، والرفعِ[2] إلى البَيْدَر. قال: هو[3] جائز.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع أرضًا مزارعة، على أن يجعل البقر والبذر من عنده، ويحفظه، ويحصده، ويجمعه، على أنّ ما أخرج الله تعالى من شيء فهو بينهما نصفان، فلمّا أدرك تغافل عن حصاده حتّى هلك. قال: المزارع ضامن لما هلك من الزّرع. قيل له: أليست المزارعة فاسدة بشرط الحصاد؟ قال: المزارعة جائزة في قول أبي يوسف، وروي عنه أنّه قال: إذا اشترط على المزارع أن يحصده، ويجمعه، فهو جائز. وكان محمّد بن سلمة، ونصير بن يحيى يُجيزان المزارعة مع شرط الحصاد، ولا أعرف أحدًا في زمانهما[4] خالفهما في ذلك، وبه نأخذ. {قال الفقيه:} : إن أخّر المزارع تأخيرًا[5] يفعل[6] النّاس مثله، فلا ضمان عليه وإن هلك؛ وإنّما يضمن إذا أخّر تأخيرًا لا يفعل النّاس مثله.

---

[1] ط + أهلها.
[2] ط: الرفع.
[3] ط + عندي.
[4] أ: زمنهما.
[5] ط + قد.
[6] أ: يفعله.

وسئل /[١٨٣ظ] أبو بكر الإسكاف عن رجل له أرض، وله جارٌ دارُه أسفل من أرضه في قعر،[١] ويريد صاحب الأرض أن يزرع في أرضه أرزًّا، ولا شكّ في خراب الدّار إن فعل ذلك. قال: إن علم أنّه ليس في أرضه مستقرّ الماء، فليس له أن يزرع هناك[٢] زرعًا لا يحتمل الماءَ الّذي يُسقى،[٣] وإن كان[٤] قد[٥] يحتمل إلّا أنّ حجرًا في أرضه يخرج الماء منها؛ أو يؤدّي النّدوة[٦] إلى دار جاره، فليس له أن يمنعه من الزّراعة.[٧]

وسئل أبو نصر عن رجل زرع أرضه، ثمّ قال لرجل: "اقلع ما في هذه الأرض من الزّرع، وازرعه في أرض كذا، على أنّ ما أخرج[٨] الله[٩] فهو بيننا نصفان". قال: لا يجوز؛ لِما شرط فيه من القلع.

وسئل أبو القاسم عن رجل له أرض، أراد أن يأخذ بذرًا من رجل؛ حتّى يزرعها، ويكون ذلك بينهما، كيف الحيلة فيه؟ قال: الحيلة في ذلك أن يشتري نصف البذر،[١٠] ويبرئه البائع من[١١] الثّمن، ثمّ يقول له: "ازرعها بالبذر كلّه،[١٢] على أنّ الخارج بيننا نصفان.

وسئل أبو القاسم عن وادٍ على شطّ جيحون،[١٣] يجتمع فيه الماء أيّام الرّبيع، ثمّ ذهب[١] عنه الماء، فزرع[٢] قوم، وبلغ الزّرع، ثمّ جاء قوم آخرون يزرعون[٣] هذا الوادي، فالزّرع[٤] لمن؟[٥] قال: أمّا الزّرع فهو

---

[١] أ: قعره.
[٢] ط: في أرضه.
[٣] ط: سقى.
[٤] ش: قدر.
[٥] أ – قد.
[٦] ل: النداوة.
[٧] ع: المزارعة.
[٨] ط: خرج.
[٩] ط – الله.
[١٠] أ: الأرض.
[١١] ع: عن.
[١٢] أ – بالبذر كله.
[١٣] ش: الجيحون.

لربّ البذر، لا حق لغيره في ذلك، وأمّا رقبة الأرض المزروعة فإن علم أنّ ذلك كان مِلكًا لقوم؛[٦] وغلب عليه الماء، فهو لهم، وإن لم تعرف رقبتها مِلكًا لأحد فهو[٧] للّذي[٨] أحياها[٩] بالمزارعة.

وسئل أبو القاسم عن أرض بين رجلين، فزرع[١٠] أحدهما بغير أمر صاحبه، وسقاها، ما الحكم فيه؟ قال: إن سقى الجميع، وزرع، فإن كان الزّرع لم يدرك كان لشريكه أن يقاسمه الأرض، فما وقع من ذلك في نصيب الزّارع أقرّه، وما وقع في نصيب الآخر كان له أن يأخذه[١١] بقلعه، ويضمّنه ما دخل من[١٢] النّقصان في ذلك، وإن كان الزّرع قد أدرك، أو قرُب[١٣] فإنّه يغرم لشريكه نقصان نصف الأرض إن كان دخل فيها[١٤] النّقصان.

وسئل أبو القاسم عن قرية فيها أرضون، على بعض الأرضين الخراجُ أكثر، وعلى بعضها أقلّ، فقال صاحب الأكثر لصاحب الأقلّ:[١٥] "حتّى نستوي في أداء الخراج"، /[١٨٤و] هل له ذلك؟ قال: إذا لم يعرف ابتداء وضع الخراج على هذه القرية على التّساوي أو على التّفاوت، يترك على حاله، ولا يزاد في نصيب صاحب الأقلّ، ولا ينقص من نصيب صاحب الأكثر.

---

[١] أ: يذهب.
[٢] أ + فيه.
[٣] ط: يدعون.
[٤] ط: والزّرع.
[٥] ط – لمن.
[٦] ش: لفقراء.
[٧] أ: فهي.
[٨] أ: للذين.
[٩] ش: أخذها؛ أ: أخذوها.
[١٠] أ: زرعها.
[١١] ع: يأخذ.
[١٢] ع: في.
[١٣] أ: من الإدراك.
[١٤] ع: فيها.
[١٥] ط – الأقل.

قال[١] أبو سليمان:[٢] أرض الموات إذا بنى الرّجل حولها فهي له، وكذلك إن كربها.[٣] {قال الفقيه:} وإنّما يصير الملك له بأحد أشياء ثلاثة: إمّا أن يبني حولها، أو يكربها،[٤] أو يجري إليها الماء، هكذا روي عن أبي عبد الله البلخي.[٥] وروي عن محمّد بن الحسن رحمه الله[٦] أنّه قال: إنّما يملكها إذا أجرى إليها الماء. وروى الحسن[٧] البصريّ (ت. ١١٠ هـ/٧٢٨ م) عن سَمُرة بن جُنْدَب (ت. ٦٠ هـ/٦٨٠ م) عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[٨] أنّه قال: «من أحاط حائطًا على أرض، فهو[٩] له».[١٠]

وسئل أبو القاسم عن رجل زرع في أرضه شعيرًا، فجاء آخر، فزرع عليه حنطة بغير أمر صاحب الشعير، فنبتَا جميعًا. قال: لا حظّ لصاحب الشّعير في الخارج، وهو للزّارع الثّاني، وعليه أن يغرم لصاحب الشّعير ما زاد الشّعير في الأرض، تُقوّم الأرضُ مزروعة وغير مزروعة.

وسئل أبو بكر كيف يُعرف نقصان الأرض؟ قال: يُنظر بكم تُستأجر قبل أن تزرع، وبكم تستأجر بعدما تزرع. وقال أبو القاسم: ينظر بكم تُباع الساعة، وبكم كانت تباع قبل ذلك، فيغرم ما بين ذلك من النّقصان.

---

[١] ط: وقال.

[٢] موسى بن سليمان أبو سليمان الجُوزْجَاني (ت. بعد ٢٠٠ هـ/٨١٥ م) الفقيه، من أهم تلامذة أبي يوسف ومحمد، كان رفيقا للمعلّى بن منصور في أخذ الفقه ورواية الكتب. روى عن ابن المبارك، وروى عنه بشر بن موسى، وأبو حاتم الرازيّ. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ١٨٦/٢؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ٢١٦؛ **تارخ الإسلام** للذهبي، ٤٦٨/٥.

[٣] ط: كراها.

[٤] ط: يكريها.

[٥] ط: الثلجي.

[٦] ط – رحمه الله.

[٧] ش + بن.

[٨] ل: عليه السلام.

[٩] أ: فهي.

[١٠] **مسند أحمد**، ٣١٣/٣٣؛ **سنن أبي داود**، أول كتاب الخراج والفيء والإمارة ٣٧.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دفع إلى رجل أرضًا؛ ليزرعها ببذرها جميعًا، والبقرُ من عند الأكّار، على أنّ الخارج بينهما نصفان، ثمّ إنّ الأكّار شارك رجلًا في نصيبه، فعمل[١] معه، كيف الحكم فيه؟ قال: المزارعة والشّركة فاسدتان، والزّرع بين الدّافع والمدفوع إليه نصفان على قدر بذرهما، ولصاحب الأرض على المزارع الأوّل أجر مثل نصف الأرض، وعلى المزارع الأوّل أيضًا للثّاني أجر مثل عمله، ويتصدّق المزارع الأوّل بما[٢] فضل من الزّرع[٣] على بذرِه، ونفقتِه، وعلى[٤] ما غرم.

وسئل بعضهم عن رجل دفع إلى ابن له أرضًا؛ ليغرس فيها[٥] أغراسًا على أنّ الخارج بينهما نصفان، ولم يوقّت له وقتًا، فغرس فيها، ثمّ مات الوالد، وترك ابنين وابنتين، فأرادوا أن يكلّفوا هذا الابن قلعَ الأشجار كلّها؛ ليقتسموا[٦] الأرض، /[١٨٤ظ] هل لهم ذلك؟ قال: إن كانت الأرض تحتمل القسمة قُسمت الأرض بينهم، فما أصاب حصّة الغارس فذلك له مع غرسه، وما وقع في نصيب غيره كُلّف قلعَه، وتسويةَ أرضِه إن لم يجرِ بينهم صلح.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل زرع أرض رجل بغير إذنه، فانتقصت الأرض، ثمّ زال النّقصان،[٧] قال:[٨] إن زال النّقصان قبل أن يردّ عليه برئ من الضّمان، وإن زال بعدما ردّ[٩] لا يبرأ. {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم: إنّه يبرأ في الوجهين جميعًا، وقاس بما قال أصحابنا فيمن باع عبدًا، فوجد المشتري فيه[١٠] عيبا، فزال العيب قبل القبض، أو بعد القبض: انقطعت خصومة المشتري. وقالوا أيضًا

---

[١] ط: وعمل.
[٢] ع ط: ما.
[٣] ع: المزارع.
[٤] ع: على.
[٥] أ – فيها.
[٦] ل: لتُقسم.
[٧] ل + قبل أن يرد عليه.
[٨] ع أ: فقال.
[٩] أ: ردها.
[١٠] ط: به.

فيمن اشترى جارية، وقبضها، ثمّ وجد في إحدى عينيها بياضًا، فصالحه البائع، ثمّ زال البياض: فعلى المشتري ردّ ما قبض، فكذلك ههنا.[1]

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل دفع أرضه إلى رجل؛ ليتّخذ فيها مقطنة، ففعل، فأكلها الجراد، وبقي[2] فيها مقدار ثلث أو ربع، يقول الأكّار: "أنا أتّخذ فيها شيئًا من الخلف، الذّرةَ أو[3] غيرَها،[4] إلى وقت خروج القطن، وأراد ربّ الأرض إخراجه، ويقول: "لا أفسد أرضي ببقيّة[5] القطن فيها؛ ولكنّي أدعها حتّى أزرع الحنطة، أو[6] أجعل[7] فيها شيئًا من الخلف"، أرأيت إن ذهبت المقطنة كلّها، هل للأكّار أن يتّخذ فيها شيئًا سوى القطن؟ قال: إن أخذها مزارعة لنوع من الزّرع فليس له أن يُحدث فيها زراعة من نوع آخر، وإن كان أخذها إجارة كان له أن يحدث فيها ما شاء.

وسئل محمّد بن سلمة رحمه الله[8] عن رجل دفع إلى رجل أرضًا مزارعة سَنَتَه هذه، فزرعها، ورفع[9] نُزُلها، ثمّ زرع السّنة الثّانية بغير إذن ربّ الأرض، فنبت الزّرع، أو لم ينبت، فبلغ ذلك ربّ الأرض فلم يُجز، ما القول فيه؟ قال: إن كانت العادة بين أهل تلك القرية أن يزرعوا[10] المرّة بعد الأخرى بغير[11] مزارعة جديدة، فذلك جائز.

---

[1] ط: هذا.
[2] ل: فبقي.
[3] أ – أو.
[4] أ: وغيرها.
[5] أ بتنقية.
[6] ط – أو.
[7] ط: وأجعل.
[8] أ – رحمه الله.
[9] أ: فرفع.
[10] ش: يزارعوا.
[11] ط + عقد.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل دفع إلى رجل أرضًا وبذرًا، وباع نصف البذر من المزارع، فزرع الزّارع بعض البذر في أرض نفسه، وبعضه في أرض الدّافع. قال: بيع نصف البذر[1] جائز، وما زرع في أرض نفسه فالخارج كلّه له، وما زرع في /[١٨٥و] أرض البائع[2] فالخارج بينهما على ما اشترطا.

وسئل نصير عن رجل دفع أرضه مزارعة، أو دفع كرمه معاملة، فعمل المزارع فيها عملًا قليلًا، أو[3] زرع[4] الأرض، ثمّ إنّ ربّ الأرض باع الأرض برضًا من المزارع، أو بغير رضاه، وقد كان[5] نبت الزّرع أو لم ينبت، ما حال البيع؟ وكيف إن باعه[6] مع نصيبه من الزّرع أو الكرم؟ قال: إن باعها برضًا من المزارع؛ ولم يكن نبت، وكان البذر من قِبل ربّ الأرض، فلا شيء للمزارع من الثّمن،[7] وإن كان البذر من قِبل الزّارع،[8] ولم ينبت، فللمزارع حصّة الزّارع[9] قيمته مبذورًا في الأرض. وأمّا الكرم والنّخل إذا لم[10] يخرج[11] منه شيء، فلا شيء للعامل؛[12] لأنّه[13] إنّما[14] له فيه عمل، وليس له فيه ملك. وإذا باع مع نصيب نفسه من المزارع، وقد نبت، وخرج[15] الكرم، وأجاز المزارع البيع، فالبيع جائز، ونصيب المزارع فيه قائم، وإذا لم ينبت، ولم يخرج،[16] والبذر من عند ربّ الأرض، فلا شيء للمزارع؛ لأنّه لا يملك[1] بعدُ

---

[1] ع ط: الأرض.
[2] ط: الدافع.
[3] ط – أو.
[4] ط: وزرع.
[5] ش: وكان قد.
[6] ط: باعه.
[7] ع: الثمر.
[8] ط: المزارع.
[9] ط: البذر.
[10] ط + يكن.
[11] ط: خرج.
[12] ش + فيه.
[13] ش: لأن.
[14] ش – إنما.
[15] أ: وأخرج.
[16] أ + الكرم.

شيئًا؛[2] وإنّما يملك بعدما ينبت.[3] وإن باع بغير إذنه في هذا كلّه، فإن باع للعذر[4] فالجواب كذلك، وإن باع بغير عذر فللمزارع أن يبطل البيع.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أخذ أرضًا خرابًا على أن يعمرها، ويزرع مع ربّ الأرض ثلاث سنين، فلمّا زرعَا[5] سنة واحدة اِنتزَع منه، وأخرجه منها، هل يكون له ذلك؟ قال: هذه مزارعة فاسدة، والزّرع بينهما على قدر البذر، وللعامل أجر مثله فيما عمّر، ولصاحب الأرض أجر مثل نصف الأرض الّتي[6] اشتغل ببذر صاحب العمل.

وسئل أبو بكر عن نواة لرجل، هبّت بها الرّيح، فوقعت في كرم رجل، فنبت منها الشّجر، لمن يكون الشّجر؟ قال: لصاحب الكرم؛ لأنّ النّواة لا قيمة لها. قيل: لو[7] أنّ خَوْخَة لرجل وقعت في كرم رجل، فنبت[8] منها شجرة، قال: هي لصاحب الكرم؛ لأنّ الشّجرة إنّما نبتت من نواة الخوخة، ويفسد لحمه ويذهب، وتبقى النّواة، وهي لا قيمة لها.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل أرضًا؛ ليغرس فيها الكرم، والأشجار، والقضبان من قِبله، ولم يضرب له مدّة، فغرس المدفوع إليه، فأدرك،[9] /[١٨٥ظ] وكثرت[10] الأشجار، واستأجر منه

---

[1] ط + شيئا.
[2] ط – شيئا.
[3] أ: نبت.
[4] ط: بالعذر.
[5] أ: زرعها.
[6] ط: إذا.
[7] أ: فلو.
[8] ل: فنبتت.
[9] ط: وأدرك.
[10] ط: وكبرت.

الأرض كلّ سنة بغلّة مسمّاة، فيأخذه[١] في هذا[٢] الوقت[٣] الرّبيع[٤] قبل النّيروز أن[٥] يرفع أشجاره، هل يكون[٦] له ذلك، أم لا؟ قال: إذا أخذه[٧] في وقت لا ثمر فيه، فله أن يأخذه بتفريغ الأرض.

وسئل أبو نصر عن وصيّ أخذ[٨] أرض اليتيم مزارعة، أو يبيع منه أو يشتري. قال: أمّا أخذه أرض اليتيم مزارعة على سبيل ما يأخذها النّاس فإنّي أرجو أن يكون ذلك جائزًا، وأمّا غير ذلك ممّا ذكرت من البيع والشراء فإنّه لا يعجبني. {قال الفقيه:} هذا الجواب في البيع والشّراء يوافق قول أبي يوسف ومحمّد: إنّ الوصيّ لا يجوز له أن يبيع من نفسه أو يشتري، وبه نأخذ. وأمّا في المزارعة فليس عنهما رواية؛ وإنّما الرّواية عن أصحابنا في المضاربة أنّ للوصيّ أن يعمل بمال اليتيم مضاربة، فلعلّ أبا نصر قاس المزارعة على المضاربة. وقد ذكرنا عن شدّاد أنّه قال: إن كان البذر من قِبل الوصيّ جاز، وإن كان من قِبل اليتيم لم يجز، وهو حسن، وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر[٩] عن دابّة دخلت زرع إنسان، فساقها ربّ الزّرع. قال: لا ضمان عليه إذا ساقها إلى مكان يأمن عليها من زرعه، واحتجّ بما روي عن جرير بن عبد الله البَجَليّ (ت. ٥١ هـ/٦٧١ م) أنّه أراح[١٠] سَرْحه، فرأى فيها[١١] بقرة لغيره، فطردها، وقال: «لا يأوي الضّالة إلا ضالّ».[١٢]

---

[١] أ: فأخذه.
[٢] ل – هذا.
[٣] ل: وقت.
[٤] أ – الربيع.
[٥] أ: بأن.
[٦] ع – يكون.
[٧] ط: أخذ.
[٨] ل: آجر.
[٩] ع + رحمه الله.
[١٠] أ ط: راح.
[١١] أ: فيه.
[١٢] ط: الضال. | **سنن أبي داود**، اللقطة ١؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٣١٤/٦.

وسئل عن رجل دفع أرضًا إلى رجل؛ ليغرسها كرمًا، والتّالةُ من قِبل الدّافع، فغرسها المدفوع إليه حتّى أدرك الكرم، فقال المدفوع إليه: "سرقت منّي التّالة الّتي دفعتها إليّ، وأنا غرستها من عندي، وأنا[1] أقلعها"، وأراد ربّ الأرض أخذ الكرم منه، قال: لا يصدّق المدفوع إليه على الغرس الّذي[2] في الأرض، والقول قوله فيما قال:[3] "سرقت مني".[4]

باب[5] الشّهادات

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم[6] عن شهادة النّصراني،[7] كيف يُزكّى؟ قال: يزكّى بالأمانة في دينه، وفي[8] لسانه[9] ويده، ويكون مع ذلك صاحب اليقظة.[10]

وإذا شهد شهدان عند الحاكم، والحاكمُ يعرف /[١٨٦و] أحدهما بالعدالة؛ ولا يعرف الآخر، فزكّى أحدهما الآخر، هل تُقبل تزكيته، أم لا؟ قال كان نصير بن يحيى يقول: لا تقبل. وعن محمّد بن سلمة أنّه قال: لا تقبل. وروي عنه أنّه قال:[11] تقبل.

وسئل أبو نصر محمّد بن سلّام عن الشّهادة على الشهادة، كيف هي؟ قال: إذا أراد الشّاهد أن يشهد على شهادته يقول: "أشهد أنّ لفلان على فلان كذا، فاشهد على شهادتي بذلك". وإذا[12] أراد هذا

---

[1] ط: فأنا.
[2] ط: التي.
[3] ط + إنها.
[4] أ + والله أعلم.
[5] ط: كتاب.
[6] ش + رحمه الله.
[7] ط: النصارى.
[8] ش: في؛ ط – وفي.
[9] ط: ولسانه.
[10] أ: يقظة.
[11] أ – قال.
[12] أ: فإذا.

الشّاهد أن يشهد على شهادته عند الحاكم فإنّه يقول: "أشهد أنّ فلانًا شهد[١] بكذا، وأشهدني على شهادته تلك،[٢] وأنا[٣] أشهد على شهادته بذلك".

وسئل أبو القاسم عن الشّاهد كيف يُشهد غيره على شهادته؟ قال: يقول للقوم: "أشهد عندكم بكذا، وأُشهدكم[٤] على شهادتي بذلك، وآمركم أن تشهدوا بذلك". وإذا أراد أن يشهد عند الحاكم يقول: "أشهد أنّ فلانًا شهد عندي بكذا، وأشهدني على شهادته بذلك، وأمرني أن أشهد على شهادته بذلك، فأنا[٥] أشهد على شهادته بذلك". وسئل الفقيه أبو جعفر عن ذلك فقال: إذا قال: "أشهد على شهادة فلان بكذا وكذا"، فإنّه يكفي، ولا يحتاج إلى الزيادة.

وسئل محمّد بن سلمة عن المزكّي إذا سُئل عن الشّاهد، كيف يزكّيه؟ قال: يقول: "هذا عندي عدل، مرضيّ، جائز الشهادة". وسئل أبو يوسف[٦] عن ذلك، فقال:[٧] يقول: "لا[٨] أعلم منه إلّا خيرًا". وروي عن ابن عمر (ت. ٧٣ هـ/٦٩٣ م) أنّه[٩] إذا سئل عن إنسان عدل[١٠] كان يقول: ما نعلم[١١] منه إلّا خيرًا. وروى خلف بن أيّوب عن أبي يوسف أنّه قال: إذا قال:[١٢] "لا بأس به"، فقد عدّله. قال[١٣] أبو نصر: قد

---

[١] أ: يشهد.
[٢] أ: بذلك.
[٣] ط: فأنا.
[٤] ع أ: أو أشهدكم.
[٥] ل: وأنا.
[٦] ع: القاسم.
[٧] أ: قال.
[٨] ط: ما.
[٩] أ + كان.
[١٠] ع + قال.
[١١] ط: أعلم.
[١٢] ط: – قال.
[١٣] ع: فقال.

تغيّر الزّمان، فلا يقبل مثل هذا. وروي عن أبي حنيفة رحمه الله[1] أنّه قال: يُقبل تعديل العبد والأعمى والصّبيّ. وروي عن أبي يوسف هكذا. وقال محمّد بن الحسن: لا يجوز.

وعن نصير بن يحيى قال: كنت عند أبي سليمان، فدخل ابنٌ لمحمّد بن الحسن، فسأله: "متى تجوز الشّهادة على امرأة إذا لم يعرفها"؟ قال: كان أبو حنيفة يقول: لا يجوز حتّى يشهد عنده جماعة. وكان أبو يوسف /[١٨٦ظ] وأبوك[2] يقولان: تجوز إذا شهد عنده عدلان شهِدا أنّها فلانة.

وسئل أبو نصر عن رجل سكن في دار مستأجرة لرجل[3] عليه دين، فطالبه بالخروج إلى الحاكم، فامتنع الغريم عن[4] الخروج، هل يُسمّر[5] باب تلك الدّار؟ قال: لا يسمّر باب تلك الدّار؛ لأنّها[6] لغير من عليه الحق، فلا يعاقب المؤاجر بذنب المستأجر؛ لقوله تعالى: ﴿وَلَا تَزِرُ وَازِرَةٌ وِزْرَ أُخْرَى﴾ [فاطر، ١٨/٣٥]. {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم: إنّه يُسمّر، وبه نأخذ؛ لأنّه لا ينقص من أجره إذا كانت الدّارُ في يد[7] المستأجر، والمنعُ من جهته.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أقرّ بين يدي قوم إقرارًا صحيحًا أنّ لفلان بن فلان عليه كذا وكذا[8] درهمًا، فمضت على ذلك مدّة، ثمّ جاء رجلان أو ثلاثة إلى هؤلاء الشهود، وقالوا: "لا تشهدوا على فلان بالدّين؛ فإنّه قضاه الدينَ[9] كلّه"، هل يسع للشّهود أن يمتنعوا عن الشّهادة؟ قال: الشّهود بالخيار،

---

[1] ش: رضي الله عنه؛ ط – رحمه الله.
[2] ش: وأبو بكر.
[3] أ: ولرجل.
[4] أ: من.
[5] أ: يسدّ.
[6] أ – لأنها.
[7] ط: يدي.
[8] ش: كذا.
[9] ش – الدين.

إن شاءوا امتنعوا عن الشّهادة، وإن شاءوا شهدوا، وأخبروا الحاكم بشهادة الّذين أخبروهم بالقضاء إن كان المخبرون عدولاً، ثمّ لا يقضي القاضي بالمال. وكذلك[1] ذكر أبو بكر[2] عن أبي نصر بن سلام.

وسئل أبو القاسم عن رجل سُمع منه الحديثُ، ثمّ ارتدّ، هل يروى عنه الحديث؟[3] قال: لا. فقيل: إن سمِع رجل من نصرانيّ حديثًا، ثمّ أسلم، هل يُروى عنه؟ قال: لا، ألا ترى لو[4] أن نصرانيا[5] أشهد على شهادته، ثمّ أسلم، فإنّه لا يجوز أن يشهد على شهادته؟

{قال الفقيه:} وسمعت[6] محمّد بن الفضل، قال: سمعت أبا القاسم قال: سمعت نصير بن يحيى قال: أضافني صاحب الجُوزْجَانيّ، فأتى بشراب، وقال[7] لي:[8] اشرب؛ فإنّ هذا شراب حلو، ولي عليه شهود. فقلت:[9] ومن شهودك؟ قال: هذه الذِّبان[10] الّتي يقعن عليه؛ لأنّهن لا يقعن على شراب شديد؛ وإنّما يقعن على الحلو.

وسئل أبو سليمان عن رجل شهد عليه أربعة بالزّنا، فأقرّ المشهود عليه بذلك، قال:[11] قال أبو يوسف: لا أضربه، ولا أقبل قول الشّهود عليه إذا أقرّ. وقال محمّد: أحبسه، وأسأل عن الشّهود، فإن عُدّلوا رجمته. قيل له: فإن رجع الشّهود بعد ذلك. قال: يغرمون الدّية، ولا حدّ عليهم.

---

[1] أ: وكذا.
[2] ل – أبو بكر.
[3] أ – الحديث.
[4] أ – لو.
[5] أ + لو.
[6] ط: سمعت.
[7] ش: فقال.
[8] ش – لي.
[9] أ + له.
[10] ط: الذِّباب.
[11] ش: وقال.

/[١٨٧و] وسئل نصير بن يحيى عن الشّاهد إذا دُعي لأداء الشّهادة، وهو في الرّستاق على رأس فرسخين أو ثلاثة، هل[١] يسعه[٢] ألّا يحضر الحاكم؟ قال: إن كان في موضع لو حضر[٣] الحاكم يمكنه الرّجوع إلى أهله وجب عليه أن يحضر. قيل له: فهل ترى للمشهود له[٤] أن يتكلّف دابّة للشاهد، وهو شيخ لا يستطيع المشي؟ قال: إن لم يمكن الحضور إلّا راكبًا؛ وليس عنده ما يركب، فلا بأس به.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل أشهد على ملك دار بعينها، إلّا أنّه لا يعرف[٥] حدودها، هل يجوز له أن يسأل الثّقات عن حدودها، ويشهد على ذلك؟ قال: إن فسّر للحاكم جاز، وإلا فلا. {قال الفقيه:} يعني لا يجوز له يشهد على إقراره بذكر الحدود؛ ولكنّه يشهد على إقراره بالدّار، ثمّ يفسّر الحدود من ذات نفسه، فيجوز.

وسئل محمّد بن مقاتل عن شريكين يتحاسبان، وعندهما قوم، فقالا: "لا تشهدوا علينا بما تسمعون منّا"، ثمّ أقرّ أحدهما لصاحبه بشيء، أو باع شيئًا، فطلب المقَرّ له بعد ذلك منهم الشّهادة. قال: ينبغي لهم أن يشهدوا بذلك، وهو قول محمّد بن سِيرِين (ت. ١١٠ هـ/٧٢٩ م). وأمّا الحسن البصري والحسن بن زياد فإنّهما يقولان: لا يشهدون به.[٦] {قال الفقيه:} وروي عن أبي حنيفة[٧] أنّه قال: ينبغي لهم أن يشهدوا، وبه نأخذ.

---

[١] ل – هل.
[٢] ل: أيسعه.
[٣] ط: + عند.
[٤] ش – له.
[٥] ل: يفرق.
[٦] ط – به.
[٧] أ + رحمه الله.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل سمع صوت امرأة من وراء الحجاب، وشهد عنده اثنان بأنّها[1] فلانة. قال: لا يجوز له أن يشهد عليها. {قال الفقيه:} إن رأى شخصها، وأقرّت، وشهد عنده اثنان أنّها فلانة، جاز له أن يشهد على إقرارها، وأمّا إذا لم ير شخصها، فلا يجوز له أن يشهد على[2] إقرارها.[3]

وقال محمّد بن مقاتل: إذا قال الرّجل: "لا أدري أمؤمن أنا أم غير مؤمن"، لا يجوز أن تعدَّل[4] شهادته، ولا يُصلّى خلفه.

وعن أبي يوسف قال في رجل قال: "إن دخل داري هذه أحد فامرأته طالق ثلاثًا"،[5] فشهد ثلاثة أنّهم دخلوا. قال: إن قالوا: "دخلنا جميعًا"، لا تجوز شهادتهم، وإن قالوا: "دخلنا، ودخل ذا[6] معنا"، جازت.

نصير قال: سألت الحسن بن زياد عن القراءةِ على العالم والسماعِ منه سواء؟ قال: نعم. قال: وكان أبو حنيفة[7] يقول: /[١٨٧ظ] القراءة على العالم أحبّ إليّ من السّماع؛ لأنّه إذا قرأ على العالم فإنّه يخبر عمّا في الكتاب، وإذا قرأتُ أنا عليه؛ وأقرّ[8] به،[9] فإنّه أجود، وأنا أروي عنه.

وروى نصير عن خلف بن أيّوب عن أبي سعيد الصّغاني،[1] قال: سمعت أبا حنيفة،[2] وسفيان[3] (ت. ١٦١ هـ/٧٧٨ م) يقولان:[4] القراءةُ على العالم والسماعُ منه سواء.

---

[1] ط: أنها.
[2] ط: عليها.
[3] أ – وأما إذا لم ير شخصها فلا يجوز له أن يشهد على إقرارها؛ ط – إقرارها.
[4] أ: تقبل.
[5] ط – ثلاثا.
[6] أ: رابع.
[7] أ + رحمه الله.
[8] ش: أو أقر؛ أ: وأقرأتُه.
[9] أ – به.

وقال نصير: سألت الحسن عن محدّث حدثّ، ثمّ قال: "لا ترووا هذا[٥] عنّي"، هل يروى عنه؟ قال: نعم. قلت: فإن قال: "ليس هذا حديثي"، قال: لا يروى عنه. قلت: فإن قال بعد ذلك: "اروا عنّي"، هل يروى عنه؟ قال: نعم. قلت: فإن ارتدّ، قال: لا يروى عنه.

وسئل شدّاد عن الأعمى إذا سمع الحديث من محدّث، هل يجوز له أن يروي عنه؟ قال: لا يجوز له أن يروي. {قال الفقيه:}[٦] جعله[٧] بمنزلة الشّهادة. وقال غيره: يجوز له أن يروي، وبه نأخذ. وليس هذا كالشّهادة، ألا ترى أنّ قتادة وُلد أعمى، وقد روى أحاديث كثيرة عن أنس بن مالك (ت. ٩٣ هـ/٧١١-١٢ م) وغيره، وقد قبلوا روايته؟!

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بشيء من ماله لمسجد حيّه، فأنكر الورثة، وبعضُ أهل المسجد يشهدون على ذلك.[٨] قال: تجوز[٩] شهادتهم للمسجد،[١٠] إذا كانوا عدولًا.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل له شهادة عند عدل، وهو يماطله في أدائها، أيسعه[١] ذلك؟ قال: إن كان يحفظ الشّهادة على وجهها؛ ولا يضطرب قلبه على شيء من أمر شهادته، فلا يسعه أن يماطله، وإن فعل فهو مسيء.

---

[١] في جميع النسخ هكذا، ولم نجده في كتب التراجم، ولعله أبو سَعْد الصّغانيّ، محمد بن ميسر البلخي الضرير (ت. ٢٠١-٢١٠ هـ/٨١٦-٨٢٥ م)، نزيل بغداد، وهو من أصحاب الإمام أبي حنيفة. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٢٥٣/٢؛ **تاج التّراجم** لابن قطلبغا، ٢٩؛ **تاريخ الإسلام** للذهبي، ١٩٠/٥.

[٢] ش + رضي الله عنه.

[٣] ش + رحمه الله؛ أ + الثوري.

[٤] ش: يقول.

[٥] أ: هذه.

[٦] ط - {قال الفقيه:}.

[٧] ط: وجعله.

[٨] ط + هل تجوز شهادتهم للمسجد.

[٩] ط: جازت.

[١٠] ل - للمسجد.

وسئل أبو بكر عن رجل كانت[٢] عنده شهادة؛ ولا يعرفه الحاكم، أيسعه ألّا يشهد؟ قال: إن علم أنّ الحاكم لا[٣] يقبل شهادته أرجو أنّه يسعه ألّا يشهد.

وسئل أبو القاسم عمّن يجبي[٤] للسّلطان مالًا من العشور والصدقات والنوائب وغيرها،[٥] هل تجوز شهادته؟ قال: كلّ من لا تجوز شهادته لظلمه فشهادة من يعينه على ظلمه باطل، ولا تقبل إلّا شهادة الأمناء.

وقال نصير: كتبت إلى محمّد بن مقاتل فيمن نسي شهادته، ووجد خطّه، وعرفه. قال: يسعه أن يشهد إذا كان الخطّ في حرزه. وكتبت /[١٨٨و] إلى[٦] أبي عبد الله[٧] الثّلجيّ،[٨] فقال: قد يكون في الخطّ غلط، يعني لا يسعه أن يشهد، وهو قول أبي حنيفة، والأوّل قول أبي يوسف ومحمّد، وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن الشّهود إذا أرادوا أن يشهدوا، أين يُجلسهم الحاكم؟ حيث يجلس هو أو حيث يجلس[٩] الخصوم؟ لأنّه روي عن بعض علمائنا أنّهم يجلسون مجلس[١٠] الخصوم؛ إذ هم خصوم المشهود عليه؛ لأنّه يجب عليهم الضّمان إذا رجعوا. قال: حال الشّهود حال القضاة، ألا ترى أنّ شُرَيْحًا

---

[١] ع: يسعه.
[٢] أ + به.
[٣] ع ط – لا.
[٤] أ: يحيي.
[٥] ع ط: وغيره.
[٦] ط + ابن.
[٧] ط – أبي عبد الله.
[٨] محمد بن شجاع أبو عبد الله الثّلجيّ (٢٦٦ هـ/٨٧٩ م)، ويعرف بابن الثجلي، من أصحاب الحسن بن زياد، وكان فقيه أهل العراق في وقته والمقدّم في الفقه والحديث وقراءة القرآن مع ورع وعبادة. كان له ميل إلى مذهب المعتزلة. مات ساجدًا وهو ابن خمس وثمانين سنة. **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٦٠/٢؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ١٧١؛ **تاج التّراجم** لابن قطلبغا، ١٩؛ **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٧٢/١٠.
[٩] ل – يجلس.
[١٠] أ: حيث يجلس.

(ت. ٨٠ هـ/٦٩٩ م) قال للشّاهدَيْن: إنّما تقضيان أنتما. والقاضي لو قال: تعمّدت الجور ضمن أيضًا، فالقاضي والشّاهد في الضّمان واحد.

وسئل أبو القاسم عن أهل محلّة شهدوا على رجل أنّه وقف أرضًا له بحدودها على مسجدنا، هل تجوز شهادتهم؟ قال: شهادتهم جائزة؛ لأنّ هذه الشّهادة لله تعالى؛ لقوله تعالى: ﴿وَأَنَّ الْمَسَاجِدَ لِلَّهِ﴾ [الجنّ، ١٨/٧٢].

قال[١] أبو بكر: ينبغي أن يكون الشّاهد مُسِنّا، ويكون غنيًا ذا مال؛ لكيلا يطمع، ويكون ورعًا؛ حتّى يتنزّه عن مقالة ما لا يحلّ، ويكون عالمًا، ويكون[٢] من أهل الفضل؛ لكي يستحيِي إذا أراد أن يقول ما لا يحسُن من كذب أو[٣] غيره.[٤]

وروي عن محمّد بن سلمة أنّه قال: شرط العدالة أن يتجنّب المُسْتَشْنعات، ويكون فيه يقظة، يعني لا يكون سليم الصّدر؛ لئلّا[٥] يلتبس عليه الأمور وهو لا يشعر.

وسئل أبو بكر عن عالم قُرئ عليه أحاديث، وآخر يستمع، إلّا أنّه فاتته كلمات من الوسط، لم يسمع على سبيل الواجب، فقيل للعالم في آخره: "كما قُرئ عليك؟"، فقال: "نعم"، أيحلّ له أن يروي تلك الأحاديث عنه؟ قال: نعم، وكذلك إذا قُرئ على الشّاهد الصكّ، إلّا أنّه ذهب بعضه عن سمعه جاز له أن يشهد بما فيه.

---

[١] ط: وقال.
[٢] ش – ويكون.
[٣] ل – أو.
[٤] ل: وغيره.
[٥] ط: لأنّه.

وسئل أبو القاسم عن شاهدين شهِدَا على رجل أنّه طلّق امرأته، وهو صاحب فراش، ثمّ إنّ الشّاهدين قالا: "أشهَدَنا في حياته بتطليقات ثلاث، وقال لنا: اُكتما ذلك"، قال: إن أخبرَا أنّه أمرهما بكتمانه، وقد كتما ذلك، فقد شهِدا على أنفسهما بالفسق، فلا تقبل شهادتهما.

وسئل عن رجل له شهادة على رجل، فأنكر الشّاهد الشّهادة، هل له أن يحلّفه؟ قال: لا يمين على الشّاهد، وكلّ شاهد يحتاج أن يحلَّف حتّى يشهد /[١٨٨ظ] فشهادتُه غير مقبولة، ولا يحلّ للقاضي القضاء[١] بشهادته.

وروى أبو نصر عن محمّد بن سلمة، قال: كان اللّيث بن مساور[٢] قاضيًا علينا، فشهد عنده شاهد، فاحتاج إلى تعديله، وكان في سكّة راشد رجل، يقال له: عبد الرّحمن بن سهل،[٣] وكان مريضًا، فركب إليه اللّيث يعوده، فبينا[٤] هو جالس عنده يسأله، فقال: يا عبد الرّحمن،[٥] ما تقول في فلان؟ فسكت عبد الرّحمن، ثمّ سأله اللّيث، فسكت. قال: فضجر اللّيث، فقال:[٦] أسألك عن شيء، لا[٧] تجيبني، قال: أما يكفيك من مثلي السّكوت؟! قال أبو نصر: كان سكوته طعنًا منه في شهادته.

وكان محمّد بن سلمة يقول: التّعديل للشّاهد[٨] أن يعدّله في السّرّ، ثمّ إنّ القاضي يجمع بين المعدِّل والشاهد، فيقول للمعدِّل: "هذا الّذي عدلته؟"، فيقول: "نعم"، فصار[٩] معدّلًا في السّرّ والعلانية.

---

[١] ط: أن يقضي.

[٢] اللّيث بن مساور البلخي (٢٢٦ هـ/٨٤٠ م) كان قاضيا على بلخ، روى عن نوح بن أبي مريم. روى عنه أبو بكر الصيدلاني. انظر: **مشايخ بلخ** للمدرس، ١٢٥/١؛ **ذم الكلام وأهله** للهروي، ١٨٤/١.

[٣] عبد الرحمن بن سهل بن محمود بن حليمة أبو مُحَمَّد (ت. ٢٧٩ هـ/٨٩٢ م)، كان رجلا صالحا، روى عنه العباس بن يوسف الشكلي، ومُحَمَّد بن أَحْمَد الحكيمي. انظر: **تاريخ بغداد** للبغدادي، ٥٦٦/١١.

[٤] ط: فبينما.

[٥] أ: أبا عبد الله.

[٦] أ: وقال.

[٧] ل: فلا.

[٨] ط: هو.

[٩] ط: صار.

وروى خلف بن أيّوب عن أبي يوسف، قال: إذا قال المعدّل: "لا بأس"،[1] فقد عدّل. قال خلف: ولمّا أرادوا أن يولّوا أبا مطيع[2] القضاء بعث الأمير إلى يعقوب القارئ، فسأله عن أبي مطيع، فوجده الرّسول على رأس سكّة، فرافقه، فسأله عن أبي مطيع، فقال يعقوب: "أبو مطيع أبو مطيع". فرجع الرّسول إلى الأمير، وأخبره بذلك، فولّي أبو مطيع. وكان محمّد بن سلمة يقول: إذا[3] كان المعدّل مثل يعقوب القارئ فلا بأس بمثل هذا التّعديل.

وقال أبو نصر: بلغنا أنّ أمّ بِشر شهدت عند الحاكم مع امرأة أخرى،[4] فقال الحاكم: فرّقوا بينهما، فقالت إحداهما: ليس لك أن تفرّق بيننا. قال: لِمَ؟ قالت: لأنّ اللهَ[5] يقول: ﴿أَنْ تَضِلَّ إِحْدَاهُمَا فَتُذَكِّرَ إِحْدَاهُمَا الْأُخْرَى﴾ [البقرة، ٢٨٢/٢]، فإذا ضلّتْ إحدانا فمن يذكّر الأخرى؟! قال: فسكت الحاكم.

وروي عن أبي حنيفة[6] أنّه قال: تزكية الأب لابنه[7] جائزة، وشهادته لا تجوز، وتزكية العبد جائزة، وشهادته لا تجوز.

وسئل أبو القاسم عن الشّهادة على الإفلاس، كيف هي؟ قال: يقولان: "نشهد أن هذا مفلس مُعدِم، لا نعلم[8] له مالا سوى كسوته الّتي عليه، وثياب[9] ليله،[1] وقد اختبرنا أمره في السّرّ والعلانية. وإذا

---

[1] أ + به.

[2] الحكم بن عبد الله أبو مطيع البلخي الفقيه (ت. ١٩٩ هـ/٨١٤ م)، صاحب الإمام أبي حنيفة، وراوي كتاب الفقه الأكبر عنه. تولى القضاء ببلخ ست عشرة سنة، تفقه عليه أهل بلاده، وكان ابن المبارك يجله لدينه وعلمه. روى عن ابن عون وهشام بن حسان ومالك بن أنس. روى عنه أحمد بن منيع وخلاد بن أسلم. توفي في جمادى الأولى وهو ابن أربع وثمانين سنة. انظر: **النّوازل** للسّمرقنديّ، ورقة ٣٢٢أ؛ **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٢٦٥/٢؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ٦٨؛ **تاج التّراجم** لابن قطلبغا، ٢٩.

[3] أ: إن.

[4] أ – أخرى.

[5] أ: + تعالى.

[6] أ: + رحمه الله.

[7] أ: ابنَه.

[8] ط: نعرف.

[9] أ + بدنه.

ادّعى صاحب الدّين على المفلس مِلك مال، فإنّ القاضي يحلّف الغريم بعد ما شهدت الشّهود؛ /[١٨٩و] لأنّه يدّعي شيئًا خارجًا عن[٢] علم الشّهود.

وسئل أبو القاسم عن شاهد على إقرار رجل يقول: "أعرف خطّي، وأعرف الرّجل، غير أنّي لا أذكر الوقت والمكان". قال: إذا علم أنّه شاهد على ذلك، وعرف المقِرَّ،[٣] فعليه أن يشهد، وليس عليه اعتبار الأمكنة والأوقات.

وسئل أبو القاسم عن شهادة المعلّم، هل تجوز؟ قال: لا تجوز؛[٤] لأنّ قائلًا يقول: لا تجوز شهادته؛ لنقصان عقله؛ لكونه بالنّهار مع الغلمان، وباللّيل مع النّساء، ويوم الجمعة في الطاحونة، وروي عن عَلْقَمة (ت. ٦٢ هـ/٦٨٢ م) أنّ عقل ثمانين معلّمًا بمقدار عقل امرأة. قال أبو القاسم: شهادته جائزة إذا كان عدلًا، وأمّا حديث علقمة يحتمل أن يكون في معلّم بعينه، وقد ينفلت من المعلّم في وقت[٥] الغضب، فلا يجب الالتفاتُ إلى ذلك، ولا وضعُه إلّا موضعه؛[٦] وإنّما أحوجَ المعلّمَ إلى الأخذ من النّاس الّذينَ منعوه حقّه من مال الله تعالى.

وروي عن محمّد بن مقاتل أنّه قال: كلّ فريضة ليس لها وقت مؤقّت فأخّرها فإنّه لا تبطل عدالته، وكلّ فريضة لها وقت مؤقّت فأخّرها بطلت عدالته، مثل: الصّلاة والصّوم.[٧] وأمّا الزّكاة والحجّ إذا

---

[١] أ: دليلُه.

[٢] ط: من.

[٣] أ: المتن.

[٤] ل – قال: لا تجوز.

[٥] ع – وقت.

[٦] ط: بموضعه.

[٧] ط: الصوم والصلاة.

أخّرهما[1] لا تبطل عدالته، ولا يضمن إذا هلك المال. {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم: إنّه إذا أخّر الزّكاة والحجّ بغير عذر ذهبت عدالته، وبه نأخذ.

وقال نصير: سألت أبا سليمان عن قاضٍ غير عدل في نفسه، قضى بقضايا[2] في[3] حقّ.[4] قال: في قول أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمّد[5] كلّ قاض لا تجوز شهادته لا يجوز قضاؤه، وكلّ ما قضى[6] من القضايا فهو مردود. وسألت عن ذلك بشر بن الوليد، قال: سمعت أبا يوسف يقول: إذا كان القاضي غير عدل فقضاياه كلّها مردودة، وهو قول أبي حنيفة.

وقال نصير:[7] أخبرني عُبَيْد بن محمّد عن أبيه محمّد بن الحسن، قال: إنّ القاضي إلى الورع أحوج منه إلى العلم؛ لأنّه إذا كان ورعًا، فورد عليه شيء لا[8] يقدُم عليه حتّى يسأل، فيقضي بما يُؤمر.

وروى نصير بن يحيى عن بشر بن الوليد عن أبي يوسف في شاهد الزّور: إذا كان عند النّاس عدلًا ممّن تجوز شهادته، فشهد بزور، لا /[١٨٩ظ] تقبل شهادته أبدًا؛ لأنّ هذا لا يعرف له توبة، وإن لم يكن عدلا؛ فشهد[9] بزور، ثمّ تاب، قُبلت شهادته.

وقال نصير: سألت عيسى بن أبان عن رجل أقام شاهدين عند قاض أنّ "قاضي كذا وكذا غير عدل، فحكم لي بشهادة عدلين"، أيُمضي هذا القضاء؟ قال: لا.

---

[1] ع: أخر.
[2] ع: بقضاء.
[3] ط – في.
[4] ط: بالحق.
[5] أ + رحمهم الله.
[6] أ + به.
[7] ع ط: نصر.
[8] ط: لم.
[9] أ: وشهد.

وقال نصير: سألت بشر بن الوليد عن رجل مات في بعض الأطراف، فجاء وارثه إلى القاضي، وقال: "قد مات أبي، وعليه دين وترك أصنافًا من الأموال، ولم يوصِ إلى أحد، ولا نستطيع[١] أن نثبت؛[٢] لأنّ الشهود من أهل القرية لا يعرفهم الحاكم". قال: يقول[٣] له القاضي: "إن كنت صادقًا فبع من ماله حتّى تقضي الدين".

وقال نصير:[٤] سمعت الحسن بن زياد يقول:[٥] سألت يحيى بن أبي يوسف عن رجل قال: "إن دخل داري هذه أحد فامرأته طالق"، فشهد أربعة "أنّا[٦] دخلنا جميعًا". قال: يجوز. قال: فإن كانوا ثلاثة، قال: جائز أيضًا. قال: فإن كانوا اثنين، قال: لا يجوز. قال له: أصبتَ، وخالفت أباك؛[٧] كان أبو يوسف يقول: إن قالوا: "دخلنا جميعا" لا يجوز، وإن قال ثلاثة منهم: "دخلنا، ودخل ذا معنا"، جاز.

وقال نصير: سمعت الحسن قال في ثلاثة قتلوا رجلًا عمدًا، ثمّ تابوا، وأقرّوا، وشهدوا أنّه عفا. قال: لا يجوز. وإن قال اثنان منهم: "عفا عنّا وعن هذا، فإنّي أقبل[٨] لهذا[٩] الواحد، وهو قول أبي يوسف، وقال الحسن: يجوز في الوجهين جميعًا؛ لأنّ شهادة كلّ اثنين على الواحد جائزة.

وقال عليّ بن أحمد: سئل اللّيث بن مساور عن رجل، زوّج ابنته من رجل في بيت، وقومٌ في بيت آخر سمعوا التّزويج، ولم يشهدوهم، أيجوز[١٠] النّكاح؟ قال: إن كانت كُوّة من هذا البيت إلى البيت

---

[١] ط: يستطيع.
[٢] ط: يثبت.
[٣] ع: فيقول.
[٤] ط: نصير قال.
[٥] أ: قال.
[٦] ل: أننا.
[٧] ل + قال.
[٨] ع: أقتل.
[٩] ع أ: بهذا.
[١٠] أ: يجوز.

الآخر؛ ورأوا الأبَ والتّزويجَ،[1] جاز النّكاح. وإن لم يروا الوليّ، وسمعوا، لا يجوز. قيل: فإن زوّج بمحضر من رجلين، وأحدهما أصمّ، فسمع السّميع، ولم يسمع الأصمّ حتّى صاح في أذنه، أو صاح صاحبه في أذنه. قال: لا يجوز حتّى يكون السّمع معًا.[2]

وروى أشعث بن سَوَّار[3] عن الحسن، قال: ذبيحة الأقلف جائزة، وشهادته جائزة. وروى معمر (ت. ١٥٣ هـ/٧٧٠ م) عن قتادة (ت. ١١٧ هـ/٧٣٥ م) عن ابن عبّاس (ت. ٦٨ هـ/٦٨٧-٨٨ م)، قال: لا تجوز شهادة رجل لم يختتن، ولا تؤكل ذبيحته. {قال الفقيه:} عندنا ذبيحة الأقلف جائزة، وأمّا شهادته فإن لم يختتن للعذر[4] جازت شهادته، وإن تركه من غير عذر لا تجوز شهادته.[5]

وقال[6] /[١٩٠و] نصير: كان أبو حنيفة لا يجيز شهادة الأعمى إلّا في النّسب. قال[7] ابن أبي ليلى (ت. ١٤٨ هـ/٧٦٥ م): تجوز شهادته، وقال شدّاد: تجوز شهادة العميان في الموت والنّسب.

وقال نصير بن يحيى: للخصم أن يطعن في الشّاهد بثلاثة أشياء: أن يقول: "هما عبدان، أو محدودان في القذف، أو شريكان". فأمّا إذا قال: "هما عبدان" يُقبل قوله، ويقال للشّاهدين:[8] "فما[9] البيّنة

---

[1] ط: والزوج.

[2] أ - وإن لم يروا الولي وسمعوا لا يجوز، قيل فإن زوج بمحضر من رجلين وأحدهما أصم فسمع السميع ولم يسمع الأصم حتى صاح في أذنه أو صاح صاحبه في أذنه قال لا يجوز حتى يكون السمع معا.

[3] أشعث بن سوار الكندي الكوفي التابوتي (ت. ١٣٦ هـ/٧٧٩ م)، روى عن الشعبي وعكرمة والحسن وابن سيرين. روى عنه شعبة وعبثر بن القاسم. انظر: **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٣٧٧/٦؛ **الأنساب** للسمعاني، ٢/٣.

[4] أ: لعذر.

[5] ط + وبه نأخذ.

[6] أ: كان.

[7] ط: وقال.

[8] أ: للشاهد.

[9] أ: أقم.

على[1] أنّكما حرّان؟". وإذا[2] قال: "هما محدودان في القذف،[3] أو شريكان"،[4] يقال[5] للخصم: "أقم شاهدين[6] أنّهما[7] كذلك".

قال نصير:[8] سمعت ابنًا[9] لمحمّد[10] بن الحسن، سأل[11] أبا[12] سليمان عن رجلين، يشهدان[13] أنّ هذه فلانة بنت فلان. قال: قال أبو حنيفة: لا تشهد أنّها فلانة حتّى يشهد عندك جماعة، وقال أبو يوسف وأبوك:[14] إذا شهد عندك عدلان يجوز لك أن تشهد.

ولو أنّ فاسقا تاب، متى تقبل شهادته؟ قال بعضهم: لا تتبيّن توبته إلى ستّة أشهر. وقال بعضهم: إلى سنة.

ولو أنّ القاضي حبس رجلًا بدين لرجل، وغاب الطّالب، وقال المحبوس: "أنا أؤدّي المال، فأخرجني"، أو قال ذلك من هو من المحبوس بسبيل، فالقاضي بالخيار، إن شاء أخذ المال، ووضعه على يدي عدل، وأخرجه، وإن شاء أخذ منه كفيلًا ثقةً بنفسِه وبالمال، وأخرجه.

---

[1] أ – على.

[2] أ: وأما إذا.

[3] ط – في القذف.

[4] ع – فأما إذا قال هما عبدان يقبل قوله ويقال للشاهدين فما البينة على أنكما حران وإذا قال هما محدودان في القذف أو شريكان.

[5] ش: قال.

[6] ع: الشاهدين.

[7] ش: أيهما.

[8] ش + في القذف أنا.

[9] ش – سمعت ابنا.

[10] ش: محمد.

[11] ع: سُئل؛ ط: يسأل.

[12] ع: أبو.

[13] أ: شهدا.

[14] ش: وأبو بكر.

وسئل أبو القاسم عن رجلين بينهما حساب، ولا يجدان بدًّا من متوسّط بينهما، ولا يأمنان أن من يسمع كلامهما[١] يصير شاهدًا عليه بما يسمع،[٢] كيف ينبغي أن يُتّخذ هذا المجلس، ولا يلزم السّامع أن يشهد عليه؟ قال: ينبغي لكلّ واحد منهما أن يتّقي الله، ويصحّح الحساب فيما بينه وبين ربّه، ولا يدّعي باطلًا، ولا ينكر حقًّا، ثمّ يأمران رجلًا ثقة يحاسب فيما بينهما. {قال الفقيه:} إن كان المخبِر[٣] يخاف على نفسه أنّه لو أقرّ على الوجه؛ ويقول: "إنّي قبضت كذا، وقبضت كذا، وسلّمت إليه كذا في وقت كذا"؛ فيقول[٤] بالصّدق، فيصدّق[٥] في القبض، ولا يصدّق في الرّدّ، فينبغي أن يقول للمتوسّط: "اجعل مكان هذا المال على غيري، فأنا أعبّر عنه"، ثمّ يقول: "قبض كذا، وردّ كذا"، فيبيّن جميع ما ردّ إليه على الوجه، من غير أن يضيف[٦] إلى نفسه؛ لكيلا يصير حجّة عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل لم يحسن الدّعوى والخصومة، فأمر الحاكم رجلين، فعلّماه كيف يدّعي، /[١٩٠ظ] ثمّ أشهداهما على تلك[٧] الدّعوى والخصومة، أيجوز ذلك؟ قال: لم يكن على الحاكم بأس فيما قال للرجلين: "علّماه"، ولا يصير الرّجلان مطعونين بما[٨] علّماه، وشهادتهما جائزة إذا كانا عدلين.

وسئل خلف بن أيّوب عن رجل كانت عنده شهادة، ووقعت الخصومة إلى قاض غير عدل. قال: يسعه أن يكتم حتّى يشهد عند قاض عدل.

---

[١] أ + أحد.
[٢] ط: سمع.
[٣] ط: الّذي.
[٤] ط: فيقرّ.
[٥] ط: ويصدق.
[٦] ط + الدعوى.
[٧] ع ط: ذلك.
[٨] ع: فيما.

وسئل أبو القاسم عن سلطان جائر له قاض عدل يقضي بين النّاس. قال: يجوز قضاؤه، وهو[1] قول علمائنا؛ قالوا ذلك في الخوارج إذا ظهروا على أهل العدل، واستعملوا قاضيًا، جاز قضاؤه.

وسئل أبو نصر عن شاهدين شهِدا عند الحاكم أنّ جميع ما في قرية كذا من الدّور والأرضين وغيرها الّتي هي معروفة لِفلان؛[2] ميراثٌ[3] بين ابن فلان هذا، وبين ابنته،[4] ولا يُعرف له وارث غيرهما، قال:[5] هل تجوز شهادتهما؟ قال: إن كان الشّهود يعرفون حدود ذلك جازت شهادتهم، وإن لم يعرفوا حدود[6] الأرضين والدّور كانت شهادتهم باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل ادّعى على ورثة الميّت مالًا، فأمر بإثبات ذلك، فأحضر شاهدين، فشهدوا[7] أنّ المتوّفى قد أخذ من هذا المدّعي منديلًا فيه دراهم، ولم نعلم[8] كم وزنها، أتجوز شهادتهما؟ وهل يجوز للشّاهدين أن يشهدا بذلك؟ قال: إن كان الشّهود وقفوا على تلك الصّرّة؛ وفهموا أنّها دراهم حرزوها،[9] فما يقع عليه يقينهم من مقدارها شهدوا بذلك، وينبغي أن يعيّنوا[10] جودتها؛ فإنّه قد يكون مموّها، فإذا فعلوا ذلك جازت شهادتهم.

وسئل أبو القاسم[11] عن سلطان إذا حكم بين الخصمين، أيجوز؟[1] قال: ليس لمن ولي الحرب والجلب -يعني الرشوة- من القضاء شيء؛ إنّما ذلك إلى مولى القضاء.

---

[1] ط: وهذا.
[2] ط: بفلان.
[3] ع أ: بميراث.
[4] ط: هذه.
[5] أ - قال.
[6] ط + تلك.
[7] أ: فشهدا.
[8] ط: يعلما.
[9] ط: حزروها.
[10] أ: يعتبروا.
[11] أ - أبو القاسم.

وقد[٢] ذُكر[٣] عن[٤] بعض أصحاب أبي حنيفة[٥] أنّه[٦] شهد عند ابن أبي ليلى على حديقة في يدي[٧] رجل أنّها لهذا المدّعي. قال[٨] له ابن أبي ليلى: تعرف[٩] عدد النّخيل[١٠] الّتي[١١] فيها؟ قال: لا، فقال: لا أقبل شهادتك. فرجع الرّجل إلى أبي حنيفة، فأخبره بذلك، فقال له أبو حنيفة: ارجع إليه، وقل له: أتعرف عدد الأسطوانات الّتي في /[١٩١و] المسجد[١٢] الجامع؟ فإن قال: لا، فقل:[١٣] بطلت قضاياك الّتي قضيت[١٤] في هذا المسجد، فذهب، فأخبره بذلك، فقبل شهادته.

وسئل عن القاضي هل يلزمه أن يبحث عن سرائر المعدّلين؛ ليعرف سرائرهم، كما يعرف علانيتهم؟ قال: ليس عليه ذلك؛ وإنّما عليه أن ينظر إلى ظاهر صلاحهم، ويحسن الظّنّ بهم، ما لم يظهر عنده سرّهم[١٥] بخلافه.

وذكر عن غسّان بن محمّد المروزيّ،[١٦] قال: أُستقضِيت على الكوفة، فقدمتُها، فوجدت فيها مئة وعشرين رجلًا[١] من العدول، فنظرت فيهم، وطلبت[٢] أسرارهم، وما هم عليه، فرددّتهم إلى ستّة، فنظرت

---

[١] أ + ذلك.
[٢] ط – وقد.
[٣] ط: وذكر.
[٤] ط: أنّ.
[٥] أ + رحمه الله.
[٦] ط – أنه.
[٧] أ: يد.
[٨] أ: فقال.
[٩] أ: أتعرف.
[١٠] ش: النخل.
[١١] أ – التي.
[١٢] ع أ: مسجد.
[١٣] أ + له.
[١٤] أ + بها.
[١٥] ش: سره.
[١٦] غسان بن محمد بن عبيد الله بن سالم النيسابوري أبو يحيى، أحد الفقهاء الكبار، تفقه على أبي سليمان الجوزجاني، وسمع الموطأ من عبد الله بن نافع. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٤٠٤/١.

في أمر السّتّة بعد السّنين،[٣] فأسقطت أربعة منهم، فلم يبق إلّا اثنان، فلمّا رأيت ذلك استعفيت، واعتزلت. {قال الفقيه:} لو أنّ القاضي استقضى مثل هذا لضاق الأمر عليه وعلى الناس؛ لأنّه لم[٤] يوجد مؤمن بغير عيب، كما قال النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[٥] «النّاس كإبلٍ مئةٍ لا[٦] تكاد[٧] تجد[٨] فيها راحلة»،[٩] وكما قال القائل:

ولسْتَ[١٠] بمستَبْقٍ أخًا لا تَلُمَّه على شَعَث أيُّ الرّجالِ المهذّبُ[١١]

وقال عمر بن الخطّاب (ت. ٢٣هـ/٦٤٤م) رضي الله عنه:[١٢] «إنّ الله تولّى منكم السّرائر، ودرأ عنكم بالبيّنات»،[١٣] فإذا[١٤] كان هذا[١٥] هكذا وجب أن ينظر إلى غلبة الصّلاح، فإذا كان الصّلاح غالبًا عليه؛ ويجتنب الكبائر، ولا يؤذي مسلمًا، ولا معاهدًا، ولا يكون كسبه من حرام، فهو عدل.

وقال نصير بن يحيى: سألت أبا سليمان: متى يسع الرّجل أن يعدّل الرّجل؟[١] قال: إذا رآه حافظًا للجماعة، ولم ير منه الرّيبة.[٢] قلت: فإن كان لا يعرفه، فجاء شاهدان عدلان، فعدّلاه عنده، أيسعه[٣] أن يعدّله بقول هذين؟ قال: نعم، وهو في هذا بمنزلة القاضي، يقبل قول اثنين.

---

[١] أ – رجلا.

[٢] ط: فطلبت.

[٣] أ: المئة والعشرين؛ ط: سنتين.

[٤] ط: لا.

[٥] ل: عليه السلام.

[٦] ع: لم.

[٧] ع أ – تكاد.

[٨] ع: تكن.

[٩] **مسند أحمد**، ١١٠/٨؛ **سنن ابن ماجه**، أبواب الفتن ١٦.

[١٠] ط: فلست.

[١١] البيت للنابغة الذّبياني. انظر: **نهاية الأرب في فنون الأدب** للنُّوَيْرِي، ٦٣/٣.

[١٢] ش: رضوان الله عليه.

[١٣] **سنن الدارقطني**، ٣٦٧/٥.

[١٤] أ: وإذا.

[١٥] ط – هذا.

وقال محمّد بن مقاتل: إذا لم تظهر الرّيبة من الرّجل، ولم يكن مقيمًا على الكبيرة، فهو عدل. وقال: دخول الحمّام بغير إزار[٤] حرام، فإن كانت هذه عادته فإنّه لا يعدّل في شهادته.

وسئل ابن المبارك (ت. ١٨١ هـ/٧٩٧ م) عن العدل. قال: من لا يطعن في بطن، ولا فرج، ويعقل كيف يشهد. وسئل نصير عمّن شتم[٥] أهله، ومماليكه، وأولاده، أتقبل شهادته؟ قال: إذا كان كلّ يوم، وكلّ ساعة، فلا،[٦] وإن كان أحيانًا /[١٩١ظ] كذا ما لا يُنجا[٧] من مثل ذلك، تقبل إن شاء الله.

وقال[٨] نصير: أخبرني رجل أنّه دنا إلى باب ليث بن مساور، فسمعه يشتم خادمه، وكان قاضيًا. {قال الفقيه رحمه[٩] الله:}[١٠] يعني شتمًا دون القذف، وأمّا القذف فهو كبيرة، فسقطت[١١] عدالته بذلك.

وقال[١٢] خلف بن أيّوب: إذا قدِم الأمير بلدة، فذهب النّاس، وجلسوا في الطريق ينظرون إليه. قال: من ذهب للنّظر إليه لا تقبل شهادته.

وذكر عن شدّاد بن حكيم أنّه خرج حاجًّا، وخرج شيخ من مشايخ البلدة من ذلك العام، وكان ذلك الشّيخ معروفًا بالصّلاح، فلمّا ولي شدّاد القضاء شهد[١] ذلك الشّيخ عنده، فردّ شهادته. فقيل له: شهد عندك فلان فلم تقبل شهادته؟! قال: ألم[٢] تره[٣] يحاسب أمّه في النّفقة في الطريق؟! وكان ناهِرًا أمّه.

---

[١] ش: للرجل.
[٢] ط: ريبة. قال.
[٣] أ: وسعه.
[٤] ل: مئزر.
[٥] أ: يشتم.
[٦] ط + تقبل.
[٧] أ: ينجو؛ ط: يتحامى.
[٨] ط: ثم قال.
[٩] أ: حفظه.
[١٠] ط – رحمه الله.
[١١] ط: فتسقط.
[١٢] ع: قال.

وسئل أبو بكر عن رجل يُديم النّظر في الّذي يلعب بالشّطرنج؛ لذكاء فهمه. قال: أخاف أن يصير فاسقًا. وروي عن أبي حنيفة أنّه قيل له: كيف لَمْ تكتب عن الشّعبيّ (ت. ١٠٤هـ/٧٢٢م)، وقد كنت أدركته؟ قال: كيف[٤] أكتب عمّن[٥] قامر، فقمر.

وقيل لمحمّد بن سلمة: كيف لم تأخذ العلم من عليّ الرّازيّ؟[٦] قال: من كثرة ما وجدت في منزله من الملاهي. وقال محمّد بن سلمة: لو جُمع علم خلف بن أيّوب مع علم عليّ الرّازي لَكان علم خلف في زاوية، إلّا أنّ خلفًا ظهر علمه؛ لصلاحه، وخفي علم عليّ[٧] الرّازي؛ لِما كان بخلافه.

وسئل عمّن يتعلّم شعر الغزل، ويروي،[٨] قال: إن أراد به تعلّم العربيّة والإعراب فلا بأس به. وروي عن ابن عبّاس أنّه كان إذا ملّ من الكلام يقول: هاتوا بديوان الشعر.

وقال أبو القاسم: لو أنّ نصرانيًّا أسلم، وكان فاسقًا في حال كفره، ثمّ شهد من ساعته بشهادة، كان القياس أن تقبل شهادته؛ لكن أتثبّت فيها حتّى يتبيّن حاله بعد الإسلام؛ لأنّ تهمة الكذب باقية.

وسئل عن ثلاثة نفر شهدوا عند الحاكم، وهو يعرف اثنين، ولم يعرف الثّالث، ثمّ شهد الثّالث بشهادة لآخر، فعدّله الاثنان.[٩] قال: يجوز تعديلهما له[١٠] لشهادة[١١] أخرى، ولا يجوز لهذه الشّهادة.

---

[١] ع: فشهد.

[٢] ل: إني.

[٣] ش: تَرَ؛ ل: رأيته.

[٤] ل – كيف.

[٥] ط: ممّن.

[٦] علي الرازي الإمام، كان من أقران محمد بن شجاع، أخذ الفقه عن الحسن بن زياد، وروى عن أبي يوسف ومحمد. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٣٨٢/١؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ١٤٤.

[٧] ش – عليّ.

[٨] أ: ويرويه.

[٩] ط: اثنان.

[١٠] أ – له.

[١١] أ: بشهادة.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل جاء إلى رجل، فساومه[1] ثوبًا، ثمّ إنّ المشتري دفع الدّراهم إلى البائع، وأخذ الثّوب، وتفرّقا من غير أن عَقَدَا بينهما بيعًا. قال: يجوز للشّاهدين أن يشهدا على بيعهما،[2] قيل له: كيف /[١٩٢و] يجوز؟[3] قال: يشهدان أنّه دفع إليه الدّراهم، وقبض الثّوب.

وروى نصير عن الحسن بن زياد في رجل قال: "إن استقرضتُ من فلان دراهم فعبدي حرّ"، فجاء فلان يدّعي القرض، فشهد أبو عبدِه، ورجلٌ آخر أنّه استقرض منه الدّراهم.[4] قال: أقضي بالمال، ولا أقضي بالعتق.

وسئل أبو بكر عن رجل أَشهد على شهادة نفسه ابنَه، ورجلًا آخر، ثمّ مات، أيجوز لهذا الابن أن يشهد على شهادة أبيه؟[5] قال: تجوز شهادة الولد على شهادة والده؛[6] فإنّه ليس لولده فيه منفعة، ولا خصومة، ولا دفع مَغْرَم، ولا جرّ مَغْنَم.

وسئل أبو القاسم عن رجل جاء إلى رجلين مع عَوان[7] من أعوان السّلطان، فأقرّ عندهما أنّ لفلان عليّ دين كذا وكذا، والمقَرّ[8] له من أصحاب السّلطان، ثمّ طلب منهما الشّهادة على إقرار هذا المقِرّ، فقال المقِرّ: "إنّما أقررتُ خوفًا من المقَرّ له"، هل يجوز لهما أن يشهدا على إقراره؟ قال: يبحثان عن هذا الأمر، فإن وقفَا على أمرٍ فيه خوف، أو إكراه، امتنعَا عن الشّهادة، وإن لم يقفَا على ذلك فإنّهما

---

[1] ش: فسامه.

[2] ط – للشاهدين أن يشهدا على بيعهما.

[3] ش: يجزئه؛ ل – قيل له: كيف يجوز؟؛ ط + للشاهدين أن يشهدا على بيعهما.

[4] ط: ألف درهم.

[5] ط: والده.

[6] ل: أبيه.

[7] ط: عون.

[8] ع ط: فالمقر.

يشهدان على إقراره، ويخبران القاضي أنّه أقرّ وهو في يد[1] عوان[2] من أعوان السّلطان؛ حتّى يتأمّل القاضي لوجه الأمر.

وروي عن محمّد بن الأزهر[3] عن أبي سليمان الجوزجاني، قال: لو أنّ رجلًا احتاج إلى أن يُخرج شهودًا إلى ضيعة اشتراها، فاستأجر دوابّ لهم، وركبوها، لم تُقبل شهادتهم، ولو أكلوا طعامه، قُبلت شهادتهم، وهو قول أبي يوسف. وقال محمّد: لا أقبل شهادتهم فيهما جميعًا. {قال الفقيه:} إن كانت لهم قوّة المشي؛ أو مالٌ يستكرون به، فلا تُقبل شهادتهم، كما قال أبو يوسف ومحمّد، وإن لم يكن لهم قوّة المشي، ولا طاقة الكراء ينبغي أن تقبل شهادتهم، وإن كان الطّعام لم يكن هُيّئ[4] لهم؛ ولكن كان عنده طعام مُهيَّأ، فقدّم[5] إليهم، فأكلوا منه، قُبلت شهادتهم.

وروى ابن سماعة (ت. ٢٣٣ هـ/٨٤٨ م) عن محمّد في رجل تزوّج امرأة، ثمّ شهد هو وآخرُ أنّها أقرّت بالرّق لفلان، وفلانٌ يدّعي ذلك، فإنّه لا تقبل شهادة الزوج؛ لأنّه يُخبر أنّ نكاحها باطل، ولا مهر لها عليه. وإن قال المولى: "أنا[6] أذنت لها بالنّكاح"،[7] لم يجز؛[8] لأنّه أراد تحويل الضّمان إلى غيرها.[9]

---

[1] ط: يدي.

[2] ط: عون.

[3] محمد بن الأزهر أبو عبد الله (ت. ٢٥١ هـ/٨٦٥ م). من أئمة خراسان، صاحب الطبقة العالية. انظر: **النّوازل** للسّمرقنديّ، ورقة ٣٢٢أ؛ **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٣١/٢؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ١٦٠.

[4] أ: هيّأه؛ ط: مهيَّأ.

[5] أ: فقدمه.

[6] ع: إذًا.

[7] أ: في النكاح.

[8] ط + أيضًا.

[9] أ + قال.

/[١٩٢ظ] ولو أنّ الزّوج دفع إليها المهر، ثمّ شهد، فإن دفع بأمر المولى[١] جازت شهادته، وإن دفع بغير أمر المولى[٢] لا تجوز[٣] شهادته.

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ سوق النّحّاسين[٤] مقاطعةً من السلطان كلّ شهر بدراهم معلومة، وكتب بذلك صكًّا، هل يجوز؟ وهل يحلّ[٥] للشّهود أن يشهدوا عليه؟[٦] قال: ضلّ القاطع والمقاطع عن سبيل الرّشاد، ولا يجوز أن يُستفتَى في مثل ذلك. وأمّا الشّهود فلو شهدوا بذلك[٧] حلّت بهم اللّعنة. قيل: فلو أنّ الشّهود شهدوا على إقراره بالدّراهم؛ ولكن عرفوا السّبب، هل تجوز لهم الشّهادة؟ قال: إن شهدوا على ذلك بعد معرفتهم سببَه[٨] فهم ملعونون، ولا يجب أن يكونوا شهودًا في مثل ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل رأى دارًا في يد إنسان، هل تجب[٩] له الشّهادة بالمِلك؟ قال: إن كان الكون في اليد على ممرّ الزّمان؛ وكانت الشّبهة عنها مرتفعة،[١٠] ولم يكن رأى خصمًا هناك يخاصم فيه، فالشّهادة جائزة.

وسئل أبو القاسم عن رجل تولّى تزويج امرأة من رجل، وقد مات الزّوج، والورثة ينكرون ذلك، هل يجوز للّذي تولّى التّزويج أن يشهد؟[١١] وكيف يستحبّ أن يفعل؟ قال: لا يستحبّ لمن[١] تولّى[٢] العقد أن يذكر العقد؛[٣] ولكن يشهد أنّ فلان ابن فلان تزوّج فلانة بمهر كذا وكذا.

---

[١] ط + أو القاضي.
[٢] ط + أو القاضي.
[٣] ط: لم تجز.
[٤] ط: النخاسين.
[٥] ش – وهل يحل؛ ط + ذلك.
[٦] ط: على ذلك.
[٧] أ: على ذلك.
[٨] ط: بسببه.
[٩] ط: تجوز.
[١٠] أ: منتفية.
[١١] ش: يشهدوا.

وسئل أبو القاسم عن الشّاهد إذا كان في السّرّ فاسقًا، وفي الظّاهر عدلًا، فأراد الحاكم أن يقضي بشهادته، فأخبر عن نفسه أنّه ليس بعدل. قال: إقراره نافذ على نفسه؛ ولكن لا يسعه ذلك الكلام في ذلك الوقت؛ لأنّه يريد إبطال حقّ[٤] المدّعي،[٥] وكشف السّتر عن[٦] نفسه، فلا يسعه ذلك.

باب[٧] أدب القاضي

{قال الفقيه:}[٨] سمعت[٩] محمّد بن الفضل، قال: سمعت محمّد بن جعفر، قال: سمعت إبراهيم بن يوسف، قال: سمعت أبا يوسف، قال في خصمين تشاتمَا عند القاضي، فنهاهما فلم ينتهيا: فإن حبسهما القاضي؛ أو عزرهما؛ عقوبةً لِما اجترَيَا في مجلسه، فحسن، وإن ترك ذلك فحسن، وإن فعل أحدهما بصاحبه فنهاه فإنّه يعاقبه إذا طلب صاحبه.

قال[١٠] إبراهيم: سمعت أبا يوسف سُئل /[١٩٣و] عن القاضي، إذا خرج[١١] له ثلاثون درهمًا في أرزاق[١٢] كاتبه، وثمن صحفه، وقراطيسه، فأعطى الكاتب عشرين درهمًا، وجعل عشرة لرجل يقوم معه، وكلّف[١٣] الخصوم الصّحف،[١] أيسعه ذلك؟ قال: ما أحبّ أن يصرف شيئًا من ذلك عن موضعه الّذي سمّي له.

---

[١] ط – لمن.
[٢] ط: لمتولي.
[٣] ع ط – أن يذكر العقد.
[٤] أ: الحق.
[٥] أ: المدَّعى.
[٦] ل: على.
[٧] ط: كتاب.
[٨] ل + رحمه الله؛ ط + رضي الله عنه.
[٩] ط: وسمعت.
[١٠] ل: وقال.
[١١] ل: أخرج.
[١٢] ل: أوراق.
[١٣] ط: ويحلف.

قال إبراهيم: بهذا الإسناد سمعت[٢] أبا يوسف سئل عن رجل حبس غريمًا له بمال عليه، ثمّ غاب الطّالب، وترك غريمه في السّجن، فلمّا مضت[٣] أشهر[٤] سأل القاضي عنه، فبلغه أنّه محتاج، والّذي حبسه غائب. قال: يستوثق منه كفيلًا بنفسه، ويخلّي سبيله.

قال إبراهيم: وسمعت أبا يوسف يقول: إذا قال القاضي لرجل: "جعلتك وكيلًا في تركة فلان"، فهو وكيل في حفظه خاصّة، إلّا أن يقول له:[٥] "تشتري وتبيع". وإذا[٦] قال:[٧] "جعلتك وصيًّا"، فهو وصيّ تامّ. {قال الفقيه:} وبهذا نأخذ؛ لأنّ أمر القاضي بمنزلة أمر المالك. ولو أنّ رجلًا[٨] قال لرجل: "أنت وكيلي في مالي"، فهو وكيل في الحفظ خاصّة دون غيره، ولو قال: "أنت وصيّي في مالي"، صار وصيّه بعد الموت، فكذلك[٩] أمر القاضي.

وروى نصير عن شدّاد قال: لو أن قاضيًا تقدّم إليه خصمان، فقضى على المطلوب بمال، وحبسه، ثمّ مات المقضيّ له، والقاضي وارثه، فإنّه يخلّي سبيله. وقال بعضهم: ليست ههنا تهمة، ويتركه[١٠] في الحبس حتّى يموت، أو يقضي ما عليه.

وسئل أبو القاسم عن القاضي يأخذ الأجر. قال: لا يكون عاملًا بأجر؛ ولكنّه يعمل لله تعالى، ويستوفي حقّه[١] من مال الله تعالى، وكذلك الفقهاء والعلماء، يعملون لله تعالى، ولهم أن يأخذوا حظّهم من بيت المال، وكذلك المعلّمون الّذين يعلّمون النّاس القرآن.

---

[١] ط: المصحف.
[٢] ط: وسمعت.
[٣] ع ط: مضى.
[٤] ط: شهر.
[٥] ط – له.
[٦] أ: ولو.
[٧] أ + له.
[٨] ط: المالك.
[٩] أ: وكذلك.
[١٠] ع ط: تتركه.

وسئل أبو نصر عن رجلين تقدّما إلى القاضي، فقال أحدهما: "إنّ لي على هذا الرّجل ألف درهم"، ولم يزد على هذا. قال: يسأل القاضي المدّعى عليه عن ذلك. وقال أبو نصر: تقدّم رجلان إلى يحيى بن أكثم (ت. ٢٤٧ هـ/٨٥٧ م)، فقال أحدهما:[٢] "إنّ لي على هذا ألف درهم"، فقال[٣] له يحيى:[٤] "قد أخبرتني خبرًا، فما تشاء؟"، يعني أنّ هذه[٥] الدّعوى غير صحيحة،[٦] ما لم يقل: "مُرْه؛ ليعطيني[٧] حقي"، أو نحوه.[٨] وقال أبو نصر: وهذا عندنا ليس بشيء، وهو ممّا لا يعمل[٩] عليه؛ لأنّهما لم يتقدّما إلّا للطّلب.

وسئل أبو نصر عن غرماء وورثة، تقدّموا إلى القاضي، فزعموا أنّ فلانًا مات، ولم يوصِ إلى أحد، والحاكم لا يعلم شيئًا من /[١٩٣ظ] ذلك، أيقول لهم: "إن كنتم صادقين فقد جعلتُ هذا الرّجل وصيًا"؟ قال: إن فعل ذلك رجوت أن يسعه ذلك إن كان يعرف عدالة الوصيّ، ويصير وصيًا إن صدّقوا.[١٠]

وسئل أبو القاسم عن رجل من الأشراف، وقعت له خصومة مع رجل ممّن دونه، هل يقبل منه الوكالة، ولا يحضر بنفسه الخصومة، أم لا؟ قال: اختلف علماؤنا فيه، قال بعضهم: عليه أن يحضر بنفسه، والوضيعُ والشريف فيه سواء، وقد خاصم عليّ بن أبي طالب رضي الله عنه[١١] إلى قاضيه شريح، وخاصم

---

[١] ط: حظه.
[٢] ل – أحدهما.
[٣] ط: قال.
[٤] ط + بن أكثم.
[٥] ع: هذا.
[٦] ع: صحيح.
[٧] ط: فليعطني.
[٨] أ: نحو ذلك.
[٩] ط: يحمل.
[١٠] ل: صدقوه.
[١١] أ: كرم الله وجهه.

عمر بن الخطّاب رضي الله عنه[1] إلى زيد بن ثابت (ت. ٤٥ هـ/٦٦٥ م)، وهو خليفته.[2] وقال بعضهم: تقبل الوكالة، ونحن نرى ألّا تقبل الوكالة، والشّريف ومن دونه سواء.

وقال نصير: سمعت أبا معاذ[3] يقول: قال وكيع (ت. ١٩٧ هـ/٨١٢ م): إذا خاصم الرّجل السّلطان إلى القاضي، فجلس السّلطان مع القاضي في مجلسه، وجلس الخصم على الأرض،[4] ينبغي للقاضي أن يقوم من مكانه، ويُجلس[5] فيه خصمه، ويقعد[6] القاضي على الأرض، ثمّ يقضي بينهما، يعني لا[7] يكون[8] تفضيلا[9] بين الخصمين في المجلس.

وقال نصير: سألت محمّد بن مقاتل عن قاضي كرخ،[10] وقاضي جسر، إذا التقيا، فقال أحدهما للآخر: "إنّ فلان بن فلان أقرّ لفلان بكذا"، أيقضي به؟ قال: لا، حتّى يبعث إليه الرّقعة. قلت:[11] الرّقعة أكبر من القول؟ قال: إنّما يُراد بذلك اتّباع السّنّة، كتاب القاضي إلى القاضي.

وسئل القاضي أبو نصر عن تفسير قولهم: "وزُكّوا في السّرّ والعلانية"، ما معناه؟ قال: سمعت محمّد بن سلمة:[12] تفسيره أن يرسل الحاكم إلى المعدّل، فيقول: "ما تقول في فلان؟"، فإن عدّله أحضر

---

[1] ع – بن الخطاب رضي الله عنه.

[2] ع: خليفة.

[3] خالد بن سليمان أبو معاذ البلخي (ت. ١٩٩ هـ/٨١٤). أحد الذين عدّهم الإمام أبو حنيفة للفتوى، وكان من أكابر الفقهاء والحفاظ. روى عن مالك بن أنس ونوح بن أبي مريم. روى عنه أحمد بن نصر العتكي ومحمد بن أزهر البلخي. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٢٢٩/١؛ **الطبقات السّنيّة** للتميميّ، ١٩٤/٣؛ **القند في ذكر أخبار سمرقند** للنسفي، ١٢٩/١.

[4] ل + قال.

[5] ط: وأجلس.

[6] ط: وقعد.

[7] أ: لكيلا.

[8] ط: يفضل.

[9] ط – تفضيلا.

[10] ع: كرج.

[11] ع: قلنا.

[12] ل + يقول.

المعدِّل والشهود، ويقول للمعدِّل: "هذا الّذي عدّلته في السّرّ؟"، فإن قال: "نعم"، قضي به[١] بحضرة[٢] المدّعى عليه. {قال الفقيه:}[٣] وإنّما سأل في العلانية بعدما سأل في السّرّ؛ لأنّه احتمل أنّ الشّهود تسمّوا بغير اسم أنفسهم، وهم غير الّذي يسأل عنهم، فإذا سأل في العلانية يرتفع[٤] الاشتباه؛ وإنّما يبدأ[٥] بالسّرّ؛ لأنّ الشّهود ربّما يكونون غير عدول، فلا يقدر المعدّل على أن يجرحهم[٦] في العلانية.

وقال أبو القاسم: سمعت نصير بن يحيى، قال: كان أبو حنيفة ابتُلي بالدّخول في وصيّة، أوصى إليه بعض إخوانه، وكان أبو حنيفة غائبًا، فجاء إلى ابن أبي /[١٩٤و] ليلى، فشهد له شهود بما ادّعى، فقال له ابن أبي ليلى: "ضلت[٧] مقاليدك يا أبا حنيفة، تدّعي[٨] شيئًا لم تعلمه،[٩] ولم تسمعه، احلف أن شهودك شهدوا بحق". فقال أبو حنيفة: "ما تقول في أعمى جرحه رجل بين يدي شهود، فقدّمه إلى القاضي، وشهد له شهود، أيحلف[١٠] المدّعي أنّ شهودك شهدوا بحقّ، والأعمى لم يبصر؟". قال: فتحيّر[١١] ابن أبي ليلى،[١٢] وقضى له.

وسئل أبو القاسم عن رجل في يديه[١٣] دار، فجاء آخر، وادعى أنّه اشترى هذه الدّار من امرأة قد ماتت، ثمّ إنّ المدّعي تقدّم إلى حاكم في بلدة غير البلدة الّتي فيها الدّار من غير خصم أحضره، وأقام

---

[١] ط + يعني.
[٢] ل: حين يحضره.
[٣] ش + حفظه الله.
[٤] أ: ارتفع.
[٥] ط + السؤال عنهم.
[٦] ع أ: يخرجهم.
[٧] ع: ضل.
[٨] أ: أتدعي.
[٩] ط: تعلم.
[١٠] ل: أتحلف.
[١١] ط: فبقي.
[١٢] ط + متحيرا.
[١٣] ل: يده.

الشّهود على دعواه، وحكم الحاكم له بذلك، هل يجوز حكمه على من في يديه[١] الدّار، أم لا؟ قال: حكمه في ذلك غير نافذ؛ لِما[٢] لا يقع في اختلاف العلماء، وذلك أنّ الّذين قالوا بقبول الشّهادة على غائب؛ إنّما قالوا في الموضع الّذي يجوز قضاؤه عليه، وفيه، وهذا إنّما قضى في بلد غير البلد الّذي استُقضي عليه، وكان الواجب في ذلك أن يكتب شهادة الشّهود إلى القاضي الّذي هو قاضي[٣] البلد الّذي فيه[٤] الدّار، ولو قبل ذلك لم يكن لكَتْب القضاة إلى القضاة معنًى.

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف أنّه قال: لو[٥] أن[٦] قاضيًا[٧] قضى بشاهد ويمين، أو ببيع أمّ الولد، أو بالقتل في القَسامة، فللقاضي[٨] الآخر[٩] أن يبطله؛ لأنّ القضاء بشاهد واحد ويمين خلاف القرآن، وبيع أمّ الولد عليه جماعة النّاس، يعني جماعة الصّحابة، في فساد بيعها، والقسامة هو قضاء معاوية،[١٠] ولم يختلف فيها الصّحابة، وكذلك بيع الدّرهم بالدّرهمين، ومتعة النّساء، وعبد بين اثنين أعتقه أحدهما وهو معسر، فقضى ببيع نصيب[١١] شريكه، فلقاضٍ[١٢] آخر[١٣] أن يبطله، وكذلك إذا طلّق امرأته ثلاثًا، أو في الحيض، فأبطل القاضي[١٤] طلاقه فإنّ قضاءه باطل، ولو قضى بالفاقة[١٥] أو بإبطال[١٦] الطّلاق قبل النكاح،

---

[١] ل ط: يده.
[٢] ط: بما.
[٣] ل: قاض في.
[٤] ع: فيها.
[٥] ع – لو.
[٦] ع: إنّ.
[٧] ع + لو.
[٨] ط: فلقاض.
[٩] ط: آخر.
[١٠] أ + رضي الله عنه.
[١١] ع: نصف.
[١٢] أ: فللقاضي.
[١٣] أ: الآخر.
[١٤] ط: قاض.
[١٥] ع: بالقافة؛ أ: بالقلفة.
[١٦] ط: أبطل.

أو السّلم في الحيوان ونحوه، يجوز قضاؤه. {قال الفقيه:} وقال في رواية محمّد[١] بأنّ[٢] كلّ شيء[٣] اختلف الفقهاء فيه، فقضى[٤] القاضي فيه،[٥] جاز[٦] قضاؤه،[٧] ولم يكن لقاضٍ آخر أن يبطله، ولم يذكر فيه اختلافًا،[٨] وبه نأخذ.

وروى خلف بن أيّوب[٩] عن محمّد[١٠] عن أبي حنيفة في رجل تزوّج امرأة عشرة أيّام، /[١٩٤ظ] فأجازه[١١] قاضٍ من القضاة، فإنّ ذلك نكاح جائز.

قال خلف: وسمعت محمّدًا يقول: لو أنّ رجلًا تزوّج امرأة[١٢] بغير شهود، فأجاز ذلك قاض من القضاة أنّ ذلك جائز.

وسئل أبو القاسم عن قاضٍ قضى بشيء، هل لقاضٍ آخر أن ينقض قضاءه؟ قال: القضاة عندنا[١٣] على قسمين: قاضٍ يُقلَّد، وقاض يُولَّى بسبب، فإن كان القاضي[١٤] يقلَّد لا ينقض قضاؤه، وإن كان ممّن[١٥] وُلّي بسبب؛ وليس ممّن يقلّد، ينقض قضاؤه، يعني إذا كان لا يصلح للقضاء؛ ولكن طلب بالشّفعاء،

---

[١] ط + بن الحسن.
[٢] ط: إن.
[٣] ط + قد.
[٤] أ: فقضاء.
[٥] ط: بذلك.
[٦] ل: جائز.
[٧] أ – قضاؤه.
[٨] ط: الاختلاف.
[٩] ط – بن أيّوب.
[١٠] ط + بن الحسن.
[١١] ط: فأجاز.
[١٢] ط – امرأة.
[١٣] ط + اليوم.
[١٤] ط + ممن.
[١٥] ع أ: مما.

وبدفع[1] الرشوة، فهو بمنزلة المتغلّب، فإن كان لا يوافق قضاؤه رأي القاضي الّذي رُفع إليه، فله أن ينقض قضاءه.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل، وأمره بأن يتصدّق على فقراء أهل بلدة بمئة دينار، وللموصي[2] على رجل دراهم، والوصي[3] يطلُب[4] لِلمُوصِي[5] بالنّقد[6] من هذا البلد الّذي أوصى لفقرائه،[7] والغريم لم يجد سبيلًا إلى قضاء المال للوصيّ، فرفع ذلك إلى الحاكم، فأمره الحاكم بأن يتصدّق بمثل تلك[8] الدّراهم عن وصية الميّت، وكتب إلى الوصيّ حتّى يرفع من دراهم الميّت بقدر ما أنفذ هذا من وصية الميّت، والحاكم حاكم البلدين: بلد الوصيّ، وبلد الآخر، والحاكم عفيف، أفتِنا وأنت مأجور.

قال أبو القاسم: هذه قضية[9] فيها غلط من وجوه: أمّا الأوّل:[10] فإنّه قضاء على الغائب[11] من غير خصم عنه. والوجه الآخر: أنّه صارف مع الميّت، فأمر بأن يتصدّق مكان الدّنانير دراهم، ولو جاز الصّرف كان تركُ القبض يُبطله. والوجه الثّالث:[12] أنّه فعل ذلك من غير عاقد معه على المصارفة. والوجه[13] الآخر:[14] أنّه مدّ يده إلى مال الوصي، فجعلها[15] في وصيّة المتوفَّى، وهذا جَوْر أن يلزم الوصيّ

---

[1] ط: ويدفع.
[2] ط: وللوصي.
[3] ع: فالوصي.
[4] ط – يطلب.
[5] أ: الموصي؛ ط – للموصي.
[6] ط: بالبعد.
[7] ع: لفقرائها.
[8] ط: هذه.
[9] ط: وصية.
[10] أ: الواحد؛ ط: أحد الوجوه.
[11] ط: رجل غائب.
[12] ط: الآخر.
[13] أ: والرابع.
[14] أ: – الآخر.
[15] أ: فجعل.

إنفاذ وصيّة الموصي من خالص[١] ماله.[٢] ولو أنّ وصيا أمره الموصِي بصدقة عنه يتصدّق بذلك عنه؛[٣] فتصدّق الوصي عنه بذلك من خالص[٤] ماله، لا يجوز[٥] ذلك عن الميّت، وكان متطوّعًا،[٦] ولم[٧] يكن[٨] في ذلك مأجورًا؛ لأنّه لم يقصد في[٩] ذلك[١٠] القربةَ إلى الله تعالى؛ وإنّما قصد قضاءَ الدّين عن[١١] غيره، فلم يصب ذلك، ولم يكن له قربة.

ووجهٌ آخر:[١٢] أنّه لم ينصب للغائب وكيلًا يقبض عنه، وكونُه قاضيًا عن[١٣] البلدين لا يبسط يده في التّحكّم في أموال /[١٩٥و] النّاس، وإجراءِ الأمور على غير ما يقتضيه الكتاب والسّنة. فغريم الوصي مديون للوصيّ على حاله، ووصيّة المتوفّى قائمة على حالها.[١٤] ولو كان الوصيّ حاضرًا، فأمر غريمه بأداء ذلك عن الموصِي، ما جاز ذلك، فكيف يجوز للقاضي في مال الموصِي ما لم يكن للوصيّ ذلك في[١٥] مال نفسه؟! ولو كان هذا الحاكم يدخل في الأمر على وجهه كان أولى به، وكم من بلدة نائية[١٦] تُقضى[١٧] حوائجُ أهلها في البلدة الأخرى بالكتب والرّسل على ما يجب، والله أعلم.[١]

---

[١] ط: خاصّ.
[٢] أ + قال.
[٣] ط – يتصدق بذلك عنه.
[٤] ط: خاص.
[٥] ط: لم يجز.
[٦] أ + وما أداه.
[٧] ل: وأما إذا لم؛ أ: لم؛ ط: وما.
[٨] ط: أراه كان.
[٩] ط: به.
[١٠] ط – ذلك.
[١١] ل – عن.
[١٢] ط: والوجه الآخر.
[١٣] ط: على.
[١٤] ط – على حالها.
[١٥] ش + ثمن.
[١٦] ش: ثابتة.
[١٧] أ: بقضاء.

باب[٢] الدّعوى

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم عن رجل قال في صحّته: "ما ادّعى فلان بن فلان من[٣] المال الّذي في يدي فهو صادق"، أو قال: "فصدّقوه"، فمات الرّجل، هل للرّجل في ماله حقّ؟ قال: إن لم يكن سبق من فلان دعوى في شيء معلوم، لا يلزمه بهذا القول شيء،[٤] وإن كان[٥] سبق منه دعوى[٦] بشيء[٧] معلوم فالّذي ادّعى ثابت له. {قال الفقيه:} وقال[٨] أصحابنا: إنّ الرّجل إذا قال في مرضه: "لفلان عليّ حقّ، فصدّقوه"، فإنّه يصدّق إلى ثلث ماله، وبه نأخذ، ولو قال: "فهو صادق"، فليس عن أصحابنا في هذا رواية؛ ولكن ينبغي أن يكون الجواب كما قال أبو القاسم.

وقال أصحابنا في كتاب الدّعوى: إذا كان الحائط بين اثنين فانهدم، فبناه أحدهما بغير إذن صاحبه كان متطوّعًا إذا لم يكن لهما عليه[٩] حمولة، ولم يذكر الجواب في الحائط الّذي لهما عليه حمولة. وروي عن محمّد بن سلمة أنّه سئل عن حائط بين اثنين، ولهما عليه جذوع وحمولة، فانهدم الحائط، فبناه[١٠] أحدهما، وأبى الآخر، ثمّ إنّ الّذي بناه[١١] وضع عليه جذوعه، وجاء الّذي لم يبْنِ، وأراد[١٢] أن يضع عليه جذوعه. قال: له أن يمنعه حتّى يأخذ[١٣] نصف ما أنفق في الجدار، ولا يكون متطوّعًا. قال: وهذا قول أصحابنا. وقال أبو بكر الإسكاف: إن كان الحائط بحال لو قُسمت أرض الحائط أصاب نصيبه

---

[١] ع – والله أعلم.
[٢] ط: كتاب.
[٣] ط: في.
[٤] أ – شيء.
[٥] أ – كان.
[٦] ط – دعوى.
[٧] ط: شيء.
[٨] ط: وقد قال.
[٩] أ: عليه لهما.
[١٠] أ: فبنى.
[١١] ط: بنى.
[١٢] ط: فأراد.
[١٣] أ + منه.

مقدار ما يبني بناء محكمًا يكون[1] متطوّعًا[2] في بنائه، ولو كان بحال لو قُسمت[3] لا يصيبه مقدار ما يبني عليه بناء محكمًا لا يكون متطوّعًا، وله أن يرجع على شريكه بنصف ما أنفق إن أراد أن يضع عليه جذوعه.

وروى هشام[4] عن محمّد أنّه سأل عن حمّام /[١٩٥ظ] بين اثنين، انهدم منه حائط بيت، أو[5] يحتاج[6] إلى قدر ومرَمّة، وأبى شريكه أن يبني. قال: لا يجبر؛ ولكن يقال لهذا الآخر: "إن شئت اِبْنِ[7] أنت، ثمّ آجِره، فإذا آجرته[8] فخذ منها مقدار[9] نفقتك"،[10] ثمّ يصيران[11] فيه سواء.

وسئل[12] عن زقاق لا[13] منفذ لها،[14] وفيها[15] دور بين خمسة نفر، وهذا الزّقاق مسقّف، ومرورُ[16] هؤلاء الخمسة تحتَه، فرفع أحدٌ[17] من هؤلاء الخمسة هذا السّقف، وادّعى أنّه له، وادّعى جيرانه[18] أنّه لهم،

---

[1] ط – يكون.

[2] ط: فهو متطوع.

[3] ل + أرض الحائط.

[4] هشام بن عبد الله الرازي، تفقه على أبي يوسف ومحمد، وتوفي الإمام محمد في بيته بالريّ. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٥٢٧/٢؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ٢٢٣.

[5] ط – أو.

[6] ط: ويحتاج.

[7] ط: اِبْنِهِ.

[8] ط: أخذت غلته.

[9] ط – مقدار.

[10] أ: ما أنفقت.

[11] ط: تصيران.

[12] ط + أبو بكر.

[13] أ – لا.

[14] ل: له.

[15] ل: وفيه.

[16] ط: وممر.

[17] أ: واحد.

[18] ط: آخر.

وإنّه أقرب إليه.[1] قال: إن كان طريقُه إلى مِلك أحدهم؛ أو مشغول[2] بمتاعه، فهو له في الحكم، والقول قوله مع يمينه، وإن لم يكن طريقه إلى ملك أحدهم؛[3] ولا كان[4] مشغولًا بمتاع أحدهم، فهو لهم جميعًا، والقول قولهم، ولكلّ واحد منهم أن يحلّف الآخر على نصيبه.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى قصّار أربع قطع كرباس؛ ليغسلها،[5] فلما فرغ منها[6] أعطاه أجرته، فقال القصّار: "أنفِذ رسولك غدًا؛ لأنفذه إليك"، ففعل، فإذا هي ثلاث قطع، والقصّار يدّعي أنّه أنفذ الأربع، وضاع[7] على يد[8] رسوله، والرّسول يدّعي أنّه دفع إليه، ولم يعدّه[9] عليه.[10] قال: يسأل صاحب الثّوب أيّهما الصادق، وأيّهما الكاذب؟ فأيّهما صدّق برئ من دعواه، ومن كذّبه وجبت له عليه اليمين، فإن حلف برئ، وإن أبى[11] لزمه ما ادّعى، فإن صدّق القصّار وجب الأجر،[12] وإن كذّب القصّار؛ وحلف القصّار، فللقصّار على صاحب الثّوب اليمين على الأجر، فإن حلف برئ من الأجر بحصّة ذلك الثّوب.

وسئل أبو بكر عن رجل أخرج صكًّا بإقرار رجل، وادّعى[13] المقِرّ أنّ المقَرّ له قد ردّ إقراره، وأراد أن يحلّفه على ذلك. قال: له أن يحلّفه على ذلك،[1] وصار بمنزلة رجل قال لآخر: "بعت عبدك منّي؟"، فقال: "قد[2] بعت، ولكنّك أقلتني البيع"، فإنّ هذه[3] دعوى صحيحة،[4] وله أن يحلّفه، فكذلك هذا.

---

[1] ل: إليهم.
[2] أ: كان مشغولا.
[3] ط: أحد.
[4] ط: ولم يكن.
[5] ع ط: ليغسله.
[6] ط: منه.
[7] أ + الواحد.
[8] ط: يدي.
[9] أ: يعدّها.
[10] ط – عليه.
[11] ش: نكل.
[12] ط: أجره.
[13] ط: فادعى.

وسئل أبو بكر عن رجل خاصم رجلًا بألف درهم، يدّعي عليه، وأنكر المدّعى عليه، ثمّ أخرج المدّعى عليه ألف درهم، فوضع[٥] عند إنسان؛ حتّى يأتي المدّعي بالبيّنة،[٦] فلم يأت بالبيّنة،[٧] فاستردّ المدّعى عليه الدّراهم، وأبى أن يردّ عليه، ثمّ أغاروا على النّاحية، فيقول:[٨] "ذهبوا بالألف". هل يضمن؟ قال: إن كانت الدّراهم وضعاها جميعًا، فليس له أن يدفع إلى أحدهما دون الآخر، فإن امتنع /[١٩٦و] فلا ضمان عليه إن هلكت،[٩] وإن كان صاحب المال هو الّذي وضعه دون خصمه، فليس له أن يمنعه فإن[١٠] منعه فهو ضامن.

وسئل أبو نصر عن رجل له على آخر[١١] دعاوى متفرّقة من الدّراهم، والدّنانير، والضّياع، والدّور، هل للقاضي أن يحلّفه على كلّ شيء؟ قال: لا؛ ولكن يجمع دعاويه كلَّها، ويحلّفه يمينا واحدة على ذلك كلّه.

وسئل أبو القاسم عن مريض صاحب فراش، اجتمعت عنده قرابته، يأكلون من ماله، ما القول فيه؟ وإن ادّعى بعض ورثته عليهم ضمان[١٢] ما[١٣] أكلوا، هل له ذلك؟ قال: إن أكلوا بأمره فمن كان منهم وارثًا ضمن، ومن كان غير وارث حسب ذلك من ثلثه. {قال الفقيه:} إن كان المريض احتاج إلى

---

[١] ع – قال له أن يحلفه على ذلك.
[٢] ط: – قد.
[٣] ع ط: هذا.
[٤] ع ط: صحيح.
[٥] ش: فوضعها؛ ط: ووضع.
[٦] ش: البينة.
[٧] ش – فلم يأت بالبينة.
[٨] أ: ويقول.
[٩] ل: تلفت.
[١٠] أ: وإن.
[١١] ط: رجل.
[١٢] أ: الضمان.
[١٣] أ: فيما.

تعاهدهم في مرضه؛ فأكلوا معه، ومع عياله[1] من ماله[2] بغير إسراف، ينبغي أن يُستحسن في ذلك، ولا يجب الضّمان وارثًا كان أو غيره.

وقال نصير: سألت خلفًا وشدّادًا عن وصيّ، كان الميّت أقرّ عنده بدين، هل عليه أن يؤدّي؟ قال: لا ينبغي أن يؤدّي. وسألتهما فقلت: إذا لم يقرّ الميّت؛ ولكن شهد شاهدان عند الوصيّ. قال شدّاد: يؤدّي، ولا يجحد إذا قدر على الأداء،[3] فإن خاف الضّمان لا[4] يؤدّي، ويجحد.[5] وقال خلف: لا يؤدّي شيئًا[6] ما لم يحكم الحاكم. وقال عيسى بن أبان: إذا علم الوصيّ بدين، بالشّهادة أو بالإقرار لا يقضي؛[7] لأنّه إن[8] أدى[9] يغرم.[10] قال نصير: سألت[11] أبا سليمان عن وصيّ يعلم بدين على الميت.[12] قال: يؤدّي إذا لم يخف الضّمان.

وسئل أبو بكر عن رجل مات، وترك ابنة، وأخا، وقالت[13] الابنة: "ليس لأبي شيء؛ وإنّما اشترى ذلك كلّه لي، وبمالي، وكان وكيلي". والأخ يدّعي أنّ المال كلّه للأب، هل يجب على الابنة يمين؟ قال: اليمين على الأخ؛ لا على الابنة؛ لأنّ الابنة أقرّت بأنّ الأب هو الّذي اشترى، فالقول قول الأخ: إنّ ذلك كلَّه للميّت، مع يمينه.

---

[1] ل – ومع عياله.
[2] ط – من ماله.
[3] ط – ولا يجحد إذا قدر على الأداء.
[4] ط – لا.
[5] ل – ويجحد؛ ط + إذا قدر على الأداء.
[6] ط: بشاهدين.
[7] ط: لم يقض.
[8] ل – إن؛ ط: إذا.
[9] ل: أراد.
[10] ل: الغرم.
[11] أ: وسألت.
[12] ط: ميت.
[13] أ: فقالت.

وروي[1] عن[2] محمّد بن سماعة عن محمّد في رجل تزوّج امرأةً وابنتَها في عقدين، ثمّ قال: "لا أدري أيّتهما الأولى؟". قال: يحلّف لكلّ واحدة منهما بالله: "ما تزوّجتُها قبل صاحبتها"، والقاضي يبتدئ بأيّتهما شاء، وإن شاء أقرع بينهما. فإن[3] حلف لإحداهما ثبت نكاح الأخرى، فإن أبى أن يحلف للأولى لزمه، وبطل نكاح الأخرى. يعني إذا ادّعت المرأتان، /[١٩٦ظ] كلُّ واحدة منهما تدّعي أنّ نكاحها أوّلا.[4]

{قال الفقيه رحمه الله:}[5] بَانَ[6] الأصلُ أنّ[7] كلّ من أقرّ بشيء لا يجوز إقراره، فإنّه لا يجب عليه اليمين. وتفسير ذلك أنّ رجلًا ادّعى على ميّت مالًا، وقدم الوصي إلى القاضي، ولا بيّنة للمدّعي، فأراد أن يُحلّف الوصيّ، فإن كان الوصيّ وارثًا حلّفه؛ لأنّ إقراره جائز في حصّة نفسه، وإن لم يكن وارثًا لا[8] يُحلّف؛ لأنّه لو أقرّ لم يجز إقراره.

ولو[9] أنّ رجلًا في يده[10] غلام، أو جارية، أو ثوب، ادّعاه رجلان، فقدّماه[11] إلى القاضي، فحلّفه أحدهما، فنكل عن اليمين، فقضى له القاضي، ثمّ أراد الآخر تحليفه، فإن ادّعى ملكًا مرسلًا؛ أو شراء من جهته، لم يكن له أن يحلّفه، فإن[12] ادّعى عليه الغصب فله أن يحلّفه؛ لأنّه لو أقرّ بالغصب يجب عليه الضّمان.

---

[1] ط: وروى.
[2] ط – عن.
[3] ط: وإن.
[4] أ: أولى.
[5] أ: رضي الله عنه.
[6] أ – بان.
[7] ط – بان الأصل أنّ.
[8] ط: لم.
[9] أ: قال ولو.
[10] ط: يديه.
[11] أ: وقدّماه.
[12] ل: وإن.

ولو أنّ رجلًا اشترى دارًا، فحضر الشّفيع، فأنكر المشتري الشّراء، وأقرّ[1] أنّ الدّار لابنه الصّغير، ولا بيّنة للشّفيع على الشّراء،[2] فلا[3] يمين على المشتري؛ لأنّه قد لزمه الإقرار لابنه، فلا يجوز الإقرار لغيره بعد ذلك.

ولو[4] أنّ رجلًا قدّم رجلًا إلى القاضي، وادّعى أنّ له على أبيه دينًا، وقد مات أبوه، وترك ميراثًا في يده،[5] وأنكر الابن موت أبيه، أو أقرّ بالموت، وأنكر الدّين، أو أقرّ بالدّين وبالموت[6] جميعًا،[7] وأنكر وصول التّركة إليه، فإن أنكر الموت فإنّ القاضي يحلّفه بالله: "ما تعلم أنّ أباك مات"، فإن نكل عن اليمين أمره بقضاء الدّين إن كان[8] في يديه[9] تركة،[10] وإن[11] حلف برئ. ولو أنّه أقرّ بالموت، وأنكر الدين، حلّفه[12] بالله: "ما تعلم أنّ لهذا على أبيك هذا المال، ولا شيءٌ منه". ولو أنّه أقرّ بالموت والدين، وأنكر وصول التّركة إليه حلّفه على البتات بالله: "ما وصل إليك من ميراث أبيك المالُ الّذي يدّعي، ولا شيءٌ منه". ولو أنّه أنكر الدّين ووصولَ التركة إليه، حلّفه القاضي بالله: "ما وصل إليك هذا المال، ولا شيءٌ منه". فإن[13] حلف، فأراد[14] الطّالب أن يحلّفه على الدّين، فقال الابن: "كيف تحلّفني، وليس في يدي شيء من التّركة؟

---

[1] ل: أو أقر.
[2] أ + قال.
[3] ع: ولا؛ أ: لا.
[4] أ: قال ولو.
[5] ط: يديه.
[6] ل: والموت.
[7] ط – جميعا.
[8] ط: كانت.
[9] أ: يده.
[10] ط: تركته.
[11] ع: ولو.
[12] أ + القاضي.
[13] ط: فإذا.
[14] ش: وأراد.

قال أبو بكر الإسكاف:[1] لا يقبل قول الابن، ويحلّف على[2] الدّين على علمه؛ لأنّ للمدّعي[3] أن[4] يقول: "أنا أريد أن أثبت مالي على أبيك، ثمّ أطلب ماله". قال: وكان الفقيه أبو جعفر يقول في[5] نحو[6] هذه المسألة: ليس له أن يحلفه، ولو أراد أن /[١٩٧و] يقيم البيّنة قبلت بيّنته؛ لأنّ اليمين على طرف لسانه، فمتى ظهر المال أمكنه أن يحلّفه، وأمّا[7] البيّنة فربّما لا يمكنه إقامة البيّنة في كلّ وقت؛ لغيبة الشّهود ونحو ذلك، فتُسمع منه البيّنة قبل ظهور المال،[8] وبه نأخذ.

ولو[9] أنّ دارًا في يد[10] رجل، فجاء[11] رجل فادّعاها،[12] ولا بيّنة له، فأراد أن[13] يحلّف[14] الّذي[15] في يديه، فإن[16] كانت في يديه بميراث حلّف على العلم، وإن كانت في يده[17] بشراء أو هبة أو نحو ذلك فإنّه يحلّفه على البتات، فإن اختلفا؛ فقال المدّعى عليه: "الدّار ميراث عندي من أبي"، وأراد أن يحلف على العلم، وقال المدّعي: "ما ورثتها؛ ولكنّها وصلت إليك من غير ميراث"، فالقول قول المدّعي مع يمينه

---

[1] ط: الخصاف.
[2] أ: في.
[3] ل: المدعي.
[4] ل – أن.
[5] ع أ – في.
[6] ط: مثل.
[7] أ: فأما.
[8] ط + ولا يحلف قبل ظهور المال.
[9] أ: قال ولو.
[10] ط: يدي.
[11] ط: جاء.
[12] ل: فادعى.
[13] ط – أن.
[14] ط: تحليف.
[15] ط + هي.
[16] ط: وإن.
[17] ع – في يده؛ ط: يديه.

على علمه بالله ما يعلم أنّها وصلت إليه من قِبل أبيه. فإن حلف حُلّف الّذي في يديه[1] الدّار على البتات، وإن لم يحلف المدّعي حلّف الّذي في يديه[2] على العلم.

ولو[3] أنّ رجلًا ادّعى على رجل دينًا، فقال له القاضي: "ألك بيّنة؟"، قال: "لا"، وطلب اليمين، فحلّفه القاضي، ثمّ أراد المدّعي أن يقيم البيّنة بعد أن قال: "لا بيّنة لي". روى[4] الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنّه قال: تقبل بيّنته. وروي عن محمّد أنّه قال:[5] لا تقبل بيّنته.

وسئل شدّاد عن رجل ادّعى على[6] رجل ألف درهم، فشهد له ثلاثة نفر، ثمّ قال أحدهم قبل أن يقضي القاضي: "أستغفر الله، قد كذّبت في شهادتي"، فسمع القاضي قوله، ولم يعلم أيّهم رجع، فسألهم: "من الّذي رجع منكم؟"، فقالوا: "كلّنا على شهادتنا". قال: لا يقضي بشهادتهم، ويقيمهم مِن عنده حتّى ينظر في ذلك، فإن جاء المدّعي باثنين منهم اليوم الثّاني؛ فشهدَا عند القاضي، فإنّه يقضي له بالمال على المدعى عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل ادّعى دوابّ على آخر أنّه استهلكها عددًا معلومًا. قال: ينبغي للشّهود أن يبيّنوا[7] ذكرًا أو أنثًى، وإن لم يبيّنوا[8] أخاف أنّ الشّهادة باطلة، ولا يقضي بشيء من دعواه، وإن بيّنوا[9] ذكرًا أو أنثًى جازت الشّهادة، ولا يحتاج إلى ذكر اللّون.

---

[1] ل: يده.
[2] ل: يده.
[3] أ: قال ولو.
[4] ط: وروى.
[5] ش – قال.
[6] ط: قِبَل.
[7] أ: يثبتوا.
[8] أ: يثبتوا؛ ط + ذكرا أو أنثى.
[9] أ: يثبتوا.

وقال أبو بكر: لو أنّ رجلًا كانت له شهادة على كتاب وصيّة ميت، وله فيه وصية، فينبغي[1] أن يقول: "أشهد على جميع ما في هذا الصّك، إلّا هذا"، ويضع يده على ما أوصي له.

وسئل أبو بكر عن رجل ادّعى على رجل ألف درهم، وأنكر /[١٩٧ظ] المدّعى عليه، قال: كيف يحلّف؟ قال: يحلف بالله ما له قِبلك ما يدّعي، ولا شيء منه. قيل له: ايش معنى قوله: "ولا شيء منه؟"، قال: لأنّ رجلًا لو قال: "والله ما أكلت اليوم عشرة أرغفة"، وقد كان أكل تسعة، لا يحنث، فكذلك ههنا إذا ادّعى ألف درهم، فربّما يكون عليه أقلّ من الألف.

وقال أبو نصر: حكي عن بشر بن غياث في الشّهود، يشهدون على إنسان بمال. قال: يسألهم الحاكم من أيّ وجه يشهدون؟ فإن لم يخبروا لم يقض بشهادتهم. {قال الفقيه:} وفي قول علمائنا:[2] إذا كان الشّهود عدولًا قضى القاضي، وإن لم يبيّنوا[3] السّبب.

وذكر أنّ رجلين اختصمَا إلى شريح في ولد هرّة. قال شريح: ائتوني بوالدتها، فإن هي قَرَّت،[4] ودَرَّت، واسْبَطَرَّت،[5] فهي ولدها، وإن هي[6] هرّت،[7] وفَرَّت، وازبأَرَّت، فليس بولدها.

---

[1] ط: ينبغي.
[2] أ + رحمهم الله.
[3] أ: يثبتوا.
[4] ط: أقرّت.
[5] ط: واستبطرت.
[6] أ – هي.
[7] ط: هربت

باب[1] الإقرار

سئل عليّ بن أحمد عن رجل أقرّ لامرأته في مرضه بمهر ألف درهم، وتزوّجها بألف درهم، ثمّ أقامت[2] الورثة[3] البيّنة بعد موت الزّوج على أنّ المرأة وهبت مهرها من زوجها في حياة الزّوج[4] وصحّتِه،[5] أيجوز الإقرار لها بالمهر، أم لا؟ قال: يجوز إقراره بالمهر، ولا تقبل البيّنة على الهبة.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل قال لرجل: "لي عليك ألف درهم"، فقال له الآخر بالفارسيّة: "كِيسَهْ بَدُوزْ "،[6] أو قال: "كِيسَهْ اَشْ بَدُوزْ".[7] قال: لا يكون إقرارًا؛ لأنّه ليس للنّاس في ذلك تعارف.[8] ولو قال: "لي عليك ألف درهم"،[9] فقال: "معي[10] مئة دينار". قال: لا يكون إقرارًا؛ لأنّه أضاف إلى الدّنانير، والدّنانير غير واجبة، فكذلك الألف الّتي أضاف إليها. {قال الفقيه:} وعندي[11] أنّ المدّعي لو[12] ادّعى عليه الدّنانير، فله أن يأخذ منه الدّنانير والدّراهم جميعًا، ولو أنّه لم يصدّقه في الدّنانير فله أن يأخذ منه ألف[13] درهم؛ لأنّ ظاهر كلام المدّعى عليه أنّه أقرّ بما ادّعى عليه وزيادة. وإذا قال: "لك عليّ درهم في دقيق"، أو قال: "لك عليّ درهم دقيق"، يلزمه درهم. ولو قال: "لك عليّ درهم بدقيق"، فعليه دقيق يساوي درهمًا.

---

[1] ط: كتاب.
[2] ط: قامت.
[3] ط – الورثة.
[4] ط + هبة صحيحة.
[5] ط – وصحته.
[6] فاتح: خِطْ كِيسَكَ.
[7] فاتح: كِيسَهُ خِطْ.
[8] ع: تعارف في ذلك.
[9] ع – درهم.
[10] ط: مع.
[11] ط + لو.
[12] ط – لو.
[13] ط: الألف.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل أقرّ لابنته في صحّته بجميع ما في منزله من الفرش، والأواني، وغير ذلك ممّا يقع عليه الملك من صنوف الأموال كلّها، /[١٩٨و] وله في الرّستاق دوابّ وغلمان، وهو ساكن في البلد. قال: إقراره يقع على ما هو في منزله الّذي هو ساكنه، وما كان من الدّوابّ يبعثها إلى الباقور[١] بالنّهار، ويرجع إلى وطنه الّذي أقر بقماشاتها[٢] لابنته، وكذلك عبيده الّذين يخرجون في حوائجه، ويأوون إلى منزله، فهم داخلون في إقراره.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل بالفارسيّة: "تُرَا بَرْ مَنْ بِيسْتْ دِرَمْ اَسْتْ"،[٣] ثمّ قال: "عنيت بقولي من صنجة[٤] الميزان"، يعني: لك عليّ حجر الميزان عشرون درهمًا. قال: لا يصدّق؛ لأنّ النّاس لا يتكلّمون بكلام لا فائدة فيه.

وسئل عن رجل أتلف مال والدته، ثمّ قال لوالدته: "جميع ما في يدي من المال فهو لك". قال أبو بكر: إن كان مات الولد، والمالُ الّذي أقرّ لها قائم بعينه، فالمال للوالدة، وإن كان الابن قد استهلك المال، وذلك ممّا لا يكال ولا يوزن، وقد ترك دراهم أو دنانير، فالوالدة في سعة من أن تتناول من الدّراهم أو الدنانير مقدار ما استهلك الابن بعد قوله الّذي أقرّ لها؛ لأنّ الّذي أقرّ لها[٥] كان[٦] بمنزلة الصّلح، فلمّا استهلكه بطل الكلام،[٧] وعاد الدّين كما كان.

---

[١] ط: الباقورة.

[٢] ط: بقماشها.

[٣] فاتح: لك علي عشرون درهما.

[٤] ط: سنجة.

[٥] أ: به.

[٦] ط: صار.

[٧] ط: الصلح.

وسئل عن رجل قال: "جميع ما يعرف بي"،[١] أو قال: "جميع ما ينسب إليّ فهو لفلان". قال: هذا إقرار منه، وإذا[٢] قال: "جميع مالي، أو جميع ما أملكه لفلان"، فهو هبة، فلا[٣] يجوز إلا بالتّسليم.

وسئل عن رجل أقرّ في صحّة بدنه وعقله أنّ كلّ شيء له فهو لفلان، أو قال: "جميع ما أملك[٤] فهو لفلان". قال أبو بكر: هذا هبة منه،[٥] فإن سلّم إليه جاز، وإن لم يسلّم إليه لا[٦] يجبر عليه. وإذا[٧] قال: "جميع ما في يدي[٨] لفلان"، كان إقرارًا. ولو قال: "جميع ما في بيتي بعت من فلان"، جاز البيع. ولو قال: "جميع ما أملك بعت من فلان"، فالبيع فاسد.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: "بقرتي هذه لامرأتي"، ثمّ ماتت المرأة، أتكون البقرة ميراثًا من المرأة، أم لا؟ قال: إذا قال بالفارسيّة:[٩] "اِينْ كَاوْ تُرَا"،[١٠] فهذه هبة، فإن سلّمها إليها جاز. وإن قال: "مَرْ تُرَاسْتْ"[١١] فهو إقرار.

وسئل أبو القاسم عن رجل أقرّ في صحّة عقله وبدنه أنّ جميع ما هو داخلَ[١٢] منزله لامرأته، غير ما عليه من الثّياب، فتوفّي /[١٩٨ظ] الرّجل، وترك ابنًا، ثمّ ادّعى الابن أنّ ذلك من تركة أبيه، كيف الجواب فيه؟ قال: في هذه المسألة فتوى وحكم، فأمّا الفتوى فكلّ شيء علمت المرأة أنّه صار لها بتمليك الزّوج إيّاها ببيع صحيح، أو بهبة، أو كان لها ملك، فهي في سعة من منعِه والاحتجاجِ بهذا

---

[١] ط: لي.
[٢] أ: ولو.
[٣] ط: ولا.
[٤] ط: يملك.
[٥] ل – منه.
[٦] ط: لم.
[٧] أ: ولو.
[٨] ط: بيتي.
[٩] ش – بالفارسيّة.
[١٠] فاتح: هذه البقرة لك.
[١١] فاتح: هي لك.
[١٢] ط + في.

الإقرار،[1] وما لم يكن له ملك فلا[2] يصير لها الملك بهذا الإقرار ما بينها وبين الله تعالى، وهو[3] من تركة المتوفّى. وأمّا الحكم فلمّا شهدت الشّهود على ذلك الإقرار وجب القضاء بما كان في الدّار يوم الإقرار.

وسئل أبو القاسم عن رجل له سبعة أولاد، فأقرّ في صحّته، وجواز أمره، أنّ لخمسة من أولاده عليه ألفًا درهمٍ، وسمّاهم في الصّكّ: الحسن، وعمر،[4] وأحمد، وفلان، وفلان، فمات الرّجل بعد ذلك، وشهد الشّهود بذلك عند الحاكم، إلّا أنّ الشّهود يقولون: "لا نعرف هؤلاء الأولاد؛ لأنّهم لم يكونوا بحضرته[5] عند الإقرار"، أتجوز هذه الشهادة، وسائر الورثة ينكرون ذلك؟ قال: إذا أقرّ سائر الورثة بأسامي هؤلاء ثبت[6] المال بشهادة الشّهود، ولو[7] جحدت الورثة أساميهم، كُلّف المدّعون إقامة البيّنة على أساميهم إذا لم يكن في سائر الورثة[8] مثلهم في الأسامي.

وسئل أبو نصر عن رجل كان يمرض يومين، ويصحّ ثلاثة[9] أيّام،[10] ويمرض يومًا، ويصحّ يومين، فأقرّ لابنه بدين، هل يجوز إقراره؟ قال: إن فعل ذلك في مرض؛ ثمّ صحّ بعد ذلك، جاز ما صنع، وإن فعل في مرض ألزمه الفراش،[11] واتّصل بموته، فإقراره فيه غير جائز.

وروي عن محمّد بن الحسن أنّه قال: إذا قال الرّجل:[1] "لي عليك ألف درهم"، فقال المدّعى عليه: "لك عليّ ألف درهم؟! ما أبعدك من ذلك"، لا يلزمه شيء، ألا ترى إلى قول الله تعالى: ﴿اعْمَلُوا مَا

---

[1] ط + ووجب القضاء.
[2] ط: لا.
[3] ط: وهي.
[4] ط: ومحمد.
[5] ط: بالحضرة.
[6] ط: يثبت.
[7] أ: وإن.
[8] ط: الولد.
[9] ط: ثلاثا.
[10] ط: - أيام.
[11] ع + أي أضناه.

شِئْتُمْ﴾ [فصّلت، ٤٠/٤١]، ثمّ[٢] قال: ﴿إِنَّهُ بِمَا تَعْمَلُونَ بَصِيرٌ﴾ [فصّلت، ٤٠/٤١]، وقال[٣] ﴿فَمَنْ شَاءَ فَلْيُؤْمِنْ وَمَنْ شَاءَ فَلْيَكْفُرْ﴾ [الكهف، ٢٩/١٨]، ثمّ قال: ﴿إِنَّا أَعْتَدْنَا لِلظَّالِمِينَ نَاراً﴾ [الكهف، ٢٩/١٨]، فلو لم يقل: ﴿إِنَّهُ[٤] بِمَا تَعْمَلُونَ بَصِيرٌ﴾ [فصّلت، ٤٠/٤١]؛ ولم[٥] يقل: ﴿إِنَّا أَعْتَدْنَا لِلظَّالِمِينَ نَاراً﴾ [الكهف، ٢٩/١٨]،[٦] لم نكن نعلم أنّه أراد به التوبيخ؟! فكذلك ههنا، لمّا قال: "ما أبعدك من ذلك"، تبيّن أنّه لم يرد به الإقرار. قيل: فلو قال: "ما أبعدك من الثّريّا؟"، قال: هذا يلزمه؛ لأنّه لم يضف ذلك إلى الألف.

قال محمّد في **كتاب السّير**: إذا قال الحربيّ: /[١٩٩و] "الأمانَ الأمانَ"، فقال المسلم:[٧] "الأمان الأمان، ستعلم، أو سترى"، فإنّه لا يكون أمانًا. ولو لم يقل: "سترى،[٨] وستعلم"،[٩] كان أمانًا منه.[١٠]

وسئل بعضهم عن رجل أقرّ في مرضه بعبد بعينه لامرأته، ثمّ أعتق بعد ذلك هذا العبد بعد إقراره.[١١] قال: إن صدّقه الورثة فعتقه باطل، وإن كذّبه جاز عتقه من الثّلث.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أقرّ بدار لامرأته في صحّته، وهي خراب، فعمّرها من ماله، ثمّ مات الرّجل، وترك هذه الدّار، وابنًا، فادّعى الابن أنّ العمارة ميراث بينهما، والمرأة تدّعي أنّها دارها، وعمارتها. قال: إن كان عمّرها بإذنها فالعمارة لها، والنّفقة دين عليها، فتَغرم حصّة الابن. وإن كان عمّرها

---

[١] ط: لرجل.
[٢] ش – ثم.
[٣] ع – وقال؛ أ + تعالى.
[٤] ع – إنه.
[٥] ع: ولو لم.
[٦] ط – للظالمين نارا.
[٧] ط: مسلم.
[٨] ط – سترى.
[٩] ل: أو تعلم؛ ط: ستعلم.
[١٠] ط – منه.
[١١] أ + لها.

بغير إذنها لنفسه، فالعمارة ميراث عنه، وعليها[1] أن تغرم قيمة نصيبه من العمل بغير حقّ القرار، وسُلّمت لها العمارة كلّها.

{قال الفقيه:} سمعت محمّد بن الفضل، قال: سمعت محمّد بن جعفر، قال: سمعت إبراهيم بن يوسف، قال: سألت أبا يوسف في رجل قال: "أنا فتى فلان"، هل يكون هذا إقرارا بالرّقّ؟ قال: نعم. وروى إبراهيم بن يوسف بإسناده عن أبي هريرة (ت. ٥٨ هـ/٦٧٨ م) عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم أنّه قال: «لاَ يَقُولَنَّ أحدكم عبدي، وأَمَتي؛ فإنّ[2] كلّكم عبيد الله، وكلّ نسائكم إماء الله؛ ولكن ليقل: غلامي، وجاريتي، وفتاي[3] وفتاتي».[4] {قال الفقيه:} وفي[5] بلادنا إذا[6] أقرّ بهذه اللفظة لا يكون إقرارًا؛ لأنّ النّاس إذا قالوا: "هذا فتى فلان"، فإنّهم يفهمون[7] ابنه، ولا يفهمون عبده، وبناءُ الإقرار على ما يتعارف[8] النّاس، ويتفاهمون فيما بينهم.

قال إبراهيم بن يوسف: سمعت[9] أبا يوسف يقول في رجل مات، وترك أخوين، فأقرّ أحدهما بأخ، وأنكر الآخر. قال: في قول أبي حنيفة يعطيه نصف ما في يديه.،[10] وفي قول ابن[11] أبي ليلى يعطيه ثلث ما في يديه.[12] فإذا[13] أقرّ أحدهما بدين، وأنكر الآخر، ففي قول أبي حنيفة يلزمه جميع ما أقرّ[1] في

---

[1] ع: ولها؛ ط: فلها.
[2] ط – فإن.
[3] ع أ – وفتاي.
[4] **مسند أحمد** ٢٦٧/١٥؛ **صحيح مسلم**، الألفاظ من الأدب وغيرها ٣.
[5] ط: أما في.
[6] ط: فإذا.
[7] ل + أنه.
[8] أ: تعارفه؛ ط: تعارف.
[9] ط: وسمعت.
[10] ل: يده.
[11] ع – ابن.
[12] ل: يده.
[13] ط: وإذا.

حصّته. وفي قول ابن أبي ليلى يلزمه النصف. {قال الفقيه:} أمّا إذا أقرّ بأخ آخر فإنّ في قول أصحابنا جميعًا يأخذ نصف ما في يديه. وفي قول الشّافعيّ لا يأخذ منه شيئًا، وفي قول ابن أبي ليلى يأخذ ثلث ما في يديه. {قال:}[٢] وبقول أصحابنا نأخذ. وأمّا إذا /[١٩٩ظ] أقرّ بالدّين فإنّ القياس فيه ما قال أصحابنا: إنّه يأخذ منه جميع الدّين؛ ولكنّ الاستحسان[٣] عندي أن[٤] يأخذ منه[٥] حصّته، وهو قول الشّعبيّ،[٦] والحسن البصريّ، ومالك بن أنس، وابن أبي ليلى، وسفيان الثّوريّ، والشّافعيّ،[٧] وغيرهم ممّن تابعهم، وهذا القول أبعد من الضّرر.

قال إبراهيم بن يوسف بهذا الإسناد: وسمعت أبا يوسف يقول في رجل قال: "لفلان عليّ عشرة دراهم جيادًا إلّا خمسة زيوفًا". قال: العشرة عليه[٨] لازمة، فيرجع[٩] عليه[١٠] بخمسة[١١] زيوفًا،[١٢] ويحطّ عنه، وهذا بمنزلة رجل قال: "لفلان عليّ عشرة دراهم إلّا قفيزين"، فإنّ العشرة له لازمة، وله أن يقوّم القفيزين، ويحطّ عنه بمقدار ما استثنى. {قال:} وأمّا في قياس قول أبي حنيفة إذا قال: "عشرة جياد إلّا خمسة زيوفًا"، فإنّه مستثنى[١٣] بخمسة منها، وليس عليه إلّا خمسة. ولو قال: "لفلان عليّ عشرة دراهم

---

[١] ط + به.
[٢] أ + الفقيه.
[٣] ط: الاختيار.
[٤] ط: أنه
[٥] أ + بقدر؛ ط – منه.
[٦] أ: الشافعي.
[٧] أ: الشعبي.
[٨] ط: عليه العشرة.
[٩] ط: ويرجع.
[١٠] ط – عليه.
[١١] ل: بخمسة عليه.
[١٢] ط: زيوف.
[١٣] ل: يُستثنى.

جياد، إلّا خمسة سَتُّوقة"، فعليه عشرة دراهم[1] جياد إلّا قيمة خمسة ستّوقة في قولهم جميعًا. ولو قال: "لفلان عليّ عشرة دراهم إلّا خمسة ستّوقة"، فعليه خمسة ستّوقة، ويكون ما بقي على ما استثنى.[2]

وسئل محمّد[3] عن رجل أقرّ، فقال: "لامرأتي هذا البيت، وما أغلق عليه بابه"، وفي البيت متاع. قال: للمرأة البيت والمتاع. ولو قال: "بعت منك هذا البيت، وما أغلق عليه بابه"، لا[4] يدخل المتاع في البيع، وصار كأنّه قال: "بعتك بحقوقه". وكذلك إذا قال: "بما فيه من شيء"، فإذا قال: "بعت بما فيه من متاع"، جاز، ودخل المتاع في البيع.

وسئل الحسن بن زياد عن رجل قال لآخر: "لك عليّ دقيق بدرهم"، أو قال: "لك عليّ درهم دقيق". قال: إذا قال: "لك عليّ درهم دقيق"، يلزمه درهم، وإن قال: "لك دقيق بدرهم"، فعليه دقيق يساوي درهما.[5]

وسئل بعضهم عن رجل أقرّ في مرضه بأرض في يديه[6] أنّها وقف، أيكون من الثّلث أو من جميع المال؟ قال: إن أقرّ بوقف من قِبل نفسه فمن الثّلث، بمنزلة مريض أقرّ بعتق عبده، وأقر بأرض أنّه تصدّق بها[7] على فلان، وإن أقر بوقف من قِبل غيره، فإن كان الواقف أو ورثته صدّقوه فهو جائز في الكلّ، وإن أقرّ بوقف؛ ولم يبيّن أنّه من جهته، أو من جهة غيره، فهو من ثلثه.[8]

---

[1] ع – دراهم.
[2] ط: استثناه.
[3] ط + بن الحسن
[4] ط: لم.
[5] أ – وسئل الحسن بن زياد عن رجل قال لآخر لك عليّ دقيق بدرهم أو قال لك عليّ درهم دقيق، قال إذا قال لك عليّ درهم دقيق يلزمه درهم وإن قال لك دقيق بدرهم فعليه دقيق يساوي درهما.
[6] ل: يده.
[7] ط – بها.
[8] أ + والله أعلم.

باب[1] المضاربة

قال أبو بكر الإسكاف: الدّليل على جواز المضاربة ما روي عن رسول الله[2] صلّى الله عليه وسلّم أنّه قال: «من كان له بنات أعينوه، أقرضوه، /[٢٠٠و] ضاربوه».[3] {قال الفقيه:} وقد روي في خبر آخر عن عبد الله بن عباس[4] أنّه قال: «كان العبّاس بن عبد المطلب (ت. ٣٢هـ/٦٥٣م) إذا دفع المال مضاربة اشترط على صاحبه ألّا ينزل به واديًا، ولا يسلك به بحرًا، ولا يشتري به ذات[5] كبد رطبة. فبلغ شرطه رسول الله صلّى الله عليه وسلّم فأجاز شرطه».[6]

ولو أنّ رجلًا دفع إلى رجل مالًا مضاربة فهو جائز، والمضاربة في أوّلها أمانة، فإذا اشترى بها صارت وكالة، وإذا[7] ربح فيها صارت شركة، وإذا فسدت صارت[8] إجارة، وإذا خالف فيها صارت غصبًا.

وسئل أبو بكر عن مضارب اشترى دقيقًا، فأعطاه ربّ المال دقيقًا آخر، وقال له: "اخلطه بهذا الدّقيق على سبيل ما تواضعنا"، فخلط، ثمّ باع الكلّ. قال: مقدار ثمن الدّقيق الّذي كان في المضاربة هو على ما اشترطا في عقد المضاربة، فأمّا[9] ثمن الدّقيق الآخر فكلّه لربّ المال، له ربحه، وعليه وضيعته، وللمضارب أجر مثله فيما تصرّف في بيعه. {قال الفقيه:} وبهذا[10] نأخذ، إلّا أنّ المضارب لا أجر له؛ لأنّه عمل في شيء هو فيه شريك، ولو كان دقيقه؛ لم يخلطه بمال المضاربة، فله أجر مثله في ذلك.

---

[1] ط: كتاب.

[2] أ: النّبيّ.

[3] **المعجم الكبير** للطبراني، ٣٨٥/٢٢.

[4] ش + رضي الله عنه؛ أ: عامر.

[5] ط: ذوات.

[6] **السنن الكبرى** للبيهقي، ١٨٤/٦؛ **سنن الدارقطني**، ٥٢/٤.

[7] ط: فإذا.

[8] أ – صارت.

[9] ل: وأما.

[10] أ: وبه.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع مالًا مضاربة، وأراد أن يكون المضارب ضامنًا. قال: يقرض المال من المضارب، ويسلّم إليه، ثمّ يأخذ منه مضاربة، ثمّ يُبضع المضارب بعد ذلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن مضارب نزل خانًا، ومعه ثلاثة نفر من رفقائه، فخرج المضارب مع اثنين، وبقي الرّابع في الحجرة، ثمّ خرج الرّابع، وترك باب الحجرة غير مغلق، فهلك بعض أمتعة المضاربة، هل يضمن المضارب، أو الّذي خرج آخرًا؟ قال: إن كان الرّابع بحال يُعتمد عليه في الحفظ فلا ضمان عليه، يعني[١] على المضارب، والضّمان على الرّابع، وإن كان بحال لا يُعتمد عليه في حفظ المتاع، فالمضارب ضامن. قال: وهذا كما روي عن محمّد بن سلمة أنّ أهل السّوق إذا قام واحد[٢] واحد؛[٣] وتركوا السّوق، فسرق منها شيء، فإنّ الآخر منهم يضمن؛ لأنّهم قد ائتمنوه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة دفعت إلى امرأة دودًا؛ لتقوم عليه بنفقتها، على أنّ الفيلق بينهما نصفان. قال: هذا بمنزلة /[٢٠٠ظ] المضاربة في العروض، والفيلق كلّه لصاحب الدّود، وعليها أجر مثل[٤] العاملة،[٥] وثمن الأوراق.

وسئل عن رجل اتخذ داره حظيرة غنم في سكة غير نافذة، والجيران يتأذّون بنَتن السِّرْقِين،[٦] ولا يأمنون على الرّعاة. قال: ليس لهم في الحكم منعه عن ذلك. وروي عن أبي يوسف فيمن اتّخذ داره حمّامًا، وتأذّى الجيران من دخانها، فأرادوا منعه، قال: لهم ذلك، إلّا أن يكون دخان الحمّام مثل دخان الجيران.

---

[١] ل – عليه يعني.
[٢] ط: واحدا.
[٣] ط: واحدا.
[٤] ل: مثل أجر.
[٥] ع: العامل.
[٦] ط: السِّرْجِين.

وسئل[1] عن رجل دفع إلى رجل ألف درهم مضاربة، ثمّ إنّ المضارب شارك رجلًا بدراهم من غير المضاربة، ثمّ إنّ المضارب وشريكه اشتريَا عصيرًا من شركتهما، ثمّ إنّ المضارب جاء بدقيق من المضاربة، فاتّخذ[2] منه ومن العصير فلاتج. قال: إن اتّخذ الفلاتج بإذن الشّريك، فإنّه ينظر إلى قيمة الدّقيق قبل أن يتّخذ منه الفلاتج، وإلى قيمة العصير، فما أصاب حصّة الدّقيق فهو على المضاربة، وما أصاب حصّة العصير فهو بين المضارب وبين الشّريك. {قال الفقيه:} هذا إذا كان ربّ المال أذن له بأن يعمل فيه برأيه، فإن[3] كان ربّ المال لم يأذن له بذلك؛ وفعل بغير إذن الشّريك، فالفلاتج له كلّه،[4] وهو ضامن لمثل[5] الدّقيق لرب المال، ومثل العصير حصّة شريكه. وإن كان ربّ المال أذن له في ذلك؛ والشّريك لم يأذن، فالفلاتج للمضاربة،[6] والمضارب ضامن حصّة العصير. وإن كان الشّريك أذن له؛ وربّ المال لم يأذن له، فالفلاتج بينه وبين شريكه، وهو ضامن لمثل[7] الدّقيق للمضاربة.[8]

وسئل أبو نصر عن رجل دفع إلى رجل مالًا مضاربة، ولم يقل له: "اعمل فيه برأيك"، إلّا أنّ المعاملة في بلدنا[9] في التّجار أنّ المضاربين يخلطون المال، وربّ المال لا ينهاهم عن ذلك، هل يجوز أن يعمل في هذا على معاملات النّاس؟ قال: إن غلب التّعارف فيما بينهم في مثل هذا رجوت ألّا يضمن، ويكون الأمر في ذلك على ما عرفوه.

---

[1] ل + بعضهم.
[2] ط: واتحذ.
[3] أ: وإن.
[4] ط – كله.
[5] ع أ: بمثل
[6] ط: للمضارب.
[7] ش: بمثل.
[8] ط – للمضاربة.
[9] ش: بلادنا.

{قال الفقيه:} سمعت بعض أصحاب الحديث أنّ الشّافعيّ (ت. ٢٠٤ هـ/٨٢٠ م) استعار من محمّد بن الحسن كتاب المضاربة، فأبى عليه، فكتب إليه الشّافعيّ بهذين[١] البيتين:[٢]

قل للذي لم تر عينُ من رآه مثلهْ وكان[٣] من[٤] رآه قد رأى من قبلهْ /[٢٠١و]

العلم ينهى أهله أن يمنعوه أهلهْ لعلّه يبذله لأهله لعلّهْ

{قال الفقيه:} سمعت الفقيه أبا جعفر، قال: سمعت عليّ بن أحمد، قال: سمعت عن ابن البخاريّ، قال: سمعت الرّبيع (ت. ٢٧٠هـ/٨٨٤م) عن الشّافعيّ، قال: "ما رأيت أحدًا أفقه من محمّد بن الحسن". قيل: "ولا مالك؟"، قال: "ولا مالك. كان مالك إذا أخذ في الكلام لا يزال يخطئ حتّى يسكت".

{قال الفقيه:} سمعت الفقيه أبا جعفر، قال: سمعت أبا العبّاس الأصمّ،[٥] قال: سمعت الرّبيع عن الشافعيّ، قال: "كتبت عن محمّد بن الحسن حِمل جملٍ"، ذَكَر كُتُبًا، "وبعت جارية بثمان مئة، وأنفقت ثمنها في كتبه".[٦]

باب[٧] الشّفعة

سئل أبو نصر بن سلام عن رجل آجر داره مدّة معلومة، ثمّ باعها قبل مضيّ المدّة، والمستأجر شفيعها، هل له شفعة؟ وهل تبطل الإجارة لو طلب الشّفعة؟ قال: البيع جائز، والبائع لا يقدر على تسليم

---

[١] ط: هذين.

[٢] انظر: **مناقب الشافعي** للآبري، ٧٧/١.

[٣] ط – وكان.

[٤] ط: ومن كان قد.

[٥] محمد بن يعقوب بن يوسف أبو العباس الأموي (ت. ٢٧٧ هـ/٨٩٠ م) الإمام المحدث الشافعي، كان أبوه من أصحاب إسحاق بن راهويه. حدث بكتاب الأم للشافعي عن الربيع. **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٥٤/١٢.

[٦] أ + والله أعلم.

[٧] ط: كتاب.

الدّار إلى المشتري إلّا برضا الشّفيع، وبإجازته.[1] وإذا[2] طلب الشّفعة كانت إجازة للبيع، وإبطالًا للإجارة. فإن قيل: كيف تجب الشّفعة، والبيع إنّما يجوز بإجازته، فلِمَ لا يكون بمنزلة الّذي ضمن الدّرك، وضمن الثّمن للبائع؟ قال: لأنّه لو ضمن الدّرك فقد أنزل نفسه منزلة البائع، وكذلك إذا ضمن الثّمن؛ لأنّ البيع لا يجوز ما لم يكفل، إذا كانت الكفالة شرطًا في البيع. وأمّا في الإجارة فقد جاز البيع، إلّا أنّ المشتري بالخيار إذا لم تبطل الإجارة، فيصير[3] هذا بمنزلة من اشترى دارًا على أنّ فلانًا بالخيار، وكانت لفلان فيه شفعة، فله أن يطلب الشّفعة، فكذلك[4] هذا.

وسئل أبو نصر عن رجل أخذ أرضًا مزارعة، فزرعها، فلمّا صار الزّرع بقلًا اشترى المزارع الأرض مع نصيب ربّ الأرض من الزّرع، ثمّ جاء الشّفيع، كيف الحكم فيه؟ قال: البيع جائز، وللشّفيع الشّفعة في الأرض، وفي نصف الزّرع؛ ولكن لا يأخذ حتّى يدرك الزّرع؛ لأنّ نصف الأرض مشغول بنصيب المزارع، ولم تجب للشّفيع فيها شفعة، فالمزارع أحقّ بها حتّى يدرك الزّرع.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى ضيعة بألف درهم، فلمّا سمع الشّفيع لم يطلب الشّفعة، ثمّ إن البائع حطّ منه خمس مئة، فلمّا سمع الشّفيع طلب الشّفعة. /[٢٠١ظ] قال: يأخذ الشّفيع الشّفعة. وروي ذلك عن نصير،[5] ومحمّد بن سلمة.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل اشترى دكّانًا، وطلب الشّفيع الشّفعة، فسلّم إليه المشتري الشّفعة، إلّا أنّهما تنازعا في الثّمن، فلم يأخذه، وتفرّقا[6] على ذلك مدّة، ثمّ أراد أن يأخذ الشّفيع الشّفعة.

---

[1] ط: وإجازته.
[2] ط: فإذا.
[3] أ: ويصير.
[4] ط: كذلك.
[5] ط + بن يحيى.
[6] ط: وأتى.

قال: إن أراد أن يأخذ بما قال المشتري، ليس[1] له ذلك، إلّا أن يرضى بذلك المشتري، وإن كان ثبت أنّ الثّمن على ما قال الشّفيع فله ذلك، ولا[2] تبطل شفعته إذا صحّ أنّ الثّمن على ما قال[3] الشّفيع.

وسئل أبو القاسم عن المشتري إذا أنكر طلب الشّفيع الشّفعة، كيف يحلّف؟ قال: هذا على وجهين: إن أنكر طلبه عند سماع البيع حلّف على علمه، وإن أنكر طلبه عند لقائه حلّف البتّة.

وسئل اللّيث بن مساور عن الشّفيع إذا سلّم على المشتري، ثمّ طلب الشّفعة، قال: تبطل شفعته. وسئل أبو بكر، فقال مثل ذلك.[4] وسئل إبراهيم[5] عن الشّفيع[6] إذا سلّم على المشتري.[7] قال: لا تبطل شفعته.[8] وسئل[9] محمّد بن الحسن، قال: لا تبطل شفعته. {قال الفقيه:} وبه نأخذ.

وروى محمّد بن سلام البخاري[10] عن محمّد بن الحسن، قال: إذا قال الشّفيع: "أنا أطلب الشّفعة"، فلا شفعة له؛ لأنّه بدأ بالحكاية قبل الطّلب. وروي عن محمّد بن مقاتل أنّه قال: إذا أراد أن يطلب الشّفعة يقول: "طلبت الشّفعة، وأطلبها، وأنا طالبها". وقال محمّد بن سلمة: أراد محمّد بن مقاتل الاحتياط، فإذا هو قد أبطل الشّفعة؛ لأنّه لمّا قال: "طلبت الشّفعة"، ثمّ قال: "وأطلبها"،[11] فقد[12] ظهر[13] أنّ الكلام الأوّل لم يكن للطّلب. قال: ولكن يقول: "طلبت الشّفعة". قال: وكان الفقيه أبو جعفر يقول: إذا

---

[1] أ: فليس.
[2] ط: فلا.
[3] ط: قاله.
[4] ع أ – وسئل أبو بكر فقال مثل ذلك.
[5] ط + بن يوسف.
[6] ط: ذلك.
[7] ط – إذا سلم على المشتري.
[8] ع – شفعته.
[9] ط: وروي عن.
[10] أ: المحاربي.
[11] ط + وأنا طالبها.
[12] ط – فقد.
[13] ط: أظهر.

تكلّم بكلام يفهم منه طلب الشّفعة جاز، ولا عبرة بالألفاظ،[1] فلو قال مثل ما قال محمّد بن مقاتل، جاز. ولو قال: "طلبت الشّفعة"،[2] أو قال: "أطلب الشّفعة"، فهو طلب جائز، وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن دار بِيعت، ولها شفيعان، وأحدهما غائب، فقضى القاضي للحاضر، ثمّ قدِم الغائب، والدّار في يد[3] الشّفيع الحاضر، أيطلب من المشتري، أو من الشّفيع الحاضر؟ قال: ينبغي أن يطلب من الشّفيع الحاضر، ويترك المشتري، ويصير[4] الشّفيع الأوّل[5] بمنزلة المشتري من[6] /[٢٠٢و] البائع. فلو كانت الدّار في يد[7] البائع لَكان الشّفيع يأخذ منه، وإذا قبض المشتري تحوّلت المطالبة إليه، فكذلك[8] ههنا؛ إن كانت الدّار في يد[9] المشتري، كانت المطالبة إليه، فلمّا قبضها الشّفيع الأوّل تحوّلت المطالبة إليه.

وسئل عن هذا الشّفيع لو طلب نصف الدّار بالشّفعة على حسبان[10] أنّه لا يستحقّ إلّا نصفها، أو لم يحسب ذلك. قال أبو نصر: بطلت شفعته عندي. وكذلك في الابتداء إذا كانت الدّار لها شفيعان؛ فإنّ الطّلب يجب لكلّ واحد منهما في جميعها. فإن طلب أحدهما نصف الدّار بطلت شفعته؛[11] لأنّه لمّا

---

[1] ط: للألفاظ.
[2] ش – الشّفعة.
[3] ط: يدي.
[4] ط: وصار.
[5] ش – الأول.
[6] أ – المشتري من.
[7] ط: يدي.
[8] ش: فهكذا.
[9] ط: يدي.
[10] ط: حساب.
[11] ط: الشّفعة.

طلب نصف الدّار؛ وسكت[1] عن النّصف الّذي لم يطلبه، صار[2] سكوته عن ذلك النّصف تسليمًا للشّفعة فيه،[3] فإذا[4] بطل[5] في النّصف بطل[6] في الكلّ.

وسئل أبو القاسم عن رجل له دعوى في دار، فبِيعت تلك الدّار، وهو شفيعها، كيف يطلب الشّفعة حتّى لا تبطل دعواه فيها؟ قال: يقول: "طلبت الشّفعة، وأطلبها إن لم يثبت حقّي الّذي أدّعي فيها".

وسئل محمّد بن مقاتل عن الشّفيع،[7] قيل له: "بِيعت دار كذا وكذا"، قال: "من اشتراها؟ وبكم اشتراها؟"، فلمّا أخبره[8] بذلك قال: "طلبت الشّفعة". قال: هو على شفعته.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل كانت له دار، فغصبها غاصب، فبيعت دار بجنبها، والغاصب جاحد لدار الشّفيع. قال: ينبغي للشّفيع أن يطلب شفعته؛ حتّى يبلغه،[9] ثمّ يخاصم الشّفيع الغاصب إلى القاضي، فيقول للقاضي: "هذا رجل اشترى هذه الدّار، وقد طلبت منه[10] الشّفعة، ولي شفعتها بجوار[11] هذه[12] الدّار الّتي غصبني هذا الغاصب، وأنكر الغاصب حقّي[13] والمشتري". فإن أقام البيّنة أنّ الدّار له قضى القاضي بشفعته، ويقضي له بالدّار، وإن لم تكن له بيّنة حلّفهما. فإن نكل الغاصب عن اليمين؛

---

[1] ط: سكت.
[2] ع: فصار.
[3] ش – فيه.
[4] ط: وإذا.
[5] أ: بطلت.
[6] أ: بطلت.
[7] ط: شفيع.
[8] ط: أخبروه.
[9] أ: بلغه.
[10] ط – منه.
[11] ط: بجواري.
[12] ط: بهذه.
[13] ط: حقه.

وحلف المشتري، قضى القاضي له بالدّار الّتي في يد[1] الغاصب، ولا يقضي له بالشّفعة؛ لأنّ إقرار الغاصب لا يجوز على المشتري، وإن حلف الغاصب؛ ونكل المشتري، قضى له بالشّفعة، ولا يقضي له بالدّار الّتي في يد[2] الغاصب.

وسئل أبو القاسم عن دار بيعت[3] /[٢٠٢ظ] بجنب دار الوقف، هل يجب للقيّم[4] أو[5] للموقوف عليه الشّفعة؟ قال: لا شفعة للوقف.

وسئل أبو يوسف عن الاحتيال في إبطال الشّفعة، أَوَيحتال؛ لكيلا[6] تجب الزّكاة؟ قال: يجوز، وهو مأجور، وهو بمنزلة الصّرف، لا[7] بأس بأن يبيع مئة درهم وَضْح وفلسين[8] بمئة وعشرة[9] دراهم مكسّرة. وقال محمّد: لا أرى أن يفعل ذلك في الصّرف، ولا في الشّفعة، فإن[10] فعل أكره، وأجيزه.

وروي عن إسماعيل بن حمّاد[11] أنّه كان[12] يحلّف المشتري بالله: "ما احتلتُ للشّفعة بحيلة أسقطت[1] شفعته"، فإن حلف قضى عليه. وقال أبو سليمان:[2] يكره أن يقول للرّجل: "فما الحيلة فيه؟"، ولكن يقول: "فما المخرج فيه".[3]

---

[1] ط: يدي.
[2] ط: يدي.
[3] ع – بيعت.
[4] أ: لقيم الوقف.
[5] أ – أو.
[6] ط: حتى لا.
[7] ع: فلا.
[8] ط: وفلس.
[9] أ: وعشرين.
[10] ط: وإن.
[11] إسماعيل بن حماد بن الإمام أبي حنيفة (ت. ٢١٢ هـ/٨٢٧ م) تفقه على أبيه وعلى الحسن بن زياد، واختلف على أبي يوسف، ولم يدرك جده، وولي القضاء في قضاء والبصرة والرقة، كان عالما صالحا ورعا، مات شابا. انظر: **الفوائد البهية** للكنوي، ٤٦.
[12] ط: قال.

وروي عن أبي سليمان أنّه قيل له: أخرِجْ إلينا كتاب الحِيَل، فغضب، فقال: ما لأصحابنا كتاب الحِيَل، وكلّ كتاب وضعه محمّد بن الحسن فقد أخرجتُه[٤] إليكم، إلّا كتابًا واحدًا وضعه للسّلطان، ليته لم يضعه. قيل له: فمن وضع كتاب الحِيَل؟ قال: ورّاقوا كرخ. قال أبو بكر: جميع ما أورد محمّد بن الحسن في كتاب الحِيَل كلّه موجود في **المبسوط**، إلّا مسألة واحدة، وهي[٥] أنّ رجلًا لو أراد أن يشتري الدّار بعشرة آلاف درهم، ويريد أن يحتال؛ لكيلا يأخذ الشّفيع إلّا بعشرين ألف[٦] درهم،[٧] وأراد البائع أن[٨] الدّار لو استحقّت لا يرجع عليه المشتري إلّا بعشرة آلاف فقط. قال:[٩] يجب أن يبيع الدّار أوّلًا بعشرين ألفًا، ثمّ إنّ المشتري يؤدّي إليه عشرة آلاف إلّا مقدار قيمة دينار، ثمّ يعطيه دينارًا بما بقي من الدّراهم إلى تمام عشرين ألفًا، ولو[١٠] أراد الشّفيع أن يأخذ منه[١١] لا يمكنه إلّا[١٢] بعشرين ألفًا، ولو استحقّت الدّار من يد[١٣] المشتري فإنّ المشتري يرجع على البائع بما أدّى إليه من الدّراهم، ويرجع بدينار[١٤] فقط؛ لأنّه إذا استحقّت الدّار بطل الصرف حين افترقَا، بمنزلة من باع دينارًا[١٥] بما[١٦] عليه من[١] الدّراهم،[٢] ثمّ ظهر أنّه لا دين عليه، بطل الصّرف إذا[٣] تفرّقَا.

---

[١] ل: تسقط.
[٢] ع: يوسف.
[٣] ط: منه.
[٤] ش: أخرجَه.
[٥] ع: وهو.
[٦] ط: ألفا.
[٧] ط – درهم.
[٨] ع أ: بأن.
[٩] ط – قال.
[١٠] ط: فلو.
[١١] ط – منه.
[١٢] ط + أن يأخذ
[١٣] ط: يدي.
[١٤] ط: بالدينار.
[١٥] ط + من رجل يرى.
[١٦] ط: أن.

وقال أبو بكر: لو أنّ رجلًا اشترى دارًا لابنه الصّغير، والأب شفيعها، فأراد أن يأخذ بالشّفعة، لم يكن له ذلك، إلّا بعد أن يدرك الصّبيّ؛ لأنّ هذه خصومة وقعت بينه وبين الصّبيّ، ولا يتهيّأ له مخاصمته[٤] ما لم /[٢٠٣و] يدرك، أو يتقدّم إلى الحاكم حتّى ينصب له خصمًا. {قال الفقيه:} هذا الجواب يستقيم في الوصيّ، فأمّا الأب فله أن يأخذها[٥] بالشّفعة؛ لأنّ الأب لو اشترى مال ابنه فإنّه يجوز أن يكون الأب بائعًا من نفسه ومشتريًا،[٦] فكذلك هذا، ألا ترى أنّ الشّفيع لو كان أجنبيًّا، فسلّم إليه الأب بغير قضاء القاضي، فإنّه جائز؟! فكذلك[٧] ههنا، إذا قبض[٨] بالشّفعة بغير قضاء قاض جاز له ذلك.[٩]

وسئل أبو بكر عن شفيع بيع[١٠] بجنبه دار، فتوهّم أنّ المشتري فلان، فإذا هو غيره. قال: إن[١١] أُخبر بالبيع؛ ولم يُخبَر بالمشتري، فسكت، وتوهّم[١٢] أنّ المشتري فلان، فإذا هو غيره، بطلت شفعته؛ لأنّه ينبغي أن يطلب، وبنفس الطّلب لا يجب عليه شيء، فلمّا لم يطلب بطلت شفعته. {قال الفقيه:} وعلى قياس قول أبي القاسم لا تبطل شفعته بالسّكوت ما لم يَعلم بالمشتري وبالثّمن، كما قال في رجل استأمر ابنته البكر؛ ولم يُخبرها عن الّذي يخطبها، فسكتتْ، ثمّ علِمت بالزّوج، فلها أن تردّ، وبه نأخذ. وهذا

---

[١] ط – من.
[٢] ط: دراهم.
[٣] ط: حين.
[٤] ط: مخاصمة.
[٥] ع: يأخذه؛ أ: يأخذ.
[٦] ع: مشتريا.
[٧] ط + الأب.
[٨] ط + هو.
[٩] ط – له ذلك.
[١٠] ط: بيعت.
[١١] ع ط – إن.
[١٢] أ: فتوهم.

موافق لما روي عن محمّد بن الحسن أنّه قال: إذا قال الشّفيع: "من اشتراها؟ وبكم اشتراها؟"،[1] لا[2] تبطل شفعته.

وقال محمّد بن مقاتل: إذا طلب الشّفيع الشّفعة، فهو على شفعته أبدًا، ما لم يسلّم بلسانه في قول أبي حنيفة، وفي قول محمّد ينبغي أن يطلب في كلّ شهر. وإن غاب الشّفيع؛ أو مرض مرضًا لا يستطيع الخروج في حوائجه، فهذا عذر، وهو على شفعته وإن مكث شهرًا، بعد أن يكون قد طلب مرّة، ولم[3] يسلّم[4] الشّفعة،[5] فهو على شفعته. {قال الفقيه:} وروي عن أبي يوسف أنّه قال: لو ترك مجلسًا من مجالس الحكم؛ ولم يطلب شفعته، بطلت شفعته، إلّا أن يكون له عذر.

وقال محمّد بن مقاتل: لو قال الشّفيع للمشتري: "بكم اشتريت"، فأخبره، فهو على شفعته، وليس هذا من التّطويل الّذي يبطل شفعته عند[6] علمائنا.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل ادّعى قِبل رجل شفعة،[7] وكان المشتري لا يرى الشّفعة للجار، وأنكر شفعته، كيف يحلّف؟ قال: يحلّف بالله ما لهذا قِبلك[8] شفعة[9] على قول من يرى الشّفعة بالجوار.

وسئل /[٢٠٣ظ] أبو القاسم عمّن طلب الشّفعة، كيف هو؟ وماذا يقول؟ قال: طلب الشّفعة على مراتب ثلاثة: إحداها عند السّماع، والثّاني عند حضور المشتري، والثّالث عند القاضي. فأمّا طلبه عند

---

[1] ع – وبكم اشتراها.
[2] ط: لم.
[3] ع أ: ولو.
[4] ع أ: سلم.
[5] ع أ: الشفيع.
[6] ط: في قول.
[7] ط + بالجوار.
[8] ط: طلب.
[9] ط: الشّفعة.

السّماع أن يقول: "طلبتها، وأخذتها". وأمّا[1] عند القاضي[2] أن يقول: "أشتري[3] هذه الدّار الّتي أحد حدودها، والثّاني، والثّالث، والرّابع،[4] وأنا شفيعها بالجوار بداري[5] الّتي أحد[6] حدودها[7] إلى الرّابع،[8] طلبت أخذها بشفعتي، فمره يسلّمها لي بشفعة هذه الدّار".[9] وأمّا[10] عند اللّقاء[11] أن يقول: "أطلب الشّفعة في الدّار الّتي اشتريتها من فلان الّتي أحد حدودها[12] والثّاني، والثّالث، والرّابع،[13] فسلّمها لي بشفعتي".[14] وقال بعض الفقهاء: إذا قال عند اللّقاء: "طلبت بالشّفعة"، بطلت شفعته؛ لأنّ قوله خبر عمّا قد طلب عند السّماع، وعندنا لا يبطل.

وسئل أبو بكر عن رجل علم بالشّراء وهو في طريق مكّة، كيف يفعل؟ قال: يوكّل رجلًا يطلب[15] له الشّفعة،[16] فإن لم يفعل؛ ومضى، بطلت شفعته. وكذلك إذا أراد أن يفتتح الصّلاة مع الإمام بجماعة؛ فلم يذهب في طلبها، بطلت[17] شفعته. {قال الفقيه:} إذا علم في طريق مكّة؛ ويجد[18] رسولًا من ساعته؛

---

[1] ط + الطلب

[2] ط: الحاكم.

[3] ط: اشترى فلان.

[4] ط + كذا.

[5] ع: بدار.

[6] أ – أحد.

[7] ط + كذا والثاني والثالث والرابع.

[8] ط – إلى الرابع.

[9] ط – الدار.

[10] ط + طلبه.

[11] ط: القاضي.

[12] ط + كذا.

[13] ط + كذا.

[14] ط: بالشّفعة؛ ط: فقرة "وأما عند القاضي أن يقول... فمره يسلّمها لي بشفعة هذه الدّار" تأتي بعد فقرة "وأما عند اللقاء أن يقول... وعندنا لا يبطل".

[15] ل: يطالب.

[16] ل: بالشّفعة.

[17] ط: تبطل.

[18] أ: ووجد.

ليكتب كتابًا على يده،[1] أو[2] يوكّل[3] بذلك وكيلًا، فلم يفعل، بطلت شفعته، وإن لم يجد في ذلك الوقت رسولًا أو فَيْجًا فهو معذور إلى الوقت الّذي يجد الفيج.

قال: وكتب صالح بن محمّد التّرمذي[4] إلى أبي بكر الإسكاف: ما تقول رضي الله عنك في رجل اشترى سهمًا من عشرة أسهم من دار مشاعًا، ولم يقبض هذا السّهم حتّى اشترى ما بقي من الدّار، فجاء الشّفيع، وهو الجار، فطلب الدّار بالشّفعة، هل يجب له[5] الشّفعة في السّهم،[6] أو يكون المشتري أحقّ به؟ فإن كان المشتري أحقّ به فلِمَ كان للمشتري حقّ الشّفعة قبل القبض، وهو ممنوع من[7] الانتفاع به بسائر[8] المنافع ما لم يقبضه؟ أرأيت لو اشترى دارًا، فلم يقبضها حتّى بيعت بجنبها دار، هل له فيها شفعة؟ قال أبو بكر: إذا اشترى دارًا؛ فلم يقبضها حتّى بيعت بجنبها دار، كان للمشتري الشّفعة، فإن قال أحد: لا تجب فيها الشّفعة، يقال له: هل للبائع فيها شفعة؟![9] فلمّا لم يجب للبائع فيها[10] شفعة ثبت أن المشتري قد ملكها، ولو باعها جاز بيعه في قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وكذلك /[٢٠٤و] إن[11] اشترى العُشر من دار فالمشتري أحقّ بما بقي.

---

[1] ط: يديه.

[2] ط – أو.

[3] ط: ليوكل.

[4] صالح بن محمد الترمذي (٢٣١-٢٤٠ هـ/٨٤٥-٨٥٤ م)، من أقران ابن راهويه، ولي قضاء ترمذ. روى عن أبي داود الطيالسيّ، ومقاتل بن الفضل اليمانيّ. روى عنه عاصم بن زمزم البلخي الحنفي. قال ابن حبان: كان جهميا يبيع الخمر. انظر: **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٤٢١/٩؛ **تاريخ الإسلام** للذهبي، ٨٤٠/٥.

[5] ط + في التسعة الأسهم.

[6] ط – في السهم.

[7] أ: عن.

[8] ط: لسائر.

[9] بايزيد + فإن قال: لا، قيل له.

[10] أ: فيها للبائع.

[11] أ: لو.

وسئل أبو نصر عن الوكيل يشتري دارًا لرجل، والوكيل شفيعها، هل يطلب من الموكل الشّفعة الّتي[1] ثبتت[2] له بالشّراء؟ قال: ينبغي أن يطلب؛ لأنّه لم[3] يملكه بالّشراء، وليس هو كالّذي يشتري لنفسه؛ لأنّ الوكيل إنّما[4] اشترى لغيره.[5] ولو سأل[6] سائل وقال: إنّ الوكيل بمنزلة الموكّل في الشّراء، أو يقوم مقامه فيه، فلا يتعدّى،[7] والطّريق الأوّل كان[8] أعجب[9] إليّ.

وسئل بعضهم عن رجل تزوّج امرأة، ولم يسمّ لها مهرها، ثمّ دفع لها دارًا، فأراد الشّفيع أن يأخذها بالشّفعة. قال: ينظر، إن قال[10] الزّوج:[11] "جعلتها بمهرك"، فللشّفيع فيها الشّفعة، وإن قال: "جعلتها مهرك"، فلا شفعة للشّفيع[12] فيها.

وسئل أبو القاسم عن الأب أو[13] الوصيّ[14] إذا اشترى دارًا للصّغير، وهو شفيعها، كيف يأخذ بالشّفعة؟ قال: أمّا الأب يقول:[15] "اشتريت، وأخذت بالشّفعة"، وأمّا الوصيّ فإنّه يقول: "اشتريت، وطلبت الشّفعة"، ثمّ يخاصم إلى القاضي حتّى ينصب عن الصّبيّ[16] أحدًا، فيأخذ منه الوصيّ بالشّفعة.

---

[1] ط – الشّفعة التي.
[2] ط: أو يثبت.
[3] ط: لا.
[4] ط – إنما.
[5] ط: + قال.
[6] ط: سألك.
[7] ط: يبعد.
[8] ط – كان.
[9] أ: أحب.
[10] ع: كان.
[11] ع + قال.
[12] ط – للشفيع.
[13] ع أ – أو.
[14] ع أ: والوصي.
[15] أ فيقول.
[16] ط: الوصي.

وروى جارود بن معاذ[١] عن المعلّى[٢] عن أبي يوسف أنّه سئل عن الشّفيع إذا طلب الشّفعة، فحضر هو والمشتري إلى القاضي، فطلب المشتري المال. قال: يقول القاضي للشّفيع: "أحضر المال"، فإن أحضر[٣] قضى له بالشّفعة، وإن لم يحضر المال أجّله[٤] يومين أو ثلاثة بقدر ما يحضر مالًا[٥] عنده متيسرًا، فإن نقده،[٦] وإلّا بطلت شفعته.

وسئل أبو القاسم عن رجل طلب الشّفعة، فقال[٧] المشتري: "دفعت[٨] إليك"، فقد صارت[٩] للشفيع. قيل: فإن لم يعلم بالثّمن؟ قال: ليس له شيء، وهو على شفعته.

وسئل أبو القاسم عن صبيّة زوّجها عمّها، ووجبت لها الشّفعة،[١٠] فلمّا أدركت طلبت الشّفعة،[١١] واختارت نفسها، وقالت: "اخترت نفسي، وطلبت الشّفعة". قال: يجوز الأوّل، وبطل الثاني؛ لأنّها[١٢] تقدر[١٣] على القِران، ينبغي أن تقول: "طلبتهما الشّفعة والخيار". فإذا بدأت بأحدهما بطل الثّاني وإن كان معطوفًا.

---

[١] الجارود بن معاذ السُّلَميّ الترمذي، أبو معاذ، وأبو داود (ت. ٢٤٤ هـ/). روى عن جرير بن عبد الحميد، وسفيان بن عيينة. روى عنه الترمذي، والنسائي. انظر: **تاريخ الإسلام** للذهبي، ١٠٩٥/٥.

[٢] المعلى بن منصور أبو يحيى الرازي (ت. ٢١١ هـ/٨٢٦ م). كان من كبار أصحاب أبي يوسف ومحمد. روى عنهما الكتب والأمالي والنوادر، وروى عن مالك واللّيث وحماد وابن عيينة. روى عنه ابن المديني وأبو بكر بن أبي شيبة والبخاري. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ١٧٧/٢؛ **الفوائد البهيّة** للّكنويّ، ٢١٥؛ **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٤٢٦/٨.

[٣] أ: أحضره.

[٤] ط + قدر.

[٥] أ: ما.

[٦] ل: نفذه.

[٧] ع ط: قال.

[٨] ع ط: دفعته.

[٩] ع ط: صار.

[١٠] ط: شفعة.

[١١] ط: شفعتها.

[١٢] ش: لأنّه.

[١٣] ش: يقدر.

وسئل أبو نصر عن الشّفيع إذا كان في عسكر الخوارج، أو أهل البغي، وخاف /[٢٠٤ظ] على نفسه لو دخل في عسكر أهل العدل: فإنّه لا يعذر[١] في ذلك؛ لأنّه باغ، فيقال له: "اترك البغي"، وهو على شفعته،[٢] ويأخذ[٣] الشّفعة.

وسئل أبو بكر عن دار بيعت، ولها بابان في زقاقين لا منفذ لهما، وأهل السّكّتين أقلّ من عشرين نفسًا، هل لهم جميعا الشّفعة؟ قال: الشّفعة لهم جميعًا. {قال الفقيه:} هذا على وجهين: إن عُلم أنّهما كانتا في الأصل دارين، باب إحداهما في زقاق، وباب الأخرى في زقاق آخر،[٤] فاشتراهما رجل واحد، ورفع الحائط بينهما حتّى صارت كلّها[٥] دارًا واحدًة، فإنّ لأهل كلّ زقاق أن يأخذ الجانب الّذي يليه. وأمّا[٦] إذا كانت الدّار في الأصل واحدة، لها[٧] بابان، إلى كلّ زقاق باب على حدة، فالشّفعة لأهل الزّقاقين في جميع الدّار بالسّويّة. وكذلك إذا[٨] كان زقاق في أسفله[٩] إلى الجانب الآخر، فرفع الحائط بينهما حتّى صار كلّه سكّة واحدة، فإنّ لأهل كلّ زقاق شفعة[١٠] في الزّقاق الّذي كان لهم خاصّة، ولا يجب في الجانب الآخر، وكذلك سكّة غير نافذة، رفع الحائط من أسفلها حتّى صارت السّكّة نافذة، فهم فيه شركاء؛ وإنّما ينظر إلى أوّل الأمر، ولا ينظر إلى ما صار في الانتهاء.

---

[١] ط: عذر له.
[٢] ط – وهو على شفعته.
[٣] ط: وخذ.
[٤] ع: أخرى.
[٥] ط: كلاهما.
[٦] أ: فأما.
[٧] ط: ولها.
[٨] ط: إن.
[٩] أ + وزقاق.
[١٠] ط: الشّفعة.

وسئل أبو بكر عن البائع والمشتري، قالا للشّفيع، أو قال أحدهما له: "أبرئنا من كلّ خصومة لك قِبلنا"، وهو لا يعلم أنّه وجبت له قِبَلهما شفعة،[١] فأبرأ،[٢] فإنّه لا شفعة له؛ لأنّه قد أبطل حقّه. وكذلك قال أصحابنا: لو أنّ رجلًا قال لآخر: "اجعلني في حلّ"، ولم يبيّن له[٣] ما له قِبله، فإذا جعله في حلّ فإنّه يصير في حلّ، ولا يبقى له قِبله طَلِبة؛ لأنّه أبطل كلّ ما وجب له قِبله من[٤] شيء،[٥] سواء علم أو لم يعلم. {قال الفقيه:} هذا في القضاء، فأمّا[٦] فيما بينه وبين الله تعالى إذا كان[٧] عليه حقّ لو علم به لا[٨] يجعله في حلّ، لم يبرأ في حكم الآخرة.

وسئل أبو القاسم عن سكّة غير نافذة، وفي أعلى السّكّة حائط لرجل، وبلزقه ممرّ لرجل، ومجرى ماء حياض،[٩] وفي أقصى السّكّة دار لرجل، فاشترى صاحب هذه الدّار هذا الحائط، هل يكون لصاحب المجرى والممرّ فيها شفعة؟ قال: إذا[١٠] كان باب الحائط في هذه السّكّة، نُظر إلى الّذي له الممرّ، فإن كان الممرّ في هذه السّكّة فهو والمشتري في الشّفعة /[٢٠٥و] سواء، فإن كان الممرّ خارجًا من هذه السّكّة فصاحب الممرّ جارٌ، والمشتري شريكه، فهو أولى، وأمّا المجرى فإن كان في هذه السّكّة في موضع معلوم، وموضع المجرى له، ولا ممرّ له فيها،[١١] فهو جار، والمشتري أحقّ بها.

---

[١] ش – شفعة.
[٢] أ فأبرأه؛ ط – فأبرأ.
[٣] ط – له.
[٤] ع ط – من.
[٥] ط – شيء.
[٦] ط: وأما.
[٧] ط + له.
[٨] ط: لم.
[٩] ط: خاص.
[١٠] أ: إن.
[١١] ع – فيها؛ أ: فيه.

ولو[1] أنّ رجلًا أسلم دارًا في مئة قفيز حنطة، فجاء الشّفيع، فله الشّفعة، فإن أسلم إليه، ولم يسلم إليه الدّار حتّى تفرّقا بطل السّلم، فإن جاء الشّفيع فأراد أن يأخذ بالشّفعة. قال محمّد: ليس له ذلك، فإن لم يتفرّقَا حتّى تقابضا[2] السّلم؛ ثمّ افترقا، فللشّفيع فيها شفعة.

{وقال[3] الفقيه:} سمعت محمّد بن الفضل، قال: سمعت محمّد بن جعفر، قال: سمعت إبراهيم بن يوسف، قال: سمعت أبا يوسف، قال: إذا سلّم الشّفيع الشّفعة؛ ثمّ حطّ البائع من الثّمن شيئًا بعدما سلّم الشّفيع، فللشّفيع أن يأخذها إن شاء. قال:[4] وكذلك إذا زاد[5] البائع عبدًا أو أمة، فللشّفيع أن يأخذ الدّار بحصّتها من الثّمن بعد التّسليم.

قال إبراهيم: سمعت أبا يوسف يقول في رجل اشترى دارًا، فقال له الشّفيع: "قد سلّمت لك شفعتها"، فإذا هو اشتراها لغيره، فهو على شفعته.

وقال هشام: إن صلّى الشّفيع بعد الظّهر ركعتين لا[6] تبطل شفعته، وإن صلّى أكثر من ركعتين بطلت شفعته. ولو صلّى بعد الجمعة أربعًا فهو على شفعته، وإن صلّى أكثر من أربع ركعات بطلت شفعته. وإذا باع الرّجل دارًا إلى الحصاد، وقال الشّفيع: "أنا أعجّل الثّمن، وآخذ الشّفعة". قال محمّد: ليس له ذلك.

وسئل أبو القاسم عن الشّفيع إذا طلب الشّفعة، فقال المشتري: "هات الدّراهم، وخذ شفعتك"، فلم يأت بالدّراهم، هل تبطل شفعته؟ قال: إذا[7] مكّنه المشتري من أخذها؛ وطلب منه إيفاء الدّراهم، فإن

---

[1] أ: قال ولو.
[2] أ: تناقضا.
[3] أ: قال.
[4] ل – قال.
[5] ط: زاه.
[6] ط: لم.
[7] أ: إن.

لم يحضر الدّراهم ثلاثة أيّام فهو عندنا مفرّط في ذلك، وبطلت شفعته. {قال الفقيه:} وروي عن محمّد[1] نحو هذا، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل له أرض لها خراج كثير ومُؤَن، فوهب الأرض بخراجها، فلم يقبل منه، وقال: "أعطني[2] مع الأرض كذا"، فلم يقبل منه، وكانت له دار قيمتها ألف درهم وخمس مئة، فباع الدّار مع الأرض بألف وخمس مئة، وللدّار شفيع، /[٢٠٥ظ] بكم يأخذها؟ قال أبو بكر: سئل أبو نصر عن هذه المسألة فلم يجب، وأنا الآن أيضًا[3] لا أحسن. {قال الفقيه:} الجواب عندي أنّ الأرض إن كانت بحال[4] يشتريها أحد من أصحاب السّلطان، أو أحد من النّاس بشيء من الثّمن، قسّم الثّمن على ذلك، وإن كانت بحال لا يشتريها أحد؛ والأرض بحال يُنتفع بها، فإنّه ينظر إلى قيمتها في آخر الوقت الّذي ذهبتْ رغبة النّاس، فيُنظر كم كانت قيمتها في ذلك الوقت، فيُقسم الثّمن على ذلك.

وسئل شدّاد عن وصيّ اشترى دارًا لليتيم، والوصيّ شفيعها. قال: لا يُقضى له بالشّفعة حتّى يدرك اليتيم؛ ولكن يطلب،[5] ويُشهد على طلب الشّفعة يوم الشّراء. ولو أنّ الوصيّ اشترى دارًا، واليتيم شفيعها، فلا[6] يحتاج إلى أن يُشهد على طلب الشّفعة؛ لا[7] يستطيع الوصيّ أن يأخذ شفعة اليتيم ههنا؛ لأنّه هو المشتري حتّى يدرك اليتيم.[8]

---

[1] ط + بن الحسن.
[2] ع ط: أعطي.
[3] ط – أيضًا.
[4] أ – بحال.
[5] أ: بطلت.
[6] أ: قال لا.
[7] أ: ولا.
[8] أ + والله أعلم.

باب[1] الذّبائح[2] والضّحايا

سئل أبو القاسم أحمد بن حم رحمه الله[3] عن رجل ذبح، وقال على ذبيحته: "بسم الله، وصلّى الله على محمّد"، أو قال: "باسم الله، واسمِ محمّد"، قال: إذا قال: "بسم الله وصلّى الله على محمّد"،[4] فهو ذكيّ، وإذا قال: "بسم الله، واسمِ محمّد"، فهو ميتة.

وسئل أبو[5] نصر بن سلّام عن رجل ذبح، وقال: "بسم الله، وباسم فلان". قال: سمعت محمّد بن سلمة، قال: كان إبراهيم بن يوسف يقول: تصير ميتة. وقال محمّد بن سلمة: لا تصير ميتة؛ لأنّه لو صار ميتة صار[6] الرّجل كافرًا.

وسئل أبو نصر عن إخصاء السِّنَّور، قال: إن كانت فيه منفعة، أو دفع ضرر، فلا بأس، ألا ترى أنّ السِّمَة تجوز؛ لأنّ فيها حرز المال؟! وروي عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[7] أنّه نهى العبّاس أن يسِم على الوجه، فترك ذلك، ووسم في غير الوجه.[8]

وسئل عمّن اشترى شاة للأضحية، فأمر رجلًا فذبحها، وترك التّسمية عمدًا. قال: يضمن الذّابح قيمة الشّاة، ويشتري بقيمتها أخرى، وإن كان[9] مضى أيّام النّحر يتصدّق بها على المساكين. {قال الفقيه:}: هذا إذا أقرّ الذّابح أنّه ترك التّسمية عمدًا، فهو[1] ضامن[2] لقيمتها.[3]

---

[1] ط: كتاب.

[2] ط + والصيد.

[3] ط – رحمه الله.

[4] ع أ – أو قال باسم الله واسم محمد، قال إذا قال بسم الله وصلى الله على محمد؛ ع أ + قال.

[5] ع – أبو.

[6] ش: لصار.

[7] ل: عليه السلام.

[8] **صحيح مسلم**، اللباس والزينة ٢٩؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٥٦/٧؛ **صحيح ابن حبان**، ٤٤٢/١٢. وليس في الروايات أنه نهى العباس رضي الله عنه.

[9] ط – كان.

وسئل أبو نصر عن رجل ضحّى، وتصدّق بلحمه، ونوى بالصّدقة عن أبويه. قال: يجوز، ألا ترى أنّهما لو كانا في الأحياء؛ فأهدى إليهما من لحمه، أليس يجوز؟! ألا ترى أنّه لو أضافهما؛ وأطعمهما من لحم الأضحية، أما[٤] يجزئه؟![٥]

وقال أبو القاسم: /[٢٠٦و] إذا ترك التّسمية عند الذّبح ناسيًا يؤكل، وإن ترك عامدًا لا يؤكل عند أصحابنا. وقال[٦] بشر: لا يؤكل، ترك[٧] عامدًا أو ناسيًا. وقال[٨] الشّافعي: تؤكل.

وسئل أبو القاسم عن رجل ذبح، وقال: "بسم الله"، ولم يُظهر الهاء في قوله،[٩] أتحلّ هذه الذّبيحة؟ قال: لم يكن[١٠] هذا ذابحًا ببسم الله. {قال الفقيه:} إن قصد ذكر اسم[١١] الله؛ ولم يظهر الهاء،[١٢] جاز، وإن قصد[١٣] ترك الهاء[١٤] لا يجوز.[١٥]

وقال محمّد بن سلمة: كلّ شيء ذُبح يجوز بيع جلده إلّا الخنزير والكلب. {قال الفقيه:} وقد قال غيره: إن بيع جلد الكلب جائز إذا ذُبح، وهذا أشبه بقول أصحابنا.

---

[١] ط: فحينئذ.
[٢] ط: يضمن.
[٣] ط – لقيمتها.
[٤] ل: أليس.
[٥] ل: يجوز.
[٦] ط: وفي قول.
[٧] أ: تركها.
[٨] ط: وفي قول.
[٩] ل: + الله تعالى.
[١٠] ط: لا يكون.
[١١] ع: باسم.
[١٢] ط + في قوله.
[١٣] ل – قصد.
[١٤] ل + قصدا.
[١٥] ط: لم يجز.

وقال أبو نصر: سمعت محمّد بن الفضل يقول: سألت خلف بن أيّوب عن أكل كُور الزّنابير، فكرهه، فسألته عن أكل الجزدك،[1] يعني الصّرّار، قال: لا بأس به. وقال أبو نصر مثل ما قال خلف بن أيّوب.

وسئل أبو القاسم عن رجل يضحّي عن رجل بأمره، أو بغير أمره. قال: لا يجوز عنه في الوجهين جميعًا. {قال الفقيه:} يعني إذا ذبح شاة نفسه عن غيره، وليس هذا كما قال أبو يوسف فيمن أعتق عبده عن كفارة رجل بأمره أنّه يجوز؛ لأنّ العبد صار قابضًا نفسه بالعتق، وأمّا في الأضحية إذا ضحّى عن رجل فإنّه لا يجوز؛ لأنّه لم يوجد منه القبض، فلا يتحوّل عن المالك إلى غيره بغير سبب.

وسئل أبو بكر عن رجل ذبح أضحية، وقال بالفارسيّة: "بسم الله، بَنَامِ[2] فلان"، وأراد بذلك أنّه من فلان، أو لم تكن له نيّة، هل تصير ميتة؟ قال: أرجو ألّا تصير بما قال ميتة.[3]

وسئل محمّد بن مقاتل عن الجَدْي إذا ربي بلبن الخنزير. قال: هو بمنزلة الجلّالة، ينبغي أن يُترك أيّاما، ويُعلف.

وسئل محمّد بن مقاتل عن وقت بلوغ الغلام. قال: وقت نبات الشّعر. فقال: ليس ينبت شعر الغلام إلّا عند البلوغ، لا أشكّ فيه، يعني نبات العانة.

وسئل محمّد بن مقاتل عن خصاء بني آدم. قال: كلّ مسلم يكرهه. وسئل عن خصاء البهائم. قال: لا بأس به، ألا أنّه تذبح البهائم.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل سمّى عند ذبيحته،[1] ولم يرد به التّسمية للذّبيحة. قال: لا تجزئه، ألا ترى أنّه لو سمع المؤذّن /[٢٠٦ظ] يقول: "الله أكبر"، فقال الرّجل: "الله أكبر"، ولم يرد به

---

[1] ط: الجزة.

[2] فاتح: باسم.

[3] ط: ميتة بما قال.

الافتتاح للصلاة، لم تجزئه للصّلاة إذا شرع فيها بتلك التّكبيرة ما لم يرد به الافتتاح؟! ولو أنّه سمّى عند الذبيحة؛ ولم تحضره عند[٢] النيّة، فإنّه يجزئه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن أكل الخُطّاف. قال: لا بأس به، ولكن لا يسيل منه وَدَك كثير. وسئل محمّد بن مقاتل عن أكل الخُطّاف. قال لا بأس به.

وروى ابن سماعة عن محمّد[٣] في رجل رمى صيدًا، فوقع عند مجوسيّ مقدار ما يقدر على الذّبح. قال: لا يحلّ أكله. وعن نصير قال: سألت محمّد بن مقاتل عن رجل رمى صيدًا، فأخذه صاحبه، ولم يكن له من الوقت ما يقدر على ذبحه. قال: يؤكل. وهو قول الحسن بن زياد. {قال الفقيه:} في قول علمائنا:[٤] لا يؤكل، وقد أخذوا فيه بالقياس، وأمّا قول الحسن بن زياد ومحمّد بن مقاتل فهو استحسان، وبه نأخذ.

وقال محمّد بن مقاتل: قال أبو يوسف: الجنين إذا خرج حيًّا؛ ولم يكن من الوقت ما يذبح حتّى مات، هو يؤكل، وهو قول الحسن. {قال الفقيه:} في الجنين قول أبي حنيفة أحبّ إليّ أنّه لا يحلّ إلّا بالذبح، ولا تكون ذكاة أمّه ذكاة الجنين.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل ضحّى بشاتين. قال: لا تكون الأضحية إلّا واحدة. وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنّه قال: في الأضحية لا بأس بالشّاة، والشّاتان[٥] أفضل.[٦] {قال الفقيه:} وبه نأخذ.

---

[١] ط: الذبيحة.

[٢] ط – عند.

[٣] ط + بن الحسن.

[٤] ط + الثلاثة.

[٥] ط: والشاتين.

[٦] ط – أفضل.

وسئل أبو القاسم عن شراء الأضحية بثلاثين درهمًا، شاة واحدة أفضلُ أم شاتين؟ قال: الشّاتان أفضل؛ ليكون مصيبًا للثّمن والعدد جميعًا. قيل: فشراء الشّاتين بعشرين أفضل أم شاة؟ قال: شاة؛ لأنّه لا يوجد بعشرين شاتان على ما يجب من كمال الأضحية في السِّمن[١] والكِبر. قيل: لو[٢] أوجب على نفسه عشرة أضحية. قال: لا يلزمه إلّا اثنان على مقدار ما جاء به الأثر، ألا ترى أنّ النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[٣] ضحّى بشاتين؟![٤]

وسئل محمّد بن مقاتل عن أخذ الطّير باللّيل. قال: أحلّ الله الصّيد، فاللّيل والنّهار فيه سواء. قيل له: أليس روي في الخبر: «أقرّوا الطير باللّيل»،[٥] وفي خبر آخر: «أقرّوا الطّير في وُكُناتها»؟![٦] قال الحسن:[٧] /[٢٠٧و] الخبر ليس بقويّ. {قال الفقيه:} النّهي على وجه الشّفقة، وليس على وجه التّحريم، والكفّ عن ذلك أفضل وأوثق.

وسئل أبو القاسم عن الجاموس إذا ضحّي به. قال: لا يجوز؛ لأنّ جنسه جنس الوحش. قيل[٨] له: أليس الصّدقة تجب فيها كما تجب في البقر؟! قال: ليس كلّ ما تجب فيه الزّكاة تجوز في الأضحية، ألا ترى أنّ السِّخال تعدّ مع الأمّهات، ولو ضحّى بسَخْلة لا يجوز؟![٩] {وقال[١٠] الفقيه:} وقد قال غيره: إنّه يجزئه، وبه نأخذ؛ لأنّه نوع من البقر.

---

[١] ع: السن.

[٢] ط: فلو.

[٣] ل: عليه السلام.

[٤] **مسند أحمد**، ٣٧/٤٣؛ **سنن ابن ماجه**، الأضاحي ١؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٤٤٨/٩.

[٥] انظر: **المعجم الكبير** للطبراني، ١٣١/٣ بلفظ: «لا تطرقوا الطير في أوكارها، فإن الليل له أمان».

[٦] أ: أمكنتها. |**مسند أحمد**، ١١٣/٤٥؛ **سنن أبي داود**، الأضاحي ٢١. وفي جميع الروايات بلفظ: "مكنتها"، والعرب تقول: وكنات بالواو. انظر: **غريب الحديث** للهروي، ١٣٥/٢.

[٧] ل – الحسن.

[٨] أ: فقيل.

[٩] ط: لم يجز.

[١٠] ط: قال.

وسئل نصير عن رجل دعا قصّابًا؛ ليضحّي عنه، فضحّى القصّاب عن نفسه. قال: هي للآمر.

وسئل عن رجل له كِلاب، وهو لا يحتاج إليها، ولجيرانه[1] من كِلابه ضرر، هل لجيرانه ألّا يرضوا به؟ قال: إن كان يُمسكها في مِلكه، ولا يرسلها في السّكّة، ولا في مِلك غيره، فليس لجيرانه أن يمنعوه من إمساكها، وإن كان يُرسلها في السّكّة، أو في موضع لا ملك له هناك، والنّاس يتأذّون بها، فلهم أن يمنعوه من ذلك، فإن امتنع، وإلّا رُفع إلى الحاكم، أو إلى صاحب الحِسْبة حتّى يمنعه من ذلك.

وسئل أبو بكر عن أكل الهُدْهُد. قال: لا بأس به. وسئل عن دجاجة أو طير قد كان علفُها نجاسة أو عذرة. قال: روى نصير عن الحسن بن زياد أنّه قال: الطير تُحبس ثلاثة أيّام، والشاة إذا ربي[2] بشيء حرام يُحبس عشرة أيّام، والإبل والبقر تُحبس شهرًا، وتُعلف علفًا طاهرًا حتّى تطهر، وتُذبح.[3]

وسئل أبو القاسم عن شاة حامل، هل تُذبح؟ قال:[4] إذا[5] كانت أشرفت[6] على الولادة[7] أكره له[8] ذلك.

وقال نصير: قال أبو مطيع: إذا أمر رجلًا أن[9] يضحّي[10] عنه، فقال: "تركت التّسمية عمدًا"، فإنّه يصدّق، ويغرم، ولا يؤكل ذلك اللّحم، وإن ضحّى عن نفسه فنيّته باطلة، وهو عن الآمر. وقال أبو مطيع: لا يجوز شيء من الصّيد في الضّحايا، والجاموس يجوز عن سبعة. {قال الفقيه:} وبه نأخذ.

---

[1] أ: وعلى الجيران.
[2] أ: ربيت.
[3] أ: ثم تذبح.
[4] ط – قال.
[5] ع: إن.
[6] ط: مشرفة.
[7] ط + قال.
[8] ط – له.
[9] أ – أن.
[10] أ: ليضحي.

قال[1] نصير: إذا صلّى الإمام يوم العيد، ثمّ ذكر أنّه صلّى على غير الوضوء، فإن كانوا علموا قبل الزّوال؛ ولم يذبحوا، ينبغي لهم أن يعيدوا الصّلاة، ثمّ يذبحوا، وإن علموا /[٢٠٧ظ] بعد الزّوال فليس عليهم شيء، وجازت ذبائحهم.

وسئل نصير عن رجل يضحّي عن الميّت، ما يصنع به؟ قال: يأكل منه، ويصنع به ما يصنع بأضحيته. فقيل له: أتصير للميّت؟ قال: الأجر له، والمِلك لهذا. وسئل محمّد بن سلمة، فقال مثل ذلك. وقال محمّد بن مقاتل مثل ذلك، وأبو مطيع مثله. وقال عصام بن يوسف: يتصدّق بالكلّ.

وروى نصير عن أبي سليمان عن أبي مطيع، قال: إذا ذبح الرّجل شاة أو بقرة وهي حية، فلم تتحرّك بعد الذّبح. قال: يأكله،[2] ولا يحتاج بعد الذّبح إلى التحرّك. وقال عليّ بن أحمد: ذكرت هذا القول لمحمّد بن سلمة، قال:[3] صدق أبو مطيع. {قال الفقيه:} وهذا إذا عُلم أنّه كان حيًّا وقت الذّبح، وخرج منه الدّم[4] المسفوح،[5] ولو أنّها تحرّكت بعد الذّبح؛ ولم يخرج الدّم[6] المسفوح،[7] جاز أيضًا.

وقال نصير: كتبت إلى أبي عبد الله الثّلجي في البقرة إذا أصابتها آفة وهي مريضة، فوضع السّكّين، وذبح، فتحرّكت[8] رجلها أو ذنبها، هل لذلك عندك[9] حدّ[10] يتبيّن في[11] ذلك[1] حياتها؟ قال: إذا تحرّكت فذبحت، فهي ذكية، وقد يكون من ضعفها لا تتحرّك.

---

[1] أ: وقال.
[2] أ: يأكلها.
[3] ط: فقال.
[4] ط: دم.
[5] أ + جاز؛ ط: مسفوح.
[6] ط: دم.
[7] ط: دم مسفوح.
[8] ط: فحركت.
[9] ط: حكم الذكاة.
[10] ط: وهل.
[11] ط – في.

وسئل أبو بكر عن رجل له ضأن،[٢] فمرض، وأشرف[٣] على الموت، فذبحه، فسال منه قليل الدّم،[٤] ولم يتحرّك منه إلّا قليل من عروق وَدْجيه. قال: يؤكل. وقد فعلت مثل هذا مرّة، فأكلت. فاعتبر[٥] أصحابنا حركة الشّاة بعد الذّبح؛ لا سيلان الدّم؛ لأنّ الشّاة ربّما تذبح، ولا يسيل منها الدّم. قال أبو بكر: وكان لرجل بنيسابور عنز، وفي داره[٦] أشجار عُنّاب، وكانت[٧] العنز تأكل من ذلك العُنّاب ومن ورقه،[٨] حتّى سمنت،[٩] فذبح، فلم يسل منها[١٠] دم[١١] البتّة. وعن أبي القاسم أنّه قال: إذا لم يسل منه الدّم فلا[١٢] يؤكل. وكان الفقيه أبو جعفر يقول كقول[١٣] أبي بكر، وبه نأخذ.

وقال نصير: سمعت الحسن بن زياد وقد[١٤] سئل[١٥] عن كُورَة ليس فيها والٍ، متى يضحّون؟ قال: إذا طلع الفجر مثل السّواد.

وسئل عليّ بن أحمد عن وقت الأضحية. قال: في قول سعيد بن المسيَّب (ت. ٩٤هـ/٧١٣م) يوم الأضحى، ويوم بعده. وقال الحسن البصريّ وعطاء (ت. ١١٤هـ/٧٣٢م): وقت الأضحى أربعة أيّام:

---

[١] أ – ذلك؛ ط بذلك.
[٢] أ: كبش.
[٣] أ: فأشرف.
[٤] أ: دم قليل.
[٥] ط: واعتبر
[٦] ش: دار.
[٧] أ: وكان.
[٨] ط + الكثير.
[٩] أ ط: سمن.
[١٠] أ: منه.
[١١] ع: الدم.
[١٢] أ: لا.
[١٣] ط: بقول.
[١٤] أ – وقد.
[١٥] أ: يسأل.

يوم الأضحى، وثلاثة أيّام بعده. وفي قول إبراهيم النّخعيّ (ت. ٩٦هـ/٧١٤م): ثلاثة أيّام: يوم النّحر، ويومان بعده. وهو قول أبي حنيفة /[٢٠٨و] وأصحابه،[١] وعامّةُ أهل العلم على هذا.

وقال نصير: سألت الحسن بن زياد عن دجاجة لرجل تعلّقت بشجرة، ولا يصل إليها صاحبها، هل يرميها؟ قال:[٢] إن رماها لا تؤكل[٣] في قولي،[٤] وفي قول أبي يوسف إن خاف عليها أن تموت رماها، وأكلها.

وقال نصير: سألت شدّاد بن حكيم عن رجل له حمَامة تأوي إلى بيته، فرماها رجل. قال: لا تؤكل، إلّا أن يدرك ذكاتها. وإن كانت[٥] في موضع لا تهتدي إلى البيت؛ فرماها رجل، أو رماها صاحبها، قال: تؤكل.

قال نصير: وسألت عيسى بن أبان عن رجل رمى حمَامًا أهليًّا. قال: لا يجوز أكله، إلّا أن يكون بحال لا يهتدي إلى منزله.

وقال عليّ بن أحمد: سألت نصيرًا[٦] عن رجل اشترى أضحية، فنوى أن يضحّي بها، فهل[٧] يجب[٨] على نفسه بالنيّة؟ قال: بالنيّة لا يجب عليه شيء حتّى يقول: "اشتريت هذه الأضحية".[٩]

---

[١] ش: وعامة أصحابه.
[٢] ط + لا تؤكل.
[٣] ط – لا تؤكل.
[٤] أ: قولٍ.
[٥] ع + هي.
[٦] ط + بن يحيى.
[٧] ط: وإنما.
[٨] ط: أوجب.
[٩] ط: للأضحية.

ولو[1] أنّ رجلًا قدّم أضحيته، فاضطربت، فانكسرت[2] رجلها، أو انقلب السّكّين، ففقأ عينها، فذبحها، أجزأه. قال أبو سليمان: قال أبو يوسف: لو[3] تركها؛ فلم يذبحها في ذلك اليوم، وذبحها في الغد، أجزأه أيضًا.

وروى أبو هريرة عن النّبيّ[4] صلّى الله عليه وسلّم[5] أنّه قال: «من باع جلد أضحيته فلا أضحية له»،[6] وروى عبد الرّحمن بن يزيد (ت. ٩٨ هـ/٧١٦-١٧ م) عن أبيه عن رسول الله[7] صلّى الله عليه وسلّم أنّه قال: «لا تبيعوا إهاب الأضاحي؛ ولكن انتفعوا به، أو تصدّقوا»،[8] وقال إبراهيم النّخعيّ: لا بأس بأن ينتفع بإهاب الأضحية، أو يشتري به الغِرْبال أو المُنْخُل، فإن باعه بدراهم أو فلوس، تصدّق بها، وهذا قول أبي حنيفة وأصحابه. وكان الحسن البصريّ يكره أن يشتري به غربالًا أو منخلًا، وكان لا يرى بأسًا بأن ينتفع به، أو يتصدّق به. وكلّهم اتّفقوا أنّه لا يباع بالدّراهم، أو بالدّنانير، أو بشيء من المأكول.

وروى ابن سماعة عن محمّد في رجل أرسل كلبه المعلَّم، فأخذ الصّيد، فأمسكه، فمات من أخْذِه أو صدْمِه.[9] قال: لا يؤكل إذا لم يجرحه. وروى الحسن بن زياد عن أبي يوسف أنّه قال: يؤكل، وهو قول الحسن. وقال أبو حنيفة:[10] لا يؤكل، وبه نأخذ.

وسئل[1] ابن المبارك عن[2] الحمَامة إذا كانت لرجلين، لأحدهما[3] أنثى، وللآخر[4] ذكر. قال: الفِراخ لصاحب الأنثى، وهذا[5] قول علمائنا. ونظيره ما روي عن أبي حنيفة في الحمار الأهليّ نَزَا على حمار[6]

---

[1] أ + قال.

[2] ش: وكسرت؛ ل: فكسرت.

[3] ع: ولو.

[4] ط: رسول الله.

[5] أ: عليه السلام.

[6] **المستدرك** للحاكم، ٤٢٢/٢؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٤٩٦/٩.

[7] ط: النّبيّ.

[8] لم أجده.

[9] أ: صَدَمَه فمات.

[10] ط + وزفر.

الوحش،[٧] فإنّه يؤكل ولدها. ولو أنّ حمارًا[٨] /[٢٠٨ظ] وحشيًّا نَزَا على حمار[٩] أهليّ؛ فنتجت، فإنّه[١٠] لا يؤكل ولدها.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن بقرة عسُرت عليها الولادة، فأدخل رجل يده، وذبح[١١] الولد، أو جرحه في غير موضع الذّبح، هل يجوز أكله؟ قال: إن ذبحه، يجوز، وإن قدر على مذبحه فجرحه،[١٢] لا يجوز، وإن لم يقدر على مذبحه، فجرحه في موضع آخر، يجوز[١٣] أيضًا.

وسئل أبو مطيع عن نصرانيّ دعا رجلًا إلى طعامه، وقال: "اشتريت اللّحم من السّوق". أيأكله؟ قال أبو مطيع: سألت ابن أبي عروبة (ت. ١٥٦هـ/٧٧٣م) عن ذلك، فقال: كُلْهُ. وكذلك قال مقاتل بن حيّان (ت. ١٥٠ هـ/٧٦٧ م [؟]). وأمّا أصحابنا[١٤] يقولون: لا يأكل حتّى يرى أنّه يذبح. قال أبو مطيع: وأنا لا آكله. {قال الفقيه:} ولو كان هذا يهوديًّا، وقال: "هذا من ذبيحة اليهوديّ"،[١٥] يأكل؛ لأنّهم لا يأكلون

---

[١] ط + عبد الله.
[٢] ط: زوج.
[٣] ط: أحدهما.
[٤] ط: والآخر.
[٥] ط: وهو.
[٦] ط – حمار.
[٧] ط: وحشي.
[٨] ط – حمارا.
[٩] ط – حمار.
[١٠] ط – فنتجت فإنّه.
[١١] أ: فذبح.
[١٢] ط – وإن قدر على مذبحه فجرحه لا يجوز.
[١٣] ط: جاز.
[١٤] أ + فإنّهم.
[١٥] أ + فإنّه.

بغير ذبيحة، وأمّا النّصارى[1] فلا ذبيحة لهم؛ وإنّما يأكلون ذبيحة المسلم أو يخنقون، فينبغي أن يأخذ بالاحتياط، ولا يأكل.[2]

وسئل أبو بكر عن رجل سلّم غنمه إلى رجل، فذبح شاة منها، وقال: "ذبحتَها وهي ميتة". وقال صاحب الشّاة: "بل ذبحتُها وهي حيّة"، فالقول قول الرّاعي مع يمينه؛ لأنّه أنكر الضّمان.

وسئل أحمد بن محمّد القاضي عن جَزور بين اثنين، ضحّيَا به. قال: لا يجوز إذا كان الجَزور بينهما نصفين، وإن[3] كان لأحدهما سُبُعان؛ وللآخر خمسة أسباع، يجوز؛[4] لأنّ الجزور إذا كان بينهما نصفين صار لكلّ واحد منهما ثلاثة أسباع ونصف،[5] فصار السُّبُع نصفين، ونصف السُّبُع[6] لا يجوز في الأضحية، فإذا[7] بطل السّبع بطل الكلّ، ألا ترى أنّه لو أراد أحدهما بنصيبه لحمًا[8] لا يجوز[9] الكلّ؟! {قال الفقيه:} لا نأخذ بهذا، بل نقول بأنّه[10] تجوز الأضحية إذا كان بينهما نصفان أو على التّفاوت؛ لأنّه أراد بزيادة نصف السّبع التّقرّب، وليس كالّذي أراد به اللّحم؛ لأنّ هناك لم يرد به التّقرّب.

وسئل أبو بكر عن رجل ذبح، فقال: "بسم الله، ومحمّد رسول الله". قال: إذا ذكر بالخفض لا يجوز،[11] وهو أن يقول: "بسم الله، ومحمّدٍ رسولِ الله"،[1] وإن[2] كان بالضّمّ يؤكل، وهو أن يقول: "بسم الله، ومحمّدٌ رسولُ الله".

---

[1] ع أ: النصراني.
[2] ط: نأكل.
[3] ل: وإذا.
[4] ط: جاز.
[5] ط + سبع.
[6] ع: النصف.
[7] أ: وإذا.
[8] أ: اللحم.
[9] ط: لم يجز.
[10] ط – بل نقول بأنه.
[11] ط: لم يجز ولا تؤكل.

وسئل أبو بكر[٣] عن الأضحية إذا كانت بالرّستاق، والرّجل بالمدينة. قال: ينظر /[٢٠٩و] إلى الشّاة، فإن كانت بالرّستاق يجوز بعد طلوع الفجر، وروي عن الحسن بن زياد بخلاف هذا، والّذي قال يجوز أصحّ القولين، وبه نأخذ.

وروي عن خلف بن أيّوب قال: سألت محمّدًا[٤] عن الأضحية عن الميّت، أحبّ إليك أم الصّدقة؟ قال: إن تصدّق بالأضحية كلّها فالأضحية أفضل، وإن لم يتصدّق بجميعها فالصّدقة أفضل.

وسئل عن السّلطان إذا صلّى العيد يوم عرفة، أتجوز الأضحية؟ قال: إن شهد عنده شهود على هلال ذي الحجّة جاز، وإن لم يشهدوا لم يجز. قال أبو نصر: كان سركب[٥] ههنا أميرًا، فصلّى العيد يوم عرفة، فلم يضحّ أحد من أصحابنا، فلمّا كان اليوم الثّاني، وهو يوم النّحر، ضحّى محمّد بن سلمة في أوّل النّهار، وأمّا نصير بن يحيى لم[٦] يضحّ إلّا بعد الزّوال، فلقيني[٧] نصير،[٨] فقال: "لِمَ ضحّى صاحبك قبل الزّوال؟ أرأيت إن[٩] خرج هو في ذلك اليوم؛ وصلّى بالنّاس أما كان عليه أن يعيد؟!"، فقلت له: "إنّما فعل أبو عبد الله ذلك لأنّه كان أيس منهم أن يعيدوا الصّلاة بعدما صلّى في اليوم الأوّل".

---

[١] ط + فإنّه لا يؤكل.

[٢] ط: وإذا.

[٣] أ: محمد.

[٤] ط + بن الحسن.

[٥] ط: شركب.

[٦] ط: فلم.

[٧] ع أ: فلقي.

[٨] ط + بن يحيى.

[٩] أ: لو.

وسئل أبو القاسم عن يوم الأضحى إذا وقع الشّكّ فيه، فلم يدر أعاشر هو أم تاسع؟ لم يظهر[١] عند[٢] الإمام. قال: الاحتياط في باب الأضحية أن يضحّي من الغد بعد الزّوال؛ لأنّ العيد لو كان من الغد يكون يوم العيد بغير صلاته،[٣] فيجب أن يضحّي في وقت انقطاع الرّجاء بالصلاة[٤] في ذلك الوقت.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رفع الصّوت بالتّكبير في طريق المصلّى. قال: روي عن أبي يوسف أنّه كان لا يكره ذلك في العيدين جميعًا. وروي عن عليّ بن أبي طالب رضي الله عنه أنّه خرج إلى العيد في خمسين أو ستّين شيخًا،[٥] يكبّر،[٦] ويكبّرون معه.[٧] وكان إبراهيم بن يوسف يُعنى[٨] بالتّكبير في الأسواق في أيّام العشر. وسئل إبراهيم النّخعيّ عن ذلك، قال: ذلك تكبير الحوكة. قال الفقيه أبو جعفر: والّذي عندي أنّه لا ينبغي أن تمنع العامّة من ذلك؛ لقلّة رغبتهم في الخيرات. {قال الفقيه:} وبه نأخذ.

وقال[٩] محمّد:[١٠] لو أنّ شاتين بين رجلين ذبحاهما عن نُسُكهما أجزأهما، ولو أنّ عبدين[١١] بين اثنين أعتقاهما عن كفارتهما لا[١٢] يجوز،[١٣] ولو غصب /[٢٠٩ظ] شاة فذبحها فضمّنه صاحبها[١٤] جاز، وقال زفر: لا يجوز.

---

[١] ط – لم يظهر.
[٢] ط: وعيّد.
[٣] أ: صلاة.
[٤] أ: من الصلاة.
[٥] أ + فكان.
[٦] ل – يكبر.
[٧] ط – معه.
[٨] ط: يفتي.
[٩] أ: قال.
[١٠] ط + بن الحسن.
[١١] ط: عبدا.
[١٢] ط: لم.
[١٣] ط: يجزئهما.
[١٤] أ + القيمة.

وروي عن عِكْرِمة (ت. ١٠٥هـ/٧٢٣م) مولى ابن عبّاس أنّه قال: «من قدر على الذّبح فلم يذبح فقد رغب عن سنّة النّبيّ[١] عليه السلام،[٢] وخالف سنّة[٣] المسلمين». {قال الفقيه:} وتفسير القدرة عند أصحابنا أن يكون له مئتا درهم فصاعدًا من الصّامت، أو يملك فوق الكفاية مقدار مئتي درهم من العروض وغيره.[٤]

باب[٥] الغصب والضّمان

روي عن نصير قال: سألت الحسن بن مطيع عن نهر مغصوب، هل يجوز لأحد أن يتوضّأ منه،[٦] أو يشرب منه؟ قال: إن كان النّهر في موضعه الّذي كان فلا بأس به،[٧] وإن حوّل عن موضعه فإنّي أكره أن ينتفع به أحد.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن خشّاب يُدخل الخشبة في منزله في سكّة غير نافذة، هل لأهل السّكّة أن يمنعوه من ذلك؟ قال: إن كان يضعها عن ظهر الدّواب وضعًا ليس لهم أن يمنعوه،[٨] وإن كان يطرحه طرحًا يضرّ[٩] ببنيانهم[١٠] فلهم أن يمنعوه من[١١] ذلك.

وسئل محمّد بن مسلمة عن رجل له على رجل دين، فمات الطّالب، ولم يؤدّ إلى ورثة الطالب، لمن يكون ذلك المال يوم القيامة؟ قال: أرجو أن يكون للطّالب؛ لأنّه تولّى كسبه، ولو أدّى إلى الورثة

---

[١] ط: رسول الله.
[٢] ط: صلى الله عليه وسلم.
[٣] ش – سنة.
[٤] أ: وغيرها.
[٥] ط: كتاب.
[٦] أ: به.
[٧] أ – به.
[٨] ط + من ذلك.
[٩] ط: يوهن.
[١٠] ط: بنيانهم.
[١١] ش: عن.

لبرأ،[1] وإن بقي كان للميّت. وروي عن أبي يوسف أنّه قال: يكون للميّت يوم القيامة إن شاء الله.[2] وروي نصير عن رجل له على رجل دين، فبلغه أنّ الغريم مات، فقال:[3] "جعلته في حلّ"، أو "وهبت[4] منه"، ثمّ علم أنّه حي، قال: صار في حلّ، وليس له أن يأخذه[5] منه.

وسئل نصير عن رجل غصب من رجل ثوبًا، فاستهلكه، ثمّ جاء بقيمته، فقال المغصوب منه: "لا أريدها، ولا أقبلها، ولا أجعلك في حلّ". قال: يرفعه إلى الحاكم حتّى يأمره بقبوله، ولو وضعه في حجره[6] برئ.[7] وقال[8] نصير: كانوا يقولون: إنّ[9] الغصب والوديعة إذا وضع بين يديه يبرأ.[10] وقال نصير:[11] الدين[12] لا يبرأ عنه[13] حتّى يضعه في يديه[14] أو[15] حجره، فإن وضعه في حجره فرماه،[16] فقد برئ.[17]

---

[1] ط: يبرأ.
[2] أ – الله.
[3] ط: وقال.
[4] ع: وهب.
[5] ل: يأخذها أ: يأخذ.
[6] ط: حجرة.
[7] ع: يبرأ.
[8] ط: قال.
[9] ط – إن.
[10] أ – وقال نصير: كانوا يقولون إن الغصب والوديعة إذا وضع بين يديه يبرأ.
[11] ط – وقال نصير.
[12] ط: والدين.
[13] ط – عنه.
[14] ط: يده.
[15] أ + في.
[16] ط: فرمى به.
[17] ط + أيضًا.

وسئل شدّاد بن حكيم عن رجل عليه دين، فنسي حتّى مات، أيؤخذ به في[1] يوم[2] القيامة؟ قال: إن[3] كان الدّين ممّا بايعه أو /[٢١٠و] أقرضه، فلا يؤخذ به يوم القيامة، وإن كان غصبه، ونسي حتّى مات، فهو مأخوذ به يوم القيامة.

وسئل أبو نصر بن سلّام عن رجل قلع تالة من أرض رجل، ثمّ غرسها في تلك الأرض في ناحية أخرى، فكبرت،[4] لمن تكون[5] الشّجرة؟ قال: هي للّذي غرسها، وعليه قيمة التّالة يوم قلعها من أرضه، وإن كان قلْعُ الشّجرة يضرّ بالأرض فإنّ صاحب الأرض يعطيه قيمة الشّجرة يوم يختصمان، وعلى الغاصب قيمة التّالة.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل كسر درهم رجل، فإذا هو ستّوق. قال: لا شيء عليه؛ لأنّه أظهر الغشّ.

وسئل أبو القاسم عن أطراف جذوع شاخصة على جدار جاره، وهي بحال لا يحمل على مثلها، فقطعها صاحب الدّار، هل يضمن؟ قال: نعم، من قِبل أنّ لصاحب الجذوع[6] أن يقول: "كان يمكن لي أن أخرج الجذوع صحيحة". {قال الفقيه:} هذا إذا قطعه، ولم يعلمه، وأمّا إذا أعلمه، وقال له: "إمّا أن ترفع، وأمّا أن أقطع"، فإذا تركه كان تركه رضًا منه بقطعه،[7] ولو قطعه[8] بإذن القاضي كان أحسن.

---

[1] ع – في.
[2] ط – يوم.
[3] أ: إذا.
[4] ط: فعظمت.
[5] ط + تلك.
[6] ش: الجذع.
[7] ط: بقطعها.
[8] ط: قطع.

وسئل عن رجل جزّ غنمًا لرجل[١] بغير إذن[٢] صاحبه،[٣] وجعل صوفها لُبودًا. قال: إن كان جزُّ الغنم لم يُنقص من الغنم شيئًا فعليه مثل ذلك الصّوف، وإن كان يُنقص[٤] من[٥] قيمة الغنم فهو بالخيار، إن شاء أخذ صوفًا مثله، وإن شاء ضمّنه ما دخل النّقصان في الغنم، واللّبود له في الأحوال كلّها.

وسئل أبو القاسم عن مسلم غصب مال ذمّيّ،[٦] أو سرق منه، أيعاقب[٧] المسلم يوم القيامة، ويثاب الذّمّي، ويخاصمه يوم القيامة؟ قال: ظلمهم أشدّ من ظلم المسلم؛ لأنّهم من أهل النّار، فما وقع من التّخفيف في النّار بالظّلامات[٨] الّتي لهم قِبل النّاس فلا يرجى أن يتركوها،[٩] والمسلم يرجى له الغفران في[١٠] ذنوبه، فيرجى لإخوته من المسلمين تركه لهم.

وسئل أبو القاسم عمّن له خصم، فمات ولا وارث له. قال: يتصدّق عن نفسه بمقدار ذلك،[١١] فيودعه عند ربّه جلّ وعزّ؛[١٢] ليوفّره على خصمائه يوم القيامة.

وسئل بعضهم عن دابّة لرجل دخلت[١] زرع إنسان، فأخرجها صاحب الزّرع، فافترسها السّبع. قال: /[٢١٠ظ] صاحب الزّرع ضامن؛ لأنّه لا ينبغي له[٢] أن يخرجها؛ ولكن[٣] ينبغي له أن يستعدي[٤] على صاحبها حتّى يخرجها.

---

[١] ط: غنم رجل.
[٢] ط: إذنه.
[٣] ط – صاحبه.
[٤] ش: نقص.
[٥] ط – من.
[٦] ع: الذمي.
[٧] ط: هل يعاقب.
[٨] ط: بالمظالم.
[٩] ط + لهم.
[١٠] أ: عن.
[١١] ط: دينه.
[١٢] ط: عز وجل.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن بقرة في أرض رجل، فطردها صاحب الزّرع حتّى أخرجها من زرعه، فجاء ذئب، فأكلها. قال:[٥] يغرم صاحب الزّرع قيمة البقرة. قيل:[٦] فإن ساقها؛ وأراد أن يردّها على صاحبها، فعطبت في الطّريق، وانكسرت[٧] رجلها. قال: يضمن. {قال الفقيه:} ولسنا نأخذ بهذا، ونأخذ بما روي عن محمّد بن الحسن أنّه قال: لا يضمن؛ لأنّ لصاحب الزّرع أن يخرج الدّابّة من زرعه، فإن أخرجها من زرعه؛ ولم يسقها أكثر من ذلك، فلا ضمان عليه، وإن ساقها بعدما أخرجها من أرضه فهو ضامن إن هلكت الدّابّة. وذكر عن أبي نصر أنّه قال: إن ساقها إلى موضع يأمن فيها فلا ضمان عليه، وإن شاء أمر صاحب الدّابّة ليخرجها من زرعه، فإن أفسد شيئًا من زرعه في حال إخراجها فهو ضامن. {قال الفقيه:} هذا على وجهين: فإن[٨] أخبر صاحب الدّابّة أنّ دابته في زرعه فأخرجها، فهو ضامن إن[٩] أفسد في حال إخراجه،[١٠] وإن أخبره وأمره بإخراجها فلا ضمان عليه؛ لأنّه فعل بأمره.

وسئل أبو نصر عن رجل حُبس في الدّين، هل يمنع منه الزّوّار؟ قال روى أبو يوسف عن أبي حنيفة أنّه قال: لا يمنع منه الزّوّار ،ولا يمنع من اللّباس، والطّعام، والطّيب، والشّراء، والبيع، والتزوّج[١١] في الحبس، ويمنع من[١٢] الوطء.

---

[١] ع: دخل.
[٢] أ – له.
[٣] ط: ولكنه.
[٤] ط: يستدعي.
[٥] ط: فإنّه.
[٦] أ + له.
[٧] ط: حتى انكسرت.
[٨] أ: إن.
[٩] ط: لما.
[١٠] ط: إخراجها.
[١١] ع: والتزويج.
[١٢] ع – من.

وسئل عن رجل غصب من رجل حنطة أو شعيرًا، فلقي الغاصبَ في بلدة أخرى، وسعره في هذه البلدة أقلّ منه أو أكثر، أيأخذ منه مثله أو قيمته؟ قال أبو نصر: هو بالخيار، إن شاء أخذ مثله، وإن شاء أخذ قيمته يوم يختصمان بقيمة البلد الّذي غصب منه،[1] وإن شاء صبر حتّى يرجع إلى بلده، فيأخذ منه مثله.

وسئل أبو نصر عن رجل من أهل المجلس قام وترك كتابه، ثمّ قاموا وتركوا كتابه. قال: إن قاموا جميعًا في دفعة واحدة[2] فهم[3] ضامنون، وإن قام واحد بعد واحد فالضّمان على آخرهم، كما[4] أنّ رجلًا لو[5] باع قفيز حنطة من اثنين،[6] ثمّ هلك قفيز منهما، فانصرف البيع إلى ما بقي، وكذلك لو هلك كلّه إلّا قفيزًا انصرف البيع إليه.

وسئل /[٢١١و] أبو القاسم عن رجل غصب خمرًا، فجعل فيها خلًّا، فصارت كلّها خلًّا. قال: القياس أن يكون كلّه للغاصب، ولا شيء عليه؛ لأنّه جعل فيها ماله، فصار مستهلِكًا لشيء[7] ليس بمال. {قال الفقيه:} وقد[8] قال[9] بعضهم: إنّ الخلّ بينهما على مقدار خلِّ الغاصب وخمرِ المغصوب منه؛ لأنّ خمره صارت خلًّا، فصار بمنزلة خلّ الغاصب إذا اختلط بخلّ المغصوب منه،[10] وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل اتّخذ دودًا، فسَرق ورق النّاس. قال: عليه أن يتصدّق بالفضل.

---

[1] ط: فيه.
[2] ع أ – إن قاموا جميعا في دفعة واحدة.
[3] أ: هم.
[4] ط + لو.
[5] ط – لو.
[6] ط: أَنْبَار.
[7] ط: بشيء.
[8] ط: – وقد.
[9] ط: وقال.
[10] ع – منه.

وسئل أبو بكر عن رجل غرس شجرة على ضفّة نهر ماذيان، فجاء رجل ليس بشريك في النّهر، ويريد أخذه بقلعها.[1] قال: إن كان[2] يضرّ بأحد من النّاس فله ذلك، وينبغي أن يرفع إلى الحاكم حتّى يأمره بالقلع.

وسئل أبو بكر عن رجل ربط حمارًا له على سارية، فجاء آخر،[3] وربط حمارًا له على تلك السّارية، فعض أحد الحمارين الآخر، هل يجب على صاحبه ضمان؟ قال: إن لم يكن ذلك[4] الموضع طريقًا، ولا ملكًا لأحد، فلا ضمان على صاحب الحمار بعد أن يكون في المكان سعة، وإن كان ذلك في طريق المسلمين، أو في موضع لم يكن لهما أن يربطا هناك حماريهما،[5] فهو ضامن لِما أصاب حماره.

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمّام، ونزع ثيابه بمحضر من صاحب الحمّام، فاغتسل، وخرج، فوجد صاحب الحمّام نائمًا وقد سرقت[6] ثيابه. قال: إن كان نعِس وهو قاعد فلا ضمان عليه، وإن[7] وضع جنبه فنام[8] فهو ضامن.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى رجل عشرة دراهم، وقال: "ثلاثة من هذه العشرة لك، والسبعة الباقية سلِّمها إلى فلان وفلان"، فهلكت[9] الدّراهم في الطّريق. قال: يضمن الثّلاثة؛ لأنّ الثّلاثة كانت هبة

---

[1] ع أ: فقلعها.
[2] أ: كانت.
[3] ش: رجل.
[4] ط – ذلك.
[5] ع أ: حمارهما.
[6] ط: سرق.
[7] ع: فإن.
[8] ط: ونام.
[9] ع: فهلك.

فاسدة؛ لأنّها غير مَحُوزة، ولو كان ذلك وصيّة[1] من ميّت لم يضمن؛ لأنّه مَحُوز[2] غير مضمون،[3] ولا يضمن السّبعة؛ لأنّها أمانة في يده.

وسئل أبو بكر عن رجل بعث آخر[4] إلى ماشية،[5] فعمد المبعوث إلى دابّة الآمر، فركبها بغير إذنه، فعطبت الدّابّة[6] في الطّريق. قال: إن كان بين المرسل والرّسول انبساط في أن يفعل في ماله مثل ذلك فلا ضمان عليه، وإن لم يكن بينهما مثل هذا الانبساط فهو ضامن.

/[٢١١ظ] وسئل محمّد بن الحسن عن رجل دفع إلى رجل عشرة دراهم، وقال: "خمسة منها هبة لك، وخمسة منها وديعة عندك"، فاستهلك القابض منها خمسة، وهلكت الخمسة الباقية. قال: يضمن سبعة دراهم ونصف. {قال الفقيه:} لأنّ الهبة فاسدة، والخمسة مضمونة عنده، فالخمسة[7] الّتي استهلكها كان نصفها أمانة، ونصفها مضمون، فوجب عليه ضمان تلك الخمسة بالاستهلاك، والخمسة الباقية نصفها أمانة، ونصفها مضمون، فعليه ضمان نصف ذلك، وهو درهمان ونصف مع الخمسة الأولى، فيكون سبعة ونصفًا.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل له ألف درهم وقعت في دار رجل، وخاف إن علم صاحب الدّار أن يمنعه منه، ولا يردّ عليه، هل يجوز له أن يدخل الدّار، ويأخذها بغير إذن صاحب الدّار؟ قال: يجوز؛ ولكن ينبغي أن يُعلم أهل الصّلاح أنّه إنّما دخل لذلك المعنى، وإن لم يكن بحضرته أهل

---

[1] ط: صلة.
[2] ط: يجوز؛ ل: يحوز.
[3] أ: مقسوم.
[4] ل: واحدا؛ أ + أجيرا.
[5] ط: ماشيته.
[6] ع – الدابة.
[7] أ: والخمسة.

الصّلاح؛ وأمكنه أن يدخل، ويأخذ[1] ماله في ستر من غير أن يشعر به صاحب الدّار،[2] فلا بأس به،[3] وإن لم يتخوّف التّلف من صاحب الدّار فلا يدخل بغير إذنه، بل يُعلم صاحبه؛ حتّى يأذن له أن[4] يُخرجه إليه.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل في يديه[5] مال لإنسان، فقال له سلطان جائر: "إن لم تدفع إليّ هذا المال حبستك شهرًا، أو ضربتك سوطًا، أو أُطوّفك[6] في النّاس". قال: لا يجوز له أن يدفع، وإن دفع فهو ضامن، وإن[7] قال: "أقطع يدك، أو أضربك خمسين سوطًا"، فلا ضمان عليه.[8]

وروى خلف بن أيّوب عن محمّد [9] في رجل أدخل دابّته في دار رجل، فأخرجها صاحب الدّار. قال: لا ضمان عليه إن هلك، وإن[10] وضع ثوبًا في بيته؛[11] فرمى به صاحب الدّار، فهو ضامن. {قال الفقيه:} لأنّ[12] كون الدّابّة في داره[13] ضرر، وفي كون الثّوب لا ضرر عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل وجد جوزة، ثمّ أخرى، حتّى بلغت عشرة، وصارت لها قيمة، هل تطيب له؟ قال: إن وجدها في موضع واحد فهي كاللقطة، ينبغي[14] أن يطلب صاحبها، وإن وجدها في مواضع متفرقة يحلّ له ذلك، وصار[15] بمنزلة من وجد نَواة ملقاة متفرّقة، وإذا[1] جمعها وصارت[2] لها قيمة

---

[1] ع: فيأخذ.
[2] ط – صاحب الدّار.
[3] ط – به.
[4] ط: أو.
[5] ل: يده.
[6] ط: أطوف بك.
[7] أ: ولو.
[8] أ + إن دفع.
[9] ط + بن الحسن.
[10] ع: فإن.
[11] أ: بيت رجل.
[12] ط + في.
[13] ش: دار.
[14] أ + له.
[15] ع: فصار.

/[٢١٢و] فإنّه يطيب له.[٣] {قال الفقيه:} وعندي[٤] أنّه[٥] إذا وجد الجوزات في موضع واحد، أو في مواضع مختلفة، فهو[٦] كاللقطة،[٧] لا يحلّ له[٨] إن كان غنيًّا، وليس كالنَّواة؛ لأنّ النّاس يرمون النّواة، فصارت مباحة بالرّمي، وأمّا[٩] الجوز فإنّ النّاس لا يرمون[١٠] به،[١١] فكان[١٢] حكم القليل والكثير سواء، إلّا أن يكون[١٣] وجدها تحت أشجار الجوز قد التقطها صاحبها، كالسّنابل إذا بقيت في الأرضين.[١٤]

وسئل أبو بكر عن رجل هدم جدار رجل، ثمّ بناه الهادم قبل أن يضمن القيمة. قال: إذا[١٥] بناه كما كان فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر[١٦] عن رجل نصب طاحونة، وأجرى ماءها في أرض غيره بغير طِيبة من نفس صاحبها، هل يحلّ للمسلمين الانتفاع بهذه الطّاحونة؟ قال: لا يحلّ لمن يعلم بغصبها أن يشتري تلك الطّاحونة، ولا[١٧] يستأجرها، ولا يحمل إليها طعامًا بأجرة[١٨] أو عارية.[١]

---

[١] ط: فإذا.
[٢] ط: صارت.
[٣] ط + ذلك.
[٤] ع: عندي.
[٥] أ – أنه.
[٦] ط: له.
[٧] ط: حكم اللقطة.
[٨] ط: الانتفاع.
[٩] ط: فأما.
[١٠] ل: يرمونه.
[١١] ل – به؛ ط + على وجه الإباحة.
[١٢] ط: فصار.
[١٣] ط + قد.
[١٤] أ: الأرض.
[١٥] أ: إن.
[١٦] ط – أبو بكر.
[١٧] ط + أن.
[١٨] ل: إن علم به

وسئل أبو بكر عن رجل قطع شجرة في دار رجل بغير أمره. قال: ربّ الدّار بالخيار، إن شاء ترك الشّجرة على القاطع، ثمّ تُقوّم الدّار مع الشّجرة، وتُقوّم[٢] بغير شجرة،[٣] فيضمّنه فضل ما بينهما، وإن شاء أمسك الشّجرة، ويضمّنه[٤] ما نقص[٥] بالقطع،[٦] وإن كانت قيمتها غير مقطوعة وقيمتها مقطوعة سواء فلا شيء عليه.

وسئل عن المرور في الطّريق المُحدَث. قال: إن[٧] كان صاحب المال هو الّذي جعل ملكه طريقًا جاز المرور فيه. قيل: فإن لم يعرف ذلك؟ قال: يجوز ما لم يعرف أنّه غصب.

قال أبو بكر: وكان شاذان بن إبراهيم يمرّ في سوق القطّانين، ويربط بغلته هناك، يعني القطّانين الّذين على رأس سكة الأصفهانيّة، وكذلك نصير. قال[٨] أبو بكر: وعامّة سلوكي في ذلك، ولا أرى به بأسًا. {قال الفقيه:} رأيت أهل تلك السّكّة يُخرجون الجنازة من طريق آخر، وكرهوا[٩] المرور في ذلك السّوق، قالوا:[١٠] "هو جور"؛ ولكنّ الأخذ بقول هؤلاء العلماء أولى من قول العوام، ولا بأس بالمرور هناك، وإخراج الجنازة.

وروي[١١] عن[١] أبي[٢] بكر الخصّاف[٣] أنّه قال: لو أنّ رجلًا غصب من رجل شيئًا؛ فغاب صاحبه، فجاء إلى القاضي، فطلب[٤] أن[٥] يقبل منه، أو يفرض له النّفقة، فإنّ القاضي لا يفرض له، ويدعه في يده،[٦]

---

[١] ل – أو عارية.
[٢] أ + الدّار.
[٣] ط: الشجرة.
[٤] أ: وضمنه.
[٥] ط: انتقص.
[٦] ش: القطع.
[٧] ط: إذا.
[٨] ش: وقال.
[٩] ط: وكُره.
[١٠] ط: وقالوا في ذلك.
[١١] ع: وروى.

ويكون في ضمانه، /[٢١٢ظ] ونفقتُه عليه، ولو كان الرّجل مَخُوفًا، فرأى[٧] القاضي[٨] أن[٩] يأخذ منه ويبيعه، فلا بأس به.

وقال نصير:[١٠] ليس للرّجل[١١] أن يمرّ في أرض رجل إذا كان له طريق آخر، وإن لم يكن له طريق آخر فله أن يمرّ فيها ما لم يمنعه، فإذا منعه ليس[١٢] له أن يمرّ فيها.

وسئل أبو بكر عن حريق وقع في محلّة، فهدم إنسان دارًا من تلك الدّور بغير أمر صاحبها حتّى انقطع الحريق من داره. قال: هو ضامن،[١٣] بمنزلة رجل جائع في مفازة، ومع صاحبه طعام، فله أن يأخذ طعامه بكره[١٤] منه، ثمّ[١٥] يغرم[١٦] قيمته.

وسئل أبو القاسم عن رجل استَعْدى على رجل بغير ذنب، فأخذه السّلطان، فضمّنه مئة درهم، ثمّ تبيّن للسّلطان وللرّجل أنّه لم يكن له ذنب، هل له أن يضمّن السّاعي؟ قال أبو القاسم: أعظم الذّنب

---

[١] ع – عن.

[٢] ع: أبو.

[٣] أحمد بن عمرو الشيباني الإمام أبو بكر الخصّاف (ت. ٢٦١ هـ/٨٧٤ م). حدث عن أبي عاصم النبيل، وأبي داود الطيالسي، ومسدد. كان فاضلا فارضا حاسبا عارفا بالفقه مقدّما عند الخليفة المهتدي بالله. مات ببغداد. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٣٦٩/٢؛ **تاج التّراجم** لابن قطلبغا، ٢؛ **الطبقات السّنيّة** للتميميّ، ٤١٨/١.

[٤] ط: وطلب منه.

[٥] ل: بأن.

[٦] ط: يديه.

[٧] ع أ: فإن.

[٨] ع: للقاضي.

[٩] أ – أن.

[١٠] ط + بن يحيى.

[١١] ش: لرجل.

[١٢] ط: فليس.

[١٣] ط + وهو.

[١٤] أ: على كره.

[١٥] ط – ثم.

[١٦] ط: ويغرم.

لمن قَبل قوله، وأخذ الرّشوة المحرّمة، فعليه أن يردّها، وأمّا السّاعي فهو آثم في فعله، ولا يجب عليه شيء في حكم الدّنيا، وأمّا في حكم الآخرة فالله أعلم به.[١]

وسئل أبو القاسم عن رجل مرّ في قرية مع وِقر من قصب، وقد أوقد الصّبيّان نارًا في السّكّة، فألقوا شيئًا منها[٢] في[٣] القصب، فأخذته، فدخل الحمار تحت سطح كان فوقه حطب، فارتفعت النّار من القصب إلى الحطب، فأخذت الحطب، فألقوا ذلك[٤] من السّطح،[٥] فاحترق الحمار، على من يجب الضّمان؟ قال: إن كان الحطب الّذي أُلقي عليه توقّد مع القصب فمُلقي النّار وملقي الحطب ضامنان جميعًا.

وسئل عن رجل له دار، قد تدلّت أغصان الشّجر[٦] لرجل فيها، وله من ذلك ضرر، هل له أن يقطعها؟ قال أبو بكر: إن كانت الأغصان بحال يمكن صاحب الشّجرة أن يجمع ذلك كلّه، ويشدّها[٧] بحبل، ويفرغ هواء داره من غير قطع، فإذا قطع صاحب الدّار صار ضامنًا. وإن كانت هذه الأغصان[٨] غلاظًا بحال لا سبيل إلى شدّ ذلك بحبل، ولا يمكن إلّا القطع، فإذا قطع صاحب الدّار من الموضع الّذي كان يقطعه الحاكم لو رُفع إليه، فلا ضمان عليه.

وسئل عن رجل جاء بدابّته[٩] إلى[١] نهر؛ ليغسلها، فقال لرجل واقف هناك: "أَدخلْ هذه /[٢١٣و] الدّابّة[٢] النّهر"،[٣] فأدخلها، فغرقت الدّابّة وماتت، وكان الآمر سائس الدّابّة لرجل آخر، ولم يعلم به

---

[١] ط – به.
[٢] أ: من.
[٣] أ – في.
[٤] أ + الحطب.
[٥] ط + على الحمار.
[٦] أ: شجرٍ؛ ط: شجرة.
[٧] أ: ويشده.
[٨] ل: الأشجار.
[٩] ط: بدابة.

المأمور، هل يجب الضّمان على الّذي أدخلها؟[٤] قال أبو بكر: إن كان الماء بحال يُدخل النّاس دوابّهم في[٥] ذلك الموضع؛ للغسل أو للسقي، فلا ضمان على السّائس، ولا على المأمور، وإن كان النّاس لا يُدخلون دوابّهم في مثل ذلك الماء، لو[٦] هلكت[٧] فصاحب الدّابّة بالخيار، إن شاء ضمّن السّائس، ولا يرجع السّائس على أحد، وإن شاء ضمّن المأمور، ويرجع المأمور على الآمر.

وسئل أبو بكر عن امرأة زوجُها في أرض الجور، وله مال أخذه من قِبل السّلطان، وهي تقول: "لا أقعد معك في أرض الجور؛ فإنّي آثَمُ"،[٨] هل لها ذلك؟ قال: ليس لها النّشوز، وإن أكلت من طعامه، ولم يكن عين ذلك الطّعام غصبًا من إنسان، فهي في سعة من أكله، وكذلك إن اشترى لها طعامًا أو كسوة من مالٍ أصلُه ليس بطيّب، فهي في سعة من تناول ذلك الطّعام والثّياب، والإثم على الزّوج.

وسئل أبو بكر عن رجل وجّه جارية له إلى النّخّاس، وأمره[٩] ببيعها، فبعثتْها امرأة النّخّاس في حاجة لها، فهربت. قال: صاحبها[١٠] بالخيار، إن شاء ضمّن النّخّاس، وإن شاء ضمّن المرأة في قول أبي يوسف ومحمّد، وفي قول أبي حنيفة الضّمان على المرأة خاصّة، {قال الفقيه:}[١١] لأنّ النّخّاس أجير مشترك، فلا ضمان عليه في قول أبي حنيفة ما لم يكن الضّياع من عمله.[١٢]

---

[١] ط + شط.
[٢] أ + إلى.
[٣] ل + قال.
[٤] ط + النّهر.
[٥] ط + مثل.
[٦] أ: إذا.
[٧] ع ط: هلك.
[٨] ط: آثمة.
[٩] ش: فأمره.
[١٠] أ: صاحب الجارية.
[١١] ع + رحمه الله.
[١٢] ط: فعله.

وسئل عن رجل غصب أرضًا، فزرعها، ونبت. قال: لصاحبها أن يأخذ الغاصب بتفريغ أرضه، وقلعِ الزّرع، فإن لم يفعل فللمغصوب منه[١] أن يفعل ما لو رفع إلى القاضي كان يأمره بذلك، يعني بقلعه.

وقال أبو بكر: لو أنّ رجلًا غصب من رجل[٢] سفينة، فلمّا ركبها وبلغ وسط البحر، لحقه صاحب السّفينة، فليس له أن يستردّها من الغاصب؛ ولكن يؤاجرها منه من ذلك الموضع إلى السّاحل، وكذلك لو غصب دابّة فلحقه صاحبها وسط المفازة في موضع مهلك، لا يستردّها؛ ولكن يؤاجرها منه.

وسئل بعضهم عن رجل /[٢١٣ظ] أخذ غريمًا لإنسان، فانتزعه من يده.[٣] قال: لا ضمان عليه؛ ولكن يعزّره الإمام حتّى لا يعود إلى مثله.

وروى خلف بن أيّوب عن محمّد بن الحسن، قال: لو أنّ امرأة سُبيت بالمشرق، وجب على أهل المغرب أن يستنقذوها ما لم تدخل دار الحرب.

وسئل أبو القاسم عن رجل غصب من رجل عبدًا، فشدّه بحبل، فأخرج العبد يده، فضرب نفسه بالسّكّين، فمات، هل على الغاصب ضمان؟ قال:[٤] الغاصب ضامن[٥] إن مات ميتة نفسه، أو قتل نفسه.

وسئل أبو القاسم عن رجل رأى رجلًا يسرق من مال إنسان، هل ينبغي له أن يُعلم صاحب الشّيء؟ قال: إن كان لا[٦] يخاف منه أن يظلمه يخبره، وإن[٧] كان يخاف أن[٨] يظلمه[٩] لا[١] يخبره.

---

[١] ع أ – منه.
[٢] ش – من رجل.
[٣] ط: يديه.
[٤] ط + على.
[٥] ط: ضمان.
[٦] ش – لا.
[٧] ش: فإن.
[٨] ط – أن.
[٩] ط: ظلمه.

وسئل أبو القاسم عن صفة المعتوه؟ قال: هو قليل الفهم، مختلط الكلام، فاسد التّدبير، إلّا أنّه لا يضرب، ولا يشتم، كما يفعل المجنون.

وسئل عن الجمّال إذا نزل في مفازة، وكان يتهيّأ له الانتقال فلم ينتقل حتّى فسد المتاع. قال: هو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجلين لكلّ واحد منهما مَثْلَجة، فأخذ أحدهما من مثلجة صاحبه ثلجًا، وجعله في مثلجة نفسه، كيف الحكم فيه؟ قال: إن اتّخذ موضعًا يجتمع فيه الثّلج من غير أن يحتاج إلى أن يجتمع[٢] فيه، فما وقع في مثلجة أحدهما؛ فأخذه الآخر، وطرحه في مثلجة نفسه، فللأوّل أن يأخذه من مثلجة صاحبه إن كان متميّزًا، وإن كان خلطه بغيره فهو ضامن لقيمته يوم خلطه، وإن كان الثّلج يجمع فيها بعدما وقع الثّلج في غيرها، فإن أخذ[٣] من الصّحراء الّذي في حدّ صاحبه؛ لا في قعر المثلجة، فهو للّذي أخذه، وليس لصاحبه عليه شيء.

وروي عن وكيع بن الجرّاح (ت. ١٩٧هـ/٨١٢م)، قال: كان سفيان الثّوري يدخل على أصحاب الصّوافي، ويأكل معهم، يعني أرض الجور. {قال الفقيه:}[٤] وبه نأخذ، فنصيب الأَكَرَة يطيب لهم إذا أخذوا الأرض مزارعة أو[٥] استأجروها،[٦] وإن كان الجور[٧] كُرومًا وأشجارًا، فإن كان يُعرف أربابها لا تطيب للأَكَرة، ولا /[٢١٤و] يجوز لأحد[٨] أن يأكل منها، فإن[٩] لم يعرف أربابها طاب لهم؛ لأنّ تدبير

---

[١] ط: لم.
[٢] أ: يجمع.
[٣] أ: أخذه.
[٤] ع + رحمه الله.
[٥] ش – أو.
[٦] ش: واستأجروها؛ ل: استأجروا.
[٧] ط: الجوز.
[٨] ع – لأحد.
[٩] ط: وإن.

المعاملة إلى السّلطان، وصار بمنزلة أرض بيت المال، وينبغي[1] للسّلطان أن يتصدّق على المساكين بالنّصف، فإن لم يفعل فالإثم عليه، ونصيب الأَكَرة يطيب لهم، ولمن أكل من ذلك.

وروي عن مكّيّ بن إبراهيم[2] أنّه سُئل عن هذه الشّبهات. قال: ليس هذا زمان الشّبهات، اتّق الحرام عيانًا.

وقال[3] نصير بن يحيى: لو أنّ زقًّا انفتح أو انفتق، فمرّ به رجل، فأخذه ثمّ تركه، فإنّه يضمن إن لم يكن صاحبه حاضرًا، وإن كان صاحبه حاضرًا فليس عليه شيء، وإن لم يأخذه؛ ولم يدن منه، فلا شيء عليه.

وذكر أنّ الخليفة دعا الحسن بن زياد ومحمّد بن الحسن، فجاء محمّد[4] فجلس على الباب، فجاء الحسن، وسلّم،[5] وجلس، ونظر إليه، وقال: "أَمحمّد؟"، قال محمّد: "نعم". فقال[6] لمحمّد:[7] "ما تقول في رجل أفسد تأليف حصير رجل، ما عليه؟"، ثمّ قال: "ما تقول في رجل حلّ شراك نعل رجل، ما عليه؟"، {قال الفقيه:}[8] قد ذكر السّؤال ولم يذكر الجواب؛ ولكنّ[9] الجواب عندنا أنّه إن أمكن إعادته أُمر بإعادته كما كان، وإن لم يمكن سُلّم إليه المنقوض، ويأخذ منه قيمة الحصير صحيحًا، وفي النّعل إن كان

---

[1] ط: فينبغي.

[2] مكي بن إبراهيم بن بشير بن فرقد أبو السكن البرجمي الحنظلي التميمي (ت. ٢١٤ هـ/٨٣٠ م)، من أهل بلخ، ولد سنة ١٢٦ هـ/٧٤٣ م. سمع يزيد بن أبي عبيد، وبهز بن حكيم، وعبد الملك بن جريج، ومالك بن أنس. وقدم بغداد، وحدث بها، فروى عنه من أهلها: أحمد بن حنبل، وعبيد الله بن عمر القواريري وآخرون. انظر: **تاريخ بغداد** للبغدادي، ١٤٣/١٥؛ **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٢١٦/٨.

[3] أ: قال.

[4] ش + بن الحسن.

[5] أ: فسلم.

[6] ع أ – أمحمدٌ؟ قال محمد: نعم، فقال.

[7] ط – لمحمد.

[8] ع + رحمه الله.

[9] ش: لكن.

النّعل[1] الّذي يستعمله العامّة ههنا فلا مؤنة في إعادة شراكه، وإن كان النّعل عربيًّا،[2] فحلَّ شراكه، فإن لم ينقض سيرَه؛ ولم يدخل فيه عيب، يؤمر بإعادته، وإن نقض السّير ضمَّنه النّقصان. وذكر أنّ الحسن بن زياد أكثر على محمّد بن الحسن نحو هذه المسائل، فتحيّر فيها وبكى، وكان الحسن بن زياد فارِهًا في السّؤال، وكان إذا أخذ في السّؤالات لا يطاق.

وذكر عن أبي القاسم[3] أنّه سئل عن رجل حمل على حمار غيره شيئًا إلى موضع بغير أمر صاحبه، وقد تورّم ظهر الحمار، فشقّ صاحبه ذلك الورم، فانتقص من ذلك. قال: يُتَلَوَّم[4] بالحمار، فإن اندمل من غير نقصان لا يجب على أحد ضمان؛ وإنّما[5] عليه الإثم باستعماله[6] بغير إذنه، وإن[7] انتقص الحمار من شقّه فلا ضمان عليه، وإن انتقص من الورم فعليه الضّمان، وكذلك إذا[8] مات، فإن[9] اختلفا فالقول قول الّذي /[٢١٤ظ] استعمله مع يمينه.

وقال[10] أبو نصر: كان نصير بن يحيى يقول: لو أنّ رجلًا غصب مالًا من رجل، فغصب ذلك المالَ غريمُ المغتصب[11] منه، فإنّه يبرأ الغاصب الأوّل، وكان محمّد بن سلمة يقول: المغصوب منه بالخيار، إن شاء ضمَّن الأوّل، وإن شاء ضمَّن الثّاني، فإن ضمّن الثّاني برئ الأوّل، وإلّا فلا.

---

[1] ط + من.
[2] أ: غريبا.
[3] ط + الصفار.
[4] ط: يلزم من ذلك.
[5] ط + بقي.
[6] ط: في استعماله.
[7] ط: فإن.
[8] ل: لو.
[9] ط: وإن.
[10] ط: قال.
[11] ط: للمغتصب.

وقال نصير:[1] المكروه إلى الحلال[2] أقرب، وهو قول خلف بن أيّوب. وسئل أبو يوسف، قيل[3] له: الشّبهة إلى الحرام أقرب أو[4] إلى الحلال؟ قال: إلى الحرام أقرب. وسئل عن المكروه، قال: إلى الحرام أقرب. وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنّه قال: المكروه إلى الحرام أقرب.

وقال أبو بكر: لو أنّ رجلًا هشم إبريق فضّة لرجل، فجاء آخر فهشمه هشمًا آخر، فإن[5] الأوّل برئ؛[6] لأنّ صاحب الإبريق لا يمكنه أن يردّه عليه على الحال[7] الّتي هشم. {قال الفقيه:}[8] وكذلك روي عن محمّد بن الحسن في رجل صبّ ماء على حنطة،[9] ثمّ جاء رجل آخر فصبّ عليه الماء، وزاد في نقصانها، فإنّ[10] الأوّل يبرأ، والضّمان على الثّاني قيمتها يوم صبّ عليها الماء الثّاني.

وسألت امرأة أبا بكر، قالت:[11] إنّ ابني يريد الجهاد، وهو مدرك، فلو منعتُه هل يكون[12] عليّ[13] إثم؟ قال: إن كان[14] لا يحتمل قلبك؛[15] ومنعتيه[16] فامتنع، فإنك لا تأثمين،[1] ولو أنّك منعتيه[2] فذهب بغير رضاك، فلا تمنعيه.

---

[1] ط + بن يحيى.
[2] ع: الحرام.
[3] أ: فقيل.
[4] ط: أم.
[5] ع أ: قال.
[6] ط: يبرأ.
[7] ط: الحالة.
[8] ل + رحمه الله.
[9] ط + رجل.
[10] ع أ: قال.
[11] ش: فقالت.
[12] ش – يكون.
[13] ط: لي.
[14] ط + قلبك.
[15] ط – قلبك.
[16] ش: ومنعته.

وسئل أبو بكر عن رجل حرق صكًّا لرجل. قال: عليه قيمة الصّكّ مكتوبًا.

وسئل أبو بكر[٣] عن قصّار أقام ثورًا له على الطّريق، وعليه ثياب، فجاء راكب ومزّق بعض الثّياب الّذي[٤] على الثّور. قال: الرّاكب ضامن إن كان أبصر على الطّريق الثّور وعليه متاع، وإن لم يبصر فينبغي[٥] ألّا يضمن. قيل له: لو[٦] وضع ثوبًا على الطّريق؛ فجعل النّاس يمرّون عليه حتّى تخرّق، وهم لا يبصرون. قال: لا ضمان عليهم. قيل له: لو[٧] أنّ رجلًا جلس على الطّريق؛ فوقع عليه إنسان، فلم يره، فمات الجالس. قال: هكذا[٨] أقول أنّه[٩] لا[١٠] ضمان عليه. {قال الفقيه:} قد[١١] روي عن أصحابنا خلاف هذا، ولكن لو أفتى مفتٍ بما قال أبو بكر لا بأس به.

وسئل أبو بكر عن رجل غصب من رجل عبدًا، ثمّ رفعه[١٢] إلى الحاكم،[١٣] وقال:[١٤] "اقضِ لي؛ لأنفق[١٥] على هذا"، /[٢١٥و] والحاكم يعلم أنّه قد غصبه، وقضى له بالنّفقة. قال: لا يجب على المغصوب منه[١٦] شيء في قول علمائنا؛ لأنّ أمر الحاكم بذلك كأنّه قال: "أنفقه على نفسك".

---

[١] ط: تأثم.
[٢] ش: منعته.
[٣] ط – أبو بكر.
[٤] أ: التي.
[٥] ط: ينبغي.
[٦] أ: فلو.
[٧] أ: فلو.
[٨] ط: كذا.
[٩] ع – أنه.
[١٠] ش: ألا؛ ل: لا.
[١١] ط: وقد.
[١٢] ط: رافعه.
[١٣] ط: حاكم من الحكام.
[١٤] ع: قال؛ أ: فقال.
[١٥] ط: بالإنفاق.
[١٦] ل – منه.

وقال أبو بكر: كان أبو نصر يقول: لو أنّ رجلًا غصب لحمًا فطبخه، أو حنطةً فطحنها؛ صار المِلك له، وعليه الضّمان، وأكلُه له حلال في قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: أكلُه حرام إن أكله[1] قبل أن يرضي صاحبه.

وسئل أبو بكر عن رجل[2] كُفّن في ثوب غصبه، وأهيل عليه التّراب، ثمّ جاء صاحب الكفن.[3] قال: يخيّر، إن شاء أخذ القيمة، وإن شاء نبش الميّت، ويأخذ الكفن، وإن كان بعد الثّلاث فليس له أن ينبش القبر،[4] ولا يشبه هذا مَن غصب ساجة،[5] فأدخلها[6] في ثيابه.[7] {قال الفقيه:}[8] هذا هو القياس، وأمّا في الاستحسان فإن كان للميّت تركة يمكنه أن يأخذ القيمة من ساعته؛ أو أعطاه رجل آخر قيمته، لم يكن له أن ينبش القبر، وإن لم تصل إليه القيمة فهو بالخيار، إن شاء تركه لآخرته، ولا[9] يتعرّض للكفن، فهو أفضل لدينه، ودنياه، وإن شاء نبش القبر، وأخذ كفنه، وإن[10] انتقص الكفن فله أن يضمّن الّذين كفّنوه ودفنوه نقصانه.[11]

{قال الفقيه:} سمعت محمّد بن الفضل، قال: سمعت محمّد بن جعفر، قال: سمعت إبراهيم بن يوسف، قال: سمعت أبا يوسف[12] في رجل غصب[13] عبدًا، فردّه عليه، وفي عينه بياض لا يبصر بها،

---

[1] ط: أكل.
[2] ط: ميت.
[3] ش: الثوب.
[4] ط – فليس له أن ينبش القبر.
[5] ط: ساحة.
[6] ش: وأدخلها.
[7] ط: بنائه.
[8] ع + رحمه الله؛ أ + أبو اللّيث.
[9] أ: لا.
[10] ط: فإن.
[11] أ: نقصان الثوب.
[12] أ + يقول.
[13] ش: اغتصب؛ ط + من رجل.

فضمَّنه الأرش، وقبضه ربّ العبد، فباعه، فانجلى[١] البياض. قال: يرجع الغاصب على ربّ العبد بما قبض من أرش العين.

قال إبراهيم بن يوسف: وسمعت أبا يوسف[٢] سُئل عن رجل قتل ذئبًا أو أسدًا لرجل. قال: ليس عليه في ذلك ضمان، وإن[٣] قتل قردًا فهو ضامن، والقرد بمنزلة الكلب. {قال الفقيه:}[٤] لأنّ القرد يخدم في البيت، ويكنس البيت، فتكون له[٥] قيمة.

ولو[٦] أنّ رجلًا له على رجل دراهم، فجاء بها ليقضيها، فدفعها إلى الطّالب، وأمره[٧] بأن[٨] ينقدها،[٩] فهلكت من[١٠] يد[١١] الطّالب، فإنّها تهلك من مال المطلوب، والدّين على حاله؛ لأنّ الطّالب وكيله. وروي هذا القول عن سفيان، وعن[١٢] /[٢١٥ظ] أصحابنا.[١٣] ولو أنّ المطلوب دفع إلى الطّالب ولم يقل شيئًا، ثمّ دفع الطّالب إلى المطلوب؛ لينقدها،[١٤] فهلكت في يده هلكت من مال الطّالب، ألا ترى أنّه لو دفع إلى الأجنبيّ لينقدها[١٥] فهلكت، كان الهلاك من ماله، فكذلك هذا.

---

[١] أ: وانجلى.
[٢] أ + وقد.
[٣] أ: فإن.
[٤] ع + رحمه الله.
[٥] ع ط: لها.
[٦] أ: قال ولو.
[٧] ع: وأمر.
[٨] ط: أن.
[٩] ط: ينتقدها.
[١٠] ط: في.
[١١] ط: يدي.
[١٢] ط: عن.
[١٣] أ + قال.
[١٤] ط: لينتقدها.
[١٥] ط: لينتقدها.

وسئل الفقيه[1] أبو جعفر[2] عن رجل رشّ الماء في الطّريق، فجاء رجل بحمارين، فتقدّم صاحب الحمار إلى أحدهما يقوده، فتبعه الحمار الآخر، فزلق الحمار التّابع، فانكسرت رجله، هل على الّذي رش الماء ضمان؟ وقد كان صاحب الحانوت أمر إنسانًا برشّ الماء؟ قال: لو[3] كان سائقًا لهما فلا ضمان عليه، وإن لم يكن سائقًا للثّاني يجب[4] الضّمان على صاحب الحانوت.

وسئل أبو القاسم عن رجل طرح على باب داره خشبة في أحد جانبي السّكّة، وكان طريق السّكّة واسعًا يسلك فيه الدّواب، فساق صبيّ حمارًا في ناحية الخشبة، فبقيت رجل الحمار في الخشبة، فانكسرت رجل الحمار، هل يلزم صاحب الخشبة ضمان الحمار؟ قال: إن لم تضرّ الخشبة بالمارّة؛[5] ولا ضيّقت عليهم طريقهم، فتعمّد[6] الصّبيّ سوق حماره[7] في ذلك الموضع على استغنائه[8] عنه، رجوت ألّا[9] يضمن[10] واضع الخشبة.

وسئل عن رجل سلّم حنطة إلى حمّال، فحملها إلى طاحونة،[11] ووضعها في صحن الطّاحونة، وأمر صاحب الطّاحونة أن يدخلها باللّيل في بيت الطّاحونة، فلم يدخلها، ونُقب الجدار بالليل وسُرق،

---

[1] ط – الفقيه.
[2] ع + رحمه الله.
[3] أ: إن.
[4] أ: وجب.
[5] ل: للمارة.
[6] أ: وتعمد.
[7] أ: الحمار.
[8] ط: استغناء.
[9] أ: أنه لا.
[10] أ: ضمان على.
[11] ط: الطاحونة.

أيضمن الطّحّان أم لا؟ قال أبو القاسم: إن كانت[1] الصّحراء[2] محاطة عليها حائط مرتفع في الهواء مقدار ما لا يتسلّق[3] إلا بسلّم فلا ضمان على واحد منهما.

وسئل أبو بكر عن جارية جاءت إلى نخّاس بغير إذن مولاها، وطلبت البيع، ثمّ ذهبت ولا يدري أين ذهبت، وقال النخاس: "رددتها عليك". قال: القول قول النّخّاس، ولا ضمان عليه؛ لأنّ الجارية هي الّتي ذهبت إليه، وهي[4] أمانة عنده.[5] ولو أنّ[6] النّخّاس هو الّذي ذهب بها من منزل مولاها،[7] أو من الطّريق فهو ضامن، ولا يصدّق على مقالته إنّه ردّها.

وسئل عن رجل انتقد دراهم رجل، ولم يحسن الانتقاد، هل يجب عليه ضمان؟ وهل يجب له[8] الأجر؟ قال: لا ضمان عليه، والبدل على من قبض[9] المال، ولا أجر للنّاقد.

وقال أبو بكر: لو أنّ رجلًا غصب من رجل شيئًا، /[٢١٦و] ثمّ إنّ المغتصب[10] منه حلّله من ذلك، فإن كان الشّيء مستهلكًا فقد برئ، وإن كان قائمًا[11] يبرأ من الضّمان، ويصير عنده أمانة؛ لأنّ هذا من حقوق العباد،[12] فلما حلّله[13] أبرأه من ضمانه.[14]

---

[1] ع: كان.
[2] ط: الصحن.
[3] أ + إليه.
[4] ل: فهي.
[5] أ + قال.
[6] ط: وإن كان.
[7] ط: المولى.
[8] أ + عليه.
[9] ع: قضى.
[10] ط: المغصوب.
[11] ط + لا.
[12] ط: الناس.
[13] ع: حلّ؛ أ + فقد.
[14] ط: الضمان.

وسئل عن مسلم غصب من مسلم خمرًا، فجعلها في دنّه، فصارت خلًا، لمن يكون الخلّ؟ قال أبو بكر: الخلّ لصاحب الخمر. قيل له: لمَ لا يكون بمنزلة رجل غصب نواة، فألقاها في أرضه، فصارت شجرةً، وصارت مالًا، تكون لصاحب الأرض؟ قال: لأنّ النّواة لا تحرز، ولكن يرمى بها، وأمّا الخمر فإنّها تحرز، وصار حكم النّواة بمنزلة من اتّخذ خمرًا للصّبّ، فأخذها آخر، فجعلها[1] خلًا.

وسئل أبو بكر عن رجل غصب أرضًا، فبنى فيها حائطًا، فجاء صاحبها، فأخذ الأرض، فأراد الغاصب أن يأخذ الحائط. قال: إن بنى الحائط من تراب هذه الأرض، فلا سبيل له على النّقض، ويكون لصاحب الأرض، وهكذا قال أبو القاسم؛ لأنّه لو كلّف النّقض لَعاد ترابًا كما كان.

وسئل عن مخرج انفتح إلى دار رجل، على من يجب دفع الواقع في دار جاره؟ قال: على صاحب المخرج، ولا فرق بين هذا وبين سقوط الحائط في داره.

وسئل أبو بكر عن رجل غصب من آخر ثوبًا، ثمّ جاء بالثّوب، ووضعه في حجر المغصوب منه، وهو يعلم بوضعه في حجره، إلّا أنّه لا يعلم بأنّه ثوبه، فجاء إنسان فحمله.[2] قال: أخاف ألّا[3] يبرأ من الضّمان؛ لأنّ المغصوب منه يقع عنده أنّه وديعة، ولا يعلم أنّه ثوبه.

وقال أبو نصر: سمعت محمّد بن سلمة يقول:[4] لو أنّ رجلًا كسر درهمًا لرجل، فوجد داخله فاسدًا، إنّه[5] لا[6] شيء عليه، وكذلك لو كسر جوزًا[7] لرجل، فوجد داخله[8] فاسدًا.

---

[1] ط: وجعلها.
[2] أ: وحمله؛ ط: فرفعه.
[3] أ: أنه لا.
[4] ط: قال.
[5] ل: فإنّه؛ ط – إنه.
[6] ط: فلا.
[7] أ: جوزة.
[8] أ: داخلها.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع حمولة إلى جمّال؛ ليحملها إلى بلخ، فجاء الجمّال إلى نهر عظيم، وفي النّهر جمد كثير، يجري في النّهر[١] كما يجري في الشّتاء، فركب الجمّال جمَلا من الجِمال، والجِمالُ الأُخر يدخلون على أثر الجَمَل، فنفر[٢] جَمَل من الجِمال في الماء من جريان الجمد، فسقط الحِمل[٣] في الماء وذهب، هل على الجمّال ضمان ذلك الحِمل؟[٤] قال: إن كان النّاس يسلكون في مثل ذلك الوقت فلا /[٢١٦ظ] ضمان عليه.

وسئل الفقيه أبو جعفر[٥] في[٦] رجل هدم بيوته، وألقى ترابًا كثيرًا؛ لِضيق الجدار الّذي بينه وبين جار[٧] له،[٨] ووضع فوقه لبِنًا كثيرًا حتّى مال الحائط، فانهدم[٩] بعضه. فقال: إن كان اللّبن مشروجًا[١٠] على الحائط متّصلا[١١] مجاورًا، وكان ثقل ذلك أوصل إلى الحائط وهنًا فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن زقاق فيه دور، فغطّى[١٢] أحد أربابه بعضه، وحمله[١٣] على عمد نصبها ملاصقة[١٤] لجدار[١٥] رجل، وبنى فوقه غرفة، فاشترى رجل في ذلك الزّقاق دارًا، ولم يكن له وقت البناء دار في السّكّة، هل له أن يأخذه برفعها؟ قال: له أن يأخذه[١] برفعها إذا لم يكن له أن يبني.

---

[١] ط: الماء.
[٢] ط: فبقي.
[٣] ع: الجمل.
[٤] ع: الجمل.
[٥] ل + رحمه الله.
[٦] ط: عن.
[٧] أ: جاره.
[٨] أ – له.
[٩] ط: وانهدم.
[١٠] ط: مشرجا.
[١١] ط + لا.
[١٢] ع: فحط.
[١٣] ط: وجعله.
[١٤] ط: متلاصقة.
[١٥] ط: بجدار.

وسئل أبو بكر عن دجاجة ابتلعت لؤلؤة لرجل. قال: ينظر إلى قيمة اللّؤلؤة وقيمة الدّجاجة، فإن كانت قيمة اللّؤلؤة أكثر من قيمة الدّجاجة يقال لصاحب[٢] اللّؤلؤة:[٣] إن شئت[٤] فاضمن[٥] قيمة الدّجاجة، واذبحها، وإن شئت فتربّص حتّى تخرج اللّؤلؤة منها، وإن كانت قيمة الدّجاجة أكثر يقال لصاحبها: إمّا أن تضمن لصاحب اللّؤلؤة قيمتها، وأمّا أن تذبح الدّجاجة، وهكذا[٦] هو[٧] الجواب في الأترجّة[٨] تدخل في قارورة إنسان.[٩] ولو أنّ رجلا أدخل أترجّة لرجل في قارورة لآخر فإنّه يضمن لصاحب الأترجّة قيمة الأترجة، ولصاحب القارورة قيمة القارورة، ويكون الأترجّة والقارورة له.

وسئل أبو بكر عن سنّور[١٠] قتلت حمامًا لجاره، هل على صاحب السّنّور ضمان؟ قال: لا ضمان عليه.[١١]

باب[١٢] الدّيات[١٣] والقصاص[١٤]

وسئل[١٥] أبو القاسم عن رجل وجب القصاصُ عليه، والقتلُ بالردّة بأيّهما يقتل؟ قال: إن سبق الأولياء بالخصومة أقيم له[١] القصاص، وإن تأخّر الولي عن الخصومة قتل[٢] بالرّدّة.

---

[١] ع ط: يأخذها.
[٢] ط: لصاحبها.
[٣] ط – اللّؤلؤة.
[٤] ط – إن شئت.
[٥] ط + له.
[٦] أ: هكذا.
[٧] ع ط: هذا.
[٨] ش: أترجة.
[٩] أ: رجل قال.
[١٠] ط + لإنسان.
[١١] أ + والله أعلم.
[١٢] أ ط: كتاب.
[١٣] أ: القصاص.
[١٤] أ: والديات.
[١٥] ط: سئل.

وسئل نصير بن يحيى عن صبيّ مات في الماء، أو سقط من سطح فمات، هل يجب على الوالدين شيء؟ قال: أمّا[٣] ابن تسع[٤] سنين أو نحوه فإنّه يحفظ نفسه، وإذا[٥] كان لا يعقل فمات في شيء من ذلك فعليهما الكفارة، وإن كان في حجر أحدهما فالكفارة على[٦] الّذي[٧] في /[٢١٧و] حجره.

وسئل أبو القاسم[٨] عن الوالدين إذا لم يتعاهدا الصّبيّ حتّى سقط من سطح، أو وقع في نار فاحترق. قال: لا أرى على الوالدين شيئًا. قال: وكان أبو نصر يقول: عليهما الكفارة. وقال أبو يوسف:[٩] عليهما الاستغفار والتّوبة. {قال الفقيه:} وبه نأخذ أنّه لا تجب الكفّارة[١٠] على أحدهما، إلّا أن يسقط من يده؛ لأنّ الكفارة إنّما تجب إذا كان فعله[١١] اتّصل به، ألا ترى أنّه لو حفر بئرًا في الطّريق فوقع فيها إنسان فمات، أو كان قائدًا أو سائقًا لدابة فأصابت إنسانًا فلا كفارة عليه؟! فهذا أولى ألّا كفارة عليه.

وسئل محمّد بن سلمة عن قوم اجتمعوا على كلب عقور، فرموه بالسّهام، فأخطأ سهم، فأصاب جارية صغيرة، فماتت، وشهد قوم أنّ هذا السّهم[١٢] لفلان،[١٣] ولم يشهدوا أنّ فلانًا رماه، فصالح الأب صاحب السّهم على كرم، ثمّ طلب المصالح ردّ الصلح. قال: إن كان يعلم أنّ المصالح هو الجارح؛ وأنّ الصّبيّة ماتت من تلك الجراحة، فالصلح جائز. وإن كان لا يعلم غير معرفة السّهم فالصّلح باطل. وسئل

---

[١] ط لهم.
[٢] ط: يقتل.
[٣] ط: إذا كان.
[٤] ط: سبع.
[٥] ط: وإن.
[٦] ش + الولي.
[٧] ش + هو.
[٨] ط: بكر.
[٩] ط: القاسم.
[١٠] ل – الكفارة.
[١١] أ + قد.
[١٢] ل + سهم؛ ط: سهم.
[١٣] ط: فلان.

إن كان يعلم أنّ صاحب السّهم هو الّذي رماه، فاستقبلها أبوها فلطمها، فسقطت، فماتت، ولا يُدرى ماتت من اللّطمة أو من الرّمي ما حال الصّلح؟ قال: إن صالح الأب بإذن سائر الورثة فهو[1] جائز، وهو لسائر الورثة، ولا ميراث للأب، وإن كان الصّلح بغير إذنهم فالصّلح باطل.

وسئل عن القاتل إذا عفا عنه الورثة، أيبرأ فيما بينه وبين الله[2] تعالى؟[3] قال أبو نصر: هذا بمنزلة الدّين على رجل، فمات الطّالب، فأبرأته الورثة، فإنّه يبرأ فيما بقي، وأمّا في مظالم[4] القيامة[5] فإنّه لا يبرأ، وكذلك القاتل لا يبرأ عن ظلمه، ويبرأ عن القصاص والدّية.

وسئل عن رجل ضرب على وجه رجل، فتناثرت أسنانه كلّها. قال: يجب لكلّ سنّ ديتها؛[6] لكلّ سنّ خمس مئة.[7] {قال الفقيه:}[8] إن كانت جملة أسنانه اثنين وثلاثين تجب ستة عشر ألفًا، وإن كانت أسنانه[9] ثلاثين فعليه خمسة عشر ألف، وإن[10] كانت ثمانية وعشرين فعليه[11] أربعة عشر /[٢١٧ظ] ألفًا.

وسئل[12] محمّد بن مقاتل عن رجل قال لرجل: "يا خبيث"، هل يجوز أن يقول له: "بل أنت خبيث"؟ قال: يجوز، وهو[13] معنى[14] قوله تعالى:[15] ﴿لا يُحِبُّ الله الْجَهْرَ بِالسُّوءِ مِنَ الْقَوْلِ إِلَّا مَنْ ظُلِمَ﴾

---

[1] ط: فالصلح.
[2] ط: ربه.
[3] ط – تعالى.
[4] ط: المظلمة.
[5] ط: المتقدمة.
[6] ط: ديته.
[7] ط + درهم.
[8] ع + رحمه الله.
[9] ع – أسنانه.
[10] ع: ولو.
[11] ش: يجب.
[12] ل: سئل.
[13] ع: فهي؛ أ: وهي.
[14] ش: بمعنى.
[15] ط: عز وجل.

[النّساء، ١٤٨/٤]. {قال الفقيه:} لو تجاوز عنه ولم يقل شيئًا فهو أفضل؛ لأنّ الله تعالى قال: ﴿فَمَنْ عَفَا وَأَصْلَحَ فَأَجْرُهُ عَلَى اللهِ﴾ [الشّورى، ٤٠/٤٢]، ولو قال مثل قوله فلا بأس به؛ لأنّه أذن له بأن[١] ينتصر منه، إلّا في كلمة توجب[٢] الحدّ، فلا ينبغي أن يجيبه بمثل ذلك.

وسئل أبو بكر عن الخنّاق والسّاحر. قال: يقتلان؛ لأنّهما يسعيان في الأرض بالفساد، وإن تابَا لا يقبل ذلك منهما؛ لأنّ توبتهما لا تظهر ولا تعرف. {قال الفقيه:}[٣] إن تابا قبل أن يؤخذا قبلت توبتهما، وإن أخِذا، ثمّ تابا، لم تقبل توبتهما، ويقتلان. وكذلك الزّنديق المعروف الدّاعي.

وقال[٤] أبو بكر:[٥] سمعت أبا نصر، قال: سألت[٦] المعلّى بن منصور[٧] عن مجنونٍ قصد إنسانًا ليقتله، فقتله المقصود إليه، أو بعيرٍ هائج قصد إنسانًا، فقتله المقصود،[٨] أو سكرانٍ قصد[٩] إنسانًا ليقتله، فقتله الرّجل. قال: هو ضامن. فقلت له: إنّ صاحبنا يقول: لا ضمان عليه. وعني أبا مطيع. قال المعلّى: فكنت في الطّواف، فلقيت[١٠] محمّد بن الحسن، فقال:[١١] القول ما قال صاحبكم. وقال أبو بكر: به أفتي أنّه لا ضمان عليه؛ لأنّه لا حيلة له في ذلك.[١٢] {قال الفقيه:}[١٣] هذا القول خلاف ما قال في الرّوايات

---

[١] ش: أن.
[٢] ط: تجب بها.
[٣] ع + رحمه الله.
[٤] ش: قال.
[٥] أ – أبو بكر.
[٦] ط: سأل.
[٧] ط + محمد بن الحسن.
[٨] أ – إليه، أو بعير هائج قصد إنسانا فقتله المقصود.
[٩] ط: قصد سكران.
[١٠] ط: فلقيني.
[١١] ط: قال.
[١٢] ط + ولا ضمان عليه.
[١٣] ع + رحمه الله.

الظّاهرة، قال في **الجامع الصّغير** في المجنون: إنّه يضمن، ولم يذكر الاختلاف. وذكر البعير[1] في موضع آخر أنّه يضمن، وبه نأخذ؛ لأنّه أتلف مال إنسان لمنفعة نفسه، فصار كمن أكل مال إنسان عند الضّرورة، يجوز أكله، ويضمن قيمته، فكذلك هذا. وفي قول الشّافعي: لا ضمان عليه.

وروى مجاهد (ت. ١٠٣ هـ/٧٢١ م) عن ابن عمر أنّه كوى ابنًا له وهو محرم، فمات.[2] {قال الفقيه:} في هذا الخبر دليل أنّه لا بأس بالتّداوي بالكيّ؛ لأنّه لم يرو[3] عنه أنّه جعل لذلك كفّارة. وفيه دليل أنّه لا بأس للمحرم بأن[4] يكتوي. وفيه دليل[5] أنّ من داوى مريضًا برضا المريض، فمات،[6] وهو علاج يستشفى به، فلا شيء عليه. وروي عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[7] أنّه كوى سعد بن معاذ (ت. ٥ هـ/٦٢٧ م) على أكحله، فرَقَأَ -أي انقطع-[8] دمه، فمكث كذلك أيّامًا، ثمّ انفجر دمه، فمات،[9] فلم يبلغنا /[٢١٨و] أنّه أمر في ذلك بالكفّارة على الكاوي، ولا على المكويّ.[10] وروي عن النّبيّ[11] عليه السّلام[12] أنّه قال: «تداووا عباد الله».[13] وروي عن رسول الله صلّى الله عليه وسلّم[14] أنّه قال: «لم يخلق الله داءً إلّا وخلق[15] له[1] دواءً».[2] وروي عن النّبيّ[3] عليه السّلام[4] أنّه قال: «خيار أمّتي الّذين لا يكتوون، ولا يسترقون،

---

[1] أ: المغيرة.

[2] **مصنف ابن أبي شيبة**، ٥٣/٥؛ **صحيح البخاري**، جزاء الصيد ٩؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٥٧٦/٩. وليس في الروايات أنه مات.

[3] ل: يرد.

[4] ع: أنه؛ أ: أن.

[5] ط: على.

[6] ع – فمات.

[7] أ: عليه السلام.

[8] ط – أي انقطع.

[9] **مسند أحمد**، ١٨٠/٢٣؛ **سنن أبي داود**، الطب ٧؛ **سنن ابن ماجه**، الطب ٢٥.

[10] ط: المكتوي.

[11] ط: رسول الله.

[12] ط: صلى الله عليه وسلم.

[13] **سنن ابن ماجه**، الطب ١؛ **مسند أحمد**، ٣٩٨/٣٠؛ **مصنف ابن أبي شيبة**، ٣١/٥.

[14] أ: عليه السلام.

[15] ع – وخلق.

ولا يتطيّرون، وعلى ربهم يتوكّلون».[٥] ففي هذا الخبر دليل أنّ من ترك التّداوي فمات فلا إثم عليه، وقد جاءت الآثار في الأمرين جميعًا، فمن تداوى فلا بأس، ومن ترك فلا شيء عليه، وهو أمر مباح.

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة في رجل حلق لحية رجل كَوْسَج، فلم تنبت،[٦] فعليه[٧] فيها[٨] حكومة عدل بعدما ينتظر سنة، وإن كانت لحيته متّصلة؛ وهي خفيفة أو رقيقة أو كثيرة، فعليه الدّية بعدما ينتظر به[٩] سنة، فلم ينبت، فإن كان فعل عمدًا ففي ماله، وإن كان خطأ فعلى عاقلته، وإن[١٠] حلق شاربه فلم ينبت كان عليه حكومة عدل.

وسئل بعضهم عن رجل قال لرجل: "بعتك دمي بفلس"، أو قال: "بألف"، فقتله. قال[١١] يقتصّ به.[١٢] وإن قال: "اقتلني"، فقلته فعليه الدّية، ولا يقتصّ.[١٣]

وسئل أبو بكر عن صبيان يلعبون فيرمون، فمرّت بهم امرأة، فرمى صبيّ سهمًا، فأصاب عين المرأة، فذهبت عينها، والصّبيّ ابن تسع[١٤] سنين أو نحوه، هل يجب على والد الصّبيّ ضمان؟ قال: لا ضمان على والده، وتكون الدّية في مال الصّبيّ، وإن كان لا مال له فنظرة إلى ميسرة. {قال الفقيه:} إنّما

---

[١] ع: وله.

[٢] **مسند أحمد**، ٣٩٥/٣٠؛ **سنن أبي داود**، الطب ١؛ **صحيح ابن حبان**، ٤٢٦/١٣. جميع الروايات بلفظ: «فإن الله لم يضع داء إلا وضع له دواء».

[٣] ط: رسول الله.

[٤] ط: صلى الله عليه وسلم.

[٥] **صحيح البخاري**، الطب ١٧؛ **صحيح مسلم**، الإيمان ٣٧٢.

[٦] أ + قال.

[٧] أ: عليه.

[٨] أ – فيها.

[٩] ل – به.

[١٠] ط: فإن.

[١١] ش – قال.

[١٢] ش – به؛ أ: منه.

[١٣] أ + منه.

[١٤] ط: سبع.

قال: "يجب في ماله"؛ لأنّه كان لا يرى للعجم عاقلة، وكان يقول: العاقلة للعرب؛ لأنّهم يتناصرون فيما بينهم، وأمّا العجم فلا يتناصرون فيما بينهم،[١] فلا يجب على العاقلة، وأمّا إذا كان للصّبيّ عاقلة؛ وشهدت الشّهود على فعله،[٢] فإنّه يجب على عاقلته، وأمّا[٣] إذا[٤] لم تشهد الشّهود على فعله؛[٥] ولكنّ الصّبيّ أقرّ بذلك،[٦] أو شهد الصّبيّان على ذلك،[٧] لم[٨] يجب على أحد شيء.

{قال الفقيه:}[٩] سمعت محمّد بن الفضل، قال: سمعت محمّد بن جعفر، قال: سمعت إبراهيم بن يوسف، قال: سمعت أبا يوسف، قال: إذا قلع الرّجل سنّ رجل، ليس[١٠] فيها أجل؛ ولكن يقضى بالأرش. وأمّا سنّ الصّبيّ فإنّه يؤجّل سنة، وكذلك في حلق الرّأس، ونتف اللّحية. فإن مات الصّبيّ قبل الحول؛ ولم تنبت السّنّ، أو مات الرّجل قبل الحول، ولم ينبت الشّعر، قال:[١١] في قول أبي حنيفة لا شيء /[٢١٨ظ] عليه،[١٢] وقال أبو يوسف: فيه حكومة عدل.

قال إبراهيم: سمعت أبا يوسف سئل عن عبد جنى جناية، فزعم ابن السّيّد أنّ العبد حر، فمات السّيّد، فورثه ابنه هذا. قال: العبد حرّ، وعليه الدّية، وهو مختار[١٣] بقوله.

---

[١] ط – وأما العجم فلا يتناصرون فيما بينهم.
[٢] ط: فعل الصّبيّ.
[٣] ط – وأما.
[٤] ط: وإن.
[٥] أ: فعل الصّبيّ.
[٦] ط: به.
[٧] ش – على ذلك.
[٨] ط: لا.
[٩] ل + رحمه الله.
[١٠] أ – ليس.
[١١] ط: فإن.
[١٢] ط فيه.
[١٣] ط: مأخوذ.

وروى ابن سماعة عن أبي يوسف في رجل به[1] سلعة أو حَجَر،[2] فأراد[3] أن يستخرجه، ويخاف منه الموتَ.[4] قال: إن كان فعل[5] أحد[6] فنجا فلا بأس به[7] بأن يفعله.[8]

وسئل أبو القاسم عن رجل له خادم حرّ[9] يخدمه، فخدعه رجلان وامرأة بأن يأخذ مالًا من مال المخدوم، فحمل الغلام المال، فأخذه[10] الرّجلان، وخنقاه،[11] وقتلاه، وأخذا منه المال، كيف الحكم فيه؟ قال: إن أقرّا بأخذ المال من الخادم؛ فإن أقرّ وارث الخادم أنّ ذلك مال المخدوم، دفع إليه، وإن جحد لم يستحقّ المخدوم ذلك بغير بيّنة، أو بنكول الوارث عن اليمين. وأمّا نفس الخادم تجب فيها الدّية إن ثبت فعلهما ببيّنة أو إقرار من غير كره ولا تهديد.

وقال نصير:[12] إذا وضعت الأمّ الصّبيّ بين يدي الأب وذهبت، والولد يقبل ثدي غيرها؛ فلم يحمل[13] الأب الصّبيّ إلى الظّئر حتّى[14] مات[15] من الجوع، فإنّ[16] الأب[17] آثم، وعليه عتق رقبة والتّوبة.

---

[1] أ: له.
[2] ط + فشق وخرج منه شيء كأنها أو حجر في المثانة.
[3] أ: وأراد.
[4] ط: التلف.
[5] أ: فعله.
[6] ط: أحد فعل.
[7] ط – به.
[8] أ + والسلعة الورم ينتشر ويخرج منه شيء كالحب.
[9] أ – حر.
[10] أ: وأخذه.
[11] ط: فخنقاه.
[12] ط + بن يحيى.
[13] ط: يأخذ.
[14] ش – حتى.
[15] ش: فمات.
[16] ش: قال؛ ط – فإن.
[17] ط: فالأب.

وإن كان الصّبيّ لا يقبل ثدي غيرها؛[1] وهي تعلم بذلك،[2] فالإثم على الأمّ، وهي الّتي ضّيعته، وعليها عتق رقبة.

ولو أنّ رجلًا شجّ رجلًا مُوضحة؛ فبرأ،[3] ونبت الشّعر، فإنّ أبا حنيفة[4] قال: لا شيء عليه، وهو القياس. وقال أبو يوسف: أستحسن أن أجعل عليه حكومةً[5] مثل أجر[6] الطّبيب، وكذلك الجراحات كلّها إذا برئت، وهكذا روي عن محمّد.

وسئل شدّاد بن حكيم عن امرأة إذا[7] أراد[8] أن يستكرهها[9] رجل،[10] هل لها أن تقاتله؟[11] قال: لها أن تقاتله،[12] وكذلك الغلام. {قال الفقيه:} وبه نأخذ. وإن قتله فدمه هدر إذا لم يستطع دفعه[13] إلّا بالقتل. وقد روي عن أبي القاسم عن محمّد بن الحسن قال: إذا أراد الرّجل أن يستكره[14] امرأة أو صبيًّا فقتلاه، فدمه هدر.

ولو[15] أنّ رجلًا قُتل عمدًا، وله وليّان؛ فصالح أحدهما القاتل من جميع الدّم على خمسين ألفًا، فإنّ[1] الصّلح[2] جائز في نصيبه على خمسة وعشرين ألفًا، /[٢١٩و] ووجب للآخر نصف الدّية خمسة

---

[1] ط: أحد.
[2] ع: ذلك.
[3] ط: فبرأت.
[4] ش + رضي الله عنه.
[5] ط + عدل.
[6] أ: أجرة.
[7] ط – إذا.
[8] ط: راودها.
[9] ط – أن يستكرهها.
[10] ط + عن نفسها.
[11] ط: تقتله.
[12] ط: تقتله.
[13] ط: منعه.
[14] ط – أن يستكره.
[15] أ + قال.

آلاف. وروي عن أبي حنيفة أنّه قال: الصّلح على أكثر من الدّية باطل، ووجب لكلّ واحد منهما خمسة آلاف درهم؛[٣] ولكن هذه الرّواية غير مشهورة، وفي الرّوايات الظاهرة جاز.[٤]

وروي عن نصير[٥] أنّه قال فيمن به[٦] سلعة[٧] زائدة، فأراد[٨] قطعها، هل له ذلك؟ قال: إن كان الغالب على من قطع مثل ذلك[٩] الهلاكُ، فلا يفعل،[١٠] وإن كان الغالب النّجاة فهو في سعة من قطعها.

وسئل عن بلدة ذات ثلج، وربّما يكثر الطّين في الطّريق، فألقى رجل بفناء داره أو بقرب داره حجرًا، فتعثّر[١١] به إنسان،[١٢] هل يضمن الواضع؟ قال أبو القاسم: أُحِبّ أن يكون ذلك بإذن الإمام، فإن فعل ذلك بغير إذن الإمام فالقياس أن يجب الضّمان.

وروي عن أبي حنيفة[١٣] أنّه قال: العقل على عدد الرّؤوس، وأجر[١٤] القسام على عدد الرّؤوس، والطّريق إذا اختلفوا[١٥] على عدد الرّؤوس، والشّفعة على عدد الرّؤوس.

وسئل أبو بكر عن امرأة قطعت يد رجل. قال: تجب الدّية، ولا يجب القصاص. قال أبو بكر: سمعت أبا بكر الفارسيّ[١]، قال:[٢] في قول الشّافعيّ الرّجلُ بالخيار، إن شاء قطع يدها، وإن شاء أخذ دية

---

[١] ط – فإن.
[٢] ط: فالصلح.
[٣] ط – درهم.
[٤] ط: إنه جائز.
[٥] ط + بن يحيى.
[٦] ط: له.
[٧] ط أصبع.
[٨] ش: وأراد.
[٩] أ – مثل ذلك.
[١٠] ش + كهيئة الجراح.
[١١] ع أ: فتعقل.
[١٢] ط + فمات.
[١٣] ش + رحمه الله.
[١٤] أ: وأجرة.
[١٥] ط: فيه.

يده. وإن كان الرّجل هو الّذي قطع يدها فلا خيار لها، ولها دية اليد، وقاسه برجل قطع يد رجل، ويد القاطع شلّاء، فهو بالخيار، وإن[٣] قطع يدًا شلّاء[٤] فلا[٥] خيار له.

وسئل الحسن بن زياد عن رجلين اصطدما، فماتا. قال: إن وقع كلّ واحد منهما على وجهه فلا شيء على واحد منهما، وإن وقع كلّ واحد منهما[٦] على قفاه فعلى عاقلة كلّ واحد منهما دية صاحبه، ولو[٧] وقع أحدهما على قفاه والآخر على وجهه، فدم الّذي وقع على وجهه هدر؛ لأنّه سقط بفعل نفسه، ودية الآخر على عاقلة صاحبه.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل أدخل بعيرًا مغتلِما[٨] في دار رجل، وفي الدّار بعير لصاحب الدّار، فوقع البعير المغتلم على بعير صاحب الدّار، فقتله، هل يجب الضّمان عليه؟[٩] قال: لا ضمان عليه. {قال الفقيه:} هذا على وجهين: إن أدخله بإذن /[٢١٩ظ] صاحب الدّار فلا[١٠] ضمان عليه،[١١] وإن أدخله بغير إذنه ينبغي أن يجب الضّمان عليه،[١٢] ألا ترى أنّه لو ألقى حيّة على رجل؛ فنهشته، فمات، ضمن الرّجل؟! فكذلك ههنا.[١٣] وليس هذا بمنزلة رجل دفع سكّينًا إلى صبيّ، فضرب نفسه أو ضرب إنسانًا

---

[١] أَحْمد بن الحسين بن سهل، أبو بكر الفارسي (٣٠٥ هـ/٩١٧ م)، صَاحب **عيون المسائل**، من تلامذة ابن سريج، وتفقه على المزني، وهو أول من درس مذهب الشافعي ببلخ برواية المزني. انظر: **طبقات الشافعية الكبرى** للسبكي، ١٨٥/٢؛ **طبقات الشافعية** لابن قاضي شهبة، ١٢٣/١.

[٢] ط – قال.

[٣] أ: إن شاء.

[٤] أ: اليد الشلاء.

[٥] أ: ولا.

[٦] ع – منهما.

[٧] أ: وإن.

[٨] في هامش أسد: أي هائجا.

[٩] ط: عليه الضمان.

[١٠] ط: لا يضمن.

[١١] ط – ضمان عليه.

[١٢] ط: عليه الضمان.

[١٣] ط: هذا.

بغير إذن الدّافع، لا يضمن الّذي دفع إليه السّكّين؛ لأنّ فعل الصّبيّ معتبر، وفعل الدّابّة غير معتبر، فينسب الفعل إلى الّذي أرسله.

وروى هشام عن محمّد، قال: إذا شجّ رجل رجلًا أصلع موضحة خطأ، فعلى الشّاجّ أرش الشّجّة[1] دون الموضحة، ولو شجّه هاشمة فعليه أرش[2] دون الهاشمة.

وقال[3] هشام: سألت محمّدًا عن رجل حلق رأس العبد،[4] فلم ينبت. قال: في قول أبي حنيفة إن شاء دفعه إليه وأخذ قيمته، وإن شاء تركه. وسألته عن حلق اللّحية، قال: لا أحفظ عنه شيئًا.

وقال محمّد: إذا ضرب رجل[5] سنّ رجل فتحرّك، فإنّه[6] ينتظر به حولًا، وإن[7] ضربه فسقطت[8] سنّه فإنّه ينتظر حتّى يبرأ موضع السّنّ، ولا ينتظر به حولًا.

هشام قال:[9] سألت محمّدا عن رجل أخذ إنسانًا، فكبّله، وحبسه في البيت حتّى مات جوعًا. قال: أوجعه عقوبة، وأجعل[10] الدّية على عاقلته.

وروى[11] هشام عن محمّد في رجل دخل على رجل، فأذن له بالقعود على وسادته، فإذا تحتها قارورة فيها دهن، وهو[12] لا يعلم به،[1] فانخرقت،[2] وذهب الدّهن، فإنّه يضمن الدّهن وما تخرّق من

---

[1] ط – الشجة.
[2] ش + الشجة.
[3] ط: قال.
[4] أ: عبد.
[5] ش: الرجل.
[6] ع: لا.
[7] ع: فإن.
[8] ع ط: فسقط.
[9] ل: قال هشام.
[10] ل + عليه.
[11] ع: روى.
[12] ط – وهو.

الوسادة وفسد؛ لأنّه[٣] تخرّق من جلوسه. وإن كانت القارورة تحت ملاءة قد غطّاها؛[٤] فأذن له بالجلوس عليه،[٥] فليس على الجالس ضمان. وإن أذن له فجلس على سطح فانخسف به؛ فوقع على مملوك الآمر، يضمن.[٦] {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم في مسألة الوسادة: إنّه لا ضمان عليه، وهو أقرب إلى القياس، وبه نأخذ.

وسئل سفيان الثّوريّ عن حائط مائل قد تقدّم إلى صاحبه، فانهدم، فنفرت منه دابّة، فقتلت رجلًا. قال:[٧] لا[٨] ضمان عليه، إلّا أن يسقط الحائط على إنسان أو دابّة فيقتله.[٩] {قال الفقيه:} وهذا[١٠] بمنزلة رجل وضع شيئًا على الطّريق، فنفرت منه دابّة، فلا ضمان على /[٢٢٠و] الواضع إن[١١] لم يصبها ذلك الشّيء، فكذلك ههنا.[١٢]

وروى عبد الله بن المبارك عن سفيان الثّوريّ في رجل بعث غلامًا صغيرًا في حاجة بغير إذن أهله، فرأى الغلام غلمانًا يلعبون، فانتهى إليهم، فارتقى فوق البيت، فوقع فمات. قال: يضمن الّذي أرسله.

---

[١] أ: بها.
[٢] ط: فانكسرت.
[٣] ط: لأنّها.
[٤] ع أ: غطاه.
[٥] ط: عليها.
[٦] أ: ضمن.
[٧] ع أ – قال.
[٨] ع أ: فلا.
[٩] ط: فيقتلهما.
[١٠] ط: هذا.
[١١] ط: لأنّه.
[١٢] ط: هذا.

وسئل أسد بن عمرو[1] عن رجل ضرب سنّ رجل، فسقطت، ثمّ نبتت سوداء، أو ضرب رأسه، فسقط شعره، ثمّ نبت أبيض، والرّجل شابّ. قال: أمّا في السّن فعليه جميع أرشها، وأمّا في الشّعر فليس عليه شيء؛ من قِبل أنّ الرأس لو حلق بعد ذلك فلم ينبت فعليه الدّية؛ لأنّ الدّية في الشّعر الأبيض والأسود سواء. وسئل الحسن بن زياد عن ذلك، فقال: عليه في الشّعر حكومة عدل.

وسئل شدّاد عن رجل قطع رأس أصبع رجل من مفصله. قال: يقتصّ منه. قيل: فإن اقتصّ منه، ثمّ قطع أحدهما يد صاحبه؟ قال: ليس بينهما قصاص.[2]

باب[3] السّرقة والحدود

وسئل[4] محمّد بن مقاتل الرّازي عن لصّ معروف بالسّرقة، وجده رجل وهو ذاهب في حاجته، وليس هو متعرّض[5] للسّرقة في تلك السّاعة، هل له أن يقتله،[6] أو يأخذه، ويأتي به إلى الإمام؟ قال: له أن يأخذه ويأتي به الإمام؛ ليحبسه[7] حتّى يموت،[8] ولا[9] يسعه أن يقتله. قال: وإذا دخل اللّص منزل رجل فسرق متاعًا يساوي عشرة دارهم وذهب، فله أن يطلبه ويضربه حتّى يلقى متاعه، فإن[10] قاتله اللّص فله أن يقاتله.

---

[1] أسد بن عمرو بن عامر بن أسلمن أبو المنذر البلخي الكوفي (ت. ١٨٨ هـ/٨٠٣ م)، صاحب الإمام أبي حنيفة، وأحد الأعلام. سمع أنس بن مالك، والسائب بن يزيد، وابن المسيب. روى عنه أحمد بن حنبل، والثوري، ومالك بن أنس، وسليمان التيمي. وهو أول من كتب كُتب أبي حنيفة. انظر: **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٥٤٥/١؛ **تاج التّراجم** لابن قطلبغا، ٥؛ **الطبقات السّنيّة** للتميميّ، ١٦٢/٢.

[2] أ + والله أعلم.

[3] أ: كتاب.

[4] ع: سئل.

[5] ط: معترض.

[6] ل: يقاتله.

[7] ل: ويحبسه.

[8] ط: يتوب.

[9] ل: وليس.

[10] أ: وإن.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل وجب عليه الحدّ، وهو ضعيف الخلقة، وخيف عليه الهلاك إذا ضُرب. قال: لا أعرف في هذا رواية عن أصحابنا؛ ولكنّ الوجه فيه أن يجلد جلدًا خفيفًا يحتمله، ولا يتخوّف عليه، كما روي في الخبر أنّ رجلا مُخْدَجًا[1] زنى، فأمر[2] بأن يؤخذ عِثْكَال فيه مئة شِمْراخ، وضرب[3] به ضربة.[4] {قال الفقيه:} وهذا القول حسن، وبه نأخذ.[5]

وذكر أنّ ابن أبي ليلى مرّ على امرأة يقال لها أمّ عمران، وهي مجنونة، فمرّ بها رجل، فقالت له: "يا ابن الزّانيَيْنِ"، فدعاها /[٢٢٠ظ] ابن أبي ليلى في المسجد الجامع، وضربها حدّين[6] وهي قائمة، فسمع أبو حنيفة، فقال: أخطأ ابن أبي ليلى في ستّة مواضع: أحدها أنّه ضرب المجنونة،[7] وليس على المجنونة[8] حدّ. والثّاني أنّه[9] ضربها في المسجد، والمسجد[10] لا تقام فيه[11] الحدود. والثّالث أنّه جمع بين الحدّين،[12] وبقذف الجماعة لا يجب إلّا حدّ واحد. والرّابع أنّه والى بين حدّين،[13] ولا ينبغي أن يقام الحدّ الثاني ما لم يخفّ الأوّل.[14] والخامس أنّه ضربها بغير خصم. والسّادس أنّه ضربها وهي قائمة، والمرأة لا تحدّ قائمة.

---

[1] ع – مخدجا؛ أ: مجنونا.
[2] ط + صلى الله عليه وسلم.
[3] أ: ويضرب.
[4] **مسند أحمد**، ٢٦٣/٣٦؛ **سنن ابن ماجه**، الحدود ١٨؛ **المعجم الكبير** للطبراني، ٦٣/٦.
[5] ط: أقول.
[6] ط: وضربها حدين في المسجد الجامع.
[7] ط: مجنونة.
[8] ط: المجنون.
[9] ع أ – أنه.
[10] ط: والمساجد.
[11] ط: فيها.
[12] أ: حدين.
[13] أ: الحدين.
[14] ع ط – الأول.

وذُكر في قول الله تعالى: ﴿وَلْيَشْهَدْ عَذَابَهُمَا طَائِفَةٌ مِنَ الْمُؤْمِنِينَ﴾ [النّور، ٢/٢٤] عن[١] مالك بن أنس[٢] (ت. ١٧٩ هـ/٧٩٥ م): الطّائفة أربعة نفر. وفي[٣] قول[٤] عطاء: اثنان. وقال بعضهم: ثلاثة.[٥] وقال مجاهد: واحد فصاعدًا. {قال الفقيه:}[٦] وهذا قول أصحابنا. وهو استحباب،[٧] وليس بواجب، والفائدة فيه أن يُعِينوا الإمام إذا احتاج إليه.[٨] والثّاني أنّ الّذين يشهدون يعتبرون به، ويخبرون غيرهم، فيعتبرون.[٩] والثّالث أنّ في حضورهم زيادة عقوبة ونَكال؛ لأنّه يستحيِي[١٠] ويخجل ممّن شهد هناك.

وسئل أبو بكر الإسكاف[١١] عن رجل له عبد، فأساء الأدب، هل له أن يضربه؟ قال: لا ينبغي له[١٢] أن يضربه؛ ولكن يرفع إلى الحاكم؛ ليكون هو الّذي يؤدبه؛ لأنّ التّعزير[١٣] ليس[١٤] له مقدار، فليس[١٥] له[١٦] التّعزير؛ وإنّما ذلك إلى الحاكم. {قال الفقيه:} وهذا خلاف قول علمائنا، وقد قال أصحابنا: إنّ المولى ليس له أن يقيم الحدّ على مملوكه، وله أن يعزّره، وبه نأخذ. وله[١٧] أن يعزّره تعزيرًا لا يبلغ[١٨] به الحدّ،

---

[١] ع أ: وعن؛ ط + أنس بن
[٢] ط – بن أنس.
[٣] ط: وعن.
[٤] ط: – قول.
[٥] ط + نفر.
[٦] ش + رحمه الله.
[٧] ط: وهذا استحسان.
[٨] أ: إليهم.
[٩] ط: ليعتبروا.
[١٠] ط: يستحي.
[١١] ط – الإسكاف.
[١٢] ش – له.
[١٣] ط + إليه.
[١٤] ط: وليس.
[١٥] أ: وليس.
[١٦] ط: إليه.
[١٧] ط: فله.
[١٨] ط: يجاوز.

وكذلك امرأته؛ لأنّ الله تعالى قال: ﴿وَاضْرِبُوهُنَّ﴾ [النّساء، ٣٤/٤]، فأباح[١] تعزير النّساء عند الحاجة إلى ذلك.

وسئل أبو بكر عن سارق دخل الدّار، وجمع المتاع، ثمّ طرح في نهر كان فيها ماء، ثمّ خرج، وأخذه. قال: إن كان للماء من القوّة ما أخرجه بنفسه فلا قطع عليه، وإن لم يكن للماء قوّة؛ وإنّما أخرجه بتحريكه فإنّه يقطع.

وروى أبو مطيع عن عبّاد[٢] بن كثير،[٣] قال: سألت أهل المدينة مثل ربيعة بن أبي عبد الرّحمن وغيره عن رجل زنى بامرأة ميتة. قال: عليه حدّان. فقدمت البصرة، فما سألت أحدًا إلّا قال: حدّ واحد. فقدمت /[٢٢١و] الكوفة، فما سألت أحدًا إلّا قال: عليه العقوبة، ولا حد عليه. {قال الفقيه:} وبه نأخذ، لا حدّ عليه، وعليه التّعزير. وروي في الخبر[٤] أنّ بهلول النّباش قد فعل ذلك على عهد رسول الله صلّى الله عليه وسلّم،[٥] فلم يقم عليه الحدّ.[٦]

وروى ابن سماعة عن محمّد في قوم نزلوا جميعا بيتًا أو خانًا، فسرق بعضهم من بعض متاعًا، وصاحب المتاع يحفظه[٧] تحت رأسه. قال: لا قطع عليه، ولو سرق من تحت رأسه في مسجد جماعة، أو سرق[٨] منه وصاحبه حيث[٩] يحفظه، فإنّه يقطع. والمسجد مخالف للخان والبيتِ الّذي فيه القوم نزولٌ، ألا

---

[١] أ: أباح.

[٢] ط: العباد.

[٣] عباد بن كثير الثقفي، البصري، العابد، نزيل مكة. روى عن يحيى بن أبي كثير، وثابت، وأبي عمران الجوني، وأبي الزبير. روى عنه: إبراهيم بن أدهم، وأبو نعيم، ومحمد الفريابي. سير أعلام النبلاء للذهبي، ٥٤٠/٦.

[٤] ط: الحديث.

[٥] ل: عليه السلام.

[٦] لم أجده في كتب الحديث. انظر: **بحر العلوم** للسّمرقندي، ٢٤٨/١؛ **لسان الحكام في معرفة الأحكام** لابن الشّحنة، ٣٩٨/١.

[٧] ط + أو.

[٨] ط: سرقه.

[٩] ط: بحيث.

ترى أنّ الّذي[1] سرق من مسجد الجماعة؛ وتنحّى عن صاحبه، فأخذه قبل أن يخرج من المسجد، فإنّه يقطع؟! ولو دخل[2] في[3] بيت رجل، فسرق بعض متاعه، فأخذه صاحب المتاع قبل أن يخرجه السّارق، فلا قطع عليه.[4] ولو أنّ رجلًا فتح باب حانوته، ونشر متاعه، فدخل عليه رجل، فسرق بعض[5] متاعه،[6] وربّ المتاع[7] بحيث[8] يحفظه، فلا قطع عليه؛ لأنّه بيت مأذون فيه،[9] وكذلك رجل دخل الحمّام، فسرق متاع رجل، وربّ المتاع[10] حيث يكون حافظًا، فلا قطع عليه؛ لأنّه بيت مأذون فيه،[11] ولا يشبه هذا المسجد، ولو كان صاحبه معه في المسجد فسرق منه يقطع.

وسئل شدّاد عن رجل استقبله اللّص، أيحلّ[12] له أن يقاتله؟ قال: لا يسعه أن يقاتله فيما دون العشرة، وذكر غيره أنّه يجوز، وبه نأخذ.

وسئل عن رجل تزوّج امرأة[13] أبيه بعد موت أبيه، فولدت منه. قال أبو بكر: إن أقرّ بذلك أربع مرّات في أربعة مجالس، فعليهما الحدّ، والولد غير ثابت النّسب من الرّجل، ولا يرث منه، وعليهما الاستغفار والتّوبة. {قال الفقيه:} هذا الجواب على قول أبي يوسف ومحمّد، وبه نأخذ. وهي مسألة كتاب الحدود.

---

[1] ش: أنه لو.
[2] ل + رجل.
[3] ط – في.
[4] أ + قال.
[5] ش – بعض.
[6] أ: متاع رب المال.
[7] أ: المال.
[8] ل: حيث.
[9] ط – فيه.
[10] أ: المال.
[11] ل – فيه.
[12] ع: هل.
[13] ع: بامرأة.

وقال نصير: سألت شدّادًا عن لصوص وقعوا على قوم، وأخذوا[1] متاعهم، فاستغاثوا[2] بقوم حتّى خرجوا في طلبهم ولحقوهم.[3] قال: يُستردّ[4] منهم المتاع من غير قتال، إلّا أن يكون أرباب المتاع معهم فيقاتلونهم،[5] {قال الفقيه:} إن لم يكن أرباب المتاع معهم؛ ولكن يعلم هؤلاء /[٢٢١ظ] أنّهم يقدرون على ردّ المتاع إليهم، فلا بأس بأن يقاتلوهم؛ ليستردّوا المال، ويردّون[6] إلى أربابه. ولو غاب أصحاب الأموال؛ وصاروا بحال لا يعرف مكانهم، لا[7] يجوز لهؤلاء[8] أن يقاتلوهم على استرداد الأموال.

وقال[9] نصير: سألت محمّد بن مقاتل عن عشرة قطعوا الطّريق، تسعةٌ منهم قيام، وواحد منهم[10] يقتل، ويأخذ المال،[11] فأُخِذوا. قال: يقتلون كلّهم، فإن[12] تابوا يقتل الواحد[13] منهم.

وقال بشر بن الوليد: سألت أبا يوسف عن حدّ السكران الّذي يجب فيه الحدّ. قال: الّذي لا يستطيع أن يقرأ سورة ﴿قُلْ يَا أَيُّهَا الْكَافِرُونَ﴾ [الكافرون، ١/١٠٩]. قلت:[14] ربّما يخطئ فيها الصّحيح، فكيف أمرته[15] بقراءة هذه السّورة من بين سور[1] القرآن؟![2] قال: لأنّ تحريم الخمر نزل من قِبل رجل[3] سكر،[4] فقرأ[5] ﴿قُلْ يَا أَيُّهَا الْكَافِرُونَ﴾ [الكافرون، ١/١٠٩]، فلم يستطع أن يقرأها.

---

[1] ط: فأخذوا.
[2] ط: فاستعانوا.
[3] ش: ولحقوا بهم.
[4] ط: يستردون.
[5] ع: فيقاتلهم.
[6] ش: فيردون؛ أ ويردونه.
[7] ط – لا.
[8] أ: لهم.
[9] ط: قال.
[10] أ – منهم.
[11] ط: الأموال.
[12] ط: وإن.
[13] ش: واحد.
[14] ط: فقلت.
[15] ط – أمرته.

وسئل أبو القاسم عن السّاحر، هل يقتل أو تقبل توبته؟ قال: السّاحر على ثلاثة أقسام: ساحر كافر يدّعي "أنّي أخلق لما[٦] أفعله"، فمتى ما تاب عن دعواه ذلك؛[٧] ويقول: "الله خالق كلّ شيء"، ويتبرّأ منه، فإنّه تقبل توبته. والثّاني[٨] ساحر يسحر وهو جاحد، لا يدري كيف يفعل، ولا يقرّ به، فهذا لا يستتاب، ويقتل إذا أخذ، وتبيّن[٩] منه ذلك.[١٠] والثّالث[١١] ساحر بالامتحان والتّجربة، غير معتقد له،[١٢] فذلك ليس بكافر إذا تقدّم منه الإسلام.[١٣] قال: وكان ببغداد نصرانيّان[١٤] مرتدّان، إذا أُخذا تابا، وإذا تُركا عادا إلى الارتداد. قال[١٥] أبو عبد الله الثّلجي: يُقتلان.

وسئل أبو القاسم عن رجلين مسلمين، أحدهما فقيه، والآخر جاهل، يشربان الخمر، ويزنيان، ما يلزم كلّ واحد منهما من العقوبة؟ وهل[١٦] يلزم العالم من العقوبة أكثر ما[١٧] يجب على الجاهل؟ قال: العالم[١٨] والجاهل[١٩] في وجوب الأحكام والحدود سواء؛ قال الله تعالى: ﴿الزَّانِيَةُ وَالزَّانِي﴾ الآية، [النّور،

---

[١] ط: سائر السور.
[٢] ط – القرآن.
[٣] ش – رجل.
[٤] ش: سكران.
[٥] ش: قرأ.
[٦] ط: ما.
[٧] أ: هذه.
[٨] ط: والآخر.
[٩] ط: وثبت.
[١٠] ل: ذلك منه.
[١١] ط: وآخر.
[١٢] ط: به.
[١٣] في عائلة طوب قابي ترتيب القسمين الأخيرين بعكس ترتيب المتن.
[١٤] أ: اثنان.
[١٥] ط: فقال.
[١٦] ل: هل.
[١٧] ط: مما.
[١٨] ع: الجاهل.
[١٩] ع: والعالم.

٢/٢٤]، واتّفقوا أنّ الحدّ لا يجب على العالم أكثر ممّا يجب على الجاهل، وللفقيه منهما فضل درجة بفقهه؛[١] لأنّه قد علم الفقه، وربّما يعمل شيئا من الطّاعات بالعلم، وهو مع ذلك يتعاطى ما لا يحلّ له،[٢] والجاهل يتعاطى المحرّمات، ولم يعمل من الطّاعات ما عمل[٣] الفقيه.

وذكر عن خلف بن أيّوب أنّه قيل له: هؤلاء الّذين يختلفون إليك يفعلون ويفعلون. قال[٤] خلف: أويفعل /[٢٢٢و] مثل هذا غيرهم؟ قالوا: نعم. قال:[٥] فهم[٦] خير من غيرهم. وذكر عن خلف بن أيّوب أنّه وقعت الزّلزلة، فأمر أصحابه بالدّعاء، وقال: خيركم خير من خير غيركم، وشرّكم خير من شرّ غيركم.

وقال نصير:[٧] لو أنّ رجلًا سرق إبريق فضّة قيمتها ألف درهم، وفيه لبن،[٨] أو[٩] ثلاثيّ،[١٠] أو نبيذ،[١١] لا يقطع، وكذلك لو[١٢] سرق كلبًا وفي عنقه طوق فضّة، أو سرق ثوبًا لا يساوي عشرة، وعلى طرفه دينار.[١٣]

وسئل أبو بكر عن رجل قال لكاتب: "إنّ ابن فلان يتعاطى الفساد، فاكتب إلى أبيه كتابًا بذلك"، هل يجوز له أن يكتب إليه[١] كتابًا بذلك؟[١] قال: إن وقع في قلبه أنّ الأب يمكنه تعزير[٢] ابنه، يحلّ له أن يكتب، وإن[٣] كان[٤] لا يمكنه ذلك؛[٥] ولكن[٦] تقع[٧] العداوة فقط،[٨] ينبغي ألّا[٩] يكتب.

---

[١] ل: لفقهه.
[٢] ط – له.
[٣] ط: يعمل.
[٤] أ: فقال.
[٥] ل: فقال.
[٦] ع أ: هم.
[٧] ط + بن يحيى.
[٨] ط – لبن.
[٩] ع ط – أو.
[١٠] ع – ثلاثيّ؛ ط: مثلث.
[١١] ط + قال.
[١٢] ط: إن.
[١٣] ط: يعني مشدودا.

وذكر[11] عن أبي حنيفة أنّه خرج حاجّا، فلمّا دخل المدينة رأى النّاس قد اجتمعوا على رجل، فسأل عنه، فقالوا: وجدنا معه رَكْوَة خمر، وأرادوا[12] أن يقيموا عليه الحدّ. قال أبو حنيفة:[13] فقد[14] وجدتم معه آلة الزّنا، فهلّا رجمتموه؟! فتركوا الرّجل، وتفرّقوا عنه.

وذكر[15] عصام بن يوسف أنّه دخل على حبّاب[16] بن جبلة[17] وكان أميرًا ههنا،[18] فأُتي بسارق، فقال المدّعي: "سرق هذا منّي كذا"، وأنكر[19] السّارق، فقال الأمير لعصام: ايش يجب على هذا؟ قال عصام: يجب على المدّعي البيّنة، وعلى المنكر اليمين. فقال[20] الأمير: على السّارق اليمين؟! هاتوا

---

[1] ط: إلى أبيه.
[2] ش – بذلك.
[3] ط: أن يعزر على ابنه.
[4] ط + وقع في قلبه أن الأب.
[5] ط – كان.
[6] ط: التعزير عليه.
[7] ط: وإنما.
[8] ط: وقعت.
[9] ط + لا.
[10] ط: له أن.
[11] ط: وروي.
[12] ش: أرادوا؛ أ: فأرادوا.
[13] ش – قال أبو حنيفة.
[14] ط: قد.
[15] أ: عن.
[16] أ: حيّان.
[17] حباب بن جبلة الدقاق البغدادي (ت. ٢٢٨ هـ/٨٤٣ م). روى عن مالك بن أنس، وعطاف بن خالد. روى عنه موسة بن هارون. انظر: **تاريخ بغداد** للبغدادي، ٢١٢/٩.
[18] ط: بالناحية.
[19] ط: فأنكر.
[20] ط: قال.

بالسّوط والعقّابين، فما ضُرب بعشرة[1] حتّى أقرّ، وأتى بالسّرقة،[2] ووضع[3] بين يديه. فقال عصام: سبحان الله! ما رأيت جورًا أشبه بالعدل من هذا.

وقال نصير: أتي بسارق إلى أمير الكوفة، فأنكر، فبعث الأمير إلى الحسن بن زياد يسأله عن ذلك، فقال الحسن: سمعت ابن شبرمة يقول: لا يتوصّل إلى العظم إلا بقطع اللّحم، فرجع الرّسول، وأخبر[4] الأمير بذلك، فأمر بضرب السّارق، فأقرّ،[5] وأتى بالسّرقة. فندم الحسن على ما قال، فركب إلى الأمير، فوجد السّارق قد أقرّ، وأتى بالسّرقة.

وروى إبراهيم بن يوسف عن أبي يوسف[6] في رجل شهد عليه شاهدان بسرقة، وشهد آخران بسرقة أخرى، فأقيم عليه الحدّ، ثمّ رجع أحد الفريقين. قال:[7] لا[8] شيء عليهما، وإذا[9] رجع واحد من هذين وواحد من هذين كان عليهما نصف دية اليد. ولو أقرّ بسرقة، ثمّ رجع، ثمّ أقرّ، يضمن، /[٢٢٢ظ] ولا تقطع يده.

وسئل أبو القاسم عن السّارق إذا استهلك المسروق بعدما قطعت يده، هل يضمن؟ قال: لا. ويستوي حكمه[10] فيما يستهلكه[11] قبل القطع وبعد القطع. قيل له: فإن قال السّارق: "قد استهلكته"، وقال

---

[1] ط: عشرة.
[2] ط: بسرقته.
[3] ط: فوضعت.
[4] ط: فأخبر.
[5] ط: فاعترف.
[6] ل – عن أبي يوسف.
[7] ع أ – قال.
[8] ع أ: فلا.
[9] ط: وإن.
[10] ط: الحكم.
[11] ط: استهلكه.

صاحب المال: "لم تستهلكه، وهو عندك قائم"، هل يحلّف؟ قال: يجب أن يكون القول قول السّارق، ولا يمين عليه.

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى عبدًا، فوجده سارقًا قد سرق أقلّ من عشرة دراهم، هل يجب بذلك ردّه؟ قال: نعم. وكذلك لو ثبت أنّه نقب البيت،[1] ولم[2] يختلس أو اختلس.[3]

وسئل أبو القاسم عن رجل سرق بجوزجانان،[4] فرفع إلى قاضي بلخ، هل يقيم عليه الحدّ؟ قال: نعم؛ لأنّ جوزجانان[5] وبلخ كلّه في الأصل من عمل[6] واحد، وكلّ واحد منهما من أعمال والي خراسان. فأمّا[7] إذا كان جوزجانان[8] غلب عليها رجل من أهل البغي من غير أن ولّاه والي خراسان، لم يكن له أن يقيم الحدّ إذا لم يكن في ولايته.

وسئل أبو بكر عن رجل كان مستلقيًا، فجاءت امرأة،[9] وقعدت[10] عليه حتّى قضت[11] حاجتها.[12] قال: يجب الحدّ عليهما؛[13] لأنّهما زنيا. قيل له: لو حلف لا يقربها، وجاءت[14] المرأة، وقعدت عليه حتّى قضت[1] حاجتها.[2] قال: يحنث في يمينه، وإن كان نائمًا لا يحنث.[3]

---

[1] ش + واختلس.
[2] ش: أو لم.
[3] ش: أو اختلس.
[4] ط: في جوزجان.
[5] ع أ: الجوزجان.
[6] ط + رجل.
[7] ل: وأما.
[8] ع أ: الجوزجان.
[9] ل: المرأة.
[10] ط: فقعدت.
[11] ط: قضيا.
[12] ط: حاجتهما.
[13] ط: عليهما الحد.
[14] ط: فجاءت.

باب[٤] الوديعة والعارية

ولو[٥] أنّ المودَع قال: "وضعت الوديعة في مكان حصين، فنسيت:. قال بعضهم: لا يضمن، وهو بمنزلة قوله: "ذهبتْ، ولا أدري كيف ذهبت". وقال[٦] بعضهم: يضمن؛ لأنّه جهل الوديعة، فصار بمنزلة[٧] من[٨] مات ولم يبيّن، ألا ترى أنّه لو كانت عنده غنم؛ فاختلطت ولا يعرفها، فإنّه يضمن؟! كذلك[٩] ههنا. {قال الفقيه:} إن قال: "وضعت في داري، فنسيت المكان"، فلا ضمان عليه، وإن قال: "لا أدري في داري وضعت، أو في موضع آخر"، فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن والد الصّغير، هل له أن يعير متاع ولده؟ قال: لا.

وسئل[١٠] عليّ بن أحمد عن رجل استعار من رجل حمارًا؛ ليحمل عليه وقر حنطة من الرّستاق إلى البلد، فحمل عليه، فلمّا فرغ من حاجته استقبله شغل، فوجد إنسانًا من الرّستاق، فدفع إليه الحمار، وأمره بأن يسلّم الحمار إلى صاحبه، فضاع /[٢٢٣و] في الطّريق، هل يجب عليه الضّمان لصاحبه؟ قال:

---

[١] ط: قضيا.

[٢] ط: حاجتهما.

[٣] أ + والله أعلم.

[٤] ط: كتاب.

[٥] أ: قال ولو.

[٦] ش: قال.

[٧] ط – بمنزلة.

[٨] ط: كالّذي.

[٩] ط: فكذلك.

[١٠] ط: سئل.

عليه الضّمان.[1] {قال الفقيه:} هذا إذا اشترط[2] أن يحمل[3] بنفسه، أو يركب هو خاصّة، فليس له أن يدفع إلى غيره، وأمّا إذا استعار ولم يبيّن، فإنّه[4] لا[5] ضمان[6] عليه؛[7] لأنّ العارية تودع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أعار إنسانًا[8] شيئًا، وقال له: "لا تدفع إلى غيري"، فدفع إلى غيره، فهلك عنده. قال: هو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل استعار من رجل[9] سترًا للأذين، فضاع من الأذين، هل يجب عليه الضّمان؟ قال: إذ لم يترك المستعير حفظ ذلك؛ وسرق من غير عمله، فلا ضمان عليه، وإن دخل المنزل ولم ينصب حافظًا فهو ضامن.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استعار من رجل دارًا، فسكنها،[10] وبنى فيها حائطًا بالرّهص،[11] فاستأجر[12] الأجير[13] بعشرين درهمًا للبناء، فلمّا استردّ المعير الدّار جاء المستعير، وقال:[14] "إمّا أن تردّ عليّ النّفقة أو أهدم حائطي"، والحائط له قيمة ما دام قائمًا، ولو[15] هدم لم يكن للتّراب قيمة، وكان بناؤه من

---

[1] ط + لصاحبه.
[2] أ + عليه.
[3] ط + هو.
[4] ط – فإنه.
[5] ط: فلا.
[6] ط: يجب.
[7] ط + الضمان.
[8] ط: رجلا.
[9] ط: آخر.
[10] ط: وسكنها.
[11] ش – بالرهص؛ أ + بالربص. | في هامش أ: وهو عماد الحائط.
[12] ط: واستأجر.
[13] ط: الأجراء.
[14] ع: ويقول.
[15] ط: وإذا.

تراب صاحب الدّار. قال: ليس للمستعير هدمه، ولا يرجع بما أنفق في عمارته، يعني[1] إذا أنفق بغير إذن صاحب الدّار.

وقال أبو نصر: سمعت محمّد بن سلمة يقول في سوقيٍّ قام من حانوته إلى الصّلاة، أو إلى[2] الحاجة،[3] وفي حانوته ودائع، فضاع شيء[4] منها. قال:[5] لا[6] ضمان عليه، ولم يكن قيامه تضييعًا من[7] حانوته، وضرب لذلك مثلًا، وقال:[8] لو أنّ أحدكم قام من ههنا؛ ووضع كتابه، وجب على صاحبه حفظه. قيل:[9] فلو[10] قام الثّاني[11] حتّى قاموا كلّهم واحدًا بعد واحد حتّى بقي الواحد. قال: هذا الواحد صار حافظًا، فإن قام هذا الآخر فقد ضيّع ذلك كلّه، وصار ضامنًا للكلّ.[12] قال: وإن[13] قام هذا الواحد، وقال لآخر ليس من أهل المجلس: "احفظ هذا"، صار مضيّعًا، وكذلك السّوقيّ.

وسئل أبو بكر عن رجل رهن عند رجل خاتمًا، وقال للمرتهن: "تختّم به"، ففعل، فهلك الخاتم. قال: الدّين على حاله؛ لأنّ الخاتم صارت عارية.[14] ولو أنّه أخرجه من الأصبع؛ ثمّ هلك، هلك بالدين؛

---

[1] ط – يعني.
[2] ط – إلى.
[3] ط: لحاجة له.
[4] ل – شيء.
[5] ط – قال.
[6] ط: فلا.
[7] ط: لما في.
[8] أ فقال؛ ط: قال.
[9] ط + له.
[10] ط: لو.
[11] أ + والثالث.
[12] ط – للكل.
[13] أ: فإن؛ ط: ولو.
[14] أ + قال.

لأنّه عاد رهنًا.[١] ولو أنّه أمره أن[٢] يتختّم[٣] في البنصر أو في أصبع غير الخنصر، فإنّه لا يكون عارية، ويكون رهنًا على حاله؛ لأنّه أمر[٤] بالحفظ، ولم يأمره بالاستعمال.

وسئل /[٢٢٣ظ] أبو بكر عن رجل غاب عن[٥] منزله، وخلّف امرأته، وكانت في يده[٦] وديعة، فلمّا رجع طلب الوديعة في منزله فلم يجدها، هل عليه ضمان؟ قال: إن علم أنّ امرأته متّهمة غير أمينة على أمانات النّاس؛ وتركها[٧] في يدها،[٨] ضمن، وإن كانت امرأته أمينة فلا ضمان عليه.

وسئل عن امرأة كانت عندها وديعة، فلمّا حضرتها الوفاة دفعت[٩] إلى جارة لها، فهلكت عند الجارة. قال أبو بكر: إن لم يكن عند[١٠] وفاتها يحضرها[١١] أحد من عيالها، فلا ضمان عليها، بمنزلة حريق وقع في دارها، كان[١٢] لها أن تدفع إلى غيرها؛ بل هذا أشدّ، فلا ضمان عليها.[١٣]

وسئل أبو بكر عن المرأة[١٤] إذا أودعت وديعة، فدفعت[١٥] إلى زوجها. قال: لا تضمن. قيل له: لِمَ لا تضمن والزّوج ليس في عيالها؟ قال:[١٦] العبرة للمساكنة، ألا ترى أنّ الابن لو كان معه ساكنًا؛ وليس

---

[١] أ + قال.
[٢] ط: بأن.
[٣] أ + به.
[٤] ط: أمره.
[٥] ط: من.
[٦] ط: يديه.
[٧] أ: فتركها.
[٨] ط: يديه.
[٩] أ: دفعتها.
[١٠] ط: وقت.
[١١] أ: حضرها؛ ط: بحضرتها.
[١٢] ط: جاز.
[١٣] ط + كذلك هذا.
[١٤] ط: امرأة.
[١٥] أ: فدفعتها.
[١٦] أ + لأن.

في عياله، فخرج من المنزل،[١] وترك المنزل على الابن، لا يضمن؟![٢] قيل له: أرأيت لو أنّ رجلًا آجر بيتًا في داره رجلًا، فدفع الوديعة إلى من هو في داره، هل يضمن؟ قال: إن كان لكلّ واحد منهما مِغلق ومِفتح على حدة فإنّه يضمن، وإن[٣] لم يكن لكلّ واحد[٤] مغلق على حدة؛ وكلّ[٥] واحد منهما يدخل على صاحبه بغير حشمة، فهو بمنزلة من[٦] في عياله.

وسئل أبو بكر عن رجل قال:[٧] "جعلتك في حلّ ساعة" أو قال: "جعلتك في حلّ في الدّنيا". قال: يصير هو[٨] في حلّ في الدّارين. ولو قال: "لا أخاصمك، ولا أطالبك[٩] ما لي قِبلك". قال: هذا ليس[١٠] بشيء، وحقّه على حاله.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى رجل سكّرًا لينثره في العرس، هل له أن يحبس لنفسه شيئًا؟ قال: ليس له أن يحبس لنفسه[١١] شيئًا من ذلك؛[١٢] لأنّه مأمور بالنّثر؛ لا بالحبس، وليس له أن يدفع إلى غيره لينثره، وإن نثر كما[١٣] أمره ليس[١٤] له أن يلتقط منه، وهذا بمنزلة رجل دفع إلى رجل دراهم، وأمره أن[١٥]

---

[١] ط: منزله.
[٢] أ + فكذا هذا.
[٣] ش: ولو.
[٤] ط + منهما.
[٥] ع: فكل.
[٦] أ + هو.
[٧] ط + لآخر.
[٨] ط – هو.
[٩] ط: أطلب.
[١٠] أ: ليس هذا.
[١١] ط – لنفسه.
[١٢] ط + لنفسه.
[١٣] أ: ما.
[١٤] أ: فليس.
[١٥] ط: بأن.

ينفقها[1] على الفقراء وهو فقير، ليس[2] له أن يأخذها لنفسه؛ لأنّه مأمور بالدّفع[3] إلى غيره، كذلك[4] ههنا. {قال الفقيه:} هذا هو القياس، ولا نأخذ به؛ لأنّ النّثر للإباحة، وبناء الإباحة على السّهولة؛ لا على الاستقصاء، فلمّا أمره بأن[5] ينثر صار كأنه أباح له بأن يلتقط وأن يحبس لنفسه مقدار ما يحبسه[6] /[٢٢٤و] النّاس، وأمره[7] بأن[8] ينثر بنفسه ويأذن[9] غيره من طريق الدّلالة ممّن كان حاضرًا هناك، وليس بمنزلة الدّراهم؛ لأنّ أمر الدّراهم على الاستقصاء،[10] فيؤخذ فيها بالقياس.

وسئل أبو بكر[11] عن رجل استعار[12] ثورًا من رجل[13] يساوي خمسين درهمًا؛[14] ليستعمله، فقرنه مع ثور يساوي مئة درهم،[15] فعطب الثّور العارية. قال: إن كان النّاس يفعلون مثل ذلك فلا ضمان عليه، وإن كان النّاس لا يفعلون مثل ذلك فهو ضامن.

وسئل أبو بكر عن امرأة أودعت صبيّة من بنات سنة ونصف، فاشتغلت بشيء، فوقعت الصّبيّة في الماء، فماتت.[1] قال: لا ضمان عليها؛ لأنّها أمانة في يدها، وليس بمنزلة من غصب صبيّة فوقعت في الماء؛ لأنّ هناك يجب الضّمان بالغصب.

---

[1] ع: ينفق؛ ط: يفرقها.
[2] أ: فليس.
[3] ط: بأن يدفع.
[4] ط: فكذلك.
[5] أ: بأن.
[6] ط: يحبس.
[7] ط: وأذن له.
[8] ط: أن.
[9] ط: أو يأمر.
[10] ط + فيه.
[11] أ – أبو بكر.
[12] أ + من رجل.
[13] أ – من رجل.
[14] ط – درهما.
[15] ط – درهم.

وسئل أبو بكر عن رجل أودع عند رجل وديعة، ثمّ هاجت فتنة في النّاحية، فقال صاحب الوديعة: "أعطني الوديعة"، وقال[٢] المُودَع: "لا أصل إليها السّاعة"، فأغِير[٣] على تلك النّاحية، فقال المودَع: "قد أغيرت[٤] على الوديعة"، ما القول فيه؟ قال: إن كانت الوديعة في موضع لم يكن يتهيّأ للمستودَع ردّها من[٥] بعدها[٦] منه[٧] أو من[٨] ضيق[٩] الوقت فلا ضمان عليه، والقول قوله،[١٠] وإن كان غير ذلك فهو ضامن.

وروى محمّد بن سماعة عن محمّد[١١] في رجل عنده وديعة، فدفعها إلى غلامه أو إلى[١٢] أجيره الّذي استأجره مشاهرة أو ابنه[١٣] وهو كبير[١٤] في عياله،[١٥] لا ضمان عليه. ولو دفع إلى رجل تجري عليه نفقته[١٦] دراهم كلّ شهر[١٧] فليس[١٨] هذا بمنزلة الّذي[١٩] في عياله. وقال هلال بن يحيى في كتاب الوقف: لو كان لرجل امرأتان لكلّ[٢٠] واحدة منهما ابن من غيره وهو ينفق عليه،[٢١] فهو[١] في عياله.

---

[١] ط – فماتت.
[٢] ط: فقال.
[٣] ط: ثم أغير.
[٤] أ: أغير.
[٥] أ – من.
[٦] أ: لبعدها.
[٧] أ – منه.
[٨] أ – من.
[٩] أ: لضيق.
[١٠] أ + فيه.
[١١] ط + بن الحسن.
[١٢] ط – إلى.
[١٣] ط + الكبير.
[١٤] ط – كبير.
[١٥] أ + قال.
[١٦] ط: نفقة.
[١٧] ط: كل شهر دراهم.
[١٨] ط: وليس.
[١٩] أ + هو.
[٢٠] ط: ولكل.
[٢١] ط: عليهما.

وسئل عن رجل استمدّ من محبرة رجل بغير إذنه. قال: روى عبد بن المروزي قال: رأيت عبد الله بن المبارك يستمدّ من حبر غيره، ولا يستأذنه. وروي عن ابن المبارك أنّ رجلًا استأذنه بأن يستمدّ من حبره، قال: ما هذا الورع البارد؟ وروي عن سفيان الثّوري أنّه[٢] سئل عن هذا، فقال: هو مال غيره فليستأذنه. {قال الفقيه:} لو استأذنه فحسن، ولو[٣] لم يستأذنه؛ ولكن[٤] يُعلمه[٥] أنّه يريد أن يستمدّ من محبرته، فإن لم يأذن له ولم ينهه، فلا بأس،[٦] ولو أنّه استمدّ منه من غير أن يتكلّم بهذا، ولا أشار إليه بشيء، فلا أحبّ ذلك إلّا /[٢٢٤ظ] أن يكون بينهما انبساط، فلا بأس بذلك.

وسئل أبو بكر عن قوم دفعوا إلى رجل دراهم ليدفع الخراج من قبلهم، فأخذ دراهمهم وشدّها في[٧] منديل، ووضع[٨] في كمّه، ودخل المسجد،[٩] فذهبت الدّراهم منه، ولا يدري كيف ذهبت، وهم لا يصدّقونه. قال: لا يقبل قوله ذهبت منه بغير بيان وجه الذّهاب،[١٠] ويجب عليه اليمين بالله ما سقطت عنه. {قال الفقيه:} هذا على[١١] خلاف قول أصحابنا؛ لأنّهم[١٢] قالوا[١٣] في كتاب الوديعة: إنّه[١٤] إذا[١٥] قال: "ذهبت الوديعة، ولا أدري كيف ذهبت" فالقول قوله مع يمينه، ولا ضمان عليه، وبه نأخذ.

---

[١] ط: فهما.
[٢] ل – أنه.
[٣] ط: وإن.
[٤] ط: ولكنه.
[٥] ط: يعلم.
[٦] أ + به.
[٧] ط: على.
[٨] أ: ووضعها.
[٩] ط: في مسجد.
[١٠] ط: ذهابها.
[١١] أ – على.
[١٢] ط – لأنهم.
[١٣] ط: وقد قال أصحابنا.
[١٤] ط – إنه.
[١٥] ط: إن.

وقال[1] أبو بكر: العبد المحجور عليه إذا استعار شيئًا فاستهلكه فإنّه يضمن في قول أبي يوسف، وهو على الاختلاف الّذي ذكر في كتاب الوديعة.

وسئل عن رجل أجلس عبدًا له في حانوته، وكان في حانوته دراهم لرجل وديعة، فسرق العبد[2] تلك الدّراهم، ثمّ إنّ المولى وجد بعضها معه،[3] فأخذ المولى[4] بعض تلك الدّراهم، وقد[5] كان أتلف البعض، ثمّ إنّ المولى باع الغلام، على من يجب الضّمان؟ قال: إن كان للمودع بيّنة عادلة على دعواه فهو بالخيار، إن شاء أجاز البيع، وأخذ ثمنه، وإن شاء نقض البيع، وباعه في دينه، وإن لم تكن له بيّنة[6] فله أن يحلّف مولاه على علمه، فإن أقرّ أو نكل عن اليمين أخذ من ثمنه، ولا ينقض البيع إلّا أن يقرّ المشتري بذلك.

وسئل شدّاد عن رجل قال لرجل: "أعرني دابّتك إلى الليل"، فقال:[7] "أعرت"،[8] وقال له[9] آخر:[10] "أعرني دابّتك يومًا إلى اللّيل"، فقال: "أعرت". قال:[11] الدّابّة لمن سبق السّؤال،[12] وإن استعارا جميعا فالدّابّة عارية لهما جميعًا.

وسئل أبو نصر عن رجل دخل كرم صديق له، وتناول[1] شيئًا منه[2] بغير أمره، وهو يعلم أنّ صاحب الكرم لو علم به[3] لا يبالي بذلك. قال: أرجو ألّا[4] بأس به.[1]

---

[1] ط: قال.
[2] ط + من.
[3] ط – ثم إن المولى وجد بعضها معه.
[4] ط: مولاه.
[5] ل: قد.
[6] ط: عادلة.
[7] أ: قال.
[8] ط: أعرتك.
[9] ط – له.
[10] ط: الآخر.
[11] ع: فقال.
[12] ل: بالسؤال؛ أ + منه؛ ط – السؤال.

وقال أبو نصر: لو أنّ رجلًا استعار من رجل عبدًا فطعامه على المستعير، ولو أنّ مولى العبد أعار العبد فطعامه على المعير.[٦] {قال الفقيه:} معناه[٧] إذا قال مولى العبد لرجل: "خذ عبدي، فاستخدمه،[٨] واستعمله"، من غير أن يستعيره، فإنّ هذا بمنزلة الوديعة والأمانة، فطعامه[٩] على مولاه.

وسئل أبو القاسم عن الوديعة إذا كانت شيئًا من الصّوف، والمودِع غائب، فخاف عليها الفساد. قال: يرفعها إلى القاضي حتّى يبيعها. قيل: فإن لم يفعل، ولم يحتَلْ في رفع ذلك[١٠] عن[١١] الثّوب حتّى فسد؟[١٢] قال: لا ضمان /[٢٢٥و] عليه في مثل ذلك؛[١٣] لأنّ هذا شيء حادث، وقد حفظ الوديعة على ما أمر[١٤] من الحفظ. {قال الفقيه:} هكذا قال أصحابنا في كتاب الإجارات إذا أصابه نجس أو قرض فأر[١٥] أو حرق نار، فلا ضمان عليه.

وسئل عن نجّار أودع عند رجل زنبيلًا فيه آلات النّجّارين، ثمّ جاء واستردّه،[١٦] وادّعى أنّه كان فيه قدوم، وقد ذهب منه، فقال[١٧] المودع: "قبضت منك الزّنبيل، ولا أدري ما كان فيه"، هل[١] عليه ضمان

---

[١] ل: ويتناول؛ أ + منه.
[٢] أ ط – منه.
[٣] ع: أنه.
[٤] ط + يكون.
[٥] ط: به بأس.
[٦] ط: المولى.
[٧] ط: يعني.
[٨] ط: واستخدمه.
[٩] ع: وطعامه.
[١٠] ط + الفساد.
[١١] ع – عن.
[١٢] ط – حتى فسد.
[١٣] ط: هذا.
[١٤] ط: أمر به.
[١٥] ط: فأرة.
[١٦] ل: واسترد.
[١٧] أ: وقال.

أو هل[٢] عليه يمين؟ قال الفقيه أبو جعفر: لا ضمان على المودع، ولا يمين عليه بهذه الدّعوى، إلّا أن يدّعي بأنّه قد[٣] دفعه أو ضيّعه فحينئذ يجب عليه اليمين، فإن نكل عن اليمين فعليه الضّمان، وإن حلف فلا شيء عليه، وكذلك لو[٤] أودعه دراهم في كيس؛ ولم يزن عليه، ثمّ ادّعى أنّ دراهمه كانت أكثر، فلا يمين عليه،[٥] إلّا أن يدّعي التّضييع أو[٦] الخيانة.

وذكر أنّ رجلًا جاء بدراهم، وأراد أن يضعها عند ابن الرّماح،[٧] فوزن بين يدي المعدّلين عشرة آلاف، ثمّ جاء إلى ابن رماح ليضعها عنده، قال:[٨] هي عشرة آلاف. فقال له ابن الرماح: زنها[٩] عندي. فقال: قد وزنتها عند المعدّلين، وهي عشرة آلاف. فقال ابن رماح: زنها[١٠] ثانيا،[١١] فوزنها[١٢] فإذا هو تسعة آلاف، وقد كانوا غلطوا في الوزن. فقال ابن رماح: لو شققتم[١٣] عن قلبي أكنتم تصدّقوني[١٤] عن ذلك؟

---

[١] أ: فهل.

[٢] أ – هل.

[٣] ع – قد.

[٤] ط: إذا.

[٥] أ: على المودع.

[٦] أ + يدعي.

[٧] محمد بن إبراهيم بن عمر بن ميمون بن الرماح القاضي، أبو بكر البلخي (ت. ٢٣٤ هـ/٨٤٩ م)، قاضي نيسابور، العلامة، سمع مالكا، وحماد بن زيد، ومعتمر بن سليمان. حدث عنه إسحاق بن راهويه، والذهلي، وإبراهيم بن أبي طالب. توفي في شهر ذي القعدة. **الجواهر المضيّة** للقرشيّ، ٣٩٧/٢؛ **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٨٥/٩.

[٨] ط: وقال.

[٩] ع: زنه؛ ط + ثانيا.

[١٠] ع ط: زنه.

[١١] ط – ثانيا.

[١٢] ع: فوزنه؛ ط: فوزن ثانيا.

[١٣] ط: شققتُ.

[١٤] ط: تصدقونني.

وسئل أبو القاسم عن رجل له على آخر دين، فأرسل رسولًا يقبضه،[١] فذهب الرّسول إلى الغريم، فقبض الدّين منه،[٢] ودفع إلى المرسل، فأنكر المرسل أن[٣] يكون[٤] دفعه[٥] إليه. قال: القول قول الرّسول مع يمينه أنّه قد سلّم ما قبض إلى مرسله.

وقال نصير: بلغني عن هشام بن عبيد الله رَوى[٦] عن محمّد أنّه[٧] قال: لو أنّ رجلًا استعار دابّة، ثمّ نام في مفازة ومقودها في يده،[٨] فجاء إنسان وقطع[٩] المقود، وذهب بالدّابّة، قال:[١٠] لا يضمن، وإن أخرج المقود من يده[١١] وذهب بها[١٢] فإنّه يضمن.

وقال محمّد في ثلاثة نفر أودعوا رجلًا مالًا، وقالوا: "لا تدفع إلى رجل منّا حتّى نجتمع كلّنا"، فجاء رجل منهم بعد ذلك وحده، وطلب نصيبه،[١٣] فدفع نصيب واحد منهم إليه. قال: هو ضامن في القياس، وهو قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: أستحسن فلا[١٤] أضمّنه.

---

[١] أ: ليقبضه؛ ط: يقبض دينه.
[٢] أ: منه الدين.
[٣] ش: أنه.
[٤] ع أ – يكون.
[٥] أ: يدفعه.
[٦] أ: فيما روي.
[٧] ع – أنه.
[٨] ط: يديه.
[٩] ط: فقطع.
[١٠] ط – قال.
[١١] ط: يديه.
[١٢] ع ط: به.
[١٣] ط – فجاء رجل منهم بعد ذلك وحده وطلب نصيبه.
[١٤] أ: ولا.

خلف قال:[1] سألت محمّدًا عن رجل أودع رجلًا خمس مئة درهم،[2] فأنفق منها ثلاث مئة، وردّ عليه مئتين، ثمّ حلف أنّه لم يحبس من الوديعة شيئًا. قال: لا يحنث؛ لأنّها /[٢٢٥ظ] صارت دينًا عليه، فلا يكون حابسًا للوديعة.

وروى عليّ بن أحمد عن نصير[3] أنّه كتب إلى أبي شجاع[4] في[5] رجل أودع عند رجل وديعة، فقال المودع:[6] "دفنتها في مكان كذا وكذا في داري، ونسيت موضعها" أو قال:[7] "في الجبّانة"، هل عليه شيء؟ قال: إذا[8] دفنها في داره فليس عليه شيء، وإن[9] دفنها في غير داره فهو تضييع،[10] وهو ضامن. قلت: أرأيت إن دفنها في كرمه، فسرق[11] منه؟ قال: إن دفنها في كرم له باب فليس بتضييع،[12] وإن لم يكن له باب فقد ضيّعها، وكذلك الدّار إذا لم يكن لها باب.

وقال عليّ بن أحمد: سألت أبا عبد الله عن رجل أودع[13] عند آخر[14] وديعة، فجاء سارق، فدخل داره من الباب، والباب مفتوح، وهو غائب عن الدّار. قال: يضمن. قلت: فإن[15] دخل صاحب الدّار كرمه

---

[1] ل: وقال خلف.
[2] أ – درهم.
[3] ط + بن يحيى.
[4] ط + يسأله.
[5] ط: عن.
[6] ط: المستودع.
[7] ط – قال.
[8] ط: إن.
[9] ع: وإذا.
[10] ط: مضيع.
[11] أ: فسرقت.
[12] ط: بمضيع.
[13] ط + رجلا.
[14] ط – عند آخر.
[15] ط: إن.

أو بستانه وهو متلازق[1] بالدّار.[2] قال: إن لم يكن في الدّار أحد؛ ولا في موضع يسمع الحسّ، أخاف أن[3] يضمن؛ لأنّ هذا تضييع.

وقال نصير: المودع إذا لم يغلق الباب حتّى دخل السّارق وسرق الوديعة، فلا ضمان عليه.[4] يعني إذا كان في الدّار حافظ. وسئل نصير عن رجل استعار حمارًا إلى الطّاحونة، وأدخله في المربط الّذي هناك، وجعل على الباب خشبًا؛[5] كيلا[6] يخرج، وتفرّغ[7] هو للطّحن، فسرق الحمار. قال: إن استوثق وثيقة لا يقدر الحمار على الذّهاب[8] لا[9] ضمان عليه.

وروى ابن سماعة عن محمّد في رجل أودع عند رجل وديعة، فجاء بها المودع، فوضعها في منزل المودع، فضاعت الوديعة. قال: المستودع ضامن؛ لأنّ الّذي أودعه ائتمنه، ولم يرض بغيره، ولا[10] يجوز للمودع أن يدفعها إلى غير الّذي أودعه، ولا يضعها في منزل المودع. وكذلك إذا[11] دفع[12] إلى ابن المودع أو امرأته أو غلامه، ولو كانت عارية فلا[13] ضمان عليه.[14]

---

[1] أ: ملازق.
[2] أ: للدار.
[3] أ: أنه.
[4] ط + قال الفقيه.
[5] أ: خشبة.
[6] ط: لكيلا.
[7] ط: ويتفرغ.
[8] أ: ذهابه.
[9] ط: فلا.
[10] ل: فلا.
[11] أ: لو.
[12] أ: دفعها.
[13] ع: لا.
[14] أ + في جميع ذلك.

قال:[1] ولو أنّ رجلًا استعار دابّة ليشيّع جنازة إلى موضع كذا، فلمّا انتهى إلى المقبرة دفعها إلى إنسان، ودخل المصلّى[2] ليصلي،[3] فسرقت الدّابّة. قال محمّد: لا ضمان عليه.

وسئل أبو القاسم عن رجل بعث أجيره إلى رجل ليستعير دابّته، فأعارها وعليها عباءة، فسقطت في الطّريق، على من يجب الضّمان؟ قال: إن سقطت من عنف الأجير فالضّمان عليه، وإن لم يعنّفها[4] فلا يجب الضمان.

وسئل أبو القاسم عن رجل أودع عند رجل حنطة، فأفسدتها[5] الفأرة،[6] هل يضمن؟ قال: إذا[7] اطّلع على ثقب[8] معروف؛ /[٢٢٦و] فلم يسدّه، فما كان من نقصان بعد ذلك فهو ضامن،[9] وما[10] كان من[11] خلاف[12] ذلك فلا ضمان عليه. {قال الفقيه:} لو أخبر صاحب الحنطة أنّ ههنا ثقبًا[13] فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل أودع عند رجل مالً،ا فمات المودَع، فقالت ورثته: "قد ردّ عليك الوديعة في حياته". قال: إن سمع من المودع في حياته أنّه ردّ الوديعة فالقول قول الورثة مع يمينهم على علمهم، وإن كان المودع لم يسمع منه إقرار بردّ الوديعة لا يصدّق الورثة، والضّمان واجب في مال الميّت.

---

[1] ط – قال.
[2] ع – المصلى.
[3] أ – ليصلي.
[4] ع ط: يعنفه.
[5] أ: فأفسدها.
[6] أ: الفأر.
[7] أ: إن.
[8] ط: نقب.
[9] أ + له.
[10] ش: وإن.
[11] ل – من.
[12] ل: بخلاف.
[13] ط: نقبا.

وسئل أبو القاسم عن رجل أودع عند رجل شيئًا، وقال للمودَع[1] في السّرّ: "من أخبرك بعلامة كذا وكذا فادفع إليه ذلك"، فجاءه[2] رجل وزعم أنّه رسول المودِع، وبيّن له تلك العلامة فلم يصدّقه، ولم يدفع إليه الوديعة، فهلكت،[3] هل يضمن؟ قال: لا يضمن؛ لأنّ من أسرّه[4] يمكنه[5] إظهاره.

وسئل أبو بكر عن المودع إذا قال: "ذهبت الوديعة من منزلي"، ولم يذهب من ماله شيء، أيقبل قوله؟ قال: القول قول المستودع مع يمينه، ولا ضمان عليه سواء ذهب من ماله شيء أو لم يذهب في قول علمائنا. وفي قول مالك إن ذهب معه شيء من مال[6] المودع فلا ضمان عليه، وإن لم يذهب معه شيء من[7] متاعه فهو ضامن، والعامّة تقول: ذهب مالي مع الوديعة أو مع الرّهن؛ احترازًا من قول مالك.[8]

وسئل أبو بكر عن رجل استعار كتابًا ليقرأه، فوجد فيه خطأ، هل له أن يصلحه؟ قال: إن علم أن صاحب الكتاب يكره ذلك ينبغي[9] ألّا يصلحه، وإن علم أنّه لا يكرهه، فإن[10] أصلحه جاز، وإن لم يصلحه لم[11] يأثم.

وسئل أبو بكر[12] عن رجل في يديه وديعة، فوجّه[13] إليه على يد[1] ابنه، وليس الابن في عياله، فهلكت عنده. قال: إن كان الابن كبيرًا ضمن الأب،[2] وإن لم يكن الابن كبيرًا فلا[3] ضمان عليه؛ لأنّ

---

[1] ط: المودع.
[2] أ: فجاء.
[3] ط: حتى هلكت.
[4] ش: أمره.
[5] أ: يمكن.
[6] ط: متاع.
[7] أ + ماله أو؛ ط – شيء من.
[8] ش + رحمه الله.
[9] أ + له.
[10] ط: فلو.
[11] أ: لا.
[12] ش + رحمه الله.
[13] ط: فوجهها.

الابن إذا كان غير مدرك فتدبير الابن إليه وإن لم يكن في عياله، ألا ترى أنّه لو بعث على يد[٤] عبده لا يضمن وإن كان العبد آجره من غيره؟! فكذلك الابن.

وسئل أبو بكر عن رجل استعار كتابًا، فضاع عنده، فجاء صاحب الكتاب، فطالبه[٥] بالكتاب، ولم[٦] يخبره بالضّياع، /[٢٢٦ظ] وأنعم له حتّى رجع، ثمّ أخبره بالضّياع. قال: إن لم يكن أيس من وجوده؛ وكان يرجو وجوده، فلا أرى عليه الضّمان، وإن كان أيس من وجوده؛ فوعده في رده، ثمّ أخبره أنّه قد[٧] كان ضاع قبل العِدَة، أخاف أن[٨] يضمن.

وسئل أبو القاسم عن رجلين كانا يسكنان في بيت واحد، وكان يسكن[٩] كلّ واحد منهما[١٠] في[١١] زاويةٍ من زوايا البيت معلومةٍ، فاستعار أحدهما من صاحبه شيئًا، فطالبه المعير بذلك، فقال المستعير: "قد كنت وضعتها في الطّاق الّذي في زاويتك"، هل يصدّق في[١٢] ذلك؟[١٣] وهو مقرّ أنّه[١٤] لم يدفعه إلى المعير. قال: إن كان البيت في أيديهما جميعًا فلا يكون المستعير رادًّا ولا مضيّعًا.

---

[١] ط: يدي.
[٢] أ – الأب.
[٣] ط: لا.
[٤] ط: يدي.
[٥] ش: يطالبه.
[٦] ط: فلم.
[٧] ط – قد.
[٨] أ: أنه.
[٩] ش – يسكن.
[١٠] ع – منهما؛ ش + يسكن.
[١١] ط – في.
[١٢] ط – في.
[١٣] ط: بذلك.
[١٤] ط: بأنه.

وسئل أبو القاسم عن رجل في يديه ثوب لرجل عارية، فطلب ربّ الثّوب ثوبه، فقال المستعير: "هو ذا أدفعه إليك"، ففرّط[١] في دفعه إليه حتّى مضى[٢] شهر أو شهران، ثمّ سرق من المستعير، هل يضمن قيمته لصاحبه لِما فرّط في إيصاله إليه؟ قال: إن كان قادرًا[٣] على دفعه عند سؤاله؛ وسكت المعير من غير رضًا ولا كراهية، فهو ضامن، وإن قال: "لا بأس"، فإن لم يستعمله بعد ذلك حتّى هلك، فلا ضمان عليه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أودع فاميًّا ثيابًا، فوضعها في حانوته، وكان السّلطان يأخذ من النّاس في كلّ شهر رشوة سمّاها وضيعة،[٤] فرفع ثياب الوديعة لأجل[٥] الوضيعة،[٦] ووضعها عند رجل رهنًا فكُوبِر[٧] بيت المرتهن، ورفعت[٨] ثياب الرّهن، هل على الفاميّ أو على المرتهن ضمان؟ قال: إن أخذ المرتهن طائعًا غير مكره فلصاحب الثّياب أن يضمّن قيمتها إن شاء[٩] السّلطان،[١٠] وإن شاء المرتهن،[١١] ولا ضمان على الفاميّ[١٢] إن كان لا يقدر على منع السّلطان من رفعه.

وسئل عن رجل استعار من رجل بقرًا،[١٣] فاستعمله[١٤] إلى صلاة الظهر، ثمّ تركه[١٥] في الجبانة، فلم[١] يردّ[٢] على البقّار، ولا على صاحبه، فذهب[٣] البقر،[٤] ماذا يجب عليه؟ قال: يضمن المستعير

---

[١] أ: وفرط.
[٢] ط + عليه.
[٣] ط: قدر.
[٤] ط: وظيفة.
[٥] ط: من أجل.
[٦] ط: الوظيفة.
[٧] ش: فكوبس؛ ط + على.
[٨] ع ط: ورفع.
[٩] ل + صاحب.
[١٠] أ: للسلطان.
[١١] أ: للمرتهن.
[١٢] ط + المودع.
[١٣] ط: بقرة.
[١٤] ط: فاستعملها.
[١٥] ط: تركها.

قيمته. قيل: أرأيت إن كانت الجبّانة مسرح هذا[٥] البقر،[٦] وكان المعير يرضى بكونه أن[٧] يرعى فيها وحده؟ قال: لا ضمان على المستعير إن كان الأمر جرى[٨] على ما وصفت.

وسئل عن رجل أودع رجلًا مالًا، فوضعه في حانوته، فقال له صاحبه: "لا تضع[٩] في الحانوت؛ فإنّه مخوف"، فتركه فيه[١٠] فسرق[١١] /[٢٢٧و] منه ليلً،. هل يضمن؟ قال: إن لم يكن منزله أحرز من الحانوت؛ ولم يكن له مكان أحرز منه، فلا ضمان عليه، وإن كان منزله أحرز من الحانوت؛ وقال له ذلك القول والوديعة حاضرة، وكانا عند الحانوت فتركه فيه، ضمن قيمة ذلك.

وسئل إبراهيم بن يوسف[١٢] عن رجل طلب من رجل ثورًا عارية، فقال ربّ الثّور: "أعطيكه[١٣] غدًا"، فلمّا كان الغد[١٤] ذهب[١٥] الرّجل الّذي طلب[١٦] الثّور منه[١٧] عارية، فأخذ الثّور بغير إذنه، فاستعمله،[١٨] فمات عنده. قال: لا ضمان عليه.

---

[١] أ: ولم.
[٢] أ: يرده؛ ط يردها.
[٣] ط: فذهبت.
[٤] ط: البقرة.
[٥] ط: هذه.
[٦] ط: البقرة للمعير.
[٧] أ – أن.
[٨] ط – جرى.
[٩] ط: تضعه.
[١٠] ط – فيه.
[١١] ع: وسرق.
[١٢] ش + رحمه الله.
[١٣] ع أ: أعطيك هو.
[١٤] ط: غدا.
[١٥] ط + هذا.
[١٦] ط + منه.
[١٧] ط – منه.
[١٨] ط + ورده.

وسئل أبو بكر عن رجل أبضع عند رجل بضاعة، وقال له: "ضعها في هذا العدل"، وأشار إليه، فوضعها في الحقيبة. قال:[1] يضمن. ولو قال: "ضع بضاعتي في الجوالق"، ولم يشر إلى الجوالق، فوضعها[2] في الحقيبة، فإنّه[3] لا يضمن.

وسئل أبو بكر عن المودع إذا قال: "وضعت الوديعة في مكان بين يدي،[4] ثمّ قمت ونسيتها". قال: هو ضامن؛ لأنّ نسيانه تضييع منه. قيل له:[5] لو قال: "سقطت منّي".[6] قال: هو ضامن؛ لأنّه ضيّعها.[7] {قال الفقيه:} عندي[8] لو[9] قال: "سقطت منّي"،[10] لا يضمن، وإن[11] قال بالفارسيّة: "بَيَفْكَنْدَمْ"[12] يضمن، وإن قال: "بَيُفْتَادْ اَزْ مَنْ"[13] لا يضمن.

وسئل أبو بكر عن مودع حمل الوديعة مع نفسه إلى مدينة أخرى، فلمّا رجع[14] أُخذت[15] الوديعة في الطّريق. قال: إن كان للوديعة[16] حمل ومؤنة يضمن، وإن لم يكن لها حمل ومؤنة لا يضمن.

---

[1] ط: فإنّه.
[2] ط: فوضع.
[3] أ: قال.
[4] ل + في داري.
[5] أ – له.
[6] ع: من يدي.
[7] ع ط: ضيعه.
[8] ط + أنه.
[9] ط: إذا.
[10] ع: عني؛ ط + أنه.
[11] ط: فإن.
[12] أي وضعتُ.
[13] أي سقطَتْ مني.
[14] ط + منها.
[15] ط: أخذ منه.
[16] أ: الوديعة لها.

وسئل أبو القاسم عن امرأة أودعت كتاب وصيّتها رجلًا بحضرة زوجها، وأمرته أن يسلّمه إلى زوجها بعد وفاتها، فبرأت من مرضها، واستردّت الكتاب من المودع، فأبى ذلك، هل له ذلك؟ قال: إن كان في الكتاب إقرار للزّوج بمال أو بقبض مهرها، فله أن يمتنع من ذلك؛[١] لأنّ في ذلك ذهاب حقّ الزّوج. قيل له: لو[٢] كانت الكاغدة لها، هل كان[٣] له منعها؟ قال: نعم؛ لأنّ في الرّدّ إعانة لها على ظلمه،[٤] ألا ترى أنّ رجلًا لو أودع عند رجل سيفًا؛ ثمّ أراد أن يأخذ منه؛ ليضرب به رجلًا، فإنّه لا يدفعه[٥] إليه؟! كذلك[٦] ههنا.[٧]

وسئل أبو بكر عن رجل وضع صكًّا عند متوسّط، وأمره بأن يسلّم الصّكّ إلى غريمه إن[٨] دفع إليه دراهمه قبل مضيّ ثلاثة أشهر،[٩] فلم يدفع إليه الدّراهم إلّا بعد مضيّ المدّة، والآن جاء دافع[١٠] الصّكّ يطلب[١١] الصّكّ منه. /[٢٢٧ظ] قال: إن علم يقينًا أنّ المطلوب قد أعطاه المال الّذي في الصّكّ كلّه قبل المدّة أو بعدها، فينبغي للمتوسّط أن يردّ الصّكّ إلى المطلوب، ولا يدفع[١٢] إلى الطالب.

---

[١] ط – ذلك.
[٢] أ: فلو.
[٣] أ – كان.
[٤] ط: ظلمها.
[٥] ط: يدفع.
[٦] ط: فكذلك.
[٧] ط: هذا.
[٨] أ: إذا.
[٩] ط: أيام.
[١٠] ط: واضع.
[١١] ط: فطلب.
[١٢] أ: يدفعه.

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمّام، فاستعمل قصاع الحمّام، فسقطت من يده، فانكسرت. قال: لا ضمان عليه، وكذلك إذا أخذ كوز الفقاع للشّرب، فسقط من يده، فانكسر، فلا ضمان عليه؛ لأنّه عارية في يديه.[1]

وسئل أبو القاسم عن أكّار لامرأة، رفع[2] أنزالها،[3] وطرح في منزله، وكانت[4] المرأة[5] تقول:[6] "لا تطرح[7] نزلي[8] في[9] منزلك"، فجنى[10] جناية، فهرب[11] من منزله، ورفع[12] ما كان له من قماش، وترك ذلك النّزل،[13] فهجم السّلطان منزله، ورفع ذلك[14] النّزل،[15] أيضمن أم لا؟ قال: إن كان منزله قريبًا من[16] البيدر فلا ضمان عليه. قيل له: لمّا[17] قالت: "لا تطرح النّزل[18] في منزلك"، فطرح بغير إذنها، لمَ لا يجب الضّمان؟ قال: هذا حجر عليه،[19] وذلك[20] غير معتبر؛ لأنّ حفظ الكدس وتحصينها[21] كان واجبًا على

---

[1] ش – في يديه.
[2] ط + الكدس من البيدر.
[3] ط – أنزالها.
[4] ط: وقد كانت.
[5] أ: هي.
[6] ط: قالت.
[7] ط: ترفع.
[8] ط: – نزلي.
[9] ط: إلى.
[10] ط: ثم جنى الأكار.
[11] ع: وهرب.
[12] أ: فرفع.
[13] ط: الكدس.
[14] ط: – ذلك.
[15] ط: الكدس.
[16] ط + موضع.
[17] ط: أليس.
[18] أ: نزلي؛ ط – النزل.
[19] ط – عليه.
[20] ط – وذلك.
[21] أ: وتحصينه.

الأكّار، فإذا طرحها[1] في موضع لا يلحقها[2] مؤنة بسبب النّقل،[3] وقد طرحها[4] في موضع هو أحصن من البيدر، فهو غير ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل[5] بدابته[6] خانًا من الخانات، فقال لصاحب الخان: "أين أربطها؟"، فقال: "هناك"، فربطها،[7] فرجع صاحب الدّابّة، فلم يجد دابّته، فيقول صاحب الخان: "إنّ صاحبك أخرج الدّابّة ليسقيها"، ولم يكن له صاحب، هل يضمن صاحب الخان؟ قال: يضمن[8] صاحب الخان قيمة الدّابّة. قيل له: لمَ يضمن ولمْ يستحفظه؟[9] قال: قوله: "أين أربطها؟" هو استحفاظ منه، فإذا أشار إليه بالرّبط فقد أجابه بالحفظ. قيل:[10] فإن دخل الحمّام، وأشار إليه صاحب الحمام بالوضع في مكان. قال:[11] ليس هذا[12] باستحفاظ، ولا إجابة في الحفظ؛ لكنّ[13] هذا استشارة؛ لأنّ صاحب الحمّام إنّما قعد لأجل[14] الغلّة،[15] وصاحب الخان إنّما قعد للحفظ. قال: وكان محمّد بن سلمة يقول: هذا إيداع

---

[1] أ: طرحه.
[2] أ: يلحقه.
[3] أ: الثقل.
[4] أ: طرحه.
[5] ط: أدخل.
[6] ط: دابته.
[7] ط + في ذلك الموضع.
[8] ل: ضمن.
[9] ش: يستحفظها.
[10] أ + له.
[11] ط + هذا.
[12] ط – هذا.
[13] ط: ولكن.
[14] ط: لأخذ.
[15] ط: الأجرة.

في الحمّام، وفي كلّ موضع وضع الشّيء بين يديه، وذهب من غير أن يتكلّم بشيء،[1] وأنا أقول بذلك. {قال الفقيه:} وبقول محمّد بن سلمة نأخذ أنّ[2] صاحب الحمّام مودع مستحفظ.[3]

باب[4] الهبة والصّدقة

وسئل[5] أبو بكر[6] عن رجل قال لامرأته: "قولي وهبت مهري منك"، فقالت المرأة ذلك، وهي لا تحسن العربيّة.[7] قال: لا يكون هبة. /[٢٢٨و] قيل له:[8] أرأيت لو[9] أنّ رجلًا قيل له: "قل عبدي حرّ"، فقال ذلك وهو لا يحسن العربيّة.[10] قال:[11] يعتق عبده. {قال الفقيه:} وعندي أنّه لا يعتق إن كان الرّجل معروفًا بالجهل عن اللّغة[12] العربيّة، ولو قال لعبده: "أنت حرّ"؛ ولا يعرف أنّ هذا القول عتق، فإنّ العتق يقع في القضاء، وأمّا فيما بينه وبين الله تعالى فإنّه[13] لا يعتق. وكذلك هذا في الطّلاق.

وسئل عن رجل له ابن صغير، فغرس كرمًا، وقال: "أغرسُ هذا الكرم باسم ابني". قال: هذا لا يكون هبة. ولو قال: "جعلته باسم ابني"، قال: هذا أقرب إلى الهبة من الأوّل. ولو قال: "جعلت[14] لابني"، هذا[15] لا شكّ فيه أنّه هبة.[1]

---

[1] ط + فهو مستحفظ.
[2] ش: لأن.
[3] أ + والله أعلم.
[4] ط: كتاب.
[5] ط: سئل.
[6] ط + الإسكاف.
[7] أ: بالعربية.
[8] ط – له.
[9] ط – لو.
[10] أ: بالعربية.
[11] ل + لا.
[12] أ: لغة
[13] ش – فإنه.
[14] ط: جعلته.
[15] ط: فهو هبة.

وسئل أبو نصر عن رجل قال: "جميع ما أملكه لفلان". قال: هذا ليس بإقرار؛ ولكنّه هبة، ولا يجوز إلّا بالقبض. ولو قال: "جميع ما يعرف لي[٢] أو ينسب إليّ فهو[٣] لفلان"، فهو[٤] إقرار.

وسئل الفقيه أبو جعفر[٥] عن رجل قال لرجل: "هذا العبد لك"، أيكون إقرارًا أو هبة؟ قال: لو قال بالفارسيّة: "اِينْ تُرَاسْتْ"[٦] يكون إقرارًا. ولو قال: "اِينْ تُرَا"[٧] فهو هبة، ولا يجوز إلّا بالقبض.

وقال أبو عبد الله محمّد بن سلمة: اختلفت أنا ونصير[٨] إلى الحسن بن شهرب[٩] في سماع كتاب الإكراه، فسألته[١٠] عمّا يوهب للصّبيّ من المأكول، أيأكل منه أبواه؟ قال: سألت عن هذا[١١] محمّد بن الحسن[١٢] فقال:[١٣] يأكل. فقلت: لمَ؟ قال: ألا ترى أنّ العبد المأذون يدعو إلى طعامه؟![١٤]

قال:[١٥] ولو أنّ رجلًا اتّخذ وليمة للختان، فأهدى النّاس هدايا، ووضعوا[١٦] بين يدي الابن أو دفعوها إلى الوالد، وقالوا: "هذا لولدك" أو لم يقولوا،[١٧] أتكون[١٨] الهديّة للولد[١] أو للوالد؟[٢] قال بعضهم:

---

[١] ط – أنه هبة.
[٢] أ: بي.
[٣] أ – فهو.
[٤] ط: فهذا.
[٥] ش + رحمه الله.
[٦] أي هذا لك.
[٧] أي هذا لك.
[٨] ط + بن يحيى.
[٩] لم أجد ترجمته.
[١٠] ش: فسألت.
[١١] ع: هذا عن.
[١٢] ش + رحمه الله.
[١٣] ط: قال.
[١٤] ط + يعني فيجاب.
[١٥] ط – قال.
[١٦] أ: ووضعوها.
[١٧] ط + ذلك.
[١٨] ط: لمن تكون.

في الأحوال كلّها للوالد؛ لأنّ الوالد هو الّذي اتّخذ الوليمة، وقال النّبيّ[٣] صلّى الله عليه وسلّم:[٤] «الخراج بالضّمان».[٥] وقال بعضهم: هو[٦] للولد؛ لأنّ الأب[٧] إنّما اتّخذ الوليمة لأجل ولده. وقال بعضهم: إذا قالوا هذا للولد فهو للولد، وإن لم يقولوا فهو[٨] للوالد؛ لأنّ التّمليك من جهتهم، فالبيان إليهم. {قال الفقيه:} إن كانت الهديّة ممّا يصلح للصّبيّ فهو للصّبيّ، مثل ثياب الصّبيّان أو شيء يستعمله الصّبيّان، وإن[٩] كانت الهديّة دراهم[١٠] أو شيئًا من متاع البيت أو الحيوان؛ فإن أهدى إليه أحد من أقرباء الأب /[٢٢٨ظ] أو أحد من معارفه فهو للوالد، وإن كان[١١] أهدى[١٢] أحد من أقرباء المرأة أو من معارفها فهو للأمّ. وذكر عن أبي القاسم نحو هذا، وبه نأخذ.

وقال نصير:[١٣] سألت الحسن بن زياد عن رجل قال لآخر: "أنت في حلّ ممّا أكلت من مالي". قال: فله[١٤] أن يأكل. ولو قال: "من أكل من مالي فهو في حلّ"،[١٥] لا يحلّ لأحد أن يأكل.

قال:[١] وسألت محمّد بن مقاتل عن رجل له شجرة، فقال: "كلّ من أكل منها فهو في حلّ. قال: يجوز، وكلّ من أكل منها فهو في حلّ، ولا بأس أن يأكل منها الغنيّ والفقير.

---

[١] ط: للوالد.

[٢] ط: للولد.

[٣] أ – النبي.

[٤] أ: عليه السلام.

[٥] **مسند أحمد**، ٢٧٢/٤٠؛ **سنن أبي داود**، البيوع ٧٣؛ **سنن ابن ماجه**، التجارات ٤٣.

[٦] أ: هي.

[٧] ط: الوالد.

[٨] ع: هو.

[٩] ع: وإذا؛ ط: فإن.

[١٠] ط + أو دينارا.

[١١] ط – كان.

[١٢] أ + إليه؛ ط: أهداه.

[١٣] ط + بن يحيى.

[١٤] أ: له.

[١٥] أ + قال.

وسئل محمّد بن سلمة[٢] عن امرأة تصدّق[٣] عليها، وهي معسرة، ولها زوج موسر. قال: إن كان الزّوج وسّع عليها في[٤] النّفقة فهي موسرة بغنى الزّوج.

وسئل أبو القاسم عن رجل سيّب دابّته لعلّة،[٥] فأخذها إنسان، فأصلحها، لمن تكون؟ قال: إن سيّبها؛ وقال: "من شاء فليأخذها"، فأخذها إنسان، فهي له، وإن سيّبها ولم يقل شيئًا فهي على ملكه، وله أن يردّها حيث وجدها. {قال الفقيه:} إذا قال لقوم معلومين: "من شاء فليأخذها"؛ فأخذها رجل، جاز، وصارت هبة له[٦] بالاستحسان، وكان القياس ألّا يجوز؛ لأنّ الموهوب له مجهول، وفي الاستحسان يجوز؛ لأنّ وقت القبض صار معلومًا، بمنزلة رجل وهب[٧] دينًا له[٨] على رجل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أهدى إليه جاره شيئًا من المأكول في إناء، هل له أن يأكل في إنائه؟ قال إن كان ثَرِيدًا أو نحوه فلا بأس به؛ لأنّه لو جعل في إناء آخر ذهبت لذّته، فصار كأنّه أذن له بالأكل[٩] فيه[١٠] من طريق الدّلالة. وأمّا إذا كان شيئًا من الفواكه لا يسعه ذلك، إلّا أن يكون بينهما من الانبساط بذلك[١١] فلا بأس به.[١٢]

---

[١] ط + نصير.
[٢] ش + رحمه الله.
[٣] ط: يتصدق.
[٤] ش – في.
[٥] ط + بها.
[٦] ل – له.
[٧] ش + له.
[٨] ش – له.
[٩] ط: في الأكل.
[١٠] أ: منه.
[١١] ط – بذلك.
[١٢] ع – به.

وسئل عن مريضة تقوم في حوائجها، وهبت[١] صداقها من زوجها، ثمّ ماتت في مرضها،[٢] هل تجوز هبتها؟ قال: إن كانت تقوم إلى حاجتها وترجع من غير معين لها على القيام والقعود، فهذه في حكم الأصحّاء.

وسئل نصير[٣] عن رجل قال لمكاتبه: "وهبت لك ما لي عليك"، فقال المكاتب: "لا أقبل". قال: في قول زفر هو مكاتب على حاله، وقال أبو يوسف: صار حرًّا، والمال عليه دين.

ولو[٤] أنّ رجلًا هلكت منه لؤلؤة؛ فوهبها لرجل، /[٢٢٩و] وسلّطه على قبضها وعلى طلبها حتّى وجدها، وقبضها، فإنّ أبا يوسف[٥] قال: الهبة باطلة، وقال زفر: الهبة[٦] جائزة.

وسئل نصير عن رجل قال: "مالي صدقة في المساكين إن فعلت كذا"، وله ديون على النّاس. قال[٧] أبو حنيفة:[٨] لا يدخل في يمينه إلّا الصّامت وأموال التّجارة.

ولو[٩] قال رجل[١٠] لرجل: "حلّلني من كلّ حقّ لك عليّ"، ففعل، وأبرأه من غير أن يعلم ما عليه. قال أبو يوسف: برئ ممّا عليه وإن لم يكن علم صاحبه. وقال محمّد:[١١] أمّا في الحكم فإنّه يبرأ، وأمّا فيما بينه وبين الله تعالى فلا يطيب له ما لم يفّسر ما له عليه، وذهب إلى حديث داود النّبيّ عليه السلام مع أوريا، والقصّة معروفة.

---

[١] ط: ووهبت.
[٢] أ: ذلك.
[٣] ش + رحمه الله؛ ط + بن يحيى.
[٤] أ + قال.
[٥] ش + رحمه الله.
[٦] ش – الهبة.
[٧] ط: فقال.
[٨] ش + رحمه الله.
[٩] ط + أن رجلا.
[١٠] ط – رجل.
[١١] ش + رحمه الله.

وسئل أبو نصر[1] عن رجل له على رجل حقّ، فأبرأه على أنّه بالخيار. قال: البراءة جائزة، والخيار باطل، ألا ترى أنّه لو وهب شيئًا على أنّه بالخيار جازت الهبة وبطل الخيار؟! فالبراءة أولى؛ لأنّ الهبة تحتاج إلى القبول، والبراءة لا تحتاج إلى القبول.

وسئل أبو القاسم عن رجل أمر شريكه بأن يدفع ماله إلى ولده على وجه الهبة، وكتب إليه كتابًا بذلك، فامتنع الشّريك عن الأداء، هل للابن خصومة معه في ذلك؟[2] قال: هذا شيء لم يجب له بعد، ولا[3] يجب له إلّا بالقبض، فليس[4] للابن خصومة في ذلك. {قال الفقيه:} لو لم يكن على وجه الهبة فللابن[5] أن يخاصم[6] إذا كان مقرًّا بالمال وبالوكالة؛ لأنّه يقبض لأبيه، فقام مقامه في القبض.

وقال محمّد بن مقاتل: إذا قال الرّجل لرجل: "كلّ منفعة تصل إليّ من مالك فعليّ أن أتصدّق بها"، فإن[7] وهب له شيئًا وجب عليه أن يتصدّق.[8] ولو[9] أذن له أن يأكل من طعامه فإنّه لا يحلّ له أن يتصدّق به؛ وإنّما يحلّ له أن يأكل من طعامه.

وسئل محمّد بن مقاتل[10] عمّا يهدي أبو الصّبيّ إلى المعلم أو إلى المؤدب في النّيروز أو في المهرجان أو في العيد. قال: إذا لم يسأل ولم يلحّ عليه في ذلك فلا بأس به.[11] وسئل شريح[1] عن صلة الصّبيّان في هذه الأيّام. قال: لا بأس بها.[2]

---

[1] ش + رحمه الله.
[2] ط – في ذلك.
[3] ع: فلا.
[4] ع: وليس.
[5] ط: كان للابن.
[6] ط: يخاصمه.
[7] أ: قال إن.
[8] أ + به.
[9] ط: وإن.
[10] ش + رحمه الله.
[11] ل – به.

نصير[٣] قال:[٤] سألت الحسن بن زياد[٥] عن رجل قال لآخر: "أنت في حلّ ممّا أكلت من مالي أو أخذت من مالي /[٢٢٩ظ] أو أعطيت". قال: لا يحلّ له أن يأخذ وأن يعطي إلّا الأكل خاصّة، فإنّه يأكل.

وسئل أبو بكر عن رجل له دار فيها أمتعة له، فوهبها لرجل. قال: لا يجوز.[٦] قيل له: أرأيت إن كان للمرأة دار، وهي فيها ساكنة، ولها فيها أمتعة، وزوجها معها ساكن، فوهبت دارها من زوجها؟ قال: الهبة جائزة؛ لأنّ[٧] ما[٨] في يديها[٩] في يد[١٠] الزّوج، فإنّ[١١] الدّار[١٢] مشغولة بعياله، فجازت الهبة منه.

وقال أبو بكر: لو أنّ امرأة قالت لزوجها: "وهبت مهري منك على أنّ كلّ امرأة تتزوّجها تجعل[١٣] أمرها بيدي"، فإن قبل الزّوج من ساعته جازت الهبة، وللزّوج ألّا يجعل أمرها بيدها، فصار[١٤] هذا بمنزلة رجل أوصى بأن يعتق أمته على أن[١٥] تتزوّج، فإذا قبلت عتقت، وإن لم[١٦] تتزوّج[١٧] بعد ذلك لا يجب عليها شيء.

---

[١] ش + رحمه الله؛ أ – شريح.
[٢] ط: به.
[٣] أ: ونصير؛ ل: وقال.
[٤] ل: نصير.
[٥] ش + رحمه الله.
[٦] أ – وسئل أبو بكر عن رجل له دار فيها أمتعة له فوهبها لرجل قال لا يجوز.
[٧] ط: لأنّها.
[٨] ط: وما.
[٩] ل: يدها.
[١٠] ط: يدي.
[١١] ط – فإن.
[١٢] ش: فالدّار؛ ط: والدّار.
[١٣] ط: فتجعل.
[١٤] ط: وصار.
[١٥] ط: ألا.
[١٦] ط – لم.
[١٧] ط: تزوجت.

وسئل أبو بكر عن الصّبيّ إذا عمل من الحسنات قبل أن يجري عليه القلم، فثوابه له أو لأبويه؟[1] قال: ثوابه له، ولا يكون لأبويه؛[2] لأنّه ليس للإنسان إلّا ما سعى، إلّا أن يكون لوالده[3] في ذلك تعليم،[4] فله أجر تعليمه وإرشاده. وقال عليّ بن أحمد:[5] حسناته لأبويه؛ لأنّه ليس من أهل الفرائض، ولو تصدّق عن الميّت أو دعا له فإنّ ذلك يصل إليه؛ لأنّه روي في بعض الأخبار أنّ الحيّ إذا تصدّق عن الميّت بعث الله إلى الميّت ذلك على طبق من نور.[6]

وسئل أبو بكر عن رجل[7] إذا كان محتاجًا، ومعه دراهم، فإنفاقه على نفسه أفضل أم إعطاؤه[8] الفقراء؟[9] قال: إنفاقه على نفسه أفضل من إعطائه[10] الفقراء،[11] ولو أنّه أعطى الفقراء فقد خالف السّنّة؛ لأنّ النّبيّ عليه السلام[12] سأله رجل، فقال: "عندي دينار فما أصنع به؟"، قال: «أنفقه[13] على نفسك»، فقال: "عندي آخر"، فقال:[14] «أنفقه[15] على عيالك»، فقال: "عندي آخر"، فقال:[16] «تصدّق به».[17] {قال الفقيه:} إنّما يخالف السّنّة إذا تصدّق ولم ينفق على نفسه إن خاف ألّا يصبر على[18] الشّدّة، وأمّا إذا كان

---

[1] ل: لوالديه.
[2] ط + شيء.
[3] ط: لوالديه.
[4] أ + وإرشاد.
[5] ش + رحمه الله.
[6] **المعجم الأوسط** للطبراني، ٣١٤/٦.
[7] أ: الرجل.
[8] ش + إلى..
[9] أ: للفقراء.
[10] ش + إلى.
[11] أ: للفقراء.
[12] ط: صلى الله عليه وسلم.
[13] ط: أنفق.
[14] ط: قال.
[15] ش: أنفق.
[16] ط: قال.
[17] **مسند أحمد**، ٣٨١/١٢؛ **سنن أبي داود**، الزكاة ٤٥؛ **صحيح ابن حبان**، ١٢٧/٨.
[18] ط: في.

بحال لو تصدّق به على من هو مثله في الحاجة أو أشدّ؛[1] ويعلم[2] من نفسه أنّه[3] يصبر على الشّدّة فهو أفضل؛ لأنّ الله تعالى قال: ﴿وَيُؤْثِرُونَ عَلَى أَنْفُسِهِمْ وَلَوْ كَانَ بِهِمْ خَصَاصَةٌ﴾ [الحشر، ٩/٥٩]؛ وإنّما نزلت هذه[4] الآية في مثل هذه الحالة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: "أبحت لفلان أن يأكل من مالي"، والمباح له لا يعلم. قال: إن تناول /[٢٣٠و] فلان[5] ذلك عن[6] الجهل[7] فإنّه يتناول حرامًا، ولا يسعه[8] التّناول ما لم يعلم بالإذن والإباحة.

وسئل عن رجل وهب لرجل كرباسًا، فقصّره، هل للواهب أن يرجع فيه؟ قال: ليس له أن يرجع،[9] وكذلك لو[10] وهب من آخر عبدًا كافرًا فأسلم في يد[11] الموهوب له، ليس له أن يرجع فيه.

وسئل أبو بكر عن عبد مأذون له،[12] دفع من مال مولاه أو من[13] تجارته شيئًا لإنسان هبة، هل يسعه ذلك؟ قال: إن دفع شيئًا لو بلغ مولاه كره ذلك فلا يحلّ له ذلك، وإن[14] كان يعلم أنّه لو بلغه لم يكره فلا بأس به.[1]

---

[1] ش: أمثل.
[2] ع أ: فيعلم.
[3] ط: أنها.
[4] ط – هذه.
[5] ط – فلان.
[6] ط: على.
[7] ط + قبل أن يعلم.
[8] ط: يسع.
[9] ط + فيه.
[10] ع: إن.
[11] ط: يدي.
[12] ط – له.
[13] ش + مال.
[14] ط: ولو.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل دعا قومًا إلى طعامه، ففرّقهم على خِوانه،[٢] هل لأهل الخوان أن يتناولوا[٣] شيئًا من على[٤] خِوان[٥] آخر،[٦] وهو[٧] ممّن[٨] ليس يجالسهم[٩] على خوانهم. قال: ليس له ذلك، وإذا ناوله من معه على خوانه فلا بأس به. {قال الفقيه:} والقياس[١٠] ما قال؛ ولكن في الاستحسان[١١] كلّ من كان في تلك الضّيافة إذا أعطاه جاز، وبه نأخذ.

وقال نصير[١٢] في رجل له عند رجل دراهم، فقال له: "اصرفها في حوائجك"، فهي[١٣] قرض عليه، فإن[١٤] كان[١٥] عنده حنطة؛ فقال[١٦] له: "كل"، فإنّ ذلك هبة.[١٧]

وقال أبو بكر: إذا أرادت المرأة أن تهب مهرها من[١٨] زوجها،[١٩] ولا يبرأ زوجها عن ذلك، فإنّها تصالح عن مهرها مع رجل على لؤلؤة أو على شيء آخر سرًّا[٢٠] من زوجها، ولا تنظر[٢١] إلى ذلك الشّيء،

---

[١] ل – به.
[٢] في هامش نسخة طوب قابي تحت كلمة "خوانه": أي مائدة.
[٣] ش: يتناول.
[٤] ع – على.
[٥] ش: الخوان؛ ل: خوانهم.
[٦] ش: الآخر؛ ط + وممن
[٧] ط: هو.
[٨] ط – ممن.
[٩] ط: يجالس معهم.
[١٠] ط: القياس.
[١١] أ + أن.
[١٢] ط + بن يحيى.
[١٣] أ: فهو.
[١٤] ط: وإن.
[١٥] ط: كانت.
[١٦] ع: قال.
[١٧] ط + له.
[١٨] ط – من.
[١٩] ط: لزوجها.
[٢٠] ع: بشراء؛ أ: يشترى.
[٢١] ع: ينظر.

فإذا فعلت ذلك برئ الزّوج، ثمّ تهب مهرها، ثمّ تنظر إلى اللّؤلؤة، وتردّها[١] بخيار الرّؤية، فيعود المهر على الزّوج على حاله.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها: "اتّخذ الوليمة[٢] وقت جهازي، وما[٣] أنفقتَه[٤] فانقص[٥] من مهري". قال: يكون كما قالت له.[٦]

وقال أبو بكر: لو أنّ رجلًا وهب من رجل تمرًا ببغداد؛ فحمله الموهوب له إلى بلخ، لا يكون للواهب أن يرجع، كما قالوا في **كتاب السّير**: إذا وهب الرّجل[٧] جارية لرجل[٨] في دار الحرب، ثمّ أخرجها إلى دار الإسلام، فليس له أن يرجع.[٩]

وسئل أبو القاسم عن امرأة قالت لزوجها: "إنّك تغيب عنّي كثيرًا، فإن مكثت معي ولا[١٠] تغيب[١١] فقد وهبت لك الحائط الّذي في مكان كذا كذا"،[١٢] فمكث معها، ثمّ طلقها، ثمّ ادعى الزّوج الحائط /[٢٣٠ظ] الّذي في مكان كذا.[١٣] قال: هذا على وجوه: وجه من ذلك أنّها كانت عِدة لا هبة، فلا يجب للزّوج ذلك.[١٤] والثّاني[١٥] إذا وهبت له؛ وسلّمته إليه، ووعدها بأن يمكث معها، فالهبة جائزة، ولا

---

[١] ط: فتردها.
[٢] ط: وليمة.
[٣] ط: فما.
[٤] ش: أنفقت؛ ط: أنفقتها.
[٥] أ: فانقصه.
[٦] ط – له
[٧] ط: لرجل.
[٨] ط – لرجل.
[٩] أ + فيها.
[١٠] ط: ولم.
[١١] ط: تغب.
[١٢] ل – كذا.
[١٣] ط – الّذي في مكان كذا.
[١٤] ش – ذلك.
[١٥] ط: والوجه الثاني.

تبطل بالطّلاق. والثّالث[1] إذا وهبت على شرط أن يمكث معها؛[2] وسلّمتها إليه، كانت الهبة جائزة، ولا يبطلها طلاقه. والوجه الرّابع: إذا قالت: "وهبت منك إن مكثت معي"، فهذه هبة فاسدة، وهي[3] مخاطرة. والخامس: إن[4] صالحها على أن يمكث معها على أنّ تلك الأرض هبة له، فالصّلح باطل، والأرض مردودة عليها.

وقال نصير: لو أنّ رجلًا دفع دراهم إلى رجل، وقال: "أنفقها"، ففعل، فهو قرض، وإن[5] دفع[6] ثوبًا، وقال: "اكس به نفسك"،[7] فهو هبة.

وقال نصير: سمعت أبا مطيع يقول: إذا قال رجل لرجل: "ادخل كرمي وخذ من العنب"، كم يأخذ؟ قال:[8] عنقودًا[9] واحدًا.[10] فإن[11] قال: "خذ من البرّ"، قال: يأخذ منوين؛ لأنّ المنوين يجوز[12] في كفّارة اليمين. {قال الفقيه:} جاز له أن يأخذ من العنب مقدار ما يشبع به إنسان واحد، فإن كان العنقود كبيرًا يأخذ[13] عنقودًا واحدًا، وإن كان صغيرًا يأخذ[14] اثنين[15] أو ثلاثًا؛[1] لأنّه أذن له أن يأخذ مقدار حاجته.

---

[1] ط: والوجه الثالث.
[2] أ – معها.
[3] أ: وهو.
[4] أ: إذا.
[5] ل: فإن.
[6] ط + إليه.
[7] ط + ففعل.
[8] ل + يأخذ.
[9] أ: عنقود.
[10] أ: واحد.
[11] أ: ولو؛ ط: وإن.
[12] أ: تجري.
[13] ط: أخذ.
[14] ط: أخذ.
[15] ط: عنقودين.

وروي عن عائشة (ت. ٥٨ هـ/ ٦٧٨ م) رضي الله عنها[٢] أنّ سائلة سألتها شيئًا، فأمرت خادمتها، فأعطتها، فلمّا رجعت الخادمة، قالت عائشة: "ما قالت تلك[٣] السّائلة؟"، قالت: "بارك الله فيكم". فقالت[٤] عائشة:[٥] "الحقيها وقولي: "وفيكم"،[٦] فيكون قولًا بقول، وتكون الصّدقة لنا فضلًا".[٧]

وسئل عن رجل قال لرجل: "هب لي هذا الشّيء على وجه المزاح"، فقال: "وهبت". قال: إن سلّم إليه جاز. قال[٨] نصير: بلغني أنّ عبد الله بن المبارك مرّ على قوم يضربون الطّنبور، فوقف عندهم، وقال لهم: "هبوا لي[٩] هذا"، فدفعوه إليه، فضرب به الأرض، فكسره،[١٠] فقالوا: "يا شيخ خدعتنا".

وقال نصير في رجل في يده[١١] درهم،[١٢] فقال: "لله عليّ أن أتصدّق بهذا[١٣] الدّرهم"،[١٤] فتصدّق بدرهم[١٥] سواه[١٦] جاز، وإن لم يتصدّق[١٧] حتّى هلك في يديه[١٨] لا[١٩] يجب عليه شيء.

---

[١] ط: ثلاثة.

[٢] ط – رضي الله عنها.

[٣] ط: لك.

[٤] ط: قالت.

[٥] ط + رضي الله عنها.

[٦] ع: فيكم.

[٧] **السنن الكبرى** للنسائي، ١٢١/٩؛ **عمل اليوم والليلة** للنسائي، ٢٧٠.

[٨] ط: وقال.

[٩] ط: مني.

[١٠] ط: وكسره.

[١١] ط: يديه.

[١٢] ط: دراهم.

[١٣] ط: بهذه.

[١٤] ط: الدراهم.

[١٥] ط: بدراهم.

[١٦] ط: سواها.

[١٧] أ + به.

[١٨] ل: يده.

[١٩] ط: فلا.

وسئل الحسن البصريّ عن رجل يُخرج الكسرة إلى المسكين،[١] فلم يجده. قال: يضعها حتّى يجيء آخر، فإن أكلها أطعم مثلها. وقال إبراهيم النّخعي مثله. وسئل عامر الشّعبيّ عن ذلك فقال: /[٢٣١و] هو بالخيار، إن شاء قضاها، وإن شاء لم يقضها. ولا تجوز الصّدقة إلّا[٢] بالقبض.[٣] وقال مجاهد فيمن أخرج صدقة: فهو بالخيار، إن شاء أمضى،[٤] وإن شاء لم يمض. وروي عن عطاء مثله. {قال الفقيه:} وهذا القول هو المأخوذ.[٥]

وسئل أبو نصر عن رجل وهب لابنه دارًا، والابن صغير، والدّار مشغولة بمتاعه. قال: يجوز، ولا يحتاج إلى تفريغها.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لختنه بالفارسيّة: "اِينْ زَمِينْ تُرَا،[٦] فاذهب فازرعها"، هل تصحّ الهبة؟ قال: إن قال الختن عندما قال له[٧] هذه المقالة: "قبلت"، صارت الأرض له بالقبول والزّراعة، وإن لم يقل: "قبلت"، لم[٨] يجب[٩] له.[١٠]

وسئل أبو بكر عن امرأة وهبت مهرها الّذي لها[١١] على زوجها لابن لها صغير، وقبل الأب، هل يجوز؟ قال: أنا[١٢] في هذه المسألة أقف،[١٣] يحتمل أنّها يجوز، كما أنّه لو كان عنده عبد وديعة، فأبق،

---

[١] ط: المساكين.
[٢] ط: حتى.
[٣] ط: يقبض.
[٤] أ + ذلك.
[٥] أ + به؛ ط + عندنا.
[٦] أي هذه الأرض لك.
[٧] ش – له.
[٨] ط: فلا.
[٩] ط: يجز.
[١٠] أ + شيء.
[١١] ش – لها.
[١٢] ط: أما.
[١٣] ط: فأفتي بأنه.

فوهب[1] من ابن المودع، جاز. وسئل عن هذه المسألة مرّة أخرى، قال: الهبة باطلة؛ لأنّها غير مقبوضة؛ لأنّه بمنزلة المستهلك. {قال الفقيه:} وبه نأخذ.

وقال أبو بكر: إذا قال:[2] "وهبت هذا الشّيء لابني"،[3] جازت الهبة، ولا يحتاج[4] أن يقول: "قبلت"، ولا ينبغي أن تكون الهبة أكثر من البيع. وفي باب البيع: لو قال: "بعت عبدي[5] من ابني"، ثمّ لم يقل: "اشتريت"، كان البيع جائزًا، وكذلك لو ابتدأ وقال:[6] "اشتريت عبدي هذا لابني"، فإنّ ذلك جائز. وكذلك لو قال[7] للآخر:[8] "وهبت عبدي هذا منك"، وقبض الآخر، والعبد حاضر جازت الهبة وإن لم يقل: "قبلت"، وكذلك لو كان العبد غائبًا فقال: "وهبت منك، فاذهب فاقبضه"، ولم يقل ذلك: "قبلت"، فذهب فقبضه جاز. {قال الفقيه:} وبقول أبي بكر نأخذ.

وسئل بعضهم عن شريكين قال أحدهما لصاحبه: "وهبت منك حصّتي من الرّبح، فردّ عليّ رأس مالي"، فردّ عليه، ثمّ أراد أن يطالبه بالرّبح. قال: إن كان المال قائمًا غير مستهلك؛ ولم يقسمها[9] حين[10] وهبه،[11] فالهبة باطلة.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل منع امرأته من المصير[1] إلى أبويها، وهي مريضة، فقال لها: "إن وهبت لي مهرك بعثتك إلى أبويك"، فقالت المرأة: "أفعل"، ثمّ قدّمها إلى الشّهود، ووهبت له بعض

---

[1] أ: فوهبه.
[2] أ + الرجل.
[3] ط + الصغير.
[4] ط + إلى.
[5] أ + هذا.
[6] ط: فقال.
[7] ط: رجل.
[8] أ – للآخر؛ ط: لآخر.
[9] أ: يقسمه.
[10] ط: حتى.
[11] أ: وهب.

مهرها، وأوصت بالبعض للفقراء، وغير[٢] ذلك، فبعد[٣] ذلك /[٢٣١ظ] لم ينفذها[٤] إلى أبويها، ومنعها، ما حال هبتها؟ قال: الهبة باطلة، ولها مطالبته[٥] بالمهر. {قال الفقيه:} لأنّها بمنزلة المكرهة في الهبة.

وسئل أبو نصر عن رجل اتّخذ لولده الصّغير ثيابًا[٦] كما يتّخذ الآباء لأولادهم،[٧] هل[٨] يكون[٩] ذلك تمليكًا لهم[١٠] أو[١١] على ملك آبائهم،[١٢] كالطعام يأكلون على ملك آبائهم؟[١٣] قال: للنّاس معانٍ في تعارفهم فيما يتعاطون بينهم، والأمر إذا توجّه إلى وجوه فأَوْلاها[١٤] بالحكم أغلبها في تعارفهم، والأغلب عندهم[١٥] أنّهم لا يريدون العواري في كسوة[١٦] أولادهم الصّغار والكبار، فالأغلب[١٧] في ذلك البرّ والصّلة، إلّا أن يبيّن أنّه عارية.

وسئل أبو نصر عن رجل زفّ[١٨] ابنته إلى بيت زوجها، فيُهدى إليه بهدايا،[١٩] بعضها ممّا[١] ليس يشبه ما[٢] تجهَّز[٣] به كالدّراهم والدّواب، أتكون لها[٤] أو[٥] لوالدها؟ وكذلك[٦] الرّجل يختن[٧] ولده، فيهدى إليه

---

[١] ش: المسير.
[٢] ع: أو غير.
[٣] ط: وبعد.
[٤] ط: يأذن لها في الخروج.
[٥] ط: المطالبة.
[٦] ش: ثوبا.
[٧] ط: للأبناء.
[٨] ط – هل.
[٩] ط: أيكون.
[١٠] أ: له.
[١١] أ + هو باق.
[١٢] أ: الآباء.
[١٣] ط: والدهم.
[١٤] ع أ: فأولى.
[١٥] ط: عندنا.
[١٦] ط: كسوتهم.
[١٧] أ: والأغلب.
[١٨] ع: يزف.
[١٩] ط: هدايا.

بهدايا،[8] لمن تكون تلك الهدايا؟ قال: للهدايا[9] وجوه وأسباب فيما يتعاطاه النّاس، يجوز أن يستدلّ بها على موضع الملك، فما[10] فُهم بدلائلها اُعتمد عليه، وقد يكون الرّجل إذا جلّ قدره وعظم خطره أهدي[11] إليه، فتضاف إلى خدمه وولده الصّغير استحقارًا لها، قاصدًا بذلك إلى تعظيم شأن المحمول إليه، وقد تكون المرأة[12] لشرف نفسها دون أبيها كالمرأة الّتي يرغب فيها غنيّ من الأغنياء لجمالها ولخصال فيها، فإذا فقدت الدّلائل فالّذي أضيف إليه أولى.

وسئل أبو القاسم عن رجل وهب من رجل أرضًا، وسلّمها إليه، واشترطا[13] على أن ينفق الموهوب له على الواهب ما خرج من هذه الأرض، ما حال هذه الهبة؟ قال: إن[14] كانت فيها كروم وأشجار فالهبة جائزة، والشرط باطل، وإن[15] كانت أرض[16] قراح[17] فالهبة فاسدة. {قال الفقيه:} لأنّه إذا اشترطا[18] أن ينفق عليه من ثمرها فقد اشترط ردّ بعض الهبة، وإذا وهب واشترط[19] بعضها جازت الهبة،

---

[1] أ: ما.
[2] ط: مما.
[3] ش – ما تجهز.
[4] ط: للابنة.
[5] أ: أم.
[6] ط + يختن.
[7] ط – يختن.
[8] ط: هدايا.
[9] ع: الهدايا.
[10] ل: فيها.
[11] أ: يهدى؛ ط: فيهدى.
[12] أ: للمرأة.
[13] ط: واشترط.
[14] ط: إذا.
[15] ط: وإذا.
[16] أ: الأرض.
[17] ط: خراج.
[18] أ: اشترط.
[19] ط + رد.

وبطل الشّرط؛ لأنّه ليس بشرط عوض. وأمّا[1] إذا وهب[2] أرضًا[3] بيضاء[4] فالخارج مال الموهوب له؛ لأنّه خرج من بذره، فإذا[5] أراد[6] أن ينفق على الواهب من ذلك فقد شرط عليه عوضًا مجهولًا، والهبة إذا اشترط فيها عوضًا[7] مجهولًا[8] بطلت الهبة.

وسئل محمّد بن الحسن عن رجل وهب من /[٢٣٢و] رجل ثوبًا وهو حاضر، فقال الموهوب له: "قبضته".[9] قال محمّد: صار قابضًا، وقال أبو يوسف: لا يصير قابضًا ما لم يقبض.

ولو[10] أنّ رجلًا له على رجل ألف درهم وضح؛ وألف درهم غلّة، فقال: "وهبت منك أحد[11] الألفين.[12] قال محمّد: يجوز، والبيان إليه وإلى ورثته بعد موته؛ لأنّ هذا تحليل وإبراء.

وسئل بعضهم عن التّصدّق على المكدّين[13] الّذين يسألون النّاس إلحافًا، ويأكلون إسرافًا. قال: ما لم يتبيّن لك أنّ الّذي تُصدِّق[14] عليه ينفق في المعصية أو هو غنيّ فلا بأس بأن يُتصدّق[15] عليه، وأنت

---

[1] ل + أن تكون.
[2] ط – إذا وهب.
[3] ط: الأرض.
[4] ط: البيضاء.
[5] ل: وإذا.
[6] ط: اشترط.
[7] ش: عوضٌ.
[8] ش: مجهولٌ.
[9] ل: لأنّه قبضه.
[10] أ: قال ولو.
[11] أ: إحدى.
[12] ع: المئتين؛ ط: المالين.
[13] ط: المساكين.
[14] ط: تتصدق.
[15] ط: تتصدق.

مأجور بما نويت من سدّ خلّته. وروي عن النّبيّ[1] عليه السلام[2] أنّه قيل له: "قد كثر السؤّال فمن نعطي؟"، قال: «من رقّ قلبك عليه».[3]

وسئل أبو القاسم عن رجل وهب دارًا من ابنين، أحدهما صغير في عياله، والآخر كبير. قال: كان محمّد بن سلمة يقول: الهبة فاسدة؛ لأنّ هبة الصّبيّ[4] تنعقد ساعة العقد، وهبة الكبير تحتاج إلى قبوله، فصارت الهبة للصّغير سابقة[5] على هبة الكبير، ففسدت كلّها. {قال الفقيه:} وأمّا في قول أبي حنيفة لا[6] شكّ[7] أنّ الهبة لا تجوز؛ لأنّه لو وهب من كبيرين لا تجوز. وفي قول أبي يوسف ومحمّد فإنّه[8] لو وهب من كبيرين وسلّم إليهما، جاز، فلمّا[9] كان أحدهما صغيرًا في عياله لم يجز في قولهما، كما قال أبو حنيفة.

وسئل أبو بكر عن مريض وهب من رجل جارية، فوطأها الموهوب له، ومات الواهب، وعليه دين، هل يجب عليه العقر؟ قال: كان أبو نصر يقول: لا يجب العقر؛ لأنّه وطئ ملك نفسه، كما أنّ الصّحيح إذا وهب جارية؛ فوطأها الموهوب له، ثمّ رجع الواهب، فلا عقر عليه، كذلك[10] هذا،[11] ألا ترى أنّ المشتري إذا وطئ الجارية قبل القبض؛ فمنعها البائع، فهلكت[12] عنده، فلا[13] عقر على

---

[1] ط: رسول الله.
[2] ط: صلى الله عليه وسلم.
[3] ط + وعن الحسن مثله. | لم أجده.
[4] ط: الصغير.
[5] ط: شائعة.
[6] ع: فلا.
[7] ط: يشكل.
[8] أ – فإنه.
[9] ط: وإذا.
[10] ط: فكذلك.
[11] ل: ههنا.
[12] ش: وهلكت.
[13] أ: لا.

المشتري؟! كذلك[١] ههنا.[٢] {قال الفقيه:} وكان الفقيه أبو جعفر يقول: فيما أرى أنّ العقر عليه في قول أصحابنا إذا كانت الهبة في المرض، وبه نأخذ؛ لأنّ الجارية مضمونة عنده بالقيمة، ألا ترى أنّها لو هلكت عنده يغرم[٣] قيمتها؟! فلمّا كانت مضمونة عنده بالقيمة يجب[٤] عليه العقر.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها: "وهبت منك مهري إن لم تظلمني"، فضربها /[٢٣٢ظ] بعد ذلك. قال: الهبة فاسدة. وإن قالت: "على ألّا تظلمني"، جازت الهبة وإن ظلمها بعد ذلك. قيل له: ايش[٥] الفرق بينهما؟ قال: لأن "إنْ" كلمة شرط، فصارت الهبة معلقة بشرط، وإن قالت "على" فهو[٦] معلق[٧] بالقبول، فإذا قبل الرّجل وقعت الهبة، ألا ترى[٨] أنّ رجلًا لو[٩] قال لامرأته: "أنت طالق[١٠] إن دخلت الدّار"، لا تطلق ما لم تدخل الدّار، ولو قال: "أنت طالق على دخولك الدّار"، يقع الطلاق إذا قبلت؟! فكذلك هذا. {قال الفقيه:} وفي[١١] الفصل الأوّل لم تصحّ الهبة، ضربها أو لم يضربها، وفي الفصل الثّاني إذا قبل وقعت الهبة، ضربها بعد ذلك أو لم يضربها.[١٢]

باب[١٣] اللّقيط واللّقطة

قال أبو نصر:[١] ترك اللّقطة[٢] أفضل من رفعها في قول أصحابنا،[٣] ورفع اللّقيط أفضل من تركه.

---

[١] ط: فكذلك.
[٢] ط: هذا.
[٣] ع: يقدر؛ ط: غرم.
[٤] أ: وجب.
[٥] ط: ما.
[٦] أ: فهي.
[٧] ش: يتعلق؛ أ: معلقة.
[٨] ل + لو.
[٩] ل – لو.
[١٠] أ – أنت طالق.
[١١] ط: في.
[١٢] أ + والله أعلم.
[١٣] ط: كتاب.

وسئل إبراهيم عن الغنم يجتمع في مكان، فيجتمع من بعرها، فجاء[٤] آخر،[٥] فالتقطه[٦] أو كان ذلك[٧] أخثاء البقر، هل يحلّ له ذلك؟ قال: إن كان أرباب الغنم أو البقر[٨] يشحّون على ذلك؛ ويجمعونه[٩] أو هيّئوا مرابض لغنمهم؛ ليجتمع[١٠] بعرها، فذلك لهم، ولا[١١] يجوز لأحد أن يأخذ بغير إذنهم، وإن كان غير ذلك فلا بأس.

وسئل بعضهم عن إمساك الحمامات، قال: إن كان يضرّ بالنّاس يكره له ذلك. قال: وذكر أنّ بعض الخلفاء، المأمون (ت. ٢١٨ هـ/٨٣٣ م) أو هارون[١٢] (ت. ١٩٣ هـ/٨٠٩ م) -أبوه-[١٣] لمّا حجّ رأى بمكّة من الحمام[١٤] كثيرًا، فأمر بأخذها[١٥] جملة،[١٦] وأخرج[١٧] إلى الحلّ، وذبح،[١٨] وتصدّق بلحمها، وأعطى بكلّ[١٩] حمامة[٢٠] ذبحها[٢١] درهمًا.

---

[١] ط + محمد بن سلام.
[٢] ط + في قول أصحابنا.
[٣] ط - في قول أصحابنا.
[٤] ط: فيجيء.
[٥] أ: إنسان.
[٦] أ: والتقطه؛ ط: ويلتقطها.
[٧] أ + من.
[٨] ط - أو البقر.
[٩] ط + أو يأمرون غيرهم بجمعه.
[١٠] ط: ليجمعوا.
[١١] ط: فلا.
[١٢] أ + الرشيد.
[١٣] ط - أبوه.
[١٤] ط + شيئا.
[١٥] ط: بأخذ.
[١٦] ط + منها.
[١٧] أ: وأخرجها.
[١٨] أ: وذبحها؛ ط: فذبح.
[١٩] ل: لكل؛ ط: مكان كل.
[٢٠] ع ط: حمام.
[٢١] ط: ذبحه.

وقال محمّد بن مقاتل: ينبغي لمن اتّخذ برج حمام في قرية أن يحفظها ويعلفها، ولا يتركها بغير علف لتصير[١] إلى بيادر النّاس، وإن اختلط بها حمام غيرها[٢] حمامًا أهليًّا؛ ويعرف أنّه[٣] حمام النّاس، لا ينبغي له أن يأخذه، وإن أخذه[٤] يطلب[٥] صاحبه،[٦] بمنزلة[٧] الضّالّة واللّقطة، فإن[٨] لم يأخذ؛[٩] وأفرخ عنده، فإن كانت الأمّ غريبة فلا يتعرّض لفرخه،[١٠] وإن كان الغريب ذكرًا، والأنثى لصاحب البرج، فالفرخ له؛ لأنّ الفراخ[١١] والبيض لصاحب الأمّ، وإن لم يعرف أنّ في حمامه غريبًا فلا شيء عليه إن شاء الله.

وسئل أبو القاسم عن سكران ذاهب العقل، وقع ثوبه،[١٢] /[٢٣٣و] والسكران نائم في الطريق، فجاء رجل، وأخذ ذلك الثّوب؛ ليحفظه، فهلك في يده. قال: لا ضمان عليه؛ لأنّ هذا[١٣] متاع ضائع، بمنزلة اللّقطة. قيل:[١٤] فإن كان الثّوب تحت رأسه، وأخذ[١٥] منه لمّا خاف[١٦] ضياعه. قال: يضمن؛ لأنّ السّكران حافظ، وكذلك لو كانت دراهم[١٧] في كمّه، فأخذها؛ ليحفظها،[١٨] فهو ضامن.[١٩]

---

[١] ط: فتصير.
[٢] ل + فإن كان.
[٣] ع ط: أنها.
[٤] ط + وجب عليه أن.
[٥] أ + رده بطلب.
[٦] ط + ليردها عليه.
[٧] ع: مثل.
[٨] أ: وإن.
[٩] أ: يأخذه.
[١٠] أ: لفرخها.
[١١] ط: الفرخ.
[١٢] ط + في الطريق.
[١٣] ط: ذلك.
[١٤] أ + له.
[١٥] ط: فأخذ.
[١٦] ط: يخاف.
[١٧] ط: الدراهم.
[١٨] ط + فهلكت.
[١٩] ط + إن هلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل غاب، وجعل دارًا له في يد رجل؛ ليعمرها، ودفع إليه مالًا؛ ليحفظه، ثمّ فقد الدّافع، هل له أن يعمر الدّار ويصلحها؟ قال: عليه أن يحفظ، وليس له[1] أن يعمر[2] إلّا بإذن الحاكم، ولا يكون الرّجل وصيًّا.

وسئل أبو القاسم عن المفقود، متى يحكم في ماله بالقسمة؟ قال: إذا أتت عليه مئة سنة من يوم مولده.[3] وسئل نصير عن ذلك، قال:[4] كان الحسن بن زياد يقول: ينتظر به مئة وعشرين سنة. قال[5] نصير: وأنا أقول مئة سنة، وبه نأخذ.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل التقط لقطة، كم يعرّفها؟ قال: سمعت عليّ بن أحمد، قال: سمعت نصير بن يحيى، قال: سمعت الحسن بن زياد، قال: قال أبو حنيفة: إن كانت مئة درهم أو نحوها يعرّفها[6] حولًا، وإن كانت عشرة دراهم أو نحوها يعرّفها[7] شهرًا، وإن كانت ثلاثة دراهم أو نحوها يعرّفها[8] جمعة، وإن كان درهمًا واحدًا أو نحوه يعرّفها[9] ثلاثة أيام، وإن كان دانقًا أو نحوه يعرفه[10] يومًا، وإن كانت[11] تمرة أو نحوها تصدّق بها في[12] مكانه، وإن كان محتاجًا أكلها مكانه.

---

[1] ش: عليه.
[2] أ: يعمرها.
[3] أ: ولد.
[4] ل: فقال.
[5] ط: وقال.
[6] أ: عرفها.
[7] أ: عرفها.
[8] أ: عرفها.
[9] أ: عرفه.
[10] أ: عرفه.
[11] ع: كان.
[12] أ – في.

وسئل الحسن بن زياد عن رجل مات بالبادية، هل لصاحبه أن يبيع حماره،[1] ومتاعه،[2] ويحمل الدّراهم إلى أهله؟ قال: نعم. قال نصير: وبه نأخذ.

وقال أبو بكر الإسكاف: السّلطان إذا أخذ عبدًا آبقًا؛[3] فردّه[4] على مولاه من مسيرة ثلاثة أيّام، فلا جعل له؛ لأنّ الواجب عليه أن يتولّى أموال النّاس[5] ويحفظها، فإذا فعل ما هو واجب عليه لا[6] يجب[7] الجعل.[8] {قال الفقيه:} وبه نأخذ، وهو بمنزلة الوصيّ إذا أخذ عبد اليتيم، وجاء[9] به، فلا[10] جُعل له.[11]

وسئل أبو بكر عمّا[12] يجتمع للدّهانين ممّا يقطر من الأوقية. قال: إن كان وقت[13] ما[14] زاد[15] المشتريَ[16] شيئًا من الدّهن أرجو أن يطيب له ذلك، وإلّا فلا يطيب له. {قال الفقيه:} لو[17] وضع الأوقية؛[18] وكانت /[٢٣٣ظ] الأوقية[19] بحال يسيل الدّهن من خارجها[20] دون[21] داخلها،[1] فذلك[2] له

---

[1] ل: متاعه.
[2] ل: وحماره.
[3] ش – آبقا.
[4] أ: ورده.
[5] ط: المسلمين.
[6] ط: فلا.
[7] ط: له.
[8] ط: جعل.
[9] ل: فجاء.
[10] أ: لا.
[11] أ + كذا هذا.
[12] أ: عن ماء.
[13] ط + الشراء.
[14] ط – ما.
[15] ع أ: كان.
[16] ع: للمشتري؛ ع أ + زاده.
[17] ط: إن.
[18] ط + في إنائه بعدما كان الدهن.
[19] ط – وكانت الأوقية.
[20] ط: خارجه.
[21] ط: ولا يسيل من.

طيّب،[٣] وإن كانت[٤] الأوقية[٥] تسيل من داخلها،[٦] فإن زاد لكلّ واحد من المشترين شيئًا من الدّهن طاب له ذلك، وإن لم يزد شيئًا ينبغي أن يتصدّق به، ولا ينتفع به، إلّا أن يكون محتاجًا، ويكون سبيله سبيل اللّقطة، وإن كان لا يعلم أنّه سال من خارجه،[٧] أو من[٨] داخله،[٩] أو سال من كِلا الوجهين، فالجواب كذلك أنّه[١٠] لا يطيب له إلّا أن يزيد للمشتري[١١] شيئًا.[١٢]

باب[١٣] الأشربة

قال أبو بكر: بلغني أنّ داود بن العباس[١٤] أجلس[١٥] الفقهاء للطّعام، فبينما هم يطعمون وفيهم نصير[١٦] فسقي من هذا الزّبيبي، فتناوله نصير وشربه، فلمّا رأوا[١٧] ذلك منه أمر بأن[١٨] يتّخذ مجلسًا[١٩] للشّراب،[٢٠] فلمّا فرغوا من الطّعام أرادهم أن يقوموا إلى ذلك المجلس،[٢١] فامتنع نصير، وقال: "إنّه

---

[١] ط: داخله.
[٢] ط: فهو.
[٣] ش: طيبة؛ ط: طيب له.
[٤] ط: كان.
[٥] ط: الدهن.
[٦] ط: داخل الأوقية.
[٧] ط: داخلها.
[٨] ط – من.
[٩] ط: خارجها.
[١٠] أ – أنه.
[١١] أ: المشتري.
[١٢] أ + والله أعلم.
[١٣] ط: كتاب.
[١٤] ط: عباس.
[١٥] ط: جمع.
[١٦] ط + بن يحيى.
[١٧] ط: رأى داود.
[١٨] ط: أن.
[١٩] ط: مجلس
[٢٠] ط: الشراب.
[٢١] ش: الموضع.

حرام". فقال: "سبحان الله! يا أبا بكر،[1] شراب واحد ههنا حلال، وههنا[2] حرام؟!"، فقال: "بلى، ههنا حلال تناوله؛[3] للحاجة إليه لاستمراء الطّعام، وثَمّ يكون التّناول للّهو، فهو حرام". {قال الفقيه:} يعني إذا كان مطبوخًا وقد اشتدّ، فلا بأس به في قول أبي حنيفة وأبي يوسف إن[4] شرب[5] لاستمراء الطّعام القليلَ منه، وإن كان غير مطبوخ فلا خير فيه، وفي قول محمّد مطبوخًا كان أو غير مطبوخ فهو حرام، إذا كان يعلم أنّ الكثير منه يسكر فالقليل منه حرام، وإن[6] كان من العنب فهو حرام في قولهم جميعًا، وإن كان مطبوخًا لم يذهب ثلثاه وبقي ثلثه[7] ثمّ اشتدّ فهو على هذا الاختلاف.

وروي عن محمّد بن مقاتل الرّازيّ[8] أنّه قال: "لو أعطيت الدّنيا بحذافيرها ما[9] شربت المسكر، ولو أعطيت الدّنيا بحذافيرها ما أفتيت بأنّه حرام"، يعني به[10] نبيذ التّمر والزّبيب إذا كان مطبوخًا، وأمّا إذا كان غير مطبوخ أو[11] عصير[12] العنب قبل أن يطبخ على الثّلثين لم يختلف أصحابنا في حرمته.[13]

قال[1] نصير: سألت أبا سليمان عن ثلاثيّ[2] صبّ على عصير، قال: يستأنف الطّبخ حتّى يذهب ثلثاه ويبقي ثلثه، وهو قول محمّد. قلت: أويشرب ما دام حلوًا؟ قال: ما لم يخف أن يتغيّر. قلت:[3] فكم؟[4] قال: أقل من[5] /[٢٣٤و] ثلاثة أيّام.

---

[1] ش + الشراب.
[2] ط: وثم.
[3] ط: تناولناه.
[4] أ: إذا.
[5] أ: شربه؛ ط: يشرب.
[6] ل: ولو.
[7] ط + فإن ذهب ثلثاه وبقي ثلثه.
[8] ش + رحمه الله.
[9] ط: لما.
[10] ع – به.
[11] أ – أو.
[12] أ: وعصير.
[13] ط: تحريمه.

قال[٦] أبو القاسم: سمعت محمّد بن سلمة يقول: كان القرّاء إذا أرادوا أن يتّخذوا من العنب خلًّا صبّوا[٧] في أسفل الخابية خلًّا كيما[٨] يخرج من العنب فيحمض.

وسئل أبو بكر عن العصير إذا وضع في الشّمس حتّى ذهب ثلثاه وبقي ثلثه. قال: لا بأس به، وهو بمنزلة طبخه بالنّار. {قال الفقيه:} وروي عن أبي حنيفة أنّه سئل عن هذا، فقال:[٩] لا بأس به. وسئل سفيان الثّوري عن هذا[١٠] فكرهه، والقياس ما قال أبو حنيفة. وكذلك إذا أطلى[١١] الخابية بالخردل؛ وجعل فيها العصير، ومضى[١٢] على ذلك مدّة، ولم يشتدّ، وهو بحال لا يسكر، فلا بأس به في قول أصحابنا، وكرهه بعضهم، وبقول أصحابنا نأخذ.

{قال الفقيه:} شرب الأشربة على خمسة أوجه: في وجه هو حلال بالإجماع، وفي وجه[١٣] حرام بالإجماع، وفي وجه هو حرام عند أصحابنا حلال[١٤] عند بعض النّاس، وفي وجه[١٥] حلال عند أصحابنا حرام عند بعض النّاس، وفي وجه اختلاف عند[١٦] أصحابنا.

---

[١] ط: وقال.
[٢] ط: مثلث.
[٣] ل: فقلت.
[٤] ل: كم؛ ط: وكم أقله.
[٥] ط – أقل من.
[٦] ط: وقال.
[٧] ع أ: صبّ.
[٨] ط: لكيما.
[٩] ع: قال.
[١٠] ط: ذلك.
[١١] أ: طلى.
[١٢] أ: وبقي.
[١٣] ط + هو.
[١٤] ط: وحلال.
[١٥] ط + هو.
[١٦] ط: بين.

فأمّا[1] الوجه الّذي هو حلال بالإجماع فهو كلّ شراب لم يمض عليه ثلاثة أيّام، وهو حلو لا يسكر. وأمّا الّذي هو حرام بالإجماع فهو الخمر بعينها، والسّكرُ من كلّ شراب. وأمّا الّذي هو حرام عندنا[2] فهو ماء العنب[3] قد طبخ على النّصف وقد اشتدّ، فإنّ[4] في[5] قول علمائنا لا يجوز شربه، وهو قول عامّة علماء[6] الأمصار، وقال بشر المريسي: يجوز شربه فيما دون السّكر. وأمّا الوجه الرّابع فهو العصير الّذي جعل في الشّمس حتّى ذهب ثلثاه وبقي ثلثه، ولم يطبخ؛ ولكن عولج بالخردل، فإنّه يجوز شربه عند[7] علمائنا، ولا يجوز عند بعض النّاس.

وأمّا الوجه الخامس فهو نبيذ التّمر أو نبيذ الزّبيب إذا طبخ أدنى طبخة، ثمّ اشتدّ، فإنّه يجوز شربه دون السّكر في قول أبي حنيفة وأبي يوسف الآخر[8] إذا أراد به استمراء الطّعام، ولم يرد به اللّهو. وقال محمّد: لا يجوز شربه، وقليله وكثيره[9] حرام، وبه نأخذ.[10] ولو أراد أن يشربه للّهو فقليله وكثيره حرام، ولو اتّخذ نبيذًا[11] من الشّعير، أو الذّرة، أو التّفاح، أو العسل، فاشتدّ وهو مطبوخ أو غير مطبوخ، فإنّه يجوز شربه ما دون السّكر عند أبي حنيفة وأبي يوسف، وعند محمّد لا يجوز شربه، وبه نأخذ.[12]

---

[1] ش: أما.

[2] ط + حلال عند بعض الناس.

[3] ط + الّذي.

[4] أ + هذا؛ ط – فإن.

[5] ط: ففي.

[6] ط: فقهاء.

[7] ط: في قول.

[8] أ: الأخير.

[9] ط: قليله وكثيره.

[10] أ + قال قائل: الأحوط في هذا الباب أن بقول محمد نأخذ.

[11] أ: شيئا.

[12] أ + والله أعلم.

باب[1] الوقف

سئل[2] أبو بكر الإسكاف /[٢٣٤ظ] عن رجل وقف وقفًا على أمّهات أولاده إلّا من تتزوّج، فلا شيء لها، فتزوّجت واحدة منهنّ، ثمّ طلّقها. قال: لا شيء لها، إلّا أن يكون قد اشترط في الوقف. وكذلك لو قال: "على بني فلان إلّا من يخرج من البلد"، فخرج بعضهم ثمّ عاد، فلا شيء له.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل وقف أرضًا على مسجد، ولم يجعل آخره[3] للمساكين. قال: ذكر عن محمّد بن سلمة أنّه كان يقول: في قياس قول أبي يوسف يجوز؛ لأنّه يرى المسجد مؤبدًا، وفي قياس قول محمّد لا يجوز؛ لأنّ من مذهبه أنّ المسجد إذا خرب ما حوله صار المسجد ملكًا للّذي اتّخذه مسجدًا، فصار الوقف غير مؤبّد. قال: وكان أبو بكر الإسكاف يقول: لا يجوز في قولهم جميعًا، وكان أبو بكر بن أبي سعيد يقول: يجوز في قولهم جميعًا، وبه قال الفقيه أبو جعفر.[4]

وسئل محمّد بن الحسن عن مسجد عتيق، لا يعرف[5] من بناه، خرب[6] واتّخذ مسجدًا آخر، هل لأهل المسجد أن يبيعوه، ويستعينوا بثمنه في مسجد[7] آخر؟[8] قال: نعم. {قال الفقيه:} في قول أبي يوسف لا يجوز بيعه بوجه من الوجوه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن سراج المسجد، أيجوز أن يترك في المسجد من وقت المغرب إلى وقت العشاء؟ قال: لا بأس به؛ لأنّ المصلّي ينشط للصّلاة إذا كان في المسجد ضوء. قيل: أفيجوز[9] أن

---

[1] ط: كتاب.
[2] أ: وسئل.
[3] ع: أجره.
[4] ط + وبه نأخذ.
[5] ط: يُدرى.
[6] ط: فخرب.
[7] أ: المسجد.
[8] أ: الآخر.
[9] ط: أيجوز.

يترك السّراج على حاله اللّيل كلّه؟ قال: لا، إلّا أن يكون في موضع جرت العادة في مسجدهم كذلك. قيل: أفيجوز[١] أن يدرس الكتاب بسراج المسجد؟ قال: أرجو ألّا[٢] بأس به. {قال الفقيه:} إذا وضع السّراج في المسجد للصّلاة؛ فأراد[٣] أن يدرس بضوئه، فهذا لا يشكل أنّه يجوز، وإن[٤] أراد أن يدرس بعد ما فرغوا من الصّلاة وذهبوا، فقد[٥] اختلفوا فيه؛ ولكن[٦] نقول: إنّه لا بأس به إلى ثلث اللّيل ونحوه؛[٧] لأنّهم لو أخّروا الصّلاة إلى هذا الوقت والسّراج في المسجد فلا بأس به، وكذلك[٨] درس[٩] العلم إذا كان في الدّهن متّسع.[١٠]

وسئل أبو القاسم عن رجل جعله الحاكم قيّمًا على غلّات المسجد الجامع، وجعل له شيئًا معلومًا[١١] كلّ سنة، هل يحلّ لهذا القيّم أخذ ما جعل له الحاكم؟ أو جعل الحاكم منها شيئًا لخادم المسجد، هل يجوز؟ قال: أمّا ما جعل[١٢] للقيّم يأخذ[١٣] غلاته والنّفقة عليه مقدار أجر مثله، فهو جائز،

---

[١] ط: أيجوز.
[٢] أ: أنه لا.
[٣] أ: وأراد.
[٤] ط: وإذا.
[٥] ل: قد.
[٦] ط: والّذي.
[٧] ط: أو نحوه.
[٨] ط: فكذلك.
[٩] أ: دراسة.
[١٠] ط: سعة.
[١١] ط + يأخذه.
[١٢] أ: جعله.
[١٣] ط: في أخذ.

وما[1] جعل لخادم المسجد فإن[2] كان الواقف /[٢٣٥و] قد شرط ذلك في وقفه، فهو جائز، وإن كان الواقف لم يشترط في الوقف لا[3] يجوز للقاضي أن يجعل له، ولا يجوز للقابض أن يقبض.

وسئل عن مسجد له مستغلّات وأوقاف، أيجوز للقيّم أن يشتري من غلّاته الحصيرَ والآجرّ لفرش المسجد، أو يلقي فيه الحصى[4] والآجر، أو يبني منارة؟ قال أبو القاسم: أمّا بناء المنارة وفرش المسجد بالآجر فهو من البناء، وأمّا الحصير[5] وإلقاء الحصى ليس[6] من البناء، فإن كان صاحب الوقف بيّن في وقفه جاز، وإن لم يبيّن صاحب الوقف فإنّه لا يجوز. {قال الفقيه:} إن كان قيّم المسجد أراد أن يشتري الدّهن،[7] أو الحصير، أو الحشيش من غلّة المسجد فإن كان الواقف وسع على القيّم أن يفعل ما يرى من مصلحة[8] المسجد،[9] فله ذلك، وإن[10] كان الواقف جعل[11] لعمارة المسجد وبنائه فليس للقيّم ذلك، وإن كان الوقف قديمًا لا يعرف شرط الواقف فإنّه ينظر إلى من[12] قبله، فإن كانوا يشترون منه الحصير والدّهن ونحو ذلك جاز له أن يفعل، وإن كان الّذين[13] قبله لم يكونوا يشترون منه لا[14] ينبغي له أن يشتري منه.

---

[1] ط: أما ما.
[2] ط: وإن.
[3] ع: فلا.
[4] ط: الحصاة.
[5] ط: الجص.
[6] ط: فليس.
[7] ط + للمسجد.
[8] ش: المصلحة المتعلقة.
[9] ش: بالمسجد.
[10] ط: فإن.
[11] ط: جعله.
[12] ط + كان.
[13] ع + من.
[14] ط: فلا.

وسئل عن قيّم المسجد[1] أراد أن يبني حوانيت في حدّ المسجد أو فنائه. قال: لا يجوز له[2] أن يجعل شيئًا من المسجد مسكنًا فتسقط حرمة المسجد عنه، ولا يجوز أن يضيّق فناءه على المصلّين والمارّة.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل أراد أن يجعل ماله لوجه القربة، فعتق العبد أفضل أم يتّخذ[3] رباطًا[4] للمسلمين؟ قال: يجعل رباطًا فيكون[5] أفضل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل مات وترك ابنين، وفي يدي[6] أحدهما ضيعة يزعم أنّها وقف عليه من أبيه، والابن الآخر يقول: "هي وقف علينا". قال: القول قول الآخر، وهي وقف عليهما؛ لأنّهما تصادقا أنّها كانت في يد أبيهما. وقال بعضهم: القول قول الّذي[7] في يديه،[8] والقول الأوّل أصحّ.

وسئل عن أرض وقف بجنب المسجد، والوقف على المسجد، فأرادوا أن يزيدوا في المسجد من الأرض. قال: يجوز، وينبغي أن يفعلوا بإذن الحاكم.

وسئل عن بئر بنيت بالآجر في قرية على شارع، فخربت القرية، وانقرض أهلها، وعند هذه القرية قرية أخرى، وفيها حوض يحتاج إلى الآجر، أيجوز أن يؤخذ الآجر من تلك البئر وينفق في

---

[1] ط + إذا.
[2] ط – له.
[3] ط: اتخاذ.
[4] ط: الرباط.
[5] ط: فهو.
[6] ع: يد.
[7] ط + هي.
[8] ل: يده.

الحوض؟ قال: إن /[٢٣٥ظ] كان يعرف الّذي بنى البئر فقد رجعت إلى ملكه، وإن لم يعرف صاحبها فهو كاللقطة، يتصدّق على إنسان، ثمّ ينفقها في[١] الحوض.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل باع أرضًا، ثمّ قال: "إنّي كنت وقفتها"، وأقام البيّنة. قال: تقبل بيّنته، وينقض البيع، بمنزلة شهود شهدوا على عتق الجارية، تقبل البيّنة بغير دعوى الجارية.[٢] {قال الفقيه:} وبه نأخذ. وقال بعض[٣] النّاس:[٤] إنّ الشّهادة لا تقبل؛ لأنّ البائع[٥] متناقض[٦] في دعواه، ولا نأخذ به.

وسئل عن حانوت وقف عمارته[٧] لآخر، فأبى صاحب العمارة أن يستأجره بأجر مثله. قال: إن كانت العمارة لو رفعت فإنّه يستأجر بأكثر ممّا استأجره كلّف رفع العمارة، ويؤاجر من غيره، وإن كان لا يستأجر بذلك يترك في يدي[٨] الأوّل بذلك الأجر.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف الضّيعة[٩] على الفقراء، فمات، وله ابنة ضعيفة، أيجوز أن يعطى لها من الوقف مقدار كفايتها؟ قال: إن كان الوقف في صحّة البدن والعقل[١٠] فالأفضل للقيّم والحاكم أن يصرف إليها مقدار حاجتها وكفايتها.

---

[١] ط + هذا.
[٢] ط – الجارية.
[٣] ط: بعضهم.
[٤] ط – الناس.
[٥] ع: البيع.
[٦] أ: مناقض.
[٧] ط: وعمارته.
[٨] ط: يد.
[٩] ش: ضيعة.
[١٠] ط: العقل والبدن.

وسئل عن رجل له دار فيها موضع مقدار بيت وقف، وليس يصل إلى الموقوف عليه شيء من غلّته، فيريد صاحب الدّار أن يستأجره[١] مدّة طويلة، ما القول فيه؟ قال: إن كان لهذا[٢] الموضع مسلك إلى الطّريق الأعظم لم يجز أن يؤاجره[٣] مدّة طويلة؛ لعلّه[٤] يندرس أمر[٥] الوقف.

وسئل أبو القاسم عن قيّم وقف آجر دار الوقف،[٦] أيجوز أن يحتال بالغلّة على مديون المستأجر؟ قال: أحبّ[٧] أن يجعله كفيلًا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل جعل أرضه مقبرة، وفيها أشجار، فأرادت[٨] ورثته أن يقطعوا[٩] الأشجار؟ قال: لهم ذلك؛ لأنّ موضع الأشجار مشغول، فلا يصلح للقبر، وكذلك لو جعل داره مقبرة، فإنّ البناء لم يدخل فيها.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى دارًا فلم يقبضها حتّى وقفها. قال: لا يجوز الوقف؛ لأنّ الوقف قد ينقض بعد صحّته، ألا ترى أنّ الشّفيع إذا جاء ينقض الوقف؟! وليس كالعتق؛ لأنّ العتق لا يحتمل النّقض. {قال الفقيه:} قد ذكر هلال في كتاب الوقف أنّ رجلًا لو اشترى أرضًا بيعًا[١٠] جائزًا، فوقفها قبل القبض، وقبل نقد الثّمن، فإنّ الأمر موقوف، فإن أدّى /[٢٣٦و] الثّمن وقبضها جاز الوقف، وإن مات ولم يترك مالًا فإنّه تباع،[١١] ويبطل الوقف، وبه نأخذ.

---

[١] أ: يستأجر.
[٢] ع: هذا.
[٣] ط: يؤاجر.
[٤] أ + أنه.
[٥] ط: أثر.
[٦] ط: وقف.
[٧] ط + إليّ.
[٨] أ: فأراد.
[٩] ط: يقلعوا.
[١٠] ط: شراء.
[١١] أ + الأرض.

وروي عن عليّ بن أحمد عن أبي نصر عن[1] قيّم الوقف إذا اشترى بغلّة الوقف ثوبًا، فدفع إلى المساكين. قال: لا يجوز؛ ولكن يعطي الدّراهم.

وسئل عن قيّم وقف طلب منه خراج وجباية،[2] وليس في يده[3] شيء. قال: إن كان أمر[4] الواقف بالاستدانة فإنّه يستدين، وإن لم يأمره بها فإن استدان لا[5] يرجع،[6] ويكون في ماله. {قال الفقيه:} إذا استقبله أمر لا بدّ له من الاستدانة ينبغي أن يستدين بأمر الحاكم، ثمّ يرجع في الغلّة.

ولو[7] أنّ رجلًا كانت له أرض، فوقفها، فغصبها[8] منه إنسان آخر، فادّعى المغصوب منه، وأقام البيّنة، فإنّ بيّنته تقبل، وتردّ عليه بالاتّفاق، وأمّا في قول أبي يوسف فلأنّها[9] صارت وقفًا وإن لم يخرجها من يده، وهو[10] أولى بإصلاحها والتّولية فيها، وفي قول أبي حنيفة الوقف باطل، وهو على ملكه، فيردّ[11] عليه، وأمّا[12] في[13] قول محمّد فإنّه إذا لم يخرج من يده لم يصر وقفًا، وهي[14] على ملكه.

---

[1] ط: في.
[2] ط: وجبايات.
[3] ط: يديه من النزل.
[4] أ: أمره.
[5] ط: فلا.
[6] أ: بشيء.
[7] أ: قال ولو.
[8] ط: وغصبها.
[9] ط + قد.
[10] ط: فهو.
[11] أ: ويرد.
[12] ط – وأما.
[13] ط: وفي.
[14] ش: وهو.

وسئل أبو نصر عن رباط يستغنى عنه، وله غلّة، وبقربه رباط. قال: صرفت[1] الغلّة إلى ذلك الرّباط. وإن لم يكن بقربه رباط يحتاج النّاس إليه؛ واستغني عن الأوّل، فالوقف راجع إلى ورثة الّذي بنى الرّباط.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف دارًا، وفيها حمامات يطرن ويرجعن. قال: يدخل في وقفه الحمامات الأهليّة. {قال الفقيه:} وهذا بمنزلة رجل وقف ضيعة مع الثّيران والعبيد جاز. وروي عن عليّ بن أبي طالب[2] أنّه فعل ذلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رباط السّبيل،[3] وعلى باب الرّباط قنطرة على نهر كبير، لا يقدر على الانتفاع بالرّباط إلّا بمجاوزة القنطرة، وليست للقنطرة غلّة تعمر بها، هل يجوز أن ينفق عليها من غلّة الرّباط؟[4] قال: إن اشترط الواقف في الوقف أن تصرف الغلّة إلى عمارة الرّباط وما فيه مصلحة الرباط فلا بأس بأن تصرف الغلّة إليه، وإن لم يكن في شرط الواقف ذكر المصالح؛ وإنّما فيه مرمّته ونحو ذلك فإنّه لا يجوز صرفه إلى عمارة القنطرة، ألا ترى أنّ دار[5] الوقف[6] لو كانت في سكّة؛ فخربت الدّور الّتي حواليها، لا يجوز أن تعمر تلك الدّور من غلّة الوقف وإن كان لا ينتفع بها إلّا بالدّور الّتي /[٢٣٦ظ] حواليها؟! فإن كان الرّباط بحال لو لم تعمر القنطرة لخرب الرّباط[7] ينبغي أن يستحسن فتعمر[8] من غلّته؛ لأنّ الرّباط للعامّة، والقنطرة طريق العامّة، وهذا كما روي عن محمّد بن الحسن في مسجد ضاق على

---

[1] ط: تصرف.
[2] ش + رضي الله عنه؛ أ + كرم الله وجهه.
[3] أ: للسبيل.
[4] ش + ما فيه مصلحة الرباط.
[5] ط: دارًا.
[6] ط: لوقف.
[7] ط + فحينئذ.
[8] أ: وتعمر.

أهله، وبجنبه طريق العامّة، فلا[1] بأس بأن يلحق بالمسجد[2] من الطّريق؛ لأنّ الطّريق للمسلمين والمسجد للمسلمين، فكذلك ههنا.[3]

ولو كان للمسجد أوقاف[4] مختلفة فلا بأس للقيّم بأن يخلط غلّتها كلّها، وإن خرب حانوت منها فلا بأس بعمارته من غلّة حانوت آخر، وإن كان وقفها[5] مختلفًا، فهذا[6] استحسان؛ لأنّ ذلك كلّه للمسجد.

وسئل أبو جعفر عن مسجد بابه على مهبّ الرّيح، فيصيب المطر باب المسجد، فيفسد الباب، ويبتلّ داخل المسجد، ويشقّ على النّاس دخول المسجد، هل يجوز أن يتّخذوا ظلّة على باب المسجد من غلّة أوقاف المسجد؛ ليمنع[7] ماء المطر عن الباب،[8] وعن جدار المسجد؟ قال: إن لم يكن في ذلك ضرر بأهل الطّريق فلا بأس به استحسانًا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن قوم جمعوا الدّراهم لعمارة قنطرة ليشتروا ببعضها الطّعام للعمّال، فيجتمع هناك من يعمل ومن لا يعمل، هل يسعهم أن يأكلوا؛ لأنّ العمّال يستنكفون ألّا يدعوا الحضور من النّاس إلى الطّعام، وهل يسعهم أن يعطوا السؤّال من ذلك؟ أرأيت إن فضل من خشب القنطرة، أو[9] أحجارها،[10] أو دراهمها، وكان بقرب تلك القنطرة قنطرة أخرى، هل يجوز أن يصرفوا ذلك إلى قنطرة

---

[1] أ: قال لا.
[2] ع: في المسجد.
[3] ط: هذا.
[4] ط: موقوفات.
[5] أ: واقفها.
[6] ط: وهذا.
[7] ع: ليمتنع.
[8] ط: باب المسجد.
[9] ط – أو.
[10] ط: وأحجارها.

أخرى؟ قال: إن كان الّذين حضروا لهداية العمّال، وإرشادهم، والإشارة، والحثّ على العمل، فهم[1] بمنزلة العمّال، وإن كانوا حضروا نظّارًا فإن كانوا قليلًا يجوز بالاستحسان،[2] وإن كانوا كثيرًا يتبيّن بأكلهم النّقصان فيما جعل للقنطرة فإنّه[3] لا[4] يجوز للعمّال أن يدعوهم إلى أكل ذلك الطّعام، وأمّا ما فضل من الخشب[5] وغيرها،[6] فينبغي أن يفعلوا بمشاورة أربابها[7] إن كان يقدر عليهم.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن حجرة موقوفة على مسجد، فانكسر حائط المسجد من ماء في شارع بجنب المسجد، وذلك الماء للشّفة، هل يجوز صرف غلّة الحجرة إلى عمارة النّهر؛ لدفع[8] الضّرر عن حائط المسجد؟ قال: إن كانت المرمّة على عمارته لا /[٢٣٧و] يزيد على قيمة العمارة القائمة فيه، جاز أن يعمر من غلّة المسجد، ولهم أن يمنعوا أهل المجرى من الانتفاع[9] حتّى يعطوهم قيمة العمارة، فيصرف ذلك إلى عمارة المسجد، وإن شاء أهل المسجد تقدّموا إلى أهل النّهر بإصلاحه، فإن لم يصلحوه حتّى انهدم حائط المسجد أو[10] انكسر[11] ضمّنهم[12] قيمة الهدم.

وسئل عن وقف على نفر قد استولى عليه رجل لا يمكن انتزاعه من يده، فادّعى الموقوف عليهم على واحد منهم أنّه باع ممّن في يده،[13] وسلّمه إليه، وهو منكر، فأرادوا تحليفه. قال: لهم أن

---

[1] ع: فهو.
[2] ط: في الاستحسان.
[3] ط – فإنه.
[4] ط: فلا.
[5] أ: الأخشاب.
[6] ط: ونحوه.
[7] ع: أربابهم.
[8] ط: ليرتفع.
[9] أ + بالنّهر.
[10] ش – أو.
[11] ش: وانكسر.
[12] ط: ضمنوا.
[13] ط: يديه.

يحلّفوه[1] على دعواهم، فإن نكل عن اليمين أو قامت عليه البيّنة قضي عليه بقيمتها، فيشتري بها ضيعة أخرى، فيكون على سبيل الوقف الأوّل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أوقاف على قنطرة على واد، فبيس الوادي، وصار إلى شعبة أخرى من أرض تلك المحلّة، واحتاج[2] إلى عمارة قنطرة على هذا الوادي الجديد، واستغنى النّاس عن القنطرة الأولى، هل يجوز صرف غلّات الأولى إلى الثّانية؟ قال: إن كانت القنطرة الثّانية للعامّة؛ ولم يكن قنطرة أخرى للعامّة أقرب إليها،[3] جاز صرف الغلّة إليها.

وسئل عن مقبرة عليها أشجار عظمت وأثمرت، لمن يكون أصلها؟ قال: إن كانت الشّجرة نابتةً في الأرض قبل أن يتّخذ مقبرة، فالأشجار للّذي كانت له الأرض، وإن نبتت بعدما جعلت مقبرة فإن أنبتها رجل فهي للّذي أنبتها، وإن نبتت بنفسها فالحكم إلى قاضي المسلمين، إن رأى بيعها وإنفاق ثمنها على[4] المقبرة فعل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن قيّم وقف جمع[5] الغلّة، فقسمها على أهل الوقف، وحرم واحداً منهم، فلم يعطه، وصرف نصيبه إلى حاجة نفسه، فلمّا خرجت الغلّة الثّانية طلب المحروم نصيبه الأوّل من الغلّة الثّانية، هل[6] له ذلك؟ قال: هو بالخيار، إن شاء ضمّن القيّم، وإن شاء اتّبع شركاءه فشاركهم[7] فيما أخذوه،[8] فإن[9] اختار أخذ القيّم سلّم لهم[1] ما أخذوا،[2] وليس له أن يأخذ من غلّة هذا العام أكثر من

---

[1] ع: يحلفوا.
[2] ط: واحتيج.
[3] أ: إليهم.
[4] ط: في.
[5] ط + جميع.
[6] أ + يجوز.
[7] ط: فيشاركهم.
[8] ط: أخذوا.
[9] ع: وإن.

نصيبه، وإن اتّبع شركاءه فله أن يأخذ من غلّة هذا العام نصيبه ومقدار ما وجب له على شركائه، فيأخذ[٣] من أنصبائهم، ثمّ له ولهم أن يرجعوا على القيّم بما استهلكه.

وسئل عن مواضع[٤] موات على شطّ جيحون، عمرها[٥] أقوام، واستنزلوها،[٦] وكان /[٢٣٧ظ] السّلطان يأخذ العشر من غلّاتها،[٧] فقام متولّي الرّباط إلى السّلطان، وسأله أن يصرف العشر إلى عمارة الرّباط،[٨] فأطلق له السّلطان، هل يجوز للمتولّي[٩] أن يصرف[١٠] إلى مؤذّن يؤذّن في الرّباط يستعين به[١١] في طعامه وكسوته؟ وهل يحلّ[١٢] للمؤذّن أن يأخذ من العشر الّذي أباح السّلطان للرّباط؟ قال: إن كان المؤذّن محتاجاً فإنّه يطيب له ذلك، ولا ينبغي أن يصرف ذلك العشر إلّا إلى الفقراء، ولا يصرف إلى عمارة الرّباط، ولو صرف[١٣] إلى المحتاجين فأنفقوا ذلك في الرّباط جاز ذلك، ويكون حسناً.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف الكتب، قال: كان محمّد بن سلمة لا يجيز،[١٤] وكان نصير[١٥] يجيز،[١٦] وقد وقف كتبه، {قال الفقيه:} وكان الفقيه أبو جعفر يجيز ذلك، وبه نأخذ.

---

[١] ع: إليهم.
[٢] أ: أخذوه.
[٣] أ: فيأخذه.
[٤] أ: موضع.
[٥] أ: عمره.
[٦] أ: واستنزلوه.
[٧] أ: غلاته.
[٨] ع أ – إلى السلطان وسأله أن يصرف العشر إلى عمارة الرباط.
[٩] ش: له.
[١٠] أ + ذلك.
[١١] ط – به.
[١٢] ل: يجوز.
[١٣] أ: صرفه.
[١٤] أ + ذلك.
[١٥] ط + بن يحيى.
[١٦] أ: يجيزه.

وسئل عن رجل جعل أرضه مقبرة، أو مسكنًا،[1] أو خاناً للغلّة،[2] هل يسقط الخراج عنه؟[3] قال أبو نصر: يسقط[4] الخراج عنه إذا جعلها مقبرة، أو مسكناً، أو خاناً، أو مستغلًّا.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف بقرة على رباط، على أنّ ما يخرج من لبنها أو[5] سمنها[6] يعطى أبناء السّبيل، هل يجوز؟[7] قال: إن كان في موضع يغلب ذلك في أوقافهم رجوت أن يكون جائزاً.

وسئل[8] عن نصرانيّ وقف ضيعة له على أولاده أبداً ما تناسلوا، وآخره[9] للفقراء، فأسلم بعض أولاده، هل يعطى له؟ قال أبو نصر:[10] الوقف على أولاده جائز،[11] ولا يضرّهم كيف كانت أحوالهم، ولا يمنع الإسلام ذلك عنهم.

وسئل أبو نصر عن رجل قال: "وقفت داري على فقراء مكّة" أو "على فقراء قرية".[12] قال: إن كان الوقف في حياته وصحّته، وهم يحصون، فإنّه لا يجوز الوقف، وإن كانوا لا يحصون فإنّه يجوز، ويكون الوقف مؤبّداً. وإن كان الوقف[13] بعد موته فإنّه يجوز، يحصون أو لا يحصون، غير أنّهم إن كانوا يحصون فإذا انقرضوا صار ميراثًا. {قال الفقيه:} لأنّ الفقراء إذا كانوا يحصون لم يقع الوقف مؤبّداً، فلا

---

[1] ط – أو مسكنا.
[2] ط + أو مسكنا.
[3] أ – عنه.
[4] ع: سقط.
[5] ل – أو.
[6] ل: وسمنها.
[7] ط + ذلك.
[8] ط + نصير.
[9] ع ط: أو آخره.
[10] ط + نعم لأن.
[11] ط – جائز.
[12] ط + كذا.
[13] ط: وقف.

يجوز الوقف إن كان في صحّته، إلّا أن يقول: "بعدهم على[1] الفقراء"،[2] وأمّا إذا كان بعد الموت فيكون على وجه الوصيّة.

وسئل أبو نصر عن رجل بنى مسجداً في زقاق، فنازعه بعض أهل المحلّة في نصب المؤذّن والإمام، أو في عمارته. قال: أمّا العمارة فالّذي بنى المسجد أولى، وأمّا نصب المؤذّن والإمام فللقوم[3] أن ينصبوا ذلك إن شاءوا، ولا يكون /[٢٣٨و] الجاعل[4] أحقّ بذلك منهم. {قال الفقيه:} وهذا[5] جواب أبي نصر، وسئل أبو بكر[6] عن ذلك، فقال: الّذي بنى أحقّ بنصب المؤذّن[7] والإمام[8] من غيره، وبه نأخذ، إلّا أن يريد أن يتّخذ مؤذّناً أو إماماً والقوم يريدون غيره[9] من هو أصلح منه لذلك الأمر، فلهم أن يفعلوا ذلك.

وسئل الفقيه[10] أبو جعفر عن رجل[11] غرس أشجاراً في الأرض[12] الموقوفة[13] على الرّباط، فقام[14] عليها في سقيها، وتعاهدها حتّى كبرت، ولم يبيّن وقت غرسه أنّها للرّباط، لمن تكون الأغراس؟ قال: إن كان وليّ الرّباط تعاهد الأرض الموقوفة على الرّباط فالأشجار للوقف، وإن لم يكن إليه ولاية الوقف فالأشجار للغارس، وله رفعها.

---

[1] أ – على.
[2] أ: للفقراء.
[3] ع: للقوم؛ ط: فلهم.
[4] ط + الباني.
[5] ع: هذا.
[6] ط + الإسكاف.
[7] ع: الإمام
[8] ع: والمؤذن.
[9] ط – غيره.
[10] ط – الفقيه.
[11] ط: رباطي.
[12] ط: أرض.
[13] ط: موقوفة.
[14] ط: وقام.

وسئل أبو القاسم عن مسجد أراد أهله أن يجعلوا الرّحبة مسجداً، أو المسجد رحبة، أو أرادوا[1] أن يحدثوا له باباً، أو يحوّلوا[2] الباب عن موضعه، وأبى[3] ذلك بعضهم. قال: إذا[4] اجتمع أكثرهم[5] وأفضلهم فليس للأقلّ منعهم عن ذلك.

وسئل أبو القاسم عن شراء الدّهن للمسجد أفضل أم شراء الحصير؟ قال: هما سواء. {قال الفقيه:} إن كان للمسجد حصير؛ وهو محتاج إلى الدّهن، فشراء الدّهن أفضل، وإن كان المسجد مستغنياً عن الدّهن محتاجاً[6] إلى الحصير فشراء الحصير أفضل، وإن كانت الحاجة إليهما[7] سواء فهما في الأجر سواء.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: "هذه الشّجرة للمسجد". قال: لا تصير للمسجد حتّى تسلّم إلى قيّم المسجد.[8]

وسئل أبو القاسم عن رجل ادّعى كرماً في يد[9] رجل، فزعم المدّعى عليه أنّه وقف الكرم، وليس للمدّعي بيّنة،[10] هل يجب للمدّعي على المدّعى عليه يمين؟[11] قال: إن[12] أراد أن يحلّفه ليأخذ القيمة إن نكل عن اليمين، فله أن يحلّفه، وإن أراد أن يحلّفه ليأخذ الكرم إن نكل عن اليمين، ليس[1] له ذلك.

---

[1] أ: وأرادوا.
[2] أ: ويحولوا.
[3] ط: ويمنع عن.
[4] أ: إن.
[5] ط: أكبرهم.
[6] أ: ومحتاجا.
[7] أ – إليهما.
[8] ش – وسئل أبو القاسم عن رجل قال هذه الشجرة للمسجد، قال: لا تصير للمسجد حتى تسلم إلى قيم المسجد.
[9] ط: يدي.
[10] ط: البينة.
[11] ل: اليمين.
[12] ش: إذا.

وسئل أبو القاسم عن مسجد اتّخذ لصلاة الجنازة، أو لصلاة العيد، هل يجنّب كما[٢] يجنّب المساجد؟ قال: يجنّب كما[٣] تجنّب المساجد.

وسئل أبو نصر عن رجل قال: "ضيعتي هذه للسّبيل"، ولم يزد على هذا. قال: إن كان النّاس[٤] من أهل ناحية يفهمون بها الوقف[٥] فذلك على ما عرفوه، وهو كصريح الوقف.

وسئل أبو نصر عن رجل خرج في سفره مع رفقائه،[٦] وعند كلّ واحد منهم زاد، أيجوز أن يجتمعوا في النّهد بغير وزن؟ فإن دخل[٧] داخل معهم[٨] /[٢٣٨ظ] على أن يدفع كلّ يوم كذا، أيجوز ذلك؟ قال: المناهدة على المسامحة بين الرّفقاء في أسفارهم، ولو راموا التّساوي ما قدروا عليه؛ لأنّهم يتفاوتون في الأكل، وفي وقت الجوع، وقد أباح الله تعالى مخالطة اليتامى مع ما أوعد على أكل مال اليتيم، فقال: ﴿وَإِنْ تُخَالِطُوهُمْ فَإِخْوَانُكُمْ وَاللّه يَعْلَمُ الْمُفْسِدَ مِنَ الْمُصْلِحِ﴾ [البقرة، ٢/٢٢٠]، وإذا دخل بعضهم[٩] برضاهم أرجو أن يجوز. وروي عن سفيان الثّوري أنّه كان يسافر، ويقول لرفيقه: "أنفق، فإذا بلغت النّفقة مئة أعطيتك[١٠] خمسين درهماً".

---

[١] ط: فليس.

[٢] ط: ما.

[٣] أ: ما.

[٤] ط: القائل.

[٥] ط + المؤبد.

[٦] أ: رفقة.

[٧] أ + معهم.

[٨] أ – معهم.

[٩] ط: معهم رجل.

[١٠] ط: أعطاه.

وسئل أبو بكر عن الحشيش يخرج من المسجد أيّام الرّبيع. قال: إن لم يكن له قيمة فلا بأس بطرحه خارجاً، ولا بأس لمن رفعه وانتفع[1] به، وكذلك لو رمى إنسان بقشر الرّمان فلا بأس[2] لمن يرفعه أن ينتفع[3] به، وطرحه دليل على أنّه[4] أباحه[5] لمن أخذه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: "وقفت ضيعتي هذه على فقراء قرابتي، وعلى فقراء قريتي"، وجعل آخره للمساكين، فأراد القيّم أن يفضّل بعضهم على بعض. قال: إن كان فقراء قرابته[6] وفقراء قريته[7] لا يحصون فللقيّم أن يعطي من شاء منهم، وله أن يفضّل بعضهم على بعض، فيجعل نصف الغلّة لفقراء القرية،[8] ونصفها لفقراء القرابة،[9] ويعطي من شاء منهم. وإن كانوا يحصون فإنّ الغلّة تقسم بينهم على عدد رؤوسهم، وليس له أن يفضّل بعضهم على بعض. وإن كان أحد الفريقين يحصون والآخر لا يحصون فإنّه ينظر إلى عدد الّذين يحصون، فيضرب لهم بعددهم، والّذين لا يحصون يضرب[10] لهم بسهم[11] واحد، فما أصاب ذلك السّهم[12] يعطي من شاء،[13] والّذي[14] أصاب[15] حصّة الّذين يحصون يقسم بينهم بالسّويّة. {قال الفقيه:} هذا الجواب على قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وفي قول محمّد هكذا إلّا

---

[1] أ: أن ينتفع.
[2] ط + برفعه والانتفاع.
[3] ط – لمن يرفعه أن ينتفع.
[4] أ + قد.
[5] ط: أباح.
[6] ط: قريته.
[7] ط: قرابته.
[8] ط: القرابة.
[9] ط: القرية.
[10] أ: فيضرب.
[11] ط: سهم.
[12] ط + الواحد.
[13] أ + منهم.
[14] ط: وأما.
[15] ط – أصاب.

في فصل واحد[١] أنّ الّذين لا يحصون يضرب لهم بسهمين؛[٢] لأنّ الفقراء اسم جماعة، وأقلّ الجماعة اثنان، وأصل الاختلاف بينهم في الوصايا.

وسئل عن أهل المسجد[٣] وبعضهم[٤] باعوا غلّة المسجد ونزله، أو أمروا رجلاً يبيع ذلك. قال أبو بكر: أرجو أن يكون جائزاً، ولو باعوا بأمر الحاكم كان أعجب[٥] إليّ، وكذلك[٦] نقض المسجد إذا استغنى المسجد عن ذلك، فباع[٧] مشايخ[٨] ذلك المسجد ومن يتولّى /[٢٣٩و] أمره، فلا بأس به.[٩]

وسئل أبو بكر عن الوقف على العلويّة السّاكنين ببلخ، والوظيفة لهم، ومنهم من يغيب عن البلد[١٠] سنة أو نحو ذلك. قال: من غاب عنهم؛[١١] ولم يبع مسكنه، ولم يتّخذ مسكناً آخر، فهو من سكّان بلخ، ولم يبطل وظيفته ولا وقفه.

وسئل أبو القاسم عن رجل غرس على شطّ نهر بحذاء المسجد، أو[١٢] غرس[١٣] في المسجد، ثمّ مات، لمن تكون الاشجار؟ قال: ما[١٤] غرس على شطّ النّهر فهو لورثته، والّذي غرس في المسجد يكون للمسجد بمنزلة البناء إذا بناه.[١]

---

[١] أ + وهو.
[٢] ع: سهمين.
[٣] أ: مسجد.
[٤] ط: أو بعضهم.
[٥] أ: أحب.
[٦] ش: فكذلك.
[٧] ط: باع.
[٨] ط + أهل.
[٩] ط: بذلك.
[١٠] أ: البلدة.
[١١] أ: منهم.
[١٢] أ – أو.
[١٣] أ: وغرس.
[١٤] ع: من.

وسئل أبو بكر عمّن[٢] وقف على فقراء أولاده، ثمّ جاء واحد منهم يدّعي[٣] أنّه فقير. قال: لا يعطى من يدّعي[٤] أنّه فقير ما لم يثبت فقره عند الحاكم.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يوقف من ماله كذا وكذا لدين[٥] يظهر[٦] عليّ، ووقّت وقتاً، أو لم يوقّت. قال: الوصيّة باطلة، إلّا أن يقول: "إن رأى الوصيّ ذلك"،[٧] فيوقف ذلك من ثلث ماله، وكأنّه[٨] قال: "يعطي الوصيّ[٩] من شاء".

وسئل أبو بكر عن وقف مشهور مثل وقف عليّ بن يونس، هل تجوز الشّهادة عليه بالشّهرة؟ قال: لا تجوز وإن كان مثل وقف عمرو بن العاص. {قال الفقيه:} كان[١٠] الفقيه أبو جعفر يقول: تجوز الشّهادة على الأوقاف المشهورة؛ لأنّه لو لم يجز ذلك أدّى ذلك إلى استهلاك الأوقاف، وبه نأخذ.

وقال[١١] أبو بكر: سأل رجل الحاكم الماضي عن رجل في يده[١٢] أرض وماء للفقراء، ففضل[١٣] الماء من[١٤] أرض الوقف، أيعطي ذلك الماء غنيًّا لينتفع به،[١] وأمر[٢] الحاكم بأن يرسل فضلة[٣] الماء في النّهر، ولا يعطي أحدًا شيئا؟[٤] قال:[٥] يرسل[٦] في النّهر؛ ليصل إلى الفقراء، وإلى كلّ أحد.

---

[١] ط: بنى.
[٢] ط: عن رجل.
[٣] ط: وادعى.
[٤] ط + منهم.
[٥] أ: بدين.
[٦] ش – يظهر.
[٧] ش – ذلك.
[٨] أ: فكأنه.
[٩] ط + ذلك.
[١٠] ط: وكان.
[١١] ل: قال.
[١٢] ط: يديه.
[١٣] ش: فقصر.
[١٤] أ: عن.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له، وأخرجها إلى يد قيّم، ثمّ أراد أن يأخذ[٧] منه. قال: لا يمكنه أن يأخذ منه، إلّا أن يكون قد اشترط لنفسه بأن يكون إليه العزل والإخراج والاستبدال، فحينئذ له ذلك، وأمّا إذا لم يكن[٨] شرط[٩] فليس له ذلك؛ لأنّه يحول بينه وبين الفقراء، وإن ظهر به فسق فالحاكم هو الّذي يفعل ذلك، ولا كلام للواقف. {قال الفقيه:} هذا الجواب على قياس قول محمّد خاصّة؛ لأنّ من مذهبه أنّ الوقف لا يصحّ إلّا بالقبض، فلمّا[١٠] كانت صحّته[١١] بإخراجه من يده، فليس له أن ينتزعه[١٢] من يده،[١٣] وأمّا في قياس قول أبي يوسف فللواقف /[٢٣٩ظ] أن يخرج[١٤] من يده، ويضع في يد من يشاء،[١٥] سواء اشترط أو لم يشترط؛ لأنّ القيّم وكيله، فله أن يخرج الوكيل من الوكالة متى شاء، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفاً على أقاربه المقيمين في بلدة[١٦] كذا، وجعل آخره للفقراء، والآن يريد[١٧] أقاربه[١٨] الانتقال من تلك البلدة،[١٩] هل يحرمون من نزل هذا الوقف؟ قال: إن كان القوم

---

[١] ش – به.
[٢] أ ط: فأمره.
[٣] ط + من.
[٤] ط – شيئا.
[٥] ط: بل.
[٦] أ: يرسله.
[٧] أ: يأخذها.
[٨] ط – يكن.
[٩] ط: يشترط.
[١٠] أ: وإنما.
[١١] ش: حصته.
[١٢] ع: ينزع.
[١٣] أ: يد المتولي.
[١٤] أ: يخرجه.
[١٥] أ: شاء.
[١٦] أ: بلد.
[١٧] ط – يريد.
[١٨] ط + يريدون.
[١٩] ط: القرية.

ممّن يحاط بهم، فإنّ صلتهم تدور بهم أينما داروا، وان كانوا ممّن لا يحاط بهم،[1] فكلّ من انتقل من[2] البلدة[3] انقطعت صلته من الوقف، وأعطي رجلًا[4] مقيماً هناك. وإن لم يبق أحد مقيم هناك صرف إلى الفقراء وكأنّهم[5] قد انقرضوا. {قال الفقيه:} وإن رجعوا إلى القرية[6] وأقاموا بها رجعت إليهم[7] الغلّة في المستقبل. وقد ذكر نحو هذا في كتاب الوقف عن هلال بن يحيى البصريّ.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف أرضاً، وفيها زرع، هل يدخل الزّرع في الوقف؟ قال: إن كان الزّرع وقت ما وقف لا قيمة له دخل في الوقف، وإن كانت[8] له قيمة يوم الوقف، فالزّرع لا يدخل في الوقف ما لم يذكره. {قال الفقيه:} وقد ذكر هلال أنّ الزّرع لا يدخل في الوقف، ولم يفصل بين الزّرع الّذي لا[9] قيمة له،[10] أو[11] له قيمة،[12] وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن صدقة موقوفة استولى عليها ظالم، وأنكر الوقف، هل يجب[13] على أهل القرية أن يشهدوا أنّها للفقراء؟ قال: من سمع من الواقف جاز له أن يشهد، ومن لم يسمع لا يجوز. {قال الفقيه:} وقد قال غيره إنّ الشّهادة على الوقف إذا كان الوقف مشهوراً يجوز، وبه نأخذ.

---

[1] ل + ذلك.
[2] ط: عن تلك.
[3] أ: البلد؛ ط: القرية.
[4] ط: من وجد.
[5] أ: وصار كأنهم.
[6] أ: البلدة.
[7] ش – إليهم.
[8] ش: كان.
[9] ط: له.
[10] ط – له.
[11] أ: وبين ما؛ ط + لا
[12] ط: قيمة له.
[13] ل: يجوز.

وسئل أبو القاسم عن رباط فيها[1] ثمار، هل يجوز للنّزّال أن يتناولوا منها؟ قال: رجوت أن يكونوا في سعة من تناولها، إلّا أن يظهر أنّ جاعلها جعلها للفقراء. {قال الفقيه:} إن لم يكن الرّجل من ساكني الرّباط، فإن[2] احترز عن تناولها[3] فهو أحفظ[4] لدينه، إلّا أن تكون ثماراً لا قيمة لها مثل التّوت ونحوه.[5]

وسئل أبو القاسم عن مسجد بني، فيُريد[6] رجل أن ينقضه ويبنيه[7] أحكم من بنائه. قال: لا سبيل له إلى ذلك، إلّا أن يخاف أن ينهدم.

وسئل عن رجل باع أشجاراً من أرض الوقف، ثمّ آجر منه الأرض. قال أبو بكر: إذا باع الأشجار بعروقها دون الأرض؛ وآجره مدّة معلومة غير مجحف طول المدّة بأرض الوقف، فالإجارة جائزة، وإن باع الأشجار /[٢٤٠و] من وجه الأرض فالإجارة فاسدة.

وسئل أبو بكر عن رجل جعل جنازة ومغتسلاً لمحلة قوم، فتفانى أهلها، أيردّ؟[8] يعني[9] إلى الورثة. قال: لا يردّ إلى الورثة؛ بل يوجّه إلى مكان آخر. {قال الفقيه:} وبه نأخذ، وليس هذا بمنزلة المسجد، إذا خرب ما حوله صار المسجد ميراثًا عند محمّد؛ لأنّ المسجد لا يمكن أن ينقل إلى موضع آخر، وأمّا هذا فيمكن نقله إلى موضع آخر.

---

[1] أ: فيه.
[2] ع: فإذا.
[3] أ: تناوله.
[4] ط: أحوط.
[5] ط: ونحو ذلك.
[6] أ: ويريد.
[7] ط: فيبنيه.
[8] ل + إلى أهلها.
[9] ط – يعني.

وسئل أبو القاسم عن مجوسيّ وقف ضيعة له على بيت نار ولسبيل نوائب المجوس وقفًا مؤبّدًا، هل تصرف[1] غلّته إلى فقراء المجوس؟ قال: هذا وقف باطل، يردّ عليه إن كان حيًّا، وإلى ورثته إن كان ميتًا، وكذلك لو فعل يهوديّ أو نصرانيّ.[2]

وسئل أبو بكر عن وقف على مسجد، أيجوز لهم أن يبنوا منارة من غلّة المسجد؟ قال: إن كان في ذلك مصلحة للمسجد فلا بأس به، وإن لم يكن فيه مصلحة فلا أرى لهم أن يفعلوا ذلك، والمصلحة أن يكون أسمع لهم، فإن[3] كان هذا المسجد[4] أهله حوله؛ ويسمعون الآذان بغير منارة، لا[5] يكون فيه مصلحة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: "إن متّ من مرضي هذا فقد وقفت أرضي"، ثمّ إنّه برئ من مرضه، فأراد أن يرجع عن ذلك ويبيعها. قال: له أن[6] يبيعها،[7] وكذلك لو مات من مرضه[8] لا يصير وقفاً؛ لأنّه علّقه بخطر،[9] والوقف لا يعلّق بالخطر.[10] {قال الفقيه:} ولو قال: "إذا متّ فاجعلوا أرضي وقفًا" يجوز، ألا ترى أنّ[11] رجلًا[12] لو قال: "إن دخلت الدّار فقد جعلت أرضي وقفًا"، لم يجز، ولو قال:[13] "إن[1] دخلت الدّار[2] فاجعلوا[3] أرضي وقفًا"، جاز.[4]

---

[1] ط + من.
[2] ط – وكذلك لو فعل يهودي أو نصراني.
[3] أ: وإن.
[4] ط + في موضع.
[5] ط: فلا.
[6] ع + يرجع.
[7] ع: ويبيعها.
[8] أ + ذلك.
[9] ط: بالخطر.
[10] ط: بالأخطار.
[11] ع – أن؛ أ: أنه.
[12] ع أ – رجلا.
[13] ط: لرجل.

وسئل عن وقف في يد[٥] قيّم جعله[٦] في يد[٧] أكّار، وكان فيه[٨] قطن، فسرق، فوجده الأكّار في منزل رجل، فأخذ صاحب المنزل، فقال صاحب المنزل: "ضمنت أن أوفّر عليك مئة منٍّ ونيّف من القطن"، هل يحلّ للقيّم أن يأخذ ذلك؟ قال: إن علم أنّ السّارق أقرّ أنّه سرق ذلك المقدار أو أكثر جاز له أن يأخذ ما ضمن، وإن كان يعلم أنّه يعطيه مخافة هتك السّتر أو نحو[٩] ذلك[١٠] لا يجوز له أن يأخذ شيئًا منه، وإن علم أنّه أخذ؛ ولكنّ الّذي يعطي أكثر ممّا أخذ من القطن لا يحلّ له[١١] أخذه إلّا مقدار ما يستيقن[١٢] أنّه كان سرق.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له على بناته، وأشهد على ذلك جماعة، وكتب صكًّا،[١٣] وأخطأ[١٤] /[٢٤٠ظ] في كتبه الحدود، فكتب حدّين كما كان، وحدّين بخلاف ما كان. قال: إن كان الحدّان اللّذان غلط في ذكرهما في ذلك الجانب؛ ولكن بين ذلك الحدّ وبين تلك[١٥] الضّيعة أرض، أو كرم، أو دار لغير هذا الواقف، فالوقف جائز، ولا يدخل أرض غيره في الوقف. وإن كان الحدّ الّذي

---

[١] أ: إذا متّ.
[٢] أ – دخلت الدّار.
[٣] ط: فاجعل.
[٤] ع: يجوز.
[٥] ط: يدي.
[٦] ع ط: جعلها.
[٧] ط: يدي.
[٨] ع ط: فيها.
[٩] ع: نحوه.
[١٠] ع – ذلك.
[١١] أ – له.
[١٢] ط: استيقن.
[١٣] ش – صكا.
[١٤] ش: خطأ.
[١٥] ط: هذه.

سمّى ليس يوجد في ذلك الموضع، ولا بالبعد منه، فالوقف باطل، إلّا أن يكون ضيعة معروفة[1] مشهورة[2] مستغنية عن التّحديد، فيجوز الوقف.

وسئل أبو بكر عن مريض قال: "إنّي كنت متولّي حانوت وقف على الفقراء، وكنت استهلكت من غلّته كذا[3] أو لم[4] أؤَدّ زكاة مالي، فأدّوا[5] من تركتي"، أيكون ذلك من[6] جملة المال أو من ثلثه؟[7] قال: إن صدّقه الوارث ففي الوقف يعطي من جميع المال، وفي الزّكاة من الثّلث، وإن كذبته الورثة فكلّه من الثّلث، وللوصيّ أن يحلّف الوارث بالله[8] ما تعلم[9] أن ما أقرّ به ممّا استهلك من غلّة الوقف أنّه فعل، فإن حلف جعل من الثّلث، وإن نكل عن اليمين يكون من جميع المال؛ لأنّ الوقف له طالب، والزّكاة لا طالب[10] لها؛ ولكنّ الواقف لمّا لم يقرّ لقوم معلومين يحتاج إلى تصديق الورثة. {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم: إنّ الجواب فيهما واحد أنّه من الثّلث؛ لأنّه لم[11] يقرّ لإنسان بعينه، ألا ترى أنّه لو أقرّ أنّه كان له مال سائمة؛ واستهلكه، ولم يؤدّ زكاته، فإنّه يؤخذ من ثلثه وإن كان له طالب؟! فكذلك[12] هذا، وخاصّة[13]

---

[1] ط: مشهورة

[2] ط: معروفة.

[3] ش + درهما.

[4] ط: ولم.

[5] ط + ذلك.

[6] ط + ثلثه أو

[7] ط – أو من ثلثه.

[8] ط + العظيم.

[9] ش: يعلم.

[10] أ: مطالب.

[11] ش – لم.

[12] ل: كذلك.

[13] ش: وقاسه.

على قول أبي يوسف؛ لأنّه قال في كتاب الإقرار: لو أنّ رجلًا قال: "هذا المال عندي لقطة"، فإنّه يتصدّق[١] من ثلثه.

وسئل أبو بكر عن[٢] قيّم وقف[٣] أدخل جذعاً في دار الوقف؛ ليرجع في غلّتها. قال: يجوز، وله أن يرجع في غلّتها بقيمته، بمنزلة وصيّ أنفق من ماله في النّفقة على اليتيم، فله أن يرجع في مال اليتيم، فكذلك الوقف. والوجه له أن يبيع الجذع من آخر، ثمّ يشتريه لأجل الوقف، وبعدما[٤] أدخل الجذع في السّقف فإنّه[٥] لا[٦] يجوز بيعه.[٧]

وسئل أبو بكر عن امرأة وقفت دارًا لها في مرضها على ثلاث بنات لها، وليس لها ملك غيره،[٨] ولا وارث لها غيرهنّ. قال: الثّلث من الدّار وقف، وثلثاها[٩] مطلق يصنعن بها ما شئن. {قال الفقيه:} هذا إذا لم يُجِزنَ الوقف، فأمّا إذا أجزن[١٠] فالوقف كلّه جائز. /[٢٤١و]

وسئل أبو بكر عن سكّة غير نافذة في وسطها مزبلة، يريد واحد منهم أن يفرّغ كناسة[١١] له، ويحولّه إلى ههنا، ويتأذّى به الجيران، ألهم[١٢] منعه؟ قال: للجيران أن يمنعوه من[١] ذلك، ومن[٢] كلّ شيء يتأذّون به تأذّيًا شديداً.

---

[١] ط: يصدق.
[٢] ل: عمن.
[٣] ل – قيم وقف.
[٤] ط: فأما بعدما.
[٥] ط – فإنه.
[٦] ط: فلا.
[٧] ط + بعد ذلك.
[٨] أ: غيرها.
[٩] ع: والثلثان.
[١٠] أ: أجزنه.
[١١] ع أ: كرباسا.
[١٢] أ: هل لهم.

وسئل عن رجل أراد أن يتّخذ دارًا له وقفًا على الفقراء، فالتّصدّق بثمنها أفضل أم الوقف؟ قال: التّصدّق بثمنها أفضل، ولو كانت ضيعة فالوقف أفضل.

وذكر أنّ امرأة من جيران أبي بكر أرادت أن تقف دارًا لها، فقال لها أبو بكر: أتريدين[٣] أن تجعلي دارك مزبلة؟! فإن أردت ذلك فبيعي دارك، واشتري بثمنها ضيعة، ثمّ اجعليها وقفًا؛ ليصل إليك أجرها إلى الأبد. وقال: لا تؤجرين من وقف الدّار؛ بل تصل إليك اللّعنة من الجيران.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفًا صحيحًا على ساكني دار المختلفة بأن يعطي كلّ واحد شيئًا معلومًا كلّ يوم، ثمّ إنّ بعض ساكنيها لا يبيت هناك، ويشتغل بالحراسة، هل يستحقّ من هذا الوقف شيئًا؟ وهل يسع للقيّم[٤] أن يحرمه؟ قال: إذا كان له مأوى في الرّباط في بيت من بيوته، وله هناك شيء من الثّياب،[٥] فله[٦] من الوظيفة[٧] ما لغيره من السّكّان. وكذلك لو خرج بالنّهار في طلب المعاش؛ واشتغل بحرفة من الحرف، لا يحرم وظيفته. قيل له: أرأيت إن[٨] اشتغل[٩] بالحراسة باللّيل،[١٠] وهو في النّهار يقصّر في التّعلّم، هل يمنع[١١] غلّة ذلك؟ وإن لم يمنع هل يحلّ له أخذه؟ قال: إن كان هو[١٢] يعدّ من المختلفة وأهل العلم أرجو أن يكون هو[١٣] في الوظيفة كغيره، وإن كان اشتغل[١] بعمل من الأعمال حتّى لا يعدّ من

---

[١] ط: عن.
[٢] ط: وعن.
[٣] ط: تريدين.
[٤] أ: القيم.
[٥] ط: آلاته.
[٦] ش: وله.
[٧] أ + مثل.
[٨] أ: لو.
[٩] ط + بالليل.
[١٠] ط – بالليل.
[١١] ط + عنه.
[١٢] أ: هذا.
[١٣] أ – هو؛ ط: له.

المختلفة فلا وظيفة له. قيل له: أرأيت إن اشترط[٢] الواقف على ساكني دار المختلفة، ولم يقل طلبة العلم منها،[٣] وفيها ساكن لا يطلب العلم، هل له من الوظيفة نصيب؟ قال: هو لساكن دار المختلفة من أهل العلم، ولا شيء لمن لم يكن من أهل العلم، ولا من المختلفة.[٤]

وسئل عن رباط المختلفة كان فيه[٥] ساكن، فهدم الرّباط، فلمّا بُني أراد السّاكنون الّذين كانوا فيه[٦] أن يسكنوا فيه،[٧] أكانوا أحقّ من غيرهم؟ قال: إن هدم كلّه؛ ولم يبق هناك شيء، فلا يكونون أولى به من غيرهم، ولو أنّه لم يغيّر ترتيبه؛ وهو على حاله، إلّا أنّه زيد[٨] أو نقص، فإنّهم أولى[٩] من غيرهم.

وسئل أبو القاسم عن المختلفة إذا /[٢٤١ظ] اختلفوا في الأسباق، وليس لواحد منهم بيّنة. قال:[١٠] يقرع بينهم، وصار كأنّهم قدموا جميعًا معًا، بمنزلة قوم وجدوا موتى، فإنّه لا يرث بعضهم من بعض، وجعل كأنّهم ماتوا جميعًا معًا.

{قال الفقيه:} ولو أنّ متعلّمًا غاب عن البلد،[١١] ثمّ رجع، رجعت[١٢] وظيفته، فإن خرج إلى مسيرة ثلاثة أيّام فليس[١٣] له أن يطالب لما مضى، وإن خرج إلى بعض الرّساتيق؛ وأقام خمسة عشر يومًا، فليس

---

[١] أ: يشتغل.
[٢] أ: شرط.
[٣] ط: منهم.
[٤] أ – من أهل العلم ولا شيء لمن لم يكن من أهل العلم ولا من المختلفة.
[٥] ع ط: فيها.
[٦] ع – فيه.
[٧] أ – فيه؛ ع ط: فيها. | ما أثبتناه أصحّ من حيث اللّغة.
[٨] أ + فيه.
[٩] ط + به.
[١٠] ع: فلا.
[١١] ط + أياما.
[١٢] ط: وطلب.
[١٣] ش: ليس.

له أن يطالب لما مضى، وإن[1] أقام أقلّ من ذلك لأمر[2] لا بدّ منه ينبغي أن يستحسن، ووظيفته[3] على حالها، وينبغي ألّا يؤخذ بيته إن[4] كان غيبته مقدار شهرين أو ثلاثة، فإذا[5] زاد على ذلك جاز لغيره أن يأخذ بيته، وإن كان حاضرًا في المصر؛ ولا يختلف إلى الفقهاء للتعلّم،[6] فإن كان اشتغل[7] بكتابة شيء من الفقه ممّا يحتاج إليه، فلا بأس بأن يأخذ وظيفته، وإن اشتغل بغيره لا يسعه أن يأخذه.[8]

وسئل أبو بكر عن رجل بنى رباطًا على أن يكون ذلك في يده ما دام حيًّا، فهل لأحد أن يخرجه من يده، ويعطي غيره؟ قال: ما لم يكن منه أمر يستوجب الإخراج من يده، فلا[9] ينبغي أن يخرج[10] من يده، وإذا[11] كان ذلك منه فلا ينبغي أن يترك[12] هناك، وكذلك إن[13] ظهر منه[14] الفساد[15] من شرب[16] ما لا ينبغي من[17] الفسق،[18] ما ليس فيه لله[19] رضًا.

---

[1] ع: فإن.
[2] ط: بأمر.
[3] ع: وتبقى وظيفته.
[4] أ: إذا.
[5] ط: فإن.
[6] أ: للعلم.
[7] أ: يشتغل.
[8] ط: يأخذ.
[9] أ: لا.
[10] أ: يخرجه.
[11] أ: وإن.
[12] ط + هو.
[13] ط: لو.
[14] ط: فيه.
[15] ط: فساد.
[16] أ + أو.
[17] ط: ومن.
[18] ط: الفسوق؛ ل – ما لا ينبغي من الفسق.
[19] ط: لله فيه.

وسئل أبو القاسم عن تراب سور المدينة. قال: لا يجوز أن يحمل منه. قيل: فإن انهدم شيء من السّور، ولا يحتاج إليه؟ قال: لا بأس به وقت[1] ما لا يحتاج إليه. قيل: أفيصلى في مسجد اتّخذ في[2] السّور؟ قال: لا.

وسئل أبو بكر عن حانوت بين شريكين، وقف أحدهم نصيبه، وأراد أن يضرب لوح الوقف على بابه، ومنعه شريكه[3] الآخر. قال: ليس له أن يضرب عليه[4] على كره من الشّريك إلّا أن يأذن له القاضي.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف أرضًا[5] على بناته وأولاده[6] أبدًا ما تناسلوا، وجعل[7] آخر ذلك للفقراء، ثمّ إنّه غرس فيها[8] غرسًا ثمّ مات، لمن يكون ذلك الغرس؟ قال: إن غرس من غلّة الوقف فهو للوقف، وإن غرس من مال نفسه، فإن ذكر أنّه غرسه[9] للوقف فهو للوقف، وإن لم يذكر شيئًا فهو ميراث عنه.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له على الفقراء في صحّته، وأخرجها من يده، ثمّ قال لوصيه /[٢٤٢و] عند الموت: "أعطِ من غلّة تلك العقار[10] خمسين قفيزًا لفلان،[11] ومئة قفيز لفلان"، فمات[12] الواقف، وله ابن محتاج، وقال[13] لوصيه: "افعل ما رأيت"، هل يجوز للوصيّ أن يدفع إلى

---

[1] ط: وقل.
[2] ع: من.
[3] ط: الشريك.
[4] ط + اللوح.
[5] أ – أرضا.
[6] ط: وأولادهن.
[7] ل أ ط: وجعلوا.
[8] ل: فيه.
[9] أ: يغرسه.
[10] ط + أي فلانا.
[11] ط – لفلان.
[12] ط: ومات.
[13] أ: وقد قال.

هؤلاء؟ قال: إن لم يكن اشترط في الوقف أنّه يوظّف لمن شاء[1] فجعلُه لأولئك باطل، وهو[2] للفقراء، وإن دفع إلى ولده المحتاج وكان الوقف في الصّحة جاز، وهو أفضل.

وسئل أبو القاسم عن رجل له شركة[3] في أرض، فوقف نصيبه مشاعًا أيجوز ذلك؟ وإذا قسمه وقع[4] نصيبه في موضع، هل يجب أن يوقفه ثانيًا؟ قال: إنّ[5] الوقف جائز، ولا يحتاج إلى إعادته، والأوثق له أن يشهد ثانيًا على المقسوم. قيل: فإن كانت الأرض كلّها له فوقف نصفها مشاعًا، ثمّ أراد القسمة؟ قال: إن باع ما بقي، ثمّ قاسم المشتري فهو جائز، وإن رفع إلى الحاكم ليأمر أحدًا بقسمته فهو جائز.

وسئل[6] أبو القاسم عن رجل قال في مرضه: "جعلت نزل كرمي وقفًا"، وكان فيه ثمر أو لم يكن. قال: يصير الكرم وقفًا؛ لأنّ النّزل إنّما يصير وقفًا بوقف الكرم، فصار كقوله: "وقفت كرمي بما فيه من النّزل"، وكذلك لو قال: "جعلت غلّة كرمي وقفًا".

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له على ابنه وابنته، فأراد أحدهما قسمتها وأن يدفع نصيبه مزارعة؟ قال: لا تجوز قسمة الوقف، وينبغي أن يدفع جميع ذلك مزارعة واحدة، وليس لأحد من أرباب الوقف أن يعقد على شيء من ذلك مزارعة، وكلّ[7] ذلك[8] إلى[9] القيم.[10]

---

[1] ط: يشاء.
[2] ع: فهو.
[3] ط: شريك.
[4] أ: ووقع.
[5] ط – إن.
[6] هذه الفقرة تأتي في مجموعة أ بعد الفقرة التالية.
[7] ط – وكل.
[8] ط: وذلك.
[9] أ – إلى.
[10] أ: للقيم.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له على مواليه وأولاده، وجعل آخرها للمساكين، وفيهم امرأة وابنها، فماتت المرأة، أيكون نصيبها لابنها؟ قال: إذا لم يكن الواقف شرط أنّ من مات منهم ردّ[1] إلى ولده، فإنّ[2] نصيب[3] المرأة يردّ إلى الجميع.

وسئل أبو القاسم عن إخوة ورثوا ضياعًا، فاقتسموا، وجعلوا للأصغر ناحيةً معلومة، وسمّوا طولها ستّين ذراعًا، وعرضها خمسين ذراعًا، غير أنّهم لم يعزلوها من تلك القطعة، ثمّ إنّ هذا الأصغر طلب نصيبه، فأبى الآخر أن يسلّمه إليه،[4] فقال الأصغر: "اشهدوا أنّي جعلتها للفقراء"، ثمّ سلّموا إليه، ما الّذي يجب عليه؟ قال: إن كان الموضع الّذي /[٢٤٢ظ] بيّنوا له معروفًا من غير أن يختلف باختلاف الطّرفين بالزّرع لاستوائها، فإنّه يسأل عمّا أراد بقوله: "جعلتها للفقراء"، فإن أراد بذلك وقفًا كان وقفًا، وإن أراد به الصّدقة أو لم يكن له نيّة تكون نذرًا، ولا يكون وقفًا، وعليه أن يتصدّق بها أو بقيمتها.

وسئل أبو القاسم عن رجل على باب داره أشجار، ويتأذّى بها، فأراد قطعها، فقال الجيران: "إنّ هذه الأشجار لهذا المسجد". قال: إذا[5] كانت الأشجار خارجة عن[6] حدود تلك الدّار، فإن عرف غارسها وقد توفّي، كان ذلك ميراثًا عنه، ولا يكون للمسجد.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بشيء لعمارة مسجد،[7] في أيّ شيء يستعمل في المسجد؟ قال: عمارته في بنيانه،[1] دون تزيينه. قيل له: المنارة؟[2] قال: المنارة من بناء المسجد، يجوز أن يبني[3] بذلك المنارة.

---

[1] ط + نصيبه.
[2] ط – فإن.
[3] ط: فنصيب.
[4] أ: الآخر.
[5] أ: إن.
[6] ط: من.
[7] ط: المسجد.

وسئل أبو القاسم عن حشيش المسجد، أيجوز رفعه للانتفاع؟ قال: لا. قيل: فإن رمى به خارجًا من المسجد للاستغناء عنه؟ قال: لا بأس بالانتفاع به.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يخرج ثلث ماله، فيعطى[٤] ربع الثّلث لفلان، وثلاثة أرباعه لأقربائه وللفقراء، ثمّ قال: "لا تتركوا حظّ الرّباطيّين من الثّلاثة الأرباع"، كم يجب للرّباطيّين؟[٥] قال: ينظر إلى القرابة، فإن كانوا يحصون أُخذ عددهم، فجُعل[٦] عدد[٧] كلّ[٨] واحد منهم جزء، وجعل للمساكين جزء، وللرّباطيّين جزءً، فإذا كانت القرابة عشرة يجعل ثلاثة أرباع الثّلث على اثني عشر سهمًا:[٩] عشرة من ذلك للقرابة، وواحد[١٠] من ذلك للفقراء، وواحد من ذلك للرّباطيّين. وإن كانت القرابة لا تحصى فإنّه يجعل ثلاثة أرباع الثّلث أثلاثًا: ثلث[١١] للقرابة، وثلث[١٢] للمساكين، وثلث[١٣] للرّباطيّين.

وسئل أبو القاسم عن المريض إذا قال: "أخرجوا نصيبي من مالي"، ولم يزد على هذا. قال: ينفذ في[١٤] ثلث ماله؛ لأنّ ذلك نصيبه.

---

[١] ط: بنائه.
[٢] أ: فالمنارة؛ ط + من العمارة.
[٣] أ: تبنى.
[٤] ش: ويعطى.
[٥] ل – من الثلاثة الأرباع. كم يجب للرباطيين؟
[٦] ط: ويجعل.
[٧] ع – عدد.
[٨] ع: لكل.
[٩] ط: جزءا.
[١٠] ط: وجزء.
[١١] ع أ: ثلاثة.
[١٢] ع أ: ثلاثة.
[١٣] ع أ: ثلاثة.
[١٤] ط – في.

وسئل نصير[١] عن ديباج الكعبة إذا خلق. قال: لا يجوز أخذه، وللسّلطان أن يبيعه، ويستعين به على أمر الكعبة. قيل له: فبواري المسجد إذا استغنوا عنها. قال: هو[٢] لمن كان طرحه[٣] فيه. قيل:[٤] فإن مات؟ قال: أرجو ألّا بأس بأن يدفع أهل المسجد إلى فقير، أو يبيعوا ذلك،[٥] وينتفعوا[٦] بثمنه[٧] على المسجد في شراء بوار أخرى.

وسئل /[٢٤٣و] نصير عن قطعة أرض جعلها صاحبها للمقبرة، وأقبروا فيها، ثمّ إنّ رجلًا من أهل تلك القرية بنى في تلك الأرض بيتًا؛[٨] لوضع اللّبن، وأداة القبر، وأجلس[٩] فيه رجلًا؛ ليحفظ المتاع بغير رضا أهل[١٠] المحلّة،[١١] أو رضي بعضهم وأبى البعض، ما الحكم فيه؟ قال: إذا[١٢] كانت في أرض المقبرة سعة[١٣] لا يحتاج إلى ذلك المكان اليوم فلا بأس بذلك، وهو في سعة من ذلك، فإن أقبروا في تلك الأرض حتّى لم يبق موضع؛ واحتاجوا إلى ذلك الموضع، رفعوا البناء حتّى يقبر[١٤] فيه.

وسئل أبو القاسم عن حانوت موقوف على الفقراء في يد[١٥] وصيّ، بنى ساكنٌ فيه بناء، وعمره بغير إذن الوصيّ، وقال: "أنفقت عليه كذا وكذا"، هل يسع للقيّم أن يصدّقه؟ قال: إذا[١] كان ما أنفق فيه لم

---

[١] ط + بن يحيى.
[٢] أ: هي.
[٣] أ: طرحها.
[٤] أ + له.
[٥] ط – ذلك.
[٦] ط: وينفقوا.
[٧] ط: من ثمنه.
[٨] ش: بناء.
[٩] ش: ويجلس.
[١٠] ط + تلك.
[١١] ط: القرية.
[١٢] ل: إن.
[١٣] ط + ما.
[١٤] أ: يقبروا.
[١٥] ط: يدي.

يكن به مأمورًا، لم يحتج فيه إلى تصديقه، فما[٢] بنى[٣] من بناء هو[٤] أحدثه[٥] مميّزًا[٦] لا يضرّ[٧] رفعه[٨] بالبناء القديم، فهو له، وما كان من ذلك لا يمكن رفعه إلّا بضرر فهو الّذي ضّيع مال نفسه حيث جعله في موضع لا يمكنه[٩] حمله، فليتربّص إلى أن يخلّص ماله من تحت البناء، ثمّ يأخذه، فإن[١٠] اصطلحوا على جعل[١١] ذلك للوقف ببدل لا يجاوز قيمة ذلك الشّيء أقلّ القيمتين منزوعاً أو مبنيًّا،[١٢] فسبيل ذلك، يعني يجوز الصّلح.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف أموالًا على مواليه وقفًا صحيحًا، ومات الواقف، فجعل الحاكم الوقف في يد[١٣] قيّم، فجعل له عشر غلّته،[١٤] وفيه طاحونة في يد[١٥] رجل بالمقاطعة، لا حاجة إليها[١٦] إلى القيّم، وأصحاب الطّاحونة يقبضون غلّتها،[١٧] هل يجب للقيّم عشر غلّتها، ولا يعمل القيّم

---

[١] ط: إن.
[٢] ع أ: فيما.
[٣] ط: ثبت.
[٤] ل: أو؛ ط – هو.
[٥] ط: يمكن رفعه.
[٦] أ – هو أحدثه مميزاً.
[٧] ش: يضره.
[٨] أ + إذا هو أحدثه مميزاً.
[٩] ع: يمكن.
[١٠] ط: فإذا.
[١١] ط: أن يجعل.
[١٢] ط: مثبتا فيه.
[١٣] ط: يدي.
[١٤] ط: غلاته.
[١٥] ط: يدي.
[١٦] ط: لها.
[١٧] ط: غلاتها.

فيها؟ قال أبو القاسم: هو بمنزلة الأجير؛ وإنّما يثبت للأجير الأجر بالعمل وعلى قدر العمل، وينبغي أن يشترط له[١] الأجر بقدر ذلك، فما[٢] قلّ[٣] العمل فأجره على قدره.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف وقفًا، وذكر في الصّكّ أنّه إن حدث عليه الموت صرف من غلّة كلّ شهر منها درهمان في مرمّة المسجد المعروف بكذا، وفي ثمن حصيره، ودهن سراجه، وحشيشه، وسائر ما يؤدّي إلى مصالحه من غير أن يحبس[٤] غلّة شهر لشهر آخر، ما لم ينقرض أهله، ويستغنى عنه، فإذا انقرض صرف إلى فقراء المسلمين، /[٢٤٣ظ] أيسع للقيّم[٥] أن يعطي القائم بأمر أهل المسجد؟ وما معنى قوله: "من غير أن يحبس[٦] غلّة شهر لشهر آخر"؟ قال: إذا كان المسجد يحتاج إلى قائم[٧] فيه فإنّه يدفع إليه، وهو[٨] من مصالح المسجد، وأمّا قوله: "من غير أن يحبس عليه غلّة شهر لشهر آخر"،[٩] فمعناه عندنا أنّ ما وقع من حاجة في شهر مضى، وإذا لم يكن في شهر حاجة لم يحبس الدّرهمان لشهر يتلوه؛ ولكن يمضي على ما جعل عليه[١٠] الباقي بعد الدّرهمين.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له، وكتب صكًّا، وشهد الشّهود على ما في الصّكّ، فقال الواقف: "إنّي وقفت على أنّ بيعي فيه جائز، وإنّي لم أعلم بأنّ الكاتب لم يكتب في الصّكّ أنّ بيعي فيه جائز، ولم أعلم بالّذي كتب في الصّكّ". قال: إن[١١] كان هذا الواقف رجلًا فصيحًا يحسن العربيّة؛ وقُرئ

---

[١] أ + من.
[٢] ش – فما.
[٣] ش: فأقل.
[٤] ط + عليه.
[٥] أ: القيم.
[٦] ط + عنه.
[٧] أ: قيم.
[٨] ش: فهو؛ أ: إذ هو.
[٩] ط – آخر.
[١٠] ع أ: غلته.
[١١] ط: إذا.

عليه الصّكّ، فأقرّ بجميع ما فيه، وقد كتب في الصّكّ وقفًا صحيحًا، فالوقف صحيح، ولا يقبل ما قال الواقف، وإن كان هذا الإنسان أعجميًّا لا يفهم[١] العربيّة؛ ولا شهد[٢] الشّهود على تفسيره بالفارسيّة، فالقول قول الواقف: "إنّي لم أعلم ما في الصّكّ"، وإن قالت الشّهود: :إنّه قرئ عليه بالفارسيّة، وأقرّ[٣] به"، لا يقبل قوله.

وسئل أبو القاسم عن رجل ذهب له شيء، فقال: "إن وجدته فللّه عليّ أن أقف أرضي على أبناء[٤] السّبيل" فوجده، هل يجوز له أن يقفها على وارثه في حياته وصحّته، أو على أقربائه الّذين لا يرثون منه؟ قال: هذا نذر، فإذا لزمه جاز له أن يوقفه على القرابة، أو على غيرهم، ولا يجوز على من لا يجوز له أن يعطيه من زكاة ماله، فإن وقف على ولده جاز في الحكم، ونذره باق.

وسئل أبو القاسم عن حانوت مال على حانوت، ومال الثّاني على الثّالث، فتعطّلت الحوانيت، والحانوت الأوّل وقف، وقيّم الوقف يأبى أن ينفق عليه، كيف الحكم فيه؟ قال: إن كانت[٥] لحانوت الوقف غلّة يمكن أن يصلح منها فلصاحبَي الحانوتين أن يأخذا القيّم بردّ ما مال منه إلى هذا[٦] الوقف، وإن لم يكن للحانوت غلّة رفع ذلك إلى الحاكم، فيأمر بالاستدانة على الوقف في إصلاحه ودفع ضرره.

وسئل أبو القاسم عن رجل جعل فرسه للسّبيل على أن يمسكه ما دام حيًّا، أيجوز ذلك؟ قال: قد ذكر في كلامه بأنه[٧] لو لم يتكلّم به لجاز[١] على[٢] السّبيل أن يمسكه؛ ليصرفه فيما /[٢٤٤و] جعل فيه، وإن[٣] كان مراده في كلامه أنّي[٤] أمسكه[٥] انتفاعاً به على غير وجه السّبيل فهو شرط باطل، وهو للسّبيل.

---

[١] ش: يحسن.
[٢] ط: يشهد.
[٣] أ: فأقر.
[٤] ش: ابن.
[٥] أ: كان.
[٦] ل – هذا؛ ط: حد.
[٧] ط: ما هو إليه.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين دارين أحدهما[٦] وقف انهدم[٧] ذلك الحائط، فبناه صاحب الدّار في حدود[٨] الوقف، هل لقيّم الوقف أن يأخذه بنقضه وبنائه حيث ما كان في القديم؟[٩] أرأيت إن قال للقيّم:[١٠] "أعطيك قيمة بنائك، وأقرّ الحائط حيث بنيت، وابن لنفسك حائطاً في حدّك"، أله ذلك؟ قال: إذا ثبت أنّه بنى الحائط في حدّ الوقف فإنّه يجبر على نقضه، وليس للقيّم أن يجبره على أخذ القيمة، فإذا[١١] اصطلحا على أخذ القيمة لم يجز، إلّا أن يضمّ نصيب الوقف فيما كان متقدّمًا إلى هذا الموضع، فيقاسمه حتّى لا يقع[١٢] ما وراء[١٣] الحائط، والأحوط أن ينقض ويردّ إلى موضعه.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له، ولم يشترط لنفسه التّمتّع بغلّتها، فزرع الأرض، وخرج الزّرع، ثمّ مات الواقف. قال: إذا لم يشترط لنفسه التّمتّع بغلّتها فإنّما هو غاصب بزراعتها، ويغرم النّقصان في ذلك،[١٤] والخارج له.

وسئل أبو بكر عن سلطان أذن[١٥] لأقوام[١] أن يجعلوا أرضًا من أرض الكورة حوانيت موقوفة على مسجد، وأمرهم أن يزيدوا في مسجدهم. قال: إن كانت الكورة فتحت عنوة؛ ولا يضرّ ما[٢] أمره[٣]

---

[١] أ ط: لأن لجاعل.
[٢] أ ط – على.
[٣] ط: فإن.
[٤] ط: أن.
[٥] ط: يمسكه.
[٦] أ: وأحدهما.
[٧] ل: فانهدم.
[٨] أ: حد دار.
[٩] أ + قال.
[١٠] ش – للقيم.
[١١] أ: فإن.
[١٢] ط: يضع.
[١٣] أ + هذا.
[١٤] ط – في ذلك.
[١٥] أ: أمر.

بالمارة،[٤] فإنّه يجوز،[٥] وإن كان صالحهم عليها ولم يفتح عنوة لا يجوز أمره؛ لأنّه[٦] إذا فُتح[٧] عنوة مُلك،[٨] فجاز أمره، وأمّا إذا صالح فإن[٩] تلك القرية على ملكهم، ولا تدبير له[١٠] فيهم.

ولو[١١] أنّ رجلًا وقف ضيعةً له على أنّ له أن يبيعها، ويصرف ثمنه إلى حاجته. قال أبو نصر: الوقف جائز، والشّرط باطل مثل الأوّل.[١٢] وذكر[١٣] عن أبي القاسم نحوه. وقال أبو بكر الإسكاف: الوقف باطل. ولو وقف على أن يبيعها، ويشتري بثمنها أرضًا، ويجعلها موقوفة، قال أبو نصر: الوقف جائز، والشّرط باطل مثل الأوّل. وقال أبو بكر: الوقف جائز، والشّرط جائز. {قال الفقيه:} قد[١٤] ذكر[١٥] هذه المسألة في كتاب الوقف، قال: إذا وقف على أنّه بالخيار فالوقف باطل، سواء بيّن للخيار وقتًا أو لم يبيّن. وروي عن أبي يوسف /[٢٤٤ظ] أنّه قال: إن بيّن للخيار وقتًا جاز الوقف والشّرط،[١٦] وإن لم يوقّت[١٧] له[١] وقتًا فالوقف والشّرط باطلان، كما قال في البيع: إذا باع شيئًا على أنّه بالخيار فإن بيّن وقت الخيار[٢] جاز البيع والخيار، وإن لم يبيّن لم يجز. وقد[٣] ذكر[٤] عن محمّد بن الحسن أنّ الوقف باطل.

---

[١] أ: أقواما.
[٢] ل – ما.
[٣] ط: أمر.
[٤] ل – بالمارة؛ أ: بالعامة.
[٥] ط + أمره.
[٦] أ: لأنّها.
[٧] أ: فتحت.
[٨] أ: ملكت.
[٩] ط: فأرض.
[١٠] ش: لهم.
[١١] أ: قال ولو.
[١٢] ط – مثل الأوّل.
[١٣] ش: ذكر؛ ط: وقد ذكر هلال بن يحيى.
[١٤] ط: وقد.
[١٥] ل + هلال.
[١٦] ل + باطل.
[١٧] ش: يبين.

وقال في **السير الكبير**: لو أنّ رجُلًا حبس فرسًا، أو سلاحًا، أو أرضًا، وجعلها وقفًا عشرين سنة، ثمّ هي مردودة على صاحبها، كان باطلًا؛ لأنّ هذا خلاف الصّدقات الّتي جاءت بها الآثار. وذكر عن يوسف بن خالد السّمتيّ -وهو أستاذ هلال، وهو إمام أهل البصرة، وقد[٥] أخذ العلم من أبي حنيفة- قال: الوقف جائز، والشّرط باطل. ولو أنّه وقفه على شرط أن يبيعه ويشترى بثمنه[٦] آخر جاز الوقف والشّرط في قول أبي يوسف، وهو قول هلال. وفي قول يوسف بن خالد: الوقف جائز والشّرط باطل، فقول أبي نصر يوافق قول يوسف بن خالد،[٧] وقول أبي بكر يوافق قول هلال، واتفقوا أنّه لو اتّخذ مسجدًا على أنّه بالخيار جاز المسجد، والشّرط باطل.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف شجرة بأصلها، والشّجرة ممّا ينتفع بأوراقها، أو[٨] بثمارها،[٩] أو بأصلها. قال: الوقف جائز، فإن كان ينتفع بأوراقها أو بثمارها[١٠] فإنّه لا يقطع أصلها، إلّا أن تفسد أغصانها. وإن[١١] كان لا ينتفع بأوراقها، ولا بثمرها،[١٢] فإنّه[١٣] يقطع،[١٤] ويتصدّق،[١٥] فإن نبت[١] ثانيًا، وإلّا غرس مكانها.[٢]

---

[١] ع - له.

[٢] ع - فإن بين وقت الخيار.

[٣] أ - وقد.

[٤] أ: وذكر.

[٥] أ + كان

[٦] أ + وقفا

[٧] أ - الوقف جائز والشرط باطل فقول أبي نصر يوافق قول يوسف بن خالد.

[٨] أ - أو.

[٩] أ: وثمارها.

[١٠] ط: بثمرتها.

[١١] ع: ولو.

[١٢] ش: بثمرتها؛ ل: بثمراتها.

[١٣] أ: فإنّها.

[١٤] أ: تقطع.

[١٥] أ + بها.

وسئل أبو القاسم عن شجرة وقف على مسجد، فيبس بعضها، وبقي بعضها. قال: ما يبس منها فسبيلها[٣] سبيل غلّتها، وما بقي فمتروك على حاله.[٤]

وسئل أبو نصر عن رجل وقف أرضًا، ثمّ إنّ القيّم خاف عليها من وارث أو سلطان، أيبيعها ويتصدّق بثمنها؟ قال: روي عن أبي يوسف مثل هذا إذا خاف القيّم فله أن يبيعها، ويتصدّق بثمنها. قال: ولا يعجبني هذا القول؛[٥] لأنّ هذا شيء خرج من ملك الآدميّين، فكيف يباع؟!

وقال[٦] أبو نصر: قال محمّد بن مقاتل: لو أنّ رجلًا ربط دابة، أو سيفًا، أو وقف شيئًا على رباط، فخرب الرّباط، واستغنى النّاس عنها. قال: يربط في أقرب الرّباطات[٧] إليها. فقيل[٨] لأبي نصر: أتقول به؟ قال: هذا قول حسن.

وسئل أبو القاسم عن أقوام غزاة من الصّلحاء، يريدون الخروج إلى الغزو، ومعهم أقوام[٩] /[٢٤٥و] من أهل الفساد، يخرجون ومعهم[١٠] مزامير[١١] وغير ذلك، هل يكره للصّلحاء الخروج مع أهل الفساد أم[١٢] الصّواب لهم التّخلّف عن ذلك؟ قال: إن كان يمكن للصّلحاء وأصحاب النّيّات الصّادقة أن يخرجوا منفردين من غير صحبتهم، فعلوا ذلك، وإن كان لا يتهيّأ لهم إلّا بصحبتهم فلا يتركوا[١٣] الخروج

---

[١] أ: نبتت.
[٢] أ + أخرى.
[٣] أ: فسبيله.
[٤] ع: حالها.
[٥] ش + قال.
[٦] ط: قال.
[٧] أ: الرباط.
[٨] ط: قيل.
[٩] ط: قوم.
[١٠] ط: معهم.
[١١] ط: من أمير.
[١٢] ط: أو.
[١٣] ط: يُترك.

لأجل عمل على خلاف السّنّة، وعلى[1] الفاعلين إثمهم، ولصادقي النّيّة أجرهم، لا يترك حقّ لأجل مبطل.[2]

وسئل أبو القاسم عن مسجد له غلّة، وكان صاحبها[3] ذكر في كتاب الوقف بأن القيّم يشتري ما فيه منفعة[4] للمسجد، أفيشتري[5] جنازة؟ قال: لا يجوز للقيّم أن يشتري الجنازة؛ لأنّ[6] الجنازة ليس فيها منفعة للمسجد.

وسئل أبو القاسم عن رجل حفر قبرًا في مقبرة لنفسه، هل لآخر[7] أن يقبر فيه ميّته؟ قال: إذا كان في المكان سعة فالمستحبّ له[8] ألّا يوحش الّذي حفر القبر.[9] قيل: وإذا[10] دفن هل يكره له[11] ذلك؟ قال: لا.[12] {قال الفقيه:} لأنّ هذا الّذي حفر لنفسه لا يدري بأيّ أرض يموت، وفي أيّ موضع[13] يحتاج إلى قبره.

وسئل عن[14] رجل[15] وقف أرضًا على حفدته ومواليه من كان منهم فقيرًا، وله[1] حفدة قد زمن، وله فرس، هل يعطى من ذلك الوقف؟ قال إن كان[2] ذلك في ثغر من الثّغور يربطه لمجاهدة أعداء الله[3] فهذا

---

[1] ط: فعلى.
[2] أ: باطل.
[3] أ: صاحبه.
[4] ع ط: منفعته.
[5] ع: أيشتري؛ أ: فاشترى.
[6] ط: فإن.
[7] أ: للآخر.
[8] أ – له.
[9] ع: لنفسه.
[10] ط: فإذا.
[11] ط – له.
[12] ط + يكره.
[13] ش: وقت.
[14] ط: عمن.
[15] ط – رجل.

فقير، وإن كانت به زمانة يركبها فكذلك، وإن لم يكن له[٤] ذلك؛[٥] وإنّما يمسكه شرفًا،[٦] والدّابّة تساوي مئتي[٧] درهم، وليس عليه دين ولا مهر، فإنّ هذا ليس بفقير.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعةً له على[٨] ابنٍ له، وأولادِه، وأولاد أولاده أبدًا ما تناسلوا، كيف يقسم بينهم؟ قال: من كان من ولد[٩] لابنه،[١٠] وولد[١١] ولده[١٢] أبدًا[١٣] ما تناسلوا[١٤] فهم[١٥] شركاء، يقسم بينهم على عدد الرّؤوس؛ الذّكور والإناث فيه سواء. قيل له:[١٦] لو[١٧] كان له أولاد لابنه؟[١٨] قال: يدخلون فيه؛ لأنّهم أولاد أولاده.

وسئل محمّد بن الحسن عن مسجد خرب[١٩] حتّى لا يصلّى فيه. قال: الّذي بناه أحقّ به. قيل:[٢٠] فإن[٢١] لم يكن من بناه رجلًا معروفًا،، وهو عتيق فخرب وبنى أهل المسجد مسجدًا آخر، ثمّ أجمعوا على

---

[١] أ: أو له.
[٢] ل + في.
[٣] أ + تعالى.
[٤] ط: به.
[٥] ط: زمانة.
[٦] أ: مشرفا.
[٧] أ: مئة.
[٨] ع ط: عن.
[٩] ط: ولده.
[١٠] أ: ابنه.
[١١] أ: وولده.
[١٢] أ – ولده.
[١٣] أ: ابنا.
[١٤] أ – ما تناسلوا.
[١٥] أ + فيه.
[١٦] ع – له.
[١٧] أ: فإن.
[١٨] أ: ابنة.
[١٩] ع – خرب.
[٢٠] ط: فقيل له.
[٢١] ط: لو.

بيع هذا؛ ليستعينوا بثمنه على المسجد الآخر؟ قال: لا بأس به. قيل له:[1] فإن لم يخرب هذا؛ ولكن أعطاهم رجل موضع مسجد؟ قال: ليس لهم أن يبيعوا هذا المسجد حتّى صار بحال لا يصلّى فيه.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعةً له /[٢٤٥ظ] على الفقراء في صحّته ثمّ مات، فجاء إنسان وادّعى بأنّ الضّيعة ضيعته، فأقرّ بعض الورثة أو نكل عن اليمين. قال: لا يصدّق الوارث على إبطال الوقف، ويضمن قيمة حصّته من الضيعة في قول من يرى الضّيعة مضمونة بالغصب، يعني يضمن من تركة الواقف.

وسئل أبو بكر عن رجل كانت عليه ديون، فوقف ضيعةً له تساوي عشرين ألفًا؛ قصدًا منه إلى المماطلة، وشرط صرف غلّتها[2] إلى منافعه، وشهدت الشّهود على إفلاسه. قال: الوقف جائز، وقد خرج بذلك من[3] ملكه، وإن[4] حلف ألّا مال له فهو بارّ في يمينه، فإن فضل من[5] قوته ومن[6] غلّاته[7] فللغرماء أن يأخذوه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: "أرضي هذه للسّبيل"، ولم يزد على هذا. قال: إن كان في بلدة[8] تعارفوا فيما بينهم هذا الكلام للوقف صارت الأرض وقفًا، وإن لم يتعارفوا فإنّه يسأل عن ذلك، فإن أراد به الوقف صار وقفًا، وإن أراد به الصّدقة تصدّق بها أو بقيمتها، وإن لم يبيّن حتّى مات صار[9] ميراثًا.

---

[1] ط – له.
[2] ط: غلاتها.
[3] أ: عن.
[4] أ: ولو.
[5] أ: عن.
[6] أ: من.
[7] ط: غلته شيء.
[8] أ: بلده.
[9] أ: صارت.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعةً له على فقراء أقربائه، وكان[1] بعض القرابات موسرًا؛ ولكنّه خفي اليسار، هل لفقراء القرابات أن يحلّفوهم ما هم أغنياء؟ والقيّم[2] إليهم يميل،[3] هل يحلّف[4] القيّم على العلم؟ قال: إن ادّعوا لهم ما[5] يصيرون به أغنياء فاليمين واجبة على المدّعى عليهم، ولا يقبل قول القيّم، ولا يمين عليه، وسئل أبو بكر عن هذا فأجاب هكذا.

وقال أبو بكر إذا قال الرّجل في مرضه: "اشتروا من غلّة داري هذه كلّ شهر بعشرة دراهم خبزًا، وفرّقوا على المساكين"، فإنّ[6] هذه الدّار تصير وقفًا، وتجعل كقوله: "وقفت داري هذه بعد موتي".

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل له دار، فأراد أن يجعلها رباطًا للمسلمين، فإن باعها واشترى[7] بثمنها عبدًا وأعتقه،[8] أيكون أفضل أم يجعل ذلك رباطًا؟ قال: جعل[9] ذلك رباطًا أفضل. {قال الفقيه:} هذا على وجهين: إن جعلها[10] رباطًا، ويجعل[11] لها[12] مستغلّات[13] لعمارتها[14] فهو أفضل، وإن أراد أن يجعلها رباطًا ويتركها على حالها، ولا يجعل لها[15] وقفًا لعمارتها،[16] فبيعها وشراء العبد بثمنها وعتقه

---

[1] ط: وإن.
[2] ط + يميل
[3] ط – يميل.
[4] أ: يحلفوا.
[5] ط: مالا.
[6] أ: قال.
[7] ش: فاشترى.
[8] ش: يعتقه؛ ط: ويعتقه.
[9] ط: يجعل.
[10] أ: جعله.
[11] أ: وجعل.
[12] أ: له.
[13] أ: مستغلا.
[14] أ: لعمارته.
[15] ط – لها.
[16] أ: على عمارتها.

أفضل؛ لأنّها إذا خربت أضرّت بالمسلمين، /[٢٤٦و] ولو أنّه[١] باعها؛ وتصدّق بثمنها على المحتاجين، كان أفضل من عتق العبد.

وسئل عن رجل وقف وقفًا على أهل الحاجة من قراباته، فمات الواقف، هل للقيّم أن يعطي ابن الابن إذا كان فقيرًا؟ قال عليّ بن أحمد: للقيّم أن يعطي ابن الابن إذا كان فقيرًا؛ لأنّه من القرابة. {قال الفقيه:} هذا قول محمّد قاله في كتاب[٢] **الزّيادات**، وفي قول أبي حنيفة وأبي يوسف: لا يعطى، وروى[٣] ذلك عن أبي حنيفة[٤] الحسنُ بن زياد،[٥] وروى عن[٦] أبي يوسف[٧] هلالٌ[٨] في كتاب الوقف.

وسئل أبو القاسم عن مقبرة كانت للمشركين، فأرادوا أن يجعلوها مقبرةً للمسلمين، أيجوز ذلك؟ قال: إن كانت آثارهم قد اندرست فلا بأس بذلك، وإن كانت عظامهم باقية فلا بأس بأن ينبش ويقبر فيها المسلمون. قال: وكان موضع مسجد رسول الله صلّى الله عليه وسلّم مقبرةً للمشركين، فنبشت، واتّخذت مسجدًا.

وسئل أبو نصر عن رجل أراد أن يقف جميع نصيبه في قرية من القرى على قوم، فأمر بكتابة الصّكّ[٩] في مرضه، فنسي الكاتب أن يكتب بعض أقرحة من[١٠] الأرضين[١١] والكروم، ثمّ قرئ الصّكّ على

---

[١] أ – أنه.
[٢] ط – كتاب.
[٣] أ: فروى.
[٤] ع أ – ذلك عن أبي حنيفة.
[٥] أ ع + عن أبي حنيفة وأبي يوسف؛ أ + قوله.
[٦] ط: قول.
[٧] ع + أنه قال ذلك.
[٨] ع – هلال.
[٩] أ: صك.
[١٠] أ – من.
[١١] أ: الأرض.

الواقف، فكان[١] المكتوب أنّ فلان بن فلان وقف جميع نصيبه في هذه القرية، وهو كذا وكذا أقراحًا على فلان وفلان[٢] في[٣] حدودها، ولم يقرأ عليه القراح الّذي نسي،[٤] فأقرّ الواقف بجميع ذلك،[٥] أرأيت إن كان في هذه الضّيعة برج[٦] حمَامات مع الحمَامات، هل يدخل غير المكتوب من الضّيعة في الوقف؟ وهل يجوز وقف الحمَامات؟ قال: إن كان الوقف في حياة الواقف وصحّته؛ وقد أخبر عن مراده أنّه أراد الجميع من المذكور وغير المذكور، فذلك على الجميع الّذي أراده، وكذلك إن مات وقد كان عبّر عن نفسه قبل الموت، فالأمر على ما تكلّم،[٧] وأمّا وقف بيت الحمَامات أرجو أن يجوز، ويكون الحمام تابعةً[٨] لبيتها.[٩] قال:[١٠] سمعت محمّد بن سلمة يذكر عن أبي يوسف فيمن وقف ضيعة بما فيها من الثّيران والعبيد يجوز الوقف، وكذلك الحمَامات، وكذلك إذا كانت فيها كوّارة[١١] العسل، جاز الوقف، وتكون الزّنابير تابعةً لبيت العسل.

وسئل بعضهم عن أخوين عليهما دار موقوفة، غاب أحدهما، وقبض الحاضر[١٢] /[٢٤٦ظ] غلّتها سبع[١٣] سنين، ومات الحاضر، هل للآخر أن يطالب بنصيبه من الغلّة؟ قال: إن[١٤] كان الحاضر قيّمًا لهذا

---

[١] ش: وكان.
[٢] أ: بن فلان.
[٣] ط: وبين.
[٤] أ: نسيه.
[٥] أ + قال.
[٦] ط: بيت.
[٧] ط + به.
[٨] أ: تابعا.
[٩] أ: لبيته.
[١٠] أ: وقال.
[١١] ط: كوارات.
[١٢] أ: الآخر.
[١٣] ط: تسع.
[١٤] ل: إذا.

الوقف رجع في تركته، وإن لم يكن قيّمًا؛ وهما أجراء جميعًا، فهو كذلك، وإن آجره الحاضر فذلك كلّه للقابض. {قال الفقيه:} في الحكم هو للحاضر؛ ولكن لا يطيب له، وعليه أن يتصدّق بذلك.[١]

وسئل أبو نصر عن رجل استأجر أرضًا موقوفة، وبنى فيها حانوتًا، وسكنها،[٢] هل يجوز لغيره أن يزيد عليه الغلّة ويخرجه من هذا الحانوت أو يؤمر برفع بنائه عن هذه الأرض؟ قال: إن كان آجره كلّ شهر؛ فكلّما انقضى شهر، للقيّم[٣] فسخ إجارته، وأمّا البناء فإن كان مالًا قائمًا لا يضرّ رفعه بالوقف رفعه المستأجر إذا فسخت الإجارة، وإن كان قلع بنائه يضرّ بالأرض إضرارًا بيّنًا فللقيّم أن يغرم من غلّته قيمة ذلك، فيصير[٤] البناء وقفًا مع الأرض.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة قال لها الجيران: "اجعلي هذه الدّار وقفًا على المسجد على أنّك متى احتجت إليها تبيعيها"، فكتبوا الصّكّ بغير هذا الشّرط، وقالوا: "قد فعلنا"، وأشهدوا عليها.[٥] قال: إن قرؤوا عليها الصّكّ بالفارسيّة وهي تسمع جاز الوقف، وإن لم يقرؤوا عليها لا تصير وقفًا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل قال: "جعلت حجرتي لدهن سراج المسجد"، ولم يزد على هذا، هل تصير وقفًا على ما قال؟ وهل له أن يجعل بعض غلّة تلك الحجرة لغيره[٦] أم لا؟ قال: صارت الحجرة[٧] وقفًا على المسجد[٨] بما[٩] قال، وليس له الرّجوع، ولا له أن يجعلها لغيره.

---

[١] ط: به.
[٢] ع: وسكن فيها.
[٣] ط: فللقيم.
[٤] أ: ويصير.
[٥] أ: عليه.
[٦] ط: لشيء آخر.
[٧] ل + على المسجد.
[٨] ل – على المسجد.
[٩] ل – بما؛ أ: كما.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن ضيعة في يد[١] رجل، وضيعة أخرى في يد[٢] رجل آخر، ادّعى رجل أنّ هاتين الضّيعتين وقف عليه، وقف[٣] جدّه على أولاده وأولاد أولاده، وأحد الرّجلين غائب، هل يقضى له[٤] بالضّيعتين جميعًا أو يقضى له بالّتي في يد[٥] الحاضر خاصةً إذا أثبت ما ادّعى؟[٦] قال: إن كانت الشّهود شهدوا على ملك الواقف وعلى وقفهما جميعًا وقفًا واحدًا سبيلُهما أن يبدأ بخراجهما ومؤنتهما؛ ويصرف الغلّتين في عمارة كلّ واحد منهما، قُضي بوقف الضّيعتين جميعًا، وإن شهدوا على وقفين متفرّقين لم يحكم الحاكم إلّا بوقف الضّيعة /[٢٤٧و] الّتي في يد[٧] الحاضر.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة جعلت قطعة أرض لها مقبرة، وأخرجتها من يدها، ودفنت فيها ابنها[٨] المتوفّى،[٩] وتلك الأرض لا تصلح للمقبرة؛ لغلبة الماء عليها، أو[١٠] يخاف[١١] فساد الأرض بالماء، هل تكون الأرض مقبرة أم لا، وأرادت[١٢] بيعها؟ قال: إن كانت الأرض بحال لا يرغب في[١٣] دفن الموتى فيها لفسادها لم تصر مقبرة، ولها بيعها، فإذا[١٤] باعتها فللمشتري أن يأمر برفع الميّت.

---

[١] ط: يدي.
[٢] ط: يدي.
[٣] أ: وقفهما؛ ط: وقفا.
[٤] ط – له.
[٥] ط: يدي.
[٦] أ – إذا أثبت ما ادعى.
[٧] ط: يدي.
[٨] ع: أمها.
[٩] ش – المتوفى.
[١٠] ط – أو.
[١١] ط: ويخاف.
[١٢] أ: وقد أرادت.
[١٣] ط: عن.
[١٤] أ: وإذا.

وسئل أبو يوسف عن مرتدّ قتل على ردّته، أيدفع إلى النّصارى أو[1] إلى من يدين بدينهم؟ قال: لا يدفع إليهم؛[2] ولكن يحفر حفرة، ويلقى[3] فيها.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل في يديه[4] ضيعة، فجاء[5] رجل وادّعى أنّها وقف، وجاء بصكّ فيه خطوط عدول، وحكّام قد انقرضوا، وطلب من الحاكم القضاء به.[6] قال: لا يعتمد على الخطوط، ولا ينبغي للحاكم أن يحكم بذلك، وكذلك لو كان لوح مضروب على باب دار ينطق بالوقف، لا يجوز للحاكم أن يقضي بالوقف ما لم يشهد الشّهود على الوقف.

وسئل عن إخراج الميّت من القبر ودفنه في مكان آخر بعد مدّة طويلة أو قليلة، هل يرخّص في ذلك؟ قال: لا يسع إخراجه بعد دفنه بغير عذر، ويجوز بالعذر، والعذر أنّه[7] دفن في أرض مغصوبة أو نحو ذلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أراد أن يجعل داره[8] أو أرضه[9] وقفًا، كيف يقول؟ وكيف لفظ الوقف؟ قال: هذا على وجوه، ولكلّ وجه منها حكم على حدة: فلو[10] قال: "أرضي هذه صدقة"، أو قال: "جعلت أرضي هذه صدقة"، فإنّ هذا نذر، وعليه أن يتصدّق برقبتها على الفقراء، وإن شاء أمسكها، وتصدّق بقيمتها.

---

[1] ع أ – أو.
[2] أ: إلى النصارى.
[3] ل: فيلقى.
[4] ط: يده.
[5] ع أ: جاء.
[6] ع: فيه.
[7] أ: أن يكون قد.
[8] أ: أرضه.
[9] أ: داره.
[10] أ: ولو.

ولو قال: "أرضي هذه موقوفة"، أو قال: "أرضي هذه وقف"، أو قال: "جعلت أرضي وقفًا"، أو[1] "جعلتها موقوفة"، فإنّ في قول أبي يوسف صارت وقفًا على الفقراء، وفي قول غيره لا يصير وقفًا، وكان مشايخ بلخ يفتون بقول أبي يوسف، وبه نأخذ.

ولو قال: "أرضي هذه صدقة موقوفة"، أو قال: "جعلت أرضي هذه صدقة موقوفة"، صارت[2] وقفًا على الفقراء في قول أبي يوسف، وهو قول هلال بن يحيى. وقال يوسف بن خالد: لا يصير وقفًا ما لم /[٢٤٧ظ] يقل: "آخره[3] للفقراء".

ولو قال: "أرضي موقوفة مؤبّدة"، أو قال:[4] "موقوفة على المساكين"، فهو جائز في قول من يجيز الوقف كلّهم، إلّا أنّ في قول بعضهم يحتاج إلى القبض، وفي قول أبي حنيفة ومن لا يجيز الوقف فهو[5] على ملكه.

ولو قال: "أرضي هذه صدقة موقوفة"، أو قال: "صدقة مؤبّدة موقوفة على المساكين"، فهو جائز. ولو قال: "أرضي هذه صدقة موقوفة[6] مؤبّدة في حياتي، وبعد وفاتي"، فإنّه يجوز في قولهم جميعًا؛ لأنّ أبا حنيفة يجعلها[7] بمنزلة النّذر في حياته، ويصير وصيّة بعد وفاته.

ولو قال: "أرضي هذه موقوفة على فلان"، أو قال: "أرضي[8] هذه موقوفة على ولدي"، أو قال:[9] "على ابني"،[1] وهم[2] يحصون، فالوقف باطل في قولهم جميعًا إذا لم يذكر صدقة؛ وإنّما أجاز[3] أبو يوسف

---

[1] أ: قال ولو.
[2] ع ط: صار.
[3] ط + للمساكين أو.
[4] أ – أو قال.
[5] أ: هو.
[6] ط – أو قال صدقة مؤبدة موقوفة على المساكين فهو جائز، ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة.
[7] أ: يجعله.
[8] ش – أرضي.
[9] أ – قال.

في الموضع الّذي قال: "موقوفة"، ولم يسمّ إنسانًا بعينه، صار الوقف على الفقراء، فإذا ذكر إنسانًا معلومًا لم يجز إذا لم يذكر الصّدقة.

ولو قال: "أرضي هذه صدقة موقوفة على ولدي"، فهو جائز، والغلّة لولده ما دام حيًّا، فإذا مات ولده انصرفت الغلّة إلى الفقراء. ولو قال: "موقوفة على الفقراء"، أو قال: "موقوفة على أعمال البرّ"، ذكر[٤] الصدقة أو لم يذكر فهو جائز.

ولو[٥] أنّ رجلًا وقف أرضًا[٦] أو دارًا[٧] على الفقراء؛ ولم يذكر عمارتها، فإنّه يبدأ أوّلًا بالعمارة وإن لم يشترط الواقف،[٨] وهو[٩] استحسان.

ولو وقف أرضًا على ولده؛ وله أولاد، فمات بعضهم، فإنّ الوقف ينصرف[١٠] إلى الباقي[١١] منهم، فإن انقرضوا[١٢] كلّهم صرف إلى الفقراء، ولا يصرف إلى ولد الولد إلّا أن يشترط الواقف.[١٣] ولو أنّه وقف على ولده[١٤] المعروفين؛ وسمّاهم، وقال: "وقفت على فلان وفلان"،[١] وجعل آخره للمساكين، ثمّ مات واحد منهم،[٢] انصرف نصيبه إلى الفقراء إن[٣] لم يشترط بعده على غيره.

---

[١] ط: قرابتي.
[٢] ط: فهم.
[٣] ش: أجاب؛ ط + ذلك.
[٤] ط: وذكر.
[٥] أ: قال ولو.
[٦] ط + له.
[٧] أ: ودارا.
[٨] أ + ذلك.
[٩] أ: وهذا.
[١٠] ط: يصرف.
[١١] ط: الباقين.
[١٢] ع: انقرض.
[١٣] أ + ذلك قال.
[١٤] ش: أولاده.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف وقفًا على الفقراء والمساكين، واشترط[٤] أنّ له أن يأكل ويؤكِل ما دام حيًّا، فإذا مات كان لولده أن يأكل ويؤكِل وينفق من ذلك، وكذلك لولد ولده أبدًا ما تناسلوا. قال: الوقف جائز على ما اشترط. قيل[٥] له: اشتراطه لولده لا /[٢٤٨و] يكون وصيّة منه له؟ قال: لا؛ لأنّ لولده أن يأكل منه في حياته، وليس هو[٦] بمال له؛ وإنّما هو مال الله تعالى، فكذلك[٧] له أن يشترط بعد موته. {قال الفقيه:}[٨] قد[٩] ذكر هلال في كتاب الوقف أنّ الواقف[١٠] إذا اشترط لنفسه لم[١١] يجز[١٢] الوقف، وروي عن أبي يوسف أنّه قال: يجوز، ومشايخ بلخ أخذوا بقول أبي يوسف، وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى من غلّة المسجد للمسجد غلّة، هل يجوز؟ قال: كان[١٣] محمّد بن سلمة في خان الصّفّارين، فاشترى من غلّة المسجد الجامع، واتّخذ الغلّة[١٤] له.[١٥] {قال الفقيه:} هذا[١٦] استحسان، والقياس ألّا يجوز، وينبغي أن يشترى بأمر القاضي. ولو اشترى بالغلّة حانوتًا أو دارًا تستغلّ وتباع عند الحاجة فهذا أقرب إلى الجواز.

---

[١] ع + وفلان.
[٢] أ – منهم.
[٣] أ: وإن.
[٤] ط + فيه.
[٥] ط: فقيل.
[٦] أ: هذا.
[٧] ل: وكذلك.
[٨] ع + رحمه الله.
[٩] ط: وقد.
[١٠] ش – أن الواقف.
[١١] ش: لا.
[١٢] ش: يجوز.
[١٣] ط: أفتى.
[١٤] ط: غلة.
[١٥] ع – له.
[١٦] أ: وهذا.

وسئل أبو القاسم عن رجل أراد أن يقف أرضًا على المسجد في عمارته، وما يحتاج إليه من الدّهن والحصير وغيره،[1] كيف يقف؟ قال أبو القاسم: يقول: وقفت أرضي الّتي في موضع كذا، أحدُّ حدودها الأوّل[2] والثّاني والثّالث والرّابع بحقوقها ومرافقها وقفًا مؤبّدًا على أن يستغلّ بوجوه غلّاتها، ويبدأ من غلّتها بما فيه من عمارتها، ومصلحتها، وأجور القوّام عليها، فما فضل من ذلك يصرف[3] إلى عمارة مسجد كذا، ودهنه، وحصيره، وما فيه مصلحته، على أنّ للقيّم أن يصرف[4] ذلك على ما يرى[5] فيه، فإذا استغنى هذا المسجد صرفت الغلة إلى فقراء المسلمين.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل وقف أرضًا له على ولد فلان، وليس لفلان ولد. قال: الوقف جائز، وتكون الغلّة للفقراء. قيل:[6] فإن[7] ولد لفلان ولد بعد ذلك؟ قال: يصرف ما يحدث بعد ذلك من الغلّة إلى ولده. قيل:[8] فإن كان لفلان أولاد، فمات بعض أولاده، وحدث[9] له أولاد أخر؟ قال: ينظر إلى ولده وقت حدوث الغلّة، فكلّ ولد يكون له وقت حدوث الغلّة فالغلّة له؛ لأنّ الحقّ يجب لهم وقت حدوث الغلّة، وصار بمنزلة الوصيّة لولد فلان، فإنّه[10] ينظر إلى ولده وقت موت الموصي؛ لأنّ الوصيّة تجب بالموت.

---

[1] ش – وغيره.
[2] أ: كذا.
[3] ط: صرف.
[4] ش: يتصرف في.
[5] ع – يرى.
[6] ل: قال.
[7] ط + كان.
[8] أ – قيل.
[9] ل: فوجدت.
[10] أ: إنه.

ولو[١] أنّ رجلًا وقف على[٢] أقربائه،[٣] فافتقر بعضهم، واستغنى الآخرون، فإنّه ينظر إلى كلّ من كان فقيرًا يوم حدوث الغلّة، فكلّ[٤] من كان فقيرًا في ذلك الوقت يعطى له، /[٢٤٨ظ] وكلّ من كان غنيًّا لا يعطى له.[٥] وإذا وقف على يتامى بني فلان فكلّ من أدرك فلا حقّ له؛ لأنّه لا يتم بعد الحلم، فإن اختلفوا في بلوغه فالقول قوله[٦] إنّه لم يدرك ولم يحتلم مع يمينه.[٧]

ولو[٨] أنّ رجلًا وقف وقفًا، ولم يذكر الولاية لأحد، فإنّ الولاية إلى الواقف، وهو أولى بالقيام عليه؛ لأنّه أقرب النّاس إليه.

ولو[٩] أنّ رجلًا وقف أرضه على الفقراء، فاحتاج بعض ورثته. قال هلال بن يحيى: فإنّه[١٠] يعطى لهم، وهم أولى من سائر الفقراء؛ لأنّ فيه صدقة وصلة،[١١] فهو[١٢] أفضل، كما جاء[١٣] في[١٤] الآثار في زكاة المال أنّ صرْفَها إلى الأقرب فالأقرب أولى.[١٥] قال أبو القاسم: إن لم ينازع قرابته في ذلك[١٦] صرف إليهم،

---

[١] أ: ولو قال.
[٢] ط + فقراء.
[٣] ط: قرابته.
[٤] ع: وكل.
[٥] أ: ولو قال.
[٦] ط + مع يمينه.
[٧] ط – مع يمينه.
[٨] أ: قال ولو.
[٩] أ: قال ولو.
[١٠] أ: إنه.
[١١] ش: صلة وصدقة.
[١٢] ش: فهم.
[١٣] أ: جاءت
[١٤] ش – في؛ أ + به.
[١٥] لعل ممّا يشير إليه حديث: «الصدقة على المسكين صدقة، والصدقة على ذي الرحم اثنتان: صدقة، وصلة». **مسند أحمد**، ١٧١/٢٦؛ **سنن الدارمي**، الزكاة ٣٨؛ **سنن الترمذي**، الزكاة ٢٦.
[١٦] ط + غيرهم.

وذلك أفضل، وإن[١] نازعوا في ذلك وخاصموا لا يعطى لهم. وكان الفقيه أبو جعفر يقول: إذا[٢] نازعوا لا يعطى لهم، وإن لم ينازعوا فإنّه يعطى لهم البعض، ويصرف البعض إلى فقراء الأجنبيّين؛ لأنّه لو صرف كلّه إليهم على الدّوام وقع عند النّاس أنّها وقف عليهم، وإذا طال الأمر يتّخذونها[٣] ملكًا لأنفسهم. ولو أنّ متولّي الوقف آجر دار الوقف، ثمّ مات قبل مضيّ المدّة، كان القياس أن تبطل الإجارة؛ لأنّ المتولّي كالمالك في الولاية والعقد، وفي الاستحسان لا تبطل؛[٤] لأنّ الإجارة للفقراء، فصار موته بمنزلة موت الوكيل.

وسئل أبو القاسم عن رجل آجر دارًا موقوفة عليه خمس سنين. قال: لا تجوز إجارة الموقوفات أكثر من سنة واحدة، إلّا لعلّة عارضة يحتاج فيها إلى تعجيل الأجرة، بحال[٥] من الأحوال. وسئل أبو بكر عن ذلك فقال: أنا لا أقول بفساد الإجارة؛ ولكنّ الحاكم ينظر في ذلك، فإن كان في ذلك ضرر بالوقف أبطله.

وسئل أبو جعفر عن متولّي الوقف إذا آجر الوقف مدّة طويلة؟ قال: كان بعض مشايخنا لا يجيزون[٦] الإجارة أكثر من سنة واحدة؛ لأنّه لو جازت الإجارة مدّة[٧] طويلة يتّخذه[٨] المستأجر ملكًا، فيؤدّي[٩] ذلك إلى الفساد. قال: وأنا أجيزه ثلاث سنين في الضّياع؛ لأنّه ربّما لا يرغب في أقلّ من ذلك. {قال الفقيه:} إن كان الواقف اشترط ألّا يؤاجر أكثر من /[٢٤٩و] سنة لم يجز أكثر من ذلك، وإن[١٠] كان

---

[١] ش: إن.
[٢] ط: إن.
[٣] أ: يتخذون ذلك.
[٤] ط + الإجارة.
[٥] أ: لحال.
[٦] ط: يجيز.
[٧] ل: لمدة.
[٨] أ: لاتخذه.
[٩] ط: ويؤدي.
[١٠] ط: ولو.

الواقف لم يشترط ذلك، فإنّ الإجارة جائزة كما يجري بين النّاس مقدار ثلاث سنين أو نحو ذلك، وإن كانت مدّة طويلة ينبغي[1] للحاكم أن يبطلها.

وسئل عن نصرانيّ وقف ضيعة أو دارًا على أولاده وأولاد أولاده، فإن[2] انقرضوا فعلى فقراء المسلمين. قال: جاز الوقف، وهو على ما شرط، وكذلك إذا قال: "فإذا انقرضوا فعلى الفقراء"، جاز، وصرف ذلك بعد انقراضهم على فقراء المسلمين. ولو أنّه وقف على أولاده، وأولاد أولاده، ثمّ من بعدهم على فقراء النّصارى لم يجز. ولو قال: "على أولادي، وأولاد أولادي، ثمّ من بعدهم على فقراء النّصارى من محلّة فلان، ثمّ من بعدهم على فقراء المسلمين"، جاز.

ولو[3] أنّ نصرانيًّا أوصى بضيعة بعد موته على فقراء النّصارى، فإن في قياس قول أبي حنيفة جاز؛[4] لأنّهم يتقرّبون به، وفي قياس[5] قول أبي يوسف ومحمّد لا يجوز؛ لأنّه ليس فيه قربة، ولا صلة، إلّا أن يقول: "على فقراء محلّة فلان من النّصارى"، فيجوز، فإذا انقرضوا رجع إلى ورثته. وأصل الاختلاف فيمن أوصى بعمارة البيعة أو[6] الكنيسة،[7] جاز عند أبي حنيفة، ولا يجوز عند أبي يوسف ومحمّد .

وسئل أبو نصر عن وقف كان وصيّ[8] الواقف[9] يفرّق الأنزال[10] في قرابات[11] الواقف[1] ومواليه، وكان إذا[2] فضل[3] من[4] القرابة[5] والموالي[6] يصنع بها[7] كيف شاء، ويضع[8] حيث[9] شاء، فمات الوصيّ،

---

[1] أ: فينبغي.
[2] ط: فإذا.
[3] أ: قال ولو.
[4] ط: جائز.
[5] ط – قياس.
[6] ط – أو.
[7] ط: والكنيسة.
[8] ل: الوصي؛ ط – وصي.
[9] ل – الواقف.
[10] أ: أنزاله.
[11] ط: قراباته.

وأوصى إلى آخر، ولم يبيّن له ذلك،[١٠] كيف كان سبيل تلك الصّدقة؟ ولم يجد الصّكّ الّذي كتبه الواقف، والتبس الأمر عليه، كيف يجري الوصيّ أمره في ذلك؟ وكيف يفرّق؟[١١] قال: يعتمد على ما كان يفعله الأوّل في أمر القرابة والموالي، ويصرف البواقي[١٢] إلى ما كان يصرفه[١٣] الأوّل، فإن[١٤] أشكل أمره صرف الزّيادة إلى الفقراء بعدما يفرّق على القرابة والموالي.

وسئل أبو نصر عن رباط كثرت دوابّه، وعظمت مؤنتها على صاحب الرّباط، هل لقيّم الرّباط[١٥] أن يبيع نصف الدّوابّ، ويشتري ضيعة للرّباط، أو[١٦] ينفق[١٧] ثمنها في مرمّة الرّباط؟[١٨] أرأيت إن لم يكن في الرّباط علف، ولا موضع يسعها، هل يبيع /[٢٤٩ظ] من الدّوابّ شيئًا، فيشتري[١٩] علفها،[٢٠] ويبني[٢١] بناء

---

[١] ط – الواقف.
[٢] ط – إذا.
[٣] ط: يفضل.
[٤] أ: عن.
[٥] ط + على بعض وكان.
[٦] ط – والموالي.
[٧] أ: به.
[٨] ل: ويضعها؛ أ: ويضعه.
[٩] ط: فيمن.
[١٠] ط – ذلك.
[١١] أ + أنزاله.
[١٢] أ: الباقي.
[١٣] ش: يصرف.
[١٤] ط: وإن.
[١٥] أ: الدواب.
[١٦] ط – أو.
[١٧] ط: وينفق.
[١٨] أ + قال.
[١٩] أ: ويشتري.
[٢٠] ط: علفا.
[٢١] ط: أو يبني.

للدّوابّ؟ قال: أمّا[1] ما صار منها إلى حدّ لا يصلح لما ربط[2] له يجوز بيعه،[3] وصرف ثمنه[4] إلى مصالح الرّباطِ، والمحتاجُ إليه من الدّواب، وما كان منها بسبيل ما ربطت له لم يعجبني بيعه؛ ولكن إن لم يحتج أهل ناحية ذلك الرّباط إلى[5] كلّها فلا بأس بأن يربط منها ما زاد على مقدار الحاجة إلى أدنى الرّباط إلى ذلك الرّباط.

وسئل أبو بكر الإسكاف[6] عن رجل قال: "وقفت أرضي هذه على ولدي وقفًا آخره للمساكين"، فمات ولده. قال: لا يصرف ذلك[7] إلى ولد ولده، ويصرف إلى الفقراء. قيل: فإن قال: "على ولدي، وولد ولدي"، وجعل آخره للفقراء؟ قال: يصرف إلى ولده، وولد ولده، فإذا ماتوا لا يصرف إلى ولد[8] ولد ولده؛ ولكن يصرف إلى الفقراء. فإن[9] قال: "على ولدي،[10] وولد[11] ولدي،[12] وولد ولد ولدي"،[13] فإنّه[14] يصرف إلى[15] أولاده أبدًا ما تناسلوا، ولا يصرف إلى الفقراء ما دام أحد من أولاده باقيًا وإن سفل. {قال الفقيه:} هكذا قال[16] هلال بن يحيى في كتاب الوقف: إنّه إذا ذكر ثلاثة أبطن يكون الوقف عليهم، وعلى

---

[1] ط – أما.
[2] ل: ربطت.
[3] ع: بيعها.
[4] ع: ثمنها.
[5] ل + الدواب.
[6] ط – الإسكاف.
[7] ط – ذلك.
[8] ط – ولد.
[9] ش: وإن.
[10] ط – ولدي.
[11] ل: وأولاد.
[12] ل: أولادي.
[13] ل – وولد ولد ولدي.
[14] ش – فإنه.
[15] ط: على.
[16] ط: ذكر.

من هو أسفل منهم، ويكون الأقرب والأبعد فيه سواء، إلّا أن يذكر أنّه يبدأ بالأقرب فالأقرب، أو قال: "على ولدي، ثمّ[١] بعدهم على ولد ولدي"، فيبدأ بالّذي بدأ به الواقف.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: "أرضي هذه صدقة موقوفة على أقرب قراباتي"، وله أخت لأب، وأمّ، وابنة ابنة ابنة، قال: ابنة ابنة الابنة[٢] أولى. قيل له: لم لا يعتبر الميراث؟[٣] قال:[٤] لا يعتبر الميراث؛ وإنّما يعتبر الأقرب،[٥] قال:[٦] ألا ترى أنّه لو كان له مولى، وابنة ابنة،[٧] فميراثه للمولى، ويصرف الوقف[٨] إلى ابنة الابنة؟! فكذلك ههنا، ابنة الابنة وإن سفلت فهي من صلبه، فهي أقرب إليه من الّتي هي من صلب أبيه.

وسئل أبو بكر عن رجل محجور عليه، وقف ضيعة له. قال: وقفه باطل إلّا أن يأذن له القاضي. وقال أبو القاسم: لا يجوز وإن أذن له القاضي.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفًا على عمارة المسجد، أيتّخذ القيّم[٩] شرفًا، أو ينقش المسجد من ذلك؟ قال: لا يجوز، وهو ضامن إن فعل.[١٠]

وسئل عن رجل وقف أرضًا له[١] على /[٢٥٠و] مصاحف موقوفة بأن يصلح ما يندرس[٢] منها. قال: الوقف باطل؛[٣] لأنّ هذا ليس من أوقاف النّاس.

---

[١] أ + من.
[٢] ش: ابنة.
[٣] ل + وإنما يعتبر الورثة.
[٤] ط – قال.
[٥] ل – قال: لا يعتبر الميراث وإنما يعتبر الأقرب؛ ط: القرابة.
[٦] ط – قال.
[٧] ش + ابنة.
[٨] ط: والوقف يصرف.
[٩] ط + من ذلك.
[١٠] ط – إن فعل.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف دارًا على مسجد على أنّ ما فضل من عمارته فهو للفقراء، فاجتمعت الغلّة، والمسجد لا يحتاج إلى العمارة، هل تصرف إلى الفقراء؟ قال: لا تصرف إلى الفقراء وإن اجتمع غلّة كثيرة. قال:[٤] لأنّه يجوز أن يحدث بالمسجد حدث، والدّار تصير بحال لا تغلّ. {قال الفقيه:} وسئل الفقيه أبو جعفر عن نحو هذه المسألة، فأجاب[٥] هكذا؛ ولكنّ الاختيار عندي أنّه إذا علم أنّه قد[٦] اجتمع من الغلّة مقدار ما لو احتاج المسجد والدّار إلى العمارة، وأخذ مقدار ما[٧] يمكن العمارة منها، صرفت الزّيادة إلى الفقراء على ما شرط الواقف.

وسئل أبو بكر عن رجل بنى في أرض الوقف بناء، أو نصب فيها بابًا، أو غلقًا. قال: إن نوى حين وقف أنّه للوقف فإنّه يصير وقفًا، وإن لم ينو لا يصير وقفًا. قال: وكان أبو نصر يقول: لا يصير وقفًا، نوى أو لم ينو؛ لأنّ وقف البناء وحده لا يجوز. {قال الفقيه:} وبقول أبي بكر نأخذ؛ لأنّ البناء يصير وقفًا على وجه التّبع.

وسئل أبو القاسم عن رجل آجر[٨] دارًا موقوفة عليه،[٩] فجعل المستأجر رواقها مربطًا يربط فيه دوابّه، وخرَّبها، هل يجب الضّمان عليه؟ قال: إن[١٠] لم يكن للمستكري اتّخاذ الآري، وربط الدّواب في موضع لا[١١] يتهيّؤه[١] النّاس لربط الدّواب، فما[٢] حدث من[٣] ذلك من نقصان فهو ضامن.[٤]

---

[١] ل – له.
[٢] ط: يدرس.
[٣] ط + لا يجوز.
[٤] ط + لا.
[٥] ش: قال أجاب.
[٦] ل – قد.
[٧] ط – وأخذ مقدار ما.
[٨] ل: استأجر.
[٩] ل – عليه.
[١٠] أ – إن.
[١١] ل – لا.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة على الفقراء، وله ابنة محتاجة، ولها أولاد محتاجون، أيجوز أن يعطوا من ذلك؟ قال: إن كان الوقف في صحّة[٥] بدنه[٦] وعقله[٧] جاز أن يصرف إليهم، وإن كان الوقف في المرض لا يجوز أن يصرف إلى[٨] الابنة[٩] ويجوز أن يصرف إلى ولدها.[١٠]

باب[١١] الوكالة

قال أبو بكر الإسكاف:[١٢] لو أنّ رجلًا له على رجل دين، فبعث المطلوب الدّين على يد[١٣] وكيل، فجاء به إلى الطّالب، وأخبره بذلك، فرضي،[١٤] وقال: "اشتر لي شيئًا"، فذهب واشترى ببعضه شيئًا، فطرّ[١٥] الباقي الطّرّار.[١٦] قال بعضهم: يهلك من /[٢٥٠ظ] مال الموكّل، وقال بعضهم: يهلك من مال الطّالب، وهذا أصحّ؛ لأنّه لمّا أمره بالشّراء صار ذلك بمنزلة القبض.

---

[١] ع أ: يمنعه.
[٢] ط: وما.
[٣] ط: في.
[٤] أ: له.
[٥] ش + عقله.
[٦] ش: وبدنه.
[٧] ش – وعقله.
[٨] ط: إليها.
[٩] ط – الابنة.
[١٠] أ + والله أعلم بالصواب.
[١١] أ ط: كتاب.
[١٢] ط – الإسكاف.
[١٣] ط: يدي.
[١٤] ط: ورضي به.
[١٥] ط: وسُرق.
[١٦] ط: منه.

قال[1] نصير: سمعت شدّادًا يقول: إذا وكّل رجل[2] أن يطلّق امرأته، فسكر الرّجل، فطلّق، لم يقع الطّلاق؛ لأنّ نزول طلاق السّكران على امرأته جُعل عقوبة له. {قال الفقيه:} هذا القول خلاف قول أصحابنا.

خلف بن أيّوب قال: سألت أسد بن عمرو عن رجل قال لرجل: "لا أنهاك عن طلاق امرأتي"، هل يكون هذا أمرًا بالطّلاق؟ ولو طلّق الوكيل هل يقع؟ قال: لا يقع الطّلاق، وكذلك لو قال لعبده: "لا أنهاك عن التّجارة"، لا يصير مأذونًا. وقال الحسن بن زياد مثل ذلك. {قال الفقيه:}[3] أمّا الجواب في الوكالة فهو كما قال، وأمّا في الإذن فينبغي أن يصير العبد مأذونًا في قول علمائنا؛ لأنّه يصير مأذونًا بالسّكوت، وهذا القول أكثر من السّكوت عند التّجار.

وحكى أبو نصر عن نصير[4] قال: لو أنّ رجلًا له على رجل دين، ولا يعلم بجميع المال، فقال له: "أبرئني ممّا لك عليّ"، فقال: "أبرأتك". قال: لا يبرأ إلّا بقدر ما يتوهّم أنّ له عليه. وروي عن محمّد بن سلمة أنّه قال: يبرأ من الكلّ. {قال الفقيه:} أمّا في القضاء فإنّه يبرأ من الكلّ كما قال محمّد بن سلمة، وأمّا في حكم الآخرة فالجواب كما قال نصير.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل قال لرجل: "أعتق عبدي هذا، ودبّر عبدي هذا، وبع عبدي هذا من فلان، وهب هذا العبد من[5] فلان،[6] وطلّق امرأتي، وكاتب عبدي، وادفع هذا الثّوب إلى فلانٍ[7] الفقيهِ"، فغاب الموكّل، فجاء هؤلاء وأخذوه بهذا. قال: لا يجبر على شيء من ذلك إلّا في دفع الثّوب إلى الّذي

---

[1] ط: وقال.
[2] أ: الرجل رجلا.
[3] ع + رحمه الله.
[4] ط + بن يحيى.
[5] ط – من.
[6] ط: لفلان.
[7] ش + قال.

أمره أن[1] يدفع. {قال الفقيه:} لأنّه احتمل أنّ الثّوب للمدفوع إليه، فوجب عليه دفعه إليه، وأمّا في سائر الأشياء فهو[2] على ملك الموكّل، وإنفاذه غير واجب.

وقال[3] أبو بكر: لو أنّ رجلًا وكّل رجلًا ببيع[4] عبد[5] له، ووكّل آخر ببيع[6] عبده هذا، فباعه أحدهما، ثمّ باعه الوكيل الآخر من المشتري بأكثر من ذلك الثّمن، فإنّ بيعه جائز؛ لأنّ الوكيل لم يخرج من الوكالة ببيع الأوّل، ألا ترى أنّ الموكّل لو باعه، ثمّ ردّ عليه هذا العبد بقضاء القاضي، كان[7] الوكيل على وكالته؟! /[٢٥١و] فإن قيل: أليس بيعه[8] الثّاني إقالة للبيع الأوّل؟ فلِمَ جازت إقالته بعدما تمّ البيع؟ قال: هو كالإقالة، وليس بإقالة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لوكيله: "ردّ عليّ الوكالة"، فقال: "رددتها". قال: خرج من الوكالة.

وسئل أبو القاسم عن رجل وكّل وكيلًا بأن يبيع عبدًا له،[9] وقال له: "اعمل في ذلك برأيك"، فوكّل الوكيل رجلًا آخر، فباع الوكيل الثّاني من الوكيل الأوّل، هل يجوز؟ قال: لا يجوز بيعه منه؛ لأنّ الثّاني يسلّم الثّمن إليه، ويعمل حجره عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل اكترى جِمالًا،[10] وحمل الحمولات عليها إلى بلخ، وأمر الجمّال[11] بأن[1] يسلّمها إلى وكيله، فقبل وكيله الحمولات، وأدّى الوكيل بعض الكراء، وامتنع عن أداء الباقي، هل

---

[1] ط: بأن.
[2] أ: فهي.
[3] ط: قال.
[4] ط: بأن يبيع.
[5] ط: عبدا.
[6] ط: بأن يبيع.
[7] ط: إن.
[8] ع: بيعة.
[9] ع – له.
[10] ع: حمالا.
[11] ع: الحمال.

للجمّال[٢] عليه[٣] الكراء؟ قال: إن كان لصاحب الحمولات دين على هذا الرّجل الّذي أمر ببلخ بتسليم الحمولات إليه؛ وهو مقرّ بالدّين، ومقرّ[٤] بأنّه أمره بقبض الكراء منه، فإنّه يجبر على الدّفع، وإن أنكر الآمر فللجمّال[٥] أن يحلّفه بالله[٦] لا[٧] يعلم أنّه أمره بالقبض، وإن لم يكن لصاحب الحمولات عليه دين لا يجبر على الدّفع.

وسئل أبو القاسم عن وكيل القوم، كان يكتب إلى تاجر يسأله توجيه قماشاتٍ[٨] على وجه الشّراء إلى[٩] القوم الّذين وكّلوه، وكان هذا التّاجر يبعث ما يسأل على يد[١٠] رسول هؤلاء بكتاب ذلك الوكيل، على من يجب ثمن ما وجّه إلى القوم؟ قال: إن كتب أَنْ "وجِّهْ كذا"، ولم يسمّ إلى من، أو كتب: "وجِّه إلى"، أو كتب: و"جِّه إلى منزل فلان"، ولم يقل إلى فلان، فهو لازم للوكيل، وإن قال: "وجّه إلى فلان"، فهو لازم على الّذي أرسل إليه. قيل: أرأيت لو كتب: "متى[١١] ما[١٢] جاءك رسول من منزل فلان فادفع إليه"، ما يطلب؟ قال: هذا على الوكيل.

وسئل أبو القاسم عن رجل ادّعى على امرأة دعوى من غير شاهدين، وهي مستورة، ولها زوج، وهي في دار زوجها، وبها[١٣] علّة[١] لا يمكنها[٢] الخروج من دار زوجها، هل يجوز لهذا المدّعي أن يخاصم

---

[١] ش: أن.
[٢] ع: للحمال.
[٣] ط + باقي.
[٤] ش: مقر؛ ط: وهو مقر.
[٥] ع: فللحمال.
[٦] ط: بأنه.
[٧] أ: ما.
[٨] ط: قماشاته.
[٩] ط + أولئك.
[١٠] ط: يدي.
[١١] ط – متى.
[١٢] ط: فما.
[١٣] أ: ولها.

زوجها؟ قال: ليس للزّوج أن يمنع المدّعي من الخصومة مع وكيل امرأته، أو مع امرأته، ولا يجب على الزّوج سوى ذلك بغير إثبات حجّة توجب حقًّا.[٣]

وسئل أبو القاسم عن رجل وكّل آخر بأن يشتري له دارًا ببلخ، فاشترى بحباخان.[٤] قال: إن كان الآمر من أهل المدينة لا /[٢٥١ظ] يجوز، وإن كان من أهل الرّستاق فهو جائز، وهو على[٥] ما يعرف من ذلك.

وروى عليّ بن أحمد عن نصير[٦] عن بعض أصحاب أبي يوسف عن أبي يوسف في رجل وكّل رجلًا بأن يبيع هذا الثّوب بعشرة دراهم، فأمر الوكيل آخر،[٧] فباع، فهو جائز إن كان الأوّل حاضرًا أو غائباً؛ لأنّه قد بيّن له الثّمن، وباع بما قال. وفي[٨] قول محمّد: لا يجوز، وهو قول أبي حنيفة، إلّا أن يكون الأوّل حاضرًا. وفي قول زفر:[٩] لا يجوز، سواء كان الأوّل حاضرًا أو غائبًا. وفي قول ابن أبي ليلى جاز، سواء كان حاضرًا أو غائبًا،[١٠] بيّن الثّمن أو لم يبيّن.

ولو[١١] أنّ شريكين بينهما متاع فأراد أحدهما أن يغيب، فقال لشريكه: "إن أردت القسمة فوكّل رجلًا يقاسمك"، ثمّ غاب، فأراد الحاضر أن يوكّل وكيلًا يقاسمه. قال شدّاد: هذا لا يجوز.

---

[١] أ: غلة.

[٢] ط: يتهيأ لها.

[٣] ط: الحق.

[٤] ط: بجباخان. | في هامش بايزيد: هي محلة بخارج بلخ.

[٥] ش – على.

[٦] ط + بن يحيى.

[٧] ط: الآخر.

[٨] ط: وأما في.

[٩] ل: أبي يوسف.

[١٠] ش – وفي قول ابن أبي ليلى جاز سواء كان حاضرا أو غائبا؛ ط + سواء.

[١١] أ: قال ولو.

هشام[1] قال:[2] سألت أبا يوسف عن رجل أعطى رجلًا دينارًا يبيعه، فعمد الوكيل فأخذ دينارًا من عند نفسه، وباعه للآمر، يعني لأجل الآمر، واحتبس دينار الآمر. قال: لا يجزئه. ولو دفع إليه دينارًا؛ ليشتري له[3] ثوبًا، فاشترى بدينار من عند نفسه جاز الشّراء للآمر، والدّينار[4] له، وكذلك لو دفع إليه دينارًا؛ ليقضي غريمًا له، فقضاه من مال نفسه، وحبس الدّينار لنفسه، جاز.

وسئل أبو القاسم عن رجل وكّل وكيلًا باقتضاءِ ديونِه وحبْسِ الغرماء، وكيلًا مخاصِمًا ومخاصَمًا، فحبس الوكيل غريمًا للموكّل، ثمّ أخرجه من الحبس،[5] وأخذ منه كفيلًا بنفسه،[6] ثمّ مات الوكيل، هل لصاحب المال أن يأخذ الكفيل؟ قال: له أن يأمر القاضي بأن يطالب بالنّفس.

وسئل عن رجل أراد أن يوكّل رجلًا، فقال الوكيل: "أنا إذا دخلت فيها لا أسلَم من أن أتناول من مالك شيئًا، إمّا مأكول أو غير مأكول"، قال:[7] "أنت في حلّ من تناولك من مالي من درهم إلى مئة درهم"، فدخل فيها، ألله[8] أن يتناول من ماله[9] شيئًا؟ قال: له أن يتناول من ماله من المأكول والمشروب والدّرهم ما لا بدّ منه، وأمّا[10] أن يأخذ[11] من[12] ماله جملةً مئة درهم[13] أو خمسين درهماً ليس[14] له ذلك.[15]

---

[1] ل: وقال.
[2] ل: هشام.
[3] ط: به.
[4] أ ط: والدنانير.
[5] ط: السجن.
[6] ل: لنفسه.
[7] ط: فقال.
[8] ط: هل له.
[9] ط – من ماله.
[10] ط: فأما.
[11] ط: يقصد.
[12] ط: إلى.
[13] ط – درهم.
[14] ل: لا يجوز.
[15] ل – له ذلك.

وقال[1] الفقيه أبو جعفر: قال أصحابنا في كتاب الوكالة: إنّ الوكيل بالخصومة له أن يقبض الدّين، وأمّا المتأخّرون يقولون: ليس له أن يقبض الدّين؛ لأنّ في هذا الزّمان الخياناتُ قد ظهرت، وكذلك الوكيل بالتّقاضي. {قال الفقيه:} وهذا[2] قول زفر أنّ الوكيل بالخصومة ليس له أن يقبض، وهو اختيار مشايخ بلخ، وبه نأخذ. /[٢٥٢و]

وسئل أبو بكر عن رجل له عند وكيل له حنطة، فأمره بأن يتصدّق على فلان من تلك الحنطة كذا كذا قفيزًا، ثمّ إنّ المتصدّق عليه أمر وكيل الآمر الّذي عنده الحنطةُ بأن يبيعها قبل أن يسلّم إليه. قال: لا يجوز البيع؛ لأنّه مأمور بالتّصدّق؛ لا بالبيع، فهذا[3] البيع قد توقّف على الموكّل، فإذا[4] أجاز جاز، وإلّا فلا.

وسئل أبو القاسم عن رجل وكّل وكيلًا بقبض كلّ حقّ له على النّاس، وعندهم، ومعهم، وفي أيديهم، وبقبض ما يحدث له من حقوق بالخصومة في ذلك، وشرط له المقاسمة بين شركائه، وبحبس من يرى حبسه، وبالتّخلية[5] عنه إذا رأى ذلك، وكتب في آخره أنّه مخاصِم ومخاصَم، ثمّ إنّ قومًا يدّعون قِبل الموكّل مالًا والموكّل غائب، وأقرّ الوكيل عند القاضي أنّه وكيله، وأحضروا شهودًا[6] شهدوا[7] على الموكّل بالمال،[8] هل للقاضي[9] أن يحبس الوكيل بما ادّعوا[1] قِبل الموكّل؟ قال: لا يجب على الوكيل الحبس إذا لم تنتظم[2] هذه الوكالة أمرًا بالأداء، ولا ضمان[3] عليه.[4]

---

[1] ط: قال.
[2] ط: هذا.
[3] ل: وهذا.
[4] ط: فإن.
[5] ع: وبتخليته؛ أ: والتخلية.
[6] ط: شهودهم.
[7] ط – شهدوا.
[8] ط – بالمال.
[9] ط: للحاكم.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: "وكّلتك في جميع أموري"، فقال الوكيل: "طلّقت امرأتك ثلاثًا"، أو "وقفت جميع أرضك". قال: ذكر عن أبي عبد الله القلّاس أو[٥] غيره أنّه قال: يجوز فعله. وقال[٦] الشّيخ أبو نصر: لا يجوز فعله[٧] بشيء[٨] ممّا صنع، وبه نأخذ.

ولو أنّ رجلًا وكّل رجلًا بأن يشترى أخاه، فاشتراه، فقال الآمر: "ليس هذا أخي"، فالقول قوله مع يمينه، ويلزم الوكيل، ويعتق بقوله: "هذا أخوك".

وإذا وكّل رجل[٩] رجلًا بأن يكاتب عبده، ويقبض الكتابة، فقال: "كاتبت، وقبضت الكتابة"، وأنكر الموكّل. قال محمّد: القول قول الوكيل في الكتابة، ولا يصدّق الموكّل في قبض الكتابة. ولو[١٠] كاتبه، ثمّ قال: "قبضت الكتابة، ودفعت إليك"، فهو مصدّق.

وسئل بعضهم عن رجل دفع إلى[١١] رجل ألف درهم، وأمره بأن يشتري له بها عبدًا، فوضع الوكيل الدّراهم في منزله، وخرج إلى السّوق، واشترى له عبدًا بألف درهم، وجاء بالعبد إلى منزله، وأراد أن يأخذ الدّراهم؛ ليدفعها[١٢] إلى البائع، فلم يجدها، وقد أخذها السّارق، وهلك العبد في منزله، فجاء البائع وطلب منه[١٣] الثّمن، وجاء الموكّل يطلب[١] منه العبد،[٢] كيف يصنع؟ قال: للوكيل أن يأخذ من

---

[١] ط: ادعى.
[٢] ط: تتضمن.
[٣] ط: بالضمان.
[٤] ط – عليه.
[٥] ط + عن.
[٦] ط: قال.
[٧] ط – فعله.
[٨] ط: شيء.
[٩] أ: الرجل.
[١٠] ط + قال.
[١١] ع أ: على.
[١٢] أ: ويدفعها.
[١٣] أ – منه.

الموكّل ألف درهم، ويدفع إلى البائع؛ لأنّ الوكيل اشتراه للآمر، فما وجب عليه من الضّمان فهو على الآمر، والدّراهم والعبد هلك[٣] في يديه[٤] على الأمانة. {قال الفقيه:} هذا /[٢٥٢ظ] إذا كان الشّراء بشهادة الشّهود، وأمّا إذا لم يعرف أنّه اشتراه للآمر إلّا بقوله، فإنّه يصدّق في نفي الضّمان عن نفسه، ولا يصدّق في إيجاب الضّمان على الآمر.

وسئل نصير عن خمسة وكّلوا رجلًا بشراء حمار، فاشترى لهم حمارًا، وقبض من كلّ واحد منهم نصيبه من الثّمن، فضاع[٥] نصيب واحد منهم. قال: يضمن الوكيل، ولا يرجع به على أحد. {قال الفقيه:} لأنّه حيث قبض المال قبض لنفسه؛ لأنّه وجب للبائع على الوكيل، وللوكيل على الآمر.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى رجل قمقمة، فقال له: "ادفعها إلى إنسان يصلحها"،[٦] فدفعها إلى إنسان؛ ليصلحها،[٧] ثمّ نسي، ولا يدري إلى من دفعها. قال: لا يضمن، وصار كالّذي وضعها في موضع من داره، ثمّ نسي، فلا ضمان عليه، فكذلك[٨] هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل وكّل وكيلًا بأن يبيع له دنانير بدراهم، فباع بما لا يتغابن النّاس في مثله. قال: لا يجوز في قولهم جميعًا.

وسئل أبو بكر عن رجل وكّل وكيلًا بأن يبيع عبدًا له بألف درهم، وقيمته ألف درهم، ثمّ تغيّر السّعر، وصار بحال يشترى هذا العبد بألفي درهم، هل للوكيل أن يبيعه بألف درهم؟ قال: ليس للوكيل أن يبيعه بألف درهم.[١]

---

[١] أ: فطلب.

[٢] ل: العبد منه.

[٣] أ: هلكا.

[٤] ل: يده.

[٥] ع: وضاع.

[٦] ل: ليصلحها.

[٧] ل – فدفعها إلى إنسان ليصلحها.

[٨] ط: فكذا.

وقال محمّد بن الحسن في رجل وكّل رجلًا[٢] بأن يشترى له جارية بألف درهم، ودفع إليه الألف، وأجاز[٣] ما صنع، فوكّل الوكيل غيره، ثمّ إنّ الآمر عزل الوكيل الأوّل، فاشترى الوكيل الثّاني، وقد علم بذلك أو لم يعلم، وقد دفع إليه الأوّل الألف أو لم يدفع، فشراؤه جائز على ربّ المال. وكذلك لو مات الوكيل الأوّل، ثمّ اشترى الثّاني، جاز على ربّ المال.[٤] ولو أنّ ربّ المال أخرج الوكيل الثّاني من الوكالة، كان[٥] إخراجه جائزًا، سواء كان الأوّل حيًّا أو ميتًا.[٦] ولو أنّ الوكيل الأوّل اشترى جارية كان[٧] شراؤه للموكّل، فإن[٨] اشترى الثّاني صار شراؤه لنفسه، علم أو لم[٩] يعلم، دفع إليه الشّيء[١٠] أو لم يدفع. وهذا كرجل قال لرجلين: "اشتريا[١١] لي جارية"، فاشتراها[١٢] أحدهما، ثمّ اشترى الثّاني، صار[١٣] شراؤه[١٤] لنفسه، ولو اشترى كلّ واحد منهما جارية على حدة في وقت واحد، فهما جميعًا للموكّل، وكذلك في الوكيلين.

---

[١] ط – درهم.
[٢] ط: وكيلا.
[٣] ش: فأجاز.
[٤] أ + قال.
[٥] أ: قال.
[٦] أ + قال
[٧] أ: جاز.
[٨] أ: وإن.
[٩] ع أ: لا.
[١٠] ط: الدراهم.
[١١] ط: ليشتر أحدكما.
[١٢] ل: فاشترى.
[١٣] ط: فإن.
[١٤] ط: شراء الثاني.

وسئل أبو القاسم عن رجل طلّق امرأته تطليقة بائنة، ثمّ وكّلتْه بأن يراجعها بنكاح جديد، فقال لجماعة: "فلانة بَازْ آوَرْدَمْ"[1] بمهر مسمّى"، هل يصحّ النّكاح؟ قال: يصحّ[2] النّكاح، وقوله: "بَازْ آوَرْدَمْ"[3] أو "بَازْ آوَرْدْ"[4] سواء.

وقال الحسن بن زياد في /[٢٥٣و] رجل وكّل رجلًا، وقال له: "اشتر لي جارية أطؤها"، فاشترى أخت امرأته، أو عمتها[5] من رضاع[6] أو[7] نسب،[8] كان مخالفًا. وكذلك إذا[9] اشترى جارية لها زوج، أو في عدّة من زوج من طلاق بائن، أو من طلاق[10] يملك الرّجعة،[11] أو عدة وفاة، كان مخالفًا، ويلزم المأمورَ، ولا يلزم الآمر. وهذا كلّه قياس قول زفر (ت. ١٥٨ هـ/٧٧٥ م)، وبه أخذ الحسن.[12] وقال أبو يوسف: إن كانت العدّة بالشّهور لزمت الآمر.

وإذا وكّل رجل رجلًا، وقال: "اشتر لي جاريتين أطؤهما"، فاشترى أختين في عقدة[13] واحدة،[14] فإنّ أبا يوسف قال: هو مخالف، ويلزم المأمور. وقال زفر: يلزم الآمر، ولا يكون مخالفًا. وكذلك لو اشترى جارية وعمتها أو خالتها من رضاع أو نسب، كان مخالفًا في قول أبي يوسف، وقال زفر: ليس بمخالف. ولو اشترى في صفقتين لم يكن مخالفًا في القولين جميعًا.

---

[1] فاتح: راجعتها.
[2] ط: صح.
[3] فاتح: راجعتها.
[4] فاتح: راجَعَتْ.
[5] ط: عمة امرأته.
[6] أ: الرضاع.
[7] أ + من.
[8] أ: النسب.
[9] ع: إن.
[10] ط – من طلاق.
[11] أ + فيه.
[12] أ + بن زياد.
[13] ل: عقد.
[14] ل: واحد.

ولو أنّ رجلًا أمر رجلًا بأن يبيع عبدًا له، فباعه بالنّسيئة،[1] جاز بيعه في قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: إذا[2] كان البيع للتّجارة فالنّسيئة جائزة، وإن كان لحاجة[3] لم تجز النّسيئة.[4] {قال[5] الفقيه:} وبه نأخذ.

ولو[6] أنّ رجلًا قال لرجل: "اشتر لي[7] جارية أطأها بكذا[8] درهمًا"، فاشترى جارية صغيرة لا يوطأ مثلها، فهو مخالف، وكذلك لو اشترى جارية مجوسيّة. ولو اشترى جارية يهوديّة أو نصرانيّة جاز على الآمر[9] في قياس قول[10] أبي حنيفة، ولا يجوز على الآمر في قول أبي يوسف ومحمّد.[11] ولو اشترى جارية رتقاء، فإن لم يعلم بذلك وقت الشّراء لزم[12] الآمرَ البيع،[13] وله حقّ الرّدّ، وإن اشتراها وهو يعلم فهو مخالف، ولزم الوكيل؛ لأنّه لا يقدر على الرّدّ. وكذلك لو اشتراها على أن البائع بريء من كلّ عيب، فإذا الجارية رتقاء، فإنّه[14] يلزم[15] الوكيل، علم أو لم يعلم. ولو قال: اشتر لي جارية أعتقها عن ظهاري، فاشترى جارية عمياء، أو مقطوعة اليدين، ولم يعلم، فإنّها تلزم الآمر، وله حقّ الرّدّ، وإن علم فهو مخالف، ويلزم الوكيل.

---

[1] ط: نسيئة.
[2] ط: إن.
[3] ط: للحاجة.
[4] ط + فيه.
[5] ع: وقال.
[6] أ: قال ولو.
[7] ع – لي.
[8] ط + وكذا.
[9] أفيون وأزهر + ولو اشترى جارية صابئة جاز على الآمر.
[10] ع – قول.
[11] ط – ومحمد.
[12] ط: يلزم.
[13] ط – البيع.
[14] أ: فإنّها.
[15] أ: تلزم.

وعن الحسن بن زياد في رجل أمر رجلًا بأن يشتري له جارية بألف، فاشتراها، ثمّ إنّ البائع وهب الألف للوكيل، فللوكيل أن يرجع على الآمر.[١] ولو أنّ البائع وهب من الوكيل خمس مئة، لم يكن للوكيل أن يرجع على الآمر بخمس مئة. ولو أنّه وهب[٢] خمس مئة، ثمّ وهب[٣] الخمس مئة الباقية، فإنّ /[٢٥٣ظ] الوكيل لا يرجع على الآمر بالخمس مئة الأولى، وله أن يرجع بالخمس مئة الباقية؛ لأنّ الأولى حطٌّ، والثّانية هبة. ولو أنّه وهب منه تسع مئة، ثمّ وهب منه[٤] الباقية، فإنّه لا يرجع على الآمر إلّا بالمئة. قال: وهذا كلّه قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وبه أخذ الحسن بن زياد.[٥]

ولو[٦] أنّ الوكيل اشترى الجارية بألف درهم، ونقدها، وقبض الجارية، فلم يحبس الوكيل الجارية حتّى نقده الآمر خمس مئة، وطلب منه الجارية، فمنعها، فهلكت عنده، سُلّم[٧] للوكيل[٨] الخمسُ مئة الّتي قبض، وبطلت الخمس مئة الباقية، ولو كان حبسها في الابتداء، فعليه أن يردّ الخمس مئة الّتي قبض، وتبطل[٩] الخمس مئة الباقية.

ولو[١٠] أنّ رجلًا أمر رجلًا بأن يبيع جارية له، فباعها على أنّ الوكيل بالخيار ثلاثة أيّام، فمات الآمر أو الوكيل في الثّلاث، تمّ البيع في قول أبي يوسف، والحسن بن زياد. وقال زفر: إن مات الآمر في الثّلاث انتقض البيع، وإن مات الوكيل تمّ البيع.

---

[١] أ + بألف أخرى.
[٢] ط + منه.
[٣] أ + منه.
[٤] أ + المئة.
[٥] ط – بن زياد.
[٦] أ: قال ولو.
[٧] ع: يُسلم.
[٨] ش: الوكيل.
[٩] أ: وبطلت.
[١٠] أ: قال ولو.

ولو[١] أنّ وصيًّا باع جارية ليتيم[٢] على أنّ الوصيّ بالخيار ثلاثة أيّام، فمات اليتيم في الثّلاث، أو أدرك فيها، أو مات الوصيّ في الثلاث، تمّ البيع، وبطل الخيار، وهذا قول أبي يوسف والحسن. وقال زفر: إن مات الوصيّ، أو أدرك اليتيم في الثّلاث،[٣] تمّ البيع، وإن مات اليتيم في الثّلاث انتقض البيع. {قال الفقيه:} وقد ذكر محمّد بن الحسن في **الجامع الكبير** أنّ الأب إذا باع شيئًا[٤] على أنّه بالخيار ثلاثة أيّام، فأدرك الصّبيّ في الثّلاث، لا يجوز البيع إلّا بإجازة الصّبيّ، فتلك[٥] الرّواية مخالفة لقول أبي يوسف وزفر. وروي عن محمّد[٦] رواية أخرى أنّ الخيار تحوّل إلى الصّبيّ، فإن أجاز في الثّلاث جاز، وإن نقضه انتقض.

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم[٧] عن رجل دفع إلى رجل دراهم، وأمره بأن يشتري له الحنطة، ويزرعها، ودفع إليه عشرة دراهم أجرته، فاشترى،[٨] وزرعها[٩] في وقت لا[١٠] يُخرج زرعُه[١١] شيئًا، ما الحكم فيه؟ قال: إن كان اشترى الحنطة في أوان الزّراعة، وزرعها في غير أوانها، جاز الشّراء على الآمر، وهو ضامن للحنطة، وإن كان اشترى الحنطة في غير أوان الزّراعة فالشّراء لنفسه، وهو ضامن لثمن الحنطة.

وروي عن أبي يوسف في عبد في يد[١٢] رجل، فقال: "كنت عبدًا لفلان، وقد باعني منك، ولم يقبض الثّمن، ووكّلني بقبض /[٢٥٤و] الثّمن منك"، فلمولاه أن يقول له: "لا تخاصمني"، فيمنعه عن

---

[١] أ: قال ولو.
[٢] ط: لليتيم.
[٣] ط – في الثلاث.
[٤] أفيون + من متاع الصّبيّ.
[٥] أ: وتلك.
[٦] ش + رحمه الله.
[٧] ط – أحمد بن حم.
[٨] أ + حنطة.
[٩] ط: فزرعها.
[١٠] أ: لم.
[١١] أ: الزّرع.
[١٢] ط: يدي.

الخصومة. ولو قال العبد: "أنا عبد لفلان، ولدت في مِلكه، وقد وكّلني بخصومتك في نفسي"، فليس لمولاه أن يمنعه إذا كان للعبد بيّنة على الوكالة. {قال الفقيه:} لأنّ في المسألة الأولى العبد مقرّ بأن ملكه[1] للمشتري، فله منعه،[2] وفي المسألة الثّانية أنكر العبد ملكه، فليس له منعه عن الخصومة.[3]

باب[4] الكفالة

سئل أبو نصر محمّد بن سلّام رحمه الله[5] عن رجل كفل بنفس رجل على أنّه إن لم يسلّمه إليه في يوم كذا[6] فما له عليه فهو عليّ، فتوارى المكفول له. قال: كان نصير بن يحيى يقول: للكفيل أن يرفع[7] إلى الحاكم؛ لينصب له وكيلًا، فيسلّم المطلوب إلى الوكيل، فيبرأ الكفيل. وكان يقول فيمن باع شيئًا على أنّ المشتري بالخيار، فتوارى البائع: فإنّ المشتري يرفعه إلى الحاكم؛ لينصب للبائع وكيلًا، ويردّ عليه. قال أبو نصر: إن أراد بالغيبة التّعنّت[8] فالقول كما قال نصير. {قال الفقيه:} هذا القول خلاف قول أصحابنا في الرّوايات الظّاهرة، وروي في بعض الرّوايات عن أبي يوسف نحو هذا، ولو فعل به القاضي فهو حسن.

وسئل أبو بكر[9] عن رجل كفل عن رجل بدينه على أنّ فلانًا وفلانًا يكفلان عنه كذا[10] وكذا من هذا المال، فأبى الآخر أن يكفل. قال: الكفالة لازمة، ولا خيار له في ترك[11] الكفالة.

---

[1] ط: الملك.
[2] ط: أن يمنعه.
[3] أ + والله أعلم.
[4] ط: كتاب.
[5] أ – رحمه الله.
[6] ط + وكذا.
[7] أ + الأمر.
[8] أ: التغيب.
[9] ط + الإسكاف.
[10] ط: بكذا.
[11] ط – ترك.

وحكي عن بعضهم أنّه قال:[١] إنّه مكتوب على باب من أبواب الرّوم أنّ الكفالة أوّلها ملامة، وأوسطها ندامة، وآخرها غرامة، ومن لم يصدّق فليجرّب حتّى يعرف البلاء من السّلامة.

وروي عن عليّ بن أحمد عن نصير، قال: سأل[٢] ابن محمّد بن الحسن أبا[٣] سليمان عن رجل قال لآخر: "أنا ضامن لمعرفة فلان". قال أبو سليمان: أمّا في قول أبي حنيفة وأبيك لا يلزمه شيء، وأمّا أبو يوسف قال:[٤] هذا على[٥] معاملة النّاس. {قال الفقيه:} هذا القول عن أبي يوسف غير مشهور، والظّاهر ما روي عن أبي حنيفة ومحمّد .

وسئل بعضهم عن رجل أخذه السّلطان، وألزمه غرمًا، فتكفّل بذلك المال رجل، فباع السّلطان خاتمًا له من هذا الكفيل بمئتي درهم مقدار الغرامة، فتشفّع رجل للمطلوب، فسلّم[٦] السّلطان إليه، هل للسّلطان أن يأخذ الكفيل بثمن الخاتم؟ قال: إن كان شراؤه[٧] مكرهًا فالبيع[٨] فاسد، وإن لم /[٢٥٤ظ] يكن مكرهًا، فإن كان فصّ الخاتم من[٩] فضة فالبيع أيضًا[١٠] باطل،[١١] وإن كان فصّه غير فضّة[١٢] جاز البيع، فإن تفرّقا قبل القبض، فإن كان فصّه بحال لا يمكن تمييزه إلّا بضرر فسد البيع في الكلّ، وإن كان بحال لا يكون في نزعه ضرر انتقض البيع بحصة الخاتم، وجاز بحصّة الفصّ.

---

[١] أ – أنه قال.
[٢] ع أ: سألت.
[٣] ع أ: وأبا.
[٤] ط: فقال.
[٥] ط – على.
[٦] ط: فسلمه.
[٧] ط + إياها.
[٨] ش: فهو.
[٩] أ: منه.
[١٠] أ: باطل.
[١١] أ: أيضًا.
[١٢] ط: الفضة.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل كفل بنفس رجل إلى ثلاثة أيّام، فمضت ثلاثة أيّام، هل يبرأ من الكفالة؟ قال: لا يبرأ؛ وإنّما الثّلاثة الأيّام[١] أجل لتأخير المطالبة. وعن أبي بكر الإسكاف قال: كنت عند الحاكم عبد المجيد،[٢] فإذا[٣] رجل أتى[٤] يطالب رجلًا بكفالة نفس قد كفل إلى ثلاثة أيّام. فقلت له: لا يلزمه المطالبة إلّا بعد ثلاثة أيّام، وإذا[٥] مضت ثلاثة أيّام فله المطالبة بنفسه أبدًا ما لم يسلّم إليه، وقلت[٦] له: لو باع عبدًا بثمن معلوم إلى ثلاثة أيّام فالثمن لا يلزمه إلّا بعد ثلاثة أيّام، فكذلك هذا. فقال:[٧] كنت لم أعلم بذلك.

وسئل الحسن بن زياد عن رجل أمر رجلًا ليكفل[٨] عنه لرجل بألف[٩] درهم، ثمّ إنّ المطلوب دفع الألف إلى الكفيل، ولم يدفع الكفيل إلى الطّالب، فأراد المطلوب أن يستردّ من الكفيل.[١٠] قال: ليس له ذلك إلّا أن يأخذه الطّالب بالمال، فإن أخذه بالمال كان له أن يأخذ الكفيل حتّى يردّ عليه المال الّذي قضاه إيّاه، أو يقبضه الطالب. {قال الفقيه:} وهذا[١١] إذا أدّاه على وجه القضاء، وأمّا إذا كان المطلوب دفع إلى الكفيل[١٢] على وجه الرّسالة، فله أن يستردّ منه إن شاء.[١٣] ولو أنّ المطلوب دفع إلى الكفيل المال، ثمّ

---

[١] ع: أيام.
[٢] ط: الحميد.
[٣] ط: فأراد أن.
[٤] ط – رجل أتى.
[٥] أ: فإذا.
[٦] أ: فقلت.
[٧] ش: قال.
[٨] ط: أن يكفل.
[٩] ع: ألف.
[١٠] ل + المال.
[١١] ش: فهذا.
[١٢] ع ط: الوكيل.
[١٣] أ + قال.

إن الطّالب أخّر المال عن الكفيل سنة، كان[1] للطّالب أن يأخذ من المطلوب، وللمطلوب إذا أخذه الطّالب بالمال أن يأخذ الكفيل حتّى يخلّصه من الطّالب، أو يردّ عليه المال الّذي قضاه إيّاه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل قال لرجل: "ادفع إلى فلان كلّ يوم درهمًا، فأنا ضامن لك"، فأعطاه، فاجتمع عليه مال كثير، فقال الآمر: "لم أرد بهذا كلّه". قال: يلزمه جميع[2] ذلك.[3] قيل له: لمَ لا يكون هذا بمنزلة رجل قال لامرأته:[4] "كفلت لكِ بنفقتك كلّ شهر"، لا يلزمه إلّا شهر واحد؟ قال: لأنّه أمره بدفع المال، وصار القابض كالوكيل للآمر بالقبض، ألا ترى أنّه لو قال: "ما بايعت فلانًا فهو عليّ"، فكلّما بايعه لزمه، وصار[5] كالنّفقة إذا قال: "أنا ضامن لكِ كذا[6] أبدًا"، فإنّه يلزمه ذلك كلّه؟! فكذلك هذا.[7] /[٢٥٥و]

باب[8] القسمة

وإذا[9] كان بعض الشّركاء غائبًا، وطلب الحضور القسمة، فإن كانت الدّار بالميراث فإنّ القاضي يقسم،[10] وإن كانت بالشّراء لا يقسم.

قال[11] أبو نصر: سألت محمّد بن سلمة عن الشّركة الّتي كان أصلها ميراثًا إذا جرى فيها الشّراء، أو كان أصلها شراء[1] فجرى فيها الميراث؟ قال: ينظر إلى الأوّل، فيقوّم الوارث مقام المورّث في الشّركة

---

[1] ع أ: قال.
[2] ل: الجميع.
[3] ل – ذلك.
[4] أ: لامرأة.
[5] ع: فصار.
[6] ط – كذا.
[7] ل: ههنا؛ أ + والله أعلم.
[8] ط: كتاب.
[9] ط: إذا.
[10] أ: يقسمها؛ ط + بينهم.
[11] ط: وقال.

الّتي كان أصلها شراء، ولا يقسم ما لم يحضر سائر المشترين، ويقوم المشتري مقام البائع في الشّركة الّتي كان أصلها وراثة، ويقسم إذا حضر بعض الورثة.

ولو[٢] أنّ أرضًا بين رجلين طلب أحدهما القسمة، فقدّمه إلى القاضي، وأبى شريكه القسمة، وقال: "إنّي بعت نصيبي"، وأقام البيّنة على البيع. قال محمّد بن مقاتل: تقبل بيّنته لدفع القسمة عن نفسه، ولا يحكم بالبيع. قال: وهذا مثل ما قال أصحابنا في رجل وكّل وكيلًا؛ ليحمل امرأته من موضع كذا، فأقامت المرأة البيّنة أنّ الزّوج طلّقها، فإنّ البيّنة تقبل، ويمنع الوكيل عنها، ولا يقضى بالطّلاق. {قال الفقيه:} لا تقبل بيّنته في دفع القسمة، ويقسم بينهما، ولا يشبه هذا مسألة الطّلاق؛ لأنّ ههنا أراد إبطال حقّ القسمة بفعل نفسه، وهو البيع، فلا تقبل بيّنته. وقد ذكر نظائر هذه المسألة في **الجامع الكبير والزّيادات** أنّه لا يدفع الخصومة.

وسئل محمّد بن الحسن عن الطّريق إذا كان واسعًا، فبنى فيه أهل المحلّة مسجدًا للعامّة، ولا يضرّ بالطّريق. قال: لا بأس به؛ لأنّ الطّريق للمسلمين، والمسجد للمسلمين.

وسئل عليّ بن أحمد عن شريكين تفاسخا الشّركة، واقتسماها[٣] على أنّ لأحدهما الصّامت، وللآخر قماش الحانوت، والدّيونُ الّتي على النّاس، والعروضُ على أنّه إن تَوِيَ عليه من الدّيون[٤] يردّ عليه نصفه، فاتّجر كلّ واحد منهما بعد ذلك، ما حال القسمة؟ قال: القسمة فاسدة، وعلى الّذي أخذ الصّامت أن يردّ على شريكه نصف الصّامت، وما اتّجر عليه فهو له، وعلى شريكه الآخر أن يردّ نصف ما أخذ إلى شريكه إن كانت قائمة، وإن[٥] اتّجر فيها فعليه أن يردّ نصف قيمتها، وما اتّجر فيه فهو له كلّه.

---

[١] ط: الشراء.

[٢] أ: قال ولو.

[٣] ط: فتقاسماها.

[٤] أ + شيء.

[٥] ل: فإن.

وروي عن حمدان بن أبي سهل أنّ رستاقيًّا سأله، فقال: "ما تقول في قسمة[١] الأثمار؟"،[٢] فلم يجبه، فسأله مرارًا، /[٢٥٥ظ] فقال: "ليست[٣] هذه[٤] مسألتك، سل[٥] غيرها"، فقال: "ما تقول في التّبن، كيف يقسم؟"، قال: "بالكوارجات، فإن لم يكن فبالحبال". {قال الفقيه:} إن كانت القسمة بالحبال لم يقع فيها كثير التّفاوت، ويجوز[٦] بالاستحسان.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أهل قرية غرّمهم السّلطان، فأرادوا أن يقسموا فيما بينهم، قال بعضهم: "يقسم على الرّؤوس"، وقال بعضهم: "يقسم على قدر الأموال". قال: إن كانت الغرامة لتحصين أموالهم قسم ذلك على قدر أملاكهم، وإن كانوا غرّموا لتحصين الأبدان قسم على قدر رؤوسهم الّذين يتعرّض لهم، ولا شيء على النّساء والصّبيّان.

وسئل عن دار بين شريكين، فرفعا بابها، ووضعاه في الدّار، ثمّ قسما الدّار، وصار باب الدّار لأحدهما، ثمّ طلب الآخر شركة في الباب الموضوع في الدّار. قال: الباب الموضوع في الدّار لا يدخل في القسمة إلّا أن يذكراه فيها، وهو بينهما على الشّركة.

وسئل أبو بكر عن دار بين رجلين أحدهما أكثر نصيبًا[٧] من الآخر،[٨] وهي بحال لو اقتسما[٩] لا ينتفع صاحب القليل بنصيبه. قال: أيّهما طلب القسمة يقسم. وقال أبو القاسم: أيّهما طلب لا يقسم، فتكلّم في مجلس فيه أبو نصر، فقيل لأبي القاسم: هذا قول من؟ قال: هذا قولي. وسئل أبو نصر عن

---

[١] ط – قسمة.
[٢] أ: الثمار؛ ط: الأيمان.
[٣] ع: ليس.
[٤] ع: هذا.
[٥] ش: اسأل.
[٦] ط: يجوز.
[٧] ط + والآخر أقل نصيبا.
[٨] ط – من الآخر.
[٩] أ: اقتسماها.

ذلك، قال:[١] إن كان صاحب الكثير هو الّذي يطلب القسمة قسم، وإن كان صاحب القليل الّذي لا ينتفع بنصيبه[٢] طلب القسمة[٣] لا يقسم. {قال الفقيه:} وبه نأخذ، وهو قول أصحابنا.

وسئل أبو بكر عن دار بين قوم فاقتسموها، فوقع في نصيب أحدهم[٤] بيت فيه حمَامات، هل تدخل[٥] في القسمة؟ قال: إن لم يذكروا[٦] في القسمة فهو[٧] بينهم على حاله،[٨] وإن اشترطوا له في القسمة، فإن كانت تؤخذ بغير صيد[٩] فالقسمة جائزة، وإن كانت لا تؤخذ إلّا بالصّيد[١٠] فالقسمة فاسدة، وكذلك البيع. {قال الفقيه:} إن أراد أن يبيع البيت مع الحمَامات ينبغي أن يبيع بالليل حين[١١] يجتمعن[١٢] كلّهن في البيت، وإذا باع بالنّهار بعدما خرجن من البيت فالبيع باطل.

وقال أبو بكر كنت في قرية مُلْبَران، فسُئلت عن رجلين بينهما خمسة أرغفة، لأحدهما رغيفان، وللآخر ثلاثة، فدعَيَا[١٣] الثّالث،[١٤] وأكلوا[١٥] جميعًا مستوين، ثمّ أعطاهما[١٦] الثّالث خمسة دراهم، وقال: /[٢٥٦و] "اقتسما على قدر ما أكلتُ من الأرغفة"، كيف يقسم؟ فقلت: لصاحب الرّغيفين درهم،

---

[١] أ: فقال.
[٢] ط + هو الّذي.
[٣] ط – القسمة.
[٤] ع ط: أحدهما.
[٥] ط: يدخلن.
[٦] أ: تُذكر.
[٧] أ: فهي.
[٨] أ: حالها.
[٩] ل: ضرر.
[١٠] ل: بالضرر؛ ط: بصيد.
[١١] ط: حتى.
[١٢] ع: اجتمعن.
[١٣] ط: فدعَوَا.
[١٤] ط: ثالثا.
[١٥] ط: فأكلوا.
[١٦] ع ط: أعطاهم.

ولصاحب الثّلاثة[1] أربعة دراهم؛ لأنّ كلّ واحد[2] قد[3] أكل رغيفًا وثلثي رغيف، فالأجنبيّ إنّما أكل من نصيب صاحب الرّغيفين ثلث رغيف؛[4] لأنّ صاحب الرّغيفين قد أكل من رغيفه رغيفًا وثلثي رغيف، فلم يبق من رغيفه[5] إلّا ثلث رغيف، فتبيّن أنّ الأجنبيّ قد أكل ثلث الرّغيف[6] من نصيب صاحب الرّغيفين، ورغيفًا وثلث رغيف من نصيب صاحب الثّلاثة، فأجعلُ كلّ رغيف على ثلاثة أسهم. {قال الفقيه:} الجواب عندي خلاف[7] هذا، وجب أن يكون الدّرهمان لصاحب الرّغيفين، وثلاثة دراهم لصاحب الثّلاثة الأرغفة؛ لأنّ كلّ واحد منهم قد أكل رغيفًا وثلثي رغيف، خُمُسان[8] من[9] ذلك من نصيب صاحب الرّغيفين، وثلاثة أخماس من نصيب الآخر، فوجب أن تكون الدّراهم مقسومة على هذا الحساب.

وسئل أبو بكر عن ضيعة بين ورثة ميراث، واحد منهم صغير، واثنان غائبان، واثنان حاضران، فاشترى رجل نصيب أحد الحاضرين من هذه الضّيعة، هل له أن يطالب شريكه الحاضر بالقسمة؟ قال: إن أراد المشتري القسمة من الشّريك الحاضر لا يجوز[10] لهما أن يقتسما، وينبغي لهما أن يصيرا إلى القاضي، ويخبراه بالقصّة على وجهها، ثمّ يسأل القاضي أن يأمر شريكه بالقسمة، ويقول للقاضي: "اجعل وكيلًا للغائب والصّغير".[11]

---

[1] ط: الثلاث.
[2] ط + منهما.
[3] ش – قد.
[4] ط: الرغيف.
[5] أ: رغيفيه.
[6] ش: الرغيفين؛ أ: رغيف.
[7] ط: بخلاف.
[8] ط: خُمُسَا.
[9] ط – من.
[10] ع: يكون.
[11] ط: وللصغير.

وسئل أبو القاسم[١] عن قرية مشاعة بين أهلها، ربعها وقف، وربعها حوز، ونصفها ملك، يريدون أن يتّخذوا فيها مقبرة، ويريدون قسمة بعضها؛ ليصفو لهم الملك؛ ليجعلوها مقبرة. قال: إن قسمت القرية كلّها على مقدار نصيب كلّ فريق منهم جازت القسمة، وإن أرادوا أن يقسموا موضعًا من هذه القرية لا تجوز القسمة.

وسئل أبو القاسم عن كرم بين رجلين اقتسماه، فوقع الأعلى لأحدهما، والأسفل[٢] للآخر، وجعلا الطّريق القديم لصاحب الأعلى، وتركا طريقًا لصاحب الأسفل، وفي الطّريق الّذي تركا[٣] لصاحب الأسفل أشجار، لمن تكون هذه الأشجار؟ قال: من جعل له الطّريق فالأشجار له. /[٢٥٦ظ] {قال الفقيه:} إن جعل ملك الطّريق له فالأشجار له، وإن جعل له حقّ المرور فالأشجار على حالها بينهما.

وسئل أبو نصر عن أَرَضِين بين شركاء،[٤] لأحدهم عشرة أسهم، وللآخر خمسة أسهم، وللآخر سهم واحد، فأرادوا[٥] قسمة هذه الأرضين، وأراد صاحب السّهام العشرة[٦] أن تقع سهامه متّصلة، ولا يرضى بذلك الّذي[٧] له[٨] سهم[٩] واحد.[١٠] قال: لو[١١] كانت الأرضون متّصلة أو متقاربة قسمت بينهم على سهامهم على عشرة، وخمسة، وواحد، ثمّ جعلت[١٢] بنادق[١٣] على عدد سهامهم،[١] ويقرع بينهم، فأوّل بندقة

---

[١] ط: بكر.
[٢] ط: ونصيب الأسفل.
[٣] ع: تركوه؛ أ: تركاها.
[٤] ط: الشركاء.
[٥] أ: أرادوا.
[٦] ط: الكثيرة.
[٧] ط: صاحب.
[٨] ط – له.
[٩] ط: السهم.
[١٠] ط: الواحد.
[١١] أ: إن.
[١٢] ط: تجعل.
[١٣] ط + سهامهم.

تخرج فإنّها توضع على طرف من أطراف السّهام بعد[٢] أن عدّلت وسوّيت، ثمّ ينظر إلى البندقة لمن هي، فإن كانت لصاحب العشرة أُعطي ذلك السّهم وتسعة أسهم متّصلة بالسهم الّذي وقعت البندقة عليه، فتعزل[٣] سهام صاحبها[٤] على الاتّصال، فيقرع[٥] على[٦] السّتّة الباقية بعدها، فأوّل بندقة تخرج بعد ذلك تُلقى على طرف من أطراف السّتّة الباقية، فإن كانت من البنادق الخمسة فذلك لصاحبها، وأربعة تتّصل[٧] بذلك السّهم، ويبقى الواحد لصاحبه، وكذلك إن خرجت بندقة صاحب السّهم الواحد فوقعت على طرف، فاستحقّ[٨] صاحبه ذلك السّهم، وبان[٩] أنّ[١٠] الخمسة[١١] الباقية للآخر.

وعن الحسن بن زياد في رجل اشترى من رجل نصف داره، ثمّ قاسمه قبل أن يقبضها، جازت القسمة، فإن استحقّ النّصف الّذي صار للمشتري بطل البيع فيه، والمشتري بالخيار، إن شاء أخذ نصف ما في يد[١٢] البائع بحصّته من الثّمن، وإن شاء ترك. وإن[١٣] لم يستحقّ النّصف الّذي صار للمشتري؛ ولكن استحقّ النّصف الّذي كان للبائع بطل البيع فيه، والمشتري بالخيار، إن شاء أخذ النّصف من النّصف الّذي صار له بحصّته من الثّمن، وإن شاء ترك. ولو لم يستحقّ شيئًا حتّى باع المشتري النّصف الّذي صار له، ثمّ استحقّ النّصف الّذي صار للبائع، فإنّ البيع جائز في النّصف الّذي صار للمشتري، ويصير[١٤] للبائع

---

[١] ط: ما لهم.
[٢] ش: بعدما.
[٣] ع: فتكون؛ ط: ويعزل.
[٤] أ: صاحبيها.
[٥] ط: ثم يقرع.
[٦] أ: إلى.
[٧] ع: متصلة.
[٨] ط: استحق.
[٩] ل: وصارت.
[١٠] ل – أن.
[١١] ش – الخمسة.
[١٢] ط: يدي.
[١٣] ل: ولو.
[١٤] ط: ويضمن.

نصف الثّمن ونصف القيمة، وإن لم يبع المشتري؛[١] ولكنّ البائع باع النّصف الّذي صار[٢] له، ثمّ استحقّ النّصف الّذي صار للمشتري بطل البيع فيه، وكان للمشتري أن يأخذ نصف ما باع البائع،[٣] ويبطل البيع في نصفه، وكذلك إن باع كلّ واحد منهما نصيبه، ثمّ استحقّ أحد النّصفين، فالجواب فيه كالجواب في الّذي /[٢٥٧و] باع أحدهما. وهذا كلّه على قياس قول أبي يوسف وزفر، وبه أخذ الحسن. قال: وفي قول أبي حنيفة أيّ النّصفين استحقّ جاز البيع في الآخر؛ لأنّ بيع العقارات[٤] قبل القبض جائز، وله أن يبيعه من الّذي اشتراها منه قبل القبض ومن الأجنبيّ.[٥]

باب[٦] العَتَاق[٧]

سئل[٨] أبو القاسم عن رجل قال: "لفلان عليّ ألف درهم، وإلّا فعبدي حرّ"، ثمّ أنكر المال، أيكون إنكاره إقرارًا بالعتق؟ قال: إن قال: "ليس له عليّ شيء"، لم يكن إقرارًا بعتق[٩] العبد.[١٠] وإن قال: "لم يكن له عليّ شيء"، كان إقرارًا بالعتق.

وسئل الفقيه[١١] أبو جعفر عن عبد لرجل أخذ منديل مولاه، ووضع تحته، فقال له مولاه بالفارسيّة: "بَارْ خُدَاىْ مَرَا دَسْتَارِ مَنْ بَايَدْ تَا زِيرِ خُودْ نَهَدْ"،[١٢] هل يعتق؟ قال: لا يعتق.

---

[١] أ + ذلك.
[٢] ع – صار.
[٣] ع: للبائع.
[٤] ط: العقار.
[٥] أ + والله أعلم.
[٦] ط: كتاب.
[٧] ل: العتق.
[٨] أ: وسئل.
[٩] ط: بالعتق.
[١٠] ط – العبد.
[١١] ط – الفقيه.
[١٢] أي: يا ربي عليه أن يضع منديلي تحته لأجلي.

{قال:} وروي عن أبي نصر أنّ رجلًا لو[1] قال لعبده: "يا سيّدي"، لا يعتق. ولو قال لأمته: "يا كَدْبَانُوِي مَنْ"،[2] لا تعتق، وهكذا قال محمّد بن سلمة؛ لأنّ هذه كلمة لطف. وقال الحسن بن مطيع إذا قال لعبده: "يا سيّدي"، يعتق، وإذا قال: "يا سيّد"، لا يعتق، وإذا قال لأمته: "يَا كَدْبَانُو"[3] لا تعتق، وإذا[4] قال: "يَا كَدْبَانُوِي مَنْ"[5] تعتق. وقال نصير: لا يعتق في هذا كلّه ما لم ينو العتق.

{قال:}[6] وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة قالت لجاريتها بالفارسيّة: "حُرَّتِى كُو نَه هَرْ رُوزِى وَرَى كَسِى بَايَدْ تَا حُورْ بَا تُو بُوَدْ"،[7] هل تعتق؟ قال: لا تعتق، لأنّ هذا تشبيه، ويصير بمنزله قولها: "كأنّكِ حرّة"، لا[8] تعتق به. ولو أنّ رجلا قال لعبده: "يَا آزَادْ مَرْدْ كُجَا بُودِي؟"،[9] قال بعضهم: يعتق، وقال بعضهم: لا يعتق. {قال الفقيه:} وبه نأخذ، ولا يعتق؛ لأنّه إذا قيل: "آزَادْ"[10] يراد[11] به العتق، وإذا قيل: "آزَادْ[12] مَرْدْ"[13] يراد به الإنسانيّة،[14] ولا يراد به العتاق.[15]

---

[1] أ – لو.
[2] أي يا سيدتي.
[3] أي يا سيدة.
[4] ط: إن.
[5] أي يا سيدتي.
[6] ل – قال.
[7] أي: أين حُرِّيَّة مَن لا يقدر على أن يكون حرًّا معك كلّ يوم؟!
[8] ط: فلا.
[9] أي: أيها الرجل الحر، أين كنت؟
[10] ع: إن. | أي: حر.
[11] ع: أراد.
[12] ش: أراد.
[13] ع: بومرد نار إلا إن شاء الله. | أي: الرجل الحر.
[14] ش – يراد به الإنسانية.
[15] أ: العتق.

وسئل عن رجل تشاجر مع أُمِّه،[١] فقال لها بالفارسيّة:[٢] "رَهِيْ مَنْ آزَادْ وَ اَكَرْ نَهْ مَنْ اَزْ شَهْرْ بَرَوَمْ تَا تُو اَزْ غَمِّ مَنْ نَمِيرِى"،[٣] فخرج الرّجل من البلد، ثمّ رجع قبل موت أمّه.[٤] قال: قد برّ في يمينه، ولا يقع بذلك عتاق.[٥]

وإذا أعتق الرّجل أمّ ولده على أن تتزوّج به، فقبلت، وعتقت، ثمّ أبت أن تتزوّجه، فلا شيء عليها من السّعاية، وليست كالأمة أنّها تسعى في قيمتها. {قال الفقيه:} هذا الجواب يوافق قول أبي حنيفة؛ لأنّ من أصله أنّ أمّ الولد لا قيمة لها حتّى إن أحد الشّريكين لو أعتقها لا يضمن، وعلى قول أبي /[٢٥٧ظ] يوسف ومحمّد: ينبغي أن يجب عليها السّعاية.

ولو[٦] أنّ رجلًا قال لعبده: "أنت حرّ إن متُّ إلى مئتي سنة". قال أبو يوسف: هذا مدبّر مقيّد، وله أن يبيعه. وقال الحسن بن زياد: هو مدبّر، لا يجوز بيعه؛ لأنّه علم أنّه لا يعيش إلى تلك المدّة، فصار كأنّه قال: "إن متُّ فأنت[٧] حرّ". {قال الفقيه:} وهذا الاختلاف بمنزلة الاختلاف[٨] في رجل تزوّج امرأة إلى مئتي سنة. قال الحسن: جاز النّكاح؛[٩] لأنّهما لا يعيشان إلى ذلك الوقت، وفي قول علمائنا الثّلاثة: لا يجوز النّكاح.

---

[١] أ: أمته؛ ط: أمة.

[٢] ش – فقال لها بالفارسيّة؛ ط + وهي تريد البيع.

[٣] فاتح: عبدي حر إن لم أسافر من هذا البلد حتى تموتي في غمّي.

[٤] أ: أمته.

[٥] أ: عتق قال.

[٦] أ: قال ولو.

[٧] أ: فهو.

[٨] أ + الّذي قالوا.

[٩] ط + في قول الحسن.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل قال: "اعتقوا عبدي الّذي هو قديم الصّحبة". قال: سألت محمّد بن الحسن عن ذلك، قال:[1] من صحبه منذ ثلاث سنين، ثمّ عاودتُه في ذلك،[2] فقال:[3] ستّة أشهر. وقال أبو يوسف: ثلاث سنين. وقال بعض العلماء:[4] هو سنة لقوله تعالى: ﴿حتّى عَادَ كَالْعُرْجُونِ الْقَدِيمِ﴾ [يس، ٣٦/٣٩]، والعرجون هو[5] الّذي ينبت على النّخل يقطع في كلّ سنة، وأمّا الطريّ الحديث فإنّه لا يتمّ انحناؤه،[6] ولأنّ الزّكاة إنّما تجب في السّنة، والعُشر يؤخذ في كلّ سنة، وإلى هذا القول كان يميل محمّد بن مقاتل.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده: "أنت ولدي الأكبر". قال: لا يعتق بهذا القول. {قال الفقيه:} هذا فيما بينه وبين الله تعالى، وأمّا في القضاء فإنّه لا يصدّق، ويعتق.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده: "أنت حرّ قبل موتي بشهر"، وهو صحيح، فمضى شهر، ثمّ مات. قال: يعتق في قولهم جميعًا من الثّلث؛ لأنّه ينبغي أن يكون في ملكه من وقت اليمين إلى وقت العتق، فصار كأنّه قال وقت الموت: "أنت حرّ قبل ذلك بشهر". وقال أبو القاسم: يعتق من جميع المال في قول أبي حنيفة. {قال الفقيه:} القول ما قال[7] أبو القاسم، وقد قال في **الجامع الكبير**:[8] إنّ رجلًا لو[9] قال لعبده: "أنت حرّ قبل موتي بشهر"، ثمّ كاتبه، ولم يؤدّ[10] الكتابة حتّى مضى شهر، ومات[11] الرّجل، فإنّه

---

[1] أ: فقال.
[2] ط + يعني سألته مرة أخرى.
[3] ط: قال.
[4] ل – ثلاث سنين. وقال بعض العلماء.
[5] ط – هو.
[6] أ: اجتناؤه.
[7] ل: قاله.
[8] أ + لو
[9] أ – لو.
[10] ش: يرد.
[11] ط: ثم مات.

يعتق في قول أبي حنيفة، وبطلت عنه الكتابة، ولم يوجب[١] عليه السّعاية، وإن أدّى بعض كتابته فله أن يأخذه.

وسئل أبو بكر عن أمة قالت لمولاها: "أعتقني"، فقال لها بالفارسيّة: "اآنْدُونْ كَنِيزَكَانْ آزَادْ كَرْدَمْ"،[٢] قال: لا تعتق. وكذلك لو أنّ رجلًا باع من امرأته تطليقة، وقالت:[٣] "خَرِيدَه گِيرْ".[٤] لا يكون هذا منها إجابة، وكذلك لو باع عبدًا.

/[٢٥٨و] نصير قال:[٥] سألت عيسى بن أبان عن رجل مات، وترك جواريَ وعقارًا،[٦] فقال الوارث: "اجعل الدّين في العقارات، وأمسك الجواري". قال: له ذلك، ويجوز أن يطأ الجارية.[٧] قلت: عمّن هذا؟ قال: عن محمّد بن الحسن. قلت: فإن كان عليه ديون بمقدار قيمة الجارية،[٨] وله مال سواها، فأعتقها الوارث، ثمّ هلك[٩] سائر الأموال؟ قال: عتقه جائز، وهو ضامن لقيمتها. قال نصير: سألت أبا سليمان، قال: إذا كان على الميت دين فإنّ الوارث لا يطأ الجارية. قلت: فإن كان الدّين قليلاً؟ قال: وإن كان الدّين قليلًا. {قال الفقيه:} القياس ما قال عيسى بن إبان.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لقوم معلومين في مرضه بالفارسيّة: "آنْ بَنْدَگانِ مَرَا بَنْدَه مَهَلِيدْ".[١٠] قال: ينبغي لهؤلاء ألّا يتركوا[١١] عبيده،[١] ويعتقوهم، وهذا كأنّه أوصى بعتقهم.

---

[١] ط: تجب.
[٢] فاتح: هبي أني أعتقتك.
[٣] ط: فقالت.
[٤] فاتح: هب أني اشتريتها.
[٥] ل: وقال نصير.
[٦] ط: وعقارات.
[٧] ش: الجواري.
[٨] ش: الجواري.
[٩] أ: هلكت.
[١٠] فاتح: لا تتركوا عبدي أرقا بعدي.
[١١] أ + من.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده: "يَا آزَادْ مَرْدْ"،[٢] أعطني ذلك الماء". قال: لا يعتق. قال أبو بكر: إذا قال لعبده: "يَا آزَادْ مَرْدْ"، وأراد عتقه، عتق، وإن لم يرد عتقه لم[٣] يعتق. وإذا قال: "يَا آزَادْ مَرْدْ"، وأراد عتقه[٤] لا[٥] يعتق، نوى أو لم ينو.

وسئل أبو القاسم عن رجل له جارية، فجاءت بالسّراج، ووقفت بين يدي مولاها، فقال لها مولاها: "ما أصنع بالسّراج ووجهك أضوأ من السّراج، يا أنا عبدك"، أيعتق بهذا القول؟ قال: هذا[٦] كلمة لطف، وليست على الحقيقة، فلا تعتق بذلك.

وروى ابن سماعة عن محمّد في رجل قال لعبده: "أنت حرّ قبل الفطر والأضحى بشهر". قال: يعتق[٧] في أوّل رمضان؛ لأنّ هذا قبل الفطر والأضحى بشهر.

وسئل أبو بكر الإسكاف[٨] عن رجل قال لعبده:[٩] "تُو آزَادْتَرْ اَزْ مَنْ".[١٠] قال: لا يعتق؛ لأنّه أراد به التّشبيه، ولم يرد به الإيقاع. {قال الفقيه:} يعني إذا لم يرد به العتق، وأمّا إذا أراد به العتق فإنّه يعتق. وهذا

---

[١] أ + أحدا.

[٢] أي: أيها الرجل الحر.

[٣] ش: لا.

[٤] أ – وأراد عتقه.

[٥] ط: لم.

[٦] أ: هذه.

[٧] ل: العتق.

[٨] ط – الإسكاف.

[٩] ط + بالفارسيّة.

[١٠] فاتح: أنت حر مني.

كما روي عن أبي يوسف[١] في رجل قال لامرأته: "أنت أطلق[٢] من فلانة"، فإن أراد به الطّلاق طلقت، وإن لم يرد به الطّلاق لم تطلق، فكذلك[٣] هذا.

وقال أبو بكر: لو قال رجل لعبده: "يَا نِيمْ آزَادْ"،[٤] يعتق، وصار كأنّه[٥] قال:[٦] "نصفك حرّ"، في قول أبي حنيفة يعتق نصفه، وفي قولهما يعتق كلّه.

وسئل أبو بكر عن رجل كتب في كتاب وصيّته[٧] أنّ عبده فلان حرّ بعد موته، ولم يسمع منه أحد، ثمّ مات الرّجل، هل يعتق العبد؟ /[٢٥٨ظ] وهل يعمل على الكتابة بغير سماع؟[٨] قال: إن جحد ورثته لِما[٩] وجد في كتاب[١٠] وصيّته فهو مملوك، فإن[١١] ادّعى العبد على ورثة الميت فالقول قول الورثة مع أيمانهم على علمهم.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لغلامه: "إن بعتك في هذه البلدة أبدًا فأنت حرّ"، فباعه في هذه البلدة، هل يعتق؟ قال إن باعه بيعًا جائزًا لم يعتق، ويعجبني إذا أراد بيعه أن يسلّمه إلى المشتري، ثمّ يوجب البيع؛ لأنّي أخاف أن يبيعه بيعًا فاسدًا فيعتق لو كان في يد[١٢] البائع.

---

[١] ع + رحمه الله.
[٢] ش: طالق.
[٣] ط: وكذلك.
[٤] أي: يا نصفك حر.
[٥] ط: كقوله.
[٦] ط – قال.
[٧] ل: وصية؛ ط: الوصية.
[٨] ل: السماع؛ ط: سمع.
[٩] أ + قد.
[١٠] أ – كتاب.
[١١] ط: وإن.
[١٢] ط: يدي.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: "لله عليّ أن أعتق عبدًا"، فأعتق عبدًا آبقًا. قال: لا يجوز، كما لا يجوز الأعمى، وهو أكثر.[1] {قال الفقيه:} هذا قول أبي القاسم، وفي قياس قول علمائنا: ينبغي أن يجوز؛ لأنّهم قالوا في كتاب جعل الآبق: إنّه إذا أعتق عبدًا آبقًا عن كفّارة[2] يمينه[3] جاز العتق[4] إذا[5] كان حيًّا وقت العتق.

ولو[6] أنّ رجلًا قال: "اشهدوا أنّ[7] اسم عبدي حرّ"، ثمّ دعاه[8] بيا[9] حرّ، لا يعتق. ولو دعاه بالفارسيّة: "يَا آزَادْ"،[10] يعتق، ولو سمّاه "آزَادْ"، ثمّ دعاه: "يا آزَادْ"، لا يعتق، ولو قال: "يا حرّ" يعتق؛ لأنّه دعاه بغير اسمه.

ولو[11] أنّ المشركين أخذوا عبدًا لرجل، وأحرزوه بدار الحرب، ثمّ هرب العبد منهم، فهو حرّ، ولو كان العبد أبق إليهم فأحرزوه، ثمّ أبق إلى دار الإسلام فهو عبد في قول أبي حنيفة، وفي قول أبي يوسف و محمّد هو حرّ.

ولو أنّ رجلًا قال لعبده: "لك عليّ ألف درهم، وأنت حرّ"، عتق، ولا يلزمه المال، سواء قال موصولًا أو مفصولًا.[1] ولو أنّه[2] قال: "أنت حرّ، ولك[3] عليّ ألف درهم"،[4] فإن قال موصولًا لا يلزمه شيء، وإن قال مفصولًا يلزمه.

---

[1] أ: أكبر.
[2] ط: كفارته.
[3] ط – يمينه.
[4] ط – العتق.
[5] ط: إن.
[6] أ: قال ولو.
[7] ط: بأن.
[8] ع: دعا.
[9] ط: يا.
[10] أي: يا حر.
[11] أ: قال ولو.

وسئل أبو القاسم عن رجل له جارية هربت[٥] منه يومًا، ثمّ وجدها، وهو يطأها ويعزل عنها، فظهر بها حبل، فولدت بعد تسعة أشهر منذ هربت، ومات الولد، ما حال الجارية؟ قال: إن كانت الجارية ذهبت إلى رجل متّهم بها، فإن كان أكبر رأيه أنّه من فجور[٦] فهو في سعة من بيعها، وإن كان أكبر[٧] رأيه أنّها عفيفة، ولا[٨] يظهر منها فجور، لا ينبغي[٩] أن يبيعها، وينبغي أن يشهد أنّها أمّ ولده؛[١٠] لكيلا تسترقّ بعد موته،[١١] وهذا[١٢] حقّ لازم في عنقه إن كان أكبر رأيه أنّها عفيفة، والعزل ليس بمعتمد[١٣] عليه.

وسئل أبو القاسم عن مريض أعتق مكاتبه، وعليه دين. قال: /[٢٥٩و] عليه الأقلّ من قيمته ومن كتابته، يسعى فيه. قيل له:[١٤] أيّ[١٥] فرق[١٦] لأبي يوسف بين هذا وبين مكاتب بين اثنين أعتقه أحدهما، يضمن[١٧] نصف[١٨] القيمة، ولا يعتبر الكتابة؟ قال: لأنّ أحد الشريكين إذا أعتقه فقد سقطت الكتابة،[١٩] وصار

---

[١] ع: مقطوعا.
[٢] ط – أنه.
[٣] أ: فلك.
[٤] ل + قال.
[٥] ط: وهربت.
[٦] أ: فجوره.
[٧] ط: أكثر.
[٨] ط: ولم.
[٩] ط + له.
[١٠] ط: ولد.
[١١] ط: وفاته.
[١٢] ط: هذا.
[١٣] ط: يعتمد.
[١٤] ط – له.
[١٥] ط: إيش.
[١٦] ط: الفرق.
[١٧] ط: فيجب عليه.
[١٨] ع – نصف.
[١٩] ع – قال لأن أحد الشريكين إذا أعتقه فقد سقطت الكتابة.

مستهلكًا للرّقبة، وأمّا إذا[1] أعتق[2] في المرض فالعتق من قِبل المولى، وليس[3] له أن يوجب لنفسه أكثر ممّا عليه من الكتابة.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده بالفارسيّة: "تَا تُو بَنْدَه بُودِى بَعَذَابِ تُو اَنْدَرْ نَه بُودَمْ، اَكْنُونْ كَىْ نِيسْتِى بَعَذَابِ تُو اَنْدَرَمْ".[4] قال: هذا إقرار منه بالعتق في الحكم.

وسئل عن المدبّر إذا وجبت عليه السّعاية بموت مولاه، كيف يقوَّم؟ قال أبو القاسم: يقوَّم مدبّرًا، وذلك نصف قيمته[5] عبدًا؛ لأنّه ينتفع بالمملوك على وجهين: انتفاع بعينه، وانتفاع ببدله، فالانتفاع[6] ببدله فائت، والانتفاع بعينه باقٍ،[7] وكذلك لو قتله قاتل أو جنى جناية تقوَّم قيمته مدبّرًا.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده: "لا سبيل لأحد عليك بعد موتي". قال: يصير مدبّرًا.

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل دار الحرب، وخدع هنديًّا، وخرج معه إلى دار الإسلام، فقال[8] له الهنديّ: "أنا عبدك"، وأسلم، كيف الحكم فيه؟ قال: إذا خرج معه[9] بغير إكراه فهو حرّ، وقوله: "أنا عبدك"[10] باطل.

وقال أبو القاسم: سمعت نصيرًا قال:[1] سألت[2] الحسن بن زياد عن رجل دخل عليه عبده فقال:[3] أيّ حرّ قدم عليكم؟ قال: هذا تشبيه، ولا يعتق.

---

[1] ط – إذا.
[2] ط: العتق.
[3] ع: فليس.
[4] أي: ما دمتَ عبدًا لم أكن في عذابك، والآن إذ لستَ بعبد أنا في عذابك.
[5] ط: القيمة.
[6] ط: والانتفاع.
[7] ط: قائم.
[8] ط: وقال.
[9] ع + إلى دار الإسلام.
[10] ط + فهو.

وسئل أبو القاسم عن رجل أذن لعبده في التّجارة، وفي يده مال، فقال العبد للمولى: "إنّي[٤] اشتريت جارية"، فقال له المولى: "هي لك اصنع بها ما شئت"، فأعتقها العبد، هل يجوز عتقه؟ قال:[٥] إن لم يكن أمره بالعتق لا يعتق.

وعن محمّد بن الحسن في رجل أوصى في مرضه، وقال: "أعتقوا[٦] فلانًا بعد موتي إن شاء الله"، أو قال: "هو حرّ بعد موتي إن شاء الله".[٧] قال: هما في القياس سواء، وهو باطل؛ ولكن[٨] أستحسن إذا قال: "أعتقوه بعد موتي إن شاء الله"،[٩] فليس بمستثنى، وإن قال: "هو حرّ بعد موتي إن شاء الله"، فهو مستثنى، وكلّ أمر أمر[١٠] به، واستثنى[١١] فيه،[١٢] فاستثناؤه باطل.

وقال محمّد في رجل قال: "إن أكلت طعامًا"، أو قال: "إن طعمت طعامًا فعبدي حرّ"، فحسا مرقة. قال: أستحسن إذا قال: "لو[١٣] طعمت طعامًا" أن[١٤] يحنث، وإن[١٥] قال: "إن أكلت" لا يحنث.

وقال خلف بن أيّوب: /[٢٥٩ظ] سألت محمّدًا عن رجل قال لعبديه: "أحدكما حرّ بعد موتي، وله وصية مئة درهم"، ثمّ مات. قال: يعتقان،[١] والمئة بينهما جميعًا[٢] نصفان. قلت: فإن قال: "لكلّ واحد

---

[١] ش: يقول.
[٢] ل: سمعت.
[٣] ل + السيد.
[٤] ط: إن.
[٥] ع: فقال.
[٦] ل + عبدي.
[٧] ط + هل يكون مستثنى.
[٨] ط: ولكني.
[٩] ل – إن شاء الله.
[١٠] ط: أمره.
[١١] ط: فاستثنى.
[١٢] ل – فيه.
[١٣] أ: إن.
[١٤] ع ط – أن.
[١٥] أ: ولو.

منهما مئة درهم". قال: يبطل مئة[٣] واحدة.[٤] قال:[٥] قد[٦] سألته[٧] عن رجل قال لرجل: "جاريتي هذه لك على أن تعتق عنّي عبدك فلانًا"، فرضي بذلك، ودفع الجارية إليه. قال: لا يكون[٨] العبد حرًّا[٩] حتّى يعتق عنه، وهذا لا يشبه التّزويج، يعني في باب التّزويج لا[١٠] يحتاج إلى جواب الآخر.

وسئل أبو بكر عن صبيّ في يد[١١] رجل، قيل له: "هذا ابنك؟"، فأومأ برأسه، أي نعم، هل يصير ابنه؟ قال: نعم يثبت نسبه، وأمّا في العتق لو قيل له: "أعتقتَ هذا العبد؟"، فأومأ برأسه، أي نعم، فإنّه لا يعتق، وليس النّسب كالعتق.

وسئل أبو القاسم عن رجل بعث غلامه إلى بلدة من البلدان، وقال:[١٢] "إذا استقبلك أحد فقل:[١٣] أنا حرّ"، فخرج الغلام، واستقبله[١٤] رجل، وسأله، فأجابه بما[١٥] قال له مولاه، هل يعتق؟ قال: إن لم يقل: "سمّيتك حرًّا"؛ ولكن قال: "قل: أنا حرّ"، فقال الغلام مثل ذلك، عتق. وإذا قال: "سمّيتك حرًّا"، فإنّه[١٦] لا

---

[١] أ + جميعا.
[٢] أ – جميعا.
[٣] أ: المئة.
[٤] أ: الواحدة.
[٥] أ: وقال.
[٦] ط – قد.
[٧] ط: وسألته.
[٨] أ + له.
[٩] أ ط – حرا.
[١٠] ع: ولا.
[١١] ط: يدي.
[١٢] ط + له.
[١٣] ط + له.
[١٤] ش: فاستقبله.
[١٥] ع: كما.
[١٦] ط – فإنه.

يعتق. {قال الفقيه:} هذا في القضاء، وأمّا فيما بينه وبين الله تعالى فإنّه لا يعتق إذا أراد[1] القول بالكذب في الوجهين جميعًا.

نصير[2] قال:[3] قال الحسن عن أبي حنيفة في رجل قال لعبده: "أنتِ حرّة"، فإنّه يعتق، ولو قال لرجل: :يا زانية" لا يكون قذفًا.

وقال محمّد بن الأزهر جاء رجل إلى شدّاد بن حكيم، وسأله[4] عن رجل قال: "أهل بلخ أحرار"، وهو[5] لم[6] ينو أمته. قال: تعتق أمته. فقال السّائل: إن عصام بن يوسف أفتاني أنّها لا تعتق، أيسعني[7] أن آخذ بقوله؟ قال[8] شداد: لا تسمّ عندي النّاس، إن[9] كان[10] رجلًا[11] يقبل النّاس فتياه[12] يسعك[13] أن تأخذ بقوله.

{قال الفقيه:} بيع أمّ الولد لا يجوز في قول علمائنا، وقال بشر بن غياث: يجوز بيعها. وقال: غسان سمعت بشرًا يحتجّ بجواز بيع أمّ الولد، قال: لأنّ الأمّة قد أجمعت على أنّ بيعها كان جائزًا قبل أن تصير أمّ الولد، فنحن على ذلك الإجماع حتّى يتبيّن إجماع آخر. قال غسّان: فعارضته، فقلت له: لمّا

---

[1] ط + به.
[2] ل: وقال.
[3] ل: نصير.
[4] ع فسأله
[5] ط – وهو.
[6] ط: ولم.
[7] ل: أويسعني.
[8] ع: فقال.
[9] ع: فإن.
[10] ع: كل.
[11] ع: رجل.
[12] ط: فتواه.
[13] أ: وسعك.

حملت من سيّدها فقد أجمعت الأمّة أنّ بيعها لا يجوز ما دام الولد في بطنها، فنحن على ذلك الإجماع حتّى[١] يتبيّن إجماع آخر.

/[٢٦٠و] وسئل أبو نصر عن رجل قال لعبده: "يا حُرُّجْ"،[٢] قال: لا يعتق.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل قال لمملوك له: "اخدم ورثتي بعد موتي سنة، ثمّ أنت حرّ"، فمات بعض الورثة. قال: يعتق العبد للوقت الّذي قال الميت؛ لأنّ خدمة الورثة ليست بوصيّة؛ وإنّما هذا[٣] استثناء[٤] من العتق،[٥] والاستثناء من العتق باطل.[٦]

سئل[٧] أبو نصر عن رجل قال: "كلّ جارية اشتريتها ما لم أشتر فلانة -لجارية سمّاها- فجاريته حرّة"، ثمّ إنّ الجارية المحلوف عليها ماتت، أو غابت، لا يدرى أحية هي أم ميتة؟ أيسع لهذا الرّجل أن يشتري جارية؟ قال: أمّا غيبتها فلا[٨] تخرجه من يمينه ما لم يتبيّن موتها، فإذا ظهر موتها سقطت اليمين على مذهب أبي حنيفة ومحمّد ، ولم تسقط عند[٩] أبي يوسف.

وسئل محمّد بن الحسن عن رجل قال لجاريتين له: "إحداهما[١٠] حرّة"، ثمّ سئل المولى عن إحداهما بعينها، فقال:[١] "لم أعنِ هذه"، قال: عتقت الأخرى. قيل له: وإن[٢] سئل عن الأخرى، فقال: "لم أعنِ هذه؟"،[٣] قال عتقت الأولى أيضًا،[٤] ولا يصدّق على إبطال عتق الأخرى، وعتقت الجاريتان جميعًا.

---

[١] ط: ما لم.
[٢] أ + بزيادة ج.
[٣] ل + شيء.
[٤] ل: استثناه.
[٥] ل: العبد.
[٦] ط - والاستثناء من العتق باطل.
[٧] ط: وسئل.
[٨] ع أ: لا.
[٩] ط: في قول.
[١٠] ط: إحداكما.

{قال الفقيه:} سمعت محمّد بن الفضل، قال: سمعت[٥] محمّد بن جعفر، قال: سمعت إبراهيم بن يوسف، قال: سمعت أبا يوسف، قال: إذا قال الرّجل: "إن اشتريت عبدين في[٦] صفقة واحدة فهما حرّان"، فاشترى ثلاثة أعبد في[٧] صفقة.[٨] قال: اثنان منهما يعتقان، والخيار إليه. وكذلك إذا قال: "إن اشتريت عبدين معًا".

قال إبراهيم بهذا الإسناد: سئل[٩] أبو يوسف عن رجل قال: "كلّ عبد اشتريته فهو حرّ"، فاشترى عبدًا بيعًا فاسدًا، ولم يقبضه حتّى[١٠] تداركا ذلك البيع، فاشتراه شراء صحيحًا. قال: لا يعتق؛ لأنّه كان حنث في الشّراء الفاسد. ولو قال: "كلّ امرأة أتزوّجها فهي طالق"، فتزوّج امرأة نكاحًا فاسدًا، ثمّ تزوّجها نكاحًا مستأنفًا، فالطّلاق واقع. ولو قال: "كلّ امرأتين أتزوّجهما فهما طالقان"، فتزوّج امرأة، ثمّ طلّقها، ثمّ تزوّجها وأخرى معها فالطّلاق واقع عليهما[١١] جميعًا، ولو تزوّج امرأة، ثمّ ثنتين، قال: يطلق من الثّلاث ثنتان أيّتهن شاء. وكذلك إن[١٢] قال: "إن اشتريت عبدين فهما حرّان"، فاشترى عبدًا، ثمّ اشترى عبدين. قال: يعتق أيّ الاثنين شاء. وإن اشترى عبدًا /[٢٦٠ظ] فأعتقه، ثمّ اشترى عبدين. قال:[١٣] عتق الآخران جميعًا. ولو قال: "أوّل عبدين أشتريهما فهما حرّان"، فاشترى عبدًا، ثمّ عبدين، لم يعتق واحد منهم. ولو اشترى عبدًا، ثمّ عبدًا أو أمة، عتق العبدان.

---

[١] ع ط: قال.
[٢] ط: فإن.
[٣] ع + قال: عتقت الأخرى. قيل له: وإن سئل عن الأخرى؟ قال: لم أعن هذه.
[٤] ط – أيضا.
[٥] ل – سمعت.
[٦] ط – في.
[٧] ط – في.
[٨] ط + واحدة.
[٩] ط: وسئل.
[١٠] ط: ثم.
[١١] ط: بهما.
[١٢] ط: إذا.
[١٣] أ – قال.

قال إبراهيم: سمعت[١] أبا يوسف سئل عن رجل قال لعبده: "أنتِ حرّة"، أو قال[٢] لأمته: "أنتَ حرّ". قال: هما سواء، ويعتقان[٣] في الوجهين[٤] جميعًا.

قال إبراهيم: وبهذا الإسناد سمعت أبا يوسف يروي عن الأشعث عن الحسن البصريّ في عبد أعطى رجلًا مالًا، فقال:[٥] "اشترني من مولاي، وأعتقني"، ففعل. قال الحسن: البيع[٦] والعتق جميعًا[٧] باطل، ولا يفعل هذا إلّا فاسق. وقال ابن سيرين: البيع والعتق مردودان. وروي عن أبي يوسف عن الأشعث[٨] عن الحكم عن إبراهيم: قال العتق جائز، وعلى المشتري ثمنه مرّة أخرى. قال أبو يوسف: وهو قولي[٩] وقول[١٠] أبي حنيفة.

قال إبراهيم: وسمعت أبا يوسف يقول في رجل قال لعبده: "رأسك حرّ أو فرجك حرّ،[١١] أو وجهك حرّ، أو رقبتك حرّ"، عتق، ولا يعتق فيما سوى ذلك إذا سمّى يدًا أو رِجلًا. قال[١٢] أبو يوسف: إذا

---

[١] ط: وسمعت.
[٢] ع – قال.
[٣] ط: يعتقان.
[٤] ط – في الوجهين.
[٥] أ: وقال.
[٦] ط + باطل.
[٧] ط – جميعا.
[٨] ط – عن الأشعث.
[٩] ط: قول.
[١٠] ط – وقول.
[١١] ط + أو روحك حر.
[١٢] أ: وقال.

أوقع[١] العتقَ على شيء لو باع ذلك الشّيء جاز البيع فكذلك العتق، وإذا[٢] أوقع[٣] العتقَ على شيء لو باع ذلك الشيء لم يجز فكذلك في العتق[٤] لم يعتق.

وسئل محمّد بن الحسن عن رجل قال: "لله عليّ أن أتصدّق بهذا العبد"، فقتله إنسان خطأ، فأخذ[٥] قيمته. قال: عليه أن[٦] يتصدّق بالقيمة.[٧] ولو قال: "لله عليّ أن أعتقه"، فقتله إنسان خطأ، فأخذ قيمته، فالقيمة له، ولا شيء عليه،[٨] وكذلك في الوصيّة إذا أوصى بالعبد لرجل، فقُتل العبد بعد موته، فالقيمة للموصى له، وإذا[٩] أوصى بعتقه فقُتل العبد،[١٠] فالقيمة للورثة.

وسئل أبو نصر عن رجل قال لعبده: "إن شتمتك فأنت حرّ"، ثمّ قال: "لا بارك الله فيك". قال: هذا ليس بشتم؛[١١] هذا دعاء عليه. {قال الفقيه:} وكذلك لو قال: "اللّهم العنه".

وسئل أسد بن عمرو عن رجل قال لامرأته: "إن تكلّمتُ بطلاقك فغلامه[١٢] حرّ". ثمّ قال: "إن شئتِ فأنت طالق"، فقالت: "لا أشاء"، أرأيت إن قال لآخر: "إن تكلّمتُ بقذفك فغلامه حرّ"، ثمّ قال: "أنت زانٍ إن شاء الله"، أو قال: "لا أتكلّم بالشّرك"، ثمّ قال: "إنّ الشّرك لظلم عظيم". قال: يقع في هذا

---

[١] ع ط: وقع.
[٢] ل: فإذا.
[٣] ط: وقع.
[٤] ط – في العتق.
[٥] ط + المولى.
[٦] ل – عليه أن.
[٧] ط: بها.
[٨] أ: له.
[٩] ط: وإن.
[١٠] ط – العبد.
[١١] أ + بل؛ ط: شتم.
[١٢] ط: فغلامي.

كلّه. وسئل الحسن بن زياد عن ذلك، /[٢٦١و] فقال: النّيّة[١] نيّته، وإن لم تكن له نيّة فلا أراه أنّه[٢] يحنث. {قال الفقيه:} وبه نأخذ.

وسئل شدّاد عن رجل قال: "ولد آدم كلّهم أحرار"، وله عبيد. قال: لا يعتق عبيده. قيل:[٣] فإن قال: "عبيد أهل بلخ أحرار". قال: أخاف أن يعتق عبيده.[٤] قيل: فإن قال: "عبيد أهل الدّنيا أحرار". قال: كلّما سمى عبدًا[٥] أخاف أن يعتق عبده.[٦]

وسئل إبراهيم بن يوسف عن عبد أخذ سيّده في موضع خال، فقال:[٧] "إن أنت[٨] أعتقتني وإلّا قتلتك"، فأعتقه مخافة القتل. قال: العبد حرّ، ويسعى في قيمته.

وعن الحسن بن زياد في رجل أمر رجلًا بأن يشتري له جارية بعينها، فاشتراها له بألف درهم، ثمّ لم يقبضها حتّى أعتقها الموكّل. قال: جاز العتق، ويأخذ البائع المشتري بالثّمن، ولا سبيل له على الموكّل في قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وفي قياس قول محمّد[٩] وزفر:[١٠] للبائع أن يأخذ الآمر بالقيمة، فيكون في يده حتّى يستوفي الثّمن من المشتري، ثمّ يردّ القيمة على الآمر. وإن قتل الآمر الجارية وهي في يد[١١] البائع قبل أن ينقد الثّمن. قال:[١] كان للبائع أن يأخذ منه القيمة في القولين جميعًا، ولو دبّرها الآمر أو ولّدها،[٢] فادّعاه قبل القبض، فالجواب فيه كالجواب في العتق.

---

[١] ط: له.
[٢] ل: أن؛ ط – أنه.
[٣] أ – قيل.
[٤] ع – عبيده.
[٥] ط: عبيدا.
[٦] ط: عبيده.
[٧] ش: وقال؛ ط + له.
[٨] ل – أنت.
[٩] ط – محمد.
[١٠] ط: زفر.
[١١] ط: يدي.

وسئل أبو بكر[٣] عن رجل كاتب عبدًا لرجل[٤] على أنّ المولى بالخيار ثلاثة أيّام، ثمّ إنّه دبّره، هل يكون تدبيره اختيارًا لنقض الكتابة؟ قال: لا ينبغي أن يكون تدبيره[٥] نقضًا[٦] للكتابة،[٧] ولا[٨] رواية[٩] عن أصحابنا فيه.[١٠] قيل له: لم لا يكون تدبيره نقضًا للكتابة؟ قال: لأنّ الرّجل يدبّر المكاتب، ويكاتب المدبّر، فلم[١١] يفعل فعلًا منعه[١٢] عن الكتابة.

وقال[١٣] أبو بكر: إذا اشترى الرّجل عبدًا بيعًا فاسدًا، ثمّ أمر البائع أن يعتقه، فأعتقه، فإنّه يجوز عتقه، ولو أعتقه المشتري بنفسه[١٤] لم يجز. والفرق بينهما: أنّ معنى قوله للبائع "أعتقه" أي سلّطني عليه، فلمّا أعتقه فقد أجابه إلى ملتمسه.

وسئل أبو بكر عن مكاتب مات ولم يترك وفاء، ما حاله؟ قال:[١٥] قال بعضهم: إنّه يصير عاجزًا، قضى القاضي بذلك أو لم يقض، حتّى[١٦] إنّ[١٧] إنسانًا لو[١٨] تطوّع بأداء الكتابة بعد موته لا يقبل ذلك منه.

---

[١] ط – قال.

[٢] ط: ولدت.

[٣] ط + الإسكاف.

[٤] ط: له.

[٥] ط + دليلا على.

[٦] ط: نقض؛ ل – لنقض الكتابة؟ قال: لا ينبغي أن يكون تدبيره نقضا.

[٧] ع – للكتابة؛ ط: الكتابة.

[٨] ط: وليس.

[٩] ط – رواية.

[١٠] ط + رواية.

[١١] ش: ولم.

[١٢] ط: يمنعه.

[١٣] ط: قال.

[١٤] ط – بنفسه.

[١٥] أ – قال؛ ط + قد.

[١٦] ط – حتى.

[١٧] أ: لو أن.

[١٨] أ – لو.

{قال الفقيه:} وأمّا أنا[1] أقول:[2] ما لم يقض القاضي بعجزه لا يصير عاجزًا، ولو تطوّع عنه إنسان قبل أن يقضي القاضي بعجزه فإنّه يقبل منه، ويعتق.

/[٢٦١ظ] وسئل أبو بكر عن رجل وهب نفس العبد من العبد، هل يحتاج إلى قبول[3] العبد؟[4] قال: عتق[5] العبدُ، قبل أو لم يقبل، ألا ترى أنّه لو قال: "أوصيت لك بنفسك بعد وفاتي" أنّه لا يعتبر قبوله؟! فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر عن عبد قال لمولاه بالفارسيّة: "آزَادِئ مَنْ پَيْدَا كُنْ"،[6] فقال المولى: "آزَادِئ تُو پَيْدَا كَرْدَمْ".[7] قال: لا يصير حرًّا؛ لأنّ كلام المولى يحتمل التّعليق والتّدبير وغير ذلك.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لمكاتبه: "إن أنت عبدي فأنت حرّ". قال: لا يعتق. {قال الفقيه:} وبه نأخذ؛ لأنّ المكاتب عبده من وجه، وليس بعبده من جميع الوجوه، فلم يوجد الشّرط، فوجب ألّا يعتق بهذا الشّرط، إلّا أن يقول له:[8] "أنت حرّ"، فيعتق، وهذا كرجل طلّق امرأته طلاقًا بائنًا، ثمّ قال لها: "أنت طالق"،[9] طلقت إذا كانت في العدّة، ولو قال لها: "إن أنت امرأتي فأنت طالق"،[10] لا تطلق، فكذا[11] هذا.

---

[1] ش: إني.
[2] أ: فأقول.
[3] ل: قبوله.
[4] ل – العبد.
[5] ط: يعتق.
[6] فاتح: بيّن حريتي.
[7] فاتح: بينت حريتك.
[8] ع – له.
[9] ط + فإنّها.
[10] ط + فإنّها.
[11] ط: فكذلك.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: "طالق"، أو قال: "حرّ"، فقيل له: "من عنيت؟"، فقال: "امرأتي أو عبدي". قال: الطلاق واقع، ويعتق العبد.

وسئل أبو بكر عن رجل مفسد يستحقّ[1] الحجر، فقال: "إن حجر عليّ الحاكم فجميع مالي فى المساكين صدقة، وعبدي حرّ"، فحجر الحاكم[2] عليه.[3] قال: يعتق العبد، ويسعى في جميع[4] قيمته؛ لأنّه أعتق بعد الحجر، وليس له[5] أن يتصدّق.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده: "عتقك عليّ واجب". قال: لا يعتق، وليس كالطّلاق؛ لأنّه ليس له[6] تعارف في باب العتق[7] بهذا[8] اللفظ.[9]

وعن الحسن بن زياد في رجل قال لمماليكه: "أيّكم بشَّرني بقدوم فلان فهو حرّ"، فعلم بعض مماليكه بقدومه، فأمر مملوكًا آخر أن يذهب برسالة منه إلى مولاه، فجاءه وقال:[10] "إنّ فلانًا يقول لك: "أبشّرك[11] بأن[12] فلانًا قد قدم"، فإنّه يعتق الّذي أرسله، ولا يعتق الّذي بلّغ[13] الرّسالة، وكذلك لو قال: "إنّ[14] فلانا أرسلني إليك، وهو يقول: "أبشر، فإنّ فلانًا قد قدم".[15] وإن[1] قال الرّسول: "يا مولاي، أبشر، فإن فلانًا

---

[1] ل: استحق.
[2] ط: عليه.
[3] ط: الحاكم.
[4] ط – جميع.
[5] ط: عليه.
[6] ط: للناس فيه.
[7] ش + وهو.
[8] ع: هذه.
[9] ع: اللفظة.
[10] ط: فقال.
[11] ط: أبشر.
[12] أ: فإن.
[13] ط: بلغه.
[14] ط – إن.
[15] ل – وكذلك لو قال إن فلانا أرسلني إليك وهو يقول أبشر فإن فلانا قد قدم.

قد قدم، وقد أرسلني إليك فلان بذلك"، عتق الرّسول، ولم يعتق الّذي أرسله؛ لأنّ البشارة كانت من قِبله، ثمّ أخبر[٢] بعد[٣] ذلك[٤] أنّه رسول.[٥]

ولو قال لمماليك له: "أيّكم أخبرني بقدوم فلان"، أو قال: "من أخبرني منكم بقدوم فلان فهو حرّ"، فأخبروه جميعًا، أو واحدًا بعد واحد عتقوا جميعًا. /[٢٦٢و] وإن[٦] قال: "إنّ أخبرني واحد[٧] منكم بقدوم فلان فهو حرّ"، فأخبروه جميعًا معًا[٨] واحدًا بعد واحد عتق الأوّل، ولا يعتق غيره، وإن[٩] أخبروه جميعًا عتق واحد منهم، والخيار إلى المولى، فإن[١٠] مات المولى قبل أن يبيّن والعبيد ثلاثة، عتق ثلث كلّ واحد منهم، فإن[١١] مات واحد منهم والمولى حيّ،[١٢] فإنّ المولى بالخيار في الباقين،[١٣] وإن[١٤] مات المولى عتق نصف كلّ واحد منهما، وإن مات أحد الباقين والمولى حيّ عتق الثّالث منهم.

---

[١] ط: فإن.

[٢] ط: أخبره.

[٣] ل: بعده.

[٤] ل – ذلك.

[٥] ع أ + ولو قال الرسول: إن فلاناً يقول أبشرك بأن فلاناً قد قدم، فإنّه يعتق الّذي أرسله، ولا يعتق الّذي بلغ الرسالة؛ أ + وكذلك لو قال إن فلانا أرسلني إليك وهو يقول أبشر فإن فلانا قد قدم.

[٦] ع: ولو.

[٧] أ: أحد.

[٨] ط – جميعا معا.

[٩] ع: فإن.

[١٠] أ: وإن.

[١١] ط: وإن.

[١٢] ط + عتق أحد الباقيين والمولى بالخيار.

[١٣] ط – فإنّ المولى بالخيار في الباقين.

[١٤] ع: فإن.

وإذا قال الرّجل لمماليكه: "أيّكم دخل دار فلان فهو حرّ"، فدخلوها، عتقوا. وإن قال: "إن دخل واحد[1] منكم دار فلان فهو حرّ"، فدخل واحد بعد واحد، عتق الأوّل، وإن دخلوا جميعًا عتق واحد منهم، والخيار إلى المولى.

ولو[2] أنّ مكاتبًا لرجل وهب له سيّده المكاتبة،[3] صار حرًّا ساعة وهبها له، فإن قال: "لا أقبل"، عادت المكاتبة عليه، وهو حرّ في قول أبي يوسف. وقال زفر: لا يعتق إلّا أن يقبل الهبة، فإن قبلها صار حرًّا، وهو قول الحسن بن زياد.

ولو[4] أنّ رجلًا كاتب عبدين له مكاتبةً واحدة على ألف درهم على أن يأخذ أيّهما شاء، ثمّ وهب السّيّد المكاتبة[5] لأحدهما، صارا جميعًا حرّين. فإن قال الّذي وهب له المكاتبة:[6] "لا أقبلها"، عادت المكاتبة،[7] وصارت[8] دينًا عليهما للسّيّد كما كانت، وصارا حرّين، وهذا قول أبي يوسف. وقال زفر والحسن: لا يعتق واحد منهما إلّا أن يقبل الهبة، والله أعلم.[9]

باب[10] الشّرب

سئل[1] أبو القاسم عن رجل له مجرى ماء بقرب دار لامرأة، فأجرى في النّهر ما لم يحتمله النّهر، فدخل الماء من[2] جحر إلى دارها، وخرّبها، هل يجب عليه الضّمان؟ قال: إن كان الثّقب[3] خفيًّا، ولولا الثّقب[4] ما تعدّى الماء، فلا ضمان عليه، وإن كان حمل عليه من الماء ما يتعدّى بغير ثقب[5] فهو ضامن.

---

[1] ط: أحد.
[2] أ: قال ولو.
[3] ل: الكتابة.
[4] أ: قال ولو.
[5] ل: الكتابة.
[6] ل: الكتابة.
[7] ل: الكتابة.
[8] ط: فصارت.
[9] ط – والله أعلم.
[10] ط: كتاب.

وسئل[٦] عليّ بن أحمد عن رجل له مجرى ماء السّطح على سطح جاره، فخرب سطح الجار، فيقول لصاحب المجرى: "ضع ناوِقًا في موضع[٧] المجرى[٨] على السّطح[٩] حتّى يتعدّى الماء إلى مصبّه"، فأبى صاحب المجرى، ويقول:[١٠] "إصلاح ذلك عليك". قال: إصلاح المجرى على صاحب السّطح الّذي يجري الماء على سطحه.

وسئل عن نهر يجرى في أرض قوم، فانشقّ[١١] النّهر، وخرب بعض أراضي[١٢] قوم، هل لأرباب الأرضين أن يأخذوا أصحاب /[٢٦٢ظ] النّهر بعمارة الأرضين أم لا؟ قال عليّ بن أحمد: ليس لهم على أصحاب النّهر شيء. {قال الفقيه:} لأصحاب الأرضين أن يأخذوا أصحاب النّهر بعمارة النّهر، وليس لهم أن يأخذوهم بعمارة الأرضين.

وسئل عن امرأة لها سبعة أجربة من الأرض،[١٣] فخرّب السّيل مجرى هذه الأرضين، فاستأجرت المرأة أقوامًا على أن يعمروا المجرى، وتعطيهم ثلاثة أجربة من الأرضين، فعمروها، ثمّ امتنعت المرأة من إعطاء الثّلاثة الأجربة الّتي شرطت، هل لها الامتناع؟ قال عليّ بن أحمد: رجوت أن تكون الإجارة

---

[١] ل: وسئل.
[٢] ط: في.
[٣] ط: النقب.
[٤] ط: النقب.
[٥] ط: نقب.
[٦] ط + أبو الحسن.
[٧] أ – موضع.
[٨] أ: مجرى الماء.
[٩] ط: سطحي.
[١٠] ع: فيقول.
[١١] ط: فانبثق.
[١٢] ط: أرض.
[١٣] ط: الأرضين.

جائزة، وليس لها الامتناع. {قال الفقيه:} هذا الجواب يوافق قول أبي يوسف ومحمّد، وفي قياس قول أبي حنيفة لا يجوز، بمنزلة رجل باع كذا[1] ذراعًا من هذه الأرض،[2] فكذلك الأجربة.

وسئل[3] أبو جعفر عن رجل ألقى شاةً ميتة في نهر طاحونة، فسال بها الماء في الطّاحونة، فخربت الطاحونة. قال: إن كان النّهر لا يحتاج إلى الكري فلا ضمان عليه، وإن كان النّهر يحتاج إلى الكري فهو ضامن إن علم أنّها خربت من ذلك.

وسئل[4] أبو جعفر عن نهر كبير يتشعّب منه نهر صغير، فخرب فوهة النّهر الصّغير، فأرادوا إصلاحه بالآجر والجصّ، هل يجب على أصحاب النّهر الكبير شيء من النّفقة؟ قال: إصلاح الدّرقة[5] على أصحاب النّهر الصّغير؛ لأنّهم هم الّذين يفيضون[6] الماء، فإصلاحه إليهم.

وسئل عن رجل اشترى شربًا بغير أرض، فقبضه،[7] ثمّ[8] باعه[9] مع أرض،[10] هل يجوز؟ قال: البيع في الشّرب لا يجوز إلّا أن يجيزه البائع الأوّل؛ لأنّه لم يملكه بالشّراء والقبض؛ لأنّه لم يضمن بقبضه، ولأنّ[11] البيع لم يقع على شيء موجود، ألا ترى أنّه لو باع الأرض والشّرب فالبيع جائز وإن كان وقت

---

[1] أ + كذا.
[2] ط: الأرضين.
[3] ط + الفقيه.
[4] ع + الفقيه.
[5] ط: الدروقة.
[6] ط: يقبضون.
[7] أ: وقبضه.
[8] ط – ثم.
[9] ط: وباعه.
[10] ط: أرضه.
[11] ع: لأن.

البيع الماء منقطعًا؟! فالبيع[١] إنّما وقع على ما يحدث وقتًا بعد وقت، فلم يشتر شيئًا موجودًا حتّى يملكه بالقبض، فلا يجوز بيعه الثّاني؛ لأنّه على ملك الأوّل.

وسئل عن نهر لكرم رجل، فاشترى صاحب الكرم حائطًا لَصِيق[٢] كرمه، يريد[٣] أن يسقيه من مجرى الكرم، ويضرّ ذلك بالدّارين؛ لأنّه يحتاج إلى[٤] أن يملأ النّهر؛ ليركب الماء الحائط، هل لصاحب الدّارين ألّا يرضى؟ قال: إن كان يملك[٥] أرض النّهر لمجرى الماء فله[٦] أن يسيله[٧] في[٨] النّهر ما لا يفيض على ضفّته، فيتعدّى إلى دار جاره، وإن كان له إجراء الماء دون رقبة النّهر، فليس له أن يفعل ذلك إلّا بإذن مالك[٩] مجرى[١٠] الماء.[١١]

وسئل عن مجرى ماء[١٢] بئر في سكّة الماء،[١٣] فجاء[١٤] المطر بحذاء باب دار رجل، فامتلأت البئر،[١٥] /[٢٦٣و] ولهذا الرّجل من هذه[١٦] البئر ضرر، هل له كبسها؟ قال: إن كانت سكّة نافذة فله كبسها، وكذلك إن كانت غير نافذة وهي محدثة.

---

[١] ط: والبيع.
[٢] ش: لصنو؛ ط: لضيق.
[٣] ل: ويريد.
[٤] ط – إلى.
[٥] ط: ملك.
[٦] ش + لأن.
[٧] أ: يسيل.
[٨] ش – أن يسيله فيه.
[٩] ط + أرض.
[١٠] ط: المجرى.
[١١] ط – الماء.
[١٢] ط – مجرى ماء.
[١٣] أ: لماء.
[١٤] أ – فجاء.
[١٥] ط – البئر.
[١٦] ع أ: هذا.

وسئل أبو القاسم عن رجل له أرض، وفي أرضه مجرى ماء لقوم، فكنسوا النّهر، وألقوا التّراب في أرضه، هل له أخذهم بتفريغ الأرض[١] من ذلك؟ قال: إذا تعدّوا بالإلقاء في[٢] موضع الحريم، فله أخذهم برفع ما وراء[٣] الحريم.

وسئل عن رجل أراد أن يحفر بئرًا في الطّريق، ويكبس رأسها؛ ليجري فيها الماء، ويريد أن يجعل ظلّة على بابه، فأراد جاره أن[٤] يمنعه[٥] من ذلك. قال: يرفع إلى حاكم[٦] المسلمين؛ ليتولّى هذا[٧] المنع؛ فإنّ منع العامّة بعضهم بعضًا يقع به[٨] الفساد.

وسئل عن نهر زقة[٩] يخرج منها الماء، ويسيل[١٠] في مجريين، وبين[١١] المجريين حائل من خشبة،[١٢] فيفسد أحيانًا، ويسيل الماء في مجرى واحد، هل لهم أن[١٣] يقولوا: "نحن نريد أن نجعل[١٤] مجراكم من النّورة والآجرّ ليمسك الماء"؟ قال: يجب تحصين موضع الفساد بما يكون مانعًا من تحوّل حقّ غيرهم إليهم.

---

[١] ط: أرضه.
[٢] ط – في.
[٣] ط: جاوز.
[٤] أ – أن.
[٥] أ: منعه.
[٦] ط + من حكام
[٧] ط: هو.
[٨] ط: فيه.
[٩] أ نمزرّقة.
[١٠] ط: فيسيل.
[١١] ش: وفي.
[١٢] ط: خشب.
[١٣] أ – أن.
[١٤] ط تجعلوا

وسئل أبو نصر عن رجل له قطعة أرض، وبلزق الأرض نهر فيه مجرى لصاحب النّهر[1] ولغيره، وبلزق النّهر طريق، فباع صاحب القطعة قطعته، وذكر في الصّكّ حدًّا[2] لقطعة[3] الطّريق،[4] أيدخل النّهر في البيع أم لا؟ قال: إن باع قطعة[5] الأرض[6] لم يدخل في البيع غيرها. {قال الفقيه:} وعندي أنّه يدخل في البيع إن كان النّهر بين القطعة والطّريق.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن نهر يجري في سكّة، وفي كلّ سنة يحفر مرّتين، فيجتمع في السّكة تراب كثير، هل لأهل السّكّة أن يطلبوا أرباب النّهر بنقل[7] التّراب أم لا؟ قال: إن كان التّراب على حريم النّهر ليس[8] لهم أن يكلّفوهم ذلك، وإن كان التّراب جاوز مقدار حريم النّهر، فلهم أن يكلّفوهم رفعه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل قلع شجرة له على ضفّة نهر، فانثلم[9] النّهر، وسوّاه،[10] فألقى في موضع الشّجرة بعض التّربة[11] وتركه، ثمّ إنّ أرباب النّهر استأجروا رجلًا؛ ليكنس النّهر، فأجرى فيه[12] الماء؛[13] ليبتلّ النّهر حتّى يسهل حفره على أهله، فأرسل الماء في النّهر، ونام على الطّريق، وكان ذلك ليلًا،[14] فلمّا انتبه وجد الماء قد خرج من موضع قلع الشّجرة، وغرق كدس حنطة لرجل، فعلى من يجب

---

[1] ط الأرض

[2] ط: حد.

[3] ط: القطعة.

[4] ط: والطريق.

[5] ط: القطعة.

[6] ط – الأرض.

[7] ش: لنقل.

[8] أ: فليس.

[9] ش: فانقلع؛ ل – فانثلم.

[10] ل – وسواه.

[11] أ: التراب.

[12] ط: فيها ليسيل.

[13] ط + قليلا.

[14] ط: قليلا.

الضّمان؟ على الأجير أو[1] على قالع الشّجرة؟ وهو يقول: "إنّي كنت أصلحته"، هل يصدّق؟ قال: أمّا الأجير فلا ضمان عليه، وأمّا قالع الشّجرة، فإن كانت الشّجرة بلغت النّهر حتّى صارت جانب النّهر فلا /[٢٦٣ظ] ضمان عليه، وإن كانت الشّجرة لم تبلغ جانب النّهر، فقلع الشّجرة، فانهدم جانب النّهر، فهو ضامن لِما أفسد الماء.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن حائط بين رجلين عليه حمولتهما، فرفعه أحدهما برضا الآخر،[2] ثمّ بناه الآخر بماله برضا صاحبه على أن يعير[3] صاحبه مجرى ماء في داره؛ ليجري ماؤه فيها[4] إلى داره؛ ليسقي[5] بستانه، ففعل، وأعاره المجرى، ثمّ بدا له منع المجرى. قال: له منع المجرى، وعليه أن يغرم نصف النّفقة الّتي أنفقها في بناء الحائط.

وسئل أبو القاسم عن نهر بين رجلين، وعلى ضفّة النّهر أشجار، ويدّعي[6] كلّ واحد منهما أنّ الأشجار له. قال: إن عرف غارسه[7] فهو له، وإن لم يعرف غارسه فما كان من هذه الأشجار في موضع يملكه[8] أحدهما فهو في الحكم له، وما كان في موضع مشترك فهو بينهما في الحكم.

وسئل عن رجل له حائط، وله أشجار على ضفّة نهر ماذيان، فنبت من عروقها[9] أشجار في الجانب الآخر من النّهر، ولرجل آخر في ذلك الجانب كرم، وبين الكرم[10] والنّهر[11] طريق، فادّعى صاحب

---

[1] أ: أم.
[2] ط: صاحبه.
[3] ط: يعيره.
[4] ط – فيها.
[5] ط: ويسقي.
[6] ط: فيدعي.
[7] ط: غارسها.
[8] ع ط: يملكها.
[9] ع: عروق.
[10] أ: النّهر.
[11] أ: والكرم.

الكرم أنّ الأشجار له، وادّعى صاحب الحائط أنّها من عروق أشجاره. قال أبو القاسم: إذا عرف أنّها نبتت من عروق هذه[1] الأشجار[2] فهي لصاحب الحائط، وإن لم يعرف ذلك، ولم يعرف لها غارس، فتلك الأشجار لا ملك لأحد فيها، ولا يستحقّ صاحب الحائط ولا صاحب الكرم.[3]

وسئل أبو القاسم عن رجل له سباط[4] قديم فوق سكّة غير نافذة، وأحد أطراف جذوعه على جدار المسجد، فرفعه، ويريد أن يضعه أرفع منها[5] من غير أن يحدث على جدار المسجد بناء، ويمنعه من ذلك أهل السّكّة. قال: إن كان هذا الجدار هو الجدار الّذي بين السّكّة[6] والمسجد،[7] فأهل السّكّة في ذلك شركاء إذا كان سترًا لهم، وإن كان هذا الجدار غير الجدار الّذي هو ستر السّكّة، فليس لأهل السّكّة[8] في ذلك كلام.

وسئل أبو بكر[9] عن رجل سقى أرضه، وأرسل الماء في النّهر[10] حتّى جاوز أرضه، وقد كان طرح رجل آخر أسفل منه في النّهر ترابًا، فمال الماء عن النّهر حتّى خرّبه، وجاوز، فغرق قصر رجل. قال: الضّمان على من أحدث في النّهر، وليس على مرسل الماء شيء إن كان له في النّهر حقّ.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين، وبيت أحدهما أسفل، وبيت الآخر أعلى بذراع أو بذراعين،[11] فانهدم،[1] فقال صاحب الأعلى لصاحب الأسفل: "ابن إلى حذاء بيتي، ثمّ نبني جميعًا". قال:

---

[1] ش – هذه.
[2] ش: أشجاره.
[3] أ + منها شيئا.
[4] ط: ساباط.
[5] أ: من ذلك.
[6] ط: المسجد.
[7] ط: والسكة.
[8] ط: الزقاق.
[9] ط + الإسكاف.
[10] ع: نهر.
[11] ط: ذراعين.

ليس له ذلك؛ ولكن بناؤه عليهما جميعًا من أعلاه إلى أسفله. {قال الفقيه:} إن كان بيت أحدهما /[٢٦٤و] أسفل بأربعة أذرع أو نحو ذلك مقدار ما يمكن أن يتّخذ بيتًا، فإصلاحه على صاحب الأسفل حتّى ينتهي إلى موضع بيت الآخر؛[٢] لأنّه بمنزلة الحائطين سفل وعلو.

وسئل أبو بكر عن نهر عظيم لأهل قرية، يتصدّع ماؤه،[٣] فيسيل في نهرين، ثمّ يجتمع بعد ذلك في نهر واحد، على كلّ نهر طاحونة، فخربت طاحونة أحدهما، فأراد أن يرسل الماء كلّه في النّهر الآخر الّذي عليه الطّاحونة حتّى يعمر الطّاحونة، ويضر ذلك بالطّاحونة الأخرى. قال: ليس له ذلك.[٤]

وسئل أبو بكر عن رجلين لهما شَبَانْ رُوزْ[٥] من ماء في نهر قرية، لكلّ واحد منهما يوم واحد، فاتّفقا[٦] أن يسوقا ماءهما جميعًا معًا في يوم واحد، ويمنعهما بعض الشّركاء عن ذلك. قال: لهما أن يسوقاهما جميعًا في يوم واحد،[٧] فليس[٨] للشّركاء منعهما من[٩] ذلك.

وسئل أبو بكر عن نهر في دار رجل يتعدّى الضّرر البيّن من ماء ذلك النّهر إلى دهليز جاره، ثمّ يتعدّى من الدّهليز إلى دار امرأة، وفي ذلك ضرر فاحش، أيجب لصاحب الدّار على الرّجل شيء أم لا؟ قال: إن كان النّهر ليس بملك له؛ وإنّما كان للنّهر[١٠] مجرى[١١] في داره، فالماء[١٢] لأهل الشّفة، فكلّ من كانت

---

[١] ع + عليهما.
[٢] ط: آخر.
[٣] ط: ماؤها.
[٤] ط + إن ضره.
[٥] أ شَبَارُوز؛ فاتح: مهايأة.
[٦] ط + على.
[٧] أ – ويمنعهما بعض الشركاء عن ذلك قال لهما أن يسوقاهما جميعا في يوم واحد.
[٨] ط: وليس.
[٩] ل: عن.
[١٠] ط: النّهر.
[١١] ط: يجري.
[١٢] ط: والماء.

له مضرّة فعليه إصلاح النّهر، ودفع المضرة عن نفسه. {قال الفقيه:} وذكر عن أبي القاسم أنّ إصلاحه على أصحاب المجرى، وبه نأخذ.

وسئل عن نهر يجري في دار رجل، وله فيها بستان يسقيه من هذا النّهر، وقد غرس على شطّ النّهر شجرة الفرصاد، فيدخل الماء في عروق هذه الشّجرة من هذا النّهر إلى دار جاره، وتداعت[1] هذه الدّار إلى الخراب، فعلى من إصلاح هذا النّهر؟ قال أبو بكر: إن لم يغرسها في حريم النّهر فلا[2] يأمر بقلعها، فإن كانت[3] عروقها دخلت في دار جاره فعليه قطعها، فإن لم يقطعها فلجاره قطعها.[4]

وسئل أبو بكر عن رجل له داران متلاصقتان، إحداهما عامرة والأخرى خراب، فباع الدّار الخراب، وكان مصبّ ميزاب الدّار العامرة وملقى ثلجها في الدّار الخربة، فمنعه المشتري عن[5] ذلك،[6] أرأيت إن رضي المشتري بذلك، ثمّ أراد أن يمنعه عنها؟[7] قال: للمشتري أن يمنعه عن ذلك. قيل: فإن استثنى البائع لنفسه مسيل الماء وطرح الثّلج؟ قال: استثناء مسيل الماء جائز، وطرح الثّلج لا يجوز؛ لأنّ المعاملة جرت في مسيل الماء، ولم تجر في إلقاء الثّلج. {قال الفقيه:} إن كان له ميزاب في تلك الدّار، ومسيل ماء سطحه إلى /[٢٦٤ظ] هذا الجانب، ومسيل سطوحه إلى هذا الجانب، وعرف أنّ ذلك قديم، فمسيله على حاله وإن لم يشترط، وكذلك لو كان مسيل سطوحه إلى دار رجل، وله فيها ميزاب قديم، فليس لصاحب الدّار أن يمنعه، وهذا استحسان، وبه جرت العادة، وأمّا أصحابنا فقد أخذوا بالقياس، قالوا:[8] ليس له ذلك إلّا أن يقيم البيّنة أنّ له حقّ المسيل.

---

[1] ط: وقد تداعت.

[2] ط: لا.

[3] ع ط: كان.

[4] ش – فإن لم يقطعها فلجاره قطعها.

[5] ط: من.

[6] أ + قال.

[7] ش + فهل للمشتري أن يمنعه عنها؛ ط – ذلك.

[8] أ: وقالوا.

وسئل أبو بكر عن ضيعة لرجل متلاصقة على نهر ماذيان، وعلى ضفّة النّهر أشجار[1] الدّلب،[2] ولا يعرف غارسها، هل يجوز لصاحب الضّيعة أن يبيعها؟ قال: إن كانت الأشجار نبتت في[3] غير منبت،[4] وأرباب النّهر قوم لا يحصون، فهي لمن أخذها، فيقطعها،[5] ولا أحب أن يبيعها صاحب الضّيعة قبل أن يقطعها،[6] وإن كانت لا تنبت من غير أن تستنبت فهي كاللّقطة.

وسئل أبو القاسم عن حوض في بستان رجل مستنقع الماء لأقوام، ويضرّ ببناء[7] صاحب البستان، أله[8] أن يمنعهم من إجراء الماء فيه إلى أن يصلح الحوض؟ قال: إن كان الحوض الّذي[9] في بستانه مقرًّا لأرباب[10] النّهر بالحوض[11] والمجرى، واستنقاع[12] الماء فيه حقّ قديم، فإن كان في الحوض عيب يضرّ ببستان الرّجل فللذي الحوض في بستانه منعهم من إجراء الماء إلى أن يصلح[13] الحوض، وكذلك إن كان يدخل فيه من الماء ما يفيض على بستانه، فليس على صاحب البستان إصلاح الحوض.

وسئل أبو القاسم عن أشجار على ضفّة نهر لأقوام، يجري ذلك النّهر في سكّة غير نافذة، وبعض الأشجار في ساحة لهذه السّكّة، فادّعى بعض أهل السّكّة أن غارسها فلان، وأنا وارثه، وأنكر أهل

---

[1] ش: أصحاب.
[2] ط: دلب.
[3] ط: من.
[4] ط: مستنبت.
[5] ط: وقطعها.
[6] ط: يقلعها.
[7] ط: ببنيان.
[8] ع: ألهم؛ أ: هل له.
[9] أ – الذي.
[10] أ: لأصحاب.
[11] أ: والحوض.
[12] ل: وإن استنقاع.
[13] أ: يصلحوا.

السّكّة ذلك، كيف الحكم فيه؟ قال: على المدّعي البينة، فإن لم تكن له بيّنة، فما كان من الأشجار خارجًا من حريم النّهر، فهي لجميع أهل السّكّة، وما كان على حريم النّهر فهي لأرباب النّهر.

وسئل أبو القاسم عن شَبَّاروز[١] ماء[٢] بين قوم، وكانوا يسوقونه إلى قطع أرضين[٣] من أسفل القرية، ثمّ يقتسمون[٤] بينهم على نوبهم، فباع بعضهم حصّته من الماء من رجل له أرض أعلى القرية، فأراد أن يسوق المشتري حصّته إلى أرضه إذا جاءت نوبته، ويدخل في ذلك ضرر على بقيّة الشّركاء، وذلك أنّه[٥] إذا[٦] فرغ هو من نوبته احتاج[٧] الآخر أن يسوق الماء إلى أسفل القرية بعد أن كان حقّه[٨] يصل إليه بمقاسمة الشّرب /[٢٦٥و] عند أسفل القرية، أيجوز هذا؟ قال: إن باع الماء بمجاريه جاز البيع، وللمشتري أن يسقي أرضه إن كان شرب الأرض من هذا النّهر من غير أن يستوعب النّهر في[٩] نوبته على الكمال؛ حتّى لا[١٠] يخلى عن الماء في نوبته، فيكون النّهر منه[١١] ممتلئًا[١٢] عند حاجة الآخرين إلى أخذ الماء.

وسئل أبو القاسم عن كرم بين أربعة إخوة، وبجنب الكرم حائط لعمّتهم، فاشترى أحد الأخوة الحائط من عمّتهم، وأراد أن يسوق ماءه إلى الحائط المشترى، والإخوة البواقي[١٣] يمنعونه عن ذلك. قال:

---

[١] ع: شبان روز (وفي الهامش أو يوم وليلة)؛ فاتح – شبان روز.
[٢] فاتح + مشتركٍ فيه مهايأةً
[٣] ط: الأرضين.
[٤] أ: يقسمونه.
[٥] ش – أنّه؛ أ: لأنّه.
[٦] ل: إن.
[٧] ط: يحتاج.
[٨] ل – حقه.
[٩] ط – النّهر في.
[١٠] ط – لا.
[١١] ط – منه.
[١٢] أ: متمكّنا.
[١٣] ط: الباقين.

إن أراد أن يسوق إلى[1] مجرى مشترك فلهم منعه، وإن أراد أن يجري في مجرى له خاصّة لم يمنع من ذلك إذا كانت المشتراة شربها من هذا النّهر.[2]

وسئل أبو نصر عن رجل له مياه متفرّقة في قرية، فأراد أن يجمع[3] كلّه، ويجعله في شَبَّاروز[4] واحد. قال: له ذلك.

وسئل أبو نصر عن نهرين بينهما مُسَنَّاةٌ، وأحد النّهرين أكبر، والأخر أصغر، فاحتيج إلى إصلاح المسنّاة الّتي بين النّهرين، كيف تجب النّفقة بينهما؟ قال: إصلاحه عليهما جميعًا، وتكون النّفقة عليهما نصفان إن كان كلّه حريمًا للنّهرين، ولا تعتبر قلّة الماء وكثرته، ويكون كجدار[5] بين دارين ولأحدهما أكثر حمولة عليه[6] من الآخر، فاحتيج[7] إلى النّفقة، فالنّفقة عليهما نصفان. ولا يشبه هذا إصلاح النّمرزقة[8] إذا فسدت فاحتيج[9] إلى[10] إصلاحها يكون بينهم[11] على قدر مياههم؛ لأنّهم يستعملون النّمرزقة بمياههم، فيكون إصلاحه على قدرهم.

وسئل أبو بكر عن وقف على مرمّة نهر لسكّة[12] أخرى،[13] وكان الماء ينصبّ في درقة يسيل إلى السّكّة، ثمّ يسيل من تلك السّكّة إلى السّكّة الّتي وقف عليها، فاحتاج النّهر إلى المرمّة في السّكّة الّتي هي

---

[1] ط: في.
[2] ش النّقب؛ أ: النقب.
[3] أ + ماءه.
[4] ع: شبان روز؛ فاتح: نوبة.
[5] ط: كالجدار.
[6] ط – عليه.
[7] أ: واحتيج.
[8] ط: نمرقة.
[9] أ: واحتيج.
[10] أ: على.
[11] أ: بينهما.
[12] ط: سكة.
[13] ط: كذا.

أعلى،[١] هل يجوز أن يرمّ من غلّة هذا الوقف؟ قال: لا يرمّ من غلّة هذا الوقف الموضع الّذي هو أعلاه؛[٢] وإنّما يرمّ النّهر الّذي يجري في السّكّة الموقوفة عليها. قال: ولو كان النّهر الّذي ينصبّ من النّهر العظيم، ويسيل إلى[٣] فضاء، وليس عليه شفة،[٤] ولا شارب،[٥] ثمّ يسيل من الفضاء إلى السّكة الموقوف عليها، فإنّه يرمّ من غلّة الوقف من أعلى النّهر إلى أن يخرج من السّكّة. والفرق بينهما أنّه في المسألة الأولى ينسب النّهر إلى السّكّتين جميعًا، وأمّا إذا لم يكن بينهما سكّة، فإنّ النّهر من أعلاه إلى أسفله يضاف إلى /[٢٦٥ظ] تلك السّكّة. قيل له: أرأيت إن احتاج النّهر إلى الحفر، هل[٦] يحفر[٧] من تلك الغلّة؟ قال: لا، لأنّ الحفر ليس من المرمّة. {قال الفقيه:} إن كان يخاف بترك[٨] الحفر تخريب المسنّاة جاز أن يحفر؛ لأنّ كلّ ما كان في تركه تخريب[٩] النّهر فهو من المرمّة.

وسئل أبو بكر عن رجل له جمال أو باقورة،[١٠] فأراد أن يسقي من نهر رجل، فأراد صاحب النّهر أن[١١] يمنعه؛[١٢] لِما يخاف من تخريب النّهر، أو فساد المسنّاة، وفي الجِمال كثرة، فخاف[١٣] قطع الماء. قال: ليس له منعه. وقال[١٤] أبو القاسم: إن أدّى إلى فساد المسنّاة له منعه من ذلك.[١٥] {قال الفقيه:} وبه نأخذ.

---

[١] ط: أعلاها.
[٢] ط: أعلى.
[٣] أ ط: على.
[٤] ط: شفعة.
[٥] ط: شاربه.
[٦] ط – هل.
[٧] ط: أيحفر.
[٨] ش: من ترك.
[٩] ط: خراب.
[١٠] ط: بقور.
[١١] أ – أن.
[١٢] أ: منعه.
[١٣] ط: فيخاف.
[١٤] ط: قال.
[١٥] أ – من ذلك.

وسئل أبو بكر عن رجل له مجرى ماء[1] في دار رجل، فخرب المجرى، فأخذ[2] صاحب الدّار صاحب المجرى بإصلاحه. قال: لا يجبر صاحب المجرى على إصلاحه، وهذا كرجل له مجرى[3] على سطح رجل، فخرب السّطح، لم يكن لصاحب السّطح أن يأخذ صاحب المجرى بإصلاح سطحه، فكذلك ههنا.[4] وإن كان النّهر ملكًا لصاحب النّهر أخذ بإصلاحه. {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم: إنّ إصلاح النّهر على صاحب المجرى، وليس هذا كالسّطح؛ لأنّ الماء الّذي يجري في النّهر ملكه، وهو[5] الّذي يستعمل النّهر بملكه، فإصلاحه عليه، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل له دار في سكّة غير نافذة، وفي السّكّة نهر، فأراد صاحب الدّار أن يدخل الماء في داره، ويجريه على[6] بستان له، فأراد[7] الجيران أن يمنعوه من ذلك، هل لهم ذلك؟ فإن كان غيره من أهل السّكّة قد فعل مثل ذلك، هل له أن يمنعه من ذلك؟[8] قال: للجيران[9] أن يمنعوه من[10] ذلك، وله أن يمنع الجيران من ذلك أيضًا، ومن أجرى قبل ذلك، وأقرّ بأنّه أحدثه، فله منعه، وإن كان ذلك قديمًا لم يكن له، وهذا[11] بمنزلة الظّلّة فوق السّكّة.

وسئل أبو بكر عن رجل في داره مجرى ماء، فحوّله إلى ناحية من داره، فانهدم[12] حائط جاره من ذلك. قال: هو ضامن لذلك. قيل له: لو ترك بين النّهر وبين حائط الجار فرجة،[1] فنزَّ من ذلك؟ قال: هو

---

[1] ط – ماء.
[2] ط: وأخذ.
[3] أ + ماء.
[4] ط: هذا.
[5] أ: وهذا.
[6] ط: إلى.
[7] ل: وأراد.
[8] أ – هل لهم ذلك؟ فإن كان غيره من أهل السكة قد فعل مثل ذلك هل له أن يمنعه من ذلك؟.
[9] ط: لهم.
[10] ط – أن يمنعوه من.
[11] ط: وهو.
[12] أ + به.

ضامن، سواء ترك فرجة[٢] أو لم يترك؛ لأنّه جنى في تحويله، فما تولّد منه فهو[٣] جناية[٤] منه،[٥] وهو ضامن. قال: ولو ترك النّهر الأوّل على حاله ولم يكبسه؛[٦] ولكن جعل نهرًا ثانيًا، وجعل الماء فيه، فانهدم دار جاره، فإن جعل بينهما فجوة مقدار ذراعين فإنّه لا يضمن؛ لأنّ النّهر الجديد[٧] بمنزلة حوض جعل في داره، فلا يكون في ذلك جناية منه. {قال الفقيه:} هذا إذا أخرج الماء من النّهر من موضع لم يكن له حق إخراج /[٢٦٦و] الماء منه، وأمّا إذا فتق[٨] حافّة النّهر في موضع له حقّ إجراء[٩] الماء إلى موضع آخر، فإنّه لا يضمن في الوجهين جميعًا إذا بقيت بينهما فرجة؛[١٠] لأنّ كبس نهر الماء جناية منه، وإسالة الماء في موضع آخر من داره لم يكن جناية منه، فلا يضمن ما لم يصل الماء إلى حائط الجار.

وسئل أبو القاسم عن قطعتي كرم لرجل، فاشترى رجل إحدى القطعتين، واشترى رجل آخر القطعة الأخرى، وكان[١١] مجراهما واحدًا، فمنع صاحب القطعة الأعلى مجرى ماء القطعة السّفلى، هل له ذلك؟ قال: إن كانت القطعتان جميعًا مالكهما واحد، ثمّ باع قطعتين[١٢] متفرّقًا، لم يستحقّ أحدهما على الآخر مجرى بغير شرط إمّا إفصاحًا وإمّا دلالة، وإن[١٣] كان كلّ قطعة لواحد،[١٤] واشترى كلّ واحد من

---

[١] ط: فجوة.
[٢] ط: فجوة.
[٣] ش – فهو.
[٤] ش: بجنايته.
[٥] ع – منه.
[٦] ش: يكتسبه.
[٧] ط: الحديث.
[٨] ط: انشق.
[٩] ط: وأجرى منه.
[١٠] ط: فجوة.
[١١] ش: وصار.
[١٢] ط: القطعتين.
[١٣] ش: وأما إذا.
[١٤] ط: لآخر.

مالكها بكلّ حقّ هو لها، فيدخل[1] فيه المجرى. {قال الفقيه:} يعني إذا باع الأعلى أوّلًا ثمّ السّفلى، وأمّا إذا باع السّفلى أوّلًا بكلّ حقّ هو لها دخل الشّرب والمسيل فيه.

وسئل بعضهم[2] عن حائط لرجل باع نصفه، فأراد صاحب النّصف المشترى أن يتّخذ لنصيبه مفتحًا في نهر الماذيان، هل له ذلك؟ قال: إن أراد أن يجعل[3] مفتحًا جديدًا، ويخرق ضفّة النّهر المشترك، ليس له ذلك، وإن اتّخذ في حدّ نفسه مفتحًا من غير أن يخرق ضفّة النّهر المشترك لم يمنع من ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل اتّخذ غطاء على مجرى. قال: إذا[4] لم يكن على موضع المجرى غطاء في القديم فغطّاه[5] فلأرباب المجرى أن يأخذوه بكشف ذلك، ورفع الغطاء.

وسئل نصير[6] عن مقدار حريم النّهر. قال: قال أبو يوسف: حريم النّهر بقدر عرض النّهر نصفين: نصف من هذا الجانب، ونصف من هذا[7] الجانب الآخر. وقال محمّد: حريم النّهر بقدر[8] عرض النّهر من هذا الجانب ومن هذا الجانب.

وسئل أبو بكر عن رجل له داران، مسيل سطح إحداهما على سطح الدّار الآخرى، فباع الدّار الّتي عليها المسيل من إنسان بكلّ حقّ هو لها، ثمّ باع الدّار الأخرى من آخر، فأراد المشتري الأوّل أن

---

[1] ط: فقد دخل.
[2] ط: أبو القاسم.
[3] ط: يفتح.
[4] أ: إن.
[5] ع: فغطى.
[6] ط + بن يحيى.
[7] ل – هذا.
[8] ط: قدر.

يمنع المشتري الثّاني من[١] إسالة الماء على سطحه. قال: له أن يمنعه إلّا أن يكون اشترط عليه وقت ما باعه أنّ مسيل ماء[٢] الدّار[٣] الّتي لم أبع في الدّار الّتي بعت.

وسئل أبو بكر عن سكّة غير نافذة، يدخلها نهر لشفههم، وعلى النّهر بالوعة منذ[٤] قديم.[٥] قال: للجار أن يأخذ الجار برفع البالوعة عن نهر /[٢٦٦ظ] الشّفة، فإن لم يرفع رفع إلى صاحب الحِسبة؛[٦] ليأمره برفعه. قيل له: لا عبرة للقديم والحديث؟ قال: لا.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل باع ماء بمجاريه بغير أرض، وفي تلك القرية تباع المياه بمجاريها، هل يجوز البيع؟ وإن[٧] كان على الماء خراج هل يجب خراجه على المشتري؟ قال: البيع جائز، ولا خراج على المشتري؛[٨] لأنّه لا خراج على الماء. {قال الفقيه:} لأنّ البيع وقع على المجرى، والماء تبع له، فيجوز البيع، فإن باعه واشترط الخراج على المشتري في عقد البيع ينبغي أن يكون البيع فاسدًا، وإن لم يشترط في البيع جاز البيع، والخراج على البائع على حاله، ولا خراج على المشتري.

وسئل أبو القاسم عن نهر المدينة، يجري في باب البهار حتّى يخرج إلى القهندز، فيقول أهل محلّة جُوبْيَار[٩] لمن أسفل منهم: "احفروا النّهر الّذي يجري في محلّتنا؛ لأنّ في ذلك نفع لكم للفواليز

---

[١] ط: عن.
[٢] ل: الماء.
[٣] أ – الدار.
[٤] أ – منذ.
[٥] أ: قديمة.
[٦] ع: الخشبة.
[٧] ط: فإن.
[٨] ش – قال: البيع جائز ولا خراج على المشتري؛ أ: الماء.
[٩] ع: حونبار؛ أ: جونبار.

وغيرها". قال: هذه المسألة لا يجري الأمر فيها على الفتوى والحكم؛ وذلك أنّ هذا ماء[1] يجري على وجه عواري المجاري، فمجرى هذا ليس بمملوك، فالصّلح في هذا أولى.

وسئل شدّاد[2] عن سقي البستان بماء الشّفة. قال: كنت أشدّد فيه، وكان في بستاني شجرة، فربّما كنت أدخل فأراها عطشانة،[3] فلم آمر أحدًا أن يسقيها، ويسرّني أن يسقيها أحد بغير أمري، ثمّ روى خلف عن بعض الكوفيّين، فرخّصتُ به. وقال محمّد بن سلمة: كان خلف بن أيّوب إذا دخل ماء الشّفة في داره فكان يجلس ويقول لبعض أصحابه: ألا ترى إلى[4] حسن هذا الماء؟ فقال له الرّجل:[5] أيحلّ لك[6] أن[7] تدخل ماء الشّفة في دارك؟ فقال: إن أخرجه[8] إنسان لا أمنعه عن[9] ذلك.

باب[10] الشّركة

سئل أبو القاسم أحمد بن حم[11] عن بعير بين رجلين، فحمل[12] أحدهما من الرّستاق عليه شيئًا بأمر شريكه، وساقه على جسر، فوقع في النّهر، فعطب، فنحره أهل القرية، فجاء الشّريك الآخر، وباع اللّحم، هل على الشّريك السّائق ضمان، ويجب للسّائق عليه فيما باع من لحمه ضمان أو على أهل القرية ضمان؟ قال: لا ضمان على السّائق إذا لم يخالف، ولا ضمان على الذّابحين إذا علم أنّه لا يعيش

---

[1] ش – ماء؛ ط: مما.
[2] ط + بن حيكم.
[3] ش: عطشى.
[4] أ – إلى.
[5] أ: رجل.
[6] ط: هذا.
[7] ط – أن.
[8] ط: أخرجها.
[9] ط: من.
[10] ط: كتاب.
[11] ش + رحمه الله.
[12] أ: فجعل.

إلى أن يخبر[١] صاحبه، وثمن اللّحم بين الشّريكين نصفان.[٢] {قال الفقيه:} هذا جواب الاستحسان، وهكذا روي عن محمّد بن سلمة، وكان القياس أن يضمن الذّابح إذا ذبح بغير إذن صاحبه قيمته قبل /[٢٦٧و] الذّبح، واللّحمُ للذّابح، وإن شاء صاحبه أخذ اللّحم، ولا يضمّنه، والبائع أيضًا يضمن نصيب شريكه من اللّحم إذا باع بغير إذن شريكه في القياس. وفي الاستحسان لا يضمن، وهو كالمأذون من طريق[٣] الدّلالة،[٤] وكذلك الرّاعي إذا ذبح شاة[٥] بغير أمر صاحبها فعليه قيمتها[٦] قبل الذّبح، واللّحم للذّابح،[٧] وكذلك الرّاعي[٨] إذا ذبح شاة[٩] خاف عليها الهلاك أو[١٠] البقار[١١] ذبح بقرة خاف عليها الهلاك.

وسئل نصير[١٢] عن رجلين لهما على رجل ألف درهم، فأراد أحدهما أن يأخذ حصّته، ولا يكون لشريكه عليه سبيل، ما الحيلة فيه؟ قال: يهب الغريم له مقدار حصّته، ويقبض، ثمّ يبرئ الغريم من حصّته.

وسئل أبو القاسم عن ثلاثة نفر، اشتركوا بمال معلوم شركة صحيحة على قدر رؤوس أموالهم، فخرج أحدهم إلى ناحية من النّواحي بشركتهم،[١٣] ثمّ إنّ الحاضرَيْن شاركا رجلًا آخر على أنّ ثلث الرّبح

---

[١] ط: يحضر.
[٢] ط: جميعا.
[٣] ل – من طريق.
[٤] ل: بالدلالة.
[٥] ل – شاة.
[٦] ع: قيمته.
[٧] ل + وإن شاء صاحبه أخذ اللحم ولا يضمنه والبائع أيضًا يضمن نصيب شريكه من اللحم.
[٨] ش – وكذلك الرّاعي.
[٩] ط – بغير أمر صاحبها فعليه قيمته قبل الذبح واللحم للذابح إذا ذبح شاة.
[١٠] ش – أو.
[١١] ش: والبقار؛ أ + إذا.
[١٢] ط + بن يحيى.
[١٣] أ: لشركتهم.

له، والثّلثين بينهم أثلاثًا: ثلثاه للحاضرين، وثلثه للغائب، فعمل[1] المدفوع إليه بذلك المال سنين مع الحاضرَيْن، ثمّ جاء الغائب، فلم يتكلّم بشيء حتّى اقتسموا، ولم يزل يعمل معهم هذا الرّابع حتّى خسر على المال أو استهلكه، فأراد الغائب أن يضمّن شريكه، ما القول فيه؟ قال: الرّبح على ما اشترطوا، ولا[2] ضمان عليهما، وعمله بعد ذلك رضًا بالشّركة.

وسئل أبو بكر[3] عن رجلين اشتركا، فاشتريا أمتعة، ثمّ قال أحدهما لشريكه: "لا أعمل معك بالشّركة"، ولم يقسم شيئًا، وغاب، فعمل الحاضر، وجعل يتّجر بالأمتعة حتّى اجتمع له مال، هل للغائب شركة في ذلك؟ قال: ما اجتمع عنده فهو للّذي عمل بالمال، وهو ضامن لقيمة نصيب شريكه؛ لأنّ قوله: "لا أعمل معك بالشّركة" بمنزلة قوله: "فاسختك الشّركة".

وسئل أبو بكر عن معلّمين اشتركا لحفظ الصّبيّان، وتعليم الكتابة. قال: هذه شركة جائزة.

ولو[4] أنّ رجلين اشتركا شركة عنان على أن يبيعا بالنّقد وبالنّسيئة،[5] ثمّ نهى أحدهما صاحبه عن بيع النّسيئة. قال نصير:[6] لا يجوز نهيه، ولا يعمل النّهي الخاص في الإذن العام. وكان محمّد بن سلمة يقول: يجوز من قِبل أنّهما لو اشتركا في الابتداء على هذا الشّرط كان جائزًا؛ وإنّما يصحّ[7] هذا القول في العبد المأذون؛ لأنّه لو نهاه في الابتداء لم يجز، /[٢٦٧ظ] فكذلك إذا نهاه بعد الإذن. {قال الفقيه:} وبقول محمّد بن سلمة نأخذ.

---

[1] ل: فيعمل.
[2] أ: فلا.
[3] ط + الإسكاف.
[4] أ: قال ولو.
[5] ط: والنسيئة.
[6] ط + بن يحيى.
[7] ط: يصلح.

وسئل أبو القاسم عن شريكين اشتركا، فعمل أحدهما، وغاب الآخر، فلمّا حضر الغائب أعطاه الحاضر نصيبه، ثمّ غاب الحاضر، وعمل الغائب بعدما حضر، وربح، وأبى أن يدفع حصّة شريكة من الرّبح. قال: إن كانت الشّركة بينهما على[1] الصّحة والشّرط أن يعملا جميعًا وشتّى، فما كان من تجارتهما من الرّبح فهو بينهما على ما اشترطا، ما عمل كلّ واحد منهما على حدة، وما عملا جميعًا.

وسئل عن رجلين اشتركا على أن يبيعا ويشتريا، والرّبح بينما نصفان، ولكلّ واحد منهما أيضًا دراهم من غير هذه التّجارة، فقال أحد الشّريكين لصاحبه: "نقاسم المال، ونقطع الشركة؛ لأنّه لا منفعة فيها"، فقاسما[2] المتاع، ثمّ باع أحدهما نصيبه كلّه للآخر، وقبض بعض الدّراهم، وأخذ عملًا[3] آخر، ولم يقولا: "فارقنا".[4] قال: الكلمة المتقدّمة "أنّا نقطع الشّركة" مع البيع المتأخّر يكون فيه[5] قطع الشّركة.[6]

وسئل أبو بكر عن شريكين قال أحدهما لصاحبه: "اخرج إلى نيسابور، ولا تجاوز"، فجاوز، فهلك المال. قال: يضمن حصّة شريكه.

وسئل عن رجلين اشتركا في بذر الدّود، كيف يجب أن يعمل لتصحّ الشّركة؟ قال: يقرضه نصف البذر، أو يبيعه منه، ويشتركان بعد ذلك،[7] وكذلك[8] في الورق، ويكون الخارج بينهما. {قال الفقيه:} هذا بمنزلة مزارعَيْن[9] اشتركا في الزراعة،[1] فإن خلط البزر صحّت الشّركة، وإن لم يخلط[2] لم تصحّ الشّركة، فكذلك ههنا.

---

[1] ط: في.
[2] أ: فتقاسما.
[3] ط: في عمل.
[4] ط: تفارقنا.
[5] ل – فيه.
[6] ش: للشركة.
[7] ط – بعد ذلك.
[8] ط + أيضًا.
[9] ط: المزارعين.

وسئل أبو نصر عن سكّة غير نافذة بين عشرة، لكلّ واحد فيها دار، غير أنّ لأحدهم[٣] دارًا في سكّة أخرى لا طريق لها في هذه السّكّة، وليس باب داره[٤] بحيال داره الّتي في هذه السّكّة، غير أنّ حائطها في هذه السّكّة، هل[٥] له أن يفتح بابًا في هذه السّكّة؟ قال: أهل هذه[٦] السّكّة شركاء في جميع هذه السّكّة من أعلاها إلى أسفلها، بدليل أنّ الشّفعة تجب لهم جميعًا، فلو شاء رفْع حائطه كلّه لم يمنع،[٧] فلمّا لم يمنع من رفعه لا يمنع من خرقه؛ لفتح الباب، ولمّا لم يمنع من ذلك لا يمنع من دخوله فيها؛ لأنّه يدخل في ملك نفسه. وسئل أبو بكر عن ذلك، فأجاب مثل ذلك. وسئل أبو القاسم عن ذلك فقال: ليس له أن يمرّ من هذه السّكّة إلى تلك الدّار. وكان الفقيه أبو جعفر يفتي بذلك، وبه نأخذ.[٨]

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل مالًا؛ ليعمل به على أنّ الرّبح بينهما، وقال:[٩] "لا أرضى أن تعمل في شركة غيري، فإن عملت في شركة غيري فأنا أريد منه /[٢٦٨و] الحصّة"، فتراضيا على ذلك، فعمل المدفوع إليه في شركة آخر، وربح. قال: ليس لربّ المال شركة في ربح ما عمله مضاربةً في غير المال الّذي دفع إليه.

وسئل أبو نصر عن شريكين جنّ أحدهما، فعمل الآخر بالمال حتّى ربح أو وضع، أيلحق ذلك المجنونَ منهما؟[١٠] قال: الشّركة كانت قائمة إلى أن يتمّ إطباق الجنون عليه، فإذا مضى الوقت الّذي يكون

---

[١] ط: المزارعة.

[٢] ط: يخلطا.

[٣] ع ط: لأحدهما.

[٤] ط – باب داره.

[٥] أ: فهل.

[٦] ط – هذه.

[٧] ط + من رفعه.

[٨] ش – وسئل أبو القاسم عن ذلك فقال: ليس له أن يمر من هذه السكة إلى تلك الدّار. وكان الفقيه أبو جعفر يفتى بذلك وبه نأخذ.

[٩] ط: فقال.

[١٠] ع: فيهما؛ أ: فيها.

الإطباق انفسخت[1] الشّركة بينهما، فإن عمل بالمال بعد انفساخ الشّركة كان الرّبح للّذي عمل، وعليه الوضيعة، وهذا[2] كالغاصب لمال المجنون، فيطيب له حصّة ماله، ولا يطيب له ما ربح من[3] مال المجنون؛ ولكن يضمن له ماله، ويتصدّق بذلك الرّبح.

وسئل أبو نصر[4] عن قصّار ضاع الثّوب عنده بسرقة أو غيرها، فضمن قيمته، ثمّ ظهر الثّوب، أيملكه بالتّضمين؟ قال: لا يملكه؛ لأنّه لم يكن مضمونًا بنفسه، كالرهن إذا ذهب، فجعل الدّين بما فيه، ثمّ ظهر، فإنّ المرتهن لا يملكه، ويعود رهنًا. {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم: إنّه يملك، وليس كالرّهن؛ لأنّ في الرّهن لم يغرم قيمته، وأمّا القصّار فإنّه يغرم[5] قيمته في قول أبي يوسف ومحمّد، وإذا غرم قيمة الثّوب صار الثّوب له، وأنا آخذ بقول أبي حنيفة إنّه لا ضمان على القصّار إلّا أن يكون الهلاك من عمله.

وسئل أبو القاسم عن أرض مشاعة بين قوم، فعمد بعض القوم إلى شيء منها، فزرعها ببذره، وساق إليه من الماء المشترك بينهم،[6] واستنزل الأرض على هذه الصّفة سنين، ما يجب عليه لشركائه في حصصهم من الأرض والماء، وذلك كلّه بغير أمر شركائه؟ قال: إن كان الّذي استعمل من الأرض هو مقدار حصّته لو عمل على المهايأة، وكان قبل ذلك يتهايؤون، ولم يكن شركاؤه طلبوا القسمة، فلا ضمان عليه فيما استعمل، ولا يشركه[7] شركاؤه[8] فيما استنزل[9] من ذلك.

---

[1] ط: تنفسخ.
[2] ط: وهو.
[3] ط: على.
[4] أ: القاسم.
[5] ط: غرم.
[6] ل – بينهم.
[7] ط: شركة.
[8] ط: لشركائه.
[9] ط: اشتركوا.

وسئل أبو جعفر عن ثلاثة نفر أخذوا أرضًا بالنّصف؛ ليزرعوها بالشّركة، فغاب واحد منهم، فزرع اثنان بعض الأرض حنطة، ثمّ حضر الآخر، وزرع[1] بعض الأرض شعيرًا. قال: إن فعلوا ذلك بإذن كلّ واحد منهم فالحنطة بينهم، ويرجع صاحب الحنطة على الآخر بثلث الحنطة الّتي بذروا،[2] والشّعير أيضًا بينهم، ويرجع صاحب الشّعير أيضًا عليهما بثلثي الشّعير الّذي بذر بعد رفع نصيب صاحب الأرض، وإن فعلوا[3] بغير إذن الآخر[4] فالحنطة ثلثها لصاحب الأرض، وثلثاها لهما، ويغرمان نقصان /[٢٦٨ظ] ثلث الأرض، وثلث الخارج طيّب[5] لهما، وثلثه[6] الآخر[7] يرفعان نفقتهما منه، ويتصدّقان بالفضل؛ لأنّ ثلثي ذلك زرعا نصيبهما فهو على الشّرط، والثّلث[8] الآخر صارا غاصبين له، فصار كلّه لهما، فجعل لهما من الحنطة الثّلثان، ولصاحب الأرض الثّلث، أمّا[9] صاحب الشّعير فخمسة أسداسه له، ولربّ الأرض السّدس؛ لأنّ ثلثي الشّعير زرع غصبًا، فهو له،[10] وثلثه زرع بحقّ، فنصفه له أيضًا، فذلك[11] خمسة أسداس، ولربّ الأرض السّدس، وعليه نقصان الأرض في مقدار ثلثي ذلك، ويتصدّق بالفضل، والله أعلم.[12]

باب[13] الوصايا

سئل[1] أبو بكر الإسكاف عن رجل أوصى إلى رجل، وأمره أن يعمل برأي فلان. قال: هو وصيّ تامّ، وله أن يعمل بغير رأي فلان. ولو قال: "لا تعمل إلّا برأي فلان"، فالثّاني هو الوصيّ، والأوّل هو[2]

---

[1] ل: فزرع.
[2] ط: بذر.
[3] ط + ذلك.
[4] ط: صاحب الحنطة.
[5] ط: يطيب.
[6] أ: وثلث.
[7] ع أ: آخر.
[8] أ ط: وثلث.
[9] ط: وأما.
[10] ل – فهو له.
[11] ط: وذلك.
[12] ش: وبالله التوفيق؛ ط – والله أعلم.
[13] ط: كتاب.

وصيّ ناقص. {قال الفقيه:} قد اختلف المشايخ في هذه المسألة، قال بعضهم في الوجهين جميعًا: كلاهما وصيّان. وقال بعضهم:[٣] الأوّل هو الوصيّ، وهو قول نصير.[٤] وقال أبو نصر بن سلّام: إن[٥] قال: "اعمل بأمر فلان" فهو الوصيّ خاصّة، وإن قال: "لا تعمل إلّا بأمر فلان" فهما وصيّان، وهذا أشبه بقول أصحابنا؛ لأنّهم قالوا في رجل وكّل رجلًا،[٦] وقال له: "بعه بالشّهود"،[٧] فباعه بغير شهود جاز، وإن قال:[٨] "لا تبع إلّا بشهود"، أو قال: "لا تبع إلّا بمحضر فلان"، لا يجوز له أن يخالف، فكذلك هذا.[٩] وكذلك لو قال للوصيّ: "اعمل بعلم[١٠] فلان"، فله أن يعمل بغير علمه، وإن قال: "لا تعمل إلّا بعلم فلان" لم يجز له أن يعمل بغير علمه.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يدفن في داره. قال: وصيّته باطلة؛ لأنّه ليس في وصيّته منفعة له، ولا لأحد من الآدميّين. قيل له: فإن دفن فيها؟ قال: دفنهم فيها بالوصيّة كدفنهم بغير وصية، يرفع إلى القاضي، فإن رأى أن يأمر برفعه فعل. وإن أوصى أن يدفن فلان في داره؟ قال: الوصيّة باطلة إلّا أن يوصي بأن يجعل مقبرةً للمسلمين. قيل له: لو دفن الميت في مكان، هل يجوز أن يدفن فيه ميت آخر؟ قال: يجوز إذا بلي، ولم يبق منه العِظام ولا غيرها، فإذا حفر فوجد فيه عظام ميت فإنّه يهال عليه

---

[١] أ: وسئل.
[٢] ط – هو.
[٣] ط + في الوجهين.
[٤] ط + بن يحيى.
[٥] أ: لو؛ ط: إذا.
[٦] ط: وكيلا.
[٧] أ: بشهود.
[٨] ط + له.
[٩] ط: ههنا.
[١٠] أ: بعمل.

التّراب، ولا تحرّك العظام؛ لأنّه روي عن النّبيّ[1] صلّى الله عليه وسلّم [2] أنّه نهى عن وطء القبور،[3] والدّفن فوق الميت أشدّ من وطء القبور،[4] وإن /[٢٦٩و] شاءوا دفنوا بجنبه، ويجعل بينهما[5] حاجز من الصّعيد.[6]

ولو[7] أنّ رجلًا أوصى لرجل بمال، وأوصى للفقراء بمال، والرّجل محتاج، هل يجوز له[8] أن يعطى[9] من نصيب الفقراء أم لا؟ قال محمّد بن مقاتل وخلف وشدّاد: يعطى. وقال إبراهيم النّخعي والحسن بن مطيع: لا يعطى. وقال نصير:[10] إن كان أوصى بدفعة واحدة لا يعطى، وهو أنّه لو قال: "يعطى لفلان كذا درهمًا،[11] والباقي لفلان"، أو قال: "يعطى فلان كذا وكذا، وللفقراء كذا وكذا"، فإنّه لا يعطى، ولو أوصى لفلان، ثمّ[12] أوصى[13] بوصايا، ثمّ قال: "ويعطى للفقراء كذا وكذا"، فإنّه يعطى.

وسئل نصير عن رجل أوصى بوصايا لقوم، فنسي الوصيّ مقدار وصيّة كلّ واحد منهم. قال: يستأذنهم الوصيّ، فيقول: "إن نسيت وصاياكم فأذنوا لي؛ حتّى أعطي كيف شئت"، فإن أذنوا[14] له جاز له أن يعطي كيف شاء.

---

[1] ط: رسول الله.

[2] أ: عليه السلام.

[3] **صحيح مسلم**، الجنائز ٣٢؛ **مصنف ابن أبي شيبة**، ٢٥/٣.

[4] ش: قبره.

[5] ل: بينهم.

[6] ش: التراب.

[7] أ: قال ولو.

[8] ط – له.

[9] ط + له.

[10] ط + بن يحيى.

[11] ط + وكذا.

[12] ل – ثم.

[13] ل: وأوصى.

[14] ط: فأذنوا.

قال[1] نصير: للوصيّ أن يأكل من مال اليتيم، ويركب دوابّه إذا ذهب في حاجته. {قال الفقيه:} هذا إذا كان الوصيّ محتاجًا؛[2] لأنّ الله تعالى قال: ﴿وَمَنْ كَانَ غَنِيًّا فَلْيَسْتَعْفِفْ وَمَنْ كَانَ فَقِيرًا فَلْيَأْكُلْ بِالْمَعْرُوفِ﴾ [النّساء، ٦/٤]. وقال بعضهم: لا يجوز، قال: وهذه الآية منسوخة بقوله تعالى:[3] ﴿إِنَّ الَّذِينَ يَأْكُلُونَ أَمْوَالَ الْيَتَامَى ظُلْمًا﴾ [النّساء، ١٠/٤]، والقياس ما قال هذا القائل: إنّه لا يجوز أكله، وفي الاستحسان يجوز أكله بالمعروف إذا كان محتاجًا بقدر ما يتغنّى في ماله.

وسئل عن وصيّ استهلك مال[4] اليتيم[5] وهو صغير كيف يتبرّأ[6] منه؟ قال: يشتري له شيئًا، ويعطي[7] من ملك[8] نفسه، فيبرأ إن شاء الله.[9]

وسئل أبو نصر عن شيء يُلقى في القبر تحت الميت مثل: الثّوب أو الْمُضَرَّبَةَ. قال: لا بأس به، وهو كزيادة في الكفن.

وسئل عن رجل أوصى، فقال: "ثلث مالي وقف"، ولم يزد على ذلك.[10] قال: إن كان ماله دراهم أو دنانير أو نحو ذلك فهذا القول باطل؛[11] لأنّ رجلًا لو قال: "هذه الدّراهم وقف" كان باطلًا، وإن كان ماله ضياعًا أو نحو ذلك صار ذلك وقفًا على الفقراء.[12]

---

[1] ط: وقال.
[2] ل + جاز له أن يأكل من ماله.
[3] أ – تعالى.
[4] ط: مالا.
[5] ط: لليتيم.
[6] ط: يبرأ.
[7] أ + منه.
[8] أ: مال.
[9] أ + تعالى.
[10] ط: هذا.
[11] ط + وإن كان ماله ضياعا أو غير ذلك صار ذلك وقفا على الفقراء.
[12] ط – وإن كان ماله ضياعًا أو نحو ذلك صار ذلك وقفًا على الفقراء.

وقال أبو نصر: كان نصير[١] في مأتم، وعنده محمّد بن سلمة، وشاذان بن إبراهيم، وفضل الواسطيّ، فجاء مستفتٍ، وسأل نصيرًا عن رجل أوصى بوصايا، فأنفذت وصاياه بدراهم رديئة. قال نصير: يجوز، وقال شاذان: لا يجوز، فلم يلتفت نصير إلى كلامه. فقلت لشاذان: لم لا يجوز؟ قال: لأنّ[٢] وصاياه[٣] وقعت[٤] على الجياد. فقلت[٥] له: أرأيت[٦] لو كاتب عبده بألف[٧] درهم، فأدّى زيوفًا، أليس يعتق؟! ولو أسلم عشرة دراهم فالسّلم /[٢٦٩ظ] وقع على الجياد، فلو[٨] أدّى الزّيوف جاز،[٩] وكذلك الصرف، فسكت. {قال الفقيه:} هذا على وجهين: إن كانت الوصايا لقوم بأعيانهم، فأعطاهم، ورضوا بذلك مع علمهم بالوصيّة، جاز، وإن كانت الوصيّة للفقراء بغير أعيانهم جاز في قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف. وفي قياس قول محمّد: لا يجوز، ويعطى الفضل، بمنزلة رجل له مائتا درهم جياد، فأعطى[١٠] خمسة رديئة في الزّكاة على هذا الاختلاف.[١١]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أوصى بوصايا، وأوصى للفقراء، وأوصى لمعتَقه بمئة درهم، فمات المعتَق[١٢] قبل موته، فنصيبه يكون للفقراء أو يرجع إلى الورثة؟ قال: إن أوصى بثلث ماله، وبيّن لكلّ واحد منهم شيئًا، وجعل الباقي للفقراء، فالمئة تصرف إلى الفقراء، وأمّا إذا جعل لكلّ واحد منهم وصيّة مقدرة، وللفقراء وصيّة مقدرة، فالمئة للورثة.

---

[١] ط + بن يحيى.
[٢] ط: لأنّه وقعت.
[٣] ع + قد.
[٤] ط – وقعت.
[٥] ل: فقيل.
[٦] أ – أرأيت.
[٧] ط: على ألف.
[٨] ط: ولو.
[٩] ط: يجوز.
[١٠] أ: فأعطاه.
[١١] ط – في الزكاة على هذا الاختلاف.
[١٢] ط: معتقه.

وسئل أبو جعفر عن رجل أوصى بأن يتّخذ طعام للنّاس بعد وفاته، ويطعم الّذين يحضرون التّعزية. قال: يجوز من الثّلث للّذي يطول مقامه،[1] أو[2] الّذي[3] يجيء من مكان بعيد، والأغنياء والفقراء فيه سواء، ولا يجوز للّذي لا تطول مسافته ولا مقامه، فإن فضل من الطّعام شيء كثير يضمن الوصيّ، وإن فضل شيء قليل لا يضمن.

وسئل أبو جعفر عن وصيّ أنفق مال اليتيم على اليتيم[4] في تعليم[5] القرآن والأدب. قال: يجوز إن كان الصّبيّ يصلح لذلك، والوصيّ مأجور، وإن كان الصّبيّ[6] لا يصلح لذلك فلا بدّ أن يتكلّف شيئًا يسيرًا[7] مقدار ما يقرأ في صلاته.

وسئل أبو جعفر عن رجل أوصى إلى رجل، واستأجره بمئة درهم؛ لإنفاذ الوصيّة. قال: لا تكون هذه إجارة، ويكون ما أوصى له صلة من الثّلث.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر الوصيّ. قال: كان أبو نصر يقول: إذا قال: "استأجرتك بمئة درهم؛ لتنفذ وصاياي" فالمئة تكون صلةً له؛ لأنّه لا تكون إجارة بعد الموت.

وسئل أبو القاسم[8] عن رجل مات، وأوصى بثلث ماله للفقراء،[1] وخلّف صنوفًا من العقارات، فباع الوصيّ صنفًا للوصيّة، فقال الوارث: "بع من كلّ صنف الثّلث". قال: للوارث ألّا يرضى إلّا من كلّ شيء الثّلث ممّا يمكن بيع الثّلث منه.

---

[1] ط + عنده.
[2] ط – أو.
[3] ط: والّذي.
[4] ل – على اليتيم.
[5] ل: تعلم.
[6] ش – الصّبيّ.
[7] ط – شيئا يسيرا.
[8] ط + أحمد بن حم.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل، وقال: طإذا أدرك ولدي فأعتق عبدي هذا، وأعطه مئتي درهم"، والعبد مفسد، وهم في تعب منه، فرضي العبد أن يعتق في الحال، ولا يطلب صلته. قال: لا يجوز عتق الوصيّ قبل الوقت /[٢٧٠و] الّذي أمر به الموصي.

وسئل عن رجل لم يوص، وترك أولادًا صغارًا، وجعل الحاكم وصيًّا في تركته، فادّعى عليه رجل دينًا ووديعة، وادّعت المرأة مهرها، هل للوصيّ أن يؤدّي بغير حجة؟ قال أبو القاسم: أمّا الدّين والوديعة لا تؤدّى إلّا أن تثبت عند الحاكم، وأمّا المهر إن ادّعت[٢] مهر مثلها فذلك واجب، وكفى بالنّكاح شاهدًا. {قال الفقيه:} إن كان الزّوج قد بنى بها فإنّه يمنع منها مقدار ما جرت العادة في التّعجيل، والقول قول الورثة في[٣] ذلك[٤] المقدار، وما زاد على ذلك فالقول قول المرأة.

وسئل عن رجل أوصى بمئة درهم لمرمة المسجد الّذي في موضع كذا، وعمارته، وثمن[٥] آجرّ[٦] وخشب[٧] وغيره، وما يحتاج[٨] إليه، وما[٩] فيه مصلحة،[١٠] وبجنب هذا المسجد نهر يجري[١١] يضر ماؤه بهذا المسجد، هل يجوز له أن يصرف إلى إصلاح النّهر؟ قال: إن كان النّهر[١٢] يتعدّى[١٣] إلى[١] المسجد مفسدًا، ولم يصلحه أهل المحلّة، جاز أن ينفق[٢] منها عند تبيّن الضّرر فيه.

---

[١] ط – للفقراء.
[٢] ط + مقدار
[٣] ط – في.
[٤] ط: بذلك.
[٥] ط: وفي ثمن.
[٦] ط: الآجر.
[٧] ط: والخشب.
[٨] ط: احتيج.
[٩] ل: وكان؛ ط: وما كان.
[١٠] ط: مصلحته.
[١١] ط – يجري.
[١٢] ط – النّهر.
[١٣] أ + ضرره.

وسئل أبو بكر عن رجل قال في مرضه: "أخرجوا ألف درهم من مالي"، أو قال: "أخرجوا ألف درهم"، ولم يزد على هذا، ثمّ مات. قال: إن كان ذلك في ذكر الوصيّة جاز، ويصرف إلى الفقراء.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل، فقال الوصيّ: "إنّي أقبل وصيّتك في إنفاذ ثلث مالك، ولا أقبل[٣] في قضاء ديونك"، فأجابه الموصي إلى ذلك. قال: إن لم يسند الميت قضاء ديونه إلى غيره فالوصيّ مكلّف[٤] بجميع أمور الميت.

وسئل نصير عن رجل مات، وأوصى إلى رجل، فجاء قوم، وادّعوا[٥] على الميت دينًا، ولا بيّنة لهم، والوصي يعلم، كيف الحيلة له[٦] حتّى يقضي دين[٧] الميت،[٨] ولا يضمن؟ قال: يبيع[٩] التّركة من الغريم، ثمّ يجحد الغريم الثّمن، فيصير قصاصًا، وإن كانت التّركة كلّها[١٠] صامتًا أودعهم، ثمّ يجحدون.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أوصى بثلث ماله لرباط، وفي الرّباط مقيمون، فالثّلث للمقيمين أو للعمارة؟ قال: إن كانت هناك دلالة يعرف[١١] أنّه أراد به المقيمين صرف إليهم، ولو[١٢] لم يكن هناك دلالة صرف إلى العمارة.

---

[١] ع: على.
[٢] ط: ينفقوا.
[٣] أ: أقبلها.
[٤] ط: يكلف.
[٥] ع: فادعوا.
[٦] ل – له.
[٧] ط: دينهم.
[٨] ط – الميت.
[٩] ط + بعض.
[١٠] ط – كلها.
[١١] ل + بها.
[١٢] ط: وإن.

نصير قال: سألت شدّادًا عن الوصيّ إذا قال: "لي على الميت دين"، هل يخرج القاضي المال من يده؟ قال: لا، وإن ادّعى شيئًا بعينه أخرجه من يده. {قال الفقيه:} وقد قال بعض المشايخ: إذا ادّعى /[٢٧٠ظ] الوصيّ على الميت دينًا، ولا بيّنة له، فإنّ القاضي يخرجه من الوصايا؛ لأنّه لو تركه فإنّه يستجيز[١] الأخذ من مال اليتيم. والاختيار عندي أنّ القاضي يقول للوصيّ: "إمّا أن تبرئه من الدّين الّذي تدّعي، وإمّا أن تقيم البيّنة عليه حتّى تستوفي،[٢] وإمّا أن أخرجك من الوصاية،[٣] فإن أبرأه، وإلّا أخرجه، وجعل مكانه آخر.

نصير[٤] قال:[٥] سئل[٦] شدّاد[٧] عن رجل حضره الموت، فقال: "إنّ لرجل عليّ ألف درهم". قال: المال كلّه يدفع إلى الورثة، ولا يوقف شيء، وإن سمّاه[٨] فقال: "لمحمّد عليّ ألف درهم"، ولا يعرف محمّد؟ قال: يوقف مقدار الدّين.

وسئل نصير عن رجل أوصى بنزل كرمه ثلاث سنين للمساكين، ومات، فلم[٩] يحمل كرمه ثلاث سنين شيئًا.[١٠] قال: بطلت وصيّته، وليس على الورثة شيء بعد ذلك؛ لأنّ وصيّته تجب بالموت. وقال محمّد بن سلمة: يوقف ذلك الكرم إن خرج من الثّلث ما[١١] لم[١٢] يتصدّق بغلّته ثلاث سنين. {قال الفقيه:}

---

[١] ط: يستحل.
[٢] ل – حتى تستوفي.
[٣] ش: الوصية.
[٤] ل: وقال؛ ط + بن يحيى.
[٥] ل: نصير؛ ط – قال.
[٦] ط: عن.
[٧] ط + بن حكيم.
[٨] ط: سمى.
[٩] أ: قبل أن.
[١٠] ل – شيئا.
[١١] ط: إلى.
[١٢] ط: أن.

قول محمّد بن سلمة موافق لقول أصحابنا؛ لأنّهم قالوا في رجل أوصى بخدمة عبده سنةً لفلان، وفلانٌ[1] غائب، فمتى رجع فإنّ العبد يخدمه سنة، ولو قال: "يخدمه هذه السّنة"، فقدم فلان بعد مضيّ السّنة، بطلت وصيّته، فكذلك[2] الغلة.

محمّد[3] بن سلمة عن خلف[4] في رجل أوصى، فقال: "تصدّقوا بهذا الثّوب". قال: إن شاؤوا تصدّقوا به،[5] وإن شاؤوا باعوه، وأعطوه[6] ثمنه، وإن شاؤوا أعطوه قيمته، وأمسكوا الثّوب. وقال محمّد بن سلمة: يتصدّق به كما هو، وكذلك[7] اللّقطة، وأمّا إذا قال الرّجل: "لله عليّ أن أتصّدق بهذا الثّوب"، فله أن يتصدّق بقيمته. {قال الفقيه:} وبقول خلف بن أيّوب نأخذ، وقد قال[8] أصحابنا في كتاب **الزّيادات**: إذا أوصى الرّجل بأن يباع هذا العبد، ويتصدّق بثمنه على المساكين جاز لهم أن[9] يتصدّقوا بنفس العبد، ولا يبيعوه، وكذلك لو[10] أوصى بنفس العبد، ولا يقول: "على أن[11] تبيعوه"، فثبت[12] أنّ الصدّقة بنفسه وبثمنه سواء.

---

[1] ل: وهو.
[2] ش: وكذلك.
[3] ل: وروى محمد.
[4] ط + بن أيّوب.
[5] ل – به.
[6] أ: وأعطوا.
[7] ط: فكذلك.
[8] أ + بعض.
[9] ع أ: بأن.
[10] ش: إذا.
[11] ط – على أن.
[12] ع ط: ثبت.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل أوصى بوصايا، ثمّ قال: "والباقي يتصدّق به على الفقراء"، ثمّ رجع عن بعض الوصايا، أو مات بعد الموصى لهم. قال: يتصدّق بالباقي على الفقراء إن لم يرجع عنه.[1]

وسئل نصير عن الوصيّ، متى يدفع المال إلى اليتيم؟ قال: إذا بلغ، وظهر منه الرّشد في المال. وقال نصير: جاء رجل إلى شدّاد، ومعه /[٢٧١و] صبيّ فقال: إنّ أبا هذا أوصى إليّ، وإنّ هذا قد أدرك، وهو ذا يطلب ميراثه. قال: لا تدفع إليه حتّى تستأنس منه الرّشد. ثمّ عاد الرّجل إلى شدّاد، وقال:[2] إنّي أردت أن أتّخذ له قميصًا في هذه الأيّام، فقال الصّبيّ: لا تتّخذ في هذه الأيّام؛ فإنّ[3] هذه[4] أيّام العيد، والخيّاط يطلب الأجر أكثر. قال[5] شدّاد: ادفع إليه ماله؛ فإنّه مصلح.

وسئل[6] عن رجل أوصى بثلث ماله للفقراء ولقراباته. قال: الوصيّة بين الفقراء والقرابة[7] نصفان. قال: وهذا مراد الميت. قال[8] محمّد بن سلمة: إن كانت القرابات يحصون فالثّلث بين الفقراء والقرابات، للفقراء سهم، وللقرابة لكلّ واحد منهم سهم. وإن كانوا لا يحصون فالثّلث بينهم[9] نصفان. {قال الفقيه:}[10] وبه نأخذ، إلّا أنّ للفقراء سهمان إذا كانت القرابة يحصون.

---

[1] ط: عنهم؛ أ – وسئل محمد بن سلمة عن رجل أوصى بوصايا ثم قال والباقي يتصدق به على الفقراء ثم رجع عن بعض الوصايا أو مات بعد الموصى لهم قال يتصدق بالباقي على الفقراء إن لم يرجع عنه.

[2] ط: فقال.

[3] ل: وإن.

[4] ع + الأيام.

[5] ط: فقال.

[6] ط + نصير.

[7] ط: وبين القرابات.

[8] أ: وقال.

[9] ط: بينهما.

[10] ل – قال الفقيه.

وقال نصير في رجل مات، وأوصى أن[1] يحجّ عنه، فحجّ ابنه[2] عنه،[3] ثمّ مات في الطّريق. قال: إن لم يكن له وارث غيره فإنّه يحجّ عن الميت من حيث مات، وإن كان له وارث غيره، وخرج بغير إذنه،[4] فإنّه يحجّ عن الميت من وطنه، ويغرم الوارث[5] ما أنفق في الطّريق.

وقال محمّد بن سلمة: الّذي يحجّ عن الميت لا يتداوى من مال الميت، ولا يحتجم، ولا يشتري منه ماء؛ ليتوضأ أو يغتسل من الجنابة،[6] ولا بأس بأن يشتري ماء؛ لغسل[7] ثيابه، ولغسل[8] بدنه، ورأسه من الوسخ؛ لأنّ غسل ثيابه وبدنه من الوسخ إنّما هو[9] من القذر،[10] وكذلك الزّوج عليه الماء الّذي تغسل المرأة ثوبها وبدنها من الوسخ،[11] وليس عليه أن يشتري لها ماء تغتسل به من الجنابة، ولا ماء تتوضّأ به من الحدث، كما لا يلزمه[12] الدّواء. قال: وهكذا قول أصحابنا.

وسئل عن رجل مات، وأوصى إلى امرأته، وترك ورثةً صغارًا، فجاء سلطان جائر، فنزل في داره، فقيل لامرأته: إن لم تعطيه شيئًا استولى على العقار، فأعطت شيئًا من المال. قال أبو القاسم: مصانعتها جائزة، والله يعلم المفسد من المصلح.

---

[1] ط: بأن.
[2] ط: عنه.
[3] ط: ابنه.
[4] أ: إذنهم.
[5] أ: للوارث.
[6] ط: جنابة.
[7] ط: يغسل.
[8] ط: ويغسل.
[9] أ + غسل.
[10] ط + قال.
[11] ش – من الوسخ؛ ل + على الزوج.
[12] ط: يلزم.

نصير[1] قال[2] في رجل قال: "أوصيت بثلث مالي لبني فلان"، وهم ثلاثة، فمات أحدهم قبل موت الموصي، فإن كان أبوهم في الأحياء فالثّلث بينهما نصفان، وإن كان[3] أبوهم مات[4] بطل ثلث الوصيّة، والثّلثان بينهما نصفان. {قال الفقيه رحمه الله:}[5] وبه نأخذ؛ لأنّ أباهم إذا كان ميتًا لا يتوقّع له ولد سواهم، فانصرفت الوصيّة إلى عددهم، وصار كأنّه سمّاهم، وقال: /[٢٧١ظ] "ثلث مالي لفلان وفلان"، فلمّا[6] مات أحدهم بطلت وصيّته.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل أوصى بوصايا، ثمّ قال: "والباقي يتصدّق به على الفقراء"، ثمّ رجع عن بعض الوصايا، أو مات بعض الموصى لهم. قال: يتصدّق بالباقي على الفقراء إن لم يرجع عنه.[7]

وسئل محمّد بن سلمة عن الوصيّ إذا استعمل دراهم الورثة ودراهم الوصيّة، ثمّ دفع[8] من عنده في وصيّة الميت، أو أنفق على اليتامى. قال: أرجو أن يبرأ منه، وهو آثم في فعله، والقياس أنّه[9] ينبغي[10] ألّا يبرأ من الضّمان.

---

[1] ل: وقال.

[2] ل: نصير.

[3] ط: مات.

[4] ط – مات.

[5] ط – رحمه الله.

[6] ط: فإذا.

[7] ط – وسئل محمد بن سلمة عن رجل أوصى بوصايا، ثم قال: والباقي يتصدق به على الفقراء ثم رجع عن بعض الوصايا أو مات بعض الموصى لهم. قال: يتصدق بالباقي على الفقراء إن لم يرجع عنه.

[8] ش: رجع.

[9] أ ط – أنه.

[10] ط – ينبغي.

وسئل عن رجل مات، وترك ابنين، وأوصى بوصايا، وأوصى إلى أحد ابنيه، ولم يوص إلى الآخر، فأحبّ الّذي لم يوص إليه أن يعلم مقدار المال، وكم الوصايا. قال محمّد بن سلمة: له أن يعلم ذلك.

وسئل عن وصيّ كتب في كتاب وصيّته أن يعطى كلّ فقير درهمًا، فزاده الوصيّ. قال:[1] ينبغي ألّا[2] يفعل. قيل: فإن قال: "لا يعطى كلّ فقير إلّا درهمًا"؟ قال: هذا يضمن الزّيادة، والأوّل لا يضمن.

وسئل أبو نصر عن امرأة ماتت، وتركت زوجها، وابنتها، وأخاها، وأوصت إلى أخيها، فقبل الأخ وصيّتها، ثمّ إنّ الوصيّ اشترى نصيب زوجها من الأمتعة والعقار، ولم يعلم البائع مقدار نصيبه، وعرف المشتري ذلك قبل إنفاذ وصيّتها وقضاء دينها. قال: إن نفذت[3] الوصايا قبل أن يختصموا جاز البيع، وإن لم تنفذ الوصايا حتّى اختصموا إلى القاضي أبطل بيعه، وبدأ بديون الميت ووصاياه، ثمّ يجعل البقية[4] للميراث.[5]

وسئل عن رجل أوصى أن يعطى كلّ فقير درهمًا، فأعطى الوصيّ فقيرًا نصف درهم، ثمّ أعطاه بعد ذلك نصف درهم، وقد استهلك النّصف الأوّل أو لم يستهلك،[6] هل يضمن الوصيّ؟ قال: أرجو ألّا يضمن، ولا يكون مخالفًا إذا أكمل له الدّرهم.

وسئل عن رجل أوصى بأن يكفّن في مسح،[1] ويغلّ يده، ويقيّد رجله. قال أبو نصر: يكفّن كفن مثله، ويدفن كما يدفن سائر النّاس.

---

[1] ط + لا.

[2] ط: أن.

[3] ل: نفذ.

[4] ل: بقيته؛ ط – البقية.

[5] ط: الميراث.

[6] ط: يستهلكه.

وسئل عن رجل مات، وعليه دين يحيط بجميع ماله أو أكثر، فادّعى مدّع على الميت دينًا، وعجز عن إقامة البيّنة، هل له أن يستحلف أصحاب الدّيون أو الورثة من الخصم في إقامة البيّنة؟[٢] قال أبو نصر: لا يمين على الغرماء، ولا على الورثة، فإن كانت له بيّنة فالوصيّ هو الخصم، وإن لم يكن[٣] وصيّ جعل القاضي[٤] وصيًّا، وإن كان في المال فضل على الدّيون يحلّف الوارث.

وسئل[٥] أبو جعفر عن رجل مات، وخلّف ابنتين، وعصبة، /[٢٧٢و] فطلب السّلطان التّركة، ولم يقرّ بالعصبة، فغرم الوصيّ للسّلطان دراهم من التّركة بأمر الابنتين حتّى ترك السّلطان التّعرض،[٦] هل يحسب ذلك من نصيب العصبة خاصّةً؟ قال: إن لم يكن[٧] يقدر على تحصين التّركة إلّا بما غرم للسّلطان فذلك محسوب من جملة الميراث، وليس لهما أن يحسبا ذلك من نصيب العصبة خاصّة.

وسئل أبو جعفر عن رجل أقعد صبيًّا مع رجل يعمل معه، فاتّخذ هذا الرّجل له كسوة، ثمّ بدا لهذا الصّبيّ ألّا يعمل معه، هل له أن يستردّ ما أعطاه[٨] من الثّوب؟ قال: إن كان أعطاه كرباسًا، والصّبيّ هو الّذي تكلّف خياطته، لم يكن للرّجل على الكسوة سبيل.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل له أمة، فماتت، فأراد أن يتصدّق عنها. قال: يجوز؛ لأنّها لمّا ماتت زال عنها الرّق، وصارت بمنزلة الحرّة.

وعن محمّد بن الحسن في رجل أوصى بثلث ماله لفلان، ولبني تميم. قال: الثّلث كلّه لفلان؛ وإنّما هذا[١] بمنزلة وصيّة لفلان وللموالي إذا كانوا لا يحصون، فالوصيّة لهم باطلة. ولو قال: "ثلث مالي

---

[١] ط + كان اشتراه.

[٢] ش – هل له أن يستحلف أصحاب الديون أو الورثة من الخصم في إقامة البينة؟؛ ط + عليه.

[٣] ش + له.

[٤] أ + له.

[٥] ط + الفقيه.

[٦] ط + لهم.

[٧] ط – يكن.

[٨] ط: أعطى.

لفلان ولرجل من المسلمين"، فالوصيّة لرجل من المسلمين باطلة، ولفلان نصف الثّلث. وكذلك لو قال: "الوصيّة لفلان، ولعشرة من المسلمين"، فالوصيّة باطلة لهم، ولفلان جزء من أحد عشر جزءًا.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل قال: "أوصيت بمئة درهم[٢] لمسجد كذا"، أو "لقنطرة كذا". قال: روي عن محمّد بن الحسن أنّه قال: هو جائز، وهو لمرمّتهما وإصلاحهما.[٣] قال محمّد بن مقاتل: وبه نأخذ، وأحسب أنّ الحسن بن زياد قال: الوصيّة باطلة إذا لم يسمّ مرمّة ولا إصلاحًا، وقد روي عن غير واحد من أصحابه.

وقال محمّد بن مقاتل: لو أنّ رجلًا أوصى إلى رجلين، وقال: "فِعلُ كلّ واحد منهما يجوز"، أو قال: "كلّ واحد منهما وصيّ تامّ"، فلكلّ واحد منهما أن يتصرّف على[٤] حدة[٥] في قول علمائنا. {قال الفقيه:} وهذا موافق لما قال أبو القاسم أحمد بن حم:[٦] إنّ رجلًا لو[٧] أوصى إلى رجلين، وأوصى[٨] إلى كلّ واحد منهما على حدة، فلكلّ واحد منهما أن يتصرّف على[٩] حدة[١٠] في قولهم جميعًا؛ وإنّما الاختلاف في الّتي[١١] أوصى إليهما جميعًا.

---

[١] أ: هو.
[٢] أ – درهم.
[٣] ط: ولإصلاحهما.
[٤] ط – على.
[٥] ط: وحده.
[٦] ط + لو.
[٧] ط – لو.
[٨] ل – وأوصى؛ ط: أوصى.
[٩] ط – على.
[١٠] ط: وحده.
[١١] ط: الّذي.

وقال محمّد بن مقاتل: لو أنّ رجلًا أوصى بمئة درهم لإنسان بعينه، فباع الوصيّ شيئًا من مال الميت من الموصى له بالمئة، فهو جائز، ولو صالحه الوصيّ على ثوب بمثل[١] قيمته أو أكثر،[٢] جاز الصّلح. ولو حطّ بعضه، وأخذ البعض،[٣] لا[٤] يجوز. ولو كان الميت أوصى بمئة درهم للمساكين، ثمّ إنّه صالح ثلاثة من المساكين على عشرة دراهم، فإنّه لا يجوز، /[٢٧٢ظ] وكان القياس أن يستردّ العشرة؛ لأنّه أعطاهم على شرط أن يسقط الباقي عن الورثة، وفي الاستحسان يجوز لهم العشرة، ويؤدّي الوصيّ التّسعين[٥] إلى المساكين. ولو صالحهم على ثوب قليل القيمة فإنّه لا يجوز، وله أن يأخذ منهم الثّوب.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل أوصى إلى رجلين، فقبل أحدهما، وسكت الآخر، فقال الّذي قبل للّذي سكت بعد الموت: "اشتر للميت كفنًا"، فاشتراه. قال: هو قبول للوصيّة، وكذلك لو كان السّاكت خادمًا للآخر غير أنّه حرّ[٦] يعمل عنده، فأمره بشراء الكفن للميت فاشترى، فهو قبول للوصيّة.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل أوصى لصبيّ بمال سمّاه، وقال: "أوصيت له بهذا المال، فأعطوه[٧] إيّاه بعدما يموت أبوه"، أو قال: "أعطوه إذا أدرك". قال: هذه الوصيّة قد وجبت له بعد موت الموصي، وللوصيّ ألّا يدفع إلّا بعد الموت، فإن رفع إلى القاضي، فإن رأى أبو الصّبيّ موضعًا لمال الصّبيّ، وأمره[٨] أن[٩] يدفع[١٠] المال إليه، فدفعه[١١] جائز. ولو أنّ الميت قال: "متى[١٢] مات أبو هذا الصّبيّ

---

[١] ط: قلت.
[٢] ط: كثرت.
[٣] ط + فإنّه.
[٤] ل: فلا.
[٥] ط: تسعين.
[٦] أ: تاجر.
[٧] ط: وأعطوه.
[٨] ط: أمره.
[٩] أ – أن؛ ط: بأن.
[١٠] أ: بدفع.
[١١] ط: ودفعه.
[١٢] ش + ما.

فقد أوصيت له بكذا". قال: فهذه[1] وصيّة فيها ضعف في مذهب علمائنا، وقال محمّد بن مقاتل: فأمّا[2] عندي فإنّ المال الّذي أوصى به يوقف، فإن مات الصّبيّ قبل موت أبيه بطلت تلك[3] الوصيّة.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل أوصى إلى رجلين وقال لهما: "ضعا ثلث مالي حيث شئتما"، أو قال: "اجعلا ثلث مالي لمن شئتما"، ثمّ مات أحد الوصيّين قبل أن يجعل[4] ذلك. قال: بطلت هذه الوصيّة، ورجع الثّلث إلى ورثة الميت. ولو قال: "جعلت ثلث مالي للمساكين، يضعه الوصيّان حيث[5] شاءا من المساكين"، فمات أحدهما. قال: يجعل القاضي وصيًّا آخر، وإن شاء قال لهذا الباقي: "اقسم أنت وحدك". وفي قول أبي يوسف: للآخر أن يتصدّق وحده.

وسئل محمّد بن مقاتل عمّن أوصى بأن يتصدّق عنه بألف درهم، فتصدّق عنه بحنطة،[6] أو تصدّق بالدّراهم مكان الحنطة. قال: يجوز. {قال الفقيه:} معناه أنّه أوصى بأن يتصدّق عنه بألف درهم حنطة؛ ولكن سقط ذلك عن السّؤال. قيل[7] له: إن كانت الحنطة موجودة؛ ولكن[8] أعطى[9] قيمتها دراهم؟ قال: أرجو أن يجوز، وإن أوصى بدراهم،[10] فأعطى حنطة، لم يجز. {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم: إنه يجوز، وبه نأخذ.

---

[1] أ: هذه.
[2] ط: وأما.
[3] ط – تلك.
[4] أ: يجعلا.
[5] ط: لمن.
[6] ط: بالحنطة.
[7] ط: فقيل.
[8] ط – ولكن.
[9] ط: فأعطى.
[10] ط: بالدراهم.

وسئل أبو نصر عن رجل له عبد، فأوصى بأن يخدم ولدين له سنة، ثمّ يعتق. قال: إن كان الولدان أحدهما ذكرًا والآخر أنثى فالوصيّة باطلة؛ لأنّها لو جازت اشتركا[١] في الخدمة، وكانت الوصيّة للوارث، ولا وصيّة للوارث.[٢] ولو كان الولدان في ميراث[٣] الأب[٤] /[٢٧٣و] سواء جاز[٥] ذلك،[٦] فسبيله[٧] سبيل الميراث دون[٨] الوصيّة. {قال الفقيه:} وقد قال بعضهم: إن كان أحدهما ذكرًا والآخر أنثى جازت الوصيّة، ويخدمهما على قدر ميراثهما إلّا أن يقول في وصيّته يخدمهما على السّواء، فالوصيّة باطلة إلّا أن يجيز[٩] الابن. وأمّا إذا لم يبيّن[١٠] صار كأنّه أمر[١١] بأن يعتق العبد بعد سنة، وبه نأخذ. وقد قال[١٢] أصحابنا في رجل أوصى بأن يخدم عبده جميع ورثته سنة ثمّ هو حرّ، فالوصيّة جائزة، كذلك[١٣] ههنا.[١٤]

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يحجّ عنه، فدفعوا إلى عبد؛ ليحجّ عنه بإذن[١٥] مولاه. قال: الحجّ جائز، ولا يستحبّ ذلك.

وسئل عن رجل قيل له عند موته: "أوص بشيء". قال:[١] "ثلث مالي"، ولم يزد على هذا حتّى مات. قال: إذا قال ذلك على أثر السّؤال، فإنّ هذا جواب لما قال،[٢] ويخرج من ثلث ماله، ويصرف إلى

---

[١] ط: لاشتركا.
[٢] أ: لوارث.
[٣] ط: الميراث.
[٤] ط – الأب.
[٥] ط: كان.
[٦] ط: جائزا.
[٧] أ: وسبيله.
[٨] ط: وليس سبيله.
[٩] أ: يجيزها.
[١٠] أ: يتميز.
[١١] ط: أوصى.
[١٢] ط: وقال.
[١٣] ط: فكذلك.
[١٤] ط: هذا.
[١٥] ع – بإذن.

الفقراء. ثمّ قال:[٣] سمعت محمّد بن سلمة يقول[٤] في رجل قال: "يخرج ثلث مالي"، ولم يزد على هذا: إنّ الثّلث يصرف إلى الفقراء.

وسئل أبو نصر عن مريض أقرّ بأنّ[٥] لفلان عليه كذا،[٦] ثمّ قال: "إن جاء أحد[٧] يدّعي[٨] عليّ[٩] مئتي[١٠] درهم[١١] إلى خمس مئة[١٢] فأعطوه[١٣] ما ادّعى". قال: إن لم يقيّد إعطاء ما[١٤] يدّعى برأي الوصيّ أو برأي رجل معلوم كانت وصيّته بإعطائه باطلة،[١٥] ولا يعطى شيء إلّا ببيّنة.

وسئل عن رجل وقف حانوتًا على مرمّة مسجد، هل يجوز للقيّم أن يشتري من هذه الغلّة سلّمًا؛ ليرتقي على السّطح؛ ليكنس[١٦] السّطح، ويطيّنه؟[١٧] وهل يجوز أن يعطي للّذي يكنس الثّلج من هذه

---

[١] أ: فقال.

[٢] أ: قالوا.

[٣] ش + أبو نصر.

[٤] ط – يقول.

[٥] أ: أن.

[٦] ط + ولفلان عليه كذا.

[٧] أ: أحدهما.

[٨] ع ط: فيدعي.

[٩] ش + من.

[١٠] ل: ما بين.

[١١] ل: الدرهم.

[١٢] ط: فصدقوه.

[١٣] ط: وأعطوه.

[١٤] ط: من.

[١٥] ط: فاسدة.

[١٦] أ ط: لكنس.

[١٧] ط: وتطيينه.

الغلّة؟[1] أرأيت إن اجتمع التّراب في المسجد هل يجوز أن يستأجر رجلًا ينقله عن المسجد؟ قال أبو نصر: للقيّم أن يفعل ذلك[2] ما في تركه خراب المسجد.

وسئل[3] عن رجل أوصى إلى امرأته، وترك ضياعًا، وللمرأة عليه مهر، كيف يأخذ مهرها من هذه الضّياع؟ قال: إن كان لزوجها من الصّامت مثل مهرها فلها أن تأخذ من الصّامت، وإن لم يكن للزّوج[4] صامت فلها أن تبيع ما كان أصلح للبيع، وتستوفي صداقها من ثمنه.

وسئل أبو نصر عن رجل مات، وترك ضياعًا، وعليه دين، فأرادت الورثة أن يقضوا دينه؛ ليبقى الضّياع لهم. قال: إن اتّفقوا على ذلك، وعجّلوا قضاء الدّين، وإنفاذ الوصايا من أموالهم، فلهم ذلك، وإن لم يتّفقوا، واختلفوا، فللوصيّ أن ينفذ الوصايا، ويقضي الدّين من مال الميّت، ولا يلتفت إلى قولهم، وباع ما احتاج[5] من مال الميت.

وسئل أبو نصر /[٢٧٣ظ] عن الوصيّ ينفذ الوصيّة من مال نفسه، هل له أن يرجع في مال الميت؟ قال: كان خلف بن أيّوب يقول: إن كان الوصيّ وارثًا يرجع،[6] وإن لم يكن وارثًا لا يرجع، وكان محمّد بن الأزهر يقول: إن كانت الوصيّة للعباد يرجع، وإن كانت لله تعالى لا[7] يرجع؛ لأنّ الوصيّة إن[8] كانت للعباد فلها طالب. وكان محمّد بن سلمة ونصير[9] يقولان: إنّ للوصيّ أن يرجع على كلّ حال. قال أبو نصر: وبه نأخذ.

---

[1] أ + قال.
[2] ط + في.
[3] ط + أبو نصر.
[4] ش: له.
[5] ط + إليه.
[6] أ: رجع.
[7] ش: فلا.
[8] أ: إذا.
[9] ط + بن يحيى.

وسئل أبو نصر عن رجل قال: "أعطوا لفلان[1] ألف درهم؛ ليحج عنّي"، فأبى فلان أن يفعل. قال: يعطى غيره، وروي ذلك عن محمّد بن الحسن.

وسئل[2] عن وصيّ أخذه سلطان غالب أو متغلّب على كره[3] منه،[4] فسأله بعض مال اليتيم، وهدّده، فدفع[5] إليه بعض مال اليتيم. قال: لا ينبغي له أن يعطي مال اليتيم، فإن أعطى فهو ضامن. {قال الفقيه:} إن خاف الوصيّ على نفسه القتل أو إتلاف عضو من أعضائه فدفع، فلا ضمان عليه، وإن خاف على نفسه الحبس أو القيد فأعطى، فهو ضامن، وإن خاف أن يأخذ من ماله لو لم يدفع إليه مال اليتيم،[6] فإن[7] علم أنّه يأخذ بعض ماله، ويبقى له ما فيه كفاية،[8] فلا يسعه أن يدفع مال اليتيم، وإن أعطى فهو ضامن، وإن خشي أخذ ماله كلّه فهو معذور، ولا[9] ضمان عليه وإن دفع مال اليتيم. وهذا كلّه إذا كان الوصيّ هو الّذي دفع إليه، ولو أنّ السّلطان هو الّذي بسط يده وأخذه، فلا ضمان[10] على الوصيّ.

وسئل نصير عن وصيّ أوصى إليه الموصي بأن يبيع هذه الدّابّة، ويتصدّق بثمنها على المساكين، وعلى الميت دين، فباع الدّابّة، ودفع ثمنها إلى الغرماء، هل يجب عليه الضّمان؟ قال: لا ضمان عليه، والواجب أن يبدأ بالدّين، فإن[11] كان مقدار ثمن الدّابّة يخرج من ثلث ماله بعد الدّين، تصدّق بمثله.

---

[1] ط: فلانا.
[2] ط + نصير بن يحيى.
[3] ط: كورة.
[4] ط – منه.
[5] ط: ودفع.
[6] أ + قال.
[7] ش: فإنه لو؛ أ: إن.
[8] ش: الكفاية.
[9] ش: فلا.
[10] ط + عليه.
[11] ل: وإن.

وقال نصير:[1] سألت بشر بن الوليد عن الميت إذا ترك ورثة كبارًا[2] وصغارًا،[3] أيسع للكبار أن يأكلوا جميعًا؟ قال: نعم. قلت: فإن[4] أطعموني أو[5] أهدوا[6] إليّ أيسعني أن آكل؟ قال: نعم. قلت: فإن[7] كان على الميت دين ألف درهم، وترك مالًا كثيرًا، أيسع للوارث[8] أن يأكل ويطأ الجارية إذا كان في غيره[9] وفاءً بالدّين؟ قال: نعم. قلت: عمّن هذا؟ قال: ما رأيت أحدًا امتنع عن ذلك.

وقال نصير: سألت شدادًا عن وارث كبير، باع شيئًا من تركة الميت أو من العقار، وقد بقي عليه دين ووصايا، فأراد[10] الوصيّ أن يردّ بيعه. قال: /[٢٧٤و] إن كان في يد الوصيّ شيء غير ذلك يستطيع أن يبيعه وينفذ[11] منه الدّين والوصايا[12] لا يردّ البيع.

وقال نصير: سألت عيسى بن أبان عن رجل مات، وترك ابنًا صغيرًا وابنًا كبيرًا، أيسع للكبير أن يأكل من المال بقدر نصيبه؟ قال: نعم، يأكل ممّا يكال أو يوزن مقدار[13] نصيبه، ويسكن الدّار. فقلت: فإن كان للميت شياه[14] كثيرة؟ قال: لا يسعه أن يذبح شاة فيأكل.[15] وسألت أبا سليمان عن ذلك فقال مثل ذلك.

---

[1] ط + بن يحيى.
[2] ط: صغارا.
[3] ط: وكبارا.
[4] ش: إن.
[5] ط – أو.
[6] ط: وأهدوا.
[7] ع: وإن.
[8] أ: الوارث.
[9] ط: غيرها.
[10] ط: وأراد.
[11] ل: ويقضي.
[12] ل: وينفذ الوصايا؛ أ + فالوصي.
[13] ط: بقدر.
[14] ع: شاةٌ.
[15] أ: ويأكل.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بوصايا لأقوام مسمّين، والنّقود مختلفة، كيف السّبيل فيه؟ قال: تنفذ الوصايا بأقل[1] النّقود[2] النّافقة بين النّاس. {قال الفقيه:} إذا كانت النّقود مختلفة، وبعضها أغلب في استعمال النّاس في[3] مبايعاتهم[4] وعقودهم[5] انصرفت الوصيّة إلى النّقد المعروف الغالب، وإن لم يكن بعض النّقود أغلب تنفذ الوصايا من أقلّ النّقود النّافقة.

وقال أبو نصر: سألت محمّد بن سلمة عن وصيّ باع تركة الميت؛ لإنفاذ الوصيّة، فجحد المشتري البيع، فرفعه إلى القاضي، وحلّفه، فحلف، والوصيّ يعلم أنّه كاذب، كيف يصنع؟ قال: يقول له القاضي: "إن كنت صادقًا فقد فسخت البيع بينكما". قلت: يجوز الفسخ بالمخاطرة؟ قال: إن كان مثل هذا يجوز. {قال الفقيه:} وإنّما[6] يحتاج إلى فسخ الحاكم لأنّ[7] الوصيّ[8] لو عزم على ترك[9] الخصومة[10] بعدما[11] جحد[12] المشتري[13] البيع، صار ذلك[14] منهما[15] بمنزلة الإقالة بينهما، ويلزم البيع للوصيّ، وإذا فسخ القاضي لا يلزم الوصيّ؛[16] ولكن رجع[17] إلى ملك[1] الميت.[2]

---

[1] ع أ – بأقل.
[2] ع: في النقود؛ أ: بالنقود.
[3] ط – في.
[4] ط: ومبايعاتهم.
[5] أ: أو عقودهم.
[6] ش: إنما.
[7] ع أ – لأن.
[8] ع أ: فالوصي.
[9] ط: تلك.
[10] أ + وجحد البيع صار جحودا.
[11] ط – بعدما.
[12] ط: وجحد.
[13] ط – المشتري.
[14] ط: جحودهما.
[15] أ – بعدما جحد المشتري البيع صار ذلك منهما؛ ط – منهما.
[16] ط: للوصي.
[17] أ: يرجع.

وسئل عن الوصيّ إذا باع شيئًا من تركة الميت بدراهم صحاح، وكان الميت أوصى بألف درهم مكسّرة لأقوام. قال أبو نصر: يصارف صرفًا صحيحًا، يشتري شيئًا بالوضح، ثم[٣] يبيعه[٤] بالمكسّرة. قيل له: أيجوز ذلك؟ قال: نعم إذا كان لا وجه له إلّا هذا.

وسئل عن رجل مات وعليه دين، وأوصى بوصايا، فغاب الوصيّ، فعمد بعض الورثة وباع بعض تركته، وقضى دينه، وأنفذ وصاياه. قال أبو نصر: البيع فاسد إلّا أن يبيعه بأمر القاضي.

وسئل[٥] محمّد بن الأزهر عن وصيّ باع شيئًا من مال الميت، فأدرك اليتيم، فأبرأ[٦] المشتري عن الثّمن. قال: إن كان مصلحًا غير مفسد، وقال: "أنت بريء ممّا باع منك وصيّي من مالي"، جاز، وهو بريء. وإن قال: "أنت بريء ممّا لي عليك"، لم يبرأ؛ لأنّه ليس له عليه شيء. وكذلك الوكيل إذا باع شيئًا، فقال الموكّل للمشتري: "أنت بريء ممّا لي عليك"، لم يبرأ؛ لأنّه ليس له عليه شيء، ألا ترى أنّه لو أراد أن يستوفي /[٢٧٤ظ] منه لم يكن له ذلك؛ وإنّما الدّين للوكيل؟! {قال الفقيه:} وهذا[٧] خلاف قول أصحابنا، ولا نأخذ بهذا؛ بل يبرأ من الدّين؛ لأنّ الدّين له؛ ولكن حقّ المطالبة للوكيل والوصيّ، ألا ترى أنّهم قالوا في كتاب المأذون: إنّ الوكيل إذا باع شيئًا، وللمشتري على الموكّل دين مثل ذلك الثّمن، يصير قصاصًا،[٨] ولو كان للمشتري على الموكّل[٩] والوكيل[١] دين يصير قصاصًا بالدّين الّذي على الموكّل خاصّة دون الّذي على الوكيل؟! فثبت أنّ الدّين للموكّل إلّا أنّ[٢] للوكيل حقّ المطالبة.[٣]

---

[١] ش – ملك.

[٢] ل – وقال أبو نصر: سألت محمّد بن سلمة عن وصيّ... وإذا فسخ القاضي لا يلزم الوصيّ؛ ولكن رجع إلى ملك الميت.

[٣] ع – ثم.

[٤] ع: ويبيع.

[٥] ط + أبو عبد الله.

[٦] ل: وأبرأ.

[٧] ط: هذا.

[٨] ط + به.

[٩] ط + دين.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل بأن يتصدّق بثلث ماله، فغصب رجل المال من الوصيّ، واستهلكه،[٤] وأراد[٥] الوصيّ أن يجعل ذلك عليه صدقة، والغاصب معسر. قال: يجزئه.

وسئل أبو القاسم عن امرأة صاحبة فراش، أوصت إلى أمّها بأن تكفّن[٦] بمقدار ستّين درهمًا، فكفّنت كفنًا يساوي ثلاث مئة درهم، أتضمن الأمّ أم لا؟ قال: إن لم تعمل بإذن جميع الورثة وهم كبار فهي ضامنة، وإن[٧] كفّنت[٨] في ثياب[٩] كلّها[١٠] رفيعة فهي ضامنة للكّل، وإن كان بعض الثّياب يكون[١١] كفن مثلها لا تضمن ما هو كفن مثلها، وضمنت الآخر.

وسئل أبو بكر[١٢] عن رجل أوصى بأن يتّخذ طعام بعد موته؛ ليطعموا[١٣] النّاس ثلاثة أيّام. قال: الوصيّة باطلة.

وسئل أبو بكر عن وصيّ مرّ[١٤] بمال اليتيم على جائر، وهو يخاف إن لم يبرّه أن ينزعه من يده، فبرّه من مال اليتيم. قال: لا ضمان عليه، وكذلك المضارب. قال أبو بكر: وليس هذا قول علمائنا؛ ولكنّه[١٥] قول محمّد بن سلمة، وهو استحسان. قال[١] أبو اللّيث:[٢] وروي[٣] عن أبي يوسف أنّه كان يجيز

---

[١] ط: وعلى الوكيل.
[٢] ط + حق المطالبة.
[٣] ط – حق المطالبة.
[٤] ش: واستهلك.
[٥] أ: فأراد.
[٦] أ: يكفنها.
[٧] ش: فإن.
[٨] ط: كانت.
[٩] ط – في ثياب.
[١٠] ط: كل الثياب.
[١١] ط: بقدر.
[١٢] ط + الإسكاف.
[١٣] ط: ليطعم.
[١٤] ط: برّ.
[١٥] ل: ولكن.

للأوصياء المصانعة في أموال اليتامى، وهو موافق لقول محمّد بن سلمة، وبه نأخذ، بدليل قوله:[٤] ﴿أَمَّا السَّفِينَةُ فَكَانَتْ لِمَسَاكِينَ يَعْمَلُونَ فِي الْبَحْرِ فَأَرَدْتُ أَنْ أَعِيبَهَا﴾ [الكهف، ٧٩/١٨]، فأجاز إحداث العيب في مال اليتيم مخافة أخذ المتغلّب منه.

وسئل أبو بكر عن امرأة أوصت بثلث مالها، فأنفذ الوصيّ بعض وصيّتها، وبقي في يدي[٥] الورثة شيء، هل يجوز للوصيّ أن يترك في أيديهم؟ قال: إن علم الوصيّ من ديانة الورثة أنّهم يخرجون الثّلث جاز له أن يترك في أيديهم، وإن علم خلاف ذلك لا يسعه أن يترك في أيديهم إن كان يقدر على استخراجه.

وسئل أبو يوسف عن رجل قال: "أعتقوا كهول غلماني". قال: من كان ابن ثلاثين سنة فهو كهل. وروي عنه أنّه قال: ثلاث وثلاثون سنة فصاعدًا حدّ الكهولة. وروي عن سعيد بن المسيّب في قوله تعالى:[٦] ﴿وَكَهْلاً وَمِنَ الصَّالِحِينَ﴾ [آل عمران، ٤٦/٣]، قال: /[٢٧٥و] ابن ثلاث وثلاثين سنة، فإذا[٧] بلغ خمسين سنة فهو شيخ. ولو قال: "أعتقوا كلّ قديم الصّحبة". قال: يعتق[٨] من صحبه[٩] سنة[١٠] أو[١١] سنتين[١٢] فصاعدًا. وسئل محمّد عن ذلك فقال مثل ذلك. ثمّ قال محمّد بعد ذلك: قديم الصّحبة من جملة[١٣] من

---

[١] ط + الفقيه.
[٢] ط – أبو اللّيث.
[٣] ط: روي.
[٤] ط + تعالى.
[٥] ش: يد.
[٦] ط: جل وعلا.
[٧] أ: وإذا.
[٨] ط + كل.
[٩] ل + ثلاث وثلاثين.
[١٠] ط: ثلاث.
[١١] ط – أو.
[١٢] ط: سنين.
[١٣] ط – من جملة.

صحبه ستّة أشهر جملة[1] مثل الحين والزّمان. وقال بعضهم: من صحبه حولًا. وقال محمّد: الكهل من[2] بلغ ثلاثين سنة[3] وكثر فيه الشّيب، وإذا[4] بلغ أربعين فهو كهل، شابَ أو لم يشب.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل أوصى بأن تدفن كتبه. قال: لا يجوز أن تدفن إلّا أن يكون فيها شيء لا يفهمه أحد أو[5] فيها[6] فساد، فينبغي أن يدفن.

وسئل محمّد بن مقاتل عن الكتب الّتي فيها الرّسائل، وفيها[7] اسم الله تعالى، ويستغني عنها صاحبها، ويحبّ ألّا يقرأ. قال: أحبّ الأمور إلينا أن يمحو ما كان فيها من اسم الله تعالى، ثمّ يحرقها[8] أو يلقيها في الماء الجاري، وإن[9] لم يمح الأسامي وحرقها، وألقاها في الماء الجاري،[10] فلا بأس به، وإن لم يفعل ذلك، ودفنها في أرض طاهرة لا ينالها قذر، كان ذلك حسنًا، ولا أحبّ أن يحرقها بالنّار حتّى يمحو ما كان فيها من اسم الله تعالى، وكذلك أسماء رسل الله وملائكته. وروي عن ابن[11] طاووس[12] أنّه قال: كان أبي[13] إذا اجتمعت عنده رسائل أحرقها. {قال الفقيه:}[14] يعني بعدما يمحوها.

---

[1] ط: جعله.
[2] ط: الّذي.
[3] ل – سنة.
[4] ل: فإذا.
[5] ط – أو.
[6] ط: وفيها.
[7] ش: فيها.
[8] ط: يأمر بحرقها.
[9] أ: فإن.
[10] ط: الكثير.
[11] ش – ابن.
[12] عبد الله بن طاووس بن كيسان الإمام، أبو محمد اليماني (ت. ١٣٢ هـ/٧٤٩ م). المحدث، الثقة. سمع من أبيه وأكثر عنه، ومن عكرمة، وعمرو بن شعيب، وعكرمة بن خالد. حدث عنه ابن جريح، ومعمر، والثوري. كان من أعلم الناس بالعربية، وأحسنهم خلقا. انظر: **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٢٥٨/٦؛ **تاريخ الإسلام** للذهبي، ٦٧٩/٣.
[13] أ – أبي.
[14] أ : أبو اللّيث.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل أوصى بأن[1] يعطى النّاس ألف درهم. قال: الوصيّة باطلة، وإذا قال: "تصدّقوا بألف درهم"، فهو جائز، ويعطى الفقراء.[2]

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل أوصى لرجل بعبد على أن يكون بعد موت الموصى له لفلان. قال: الوصيّة للأول جائزة، وللثّاني باطلة.

وروى نصير عن أبي سليمان قال: مات رجل يقال له ليث المروزيّ ههنا، ولم يوص إلى أحد، فباع محمّد بن الحسن متاعه وكتبه في بيع من يزيد. قال نصير: فقلت:[3] وهو يومئذ قاضٍ؟ قال: لم يكن يومئذ قاضيًا. قال أبو سليمان: هذا هو الحقّ عندنا. قلت: فإن كان عليه دين؟ قال: لا يبيع. قلت: فإن كانت عنده جارية؟ قال: لا يبيعها؛ لأنّ المشتري لا[4] يسعه أن يطأها.

وقال[5] نصير:[6] كتبت إلى أبي عبد الله الثّلجيّ في رجل أوصى بأن يتصدّق عنه بألف درهم، وقال:[7] "أعطوا كلّ[8] فقير درهمًا"، هل يزاد الفقير على درهم؟ قال: في قول علمائنا له أن يزيد إلّا أن يكون قال: "لا تعطوا أكثر من درهم".

وسئل أبو نصر عن قراءة القرآن على القبر أيستحبّ ذلك؟[9] أرأيت إن[10] أوصى لقارئ يقرأ عند قبره[11] لإنسان معلوم /[٢٧٥ظ] أو مجهول هل يجوز؟ قال: القراءة حسنة، إذا زار إنسان قبر صديق أو

---

[1] أ: أن.
[2] ط: للفقراء.
[3] أ: قلت.
[4] أ – لا.
[5] ط: نصير.
[6] ط: قال.
[7] ش: فقال.
[8] أ: لكل.
[9] أ + قال.
[10] أ: لو.
[11] ط: قبر.

قريب، وقرأ عند قبره، كان محسنًا،[1] وأمّا الوصيّة بذلك فلا معنى لهذه[2] الوصيّة،[3] ولا معنى لصلة القارئ لقراءته؛ لأنّه ليس[4] له[5] الأجر،[6] والإجارة في ذلك باطلة، وهو[7] بدعة لم يفعل ذلك أحد من الفقهاء.[8]

وسئل أبو بكر عن جدار بين دارين لصغيرين، لهما عليه حمولة، ولكلّ واحد منهما وصيّ، وقد[9] وهن الجدار، ويخاف سقوطه، فطلب أحدهما مرمّته،[10] وأبى[11] الآخر.[12] قال: للوصيّ الّذي يطلب المرمّة أن يرفع الوصيّ الآخر إلى الحاكم، ويخبره بالقصّة، ويبعث القاضي أمينًا؛ لينظر فيه، فإن رأى في تركه ضررًا عليهما أجبر الّذي يأبى حتّى يبني مع صاحبه، فليس[13] بمنزلة المالكين إذا امتنع أحدهما؛ لأنّه قد رضي بإدخال الضّرر على نفسه، فلا يجبر عليه، وأمّا الوصيّ فإنّه أراد إدخال الضّرر على اليتيم، فيمنع.[14]

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأرض كرمه لرجل، وأغراسه[15] لآخر، فقطعت الأشجار، فطلب[16] منه صاحب الأرض تسوية الأرض. قال: هو مأمور بتسوية الأرض[17] كما كانت؛ لأنّه هو الّذي

---

[1] ل: مستحبا.
[2] ل: لها؛ أ: له.
[3] أ – الوصية.
[4] ط: بمنزلة.
[5] ط – له.
[6] ط: الإجارة.
[7] ط: وهذه.
[8] ط: الخلفاء.
[9] ع: ولقد.
[10] ط: المرمة.
[11] أ: وامتنع.
[12] ط + عن مرمته.
[13] ط: وليس.
[14] ل – فيمنع.
[15] ط + وأشجاره.
[16] أ: وطلب.
[17] ط: أرضه.

خربها، وكذلك لو كان رجل[١] استأجر أرضًا، وغرس فيها، فلمّا مضت المدّة، وقلع الأشجار، فعليه[٢] تسوية الأرض.[٣]

وسئل أبو بكر عن رجل قال: "أخرجوا من مالي عشرين ألفًا، فأعطوا فلانًا كذا، وفلانًا كذا" حتّى بلغ أحد عشر ألفًا، ثمّ قال: "والباقى للفقراء"، ثمّ مات، فإذا ثلث ماله تسعة آلاف. قال: ينفذ من وصيّة كلّ واحد منهم تسعة أجزاء من عشرين جزءًا، ويبطل من وصيّة كلّ واحد منهم أحد عشر جزءًا، ويجعل قوله: "وما بقي للفقراء" كأنّه سمّى لهم تسعة آلاف درهم، كما سمّى لهؤلاء؛ لأنّه لمّا ذكر أوّلًا جملة المال معلومًا، ثمّ ذكر لكلّ واحد منهم نصيبًا، وقال: "الباقي للفقراء"، صارت تلك تسمية منه للفقراء، ولو لم يقل هكذا؛[٤] ولكنّه قال: "أعطوا من ثلث مالي فلانًا كذا، وفلانًا كذا" حتّى بلغ أحد عشر ألفًا، ثمّ قال: "وأعطوا[٥] الباقي للفقراء"، فإذا ثلث ماله تسعة آلاف، فلا شيء للفقراء،[٦] ويعطى كلّ[٧] واحد من أصحاب الوصايا تسعة أجزاء من أحد عشر جزءًا من وصيّته، ويبطل السّهمان.[٨]

وسئل أبو بكر عن امرأة ماتت، وخلّفت ابنًا غير مدرك، وابنة مدركة، وتركت قماشات، وأوصت إلى ابنتها، فتصدّقت الابنة ببعض المتاع، وجعلت بعضها للابن، وهي ترى والدتها في المنام توبّخها، وتقول لها: "لمَ فعلتِ كذا؟". قال: إن لم تكن الوالدة أمرتها بالصّدقة، فما تصدّقت بمال بعضه لها وبعضه للصّغير، /[٢٧٦و] فعليها ضمان حصّة الصّغير، ولعلّ رؤيتها في المنام لهذا المعنى. وقد[٩]

---

[١] ط: رجلا أكارا.
[٢] أ: كان عليه.
[٣] أ + فكذا هذا.
[٤] ط: كذا.
[٥] ط: أعطوا.
[٦] ع – فلا شيء للفقراء.
[٧] ط: لكل.
[٨] ط: سهمان.
[٩] ل – وقد.

روي[1] في بعض الأخبار أنّ أعمال الأحياء تعرض على الأموات، فما وجدوا في أعمالهم خيرًا سرّوا به، وما وجدوا شرًّا[2] اغتمّوا.[3]

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بثلث ماله لأعمال البرّ، أيجوز أن يعطى في بناء السّجن؟ قال: لا ينبغي. قيل له: أليس هذا من أعمال البرّ؟ قال: تسويته وإصلاحه على السّلطان، وهم يحبسون[4] بغير حقّ، فلا ينبغي لهذا أن يعينهم على الباطل، وإن كان هذا السّجن مثل السّجن الّذي بناه عليّ بن أبي طالب رضوان الله عليه،[5] وسمّاه محبسًا،[6] جاز له أن يعطي لمرمّته.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بوصايا تخرج من ثلث ماله بعد قضاء ديونه[7] الّتي عليه، وخلّف دارًا، وله ورثة، ولا يقدر الوصيّ على إنفاذ وصايا[8] الميت[9] وقضاء ديونه الّتي عليه بالسّرعة[10] إلّا من ثمن هذه الدّار، فيريد[11] الوصيّ بيع الدّار، والوارث يقول: "لا أرضى ببيعك جميع الدّار". قال: إن كان الدّين يأتي على جميع الدّار وعلى[12] عامّتها حتّى لا يبقى منها إلّا شيء يسير، فله أن يبيع[13] الدّار،[14] ولا

---

[1] ل: وروي.
[2] ع: من شر.
[3] ط + به.
[4] ط + فيه.
[5] ل: رضي الله عنه؛ أ: كرم الله وجهه؛ ط – رضوان الله عليه.
[6] ط – وسماه محبسا.
[7] أ: الديون.
[8] أ: الوصايا.
[9] أ – الميت.
[10] ط: بالتعجيل.
[11] أ: ويريد.
[12] ط: أو على.
[13] ط: يبيعها.
[14] ط – الدار.

يسعه إلّا ذلك إن علم أنّه يبقى الدّين على الميت طويلًا إن لم يبع، وأمّا أهل الوصايا فهم شركاء الوارث.[1]

وسئل عن وصيّ عليه دين لميت، كيف يصنع حتّى يبرأ، والميت[2] أوصى بوصايا؟ قال: ينفذ[3] الوصايا من مال نفسه أو يقضي الدّين من مال نفسه، فيصير قصاصًا. قيل له: يحتاج إلى النّيّة حتّى يقضي؟ قال: نعم، ينبغي أن ينوي فيقول: "أقضي من مالي لأرجع في مال الميت حتّى يصير قصاصًا".

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بوصايا، وكتب لها[4] صكًّا، ثمّ إنّه مرض بعد ذلك، وأوصى بوصايا أُخَر،[5] فإن لم ينفذ الوصيّ الوصايا الأُوَل، وكتب صكًّا بأيّهما يعمل؟ قال: إن لم يذكر في الصّكّ الثّاني أنّه رجع عن الوصيّة الأولى، يعمل بهما جميعًا.

وعن محمّد بن الحسن في رجل أوصى بوصيّة، ودبّر بعض رقيقه، ثمّ إنّه وسوس، وصار معتوهًا، فمكث كذلك زمانًا، ثمّ أفاق، ثمّ مات. قال: الوصيّة باطلة إلّا التّدبير.

وسئل محمّد بن مقاتل عن الوصيّ إذا أنفق من[6] مال اليتيم في حاجة نفسه، ثمّ ردّ على اليتيم. قال: لا يبرأ، ولا[7] يجوز[8] للوصيّ أن يقبض ذلك لليتيم من نفسه، فإن[9] أراد الوصيّ أن يبرأ فإنّه[10]

---

[1] ط: الورثة.
[2] أ + قد.
[3] ط + الوصي.
[4] ط: بها.
[5] ط: أخرى.
[6] أ – من.
[7] ش – ولا.
[8] ش: ويجوز.
[9] ط: وإن.
[10] ط – فإنه.

يشتري[١] لليتيم ما يجوز شراؤه، ثمّ يقول للشّهود: "كان لليتيم عليّ كذا وكذا، فأنا أشتري هذا له"، /[٢٧٦ظ] فيصير قصاصًا، ويبرأ من الدّين.

وقال أبو نصر: سألت محمّد بن سلمة[٢] عن وصيّ باع تركة الميت؛ لإنفاذ[٣] الوصيّة، فجحد المشتري[٤] ذلك،[٥] فرفعه إلى القاضي، وحلّفه، فحلف، والوصيّ يعلم ذلك، ويعلم أنّه كاذب، كيف يصنع؟ قال: يقول له القاضي: "إن كنت صادقًا فقد فسخت البيع بينكما". قلت: أيجوز الفسخ بالمخاطرة؟ قال: إن كان مثل هذا يجوز. قال أبو اللّيث: وإنّما يحتاج إلى فسخ الحاكم؛ لأنّ الوصيّ لو عزم على ترك الخصومة، وجحد البيع، صار جحودهما بمنزلة الإقالة بينهما، ويلزم البيع الوصيَّ،[٦] فإذا فسخ القاضي لا يلزم الوصيَّ؛[٧] ولكن يرجع إلى ملك الميت.[٨]

وسئل[٩] محمّد بن مقاتل عن[١٠] رجل[١١] أوصى[١٢] لذوي قرابته من الكفّار جاز، وقد ذكر عن صفيّة زوج[١٣] النّبيّ عليه السّلام[١٤] أنّها أوصت بثلثها لأخ لها يهوديّ.[١٥]

---

[١] ل: فيشتري؛ ط: فليشتري.

[٢] أ: الحسن.

[٣] ل: بإنفاذ.

[٤] ل: ذلك.

[٥] ل: المشتري.

[٦] ش: للوصي.

[٧] ل: للوصي.

[٨] ط – وقال أبو نصر: سألت محمّد بن سلمة... ولكن يرجع إلى ملك الميت.

[٩] ط: وقال.

[١٠] ط: إذا أوصى.

[١١] ط:الرجل.

[١٢] ط – أوصى.

[١٣] ط: زوجة.

[١٤] ش: صلّى الله عليه وسلّم؛ ل – زوج النّبيّ عليه السلام.

[١٥] **السنن الصغير** للبيهقي، ٣٧٢/٢؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٤٥٩/٦؛ **مصنف عبد الرزاق** للصنعاني، ٣٣/٦.

وسئل عن رجل أوصى بثلث ماله للفقراء، فأعطى الوصيّ الأغنياء وهو لا يعلم. قال محمّد بن مقاتل: لا يجزئه، والوصيّ ضامن للفقراء في قولهم جميعًا.

وقال[1] أبو بكر الخصّاف: لو أنّ رجلًا أوصى بعبد لرجل، وبخدمته لآخر، فنفقته على صاحب الخدمة، فإن[2] مرض العبد مرضًا لا يمكنه الخدمة[3] من زمانة أو علّة فالنّفقة على صاحب الرّقبة، وإن كان[4] يرجى برؤه فالنّفقة على صاحب الخدمة.[5] ولو أنّ رجلًا أعتق عبدًا زمنًا أو صغيرًا لا يجب عليه نفقته.

ولو أنّ رجلًا أوصى لرجل بتبن هذه الحنطة، وبالحنطة للآخر،[6] فإن بقي من الثّلث شيء فالنّفقة في تخليصه في مال الميت،[7] وإن كان قد استغرق الثّلث كانت النّفقة عليهما على قدر قيمة ما أصابه،[8] هكذا قال الحسن بن زياد.

ولو أنّ رجلًا[9] أوصى بدهن السّمسم[10] لرجل، ولآخر بثفله،[11] فالتّخليص على صاحب الدّهن، ولو أوصى بما في اللّبن من الزّبد لرجل، وبالمخيض لآخر، فالنّفقة في إخراج الزّبد على صاحب الزّبد.

---

[1] ط: قال.
[2] أ: وإن.
[3] أ + معه.
[4] ط + مرضًا.
[5] أ + قال.
[6] أ: لآخر.
[7] ع أ: اليتيم.
[8] ط + كل واحد منهما.
[9] ط – أن رجلا.
[10] ط: سمسم.
[11] ط: بكسبه.

وقال محمّد بن الحسن:[1] لو أوصى بشاة مذبوحة لرجل، وبجلدها للآخر،[2] فالنّفقة عليهما جميعًا، وإن كانت الشّاة حيّة فأجرُ[3] الذّبح على صاحب اللّحم خاصّة، وأجر[4] السّلخ عليهما جميعًا؛ لأنّ التّذكية للّحم خاصّة؛ لأنّها لو ماتت لا تضرّ بصاحب الجلد.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بثلث ماله للشّيعة، ومحبّي آل رسول الله[5] صلّى الله عليه وسلّم المقيمين ببلد كذا، فمَن الشّيعة ومحبّو[6] آل رسول الله[7] صلّى الله عليه وسلّم؟[8] قال: أمّا في الحقيقة فإنّ كلّ مسلم من الشّيعة ومحبّي آل[9] رسول[10] الله[11] صلّى الله عليه وسلّم؛[12] إذ لا يصلح في ديانتهم إلّا ذلك. فأمّا[13] ما يقع عليه الوهم ممّا أراد به الموصي /[٢٧٧و] فإنّ مراده الّذين يعرفون بالميل إليه، وجعلوا موسومين بذلك دون غيرهم،[14] والقياس[15] فيه أنّ الوصيّة باطلة إذا كانوا لا يحصون، وفي

---

[1] ش + رحمه الله.
[2] أ: لآخر.
[3] أ: فأجرة.
[4] أ: وأجرة.
[5] ع: النبي.
[6] أ: ومَن محبوا.
[7] ش: النبي.
[8] ل: عليه السلام.
[9] ل – آل.
[10] ل: الرسول؛ أ: النبي
[11] أ – الله.
[12] ل: عليه السلام.
[13] ط: وأما.
[14] ل: وغيرهم.
[15] ط: فالقياس.

الاستحسان يكون للفقراء منهم على قياس[1] اليتامى. {قال الفقيه:} عندي[2] أنّ هذا لا يشبه اليتامى؛ لأنّ اليُتْم يدلّ على الحاجة، وهذا اللّفظ لا يدل على الحاجة، فالوصيّة باطلة إذا[3] كانوا لا يحصون.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى ابنته[4] خمسين درهمًا في مرضه، وقال: "إن متّ فاعمري قبري وحفرتي، وخمسة دراهم لك، واشتري بالباقي حنطة، فتصدّقي[5] بها". قال: أمّا الخمسة لها لا[6] يجوز، وينظر إلى القبر الّذي أمر بعمارته، فإن كان يحتاج إلى العمارة للتّحصين؛ لا للزّينة، عمر بقدر ذلك، والباقي يتصدّق[7] به على الفقراء، وإن كان أمر بعمارته فضلًا عن الحاجة الّتي لا بدّ منها فوصيّته باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: "أبرأت جميع غرمائي"، ولم يسمّهم بلسانه، ولم ينوهم، ولا نوى أحدًا[8] منهم بقلبه، هل يبرأ غرماؤه؟ قال محمّد بن مقاتل: روي عن أصحابنا أنّهم قالوا: لا يبرؤون. {قال الفقيه:}[9] هو كما روى محمّد بن مقاتل؛ لأنّ الإبراء حقّ أوجبه لغرمائه، ولا يجوز إيجاب الحقوق إلّا لقوم بأعيانهم.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يدفع إلى فلان دراهم؛ ليشتري بها الأسارى، فمات ذلك الرّجل قبل موت الموصي. قال: يرفع إلى الحاكم؛ ليولّي الأمر إلى أحد من النّاس حتّى يفعل ذلك.

---

[1] ط: قياسا على.
[2] أ: وعندي.
[3] ط: إن.
[4] ل: بنته.
[5] ط: وتصدقي.
[6] ط: فلا.
[7] ش: تصدق.
[8] ط: واحدا.
[9] ط – الفقيه.

وقال أبو القاسم: حكي عن إبراهيم بن أبي صالح أنّه قال في الوصيّ إذا ادّعى على الميت دينًا لا يقدر على إثباته: إنّ الحاكم يعزله عن الوصيّة، وصوّبه محمّد بن سلمة.[١]

وسئل نصير عن رجل كتب وصيّة، وقال: "أنفذوا ما في هذا الكتاب". قال: تنفذ الوصيّة. قال نصير: وكتبت إلى محمّد بن مقاتل بذلك،[٢] فأمر بالإنفاذ.

قال هشام: لو أنّ رجلًا أوصى وهو ببلاد ووطنه ببلاد أخر بثلث ماله في المساكين. قال: يعطى ثلث ماله مساكين[٣] أهل بلده ووطنه، ولو[٤] أعطي مساكين أهل البلاد الّتي مات فيها جاز.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يكفّن في ثوب كذا أو يدفن بموضع[٥] كذا. قال: الوصيّة في الكفن وموضع القبر باطلة.

وسئل عن رجل أوصى بوصيّة، ثمّ جنّ. قال محمّد: إن انطبق[٦] عليه الجنون حتّى بلغ سبعة أشهر فوصيّته باطلة، وإن أفاق قبل ذلك فحكمه فيما أوصى على حاله. وروي عنه أنّه قال: إن[٧] أفاق قبل سنة صار كأنّه كان صحيحًا. /[٢٧٧ظ] وروي عن أبي يوسف أنّه وقّت شهرًا.

وسئل أبو بكر عن امرأة أوصت إلى زوجها، وأمرته[٨] أن يكفّنها من مهرها الّذي لها عليه. قال: وصيّتها في تكفينها باطلة، وكذلك نهيها. قيل له:[٩] إذا لم يكن لها مال على[١٠] من كفنها؟ قال: في بيت

---

[١] ل – وصوبه محمد بن سلمة.
[٢] ش: فيه.
[٣] ط: لمساكين.
[٤] ط: وإن.
[٥] ط: في موضع.
[٦] ط: أطبق.
[٧] ل: من.
[٨] ش: وهي امرأته.
[٩] ش – له.
[١٠] أ: فعلى.

المال. فقيل له: لا يجب على الزّوج؟ قال: لا. قيل[1] له:[2] فهل في هذا اختلاف؟ قال: أمّا بين علمائنا فليس فيه اختلاف. {قال[3] أبو اللّيث:}[4] يعني ليس فيه اختلاف في الرّوايات الظّاهرة؛ ولكن روى خلف بن أيّوب عن أبي يوسف أنّ الكفن يجب على الزّوج، بمنزلة الكسوة. وروي عن محمّد بن الحسن[5] أنّ الكفن لا يجب على الزّوج، وبقول أبي يوسف نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يباع جملان من جماله، وينفذ وصاياه، فباع الوصيّ الجملين، فجاء الجمّال، وقال للمشتري: "إن أحد الجملين به عيب"، فأراد المشتري ردّه، فقال له الجمّال: "دع خصومة الوصيّ، واجعل الجمل[6] لي، وخذ من جمالي أيّها شئت"، ففعل، ثمّ ظهر أنّ الجمل الأوّل هو الصّحيح، وجمل الجمّال هو المعيب، فأراد ردّه. قال: للمشتري أن يثبت العيب عند الحاكم، ويأمره الحاكم بردّه عليه، وليس له على الوصيّ سبيل. قيل:[7] لمَ جاز البيع مع الجمّال ولم يكن الجمل بعينه؟ قال: هذا[8] بمنزلة الهبة بالعوض، والهبة بالعوض إنّما تصحّ عند القبض.

وسئل أبو نصر عن وصيّ باع شيئًا من مال الميت،[9] ثمّ طلب منه بأكثر ممّا باع. قال: ينظر في ذلك اثنان من أهل البصر[10] والأمانة، فإن قالا: "ذلك قيمته" لم يلتفت إلى زيادة من يزيد. قيل: فإن كان ذلك[11] في المزايدة يشترى بأكثر، وفي السّوق يشترى بأقلّ؟ قال: لا يجب على الوصّي دفع ما بيع على

---

[1] ط: فقيل.
[2] ط – له.
[3] ط + الفقيه.
[4] ط – أبو اللّيث.
[5] ل – بن الحسن.
[6] ط: الجملين.
[7] ط + له.
[8] ط: لأن هذا.
[9] ط: اليتيم.
[10] أ: البصيرة.
[11] أ – ذلك.

المزايدة؛ ولكن يُري ذلك أهل البصر[١] بالتّقويم، وأهل الأمانة منهم، فإن اجتمع على ذلك رجلان اعتمد الوصيّ على قولهما.

وسئل[٢] عن رجل مريض[٣] أوصى إلى رجل بوصايا، ثمّ برأ من مرضه، وعاش بعد ذلك عشر سنين، ثمّ مرض، فقيل له: "أوص"، فكان يقول: "نعم"، ويسوّف إلى أن مات، فادّعى[٤] الوصيّ الأوّل أنّه وصيّه. قال: إن شهدت[٥] بذلك شهود[٦] عدول[٧] سوى أصحاب الصّلات فهو وصيّه، وينفذ وصاياه الجائزة من ثلثه إن لم يكن اشترط في وصيّته: "إن متّ من مرضي".

وسئل عن امرأة أوصت بوصايا، وأمرت زوجها بإنفاذ وصاياها، ولها ضيعة أمرت ببيعها؛ لإنفاذ وصاياها، ولا يجد الوصيّ مشتريا لها، أله أن يقوّمها على نفسه، وينفذ وصاياها؟ قال: ينبغي له أن يقوّمها، ويستقصي في تقويمها حتّى /[٢٧٨و] يقال: "ليس فيها شيء من الغبن"، ثمّ يبيع[٨] من إنسان، ويسلّم إليه، ثمّ يشتري منه، وينفذ وصاياها من ذلك من مال نفسه.

وسئل أبو بكر عن رجل مات في يوم ثلج شديد، وله وصيّان، ولم يقدر المحتسبون حمله، فاستأجر أحد الوصيّين الحمّالين[٩] حتّى حملوه إلى المقبرة، والوصيّ الآخر كان هنالك، ولم يتكلّم بشيء أو استأجر ذلك بعض الورثة والوصيّان جميعًا ساكتان. قال: في الاستحسان جاز،[١٠] وهو من جميع

---

[١] ش: البصيرة.
[٢] ط + أبو بكر.
[٣] ط – مريض.
[٤] ط: فيدعي.
[٥] ط + له.
[٦] ط: الشهود.
[٧] ط: العدول.
[٨] أ: يبيعها.
[٩] ط: حمالين.
[١٠] أ: يجوز.

المال، وهو بمنزلة شراء الكفن. أرأيت إن[1] كان الميت أوصى بأن يتصدّق بالحنطة على الفقراء قبل رفع الجنازة، ففعل أحد الوصيّين؟ قال: إن كانت الحنطة في ملك الموصي جاز دفعه، وليس للآخر أن يمنع،[2] وإن لم يكن الحنطة في ملكه فالحنطة للمشتري، وتصير الصّدقة[3] عن نفسه. قال:[4] آخُذ في[5] هذا بقول أبي حنيفة ومحمّد.

وقال أبو نصر: إذا أوصى الرّجل بخاتم لرجل، وبفصّه لآخر، جازت الوصيّة. قيل له: فإن كان في قلعه ضرر، قال: ينظر إن كانت الحلقة أكثر قيمة من الفصّ[6] يقال لصاحب[7] الحلقة:[8] اضمن قيمة فصّه،[9] وإن كان الفصّ أكثر قيمة يقال لصاحب الفصّ: اضمن قيمة الحلقة، وهي[10] شبيهة[11] بدجاجة ابتلعت لؤلؤة لإنسان،[12] ينظر[13] أيّهما أكثر قيمة، فيغرم للآخر قيمة ماله.

وسئل محمّد بن مقاتل عن مريض أوصى، وهو لا يقدر على الكلام؛ لضعفه، وأشار[14] برأسه، ويعرف منه أنّه يعقل. قال: وصيّته عندنا[15] جائزة،[16] ولا يجوز عند أصحابنا.

---

[1] ط: لو.
[2] أ: يمنعه؛ ط: يمتنع.
[3] ط: صدقة.
[4] ش + الفقيه؛ أ – قال.
[5] ش – في.
[6] ش – من الفص.
[7] ش: له.
[8] ش – الحلقة.
[9] ط: الفص.
[10] ط – وهي.
[11] ل: تشبه؛ ط: وشبهه.
[12] أ: إنسان.
[13] ط + إلى.
[14] ط: فأشار.
[15] ل: عندي؛ أ: جائزة.
[16] أ: عندنا.

وذكر أنّ أبا محمّد الهرويّ[1] مات، وأوصى بأن يباع من كتبه ما كان خارجا من العلم، ويوقف كتب العلم، فميّز كتبه، فكان فيها كتب الكلام، فكتبوا إلى أبي القاسم أنّه خرج كتب الكلام، هل هو[2] تبع[3] للعلم[4] حتّى يوقف مع كتب العلم؟ فأجاب بأنّه تباع كتب الكلام، وأنّه[5] خارج من العلم.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يشتري بكذا وكذا درهمًا عبدًا، ويعتق، وعنده عبيد، أيجوز أن يعتق من العبيد الّذين عنده؟ قال: لا يجوز. ولو أوصى بأن يشتري كذا وكذا حنطة، ويتصدّق[6] على المساكين، وعنده حنطة، قال: يجوز أن يفرّق الحنطة الّتي عنده.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يشترى خبز أو حنطة، ويتصدّق به على الفقراء، على من يجب أجر الحمّالين الّذين يحملون الحنطة أو[7] الخبز؟[8] قال: إذا لم يكن أوصى الميت بحمله إلى الموضع[9] ينبغي للوصيّ أن يستعين بمن يحمل بغير أجر، ويدفع[10] إليه من ذلك على وجه الصّدقة، وإن كان الميت أوصى بأن يحمل إلى المسجد[11] فالأجرة في مال الميت.

---

[1] نعيم بن الهيصم، أبو محمد الهروي (ت. ٢٢٨ هـ/٨٤٣ م) سكن بغداد، وحدث بها عن فرج بن فضالة، وأبي عوانة، وجعفر بن سليمان، وبشر بن المفضل، وبشر بن الحارث. روى عنه: حاتم بن اللّيث الجوهري، وأبو إبراهيم أحمد بن سعد الزهري. انظر: **تاريخ الإسلام** للذهبي، ٧١٥/٥؛ **تاريخ بغداد** للبغدادي، ٤١٨/١٥.

[2] أ: هي.

[3] ط: من.

[4] ط: العلم.

[5] ط: فإنّه.

[6] أ + بها.

[7] أ – أو.

[8] أ: والخبز.

[9] ط: موضع.

[10] ط: ثم يدفع.

[11] ط: المساجد.

وسئل عن رجل أوصى بعتق عبيد له، وأوصى لهم بصلة، وللعبيد متاعٌ وكسوة /[٢٧٨ظ] كساهم[١] صاحبهم، ومتاعٌ وهبه لهم غير المولى، هل يكون للعبيد من ذلك المتاع شيء؟ قال: لا يكون للعبيد من ذلك المتاع شيء إلّا ما يواري عورتهم.

وسئل عن رجل قال: "أعطوا ابن فلان خمسة دراهم؛ لأنّي أكلت من ماله شيئًا، فإن[٢] لم تجدوه فأعطوا ورثته، وإن[٣] لم تجدوا أحدًا تصدَّقوا[٤] عنه"، فوجدوا امرأة ابن فلان، ولم يوجد[٥] غيرُها، ما تصنع بهذه الخمسة؟ قال أبو القاسم: إن ادّعت قِبل المتوفّى مهرًا، ولم يُعرف وارث غيرها، دفعت إليها، وإن لم تدّع[٦] المهر، وتدّعي أنّه كان لزوجها ولد، دفع إليها الثُّمُن، وإن قالت:[٧] "لم يكن له ولد" دفع إليها الرّبع.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لأخيه: "استأجر فلانًا حتّى ينفذ وصيّتي"، أيصير هذا وصيًّا. قال: نعم.

وسئل عن رجل كان له على رجل دين، فقال الطّالب: "إذا متّ أنا فأنت بريء من ذلك الدّين". قال: يجوز، وتكون وصيّة من الطّالب للمطلوب[٨] إذا مات. ولو قال: "إن متّ فأنت بريء من ذلك الدّين"، قال: لا يبرأ، وهو[٩] مخاطرة، وهو بمنزلة قوله: "إن دخلت الدّار فأنت بريء ممّا لي عليك".

---

[١] ع: وكساهم.
[٢] ط: وإن.
[٣] ل: فإن.
[٤] أ + به.
[٥] ع: يجدوا.
[٦] ط: تذكر.
[٧] ش – قالت.
[٨] ش: إلى المطلوب.
[٩] ط: وهذه.

وسئل أبو القاسم عن رجل يعطي بعض ولده شيئًا دون الباقين. قال: إن كان يفعل ذلك لزيادة برّه فلا بأس بذلك.[١] قيل له:[٢] فإن كان[٣] في البرّ سواء. قال: لا ينبغي أن يفعل ذلك. قيل له: أرأيت إن كان في ولده فاسق؟ قال: لا[٤] ينبغي[٥] أن[٦] يعطي[٧] أكثر من قوته؛ لأنّ في ذلك إعانة له[٨] على المعصية.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يطيّن قبره أو يضرب على قبره قبّة. قال: الوصيّة باطلة. قيل أرأيت إن أوصى بأن يدفع إلى إنسان؛[٩] ليقرأ[١٠] على قبره القرآن؟ قال: الوصيّة باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل مريض أوصى بأن يعطى من كفّارة صلواته[١١] لولد ولده، وهو[١٢] غير وارثه،[١٣] هل يعطى كما قال أو لا؟ قال: يعطى كما أمر، ولا يجوز عن الكفّارة، وهذا بمنزلة رجل قال لرجل في حياته: "أعتق مدبّري عن كفّارة يميني"، فإنّه يعتق، ولا يجوز عن الكفّارة. قيل:[١٤] أرأيت إذا[١٥] أوصى بأن يدفع إلى إنسان؛ ليقرأ على قبره القرآن؟ قال: الوصيّة باطلة.[١٦]

---

[١] ل – بذلك.
[٢] ط – له.
[٣] أ: كانوا.
[٤] أ – لا.
[٥] ط + له.
[٦] أ: ألا.
[٧] أ: يعطيه.
[٨] ل – له.
[٩] ط + شيئا.
[١٠] ع: قرأ.
[١١] ع: صلاته.
[١٢] ط: وهم.
[١٣] ط: ورثته.
[١٤] أ – قيل.
[١٥] أ: إن.
[١٦] ط – قيل: أرأيت إذا أوصى بأن يدفع إلى إنسان ليقرأ على قبره القرآن؟ قال: الوصيّة باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده: "أوصيت لك بنفسك أو برقبتك". قال: يصير مدبّرًا، ولو قال: "أوصيت لك بعتقك"، لا يصير مدبّرًا. {قال الفقيه أبو اللّيث:}[1] لأنّه إذا قال: "أوصيت بنفسك" يعتق بالموت، وإذا قال: "بعتقك" يحتاج إلى عتق الورثة، فيتأخّر عتقه عن الموت.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يشتري من ثلث ماله عبدًا بكذا وكذا درهمًا، وله وصيّان، ولأحد الوصيّين عبد، وقيمته أكثر ممّا سمّى، أيجوز للوصيّ الثّاني أن يشتري عبد صاحبه بما سمّى[2] الموصي من الثّمن؟ قال: إن كان فوّض إلى كلّ /[٢٧٩و] واحد منهما أن يتفرّد في ذلك فشراء أحد الوصيّين من صاحبه جائز، وإن لم يكن فوّض إلى كلّ واحد منهما فالوجه فيه أن يبيعه من رجل، ويسلّمه إليه، ثمّ يشتريان جميعًا ذلك للميت.

وسئل أبو القاسم عن ميت أوصى بوصايا، ووقف ضياعًا، هل يجوز للوصيّ أن يعطي من ذلك والدته وامرأته وأخته، وقد قال الميت: "هو موسع"؟ على الوصيّ أن يعطي حيث شاء، وأين شاء؟ قال: إن كانوا فقراء أعطاهم لفقرهم، وهو وقف على الفقراء، أجزأه.[3]

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل بإنفاذ[4] وصاياه، وأوصى بأن يعتق أمته بعدما خدمت ابنته سنين، فأراد الوصيّ أن يتزوّج بها، هل يجوز؟ وهل له حيلة؟ قال: لا يجوز أن يتزوّج الوصيّ بها، ولا غيره، وهي باقية على ملك الميت مهملة إلى وقت إنفاذ عتقها.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل كتب صكّ وصيّته، وقال للشّهود: "اشهدوا بما فيه"، ولم يقرأ عليهم، هل يجوز لهم أن يشهدوا بذلك؟ قال: أمّا في قول علمائنا المتقدّمين لا يجوز إلّا أن يعلم الشّهود

---

[1] ط – أبو اللّيث.
[2] ط + به.
[3] ش: أجزأهم.
[4] أ: لإنفاذ.

بما فيه، وفي قول نصير بن يحيى[1] يجوز، وبه كان يأخذ عليّ بن أحمد. قال: وكنّا عند عليّ بن أحمد حين[2] كتب وصيّته، وحضر هناك عدول، فقرئ عليهم، وكتبوا شهادتهم، ثمّ دخل بعض المشايخ، فأمره بأن يكتب شهادته، ولم يقرأ عليه،[3] وحكي عن نصير[4] أنّه كان يجيز ذلك.

وقال أبو[5] نصر:[6] إذا قال المريض لرجل: "اقض ديوني" صار وصيًّا في قول أبي حنيفة، وفي قول محمّد لا يصير وصيًّا ما لم يقل: "اقض ديوني، وأنفذ وصاياي".

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أوصى لفقراء أهل بلخ. قال: الأفضل للوصيّ ألّا يجاوز بلخ، وإن هو أعطى في كورة أخرى جاز. ولو أوصى بأن يتصدّق في عشرة أيّام فلا بأس بأن يتصدّق في يوم واحد.

وروى هشام عن محمّد في رجل قال: "أوصيت بثلث مالي لله تعالى".[7] قال: في قول أبي حنيفة الوصيّة باطلة. وقال محمّد: هي جائزة، يعني تصرف إلى وجوه البرّ. ولو قال لعبده: "أنت لله تعالى"،[8] في

[1] أ – بن يحيى.
[2] ع: حيث.
[3] ط: عليهم.
[4] ط + بن يحيى.
[5] ط – أبو.
[6] ط: نصير.
[7] أ – تعالى.
[8] أ – تعالى؛ ط + فإن.

قول أبي حنيفة لا يعتق، وفي[1] قول[2] محمّد إن أراد به العتق يعتق،[3] وإن أراد به الصّدقة يتصدّق[4] به، وإن أراد به أنّ كلّنا لله تعالى[5] لا يلزمه شيء.

وروى عيسى بن أبان عن محمّد بن الحسن[6] في رجل اشترى عبدًا في صحّته بأكثر من قيمته بما لا يتغابن النّاس في مثله على أنّه بالخيار ثلاثة أيّام، ثمّ مرض، فأجاز البيع أو سكت حتّى مضى وقت الخيار. قال: المحاباة من الثّلث، ولو قال لعبدين قيمة /[٢٧٩ظ] أحدهما ألف والآخر ثلاث مئة: "أحدكما حرّ"، ثمّ مرض، وصرف العتق إلى الّذي قيمته ألف. قال: العتق من جميع المال.

وروي عن محمّد بن سلمة أنّه[7] قال: الوصيّة[8] للقرابة[9] جائزة،[10] سواء يحصون أو لا يحصون. قال أبو القاسم: وبه أفتي، غير أنّه[11] أعجب[12] إليّ أن يتحرّى الوصيّ الأحوج منهم، ويفرّق[13] عليهم، وهذا في الاستحسان،[14] وأمّا في القياس[15] فجائز أن يفرّق على الغنيّ والفقير.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن تباع داره، ويشترى بثمنها عشرة أوقار حنطة، وألف مَنٍّ[1] خبزًا، ويتصدّق[2] بها على المساكين، فباع الوصيّ الدّار، فلم يبلغ ثمنها مقدار ما يشتري به هذا المقدار

---

[1] ط – وفي.
[2] ط: وقال.
[3] ط: عتق.
[4] ط: تصدق.
[5] ش – تعالى.
[6] ط – بن الحسن.
[7] أ – أنه.
[8] ش + جائزة.
[9] ع + يستوي فيها الغنيّ والفقير.
[10] ع – جائزة.
[11] ل: أن.
[12] ل: الأعجب؛ أ: أحب.
[13] ط: فيفرق.
[14] ط: الاستحباب.
[15] ط: الجواز.

من الخبز والحنطة، وله مال سوى هذا، هل ينفذ من باقي ماله تمام وصيّته؟ قال: إن اتّسع الثّلث لذلك ولغيره من الوصايا أكمل من ثلثه، وكأنّه أوصى بعشرة أوقار حنطة وألف مَنٍّ[٣] خبزًا، وقال: "اجعلوا ثمن ذلك من مال كذا"، فجعلوه من غيره لم يضرّهم إلّا أن يكون في ذلك المال دليل، وهو أنّ[٤] سائر أمواله خبيثة، ويعرف طائفة من ماله بالطّيب، فيخصّ ذلك لوصاياه.[٥]

وسئل[٦] عن وصيّ ميت دفع إلى رجل دراهم؛ ليحجّ عن الميت، فلمّا بلغ بغداد مرض، فدفع الدّراهم إلى رجل بغير أمر[٧] القاضي،[٨] فحجّ الرّجل عن الميت. قال: الحجّ عن الميت؛[٩] ولكن لا يجوز عن وصيّته، والحاجّ الأوّل والثّاني ضامنان.

وسئل أبو القاسم عن مسجد بُني، ففضل من تلك[١٠] الخشبات شيء، هل لقيّم المسجد أن يبيع ما فضل إذا كان المسجد يحتاج إلى الدّهن والحصير وغير ذلك؟[١١] أرأيت إن كان هذه الخشبات قد أعطاها أقوام لبناء المسجد، وقد بنوا، وفضل فضل؟ بيّنْ لنا. قال: إذا فضل من ذلك شيء يصرف إلى

---

[١] ط: رغيف.
[٢] ط: فيتصدق.
[٣] ط – من.
[٤] ط + يكون.
[٥] ط: بوصاياه.
[٦] ط + أبو القاسم.
[٧] ش + الوصي.
[٨] ش: والقاضي.
[٩] ع + يجوز.
[١٠] أ: ذلك.
[١١] أ + قال.

بنائه،[1] ولا يجوز أن يصرف إلى الدّهن والحصير. وهذا إذا سلّم أرباب ذلك الخشب[2] إلى القيّم، فأما إذا كان أرباب الخشب هم[3] تولّوا قطع ذلك فالباقي لهم، فإن صرفوا إلى ما شاؤوا جاز.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف وقفًا، واشترط أن يقسم بين فقراء أقربائه، وقال في آخره: "يعمل القيّم في ذلك برأيه"، فهل للقيّم أن يفضّل بعضهم على بعض؟ قال: إذا ذكر فيه عمل الوصيّ برأيه عقيب ذكر القسمة متّصلًا فهذا دليل على التّفضيل، وينبغي أن ينظر في الصّكّ.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يكفّنه من ثمن كذا وكذا، فلم يفعل الوصيّ من ثمن ذلك، وكان وجد[4] المشتري أو لم يجد، هل يضمن الوصيّ؟[5] أرأيت إن لم يضمن الوصيّ هل يكون ذلك /[٢٨٠و] الشّيء للورثة؟ قال: لا ضمان على الوصيّ، وذلك الشّيء بعد قبض الوصيّ لثمن الكفن هو للورثة.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى إلى رجل، وأمره أن يفرّق ثلاث مئة قفيز حنطة بعد وفاته على الفقراء، ففرّق الوصيّ مئتي قفيز حنطة في حياة الميت. قال: يغرم الوصيّ ما فرّق في حياة الميت، ويفرّقها بعد وفاته بأمر الحاكم، فإن فرّق بغير أمر الحاكم لا يبرأ من الضّمان. قيل: فإن أمرته الورثة ففرّق بأمرهم؟ قال: إن كان فيهم صغير لا يجوز أمرهم، وإن لم يكن[6] جاز أمرهم،[7] ويخرج من الضّمان إذا فرّق.

---

[1] أ: بنائها.

[2] ط – الخشب.

[3] أ: الّذين.

[4] ط + له.

[5] أ + قال.

[6] ط + بينهم صغير.

[7] ش – قال: إن كان فيهم صغير لا يجوز أمرهم، وإن لم يكن جاز أمرهم.

وسئل أبو نصر عن وصيّ باع دارًا، ثمّ ادّعى أنّ الدّار كانت بينه وبين الميت. قال: إن كانت الدّار في يد[1] الميت في حياته ينقلب[2] فيها من الإجارةِ والعاريةِ[3] ومرمّةِ ما استرمّ منها، لم يصدّق الوصيّ على ما ادّعى إلّا ببيّنة عادلة، فيجعل[4] الحاكم وصيًّا للميت حتّى يقيم الوصيّ البيّنة. وكذلك إذا ادّعى الوصيّ دينًا على الميت جعل القاضي للميت وصيًّا حتّى يقيم هذا الوصيّ البيّنة؛ لأنّ البيّنة لا تقبل إلّا بخصم.[5] ثمّ[6] الحاكم بالخيار، إن شاء تركه خارجًا عن[7] الوصيّة، وإن شاء أعاد[8] إليها بعدما قضى دينه. قيل: لمَ كان للقاضي الخيار،[9] ولم يظهر من الوصيّ الخيانة؟[10] قال: لأنّه لمّا أخرجه كان ذلك قضاء منه عليه، فله أن يدوم[11] على قضائه، ولا ينقضه. {قال[12] أبو اللّيث:}[13] وقد ذكر الخصّاف في كتاب أدب القاضي أنّ القاضي يجعل للميت وصيًّا في مقدار ذلك الدّين خاصّة، ولا يخرج هذا الوصيّ من الوصاية، وذلك القول أصحّ، وبه نأخذ.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصيّة من ثلثه، ثمّ قال: "أعرضوا وصيّتي على فلان، فما ردّ منها فهو مردود، وما أجاز فهو جائز"، فلم يعرض على ذلك[14] الرّجل أو عرض[15] عليه فلم يقل شيئًا حتّى مات. قال: الوصيّة جائزة على أمر الميت حتّى يردّ منها الّذي فوض إليه؛ لأنّها قد كانت

---

[1] ط: يدي.
[2] ط: يتصرف.
[3] ش: إلى العارية.
[4] أ: ويجعل.
[5] ط: بالخصم.
[6] ط + إن.
[7] ط: من.
[8] أ: أعاده.
[9] ط: خيار.
[10] ط: خيانة.
[11] ع: يديم.
[12] ط + الفقيه.
[13] ط – أبو اللّيث.
[14] أ: ذاك.
[15] أ: عرضت.

وصيّة؛ وإنّما جعل فيها مشيئة للرّدّ،[1] فلمّا فقدت المشيئة مضت الوصيّة على ما أمر به، ألا ترى أنّ الخيار في البيع إذا مات صاحب الخيار مضى البيع على وجهه، ويتمّ العقد؟! فكذلك هذا. ولو قال: "أجيزوا هذه الوصيّة إن شاء فلان" أو قال: "أنفذوا[2] إن أنفذ فلان"، فمات فلان قبل أن يقول شيئًا، فالوصيّة باطلة.

وسئل الحسن بن مطيع عن قوم لا يحصون، ما حدّ الإحصاء؟ قال: اختلفوا،[3] قال[4] أبو يوسف: إن كانوا لا يحصون إلّا بكتاب وحساب فإنّهم لا يحصون. وقال بشر: لا يوقِّت في الإحصاء إلّا جاهل. وقال بعضهم: إذا كان لا يحصيهم المحصي حتّى يولد فيهم مولود أو يموت /[٢٨٠ظ] فيهم ميت فإنّهم لا يحصون. وقال محمّد : إذا كانوا أكثر من مئة فإنّهم لا يحصون. وقال بعضهم:[5] الأمر موكول إلى رأي القاضي، وبه نأخذ.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصيّة لرجل،[6] وجعله[7] متى[8] شاء أن يخرج منها خرج. قال: هو جائز، وله أن يخرج منها متى[9] شاء، وفي أيّ وقت شاء.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصيّة لرجل، فباع الوصيّ من الموصى له شيئًا من متاع البيت، هل يصير قصاصًا؟ قال: لا إلّا برضى[10] الموصى له.

---

[1] أ: الرد.
[2] ط: أنفذوها.
[3] أ + فيه.
[4] ع: فقال.
[5] ع + إن.
[6] أ: إلى رجل.
[7] ل: فجعله.
[8] أ + ما.
[9] أ + ما.
[10] ط: أن يرضى.

وسئل أبو بكر[١] عن رجل وقف وقفًا في[٢] حياته، ولم يجعل له قيّمًا حتّى حضرته الوفاة، فأوصى إلى رجل. قال:[٣] يكون وصيًّا وقيّمًا على أوقافه، وإن كان الواقف جعل على الوقف قيّمًا، ثمّ حضرته الوفاة، فأوصى إلى رجل، فإنّه يكون وصيًّا له غير قيّم على أوقافه، والقيّم هو الّذي يقوم على أوقافه.

وسئل أبو القاسم عن امرأة أوصت بشيء من الحنطة، فقالت: "تصدّقوا[٤] بها على الفقراء، عن كفّارة أيمانها، وفوائت صلاتها وصيامها، ونذورها[٥] الواجبة[٦] لله تعالى[٧] عليها". قال: يقسم المقدار الّذي ذكرت من الحنطة على خمسة أقسام، فاثنان[٨] من ذلك يعطى كيف شاء، وكم شاء لفقير واحد أو أكثر،[٩] وهما حصّة النّذور[١٠] الواجبة،[١١] وخُمُس[١٢] ذلك -وهو حصّة الكفارة- يعطى لكلّ إنسان منوان، والخُمُسان الآخران هما حصّة الصّلاة والصّوم، ولا[١٣] بأس بأن[١٤] يعطى إنسان واحد من ذلك قليلًا أو[١٥] كثيرًا بعد أن[١٦] ينتفع[١٧] الإنسان به.[١٨]

---

[١] ط + الإسكاف.
[٢] ط + حال.
[٣] أ: فإنّه.
[٤] ط: يتصدق.
[٥] ع: ونذور.
[٦] ع: واجبة.
[٧] ط - تعالى.
[٨] ط: اثنان.
[٩] أ: لأكثر.
[١٠] ط: النذر.
[١١] ط: والواجب.
[١٢] ط + من.
[١٣] ع: لا.
[١٤] أ: أن.
[١٥] ط - قليلا أو.
[١٦] ط: ألا.
[١٧] ط: يستغني.
[١٨] ع - به.

وسئل أبو القاسم عن رجل حضرته الوفاة، فقيل له: "ألا توصي؟"، فقال: "أوصيت بأن يخرج من مالي الثّلث، فيتصدّق منه بألف على المساكين"، ولم يزد على هذا حتّى مات، وثلث ماله ألفان. قال: لا يلزمه[١] إلّا الألف.[٢] قيل له: لو[٣] قال: "أوصيت بأن يخرج ثلث مالي"، ولم يزد عليه؟ قال:[٤] الثّلث كلّه يدفع إلى الفقراء.

وسئل أبو القاسم عن رجل أمر رجلًا بأن يتصدّق بشيء[٥] من ماله، ودفع إليه المال، فتصدّق الوكيل على ابنه، وابنُه كبير. قال: يجوز بلا اختلاف، وهو خلاف البيع؛ لأنّ[٦] البيع مبادلة، والتّهمة[٧] في المبادلة[٨] جارية،[٩] ولا تهمة[١٠] في الصّدقة.[١١]

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: "أوصيت أن[١٢] يحفر عشرة قبور"،[١٣] هل تصحّ هذه؟[١٤] قال: إن كانت وصيّته في مقبرة بعينها؛ ليدفن فيها الموتى، فإنّ هذه الوصيّة جائزة؛ لأنّ حفر القبور في المقبرة

---

[١] أ: يلزم.
[٢] أ: ألف.
[٣] أ: فلو.
[٤] ع أ + الفقيه.
[٥] ل: شيئا.
[٦] ط + في.
[٧] ش: والمبادلة.
[٨] ش: التهمة.
[٩] ط: جائزة.
[١٠] ط: بدل.
[١١] ل: الوصيّة.
[١٢] ط: بأن.
[١٣] ش: أقبرة؛ أ: أَقْبُر.
[١٤] أ + الوصيّة.

عمارة للمقبرة. قيل: فإن أوصى بأن يحفر عشرة أقبرة[1] يدفن فيها أبناء السّبيل والفقراء، ولم يبيّن في أيّ المقابر؟ قال: الوصيّة باطلة؛ لأنّها لم تقع لأقوام بأعيانهم.[2]

/[٢٨١و] وسئل أبو القاسم عن امرأة ماتت، وأوصت إلى أبيها وزوجها بوصايا من عتق وصلة وغير ذلك، وتركت ضياعًا[3] وثيابًا وحليًّا، وتركت[4] ابنين[5] صغيرين،[6] وابنتين صغيرتين، فقال الزّوج: "أنا أنفذ وصيّتها من خالص مالي، ولا أبيع الثّياب، ولا الحليّ"، أرأيت لو فعله[7] جازت الوصيّة؟ ويخرج الوصيّان من ذلك أم لا؟ قال: إن أنفذ هذه الوصايا من ماله بأمر الوصيّ الآخر، فما كانت من صلات ووصايا يحتاج فيها إلى شراء شيء،[8] فإن فعل ذلك على أن يرجع به في التّركة، كان ذلك دينًا في تركة الميت،[9] وإن فعل ذلك على ألّا يرجع لم تجز الوصيّة، وما احتيج إلى الصّدقة من غير شراء شيء[10] فلا يجوز[11] من[12] الوصيّة بوجه من الوجوه، وإن أحبّ الأب أن يبقي ذلك لولده، وينفذ الوصيّة، فإنّه يهب مالًا للصّغار، ثمّ يبيع الوصيّان مقدار الوصيّة من رجل، ويشتري الأب بعد التّسليم ذلك للصّغار، ثمّ يبيع،[13] ثمّ ينفذ ذلك المال للبائع الثّاني، ويقبضه[14] الوصيّان من ثمن الضّيعة، فينفذان به الوصيّة.

---

[1] أ: أقبر.
[2] ل: بعينه؛ ط: بعينهم.
[3] ط: ضيعة.
[4] ع – وتركت.
[5] ع: وابنين؛ ط: ابنا.
[6] ط: رضيعا.
[7] ط + هل.
[8] أ: الشيء.
[9] ل: المتوفى.
[10] أ – شيء.
[11] أ: يجزئ.
[12] أ: عن.
[13] أ – ثم يبيع.
[14] ل أ: ويقبض.

وسئل أبو القاسم عن امرأة قالت لرجل في مرضها: "اجعل داري هذه لأولاد زوجي حتّى يجعلوني في حلّ"، هل يجب له[١] ذلك؟ وكيف[٢] يجوز[٣] إن لم تُجز الورثة[٤] ذلك؟ قال: إن فعلوا ذلك تمّ الأمر، وإن أبوا ذلك يقال للورثة: أقرّوا لأولاد الزّوج بشيء،[٥] فإن أقرّوا[٦] بشيء[٧] ينظر[٨] إلى قيمة الدّار، فيرفع من قيمتها مقدار ما أقرّوا به، ثمّ ينظر إلى الباقي، فإن كان يخرج من الثّلث بيع منهم، أو صولحوا به من الحقوق الواجبة قِبلها، وإن أبوا الشّراء أو[٩] الصّلح[١٠] أعطوا ما أقرّت به الورثة، وإن ادّعى أولاد الزّوج أكثر من ذلك حلف لهم ورثة المرأة على العلم.

قال أبو عبد الله الثّلجيّ: سمعت الحسن بن أبي[١١] مالك عن أبي يوسف قال: الدّخول في الوصيّة أوّل مرّة غلط،[١٢] والثّاني جناية.[١٣] وذكر عن غيره أنّه قال: والثّالث[١٤] سرقة.

وقال محمّد بن مالك البلخيّ: لو كان الوصيّ عمر بن الخطاب رضي الله عنه[١٥] ما ينجو من الضّمان، وروي عن الحسن بن زياد هكذا.

---

[١] ط: لهم.
[٢] أ + يجب أن.
[٣] أ + للورثة؛ ط: يجب.
[٤] أ – إن لم تجز الورثة؛ ط + إلى.
[٥] ع + ثم.
[٦] ط: أقر.
[٧] ع – فإن أقروا بشيء.
[٨] ط: نظر.
[٩] أ – أو.
[١٠] أ: والصلح.
[١١] ل – أبي.
[١٢] ل: خلط.
[١٣] ط: خيانة.
[١٤] ط: والثالثة.
[١٥] ط – رضي الله عنه.

وقال نصير: سمعت بشر بن الوليد، قال: ما جاءني وصيّ فيه خير منذ خمسين سنة أو أكثر. وروي عن أبي مطيع أنّه قال: أنا أفتي منذ نيّف وعشرين سنة، ما رأيت عمًّا عدل في مال ابن أخيه.

وسئل نصير عن رجل قال لرجل: "لك أجر مئة درهم على أن تكون وصيّي". قال: الإجارة باطلة، ولا شيء له. وسئل محمّد بن سلمة عن ذلك، قال: الشّرط باطل، والمئة[1] وصيّة له[2] جائزة، وهو وصي، وبه نأخذ.

/[٢٨١ظ] وسئل بعضهم عن رجل مات وعليه دين، وقد ترك وفاء، فصالح الورثة الغرماء. قال: لا يسعهم ذلك.

وسئل أبو بكر عن أشجار لأيتام، باع لهم عمّهم، ولم يكن لهم[3] وصيّ، ثمّ إنّ الحاكم جعل قيّمًا لأيتام، فأجاز القيّم ذلك البيع. قال:[4] يجوز استحسانًا إن كان المبيع قائمًا.

وسئل أبو القاسم[5] عن رجل أوصى لرجل بغلّة كرمه، وفي الكرم قوائم، وأوراق، وحطب، وثمر. قال: يدخل ذلك كلّه في الوصيّة؛ لأنّ ذلك كلّه من غلّة الكرم، ألا ترى أنّه لو دفع الكرم معاملة كان الورق وحطب الكرم بينهما كالثّمر؟![6] كذلك[7] ههنا.[8]

---

[1] ش + له.
[2] ش – له.
[3] ع ط: له.
[4] ش + البيع.
[5] ط: بكر.
[6] ط: كما تكون الثمرة.
[7] ط: فكذلك.
[8] ط: هذا.

وسئل أبو القاسم عن رجل غريب نزل في بيت رجل،[1] فمات، وترك دراهم، هل يجوز[2] أن يشتري له[3] كفنًا من ماله، ولم يوص إلى[4] أحد؟[5] قال: يرفع إلى الحاكم حتّى يأمره، فإن لم يجد القاضي كفّنه كفنًا وسطًا.

وسئل أبو القاسم عن رجل له عبيد، فمات الرّجل، وأوصى بعتقهم، وسمّاهم، ثمّ إنّ أحد العبيد ادّعى أنّه ابن ابن الميت، ثمّ أقرّ بعد ذلك أنّه كان عبدًا للميت، ثمّ ادّعى بعد ذلك، وأقام البيّنة على إقرار الميت أنّه[6] ابن ابنه، وأقام الورثة البيّنة على إقراره بما أقرّ أنّه كان عبدًا للميت، فبيّنة من تقبل؟ قال: إذا أعتقته[7] الورثة كما أمر الميت، ثمّ ثبت إقراره أنّه لم يكن ابنًا للميت لم تقبل منه البيّنة.

وسئل أبو القاسم عن حمل الطّعام إلى أهل المصيبة، والأكل عندهم، هل يكره؟ قال: حمل الطّعام إلى أهل المصيبة في الابتداء[8] غير مكروه؛ لشغلهم بجهاز ميتهم من[9] اتّخاذ ما يقوتهم، والحمل اليوم[10] الثّالث إذا اجتمع النّوائح مكروه؛ لأنّه إعانة على الإثم.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل، وقال له بالفارسيّة: "دَه يَتِيمْ رَا جَامَه كُنْ"،[11] فأعطى الوصيّ لكلّ[12] يتيم من الكرباس مقدار ما يتّخذ[1] ثوبًا، هل يجزئه؟ قال: هذا[2] يقع[3] على المخيط.

---

[1] أ: صفر.
[2] ط + له.
[3] ش – له.
[4] ل – إلى.
[5] ل: لأحد.
[6] ل: بأنه؛ أ + أقر أنه.
[7] ط: أعتقه.
[8] أ: ابتدائه.
[9] أ: عن.
[10] ع أ: يوم.
[11] فاتح: اكس عشرة من الأيتام.
[12] ط: إلى كل.

وقال الحسن بن مطيع: سألت بشر بن غياث عن الوصيّ إذا اتّهمه القاضي، قال: في قول أبي حنيفة يجعل القاضي معه غيره. وقال أبو يوسف: يخرجه، وهو القياس؛ لأنّ أباه لو كان حيًّا، وخيف عليه في مال الصّبيّ، يخرجه[٤] من يده، فالوصيّ أولى.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يحمل بعد موته إلى موضع كذا، ويدفن هناك، ويبنى هناك رباط من ثلث ماله، فمات ولم يحمل إلى هناك، هل تبطل وصيّته بالرّباط؟ قال: وصيّته بالرّباط جائزة، ووصيته بحمله بعد موته إلى موضع آخر باطل؛ لأنّه ليس فيها[٥] قربة، ولا فائدة، ولو حمله الوصيّ فهو ضامن لما أنفق في حمله. /[٢٨٢و] {قال الفقيه أبو اللّيث:}[٦] يعني إذا حمل بغير إذن الورثة.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أوصى في مرضه، وقال: "إنّي كنت جامعت أهلي في رمضان نهارًا، فاسألوا الفقهاء ما يجب عليّ، وما[٧] الّذي يجب في الحكم؟[٨] قال: إن كانت قيمة الرّقبة تخرج من ثلث ماله مع سائر وصاياه أعتقت عنه رقبة، وأطعم عنه أيضًا نصف صاع من حنطة،[٩] وإن كانت قيمة الرّقبة لا تخرج من ثلث ماله، وأبى الورثة إجازة الوصيّة، أطعم عنه ستّين مسكينًا، لكلّ مسكين منوين[١٠] من حنطة، ومدين أيضًا لمسكين[١١] إن خرج ذلك من ثلث ماله.

---

[١] ط + منه.
[٢] ط: هذه الكلمة.
[٣] ط: تقع.
[٤] أ: يخرج.
[٥] ط: فيه.
[٦] ط – أبو اللّيث.
[٧] ش: ما؛ ط: فافعلوا ما.
[٨] ش + فافعلوه.
[٩] ط + أيضًا.
[١٠] ط: مُدَّيْن.
[١١] ط + آخر.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى، وقال في وصيّته: "من ادّعى عليّ شيئًا، ورأى الوصيّ أن يفعل ذلك فعل"، أيصحّ هذا القول؟ قال: كان مشايخنا يقولون: هذا كلام باطل. وكان نصير يقول: هو جائز، وصار كأنّه قال: "ما رأى الوصيّ شيئًا أن يفعل فعل".

وسئل أبو نصر عن قيّم رباط في بعض الثّغور، احتاج إلى عمارة الرّباط، فقامت المتطوّعة أو غيرهم بإعانته في ذلك، هل يسع للقيّم أن يطعمهم من غلّة الرّباط؟ قال: إن احتسبوا[1] في المعونة، وأعانوه، وأكلوا من أموالهم، لا ينبغي له أن يطعمهم من ذلك، وإن لم يقوموا[2] في ذلك إلّا بإطعامهم وسعه ذلك إذا كان ذلك بحيث لو امتنعوا احتاج إلى إقامته بأجراء يذهب في أجرتهم مثل ذلك أو ما يقاربه. قيل له:[3] أرأيت إن استعمل القيّم فضل الغلّة في حوائج نفسه على أن يردّه إذا احتاج إلى المرمّة؟ قال: لا يفعل ذلك، ويتنزّه عنه[4] غاية التّنزه، فإن فعل ذلك، ثمّ أنفق فيه، رجوت أنّ ذلك يبرئه ممّا وجب عليه. قيل:[5] أرأيت إن أقرض فضل الغلّة؛ ليأخذ عند الحاجة، وذلك أحرز للغلّة[6] من إمساكها[7] عنده؟ قال: رجوت أن يكون ذلك واسعًا.

وسئل أبو القاسم عن رجل عامل[8] للسّلطان،[9] مات، وأوصى بأن يعطى الفقراء الحنطة، أيكون ذلك[10] حلالًا للّذي أخذ؟ قال: إن كان هذا مختلطًا بماله فلا بأس به، وإن كان غير مختلط لا[11] يجوز

---

[1] ل: احتبسوا؛ أ: أحسنوا.
[2] ش: يقيموا.
[3] ع أ – قيل له.
[4] ط: منه.
[5] ع أ – قيل.
[6] ش: بالغلة.
[7] ط: إمساكه.
[8] ط + أمر.
[9] ط: السلطان.
[10] ش: هذا.
[11] ع: فلا.

أخذه إذا علم أنّه من مال غيره، وإذا[1] لم يعلم أنّه من ماله أو من مال غيره فهو حلال حتّى يتبيّن. {قال الفقيه[2] أبو اللّيث:}[3] إن كان مختلطًا ففي قول أبي يوسف ومحمّد هو[4] على ملك صاحبه، لا يجوز أخذه إلّا أن يأخذه ليردّه على صاحبه. وفي قول أبي حنيفة: صار الملك له بالخلط، ولا[5] يجوز[6] لأحد[7] أن يأخذ إلّا[8] إذا كان في بقيّة مال الميت وفاء بمقدار ما يرضى به خصماؤه.

هشام[9] قال:[10] سألت محمّدًا[11] عن أقوام أمروا بأن /[٢٨٢ظ] يكتبوا مساكين مسجدهم، فكتبوا، ودفعوا الأسامي إليهم، فمات بعضهم وقد[12] أخرجوا[13] الدراهم[14] على عددهم.[15] قال: أرى أن يعطى ذلك ورثته إذا كان اسمه قد وقع[16] قبل أن يموت.

ولو أنّ رجلًا أوصى بأن يطعم[17] عشرة مساكين عن كفّارة اليمين، فَغَدَّى الوصيّ عشرة، فماتوا. قال محمّد : يُغَدِّي وَيُعَشِّي غيرهم، ولا ضمان على الوصيّ.

---

[1] ط: وأما إذا.
[2] ل – الفقيه.
[3] ط – أبو اللّيث.
[4] ل – هو.
[5] ط – ولا.
[6] ط: ويجوز.
[7] أ – لأحد؛ ط: للآخر.
[8] ط – إلا.
[9] ل: وقال.
[10] ل: هشام.
[11] ط + بن الحسن.
[12] ل – وقد.
[13] ل: وأخرجوا.
[14] ل: دراهم.
[15] ل: عدد رؤوسهم.
[16] ط: دفع.
[17] أ + عنه.

{قال الفقيه:} سمعت الفقيه أبا جعفر، قال: روي عن عليّ بن خشرم أنّه قال: أحببت أبا يوسف في صغري، وذلك أنّه لمّا مات أبي، وكان[1] الوصيّ يعطيني كلّ يوم ثلثي درهم، فأتيت أبا يوسف، فقلت[2] له:[3] إنّه لا يكفيني، فدعا أبو يوسف الوصيّ، وأمره بأن يكمل إليّ[4] كلّ يوم درهمًا. ثمّ[5] روى[6] بإسناده عن شريح أنّه قال: وسّعوا[7] على اليتامى أموالهم، فإن ماتوا فقد أكلوا أموالهم، وإن عاشوا فسيرزقهم الله تعالى[8] من فضله.

{قال الفقيه:} سمعت محمّد بن الفضل،[9] قال: سمعت محمّد بن جعفر، قال: سمعت إبراهيم بن يوسف، قال: سمعت أبا يوسف[10] في رجل قال: "برذوني الأشقر وصيّة لفلان" أو قال: "براذيني الشّقر لفلان وصيّة له"، فباع براذينه، واشترى براذين أخر شقراء، ثمّ مات،[11] فلا وصيّة له. وكذلك إذا لم يكن له برذون وقت الوصيّة، فاشترى براذين شقرًا، ثمّ مات، فلا وصيّة له.[12] وكذلك إذا قال: "عبدي الأعمى لفلان" أو قال: "عبدي السّنديّ لفلان"، فباع عبده، ثمّ اشترى عبدًا آخر أعمى أو سنديّا، فلا وصيّة له، وكذلك إذا لم يكن له عبد فاشترى.[13] وكذلك إذا قال: "عبديّ الحبشيّان لفلان وصيّة". وإذا قال: "عبدي[14] لفلان"[1] أو قال: "براذيني لفلان"، ولم يضف إلى شيء، ولم ينسبهم إلى شيء، فهل[2]

---

[1] ط: فكان.
[2] ط: وقلت.
[3] أ – له.
[4] أ – إلي.
[5] ل – ثم.
[6] ل: وروى.
[7] أ: أوسعوا.
[8] ط – تعالى.
[9] ط + بن أنيف.
[10] أ – قال سمعت أبا يوسف.
[11] أ – ثم مات.
[12] أ – وكذلك إذا لم يكن له برذون وقت الوصيّة فاشترى براذين شقرا ثم مات فلا وصيّة له.
[13] ط + عبدا.
[14] ط: عبيدي.

يدخل فيه ما كان، وما يستفيد[٣] قبل الموت، وكلّ شيء[٤] يسمّيه؟[٥] فإن كان نسبه[٦] إلى شيء لم تكن الوصيّة إلّا في ذلك بعينه، ولا يدخل في ذلك ما استفاد،[٧] وإن لم يكن نسبه إلى شيء فالوصيّة فيما عنده، وفيما استفاده.[٨]

قال إبراهيم بهذا الإسناد: وسألت[٩] الحسن بن زياد عن رجل دفع إلى رجل ألف درهم، فقال:[١٠] "هذه الألف لفلان، فإذا أنا متّ فادفعها إليه"، فمات، هل يسعه أن يدفعها[١١] إليه؟ قال: نعم، فقلت له: فإن لم يقل: "هي له"، يسعه أن يدفع[١٢] ذلك إليه[١٣] إذا مات الآمر؟ قال: لا.

وقال[١٤] إبراهيم بن يوسف: إذا مات الرّجل، ولم يترك شيئًا، ينبغي أن يسألوا من النّاس مقدار ثوب واحد، ولو أنّه ترك ثوبًا واحدًا فإنّه يكفّن في ذلك الثّوب، ولا يطلبون من النّاس زيادة، رجلًا كان أو امرأة. وإذا مات رجل بغير /[٢٨٣و] وصيّة، وكان ماله قليلًا، فإنّه يكفّن في ثوب واحد. {قال[١٥] أبو اللّيث:}[١٦] هذا قول إبراهيم بن يوسف، وقال غيره: يكفّن في ثلاثة أثواب، وهو قول محمّد بن سلمة

---

[١] أ + وصيّة.
[٢] ط: فهذا.
[٣] أ: يستفيده.
[٤] أ: ذلك.
[٥] أ: تسمية.
[٦] ش: ينسبه.
[٧] أ: استفاده.
[٨] ط: استفاد.
[٩] أ: سألت.
[١٠] ط: وهذه.
[١١] أ: يدفع.
[١٢] أ – إليه؟ قال: نعم فقلت له: فإن لم يقل هي له يسعه أن يدفع.
[١٣] أ – إليه.
[١٤] ط: قال.
[١٥] ط + الفقيه.
[١٦] ط – أبو اللّيث.

وغيره، وكِلا القولين حسن، ولو[1] كفّن في ثوب واحد جاز، ولو كفّن في ثلاثة أثواب جاز، ولا ضمان عليهم.

وسئل أبو القاسم عن وصيّ باع ضيعة لليتيم من رجل مفلس يعلم أنّه لا يمكنه أداء ثمنها، هل يجوز[2] البيع؟ قال: إن كان هذا بيع رغبة[3] أجّل القاضي المشتري ثلاثة أيّام، فإن أمكنه أداء الثّمن، وإلّا نقض البيع. ولو أنّ رجلًا أوصى لفقراء قرابته بثلث ماله، وأوصى لرجلٍ آخر بمثل ذلك، ورجل فقير له قرابة منهما جميعًا، فإنّه يدفع إليه وصيّة كلّ واحد منهما إذا كان مئتي درهم أو أكثر.[4]

ولو أنّ رجلًا أوصى بغلّة داره، فإنّ الدّار تؤجّر، ويدفع إليه غلّتها، فإن أراد الموصى له أن يسكن هو بنفسه، قال أبو بكر الإسكاف: له ذلك؛ لأنّ غيره يسكن له، فهو[5] إذا[6] سكن[7] بنفسه جاز. وكان[8] أبو بكر بن أبي سعيد[9] يقول:[10] ليس له ذلك، وكان أبو القاسم يقول هكذا. وقال أبو بكر الإسكاف: كنت في مأتم فسئل أبو القاسم عن هذه المسألة، فقال: ليس له أن يسكن. وقلت أنا: له أن يسكن. وكان الكلام في الابتداء يجري بيني وبين أبي القاسم، وكلّنا نأتي بشيء حتّى جاء أبو بكر بن أبي سعيد، وكان فقيهًا، فسألته، فقال: ليس له ذلك، فقلت: لمَ؟ قال:[11] لأنّا لو أطلقنا له السّكنى ربّما[12] يظهر

---

[1] ش: فلو.

[2] ط + هذا.

[3] ط: معجلا.

[4] ط + إذا كان موتهما جميعا.

[5] أ – فهو.

[6] أ: فإذا.

[7] أ + هو.

[8] ط: قال.

[9] أ: يوسف.| أحمد بن ياسر، أبو بكر بن أبي سعيد (ت. ٢٧٨ هـ/٨٩١ م). حدث عن أحمد بن أبي الحواري. روى عنه: محمد بن مخلد الدوري. كان من خيار المسلمين، توفي في شهر صفر. انظر: **تاريخ بغداد** للبغدادي، ٤٨٤/٦.

[10] ط – يقول.

[11] أ: فقال.

[12] ط: فربما.

على الميت دين، فلا يمكننا أن نصرف شيئًا من ذلك إلى دينه، ولو أغلّ صرفت الغلّة إلى دينه. قال: فتعلق أبو القاسم بهذا،[1] وكان يحبّ أن يجري هذا على لسانه. فقيل لأبي بكر الإسكاف: ايش الجواب عن هذا؟ فقال:[2] الدّين غير موجود، فلا اعتبار للتّوهم، ألا ترى أنّه تنفذ وصاياه وإن كان يتوّهم ظهور الدّين؟![3]

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يخرج ثلث ماله لمجاوري مكّة، والمجاورون لا يحصون، هل تجوز هذه الوصيّة؟ قال: الوصيّة جائزة، وإن كانوا لا يحصون صرف إلى أهل الحاجة منهم، وإن كانوا يحصون قسمت على رؤوسهم.

وقال الحسن بن زياد في[4] رجل أوصى لرجل، فقال: "أوصيت لفلان بثلث مالي، وهو ألف درهم"، فنظر فإذا الثّلث أكثر،[5] قال:[6] له[7] الثّلث بالغًا ما بلغ. وكذلك لو قال: "أوصيت لفلان بنصيبي من هذه الدّار، وهو الثّلث"، فإذا له النّصف. قال: له نصف الدّار إن خرج من الثّلث.

ولو[8] قال: "أوصيت لفلان بألف،[9] وهو[10] عشر مالي"، /[٢٨٣ظ] لم يكن له إلّا الألف، سواء[11] كان العشر أقلّ أو أكثر. ولو أخرج كيسًا، وقال: "أوصيت لفلان بجميع ما في هذا الكيس، وهو ألف درهم"، فنظروا فإذا فيه ألفًا درهم، فالألفان كلّها للموصى له إذا كانت تخرج من ثلثه. وكذلك لو وجدوا

---

[1] ط + وسر به.
[2] ط: قال.
[3] أ + فكذا هذا.
[4] ط: عن.
[5] ط + من ذلك.
[6] ل: فقال؛ ط – له.
[7] ط: فله.
[8] ط: وإن.
[9] ط + درهم.
[10] ط: وهي.
[11] أ – سواء.

في الكيس دنانير أو جواهر أو غير ذلك، يكون للموصى له إن خرج من الثّلث، وكان[1] قوله[2] "ألف درهم" حشوًا.

ولو قال: "أوصيت لفلان بألف درهم، وهي جميع ما في هذا الكيس"، وفي[3] الكيس أكثر من ألف درهم، لم يكن له إلّا ألف درهم، وإن كان في الكيس دنانير أو جواهر أو[4] ليس[5] فيه دراهم كان للموصى له ألف درهم من مال الميت.[6]

وإن[7] قال: "أوصيت لفلان بما[8] في هذا الكيس ألفًا،[9] وهو نصف ما في هذا الكيس"، فوجد[10] في الكيس ثلاثة آلاف درهم، كانت له الألف،[11] وإن كانت فيه ألف كانت له الألف، وإن لم يكن[12] إلّا خمس مئة كانت له الخمس مئة، لا[13] يزاد عليها. وإن كانت في الكيس دنانير أو جواهر، وليس فيه

---

[1] ل: وكان.

[2] ل: وقوله.

[3] ط: وكان في.

[4] ط – أو.

[5] ط: وليس.

[6] ل – ولو قال: "أوصيت لفلان بألف درهم، وهي جميع ما في هذا الكيس"، وفي الكيس أكثر من ألف درهم، لم يكن له إلّا ألف درهم، وإن كان في الكيس دنانير أو جواهر أو ليس فيه دراهم كان للموصى له ألف درهم من مال الميت.

[7] أ: ولو.

[8] ط: مما.

[9] ط: بألف درهم.

[10] أ: فوجدوا.

[11] ط: ألف.

[12] ل + له؛ ط + فيه.

[13] ط: ولا.

دراهم، لم يكن للموصى له شيء. {قال الفقيه[1] أبو اللّيث:}[2] وعلى قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف ينبغي أن يعطى له مقدار ألف درهم[3] من ذلك؛ لأنّ الاستثناء[4] من غير جنسه جائز.

ولو قال: "أوصيت لفلان بجميع ما في هذا البيت، وهو كرّ طعام"، فوجد فيه أكثر من كرّ أو وجد فيه حنطة وشعير، كان ذلك كلّه للموصى له بعد أن يخرج من الثّلث. ولو وهب لرجل كيسًا فيه دراهم، فقال: "جميع ما في[5] هذا الكيس لك، وهو ألف درهم"، ودفعه إليه، فإذا هو أكثر من ألف درهم أو فيه دنانير، كان الكيس وما فيه للموهوب له.

وقال أبو نصر: إذا أوصى الرّجل بهذه البقرة لفلان لم يكن للورثة أن يدفعوا قيمتها. وإن قال: "هي للمساكين" كان للورثة أن[6] يتصدقوا بقيمتها، {قال الفقيه أبو اللّيث:}[7] وبه نأخذ؛ لأنّ الوصيّة إذا كانت لإنسان معلوم يحتاج إلى قبوله، فإذا قبل الوصيّة فقد ملكها، فليس للورثة أن يغيّروا ملكه، والوصيّة للفقراء لا تحتاج إلى قبول أحد؛ وإنّما قصد به الميت القربة، فيكون في دفع القيمة قربة كما تكون في دفع العين.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يتصدّق على كلّ فقير في سكّته بدرهم،[8] وفي السّكّة فقير له مملوك، هل[9] يتصدّق[10] عليه[11] أو[1] على[2] مملوكه؟ قال: لا، إلّا أن يكون على العبد دين.

---

[1] ل – الفقيه.
[2] ط – أبو اللّيث.
[3] ش – درهم.
[4] ط + على مذهبهما.
[5] أ – ما في.
[6] ش – يدفعوا قيمتها. وإن قال: هي للمساكين كان للورثة أن.
[7] ط – أبو اللّيث.
[8] ع + درهم.
[9] ط – هل.
[10] ط: أيتصدق.
[11] ط: على الفقير.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يشتري بهذه الألف ضيعة، فتوقف على المساكين، فلم توجد هناك ضيعة تشترى، هل يجوز أن يصرف الألف إلى /[٢٨٤و] مرمّة المسجد أو يشترى في موضع آخر؟[٣] أرأيت لو[٤] أتلف الوصيّ هذه الألف، أتبطل هذه الوصيّة؟ أرأيت إن جعل الميت شيئًا من السّلاح في السبيل، أيكون الوصيّ هو المتولي لإمساكها أم يولّى إلى غيره؟ قال: ليس[٥] للوصيّ أن يصرف المال الّذي أمر الميت أن يشتري به ضيعة للوقف إلى مرمّة المسجد، ولا إلى غيرها[٦] من[٧] الأمور؛[٨] ولكن يشتري كما أمر في الموضع الّذي سمّى، فإن لم يوجد في ذلك الموضع يشتري[٩] في أقرب المواضع إلى الموضع الّذي سمّى، فيوقف على ما سمّى. وإذا[١٠] أتلف الوصيّ الألف غرم مثله، ويشتري به الضّيعة، وأمّا السّلاح الّذي أمر فالأعجب إليّ أن يتولّى استعمال ذلك السّلاح وغيره.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يتصدّق بشيء من ماله على فقراء الحجّ،[١١] أيجوز أن يتصدّق[١٢] على غيرهم من الفقراء؟ قال: يجوز على ما قال أبو يوسف في رجل أوصى بأن يتصدّق على فقراء[١٣] مكّة[١٤] إنّه يجوز أن يتصدّق على غيرهم من الفقراء، وفي قول زفر لا يجوز.

---

[١] ط – أو.
[٢] ط: وعلى.
[٣] أ + قال.
[٤] ط: إن.
[٥] ش – ليس.
[٦] ط: غير ما.
[٧] ط – من.
[٨] ط: أمر به.
[٩] ط: فيشتري.
[١٠] ش: فإذا.
[١١] ل: الحجاج.
[١٢] ل + به.
[١٣] ل: الفقراء.
[١٤] ل: بمكة.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن[1] يشتري أربعين قفيز حنطة بمئة درهم، فيتصدّق على المساكين، فرخصت الحنطة حتّى صار يوجد أربعون قفيزًا بستّين درهمًا. قال: للمسألة طريقان: أحدهما أن يشترى بأربعين الفاضلة من الدّراهم حنطة، فيتصدّق على المساكين، ويجعل كأنّ الوصيّة كانت[2] بمئة درهم.، ألا ترى أنّ الأربعين[3] قفيزًا لو صارت بمئتين لا يشترى إلّا بمئة[4] مقدار[5] عشرين قفيزًا؟! وطريق آخر أنّ الفاضلة يصرف إلى الورثة، قال: وهكذا رأيت[6] عن أبي يوسف.

وسئل عن رجل أوصى بثلث ماله لأعمال البرّ، هل يجوز أن يسرج للمسجد[7] أو يزيّن المسجد؟ قال: يجوز أن يسرج في المسجد، ولا يجوز أن يزاد على سراج المسجد؛ لأنّ فيه إسرافًا، سواء كان في شهر رمضان أو في[8] غيره، فلا بأس به،[9] ولا يزيّن به المسجد.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى، فقال: "أعتقوا عنّي عبدًا"، وله عبد،[10] هل للوصيّ أن يعتق ذلك العبد الّذي للميت؟[11] قال: كان أبي عبد الله القلّاس يقول: إن أوصى الميت، وقال: "أعتقوا عنّي عبدًا"، فللوصيّ أن يعتق العبد الّذي للميت، ولو قال: "اشتروا لي عبدًا، فأعتقوه"[12] فليس[13] للوصيّ أن يعتق

---

[1] أ: أن.
[2] ط – كانت.
[3] ط: بالأربعين.
[4] أ + درهم؛ ط: بالمئة.
[5] أ: بمقدار.
[6] ط: روي.
[7] ط: في المسجد.
[8] ط – في.
[9] ط – فلا بأس به.
[10] ط + واحد.
[11] ط – الذي للميت.
[12] أ: فأعتقوا؛ ل: وأعتقوه.
[13] ع: ليس.

ذلك العبد؛ بل يشتري عبدًا آخر فيعتقه. ولو باع هذا العبد، ثمّ اشتراه وأعتقه،[1] جاز. قال: وكان أبو نصر يقول: لو[2] قال: "أعتقوا عنّي عبدًا" أو قال: "اشتروا /[٢٨٤ظ] لي عبدًا، فأعتقوه"، فإنّه لا يجوز أن يعتق عنه العبد الّذي في ملكه وقت الموت. قال[3] أبو بكر: وكنت أميل إلى قول أبي عبد الله، ثمّ رجعت إلى قول أبي نصر، وذلك أنّه كان لي صديق، فحضرت وصيّته، فأمرني بأن أكتب وصيّته، وكان في وصاياه أن يعتق عنه عبدان، وكان له عبد حجام، وكان راضيًا عنه، فأمرني عبده أن أذكر له، فقلت له: إنّك كنت تثني على هذا خيرًا، فلو رأيت أن تجعله مكان أحد العبدين، فقال: لا، فمن[4] حينئذ[5] رجعت إلى قول أبي نصر، وعلمت أنّ الصّواب كما قال.

وروي في الخبر أنّ أبا بكر الصّديق (ت. ١٣ هـ/٦٣٤ م) رضي الله عنه[6] دعا عثمان بن عفان (ت. ٣٥ هـ/٦٥٦ م) رضي الله عنه،[7] وأمره بأن يكتب وصيّته، فلمّا انتهى إلى ذكر الخلافة غشي على أبي بكر،[8] فكتب عثمان اسم عمر،[9] فلمّا أفاق قال: هل كتبت اسم أحد، قال: نعم، اسم عمر. قال: ويحك، لو كتبت اسمك كنت أهلًا لذلك.

وعن محمّد بن سلمة[10] قال: زرت نصير بن حمّاد، وكان يقال له "نصير العربيّ"،[11] وكان زاهدًا، فقال لي: يا أخي، أحبّ لك ما أحبّ لنفسي، فأوصيك[12] بثلاثة فاحفظها، فقلت: هات يا أبا الفضل، قال:

---

[1] ط: فأعتقه.
[2] ع: ولو.
[3] ع: وقال.
[4] ط – فمن.
[5] ط: فحينئذ.
[6] ط – رضي الله عنه.
[7] ط – رضي الله عنه.
[8] ش + رضي الله عنه.
[9] أ + رضي الله عنه.
[10] ع + رحمه الله.
[11] أ: العرفي.
[12] أ: أوصيك؛ ط: فأوصيتك.

إذا مشيت في الطّريق فلا تستتبعنّ أحدًا، وإيّاك أن تعوّد نفسك المعاذير، وإن أردت السّؤدد في الدّنيا والآخرة فعليك بطريق هذين الشّيخين: خلف بن أيّوب، وشدّاد بن حكيم. وإنّما عني بقوله: "لا تستتبعنّ أحدًا" يعني اذهب وحدك، وقد روي عن عبد الله بن مسعود[1] (ت. ٣٢ هـ/٦٥٢-٥٣ م) أنّه كان إذا مشى أحد خلفه ردّه، ويقول: هذا ذلّ للتّابع، وفتنة للمتبوع، وكان خلف إذا مشى فتبعه إنسان يقول له:[2] ألك حاجة؟ فإن قال: "بلى" قضاها، وإن قال: "لا" قال: فامض، ثمّ يمضي هو.[3]

باب[4] المواريث

وسئل[5] أبو نصر محمّد بن سلّام[6] عن رجل مات، وترك ابنة عمّ، وابنة خال. قال: إن كان العمّ لأب وأمّ أو لأب فالمال لابنة العمّ، فإن[7] ترك ابنة خال وابنة ابن عم، قال بعضهم: المال[8] لابنة الخال؛ ولكنّي أقول: ابنة[9] ابن العمّ أولى؛ لأنّها ابنة الوارث.[10] {قال الفقيه[11] أبو اللّيث:}[12] إن كان أحدهما ولد عصبة أو ولد صاحب فريضة، والآخر ولد ذوي الأحام، فالّذي هو ولد العصبة أو ولد صاحب فريضة أولى من الّذي هو ولد ذوي الأرحام.

---

[1] ش + رضي الله عنه.
[2] ل – له.
[3] أ + والله أعلم.
[4] ط: كتاب.
[5] ل: سئل.
[6] ش + رحمه الله.
[7] أ: وإن.
[8] ط + كله.
[9] ع: بنت.
[10] ط: وارث.
[11] أ – الفقيه.
[12] ط – أبو اللّيث.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن /[٢٨٥و] رجل زوّج ابنه امرأة، ثمّ قال أبو الزّوج لأب المرأة: "أعطيتك هذه الدّار وهذا الكرم بمهرها". فقال:[١] "قد[٢] قبلت"، وهي بكر، ثمّ مات أبو الزّوج، وترك ابنه هذا وابنةً، والابنة لا ترضى،[٣] هل تكون الأرض والدّار ميراثًا أو تكون لامرأة الابن؟ قال: إن كانت قيمة ذلك مثل الصّداق أو أقلّ بما يتغابن النّاس في أخذ العقار بالصّداق، وكان هؤلاء من القوم الّذين يتعارفون فيما بينهم أخذ العقار بالصّداق، جاز ذلك، وصار العقار لامرأة الابن، ولا شيء للابنة منها.

وسئل عن رجل مات، وترك ابنين وابنتين صغيرتين، والمرأة حامل، فيطلب بعضهم قسمة الميراث، كيف الحكم فيه؟ قال: للمرأة ثمن ميراثها خمسة أسهم من أربعين سهمًا، وللابنتين سبعة أسهم، وللابنين أربعة عشر سهمًا، ويوقف أربعة عشر سهمًا حتّى يتبيّن حال الحمل؛ لأنّه يحتمل أن يكون[٤] في البطن غلامان.[٥]

وروي عن نصير أنّه قال:[٦] سألت[٧] الحسن عن الورثة إذا أرادوا قسمة الميراث، وامرأة الميت حبلى، كم يمسك للولد؟[٨] قال: قال أبو يوسف: يمسك نصيب ابن، وقال الحسن: وأنا أقول[٩] نصيب ابنين.

وسئل أبو القاسم عن رجل جهّز ابنته، ثمّ مات، وبقيّة الورثة أرادوا[١] النّصيب من ذلك. قال: إن جعله لها في حال صغرها أو جعل بعد الكبر، وسلّم[٢] إليها، فذلك لها إذا فعل[٣] في[٤] صحّته.

---

[١] ش: قال.
[٢] ط – قد.
[٣] أ + بذلك.
[٤] ل – يكون.
[٥] ل: غلامين.
[٦] ش – قال.
[٧] ش: سأل.
[٨] ط + لما في البطن.
[٩] ط + يمسك.

وسئل أبو بكر الإسكاف[٥] عن رجل مات، وترك وارثًا، وعليه دين يأتي على جميع تركته، هل يكون الوارث خصمًا؟ قال أبو بكر: لا يكون الوارث خصمًا إذا طلب الغرماء؛ لأنّه لم يرث شيئًا. قال عليّ بن أحمد: الوارث يكون خصمًا، ويقوم مقام الميت في الخصومة، {قال[٦] أبو اللّيث:}[٧] وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن نائم انقلب على مُورِّثه، فقتله. قال: لا يرث منه، ويجب عليه الكفّارة، والدّية على عاقلته، ولو كان مجنونًا، فقتل مورّثه، فإنّه يرث، ولا يشبه النّائم المجنون؛ لأنّ[٨] النّائم يؤمر بقضاء الصّلوات، والمجنون ليس كذلك.

وسئل أبو بكر عن كفن الميت، قال: ينظر إلى مثل ثيابه الّتي كان يلبسها، فيذهب إلى السّوق أو إلى الجمعة أو إلى الوليمة الّتي كان يتزيّن لها. قيل له: لمَ لا يعتبر بثياب البذلة، وقد قال أبو بكر الصّديق رضي الله عنه:[٩] الحيّ أحوج إلى الجديد من الميت؟ قال: كان ذلك في زمن لم يكن لهم سعة.

وسئل أبو بكر عن رجل مات، وترك عصبة وامرأة، وفي /[٢٨٥ظ] يدها[١٠] عِدل[١١] قطن، ووقر[١٢] كرباس،[١٣] فطلبت العصبة حصّتها، والمرأة تقول: "هي لي"، فهل للعصبة فيه نصيب؟ قال: إن كانت الثّياب أصلها من قطن كان للزّوج، فهيّأت، وغزلت، ونسجت منه، فذلك كلّه للزّوج، وهو ميراث منه،

---

[١] ط: يطلبون.
[٢] أ: وسلمه.
[٣] ط + ذلك.
[٤] ل + حال.
[٥] ط – الإسكاف.
[٦] ط + الفقيه.
[٧] ط: أبو اللّيث.
[٨] ش: فإن.
[٩] أ – رضي الله عنه.
[١٠] ط: يديها.
[١١] أ ط: غزل.
[١٢] ط: ووقر.
[١٣] ط: وكرباس.

وإن كان الأصل للمرأة فذلك كلّه[1] لها، وإن لم يعلم كيف كانت قصّتها في الأصل فالقول قول المرأة إن كانت حيّة، والقول قول الورثة[2] إن كانت ميتة.

وسئل أبو بكر مرّة أخرى عن رجل مات، وترك امرأة، وورثة سواها، وترك غزلً،ا لمن يكون الغزل؟ قال: إن عرف القطن لمن كان فالقول قوله، وإن وقعت المنازعة في نفس القطن فالقول قول المرأة أو[3] ورثتها[4] بعد موتها؛ لأنّ الرّجل لا يغزل القطن. قال: وهذه المسألة بمنزلة ما قالوا في كتاب المزارعة: إذا اختلفا في الشّرط فالقول قول صاحب[5] البذر، وإن اختلفا في البذر فالقول قول المزارع؛ لأنّ البذر كان في يديه.[6]

وسئل أبو القاسم عن امرأة ماتت،[7] وقد وجّه زوجها ثيابًا إليها، ولم ترها، ألهم أن يكفّنوها في الثّياب الّتي وجّه إليها الزّوج؟ قال: إن كان الزّوج وجّه إليها هديّة، وكانت تلك الثّياب كفن مثلها، جاز أن تكفّن فيه، وإن[8] بعث إليها من مهرها، ولم يبيّن لها ثمنًا، فذلك للزّوج، ولا يجوز أن تكفّن إلّا برضا الزّوج.

وسئل أبو القاسم عن امرأة لها أرض، فاتّخذ ابنها في الأرض مجمدة في حياتها،[9] ثمّ ماتت الأمّ، وتركت الأرض بين ابنٍ[10] وابنةٍ،[11] وأخذ[1] الابن في كلّ عام[2] ثمن الجمد، ولم يعط الأخت[3] شيئًا،

---

[1] ل – كله.
[2] ط: ورثتها.
[3] أ – أو.
[4] أ: وورثتها.
[5] ط: رب.
[6] ط: يده.
[7] أ – ماتت.
[8] ط + كان.
[9] ط: حياة الأم.
[10] ط: الابن.
[11] ط: والابنة.

فطلبت الأخت نصيبها، فأبى الأخ أن يدفع إليها شيئًا. قال: إن كان الأخ تكلّف باتّخاذ[٤] الجمد بغير إذن شريكه فهو كلّه له، وهو ظالم لها، ولها أن تمنعه بعد ذلك عن[٥] اتّخاذ الجمد في موضع مشترك.

وسئل أبو القاسم عن رجل له على رجل دراهم، فمات الّذي عليه الدّراهم، وربّ المال وارثه ووصيّه، هل يحلّ له أن يرفع مقدار دينه من غير علم الورثة؟ قال: له أن يأخذ مقدار حقّه.

وسئل نصير[٦] عن الولد إذا خرج رأسه وهو يصيح، ثمّ مات قبل أن يخرج. قال: لا ميراث له، ولا يصلّى عليه إلّا أن يخرج أكثره[٧] حيًّا.[٨] قال[٩] نصير: وسمعت[١٠] الحسن يقول: إذا خرج رأسه فصاح،[١١] فجاء[١٢] رجل، فذبحه،[١٣] قال: عليه الغرّة /[٢٨٦و] أو خمس مئة درهم، وإن قطع أذنه، وخرج حيًّا، فعليه خمسة آلاف درهم.

وسئل أبو بكر عن رجل سقى امرأته دواء؛ لتحمل،[١٤] فمرضت من ذلك، وماتت، هل له الميراث، والزّوج مقرّ بذلك؟ قال: إن لم يكن يعرف أنّ ذلك الدّواء يقتل[١] فالميراث[٢] له،[٣] ولا إثم عليه بما فعل.

---

[١] أ: واتخذ.
[٢] ط: سنة.
[٣] أ + منها.
[٤] ط: اتخاذ.
[٥] ط: من.
[٦] ط: أبو نصر.
[٧] ط: أكثر البدن.
[٨] ط – حيا.
[٩] ل: وقال.
[١٠] ع: سمعت.
[١١] أ: وصاح.
[١٢] ط: وجاء.
[١٣] ش: وذبحه.
[١٤] ل: لتحبل.

وسئل أبو القاسم عن امرأة حامل، تجهّز لولدها الّذي في بطنها من الثّياب، فولدت، ومات[٤] ولدها، لمن يكون تلك الثّياب؟ قال: إن وضع[٥] الولد على الثّياب فالثّياب ميراث. {قال الفقيه[٦] أبو اللّيث:}[٧] وعندي أنّ الثّياب لها ما لم تقرّ المرأة أنّ الثّياب جعلتها ملك[٨] الصّبيّ،[٩] ألا ترى أنّ الولد لو كان له[١٠] مقدار عشر سنين أو نحو ذلك، فبسطت له كلّ ليلة فراشًا، وتبسط[١١] عليه ملحفة أو لحافًا، لا يصير ذلك للولد ما لم تقل: "هذا له"؟! فكذلك ههنا، حيث اتّخذت الثّياب قبل ولادتها كانت الثّياب على ملكها، فلا يتحوّل إلى الولد من غير إقرار أو هبة منها،[١٢] وليس هذا بمنزلة ثياب البدن؛ لأنّ ثياب البدن لمّا دفعت إليه صار الولد مستعمِلًا، وصار الثّياب في يديه، فيستدلّ بذلك أنّها جعلت ذلك له. وأمّا النّوم عليه[١٣] فلا يثبت له اليد، ألا ترى إلى ما قال أصحابنا في **الجامع الكبير**: إذا أقرّ الرّجل أنّ فلانًا كان[١٤] قاعدًا على[١٥] البساط أو كان نائمًا عليه لا يكون ذلك إقرارًا لفلان، ولو قال: "كان فلان لابسًا هذا الثّوب" كان إقرارًا منه بالثّوب له؟! فكذلك ههنا، وضع الصّبيّ على الثّياب لا يكون إقرارًا منه بأنّ الثّياب للصّبيّ، فالثّياب باقية على ملكها.

---

[١] ل: قتلها؛ ط: قاتل.

[٢] ط: فله.

[٣] ط: الميراث.

[٤] ط: فمات.

[٥] أ: وضعت.

[٦] أ – الفقيه.

[٧] ط – أبو اللّيث.

[٨] أ: ملكا.

[٩] أ: للصبي.

[١٠] أ: عمره؛ ط – له.

[١١] ط: وبسطت.

[١٢] أ – منها.

[١٣] أ: على الثياب.

[١٤] أ – كان.

[١٥] ط + هذا.

وسئل أبو القاسم عن رجل ضمّ امرأة إلى منزله، وأسكنها معه، فولدت ابنة،[١] وأقرّ أنّها ابنته، ثمّ مات، هل للمرأة المهر والميراث؟ قال: في هذه المسألة حكم وفتوى، أمّا الحكم[٢] يجب القضاء بإقراره لها بالمهر والميراث، وأمّا الفتوى فإن[٣] كانت المرأة عرفت أنّه لم يكن بينهما نكاح لا يسعها أن تأخذ المهر والميراث، وأمّا الابنة فهي في سعة من أخذ الميراث.

{قال الفقيه:} سمعت محمّد بن الفضل، قال: سمعت محمّد بن جعفر، قال: حدّثنا إبراهيم بن يوسف، قال: سمعت أبا يوسف وقد[٤] سئل عن رجل مات، وترك طعامًا، ودقيقًا، وسمنًا، قال: هو ميراث كلّه، وإذا[٥] كانت الورثة صغارًا، /[٢٨٦ظ] وفيهم امرأة، استحسنتُ أن يأكلوا فيما بينهم، وإن كان فيهم وارث كبير أخذ حصّته.

وسئل الفقيه[٦] أبو جعفر عن رجل مات، وترك امرأة[٧] وابنتين،[٨] فادّعت[٩] المرأة أنّها حبلى. قال: تعرض المرأة على امرأة ثقة أو امرأتين حتّى تمسّ جنبها،[١٠] فإن لم يوقف على شيء من علامات الحمل قسم الميراث كلّه، وإن وقف على شيء من علامات[١١] الحمل يوقف نصيب ابنين، ويقسم الباقي.[١٢]

---

[١] ل: بنتا؛ ط: ابنتها.

[٢] ط + فإنّه.

[٣] ط: فإذا.

[٤] أ – وقد.

[٥] ط: وإن.

[٦] ط – الفقيه.

[٧] ط: ابنتين.

[٨] أ: وابنين؛ ط: وامرأة.

[٩] ط: وادعت.

[١٠] ط + فإن وقف على شيء من علامات الحمل يوقف نصيب ابنين ويقسم الباقي، وإن لم يوقف على شيء من علامات الحمل قسم ميراثه.

[١١] أ: أمارات.

[١٢] ط – فإن لم يوقف على شيء من علامات الحمل قسم الميراث كلّه، وإن وقف على شيء من علامات الحمل يوقف نصيب ابنين، ويقسم الباقي.

وسئل أبو بكر عن رجل له ولد خنثى مشكل، فزوّجه من خنثى مشكل برضا الوليّ، فكبرا، فإذا الزّوج امرأة، والزّوجة رجل. قال: النّكاح جائز[1] عندي؛[2] لأنّ رجلًا لو قال لامرأة:" تزوّجتكَ" أو قالت المرأة للرّجل: "تزوّجتكِ"، فذلك كلّه يستوي في جواز النّكاح، فينبغي ههنا على هذا القياس أيضًا أن يكون جائزًا. {قال أبو اللّيث[3] الفقيه}:[4] وعندي أنّه لو ظهر أن الزّوج غلام، وأنّ الزّوجة جارية، جاز، ولو ظهر بخلاف ذلك لا تجوز؛ لأنّهما قد أخرجا الكلام مخرج الفساد.

وسئل أبو بكر[5] عن رجل مات، وترك ابنة،[6] وابن عمّ، فأنكر السّلطان ابن العمّ، وأخذ نصف المال، هل لابن العمّ أن يأخذ من الابنة شيئًا أم لا؟[7] قال: إن أقرّت الابنة أنّه ابن العمّ فالباقي بينهما نصفان، والسّلطان أخذ ظلمًا، فهو من النّصيبين. قيل له: لو[8] ماتت المرأة، وتركت زوجًا، وعمّة أو[9] خالة،[10] والزّوج مقرّ، فجاء[11] السّلطان، وأخذ[12] نصيب العمّة أو[13] الخالة.[14] قال: ليس للعمّة ولا[15] للخالة[16] شيء، والنّصف الباقي للزّوج؛ لأنّ للزّوج أن يقول: "إنّ السّلطان أخذ بحقّ على قول زيد"،

---

[1] ط: عندي.
[2] ط: جائز.
[3] ط – أبو اللّيث.
[4] أ – الفقيه؛ ش + رحمه الله.
[5] ش: نصر.
[6] ش: بنتا.
[7] ط – أم لا.
[8] ط: فلو.
[9] ع – أو.
[10] ع: وخالة.
[11] ط: وجاء.
[12] ط: فأخذ.
[13] ط – أو.
[14] ط: والخالة.
[15] ع – ولا.
[16] ع: والخالة.

أرأيت لو كان زيد في الأحياء، فأخذ[١] ذلك، أكنت ترجع على ما في يدي[٢] الزّوج؟[٣] قال:[٤] لا يرجع،[٥] فكذلك ههنا.[٦]

باب[٧] الصّلح

{قال الفقيه:} سمعت[٨] إسماعيل بن محمّد بن أحمد،[٩] قال: سمعت عليّ بن أحمد، قال: سمعت محمّد بن الحسن الجويباري عن بشر بن الوليد عن أبي يوسف قال: لو أنّ رجلًا قضى رجلًا دراهم زائفة، وقال له: "أنفقه، فإن جاز عليك، وإلّا فردّه عليّ"، فقبله على ذلك، فلم ينفق عليه،[١٠] فأراد ردّه،[١١] فإنّه لا ينبغي[١٢] في القياس أن يردّه؛[١٣] ولكن[١٤] أستحسن أن يردّه،[١٥] ولا أرى الدّراهم والدّنانير يشبهان العبد والجارية. ولو[١٦] /[٢٨٧و] باع جارية فوجد بها عيبًا بعدما قبضها، فأراد الخصومة فيها، فقال له البائع: "اعرضها على البيع، فإن نفقت عليك،[١٧] وإلّا ردّها[١٨] عليّ"، فرضي[١٩] بها،[١] فإنّ هذا رضًا

---

[١] ع: وأخذ.
[٢] ع: يد.
[٣] ط + بشيء.
[٤] ط – قال.
[٥] أ + بشيء.
[٦] أ + والله أعلم؛ ط: هذا.
[٧] أ ط: كتاب.
[٨] ط + أبا بكر.
[٩] ط – بن أحمد.
[١٠] أ ط: عنه.
[١١] أ: ردها.
[١٢] ل + له.
[١٣] أ: يردها.
[١٤] ع: ولكني.
[١٥] أ: يردها.
[١٦] أ: لو.
[١٧] ط: عنك.
[١٨] ش: فردها؛ ط: رددتها.
[١٩] ط: فعرضها.

منه بالبيع، ولم يكن له أن يردّها بذلك العيب. ولو اشترى ثوبًا ولم يره، فإذا هو صغير لا يكفيه،[٢] فأراد ردّه، فقال له[٣] البائع: "أره الخيّاط، فإن كفاك،[٤] وإلّا فردّه"، فأراه الخيّاط، فإذا هو صغير لا يكفيه،[٥] فإنّ[٦] له أن يردّه، وليس رؤيته كعرضه على البيع، وكذلك الخفّ والقلنسوة.

وعن[٧] أبي يوسف: لو أنّ رجلا اقتضى من رجل دراهم، فأنفقها، ثمّ ردّها[٨] عليه، فإن كان أنفقها[٩] وهو يعلم أنّها[١٠] زائف ليس[١١] له أن يردّها، وإن أنفقها وهو لا يعلم فله أن يردّه[١٢] بقضاء قاض قبله أو بغير قضاء قاض.[١٣]

وعن[١٤] أبي يوسف قال: لو أنّ رجلًا استقرض من رجل دراهم بخارّية ببخارى أو اشترى منه شيئًا[١٥] بدراهم بخاريّة، فالتقيا في بلدة لا يقدر فيها على البخاريّة. قال: يؤجّل قدر المسافة ذاهبًا[١٦] وجائيًا[١٧] حتّى يعطيه مثلها، ويستوثق منه.[١]

---

[١] ط: بها.

[٢] ط: يقطعه.

[٣] ع – له.

[٤] ط: قطعك.

[٥] ط: يقطعه.

[٦] أ: قال؛ ط + هذا.

[٧] ط: وبهذا الإسناد عن.

[٨] ط: ردّت.

[٩] ط + حين أنفقها.

[١٠] ط: أنه.

[١١] ط: فليس.

[١٢] أ: يردها.

[١٣] في مجموعتي ع و أ الفقرة هكذا: وعن أبي يوسف: لو أنّ رجلا اقتضى من رجل دراهم، فأنفقها، ثمّ ردّها عليه، فإن كان أنفقها وهو لا يعلم فله أن يرده بقضاء قاض قبله أو بغير قضاء قاض وإن أنفقها وهو يعلم أنها زائف ليس له أن يردها.

[١٤] ط: وبهذا الإسناد عن.

[١٥] ط: سلعة.

[١٦] أ: جائيا.

[١٧] أ: وذاهبا.

وعن[٢] أبي يوسف: لو أنّ رجلًا أقرض رجلًا كرّ حنطة عفن، وقبض منه المستقرض، واستهلكه،[٣] ثمّ قضاه كرّ حنطة جيّد،[٤] فإنّ هذا على وجهين: إن[٥] كان[٦] الطّالب قال:[٧] "لي عليك كرّ حنطة جيّد"،[٨] فصدّقه المطلوب، وقضاه، ثمّ تصادقا أنّه كان عفنًا، فله أن يرجع فيما قضاه، ويعطيه كرًّا عفنًا مثل القرض، وإن لم يكن الطّالب قال:[٩] "كرًّا جيّدًا"، فقضاه جيّدًا بغير شرط، فهذا جائز، وليس له أن يرجع.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل له على رجل ألف درهم، فأنكر المطلوب، فأراد الطّالب أن يصالحه على مئة درهم، فقال له: "صالحتك على مئة درهم من الألف الّتي لي[١٠] عليك، وأبرأتك عن البقيّة" أو لم يقل: "أبرأتك"،[١١] فهو[١٢] جائز، ويبرأ[١٣] المطلوب عن الباقي في حكم الظّاهر، ولم يبرأ فيما بينه وبين الله تعالى. قيل له: فلو كان المطلوب قضاه الألف، فأنكر الطّالب، ثمّ صالحه المطلوب على مئة درهم. قال: الصّلح جائز في حكم الظّاهر، وأمّا فيما بينه وبين الله تعالى فلا يحلّ للطّالب أن يأخذ المئة إذا علم أنّه لا شيء عليه.

---

[١] أ + بكفيل.
[٢] ط: وبهذا الإسناد عن.
[٣] ع: وأنفقه.
[٤] ل: جيدة.
[٥] ط: فإن.
[٦] ط: قال.
[٧] ط – قال.
[٨] ل: جيدة.
[٩] ط + له.
[١٠] أ – لي.
[١١] ط + قال.
[١٢] ل: هو.
[١٣] ش: وبرأ.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن اللّصوص يأخذون أموال المسلمين، وقد أخذوا[١] الطّريق، وكان لرجل على رجل دين، فأعطاه حينئذ، وأراد الطّالب ألّا يأخذ. قال: ليس له ألّا[٢] يأخذ، فحيثما[٣] قدر على الأداء فله أن يؤدّي. {قال الفقيه:} وعندي[٤] أنّ اللّصوص إذا استولوا عليهم فله أن يمتنع عن[٥] القبض؛ لأنّ المال صار في يد[٦] اللّصوص، ألا ترى أنّ رجلًا لو كفل بنفس رجل، فسلّم /[٢٨٧ظ] إليه الكفيل النّفس في مفازة أو في موضع لا يقدر على استيفاء حقّه، لم يصحّ تسليمه؟! فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر الإسكاف[٧] عن رجل باع من رجل[٨] إبرسيمًا، ووزنه عليه في وقت البيع، وحمله المشتري، ثمّ رجع إليه بعد مدّة، وقال: "وجدته ناقصًا". قال: إن علم النّقصان من[٩] الهواء فليس على البائع منه شيء، وكذلك إن كان نقصانًا[١٠] ممّا يكون بين الوزنين، وإن[١١] لم[١٢] يكن[١٣] هذا النّقصان[١٤] من[١٥] الهواء، ولا من تفاوت بين الوزنين، فإن لم يكن سبق من المشتري إقرار بقبض كذا منًّا فله أن يمنعه من الثّمن حصّة النّقصان، ولو[١٦] نقده رجع بذلك المقدار، وإن كان أقرّ بقبضه فليس له شيء.

---

[١] ط: قطعوا.
[٢] ط: أن.
[٣] ش: وحيثما؛ أ: حيثما.
[٤] ط: عندي.
[٥] أ: من.
[٦] ط: أيدي.
[٧] ط – الإسكاف.
[٨] أ: آخر.
[٩] ط + أجل.
[١٠] ط: النقصان.
[١١] أ – وإن.
[١٢] أ: ولم؛ ط – ولم.
[١٣] ط: كان.
[١٤] ط + لا.
[١٥] ط + أجل.
[١٦] ط: وإن.

وسئل أبو بكر عن رجل له على رجل عشرة أقفزة حنطة، فقال له المستقرض: "ليس عندي حنطة، فبعني تلك الحنطة"، فقال المقرض: "بعت منك الحنطة الّتي لي عليك بعشرين درهمًا"، فقال المستقرض: "اشتريت"، وأتى على ذلك شهور، فطلب المقرض الثّمن. قال: البيع فاسد، فإن[1] أراد أن يكون البيع صحيحًا فينبغي[2] للمقرض أن يشتري منه ثوبًا بتلك الحنطة، ويقبض،[3] ثمّ يبيع منه ذلك الثّوب بالدّراهم.

وسئل شدّاد بن حكيم[4] عن المثاعب الّتي تكون في الطّريق. قال: ليس لأحد أن يخاصم فيها، ولا يرفعها؛ لأنّ هذا شيء قد فعله[5] النّاس، ولهم فيها منفعة. وقال شدّاد في درب بين خمسة نفر،[6] فباع[7] أحدهم نصيبه من الطّريق. قال: البيع جائز، وليس للمشتري أن يمرّ في هذا الطّريق إلّا أن يشتري دار البائع الّتي كان له الطّريق.

وسئل أبو بكر عن رجلين لهما على رجل مئتا درهم، فأراد أحدهما أن يأخذ نصيبه، ولا يشاركه في ذلك شريكه، كيف يصنع؟ قال: الوجه في ذلك أن يبيع من المطلوب كفًّا من زبيب بمئة درهم، ويسلّم[8] إليه الزّبيب، ثمّ يبرئه من نصف دينه القديم، ويطالبه بثمن الزّبيب، ولا[9] يكون لشريكه في ذلك شيء.

---

[1] ط: وإن.
[2] ط: ينبغي.
[3] ل: فيقبض.
[4] ل – بن حكيم.
[5] ش: جعله.
[6] ش: أنفار؛ ط: رجال.
[7] أ: باع.
[8] ط: وسلم.
[9] ط: فلا.

وسئل أبو بكر عن الخليفة إذا جعل رجلًا وليّ العهد، ثمّ مات الخليفة. قال: لا يجب على النّاس العمل بما أمر به، ولا يصير الثّاني خليفة؛ لأنّه لو أراد أن يقيم غيره[١] مقام نفسه في حياته، ويعتزل هو، لم يكن له ذلك، فكذلك[٢] هذا إذا ولّاه بعد موته. {قال الفقيه:} وقد قال غيره: يجوز أن يوصي إلى غيره، وبه نأخذ، ألا ترى أنّ أبا بكر[٣] فوّض الأمر إلى عمر،[٤] وبعض النّاس يعاتبونه على ذلك، وقالوا له: "تؤمّر علينا فظًّا غليظًا، فإيش تقول عند[٥] ربّك؟"،[٦] فقال أبو بكر:[٧] "أتخوّفونني[٨] بربّي؟ أقول له: ولّيت عليهم أفضل خلقك"، فثبت أنّ تفويضه /[٢٨٨و] كان جائزًا، ألا ترى أنّ للوصيّ أن يوصي إلى غيره بعد موته، ولو أراد أن يوصي إلى غيره في حياته، ويعتزل[٩] عن الوصاية، لم يجز؟! فكذلك هذا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دخل أرض أقوام يجمع[١٠] السّرقين[١١] والشّوك، هل له ذلك؟ قال: هذا شيء قد جرى فيه الاصطلاح والإذن، فأرجو ألّا بأس به، وكذلك لو دخل في أرض رجل؛ ليحتشّ أو ليلتقط[١٢] السّنبلة إن تركها صاحبها، فصار تركه كالإباحة. فقيل له: إن كانت الأرض لليتامى، أيجوز أن يترك هناك فيلتقطه[١٣] النّاس؟ قال: إن كان بحال لو استأجر على ذلك أجراء،[١٤] فيبقى[١٥] للصّبيّ

---

[١] أ – غيره.
[٢] ل: وكذلك.
[٣] ع + قد؛ ط + الصديق رضي الله عنه.
[٤] أ + رضي الله عنه؛ ط + بن الخطاب.
[٥] ط – عند.
[٦] ط: لربك.
[٧] ل + رضي الله عنه.
[٨] ع: تخوفونني.
[٩] ط: وينعزل.
[١٠] أ: ليجمع.
[١١] أ: السرجين.
[١٢] ع: لالتقاط.
[١٣] أ: يلتقطه؛ ط: فيلتقط.
[١٤] أ: أجيرا.
[١٥] أ: يبقى.

بعد مؤنة الأجرة[1] شيء[2] ظاهر،[3] فلا[4] يجوز تركه، وإن كان لا يفضل منه أو يفضل[5] شيء قليل ممّا لا يقصد إليه فلا بأس بتركه، ولا بأس لغيره بأن[6] يلتقطه.

وسئل عن شجرة الفرصاد في الطّريق، قال: إن كان لا يضرّ بالطّريق فلا بأس، ويطيب للّذي غرسه أخذ ورقه، وفرصاده. قيل: فإن[7] كان[8] في المسجد شجرة الفرصاد،[9] أيجوز أخذ ورقه، وأكل فرصاده؟ قال: لا بأس بأكل توته، ولا يجوز أخذ ورقه.

وسئل أبو القاسم عن رجل له على رجل دين، فحمل المطلوب حنطة، وألقاها في بيت الطّالب، فقال له الطّالب: "كِلها؛ حتّى ننظر[10] كم هي"، فكالها، ولم يجر بينهما بيع، هل صار ذلك بيعًا؟ قال: إن لم يكن جرت بينهما مقاولة متقدّمة تواضعا فيها[11] على ثمن مقدّر في[12] كلّ[13] قفيز، فلا بيع بينهما.

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى حجرة في سكّة غير نافذة، فأراد أن يجعلها طريقًا؛ لحاجته، ويصير السّكّة نافذة، هل لهم أن يمنعوه؟ قال: يرفع إلى الحاكم؛ حتّى يوجّه رجلين عدلين يصوّران له

---

[1] ش: الأجر؛ أ: الأجير.
[2] أ: أشياء.
[3] أ: ظاهرة.
[4] أ: لا.
[5] ط: فضل.
[6] ط: أن.
[7] ط: وإن.
[8] أ: كانت.
[9] ط: فرصاد.
[10] ط: ينظر.
[11] ع ط: فيه.
[12] ط – في.
[13] ط: لكل.

الأمر على كاغدة، فإن كان في[1] ذلك ضرر[2] فاحش[3] حال بينه وبين ذلك، وإن لم يكن في ذلك ضرر فاحش، واستوثق من ذلك الباب ما يدفع الضّرر، ويقوم مقام الحائط، لم يمنع من ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل أراد أن يتّخذ بستانًا، ويغرس أشجارًا في داره، فأراد جاره أن[4] يمنعه،[5] وبينه وبين حائط جاره أربعة أذرع، هل له أن يمنعه؟ قال: ليس عندنا تقدير بالذّرعان، فربّما كانت الأرض رخوة، فيصل[6] إليها الماء، وربّما كانت صلبة، فلا يصل الماء إليها،[7] فهو[8] على قدر ما يدفع الضّرر.

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين، يريد أحدهما أن يزيد البناء عليه، والآخر يمنعه. قال: إن كان الملك /[٢٨٨ظ] لهما لم[9] يكن لأحدهما أن يزيد عليه حملًا بغير إذن[10] صاحبه.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين، ولهما عليه حمولة، وكان من وجه أحدهما طاق في الحائط، فأراد صاحب الطّاق أن يجعله خورستان،[11] يعني مكانًا توضع فيه الأواني والأمتعة، فمنعه جاره. قال: إن كان طاقًا مرتفعًا عن الأساس فليس له أن يحدث في ذلك حدثًا بغير أمره،[12] وإن كان فرجة في أصل الحائط من الأرض، وإنّما هو شيء ترك عند[13] البناء،[1] فإن كان الّذي في جانبه مقرًّا بأنّ

---

[1] أ ط – في.
[2] أ: ضررًا.
[3] أ: فاحشًا.
[4] أ – أن.
[5] أ: منعه.
[6] أ: يصل.
[7] ط – الماء إليها.
[8] أ: وهو.
[9] ط: ولم.
[10] ط: أمر.
[11] ط: خوالستان.
[12] ط: إذنه.
[13] ط: عندما

ذلك الموضع بينهما، لم يكن له أن يحدث[٢] في ذلك حدثًا بغير أمر صاحبه، وإن ادّعى ذلك لنفسه كان له أن يصنع في ذلك ما شاء ما لم يتعرّض لشيء من البناء.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين سقط، ولأحدهما بنات عورة، فطلب من جاره أن يبني، فأبى جاره. قال: لا يجبر واحد منهما، وإن[٣] بنى[٤] أحدهما[٥] في ملك نفسه، فعل. {قال الفقيه:} هذا هو القياس، وهو قول علمائنا، وقد قال بعضهم: لا بدّ من بناء يكون سترًا بينهما، وبه نأخذ؛ وإنّما قال أصحابنا: إنّه لا يجبر؛ لأنّهم كانوا في زمان[٦] أهل الصّلاح، وأمّا في زماننا هذا فلا بدّ من حاجز بينهما.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين، لهما عليه حمولة، وحمولة أحدهما أسفل من حمولة صاحبه، فأراد أن يرفع حمولته، ويضع بإزاء[٧] حمولة صاحبه، فمنعه[٨] صاحبه. قال: ليس لصاحب حمولة الأعلى أن يمنعه، وله أن يستوي بصاحبه.

وسئل نصير عن رجل له على رجل دين، وهو جاحد، أترى له أن يستحلفه، ثمّ يسكت، أو يتركه[٩] من غير استحلاف؟ فإن مات الطّالب قبل أن يقبض،[١٠] وصار[١١] المال للورثة، فالأجر له أو لورثته؟ أرأيت لو دفع إلى ورثته، هل يبرأ من مطالبته في الآخرة؟ قال: إن استحلفه أو لم يستحلفه فهو سواء،

---

[١] ط: بنى.
[٢] ط: يضع.
[٣] ط + شاء أحدهما.
[٤] ط: أن يبني.
[٥] ط – أحدهما.
[٦] ل: زمن.
[٧] ط: بحذاء.
[٨] ع: ومنعه.
[٩] ل: يترك.
[١٠] أ: يقبضه.
[١١] ع: فصار؛ أ: صار.

والأجر له دون الورثة، فإن دفع إلى ورثته فقد برئ من الدّين، ولم[1] ينج من الميت ممّا ظلمه وجحده ومنعه حتّى مات.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين لهما عليه حمولة، فوهن الجدار، فرفعه أحدهما، وبناه من خاصّة[2] ماله، وأبى تمكين الآخر من إعادة حمولته على ما كانت في القديم. قال: إن كان الجدار له من العرض ما لو قُسمت تُربتُه أصاب كلّ واحد منهما موضعًا يمكن أن يبني عليه حائطًا، فليس له أن يمنعه، ولصاحبه أن يقول: "ابنِ في نصيبك، واترك نصيبي"، وإن لم يكن للحائط من العرض ما ذكرنا فليس له أن يضع[3] الحمولة ما لم يعطه قيمة البناء. {قال الفقيه:} يعني إذا بنى بأمر الحاكم، وأمّا إذا بنى /[٢٨٩و] بغير أمر الحاكم فلا يرجع بشيء، بمنزلة العلو والسّفل إذا انهدم، فبناه صاحب العلو بغير أمر صاحب السّفل وبغير أمر القاضي، فهو متطوع.

وقال أبو بكر: لو كان جدار بين رجلين، وحمولة أحدهما في وسط الجدار، وحمولة الآخر في أعلاه، فيريد صاحب الأوسط أن يضع حمولته في أعلى الجدار. قال: ينظر إن كان الجدار من أسفله إلى أعلاه بينهما فلا يدخل على صاحب الأعلى مضرّة، فله أن يفعل ذلك، وإن كان يدخل على صاحب الأعلى[4] مضرّة فليس له[5] ذلك.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين، لكلّ واحد منهما عليه حمولة، فوهن الحائط، فأراد أحدهما أن يرفعه؛ ليصلحه، وأبى الآخر. قال: ينبغي له أن يقول لصاحبه: "ارفع حمولتك على

---

[1] ش: وإن لم.
[2] أ: خالص.
[3] ط: يحمل.
[4] ش: الأسفل.
[5] ش + أن يفعل.

أسطوانات وأعمدة"،[1] ويشهد على ذلك، ويخبره بأنّي[2] أريد[3] أن[4] أرفعه[5] في وقت كذا، فإن فعل ذلك، وإلّا فلهذا أن يرفع الجدار، وإن سقط حمولته فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين، ولأحدهما[6] عليه حمولة، وليس للآخر عليه حمولة، فيريد الّذي لا حمولة له أن يضع على هذا الجدار حمولة مثل حمولة شريكه. قال: إن كانت حمولته عليه محدثة فللآخر أن يضع عليه حمولة مثل حمولة[7] شريكه،[8] وإن كانت الحمولة الّتي عليه قديمة ليس للأخر أن يضع عليه حمولته. {قال الفقيه:} للآخر أن يضع عليه مثل حمولة صاحبه إن كان الحائط يحتمل ذلك، ألا ترى أنّ أصحابنا قالوا في كتاب الصّلح: لو كان جذوع أحدهما أكثر فللآخر أن يزيد في جذوعه إن كان يحتمل ذلك، ولم يشترطوا قديمًا ولا حديثًا؟! فكذلك هذا.

وسئل عن رجل له بناء على حائط بينه وبين آخر، فأراد أن يحوّل الجذوع عن موضعها إلى موضع آخر، وأراد أن يسفّله أو أراد أن يرفعه.[9] قال أبو بكر:[10] إن أراد أن يحوّل الجذوع من الجانب الأيمن إلى الجانب الأيسر أو من الأيسر إلى الأيمن ليس له ذلك، وإن أراد أن يسفّل الجذوع من أعلى الحائط إلى أسفله فإنّه[11] لا[1] بأس به؛ لأنّ هذا أقلّ ضررًا بالحائط،[2] وإن أراد أن يرفعها[3] عمّا كان فليس[4] له ذلك؛ لأنّه يكون أكثر ضررًا ممّا كان في القديم؛ لأنّ الأساس يحتمل ما لا يحتمل رأس الحائط.

---

[1] أ: واعمر.
[2] ط بأنه.
[3] ط: يريد.
[4] ط – أن.
[5] ط: رفعه.
[6] ط: لأحدهما.
[7] ط: حمولته.
[8] ط – شريكه.
[9] أ: يرفعها.
[10] ل – أبو بكر.
[11] ط – فإنه.

وسئل أبو بكر عن جدار بين دارين طوله مئة ذراع، خمسون ذراعًا من ذلك مستوية بين أرض الدّارين، وخمسون ذراعًا سطح أحد الجارين مستويًا بأرض دار الجار الآخر، /[٢٨٩ظ] فانهدم، كيف بناؤه؟ قال: النّصف الّذي[٥] أرض داريهما[٦] سواء فعمارته عليهما سواء، والنّصف الآخر على صاحب البيت الأسفل عمارته إلى أن ينتهي أطراف عوارضه، ثمّ ما فوق ذلك فعليهما جميعًا عمارته.[٧]

وسئل أبو بكر عن جدار بين جارين انهدم، وأحد الجارين غائب، فبنى الحاضر في ملكه جدارًا من خشب، وبقي موضع الحائط[٨] على حاله، ثمّ قدم الغائب، وأراد[٩] أن يبني في موضع جداره[١٠] القديم جدارًا من خشب، وجاره الآخر يأبى. قال إن أراد أن يبني على طرف الحائط ممّا يلي جاره، ويجعل ساحة أساس[١١] الحائط إلى ملكه، فليس له ذلك، وإن أراد أن يبني حائطًا على الغلظ الّذي كان الحائط الأوّل أو يبني حائطًا أدقَّ من ذلك من وسطه، ويدع الفضل من[١٢] أسسه[١٣] نصفًا ممّا يلي شريكه، ونصفًا ممّا يلي ملكه، فله ذلك.

---

[١] ط: فلا.

[٢] ع أ: في الحائط.

[٣] أ: يرفعه.

[٤] ع: ليس.

[٥] ط + هو.

[٦] أ: دارهما.

[٧] ل – وسئل أبو بكر عن جدار بين دارين طوله مئة ذراع... ثمّ ما فوق ذلك فعليهما جميعًا عمارته.

[٨] ش: الجدار.

[٩] ط: فأراد.

[١٠] ط: الجدار.

[١١] ل: أسس؛ ط: أسّ.

[١٢] أ: من.

[١٣] أ: برأسه.

وسئل عن حائط بين رجلين، انهدم جانب منه، فظهر[1] أنّه ذو طاقين متلاصقين، فيريد[2] أحدهما أن يرفع جداره، ويزعم أنّ الجدار الباقي يكفيه[3] للسّترة فيما بينهما، ويزعم الآخر أنّ جداره إذا بقي ذا طاقة[4] واحدة وَهَى،[5] وينهدم، كيف القول فيه؟ قال: إن سبق منهما أنّ الحائط بينهما قبل أن يتبيّن أنّهما حائطان فكلا الحائطين بينهما، وليس لأحدهما أن يحدث فيه[6] شيئا بغير إذن شريكه، وإن أقرّ أنّ كلّ حائط لصاحبه فلكلّ واحد منهما أن يحدث فيه[7] ما أحبّ.[8]

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين، ولأحدهما عليه حمولة، فمال[9] أحدهما، فتقدّم إليه الّذي ليس[10] له[11] حمولة برفعه، وأشهد عليه شاهدين، فلم يرفعه حتّى انهدم، وأضرّ بصاحب الدّار، أرأيت إن بنى وأصلح أحدهما أله أن يأخذ الآخر بشيء من النّفقة؟ قال: إذا[12] أقرّ أنّ[13] الحائط بينهما، وأقرّ بأنّه كان مائلًا مخوفًا، وأنّه تقدّم إليه بأنّه[14] يرفع معه، فإذا أفسد شيئًا بسقوطه بعد إمكان رفعه بعد الإشهاد ضمن نصف قيمته، وما أنفق الآخر في الحائط بغير أمر صاحبه فليس له مطالبة صاحبه بذلك إلّا أن يشاء أن يحمل عليه.[15]

---

[1] ل: وظهر.
[2] أ: ويريد.
[3] ل: يكفي.
[4] أ: طاق.
[5] أ: وهن؛ ط: يهي.
[6] ع: في ذلك.
[7] أ: فيهما.
[8] أ: شاء وأحب.
[9] ط + إلى.
[10] أ – ليس.
[11] ش + عليه.
[12] ط: إن.
[13] ط: بأن.
[14] أ: بأن.
[15] ش: إليه.

وسئل أبو القاسم عن رجل له بيت، وحائط هذا البيت بينه وبين جاره، وصاحب البيت يريد أن يبني فوق هذا البيت غرفة بجنب هذا البيت، ولا يضع الخشب على هذا الحائط، هل لجاره أن يمنعه؟ قال: إن بنى في حدّ نفسه من غير /[٢٩٠و] أن يكون معتمدًا على الحائط المشترك لم يكن للجار منعه.

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين، لكلّ واحد منهما[١] عليه حمولة، فانهدم، وأحدهما غائب، فبناه الحاضر، هل له أن يطلب منه نصف النّفقة، وهل له أن يمنعه من وضع الحمولة عليه؟ قال: إن بناه بنقض الحائط الأوّل فهو متطوّع في بنائه، وليس له أن يمنع الآخر من الحمل، وإن بناه بلبن أو خشب من قبل نفسه لم يكن للّذي لم يبن أن يحمل عليه حتّى يؤدّي نصف قيمته. وإذا كان الحائط بين جارين، ولأحدهما عليه جذع واحد، وللآخر عشر، فلصاحب الجذع موضع جذعه، وللآخر الحائط،[٢] وهذا استحسان، وكان القياس أن يكون الحائط بينهما نصفان؛ لأنّه في أيديهما، وكان أبو يوسف يقول بالقياس، ثمّ رجع إلى قول أبي حنيفة.

وسئل أبو بكر أو غيره عن رجل يريد أن يتّخذ طينًا في زقاق غير نافذ، فمنع[٣] بعضهم. قال: إن ترك من الطّريق مقدار الممرّ[٤] للنّاس،[٥] ويرفعه سريعًا، ويتّخذ في الأحايين مرّة،[٦] لم يمنع من ذلك.

وسئل أبو نصر عن سكّة غير نافذة، فأراد أحدهم أن يبلّ فيه طينًا، فمنعه[٧] أهل السّكّة. قال: كان محمّد بن سلمة يقول: له أن يبلّ،[١] وليس لهم أن يمنعوه، وكذلك لو[٢] أراد أن يتّخذ[٣] آريًا أو دكّانًا أو نحو ذلك، فله ذلك.

---

[١] ع – منهما.
[٢] أ + كله.
[٣] ط: فمنعه.
[٤] ط: ممر.
[٥] ط: الناس.
[٦] ش – مرة.
[٧] ط: ومنعه.

وسئل[٤] محمّد بن شجاع عن رجل له حائط، ووجهه في دار رجل، فأراد أن يطيّن الحائط، فمنعه صاحب الدّار دخول داره، ولا سبيل إلى تطيين حائطه[٥] إلّا من داره. قال: ليس له أن يمنعه من تطيين حائطه، وله أن يمنعه من دخول داره. قال: قلت: فإن انهدم الحائط ووقع[٦] الطيّن في دار جاره، فأراد نقل الطّين، وليس إليه سبيل إلّا أن يدخل الدّار. قال: له أن يمنعه من دخول داره. قلت: ويترك[٧] ماله في داره؟ قال: لا يمنع من ماله، ويمنع من دخول داره.

وقال محمّد بن سلمة: روي عن محمّد بن الحسن في رجل له مجرى في دار رجل، فأراد حفره، ولا يمكن[٨] أن يمرّ في بطن نهر،[٩] أو في مُسنّأته، فأراد إصلاحه، ويمنعه صاحب الدّار. قال: يقال لصاحب الدّار إمّا أن تدعه حتّى يصلحه، وإمّا أن تصلحه من ماله.[١٠] {قال الفقيه:} وبهذا نأخذ، وهكذا الجواب في الحائط.

وسئل أبو القاسم[١١] عن حائط[١٢] بين جارين، لأحدهما عليه غرفة، وللآخر عليه سقف بيت، فهدما الحائط من أسفله، ورفعا أعلاه بالأساطين، ثمّ أنفقا[١٣] جميعًا حتّى بنيا، فلمّا بلغ البناء إلى موضع

---

[١] ط: يفعل.

[٢] ط: إذا.

[٣] ط + فيها.

[٤] ط + قال محمد بن سلمة سألت.

[٥] أ: الحائط.

[٦] ط: فوقع؛ من هنا سقط من ش إلى نهاية قوله: ... وسئل أبو جعفر عن حائط كان عليه حمولة رجلين فسقط الحائط.

[٧] ع: أويترك؛ أ: فيترك.

[٨] أ: يمكنه.

[٩] ل: النّهر.

[١٠] أ: مالك.

[١١] ل – أبو القاسم.

[١٢] ط: الحائط.

[١٣] أ: اتفقا.

السّقف هذا أبى صاحب السّقف أن يبني بعد ذلك. قال: لا يجبر الّذي لا حمل له على[1] أرفع[2] من ذلك بالنّفقة فيما جاوز ذلك.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين، ولأحدهما عليه جذوع، فأراد الآخر أن ينصب عليه جذوعًا، فمنعه من ذلك صاحبه، والجدار لا يحتمل[3] الحملين، كيف السّبيل فيه؟ قال: إن كانا مُقرّين بأنّ الحائط بينهما يقال لصاحب الجذوع: أنت بالخيار، إن شئت فحطّ حملك عن الحائط؛ لتستوي بصاحبك، وإن شئت فحطّ عنه ما يمكن شريكك من الحمل؛ لأنّ البناء الّذي عليه لا يخلو[4] عن[5] أحد معنيين: إمّا أن يكون فعل بغير رضا صاحبه، فهو متعدّ ظالم، وإمّا أن يكون فعل بأمر صاحبه، فهو عارية،[6] ألا ترى أنّ دارًا بين رجلين، وأحدهما ساكن، فأراد الآخر أن يسكن معه، والدّار لا تسع لسكناهما، فإنّهما يتهايآن فيها؟! فكذلك هذا. {قال الفقيه:} وقد[7] روينا[8] عن أبي بكر خلاف هذا، وبقول أبي القاسم نأخذ.

وسئل الفقيه[9] أبو جعفر عن حائط كان عليه حمولة رجلين،[10] فسقط الحائط[11] فبناه أحدهما بماله وبنفقته، ويمنع صاحبه أن يضع عليه حمولته. قال: إن بناه بغير[12] إذنه[13] فله[1] أن[2] يمنع[3] صاحبه من

---

[1] ط: إذا.
[2] ط: رفع أن ما يعينه في النفقة.
[3] أ + ذلك.
[4] ط – لا يخلو.
[5] ط: على.
[6] ط + قال.
[7] ل: وقد.
[8] ل: وروينا.
[9] ع – الفقيه.
[10] ط: لرجلين.
[11] انتهى السقط من ش.
[12] ط + لأمره.
[13] ش: إذن صاحبه؛ ط: وإذنه.

وضع الحمولة عليه حتّى يعطيه نصف قيمة بناء الحائط مبنيًّا بحقّ القرار، وإن بناه بإذنه[٤] ليس[٥] له منعه[٦] من وضع الحمولة عليه؛ ولكن يرجع عليه بنصف النّفقة الّتي ذهبت له في بنائه، وهذا الجواب إذا كان الحائط بعد الهدم لا يحتمل أصله القسمة، ولو قسم لا يصيب كلّ واحد منهما من أصله ما يقدر على أن يبني فيه حائطًا يمكنه وضع حمولته عليه، وإن كان أصل الحائط يحتمل القسمة، فإن بناه[٧] بإذنه فالجواب كالأوّل، وإن بناه[٨] بغير إذنه كان له منعه حتّى[٩] يصطلحا على شيء.

وقال محمّد بن سلمة في الأشياء الّتي تباع على ظهور[١٠] الدّواب، فاشترى[١١] من رجل[١٢] شيئًا، فامتنع البائع من الحمل إلى منزله. قال:[١٣] أُجبِره[١٤] على ذلك، وكذلك الحطب،[١٥] وكذلك /[٢٩٠ظ] الحنطة واللّحم[١٦] إذا اشتراه على ظهر الدّابّة، وإن كانت صبرة فاشتراها على أن يحملها إلى منزله فالبيع فاسد.

---

[١] أ: فإنه.
[٢] أ ط – أن.
[٣] ط: منع.
[٤] ط: بأمره.
[٥] أ: فليس.
[٦] ط: أن يمنعه.
[٧] ط: بنى.
[٨] ط: بنى.
[٩] أ + يعطيه أو.
[١٠] ط: ظهر.
[١١] ط + رجل.
[١٢] ط: ذلك.
[١٣] ط – قال.
[١٤] ل: أجرته؛ ؛ ط: أجبرته.
[١٥] ل: الخوخ؛ ط: اللحم.
[١٦] ط – واللحم.

وسئل أبو بكر عن رجل قال للآخر: "أعرتك هذه القصعة من الثّريد"، فأخذها، وأكلها. قال: عليه مثلها أو قيمتها إن لم يكن له[1] مثل، وهذا قرض لازم؛ لأنّ[2] فيه استهلاك العين. {قال الفقيه:} هذا إذا لم يكن بينهما تهادٍ، ولم يكن دلالة الهديّة.[3]

وسئل أبو بكر[4] عن رجل اشترى تراب الصوّاغين[5] بعرض، فلم يجد فيه ذهبًا ولا فضّة. قال[6] كان[7] البيع فاسدًا،[8] وإن كان[9] فيه ذهب[10] أو فضّة[11] جاز[12] البيع،[13] ولا ينبغي للصّائغ أن يأكل ثمن ما باع؛ لأنّ فيه متاع النّاس إلّا أن يكون قد زاد في متاعهم بقدر ما سقط منه في التّراب.

وقال أبو يوسف لو أنّ رجلًا اشترى حنطة رطبة مجازفة، وقد رآها، فلم يقبضها حتّى جفّت ونقصت، فلا خيار له فيها. ولو اشترى رطبًا مجازفة، فصار تمرًا قبل أن يقبضه، فله الخيار. ولو أنّ رجلًا باع صوفًا في فراش، فأبى أن يفتقه، فإن كان في فتقه ضرر لم يجبر على فتقه، وإن لم يكن في فتقه ضرر أجبر على ذلك، فإن[14] اختلفا في الفتق فإنّ على البائع أن يفتق شيئًا حتّى ينظر إليه المشتري، فإذا رضيه

---

[1] ط: لها.
[2] ل: فإن.
[3] ط: الهبة.
[4] ل: نصر؛ ط: يوسف. وفي هامش نسخة طوب قابي: بكر.
[5] ط: الصائغين.
[6] ط – قال.
[7] أ – كان.
[8] أ: فاسدٌ.
[9] أ: وجد.
[10] ط: الذهب.
[11] ط: الفضة.
[12] ط: كان.
[13] ط + جائزا.
[14] ع: وإن.

أجبر البائع على فتقه كلّه، وكذلك الكدس من الحنطة، وأمّا[1] الجزر والبصل فعلى المشتري قلعه؛ لأنّه لا شيء للبائع[2] فيه.

ولو[3] أنّ رجلين اشتريَا عبدًا، فاستُحقّ نصفه، فالمشتريان في الخيار، إن شاءا أخذا النّصف بنصف الثّمن، وإن شاءا تركاه،[4] فإن قال أحدهما: "رضيت" سلّم[5] له[6] الرّبع من الهبة[7] بربع الثّمن، ويردّ الآخر الرّبع في قياس قول أبي يوسف ومحمّد، وفي قياس قول أبي حنيفة ليس للآخر أن يردّه.

وسأل[8] رجل[9] أبا بكر الإسكاف[10] فقال: اشتريت طاووسًا بثمن معلوم على أن[11] أنقد بعض الثّمن حالًّا، وبعضه إلى النّيروز، فلمّا حملته[12] إلى منزلي فإذا هو مريض، فحملته[13] إلى منزل البائع، وأخبرته، ودفعت[14] إليه، فلم يقبل، ولم يأخذ[15] منّي، فحملته إلى منزلي، فمات. قال: لا يلزمك شيء من الثّمن. قيل[16] له: لمَ؟ قال: لأنّ هذا البيع فاسد، فصار كمن غصب شيئًا، ثمّ حمله إلى المغصوب منه، فأبى[17] أن يقبل منه، فحمله الغاصب إلى منزله، فضاع عنده، لا يضمن الغاصب عندي، فكذلك هذا. قيل

---

[1] ع: فأما.
[2] أ: على البائع.
[3] أ: قال ولو.
[4] ش: تركا.
[5] ش: يسلم.
[6] ط: إليه.
[7] أ: العبد؛ ط – من الهبة.
[8] ش: سأل.
[9] ط – رجل.
[10] ط + رجل؛ ش + رحمه الله.
[11] أ: أني.
[12] ل: حملت.
[13] ش: فحملت.
[14] ط: فدفعته.
[15] ط: يأخذه.
[16] ط: فقيل.
[17] ط + المغصوب منه.

له:[1] لمَ لا يكون حمله إلى منزله بمنزلة غصب جديد؟ قال: إنّما يصير بمنزلة غصب جديد لو وضعه /[٢٩١و] عنده، ثمّ حمله مرّة أخرى، وأمّا[2] إذا كان في يد[3] الغاصب لم[4] يضعه من يده، وأبى أن يقبل[5] منه، فهذا على الأمانة. ثمّ قال أبو بكر: كان أبو نصر يقول: إذا كان البيع فاسدًا لا اختلاف فيه،[6] ويبرأ[7] من الضّمان، سواء قبل منه البائع أو لم يقبل،[8] وإن كان فاسدًا لم يتّفقوا عليه أنّه لا[9] يبرأ إلّا بقبول البائع أو بقضاء القاضي، أمّا[10] أنا أقول: يبرأ في الوجهين جميعًا. {وقال[11] أبو اللّيث:}[12] وإنّما[13] يكون بيعه[14] فاسدًا إلى النّيروز إذا كان البائع والمشتري لا يعرفان وقته، فأمّا[15] إذا عرف البائع والمشتري الوقت الّذي بقي إلى النّيروز فالبيع جائز.

وسئل عن رجل باع من آخر أرضًا إلّا هذه الشّجرة بعينها بقرارها. قال: البيع جائز، وللمشتري أن يمنع البائع من تدلّي أغصان هذه الشّجرة في ملكه؛ لأنّ ما عدا غلظ الشّجرة ليس بملك له.

---

[1] ل – له.
[2] أ: فأما.
[3] ط: يدي.
[4] ش: فلم.
[5] أ: يقبله.
[6] ط: أنه.
[7] ط: يبرأ بالرد.
[8] ط + قضى القاضي به أو لم يقض.
[9] أ: لم.
[10] ط: وأما.
[11] ط: قال الفقيه.
[12] ط – أبو اللّيث.
[13] أ: إنما.
[14] ط: البيع.
[15] ط: وأما.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل اشترى جارية، وبها قرحة، فنظر إليها، ولم يعلم أنّ ذلك عيب، وقبضها على ذلك، ثمّ علم أنّها[1] عيب. قال: له[2] أن يردّها بذلك.

وروى[3] أبو يوسف عن أبي حنيفة فيمن اشترى بقرة أو شاة على أنّه بالخيار، فاحتلب[4] لبنها. قال:[5] قد[6] انقطع خياره. وقال أبو يوسف: هو على خياره ما لم يشرب اللّبن أو يستهلكه.[7]

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة في رجل باع عبدًا، وله مال باعه[8] مع ماله. قال: إن لم يسمّ ماله فالبيع فاسد، وإن قال: "أبيعك[9] مع جميع ماله"، وسمّى له ماله، فالبيع جائز، وإن كان ماله دينًا فالبيع فاسد. {قال الفقيه[10] أبو اللّيث:}[11] إن كان بعض ماله دينًا على النّاس، وبعضه عينًا، فالبيع كلّه فاسد، وإن لم يكن ماله دينًا على النّاس،[12] فإن كان الشّراء بدراهم، ومال[13] العبد دراهم، فإن اشتراه بأكثر من دراهم العبد جاز البيع، وإن كان[14] بمثل تلك الدّراهم أو أقلّ لم يجز، وكذلك إن[15] كان ماله دنانير، فاشتراه بالدّنانير، وينبغي أن يتقابضا قبل أن يتفرّقا. ولو كان مال العبد دنانير، فاشتراه بالدّراهم[16]

---

[1] أ: أن بها.
[2] ل: فله.
[3] ط: وروي عن.
[4] ش: واحتلب.
[5] أ + لا خيار له.
[6] أ: وقد.
[7] ط: استهلكه.
[8] ط: فباعه.
[9] أ + هو؛ ل: بعتك؛ ط: أبيعكه.
[10] أ – الفقيه.
[11] ط – أبو اللّيث.
[12] ط – على الناس.
[13] أ: وملك.
[14] ط: اشتراه.
[15] ط: لو.
[16] ط: بدراهم.

أو كان[1] ماله دراهم، فاشتراه بالدّنانير،[2] جاز الشّراء، كان الثّمن قليلًا أو كثيرًا؛ ولكن ينبغي أن يتقابضا حصّة الدّنانير بالدّراهم، فإن لم يتقابضا حتّى تفرّقا بطل البيع في حصّة الصّرف، وبقي في حصّة العبد.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل اشترى دقيقًا، فأكل بعضه، ثمّ تبيّن أنّ الدّقيق كان مرًّا، /[٢٩١ظ] كيف يصنع؟ قال: له أن يردّ ما بقي، ويرجع بنقصان حصّة ما أكل. {قال الفقيه[3] أبو اللّيث:}[4] وهذا قول محمّد، وقد ذكرنا هذا الاختلاف ونظائره في **عيون المسائل** في أبواب البيوع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن معنى قول النّاس في صكوكهم: "وزنًا[5] وزن سبعة". قال: يعني من الدّراهم الّتي تكون وزن عشرة دراهم مثل وزن سبعة مثاقيل، يعني سبعة دنانير، وأصله أنّ نقود الدّراهم[6] على عهد[7] عمر رضي الله عنه[8] كان[9] على ثلاث مراتب: بعضها كلّ درهم[10] اثنا عشر قيراطًا، وبعضها عشرون قيراطًا، وبعضها عشر قراريط، وكانت الدّنانير على نوع واحد، وهو عشرون قيراطًا، وكان يقع بين النّاس خصومة واختلاف في مبايعاتهم، فشاور عمر رضي الله عنه أصحاب رسول الله صلّى الله عليه وسلّم في ذلك، فقال بعضهم: خذ من كلّ نوع ثلثه،[11] فأخذ عمر ثُلث العشرة، وثلث العشرين، وثلث اثني[12] عشر، فذلك أربعة عشر قيراطًا، فجعل وزن الدّرهم أربعة عشر قيراطًا، وبقي[13] وزن[1] الدّينار

---

[1] ط – كان.
[2] ط: بدنانير.
[3] أ – الفقيه.
[4] ط – أبو اللّيث.
[5] ط – وزنا.
[6] ط + كانت.
[7] أ: عهدهم وزمن.
[8] ش: رضوان الله عليه ؛ ط – رضي الله عنه.
[9] أ كانت؛ ط – كان.
[10] أ – كل درهم.
[11] ع: ثلاثة.
[12] ط: الاثني.
[13] ع – وبقي.

عشرين قيراطًا على حاله، فيكون وزن عشرة دراهم مثل وزن سبعة دنانير؛ لأنّ عشرة دراهم -كلُّ درهم أربعة عشر قيراطًا- يكون مئة وأربعين قيراطًا،[٢] وسبعة[٣] دنانير -كلّ دينار عشرون قيراطًا- يكون مئة وأربعين قيراطا، إلّا أنّ أهل الحساب يأخذون الدّراهم اثني عشر قيراطًا؛ لأنّه أقلّ كسرًا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل باع الثّمار قبل أن يدرك. قال: إن كان الثّمار حصرمًا أو تفّاحًا أو نحو ذلك جاز بيعه قبل الإدراك؛ لأنّه ينتفع به، وإن كان خوخًا أو كمّثرى أو نحو ذلك فلا يجوز بيعها؛ لأنّه لا ينتفع بها، إلّا أن يكون قد أدرك بعضها، فيجوز البيع فيما أدرك وفيما لم يدرك على تلك الشّجرة إذا لم يشترط التّرك،[٤] كما قال أبو يوسف فيمن باع الفيلق، وبعضها دود، ولم[٥] يصر فيلقًا أو بعدما خرج[٦] منه الفراش، فالبيع جائز في الكلّ، فكذلك ههنا. قال: ولو كان هذا في ثمار شجر التّين، فإن أدرك بعضه، وباع الموجود خاصّة، جاز البيع، فإن[٧] لم يأخذها المشتري حتّى خرج شيء[٨] آخر فسد البيع.

وسئل[٩] عن أكّار له عمارة في ضيعة، فباع عمارته، هل يجوز؟ قال: إن كانت العمارة بناء أو أشجارًا جاز[١٠] بعد[١١] أن[١] لم يشترط تركها في الأرض، وإن[٢] كانت العمارة كرايا أو كري الأنهار[٣] أو نحو ذلك، ولم يكن له مال قائم، لا يجوز بيعه.

---

[١] ع: ووزن.
[٢] ط + وسبعة في عشرين يكون مئة وأربعين.
[٣] أ: فسبعة.
[٤] ط + وهذا.
[٥] أ: لم.
[٦] ل: يخرج.
[٧] أ: وإن.
[٨] ط: تين.
[٩] ط + الفقيه أبو جعفر. | في مجموعة طوب قابي هذه الفقرة تأتي قبل الفقرة السابقة.
[١٠] أ + البيع.
[١١] ط: بيعه.

وسئل أبو القاسم عن رجل /[٢٩٢و] باع دارًا، وأحد حدودها سور قديمة من سور الجاهلية، وهو يعرف بسور المدينة، لا[٤] يعرف أصلها كيف كانت، مملوكة أو غير مملوكة، وهي وسط المدينة، وداخلها وخارجها دور كثيرة، وذكر[٥] في البيع ثلاث حدود على الصّحّة، وذكر حدّ الرّابع دور[٦] الجيران الّتي[٧] وراء السّور، ولم يذكر السّور، وقبض الثّمن، وسلّم الدّار إلى المشتري، فمات البائع، فادّعى ورثة البائع أنّ هذا البيع فاسد، وادّعى المشتري أنّ السّور له، والمشهور بين النّاس أنّها من سور الجاهلية، ما الحكم فيه؟ قال: في هذه المسألة حكم وفتوى: أمّا[٨] الفتوى في ذلك: فإن[٩] كان البيع وقع بينهما على[١٠] الإشارة[١١] إلى الدّار بالمشاهرة أو[١٢] عرّفاها جميعًا، فالبيع جائز فيما بينهما وبين الله تعالى، وأمّا الحكم في ذلك أنّ البيع لم يجز إذا كان مثل هذا الحائط لا يكون حائطًا من حيطان الدور، وإن كان مثل هذا الحائط قد يكون[١٣] من حوائط[١٤] القصور فهذا حائط من حيطان الدّار،[١٥] وقد دخل في البيع، ولا يجب أن يعتبر في ذلك شهرة الاسم؛ وإنّما يعتبر الكون في اليد.[١٦]

---

[١] ط: إن.
[٢] ل: فإن.
[٣] ع: أنهار.
[٤] أ: ولا.
[٥] ط: قد ذكر.
[٦] ع: دون.
[٧] ط: الذين.
[٨] ط: فأما.
[٩] ل: إن.
[١٠] ع – على.
[١١] ع: بالإشارة؛ أ: إشارة.
[١٢] ط + قد.
[١٣] ط + حائطا.
[١٤] ط: حيطان.
[١٥] ط: الدور.
[١٦] أ + والله أعلم.

باب[1] الرّهن

سئل[2] أبو بكر[3] عن رجل رهن شجرة فرصاد،[4] وهي مع الورق تساوي عشرين درهمًا، فذهب أوان الورق، وانتقص ثمنه.[5] قال: يذهب من الدّين بحصة النّقصان، وليس هذا كتغيّر السعر؛ لأنّ هذا تغيّر[6] حال. {قال الفقيه:}[7] هذا عندي بمنزلة تغيّر السّعر؛ لأنّ الشّجرة لم تتغيّر عن حالها، إلّا أن يكون نقصان الثّمن لنقصان دخل[8] في نفس[9] الشّجرة أو بتناثر[10] أوراقها، وإلّا فالدّين على حاله.

وسئل بعضهم عن رجل رهن عند رجل مصحفًا، وأمره بالقراءة فيها. قال: إن قرأ فيه صار عارية، فإن[11] هلك لا يضمن، والدّين على حاله، وإن فرغ من قراءته، ثمّ هلك، هلك بالدّين، وكذلك إذا رهن خاتمًا، وأذن له،[12] فجعله في[13] الخنصر، فهلك، فإنّه يهلك على الأمانة، وإن نزع[14] من خنصره، فهلك، هلك بالدّين، وكذلك إذا رهن ثوبًا، وأذن له باللّبس[15] أو دابّة، وأذن له بالرّكوب.[16]

---

[1] ط: كتاب.
[2] ط: وسئل.
[3] ط + الإسكاف.
[4] ط: الفرصاد.
[5] أ: ثمنها.
[6] ع: تغيير.
[7] ش + رحمه الله.
[8] ط: يدخل.
[9] ش: تغيير.
[10] ش: تناثر.
[11] ل: وإن.
[12] أ + في لبسه؛ ط + أن يجعله في إصبعه.
[13] ط + أصبعه.
[14] أ: نزعه.
[15] أ: في لبسه.
[16] أ: في ركوبها.

وسئل عصام بن يوسف عن رجل دخل المدينة، فنزل خانًا، فقال له صاحب الخان: "إنّي لا أدعك أن تنزل ما لم تعطني شيئًا"، فدفع إليه ثيابه، فهلكت عنده. قال: إن رهنه من قبل أجر[١] البيت فالرّهن بما فيه، وإن أخذ منه لأجل[٢] أنّه سارق أو خشي عليه فإنّه يضمن. {قال /[٢٩٢ظ] الفقيه:} وعندي أنّه لا[٣] يضمن؛ لأنّه لم يكن مكرهًا بالدّفع إليه.

وسئل أبو بكر عن رجل له على آخر دين، وبه رهن وكفيل كفل بإذن المطلوب، فقضى الكفيل الدّين، ثمّ هلك الرّهن في يد[٤] المرتهن. قال: الكفيل يرجع على المطلوب، ولا سبيل للكفيل على الطّالب فيما[٥] أدّى؛ لأنّ الكفيل كان بمنزلة الرّسول؛ ولكنّ المطلوب هو الّذي يرجع على الطّالب، وكذلك لو أنّ رجلًا باع من آخر شيئًا، وأخذ كفيلًا، فأدّى الكفيل الثّمن، ثمّ هلك المبيع قبل القبض، فلا سبيل للكفيل على البائع؛ ولكنّ المخاصمة للمشتري على[٦] البائع.

وسئل أبو بكر عن رجل أعار[٧] شيئًا له حمل ومؤنة؛ ليرهنه، فرهنه، فردُّه على المستعير أو على المعير؟ قال: عندي يجب ردّه على المعير؛ لأنّ للمعير فيه منفعة؛ لأنّه لو هلك ضمن المستعير، فصار كالإجارة، ألا ترى أنّه لو دفع إليه شيئًا؛ ليبيعه بأكرار حنطة، فحملُه على الآمر؟! فكذلك هذا.[٨]

---

[١] أ: أجرة.

[٢] ط: لأنه ظن.

[٣] ط: لم.

[٤] ط: يدي.

[٥] ط: بما.

[٦] ط: مع.

[٧] أ + رجلا.

[٨] ل + ولو رهن رجل عند رجل شاة بعشر دراهم، وقيمتها عشرة، فماتت عند المرتهن، سقط الدّين، ولو سلخ المرتهن جلدها، ودبغه حتى صار قيمته درهمًا، فإنّه يكون رهنًا عنده، ثم ينظر إن كانت قيمة الشّاة عشرين درهمًا يكون الجلد عنده محبوسًا بنصف درهم مضمونًا به؛ لأنّه نفي من الرّهن درهم، نصفه أمانة، ونصفه مضمون، ولو كانت قيمتها وقت الرّهن خمسة دراهم فالجلد عنده يكون محبوسًا بستة دراهم مضمونًا بدرهم حتى إنّه لو هلك يهلك بدرهم، ويرجع بخمسة دراهم، إن لم يهلك الجلد كان له أن يحبسه، ويرجع بستة دراهم. ولو رهن عنده عصيرًا، فصار خمرًا أو قد هلك الرّهن، وسقط الدّين، فإن صار الخمر خلًّا به، فإن كانت قيمة الخلّ مثل قيمة العصير الّذي رهن فلا يسقط من الدّين شيء، وإن

ولو[١] أنّ رجلًا رهن[٢] عند رجل ثوبًا يساوي مئتي درهم، فقبضه المرتهن، فاستعار منه الرّاهن، فأعاره إيّاه أو آجره منه أو أودعه عند الرّاهن، كانت الإجارة باطلة، وكان بمنزلة العارية، وللمرتهن أن يستردّه. ولو[٣] أمره الرّاهن أن يودعه إنسانًا أو يعيره أو يؤجّره،[٤] ففعل، فإن أودعه فهو رهن على حاله، فإن هلك في يد[٥] المودع بطل الدّين، ولو أعاره فقد خرج من ضمان الرّهن، وللمرتهن أن يردّه، ولو أنه آجره كان الأجر للرّاهن، وليس للمرتهن أن يعيده في الرّهن[٦] إلّا برهن جديد.

باب[٧] السّير

{قال:}[٨] سمعت الفقيه أبا جعفر، قال: سمعت أبا القاسم، قال: سمعت نصيرًا[٩] يقول:[١٠] سمعت أبا مطيع الحكم بن عبد الله القرشيّ،[١١] قال: الرّباط الّذي جاء الأثر في فضله أن يكون الرّباط في موضع لا يكون وراءه إسلام.[١٢]

وروي عن[١] سفيان بن عيينة (ت. ١٩٨ هـ/٨١٤ م) أنّه قال: إذا أغار العدوّ على موضع مرّة يكون ذلك الموضع رباطًا إلى أربعين سنة، وإذا أغار مرّتين يكون رباطًا إلى مئة وعشرين سنة، وإذا أغار ثلاث مرّات يكون رباطًا إلى يوم القيامة.

كانت قيمته أقلّ من قيمة العصير يسقط من الدّين حصّة النّقصان أو يخير الرّاهن على الافتكاك في قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وفي قول محمد يخيّر بين الافتكاك وبين التّرك بالدّين عند الراهن.

[١] أ: قال ولو.

[٢] أ – رهن.

[٣] ط: فلو.

[٤] أ: يؤاجره.

[٥] ط: يدي.

[٦] ط – في الرهن.

[٧] ط: كتاب.

[٨] ط + الفقيه.

[٩] ط + بن يحيى.

[١٠] ط: قال.

[١١] ط – الحكم بن عبد الله القرشيّ.

[١٢] ط: الإسلام.

{قال[٢] أبو اللّيث:}[٣] سمعت أبي يروي[٤] بإسناده عن الحسن البصريّ، قال: ستّة إذا أدّاها قوم كانت موضوعة عن العامّة، وإذا اجتمعت العامّة على تركها كانوا آثمين: الجهاد في سبيل الله،[٥] /[٢٩٣و] وغسل الميت؛ وتكفينه، والصّلاة عليه، ودفنه؛ وفتوى النّاس، وحضور الخطبة يوم الجمعة إذا سمعها قوم[٦] جاز لغيرهم، وصلاة العيدين، وعمارة المساجد.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أسره العدوّ، فباعه الّذي أسره من رجل آخر من العدوّ، فقال المشتري للأسير: "ارجع إلى أرض المسلمين، ووجّه إليّ ثمنك الّذي أدّيت فيك"، فخرج الرّجل إلى دار الإسلام، هل يجب عليه الدّراهم الّتي كانت عليه؟ قال: إن كان أمره أن يشتري منه؛ ليبعث إليه ثمنه، فإنّه ينبغي أن يفي بذلك. قيل له: فإن أسره عدو آخر. قال: لا[٧] يبطل عنه ما صنع به العدوّ بعد ذلك.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن امرأة ارتدّت، وقصدت الفرقة بينها وبين زوجها. قال: فإنّها تجبر على الإسلام، وتعزّر خمسة وسبعين سوطًا،[٨] وليس لها أن تتزوّج إلّا بزوجها[٩] الأوّل، وكان الفقيه أبو جعفر يفتي بذلك، وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن مسلم ونصرانيّ، أرادا أن يشتريا شيئًا، فتنازعا فيه، بأيّهما يبدأ؟ فقيل للنّصرانيّ: "إنّما يباع من المسلم، وأنت نصرانيّ"،[١٠] فقال النّصراني: "أنا مسلم"، هل يصير بهذا الكلام

---

[١] أ – عن.
[٢] ط + الفقيه.
[٣] ط – أبو اللّيث.
[٤] أ – يروي.
[٥] أ + تعالى.
[٦] أ: بعض القوم.
[٧] أ – لا.
[٨] ل – سوطا.
[٩] ش: زوجها.
[١٠] ط: مسلم.

مسلمًا؟ قال: لا؛ لأنّ النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[1] قال لنصرانيّ من أهل نجران: «أسلم»، فقال:[2] "أنا مسلم"، فقال له النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[3] «كذبت، يمنعك من ذلك ثلاث: عبادة الصّليب، واستحلال الخنزير، وقولك لله ولد».[4] قيل: فإن قال: "أنا مسلم مثلك". قال: يصير مسلمًا؛ لأنّه لا يكون مسلمًا مثله إلّا بعد التبرّؤ من النّصرانيّة.

وقال محمّد بن مقاتل: سمعت الحسن بن زياد، قال: إذا قال الرّجل لذمي: "أسلم"، فقال: "أسلمت"، فهو إسلام.[5] قال: وهكذا قول غيره من علمائنا؛ لأنّه قد خاطبه فيما كلّمه به، فيلزمه قوله.

وسئل بعضهم عن الكافر إذا أذّن،[6] هل يصير مسلمًا؟ قال: إذا أذّن في وقت الصّلاة فإنّه[7] يجبر على الإسلام، وكذلك إن صلّى في وقت الصلاة[8] في جماعة، وإن[9] أذّن في غير وقت الصّلاة لا يجبر على الإسلام؛ لأنّه احتمل أنّه أراد به السّخرية.

وسئل أبو بكر عن متغلّب في بلاد الشّرك، قهرهم، ثمّ أسلموا، أيكونون مماليكه؟ قال: إن كان أهل مملكته أقرّوا له بالسّؤدد، ورضوا بأن يكونوا مماليكه، فهم مماليكه. {قال[10] أبو اللّيث:}[11] هذا على

---

[1] أ: عليه السلام.
[2] ع: قال.
[3] ل أ: عليه السلام.
[4] لم أجده.
[5] ط: مسلم.
[6] أ + في وقت الصّلاة.
[7] أ – إذا أذّن في وقت الصّلاة فإنّه.
[8] ع: صلاة.
[9] ش: فإن.
[10] ط + الفقيه.
[11] ط – أبو اللّيث.

وجهين: إن قهرهم،[1] واستذلّهم على وجه السّخرية، واستعملهم،[2] فهم أحرار، وإن استرقّهم، واستعبدهم، فهم عبيده.

وسئل الحسن بن زياد عن قوم حاصروا أهل الحرب، فنزلوا على حكم رجل /[٢٩٣ظ] من أهل الذّمة. قال: لا يجوز، ولو حكم بحكم فحكمه باطل، وكذلك لو نزلوا على حكم صبيّ، ولو نزلوا على حكم امرأة، فإن حكمت بالقتل لم يجز، وإن حكمت بأنّهم أهل[3] ذمة جاز، ولو نزلوا على حكم عبد أو محدود في قذف أو أعمى لا يجوز، ولو أنّهم نزلوا على حكم رجل يختارونه لأنفسهم من أهل العسكر، قُبل ذلك منهم، فإن اختاروا رجلًا موضعًا لذلك قُبل ذلك منهم، وإن اختاروا بعض من وصفنا لم يجز، ولو سألوا[4] أن ينزلوا على حكم رجل أسير فيهم من المسلمين لا ينبغي للوالي أن يجيبهم، ولو قبل[5] لم يجز حكمه، ألا ترى أنّه لو أمّنهم لم[6] يجز[7] أمانه؟!

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل هرب من العدوّ، فاختفى في موضع، فأصابه العدوّ، فسألوه عن أصحابه، هل يجوز له[8] أن يريهم موضع أصحابه؛ لأنّه يخاف على نفسه القتل؟ قال: لا ينبغي أن يعلمهم موضع أصحابه وإن قتل.

---

[1] أ + واستعبدهم.
[2] أ: ويستعملهم.
[3] ط – أهل.
[4] أ + على.
[5] أ: فعل.
[6] ش: لا.
[7] ش: يجوز.
[8] ط – له.

باب تنبيه[1] المجيب[2] وتصحيح[3] الجواب[4]

ولو[5] أنّ رجلًا سئل عن هرّة أخذت فأرة، فوقعتا جميعًا في البئر، فماتتا فيها، فإن قال: ينزح ماء البئر كلّه،[6] أخطأ، وإن قال: ينزح منها عشرون أو ثلاثون، فقد أخطأ، وإن قال: أربعون أو خمسون، فقد أخطأ، فلا بدّ من أن يبيّن الشّروط الّتي فيها. والجواب أنّه إن جرحتها نزح ماء البئر كلّه، وإن لم تجرحها، فإن[7] ماتت[8] الفأرة، وأخرجت الهرّة حيّة، نزح منها عشرون[9] أو ثلاثون،[10] ولو[11] ماتت الهرّة، وأخرجت[12] الفأرة حيّة، نزح منها أربعون أو خمسون. فإن قيل: لو[13] أخرجتا[14] حيّتين، فإنّ المسؤول يخطئ في ذلك أيضًا، إلّا أن يقول: إن كانت الفأرة قد جرحتها الهرّة نزح[15] ماء البئر كلّه، وإن لم تجرحها لا يجب عليهم[16] نزحه[17] إلّا على وجه الاستحباب، ينزح منها دلاء.

---

[1] أ: تصحيح.
[2] أ: الجواب.
[3] أ: وتنبيه.
[4] أ: المجيب.
[5] أ: قال ولو.
[6] ط + فقد.
[7] ل – فإن.
[8] ل: فمات.
[9] ط + دلوا.
[10] ط + دلوا.
[11] أ: وإن.
[12] ط: وخرجت.
[13] أ: فلو.
[14] أ + جميعا.
[15] ط: ينزح.
[16] أ: عليه.
[17] أ: نزح شيء.

ولو[1] أنّ إمامًا صلّى بقوم ركعة، وأحدث،[2] ثمّ[3] تأخّر،[4] وقدّم رجلًا، والقوم قدّموا رجلًا آخر، فتقدّما، ونويَا الإمامة، فإن أجاب المجيب أنّ صلاة القوم تامّة أخطأ، وإن أجاب أنّ صلاتهم فاسدة فقد[5] أخطأ، وإن أجاب أنّ صلاة أكثرهم[6] تامّة أخطأ؛ ولكن ينبغي للمسؤول أن يقول: إن كان الإمامان نويَا الإمامة معًا أو نوى الّذي قدّمه الإمام، ثمّ نوى الآخر أو نوى الّذي قدّمه القوم، فلم يقتدِ به القوم حتّى نوى الّذي قدّمه الإمام، فإنّ صلاة الّذين اقتدوا بالّذي قدّمه الإمام تامّة، وهو الخليفة،[7] وصلاة الطّائفة الأخرى فاسدة، وإن[8] كان /[٢٩٤و] القوم نَوَوا بالّذي قدّموه الاقتداء، ثمّ نوى الآخر الإمامة، فإنّ صلاة الّذين اقتدوا به جائزة، وصلاة الآخرين فاسدة. {قال الفقيه:} هكذا روي عن أصحابنا في بعض الرّوايات، وبه نأخذ. وقال[9] في نوادر الصّلاة بخلاف هذا أنّ الّذي قدّمه الإمام والّذي تقدّم بنفسه سواء. فإن قيل: لو أنّ الإمام لم يقدّم واحدًا،[10] وتقدّم رجلان، فإن أجاب بشيء فقد أخطأ إلّا أن يقول: إن سبق أحدهما إلى مكان الإمام فصلاة الّذين اقتدوا به جائزة، وصلاة الآخرين فاسدة، سواء كانوا أكثر أو أقلّ، وإن[11] قامَا[12] في مقام[13] الإمام[14] معًا[1] فصلاة الطائفة الأكثر جائزة، وإن كان كلا الفريقين سواء فصلاتهم جميعًا فاسدة.

---

[1] أ: قال ولو.
[2] ط: فأحدث.
[3] ط – ثم.
[4] ط: فتأخر.
[5] ط – فقد.
[6] ط: الأكثر.
[7] ل – وهو الخليفة.
[8] ش: فإن.
[9] ط: وقالوا.
[10] أ: أحدا.
[11] ع: فإن.
[12] ل: قام.
[13] ط: مكان.
[14] ع: الإمامة.

ولو[٢] أنّ رجلًا ساوم رجلًا بثوب،[٣] فقال صاحب الثّوب: "أبيعك بخمسة عشر"، وقال[٤] المشتري: "لا آخذه إلّا بعشرة"، وذهب المشتري بالثّوب على هذا، فإن أجاب بأنّ البيع بالعشرة[٥] أو بالخمسة[٦] عشر فقد أخطأ، وإن أجاب بأنّ البيع فاسد فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كان الثّوب في يد[٧] المشتري حين ساومه فإنّ البيع وجب بخمسة عشر إذا ذهب به، وإن كان الثّوب في يد[٨] البائع، فدفعه إلى المشتري، ولم يقل له شيئًا، فالبيع بعشرة.

ولو[٩] أنّ رجلًا وكّل رجلًا بأن يزوّجه امرأة على ألف، فزوّجه الوكيل امرأة على ألف،[١٠] وزاد[١١] الوكيل[١٢] بزيادة[١٣] من قِبل نفسه،[١٤] فإن قال: النّكاح جائز فقد أخطأ، وإن قال: لا يجوز، فقد أخطأ؛ ولكن ينبغي أن يقول: إن زاد[١٥] الوكيل[١٦] من قبل نفسه شيئًا معلومًا لا يجوز النّكاح إلّا أن يجيز[١٧] الموكّل؛ لأنّه خالفه، وإن زاد[١٨] زيادة مجهولة، وهو مثل كرامتها أو[١٩] يهدي[١] إليها هديّة، فإن كان مهر المثل ألفًا أو أقلّ

---

[١] ع – معا.
[٢] أ: قال ولو.
[٣] أ: ثوبا.
[٤] ش: فقال.
[٥] أ: بعشرة.
[٦] أ: بخمسة.
[٧] ط: يدي.
[٨] ط: يدي.
[٩] أ: قال ولو.
[١٠] ط + درهم.
[١١] ش: فزاد؛ ل: فزاده.
[١٢] ل – الوكيل.
[١٣] أ: زيادة؛ ط – بزيادة.
[١٤] ط + شيئا.
[١٥] ع: زاده.
[١٦] ط – الوكيل.
[١٧] أ: يجيزه.
[١٨] ع: زاده؛ ط + من قبل نفسه.
[١٩] ط: وأن؛ ل – أو.

جاز النكاح، وإن كان مهر مثلها أكثر من الألف لا يجوز إلّا أن يجيز[٢] الزّوج؛ لأنّ للمرأة إن تبلغ إلى تمام مهر المثل، فيصير النّكاح بأكثر من الألف.

ولو[٣] أنّ جارية بين رجلين، فادّعاه أحدهما،[٤] ثبت[٥] النّسب، وصارت الجارية أمّ ولد له، والولد حرّ، وعلى المدّعي أن يغرم لشريكه نصف قيمة الجارية، وهذا لا يشكل، فإن قيل: هل يجب عليه العقر أو هل يجب عليه قيمة الولد؟ فإن قال: يجب العقر، وقيمة الولد، فقد أخطأ، وإن قال: لا يجب، فقد أخطأ، وإن قال: يجب العقر دون قيمة الولد،[٦] فقد أخطأ،[٧] وإن قال: يجب[٨] قيمة الولد دون العقر، فقد أخطأ؛ ولكن ينبغي له[٩] أن يقول: إن ملكاها منذ أقلّ من ستّة أشهر يجب عليه نصف قيمة الولد، ولا يجب عليه شيء[١٠] من العقر؛ لأنّ الوطأ لم يكن /[٢٩٤ظ] في ملكهما، وإن ولدت لأكثر من ستّة أشهر يجب عليه[١١] نصف العقر، ولا يجب عليه شيء من قيمة الولد؛ لأنّ العلوق كان في ملكهما.

ولو[١٢] أنّ رجلًا أقام البيّنة على امرأة أنّه تزوّجها وأقامت ابنة تلك المرأة البيّنة أنّه قد كان[١٣] تزوّجها فإن قال المجيب: البيّنة بيّنة الزّوج، فقد أخطأ، وإن قال: البيّنة بيّنة المرأة، فقد أخطأ؛ ولكن ينبغي أن يقول: إن لم يكن دخل بواحدة منهما فالبيّنة بيّنة الزّوج، وبطلت بيّنة الابنة، وإن دخل

---

[١] ل: ويهدي.
[٢] أ: يجيزه.
[٣] أ: قال ولو.
[٤] ط + جاز.
[٥] ط: وثبت.
[٦] ط + أو
[٧] ش – وإن قال: لا يجب فقد أخطأ. وإن قال: يجب العقر دون قيمة الولد فقد أخطأ.
[٨] ط – فقد أخطأ وإن قال يجب.
[٩] أ – له.
[١٠] ط – شيء.
[١١] أ – عليه.
[١٢] أ: قال ولو.
[١٣] ط – كان.

بإحداهما، فإن كان دخل بالأمّ فالبيّنة بيّنة الزّوج أيضًا،[1] وإن[2] دخل بالابنة فالبيّنة بيّنة الابنة، وبطلت بيّنة الزّوج، وإن[3] دخل بهما جميعًا فإنّه يفرّق بينه وبينهما.

ولو[4] أنّ رجلًا ادّعى دارًا في يدي[5] رجل، وأقام البيّنة أنّ الدّار لنا،[6] وأقام رجل آخر البيّنة أنّ البناء له، فإن قال المجيب:[7] البيّنة بيّنة مدّعي الدّار، فقد أخطأ، وإن قال: البيّنة بيّنة صاحب البناء، فقد أخطأ، وإن قال: يؤخذ بالبيّنتين جميعًا، فقد أخطأ؛ ولكن ينبغي للقاضي أن يسأل شهود الدّار كيف يشهدون، فإن قالوا: نشهد أنّ الدّار والبناء كلّه لهذا، فإنّ الأرض له، والبناء بينهما، وإن[8] قالوا: الأرض له، ولا ندري لمن البناء، قضي له بالأرض، والبناء للآخر.

ولو[9] أنّ رجلًا تزوّج امرأة رضيعة، ومضى على ذلك وقت، ثمّ قالت أمّ الزّوج أو أخته: "إنّي قد أرضعت هذه الصّغيرة"، هل يحلّ لهذا الزّوج أن يتزوّج أختها؟ فإن قال: نعم، فقد أخطأ، وإن قال: لا، فقد أخطأ؛ ولكن ينبغي أن يقول: إن قالت: "قد أرضعتها بعد النّكاح"، وصدّقها الزّوج، فلا بأس بأن يتزوّج أختها قبل أن يطلّقها، وإن طلّقها قبل أن يتزوّج فهو أحسن، ولا يصدّق على[10] المهر، وعليه نصف المهر للصغيرة، وإن قالت: "كنت أرضعتها قبل التّزويج"، لا يحلّ له أن يتزوّج أختها ما لم يطلّق هذه؛ لأنّ إقدامه على النّكاح إقرار منه بصحّة النّكاح، فتصديقه إياها في نكاح أختها لا يجوز.

---

[1] ل – أيضا.
[2] أ + كان.
[3] أ + كان.
[4] أ: قال ولو.
[5] أ: يد.
[6] أ: له.
[7] ش + إن.
[8] ل: فإن.
[9] أ: قال ولو.
[10] ط + إبطال.

ولو[١] أنّ رجلًا تزوّج أمّ[٢] ولد إنسان بغير إذن المولى، وبرضا أمّ الولد، ثمّ أعتقها المولى، هل يجوز[٣] النّكاح؟ فإن قال: نعم، فقد أخطأ، وإن قال: لا، فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن دخل بها قبل أن يعتقها المولى جاز النّكاح؛ لأنّه لا[٤] يجب عليها العدّة، وإن لم يدخل بها لا[٥] يجوز؛[٦] لأنّه وجبت عليها العدّة من المولى حين أعتقها، ولا ينفذ[٧] النّكاح في العدّة.

ولو[٨] أنّ رجلًا باع مال رجل بغير إذنه، فبلغه، فأجاز، فإن قال: يجوز أو لا يجوز، /[٢٩٥و] فقد أخطأ، وينبغي[٩] أن يقول: إن كان المبيع قائمًا،[١٠] والمشتري قائم،[١١] والبائع قائم،[١٢] جازت الإجازة، وإن فات أحد هذه الأشياء لم يجز، هكذا ذكر أبو جعفر الطّحاوي عن أصحابنا، وكذلك لو مات المالك، فأجاز الورثة، لم يجز.

ولو[١٣] أنّ رجلًا وكّل رجلًا بأن يزوّجه امرأة، فزوّجه الوكيل كما[١٤] أمره،[١٥] ثمّ مات وليّها الّذي زوّجها، ولها وليّ آخر، وهو ينكر،[١٦] هل[١٧] للزّوج أن يطأها بقول الوكيل؟ فإن قال المجيب: نعم[١] يحلّ

---

[١] أ: قال ولو.
[٢] ط: بأم.
[٣] ط: جاز.
[٤] أ: لم.
[٥] ط: لم.
[٦] ط: يجز.
[٧] ط: ينعقد.
[٨] أ: قال ولو.
[٩] ط: ولكن ينبغي.
[١٠] ط + والبائع.
[١١] ط: قائمين.
[١٢] ط – والبائع قائم.
[١٣] أ: قال ولو.
[١٤] ط – كما.
[١٥] ط: امرأة.
[١٦] أ: وهي تنكر.
[١٧] ط + يحل.

أو لا يحلّ،[٢] فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كانت المرأة صغيرة أو معتوهة لا ينبغي له أن يطأها بقول الوكيل ما لم يصدّقه الوليّ الثّاني، وإن كانت المرأة كبيرة فلا بأس بأن يطأها إذا كانت هي مقرّة بالنّكاح.

ولو[٣] أنّ مريضًا صلّى بإيماء، فلمّا كان في حال التّشهّد ظنّ أنّ[٤] هذا[٥] موضع القيام، فاشتغل بالقراءة، ثمّ ذكر بعد القراءة، كيف يصنع؟ فإن قال: بنيّة القيام صار قائمًا أو قال: لم يصر قائمًا، فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كان هذا في التّشهّد الأوّل فإنّ[٦] القراءة[٧] تقوم مقام القيام،[٨] ولا يعود إلى التّشهّد، وإن كان هذا في التّشهّد الأخير رجع إلى التّشهّد، وهكذا في الصّحيح الّذي قام قبل أن يتشهّد.

ولو[٩] أنّ رجلًا صلّى[١٠] أربع ركعات، وجلس جلسة، ثمّ ظن أنّها ثالثة، فقام، ثمّ علم أنّها هي الرّابعة، فجلس، وقرأ بعض التّشهّد، وتكلّم، فإن قال: جازت صلاته أو فسدت صلاته، فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن كان الجلوسان جميعًا قبل القيام وبعده مقدار التّشهّد جازت صلاته، وإن كانت أقلّ فسدت[١١] صلاته.[١٢]

ولو[١٣] أنّ رجلًا وكّل رجلًا بأن يشتري له عبدًا بألف درهم، ولم يدفع إليه الثّمن، فاشتراه الوكيل، وقبض العبد، وأدّى الثّمن، ثمّ إنّ الوكيل لقي الآمر في غير المصر الّذي فيه العبد، فطلب قبض

---

[١] ط – نعم.
[٢] ش – يحل.
[٣] أ: قال ولو.
[٤] ط: أنه.
[٥] ط – هذا.
[٦] ط – فإن.
[٧] ط: فقرائته.
[٨] ش + والقعود.
[٩] أ: قال ولو.
[١٠] أ + الظهر.
[١١] ط: فصلاته.
[١٢] ط: فاسدة.
[١٣] أ: قال ولو.

الثّمن منه،[1] وأبى الآمر الدّفع حتّى يدفع إليه[2] العبد، فإن قال: له ذلك،[3] فقد أخطأ، وإن قال: ليس له ذلك، فقد أخطأ،[4] وينبغي للمجيب أن يقول: إن كان الآمر طلب قبل ذلك قبض العبد من المأمور، والعبد بمحضرهما، وأبى المأمور أن يدفع إليه حتّى يقبض الثّمن، فللآمر ألّا يدفع الثّمن ما لم يحضر العبد، ثمّ يدفع الثّمن، وإن لم يكن طلب منه الآمر قبل ذلك فليس للآمر أن يمتنع عن دفع الثّمن، فإن قيل: لو أنّ الوكيل قبض العبد، فذهبت عين العبد عند الوكيل، فأبى الآمر أن يأخذه، هل له ذلك؟ فإن قال: لا أو نعم، فقد أخطأ، وينبغي[5] للمجيب أن يقول: إن كان الوكيل /[٢٩٥ظ] منعه من الآمر، ثمّ ذهبت عين العبد، فالآمر بالخيار، إن شاء أخذه بجميع الثّمن، وإن شاء تركه، وإن كان الآمر لم يطلب[6] منه حتّى ذهبت عينه فعلى الآمر أن يأخذه،[7] ويدفع الثّمن كلّه، ولا خيار له.

ولو[8] أنّ رجلًا اشترى دارًا من رجلين، فقال الشّفيع: "أعطني حصّة فلان"، وسكت عن نصيب الآخر أو اشتراها من رجل واحد، فقال الشّفيع: "أعطني نصفها"، هل تبطل الشّفعة؟ فإن قال:[9] تبطل أو لم[10] تبطل، فقد أخطأ، وينبغي[11] أن يقول: إن كان حين علم بالبيع طلب الشّفعة كلّها، وأشهد على أخذ[12] الشّفعة، ثمّ طلب هذا هكذا، فهو على شفعته، ويقال له: إمّا أن تأخذها كلّها أو تتركها كلّها، ولو[1] قال حين سمع بالبيع:[2] "طلبت نصيب فلان" أو قال: "طلبت نصف الشّفعة"، بطل الكلّ، ولا شفعة له.

---

[1] ط – منه.
[2] ط – إليه.
[3] ط + أو ليس له ذلك.
[4] ط – وإن قال: ليس له ذلك، فقد أخطأ.
[5] ط: ولكن ينبغي.
[6] أ + العبد.
[7] ش: يأخذ منه.
[8] أ: قال ولو.
[9] ط + المجيب.
[10] أ: لا.
[11] ط: ولكن ينبغي.
[12] ل: طلب.

ولو[3] أنّ رجلًا باع عبدين، أحدهما له، والآخر لغيره صفقة واحدة بغير أمر صاحب العبد، ما حال البيع؟ وهل للمشتري الخيار؟ فإن قال المجيب: البيع باطل[4] أو[5] جائز[6] أو[7] له الخيار أو لا خيار له، فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن أجاز[8] مولى الآخر جاز البيع فيهما جميعًا، وإن لم يجز لا يجوز[9] البيع فيهما جميعًا،[10] فإن[11] كان المشتري علم وقت الشّراء بذلك لزمه البيع في الواحد بحصّته، وإن لم يعلم وقت البيع، وعلم بعد ذلك، فإن علم قبل القبض، فله أن ينقض البيع كلّه، وإن علم بعد قبضهما لزمه الباقي بحصّته.

وإذا[12] سئل[13] عن رجل وكّل رجلًا بأن يشتري له دارًا بعينها، فاشترى[14] له[15] الوكيل، وهو شفيعها، أله الشّفعة؟ فإن قال: له الشّفعة، قيل له: كيف يقضى له[16] بالشّفعة والعهدةُ عليه؟[17] فإن أجاب بشيء فقد أخطأ إلّا أن يقول: إن كان الآمر حاضرًا بعدما أتى القاضي قضي للمشتري بالشّفعة على الآمر، وأمر المشتري بقبضها لنفسه، وعهدته على البائع، وإن كان الآمر غائبًا قبضها المشتري للآمر،

---

[1] أ: وإن.
[2] ط: البيع.
[3] أ: قال ولو.
[4] ط: جائز.
[5] ط + قال البيع.
[6] ط: باطل.
[7] ط + قال.
[8] ش: أجازه.
[9] ط – لا يجوز.
[10] ط – فيهما جميعا.
[11] أ: وإن.
[12] ط – وإذا.
[13] ط: وسئل.
[14] ط فاشتراها.
[15] ط – له.
[16] ش – له.
[17] ط: على من.

وكتب عهدته على البائع، فإذا حضر الآمر خاصمه المشتري، وقضي[1] له بالشّفعة عليه، وكتب المشتري عهدة نفسه على الآمر.

ولو[2] سئل[3] عن أربعة آجروا أنفسهم لحمل الجنازة إلى المقبرة ،هل تجوز[4] الإجارة؟ وهل يجب لهم الأجر؟[5] فإن قال:[6] يجوز أو لا يجوز،[7] فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن لم يوجد لحمل الجنازة غيرهم لا تجوز الإجارة؛ لأنّ الواجب عليهم أن يحملوها، وإن وجد غيرهم جازت الإجارة، ولهم الأجرة؛[8] لأنّ الواجب ليس عليهم خاصّة.

وإذا سئل /[٢٩٦و] عن رجل اشترى جارية بثمان مئة درهم نسيئة، فحدث فيها عيب عند المشتري، فباعها من البائع بستّ مئة درهم، ثمّ ذهب العيب عنها، فإن قال المجيب: البيع جائز أو[9] فاسد، فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن ذهب العيب قبل القبض بطل بيع[10] الثّاني، وإن ذهب العيب بعدما قبضه البائع من المشتري فالبيع جائز.

وإذا[11] سئل[12] عن رجل باع عبدًا على أنّ البائع بالخيار ثلاثة أيّام، ثمّ إنّ البائع تقاضى المشتري[13] بالثّمن،[1] هل يكون هذا إجازة منه؟ فإن قال: بطل خياره أو هو على خياره، فقد أخطأ؛ ولكن ينبغي[2] أن

---

[1] ط: فقضى.
[2] أ – ولو؛ ط: وإذا.
[3] أ: وسئل.
[4] أ + عليه.
[5] ع: الأجرة.
[6] ط + لا أو قال نعم.
[7] ط – يجوز أو لا يجوز.
[8] ط: الأجر.
[9] ط + قال.
[10] ل: البيع.
[11] أ – وإذا.
[12] أ: وسئل.
[13] ش: للمشتري.

يقول: إن تقاضاه[٣] قبل أن يتفرّقا فهو على خياره، وإن تقاضاه بعدما تفرّقا بطل خياره، وهذه الرّواية عن الحسن بن زياد.

وإذا[٤] سئل[٥] عن رجل اشترى جارية على أنّها من ذوات الحيض،[٦] هل يجوز البيع أم لا؟ فإن قال:[٧] لا يجوز أو يجوز،[٨] فقد أخطأ، وينبغي[٩] أن يقول: إن أراد بقوله "من ذوات الحيض" أي[١٠] أنّها حاضت عند البائع جاز البيع، وإن أراد أنّها تحيض في المستقبل فالبيع[١١] فاسد.[١٢]

وإذا[١٣] سئل[١٤] عن رجل استأجر رجلًا؛ ليحمل له حمولات إلى موضع، فحمل نصف الطّريق، ثمّ تركه للعذر،[١٥] كم يجب الأجر؟ فإن قال المجيب: يجب نصف الأجر أو قال: يجب أقلّ من نصفه[١٦] أو أكثر فقد أخطأ؛ ولكن ينبغي أن يقول: إن كان الطّريق كلّه مستويًا، ولم يكن في أحد النّصفين جبل،

---

[١] ط: الثمن.
[٢] ط: وينبغي.
[٣] ع: تقاضى.
[٤] أ – وإذا.
[٥] أ: وسئل.
[٦] ط + فإذا هي لا تحيض.
[٧] ط + نعم أو.
[٨] ط – يجوز أو يجوز.
[٩] ط: ولكن ينبغي.
[١٠] ط – أي.
[١١] ش: فسد.
[١٢] ش: البيع.
[١٣] أ – وإذا.
[١٤] أ: وسئل.
[١٥] أ: لعذر.
[١٦] ش: نصف؛ ل + الأجر؛ ط: النصف.

ولا عقبة، يجب نصف الأجر، وإن كان في أحد النّصفين جبل[1] فإنّه يقسم الأجر على كلّ واحد من النّصفين، فيلزمه حصة الّذي حمل.

وإذا[2] سئل[3] عن رجل باع شيئًا في السّوق، واستعان[4] برجل من أهل السّوق، فأعانه، ثمّ طلب الرّجل من البائع الأجر، هل له ذلك؟ فإن قال: نعم أو[5] لا، فقد أخطأ، وينبغي[6] للمجيب أن يقول: ينظر إلى أهل ذلك السّوق، فإن كانوا لا يعينون إلّا بالأجر فإنّه يقضى للمعين[7] بأجر مثله فيما أعان،[8] وإن كان أهل ذلك السّوق يعينون في مثل ذلك العمل بغير أجر فلا شيء له، وكذلك إذا أدخل رجل من أهل السّوق رجلًا آخر في حانوته، فأعانه ساعة على بيعه وشرائه.

وإذا[9] سئل[10] عن رجل أوصى بأن يعطى فلان عشرة نعاج من أغنامه، ثمّ مات وأغنامه حبالى، ثمّ ولدت بعد ذلك، أيعطى مع[11] الأولاد؟[12] فإن قال: نعم أو قال: لا، فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن كانت النّعاج بغير أعيانها كان اختيارها إلى الورثة، يختارون ما شاؤوا /[٢٩٦ظ] بغير الأولاد،[13] وإن كانت النّعاج بأعيانها فهي له بأعيانها[14] مع أولادها إن كان ذلك يخرج من الثّلث.

---

[1] ط + أو عقبة.
[2] أ – وإذا.
[3] أ: وسئل.
[4] ط: فاستعان.
[5] ط + قال.
[6] ط: ولكن ينبغي.
[7] ش: للمعير.
[8] ش: أعار.
[9] أ – وإذا.
[10] أ: وسئل.
[11] ط + أولادهن أو بغير.
[12] ط: أولادهن.
[13] ط: أولاد.
[14] أ – بأعيانها.

وإذا[١] سئل[٢] عن رجل له[٣] على رجلين دين،[٤] فأخذ من أحدهما خمسة دراهم، ومن الآخر خمسة، وخلط بعضها ببعض، ثمّ وجد بعض الدّراهم نبهرجة، فكلّ[٥] واحد منهما ينكر، هل له أن يردّ[٦] على أحدهما، ولا يعرف من أيّهما أخذ النّبهرجة؟ فإن قال المجيب:[٧] له أن يردّ[٨] على أحدهما أو لا يردّ، فقد أخطأ، وينبغي[٩] أن يقول: إن وجد درهمًا أو درهمين أو ثلاثة[١٠] أو أربعة أو خمسة نبهرجة لا يردّ على أحدهما؛ لأنّ لكلّ[١١] واحد منهما أن يقول: "إنّ[١٢] الجياد هي دراهمي"، وإن وجد ستّة[١٣] فيها[١٤] نبهرجة كان له أن يردّ على كلّ واحد منهما درهمًا،[١٥] وإن وجد سبعة فله أن يردّ على كلّ واحد منهما[١٦] درهمين، وإن وجد ثمانية فله أن يردّ على كلّ واحد منهما ثلاثة، وإن وجد تسعة فله أن يردّ على كلّ واحد[١٧] أربعة، وإن وجد العشرة نبهرجة فله أن يردّ على كلّ واحد منهما خمسة خمسة.[١٨]

---

[١] أ – وإذا.
[٢] أ: وسئل.
[٣] ش + دين.
[٤] ش – دين.
[٥] أ: وكل.
[٦] ش: يرده.
[٧] ش – المجيب.
[٨] ش: يرده.
[٩] ط: ولكن ينبغي.
[١٠] ع أ – أو ثلاثة.
[١١] ط: كل.
[١٢] ط – إن.
[١٣] ط: الستة.
[١٤] ط: منها.
[١٥] أ + درهما.
[١٦] ل – منهما.
[١٧] أ + منهما.
[١٨] ط – خمسة.

وإذا[1] سئل[2] عن امرأة وجب عليها[3] حقّ لآخر، فطلب إحضارها مجلس الحاكم، وهي تأبى، هل يؤمر بإحضارها؟ فإن[4] قال: نعم أو[5] لا، فقد أخطأ، وينبغي[6] أن يقول: إن ثبت خروجها إلى الحمّام، ولم تكن مريضة، ولا نفساء، فلا بدّ من أن تحضر باب الحاكم إذا توجّهت اليمين عليها، وإن[7] كانت عفيفة لا تخرج من بيتها يبعث القاضي[8] إليها من يحلّفها، ولا يخرجها من بيتها.[9]

وإذا[10] سئل[11] عن رجل حمل الدّقيق إلى منزله، واستأجر[12] امرأته؛ لتخبزه، هل يجب لها الأجر؟ فإن قال المجيب:[13] نعم أو قال[14] لا، فقد أخطأ؛ وينبغي[15] أن يقول: إن أراد أن يخبز؛ ليبيع،[16] فلها[17] الأجر، وإن أراد أن يخبز؛ ليأكلوا منه، لا[18] يجب[19] الأجر.[20]

---

[1] أ – وإذا.
[2] أ: وسئل.
[3] ط: قبلها.
[4] أ: إن.
[5] ط + قال.
[6] ع: ولكن ينبغي.
[7] ط: فإن.
[8] ط – القاضي.
[9] ل – من بيتها.
[10] أ – وإذا.
[11] أ: وسئل.
[12] ط: فاستأجر.
[13] ط – المجيب.
[14] ع – قال.
[15] ش: ولكن ينبغي.
[16] ط: للبيع.
[17] ش: لها.
[18] ش: فلا.
[19] ش – يجب.
[20] ش: أجر لها.

وإذا[1] سئل[2] عن رجل قال لامرأته: "أنت طالق كالثّلج"، تكون بائنًا أو رجعيًّا؟ فإن[3] قال المجيب:[4] بائنًا[5] أو[6] رجعيًّا،[7] فقد أخطأ،؛ ولكن[8] ينبغي[9] أن يقول: إن أراد به كالثّلج في البرودة فهي[10] بائن، وإن أراد في البياض مثل الثّلج فهو رجعي.

وإذا[11] سئل[12] عن رجل له نهر، فغصبه[13] غاصب، هل يجوز لمن علم بالغصب أن يتوضّأ من ذلك النّهر؟ فإن قال: لا[14] أو قال:[15] نعم،[16] ينبغي[17] أن[18] يتوضّأ،[19] فقد أخطأ، وينبغي[20] أن يقول: إن كان الغاصب حوّله من موضع إلى موضع آخر لا ينبغي أن يتوضّأ به أحد، وإن كان النّهر في موضعه لا يكره أن يتوضّأ أو يشرب منه، وهذا جواب المشايخ، ولم يذكر عن المتقدّمين. /[٢٩٧و]

---

[1] أ – وإذا.
[2] أ: وسئل.
[3] أ: إن.
[4] ش – المجيب؛ أ + تكون.
[5] أ: رجعيا.
[6] أ + قال.
[7] أ: بائنا.
[8] أ – ولكن.
[9] أ: وينبغي.
[10] ط: فهو.
[11] أ – وإذا.
[12] أ: وسئل.
[13] ل: غصبه.
[14] أ + يتوضأ؛ ط + بأس.
[15] ش – قال.
[16] ط + لا.
[17] ط + له.
[18] أ – أن
[19] أ + به.
[20] ط: ولكن ينبغي.

وإذا[1] سئل[2] عن رجل اشترى دارًا في سكّة غير نافذة، وفي السّكّة نهر جار، هل لأهل السّكّة كلّهم الشّفعة؟ فإن قال: لا أو[3] نعم، فقد أخطأ، وينبغي[4] أن يقول: إن كان هذا النّهر للعامّة، وليس[5] لأهل السّكّة ملك في رقبة النّهر، وكان[6] ابتداؤه من مفتح السّكّة طولًا إلى أقصاها، فهذه السّكّة حكمها حكم النّافذة، ولا تجب الشّفعة إلّا للجار، وإن كان نهر العامّة يجري في عرض السّكّة، فإن كانت الدّار في أقصى السّكّة، فمن كان وراء النّهر فهم كلّهم شفعاء، الملازق[7] وغير الملازق[8] واحد،[9] ولا شفعة للّذي دون النّهر، وإن كانت هذه[10] الدّار في أعلى السّكّة، والنّهر بينهم، فلا شفعة إلّا لمن جاورها بالملازقة، وإن كان هذا النّهر رقبته ملكًا لأهل هذه السّكّة؛ وإنّما يجري فيها الماء على اصطلاح من مالكيها، فهذه سكّة غير نافذة، تجب[11] الشّفعة لهم جميعا.

وإذا[12] سئل[13] عن ذمّي كان غنيًّا في بعض السّنة، ثمّ افتقر أو كان فقيرًا، ثمّ استغنى، فإن قال: يؤخذ منه جزية الفقراء أو جزية الأغنياء، فقد أخطأ،[14] وينبغي[15] أن يقول: إن كان أكثر السّنة غنيًّا يؤخذ منه جزية الأغنياء، وإن كان أكثر السّنة فقيرا[1] يؤخذ منه جزية الفقراء.

---

[1] أ – وإذا.

[2] أ: وسئل.

[3] ط + قال.

[4] ط: ولكن ينبغي.

[5] أ: فليس.

[6] ط + النّهر.

[7] أ: الملاصق.

[8] أ: الملاصق.

[9] ل: سواء؛ أ + فيه.

[10] ل – هذه.

[11] ل: تجعل.

[12] أ – وإذا.

[13] أ: وسئل.

[14] ط – فإن قال: يؤخذ منه جزية الفقراء أو جزية الأغنياء، فقد أخطأ.

[15] ط ينبغي

وإذا[٢] سئل[٣] عن رجل ضرب بطن شاة أو بقرة لرجل، فألقت جنينًا ميتًا، هل يجب عليه الضّمان؟[٤] فإن[٥] قال المجيب:[٦] يجب[٧] الضّمان[٨] أو لا يجب،[٩] فقد أخطأ، وينبغي[١٠] أن يقول: إن ألقت جنينًا ميتًا،[١١] ولم[١٢] تنقص الشّاة أو البقرة، لا يجب في الجنين شيء، وإن انتقصت فعليه ضمان النّقصان، وهي مخالفة[١٣] للجارية.

ولو[١٤] أنّ رجلًا أخذ حمارًا[١٥] لرجل[١٦] من الجبانة بغير أمر صاحبه، فاستعمله،[١٧] ثمّ ردّه إلى الجبّانة، وكان مع الأتان جحش، فأكل الذّئب الجحش، هل يضمن؛ وإنّما استعمل الأتان[١٨] خاصّة؟

---

[١] ط + ثم استغنى

[٢] أ – وإذا.

[٣] أ: وسئل.

[٤] أ – هل يجب عليه الضمان.

[٥] أ: إن.

[٦] ع – المجيب.

[٧] ش + عليه.

[٨] ط – الضمان.

[٩] ل + الضمان.

[١٠] ط: ولكن ينبغي.

[١١] أ – ألقت جنينا ميتا.

[١٢] أ: لم.

[١٣] ط: بخلاف.

[١٤] أ: قال ولو.

[١٥] ط: حمار.

[١٦] ط: رجل.

[١٧] ل: واستعمله.

[١٨] ط: الحمار.

فالجواب[١] أنّه[٢] إن لم يتعرّض للجحش بشيء غير[٣] أنّه لما ساق الأمّ استاق الجحش معها ذاهبًا وجائيًا، فلا ضمان عليه، وإن كان حين ساق الأتان ساق[٤] الجحش معها[٥] فهو ضامن لقيمة الجحش.

وإذا أقرّ الرّجل في مرضه بعبد لبعض ورثته، ثمّ أعتق بعد ذلك العبد، فإن قال المجيب: يجوز عتقه أو قال:[٦] لم[٧] يجز،[٨] فقد أخطأ، وينبغي[٩] أن يقول: هو[١٠] على وجهين:[١١] إن كذّبه سائر الورثة على إقراره جاز عتقه في الحكم من ثلثه، وإن صدّقه سائر الورثة فعتقه باطل في الحكم، وأمّا[١٢] فيما[١٣] بينه وبين الله تعالى، فإن[١٤] لم يكن بينهما سبب /[٢٩٧ظ] التّمليك[١٥] لم يخرج من ملكه، وجاز عتقه من الثّلث إذا مات من مرضه،[١٦] وإن[١٧] صحّ من مرضه جاز عتقه من جميع المال.

وسئل بعضهم عن صبيّ أدرك، فأراد أن يحجّ، فمنعه أبوه، هل له أن يخرج؟[١٨] قال: الجواب فيه أنّه إن كان الابن صبيح الوجه، لم تخرج لحيته بعد،[١٩] فلوالده أن يمنعه حتّى يلتحي، وإن لم يكن حاله

---

[١] ط + فيه.
[٢] ط – أنه.
[٣] ط: سوى.
[٤] ط + معها.
[٥] ط – معها.
[٦] ع – قال.
[٧] ط: لا.
[٨] ط: يجوز.
[٩] ط: ولكن ينبغي.
[١٠] ل – هو؛ أ: هذا.
[١١] ل – على وجهين.
[١٢] ش – وأما.
[١٣] ش: وفيما.
[١٤] ل: وإن.
[١٥] ش: لتمليك.
[١٦] أ + ذلك.
[١٧] ع: وإذا.
[١٨] ط + بغير رضاه.
[١٩] ط – بعد.

كذا[1] إلّا أنّ والديه معسران يحتاجان إلى النّفقة، وهو لا يمكنه أن يخلّف لهما نفقة كاملة، فالجواب كذلك، وإن أمكنه ذلك إلّا أنّ الطّريق مخوف فلا يخرج أيضًا بغير إذنهما، وإن كان الطّريق الغالب فيه[2] السّلامة فله الخروج.

وإذا[3] سئل[4] عن رجل دفع إلى صبّاغ ثوبًا؛ ليصبغه، فجحده[5] الصّباغ، وحلف، ثمّ جاء بالثّوب مصبوغًا، هل يجب له الأجر؟ فإن قال: نعم أو[6] لا، فقد أخطأ، والجواب[7] أنّه لو صبغه قبل الجحود يجب الأجر، وإن صبغه بعد الجحود فصاحب الثّوب بالخيار، إن شاء أخذ الثّوب، وأعطاه[8] ما زاد الصّبغ فيه، وإن شاء تركه، وضمّنه قيمة الثّوب أبيض، وصار كمن صبغ ثوب رجل بغير إذنه.

وإذا[9] سئل[10] عن رجل وكّل رجلًا بأن يشتري له عبدًا بعينه بألف درهم، فاشتراه الوكيل بألف درهم كما أمره، وقال عند الشّراء: "اشهدوا أنّي اشتريته لنفسي"، فإن قال:[11] يجوز شراؤه[12] لنفسه أو[13] للآمر، فقد أخطأ، والجواب أنّه لو[14] اشتراه بمحضر من الموكّل[15] جاز شراؤه لنفسه، وإن اشتراه في حال غيبته يكون الشّراء للآمر.

---

[1] ط: هكذا.
[2] ط: عليه.
[3] أ – وإذا.
[4] أ: وسئل.
[5] أ: فجحد.
[6] ط + قال.
[7] ط + فيه.
[8] ط: فأعطاه.
[9] أ – وإذا.
[10] أ: وسئل.
[11] ط + المجيب.
[12] ل – شراؤه؛ ط: الشراء.
[13] ط + قال يكون شراؤه.
[14] أ: إن.
[15] ش: الوكيل.

وإذا[١] سئل[٢] عن امرأة خرجت من بيت الزّوج إلى منزل أبيها أو[٣] أمّها[٤] زائرة، فمرضت،[٥] ولم يتهيأ لها الرّجوع إلى منزل الزّوج، هل لها النّفقة ما دامت هناك؟ فإن قال: نعم أو قال:[٦] لا، فقد أخطأ، والجواب أنّها إن كانت بحال يمكن أن تحمل في محفّة أو نحو ذلك فلا نفقة لها ما لم ترجع، وإن كان لا يتهيّأ حملها بوجه من الوجوه فإنّه يؤخذ[٧] الزّوج بنفقتها ما دامت في هذه الحالة.

وإذا[٨] سئل[٩] عن رجل دفع إلى رجل درهمًا وضحًا، فقال:[١٠] "اشتر لي بنصف درهم لحمًا، وبنصف درهم قطنًا"، ولم يزد على هذا،[١١] فكيف يصنع هذا الوكيل؟ فإن كسر الدّرهم يضمن، وإن اشترى[١٢] به[١٣] فكسّره[١٤] يضمن.[١٥] والجواب فيه[١٦] أنّه لا وجه له سوى أن يقول لبائع القطن: "اشتر لنفسك لحمًا بنصف درهم"، ثمّ يشتري منه[١٧] هذا الوكيل[١٨] القطن[١٩] واللحم[١] بدرهم، أو يقول للقصّاب: "اشتر لنفسك /[٢٩٨و] قطنًا بنصف درهم"،[٢] ثمّ يشتري[٣] هذا[٤] الوكيل[٥] القطن[٦] واللحم[٧] بالدّرهم.[٨]

---

[١] أ – وإذا.
[٢] أ: وسئل.
[٣] ط – أو.
[٤] ط: وأمها.
[٥] أ: مرضت.
[٦] ع – قال.
[٧] ش: يؤجل؛ ل: يوجه.
[٨] أ – وإذا.
[٩] أ: وسئل.
[١٠] ط: وقال.
[١١] ع – ولم يزد على هذا.
[١٢] ع: اشتراه.
[١٣] ع – به.
[١٤] ط: مكسرة.
[١٥] ط: ضمن.
[١٦] أ – فيه.
[١٧] ط – منه.
[١٨] ط + منه.
[١٩] ش: اللحم.

وإذا[٩] سئل[١٠] عن رجل اشترى شيئًا وزنيًّا على أنّ وزنه كذا، فوجده[١١] أكثر من ذلك الوزن، لمن تكون الزّيادة، وما حال البيع؟ فإن قال:[١٢] جائز أو فاسد، والزّيادة للمشتري أو للبائع، فقد أخطأ، والجواب[١٣] أن يقال: إن اشتراه بغير جنسه جاز البيع، فإن[١٤] وجده زيادة[١٥] على ما سمّى من الوزن فهو على وجهين: إن كان الشّيء في تبعيضه ضرر فالزّيادة للمشتري، وهو أن يشتري إبريق فضّة بعشرة دنانير على أنّ وزنه مئة درهم أو اشترى[١٦] قمقمة بعشرة دراهم[١٧] على أنّ وزنها ثلاثة أمناء،[١٨] فإذا هو أكثر، فالزّيادة للمشتري، وإن كان المبيع شيئًا لا يكون في تبعيضه ضرر، وهو أنّه اشترى نقرة فضّة أو صفر أو نحاس غير معمول، فالزّيادة للبائع، وإن اشتراه بجنسه فهو أيضًا على وجهين: فإن لم يكن في تمييزه

---

[١] ش: والقطن.

[٢] أ – بنصف درهم.

[٣] أ + منه.

[٤] أ – هذا.

[٥] ط + منه.

[٦] ع: اللحم.

[٧] ع: والقطن.

[٨] ل – أو يقول للقصاب: اشتر لنفسك قطنا بنصف درهم ثم يشتري هذا الوكيل اللحم والقطن بالدرهم؛ ط: بدرهم.

[٩] أ – وإذا.

[١٠] أ: وسئل.

[١١] ط: فوجد.

[١٢] أ + البيع.

[١٣] ط + فيه.

[١٤] ش: وإن.

[١٥] أ: زائدا.

[١٦] أ: يشتري.

[١٧] ل – دراهم.

[١٨] ل: أمنان.

ضرر جاز البيع في حصّته، وهو أن يشتري نقرة فضّة وزنه مئة بمئة درهم، فوجدها مئتين،[1] جاز البيع في النّصف، ويبطل[2] في النّصف.

ولو اشترى إبريق فضّة وزنه مئة بمئة درهم، فوجد[3] وزنه[4] مئتي[5] درهم،[6] فإن قال: البيع فاسد في الكلّ أو في النّصف، فقد[7] أخطأ؛[8] ولكنّ الجواب أنّه[9] إن علم أنّ وزنه مئتا[10] درهم[11] قبل أن يتفرّقا فهو بالخيار، إن شاء زاد في الثّمن مئة، ويجوز البيع في الكلّ، وإن شاء نقض البيع، وإن علم به بعدما تفرّقا فالبيع باطل في النّصف، جائز[12] في النّصف، وهو بالخيار.

وإذا[13] سئل[14] عن رجل سرق من رجلين عشرة دراهم أو سرق من عشرة أناس عن كلّ واحد منهم درهمًا، هل يجب عليه القطع؟ فإن قال: لا أو[15] نعم، فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن سرق من بيت واحد بدفعة واحدة، وجاؤوا كلّهم، فإنّه يقطع، وهذه الرّواية عن محمّد بن الحسن.

وإذا[1] سئل[2] عن رجل كان له على رجل دين مئة درهم، وعنده وديعة مئة درهم، فقال: "جعلتها قصاصًا بديني"، هل يصير قصاصًا؟ فإن قال: لا أو[3] نعم، فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كانت الدّراهم

---

[1] أ: مئتي درهم.
[2] ط: وبطل.
[3] ط: فوجده.
[4] ط – وزنه.
[5] ط: مئتين.
[6] ط – درهم.
[7] ط: فهو.
[8] ط: خطأ.
[9] أ – أنه.
[10] ط: مئتان.
[11] ط – درهم.
[12] ط: وجائز.
[13] أ – وإذا.
[14] أ: وسئل.
[15] ط + قال.

في يديه[٤] أو قريبة منه حيث يقدر على قبضها جاز، وصار قصاصًا، وإن لم تكن قريبة منه لا تصير قصاصًا ما لم يرجع إليها، وهذه الرّواية عن محمّد.[٥]

وإذا[٦] سئل[٧] عن رجل زوّج لابنه[٨] الكبير امرأة بغير إذن الابن، فإن قال: /[٢٩٨ظ] النّكاح موقوف على إجازة الابن، قيل له: إن لم يجز الابن، ولم يردّه[٩] حتّى جنّ الابن[١٠] جنونًا مطبقًا،[١١] ما حال النّكاح؟ فإن قال: جاز[١٢] أو فسد،[١٣] فقد أخطأ؛ ولكن[١٤] ينبغي[١٥] أن يقول: إن أجاز الأب النّكاح بعدما جنّ الابن جاز، وإلّا فلا؛[١٦] لأنّ الأب صار بحال لو استأنف العقد جاز عقده، فتجوز إجازته.[١٧]

---

[١] أ – وإذا.
[٢] أ: وسئل.
[٣] ط + قال.
[٤] أ: يده.
[٥] ط + بن الحسن.
[٦] أ – وإذا.
[٧] أ: وسئل.
[٨] أ: ابنه.
[٩] أ: يرد.
[١٠] أ – الابن.
[١١] ش – مطبقا.
[١٢] ط + النكاح
[١٣] ط: بطل.
[١٤] أ – ولكن.
[١٥] أ: وينبغي.
[١٦] ل + قال.
[١٧] أ + والله أعلم.

باب من تكلّم بكلام يكون كفرًا أو[1] لا يكون[2]

وسئل[3] أبو بكر عن رجل قال لآخر في خصومة وقعت بينهما: "هَرْ رُوزِى مَنْ اَزْ كِلْ چُونْ تُو دَهْ بَكُنَمْ".[4] قال: إن أراد بهذا الكلام "أنّي أخلق، وأصوّر مثلك لحمًا ودمًا"، فإنّه يكفر، وإن أراد به[5] بيان ضعفه[6] لا يكفر.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: "أعطني حقّي، وإلّا أخذتك يوم القيامة". فقال له الآخر:[7] "مَرَا كُجَا يَابِى اَنْدَرْ آنْ اَنْبُوهِى"،[8] هل يكفر؟ قال: لا؛ لأنّه يقول: "إنّك[9] لا تجدني؛ ولكنّ الله تعالى يجدني".

وسئل عن رجل قال بالفارسيّة: "اَگَرْ فُلَانْ پَيْغَامْبَرْ بُودِى بَوَىْ مَنْ نَگِرَوِيدَمِى".[10] قال: إن أراد به: "لو كان هو رسول الله لم أؤمن[11] به" يكفر، قيل له: لم يكفر، وهو محال؟ قال: ألا ترى أنّه لو قال: "لو أمرني الله تعالى بأمر لا أفعل، ولا أؤمن به، أليس يكفر؟! ألا ترى أنّه لو قال: "لو أمرني الله تعالى بعشر[12]

---

[1] ط: أم.

[2] ط – يكون.

[3] ش: سئل.| في مجموعة طوب قابي ابتداء من هذه المسألة وحتى نهاية مسألة: وروى أبو نصر عن أبي عبد الله الثلجي قال: رفع الخبر إلى المأمون أن قاضيا... على ترتيب المتن تأتي بعد مسألة: وسئل أبو القاسم عن رجلين تشاجرا فقال أحدهما: الله تعالى حاكم بيني وبينك...

[4] فاتح: أنا أتخذ كل يوم من الطين مثلك عشرة.

[5] ل – به.

[6] ط: صفته.

[7] أ + بالفارسيّة.

[8] فاتح: وأين تجدني يوم القيامة في ذلك المجمع.

[9] ش – إنك.

[10] فاتح: لو كان فلان نبيا ما كنت أؤمن به.

[11] ط: يؤمن.

[12] ل: بخمس.

صلوات فإنّي لا أفعل"،[1] أليس يكون[2] كفرًا؟![3] أو قال: "لو كانت القبلة من هذه النّاحية لم أصلّ"، فكذلك ههنا.[4]

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى شيئًا، فجرى بينهما كلام، فقال الرّجل بالفارسيّة: "گَبْرَكِی بِهْ اَزْ اِينْ كَارْ".[5] قال: صار الرّجل كافرًا، وحرمت عليه امرأته؛ لأنّه ليس عمل من الأعمال شرًا من الكفر. {قال أبو اللّيث[6] الفقيه:}[7] إن أراد به تقبيح ذلك الفعل أي إنّ هذا الفعل شرّ من الكفر لا يكفر.

وسئل بعضهم عن رجل قال: "لا إله"، وأراد أن يقول: "إلّا الله"، فلم يتكلّم به. قال: لا يكفر؛ لأنّه معتقد على الإيمان.

وسئل أبو القاسم عن رجلين تشاجرَا، فقال أحدهما لصاحبه: "يا ابن الزّانية، وَهَرْچِه خُدَای رَا چُنِينْ نَامْ اَسْتْ"،[8] وكان اسم الرّجل محمّد، هل يكفر الشّاتم؟ قال: لا يقع الأوهام على النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم،[9] فلا يكفر ما لم ينوه، ويحمل كلام النّاس[10] على أجمله[11] وأحسنه.[12]

وسئل[1] بعضهم عن نصرانيّ، قال لرجل مسلم: "اعرض عليّ الإسلام حتّى أسلم عندك"، فقال له الرّجل: "اذهب إلى فلان العالم حتّى يعرض عليك الإسلام، فتسلم عنده". قال: /[٢٩٩و] يكفر هذا

---

[1] ط: أصليها.
[2] ط: يكفر.
[3] ط – كفرا.
[4] ط: هذا.
[5] فاتح: التَّمَجُّس خير من هذا الأمر.
[6] ط – أبو اللّيث.
[7] أ – الفقيه.
[8] فاتح: وكل اسم هو مثل هذا الاسم لخلق الله.
[9] أ: عليه السلام.
[10] ط: المسلمين.
[11] ل: أحسنه.
[12] ل: وأجمله.

الرّجل؛ لأنّه قد رضي بكفره في بعض الأوقات، ومن رضي بالكفر ساعة[٢] يكفر. {قال الفقيه[٣] أبو اللّيث:}[٤] سألت[٥] الفقيه أبا جعفر عن هذا، قال:[٦] لا يكفر.

وسئل أبو القاسم عن رجل تشاجر مع امرأته، فقال: "هَرْ زَمَانْ كَافِرْ شَوَمْ".[٧] قال: يكفر. وسئل أيضًا عن رجل مرّ على مؤذّن وهو يؤذّن، فقال له: "كذبت". قال: يكفر.[٨] وسئل أيضًا عن رجل قال: "إن كان غدًا كذا، وإلّا أكفر". قال: يكفر من ساعته.

وسئل أبو بكر عن رجل قيل له: "ألا تخشى الله؟"، فقال في حال الغضب: "لا". قال: صار كافرًا بالله العظيم، وبانت منه[٩] امرأته، وينبغي أن يتوب ويرجع إلى الإسلام، ويكون أبدًا نادمًا باكيًا على ما قال، لعلّ الله تعالى يعفو عنه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال:[١٠] "أحتاج[١١] إلى كثرة المال، الحلال والحرام سواء". قال: كلّ من استخفّ بمحارم[١٢] الله تعالى[١٣] يخاف عليه الكفر؛ ولكن لا يحكم[١٤] بكفره.

---

[١] في مجموعة طوب قابي هذه المسألة تأتي بعد مسألة: وسئل بعضهم عن نصراني أسلم فمات أبوه بعد ذلك فقال: ليتني لم أسلم...

[٢] ط + فإنه.

[٣] أ – الفقيه.

[٤] ط – أبو اللّيث.

[٥] ط: وسألت.

[٦] ط: فقال.

[٧] فاتح: كل ساعة أكفر.

[٨] في مجموعة طوب قابي ترتيب أول مسألتين من هذه الفقرة على عكس ترتيب المتن.

[٩] ش – منه.

[١٠] ط – قال.

[١١] ط: يحتاج.

[١٢] ط: بحرام.

[١٣] ش – تعالى.

[١٤] ش: نحكم.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لامرأته: "إن لم تكوني أحبّ إليّ من الله تعالى فأنت طالق"، فسئل عن ذلك، فقال: "امرأتي أحبّ إليّ من الله تعالى"، هل يصدّق بهذا؟ أو هل يدّعى[1] عليه الكفر؟[2] قال: ليس بمسلم عندي من كان شيء من خلق الله تعالى أحبّ إليه من الله تعالى، فيستتاب عمّا[3] قال، ويجدد نكاحه إن تاب.

وسئل[4] أبو بكر عن رجل قال: "استقبلني أمر أردت أن أكفر". قال: لا يكفر بهذه[5] الكلمة.[6]

وسئل أبو القاسم عن رجل علّم امرأته الارتداد. قال: يصير الرّجل مرتدًّا. {قال الفقيه[7] أبو اللّيث:}[8] يعني إذا علّمها، وأمرها بالارتداد؛ لأنّه رضي لها بالكفر، ومن رضي بالكفر فهو كافر.

وسئل أبو بكر عن رجل قيل له: "چَرَا گِزِدِ حَلالْ نَگَزِدِی؟"،[9] فقال: "تَا حَرَام يَابَمْ گِزِدِ حَلالْ چِه كَرْدَمْ؟!"،[10] هل يكفر؟ قال: لا يكفر، وهو عاص. قيل له: لم لا يكون استخفافه بالمعاصي كاستخفافه بالله تعالى؟ قال: لا يعتبر مثل هذا، وهذا أقل مرتبة، قال: ألا ترى أنّي ربّما أستخفّ بهؤلاء يعني بالمستفتين،[11] وهم عبيد الله، فلا يكون بمنزلة الاستخفاف بالله تعالى.

---

[1] ل: يحكم.
[2] ل: بالكفر.
[3] ش: على ما.
[4] في مجموعة طوب قابي هذه المسألة تأتي بعد مسألة: وسئل غسان عن رجل تمنى ألا يكون حرم الله تعالى الخمر...
[5] ط: بهذا.
[6] ط: الكلام.
[7] أ – الفقيه.
[8] ط – أبو اللّيث.
[9] فاتح: لم لا تدور حول الحلال.
[10] فاتح: ما دمت أظفر بالحرام لم أدور حول الحلال.
[11] ط: المستفتين.

وروى أبو نصر عن أبي عبد الله الثّلجيّ، قال: رفع الخبر إلى المأمون أنّ قاضيًا سئل عن رجل قتل حائكًا، قال: عليه إجانة من البيت، وقال: من قتل حائكًا[1] فعليه[2] إجانة من البيت،[3] قال المأمون: عليّ به، فلمّا أقيم بين يديه قال: ما الّذي بلغني عنك؟ قال: يا أمير المؤمنين مازحت، /[٢٩٩ظ] ولم أقلّ[4] جدًّا، قال: ويحك، أتستهزئ بأحكام الله تعالى؟ ثمّ أمر به، فضرب حتّى مات تحت السّياط. {قال الفقيه[5] أبو اللّيث:}[6] كان[7] يكفيه تسعة وتسعون[8] سوطًا للتّعزير.[9]

وسئل[10] أبو القاسم عن رجل طالب رجلًا بحقّ، فانتهى كلامه إلى أن قال بالفارسيّة: "اَگَرْ اُو خُدَایِ جِهَانَسْتْ بَسِتَانَمْ اَزْ وَیْ".[11] قال: هذا اجتراء منه على الله تعالى، ودعوى منه أنّه يغلب ربّه تعالى عن ذلك علوًّا كبيرًا، وصار بذلك مرتدًّا، فإن تاب، وإلّا ضرب[12] عنقه، قيل له:[13] فإن قال: "اَگَرْ اُو پَیْغَامْبَرْ اَسْتْ".[14] قال: هذا أيسر؛ لأنّ النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[15] كان يغلب، ويقتصّ منه.[16]

---

[1] أ + متعمدا.

[2] ط: فجزاؤه.

[3] ل – وقال: من قتل حائكا فعليه إجانة من البيت؛ أ: البت أي سفل العصيدة.

[4] ط: أرد.

[5] أ – الفقيه.

[6] ط – أبو اللّيث.

[7] أ – كان.

[8] أ: فاتح وسبعون.

[9] ل – للتعزير.

[10] هذه المسألة والمسائل التي تليها على الترتيب هي في بداية هذا الباب في مجموعة طوب قابي.

[11] فاتح: لو أنه إله العالم آخذ منه.

[12] أ: ضربت.

[13] ع أ – قيل له.

[14] فاتح: لو أنه نبي أخذته منه.

[15] أ: عليه السلام؛ ل + قد.

[16] ط + وسئل عن رجل بينه وبين رجل خصومة فقال له رجل حكم خداي خيست فقال من حكم خداي جه دانم قال ها استخفاف بأمر الله تعالى والاستخفاف بأمر الله تعالى كفر.

وسئل سفيان بن حيّان[1] عمّن زعم أنّ المعوّذتين ليستا من القرآن. قال: لا يكفر؛ لأنّه متأوّل بحديث ابن مسعود وأبيّ بن كعب (ت. ٣٣ هـ/٦٥٤ م [؟]) رضي الله عنهما.[2] وقال[3] إبراهيم بن رستم:[4] من زعم أنّ إتيان الحائض حلال فقد كفر.

وسئل بعضهم عن نصرانيّ أسلم، فمات أبوه بعد ذلك، فقال: "ليتني لم أسلم إلى هذا الوقت حتّى أرث منه". قال: يصير مرتدًّا.

وروي عن أبي يوسف أنّه قال: كان النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[5] يحبّ القرع،[6] فقال رجل عنده: أنا[7] لا أحبّه، فقال أبو يوسف: هاتوا بالنّطع والسّيف، فقال الرّجل: أستغفر الله،[8] فتركه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل عاب النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[9] في شيء. قال: يكفر؛ لأنّه استخفّ[10] بالنّبيّ صلّى الله عليه وسلّم،[11] فكأنّه استخفّ ربّه.

وقال محمّد بن سلمة: بلغني عن ابن الرّماح أنّه قال: من قال لشَعر النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[1] "شُعَير"[2] فقد كفر.

---

[1] ش: حبان.

[2] ط – رضي الله عنهما.

[3] ع أ + له.

[4] إبراهيم بن رستم أبو بكر المروزي (ت. ٢١١ هـ/٨٢٦ م). أحد الأعلام، تفقه على محمد بن الحسن، وروى عن أبي عصمة نوح بن أبي مريم المروزي، وأسد بن عمرو البجلي. تفقه عليه الجم الغفير، وسمع من مالك والثوري وشعبة وحماد وغيرهم. قدم بغداد غير مرة، وحدث بها، فروى عنه إمام أبو عبد الله أحمد ابن حنبل وأبو خيثمة زهير بن حرب. توفي بنيسابور في شهر جمادى الآخرة. انظر: **الجواهر المضية** للقرشي، ٣٧/١؛ **تاج التراجم** لابن قطلبغا، ١؛ **الطبقات السنية** للتميمي، ١٩٤/١.

[5] أ: عليه السلام.

[6] **مسند أحمد**، ٤٦٦/٢١؛ **سنن ابن ماجه**، الأطعمة ٢٦.

[7] أ – أنا؛ ط: ولكني.

[8] أ + تعالى.

[9] أ: عليه السلام.

[10] ل: يستخف.

[11] أ: عليه السلام.

وسئل غسّان عن رجل تمنّى ألّا يكون حرّم الله تعالى[٣] الخمر.[٤] قال: لا يكفر؛ لأنّ الخمر قد كانت حلالًا من قبل، ألا ترى أنّه لو تمنّى ألّا يكون الله تعالى فرض صوم شهر رمضان[٥] لمشقة[٦] تلحقه[٧] من[٨] الصّوم لا يكفر؟! قال: ولو[٩] تمنّى أن لو لم تحرّم الزّنا أو الظّلم أو قتل النّفس بغير حقّ كفر؛ لأنّ إطلاق هذه الأشياء خروج من الحكمة، وجهل منه. قيل: فلو تمنّى لنبيّ من الأنبياء ألّا يكون نبيًّا، قال: فهو على وجهين: إن أراد به أنّه لو لم يبعث نبيًّا لم يكن خارجًا من الحكمة والعدل، فإنّه لا يكفر، وإن أراد به استخفافًا بذلك النّبيّ[١٠] أو عداوته[١١] كفر.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: "ينبغي لك أن تسجد لله تعالى سجدة، وسجدة لي"، هل يكفر؟ قال: لا؛ لأنّ مراد النّاس في[١٢] هذا[١٣] الشّكر والمنة، لا الحقيقة.

وسئل أبو نصر /[٣٠٠و] عن رجل قال: "إن كان الله تعالى يعلم أنّي عملت كذا فالله تعالى[١٤] غير عالم"، وقد كان عمل ذلك العمل. قال: هو كافر؛ لأنّه وصف[١٥] ربّه[١] بالجهل. {قال الفقيه:} هذا إذا كان القول باختيار منه، فأمّا إذا حلف على ذلك، وقال هذا القول لأمر خافه، فهو عاص، ولا يكفر.[٢]

---

[١] أ: عليه السلام.

[٢] ط: شعيرة.

[٣] ط – تعالى؛ ل – حرم الله تعالى.

[٤] ل + حراما.

[٥] ط + لما.

[٦] ل: يشق؛ ط: شق.

[٧] ط: عليه.

[٨] ط – من.

[٩] ش: فلو.

[١٠] ط + صلى الله عليه وسلم.

[١١] ش: عدوانه؛ ط: عداوة به.

[١٢] ط – في.

[١٣] ط: بهذا.

[١٤] ط – تعالى.

[١٥] ش: وصفه.

وسئل أبو القاسم عن رجلين تشاجرَا، فقال أحدهما: "الله حاكم بيني وبينك"، وقال الآخر بالفارسيّة: "خُدَاي حَاكِمِي رَا نَهْ شَايَذْ"[٣] أو قال: "حَاكِمِي تُرَا شَايَذْ".[٤] قال: هو مرتدّ؛ لأنّ المسلمين علموا أنّ الله[٥] يحكم بين عباده، وبين[٦] شريفهم وحقيرهم ودنيئهم بالحقّ المبين.[٧]

باب الكراهية

سئل نصير[٨] عن رجل يختلف إلى رجل من أهل الباطل والشّرّ؛ ليذبّ عن نفسه. قال: إن كان هذا رجلًا مشهورًا ممّن يقتدى به فإنّي أكره أن يختلف إليه، ويعظّم أمره بين يدي النّاس، فيظنّ النّاس أنّه يرضى به، وإن كان هذا لا يُعرف، فيداريه حتّى يدفع الظّلم عن نفسه من غير أن يأثم، فلا بأس به إن شاء الله.[٩]

وسئل نصير[١٠] عن رجل يدعوه الأمير، فيسأله عن أشياء، فيتكلّم بما يوافقه، وبما[١١] لا يوافق الحقّ؛ مخافة أن يناله مكروه، أترى له أن يفعل أو[١٢] يتكلّم بالحقّ، ولا يبالي ما يصيبه؟ قال: لا يسعه أن يتكلّم عنده بخلاف الحقّ إلّا أن يكون في موضع القتل أو ضرر يخاف على نفسه أو على بعض جسده التّلف. {قال الفقيه[١٣] أبو اللّيث:}[١] وكذلك إن خاف أن يأخذ ماله كلّه.

---

[١] ش – ربه.
[٢] أ + به.
[٣] فاتح: إن الله لا يصلح أن يكون حاكما.
[٤] أي: أنت أولى بالحكم.
[٥] أ + تعالى.
[٦] ط – وبين.
[٧] ط – بالحقّ المبين.
[٨] ط + بن يحيى.
[٩] أ + تعالى.
[١٠] ش + رحمه الله
[١١] ع – وبما؛ أ: وما.
[١٢] ع ط + لا.
[١٣] أ – الفقيه.

وسئل أبو[٢] نصر[٣] عن رجل يصلّي على الأرض، ويبسط خرقة، ويسجد عليها؛ ليتّقي به الحرّ. قال: لا بأس به. قال: وذكر عن أبي حنيفة أنّه كان يصلّي بمنى يومًا، وقد وضع خرقة بين يديه؛ ليسجد[٤] عليها، فمرّ به رجل، فقال له: يا شيخ، لا تفعل مثل هذا؛ فإنّ هذا مكروه، فقال له[٥] أبو حنيفة: من أين أنت؟ قال: من أهل خوارزم، فقال[٦] أبو حنيفة: الله أكبر، جاء التّكبير من وراء،[٧] ثمّ قال:[٨] أمَا[٩] في مساجدكم حشيش؟ فقال:[١٠] نعم، قال: فيجوز السّجود[١١] على الحشيش، ولا يجوز على الخرقة؟!

وسئل نصير عن رجل ليس له مال، وله عيال، ويحتاج النّاس إليه في حفظ الطّريق والبَدْرَقَة،[١٢] أترى له أن يقوم في هذا الأمر أو يعمل لعياله؟ وإن عمل في هذا الوجه، فأعطوه، وأهدوا له،[١٣] أترى له أن يعمل؟[١٤] قال: إن قدر على أن يعمل هذا العمل، ولا يضيّع عياله، فعل، وإن كان لو عمل يضيّع عياله فالقيام بأمر العيال ألزم له، وإن عمل /[٣٠٠ظ] ذلك العمل، فأهدي له بقيامه بذلك، فإن لم يأخذ أحبّ إليّ، وإن أخذ فليس بحرام.

---

[١] ط – أبو اللّيث.
[٢] ع – أبو.
[٣] ع: نصير.
[٤] ط: يسجد.
[٥] أ – له.
[٦] ط: قال.
[٧] ط + خوارزم.
[٨] أ + له.
[٩] ط: أيلقى.
[١٠] ط: قال.
[١١] ع: السجدة.
[١٢] في هامش جار الله: وهي الجماعة.
[١٣] ش – له.
[١٤] ط: يقبل.

وسئل نصير عن رجل اشترى فراء الخلقان من اليهود والنّصارى والعبيد، ولا يرى عليه أثر النّجاسة، فينحّيها،[1] ويستعملها الأساكفة من غير أن يغسل. قال: أرجو أنّه في سعة من ذلك.

وسئل نصير عن رجل كسبه[2] من الباذق، مات،[3] أيحلّ لورثته أن يأخذوا ميراثه؟ قال: ينبغي أن يتورّعوا عنه، وإن عرفوا أربابها ردّوها عليهم، وإن لم يعرفوا تصدّقوا به.

وسئل أبو بكر عن رجل مات في غير بلده، فصلّي[4] عليه، ثمّ جاء أهله، فحملوه إلى منزله، هل يصلّى عليه ثانيًا؟ قال: إن كان الأوّل صلّى عليه بإذن الإمام يعني السّلطان أو القاضي لا يصلّى عليه ثانيًا.[5]

وسئل أبو[6] نصر[7] عن الخلخال للولد الصّغير، قال: أكرهه للذّكور. قيل له:[8] لِمَ؟ قال: لأنّه لا ينبغي أن يشبّه[9] الذّكر بالأنثى بالخلخال ولا بالسّوار.

وسئل[10] نصير[11] عن رجل له قرابة يتّخذ الضّيافة أو الوليمة، ويتّخذ مجلسًا لأهل الفساد، ويظهرون فيه فسقهم، ويدعون أهل البدع والضّلالة، هل يجوز الامتناع من الإجابة؟ قال: إن كان الرّجل في نفسه بحال لو امتنع عن الإجابة يزجرهم عن فسقهم وفجورهم، وجب عليه ترك الإجابة، وهذا أحد ما يقيم به النّهي عن المنكر، وكذلك أهل البدع إذا كان المتمسّك بالاستقامة بموضع يتبيّن هجرانه على

---

[1] أ: فيحلقها.
[2] ش: كسب.
[3] ع – مات؛ ط: ومات.
[4] ط: وصلي.
[5] ط – ثانيا.
[6] ش – أبو.
[7] ش: نصير.
[8] ع – له.
[9] أ: يتشبه.
[10] في مجموعة طوب قابي هذه المسألة تأتي بعد المسألة التالية.
[11] أ: أبو نصر.

مهجوره، ويحمله ذلك على ترك ما هو فيه، وإن لم يكن الرّجل بحيث يبالى به فلا حرج عليه أن يطعم منكِرًا للّهو، غير متلذّذ بذلك، ولا يصغي إليه.

وسئل أبو نصر عن أهل قرية ابتلُوا بالدّياسة بالحمر، فبالت أو راثت. قال: لا[1] بأس به إذا ابتلُوا. قال: وهكذا كان يقول أبو عبد الله، يعني محمّد بن سلمة. {قال الفقيه:} وروي عن محمّد بن الحسن[2] أنّه كره ذلك، وأمر بغسل الحنطة.

وسئل أبو القاسم عن التّعشير والنّقط في المصحف. قال: لا بأس به عندي؛ لانتفاع النّاس به؛[3] وإنّما كره أبو حنيفة في الزّمان المتقدّم؛ لأنّه لم يكن إليه حاجة، وأمّا اليوم ففيه منفعة عظيمة، والحاجة إليه ماسّة.

وسئل أبو مطيع عن امرأة تأكل الفتيت وأشباه ذلك، تلتمس السّمن. قال: لا بأس به ما لم تأكل فوق الشّبع، فإن أكلت فوق الشّبع لا يحلّ لها.

وسئل شدّاد عن رجل استلب من رجل ثوبًا أو ملاءة، فهرب، فتبعه هذا حتّى دخل داره، /[٣٠١و] هل لهذا أن يدخل داره؟ قال: لا بأس عليه حتّى يأخذ حقّه. قيل: فإن كان الرّجل له على امرأة حقّ، هل يجوز أن يلازمها؟ قال: يجوز أن يجلس معها، ويقبض على ثيابها. قيل: فإن هربت المرأة، فدخلت خربة أو موضعًا خاليًا، أيدخل الرّجل خلفها، ويخلو بها؟ قال: نعم، لا[4] بأس به إذا أمن الرّجل على نفسه؛ ولكن يكون بعيدًا منها يحفظها.

---

[1] ط: فلا.

[2] ش: سلمة.

[3] ش – به.

[4] ش: ولا.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل آجَر نفسه من نصرانيّ؛[1] ليضرب النّاقوس كلّ يوم بعشرة دراهم، ويعطى في عمل آخر كلّ يوم درهمًا، هل يسعه ضرب النّاقوس أو يذهب إلى عمل آخر؟ قال: لا ينبغي أن يُؤاجر نفسه من[2] النّصرانيّ،[3] ويطلب الرّزق من مكان آخر.

وسئل عن رجل فقير آجَر نفسه من الكفّار؛ ليعصر لهم العنب؛ ليتّخذوا منه الخمر. قال: أكره له ذلك، قال: لأنّ النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم قال:[4] «لعن الله عاصرها، وحاملها».[5]

وسئل عن إسكاف أمره إنسان أن يتّخذ له خفًّا مشهورًا، ويزيد في أجره، هل يسعه ذلك؟ قال: إن كان ذلك زيّ الكفار أو زيّ[6] الفساق فإنّي لا أرى له[7] أن يعمل[8] ذلك، وكذلك الخيّاط[9] أمر بأن يخيط قراطق الفسّاق، قال: هو كذلك، لا يعمل[10] في إقامة زيّ الكفّار والفسّاق.[11]

وسئل عن رجل صاحب الحرفة، يعمل بعض العمل، فإن عمل في النّقش يعطى عليه أكثر، ويشترى بأكثر، هل يسعه أن يفعل؟[12] قال: إن لم يكن[13] زيّ الكفّار والفسّاق،[14] ولا في ذلك العمل إعانة على المعصية، فلا بأس به.

---

[1] ش: النصراني.
[2] ل: منهم؛ ط: منه.
[3] ط – النصراني.
[4] ط – قال.
[5] ط وعاملها. | **مسند أحمد**، ٢٠٢/٥؛ **سنن أبي داود**، الأشربة ٢؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٥٣٤/٥.
[6] ط – زي.
[7] ل – له.
[8] ل: يفعل.
[9] أ + إذا.
[10] ط + فيه.
[11] أ + ليعطى له أكثر أو يشترى بأكثر.
[12] ط + ذلك.
[13] أ + ذلك.
[14] أ: أو الفساق.

وسئل عن رجل جالس مع القوم، فسلّم عليه رجل، فقال:[1] "السّلام عليك"، فردّ[2] عليه بعض القوم، هل يسقط عن هذا الّذي سلّم عليه؟ قال:[3] يسقط عنه.

وسئل أبو بكر عن امرأة أتى على حملها شهران، فأرادت أن تلقي العلق لأجل الدّم،[4] هل لها ذلك؟ قال: تسأل أهل الطّب عن ذلك، فإن[5] قالوا: يضرّ بها، لا تفعل ذلك، وإن قالوا: لا يضرّ بها، فلا[6] بأس به،[7] وكذلك الحجامة والفصد. {قال الفقيه:} وسمعت بعض النّاس ممّن[8] له بصر[9] بذلك[10] الأمر[11] قال: لا ينبغي لها أن تفعل ذلك ما لم يتحرّك الولد، فإذا تحرّك الولد فلا بأس بالعلق والحجامة ما لم تقرب الولادة، فإذا قربت الولادة فلا تفعل، وأمّا الفصد فالامتناع منه أفضل في حال الحمل؛ لأنّه يخاف على الولد آفة إلّا أن تخاف أن يدخل عليها ضرر بيّن في تركه.

وسئل /[٣٠١ظ] أبو بكر عن متعلّم،[12] معه خريطة فيها كتب[13] من أخبار الرّسول عليه السلام وغيره من كتب الفقه، فنام،[14] وتوسّد[15] الخريطة، هل يكره له ذلك؟ قال: إن[16] عني به التّوسّد فإنّه يكره[17]

---

[1] ط + له.
[2] ش: فرده.
[3] ش + لا.
[4] ش + الّذي عليها.
[5] ل: وإن.
[6] أ: لا.
[7] ع – به.
[8] ط + يعرف.
[9] ط – له بصر.
[10] ط: ذلك.
[11] ط – الأمر.
[12] ش: معلم.
[13] أ: كتاب.
[14] ط: فينام.
[15] ط: ويتوسد.
[16] ط + كان.
[17] ط + له.

ذلك، وإن وضع رأسه عليه على معنى الحفظ فإنّه لا يكره. قيل له: فلو[١] كان[٢] كتب أبي حنيفة؟ قال: كتب أبي حنيفة تفسير الأخبار، فحكمه كذلك.

وقال أبو بكر: إذا سال الدّم[٣] من أنف إنسان، ولا يرقأ، فإنّه يكتب فاتحة الكتاب بالدّم على جبهته وأنفه،[٤] فإنّه يرقأ. فقيل له: أفيجوز[٥] فاتحة الكتاب[٦] أن يكتبها[٧] بالدّم، وهو كلام الله عز وجل؟ قال: لا بأس به؛ لأنّه يكتب للمعالجة. فقيل له: فلو[٨] كتب بالبول، هل يجوز؟ قال: لو قيل: إن فيه شفاء، فلا بأس به. قيل:[٩] فإن[١٠] كتب على جلد ميتة. قال: إن كان فيه شفاء يجوز، وإلّا[١١] فلا؛[١٢] لأنّ فيه استخفافًا به.[١٣] قال: وسمعت[١٤] أبا نصر يقول: معنى قول عبد الله بن مسعود: "إنّ الله لم يجعل شفاءكم فيما حرّم عليكم"؛[١٥] إنّما ذلك في الأشياء الّتي ليست فيها شفاء، فأمّا إذا كان فيها شفاء فلا بأس،[١٦] ألا ترى أنّ العطشان يجوز له شرب الخمر للضّرورة؟![١٧]

---

[١] أ: فإن.

[٢] أ كانت.

[٣] ش: الدهم.

[٤] ط: أو أنفه.

[٥] ط: أيجوز؛ أ + في.

[٦] ط – فاتحة الكتاب.

[٧] ط: يكتب فاتحة الكتاب.

[٨] ط: لو؛ أ: ولو.

[٩] ط + له.

[١٠] ط: وإن.

[١١] ط: وإن لم يكن فيه شفاء.

[١٢] ط + يجوز.

[١٣] أ + ألا ترى أنّ العطشان يجوز له شرب الخمر للضّرورة؟!

[١٤] ل: سمعت.

[١٥] **صحيح البخاري**، الأشربة ١٥؛ **مصنف بن أبي شيبة**، ٣٨/٥.

[١٦] أ – وسمعت أبا نصر يقول معنى قول عبد الله بن مسعود إن الله لم يجعل شفاءكم فيما حرم عليكم إنما ذلك في الأشياء التي ليست فيها شفاء فأما إذا كان فيها شفاء فلا بأس.

[١٧] أ – ألا ترى أن العطشان يجوز له شرب الخمر للضرورة؛ ط + به.

وسئل أبو بكر عن صبيّ سمع الأحاديث، وهو لا يفهم، ثمّ كبر، هل يجوز له أن يروي عن المحدّث؟ قال: يجوز.[1] قيل:[2] لو قرئ على هذا الصّبيّ صكّ، ولا[3] يفهم، ولا يعقل ما فيه، هل يجوز له أن يشهد على ذلك؟ قال: لا؛ لأنّ الصّكّ إذا قرئ على الكبير، ولا[4] يفهم ما فيه، لا يجوز[5] أن يشهد، ولو سمع الأحاديث، ولا يفهم معناها، جاز له أن يروي.[6]

وسئل أبو بكر هل يؤخذ عبيد أهل الذّمّة بالكستيجات؟ قال مرّة: لا يؤخذون به،[7] وقال[8] مرّة:[9] يؤخذون به إذا كان كثيرًا؛[10] ليعرف.

وسئل أبو بكر عن الفيلق يلقى في الشّمس؛ لتموت[11] الدّيدان، هل يكره؟ قال: لا يكره؛ لأنّ فيه منفعة للنّاس، ألا ترى أنّ الرّجل يأخذ السّمك، فيلقيها في الشّمس، فإنّه[12] لا بأس؟![13] فكذلك[14] هذا.[15]

وعن أبي بكر الإسكاف أنّ امرأة سألته، فقالت: "وضعت ملاءتي في موضع، فجاءت امرأة، فوضعت ملاءتها مكان ملاءتي، وحملت ملاءتي، ولا أقدر عليها، ولا أدري من كانت، أيسعني أن أنتفع

---

[1] ط + له أن يروي عن المحدث.

[2] ط + له.

[3] أ: وهو لا.

[4] أ: وهو لا.

[5] أ + له.

[6] أ + قال وسمعت أبا نصر يقول: معنى قول عبد الله بن مسعود: إن الله تعالى لم يجعل شفاءكم فيما حرم عليكم، إنما ذلك في الأشياء التي ليس فيها شفاء، فأما إذا كان فيها شفاء فلا بأس.

[7] أ + لأن فيه منفعة الناس.

[8] ش – وقال.

[9] ش: ومرة.

[10] ط: كبيرا.

[11] ش: لتميت.

[12] أ: وإنه.

[13] ط: يكره.

[14] ع: كذلك.

[15] ش: ههنا.

بملاءتها؟"، قال: لا يسعك ذلك، ثمّ قال لها:[1] هل لابنتك[2] مال؟ قالت: لا، فقال تصدّقي بهذه الملاءة عليها على نيّة أن يكون الثّواب لصاحبتها إن رضيت، ثمّ تهبها[3] الابنة منك، فيسعك التّمتع بها. /[٣٠٢و] {قال الفقيه:} لأنّها[4] لم تعرف صاحبتها، فصار[5] كاللّقطة، فسبيله[6] أن تتصدّق، ولا يجوز لها أن تنتفع بها[7] إن كانت غنيّة، وإن كانت فقيرة جاز لها أن تنتفع به.

وقال أبو بكر: إنّ لي غنيمات في قطيع إنسان، فقال لي الرّاعي: "أكويها؛ لئلّا تختلط، وتصير معروفة"، فأشكلت عليّ هذه المسألة أنّه يجوز أم لا؟ فقيل له: إيش تقول الآن؟ قال:[8] في هذه[9] ضرورة، فلا بأس به؟ كما أنّه لا بأس بأن تخصى؛ لما أنّ فيه منفعة لزيادة اللّحم والشّحم، فكذلك في الكيّ منفعة، فينبغي أن يجوز. قيل له: هناك في الإخصاء لا سبيل إلى وصولك[10] إلى[11] هذا[12] الجنس من المنفعة إلّا بذلك، وههنا يتوصّل إليه من وجه آخر، وهو أن يعلّق في عنقها شيئًا أو يصبغ موضعًا منها. قال: هذا ممّا يزول عنه.

وسئل عن رجل رأى منكرًا، وهذا الرّجل ممّن يأتي بمثل ذلك، هل يسعه أن ينهى عنها؟[13] قال: ينبغي أن ينهى عن ذلك، ولا يسعه غير ذلك. قيل: لو سمع رجلًا يقرأ القرآن، ويلحن في قراءته، ويعلم

---

[1] ط + ألك ابن قالت نعم، فقال لها: أله.
[2] ط – هل بابنتك.
[3] ط: تهب.
[4] أ + لما.
[5] أ: صارت.
[6] أ: فسبيلها.
[7] ط: به.
[8] أ + إن كان.
[9] ع: هذا.
[10] ط: وصول.
[11] ش: إلا.
[12] ش: بهذا.
[13] ط: عن ذلك.

أنّه لو منعه عن لحنه، ويلقنّه الصّواب، يغضب أو يدخل عليه الوحشة. قال: ينبغي أن يلقّنه الصّواب إلّا أن يخاف أن تقع بينهما عداوة، وخروج من الطّبع، فحينئذ يسعه ألّا يخبره.

وسئل عن رجل استطلق بطنه أو رمدت عيناه، فلم يعالج[١] حتّى أضعفه ذلك، ومات منه، هل يأثم؟ قال: لا إثم عليه، ولو أنّه جاع، ولم[٢] يأكل، وهو قادر على الأكل، فهو آثم، وفرض عليه أن يأكل مقدار ما يقوّيه.[٣]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أدخل مرارة في أصبعه للتّداوي، هل يكره؟ قال: روي عن أبي حنيفة أنّه كان يكره ذلك،[٤] وروي عن أبي يوسف أنّه كان لا يكره ذلك، وهذا مثل الاختلاف الّذي قال في كتاب الصّلاة: إنّ أبا حنيفة كان يكره شرب بول ما يؤكل لحمه للتّداوي، وأبو يوسف لا يرى به بأسًا، وبه نأخذ.

وسئل محمّد بن سلمة عن قتل النّملة. قال: لا بأس به؛ لأنّها أهل الأذى، قال: وأكره إيقاعها في الماء. وسئل أبو بكر عن قتل النّملة، قال: إذا ابتدأت[٥] فاقتلها، وإن لم تبتدئك فلا تقتلها. {قال الفقيه:} وبه نأخذ. وقد روي في الخبر أنّ نبيًّا من الأنبياء قرصته نملة، فأحرق بيت النّمل، فأوحى الله تعالى[٦] إليه:[٧] "فهلّا نملة واحدة"،[٨] يعني هلّا قتلت الّتي آذتك خاصّة، فيه دليل أنّه لا بأس بقتلها عند الأذى، ولا يجوز /[٣٠٢ظ] بغير أذى.[٩]

---

[١] أ: يعالجها.

[٢] ل: فلم.

[٣] ط: يوقته.

[٤] ل – ذلك.

[٥] ل: ابتدأتك.

[٦] ش أ – تعالى.

[٧] ع – إليه.

[٨] **مصنف عبد الرزاق**، ٤/٤٥٠؛ **سنن بن ماجه**، الصيد ١١.

[٩] أ: الأذى.

وسئل أبو يوسف عن رجل أمّ قومًا وهم له كارهون، هل يكره له ذلك؟ قال: روى الحسن البصريّ عن أصحاب رسول الله صلّى الله عليه وسلّم أنّه[1] قال:[2] «من أمّ قومًا وهم له كارهون لم[3] تجاوز صلاته تَرْقُوَته».[4] قال أبو يوسف: تفسير هذا الحديث عندنا:[5] إذا كان الإمام غير مستحقّ لذلك لفساد فيه، فأمّا إذا كان أحقّهم فلا بأس وإن كرهوا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن التّعوّذ، كيف هو؟ قال: أحبّ[6] إليّ أن يقول: أعوذ بالله من الشّيطان الرّجيم؛ ليكون موافقًا لما في القرآن، وإن[7] قال: أعوذ بالله العظيم أو قال: أعوذ بالله السّميع العليم، جاز. قال: ولا أحبّ أن يقول: إنّ الله هو السّميع العليم بعد التّعوّذ؛ لأنّه يصير فاصلًا بين التّعوّذ وبين القراءة، فينبغي أن يكون التّعوّذ موصولًا بالقراءة.

وسئل محمّد بن سلمة عن شجرة مثمرة في أرض رجل أغصانها خارجة إلى الطّريق، فتناثر[8] من ثمارها بالأرض، أيأكل منها من يمرّ في الطّريق أم لا؟ قال: قد وسع في ذلك من علماء السّلف من لا يتّهم عقولهم،[9] ولا ورعهم، ولا يعاب على المتنزّه في تنزّهه؛ لأنّه هو الورع.

وسئل محمّد بن سلمة عن شجرة تنبت[10] في مقبرة حتّى غلظت، وأثمرت، كيف يكون أصلها، وثمرتها؟ قال: إن كانت الشّجرة نابتة في الأرض قبل أن تجعل الأرض مقبرة، وكان مالك الأرض جعلها مقبرة، فالشّجرة على ملك ربّ الأرض، وموضعها من الأرض يصنع بها صاحب الأرض ما شاء، وإن

---

[1] أ ط: أنهم.
[2] أ ط: قالوا.
[3] أ: لا.
[4] **مصنف عبد الرزاق** للصنعاني، ٤١٠/٢؛ **مصنف ابن أبي شيبة**، ٣٥٧/١.
[5] ع – عندنا.
[6] ع: الأحب.
[7] أ: فإن؛ ط: ولو.
[8] ل: فيتناثر.
[9] ط: عقلهم.
[10] أ: نبتت.

كانت الأرض مواتًا لا مالك لها، واجتمع أهل تلك المحلّة والقرية، فجعلوها مقبرة، فصارت الأرض مقبرة، والشّجرة وموضعها من الأرض على حكمها القديم، وإن نبتت فيها بعدما جعلت مقبرة، فإن كان غرسها رجل، فهي له، ويتصدّق بالزّيادة، وإن نبتت بنفسها فحكم ذلك إلى قاضي[١] المسلمين،[٢] فإن رأى قلعها، والإنفاق على مقبرة[٣] المسلمين، فعل.

وسئل أبو بكر عن رجل أقرض رجلًا دراهم، فأهدى إليه المستقرض بهديّة. قال: إن لم يكن يهديه[٤] قبل ذلك[٥] فالأفضل[٦] ألّا يقبل هديّته.

وقال أبو بكر: لقي رجل أبا حنيفة على باب رجل، وكان يقرع الباب، ثمّ يتنحّى، ويقوم في الشّمس، فسئل عن ذلك، فقال: إنّ لي على صاحبها دينًا، وقد نهي عن قرض فيه جرّ منفعة، فلا أنتفع بظلّ حائطه.

وسئل /[٣٠٣و] أبو القاسم عن رجل في داره شجرة فرصاد، وقد باع أغصانها، فأراد[٧] ارتقاءها[٨] للورق،[٩] ويطّلع[١٠] على عورات الجار. قال: يعلم جاره بذلك؛ ليأخذوا حذرهم من السّتر، ولا يكون ذلك في اليوم إلّا مرّة أو مرّتين.

---

[١] ش: القاضي.
[٢] ش – المسلمين.
[٣] ط – مقبرة.
[٤] أ: يهدي له.
[٥] ط: هذا.
[٦] ع: كان الأفضل.
[٧] ط: فإذا.
[٨] ط: ارتقاها.
[٩] ط – للورق.
[١٠] ط: يطلع.

وسئل أبو نصر عمّن رفع ترابًا[1] أو طينًا[2] من طريق المسلمين، أيسعه ذلك؟ قال: إن كان الطّين في أيّام الرّداع والأوحال، فرفع ذلك؛ تنقية[3] للطّريق[4] رجوت أن يكون في رفعه محسنًا،[5] كمن أماط الأذى عن الطّريق، فإن كان ذلك قد تمكّن من الأرض، فصار كبعضها، واحتاج رافعها إلى قلع ذلك، فإن أضرّ قلعه بالمارّة لم يفعل، ولم[6] يسعه[7] ذلك، وإن لم يضرّ بالمارّة فلا بأس.[8]

وسئل أبو نصر[9] عن رجل له على آخر دين لا يقدر على استيفائه، أيدعه أم يبرئه؟ قال: سمعت محمّد بن سلمة يقول: يبرئه خير من أن يدعه عليه؛ لأنّه إذا أبرأه من الدّين فقد خلّصه من عذاب الآخرة، ولو[10] خلّص[11] رجلًا[12] من عذاب الدّنيا لأصاب في ذلك فضلًا عظيمًا، فكيف من[13] يخلّص الآخر من عذاب الآخرة؟!

وسئل أبو بكر عن رجل سلّم على رجل، فردّ عليه الجواب، ولم يسمعه. قال: أخاف ألّا يسقط عنه الفرض؛ لأنّ المجيب لا يجب عليه الجواب إلّا بالسّماع، فكذلك الرّدّ، لا يكون إلّا بالسّماع. قيل له: أرأيت إن[14] كان المردود عليه أصمّ، فكيف يصنع؟ قال: ينبغي له أن يريه تحريك شفتيه.

---

[1] ط: طينا.
[2] ط: ترابا.
[3] ط: لتنقية.
[4] ط: الطريق.
[5] ل: محتسبا.
[6] ل – يفعل ولم.
[7] أ – ولم يسعه؛ ط: يسع له.
[8] ط + به.
[9] أ: القاسم.
[10] ل: وإن.
[11] ل: خلصه.
[12] ل – رجلا.
[13] ل: بمن.
[14] ط: لو.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل طلّق امرأته ثلاثًا، فتزوّجها رجل؛[1] ليحلّها[2] للأوّل، هل يكره له ذلك؟ قال: إن تزوّجها على شرط أن يحلّها[3] للأوّل[4] روي عن أبي حنيفة أنّ النّكاح جائز، ويحلّها[5] للأوّل، وفي[6] قول[7] أبي يوسف:[8] النّكاح فاسد، ولا تحلّ للزّوج الأوّل. وروي عن محمّد[9] أنّه قال: النّكاح جائز، ولا تحلّ للزّوج الأوّل. ولو تزوّجها، ولم يشترط في النّكاح؛ ولكن كانت نيّته أن تحلّ[10] للأوّل، جاز في قولهم جميعًا.

وسئل أبو بكر عن حارس يقول: "لا إله إلّا الله" أو يقول الفقاعيّ عند فتح الفقاع: "صلّى الله على محمّد". قال: كان أحمد بن محمّد يقول: يأثم في ذلك، ولا يؤجر؛ لأنّه يأخذ بذلك ثمنًا. {قال الفقيه[11] أبو اللّيث:}[12] وبه نأخذ.

وسئل محمّد بن سلمة عن رجل يعمل أعمال البرّ، فوقع[13] في قلبه أنّه ليس بمؤمن. قال: إن وقع في قلبه أنّه ليس بمؤمن، وأنّ أعماله لا[14] تنفعه من قِبل أنّه عصى[15] الله تعالى؛ لأنّ المؤمن لا

---

[1] ط + آخر.
[2] ط: ليحللها.
[3] ط: يحللها.
[4] أ + فقد.
[5] أ: وتحل.
[6] أ: وروي.
[7] أ: عن.
[8] أ + أن.
[9] ش + رحمه الله.
[10] أ: يحلها.
[11] أ – الفقيه.
[12] ط – أبو اللّيث.
[13] ط: فيقع.
[14] ط: ليس.
[15] أ: يعصي.

/[٣٠٣ظ] ينبغي له أن يعصي الله تعالى،[١] فهذا مؤمن صالح، وإن كان وقع في قلبه أنّه ليس بمؤمن؛ لأنّه عبد[٢] نفسه، إن[٣] لم[٤] يعرف الله تعالى[٥] كما وصف نفسه، فإن استقرّ قلبه على ذلك فهو غير مؤمن، وإن لم يستقرّ قلبه على ذلك؛ ولكنّه كالخاطر بقلبه، فهذا ممّا لا يضرّه إذا وجد إنكار[٦] ذلك على نفسه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل يتمنّى الموت، هل يكره له ذلك؟ قال: إن كان يتمنّى لضيق عيشه أو دخله غضب من عدوّه أو يخاف ذهاب ماله أو نحو ذلك، فإنّه يكره،[٧] وإن كان تمنّى[٨] لتغيّر زمانه، فيخاف[٩] أن يقع في المعصية، فلا بأس به.

وسئل أبو نصر عن شيء ينبت[١٠] على القبور، أيقلع ذلك؟ قال: أكره قلعه. قال أبو نصر: سمعت نصيرًا[١١] قال: كان[١٢] رجل مات صديق له، وكان يزور قبره، فرأى على قبره شوكة نابتة، فقلعها ورماها،

---

[١] ط – تعالى.
[٢] ط: عند.
[٣] ط: إنه.
[٤] ش – لم.
[٥] ط + كما يجب.
[٦] ش + ذلك.
[٧] ط + له أن يتمنى.
[٨] أ ط: يتمنى؛ أ + ذلك.
[٩] أ: ويخاف.
[١٠] أ: نبت.
[١١] ط + بن يحيى.
[١٢] ش – كان.

فرأى في المنام كأنّه يقول:[1] لمَ قلعت الشّوكة[2] من قبري؟ وإنّها[3] كانت تسبّح،[4] وكنت آنس بتسبيحها. {قال الفقيه:} وإن[5] صار[6] يابسا[7] فلا[8] بأس بقلعه؛[9] لأنّه[10] يسبّح ما دام رطبًا.

وعن نصير قال: سألت شدّادًا هل يسع للمرأة أن تحلق رأسها أو أن[11] تجزّه؟ قال: إن فعلت لمرض أو وجع فلا بأس به.

ولو[12] أنّ رجلًا اطّلع على حائط رجل عليه ملاءة، فخاف صاحب الدّار أن لو صاح به يأخذ الملاءة، ويهرب، هل له أن يرميه؟ قال محمّد بن الحسن: له أن يرميه. قال أبو القاسم: تأويله عندي أنّ الملاءة[13] تساوي عشرة دراهم فصاعدًا. {قال الفقيه[14] أبو اللّيث:}[15] أمّا[16] أصحابنا[17] لم يقدّروا فيه تقديرًا.

---

[1] ل: قال؛ ط + له.
[2] ط: شوكة.
[3] ط: فإنّها.
[4] ط + رطبا.
[5] أ: فإن؛ ط: إن.
[6] أ ط: صارت.
[7] أ ط: يابسة.
[8] أ: لا.
[9] أ: بقلعها.
[10] أ + إنما.
[11] ط – أن.
[12] أ: قال ولو.
[13] أ + كانت.
[14] أ – الفقيه.
[15] ط – أبو اللّيث.
[16] ط: وأما.
[17] ط + المتقدمون فإنهم.

وسئل أبو القاسم عن قراءة القرآن عند القبور، هل ينفع شيئًا؟ قال: أرجو[١] أن يؤنسه صوت القراءة، فأمّا على[٢] غير ذلك فالله سميع لكلّ قراءة حيث كانت.

وسئل أبو بكر عن أكل الطّين. قال: ليس ذلك[٣] من عمل العقلاء.

وسئل أبو بكر عن رجل حمل[٤] شيئًا في كاغدة فيها اسم الله تعالى. قال: يكره ذلك إن كانت الكتابة في ظاهرها أو[٥] باطنها، فهو سواء. قيل له: أليس الكيس يكتب عليه اسم الله تعالى، ولا يكره؟! قال: الكيس يعظّم، والكاغدة والخرقة يستهان بهما.

وسئل أبو بكر عن رجل مضطر، لا يجد ميتة، ويخاف الهلاك، فقال له رجل: "اقطع يدي فكلها"[٦] أو قال: "اقطع منّي قطعة فكلها". قال: لا يسعه ذلك؛ لأنّه يؤدّي إلى إتلافه، ألا ترى أنّه لا يسعه أن يقطع قطعة من لحم نفسه؛ ليأكله؟![٧] فكذلك هذا.

وسئل نصير عن رجل كان في البيت، فأخذته الرّجفة والزّلزلة، هل يكره له أن /[٣٠٤و] يخرج إلى الفضاء هربًا؟ قال: لا أكره له[٨] ذلك؛ بل أحبّ[٩] أن يخرج إلى موضع يأمن السّقوط. روي عن خلف بن أيّوب أنّه خرج من المسجد لزلزلة، وروي عن رسول الله صلّى الله عليه وسلّم أنّه مرّ بحائط مائل، فأسرع المشي.[١٠]

---

[١] ط: يرجى.
[٢] ش – على.
[٣] ش – على.
[٤] ط: جعل.
[٥] ل + في.
[٦] أ: وكلها.
[٧] ط: ليأكل.
[٨] ع – له؛ ل + مثل.
[٩] ط + له.
[١٠] **مسند أحمد**، ٣٠٢/١٤؛ **مسند أبي يعلى**، ٤٩١/١١؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ٤٩٢/٢.

وقال[1] أبو نصر:[2] في الخبر أنّه لم يبق مع النّبيّ[3] عليه السّلام[4] يوم حنين حين[5] انهزم[6] أصحابه إلّا ستّة من مواليه، والعباس، وأبو سفيان،[7] فحمل رجل من المشركين على النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم،[8] فوثب إليه العبّاس، واحتضنه،[9] وقال لبعض موالي النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[10] "اضرب، ولا تبال أينما أصاب".[11] في[12] هذا الخبر دليل أنّ المشركين إذا تترّسوا بأسارى المسلمين أو بأطفالهم فلا بأس للمسلمين أن يرموهم؛ لأنّ العبّاس قال ذلك القول، وسمع رسول الله صلّى الله عليه وسلّم[13] منه،[14] ولم ينكر عليه.[15] وسأل[16] بعضهم: أرأيت إن تترّسوا بنبيّ من الأنبياء، هل يجوز أن يرموه؟[17] قال: يسأل ذلك النّبيّ،[18] هل يرمى أم لا؟ {قال الفقيه:} هذه المسألة لا تقع في هذه الأمّة بعد نبيّنا صلّى الله عليه وسلّم؛ ولكن معنى[19] هذا السّؤال إن[20] كان[21] هذا[1] وقع[2] في زمن نبيّ من الأنبياء كيف كان حكمه؟

---

[1] أ: قال.

[2] ط + روي.

[3] ط: رسول الله.

[4] ط: صلى الله عليه وسلم.

[5] ش – حين.

[6] أ + من.

[7] انظر: **مصنف ابن أبي شيبة**، ٤١٧/٧.

[8] أ: عليه السلام.

[9] ش: فاحتضنه.

[10] أ: عليه السلام.

[11] لم أجده.

[12] ط: ففي.

[13] ل: عليه السلام.

[14] ط – منه.

[15] ش – عليه.

[16] ط: وسئل.

[17] ع ط: يرميهم.

[18] ع + عليه السلام.

[19] ش: ينبغي.

[20] ط: أنه لو.

[21] ط + مثل.

وسئل أبو بكر عن تعلّم الكلام، والنّظر فيه. قال: لا ينبغي أن يتعلّم. ثمّ قال: اجتمع عند أبي القاسم الكعبيّ قوم للمناظرة، فلمّا خرجوا من عنده قال الكعبيّ: كلّ فريق[٣] يكفّر بعضهم بعضًا، وكلّ فريق كافر عند الفريق الآخر. قال: وكذلك أنا[٤] عندهم. ثمّ قال أبو بكر: كلّ علم يؤدّي إلى الكفر فتركه أفضل.

وقال أبو نصر: بلغني أنّ حمّاد بن أبي حنيفة كان يتكلّم في الكلام، فنهاه أبو حنيفة عن ذلك، فقال له ابنه: قد رأيتك وأنت[٥] تتكلّم في الكلام، فما بالك تنهاني عنه؟ قال: يا بنيّ، إنّا كنّا نتكلّم وكلّ واحد منّا كأنّ الطّير على رأسه؛ مخافة أن يزلّ صاحبه، وأنتم تتكلّمون اليوم وكلّ واحد يريد[٦] أن يزلّ صاحبه، وإذا[٧] أراد أن يزلّ صاحبه فكأنّه أراد أن يكفر، ومن أراد أن يكفر صاحبه[٨] فقد كفر[٩] قبل أن يكفر صاحبه.

وسئل محمّد بن مقاتل عمّن أكل متّكئًا. قال: لا بأس به، وقد روى بعضهم عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[١٠] أنّه أكل يوم حنين[١١] متّكئًا.[١٢] وكره بعضهم؛ مخافة البطنة، وروي عن إبراهيم النّخعيّ أنّه قال: كانوا يكرهون ذلك؛ مخافة أن تعظم بطونهم، وكانوا يكرهون أن يتعرّض الرّجل للبطنة.

---

[١] أ: وقع.
[٢] أ: هذا؛ ط – وقع.
[٣] أ + منهم.
[٤] ط + كافر.
[٥] ش – وأنت.
[٦] ع: أراد.
[٧] ط: فإذا.
[٨] ش – ومن أراد أن يكفر صاحبه.
[٩] ط + هو.
[١٠] أ: عليه السلام.
[١١] ش: خيبر.
[١٢] لم أجده، وفي **مصنف ابن أبي شيبة**: "ما أكل رسول الله صلى الله عليه وسلم متكئا إلا مرة، ثم نزع". انظر: **مصنف ابن أبي شيبة**، ١٤٠/٥.

وقال محمّد بن مقاتل: البطنة بطنتان: إحداهما أن يتعمّد الرّجل السّمن، وعظم البطن، فإنّ هذا مكروه؛ لأنّ ذلك يكسله، ويثقله عن الصّلاة، وسائر الطّاعات، فأمّا[1] من رزق بطنًا عظيمًا، وكان ذلك خلقة /[٣٠٤ظ] من غير أن يتعمّد السّمن، فلا شي عليه. وإذا أكل الرّجل[2] الطّعام مقدار حاجته فلا بأس بذلك،[3] وكذلك لو[4] أكل أكثر من مقدار حاجته إذا أراد به مصلحة لبدنه. وروي عن بعض أصحاب أنس بن مالك رضي الله عنه[5] أحسبه[6] الحسن البصريّ أنّه ذُكر له العلاج من الدّواء، قال:[7] رأيت أنس بن مالك يأكل ألوان الطّعام أو قال: يكثر من الطّعام، ثمّ يتقيّؤه، فيجده نافعًا، فهذا ومثله في[8] العلاج سواء،[9] فلا[10] بأس به. {قال الفقيه:} وكذلك التّأويل في الخبر الّذي روي عن رسول الله[11] صلّى الله عليه وسلّم:[12] «إنّ الله تعالى[13] يبغض الحبر السّمين»،[14] معناه أنّه[15] تعمّد؛ ليسمّن[16] نفسه، وأمّا إذا كان خلقه الله[17] سمينًا فإنّه غير داخل في هذا الخبر.

---

[1] أ: وأما.

[2] أ + من.

[3] أ: به.

[4] أ: إن.

[5] أ – رضي الله عنه.

[6] أ: وأحسبه.

[7] أ: فقال.

[8] ط: على وجه.

[9] ط – سواء.

[10] أ: ولا.

[11] أ: النّبيّ.

[12] ل أ: عليه السلام.

[13] ع – تعالى.

[14] لم أجده مرفوعا؛ ولكن روي عن بعض الصحابة. انظر: **الطب النبوي** للإصفهاني، ٢٤٣/١؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ٤٥٩/٧.

[15] ش – أنه.

[16] ل: تسمين.

[17] أ + تعالى.

وسئل محمّد بن مقاتل عن رجل همّ بالسّيّئة،[1] هل يأثم؟ قال: إن كان[2] مثل الخطرة فليس يأثم، وأمّا إذا عزم عليه على معنى الإصرار فإنّه[3] لا يبرّئه[4] عن الإثم.

وسئل أبو بكر عن الأضياف إذا أعطى اللّقمة بعضهم بعضًا أو أعطى أحدهم اللّقمة لمن هو قائم على الخِوان. قال: يعتبر فيه تعامل النّاس، ويجوز بالاستحسان،[5] ويترك القياس، ولا يجوز أن يعطي سائلًا؛ لأنّه ليس فيه تعامل.[6]

وروي عن أبي يوسف أنّه قال: لا بأس أن[7] يمشي الغلام مع مولاه ومولاه راكب بعد أن يطيق ذلك، ولا يحلّ له أن يكلّفه من ذلك[8] ما لا يطيق. وروي عن ابن عمر أنّه كان بمكّة، فبلغه وجع[9] عاصم بن عمر، فخرج إلى المدينة على راحلته، ومعه غلام[10] يسير آخذًا بغرزه.

وسئل بعضهم عن السّؤال عن أخبار[11] المحدثين[12] في المصر وغيره. قال: كره بعضهم، ورخّص بعضهم. وكان ربيع[13] بن خيثم يسأل، ولا يخبر، وكان بكر بن عبد الله المدنيّ[14] لا يستخبر، ولا

---

[1] ط: بسيئة.
[2] أ: كانت.
[3] ل: فإنّا.
[4] ل: نبرئه.
[5] أ: في الاستحسان.
[6] ش + الناس.
[7] ط: بأن.
[8] ش – ذلك.
[9] ع أ – وجع.
[10] أ: غلامه.
[11] ل: الأخبار.
[12] ل: المحدثة.
[13] ط: الربيع.
[14] ط: المزني.

يخبر، وكان إبراهيم النّخعيّ يستخبر، ولا يخبر، وكذلك ابن سيرين، وعن ابن عوف[1] أنّه قال: دخلت على ابن سيرين، فقال: ما الخبر؟

وسئل شدّاد بن حكيم عن رجل عليه دين لرجل، فنسي الدّين حتّى مات، أيؤخذ به يوم القيامة؟ قال: إذا[2] كان الدّين ممّا بايعه أو أقرضه لا يؤخذ به، وإن كان غصبه، ونسي ذلك حتّى مات، فإنّه مأخوذ به يوم القيامة.

وسئل شدّاد عن رجل له أب، وعلى الأب دين، وهو[3] لا[4] يُعلم[5] الابن،[6] فمات أبوه،[7] فورثه الابن، فأكل ميراثه. قال: لا يؤخذ الابن بدينه، فإن[8] علم به فعليه أن يؤدّي، فإن[9] نسي الابن بعدما علم حتّى مات فإنّه لا يؤخذ به في الآخرة، وكذلك لو كانت عنده وديعة فنسي حتّى مات، لا يؤخذ بها في الآخرة.

وقال محمّد بن سلمة /[٣٠٥و] فيمن قطع مال رجل أو ظلمه بوجه من الوجوه: أرى الأفضل له[10] أن يحلّله، أرأيت أنّك لو رأيت رجلًا في عذاب[11] الدّنيا، فأنقذته منه،[12] ألست كنت مكتسبًا أجرًا عظيمًا؟! فكيف بمن أنقذته من عذاب الآخرة؟[1]

---

[1] أ: عون؛ ط + بن عبد الله.
[2] أ: إن.
[3] ط – وهو.
[4] ط: ولا.
[5] ط + به.
[6] ل – الابن.
[7] ط: الأب.
[8] أ: وإن.
[9] أ: وإن.
[10] ط – له.
[11] ط: نار.
[12] ع ط: منها.

باب مسائل شتّى متفرّقة

قال محمّد بن الحسن رحمه الله:[٢] أخبرني رجل من أصحابنا عن الحسن البصريّ أنّه سئل عن رجل أتى رجلًا، أيحلّ له أن يتزوّج ابنته؟ قال:[٣] سبحان الله! أويكون[٤] هذا؟ قالوا:[٥] نعم، فوصفوا له رجلًا مخنّثًا كان فُعل هذا به، فقال: لا يحرّم ذلك شيئًا. قال محمّد: وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن دارين متلاصقتين، فجعل أحد[٦] صاحبي[٧] الدّارين في داره إصطبلًا، وكان في القديم مسكنًا، وفي ذلك ضرر على صاحب الدّار الأخرى، أله أن يمنعه؟ قال: إن كانت وجوه الدّابّة إلى الجدار فليس له أن[٨] يمنعه،[٩] وإن كانت حوافرها إلى الجدار فله أن يمنعه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن ناووس بجنب أرض رجل، فأراد أن يحوزها[١٠] إلى أرضه قال: إن لم يكن لها قيمة فلا بأس به، وإن كانت له قيمة فإن كان من ناووس أهل الجاهلية فهي بمنزلة أرض الموات، وإن كان من ناووس كان بعد الإسلام فهي[١١] بمنزلة اللّقطة، يبيعها،[١٢] ثم يشتريها،[١٣] ثمّ يصرف

---

[١] أ + والله أعلم؛ ط + ونارها.

[٢] ط – رحمه الله.

[٣] أ: قالوا.

[٤] ل: أيكون.

[٥] ش: قال.

[٦] ط: صاحب.

[٧] ط: إحدى.

[٨] أ – أن.

[٩] أ: منعه.

[١٠] ش: يحرزها؛ أ: يحوزه.

[١١] ط: فهو.

[١٢] أ + بثمن.

[١٣] ل – ثم يشتريها.

ثمنها إلى بعض مصالح المسلمين، وكذلك كلّ لقطة يعلم أنّها كانت لذمّيّ ينبغي ألّا يتصدّق؛[1] ولكن سبيلها أن يصرف إلى بيت المال[2] لنوائب[3] المسلمين.

ولو[4] أنّ[5] مكاتبًا بين رجلين قبض أحدهما نصف الكتابة لم يعتق، فإن أبرأ الآخر المكاتب من نصيبه أو وهب[6] له عتق نصيبهما جميعًا، وسلّم للمولى ما قبض،[7] ولو أنّ الأوّل قبض أربع مئة، فأبرأه الآخر من أربع مئة، وكانت الكتابة ألف درهم، لم يعتق العبد، والّذي قبض بينهما على ستّة أسهم؛ لأنّ نصيب أحدهما مئة، ونصيب الآخر خمس مئة، هكذا ذكر[8] عن محمّد بن الحسن.[9]

وسئل بعضهم عن رجل قال لامرأته وفي يدها قدح من ماء: "إن شربت الماء فأنت طالق، وإن صببتيه فأنت طالق، وإن وضعتيه أو أعطيتيه[10] إنسانًا[11] فأنت طالق".[12] قال: ترسل[13] فيه ثوبًا حتّى ينشف الماء.

وسئل عن رجل قال لامرأته: "إن لم أجامعك على رأس هذا الرّمح فأنت طالق". قال: ينقب السّقف، ويخرج رأس الرّمح إلى[14] السّطح قليلًا، ثمّ يجامعها عليه.

---

[1] أ + بها.
[2] ش: مال.
[3] ش – لنوائب.
[4] أ: قال ولو.
[5] ل: كان.
[6] ط: وهبه.
[7] أ + قال.
[8] ط: روي.
[9] ط – بن الحسن.
[10] ط: دفعتيه إلى.
[11] ط: إنسانٍ.
[12] ل + فأنت طالق.
[13] ل: تُبلّ.
[14] ط: من.

وسئل عن رجل قال لامرأته: "إن لم أجامعك في[1] نصف[2] النّهار في وسط السّوق فأنت طالق". قال: يحملها على العماري، ويدخل السّوق، /[٣٠٥ظ] ويفعل ذلك بها.[3]

وسئل عن رجل قالت له امرأته: "تعال حتّى نتغدّى"، فحلف ألّا يتغدّى إلّا أن تطبخ غداءه[4] في قفيز من ملح. قال: تطبخ البيض في قفيز من ملح، ثمّ يتغدّى به.

وسئل عن رجل قال لامرأته: "إن كلّمتك أوّلًا فأنت طالق"، ثمّ قالت له: "إن كلمتك أوّلًا فعبدي حرّ". قال: يتكلّم الرّجل، ولا يحنث في يمينه؛ لأنّه قد خرج من يمينه بكلام المرأة.

وسئل عن رجل آجر دابّة إلى موضع بأربعة دراهم على أن يرجع في يومه ذلك، فرجع بعد خمسة أيّام. قال: عليه درهمان؛ لأنّه خالفه[5] في الرّجوع، فعليه أجر الذّهاب خاصّة.

وسئل عن رجل كتب إلى امرأته: "كلّ امرأة لي غيرك وغير فلانة فهي طالق"، ثمّ محا اسم فلانة، فبعث[6] بالكتاب، قال:[7] لا تطلق[8] فلانة.

وسئل عن رجل قال: "والله لا أشرب الخمر إلّا أن أرى خيرًا من ذلك"، ثمّ إنّه[9] شرب الخمر من غير اضطرار. قال: يحنث في يمينه، وأخاف عليه الكفر بهذه الكلمة.

---

[1] ط – في.
[2] ط: وسط.
[3] ط – بها.
[4] ل: غداء.
[5] ل: خالف.
[6] أ: وبعث.
[7] ل: فقال.
[8] ط + امرأته.
[9] ع + قد.

وسئل[1] عن رجل حلف ألّا يأكل من كسب فلان، فشرب من ماء الجمد، وقد[2] وضعه فلان[3] على الطّريق للشّرب. قال: أخاف أن يحنث. قيل: فلو أكل كسرة مطروحة في بيت المحلوف عليه. قال: إن كانت الكسرة بحال لا يعطى مثلها الفقير فإنّه لا يحنث، وإن كانت بحال يعطى مثلها الفقير[4] فإنّه يحنث.

وقال أبو بكر: سمعت أبا عبد الله القلّاس يقول: لو أنّ رجلًا قال لامرأة: "تزوّجتك إن شئت" أو قال: "إن شاء زيد"، فأبطل صاحب المشيئة المشيئة[5] في المجلس، فالنّكاح جائز؛ لأنّ المشيئة إذا بطلت في المجلس صار النّكاح بغير مشيئة، كما قالوا في السّلم: إذا بطل الخيار في المجلس جاز السّلم.

وسئل عن رجل قال لامرأة كانت زوجة[6] له[7] فيما تقدّم: "اَگَز تُو زَنِ مَنْ بُودِى يَا بَاشِى[8] فأنت طالق ثلاثًا"، ثمّ تزوجها. قال أبو بكر: لا تطلق؛ لأنّه قد وجد أحد الشّرطين، فانحلّت يمينه، كرجل قال لامرأة: "إن خطبتك أو تزوّجتك فأنت طالق"، فخطبها،[9] ثمّ تزوّجها، لا تطلق؛[10] لأنّه حنث حين[11] خطبها.

وسئل أبو بكر عن رجل حلف ألّا يأكل هذا اللّحم، فأكله غير مطبوخ. قال: لا يحنث، كرجل حلف ألّا يأكل هذا الدّقيق، فأكله على حاله، لا يحنث، فكذلك هذا. {قال الفقيه:} وعندي أنّه يحنث.

---

[1] أ ط + أبو بكر.
[2] ط: قد.
[3] ط – فلان.
[4] ط: للفقير.
[5] ط: مشيئته.
[6] ل: زوجته.
[7] ل – له.
[8] فاتح: إن كنت زوجتي أو تكوني زوجة لي.
[9] ل: وخطبها.
[10] ع – لا تطلق.
[11] ط: حيث.

وسئل أبو نصر[١] عن سكران قال لامرأته: "إن لم يكن فلان أوسع دبرًا منك فأنت طالق ثلاثًا". قال: شيء غير مفهوم، ولا يقدر[٢] على معرفته، فلا يقع به الحنث.

وسئل عن رجل حلف ألّا ينام على الفراش ما دام في الغربة، فتزوّج امرأة في بلدة، /[٣٠٦و] هل يجوز له أن ينام على الفراش؟ قال: إذا تزوّج امرأة لا على نيّة أن يطلقها، ولا على نيّة أن يذهب بها، فقد خرج عن[٣] أن يكون غريبًا، وإذا[٤] تزوّجها على نيّة أن يطلّقها أو على نيّة النّقلة بها،[٥] فهو[٦] يعدّ غريبًا.

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل منزل رجل، فسرق منه ثوبًا، فلم يطالبه حتّى وقع للسّارق على المسروق منه دراهم، فإن جحد[٧] المسروق منه، وحلف، هل يكون حانثًا؟ قال: إن كان الثّوب ذهب من يد السّارق كان المسروق منه صادقًا في يمينه، وإن كان الثّوب قائمًا فلا أقول: إنّه كان حانثًا في يمينه.

وسئل أبو نصر عن رجلين تحرّيَا القبلة، فأصاب أحدهما القبلة، ولم يصب الآخر، أيستويان في الأجر؟ قال: لا. وذكر حديث عمرو بن العاص أنّ النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[٨] قال له: «اقض بينهما»، فقال: "على ما أقضي؟"، قال: «على أنّك إن أخطأت فلك حسنة، وإن أصبت فلك عشر حسنات».[٩]

وإذا[١] اشترى الرّجل من الرّجل جرابًا هرويًّا على أنّ فيه أربعين ثوبًا، فقبضه بغير عدد، قال أبو حنيفة: ليس له أن يبيعه، ولا ينتفع به حتّى يعدّه، وكذلك لو[٢] اشترى جوزًا أو بيضًا لا يبيعه ما لم يعدّه[٣] في قول أبي حنيفة بمنزلة الكيل والوزن، وقال أبو يوسف: يجوز بيعه، والعدد في هذا[٤] مثل[٥] الذّرع.

---

[١] ط: بكر.
[٢] ط: مقدور.
[٣] أ: من.
[٤] أ: وإن.
[٥] أ – بها.
[٦] أ: فإنّه.
[٧] ط: جحده.
[٨] ل: عليه السلام.
[٩] **مسند أحمد**، ٣٥٧/٢٩.

وإذا كانت الدّار بين[٦] رجلين أو شيء من المكيل[٧] أو الموزون[٨] أو غير ذلك، فوهب أحدهما نصيبه من شريكه، فالهبة فاسدة في قول أبي حنيفة وأصحابه، وهو قول سفيان الثّوري. وفي قول ابن أبي ليلى: يجوز الهبة من شريكه، ولا يجوز من غيره. {قال الفقيه[٩] أبو اللّيث:}[١٠] يعجبني قوله.

وسئل سفيان الثّوريّ عن رجل وهب لرجل ثوبًا، ثمّ اختلسه منه، فاستهلكه، قال: على الواهب قيمته. فإن قيل: أليس لو أراد أن يرجع في الهبة كان له ذلك؟! قال:[١١] ليس[١٢] الارتجاع إلّا عند القاضي. {قال الفقيه:} وهذا قياس قول أصحابنا، وبه نأخذ. ولو وهب لرجل دراهم، ثمّ استقرضها منه، فأقرضها،[١٣] جاز، وليس للواهب أن يرجع فيها[١٤] أبدًا؛ لأنّ الهبة صارت مستهلكة، وصارت دينًا على الواهب.

ولو أنّ رجلًا وكّل رجلًا بالبيع والشّراء، ففعل غيره، فأجاز[١٥] الوكيل،[١٦] يجوز،[١٧] وفي الطّلاق[١] والعتاق[٢] لا يجوز إجازة الوكيل، هكذا[٣] روي عن محمّد بن الحسن، والفرق بينهما أنّ البيع والشّراء

---

[١] أ: قال وإذا؛ ع: وإن.
[٢] ط: إذا.
[٣] ع: يعد.
[٤] أ – هذا.
[٥] أ + هذا بمنزلة.
[٦] ش: في يد.
[٧] أ: الكيلي؛ ط: الكيل.
[٨] أ: الوزني؛ ط: الوزن.
[٩] أ – الفقيه.
[١٠] ط – أبو اللّيث.
[١١] ع ط – فإن قيل أليس لو أراد أن يرجع في الهبة كان له ذلك، قال.
[١٢] ط: وليس.
[١٣] أ + له.
[١٤] ل ط – فيها.
[١٥] أ: وأجاز.
[١٦] أ: الموكل.
[١٧] أ: جاز.

يجوز بتدبيره، فإذا[٤] وجد تدبيره جاز، وأمّا في الطّلاق والعتاق لا يحتاج إلى التّدبير، فالطّلاق علّق بقوله، وصار كأنّه قال: "إن قلت لها أنت طالق فهي طالق"، فإذا قال غيره، فأجاز، لم يوجد منه القول بالطّلاق.

باب الكسب[٥]

وسئل نصير[٦] عن الكسب، أفريضة[٧] أم لا؟ قال: الكسب /[٣٠٦ظ] والعمل فريضة بمقدار[٨] ما لا بدّ منه؛ لأنّ من الفرائض ما لا يستطاع إقامته إلّا بأدائه،[٩] كالصّلاة لا تجوز إلّا بالوضوء، فعليه تكلّف الماء، وطلبه؛ ليقيم به الفرض، وعليه أن يلبس الثّياب لإقامة الصّلاة، ولا يرتفع ذلك إلّا بالعمل؛ لأنّه ما لم ينسجْ[١٠] النّساج، ويخطْ الخيّاط، لا[١١] يمكنه أن يلبس، وقد يحتاج إلى أن يزرع قبل ذلك بستّة[١٢] أشهر؛ وإنّما جعل الله[١٣] رزق أهل الجنّة بلا مؤنة، ولا تكلّف،[١٤] وأمّا في الدّنيا فإنّه[١٥] بالتّكلّف،[١٦] وقد[١٧] قال[١٨] الله تعالى لآدم:[١٩] ﴿فَلَا يُخْرِجَنَّكُمَا مِنَ الْجَنَّةِ فَتَشقَى﴾ [طه، ١١٧/٢٠]، يعني بالكدّ في المعيشة، لا تأكل إلّا

---

[١] أ: العتاق.
[٢] أ: والطلاق.
[٣] ش: هذا.
[٤] ط: وإذا.
[٥] ط – باب الكسب.
[٦] ط + بن يحيى.
[٧] أ + هو.
[٨] ط: مقدار.
[٩] ع: بأداته.
[١٠] ل: ينسجه.
[١١] ع ط: لم.
[١٢] أ: ستة.
[١٣] ط + تعالى.
[١٤] أ: كلفة.
[١٥] ط: فلا بد.
[١٦] ط: من التكلف.
[١٧] ل – وقد.
[١٨] ل: وقال.
[١٩] ل – لآدم؛ ط + عليه السلام.

بعرق جبينك، وقال الله تعالى[1] لمريم: ﴿وَهُزِّي إِلَيْكِ بِجِذْعِ النَّخْلَةِ﴾ [مريم، ٢٥/١٩]، وقال: ﴿أَنْفِقُوا مِنْ طَيِّبَاتِ مَا كَسَبْتُمْ﴾ [بقرة، ٢٦٧/٢]، وقال: ﴿فَإِذَا قُضِيَتِ الصَّلَاةُ فَانْتَشِرُوا فِي الْأَرْضِ وَابْتَغُوا مِنْ فَضْلِ اللهِ﴾ [الجمعة، ١٠/٦٢]، يعني الكسب، وقوله: ﴿وَآخَرُونَ يَضْرِبُونَ فِي الأَرْضِ يَبْتَغُونَ مِنْ فَضْلِ اللهِ﴾ [المزمل، ٢٠/٧٣]، وقال:[2] وبلغنا عن بعض العلماء أنّه قال: لا يقوم الدِّين والدّنيا إلّا بأربعة: بالعلماء، والأمراء، والجهاد، والكسب.

وقال[3] نصير: حدّثنا صالح بن محمّد عن المعلّى عن ليث عن مجاهد عن ابن عباس عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[4] قال: «طلب الحلال جهاد».[5]

قال نصير: وحدّثنا بعض أصحابنا عن عليّ بن يحيى بن شبل عن عبّاد بن كثير عن الحسن، قال: قال رسول الله صلّى الله عليه وسلّم: «كسب[6] الحلال فريضة بعد أداء الفريضة».[7]

قال:[8] وحدّثنا أحمد بن يونس الكوفيّ[9] عن حمّاد بن سلمة (ت. ١٦٧ هـ/٧٨٣ م) عن ثابت البنانيّ (ت. ١٢٧ هـ/٧٤٤ م) عن أبي هريرة عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[10] أنّه قال:[11] «إنّ زكريّا النّبيّ

---

[1] ط: عز وجل.

[2] أ: قال.

[3] ط: قال.

[4] أ + أنه؛ ط: عليه السلام.

[5] **مسند الشهاب** للقضاعي، ٨٣/١.

[6] ع: طلب.

[7] ش: الفرض؛ ط: الفرائض | **المعجم الكبير** للطبراني، ٧٤/١٠؛ **مسند الشهاب** للقضاعي، ١٠٤/١؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٢١١/٦.

[8] ل: وقال.

[9] أحمد بن عبد الله بن يونس، أبو عبد الله التميمي اليربوعي الكوفي الحافظ (ت. ٢٢٧ هـ/٨٤٢ م). ولد سنة اثنتين وثلاثين ومائة تقريبا. سمع من: سفيان الثوري، وزهير بن معاوية، وزائدة، وإسرائيل. روى عنه البخاري، ومسلم، وأبو داود. مات بالكوفة في ربيع الآخر. انظر: **تاريخ الإسلام** للذهبي، ٥٠٨/٥؛ **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٤٨١/٨.

[10] أ: عليه السلام.

[11] أ ط – أنه قال.

عليه السّلام كان نجّارًا»،[1] وقال النّبيّ[2] صلّى الله عليه وسلّم:[3] «عليكم بالبزّ؛ فإنّ أباكم كان بزّازًا»،[4] يعني ابراهيم خليل الرّحمن.

وقال عمر بن الخطّاب رضي الله عنه: "يا معشر القرّاء، ارفعوا رؤوسكم، فاتّجروا،[5] فقد وضح الطّريق، ولا تكونوا عيالًا على النّاس".[6]

وقال نصير حدّثنا يحيى عن ابن المبارك عن معمر عن الزّهريّ عن مالك بن أوس عن عمر بن الخطّاب رضي الله عنه[7] عن[8] النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم أنّه[9] ادّخر[10] قوت سنة.[11]

وقال نصير: سمعت شقيق بن ابراهيم يقول في قوله تعالى:[12] ﴿وَلَوْ بَسَطَ اللَّهُ الرِّزْقَ لِعِبَادِهِ لَبَغَوْا فِي الْأَرْضِ﴾ [الشّورى، ٢٧/٤٢]، قال: لو أنّ الله تعالى رزق لعباده من غير كسب لَتفرّغوا، وتفاسدوا؛ ولكن شغلهم بالكسب حتّى لا يتفرّغوا للفساد.

وقال نصير: حدّثنا أبو أسامة[1] عن هشام بن عروة عن أبيه، قال: كان سليمان بن داود عليه[2] السّلام يخطب النّاس على المنبر وفي يده الخوص، يعمل به القفّة أو بعض ما[3] يعمل، فإذا فرغ ناوله إنسانًا، وقال له: اذهب به، وبعه.[4]

---

[1] **شرح مشكل الآثار** للطحاوي، ١٠/٣؛ **معجم ابن الأعرابي** للصوفي، ٥٤٠/٢.

[2] أ – النبي.

[3] أ: عليه السلام.

[4] **حلية الأولياء** للأصبهاني، ٦٣/٩.

[5] ط: واتجروا.

[6] ط + وقال النبي عليه السلام: «كلوا من كدّ أيديكم، ولا تأكلوا من دينكم». | **مسند ابن الجعد**، ٢٨٥؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ٤٢٩/٢؛ **حلية الأولياء** للأصبهاني، ٧١/٧.

[7] ط – رضي الله عنه.

[8] ط: أن.

[9] ط: كان.

[10] أ: يدخر.

[11] ل + لعياله.

[12] ط: عز وجل.

وقال نصير: حدّثني بعض أصحابي[٥] أنّ داود النّبيّ[٦] عليه السّلام كان يخرج متنكّرًا، /[٣٠٧و] يسأل[٧] عن سيرته في أهل مملكته، فعرض له جبريل عليه السّلام[٨] في صورة آدميّ، فقال له داود:[٩] يا فتى، ما تقول في داود؟ قال:[١٠] نِعم العبد هو[١١] غير أنّ فيه خصلة، قال: وما هي؟ قال: يأكل من بيت مال المسلمين، وما في العباد أحبّ الى الله[١٢] من عبد يأكل من كدّ يده. فعاد داود الى محرابه متضرّعًا يقول: يا ربّ، علّمني صنعة بيدي، تغنيني بها عن مال المسلمين، فعلّمه الله تعالى صنعة الدّروع، وألان له الحديد حتّى كان في يده بمنزلة العجين، وكان إذا فرغ[١٣] عمل دروعًا، فباعها، فعاش هو وعياله بثمنها.

قال[١٤] نصير: حدثنا المكّيّ بن إبراهيم عن شيخ عن ثابت البنانيّ، قال: بلغني أنّ العبادة عشرة،[١٥] تسعة[١٦] في طلب المعيشة، وواحد في العبادة.

قال: وحدّثنا شدّاد بن حكيم عن أبي معاوية عن الأعمش (ت. ١٤٨ هـ/٧٦٥ م) عن إبراهيم، قال: كانوا يقولون: الّذي يعمل بيده أفضل من التّاجر، والتّاجر أفضل من الجالس. {قال الفقيه[١] أبو اللّيث:}[٢] وحدّثنا الثّقة عن أبي القاسم أحمد بن حم عن نصير[٣] بهذه[٤] الأحاديث الّتي ذكرنا.[٥]

---

[١] ل + الباهلي؛ ط: أمامة.
[٢] ط: عليهما.
[٣] ع + أمر.
[٤] ش: فبعه.
[٥] ط: أصحابنا.
[٦] ش: نبي الله.
[٧] أ: ليسأل.
[٨] ل – عليه السلام.
[٩] أ + عليه السلام.
[١٠] أ: فقال.
[١١] ش – هو.
[١٢] أ + تعالى.
[١٣] ط + من عمل.
[١٤] ط: وقال.
[١٥] ل + أجزاء.
[١٦] ل + منها.

{قال[٦] الفقيه[٧] أبو اللّيث:}[٨] وسمعت أبي يذكر بإسناده عن معاوية بن قرّة،[٩] قال: رأى عمر بن الخطّاب رضي الله عنه أناسًا من أهل اليمن، فقال: من[١٠] أنتم؟[١١] قالوا:[١٢] نحن المتوكّلون، فقال: كذبتم؛ بل أنتم متكسّلون[١٣] أو قال: بل أنتم متأكّلون، ألا أخبركم بالمتوكّلين؟ رجل ألقى حبّة في بطن الأرض، وتوكّل على ربّه.[١٤]

باب من الصّلاة

سئل أبو بكر الإسكاف[١٥] عن قرويّ دخل المصر، هل تلزمه الجمعة؟ قال: لمّا دخل المصر صار كواحد من أهل المصر، ولا يشبه هذا المسافر؛ لأنّ المسافر لا جمعة له[١٦] إلّا أن ينوي إقامة خمسة عشر يومًا. {قال الفقيه:} يعني القرويّ إذا دخل المصر ويريد أن يمكث هناك يوم الجمعة، وأمّا[١٧] إذا

---

[١] أ – الفقيه.

[٢] ط – أبو اللّيث.

[٣] ط + بن يحيى.

[٤] أ: فهذه.

[٥] ش: ذكرناها.

[٦] أ: وقال.

[٧] أ – الفقيه.

[٨] ط – أبو اللّيث.

[٩] ش: قروة.| معاوية بن قرّة بن إياس بن هلال بن رئاب (ت. ١١٣ هـ/٧٣١ م). الإمام، العالم، الثبت، أبو إياس المزني، البصري. حدث عن والده، وعن عبد الله بن مغفل، وعلي بن أبي طالب، وابن عمر. حدث عنه ابنه؛ إياس، ومنصور بن زاذان. انظر: **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٤٧٠/٥.

[١٠] ط: ما.

[١١] ط + يا أهل اليمن.

[١٢] أ: فقالوا.

[١٣] ط: متّكلون.

[١٤] **شعب الإيمان** للبيهقي، ٤٢٩/٢؛ **جامع العلوم والحكم** لابن رجب، ٥٠٧/٢.

[١٥] ش + رحمه الله.

[١٦] ط: عليه.

[١٧] ط: فأما.

أراد أن يخرج من المصر في يومه ذلك[١] قبل دخول وقت الصّلاة أو بعد دخول الوقت، فلا جمعة عليه، ولو حضر، وصلّى مع النّاس، فهو مأجور.

وسئل أبو بكر عن رجل خرج إلى بغداد، وله بنيسابور أبوان، هل يصير مقيمًا بنيسابور؟ قال: لا يصير مقيمًا إذا لم ينو الإقامة؛ لأنّه لمّا أدرك فقد بان حكمه من حكم أبويه.

وسئل أبو نصر[٢] عن إمام يصلّي بالنّاس في المسجد الجامع في غير يوم الجمعة، فيقوم صفّ خلف الإمام عند المقصورة، وقام صفّ في آخر المسجد عند دار النّجّاريّة، واقتدوا بالإمام. قال أبو نصر: لا تجوز صلاتهم؛ لأنّ النّاظر إذا نظر إليهم لا يقول بأنّهم مقتدون بالإمام. وقال أبو بكر الإسكاف: صلاتهم تامّة. قال: والمكان الّذي[٣] /[٣٠٧ظ] أنا أصلّي فيه العصر يوم الجمعة بقرب دار المخلّفة منقطع عن الإمام، قال: ورأيت بمسجد مكّة أنّ الإمام يقوم عند المقام، ويقوم بعض الصّفوف خلفه، ويقوم بعض الصفوف[٤] إلى[٥] آخر المسجد.

وسئل عن رجل يدخل في صلاة الظّهر، ثمّ شكّ في صلاة الفجر أنّه صلّاها أم لا، فلمّا فرغ من صلاته تيقّن أنّه لم يصلّ الفجر. قال: يصلّي الفجر، ثمّ يعيد الظّهر، وقياسه قياس متيمّم صلّى، ورأى في صلاته سرابًا، فمضى في صلاته، فإن[٦] ظهر بعد فراغه من الصّلاة أنّه سراب فلا إعادة عليه، وإن ظهر أنّه[٧] ماء فعليه أن يتوضّأ، ويعيد الصّلاة، فكذلك[٨] ههنا.[٩]

---

[١] ش – ذلك.
[٢] ط – أبو نصر.
[٣] أ – الّذي.
[٤] ط + خلفه.
[٥] ط: في.
[٦] ط: ثم.
[٧] ط – سراب فلا إعادة عليه، وإن ظهر أنّه.
[٨] أ: وكذلك.
[٩] أ: هذا.

وروي عن عليّ بن أحمد عن نصير، قال: سألت بشر بن الوليد عن رجل يخرج؛ ليحتطب،[١] فلم يجد الماء. قال: إذا[٢] كان بحال لو ذهب إلى الماء خرج الوقت، يتيمّم.[٣]

وسئل أبو بكر عن رجل سبقه الحدث في الصّلاة، والماء بعيد منه، وبقربه بئر، أينزح الماء أو يذهب إلى الماء؟ قال: إن[٤] كانت[٥] مؤنة النّزح أقلّ من الذّهاب إلى الماء ينبغي أن ينزح الماء، وإن كانت مؤنة النّزح أكثر ينبغي أن[٦] يذهب إلى الماء.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن البياض[٧] الّذي بين العذار[٨] والأذن،[٩] هل يجب عليه غسله في الوضوء؟ قال: فيه اختلاف بين أبي يوسف وزفر: قال أحدهما: يجب غسله، وقال الآخر: لا يجب غسله.[١٠]

وروي عن أبي بكر عن الطّحاويّ (ت. ٣٢١ هـ/٩٣٣ م) في الّذي يغتسل للتّبرّد: إنّ الماء يصير مستعملًا، قال أبو بكر: ليس هذا قول أصحابنا.

وسئل أبو بكر عن مسبوق بركعة سلّم حين سلّم الإمام ناسيًا، هل يجب عليه سجدتا السّهو؟ قال إن سلّم مع الإمام لا يجب، وإن سلّم بعده يجب.

---

[١] أ: ويحتطب؛ ط: للحطب.
[٢] ط: إن.
[٣] أ: تيمم.
[٤] ع: إذا.
[٥] ع أ: كان.
[٦] ط – ينبغي أن.
[٧] ط العذار.
[٨] ط: الأذن.
[٩] ط: واللحية.
[١٠] ط – غسله.

وسئل أبو بكر عن رجل يصلّي خلف رجل من أصحاب الشّافعيّ ينحرف عن القبلة، هل تجوز صلاته؟[1] قال: تجوز؛ لأنّ هذا مختلف فيه، فقيل[2] له:[3] أليس عند هذا المقتدي أنّ إمامه يصلّي إلى غير القبلة؟ قال: هي على غير قبلة[4] على الاختلاف، فلم يخرج من أن يكون قبلة من جهة الكلّ.[5]

وسئل عن رجل صلّى، فجرى على لسانه: "نعم"، هل تفسد صلاته؟ قال: إن كان هذا الرّجل يجري[6] في كلامه في غير الصّلاة "نعم، نعم" فإنّ صلاته فاسدة، وإن لم يكن له عادة في غير الصّلاة لا تفسد صلاته، ويجعل ذلك من القرآن. قيل: فإن قال ذلك[7] بالفارسيّة: "آرِی"، قال: ينبغي أن يكون على الاختلاف الّذي ذكرنا.[8]

وسئل عن رجل صلّى، فنسي التّعوّذ حتّى قرأ فاتحة الكتاب، هل يتعوّذ، ثمّ يقرأ السّورة؟ قال: إنّما التّعوّذ في أول القراءة، فإذا قرأ بعض القراءة فقد سقط عنه التّعوّذ.

وسئل أبو القاسم[9] عن النّجاسة إذا غسلت ثلاث مرّات فلم يذهب أثرها؟ قال: إذا[10] كان لا يمكن أن تزال[11] فقد طهر.

---

[1] ط + خلفه.
[2] ط: قيل.
[3] ع – له.
[4] ط: القبلة.
[5] ل – الكل.
[6] ع + على لسانه.
[7] ط – ذلك.
[8] أ: ذكرناه.
[9] ط – أبو القاسم.
[10] ع: إن.
[11] ط + أثره.

وسئل أبو القاسم /[٣٠٨و] عن العاري إذا لم يقدر على ثوب نظيف، ولا نجس، ولا يجد إلّا جلد ميتة غير مدبوغ، هل يستر[١] عورته؟ قال: لا يستر به، وليس هذا كالثّوب النّجس؛ لأنّ نفس الثّوب يستر، والنّجاسة فيه عارضة، ولو صلّى في جلد الميتة لم تجز صلاته.

وسئل أبو بكر[٢] عن الوضوء بماء الملح.[٣] قال: لا يجوز؛ لأنّه غير ماء؛ لأنّ الماء يجمد في أيّام الشّتاء، ولا يجمد في الصّيف، وهذا الماء إنّما يكون انجماده في حرّ الصّيف، ويكون في شدّة الشّتاء أرَقّ ما يكون، ولا يتجمّد، فصار التّوضّؤ به كالتّوضّؤ بالنّفط[٤] والقير.

وسئل أبو بكر عن رجل غير مختون يغتسل من الجنابة، كيف يغتسل؟[٥] قال: الواجب عليه أن يبلغ الماء داخل الجلدة، فإن[٦] لم يبلغ الماء داخل[٧] الجلدة[٨] لا يجزئه، وهو كالمضمضة والاستنشاق، ولو توضّأ، ولم يغسل[٩] داخل الجلد[١٠] جاز؛ لأنّه ليس من مواضع الوضوء، وتلك النّجاسة أقلّ من قدر[١١] الدّرهم.[١٢]

---

[١] ط + به.
[٢] ط: القاسم.
[٣] أ: الثلج.
[٤] ع ط: في النفط.
[٥] ط: يصنع.
[٦] ط: فإذا.
[٧] ط: داخلها.
[٨] ط – الجلدة.
[٩] ط: يبلغ.
[١٠] ش ط: الجلدة.
[١١] أ – قدر.
[١٢] أ + والله أعلم.

باب التّأويلات

سئل نصير[١] رحمه الله[٢] عن تفسير[٣] قول[٤] النّبيّ[٥] عليه السّلام:[٦] «حلالها حساب، وحرامها عذاب».[٧] قال: حلالها يحاسب عليه العبد هل أدّى حقّ الله تعالى فيها؟[٨] وما أوجب الله[٩] عليه أم لا؟ وحرامها يستوجب صاحبه بذلك العذاب. {قال الفقيه[١٠] أبو اللّيث:}[١١] وقد قيل[١٢] حلالها حساب:[١٣] من أين اكتسب؟ وأين أنفق؟ وماذا أراد به؟

وسئل نصير عن معنى قوله[١٤] تعالى: «أنا عند ظنّ عبدي بي، وأنا معه إذا دعاني».[١٥] قال: يعني إذا أحسن الظّنّ بالله تعالى[١٦] أنّه غفور رحيم، فإنّ[١٧] الله[١٨] لا يخلف ظنّه.[١٩] {قال الفقيه:} هذا إذا كانت أفعاله موافقة لظنّه، وأمّا إذا كان مصرًّا على الذّنوب، ولا يتوب، فهو متمنّ، وقال الله تعالى: ﴿أَمْ لِلْإِنْسَانِ مَا تَمَنَّى﴾ [النّجم، ٥٣/٢٤].

---

[١] ط + بن يحيى.

[٢] ش + رحمه الله.

[٣] ط: معنى.

[٤] ع: قوله.

[٥] ع – النّبيّ.

[٦] ش: صلّى الله عليه وسلّم.

[٧] لم أجده مرفوعا، وهو من أقوال علي بن أبي طالب رضي الله عنه. انظر: **الزهد** لأبي داود، ١١٩؛ **حلية الأولياء** للأصبهاني، ٨/٢٠٤؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ١٣/١١٧.

[٨] أ: منه.

[٩] ل + تعالى.

[١٠] أ – الفقيه.

[١١] ط – أبو اللّيث.

[١٢] ل – وقد قيل.

[١٣] أ: يحاسب عليه.

[١٤] ط: قول النبي صلى الله عليه وسلم: قال.

[١٥] **مسند أحمد**، ١٢/٣٨٦؛ **صحيح البخاري**، التوحيد ١٥؛ **صحيح مسلم**، الذكر والدعاء والتوبة والاستغفار ٢.

[١٦] ط – تعالى.

[١٧] أ: فإنه.

[١٨] أ – الله.

[١٩] أ + الميعاد.

وسئل أبو القاسم عن معنى قوله تعالى: «كُلُّ شَيْءٍ هَالِكٌ إِلَّا وَجْهَهُ﴾ [القصص، ٨٨/٢٨]. قال: كلّ عمل لا يراد به وجهه فهو باطل.

وقال نصير: بلغني في هذه الآية: ﴿عَذَابًا مِنْ فَوْقِكُمْ أَوْ مِنْ تَحْتِ أَرْجُلِكُمْ﴾ [الأنعام، ٦٥/٦]. قال: من فوقكم الملوك، ومن تحت أرجلكم السّفلة والغوغاء.

وسئل أبو القاسم عن قوم من المبتدعة يقولون: إنّ النّبوّة كانت لرسول الله[١] صلّى الله عليه وسلّم ولغيره،[٢] واحتجّوا بقوله:[٣] ﴿يَا أَيُّهَا الرُّسُلُ﴾ [المؤمنون، ٥١/٢٣]، خاطب[٤] الجميع، فإيش[٥] الجواب عن ذلك؟ قال: يذكر الواحد بلفظ الجمع؛[٦] تبجيلًا[٧] وتوقيرًا كما وصف نفسه:[٨] ﴿إِنَّا[٩] أَنْزَلْنَاهُ﴾[١٠] [يوسف، ٢/١٢]، أي نحن نزلنا.[١١]

وقال[١٢] سفيان بن عيينة في قوله تعالى: ﴿اُشْكُرْ لِي وَلِوَالِدَيْكَ﴾ [لقمان، ١٤/٣١]، قال: من دعا لأبويه /[٣٠٨ظ] دبر كلّ صلاة فقد شكرهما؛ لأنّ الله تعالى جعل لنفسه في كلّ يوم خمس صلوات على عباده؛ شكرًا له، فإذا[١٣] دعا[١٤] لهما دبر كلّ صلاة فقد شكر الله تعالى ولوالديه.

---

[١] ط: للنبي.
[٢] أ: ولغيرهم.
[٣] ط + تعالى.
[٤] ط: فخاطب.
[٥] أ: فأي شيء.
[٦] ش: الجماعة.
[٧] أ: تجليلا.
[٨] ل + بقوله.
[٩] ل + نحن.
[١٠] ع: ﴿أَنْزَلْنَا﴾ [النّساء، ١٠٥/٤]؛ ل: ﴿نَزَّلْنَا الذِّكْرَ﴾ [الحجر، ٩/١٥].
[١١] ل – أي نحن نزلنا؛ ط + ونحو ذلك.
[١٢] ط: قال.
[١٣] أ – فإذا.
[١٤] أ: فادعى.

وروي عن أنس بن مالك[1] قال: قلت يا[2] رسول[3] الله،[4] من آل محمّد؟ قال: «كلّ تقيّ».[5] وفي خبر آخر:[6] «كلّ تقيّ إلى يوم القيامة».[7]

وسئل أبو نصر عن تفسير قول[8] النّبيّ[9] عليه السّلام:[10] «ولد الزّنى شرّ الثّلاثة».[11] قال: روي عن ابن مسعود[12] أنّ رجلًا لا يعرف له أب، فشتمه رجل بذلك، فأتى أمّه، فسألها، وقال[13] لها:[14] اصدقيني، وهيّبها، فقالت: صدق الرّجل، كان أبوك صاحب مال، وما كان له ولد، وما أردت أن يخرب بيتي، فأتيت برجل، فواقعني،[15] فقتلها،[16] فبلغ ذلك النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم،[17] فقال: «ولد الزّنى شرّ الثّلاثة»، يعني هذا القاتل شرّ من أبويه.

---

[1] ع + رضي الله عنه.
[2] ل – يا.
[3] ل: لرسول.
[4] ل + عليه السّلام.
[5] **المعجم الأوسط** للطبراني، ٣٣٨/٣؛ **المعجم الصغير** للطبراني، ١٩٩/١؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٢١٨/٢.
[6] ع + قال.
[7] **بحر العلوم** للسمرقندي، ٥١/١؛ ١١١
[8] ط: قوله.
[9] ط – النبي.
[10] ش: صلّى الله عليه وسلّم.
[11] **مسند أحمد**، ٤٦٢/١٣؛ **سنن أبي داود**، العتاق ١٣؛ **شرح مشكل الآثار** للطحاوي، ٣٦٥/٢؛ **السنن الكبرى** للنسائي، ٢١/٥.
[12] أ + رضي الله عنه.
[13] ع: فقال.
[14] أ – لها.
[15] ل – كان أبوك صاحب مال وما كان له ولد، وما أردت أن يخرب بيتي فأتيت برجل فواقعني.
[16] **أخبار مكة** للفاكهي، ١٢٧/٥.
[17] أ: عليه السّلام.

وسئل أبو نصر عن تفسير قوله[1] صلّى الله عليه وسلّم:[2] «السّلطان ظلّ الله تعالى في الأرض».[3] قال: الظّلّ على وجوه: الظّل النّعمة، يقال: فلان يعيش في ظلّ فلان، أي في نعمته، ويكون الظّلّ الحفظ، يقال: فلان في ظلّ فلان، يعني[4] في حفظه، والظّلّ الهيبة، يقال: فلان يخاف من ظلّ فلان.[5]

وسئل محمّد بن سلمة عن قول الله تعالى: ﴿وَلَقَدْ عَهِدْنَا إِلَى آدَمَ مِنْ قَبْلُ فَنَسِيَ وَلَمْ نَجِدْ لَهُ عَزْمًا﴾ [طه، ١١٥/٢٠]، إن كان آدم نسي فما الحجّة عليه، والله تعالى لا يأخذ بالخطأ والنّسيان؟! قال: النّسيان أراد به التّرك، كما قال تعالى[6] في آية أخرى: ﴿نَسُوا اللهَ فَنَسِيَهُمْ﴾ [التّوبة، ٦٧/٩]، أي تركهم في العذاب، فنسي أي[7] ترك العهد.

وروي عن شدّاد بن حكيم أنّه قال: كتبت إلى محمّد بن الحسن أسأله عن هذه الأخبار الّتي رويت في نزول الرّبّ سبحانه[8] وتعالى،[9] فكتب:[10] إن كان[11] ما روته الثّقات فإنّا نؤمن به، ولا نفسّره. وسئل[12] يزيد بن هارون[1] عن تأويل ذلك، فقال: تأويله الإيمان به.[2]

---

[1] أ: قول النّبيّ.

[2] أ: عليه السّلام.

[3] **مسند البزاز**، ١٧/١٢؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٢٨١/٨؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ٤٧٥/٩.

[4] ش: أي.

[5] ط + أي من هيبته.

[6] ط – تعالى.

[7] ع: يعني.

[8] أ – سبحانه.

[9] أ: تعالى؛ ط + ونحو ذلك من الأحاديث. لعل مما يشير إليه حديث: «ينزل الله إلى السماء الدنيا كل ليلة حين يمضي ثلث الليل الأول، فيقول: أنا الملك، أنا الملك، من ذا الذي يدعوني فأستجيب له، من ذا الذي يسألني فأعطيه، من ذا الذي يستغفرني فأغفر له، فلا يزال كذلك حتى يضيء الفجر». انظر: **صحيح مسلم**، صلاة المسافرين وقصرها ١٦٩؛ **سنن الترمذي**، الصلاة ٣٢٩.

[10] ط + إلي.

[11] ط: كل.

[12] ط + أيضا.

وروي عن مالك بن أنس أنّ رجلًا سأله عن تأويل قوله[٣] تعالى:[٤] ﴿الرَّحْمَنُ عَلَى الْعَرْشِ اسْتَوَى﴾ [طه، ٥/٢٠]، فقال مالك: الاستواء غير مجهول، والكيفية غير معقولة، والإيمان به واجب، والسّؤال عنه بدعة، وما أراك إلّا ضالًّا، فأخرجوه.

وقال أبو مطيع: قلت لأبي حنيفة: قد قال الجهم في صفات الله تعالى ما قد[٥] بلغك، وقال مقاتل بن سليمان ما قال -يعني بالتّشبيه- والجهم يقول بنفي الصّفات، ولا بدّ من أن نصفه بصفة توافق الكتاب والخبر والعقل. قال أبو حنيفة:[٦] عليك بما في الكتاب:[٧] ﴿لَيْسَ كَمِثْلِهِ شَيْءٌ وَهُوَ السَّمِيعُ الْبَصِيرُ﴾ [الشّورى، ١١/٤٢]، فكما لا تشبّه قدرته بقدرة غيره، فكذلك صفته لا تشبه صفة غيره.

وروي عن محمّد بن سلمة أنّه كان إذا قرئ عليه هذه الأحاديث المنكرة[٨] الّتي يرويها الكلبيّ وغيره[٩] يقول: هذه الأحاديث[١٠] قد وردت، نؤمن بها، ونرويها كما جاءت.

وقال[١١] أبو بكر الإسكاف: ما كان /[٣٠٩و] موافقًا للدّين فإنّا نؤمن به، وما كان مخالفًا للدّين فلا نؤمن به، وما شككنا فيه فإنّا نتوقّف فيه؛ فإنّ الإسلام دقيق.

---

[١] يزيد بن هارون بن زاذي بن ثابت أبو خالد السلمي (ت. ٢٠٦ هـ/٨٢١ م). ولد سنة ثمان عشرة ومائة. روى عن يحيى بن سعيد الأنصاري، وسليمان التيمي، وعاصم الأحول. روى عنه: أحمد بن حنبل، وعلي ابن المديني، وأبو خيثمة. قدم يزيد بغداد، وحدث بِها ثُم عاد إلى واسط فمات بِها. انظر: **تارخ بغداد** للبغدادي، ٤٩٣/١٦؛ **تاريخ الإسلام** للذهبي، ٢٢٨/٥.

[٢] ع: به.

[٣] ط: قول الله.

[٤] ط: عز وجل.

[٥] أ - قد.

[٦] ط + رحمه الله.

[٧] ط: كتاب الله.

[٨] ش - المنكرة.

[٩] ع أ + كان.

[١٠] أ: أحاديث.

[١١] أ: قال.

وقيل لأبي مطيع: هل يغضب الرّبّ، ويرضى؟[1] قال: نعم، يغضب[2] ويرضى، لا كغضب المخلوقين ورضاهم.

وسئل بعضهم: ألست تزعم أنّ الله[3] شيء وأنت شيء؟! قال: هو شيء لا كالأشياء، وأنا شيء لي نظائر[4] وأمثال، وهو شيء منشِئ، وأنا شيء منشَأ. قيل له:[5] فما أنكرت ممّن[6] قال: إنّه جسم لا كالأجسام؟ قال: الجسم اسم لكلّ مؤلف، والشّيء ليس باسم لشيء دون غيره.[7]

وقال[8] محمّد بن الحسن بإسناده عن ابن عمر في تأويل قوله تعالى:[9] ﴿نِسَاؤُكُمْ حَرْثٌ لَكُمْ فَأْتُوا حَرْثَكُمْ أَنَّى شِئْتُمْ﴾ [البقرة، ٢/٢٢٣]: إن شئتم عزلًا، وإن شئتم غير عزل. قال محمّد: وبه نأخذ، وهو قول أبي حنيفة.

وروي أنّ أسامة بن زيد (ت. ٥٤ هـ/٦٧٤ م) لقي رجلًا وهو يقول: أنا مسلم، ويقول: لا إله إلا الله، فلم يصدّقه، وقتله، فعاتبه رسول الله[10] صلّى الله عليه وسلّم، وقال: «أقتلت رجلًا يقول: لا إله إلا الله؟!»، قال أسامة: فلم[11] يزل[12] يقول[13] ذلك حتّى تمنّيت أن[14] لم أكن أسلمت إلى[15] ذلك الوقت.[1] فإن

---

[1] ش – ويرضى.
[2] ش – يغضب.
[3] أ + تعالى.
[4] أ: نظير
[5] ط – له.
[6] أ: على من.
[7] ط: شيء.
[8] ط: وروي عن.
[9] أ – تعالى.
[10] أ: النّبيّ.
[11] ط: لا.
[12] ط: يزال.
[13] ط: قال.
[14] ط: أني.
[15] ط: إلا.

قيل: فما معنى هذا الحديث؟ وكيف[٢] يجوز للرّجل أن يتمنّى لنفسه الكفر إلى ذلك الوقت؟ قيل له: معناه أنّه تمنّى أن تكون الخطيئة منه قبل الإسلام في حال الشّرك،[٣] ولم يتمنّ أن يكون كافرًا إلى ذلك الوقت.

وسئل أبو القاسم عن معنى قول النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[٤] لليهود: «يا إخوة القردة والخنازير»، فقالت اليهود: يا أبا القاسم ما كنت فحّاشًا من قبل.[٥] قال أبو القاسم: لم يكن هذا القول لهم فاحشة؛ وإنّما كان عظة لهم؛ لأنّ صنفًا منهم عصوا الله تعالى، فجعلهم القردة والخنازير؛ لعصيانهم،[٦] فوعظهم النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم، وأوعدهم، وأنذرهم، وقال: "أنتم إخوة أولئك القوم الّذين جعلهم الله القردة والخنازير"؛ ليتذكّروا[٧] به، وينزجروا عن المعصية؛ لكيلا يصيبهم مثل ما أصابهم.

وسئل بعضهم: هل يكون للكافر حفظة؟ قال: نعم؛ لأنّ الله تعالى قال:[٨] ﴿وَإِنَّ عَلَيْكُمْ لَحَافِظِينَ، كِرَامًا كَاتِبِينَ﴾ [الانفطار، ٨٢/١٠]. قيل له: إيش[٩] يكتب؟[١٠] قال: يكتب أحدهما، ويشهد الآخر.

وسئل عليّ بن أحمد عن معنى قول عمر[١١] رضي الله عنه:[١٢] إنّ آخر ما نزل من القرآن آية الرّبا،[١٣] قال: سمعت محمّد بن سلمة يقول: يعني[١٤] آخر ما نزل من الآيات في البيوع آية الرّبا.

---

[١] **صحيح البخاري**، الديات ٢؛ **صحيح مسلم**، الإيمان ١٥٩.

[٢] أ: فكيف.

[٣] ط – في حال الشرك.

[٤] ط: عليه السّلام.

[٥] **مصنف عبد الرزاق** للصنعاني، ٣٦٧/٥؛ **المستدرك** للحاكم، ٣٧/٣.

[٦] ط: بعصيانهم.

[٧] ط: ليذكروا.

[٨] ط + كلا بل تكذبون بالدين.

[٩] أ: أي شيء.

[١٠] أ + الآخر.

[١١] ط: علي.

[١٢] ط – رضي الله عنه.

[١٣] **مسند أحمد**، ٣٦١/١؛ **سنن الدارمي**، المقدمة ١٨.

[١٤] ط – يعني.

وقال[1] الفقيه أبو جعفر: معنى قول[2] الله[3] تعالى:[4] ﴿فَأْتُوا بِسُورَةٍ مِنْ مِثْلِهِ﴾ [البقرة، ٢٣/٢]، الهاء إشارة إلى النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم،[5] يعني[6] "فأتوا بسورة من مثل محمّد صلّى الله عليه وسلّم"،[7] يعني رجلًا لم يقرأ الكتب، يأتي بسورة كما جاء[8] محمّد عليه السّلام.[9]

وسئل بعض الحكماء عن تفسير قول "لا إله إلا الله"، قال: /[٣٠٩ظ] "لا إله" يعني نفي معبود الكفّار، "إلّا الله"[10] إثبات معبود المؤمنين. وقد قيل: "لا إله" نفي الألوهيّة عمّن[11] لا يستحقّ الألوهيّة، "إلّا الله" إثبات الألوهيّة لمن يستحقّ الألوهيّة.

وسئل أبو بكر عن تأويل قول النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[12] «الأئمّة من قريش».[13] قال: يعني إذا جعل[14] من قريش، واتّفقوا عليه، ولو أنّ الأمّة[15] اتّفقت على رجل من العجم، وجعلوه أمير المؤمنين، فلا نقول: إنّ أحكامه كلّها تبطل؛ بل هو[16] جائز.[17]

---

[1] ط: قال.
[2] ط: قوله.
[3] ط – الله.
[4] ع: عز وجل.
[5] أ: عليه السّلام.
[6] ل – يعني.
[7] أ: عليه السّلام.
[8] ط + بها.
[9] ط: صلى الله عليه وسلم.
[10] ل + يعني.
[11] ش – الكفار. إلا الله: إثبات معبود المؤمنين. وقد قيل: لا إله: نفي الألوهية عمن.
[12] أ: عليه السّلام.
[13] **مسند أبي داود الطيالسي**، ٢٤٠/٢؛ **مصنف ابن أبي شيبة**، ٤٠٢/٦؛ **مسند أحمد**، ٣١٨/١٩.
[14] ط: جعلوا.
[15] ع: الأئمة.
[16] ط: هي.
[17] ط: جائزة.

وسئل أبو نصر عن معنى قول النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[1] «إنّ الملائكة لتبسط أجنحتها لطالب العلم؛ رضًا بما يصنع».[2] قال: يحتمل أنّ المراد بذلك[3] إسراع الملائكة في صحبته؛ لأنّ ذا الجناح يسرع في طيرانه، وهذا كما قالت امرأة أعرابية:[4]

ولو[5] أنّ داود يطير لودّه لطرت إليه حيث كان من الأرض

ولكن جناحي قصّ عن[6] إثر ودّه فما لي من بسط إليه ولا قبض

أرادت بذلك الإسراع في مرضات لقائه، وشبّهت بذلك فعل الطّائر من بسط جناحه. {قال الفقيه:} وقد قيل: هو كناية عن التّواضع، يعني[7] الملائكة يتواضعون له كما قال تعالى: ﴿وَاخْفِضْ لَهُمَا جَنَاحَ الذُّلِّ مِنَ الرَّحْمَةِ﴾ [الإسراء، ٢٤/١٧]، أراد بذلك[8] الجناح التّواضع، فكذلك ههنا. وقال بعضهم: الخبر على ظاهره، إنّهم يبسطون أجنحتهم حتّى يمرّ عليها إلّا أنّ أجنحتهم[9] لا تحول بين قدميه وبين الأرض؛ لأنّهم خلقوا من نور،[10] فليس لهم جسم كثيف؛ وإنّما لهم جسم لطيف.

وسئل بعضهم عن[11] قول النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[1] «الولد للفراش، وللعاهر الحجر»[2]، فما معنى الحجر؟ قال: هذا[3] كناية عن الإياس، يعني لا نسب له، ولا حظّ له.[4] وقال بعضهم: الخبر على

---

[1] أ: عليه السّلام.

[2] ط – رضا بما يصنع.| **المعجم الكبير** للطبراني، ٦٤/٨؛ **جامع بيان العلم وفضله** للقرطبي، ٦٨/١؛ **سنن ابن ماجه**، السنة ١٧.

[3] ع – بذلك.

[4] لم أجده.

[5] ش: فلو.

[6] ل: في.

[7] أ + إن.

[8] ش: بذكر.

[9] ش: جناحهم.

[10] أ: النور.

[11] ش + معنى.

ظاهره، يعني للعاهر الرّجم. وقال بعضهم: يعني يبطل دعواه، فكأنّه ألقي[٥] الحجر في فيه؛ لإبطال دعواه، يعني للزّاني الحجر في فيه[٤]

وسئل بعضهم عن معنى قول النّبيّ عليه السّلام:[٦] «إذا لم تستحِ[٧] فاصنع ما شئت»،[٨] يعني إذا عملت عملًا لو ظهر[٩] عند النّاس لا تستحيِي منهم،[١٠] فاعمل[١١] ذلك العمل ما شئت.

وسئل عن معنى قول النّبيّ عليه السّلام:[١٢] «سيّد القوم خادمهم».[١٣] قال: يعني أنّ أجره أكثر؛ لأنّه روي في خبر آخر: «أعظم القوم أجرًا خادمهم».[١٤]

وسئل عن معنى قول النّبيّ عليه السّلام:[١٥] «كاد الفقر أن يكون كفرًا».[١٦] قال: لأنّ الله تعالى إذا رزق عبده الفقر فينبغي أن يعرف[١٧] ذلك منّة من الله تعالى[١٨] حيث أعطاه شعار الصّالحين، وهو شعار الأنبياء، فإذا لم يعرف المنّة، وجزع فيه،[١] يخاف أن يقع في الكفر.

---

[١] ل: عليه السّلام.

[٢] **الموطأ** للإمام مالك، الأقضية ٢٠؛ **صحيح البخاري**، الفرائض ٢٨؛ **صحيح مسلم**، الرضاع ١٠.

[٣] أ: هو.

[٤] ط – له.

[٥] ط: ألقم.

[٦] ش: صلى الله عليه وسلم.

[٧] ط: تستحي.

[٨] **صحيح البخاري**، الأدب ٧٨؛ **سنن ابن ماجه**، الزهد ١٧؛ **سنن أبي داود**، الأدب ٧.

[٩] أ + ذلك العمل.

[١٠] ل: منه.

[١١] ط + من.

[١٢] أ: صلى الله عليه وسلم.

[١٣] **شعب الإيمان** للبيهقي، ٥٨٢/١٠.

[١٤] **سنن سعيد بن منصور**، ١٩١/٢.

[١٥] ط: صلى الله عليه وسلم.

[١٦] **الدعاء** للطبراني، ٣١٩؛ **حلية الأولياء** للأصبهاني، ٥٣/٣؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ١٢/٩.

[١٧] أ + أن.

[١٨] ط + عليه.

وسئل عن معنى قول النّبيّ عليه السّلام:[٢] «اليد العليا خير من اليد السّفلى».[٣] قال:[٤] لأنّ الدّافع إذا دفع ماله فإنّه يقرّب نفسه إلى /[٣١٠و] الفقر، والقابض إذا قبض يقرّب نفسه إلى الغنى، فصار الدّافع أفضل من القابض.

وسئل عن معنى قول النّبيّ عليه السّلام: «المكثرون هم الأسفلون».[٥] قال:[٦] إن كان الغنيّ مسلمًا فهو أسفل درجة في الجنّة، وإن كان كافرًا فهو أسفل دركة[٧] في النّار.

وروى أبو هريرة رضي الله عنه[٨] عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[٩] أنّه قال: «لا ينقش أحد على خاتمه عربيًا»،[١٠] فيشكل،[١١] فسئل الحسن البصريّ عن معنى هذا الحديث، قال:[١٢] لا ينقش أحد على خاتمه "محمّد رسول الله".[١٣]

وسئل بعضهم عن معنى قول النّبيّ عليه السّلام:[١] «ساقي القوم آخرهم شربًا».[٢] قال: لأنّ البداية[٣] بنفسه تفضيل لنفسه،[٤] ولا ينبغي لأحد أن يفضّل نفسه على غيره، وهذا على وجه الاستحباب؛ لا على وجه الوجوب، ولو شرب في أوّلهم لا يكره.

---

[١] أ: منه.

[٢] ش: صلى الله عليه وسلم.

[٣] **صحيح البخاري**، الزكاة ١٨؛ **صحيح مسلم**، الزكاة ٣٢.

[٤] أ – قال.

[٥] **مسند أبي داود الطيالسي**، ٣٥٨/١؛ **مسند أحمد**، ٣٢٢/١٥؛ **المعجم الأوسط** للطبراني، ٢٢٣/٤.

[٦] ط + معناه.

[٧] ش: درجة.

[٨] ط – رضي الله عنه.

[٩] أ: عليه السّلام.

[١٠] لم أجده. وقد روي عنه صلى الله عليه وسلم أنه قال: « إني اتخذت خاتما من فضة، ونقشت فيه محمد رسول الله، فلا ينقش أحد على نقشه». انظر: **مسند أحمد**، ٤٨/١٩، **صحيح مسلم**، اللباس والزينة ١٢،٥٥؛ **سنن الترمذي**، اللباس ١٦.

[١١] ل – فيشكل.

[١٢] ط: فقال.

[١٣] ط + صلى الله عليه وسلم.

وسئل أبو القاسم عم معنى قوله تعالى: ﴿الَّذِينَ هُمْ عَلَى صَلَاتِهِمْ دَائِمُونَ﴾ [المعارج، ٢٣/٧٠]. قال: هم[٥] الّذين[٦] يصلّون،[٧] ولا يلتفتون[٨] عن أيمانهم[٩] وعن يسارهم.[١٠]

وسئل أبو نصر عن معنى قوله تعالى:[١١] ﴿وَمَنْ كَانَ غَنِيًّا فَلْيَسْتَعْفِفْ وَمَنْ كَانَ فَقِيرًا فَلْيَأْكُلْ بِالْمَعْرُوفِ﴾ [النّساء، ٦/٤]،[١٢] يأكل بالمعروف[١٣] إذا أطعمه الحاكم، فإن لم يطعمه الحاكم فلا يأكل. ويقال:[١٤] يأكل من مال نفسه بالمعروف، فلا[١٥] يسرف فيه حتّى لا يحتاج إلى مال اليتيم. وقيل: إنّ له أن يأكل مقدار ما عمل في ماله. وجاء عن عمر بن الخطاب رضي الله عنه أنّه قال: أنا في مال الله كوصيّ اليتيم، فإن[١٦] استغنيت استعففت، وإن افتقرت[١٧] أكلت.[١٨] وقال أبو بكر: يأكل بالقرض كما جاز أن يأكل مال غيره عند الضّرورة، ويدفع قيمته، فكذلك[١٩] هذا.

---

[١] ش: صلّى الله عليه وسلّم.

[٢] **سنن الدارمي**، الأشربة ٢٨؛ **صحيح مسلم**، المساجد ومواضع الصلاة ٥٥؛ **سنن ابن ماجه**، الأشربة ٢٦.

[٣] ط: بدايته.

[٤] ط: نفسه.

[٥] ط: هو.

[٦] ط: الذي.

[٧] ط: يصلي.

[٨] ط: يلتفت.

[٩] ط: يمينه.

[١٠] أ: شمائلهم؛ ط: يساره.

[١١] ع: عز وجل.

[١٢] أ + قال.

[١٣] ع – يأكل بالمعروف.

[١٤] ط + يعني.

[١٥] أ: ولا.

[١٦] ط: إن.

[١٧] أ: احتجت.

[١٨] **السنن الكبرى** للبيهقي، ٧/٦؛ **معرفة السنن والآثار** للبيهقي، ٢٠٥/٩.

[١٩] أ: فكذا.

وروى نصير عن محمّد بن مقاتل في قول الله تعالى:[1] ﴿رَبَّنَا اغْفِرْ لَنَا ذُنُوبَنَا وَإِسْرَافَنَا فِي أَمْرِنَا وَثَبِّتْ أَقْدَامَنَا﴾ [آل عمران، ١٤٧/٣]. قال: لأنّهم علموا أنّ الأقدام لا تثبت مع الذّنوب، فلذلك استغفروا لذنوبهم أوّلًا، ثمّ قالوا: ثبّت أقدامنا.

وسئل أبو القاسم عن معنى ما روي في الخبر: «إنّ رضا الوالدين يزيد في العمر».[2] قال أبو القاسم: سمعت محمّد بن سلمة يقول: قال سفيان بن عيينة: معنى[3] هذا الحديث[4] أنّه يوفّق له[5] قيام[6] اللّيل، والإقبال على الصّلاة،[7] فإذا[8] وفّق له[9] ذلك[10] فقد زيد في عمره؛ لأنّ النّائم والميت سواء، فإذا[11] وفّق لترك النّوم، والإقبال[12] على الصّلاة، فقد ازداد[13] في عمره.

وسئل شدّاد بن حكيم عن الحديث الّذي روي: «إنّ الله[14] خلق آدم على صورته»[15] أو «بمثل صورته».[1] قال: نؤمن بهذا الحديث، ولا نفسّره. {قال الفقيه:} وبهذا[2] أمر الله تعالى، وهو قوله تعالى:[3] ﴿وَالرَّاسِخُونَ فِي الْعِلْمِ يَقُولُونَ آمَنَّا بِهِ﴾ [آل عمران، ٧/٣].

---

[1] أ – تعالى؛ ط: عز وجل.

[2] لم أجده بهذا اللفظ؛ ولكن روي: «لا يزيد في العمر إلا البِرّ». انظر: **مسند أحمد**، ٦٨/٣٧؛ **سنن ابن ماجه**، السنة ١٠؛ **سنن الترمذي**، القدر ٦.

[3] ش – معنى.

[4] ط: الخبر.

[5] ط – له.

[6] ط: لقيام.

[7] ط – والإقبال على الصلاة.

[8] ط: وإذا.

[9] ع: إلى.

[10] ط – ذلك.

[11] ط: وإذا.

[12] أ: وأقبل.

[13] ش: أزاد.

[14] ط + تعالى.

[15] **مسند أحمد**، ٢٧٥/١٢؛ **صحيح مسلم**، البر والصلة والآداب ٣٢؛

وسئل أبو بكر عن معنى /[٣١٠ظ] قوله عليه السّلام:[٤] «من نظر في كتاب أخيه بغير إذنه فكأنّما ينظر في النّار».[٥] قال: هذا[٦] كناية عن العذاب، وهذا إذا كان كتاب الرّسالة[٧] أو كتابًا يشقّ على صاحبه النّظر فيه، فلا يجوز النّظر[٨] فيه بغير إذنه، وأمّا إذا لم يكن كتاب السّرّ فلا بأس به.

وسئل أبو بكر عن معنى قول أبي الدّرداء: إنّي لأستجمّ قلبي بشيء من اللّهو. قال:[٩] يعني به الأشعار الّتي فيها صفة الحور العين، والغلمان، والخمر، ونحو ذلك. قيل: أيجوز إنشاد أشعار[١٠] الجاهليّة؟ قال: إذا أراد به الفصاحة والإعراب، ولم يرد به الغناء، فلا بأس به.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل صلّى رياءً، أيؤجر عليه؟ قال: لا؛ ولكن عليه الوزر. وقال بعضهم: يكفر. وقال بعضهم: لا أجر له، ولا وزر عليه، وصار كأنّه لم يعمل ذلك العمل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن معنى قول النّبيّ عليه السّلام:[١١] «من لم يجب الدّعوة فقد عصى أبا القاسم».[١٢] قال: قد فسّره سفيان بن عيينة، قال: كان بين القوم عداوة في الجاهليّة، وفي أول الإسلام،

---

[١] لم أجده.

[٢] ط: بهذا.

[٣] أ – تعالى؛ ط: جل وعز.

[٤] ط: صلى الله عليه وسلم.

[٥] **سنن أبي داود**، فضائل القرآن ٣٥٦؛ **المعجم الكبير** للطبراني، ٣٢٠/١٠.

[٦] ط: هو.

[٧] أ: السر.

[٨] ط: أن ينظر.

[٩] أ – قال.

[١٠] ط + أهل.

[١١] ش: صلى الله عليه وسلم.

[١٢] **مسند أبي داود الطياليسي**، ٦٦/٤؛ **مسند أحمد**، ٢٠٢/٩؛ **صحيح مسلم**، النكاح ١٦.

يعني بين الأوس والخزرج، وإذا[1] لم يجب أحدهما الدّعوة كان في ذلك زيادة عداوة، وفي الإجابة رفع العداوة، وأمّا اليوم فإذا لم يكن هذا المعنى، فإن أجاب، فحسن، وإن لم يجب فلا شيء عليه.

وسئل بعضهم عن معنى قوله عليه السّلام:[2] «لو بلغ سورة البقرة ثلاث مئة آية لتكلّمَتْ».[3] قال: معناه أنّه قد اجتمع فيها أحكام كثيرة، فلو بلغت ثلاث مئة آية صارت بحال تتكلّم[4] على وجه المثل، يعني توجد فيها جميع الأحكام.

وسئل بعض الحكماء:[5] العلم أفضل أم المال؟ قال: العلم. قيل: فما بال النّاس ترى[6] أهل العلم على أبواب أصحاب الأموال أكثر ممّا ترى أصحاب الأموال على أبواب العلماء؟ قال: لأنّ العلماء عرفوا منفعة الأموال، والحاجة إليها، وجهل أصحاب الأموال منفعة العلم وفضله.

وسئل عن معنى قول[7] النّبيّ[8] عليه السّلام:[9] «أهل المعروف في الدّنيا هم أهل المعروف في الآخرة»،[10] فكيف يكون المعروف في الآخرة؟ قال: معروفهم في الآخرة أنّهم يشفعون لغيرهم؛ لأنّهم كانوا يعملون المعروف في الدّنيا، فيأمّنون على أنفسهم، فيشفعون لغيرهم.

---

[1] ش: فإذا.
[2] ط: صلى الله عليه وسلم.
[3] لم أجده.
[4] أ + بها.
[5] أ: العلماء.
[6] أ: يرون.
[7] ط: قوله.
[8] ط – النبي.
[9] ط: صلى الله عليه وسلم.
[10] **مصنف بن أبي شيبة**، ٢٢١/٥؛ **الأدب المفرد** للبخاري، ٨٦؛ **المعجم الكبير** للطبراني، ٢٤٦/٦.

وسئل أبو بكر عمّا يقال: إنّ ما يعمل الصّبيّ من الخيرات[1] يكون الأجر لوالديه. قال: هذا موافق لما روي عن[2] النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[3] أنّه قال:[4] «الدّال على الخير كفاعله»،[5] فهما لمّا كانا يدّلانه[6] على الخير فكأنّما عملا به،[7] فيؤجران على ذلك.

وسئل سفيان الثّوريّ عن قول الله تعالى:[8] ﴿اِجْتَنِبُوا كَثِيرًا مِنَ الظَّنِّ﴾ [الحجرات، ١٢/٤٩].[9] قال: الظّنّ ظنّان: ظنّ يحلّ، وظنّ لا يحلّ، فأمّا[10] الّذي يحلّ فهو أن /[٣١١و] يظنّ، ويسكت، وأمّا الظّنّ الّذي لا يحلّ فهو أن يظنّ، ويتكلّم به، قال الله تعالى: ﴿اِجْتَنِبُوا كَثِيرًا مِنَ الظَّنِّ﴾ [الحجرات، ١٢/٤٩]، ولم يقل: الظّنّ كلّه.[11]

وذكر أنّ طبيبًا نصرنيًّا كان يقرأ القرآن، فقيل له: أين الطّبّ في كتاب الله تعالى؟ قال:[12] قوله تعالى:[13] ﴿وكُلُوا وَاشْرَبُوا وَلَا تُسْرِفُوا إِنَّهُ لَا يُحِبُّ الْمُسْرِفِينَ﴾ [الأعراف، ٣١/٧],[14] فذكر هذا الكلام عند أبي القاسم فقال: صدق، هو كما قال.

---

[1] ط + هل.
[2] ط: أن.
[3] أ: عليه السّلام.
[4] ط – النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم أنه قال.
[5] **مسند أحمد**، ١٣٢/٣٨؛ **سنن الترمذي**، العلم ١٤؛ **مسند البزاز**، ١٥٠/٥.
[6] ل: يدلان.
[7] ط: يعملانه.
[8] ع: عز وجل.
[9] ط + ما الظن.
[10] ط: أما.
[11] ط + قال لأن من الظن ما فيه ثواب ومنه ما فيه معصية لأن من ظن بأخيه خيرا فإنه يؤجر عليه.
[12] أ: فقال.
[13] ش: عز وجل؛ ل ط – تعالى.
[14] ط – إنه لا يحب المسرفين.

وذكر أنّ طبيبًا نصرانيًّا قال عند هارون الرّشيد: إنّ[1] في النّفس[2] ثلاث مئة وستّين عرقًا، بعضها متحرّكة، وبعضها ساكنة، فإذا حمّ الإنسان تحرّك ما كان ساكنًا، وسكن ما كان متحرّكًا، ولا يصلح ذلك إلّا بعد سنة. فقال أبو يوسف: اشهدوا على صدق مقالته؛ لأنّه حدّثنا هشام بن عروة[3] عن عائشة[4] أنّ النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[5] قال: «حمّى ليلة كفّارةُ سنة»؛[6] وإنّما قال ذلك؛ لأنّ أثرها يبقى في النّفس إلى سنة.

وقال أبو القاسم: روي عن النّبيّ[7] صلّى الله عليه وسلّم[8] أنّه قال: «لا حول ولا قوة إلّا بالله دواء من سبعة وسبعين داء، أيسرها الغمّ[9] والهمّ».[10] قال: «وأخبرني جبريل عن تفسيره، فقال: لا حول[11] يعني لا حول[12] عن معصية الله إلّا بقوّة الله، ولا قوّة على طاعة الله إلّا بعون الله وتوفيقه».[13]

وحدّثنا[14] أبو نصر عن عكرمة أنّه[15] قال: كان ابن عبّاس[16] إذا تهجّد باللّيل، فمرّ بآية، يقول لعكرمة: ذكّرنيها غدًا، فتهجّد ليلة، فمرّ بهذه الآية: ﴿رَبِّ لَا تَذَرْ عَلَى الْأَرْضِ مِنَ الْكَافِرِينَ دَيَّارًا﴾ [نوح،

---

[1] ش – إن.

[2] أ: الجسد.

[3] أ + عن أبيه.

[4] أ + رضي الله عنها.

[5] أ: عليه السّلام.

[6] **مسند الشهاب** للقضاعي، ٧١/١؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ٢٨٣/١٢.

[7] ط: رسول الله.

[8] أ: عليه السّلام.

[9] ط – الغم.

[10] ط: الهم.|انظر: **مسند إسحاق بن راهويه**، ٤٦٤/١؛ **المعجم الأوسط** للطبراني، ١٨٧/٥؛ **المستدرك** للحاكم، ٧٢٧/١ بلفظ: «لا حول ولا قوة إلا بالله كانت له دواء من تسعة وتسعين داء أيسرها الهم».

[11] ط + ولا قوة إلا بالله.

[12] ل – يعني لا حول.

[13] ط – وتوفيقه.|**الترغيب في فضائل الأعمال** لابن شاهين، ١٠٦؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ١٦٢/٢.

[14] ل: وأخبرنا؛ ط: وحكى.

[15] ط – أنه.

[16] أ + رضي الله عنهما.

٢٦/٧١]. قال:[١] يا عكرمة، ذكّرنيها غدًا، فذكّرته[٢] غدًا،[٣] فقال: إنّه دعا على الكافرين بالهلاك، وللمؤمنين بالمغفرة، فاستجيب دعاؤه،[٤] فلم[٥] يدع على الأرض من الكافرين ديّارًا، واستجيب له في[٦] المؤمنين،[٧] فلا[٨] يدع أحدًا[٩] منهم[١٠] إلّا غفر له.

وسئل محمّد بن مقاتل عن معنى قوله صلّى الله عليه وسلّم:[١١] «لا يزال أمّتي بخير ما أخذوا العلم من أكابرهم».[١٢] قال: يعني يقتدون بمن قبلهم، يعني يقتدون بالصّحابة والتّابعين، ولا يترك[١٣] قولهم برأي نفسه،[١٤] ولم يرد به الكبر في السّنّ؛ لأنّ في زمن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[١٥] كان عليّ ومعاذ بن جبل[١٦] يفتيان وإن كان غيرهما أكبر منهما.

وروي عن أبي يوسف أنّه قال: من طلب غرائب الحديث[١٧] كذب،[١] ومن طلب المال بالكيمياء أفلس، ومن طلب الدّين بالكلام تزندق.

---

[١] ل + لعكرمة؛ ط: فقال.

[٢] أ + بها.

[٣] ط – غدا.

[٤] ط + على الكافرين.

[٥] ل: ولم.

[٦] أ – في.

[٧] أ: بالمؤمنين.

[٨] ل: فلم.

[٩] ع: منهم.

[١٠] ع: أحدا.

[١١] أ: عليه السّلام.

[١٢] لم أجده مرفوعا، وهو من قول عبد الله بن مسعود. انظر: **جامع معمر بن راشد**، ٢٤٦/١١؛ **المعجم الكبير** للطبراني، ١١٤/٩.

[١٣] ط: يتركوا.

[١٤] أ: نفسهم.

[١٥] أ: عليه السّلام.

[١٦] ط – بن جبل؛ ع + رضي الله عنهما.

[١٧] ش + فقد.

وسئل بعض الحكماء[٢] عن سرور ساعة، قال: الجماع. وسئل عن سرور يوم، قال: دخول الحمّام. وسئل عن سرور جمعة، قال: جزّ الشّعر. وعن[٣] سرور جمعتين، قال: غسل الثّياب. وعن[٤] سرور شهر، قال: ثياب جديدة. وعن[٥] سرور ستّة أشهر، قال: تزوّج البكر. وسئل عن[٦] سرور سنة، قال: بناء الدّار. وعن[٧] سرور العمر، قال: لقاء الإخوان واجتماعهم.

وقال نصير: سئل سفيان بن عيينة عن تفسير /[٣١١ظ] قول النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[٨] «نيّة المؤمن خير من عمله، ونيّة الفاجر شرّ[٩] من عمله».[١٠] قال: لأنّ المؤمن يعمل الخير، ومن نيّته أن يعمل الخير ما عاش، ولعلّه[١١] يعجز عن عمله،[١٢] فنيّته خير من عمله، وأمّا الفاجر فإنّه يعمل الخبائث، ومن نيّته أن يعملها ما عاش، ولعلّه[١٣] يعجز،[١٤] فنيّته شرّ من عمله.

وسئل أبو بكر عن معنى قول النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[١٥] «عليكم بالسّواد الأعظم».[١] قال: يعني جماعة الفقهاء. وذكر[٢] عن[٣] خلف بن أيّوب،[٤] قال: إذا اجتمع ثلاثة من الفقهاء على شيء فهم جماعة، ووجب[٥] اتّباعهم. وروي عنه أنّه قال: هو اجتماع أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمّد.

---

[١] ط – كذب.
[٢] ش: العلماء.
[٣] ل: وسئل عن.
[٤] ط: وسئل عن.
[٥] ط: وسئل عن.
[٦] أ: وعن.
[٧] ط: وسئل عن.
[٨] أ: عليه السّلام.
[٩] ط: خير.
[١٠] ط – ونية الفاجر خير من عمله. | **المعجم الكبير** للطبراني، ١٨٥/٦؛ **مسند الشهاب** للقضاعي، ١١٩/١.
[١١] ط: ولعل عمله.
[١٢] ط: نيته.
[١٣] ط: ولعل عمله.
[١٤] ط + عن نيته.
[١٥] أ: عليه السّلام؛ ع + قال.

وسئل أبو بكر عن تفسير الحديث الّذي روي: «ما من أحد إلّا وله شيطان». قيل له: ولا أنت يا رسول الله؟ قال: «ولا أنا إلّا أنّ الله تعالى أعانني عليه، فأسلم».[٦] قيل[٧] له:[٨] فكيف[٩] يكون الشّيطان مسلمًا وقد قال الله[١٠] تعالى: ﴿وَجُنُودُ إِبْلِيسَ أَجْمَعُونَ﴾ [الشّعراء، ٩٥/٢٦]؟! قال: سئل[١١] أحمد بن محمّد القاضي عن هذا،[١٢] قال:[١٣] معناه[١٤] أسلم، يعني أسلم[١٥] من شرّه. وقال بعضهم:[١٦] يعني انقاد وخضع، كقوله:[١٧] ﴿فَلَمَّا أَسْلَمَا وَتَلَّهُ لِلْجَبِينِ﴾ [الصّافّات، ١٠٣/٣٧]. {قال الفقيه:} ولو حمل الخبر على ظاهره يجوز، ويصير هذا الواحد مخصوصًا من جنود إبليس.

وسئل محمّد بن سلمة عن معنى قول النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم:[١٨] «من قرأ ﴿قُلْ هُوَ اللهُ أَحَدٌ﴾ [الإخلاص، ١/١١٢] ثلاث مرات فكأنّما قرأ القرآن كلّه».[١٩] قال: معناه يعطى أجر قراءة القرآن كلّه بغير[١] تضعيف.

---

[١] **مسند أحمد**، ٣٩٢/٣٠؛ **سنن ابن ماجه**، الفتن ٩؛

[٢] أ: وسئل.

[٣] ط: أن.

[٤] ل + أنه.

[٥] ط: أُوجبُ.

[٦] ط + فإن. | **مسند ابن أبي شيبة**، ١٩١/١؛ **مسند أحمد**، ١٦٦/٤؛ **صحيح مسلم**، صفة القيامة والجنة والنار ١٦.

[٧] ل – قيل.

[٨] ط – له.

[٩] ش: كيف.

[١٠] أ – الله.

[١١] ط + عن هذا.

[١٢] ط – عن هذا.

[١٣] أ: فقال.

[١٤] ل: يعني.

[١٥] ل – أسلم.

[١٦] أ + أسلم.

[١٧] ش + تعالى.

[١٨] ط: عليه السّلام.

[١٩] **مسند أبي يعلى**، ١٥٠/٧؛ **المعجم الصغير** للطبراني، ١٥٣/٢.

وسئل أبو القاسم عن رجل اغتاب رجلًا، ثمّ استغفر،[٢] قال: لا يغفر له حتّى يغفر له صاحبه. {قال الفقيه:} إن كان الرّجل قد بلغه الخبر أنّ هذا[٣] قد اغتابه فلا بدّ له من أن يستحلّ منه، وإن كان الرّجل لم يبلغه الخبر فإنّه يستغفر الله تعالى، ولا يخبر صاحبه؛ لأنّه لو أخبره لاشتغل[٤] قلبه بذلك.

وذكر أنّ غلامًا لعمر بن عبد العزيز[٥] (ت. ١٠١ هـ/٧٢٠ م) كتب إليه أنّ في هذا المصر طعامًا رخيصًا وخبزًا كثيرًا من كلّ شيء،[٦] خاف عليهم[٧] من قِبل النّعمة الكثيرة أن ينزل عليهم البلاء، فكتب إليه عمر:[٨] يا أحمق! تخاف على قوم إذا ابتدؤوا بالأكل قالوا: بسم الله، وإذا فرغوا قالوا: الحمد لله!

وسئل إبراهيم بن يوسف[٩] عن رجل حلف بالطّلاق أنّ الإيمان قول وعمل. قال إبراهيم: هذا[١٠] جاهل، وقد حنث،[١١] وبانت منه امرأته.

وسئل عليّ بن أحمد عن الإيمان فقال:[١٢] لا يزيد ولا ينقص؛ لأنّه لا يحتمل النّسخ والتّبديل، وإيمان أهل السّماوات والأرض كلّها[١٣] واحد؛ وإنّما الإيمان الشّهادة فقط، والأعمال شرائعه.[١٤] {قال الفقيه[١] أبو اللّيث:} يعني الشّهادة باللّسان مع تصديق القلب.

---

[١] ط: من غير.
[٢] ش + الله.
[٣] ش + الرجل.
[٤] ل: اشتغل.
[٥] ش + رحمة الله عليه.
[٦] ط – من كل شيء.
[٧] أ: عليه.
[٨] ش – رحمه الله.
[٩] ش + رحمه الله.
[١٠] أ + رجل.
[١١] ط + في يمينه.
[١٢] ط: قال.
[١٣] أ: له.
[١٤] أ: توابعه.

{وقال[٢] الفقيه رحمه الله:}[٣] حدّثنا أبو إسحاق إبراهيم بن أحمد /[٣١٢و] المستمليّ،[٤] قال: حدّثنا أبو عمران المؤدّب، قال: حدّثنا حم بن نوح،[٥] قال: حدّثنا سالم بن سليم[٦] عن أبي الجويرية عن عون بن عبد الله، قال: سمعت عمر بن عبد العزيز يقول في خطبته: لو كان الأمر على ما يقول الشّاكّ الضّالّ: "إنّ الذّنوب تنقص الإيمان"، لأمسى أحدنا حيث[٧] ينقلب[٨] إلى أهله وهو لا يدري ما ذهب من إيمانه[٩] وما[١٠] بقي. والله أعلم.[١١]

باب الفتوى

قال نصير:[١٢] سألت الحسن بن زياد عن رجل أفتى[١٣] له[١٤] فقيهان، واختلفا[١] فيه. قال: يأخذ بقول أيّهما شاء؟ {قال الفقيه:} يعني إذا كان المستفتي جاهلًا، فأفتى له مفتيان بقولين مختلفين، فإن كان المفتيان في العلم سواء فله أن يأخذ بقول أيّهما شاء، وإن كان أحدهما أعلم فإنّه يأخذ بقول أعلمهما.

---

[١] أ – الفقيه.

[٢] أ: قال.

[٣] ط – رحمه الله.

[٤] إبراهيم بن أحمد بن إبراهيم بن أحمد بن داود البلخي المستملي، أبو إسحاق (ت. ٣٧٦ هـ/٩٨٦ م). الإمام المحدث الرحال الصادق، راوي الصحيح عن الفربري. حدث عنه: أبو ذر عبد بن أحمد، وعبد الرحمن بن عبد الله بن خالد الهمداني بالأندلس، والحافظ أحمد بن محمد بن العباس البلخي. وكان سماعه للصحيح في سنة أربع عشرة وثلاث مائة. **سير أعلام النبلاء** للذهبي، ٤٤١/١٢.

[٥] حم بن نوح بن محمد، أبو محمد الأنصاري البلخي (٢٦٠ هـ/٨٧٣ م). روى عن أبي معاذ خالد بن سليمان الحراني. وروى عن عمر بن هارون البلخى وعبد الله بن أبي داود السجستاني. انظر: **الجرح والتعديل** لابن أبي حاتم، ٣١٩/٣؛ **تاريخ الإسلام** للذهبي، ٧٧/٦.

[٦] ش: سليمان.

[٧] أ: حين.

[٨] أ: يتقلب.

[٩] ط + أكثر أو.

[١٠] ط: ما.

[١١] ع – والله أعلم.

[١٢] ط + بن يحيى.

[١٣] أ: أفتاه.

[١٤] أ – له.

وسئل أبو نصر عن الفتوى،[٢] قال: بلغني عن محمّد بن الحسن أنّه سئل: متى يحلّ للرّجل أن يفتي؟ قال: إذا كان صوابه أكثر من خطئه.

وروي عن خلف بن أيّوب أنّه قيل له: لم لا تفتي وأنت تعلم أنّه ليس في هذا البلد أحد[٣] أعلم منك؟ قال خلف: أرأيت إن دخلت كابِلَ أيسعك أن تفتي وليس هناك[٤] أعلم منك أحد؟![٥]

وسئل ابن عمر عن مسألة، فقال: لا أدري، ثمّ قال: أتريدون أن تجعلوا ظهورنا لكم جسرًا في جهنّم؟ تقولون: أفتانا ابن عمر بهذا.[٦]

وقال ابن المبارك: روي عن النّبيّ عليه السّلام[٧] أنّه قال: «لا يزال في[٨] أمتي[٩] من يستفتى فيوفّق للصّواب، فيفتي[١٠] به».[١١] قال: وأنا أرى محمّد بن الحسن ذلك.

وقال نصير: سألت شدّاد بن حكيم في مرضه الّذي مات فيه: إن نزلت بنا نازلة بعدك، ونحن نعرف قول أبي حنيفة وأصحابه، أيسعنا أن نعمل به، ونفتي به؟ قال: نعم. قلت: فإن اختلفوا؟ قال: إن كنت تحسن أن تختار فاختر من كلامهم، وإن لم تكن[١٢] تحسن أن[١] تختار[٢] فقول أبي حنيفة أنجى لك.[٣]

---

[١] أ: فاختلفا.
[٢] ط: المفتي.
[٣] أ – أحد.
[٤] ط + أحد.
[٥] ط – أحد.
[٦] ط – بهذا.
[٧] ش: صلى الله عليه وسلم.
[٨] ل – في.
[٩] ل + بخير ما دام فيها.
[١٠] ش – فيفتي.
[١١] لم أجده.
[١٢] ط –تكن.

وسئل أبو نصر عن مسألة وردت عليه: ما تقول -رحمك الله- وقعت عندك كتب أربعة: كتاب إبراهيم بن رستم،[٤] **وأدب القاضي** عن الخصّاف، وكتاب[٥] **المجرّد**،[٦] **والنّوادر** من جهة هشام، فهل[٧] يجوز لنا أن نفتي منها أم[٨] لا، وهذه الكتب محمودة عندك؟[٩] فقال:[١٠] ما صحّ عن أصحابنا فذلك علم مجتبى، مرغوب فيه، مرضيّ به، وأمّا الفتوى[١١] فإنّي لا أرى لأحد أن يفتي بشيء إلّا أن يفهمه، ولا يتحمّل أثقال النّاس، فإن كانت مسائل[١٢] قد اشتهرت، وظهرت، وانجلت عن أصحابنا، /[٣١٢ظ] رجوت أن يسع الاعتماد عليها في النّوازل.

وسئل أبو القاسم عن عالم يسأل، ويقال له: أيجوز هذا أم لا؟ فحرّك رأسه، أيجوز لهذا[١٣] أن يستعمل فتياه، وبه علّة أو لم تكن به علّة؟ قال: يجوز أن يستعمل ما أشار به.

وسئل عن رجل قال له عبده في مرضه وهو لا يستطيع أن يتكلّم: "أحُرٌّ أنا؟"، فحرّك رأسه، أيعتق أم لا؟[١٤] قال: لا يعتق؛ لأنّ هذا ليس بإقرار.

---

[١] أ - أن.

[٢] ش - فاختر من كلامهم، وإن لم تكن تحسن أن تختار.

[٣] ل: لكم.

[٤] ش: يوسف.

[٥] ط - وكتاب.

[٦] ط: والمجرد.

[٧] ل: هل.

[٨] ط: أو.

[٩] ط + أم لا.

[١٠] أ: قال.

[١١] ش: الفتيا.

[١٢] أ: المسائل.

[١٣] ل - لهذا.

[١٤] ط - أم لا.

قال أبو بكر:[1] الرّجل وإن حفظ[2] جميع كتب أصحابنا فلا بدّ له من أن يتأمّل للفتوى حتّى يهتدي إليها. {قال الفقيه:} لأنّ كثيرًا من المسائل أجاب أصحابنا على عادة أهل بلدهم، ومعاملاتهم،[3] فينبغي لكلّ مفت أن ينظر إلى عادة أهل بلده في زمانه فيما لا يخالف الشّريعة.

وسئل أبو بكر[4] عن فقيه في بلدة ليس فيها[5] أفقه منه، يريد أن يغزو. قال: ليس له أن يغزو؛ لما يدخل على أهل البلد[6] من الضّياع.

وسئل أبو القاسم عن العلم الّذي يجب على النّاس طلبه، ما هو؟ أيقع ذلك على أجناس العلوم كلّها[7] من الأحكام، والطّبّ، والحساب، وتأويل القرآن، وغير ذلك أم[8] يقع[9] ذلك على بعض ذلك[10] دون بعض؟ قال: أول العلم الّذي افترض الله[11] على عباده معرفة الله،[12] ومعرفة رسوله، وما يجب من الإيمان بالله،[13] ولا ينبغي أن يغلو في ذلك حتّى يخرج من حدّ الظّاهر إلى ما يخاف الضّلال[14] فيه، فهذا علم يقع[15] على الخاصّ والعامّ معرفته.

---

[1] ط + وإن حفظ.
[2] ط – وإن حفظ.
[3] ط: ومعاملتهم.
[4] ط: القاسم.
[5] أ + فقيه.
[6] ط: البلدة.
[7] ط – كلها.
[8] ط – أم.
[9] ط: ويقع.
[10] أ – ذلك.
[11] أ + تعالى.
[12] ط + تعالى.
[13] ط: به.
[14] ش: الضلالة.
[15] ط: يجب.

ثمّ شرائع الدّين فذلك واجب على كلّ إنسان أن يعلمه، ثمّ بعد ذلك خصائص علوم لا يحتملها إلّا أهل الفهم والحفظ، فذلك فريضة عليهم، ولا يسعهم تضييعه، وإذا قام بذلك بعضهم فقد قام بالفرض عن جميعهم، ألا ترى أنّ أصحاب رسول الله صلّى الله عليه وسلّم[1] كانوا مع النّبيّ[2] صلّى الله عليه وسلّم[3] منهم المعلّمون، ومنهم المجاهدون، ومنهم السّعاة على الصّدقات؟! فإنّ[4] الله تعالى خلق خلقه متفاوت الأفهام والقوى، وفرض[5] فرائض مختلفة، فألزم[6] احتمالها أولي القوّة فيها.

وأمّا الحساب فعلى أولي الفهم أن يتعلّموا مقدار ما يعينهم ذلك[7] على حساب المواريث والوصايا، وكلّ من تزوّج امرأة فعليه أن يتعلّم متى يأتيها، ومتى ينزجر[8] عن إتيانها، وعليه أن يتعلّم كيف يعاشرها، وما الّذي يلزمه لها. ثمّ إذا ولدت له ولدًا[9] استقبل فرض آخر، فعليه أن يتعلّم ما يلزمه للولد، وإذا طلّقها فقد استقبله فرض آخر، فعليه أن يتعلّم ما يلزمه فيها. وعلى كلّ إنسان أن يتعلّم أمر معاشه، ما يجوز له في[10] أمر معاشه، وما لا يجوز.[11]

ومن ذكرنا من /[٣١٣و] العوامّ يلزمهم احتمال ذلك[12] قبل الدّخول فيه، ولا يغرنّك[13] أمر العوامّ،[1] وسهوهم، وغفلتهم؛ فإنّهم تاركون لما يجب عليهم. وما سوى ذلك من العلوم إذا احتمل

---

[1] ل: عليه السّلام.
[2] ط: رسول الله.
[3] أ: عليه السّلام.
[4] ط: وإن.
[5] أ + عليهم.
[6] ط: وألزم.
[7] ع: بذلك.
[8] ل: يتحرز.
[9] ط – ولدا.
[10] ط: من.
[11] ط + له في أمر معاشه.
[12] أ + العلم.
[13] ع: يغريك.

بعض النّاس من العلوم الّتي ذكرنا فقد حملوا[٢] الفرض[٣] عن الباقين[٤] إلّا في[٥] وجه واحد فإنّهم لو[٦] تحمّلوا[٧] الطلب عن الجاهلين؛ فإنّ الرّجل إذا اعتمد على علم العلماء وترك[٨] التّحمّل[٩] عنهم، فإذا ماتوا فات العلم، وهو قبض العلم، كما جاء في الأثر: «إنّ قبض العلم ذهاب العلماء».

وقال أبو بكر الإسكاف: الفقيهان إذا رأى كلّ واحد منهما رأيًا في مسألة بخلاف رأي صاحبه، فإنّه لا يسع لواحد منهما أن يفتي بقول صاحبه،[١٠] ولا يدلّه[١١] عليه. وكذلك المتفقّه[١٢] إذا كان مستنبطًا، ويستحسن قول من يوقع[١٣] الطّلاق في مسألة، فليس له أن يدلّ المستفتي، ويقول له: اذهب إلى ذلك الفقيه؛ فإنّه لا يرى[١٤] الطّلاق، وإذا[١٥] كان المتفقّه[١٦] غير مستنبط فلا بأس بأن يدلّ المستفتي إلى أحدهما أيّهما أراد.

---

[١] ط: العامة.
[٢] أ + من؛ ط: سقط.
[٣] ط: فرضها.
[٤] ط: غيرهم.
[٥] ل: على.
[٦] ل: لم.
[٧] ل: يحتملوا.
[٨] أ: وتركه.
[٩] أ: للتحمل.
[١٠] ط + وترك رأي نفسه.
[١١] ط: يدل المستفتي.
[١٢] أ: الفقيه.
[١٣] ل: يحكم بوقوع؛ ط: يقع.
[١٤] ل: + وقوع.
[١٥] ط: وإن.
[١٦] أ: الفقيه.

وذكر عن أبي حنيفة رضي الله عنه[1] أنّ رجلًا سأله عن مسألة، فأسرع الجواب،[2] فظنّ الرّجل أنّه لم يفهم، فقال أبو حنيفة: إنّ الله تعالى يسألني يوم القيامة بأيّ شيء أفتيت، فإن ظننت أنّي لم أفهم فبئس ما ظننت.

قال[3] أبو القاسم: سمعت محمّد بن سلمة يقول: الفقيه[4] لا[5] يعجب بنفسه، فبينما[6] هو[7] معجب[8] بنفسه إذا أتته مسألة لا يحسنها.

وعن نصير بن يحيى، قال: بلغني[9] عن محمّد بن الحسن أنّه قال: لا ينبغي للرّجل أن يعمل في الشّعر والنّحو وأشباه ذلك حتّى يعرف به، وينسب إليه؛ لأنّ صناعتهم مدح النّاس، وتأديب أولاد الملوك، فيصير آخر أمرهم إلى المسألة، وتعليم الصّبيّان، وكذلك الحساب والفرائض، فيصير آخر أمرهم إلى مساحة الأرضين ونحوها، وكذلك التّفسير، يصير آخر أمرهم أن يذكّر النّاس، ويقصّ عليهم؛ ولكن ينبغي للرّجل أن يكون أكبر[10] علمه في[11] الحلال والحرام، وما لا بدّ[12] من معالم الدّين، والأحكام، والنّاسخ والمنسوخ، والأخبار.

---

[1] أ – رضي الله عنه؛ ط + رحمه الله.
[2] أ + فيها.
[3] ل: وقال.
[4] ط: لا ينبغي للفقيه أن.
[5] ط – لا.
[6] ع أ: بينما.
[7] ط + كذلك.
[8] ط: يعجب.
[9] ط: بلغنا.
[10] ل: أكثر؛ ط: آخر.
[11] ل – في؛ ط: من.
[12] أ + منه.

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف أنّه قال: ما كان في كتاب الله تعالى فهو واجب فريضته[١] من تحليل[٢] أو تحريم،[٣] لا يحلّ ترك ذلك، ولا الشّكّ فيه، ولا أن تضرب فيه الأمثال؛ ولكن التّسليم، والأخذ به. وما جاءت به عامّة الفقهاء عن رسول الله[٤] صلّى الله عليه وسلّم فهو المأخوذ به، ولا يحلّ تركه، ولا ينبغي أن يعرض[٥] فيه بالمقاييس، ولا يضرب فيه[٦] الأمثال.

وما اجتمع عليه أصحاب رسول الله[٧] صلّى الله عليه وسلّم[٨] فليس يحلّ خلافهم؛ ولكن ينبغي أن يتّبع ما قالوا، ويسلّم. وما اختلف فيه /[٣١٣ظ] أصحاب رسول الله صلّى الله عليه وسلّم لا يجوز خلافهم، ولا[٩] بأس بأن يتخيّر من أقاويلهم، ويضرب بذلك[١٠] الأمثال.

وما جاء عن رسول الله صلّى الله عليه وسلّم[١١] من الأحاديث الشّاذّة، فما كان منها يوافق القرآن أو[١٢] السّنّة[١٣] المعروفة يقبل،[١٤] وما كان مخالفًا لا ينبغي أن يقبل ذلك؛ لأنّ النّبيّ عليه السّلام[١٥] قال: «ما جاءكم عنّي ما يخالف القرآن فليس منّي».[١٦] وقد ردّ عمر رضي الله عنه[١] حديث فاطمة بنت قيس.[٢]

---

[١] ط: فريضة.
[٢] ط: حلال.
[٣] ط: حرام.
[٤] ش: النبي.
[٥] ط: يتعرض.
[٦] ط – فيه.
[٧] ط: النبي.
[٨] ل: عليه السّلام.
[٩] ط: فلا.
[١٠] أ: لذلك.
[١١] ل: عليه السّلام.
[١٢] ط – أو.
[١٣] ط: والسنة.
[١٤] ط: فكذلك.
[١٥] ط: صلى الله عليه وسلم.
[١٦] أ: عنّي. | **معرفة السنن والآثار** للبيهقي، ١١٧/١.

وإذا نزل أثر في حلال أو حرام، ولم يكن ذلك في كتاب الله تعالى، ولا في السّنة، ولا فيما اجتمع عليه المسلمون، فلا بدّ من النّظر في ذلك،[٣] والمشاورة[٤] فيه، بمنزلة من اشتبهت عليه القبلة، فيتحرّى الصّواب.

وقال أبو بكر: كان المستفتي يتردّد بين محمّد بن سلمة وبين نصير،[٥] وقد كان رجل[٦] طلّق امرأته، فجاء[٧] إلى نصير،[٨] فقال[٩] له: اذهب إلى محمّد بن سلمة، فلمّا جاءه وسأله، قال له: اذهب إلى نصير،[١٠] فلم يزل من هذا إلى هذا حتّى ملّ الرّجل، وقال: امرأتي طالق ثلاثًا، فهل[١١] بقي لأحد فيه إشكال؟! ومضى.

وقال الفقيه أبو جعفر: رأيت أبا بكر الفارسيّ في المنام يقول:[١٢] إنّك لمَ[١٣] أفتيت في مسألة كذا بكذا[١٤] وكذا؟ فقلت له:[١٥] هل عبت في[١٦] شيء؟[١] قال[٢] عبت كلّه. قلت: وكيف؟ قال:[٣] الاحتجاج في الفتوى[٤] يوجب الرّيبة، يعني لا ينبغي للمفتي أن يحتجّ للفتوى إذا لم يُسأل عن الاحتجاج.

---

[١] ل – رضي الله عنه.

[٢] **مسند أحمد**، ٣٢٤/٤٥؛ **صحيح مسلم**، الطلاق ٤٦.

[٣] أ – ذلك.

[٤] أ: المشاورة.

[٥] ط + بن يحيى.

[٦] أ: الرجل.

[٧] ط: فصار.

[٨] ط + بن يحيى وقد كان رجلا يسأله.

[٩] ع: وقال.

[١٠] ط + بن يحيى فلما جاءه قال اذهب إلى محمد بن سلمة.

[١١] أ: هل.

[١٢] ط + لي.

[١٣] ل – لم؛ ط + قد.

[١٤] ل – بكذا.

[١٥] أ – له.

[١٦] ط: من ذلك.

وقال أبو بكر: كان المستفتي إذا ألحّ على أبي نصر بن سلّام ويقول: جئت من مكان بعيد، يتمثّل[٥] بهذا البيت، ويقول:[٦]

فلا نحن ناديناك من حيث جئتنا ولا نحن عمّينا عليك المذاهبا[٧]

{قال الفقيه[٨] أبو اللّيث:}[٩] ينبغي أن يرفق به في أوّل الأمر، ويقول حين[١٠] يفرغ[١١] من[١٢] هذا[١٣] الأمر، فإنّ[١٤] ألحّ عليه بعد ذلك جاز له أن يجيبه[١٥] بمثل هذا.

وقال[١٦] أبو نصر: قال[١٧] أبو بكر:[١٨] قال أبو حنيفة وأصحابه جميعًا: لَأَن يخطئ الرّجل عن[١٩] فهم خير[٢٠] له[٢١] من أن يصيب بغير[١] فهم.

---

[١] ط: شيئا.
[٢] ل – قال.
[٣] أ + لأن.
[٤] ل: الفتيا.
[٥] ط: تمثل.
[٦] أ: فيقول؛ ط – ويقول.
[٧] ط: المسالكا.
[٨] أ – الفقيه.
[٩] ش + رحمه الله؛ ط – أبو اللّيث.
[١٠] ط: حتى.
[١١] ط: أفرغ.
[١٢] أ – من.
[١٣] أ: لهذا.
[١٤] ط: فإذا.
[١٥] ط: يجيب.
[١٦] ط: قال.
[١٧] أ – أبو نصر قال.
[١٨] ط – قال أبو بكر.
[١٩] ط: من.
[٢٠] ط: أحب.
[٢١] ط: إلي.

وسئل أبو بكر عن رجل تفقّه،[٢] ثمّ اشتغل بالعبادة، وامتنع عن تعليم النّاس، هل يسعه ذلك؟ قال: إن كان النّاس استغنوا عنه بغيره أجزأه، كما روي عن داود الطّائيّ أنّه تعلّم العلم[٣] من أبي حنيفة،[٤] ثمّ اشتغل بالعبادة، واعتزل من[٥] النّاس، ولم يشتغل بالتّعليم.

وسئل أبو بكر عن رجل حلف بطلاق كلّ امرأة يتزوّجها، والرّجل ليس من أهل الاجتهاد والاستنباط، فسأل فقيهًا من أصحاب الشّافعيّ، فأفتاه بالحلّ،[٦] ثمّ صار الرّجل فقيهًا على مذهب أبي حنيفة، هل يسعه المقام معها؟ قال: إذا كان حين أفتى[٧] أخذ بقوله، ومضى على[٨] /[٣١٤و] ذلك، جاز له أن يمضي عليه، ألا ترى أنّ القاضي لو قضى له جاز له أن يمضي عليه؟! وأمّا إذا أفتى[٩] له،[١٠] فتوقّف،[١١] ولم يأخذ به،[١٢] ولم يستعمله حتّى تفقّه، وصار فقيهًا، لا يسعه الأخذ فيما يستقبل.

وذكر عن إسماعيل بن حمّاد بن أبي حنيفة[١٣] أنّه لمّا ولي قضاء البصرة، فدخل[١٤] البصرة، فقيل[١٥] لهلال بن يحيى: إنّه[١٦] قدم علينا إسماعيل بن حمّاد، فقال لهم هلال: لا تسألوه عن المسائل

---

[١] ط: من غير.
[٢] ط: متفقه تعلم العلم عن رجل.
[٣] ط – العلم.
[٤] ش + رضي الله عنه.
[٥] أ: عن.
[٦] ط: بأن يحل له.
[٧] أ: أفتاه.
[٨] ش – على.
[٩] أ: أفتاه.
[١٠] أ – له.
[١١] ط: توقف.
[١٢] أ: بقوله.
[١٣] ش + رضي الله عنهم.
[١٤] أ: ودخل.
[١٥] أ: قيل.
[١٦] ط + قد.

الصّعاب؛ ولكن سلوه عن المحقّرات، فسألوه، فإذا هو يخطئ في عامّتها. فقيل لهلال: من أين عرفت هذا؟ قال: لأنّ هذا رجل جليل،[1] يستنكف أن يشتغل بمثل هذا؛ وإنّما يشتغل بالمسائل الصّعاب.

وذكر عن محمّد بن مقاتل الرّازيّ أنّه خرج إلى العراق، وكان عنده أنّه لا يستقبله[2] أحد في العلم، فقالوا هناك فيما بينهم: سلوه عن محقّرات المسائل، وإياكم وجليلها، فجعلوا يسألونه[3] عن المحقّرات في[4] ذلك، فجعل يتخبّط فيها.

وروي عن أبي يوسف أنّه كان يخرج إلى البصرة، وكانوا[5] يسألونه عن المسائل الصّعاب، فكان[6] يجري فيها مجرى السّحاب، فسألوه عن مسائل الوقف، فجعل يقول قولًا، ثمّ[7] يرجع[8] عنه في آخر النّهار، فلمّا رأوا ذلك أكثروا عليه مسائل الوقف، فاعتذر إليهم،[9] وقال: ليس لنا في الوقف عن أستاذنا[10] أصل يعني أبا حنيفة كان لا يجيز الوقف.

وسئل أبو نصر عن مقدار ما يعلم[11] الرّجل حتّى يحلّ له الفتوى. قال: أما أبو يوسف فقد شدّد الأمر فيه، وقال: لا ينبغي[12] لأحد أن يفتي بالرّأي إلّا من عرف أحكام الكتاب والسّنة، وعرف النّاسخ والمنسوخ، وعرف أقاويل الصّحابة، وعرف المتشابه، ووجوه الكلام. وروي عن محمّد أنّه قال: إذا كان

---

[1] أ + القدر.
[2] ط: يقوم.
[3] أ: يسألوه.
[4] ط – المحقرات في.
[5] ش: فكانوا.
[6] ط: وكان.
[7] أ – ثم.
[8] أ: ويرجع.
[9] أ: عليهم.
[10] ع + فيه.
[11] أ: يتعلم.
[12] ط: يسع.

صواب الرّجل أكثر من خطئه جاز له أن يفتي. {قال الفقيه:} سمعت الفقيه أبا جعفر، قال:[1] سمعت أبا بكر أحمد[2] بن[3] سهل القاضي عن حمدان بن سهل عن عصام بن يوسف، قال: قدمت الكوفة، فوجدت أربعة من أصحاب أبي حنيفة، منهم زفر بن الهذيل، وأسد بن عمرو، وعافية بن يزيد، وآخرُ، كلُّهم ذكروا عن أبي حنيفة[4] أنّه قال: لا ينبغي لأحد أن يفتي بقولنا ما لم يعلم من أين قلنا.[5]

وروي عن الحسن البصريّ أنّه ترك القول بالرّأي نحوًا من سنة، ثمّ عاد فيه، فقيل له في ذلك، فقال: وجدت رأيي لهم خيرًا لهم من رأيهم لأنفسهم.

وسئل محمّد بن سلمة عن فقيه في ناحية، يقتدى به، وابتدع[6] بدعة ضلالة، ولم يعرف /[٣١٤ظ] الأتباع أنّ ذلك بدعة، أيكونون معذورين في[7] اتّباعهم[8] إيّاه؟ قال: لا أعلم للأتباع عذرًا فيما بينهم وبين خالقهم؛ لأنّ أحكام الله[9] المنصوصة في كتابه، وأحكام الله تعالى المسنونة[10] على لسان رسوله، ظاهرة منتشرة في الإسلام، فآثام[11] من تبعه عليه،[12] وعلى العالم إثم من تبعه، وبمثل هذا المعنى[13] قوله[14] عليه السّلام:[15] «من سنّ سنّة سيّئة فعليه وزرها، ووزر من عمل بها إلى يوم القيامة».[1]

---

[1] ط: يقول.
[2] ع: محمد.
[3] أ + محمد بن.
[4] ش + رضي الله عنه.
[5] ط: قلناه.
[6] أ: فابتدع.
[7] ل – في.
[8] ل: باتباعهم.
[9] ط + تعالى.
[10] ل: المنسوبة.
[11] ط: فإثم.
[12] أ: عليهم.
[13] ش – هذا المعنى.
[14] ط: قول النبي.
[15] ط: صلى الله عليه وسلم.

وسئل أبو بكر عن عالم في بلدة ليس هناك أحد أعلم منه، هل يسعه ألّا يفتي؟ قال: إن كان من أهل الاجتهاد لا يسعه ألّا يفتي، قيل: وكيف يكون من أهل الاجتهاد؟ قال: أن يعرف وجوه المسائل، ويناظر أقرانه إذا خالفوه.

وسئل أبو بكر عن رجل يفتي وهو ماشٍ، قال: كان بعضهم يفتي وهو ماشٍ، وبعضهم كان لا يفتي. قال: والمستحبّ عندي أنّ الشّيء إذا كان ظاهرًا فلا بأس،[٢] وإن لم يكن ظاهرًا، ويحتاج[٣] إلى الاستنباط والاستخراج، فلا يفتي في حال المشي.[٤]

باب فضل أهل الفقه

{قال الفقيه رحمه الله:}[٥] سمعت الفقيه أبا جعفر[٦] يروي بإسناده عن أبي هريرة[٧] عن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم،[٨] قال: «ما عبد الله تعالى بشيء أفضل من فقه في الدّين، ولَفقيه واحد أشدّ على الشّيطان من ألف عابد، وإنّ لكلّ شيء عمادًا، وعماد الدّين الفقه».[٩]

وقال أبو هريرة:[١٠] لَأن أجلس ساعة، وأتفقّه[١١] في الدّين، أحبّ إليّ من قيام ليلة، ومن أن أصلّي حتّى أصبح.[١٢]

---

[١] **مسند أحمد**، ٥٣٨/٣١؛ **سنن ابن ماجه**، السنة ١٤؛ **المعجم الكبير** للطبراني، ٣١٥/٢.

[٢] أ + به.

[٣] ل: واحتاج.

[٤] أ: والله أعلم.

[٥] ل: رضي الله عنه؛ ط – رحمه الله.

[٦] ش + رحمه الله.

[٧] ش + رضي الله عنه.

[٨] ع + أنه؛ ل: عليه السّلام.

[٩] **المعجم الأوسط** للطبراني، ١٩٤/٦؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ٢٣١/٣؛ **سنن الدارقطني**، ٥٥/٤.

[١٠] ش + رضي الله عنه.

[١١] ط: فأتفقه.

[١٢] **سنن الدارقطني**، ٥٥/٤؛ **مسند الشهاب** للقضاعي، ١٥٠/١؛ **شعب الإيمان** للبيهقي، ٢٣١/٣.

وعن معاوية بن أبي سفيان أنّه قلّما[1] خطب[2] إلّا قال: سمعت رسول الله صلّى الله عليه وسلّم يقول: «من يرد الله به خيرًا يفقّهه[3] في الدّين»،[4] أيّها النّاس، تفقّهوا.[5]

وروى محمّد بن سماعة عن أبي يوسف أنّه سئل عن الحشويّة، من هم؟ قال:[6] هم أصحاب الحديث الّذين لم يسألوا عن معنى الحديث، فحشوا الحديث في كتبهم كما يحشى الثّوب بالقطن، ولم يعرفوا ناسخه من منسوخه، ولا عرفوا معناه، وعجزوا عن[7] أن يسألوا أهل الفقه والعلم عن تفسيره، فضلّوا، وأضلّوا عن سواء السّبيل.

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنّه قال: مثل صاحب الحديث مثل صيدلانيّ[8] يجمع الأدوية، ولا يدري لأيّ داء هي حتّى يجيؤوا[9] الطّبيب،[10] فكذلك أصحاب الحديث، لا يعرفون معناه حتّى يجيؤوا[11] الفقيه.[12]

وروي عن أبي عاصم النّبيل،[13] قال: طلب الحديث حرفة المفاليس، يعني إذا طلب الحديث ولم يطلب /[٣١٥و] فقهه.[14]

---

[1] ط + كان.
[2] ط: يخطب.
[3] ل: فقهه.
[4] **صحيح البخاري**، العلم ١٣؛ **صحيح مسلم**، الزكاة ٣٣.
[5] أ + في الدين. | **الكنى والأسماء** للدّولابي، ٤٦٥/٢.
[6] أ: فقال.
[7] ط – عن.
[8] أ: الصيدلاني.
[9] ط: يجيء.
[10] أ: بالطبيب.
[11] ط: يجيء.
[12] أ: بالفقيه.
[13] أ: النّبيلي.
[14] ط: الفقه.

وسئل أبو بكر[١] عن قراءة القرآن أفضل للمتفقه أم درس الفقه؟ قال: حكي عن أبي مطيع، قال: النّظر في كتب أصحابنا من غير سماع أفضل من قيام اللّيل.

وروى بشر بن الوليد[٢] عن أبي يوسف، قال: لقيني الأعمش، فقال لي: لمَ قال صاحبكم[٣] -يعني أبا حنيفة-[٤] إنّ شراء الأمة لا يكون طلاقًا؟ وكان الأعمش يراه طلاقًا، فقلت: لأنّك حدّثتني عن إبراهيم عن الأسود عن عائشة[٥] أن النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[٦] خيّر بريرة حين أعتقت،[٧] فلو[٨] كان بيعها طلاقًا لم يكن لتخييره معنى؛ لأنّ عائشة اشترتها، فقال الأعمش: أنتم سحّار يا يعقوب.

وروي عن الحسن بن مطيع أنّه دخل على إسحاق بن راهويه بمرو، فناظره، فلمّا خرج من عنده اجتمع إليه[٩] أصحاب إسحاق، وقالوا له: يا أبا عليّ، فقال لهم: أمّا القياس فقد أصبتم؛ ولكنّ كنيتي أبو محمّد، فقالوا: يا أبا محمّد، كيف وجدت مناظرة صاحبنا؟ قال: وجدت مناظرته غيبة، وفتياه وقفًا، ودينه شكًّا، قالوا: فبيّن[١٠] لنا، قال: أمّا مناظرته غيبة؛ لأنّي إذا رويت له عن قتادة قال: هذا قدريّ، وإذا رويت[١١] عن جابر الجعفيّ قال: هذا رافضيّ، وإذا رويت[١٢] عن حمّاد بن أبي سليمان قال: هذا مرجئ، فيسبّ الأحياء، ويقع في الأموات. وأمّا فتياه وقف؛[١٣] لأنّه إذا سئل عن مسألة يقول: حدّثنا فلان عن فلان بكذا،

---

[١] ط + الإسكاف.

[٢] ش + رحمه الله.

[٣] ط: صاحبك.

[٤] ط + رحمه الله.

[٥] ش + رضي الله عنها.

[٦] أ: عليه السّلام.

[٧] **سنن ابن ماجه**، الطلاق ٢٩؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٢٧٢/٧.

[٨] أ: ولو.

[٩] ط: عليه.

[١٠] ط: فسر.

[١١] أ + له.

[١٢] أ + له.

[١٣] أ: فوقف.

ثمّ يروي حديثًا آخر بخلاف ذلك الحديث،[١] فيروي أحاديث، وإذا[٢] قيل له: بأيّ ذلك تأخذه؟[٣] لا يبيّن شيئًا من ذلك. وأمّا دينه شكّ؛[٤] لأنّه[٥] إذا قيل له: أمؤمن أنت؟ يقول:[٦] إن شاء الله.

وروي عن ابن جريج (ت. ١٥٠ هـ/٧٦٧ م) أنّه قال لأبي حنيفة: لمَ[٧] لا[٨] تترك الرّأي، وتشتغل بالحديث؟ فقال أبو حنيفة:[٩] ليس كلّ شيء يوجد في الحديث، فقال[١٠] ابن جريج: لا؛ بل[١١] كل شيء يوجد في الحديث، فقال له[١٢] أبو حنيفة: ما تقول في محرم كسر سنّ ثعلب؟ إيش[١٣] يجب عليه؟ فقال[١٤] ابن جريج: سنّ ثعلب؟! سنّ ثعلب؟![١٥] وسكت.

وروى خلف بن أيّوب عن أبي يوسف، قال: لا يستقيم الرّأي إلّا بالأثر، ولا يستقيم الأثر إلّا بالرّأي. وقال ابن المبارك: اطلبوا الأثر، وخذوا من أهل الرّأي ما يفسّر لكم الأثر. وقيل لابن المبارك: متى يجوز للرّجل أن يفتي؟ قال: إذا كان بصيرًا بالرّأي، عالمًا بالأثر.

---

[١] ط – الحديث.
[٢] أ: فإذا.
[٣] ط: تأخذ.
[٤] ش: فشك.
[٥] أ: فلأنّه.
[٦] ع ط: فيقول.
[٧] ش – لم.
[٨] ش: ألا.
[٩] ش + رضي الله عنه؛ ل + رحمه الله؛ أ – أبو حنيفة.
[١٠] ل: قال.
[١١] ط – لا بل.
[١٢] ع – له.
[١٣] أ: أي شيء.
[١٤] ط: قال.
[١٥] ط – سن ثعلب.

وقال أبو بكر[١] يومًا لجلسائه: إنّي لا أعرف سرورًا أشدّ من جلوسي مع هؤلاء، يعني المختلفة. ثمّ قال: لأنّ كلّ من خرج من بلده؛ ليتعلّم العلم، فهو مختار تلك البلدة، ولا يقصد لتعلّم العلم إلّا من اختاره الله تعالى،[٢] فهو قائد الله تعالى، فالإنسان[٣] يقعد مع قُوّاد الله تعالى، /[٣١٥ظ] فكيف لا يكون مسرورًا؟ قال: إنّي[٤] ربّما ضجرت مع واحد منهم، فأسيء[٥] خلقي معه، ثمّ أتفكّر في نفسي، فأقول:[٦] إنّما[٧] أفعل[٨] هذا مع[٩] قائد من قوّاد الله تعالى، فألوم نفسي على[١٠] ذلك. فقال بعض أصحابه: إنّ بعضنا يعجب بنفسه بهذا القول، فقال: ينبغي لكم أن تشتغلوا بالشّكر، وتعرفون أنّ الملك إذا غضب على القائد تكون عقوبته أشدّ من الّذي غضب على الحارس، فيحذروا عقوبته.

{قال الفقيه:}[١١] حدّثني الثّقة بإسناده عن أبي هارون العبديّ، قال: كنّا إذا أتينا أبا سعيد الخدريّ يقول:[١٢] مرحبًا بوصيّة رسول الله صلّى الله عليه وسلّم، أمرنا رسول الله صلّى الله عليه وسلّم[١٣] أن نوسّع لكم في المجلس، وأن نفهمكم الحديث. وكان إذا رأى الشّابّ أقبل إليه[١٤] بوجهه، ويقول[١٥] له:[١] يا ابن أخي، إذا شككت في شيء فسلني،[٢] فإنّك أن تنصرف على اليقين أحبّ إليّ من أن تنصرف على الشّكّ.

---

[١] ط + الإسكاف.
[٢] ش – تعالى.
[٣] ط: والإنسان.
[٤] أ: وإني.
[٥] ط: وأسيء.
[٦] ش: فأنا أقول.
[٧] أ – إنما.
[٨] أ + أنا.
[٩] أ – مع.
[١٠] ل: في.
[١١] ش + رحمه الله؛ ل + رضي الله عنه.
[١٢] ع ط: فقال.
[١٣] ط: عليه السلام.
[١٤] أ: عليه.
[١٥] ع: فيقول.

وحكى أبو نصر عن خلف بن أيّوب،[٣] قال: إنّ الله تعالى جعل العلم بعد نبيّه،[٤] في أصحابه ثمّ بعدهم في التّابعين، ثمّ بعدهم في أبي حنيفة وأصحابه، فمن شاء فليرض، ومن شاء فليسخط.

وقال محمّد بن سلمة: أوّل ما يذكر الرّجل أستاذه فيقال:[٥] من حدّثك؟ فإن ذكر أستاذًا جليلًا، جلّ قدره. قال: وإنّما خفي ذكر محمّد بن مقاتل عند أهل العراق؛ لأنّه لم يعرف له أستاذ جليل، وقد كان اختلافه إلى هشام، وهو أفقه من هشام.

وروى أبو نصر عن نصير،[٦] قال: كان شابّان يختلفان إلى الحسن بن زياد، فقال أحدهما لصاحبه: ألا ترى إلى حرص هذا الرّجل؟ -يعني الحسن بن زياد- دخلت عليه البارحة وهو يتعشّى، وخادمه على رأسه يدرس كتابًا وهو يسمع.

وقال محمّد بن سلمة: من لم يتّخذ هذا الأمر صناعة يختلف إليه كما يختلف أهل السّوق إلى السّوق،[٧] لا يرتفع له كثير شيء.

وقال الحسن بن مطيع: من ترك مجلسًا من المجالس؛ ليربح[٨] مئة، فإنّه[٩] لا يفلح.

وقال أبو نصر: سمعت محمّد بن سلمة يذكر أنّ زفر اختلف إلى أبي حنيفة عشر سنين، فوقع عنده أنّه بلغ مبلغًا في الفقه لا يحتاج بعد[١٠] ذلك[١] إلى الاختلاف،[٢] فرجع إلى البصرة، فاجتمع النّاس

---

[١] ط - له.
[٢] ط: فاسألني.
[٣] ط + أنه.
[٤] ط + صلى الله عليه وسلم.
[٥] ع: فيقول.
[٦] ط + ين يحيى.
[٧] ش - إلى السوق؛ أ: سوقهم.
[٨] ط: لربح.
[٩] ط - فإنه.
[١٠] ط: بعده.

عليه، وسألوه عن مسائل وردت من البلدان، فتحيّر فيها، ورجع إلى أبي حنيفة، وجعل على نفسه ألّا يفارقه، فلزمه[٣] إلى أن مات.

{قال[٤] الفقيه:} سمعت الفقيه أبا جعفر يحكي عمّن حدّثه عن محمّد بن سلمة، قال: سمعت يوسف بن عاصم، قال: اختلفت إلى أبي مطيع وأبي معاذ حتّى ماتَا، ثمّ اختلفت إلى خلف وشدّاد حتّى ماتا، ثمّ قلت: هذا عصام بن يوسف، شابّ عاقل يمكنه[٥] أن يستخرج العلم؛ /[٣١٦و] لفهمه،[٦] فاختلفت إليه حتّى مات، فبلغ اختلافي نيّفًا وخمسين سنة، والآن لا أصلح أن أكون معلّمًا؛ لأنّي لست هناك، ولا أصلح أن أكون متعلّمًا؛ لأنّ نفسي لا تخضع، وأصلح أن أكون مؤذّنًا؛ لأنّي أعرف مواقيت الصّلاة. قال محمّد بن سلمة بعدما فرغ من هذه الحكاية: إنّ أحدكم يختلف سُنَيَّات،[٧] ثمّ ينظر إلى زوايا مسجده أيّ[٨] موضع يصلح لجلوسه[٩] حتّى يجلس فيه.

وروي عن أبي يوسف أنّه سئل عن الحسن بن زياد، وعن محمّد بن الحسن، أيّهما أفقه؟ قال: الحسن أحسنهما سؤالًا، و محمّد أحسنهما جوابًا.

وقال محمّد بن سلمة: أخبرني أبو جعفر الطّبريّ عن أبي ثور، قال: قال الشّافعيّ:[١٠] من سمع كلام محمّد بن الحسن فكأنّ الله تعالى خلقه لحسن الجواب.

---

[١] ط – ذلك.
[٢] ش – إلى الاختلاف.
[٣] أ – فلزمه.
[٤] ط: وقال.
[٥] أ: يمكن.
[٦] ل: بفهمه.
[٧] ع: سنين.
[٨] ل: إلى.
[٩] ط: للجلوس.
[١٠] ش + رحمه الله.

وقال أبو القاسم: ذكر عن يحيى بن أكثم،[1] قال: لو اصطفّ أهل الدّنيا للحسن بن زياد لأوسعهم سؤالًا، ولو اصطفّوا لمحمّد بن الحسن لأوسعهم[2] جوابًا.

وسئل أبو بكر عن رجل خرج في طلب العلم بغير أمر والديه، قال: لا بأس به، ولا يكون هذا عقوقًا، وليس هذا كالخروج إلى الغزو.

وروى نصير[3] عن بشر بن الوليد، قال: قال أبو يوسف عند موته: اللّهم إنّك تعلم أنّني[4] لم أزن قطّ، ولم[5] أشرب خمرًا قطّ، ولم أجُر في قضيّة وأنا أعلمها، وقضيت بكتابك، وسنة نبيّك، ومهما أشكل عليّ شيء جعلت بيني وبينك عبدك[6] أبا حنيفة؛ فإنّي لم أعلم في خلقك أحدًا أعلم منه.

وقال نصير: قيل لخلف بن أيّوب: لمَ لا تكتب عن سفيان بن عيينة؟ قال: لأنّه كان في عمل السّلطان، وكان[7] على بيت المال. قيل له: فأبو[8] يوسف كان في عمل السّلطان، قال:[9] هناك[10] فقه.

وروي عن محمّد بن الحسن أنّه دخل المسجد الحرام، فرأى سفيان الثّوريّ جالسًا، فجلس محمّد، واستقبل الكعبة، وقال: بلغني أنّ النّظر إلى الكعبة عبادة، والنّظر إلى وجه الوالدين عبادة، والنّظر في المصحف عبادة، فقال[11] سفيان: والنّظر إلى وجه مثلك عبادة، يعني النّظر إلى وجه العالم عبادة.[12]

---

[1] أ + أنه.
[2] ط – سؤالا، ولو اصطفوا لمحمّد بن الحسن لأوسعهم.
[3] ط + بن يحيى.
[4] ط: أني.
[5] أ: ولا.
[6] أ – عبدك.
[7] أ: وكاتبا.
[8] ط: وأبو.
[9] ل + كان.
[10] ط: ثَمّ.
[11] ط: قال.
[12] ط – عبادة.

وروى بشر بن الغياث عن أبي يوسف أنّه قال: ما أنا من أبي حنيفة إلّا كورقة صغيرة على شجرة كثيرة أغصانها، وقال بشر: وما أنا من أبي يوسف إلّا هكذا.

وقال أبو القاسم: كان ههنا رجل من أصحاب الحديث، وكان معجبًا برأيه، فقال له والدي يومًا: هذا الّذي يروى عن النّبيّ عليه السّلام:[1] «من أماط الأذى عن الطّريق غفر له»،[2] ما معناه؟ وإيش يصنع بالّذي رفع[3] عن الطّريق؟ قال: يرفعه من الطّريق، ويضعه بجنب الحائط، قال:[4] ويحك، تأمره أن يرفع شيئًا من طريق البصراء،[5] ويطرح[6] في طريق العميان؟! /[٣١٦ظ] قال: لا؛ ولكن يجعل في حجر حائط. قال: تأمره أن[7] يحشو حائط[8] النّاس من المدر؟ فسكت. قال أبو القاسم: معناه يرفع[9] من الطّريق، ويضع[10] في غير الطّريق.

وقال أبو القاسم: من تعلّم العلم في شبابه كان رحمة عليه، وعلى غيره؛ لأنّه ينتفع هو به، وينتفع به غيره، وإذا تعلّم في حال كبره ينتفع[11] هو[12] به،[13] وقلّما ينتفع به غيره.

وروي عن عيسى بن أبان أنّه كان يميل إلى الحديث، وكان بينه وبين ابن سماعة صداقة، فحثّه ابن سماعة حتّى حضر يومًا إلى مجلس محمّد بن الحسن، فلمّا حضر أعجبه كلامه، فجعل يختلف إليه،

---

[1] ط: صلى الله عليه وسلم.

[2] لم أجده بهذا اللفظ. لروايات أخرى ينظر: **المعجم الأوسط** للطبراني، ٢٩٩/٣؛ **البر والصلة** للسلمي، ١٦٣.

[3] ع: يرفع.

[4] ط: فقال له.

[5] ط: المبصرين.

[6] أ: ويطرحه.

[7] ط: بأن.

[8] ط: حوائط.

[9] ط: يرفعه.

[10] ط: ويطرح.

[11] أ: انتفع.

[12] ط: به.

[13] ط: هو.

وقال[1] عيسى بن أبان: أخرجت[2] مئتي[3] حديث ممّا كنت أعلم أنّه لا محالة يخالفه، قال: فما كان حديث إلّا وعارضه بآخر، أو تأوّل فيه، أو خرج منه بمعنى حتّى خرج من الكلّ.

وذكر عن عيسى بن أبان، قال: غدوت إلى أبي جعفر ببغداد في طلب الحديث، فقعدت على بابه قبل أن يأذن لي[4] بالدّخول، فأقبل أبو الحسن المدائنيّ (ت. ٢٢٨ هـ/٨٤٣ م)، قال:[5] يا فتى، ما الّذي غدوت في طلبه؟[6] فقلت:[7] لطلب[8] الحديث، فقال: يا فتى،[9] إنّي لك ناصح، إنّ الحديث لا يحظى به صاحبه إلّا بعد أن يفني عمره؛ ولكن عليك بهذا الفقه، فإن أخذت[10] بابًا منه[11] أخذت به بابًا من الرّئاسة، وإن[12] أردت الدّنيا فالقضاء[13] والمظالم، وإن أردت الآخرة فنعم العون عليها. قال:[14] فانقلبت[15] من مذهب الحديث إلى مذهب الفقه.

---

[1] ط: فقال.
[2] ط: وأخرجت.
[3] ط: مئة.
[4] ع – لي.
[5] أ: فقال لي.
[6] ط: ظلمة.
[7] ط: قلت.
[8] أ: أطلب.
[9] ط: بني.
[10] ط + منه.
[11] ط – منه.
[12] ط: فإن.
[13] ط: والقضاء.
[14] ل – قال.
[15] ط: فانتقلت.

قال نصير: سألت أحمد بن حنبل (ت. ٢٤١ هـ/٨٥٥ م)، فقلت له: لمَ تبغض أبا حنيفة؟ قال: لأنّه تكلّم[١] بالرّأي، فقلت له: مالك قد تكلّم بالرّأي، فقال: إنّه قد[٢] تكلم في القليل منه، فقلت له:[٣] فهلا[٤] جعلت[٥] البغض له[٦] بقسطه؟! فسكت.

وروى حرملة (ت. ٢٤٣ هـ/٨٥٨ م) عن الشّافعيّ رحمه الله[٧] قال: ما تكلّم أحد في الرّأي بعد أبي حنيفة إلّا كلّهم عيال على أبي حنيفة.

وروى خلف بن أيّوب، قال: دخلت على سفيان الثّوريّ، فقال لي: من أين[٨] أنت؟ فقلت:[٩] من أهل بلخ، قال:[١٠] أهل بلخ كلّهم مرجئة، قلت: وما تقول المرجئة؟ قال: يقولون لا يضرّ مع الإيمان ذنب،[١١] فقلت: لا أعرف[١٢] رجلًا واحدًا ببلخ[١٣] يقول هذا، قال: فما يقولون؟ قلت: يقولون إنّ الذّنوب لا تخرج أهلها من الإيمان، فقال[١٤] سفيان:[١٥] أستغفر الله، أنا معهم على هذا.

---

[١] أ: يتكلم.
[٢] ط – قد.
[٣] ط – له.
[٤] ل: هلا.
[٥] ط + له.
[٦] ط – له.
[٧] ط – رحمه الله.
[٨] ع – أين.
[٩] أ: قلت.
[١٠] أ: فقال.
[١١] ع: الذنب.
[١٢] ط + ببلخ.
[١٣] ط – ببلخ.
[١٤] ط: قال.
[١٥] ط – سفيان.

وروي عن أبي حنيفة[1] أنّه دخل يومًا على عطاء بن أبي رباح، فقال له: من أين أنت؟ قال: من الكوفة، قال عطاء: أنت من الّذين فارقوا دينهم، وكانوا شِيعًا؟ قال: لا؛ ولكن من الّذين لا يُخرجون[2] من الإيمان إلّا من حيث أدخلوه، قال: عطاء: أصبت، فالزم.

وذكر عن المأمون[3] -أمير المؤمنين-[4] قال: لولا الحرص لخربت[5] الدّنيا، ولولا الشّهوة لانقطع النّسل، ولولا الرّئاسة لذهب العلم.[6] /[٣١٧و]

باب الرّدّ على الجهميّة والمبتدعة

قال[7] نصير:[8] سألت[9] الحسن بن مطيع: من أيّ وجه كفّرتم جهمًا (ت. ١٢٨ هـ/٧٤٥-٤٦ م)؟ قال: من قِبل أربعة أوجه، أحدها: أنّه قال: إنّ أهل الجنّة والنّار يضمحلون في الآخرة؛ وإنّما حمله على ذلك[10] لأنّه سئل: هل يعرف ربّك عدد حركات أهل الجنّة والنّار، وعدد أنفاسهم؟ قال: إن قلت: لا يعرف[11] وصفته بالجهل، وإن قلت: يعرف قضيت عليهم بالفناء، قال: فلو[12] قضيت عليهم بالفناء أيسر من أن وصفته[13] بالجهل، فاختار[14] أن يقضي عليهم بالفناء. قال: وكان[15] جوابه أنّ الله[1] يعرف أنّه لا عدد

---

[1] ش + رضي الله عنه.
[2] أ + أحدا.
[3] أ + أنه.
[4] أ - أمير المؤمنين.
[5] ش: خربت.
[6] ط + والله أعلم.
[7] ل + الفقيه قال.
[8] ط + بن يحيى.
[9] ط: وسئل.
[10] ش - وإنما حمله على ذلك.
[11] أ + فقد.
[12] ط: ولو.
[13] أ: تصفه.
[14] أ: فالمختار.
[15] ع + لا يعرف.

لحركاتهم، وهذا كرجل قال: الله[٢] هل[٣] يسمع صوت هذا الحائط، أو يعلم[٤] أنفاس هذا الميت؟ فيقال له:[٥] الله[٦] يعلم أنّ هذا[٧] الحائط لا صوت له، والميت لا أنفاس له.

والوجه الثّاني: أنّه سئل: ألربّك علم؟ قال: نعم، قيل[٨] له: فعلمه هو أو غيره؟ قال: غيره، فقيل[٩] له: لم يزل معه؟ قال: إن قلت: نعم لَقلت[١٠] بالقديمين، فقضى بأن العلم محدث، وقبل ذلك لم يكن له علم. وكان جوابه: أنّه لم يزل عالمًا بما[١١] يكون قبل كونه؛ لأنّ العلم صفة في الذّات، ينتفي به الجهل عنه[١٢] تبارك وتعالى.

والوجه الثّالث: قال: لا أقول إنّ الله تعالى شيء؛ لأنّ الشّيء اسم يسمّى[١٣] به المخلوق، فلا أجري هذا الاسم في أسمائه، وهذا القول منه ردّ على الله تعالى؛ لأنّ الله تعالى[١٤] قال:[١٥] ﴿قُلْ أَيُّ شَيْءٍ أَكْبَرُ شَهَادَةً قُلِ اللَّهُ شَهِيدٌ بَيْنِي وَبَيْنَكُمْ﴾[١٦] [الأنعام، ١٩/٦]، وقال: ﴿أَمْ خُلِقُوا مِنْ غَيْرِ شَيْءٍ﴾ [الطّور،

---

[١] ط + تعالى.
[٢] أ + تعالى.
[٣] أ – هل.
[٤] ط + عدد.
[٥] ل – له.
[٦] ط + تعالى.
[٧] ط – هذا.
[٨] ط: فقيل.
[٩] أ: قيل.
[١٠] أ: قلت.
[١١] ش: به.
[١٢] أ ط – عنه.
[١٣] ش: سمي؛ ط: وسم.
[١٤] ط – تعالى.
[١٥] أ + ﴿كُلُّ شَيْءٍ هَالِكٌ إِلَّا وَجْهَهُ﴾ [القصص، ٨٨/٢٨]، يعني إلّا هو، فاستثنى من الشّيء، فيثبت أنّ المستثنى شيء. وقال.
[١٦] ط – شهيد بيني وبينكم.

٣٥/٥٢]، يعني من غير خالق، وقال:[١] ﴿كُلُّ[٢] شَيْءٍ هَالِكٌ إِلَّا وَجْهَهُ﴾ [القصص، ٨٨/٢٨]، يعني إلّا هو، فاستثنى من الشّيء، فيثبت أنّ المستثنى[٣] شيء.[٤]

والوجه الرّابع: ما روي في الخبر أنّ العباد مجبرون على أفعالهم، وأنّه لا فعل لهم؛ وإنّما ينسب[٥] الفعل إليهم[٦] على وجه[٧] المجاز من غير تحقيق، كما يقال: مات فلان؛ وإنّما أميت، ويقال: طلعت الشّمس، ومال الحائط، وما أشبه[٨] ذلك.[٩] قيل له: فإذا كان العباد لا أفاعيل لهم فهل[١٠] يجوز أن يغفر للعاصين، ويعذّب المطيعين؟ قال:[١١] جائز، قيل له: فإذا كان كذلك فهل يألم المعذّبون، ويتلذّذ المتنعمون؟ قال: لا. قال: فهذا ما أجمع[١٢] النّاس على تكفيره سوى ما اختلف النّاس فيه.

{قال[١٣] الفقيه:}[١٤] سمعت الفقيه أبا جعفر، قال سمعت عليّ بن أحمد، قال: كتب إليّ الحسن بن الفضل البلخيّ، فسألني[١٥] عن الحديث الّذي روي عن النّبيّ[١٦] عليه السّلام[١٧] أنّه قال: «القدريّة

---

[١] ش – وقال.
[٢] أ: وكلّ.
[٣] ع أ: الاستثناء.
[٤] أ – وقال: ﴿كُلُّ شَيْءٍ هَالِكٌ إِلَّا وَجْهَهُ﴾ [القصص، ٨٨/٢٨]، يعني إلّا هو، فاستثنى من الشّيء، فيثبت أنّ المستثنى شيء.
[٥] ش: نسب.
[٦] أ: إليه.
[٧] ش: سبيل.
[٨] ط: أشبهه.
[٩] ط – ذلك.
[١٠] أ: هل.
[١١] ع: فقال.
[١٢] أ + عليه.
[١٣] ش: وقال.
[١٤] ش + رحمه الله؛ ل: رضي الله عنه.
[١٥] ط: قال سألني.
[١٦] ط: رسول الله.
[١٧] ش ط: صلى الله عليه وسلم.

مجوس هذه الأمّة»،[1] ما[2] معناه؟ فقلت مجيبا له: إنّ في ظاهر الرّواية معانيَ[3] لو[4] عقلت ذلك علمت[5] معناها، وبيان ذلك: تسمية النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[6] إيّاها مجوس هذه الأمّة، والحكم عليها بذلك، ولم يحكم عليها بيهود هذه الأمّة، ولا بنصاراها؛ لأنّ المجوس /[٣١٧ظ] ادّعت أنّ الله تعالى لم يخلق الأشياء الدّنيئة، واستثنت[7] على الله[8] من[9] قوله: ﴿خَالِقُ كُلِّ شَيْءٍ﴾ [الأنعام، ١٠٢/٦] ما لم يستثنه، وكذلك استثنت القدريّة أقوال العباد وأفعالهم، فكانت[10] والمجوس سِيّان؛ لموافقتها إيّاها.

وسئل أبو القاسم عن قوم يوصفون بالكراميّة، وهم يميلون إلى الزّهد، ويؤخذ ما عندهم من العلم، أفتنا في ذلك. قال: إنّ لهم مقالات منكرة باطلة، يجرّون النّاس إلى مقالاتهم بما يظهرون من زهدهم، فاتّقوا الله، وجانبوهم، وأخرجوهم من قريتكم، ولا[11] يقربنّهم[12] النّساء[13] والصّبيّان[14] والجهّال، وعليكم بما تعرفون من السّلف الهادي، أعاذنا الله وإيّاكم من مضلّات القول، وأئمة الضّلال.

وسئل عبيد الله[15] بن محمّد [1] بن الحسن عن قول والده في القرآن قال:[2] إذا سئل عنه يقول: السّؤال عنه بدعة، والخصومة فيه بدعة. قال: فدنا[3] إليه رجلان، فسألاه،[4] فقالا: مسجدان لنا في السّكّة،

---

[1] **سنن أبي داود**، السنة ١٧؛ **المعجم الأوسط** للطبراني، ٦٥/٣؛ **المستدرك** للحاكم، ١٥٩/١.

[2] ع: فما.

[3] ط: ما.

[4] ط: إن.

[5] ط: على.

[6] أ: عليه السّلام.

[7] ط: فاستثنت.

[8] ط + تعالى.

[9] ش: في.

[10] ش + هي.

[11] ل: حتى لا؛ ط: لا.

[12] ط: يتغير منهم.

[13] ل: الصّبيّان.

[14] ل: والنساء .

[15] ل – الله.

ولهما إمامان، إمام أحد المسجدين يقول بهذا القول، والآخر يقول بخلق[٥] القرآن،[٦] أيّهما نصلّي خلفه؟[٧] قال: إن كان يجادلان في ذلك، ويختصمان فيه، فلا تصلّوا خلف واحد منهما؛ فإنّهما صاحبَا بدعة. {قال الفقيه:}[٨] لم يكن طريق محمّد بن الحسن طريق الواقفيّة؛ ولكنّه[٩] كره الكلام والخصومة فيه. وهكذا نقول: إن[١٠] لم يخاصم فيه، ولم يتكلّم، فهو أسلم لدينه. وروي عن خلف بن أيّوب أنّه قال: القرآن كلام الله، ليس له جواب إلّا هذا.

وروى الحسن بن أبي مالك عن أبي يوسف، قال: جاء رجل إلى مسجد الكوفة يوم الجمعة، فدار على الخلق، وسألهم عن القرآن، وأبو حنيفة[١١] في غيبته إلى مكة، فاختلف النّاس في ذلك، فقال: والله ما أحسبه إلّا شيطانًا تصوّر في صورة الإنس حتّى انتهى إلى حلقتنا، وسألنا،[١٢] فقلنا:[١٣] شيخنا غائب، ونكره أن نتقدّم بكلام حتّى يكون هو المبتدئ للكلام فيه، فلمّا قدم أبو حنيفة[١٤] تلقّيناه بالقادسيّة، فقلنا له: قد وقعت لنا مسألة، قلنا: ما تقول في القرآن مخلوق أو[١٥] غير مخلوق؟ قال: فما جوابكم؟ قلنا: لم نتكلّم فيها بشيء، قال: جزاكم الله عن الإسلام خيرًا، احفظوا وصيّتي: لا تنطقوا فيها بكلمة[١٦] أبدًا، ما

---

[١] أ – الله بن محمد.
[٢] ط + كان.
[٣] ط: قدم.
[٤] ع: سألاه؛ ط: يسألانه.
[٥] أ: بقول يخالف.
[٦] أ + خلف.
[٧] أ – خلفه.
[٨] ع + رحمه الله.
[٩] ط: ولكن.
[١٠] ط + من.
[١١] ش + رضي الله عنه.
[١٢] ل: فسألنا.
[١٣] أ + إن.
[١٤] ش + رضي الله عنه.
[١٥] ط: أم.
[١٦] أ + واحدة.

أحسب هذه المسألة تنتهي حتّى توقع أهل الإسلام في أمر لا يقومون له، ولا يقعدون، أعاذنا الله وإيّاكم من الشّيطان الرّجيم.

وقال محمّد بن مقاتل: ما أعدّ شيئًا بعد[١] أداء[٢] الفرائض والإيمان يعدل[٣] حبّ أصحاب رسول الله صلّى الله عليه وسلّم،[٤] من لقي الله /[٣١٨و] على الإسلام، وحبّ أصحاب رسول الله صلّى الله عليه وسلّم، فإنّي أرجو أن يغفر الله له. قال: وخير هذه الأمّة بعد نبيّنا[٥] أبو بكر، ثمّ عمر، ثمّ عثمان، ثمّ عليّ رضي الله عنهم[٦] أجمعين.[٧] وبلغنا عن ابن عمر[٨] أنّه قال: كنّا نقول على عهد رسول الله صلّى الله عليه وسلّم: أبو بكر، ثمّ عمر، ثمّ عثمان، ثمّ عليّ رضي الله عنهم.[٩]

وعن[١٠] عليّ بن أبي طالب رضي الله عنه[١١] أنّه قال: ما زلنا نشكّ في عذاب القبر حتّى نزل: ﴿أَلْهَاكُمُ التَّكَاثُرُ، حَتَّى زُرْتُمُ الْمَقَابِرَ﴾[١٢] [التّكاثر، ١٠٢/١-٢].[١٣] يعني أنّه لم يكن سمع من[١٤] رسول الله صلّى الله عليه وسلّم[١٥] قبل ذلك.[١]

---

[١] ع ط: بعداد.
[٢] ع ط – أداء.
[٣] ع ط: بعد.
[٤] ط + فإن.
[٥] أ: نبيها.
[٦] ع: رضوان الله عليهم.
[٧] ل – أجمعين.
[٨] ط + رضي الله عنه.
[٩] أ – رضي الله عنهم. | **المعجم** لابن المقرئ، ٣٦٦. للروايات الأخرى التي لم تذكر عبارة: "ثم عليّ" ينظر: **مسند البزاز**، ١٩٦/١٢؛ **السنة** للخلال، ٣٨٨/٢؛ **المعجم الكبير** للطبراني، ٢٨٥/١٢.
[١٠] ش: عن؛ ط: وروي عن.
[١١] أ – رضي الله عنه.
[١٢] ط – حتى زرتم المقابر.
[١٣] **سنن الترمذي**، تفسير القرآن ٨٨؛ **إثبات عذاب القبر** للبيهقي، ١٣٢.
[١٤] ط + قبل ذلك.
[١٥] ل: عليه السّلام.

وروي عن عائشة[٢] أنّها لم تكن سمعت عذاب القبر حتّى دخلت عليها يهوديّة، فقالت في بعض دعائها: أجاركم[٣] الله[٤] من عذاب القبر، فجعلت عائشة تعدّلها في مقالتها حتّى دخل رسول الله صلّى الله عليه وسلّم، فأخبرته بقول اليهوديّة، فأعلمها رسول الله[٥] صلّى الله عليه وسلّم أنّ في القبر عذابًا، وأمرها أن تستعيذ بالله[٦] من عذاب القبر.[٧]

وقال محمّد بن مقاتل: عذاب القبر لا شكّ فيه، قد رواه عن رسول الله[٨] صلّى الله عليه وسلّم عدّة من أصحابه، ولا اختلاف فيه[٩] بين العلماء.[١٠]

وسئل أبو بكر عن القرآن، ما هو؟ قال أبو بكر: سأل أهل بلخ يحيى بن معاذ عن مذهبه في القرآن، قال:[١١] أرأيت[١٢] لو أنّ[١٣] ملكًا له عبيد، وله قرية أسكنهم فيها، فكتب إليهم كتابًا يأمرهم فيه بأمر، وينهاهم، فلما بلغ[١٤] الكتاب،[١٥] أيجب عليهم أن يقولوا: كيف كتب الكتاب؟ ومن أيّ شيء كتب؟ ومن

---

[١] ط – قبل ذلك.
[٢] ع + رضي الله عنها.
[٣] أ: أجارك.
[٤] ع + تعالى.
[٥] أ – رسول الله.
[٦] ط – بالله.
[٧] انظر: **موطأ مالك**، صلاة الكسوف ١؛ **صحيح البخاري**، الكسوف ٧؛ **السنن الكبرى** للبيهقي، ٤٥٠/٣.
[٨] ش: النبي.
[٩] ش – فيه.
[١٠] ش: فيه.
[١١] أ: فقال.
[١٢] ط: أرأيتم.
[١٣] ش + رجلا.
[١٤] ط: بلغهم.
[١٥] أ + إليهم.

أين له[1] هذا الكاغد؟! فكذلك[2] القرآن هو كتاب الله تعالى، وأنتم عبيده، فاتّبعوه، ولا تشتغلوا بما لا يعنيكم.

وروي عن نوح بن[3] مريم، قال: سألت أبا حنيفة،[4] فقلت: إنّي أخذت حظًّا من الفقه، وأريد أن أكتب الحديث، عمّن[5] أكتب؟[6] قال:[7] اكتب عن كلّ عدل في هواه ما خلا الرّافضة، وهؤلاء الّذين يأتون باب[8] السّلطان، فأمّا[9] الرّافضة فإنّ اعتقادهم تضليل أصحاب رسول الله صلّى الله عليه وسلّم، وأمّا الّذين يأتون أبواب السّلطان وطّنوا أنفسهم له حتّى انقادت لهم العامّة، فهم لا يصلحون أن يكونوا أئمة المسلمين.[10]

وسئل أبو القاسم عن رجل يرى الإمامة لأبي بكر إلّا أنّه يحبّ عليًّا جدًّا. قال: لا بأس به، أنا أحبّه جدًّا،[11] {قال الفقيه:} هذا إذا أحبّ عليًّا جدًّا، وأحبّ أبا بكر وعمر أيضًا جدًّا،[12] وأمّا إذا أحبّ عليًّا جدًّا، وأحبّ أبا بكر وعمر دون ذلك، فهو مبتدع ضالّ.

وسئل محمّد بن مقاتل عمّن أنكر نبوّة الخضر،[1] أو ذي الكفل، قال: كلّ من لم تجتمع عليه الأمّة أنّه نبيّ فإنّه لا يضرّ[2] إن جحد نبوّته؛ لأنّ الله تعالى قال: ﴿مِنْهُمْ مَنْ قَصَصْنَا عَلَيْكَ وَمِنْهُمْ مَنْ لَمْ نَقْصُصْ عَلَيْكَ﴾ [غافر، ٧٨/٤٠]، فلا يضرّ من لم يعرف /[٣١٨ظ] جميع الرّسل.[3]

---

[1] ط – له.
[2] ش: وكذلك.
[3] أ + أبي.
[4] ش + رضي الله عنه.
[5] أ: فعمن.
[6] ل: أكتبه.
[7] أ: فقال.
[8] ط: أبواب.
[9] ع: أما.
[10] أ: للمسلمين.
[11] ش + هذا إذا أحب عليا جدا.
[12] ش – جدا.

باب الحكايات

زعموا أنّ الحجّاج بن يوسف (ت. ٩٥ هـ/٧١٤ م) قال ذات ليلة[٤] لغلامه: انظر هل في السّجن من يصلح للمحادثة؟ فطلب فوجد رجلًا أديبًا، فجعل الحجّاج يحدّثه، فلما أكثر الحديث قال له الحجّاج: ما الّذي أدخلك السّجن؟ قال: ابن عم لي، قتل إنسانًا، فطلب، فلم[٥] يوجد، فأُخذت من قِبله. قال[٦] الحجّاج: صدق الشّاعر:

جنى ابن عمّك ذنبًا فابتليت به إنّ الفتى بابن عمّ السّوء مأخوذ[٧]

فقال الرّجل: بل[٨] قول الله[٩] أصدق، فقال الحجّاج: وما[١٠] قال الله؟ قال:[١١] ﴿وَلَا تَزِرُ وَازِرَةٌ وِزْرَ أُخْرَى﴾ [الأنعام، ١٦٤/٦]، فقال[١٢] الحجّاج: صدق الله، وكذب الشّاعر، خلّوا[١٣] سبيله.

وذكر أبو نصر[١٤] عن محمّد بن سلمة أنّ رجلًا من أصحابنا خرج حاجًّا، فدخل المدينة، فقيل له: ههنا رجل ينكر على من يقول: أنا مؤمن، وطلبوا[١٥] منه أن يذهب إليه ويناظره، فقال: أنا محتار،[١٦]

---

[١] أ + عليه السّلام.

[٢] ط: يضره.

[٣] أ + والله أعلم.

[٤] ع: يوم.

[٥] أ: ولم.

[٦] أ: فقال.

[٧] **الإبانة في اللغة العربية** للعوتبي، ٣٨٢/٢؛ **ديوان المعاني** للعسكري، ٢٩٤/٢؛ **جوهرة الأمثال** للعسكري، ٣٠٧/١.

[٨] ش – بل.

[٩] أ + تعالى.

[١٠] ط: وماذا.

[١١] ع – فقال الحجاج: وما قال الله؟ قال؛ ط فقال الرجل.

[١٢] ع: قال.

[١٣] أ: فخلوا.

[١٤] ش – أبو نصر.

[١٥] أ: فطلبوا.

[١٦] أ: مجتاز؛ ط: مختار.

فتشفّعوا إليه، فأجابهم، فقال: غدًا إن شاء الله، فلمّا كان من الغد ذهب إلى مجلس ذلك الرّجل، وسأله عن رجل قتل رجلًا خطأً، أيّ[1] شيء[2] يجب عليه؟ قال: تحرير رقبة مؤمنة، ودية مسلّمة إلى أهله، كما قال الله تعالى، قال[3] له الرّجل:[4] وهل يوجد[5] رقبة مؤمنة في الأرض؟![6] فسكت الرّجل.

قال: وسئل أبو الحازم عن فقهاء زمانه، فقال: الأئمة ثلاثة: أبو جعفر الطّحاويّ[7] بمصر، وعليّ القمّيّ بالرّيّ، وأبو نصر محمّد بن سلّام ببلخ. فقيل له: أيّهم أفقه؟ قال:[8] أمّا أبو جعفر الطّحاويّ فأكثرهم[9] حديثًا، وأمّا عليّ القمّيّ فهو أحجّهم، وأمّا أبو نصر محمّد بن سلّام[10] فهو أفقههم.

وروى أبو نصر عن محمّد بن سلمة، قال: سبي مكحول (ت. ١١٢ هـ/٧٣٠ م) ثلاث مرّات من الهند، ففي[11] كلّ مرّة قطع[12] السّلسلة، وهرب[13] إلى بلده، ثمّ[14] صار بعد ذلك[15] عالم[16] الشّام، فلا يقال:

---

[1] ط: إيش.
[2] ط – شيء.
[3] أ: فقال.
[4] ط – الرجل.
[5] أ + في الأرض.
[6] أ – في الأرض.
[7] ش + رحمه الله.
[8] أ: فقال.
[9] ط: أكثرهم؛ أ: فإنّه أكثرهم.
[10] ط – محمد بن سلام.
[11] أ: وفي.
[12] أ: يقطع.
[13] أ: ويهرب.
[14] أ + بعد ذلك.
[15] أ – بعد ذلك.
[16] أ: عالما لأهل.

مكحول الهنديّ؛ بل[1] يقال:[2] مكحول الشّاميّ. وذكر[3] عن مكحول أنّه كان إذا سئل عن شيء لا يعرفه[4] يقول: أساحر أنا؟[5]

وذكر[6] أنّ قتادة قدم الكوفة، وجلس في أوّل يوم، فقال:[7] سلوني[8] دون عرش الرّحمن، فقال حمّاد بن أبي سليمان: إنّ هذا الرّجل أعظم القول، وقال لأبي حنيفة: اذهب،[9] وسله[10] شيئًا، فقام[11] أبو حنيفة،[12] فقال:[13] رحمك[14] الله، النّملة الّتي كلّمت سليمان[15] ذكرًا كانت أم أنثى؟ فتحيّر[16] قتادة،[17] وترك[18] المجلس،[19] ثمّ جلس في اليوم الثّاني، فقام أبو حنيفة وقال: كلب أصحاب الكهف ما لونه؟ فبقي،[20] وترك المجلس، ثمّ جلس في اليوم الثّالث، فقال: سلوني[21] عن الفقه، فقام أبو حنيفة وقال:[22] ما

---

[1] أ – بل؛ ط: وإنما.
[2] أ: ويقال.
[3] أ: وروي.
[4] ش: يعرف.
[5] ل – وذكر عن مكحول أنه كان إذا سئل عن شيء لا يعرفه يقول: أساحر أنا؟
[6] ع + حماد.
[7] أ: وقال.
[8] ع: اسألوني.
[9] أ + إليه.
[10] ش: واسأله.
[11] ط + إليه.
[12] ع + رحمه الله.
[13] ط: وقال.
[14] ش: يرحمك.
[15] أ + عليه السّلام.
[16] أ: فبقي.
[17] ط: + متحيرا.
[18] ط: ونزل.
[19] ط: عن الكرسي.
[20] ع: فتحير؛ ط + قتادة.
[21] ش: اسألوني.
[22] ع: فقال.

تقول في رجل غاب عن امرأته، ثمّ تزوّجت المرأة زوجًا آخر، /[٣١٩و] فجاءت[١] بولد، فجاء الزّوج الأوّل، فقال[٢] لها: يا زانية، تزوّجتِ وأنا زوجك؟ وقال الزّوج الثّاني:[٣] تزوّجتيني ولك زوج؟ فكيف[٤] يجب الحدّ،[٥] ولمن يكون الولد؟ فقال قتادة:[٦] هذه المسألة أنزلت[٧] أم لا؟ فقال أبو حنيفة: لا؛ ولكن نستعدّ[٨] للبلاء قبل نزوله. فقال[٩] قتادة: والله لا أجلس في الكوفة ما دام هذا الغلام فيها[١٠] فما[١١] علمت أنّ أحدًا يسألني[١٢] عن هذه المسائل، فخرج من الكوفة.[١٣]

وروي عن محمّد بن الفضل، قال: كانت امرأة في جوارنا لا تعرف أنّ اليهود والنّصارى يبعثون، فسئل جميع من ههنا مثل خلف وأبي مطيع، فقالوا: تكفر. فسألت أبا سليمان الجوزجانيّ، قال: تعلّم، ولا تكفر. ثمّ قال أبو سليمان: سأل أبو سعيد الصّغانيّ[١٤] أبا يوسف عن امرأة لا تعرف أنّ أهل الكفر يدخلون النّار، قال أبو يوسف: تعلّم، ولا تكفر.

---

[١] أ: وجاءت.

[٢] ط: وقال.

[٣] أ + يا زانية؛ ط: الآخر.

[٤] أ: كيف.

[٥] ع: الحدود.

[٦] ط + بالله يا فتى هل كانت.

[٧] ل: نزلت؛ ط – أنزلت.

[٨] أ: يستعد.

[٩] ط: قال.

[١٠] أ + فقال قتادة والله.

[١١] أ: ما.

[١٢] ط: يسأل.

[١٣] في نسخة أفيون وأزهر + فجوابه: ثبت نسبه من الأوّل عند أبي حنيفة. وعند أبي يوسف إن جاءت به لأقل من سنتين أو سنتين ثبت منه، وإن جاءت به لأكثر فهو للثاني. وفي قول محمّد : إن جاءت به لأقل من ستة أشهر فهو للأول، وإن جاءت به لأكثر منه فهو للثاني. وأمّا الحد فعلى هذا الخلاف: إن جاءت به في أي وقت كاف فإنّه يلاعن ولا يحد؛ لأن اللعان بين الزوجين كالحد بين الأجنبيين، ويجب الحد في قول من جعل الولد للثاني.

[١٤] ع ط: الصاغاني.

قال[1] محمّد بن الفضل: كان أبو مطيع يقول: الجنّة والنّار يفنيان عند فناء الأشياء كلّها، ثمّ يعادان، وكان أبو معاذ يكفره بذلك. قال محمّد بن الفضل: نحن نقول: لا يفنيان، وننكر قول أبي معاذ حيث كفّره[2] بشيء[3] مخلوق إذا[4] قال: يفنى.

وروى الثّلجيّ[5] عن عليّ بن عاصم أنّه سئل عن معنى قول سفيان الثّوريّ: إنّ أبا حنيفة استتيب من الكفر مرّتين. قال: كانت قصّته أنّ ابن هبيرة دعاه إلى أمر من أمور السّلطان، فأبى عليه، فقال: كفرت يا أبا حنيفة، تب إلى الله، وكان ابن هبيرة يرى أنّ من خالف السّلطان كفر، فقال أبو حنيفة: أتوب إلى الله من كلّ ذنب، ثمّ دعاه بعد ذلك إلى الدّخول في القضاء، فأبى، فقال:[6] كفرت يا أبا حنيفة، تب إلى الله تعالى،[7] فقال: تبت إليه[8] من كلّ ذنب، قال: ولا أدري ما حمل سفيان على أن قال ذلك، ولم يذكر كيف كانت قصّته.

وروي عن مسور[9] بن مَخْرَمة (ت. ٦٤ هـ/٦٨٣ م) أنّه دخل على ابن عبّاس، فرأى عليه ثوب سندس، وبين يديه كانون عليه تمثال طير، فقال له: أرى عليك هذا الثّوب، وقد علمت ما كان من النّهي في لبس الحرير، وهذا تمثال طير على كانونك؟ فقال له ابن عبّاس: ما شعرت بهذا الثّوب الّذي عليّ، وكان ذلك بعد ما كفّ بصره، ولَئن كان النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[10] نهى عن لبس الحرير فما[11] نهى عنه

---

[1] ع: وقال.
[2] أ: أكفره.
[3] أ: لشيء.
[4] ل: إذ.
[5] ع: البلخي.
[6] ش: قال.
[7] أ – تعالى.
[8] ط: إلى الله.
[9] ع: المسور.
[10] ل: عليه السّلام.
[11] ش: وما.

إلّا للتّجبّر والتّكبّر، ولسنا منهم، وأمّا هذا الطّير فما ترى كيف أحرقناها بالنّار؟! فلمّا خرج المسور[١] أمر ابن عبّاس بأن يؤتى[٢] بثوب غيره، وخلع ذلك الثّوب، وأمر بذلك الطّير أن[٣] يقطع[٤] عن الكانون.[٥]

وذكر أنّ /[٣١٩ظ] رجلًا من أهل البصرة خرج إلى شريك، فسأله أميرهم عن أهل البصرة، ما كسبهم؟ قال: هم[٦] قوم لهم دور وحوانيت مستغلة، وقوم لهم عبيد ودوابّ[٧] مستغلّة، وقوم لهم تجارة ورأس مال يتّجرون، وقوم لهم نخيل يستنزلونها. فقال:[٨] أمّا أصحاب الدّور والحوانيت فهم كلاب يحتاجون[٩] أن يطالبوا[١٠] سكّانهم؛ ليأخذوا غلّاتهم، وأمّا أصحاب العبيد والإماء فهم لئام؛ لأنّهم يستعملون أمثالهم، ويأخذون بدل عملهم وأوساخهم، وأمّا أصحاب رؤوس الأموال فهم ذئاب النّاس، يثب[١١] بعضهم على بعض، ويحتالون حتّى يسلب بعضهم من بعض،[١٢] فعليك بأصحاب[١٣] النّخيل؛[١٤] فإنّ الشّأن فيهم.

قال أبو القاسم: خرجت يومًا إلى محمّد بن سلمة أتبرّك به، فلمّا أردت الانصراف قال:[١٥] اركب خلفي،[١] قلت: المشي أحبّ إليّ، فقال:[٢] إنّك لا تزال بخير ما دمت هكذا. قال أبو القاسم: الآن عرفت

---

[١] أ + من عنده.
[٢] ط: يأتوا.
[٣] ط – أن.
[٤] أ: يقلع.
[٥] **مسند أحمد**، ٩٨/٥.
[٦] ط: ثم.
[٧] ع: ودور.
[٨] ط + الأمير.
[٩] ط + إلى.
[١٠] ط: يطلبوا الغلة من.
[١١] ع: فيثب.
[١٢] ط + وأما أصحاب النخيل.
[١٣] ط: بهم.
[١٤] ط – النخيل.
[١٥] ط + لي.

قدر هذا الكلام؛ لأنّي ما[٣] دمت[٤] لا أركب الدّابّة لم أكن أحتاج إلى أن أخالط السّلطان، وكنت[٥] أعزّ في ذلك اليوم[٦] ممّا أنا عليه اليوم.

وروى أبو الدّرداء أنّ معاوية بن أبي سفيان[٧] بعث إليه، وأمره[٨] بأن يكتب فسّاق حمص، فقال أبو الدرداء: ما شأني وشأن فسّاق حمص؟ فمن[٩] أين[١٠] أعرفهم؟ فقال ابنه: أنا أكتبهم لك، فكتبهم، ثمّ جاء به[١١] إليه،[١٢] فقال[١٣] أبو الدّرداء:[١٤] ألا تخبرني من أين علمت[١٥] أنّهم فسّاق؟[١٦] ما عرفتهم[١٧] أنّهم فسّاق إلّا وأنت منهم، فإن شئت فابدأ[١٨] باسمك،[١٩] ولم يرسل[٢٠] بأسمائهم.[٢١]

---

[١] ط: دابتي.
[٢] ط + يا بني.
[٣] ط: حيث.
[٤] ط: كنت.
[٥] ط + ذلك اليوم.
[٦] ط – في ذلك اليوم.
[٧] ش + رضي الله عنهم.
[٨] أ: وأمر.
[٩] ط: فكيف.
[١٠] ط – أين.
[١١] أ – به.
[١٢] ع: إلى أبي الدرداء.
[١٣] ط + له.
[١٤] ع – أبو الدرداء.
[١٥] ط: عرفتهم.
[١٦] ط – أنهم فساق.
[١٧] ع: علمت.
[١٨] أ: فابتدأ.
[١٩] ع: بنفسك.
[٢٠] ط + إليه.
[٢١] أ: أسماءهم.

وذكر عن أبي يوسف أنّه دخل على هارون الرّشيد وعنده اثنان يتناظران في الكلام، فقال هارون لأبي يوسف: احكم بينهما، فقال[١] أبو يوسف: أنا لا أخوض فيما لا يعنيني، قال[٢] له الخليفة: أحسنت، وأمر له بمئة ألف، وأمر بأن يكتب في الدّواوين أنّ أبا يوسف أخذ[٣] بترك ما لا يعنيه مئة ألف.[٤]

وسئل أبو بكر الإسكاف[٥] عن الاستطاعة قبل الفعل أم[٦] مع الفعل؟ قال:[٧] ليس[٨] في هذا رأس مال، ولا أشتغل به، ثمّ قال: لا يسأل أحد يوم القيامة عن هذا؛ وإنّما يسأل عمّا أمر به، ونهي عنه، فالاشتغال به أولى.

وروي عن ابن مسعود أنّه قال: إنّ الّذي يفتي النّاس بكلّ ما يسألونه لمجنون. وقال ابن شبرمة: إنّ من المسائل مسائل لا يحلّ للسّائل أن يسأل عنها، ولا للمجيب أن يجيب عنها. وقال /[٣٢٠و] الشّعبيّ: سلوا[٩] عمّا كان، ويكون، ولا تسألوا عمّا لم يكن، ولا يكون.

وقال أبو القاسم: سمعت نصير بن يحيى يقول: يُحكى[١٠] أنّ خالًا لأبي يوسف القاضي دخل عليه وهو جالس على مصلّى[١١] نفيس، وعلى الخال جبّة نفيسة، فاستحلى خاله[١٢] المصلّى، فجعل يمسحه بيده، فلمّا رآه أبو يوسف مدّ يده إلى جبّته، وجعل يمسحها بأصبعه، فلمّا رأى الخال ذلك قال له: طمعتُ في مصلّاك، وطمعتَ في جبّتي، ما مثلي ومثلك إلّا كمثل رجل كان قبلنا، أصابه الزّكام،

---

[١] ط: قال.
[٢] أ: فقال.
[٣] ط + مئة ألف.
[٤] ط – مئة ألف.
[٥] أ – الإسكاف.
[٦] ط: أو.
[٧] أ: فقال.
[٨] أ + لي.
[٩] ش: اسألوا.
[١٠] ط: حكي.
[١١] ش + لطيف/نظيف.
[١٢] أ: الخال.

فأشير عليه بأن[1] يدخل الحمّام، فأوّل[2] من[3] يدخل[4] فيها يقول:[5] ما بك بي، وما بي بك، فيزول عنه،[6] فدخل الحمّام، فاستقبله رجل به جرب،[7] فقال هذا المزكوم: ما بك بك، وما بي بي؛ ولكن يا أبا يوسف، لك مصلّاك، ولي جبّتي.

وحكي أبو نصر أنّ أعرابيًّا دخل على بعض الخلفاء، فتكلّم بشيء، فاستحسنه، فقال له:[8] سل[9] حاجتك، فقال الأعرابيّ: ألف درهم، فلما خرج قال له الخازن: يا مجنون، يقول لك أمير المؤمنين: سل[10] حاجتك، فتقول ألف درهم؟ فقال الأعرابي:[11] ما علمت أنّ لله تعالى عددًا أكثر من ألف.[12]

وذكر أنّ نبطيًّا دخل على الحجّاج بن يوسف،[13] فقال:[14] أصلحك الله، مات أبانا، فوثب أخينا، فأخذ مالنا، فقال الحجّاج:[15] لا رحم الله أباك، ولا عافى أخاك، ولا ردّ عليك مالك، أفسدت علينا لساننا.

وقال أبو حنيفة يومًا لأبي يوسف: ويلك يا يعقوب، ما مثلك إلّا مثل الجراب، لا يوجد فيه إلّا ما يوضع،[1] يعني لا يقول الفقيه[2] إلّا ما سمع[3] وحفظ.[4]

---

[1] ط: أن.
[2] أ: وأول.
[3] ع: ما.
[4] ع: يدخله.
[5] ط + له.
[6] أ + ذلك.
[7] ل: أدرة.
[8] أ + الخليفة.
[9] ش: اسأل.
[10] ش: اسأل.
[11] ش – الأعرابي.
[12] ل + ههنا.
[13] أ – بن يوسف.
[14] أ + له.
[15] أ – الحجاج.

وذكر عن الثّلجيّ[٥] أنّه كان إذا سئل عن مسألة، فيجيب، فيقال له: قال محمّد كذا وكذا، فيقول: إيش[٦] تصنع به؟! فإذا[٧] سئل عن مسألة، فيجيب، فيقال له: هذا قول محمّد، فيقول: سبحان الله! ما أدقّ مذهبه في العلم. وقال محمّد بن سلمة: لم يكن في هؤلاء أدقّ علمًا من محمّد بن الحسن، يعني[٨] كان دقيق النّظر.

وروى محمّد بن سلمة عن محمّد بن شجاع الثّلجيّ[٩] أنّه قال: لم يشكّ أهل بغداد أنّه لم يقدمها غريب أفصح من محمّد بن الحسن، قال: ألا ترى إلى تصنيفه؟! ليست[١٠] فيها[١١] عربيّة غريبة.

وروي[١٢] عن وكيع بن الجراح أنّه كان يفتخر بمحمّد بن الحسن، ويقول: غلام منّا تكلّم في ألف مجلّد، ما ناقض بين كلمتين.

وروي عن خلف بن أيّوب أنّ رجلًا سأله عن الفرق بين المسألتين، ففرّق بينهما، فلم يقنع به السّائل، فقال خلف: إنّما يفرّق بين المسألتين بنكتة؛ لا بجوالق[١٣] توضع بينهما من[١٤] تبن.[١٥]

---

[١] ل + فيه؛ ط: وضع.
[٢] أ + في الفقه.
[٣] أ: يسمع.
[٤] أ: ويحفظ.
[٥] ع: البلخي.
[٦] أ: أي شيء؛ ط: وإيش.
[٧] أ: وإذا.
[٨] أ – يعني.
[٩] أ: البلخي.
[١٠] أ: ليس.
[١١] أ: فيه.
[١٢] ع: روي.
[١٣] ط + من تبن.
[١٤] أ – من.
[١٥] أ: مرتين؛ ط – من تبن.

وذكر أنّ أعرابيًّا وجد ولد ذئب مطروحًا على قارعة الطّريق، فرحمه، وحمله[١] إلى خيمته، وكانت /[٣٢٠ظ] له شاة يحلبها، فعلّقه بالشّاة حتّى رضع منها، وربّاه حتّى كبر، وألف[٢] بالشّاة، فغاب الأعرابيّ وأهله يومًا عن وطنه، فقصد الذّئب إلى الشّاة، فشقّ بطنها، وأكل من لحمها ما أكل، فلمّا انصرف الأعرابيّ، ورأى ذلك، اغتمّ، وجعل[٣] يقول:[٤]

غذيت بدرّها، ونشأت فينا فما يدريك[٥] أنّ[٦] أباك[٧] ذئب

إذا كان الطّباع طباع سوء فليس بنافع أدب الأديب[٨]

وروي عن ابن عبّاس[٩] أنّ أباه العبّاس بن عبد المطلب قال له:[١٠] يا بنيّ،[١١] إنّ أمير المؤمنين يقرّبك، ويخلو بك، ويستشيرك مع أناس من أصحاب رسول الله صلّى الله عليه وسلّم، يعني عمر رضي الله عنه،[١٢] فاحفظ عنّي ثلاث خصال: لا يجرّبنّ عليك كذبة، ولا تفشينّ له سرًّا، ولا تغتابنّ عنده أحدًا. قيل[١٣] لابن عبّاس: كلّ واحدة منهنّ خير من ألف، قال: نعم، ومن عشرة آلاف.[١٤]

---

[١] أ: فحمله.

[٢] ع: فألف.

[٣] ط + عند ذلك.

[٤] أ + في ذلك.

[٥] في أفيون: تدري.

[٦] أفيون: بأن.

[٧] في هامش عاطف: صوابه "أنك ابن".

[٨] **شعب الإيمان** للبيهقي، ٣٤٩/١٣.

[٩] ش + رضي الله عنه.

[١٠] ط – له.

[١١] أ – يا بني.

[١٢] ط – رضي الله عليه.

[١٣] ط: فقيل.

[١٤] **مصنف ابن أبي شيبة**، ٢٩/٥؛ **فضائل الصحابة** لأحمد بن حنبل، ٩٥٧/٢؛ **المعجم الكبير** للطبراني، ٢٦٥/١٠.

وذكر أنّ عبد الملك بن مروان جلس ذات[1] يوم[2] للنّاس، فقام رجل، فقال: يا أمير المؤمنين، إنّي تزوّجت امرأة، وزوّجت ابني أمّها، فإن رأيت أن تأمر لنا بعطائنا حتّى نرمّ شأننا، ونضمّ أهالينا، فأطرق عبد الملك ساعة، ثمّ رفع رأسه، فقال:[3] فإن[4] ولد لكما غلامان ما القرابة[5] بينهما؟ إن علمته[6] أمرت بعطائك،[7] وأضعفت لك، فتفكّر الرّجل ساعة، ثمّ قال: يا أمير المؤمنين، هذا صاحب شرطك، ولّيتَه أمرك، سله[8] عنها، فإن أصابها[9] فعطائي له، وإن لم يصبها[10] فأنا أعذر، قال: صدقت، فسأل صاحب شرطته عن المسألة، فأجاب وأخطأ،[11] ثمّ سأل جميع من حضره في المجلس، فلم يصب أحد منهم، فقام رجل كان في آخر النّاس من أهل العراق، أتاه بتظلّم من عامل له، فقال: يا أمير المؤمنين، إن أنا أخبرتك تقضي[12] حاجتي؟ قال: نعم، قال: ابن الأب عمّ ابن الابن، وابن الابن خال ابن الأب، وفسّره[13] حتّى فهم، فقال عبد الملك: أصبت، لله درك، ثمّ أمر له بعشرة آلاف وكسوة، وكتب له بعزل العامل، ثمّ التفت إلى جلسائه فقال: لله درّ العلم أيّ ميراث هو؟

---

[1] ع – ذات.
[2] ع: يوما.
[3] أ: وقال.
[4] ط: إن.
[5] ط + فيما.
[6] ط: علمتها.
[7] أ: بإعطائك.
[8] ش: اسأله.
[9] أ: أجاب.
[10] أ: يصب.
[11] ش + إياه.
[12] ط: تأمر بقضاء.
[13] ع: فسره.

وذكر عن الشّعبيّ أنّه كان عند عبد الملك بن مروان، وكان عبد الملك يرفع اللّقمة، والشّعبيّ يحدّثه، فيقول: يا شعبيّ، حديثك أشهى[1] عندي[2] من هذه اللّقمة، فتبقى اللّقمة في يده إلى أن يفرغ الشّعبيّ من حديثه.

{قال الفقيه:}[3] سمعت الفقيه أبا جعفر يذكر بإسناده عن ليث بن سعد، قال: كنت /[٣٢١و] أتمنّى أن أرى أبا حنيفة، قال: فبينما أنا بمكّة في المسجد الحرام إذ رأيت النّاس مجتمعين على رجل، فأصغيت إليه، فسمعت رجلًا يقول: يا أبا حنيفة، أنا رجل من[4] خراسان، ولي مال كثير، ولي ابن أزوّجه امرأة،[5] فأنفق[6] عليه مالًا[7] كثيرًا،[8] فيطلّقها، ويذهب[9] مالي، وأشتري[10] له جارية[11] بمال[12] كثير،[13] فيعتقها، فيذهب مالي، فما ترى؟ فقال أبو حنيفة: خذ بيده، وأدخله سوق الرّقيق، فإذا وقعت عينه على جارية فاشترها لنفسك، ثمّ زوّجها إيّاه،[14] فإن طلّقها عادت إليك، وإن أعتقها لم يجز عتقه، فقال[15] اللّيث: فوالله[16] ما أعجبني جوابه مثل[17] ما[1] أعجبني[2] سرعة جوابه.

---

[1] ط: عندي.
[2] ط: أشهى.
[3] ل + رضي الله عنه.
[4] أ + أهل.
[5] أ: المرأة.
[6] أ: وفأنفق.
[7] ط: المال.
[8] ط: الكثير.
[9] ط: فيذهب.
[10] أ: وإني أشتري.
[11] أ: الجارية الحسنى.
[12] ط: بالمال.
[13] ط: الكثير.
[14] أ: منه.
[15] أ: قال.
[16] ش: والله.
[17] ط – مثل.

وروي عن أبي جعفر الدّوانيقيّ أنّه جمع عنده الفقهاء، وكان فيهم أبو حنيفة، فقال[٣] لهم: إنّ أهل الموصل كانوا اشترطوا على أنفسهم ألّا يخرجوا على عاملي، وإنّهم متى ما فعلوا ذلك فأنا في حلّ من دمائهم وأموالهم، وإنّهم قد فعلوا ذلك، فقال[٤] القوم: يؤخذون بشروطهم الّتي اشترطوا على أنفسهم، وأبو حنيفة[٥] ساكت، فقال له أبو جعفر: يا شيخ، ما تقول؟ فقال: يا أمير المؤمنين، اشترطت عليهم ما لا يجب لك، وشرطوا على أنفسهم ما لا يجوز، وإنّ شرط الله[٦] أولى، فقام أبو جعفر مغضبًا، فدخل،[٧] وخرج النّاس، فمات أبو حنيفة رضي الله عنه[٨] بعد أيّام، فلم يحبّ أن يقتله ظاهرًا، فسقاه سمًّا.

وروي عن الثّلجيّ أنّه قال: أخبرني رجل -سمّاه- أنّه خرج بغلس، فإذا بجنازة[٩] يحملها[١٠] أربعة من السّودان، فذهبوا بها إلى مقابر خيزران، فسألهم،[١١] فقالوا: جنازة أبي حنيفة[١٢] رحمة[١٣] الله عليه[١٤] رحمة واسعة.[١٥]

وذكر أنّ أبا حنيفة[١] دعاه ابن هبيرة للقضاء، فأبى، فضربه أيّامًا في كلّ يوم عشرة أسواط، فمات، رحمه الله.[٢]

---

[١] ط: كما.

[٢] ش - جوابه مثل ما أعجبني.

[٣] ط: وقال.

[٤] ط + له.

[٥] ع + رحمة الله عليه.

[٦] ع + تعالى.

[٧] ط + داره.

[٨] ط - رضي الله عنه.

[٩] أ: جنازة.

[١٠] ط: حملها.

[١١] أ: فسألتهم.

[١٢] ط + رضي الله عنه.

[١٣] أ: رحمه.

[١٤] أ - عليه.

[١٥] ط - رحمة الله عليه رحمة واسعة.

باب التّاريخ[٣]

روي[٤] عن العبّاس[٥] بن عبد المطلب،[٦] قال: ولد رسول الله صلّى الله عليه وسلّم عام الفيل، قال: وأنا ولدت قبله بسنتين. وروى محمّد بن أبي[٧] معشر عن أبيه عن جدّه عن المشيخة منهم محمّد بن كعب[٨] القرظيّ وغيره أنّ النّبيّ صلّى الله عليه وسلّم[٩] هاجر من مكّة إلى المدينة، فقدم المدينة يوم الاثنين لليلتين[١٠] مضتا[١١] من شهر ربيع الأوّل. وتوفّي رسول الله[١٢] صلّى الله عليه وسلّم[١٣] يوم الاثنين في شهر ربيع الآخر، ودفن يوم الأربعاء.

وتوفّي أبو بكر[١٤] رضي الله عنه لثمان ليال خلون من جمادى الآخرة يوم الاثنين سنة ثلاث عشرة من وقت الهجرة،[١٥] /[٣٢١ظ] وكانت خلافته سنتين وأربعة أشهر إلّا عشر ليال. وكانت خلافة عمر رضي الله عنه[١٦] عشر سنين وستّة أشهر وأربعة أيّام.[١٧] وكانت خلافة عثمان رضي الله عنه اثني عشرة

---

[١] ع + رحمه الله.
[٢] ط – رحمه الله؛ أ + والله أعلم.
[٣] أ: التواريخ.
[٤] ش: وروي.
[٥] أ: ابن عباس.
[٦] ش + رضي الله عنه.
[٧] ط + جعفر.
[٨] ط: الكعب.
[٩] ل: عليه السّلام.
[١٠] ل: ليومين.
[١١] ل: مضيا.
[١٢] ل – رسول الله.
[١٣] ل: عليه السلام.
[١٤] أ + الصديق.
[١٥] ط + وهو ابن ثلاث وستين سنة.
[١٦] ل – رضي الله عنه.
[١٧] ط + وتوفي وهو بن خمس وخمسين ويقال ثلاث وستين.

سنة إلّا إحدى عشرة ليلة.[1] وكانت خلافة عليّ[2] رضي الله عنه خمس سنين إلّا ثلاثة أشهر.[3] وكانت خلافة معاوية رضي الله عنه[4] تسع عشرة سنة وثلاثة أشهر، وبايعوه بعد عليّ رضي الله عنه[5] بسنة،[6] وتوفّي وهو ابن ثمان وسبعين سنة.[7] وكانت خلافة[8] يزيد ثلاث سنين وشهرًا،[9] وأمر[10] بقتل سيّد شباب أهل الجنّة الحسين،[11] ويوم قتل كان ابن ثمان وثلاثين في[12] سنة أربع وستّين من وقت الهجرة.[13]

وذكر عن الواقديّ أنّه قال: آخر من مات من أصحاب رسول الله[14] صلّى الله عليه وسلّم[15] بالكوفة عبد الله بن أبي أوفى[16] سنة ستّ وثمانين. وآخر من مات بالمدينة سهل بن سعد سنة إحدى وتسعين، وهو ابن مئة سنة. وآخر من مات بالشّام واثلة بن الأسقع[17] سنة خمس وثمانين. ثمّ مات عبد الله بن بشر[18] سنة ثمان وثمانين. وآخر من مات بالبصرة أنس بن مالك رضي الله عنه[19] سنة إحدى وتسعين، ويقال: ثلاث وتسعين.

---

[1] ط + وتوفي وهو بن اثنين وثمانين سنة.

[2] ط + بن أبي طالب.

[3] ط + وقتله بن ملجم ليلة الجمعة لنصف من شهر رمضان وهو بن ثمان وخمسين سنة ويقال بن ثلاث وستين سنة.

[4] ط – رضي الله عنه.

[5] أ – رضي الله عنه.

[6] ل – بسنة؛ ط – وبايعوه بعد علي رضي الله عنه بسنة.

[7] ط – وتوفي وهو ابن ثمان وسبعين سنة.

[8] ط: ولاية.

[9] ط: وأشهرا.

[10] أ: وفي خلافته أمر.

[11] ع + بن علي؛ ش + رضي الله عنهما؛ ط – وأمر بقتل سيد شباب أهل الجنة الحسين.

[12] ش: من.

[13] ط – ويوم قتل كان ابن ثمان وثلاثين في سنة أربع وستين من وقت الهجرة.

[14] أ: النّبيّ.

[15] ل: عليه السّلام.

[16] ش + رضي الله عنه.

[17] ش + رضي الله عنه.

[18] ش + رحمه الله.

[19] ط – رضي الله عنه.

ثم بايع أهل الشّام مروان بن الحكم بعدما[1] مات[2] يزيد، وبايع أهل العراق عبد الله بن الزّبير،[3] فعاش[4] مروان بن الحكم تسعة أشهر، ثمّ مات، ثمّ بايعوا عبد الملك بن مروان، وكانت خلافته ثلاث عشرة سنة، ثم الوليد بن عبد الملك، وكانت خلافته تسع[5] سنين وسبعة أشهر. ثمّ استخلف سليمان بن عبد الملك ثلاث سنين إلّا أربعة أشهر. ثمّ عمر بن عبد العزيز[6] سنتين وخمسة أشهر ونصف شهر.[7] ثمّ يزيد بن عبد الملك، ثمّ هشام بن عبد الملك، ثمّ الوليد بن يزيد بن عبد الملك، ثمّ يزيد بن الوليد، ثمّ إبراهيم بن الوليد، ثمّ مروان بن محمّد.

ثم انقلبت[8] الولاية إلى ولد[9] العبّاس، فبويع عبد الله بن محمّد، ثمّ أبو جعفر الدّوانيقيّ، وكان أبو حنيفة[10] في زمانه، وكان ابن هبيرة عامل أبي جعفر، وهو الّذي طلب[11] القضاء[12] من أبي حنيفة،[13] فلم يجبه حتّى قتل بالسّياط أو بالسّمّ ببغداد سنة مئة وخمسين، وهو ابن سبعين سنة. وأبو يوسف قاضي القضاة[14] مات سنة اثنين وثمانين ومئة. ومحمّد بن الحسن[15] مات سنة تسع وثمانين ومئة، وهو ابن سبع وخمسين سنة. وابن أبي ليلى مات في سنة ثمان وأربعين ومئة، وهو على القضاء. والأوزاعيّ اسمه عبد

---

[1] ط: بعد.
[2] ط: موت.
[3] ش + رضي الله عنه.
[4] ط: وعاش.
[5] ط: سبع.
[6] ش + رضي الله عنه.
[7] أ – شهر.
[8] ط: انتقلت.
[9] ل: أولاد.
[10] ش + رضي الله عنه.
[11] ط + أبا حنيفة.
[12] ط: للقضاء.
[13] ع + رحمه الله؛ ط – من أبي حنيفة.
[14] ش + رحمه الله.
[15] ش + رحمه الله.

الرّحمن بن عمرو، ومات[1] سنة سبع وخمسين ومئة، وكان إمام أهل الشّام. وسفيان الثّوريّ مات سنة ستّ وستّين ومئة، وكان من أهل الكوفة، /[٣٢٢و] فطلبوه للقضاء، فهرب إلى البصرة، فمات وهو متوار.

ومالك بن أنس، وهو[2] إمام[3] المدينة، مات سنة تسع[4] وسبعين ومئة، وهو ابن خمس وثمانين، ويقال أكثر. وابن المبارك مات سنة إحدى وثمانين ومئة. وسفيان بن عيينة مات سنة ثمان وسبعين ومئة.

وأبو معاذ خالد بن سليمان، إمام أهل بلخ، مات يوم الجمعة لأربع بقين من المحرّم سنة تسع وتسعين ومئة، وهو ابن أربع وثمانين سنة.[5] وأبو مطيع الحكم بن عبد الله، وكان قاضيًا ببلخ بعد ابن الرّماح، مات ليلة السّبت لاثنتي عشرة ليلة خلت من جمادى الأولى سنة تسع وتسعين[6] ومئة، وهو ابن أربع وثمانين سنة.

وخلف بن أيّوب مات أوّل يوم من شهر[7] رمضان سنة خمس ومئتين، قال محمود[8] بن خلف: مات[9] أبي[10] وهو ابن تسع وستّين سنة. وشدّاد بن حكيم، كان على قضاء بلخ نحوًا من ستّة أشهر، استقضاه هرثمة بن أعين حين خرج إلى سمرقند، ثمّ ترك القضاء، وهرب، فتوفّي وهو ابن تسع وثمانين سنة في آخر سنة ثلاث عشرة ومئتين. وعصام بن يوسف مات ببلخ سنة خمس عشرة ومئتين، وهو ابن

---

[1] ط: مات.
[2] ط – وهو.
[3] أ + أهل.
[4] أ: سبع.
[5] أ: ومئة.
[6] أ: وسبعين.
[7] ط – شهر.
[8] ط: محمد.
[9] ش: لما.
[10] ش: رآني.

أربع وثمانين سنة. وإبراهيم بن يوسف، كان أخا عصام بن يوسف، مات في جمادى الأولى سنة تسع[١] وثلاثين ومائتين، وصلّى عليه داود بن العباس. ومحمّد بن الأزهر، يكنّى أبا[٢] عبد الله، توفّي يوم الأربعاء لاثنتي عشرة خلون من صفر سنة إحدى وخمسين ومائتين. ومحمّد بن سلمة، يكنّى أبا عبد الله،[٣] مات يوم السّبت بعد صلاة الظّهر، ودفن يوم الأحد[٤] في شوّال لعشرة ليال خلون منه سنة ثمان وسبعين ومئتين، وهو ابن سبع وثمانين سنة. ونصير بن يحيى، يكنّى أبا بكر، مات ليلة الأربعاء آخر ليلة من جمادى الآخرة سنة ثمان وستّين ومئتين.

وأبو نصر محمّد بن محمّد بن سلّام مات سنة خمس وثلاث مئة. وأبو عبد الله محمّد بن خزيمة القلّاس مات يوم الاثنين في شعبان سنة أربع عشرة وثلاث مئة. وأبو القاسم أحمد بن حم بن عصمة الصّفّار[٥] توفّي ليلة الاثنين في شوّال لعشر بقين منه سنة ستّ وعشرين وثلاث مئة، وهو ابن سبع وثمانين.[٦] وأبو بكر محمّد بن أحمد[٧] الإسكاف مات سنة ثلاث وثلاثين وثلاث مئة. وأبو بكر محمّد بن سعيد مات وهو ابن خمس وخمسين سنة، سنة ثمان وأربعين وثلاث مئة.[٨] وعليّ بن أحمد الفارسيّ مات يوم الأربعاء، ودفن يوم الخميس في ذي الحجّة سنة خمس وخمسين وثلاث مئة.

والفقيه أبو جعفر محمّد بن عبد الله مات[٩] ببخارى، وحمل إلى بلخ، ودفن يوم الجمعة لخمس بقين من ذي الحجّة سنة اثنين وستّين وثلاث مئة، وهو ابن اثنين وستّين سنة. وأبو الحسن محمّد بن

---

[١] ط: سبع.

[٢] ل: بأبي.

[٣] أ – توفّي يوم الأربعاء لاثنتي عشرة خلون من صفر سنة إحدى وخمسين ومائتين. ومحمّد بن سلمة، يكنّى أبا عبد الله.

[٤] أ – يوم الأحد.

[٥] ط – الصفار.

[٦] ع + سنة.

[٧] ع أ: أحيد.

[٨] ط – سنة، سنة ثمان وأربعين وثلاث مئة.

[٩] أ + بالحضرة يعني.

محمّد بن مندوست مات سنة أربع وستّين وثلاث مئة. وأبو القاسم /[٣٢٢ظ] عبد[١] الله بن محمّد، وهو ابن أبي بكر بن أبي سعيد، مات في صفر سنة سبعين وثلاث مئة، وهو ابن ستّ وخمسين سنة. وأبو إبراهيم إسماعيل بن إبراهيم البستيّ مات سنة تسع وخمسين وثلاث مئة. ومات الفقيه أبو عليّ الحسين بن محمّد البزّار في صفر سنة خمس وسبعين وثلاث مئة.

{ثمّ مات الفقيه أبو اللّيث نصر بن محمّد بن إبراهيم السّمرقنديّ[٢] ببلخ،[٣] وهو صاحب هذا الكتاب،[٤] في جمادى الآخرة سنة خمس وسبعين وثلاث مئة. ثم[٥] مات الفقيه أبو العلاء أحمد بن كثير، وهو صاحب أبي بكر الإسكاف، في المحرّم سنة ثمانين[٦] وثلاث مئة. ثمّ توفّي[٧] الفقيه أبو قبت/قتب[؟][٨] رحمه الله،[٩] وهو صاحب الفقيه أبو جعفر، في رجب سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة. ومات الشّيخ الإمام أبو بكر محمّد[١٠] بن الفضل إمام بخارى رحمه الله[١١] في الشّهر[١٢] المبارك[١٣] سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة}.[١٤]

---

[١] ط: عبيد.

[٢] ط + مؤلف هذا الكتاب.

[٣] ع + رحمه الله.

[٤] ط – وهو صاحب هذا الكتاب.

[٥] ط – ثم.

[٦] ش: ثمان.

[٧] أ: مات.

[٨] ل: ليث؛ ط: يوسف.

[٩] أ – رحمه الله.

[١٠] ش – محمد.

[١١] أ – رحمه الله.

[١٢] ل: شهر.

[١٣] ش – في الشهر المبارك؛ ل: رمضان.

[١٤] ط – ثم مات الفقيه أبو العلاء أحمد بن كثير، وهو صاحب أبي بكر الإسكاف، في المحرّم سنة ثمانين وثلاث مئة. ثمّ توفّي الفقيه أبو قبت/قتب [؟] رحمه الله، وهو صاحب الفقيه أبو جعفر، في رجب سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة. ومات الشّيخ الإمام أبو بكر محمّد بن الفضل إمام بخارى رحمه الله في الشّهر المبارك سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة}.

SONUÇ

Adı Nasr b. Muhammed olan Ebü'l-Leys es-Semerkandî'ye ait *Kitâbü'n-Nevâzil*'in son yarısının tenkitli neşrini yaptığımız bu çalışmada ulaştığımız önemli sonuçlardan biri müellifin doğum tarihiyle ilgilidir. Müellfin hayatını aktaran klasik ve modern kaynaklarda doğum tarihine rastlanmamaktadır. Ancak elimizdeki bazı nüshalarda yer alan bilgiler, müellifin 318/930-31 yılında doğmuş olduğuna işaret etmektedir.

Tabakât ve ricâl kaynaklarının yanı sıra kütüphane kataloglarında ve *Kitâbü'n-Nevâzil*'in yazma nüshalarında kitap farklı isimler ile kaydedilmişse de eserin orijinal adının *Kitâbü'n-Nevâzil* olduğu kanısına varılmıştır. Ayrıca bazı yazmalardan elde edilen bilgilere dayanılarak eserin müellifi tarafından yazılmadığı; bilakis imlâ yoluyla talebelerine yazdırdığı sonucuna da ulaşılmıştır. Bunun yanında eserin 28 Cemaziyelevvel 367/11 Ocak 978 tarihinde tamamlanmış olması bilinen fakat kesin olmayan tek ihtimaldir.

Hicrî IV. yüzyılda başlayıp VI. yüzyılda zirveye ulaşan *vâkıat/nevâzil* literatürünün öncülüğünü yapan Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil*'i, temelde Hanefî mezhebi içinde müstesna bir yere sahip olan Belh şehrine mensup fakihlerin (meşâyıh) fetva ve görüşlerini bir araya getiren bir fıkıh eseri olmasına rağmen fıkıh ilmiyle alakalı olmayan birtakım konuları da içerdiği görülmektedir.

Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* isimli eserinin yazma nüshalarıyla ilgili geniş bir tarama yapılmıştır. Dünya üzerindeki farklı kütüphanelerde elliyi aşkın *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshası tespit edilse de bunların bir kısmı farklı eserlere ait olmasına rağmen sehven kataloglara *Kitâbü'n-Nevâzil* adıyla kaydedilmiş; diğer bir kısmına ise çeşitli sebeplerden dolayı ulaşılamamıştır. Elde edilen nüshalarda müellif nüshası, müellifin okuduğu/müellife okunan veya müellif nüshasıyla mukabele edilmiş nüsha yer almamaktadır. Hicri VI.-XII. yüzyıllar arasında değişen farklı istinsah tarihlerine sahip *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshalarının en eskisi müellifin vefatından yaklaşık iki asır sonra yazılmıştır.

Çalışmamızda daha önce bilimsel verilere dayalı tahkiki yapılmayan *Kitâbü'n-Nevâzil*'in ilgili kısmının tahkikli bir şekilde ilim dünyasına kazandırmak

hedeflenmiş olsa da tezin en önemli yanı, söz konusu eserin tahkikinde kullanılan yöntem ve elde edilen sonuçlardır. İlgili metnin tenkitli neşrinde, özellikle İslam dünyasında ve Arap ülkelerinde XIX. yüzyılın ortalarından itibaren hız kazanan metin tenkidi/tahkik faaliyetlerinde son derece yaygın olarak kullanılan klasik *en iyi metin* metodundan farklı olarak batı literatüründe sıkça takip edilen *stemmatik/soyağacı* yöntemi esas alınmıştır.

XVI. yüzyılın ilk yarısında temeli atılan ve XIX. yüzyılın ilk yarısından itibaren ana hatları belirginleşip takip eden yıllarda tekamül serüvenini tamamlayan bu yöntem, yazmalar arası soya bağlı bir ilişkinin bulunduğu tezinden yola çıkmaktadır. Genel manada sunduğu öneri, belirli bir rivayete/metne ait olan nüshaları hatalarına göre gruplandırmak ve mevcut nüshalardan yola çıkarak kayıp metni inşa etmektir.

Recensio ve *Examinatio* olmak üzere iki aşaması bulunan yönteme yöneltilen eleştirilerde her ne kadar belli bir seviyeye kadar haklılık payı olsa da benzeri sorunların diğer yöntemlerde fazlasıya yer aldığı da bir vakıadır. Müellifin veya müstensihlerin bilerek hata yapmayacakları, özellikle müstensihlerin farklı ailelere mensup birkaç nüshadan istifade ederek karma bir nüsha oluşturmayacakları ve sayısal çoğunluk kuralının kesin metni verme konusunda her zaman işlevsel olmayacağı ön kabüllerine dayanan yöntemin, *Kitâbü'n-Nevâzil* örneğinden yola çıkarak söz konusu ön kabüllere yöneltilen eleştirilere rağmen ve genelleme yapmaksızın birçok metnin tenkitli neşrinde diğer yöntemlere nazaran daha etkin bir biçimde kullanılabileceği gözlemlenmiştir.

Kitâbü'n-Nevâzil'in elde edebildiğimiz yirmi yedi yazmasından üçünün *(Fatih 2414, Murat Molla 1180 ve Damad İbrahim 725)* tali nüshalar olduğu saptanmıştır. Geriye kalan yirmi dört nüsha, ayırt edici ve birleştirici hataların yanı sıra tesadüf kabul edilemeyecek derecedeki benzerliklerden yola çıkarak *Ali Paşa, Esed* ve *Topkapı* olmak üzere birbirinden bağımsız üç farklı aileden türemiştir. Kendi içinde *Ali Paşa* ve *İstanbul* olmak üzere iki ana kola ayrılan *Ali Paşa* ailesinin ilk kolunda *Ali Paşa, Carullah, Manisa, Fazıl Ahmet, Raşit Efendi, Hekimoğlu, Mısrıyye, Mahmûdiyye* ve *Mısrıyye 565* nüshaları yer alırken diğer kolunda *İstanbul*,

Fatih ve *Murat Molla* nüshalarını bulunmaktadır. İkinci aile *Esed* ve *Âtıf* nüshalarından oluşmaktadır. Üçüncü aile olan *Topkapı* ailesi ise *Topkapı*, *Afyon*, *Manisa 689*, M*anisa 690*, *Beyazıt*, *Beyazıt 2226*, *Reşit*, *Ezher*, *Damad İbrahim* ve *Mısrıyye 13924* nüshalarını ihtiva etmektedir.

Artı ve eksilerinin bulunduğu bilinciyle soyağacı yöntemini takip etmek bizi *Kitâbü'n-Nevâzil*'in, müellifi tarafından talebelerine imla edildiği en yakın metnine ulaştırdığı kanaatindeyiz. Birkaç nüshayı esas almakla yetinen metin tenkidi yöntemlerinde muhtemelen fark edilemeyecek birtakım hataları, soyağacı yöntemi vasıtasıyla düzeltme imkanı bulduk. Ayrıca takip ettiğimiz yöntem bize dipnotta metne dahil olması muhtemel varyantları/vecihleri en geniş ve kapsayıcı bir şekilde sunma fırsatı vermiştir.

Bilgi eksikliğinden veya imkanların kısıtlılığından dolayı elde edemediğimiz Türkiye'de ve dünyanın farklı bölgelerinde yer alan kütüphanelerdeki daha eski ve nitelikli *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshalarına dayanarak yapılacak yeni bir tahkik çalışmasının, oluşturduğumuz ailelerde ve bunlara bağlı olarak inşa edilen ana metinde köklü olmasa da bazı değişikliklere yol açabilme ihtimali her zaman mevcuttur. En doğru metni ortaya koyma sürecinde oldukça etkili olduğu gözlemlenen soyağacı yönteminin, Temel İslam Bilimleri literatüründe yer alan klasik metinler üzerinde daha fazla uygulanması, hem yöntemin yayılmasını hem de inşa edilen metinlerde daha kesin sonuçlar alınmasını sağlayacaktır.

BİBLİYOGRAFYA

Âbürî, Ebü'l-Hasan Muhammed b. El-Hüseyin: **Menâkıbü'ş-Şafii**, thk. Cemal 'Azzûn,ed-Dâru'l-Eseriyye, Amman, 2009.

Ahmed b. Hanbel, Ebû Abdillah eş-Şeybânî: **Müsned**, thk. Şu'ayb el-Arnaût vd., Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 2001.

Ahmed b. Hanbel, Ebû Abdillah eş-Şeybânî: **Fedâlü's-sahâbe**, thk. Vasıyyu'l-Lâh Muhammed Abbas, Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 1983.

Altuncî, Muhammed: **el-Minhâc fi te'lîfi'l-bühûs ve tahkîki'l-mahtûtât**, 'Âlemi'l-Kütüb, Beyrut, 1986.

'Askerî, Ebû Hilâl Hasan b. Abdillah: **Cevheratü'l-emsâl**, 2. Baskı, thk. Muhammed Ebü'l-Fadl İbrahim-Abdülmecid Katâmiş, Dâru'l-Cîl, Beyrut, 1988.

'Askerî, Ebû Hilâl Hasan b. Abdillah: **Dîvânü'l-me'ânî**, nşr. Dâru'l-Cîl, Beyrut, t.y.

Ateş, Ahmet: "Metin Tenkidi Hakkında", **Türkiyat Mecmuası**, İstanbul, 1940-1942, C. VII-VIII, s. 253-267.

'Avtebî, Seleme b. Müslim es-Suhârî: **el-İbâne fi'l-lüğati'l-'arabiyye**, thk. Abdülhalim el-Halîfe vd., Vizâratü't-Türâsi'l-Kavmî, Maskat, 1999.

Aydınlı, Abdullah: "İmlâ", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2000, C. XXII, s. 225-226.

Aynî, Ebû Muhammed Mahmud b. Ahmed: **el-Binâye fi şerhi'l-Hidâye,** Daru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 2000.

Bağdâdî, Ebû Bekir Ahmed b. Ali el-Hatîb: **Târihu Bağdâd**, thk. Beşşâr 'Avvâd Ma'rûf, Dâru'l-Ğarbil-İslâmî, Beyrut, 2002.

Bâ Hüseyin, Yakup b. Abdilvehhâb: **et-Tahrîc 'inde'l-fukahâi ve'l-usûliyyîn**, Mehtebetü'r-Rüşd, Riyad, 1414.

Başoğlu, Tuncay: "Tahrîc", **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2010, C. XXXIX, s. 419-420.

Bedir, Mürteza: **Buhara Hukuk Okulu**, İsam Yayınları, İstanbul, 2014.

Bedir, Mürteza: "Muhtelefü'r-rivâye ve İlişkili Bazı Eserlerin Nüshalarına Dair Bir İnceleme", **Tahkik İslami İlimler Araştırma ve Neşir Dergisi**, 2021, 4/1, s. 1-31.

Bergstrasser, Gotthelf: **Usûlü nakdi'n-nüsûs ve neşri'l-kütüb**, trc. Muhammed Hamdî el-Bekrî, Dâru'l-Merrîh, Riyad, 1982.

Beydilli, Kemal: "Matbaa", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara, 2003, C. XXVIII, s. 105-110.

Beyhakî, Ahmed b. El-Hüseyin el-Husrevcirdî: **Es-Sünenü'l-Kübrâ**, thk. Muhammed Abdülkadir 'Atâ, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 2003.

Beyhakî, Ahmed b. El-Hüseyin el-Husrevcirdî: **Ma'rifetü's-süneni ve'l-âsâr**, thk. Abdü'l-Mu'tî Emîn Kal'acî, Câmi'tü'd-Dirâsâti'l-İslâmiyye, Karaçi, 1991.

Beyhakî, Ahmed b. El-Hüseyin el-Husrevcirdî: **İsbâtü 'azâbi'l-kabir**, 2. Baskı, thk. Şeref Mahmud el-Kudât, Dâru'l-Furkân, Amman, 1405.

Beyhakî, Ahmed b. El-Hüseyin el-Husrevcirdî: **Şu'abü'l-Îmân**, thk. Abdü'l-'Alî Abdülhmid Hâmid, Mektebetü'r-Rüşd, Riyad, 2003.

Beyhakî, Ahmed b. El-Hüseyin el-Husrevcirdî: **Es-Sünenü's-sağîr**, thk. Abdü'l-Mu'tî Emîn Kal'acî, Câmi'tü'd-Dirâsâti'l-İslâmiyye, Karaçi, 1989.

Bezzâz, Ebû Bekir Ahmed b. Amr: **Müsned**, thk. Mahfûzu'r-Rahmân Zeynü'l-Lâh vd. Mektebetü'l-'Ulûmi ve'l-Hikem, Medine, 1988.

Binbîn, Ahmet Şevkî: "'İlmü'l-mahtûtât ve't-tahkîkü'l-'ilmî", **Mecelletü mecma'i'l-lüğati'l-'Arabiyye**, 1993 C. LXVIII/II, s. 336-250.

Bordalejo, Barbara: **The Phylogeny Of The Order In The Canterbury Tales** (Yayınlanmamış Doktora Tezi), New York University Department of English, New York, 2003.

Bordalejo, Barbara: **Metin Tenkidi Yöntemlerinden Stemmatik Yaklaşımın Tarihi**, çev. Mürteza Bedir, Küre Yayınları, İstanbul, 2011.

Buhârî, Ebû Abdillah Muhammd b. İsmâil: **Sahîh**, thk. Muhammed Züheyr b. Nâsır, Dâru Tavki'n-Necât, Cidde, 1422.

Buhârî, Ebû Abdillah Muhammd b. İsmâil: **el-Edebü'l-müfred**, 3. Baskı, thk. Muhammed Fuâd Abdülbâkî, Dâru'l-Beşâiri'l-İslâmiyye, Beyrut, 1989.

Bulut, Ali: "Müneccid, Salâhuddin", **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara, 2019, C. II (Ek), s. 336-337.

Cerrah, Abbâs Hânî: "Mâ üllife fi menâhici't-tahkîk", **Mecelletü Mecma'i'l-lüğati'l-'Arabiyye**, C. LXXXII/II, s. 277-300.

Çetin, Nihad: "Ateş, Ahmet", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 1991, C. IV, s. 55-57.

Çuman, Abdullah: "Tenkit", **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2011, C. XXXX, s. 462-465.

Dârekutnî, Ebü'l-Hasan Ali b. Ömer: **es-Sünen**, Şu'ayb el-Arnaût vd., Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 2004.

Dârimî, Ebû Muhammed Abdullah b. Abdirrahman: **es-Sünen**, thk. Hüseyin Selîm Esed, Dâru'l-Müğnî, Suudi Arabistan, 2000.

Dehlevî, Şâh Veliyyüllâh: **Hüccetü'l-Lâhi'l-bâliğe**, thk. Seyyid Sâbık, Dârü'l-Cîl, Beyrut, 1426/2005.

Dûlâbî, Ebû Bişir Muhammed b. Ahmed er- **el-Künâ ve'l-esmâ'**, thk. EbÛ Kuteybe Nazar Muhammed el-Fâryâbî, Dâru İbn

Râzî: Hazm, Beyrut, 2000.

Diyâb, Abdülmecîd: **Tahkîku't-türâsi'l-'Arabî menhecühû ve tetavvuruhû**, 2. Baskı, Dâru'l-Me'ârif, Kahire, 1993.

Donuk, Suat: "Fazla Sayıda Yazma Nüshası Bulunan Hacimli Bir Eserin Nüsha Ailesinin ve Tenkitli Metninin Kurulması Hakkında Değerlendirmeler: Künhü'l-ahbâr Örneği", **Divan Edebiyatı Araştırmaları Dergisi**, C. XXI, 2018, s. 115-146.

Ebû Dâvûd, Süleymân b. El-Eş'as el-Ezdî es-Sicistânî: **Sünen**, thk. Şu'ayb el-Arnaût-Muhammed Kamil Karabelli, Dâru'r-Risâleti'l-'Âlemiyye, Kahire, 2009.

Ebû Dâvûd, Süleymân b. El-Eş'as el-Ezdî es-Sicistânî: **ez-Zühd**, thk. Yasir b. İbrahim b. Muhammed, Dâru'l-Mişkât, Helvân, 1993.

Ebû Ya'lâ, Ahmed b. Ali et-Temîmî el-Mevsılî: **Müsned**, thk. Hüseyin Selim Esed, Dâru'l-Me'mûn li't-Türâs, Dimeşk, 1984.

Efendioğlu, Mehmet: "Tedvîn", **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2011, C. XXXX, s. 267-269.

Fadlî, Abdulhâdî: **Tahkîku't-türâs**, Mektebetü'l-'İlm, Cidde, 1982.

Fâkihî, Ebû Abdillah Muhammed b. İshak: **Ahbâru Mekke**, thk. Abdülmelik Abdullah Düheyş, Dâru Hıdır, Beyrut, 1414.

Fîrûzâbâdî, Mecduddîn Muhammed b. Yakub: **el-Kâmûsü'l-muhît**, 8. Baskı, thk. Mektebü tahkîki't-türâs, Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 2005.

Güllük, İsmail: **"Ebu'l-Leys es-Semerkandî'nin Nevâzil'i Işığında Sosyal Olgu-Fetvâ İlişkisi"** (Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi), Marmara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, İstanbul, 2003).

Ğaryânî, Es-Sâdık b. Abdirrahman: **Tahkîku nusûsi't-türâs fi'l-kadîmi ve'l-hadîs**, Dâru İbn Hazm, Beyrut, 2006.

Haccî, Muhammed: **Nazarâtün fi'n-nevâzili'l-fıkhiyye**, Menşûrâtü'l-Cem'iyyeti'l-Mağribiyyeti li't-te'lîfi ve't-tercümeti ve'n-neşir, Fas, 1420/1999.

Hâkim, Ebû Abdillah Muhammed b. Abdillahen-Neysâbûrî: **el-Müstedrekü 'ala's-Sahîhayn**, thk. Mustafa Abdülkadir 'Atâ, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1990.

Hallâl, Ebû Bekir Ahmed b. Muhammed: **es-Sünne,** thk. 'Atıyye ez-Zehrânî, Dâru'r-Râye, Riyad, 1989.

Halvecî, Abdüssettar: **el-Mahtûtât ve't-türâsi'l-'Arabî**, ed-Dâru'l-Mısrıyye'l-Lübnâniyye, Kahire, 2002.

Hamevî, Ebû Abdillah Şihânü'd-dîn Yâkût b. Abdillah: **Mu'cemü'l-büldân**, 2. Baskı, Dâru Sâdır, Beyrut, 1995.

Harrât, Ahmed **Muhâdarâtün fi tahkîki'n-nusûs**, Dâru'l-

Muhammed: Menârâ, Cidde, 1984.

Hârûn, Abdüsselam Muhammed: **Tahkîku'n-nüsûs ve neşruhâ**, 7. Baskı, Mektebetü'l-Hâncî, Kahire, 1998.

Herevî, Ebû İsmail Abdullah b. Muhammed: **Zemmü'l-kelâmi ve ehlihî**, thk. Abdurrahman Abdülaziz eş-Şibil, Mektebetü'l-'Ulûmi ve'l-Hikem, Medine, 1998.

Heyet: **Muhâdarât fi tahkîki'n-nusûs**, ed. Mahmûd el-Mısrî, 3. Baskı, İsam Yayınları, İstanbul, 2017.

İbn Abidîn, Muhammed Emîn: **Reddü'l-muhtâr 'ala'd-Dürri'l-muhtâr,** 2. Baskı, Daru'l-Fikr, Beyrut, 1992.

İbn Âbidîn, Muhammed Emîn: **Şerhu U'kûdi resmi'l-müftî**, Matba'atü'l-Me'ârif, Suriye, 1301.

İbn 'Asâkir, Ebü'l-Kāsım Alî b. el-Hasen: **Târihu Medîneti Dimeşk,** thk. Salahuddîn el-Müneccid, Matbû'âtü'l-mecma'i'l-'ilmiyyi'l-'Arabî, Dimeşk, 1952.

İbn Ebî Hâtim, Ebû Muhammed Abdurrahman b. Muhammed er-Râzî: **el-Cerhu ve't-Ta'dîl**, nşr. Dâirati'l-Me'ârifi'l-'Usmâniyye, Haydarabad, 1952.

İbn Ebî Şeybe, Ebû Bekir Abdullah b. Muhammed el-'Absî: **Musannef**, thk. Kemal Yusuf el-Hût, Mektebetü'r-Rüşd, Riyad, 1409.

İbn Hibbân, Ebû Hâtim Muhammed b. Hibbân b. Ahmed el-Büstî: **es-Sahîh**, thk. Şu'ayb el-Arnaût, Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 1993.

İbn Kutluboğa, Ebü'l-Fidâ' Zeynüddîn Kâsım: **Tâcü't-terâcim**, thk. Muhammed Hayr Ramadan Yusuf, Dâru'l-kalem, Dimeşk, 1413/1992.

İbn Mâce, Ebû Abdillah Muhammed b. Yezîd el-Kazvînî: **es-Sünen**, thk. Şu'ayb el-Arnaût vd., Dâru'r-Risâleti'l-'Âlemiyye, Kahire, 2009.

İbn Manzûr, Ebü'l-Fadl Cemâlüddîn Muhammed b. Mükerrem el-Ensârî er-Rüveyfi'î: **Lisânü'l-'Arab**, 3. Baskı, Dâru Sâdır, Beyrut, 1414.

İbn Receb, Zaynüddin Abdurrahman b. Ahmed el-Hanbelî: **Câmi'u'l-'ulûmi ve'l-hikem**, thk. Muhammed el-Ahmedî Ebü'n-Nûr, Dâru's-Selâm, 2004.

İbn Râheveyh, Ebû Yakub İshâk b. İbrahim el-Mervezî: **Müsned**, thk. Abdü'l-Ğafûr b. Abdi'l-Hakk el-Belûşî, Mektebetü'l-Îmân, Medine, 1991.

İbn Şâhîn, Ebû Hafs Ömer b. Ahmed: **Et-Terğîb fî fedâili'l-a'mâl ve sevâbi zâlike**, thk. Muhamed Hasan Muhammed Hasan İsmail, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 2004.

İbnü'l-A'râbî, Ebû Saîd Ahmed b. Muhammed es-Sûfî: **Mu'cemü İbni'l-A'râbî**, thk. Abdü'l-Muhsin b. İbrahim el-Hüseynî, Dâru İbni'l-Cevzî, Suudi Arabistan, 1997.

İbnü'l-Ca'd, Ali b. Ca'd el-Cevherî: **el-Müsned**, thk. 'Âmir Ahmed Haydar, Müessesetü Nâdir, Beyrut, 1990.

İbn Kâdî Şühbe, Ebû Bekir **Tabakâtü'ş-Şâfiiyye**, thk. El-Hâfız

Takıyyü'd-dîn Ahmed b. Muhammed: Abdü'l-'Alîm Hân, 'Âlemü'l-Kütüb, Beyrut, 1407.

İbnü'l-Mükri', Ebû Bekir Muhammed b. İbrahim el-Hâzin: **el-Mu'cem**, thk. Âdil b. Sa'd, Mektebetü'r-Rüşd, Riyad, 1998.

İbnü's-Salâh, Ebû 'Amr Osman b. Abdirrahman: **Mukaddimetü İbni's-Salâh**, thk. Nureddin 'Itri Dâru'l-Fikr, Suriye, 1986.

İbnü'ş-Şihne, Ebü'l-Velîd Lisânü'd-dîn Ahmed b. Muhammed: **Lisânü'l-hükkâm fî ma'rifeti'l-ahkâm**, 2. Baskı, nşr. el-Bâbî el-Halebî, Kahire, 1973.

İbn Sînâ, Ebû Alî el-Hüseyn b. Abdillâh: **eş-Şifâ',** el-Matba'atü'l-Emîriyye, Kahire, 1952.

İhsanoğlu, Ekmeleddin-Aynur, Hatice: "Yazmadan Basmaya Geçiş: Osmanlı Basma Kitap Geleneğinin Doğuşu (1729-1848)", **Osmanlı Araştırmaları**, C. XXII, 2003, s. 219-255.

İsfahânî, Ebû Nuaym Ahmed b. Abdillâh b. İshâk: **Hilyetü'l-evliyâ'**, nşr. Es-Se'âde, Mısır, 1974.

İsfahânî, Ebû Nuaym Ahmed b. Abdillâh b. İshâk: **et-Tıbbü'n-Nebevî**, thk. Mustafa Hızır Dönmez, Dâru İbn Hazm, Beyrut, 2006.

Kâdî 'Iyâd, 'Iyâd b. Mûsâ el-Yahsubî: **el-İlmâ' ilâ ma'rifeti usûli'r-rivâyeti ve takyîdi's-semâ'**, thk. Es-Seyyid Ahmed Sakr, Dâru't-Türâs, Kahire, 1970.

Kanar, Mehmet: "Yazıcı, Tahsin", DİA, Türkiye Diyanet

Vakfı Yayınları, İstanbul, 2013, C. XXXXIII, s. 359-360.

Kâsânî, ‘Alâuddîn Ebû Bekir b. Mes‘ûd: **Bedâi‘u’s-sanâi‘ fi tertîbi’ş-şerâi‘,** 2. Baskı, Daru’l-Kütübi’l-‘İlmiyye, Beyrut, 1986.

Kâsım b. Sellâm, Ebû ‘Ubeydi’l-Lâh el-Herevî el-Bağdâdî: **Ğarîbü’l-hadîs**, thk. Muhammed Abdü’l-Mu‘în Hân, Dâirati’l-Me‘ârifi’l-‘Usmâniyye, Haydarabad, 1964.

Kâtip Çelebî, Mustafa b. Abdillah: **Keşfu’z-zunûn ‘an esâmi’l-kütübi ve’l-fünûn**, Mektebetü’l-müsennâ, Bağdat, 1941.

Kaya, Eyyüp Sait: **“Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebü’l-Leys es-Semerkandî’nin Kitâbü’n-Nevâzil’i”** (Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi), Marmara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, İstanbul, 1996.

Kaya, Eyyüp Said: Zâhirü’r-rivâye”, **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2013 C. XXXXIV, s. 101-102.

Kaya, Eyyüp Said: “Nâdirü’r-rivâye”, **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2006, C. XXXII, s. 278-280.

Kehhale, Ömer b. Rıdâ: **Mu‘cemü’l-müellifîn**, Dâru İhyâi’t-Türâsi’l-‘Arabî, Beyrut, t.y.

Kızıl, Fatma: “Yûnînî”, **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2013, C. XXXXIII, s.

595-596.

Kudâ‘î, Ebû Abdillah Muhammed b. Selâme: **Müsnedü’ş-Şihâb**, thk. Hamdî b. Abdilmecid es-Selefî, Müessesetü’-Risâle, Beyrut, 1986.

Kureşî, Ebû Muhammed Muhyiddîn Abdülkâdir b. Muhammed: **el-Cevâhiru’l-mudiyye fi tabakâti’l-hanefiyye**, nşr. Mîr Muhammed Kütüphane, Karatçi, t.y.

Kurtubî, Ebû Ömer Yusuf b. Abdillah: **Câmi‘u beyâni’l-‘ilmi ve fadlihî**, thk. Ebü’l-Eşbâl ez-Züheyrî, Dâru İbni’l-Cevzî, Suudi Arabistan, 1994.

Kut, Güney: “Tarlan, Ali Nihad”, DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2011, C. XXXX, s. 108-110.

Kut, Turgut: “Dârüttıbâa”, DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 1994, C. IX, s. 10-11**.**

Leknevî, Ebü’l-Hasenât Muhammed Abdülhay b. Muhammed Abdilhalîm: **el-Fevâidü’l-behiyye fi terâcimi’l-Hanefiyye**, nşr. Muhammed Bedruddin en-Na‘sânî, Matba‘atü’s-Seâ‘de, Mısır, 1324.

Ma‘mer İbn Râşid, Ebû ‘Urve el-Basrî: **el-Câmî‘**, 2. Baskı, thk. Habîbü’r-Rahmân el-A‘zamî, el-Meclisü’l-‘İlmî, Pakistan, 1403.

Malik b. Enes: **el-Müvetta’**, thk. Muhammed Füâd Abdü’l-Bâkî, Dâru İhyâi’t-Türâsi’l-‘Arabî, Beyrut, 1985.

Maas, Paul: **Textual Criticism**, çev. Barbara Flower, Clarendon Press, Oxford, 1958.

Maas, Paul: **en-Nakdü't-târîhî**, trc. Abdurrahman Bedevî, 4. Baskı, nşr. Vekâletü'l-Matbû'ât, Küveyt, 1981.

Maas, Paul: **Metin Tenkidi**, çev. Mürteza Bedir, Küre Yayınları, İstanbul, 2011.

Mendûr, Muhammed: "Havle Usûli'n-neşr", **Mecelletü's-sekâfeti'l-Mısrıyye**, 1944, sy. 277, 282.

Mer'aşlî, Yusuf: **Usûlü kitâbeti'l-bahsi'l-'ilmî ve tahkîki'l-mahtûtât**, Dâru'l-Ma'rife, Beyrut, 2003.

Mertoğlu, M. Suat: Vahiy Kâtibi", **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2012, C. XXXXII, s. 447-449.

Müderris, Muhammed Mahrûs Abdüllatîf: **Meşâyiḫu Belḫ mine'l-Ḥanefiyye ve mâ inferedû bihî mine'l-mesâ'ili'l-fıḳhiyye**, Bağdad 1977-79.

Müneccid, Salâhüddîn: **Kavâ'idü tahkîki'l-mahtûtât**, 7. Baskı, Dâru'l-Kitâbi'l-Cedîd, Beyrut, 1987.

Müneccid, Salâhüddîn: **el-Müsteşrikûne'l-Almân**, Dâru'l-Kitâbi'l-Cedîd, Beyrut, 1978, 1/185-186.

Müslim b. El-Haccâc: **Sahîh**, thk. Muhammed Fuad Abdü'l-Bâkî, Dâru İhyâi't-Türâsi'l-'Arabî, Beyrut, 1954.

Nâcî, Hilâl: **Mühâdarâtun fi tahkîki'n-nusûs**, Dâru'l-Ğarbi'l-İslâmî, Beyrut, 1994.

Neklâvî, Fethî-Kılıç, "Hârûn, Abdüsselâm Muhammed", **DİA**,

Hulusi: Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 1996, C. XVI, s. 256-257.

Nesâî, Ebu Abdirrahman Ahmed b. Şu‘ayb el-Hurâsânî: **‘Amelü’l-yevmi ve’l-leyle**, thk. Faruk Hamâda, Müessesetü’r-Risâle, Beyrut, 1406.

Nesefî, Necmüddin Ömer b. Muhammed: **el-Kand fî zikri ahbâri Semerkand**, thk. Yusuf el-Hâdî, Ayna Miras, Tahran, 1990.

Nüveyrî, Şihâbü’d-dîn Ahmed b. Abdi’l-Vehhâb: **Nihayetü’l-ereb fi fünûni’l-edeb**, nşr. Dâru’l-Kütübi ve’l-Vesâiki’l-Kavmiyye, Kahire, 1423.

Özen, Şükrü: “Metin Tenkidi Üzerine Bazı Tespitler ve Öneriler”, Tartışmalı İlmi İhtisas Toplantıları İslami İlimlerde Metodoloji/Usul Meselesi, **Çamlıca Sabahattin Zaim Kültür Merkezi**, İstanbul, 2009, s. 456-470.

Polat, Salahattin: **Metin Tenkidi**, Marmara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Vakfı Yayınları, İstanbul, 2010.

Polat, Salahattin: “Çok anlamlı, Çok Boyutlu ve Disiplinler Arası Bir Kavram: Metin Tenkidi”, **Hadis Tetkikleri Dergisi**, 2008, sy. 6, s. 7-28.

Sadefî, Salâhuddîn Halil b. Aybek: **el-Vâfî bi’l-vefeyât**, thk. Ahmed el-Arnaût-Türkî Mustafa, Dâru İhyâi’t-Türâsi’l-‘Arabî, Beyrut, 2000.

Sa‘d, Fehmî-Meczûb, Talâl: **Tahkîku’l-mahtûtât beyne’n-sazariyyeti ve’t-tatbîk**, ‘Âlemi’l-Kütüb, Beyrut, 1993.

Saîd b. Mansur, Ebû Osman el-Horasânî: **es-Sünen**, thk. Habîbü'r-Rahmân el-A'zamî, ed-Dâru's-Selefiyye, Hindistan, 1982.

San'ânî, Ebû Bekir Abdürrezzak b. Hümâm: **Musannef**, 2. Baskı, thk. Habîbü'r-Rahmân el-A'zamî, el-Meclisü'l-'İlmî, Hindistan, 1403.

Sem'ânî, Abdülkerim b. Muhammed et-Temîmî: **El-Ensâb**, thk. Abdurrahman b. Yahya el-Mu'allimî, Meclisü Dâirati'l-Me'ârifi'l-'Usmâniyye, Haydarabad, 1962.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Şehit Ali Paşa nr. 935.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, İstanbul Üniversitesi Nadir Eserler Ktp., nr. A 3459.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Fatih, nr. 2252/2353.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Topkapı Sarayı Müzesi III. Ahmet Ktp., nr. A879.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1179.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Ktp., Carullah, nr. 960.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 692.

Semerkandî, Ebü'l-Lesy Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Afyon Gedik Ahmet Paşa Kitaplığı, nr. 17409.

Semerkandî, Ebü'l-Lesy Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 690.

Semerkandî, Ebü'l-Lesy Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Manisa İli Genel Kitaplık Müdürlüğü, nr. 689.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 18989.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Beyazıt Genel Kitaplığı, nr. 2226.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih, nr. 2414.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Kütüphanesi, Reşit Efendi, nr. 274.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Köprülü Fazıl Ahmet Paşa Kütüphanesi, nr. 683.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Kayseri İl Halk Kütüphanesi, Raşit Efendi, nr. 26869.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Millet Genel Kütüphanesi, Hekimoğlu Ali Paşa, nr. 418.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Murat Molla Halk Kütüphanesi, nr. 1180.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Mısır Ezher Ktp., nr. 44450.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr.

724.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Âtıf Efendi Ktp., nr. 01170.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Dârü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 41910.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Medîne Mahmûdiyye Kütüphanesi, nr. 6696.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Süleymaniye Kütüphanesi, Damad İbrahim Paşa, nr. 725.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Kitâbü'n-Nevâzil**, Darü'l-Kütübi'l-Mısrıyye, nr. 565.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Bahru'l-'ulûm**, thk. Ali Muhammed Muavvad, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1993.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Hizânetü'l-fıkıh**, thk. Salahüddin en-Nâhî, Mektebetü'ş-Şatrî, Bağdat, 1385/1965.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Hizânetü'l-fıkıh**, thk. Abdurrahman b. Mübârek el-Ferac, Mektebetü'r-Rüşd, Riyad, 1426/2005.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Mukaddimetü's-salât,** thk. Salah Muhammed Ebül-Hâc, Merkezü'l-'Ulemâ' li'd-Dirâsât, Amman, t.y.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **'Uyûnü'l-mesâil,** thk. Seyyid Muhammed Mühenna, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye,

Beyrut, 1998.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Muhtelifü'r-rivâye,** thk. Abdurrahman b. Mübârek el-Ferac, Mektebetü'r-Rüşd Nâşirûn, Riyad, 2005.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Tefsîru'l-Kur'âni'l-Kerîm**, thk. Ali Muhammed Muavvad, Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1993.

Semerkandî, Ebü'l-Leys Nasr b. Muhammed: **Tenbîhü'l-ğâfilîn** ve **Büstânü'l'ârifîn** (birlikte), Müessesetü'l-Kütübi's-Sekafiyye, Beyrut, 1993.

Seyyid, Eymen Fuâd: **el-Kitâbü'l- 'Arabiyyü'l-mahtût ve 'ilmü'l-mahtûtât**, ed-Dâru'l-Mısrıyye'l-Lübnâniyye, Kahire, 1997.

Sezgin, Fuat: **Târîhü't-türâsi'l-'Arabî**, trc. Mahmûd Fehmî Hicâzî, İdâratü's-sekâfe ve'n-neşr bi Câmi'ati'l-İmam Muhammd b. Suud, Riyad, 1991.

Sezgin, Fuat: **Buharinin Kaynakları Hakkında Araştırmalar**, İbrahim Horoz Basımevi, İstanbul, 1956.

Sirhân, Muhyî Hilâl: **Tahkîku mahtûtâti'l-'ulûmi'ş-şer'iyye**, Matba'atü'l-İrşâd, Bağdat, 1984.

Sübkî, Tâcü'd-dîn Abdülvehhab b. Takıyyi'd-dîn: **Tabakâtü'ş-Şafiiyye'l-kübrâ**, 2. Baskı, thk. Mahmud Muhammed et-Tanâhî-Abdülfettah Muhammed el-Huluv, Hecer li't-tıbâ'ati ve'n-neşir, Kahire, 1413.

Sülemî, Ebû Abdillah el-Hüseyin b. Hasan b. Harb: **el-Birru ve's-sıle**, thk. Muhammed Saîd Buhârî, Dâru'l-Vatan, Riyad, 1419.

Sûlî, Ebû Bekir Muhammed b. Yahyâ: **Edebü'l-küttâb**, thk. Muhammed Behce el-Eserî, el-Matba'atü's-Selefiyye, Kahire, 1341.

Şâkir, Ahmed: **Tashîhu'l-kütüb ve sun'u'l-fehârisi'l-mu'ceme**, nşr. Abdü'l-Fettâh Ebû Ğudde, Mektebetü'-sünne, Kahire, 1414.

Şâmî, Abdullah Muhammed: **Usûlü menheci'l-bahs'il-'ilmî**, el-Mektebetü'l-'Asrıyye, Beyrut, 2012.

Şensoy, Sedat: "Reşer, Osman", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2008, C. XXXV, s. 10-11.

Tabbâ', İyâd Hâlid: **Menhecü tahkîki'l-mahtûtât**, Dâru'l-Fikr, Dimeşk, 2003.

Tabarânî, Ebü'l-Kâsım Süleymân b. Ahmed: **el-Mu'cemü'l-kebîr**, thk. Hamdî b. Abdi'l-Mecîd es-Selefî, Mektebetü İbn Teymiyye, Kahire, 1994.

Tabarânî, Ebü'l-Kâsım Süleymân b. Ahmed: **el-Mu'cemü'l-evsat**, thk. Tarık b. 'Avadi'l-Lâh, Dâru'l-Harameyn, Kahire, t.y.

Tabarânî, Ebü'l-Kâsım Süleymân b. Ahmed: **el-Mu'cemü's-sağîr**, thk. Muhammed Şekûr Mahmûd, el-Mektebü'l-İslâmî, Beyrut, 1985.

Tabarânî, Ebü'l-Kâsım **Ed-Du'â'**, thk. Mustafa Abdülkadir 'Atâ,

Süleymân b. Ahmed: Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1413.

Tahâvî, Ebû Cafer Ahmed b. Muhammed: **Şerhu müşkili'l-âsâr**, Şu'ayb el-Arnaût, Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 1994.

Tanâhî, Mahmûd Muhammed: **Medhal ilâ târîhi neşri't-türâsi'l-'Arabî**, Mektebetü'l-Hâncî, Kahire, 1984.

Tarâbîşî, Mutâ': **fî Menheci tahkîkil'l-mahtûtât**, Dâru'l-Fikr, Dimeşk, 1983.

Taşçı, Özcan: "Rıtter, Hellmut", DİA, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2008, C. XXXV, s. 133-134.

Tayâlîsî, Ebû Dâvûd Süleyman b. Davud: **Müsned**, thk. Muhammed b. El-Mühsin et-Türkî, Dâru Hecer, Mısır, 1999.

Temîmî, Takıyyü'd-dîn b. Abdi'l-Kâdir ed-Dârî: **Et-Tabakâtü's-seniyye fi terâcimi'l-Hanefiyye**, thk. Abdü'l-Fettâh el-Hulüv, Dâru'r-Rifâ'î, Haleb, 1983.

Tirmizî, Ebû 'Îsâ Muhammed b. 'Îsâ: **el-Câmi'u's-sahîh**, 2. Baskı, thk. Ahmet Muhammed Şakir, Mektebetü Mustafa el-Bâbî el-Halebî, Mısır, 1978.

'Useylân, Abdullah b. Abdirrahîm: **Tahkîku'l-mahtûtat beyne'l-vâkı' ve'n-nehci'l-emsel**, Mektebetül-Melik Fehd, Riyad, 1994.

Witkam, Jan Just: **Stemma (Soy Ağacı) Şeması Oluşturmak: Kurgu mu Gerçek mi?**, çev. Mürteza Bedir, Küre Yayınları, İstanbul, 2011.

Yazıcı, İshak: Semerkandî, Ebül-Leys", **DİA**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, İstanbul, 2009, C. XXXVI, s. 473-475.

Yazıcı, İshak: **"Ebu'l-Leys es-Semerkandî Hayatı, Eserleri ve Tefsirdeki Metodu"** (Yayınlanmamış Doktora Tezi), Atatürk Üniversitesi İslami İlimler Fakültesi, Erzurum, 1982.

Yılmaz, Okan Kadir: **İSAM Tahkikli Neşir Kılavuzu**, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, Ankara, 2018.

Zehebî, Ebû Abdillah Şemsü'd-dîn Muhammed b. Ahmed b. Kaymaz: **Siyeru a'lâmi'n-nübelâ'**, 3. Baskı, thk. Şuayb el-Arnaût, Müessesetü'r-risâle, Beyrut, 1405/1985.

Zehebî, Ebû Abdillah Şemsü'd-dîn Muhammed b. Ahmed b. Kaymaz: **Tezkiratü'l-huffâz**, nşr. Dâru'l-Kütübi'l-'İlmiyye, Beyrut, 1998.

Zehebî, Ebû Abdillah Şemsü'd-dîn Muhammed b. Ahmed b. Kaymaz: **Târîhu'l-İslâm**, thk. Beşşâr 'Avvâd Ma'rûf, Dâru'l-Ğarbi'l-İslâmî, Beyrut, 2003.

Zeyla'î, Fahrüddin Osman b. Ali: **Tebyînü'l-hakâik şerh Kenzi'd-dekâik**, El-Matbaatü'l-Emiriyye, Mısır, 1314.

Ziriklî, Hayruddin b. Mahmud b. Muhammed: **el-A'lâm**, 15. Baskı, nşr. Dâru'l-'İlim li'l-Melâyîn, Beyrut, 2002.

EKLER

Çalışmanın dördüncü bölümünde "***Kitâbü'n-Nevâzil'in Tahkikli Metni (İcârât Bölümünden Eserin Sonuna Kadar)***" başlığı altında yer alan metin, Semerkandî'nin *Kitâbü'n-Nevâzil* nüshalarının üye olduğu üç ana ailenin (*Ali Paşa, Esed, Topkapı*) metinlerinin karşılaştırılması sonucu oluşan ve "emsal nüsha" olarak anılan nihai tahkikli metindir. Ekler başlığı altında yer alan iki metin ise *Kitâbü'n-Nevâzil*'in alt emsal nüshalarını içermekte olup nihai metni (emsal nüsha) oluşturma aşamasından bir önceki aşamayı temsil etmektedirler. Burada birinci ekte yer alan metin, iki farklı kola sahip *Ali Paşa* ailesi nüshalarından oluşan tahkikli metindir. İkinci ekte bulunan metin ise *Topkapı* ailesi nüshalarının ortak sanal metnidir. Tek bir asıl nüsha içeren *Esed* ailesinde sanal/ortak metin oluşturma süreci olmadığı için nihai metin oluşturma sürecinde bu aile, direkt olarak orijinal *Esed* nüshasından takip edilmiştir.

Kitâbü'n-Nevâzil'in emsal nüshasının *Esed* nüshasıyla birlikte birer alt nüshasını temsil eden *Ali Paşa* ve *Topkapı* sanal/alt-emsal nüshalarının her biri kendi içinde farklı gerçek ve sanal nüshalar içermektedir. Çalışmanın inceleme kısmında 9 numaralı şekilde gösterildiği gibi aynı asıllardan gelen iki ve daha fazla benzer nüshalar birbirleriyle karşılaştırılmak ve aralarında tercih yapmak suretiyle ayrıca tahkik edilmiş ve bunlardan oluşan asıl metin ortaya çıkarılmıştır. Aile içinde temsil ettiği kolun tek temsilcisi konumundaki nüshalarda ise böyle bir faaliyete ihtiyaç duyulmamış olup direkt olarak gerçek nüshaya başvurulmuştur.

Birinci ekte yer alan Ali Paşa Nüshası Tahkikli Metninde kullanılan rumuzların anlamı aşağıdaki tablodaki gibidir.

ع	Ali Paşa Nüshası
جم	Carullah ve Manisa Nüshalarından Elde Edilen Sanal Nüsha
فص	Fazıl Ahmet Paşa, Mısrıyye, Hekimoğlu ve Raşit Efendi Nüshalarından Elde Edilen Sanal Nüsha
م	Murat Molla 1179 Nüshası

لف	İstanbul ve Fatih Nüshalarından Elde Edilen Sanal Nüsha
ح	Mahmûdiyye Nüshası

İkinci ekte yer alan Topkapı Nüshası Tahkikli Metninde kullanılan rumuzların anlamı aşağıdaki tablodaki gibidir.

ط	Topkapı Nüshası
ب	Beyazıt Nüshası
با	Beyazıt 2226 Nüshası
فز	Afyon ve Ezher Nüshalarından Elde Edilen Sanal Nüsha
دم	Damat ve Manisa Nüshalarından Elde Edilen Sanal Nüsha
رص	Reşit ve Mısrıyye Nüshalarından Elde Edilen Sanal Nüsha

EK I: ALİ PAŞA AİLESİ TAHKİKLİ METNİ

باب الإجارات

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم رحمه الله عن رجل استأجر حمارا فضل في الطريق فتركه المستأجر ولم يطلبه هل يجب عليه الضمان؟ قال: إذا ذهب منه حيث[١] لا يشعر وهو حافظ له فلا ضمان عليه في تركه الطلب إذا كان آيسا من وجوده، وطلبه بالقرب في[٢] حوالي الموضع الذي ذهب.[٣]

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر[٤] حمارا لنقل[٥] التراب من خربة فأخذ[٦] في[٧] النقلة فانهدمت الخربة فهرب المستأجر وهلك الحمار قال إن انهدم من[٨] معالجة[٩] المستأجر فهو ضامن لقيمته وإن انهدم[١٠] من غير ذلك ولم يقف المستأجر على وهن من الخربة فلا ضمان عليه.

وسئل عمن استأجر حبابا أو كيزانا وقال ما لم تردها عليّ صحيحة فلي عليك كل يوم درهم فقبض وقد انكسر بعضها قال الإجارة في الحباب فاسدة وفي الكيزان جائزة،[١١] فيجب في الكيزان حصة ما سمى[١٢] إلى وقت الكسر، وفي الحباب يجب أجر المثل لأن الذي له حمل ومؤنة إنما يجب ردها على المؤاجر فإذا اشترط على المستأجر فسدت الإجارة وإذا لم يكن له حمل ومؤنة فالشرط لغو.

---

[١] فص: بحيث.
[٢] م: من.
[٣] م + فيه.
[٤] جم – استأجر.
[٥] لف: لينقل.
[٦] م – فأخذ.
[٧] م – في.
[٨] فص – من.
[٩] فص: بمعالجة.
[١٠] لف: انهدمت.
[١١] جم: جائز.
[١٢] لف: استحق.

وسئل عليّ بن أحمد عن امرأة لها دار آجرتها من زوجها ثم سكنا جميعا قال إنها لا تستوجب الأجر وهو كاستئجارها للخبز والطبخ.[1]

وسئل أبو نصر عن رجل آجر حانوته من رجل ثم اشتركا في عمل يعملان في ذلك الحانوت هل له الأجر؟ قال كان محمد بن سلمة يقول الشركة توهن الإجارة.

وسئل أبو نصر عن رجل رعى غنم رجل كل شهر بأجر مسمى فقال الراعي لصاحب الغنم لا أرعى غنمك[2] بعد هذا إلا أن تعطيني كل يوم درهما فلم يقل صاحب الغنم شيئا وترك غنمه مع غنم الراعي قال: /[١٦٦و] يجب كل يوم درهم. قال سمعت نصير بن يحيى يحكي عن أبي يوسف في رجل استأجر من رجل حانوتا كل شهر بثلاثة دراهم فقال صاحب الحانوت بعدما مضى شهر إن رضيت كل شهر بخمسة وإلا ففرغ الحانوت فلم يفعل وسكن فيه، قال أبو يوسف: يجب عليه كل شهر خمسة دراهم وسكناه رضًا بما قال صاحب الحانوت. وقال أبو يوسف في رجل تساوم[3] ثوبا فقال البائع بعشرة وقال المشتري بتسعة فإن سلم البائع إلى المشتري يكون البيع بتسعة[4] ويكون تسليمه رضًا بالتسعة، ولو أن المشتري أخذه على ما قال البائع كان رضًا منه بما قال البائع. وإن قال المشتري لا أرضى بعشرة وقبضه لا يكون بينهما بيع وكذلك الإجارة على هذا القياس. أو قال المستأجر لا أرضى بخمسة وسكنها[5] لا يجب عليه إلا الأجر[6] الأول.

---

[1] ع: أو للطبخ.
[2] لف: لك.
[3] لف م: ساوم؛ لف + رجلا.
[4] جم + بتسعة.
[5] فص: وسكن.
[6] جم: أجر.

وسئل عن رجل استأجر مؤدبا مشاهرة كل شهر بسبعة[١] دراهم يعلم صبيين أحدهما العربية والآخر القرآن، فقال المؤدب أنا لست من بابة تعليم القرآن فاستأجر[٢] معلما وضم الصبي إليه بما[٣] يعلمون الناس وأعطه أجرة من أجري وسلم[٤] الصبي إليه فلما جاء رأس الشهر حبس عنه ثلاثة دراهم فقال[٥] أنا لا أرضى بما حبست لأن أجر المعلم كل شهر نصف درهم أو درهم قال هذا قريب من توكيله إياه بذلك أن يحط من أجره قدر ما يستحق الذي ضم إليه الصبي.

وسئل عن رجل استؤجر لغسل الميت قال لا أجر له لأن الواجب علينا أن نغسله ولو استؤجر لحفر القبر قال هذا جائز لأن القبر بمنزلة المسكن كأنه استأجر ليبني مسكنا. وسئل عن أجر الخمر أيكون من جميع المال؟ قال هو بمنزلة الكفن من جميع المال.[٦]

وسئل بعضهم عن الاستئجار على حمل الجنازة قال إن لم يوجد غيرهم فالإجارة فاسدة لأن الحمل واجب عليهم وإن وجدوا غيرهم جازت الإجارة لأن الحمل لم يكن واجبا عليهم[٧] خاصة.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حماما على أنه إن نابته نائبة فلا أجر له، قال الإجارة فاسدة لأن النائبة أن يمرض أو يعرض له شغل فهذا /[١٦٦ظ] شرط فاسد.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل آجر داره سنة فلما انقضت السنة أخذ الدار وكنسها[١] وسكن فيها فجاء المستأجر وقال كان لي فيها دراهم فكنستها وألقيتها قال: إن صدقه بذلك فهو ضامن وإن أنكر فالقول قوله مع يمينه.

---

[١] ع ح جم م: بسبعة.
[٢] لف: فاستأجره.
[٣] م: كما.
[٤] فص: فسلم.
[٥] م: قال.
[٦] فص – قال هو بمنزلة الكفن من جميع المال.
[٧] لف: عليهم واجبا.

وسئل الفقيه عن رجل استأجر طاحونين بالماء فاحتاج[٢] النهر إلى الكري وصار بحال لا يعمل إلا أحد[٣] الرحابين قال إن كان بحال لو صرف الماء إليهما فعملا جميعا عملا[٤] ناقصا يلزمه أحدهما وله الخيار، ولو كان بحال لو صرف الماء إليهما لم يعملا فعليه أجر أحدهما فإن كان أحدهما[٥] متفاوتا فعليه أجر أكثرهما وهذا إذا كان في موضع يكون الحفر على المؤاجر ولو كان في موضع يكون الحفر على المستأجر فعليه الأجر كاملا كما قلنا فيمن استأجر خيمة فانكسر[٦] أوتادها فالأجر واجب لأن الأوتاد على المستأجر، ولو انقطعت أطنابها فلا أجر عليه.

قال الفقيه سمعت محمد بن الفضل قال سمعت أبا القاسم أحمد بن حم قال: تعلمت هذه المسألة من أبي وهو[٧] أن رجلا استأجر من رجل قبانا ليزن به حملا وكان في عمود القبان عيب لا يعلم المستأجر فوزنه فانكسر هل يجب عليه الضمان؟ قال إن كان مثل ذلك[٨] الحمل يوزن في مثل ذلك القبان[٩] مع ذلك العيب فلا ضمان عليه. قال وسمعت[١٠] أبي أيضا تأول قول النبي عليه السلام[١١] "إن الميت يعذب ببكاء الحي" قال هو أن يعلم الناس النياحة ثم مات فإنه يعذب هذا الميت ببكاء الذين تعلموا منه.

---

[١] فص: وسكنها.
[٢] م: واحتاج.
[٣] لف: إحدى.
[٤] فص – عملا.
[٥] لف: إحداهما.
[٦] لف: فانكسرت.
[٧] لف: وهي.
[٨] م –
[٩] فص – القبان.
[١٠] جم: وقال سمعت.
[١١] لف م صلى الله عليه وسلم.

وسئل بعضهم عن رجل استأجر ثوبا ليلبسه كل يوم بدانق فوضعه في بيته ولم[١] يلبسه حتى مضت عليه سنون ثم رده هل يجب عليه الأجر لتلك السنين؟ قال يجب[٢] عليه كل يوم دانق إلى الوقت الذي علم أنه لو لبسه لكان يتخرق فإذا مضى وقت علم أنه لو لبسه تخرق سقط عنه الأجر وروي عن[٣] محمد نحو[٤] هذا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر ساحة بين يدي حانوته من الشارع من رجل ليبيع[٥] الفاكهة كل شهر بدرهم فمضى[٦] على ذلك مدة وأخذ الأجر ما حال هذه الإجارة؟ وهل للمستأجر أن يسترد الأجر، قال يسترد ما أخذه من الأجرة[٧] وينبغي أن يتصدق ويصير بمنزلة الغاصب. قال الفقيه إنما يجب الأجر /[١٦٧و] إذا كان له هناك دكان أو نحو ذلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استؤجر لحفظ الخان فسرق منه شيء هل يجب عليه الضمان؟ قال لا ضمان عليه وإنما هو حافظ الأبواب[٨] والأموال في يد أربابها ولا[٩] يضمن إلا بتضييع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر حمارا فأوثقه وصلى الفجر فذهب الحمار أو انتهب قال: إن رآه ينتهب الحمار أو ذهب فلم يقطع صلاته فهو ضامن.

---

[١] م فلم

[٢] لف م – يجب .

[٣] م –

[٤] فص مثل.

[٥] لف يبيع

[٦] لف م: فمضت؛ ف سقط من هنا إلى مسألة: وسئل عن رجل دلال باع ضيعة رجل فقال الآمر أمرتك وسئل عن رجل دلال باع ضيعة رجل فقال الآمر أمرتك أن تبيع بغير أجر وقال الدلال بعت بالأجر قال أبو نصر.

[٧] فص الأجر.

[٨] فص: للأبواب.

[٩] م فلا

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لدلال اعرض ضيعتي وبعها على أنك إذا بعتها فلك كذا من الأجر فذهب الدلال ولم يقدر على إتمام الأمر وتركه[1] ثم إن[2] دلالا آخر باع الضيعة من آخر هل للدلال[3] شيء؟ قال إن كان الأول عرض[4] وذهب[5] له في ذلك[6] روزجار[7] يعتد به فأجر المثل واجب بقدر عناءه[8] وعمله. قال الفقيه: هذا هو القياس وأما في الاستحسان لا يجب عليه الأجر إذا تركه لأن العرف والعادة جرت بذلك أنهم لا يأخذون الأجر إلا بالبيع وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ من رجل مسحاة وقال لصاحبها كم أجرها قال لا أريد الأجر واعمل[9] لي خشبا لقبض[10] المسحاة ثم رجع وقال أريد الأجر هل له ذلك؟ قال إن كان ما سأله له قيمة فالأجر واجب يعني أجر المثل.

وسئل عن رجل اتخذ خراسا في بيت لم يكن في القديم فيضر ذلك بدار[11] جاره أو يطلع صاحب الخراس على عورات الجار هل للجار ألا يرضى قال إذا كان ضررا بينا يعلم[12] أن دورانه أو ريح دورانه يوهن الحائط فإنه يمنع عن[13] ذلك وأما اطلاعه على العورات فلا يكون إلا بارتفاعه على الرحا إذا كان مطاطيا لا يمنع عن ذلك.

---

[1] لف + وكان
[2] لف –
[3] م + الأول
[4] فص + له.
[5] فص + وكان
[6] لف + ما
[7] لف م: جاز له أن.
[8] فص م: عنايته.
[9] لف فحمل
[10] م لمقبض
[11] ع ح جم فص م: على دار.
[12] جم – يعلم.
[13] فص – عن.

وسئل عن رجل استكرى دابة ليسير فرسخا فسار عليها سبع فراسخ ما يجب عليه من الكري؟ قال يجب من[١] الكراء[٢] مقدار ما شرط والموضع الذي[٣] جاوزه هو غاصب لا يجب عليه الأجر، ولو أرضى صاحب الدابة كان ذلك خيرا له في الآخرة، لأنه يتم في الآخر[٤] بالحسنات.

وسئل عن رجل استأجر ظئرا لترضع ابنه فأرضعته شهورا ومات /[١٦٧ظ] الأب فقالت عمة الصبي للظئر أرضعيه حتى نعطيك الأجر فأرضعته ثمانية أشهر كيف الحكم فيه؟ قال إن لم يكن للصبي مال حين استأجرها الأب فمن يوم مات انتقضت الإجارة فلما قالت العمة أرضعيه حتى نعطيك الأجر فالأجر على العمة بعد الموت. فإن كانت العمة وصية أبيه ترجع بذلك في مال الصبي وإن لم تكن وصية لا ترجع على أحد ولو كان للصبي مال حين استأجرها الأب فالإجارة على حالها والأجر كله في مال الصبي.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن بقار ترك الباقورة[٥] وغاب عنها فوقعت الباقورة في زرع رجل فأفسدته قال لا ضمان عليه إلا أن يكون البقار هو الذي أرسلها في الزرع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن جماعة أجّر كل واحد منهم حماره من رجل وسلموا إليه ثم قالوا لواحد منهم اذهب أنت معه لتتعاهد الحمر فإنا لا نعرفه فذهب معه فقال المستأجر للذي يتعاهده قف[٦]

---

[١] لف م – من.
[٢] ع ح جم فص: الكري.
[٣] م + هو
[٤] فص: الأجر.
[٥] لف م + في جبانة.
[٦] فص + مكانك.

ههنا مع الحمير حتى أنا أذهب[1] بحمار وأحمل جواليق فذهب بحمار فلم يقدر عليه هل على الرجل ضمان؟ قال لا ضمان عليه لأنهم أمروه[2] ليتعاهد[3] مالا في يد غيره فلا يلزمه بذلك[4] شيء.

وسئل نصير عن رجل قال لرجل أجرتك دابتي هذه غدا بدرهم ثم إنه أجرها اليوم من إنسان آخر إلى ثلاثة أيام ثم جاء الغد، هل للمستأجر الأول أن ينقض الإجارة؟ قال: نعم. قال الفقيه قد روي عن أصحابنا في هذا روايتان في إحدى الروايتين له ذلك وفي الأخرى ليس له ذلك.

وروى[5] نصير عن بشر بن غياث في رجل ركب على سفينة رجل فقال صاحب السفينة حملتك[6] بدرهمين فهات الدرهمين وقال الراكب بل استأجرتني لأحفظ السكان بدرهمين فهات الدرهمين فأقاما[7] البينة قال لا[8] أقبل بينة على[9] الراكب لأن صاحب السفينة حيث استأجره ليحفظ[10] السكان فقد أذن له أن يركب.[11]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر حمارا وقبضه[12] فأرسله في كرمه فسرقت بردعته وأصاب الحمار البرد فمرض فرده على صاحبه فمات من ذلك المرض هل عليه ضمان البردعة والحمار؟ قال إن كان الكرم /[١٦٨و] حصينا وكان البرد بحال لا يضر بالحمار لو كان عليه البردعة فلا شيء عليه من ضمان الحمار والبردعة وإن كان البرد بحال يضر بالحمار مع بردعته وكان الكرم حصينا

---

[1] لف م: أذهب أنا.
[2] م: لأنه أمره.
[3] لف م: أن يتعاهد.
[4] جم – بذلك.
[5] لف م – وروى.
[6] ع ح جم فص: حملت.
[7] لف م: وأقاما.
[8] لف م – لا.
[9] لف م – على.
[10] فص: لحفظ.
[11] لف م + فصار مرهنها.
[12] لف فقبضه

ضمن قيمة الحمار ولا ضمان عليه في البردعة لأن هذا بمنزلة جناية[1] منه في الحمار، ولو كان الكرم غير حصين وكان البرد بحال لا يخاف التلف مع بردعته فهو ضامن لقيمة البردعة وعليه نقصان الحمار إلى وقت الرد على صاحبه لأنه بمنزلة الغاصب للحمار حين أرسله في الكرم فإذا سلم يرده[2] إلى صاحبه برئ من الضمان.[3]

وسئل[4] أبو القاسم عن رجل استأجر أجيرا ليحفظ نهره[5] كل يوم[6] بكذا ثم مات المستأجر فجاء الأجير إلى الوصي[7] فقال له الوصي: اعمل عملك على ما كنت تعمل فأنا لا أحبس عنك[8] الأجر فأتى على ذلك أيام ثم باع الوصي الكرم فجاء الأجير إلى المشتري فأخبره بما كان فقال له المشتري اعمل عملك وأنا أعطيك الأجر قال مقدار ما عمل في حياته فالأجر في تركته ومن يوم قال له الوصي اعمل عملك فالأجر على الوصي ومن يوم قال[9] المشتري اعمل عملك فأجره على المشتري إلا أن ما يجب على الميت يجب التسمية وما يجب على الوصي والمشتري فأجر المثل. قال الفقيه: إنما يجب أجر

---

[1] فص: خيانة؛ لف م: وصار هذا بمنزلة خيانة.

[2] لف م – يرده.

[3] توجد في مجموعة طوب قابي ابتداء من هنا خمس مسائل تختلف في الترتيب عن مجموعة علي باشا فقط. ومجموعة لف شبيهة بمجموعة طوب قابي في الترتيب المذكور. وهذه المسائل هي ما يلي: حانوت احترق + استأجر حجرة موقوفة + رجل يسكن حانوت ابن أخيه + رجل دلال باع ضيعة + رجل دخل الحمّام.

[4] هذه المسألة في نسخة م تأتي بعد مسألة الحمام وقبل مسألة ثقل المؤنات. وهذه المسألة في نسخة لف تأتي بعد مسألة حانوت احترق وقبل مسألة رجل يسكن حانوت بن أخيه.

[5] جم لف: نهره.

[6] لف م: شهر.

[7] لف – فجاء الأجير إلى الوصي

[8] فص – عنك.

[9] لف م + له.

المثل إذا لم يعلم مقدار شرط الأول وأما إذا علم المشتري مقدار شرط الأول وأمره بأن يعمل على ذلك الشرط فله التسمية.[١]

وسئل أبو جعفر عن رجل استأجر حجرة موقوفة ثمانين[٢] سنة كل سنة بقفيز حنطة هل تصح هذه الإجارة؟ قال الإجارة باطلة إلا في السنة الأولى إن كانت الإجارة من القيِّم برضى الموقوف عليه والحجرة مستغنية عن العمارة، فإن كانت غلتها للفقراء وكانت[٣] محتاجة إلى العمارة فالإجارة باطلة. قال الفقيه إنما بطلت الإجارة لأنه أجرها بأجر قليل لا يتغابن الناس في مثله وقد قال جماعة من المشايخ إن إجارة الوقف أكثر من سنة واحدة لا يجوز إلا أن يكون في ذلك مصلحة للوقف والاختيار عندي أن الوقف إذا اشترط في وقفه إلا أن يؤاجر أكثر من سنة واحدة لم تجز الإجارة وإن كان الواقف /[١٦٨ظ] لم يشترط جازت الإجارة ما لم تكن المدة طويلة.

وسئل عن رجل يسكن حانوت ابن أخيه مع شريك له يتجر فيه وابن[٤] أخيه صغير ولا وصي له هل يجب عليهما الأجر؟ قال إن كانا سكناه بغير إجارة عُقد[٥] أو لا دلالة[٦] فلا يجب الأجر.

وسئل عن رجل دلال باع ضيعة رجل فقال الآمر أمرتك أن تبيع بغير أجر وقال الدلال بعت بالأجر قال أبو نصر[٧] إن كان المأمور معروفا بالدلالة لا يصدق الآمر وله الأجر وكذلك الخان إذا نزل[٨]

---

[١] لف م + وسئل الفقيه أبو جعفر عن حانوت احترق فاستأجرها رجل كل شهر بخمسة دراهم على أن يعمره على أن يحسب نفقته من الأجرة فعمره فمات المؤاجر بعد مرمته ما القول فيه؟ قال الإجارة فاسدة وعلى المستأجر أجر مثل حانوته بالغا ما بلغ وللمستأجر النفقة وأجر مثله في قيامه في عمارته.

[٢] م ثمانين

[٣] فص: أو كانت.

[٤] فص: وإن ابن.

[٥] م عُقد

[٦] جم: عقدا ولا دلالة.

[٧] انتهى السقط من ف هنا.

[٨] جم: تُرك.

فيه رجل[1] فإنه يكون بالأجر ولا يصدق أنه سكن بغير أجر وهذا قول محمد بن سلمة. وكان نصير بن يحيى يقول لا يجب الأجر بنزوله إلا أن يتقاضاه عليه صاحب الخان فإن[2] تقاضى[3] عليه[4] استحسن أن يلزمه الأجر من الوقت الذي نزل لأنه لما تقاضاه وأجابه كان دليلا أنه سكنه بالأجر قال الفقيه وبقول محمد بن سلمة وأبي نصر نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل الحمام وقال لصاحب الحمام احفظ الثياب فلما خرج لم يجد ثيابه هل يجب عليه ضمان؟ قال إن أقر صاحب الحمام أن غيره رفعه وهو يراه ويظن أنه رفع ثيابه[5] فهو ضامن، وإن سرق وهو لا يعلم فلا ضمان عليه إن لم يذهب من ذلك الموضع ولم يضيعه.

وسئل عن أهل بلدة يثقل عليهم مؤنات العمل فاستأجروا رجلا بأجرة معلومة ليذهب ويرفع أمرهم إلى السلطان الأعظم[6] ليخفف عنهم بعض التخفيف هل لهذا[7] أجر وإنما أخذ من عامتهم غنيهم وفقيرهم أرأيت لو فضل من نفقته شيء هل يطيب له أو[8] يردّ عليهم؟ قال إن كان بحال لو ذهب إلى بلدة السلطان تهيأ له إصلاح الأمر يوما أو يومين جازت الإجارة وإن كان بحال لا يرتفع إلا بمدة فإن وقتوا للإجارة وقتا فالإجارة جائزة والأجر كله له فإن لم يوقتوا فالإجارة فاسدة وله أجر مثله والأجر عليهم على قدر مؤنتهم ومنافعهم في ذلك.

---

[1] جم: رَحُل.
[2] لف م فإذا.
[3] جم: تقاضاه؛ م: انقضى.
[4] جم – عليه.
[5] لف ثياب نفسه
[6] فص – الأعظم.
[7] م: له.
[8] فص: أن.

وسئل عن امرأة بعثت ثورا إلى بقار ثم جاء الرسول وقال الثور لي وأخذ منه فهلك الثور فهل على البقار ضمان وهل يرجع عليه؟ قال إن أقامت المرأة البينة فلها أن ترجع على البقار /[١٦٩و] فإن كان البقار[١] عرف أنه لها ودفع[٢] إليه لا يرجع بشيء وإن لم يعرف يرجع لأنه معروف.[٣]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن قصار سلم ثياب الناس إلى أجيره ليحفظها في المقصرة ليشمّسها[٤] فنام الأجير ثم رجع بالثياب وقد ضاع خمس قطع لا يدري كيف ضاع[٥] ولا متى ضاع[٦] هل على القصار أو على الأجير ضمان؟ قال إذا لم يعلم أنه قد ضاع في حال نومه فلا ضمان على الأجير، والضمان على القصار[٧] وإن علم أنه ضاع في حال نومه فالأجير ضامن، فإن شاء صاحب الثياب ضمن القصار في الوجهين جميعا[٨] قال الفقيه إنما[٩] قال له أن يضمن القصار لأنه كان يأخذ بقول أبي يوسف ومحمد في أجير المشترك وأما في قول أبي حنيفة فلا ضمان على القصار لأنه لم يكن الهلاك بعلمه وبه نأخذ.

وسئل عن رجل خلال استأجر بيت علو ووضع فيه حباب خل[١٠] فانقضت مدة الإجارة والمستأجر أبى عن تفريغ الحانوت قال إن كان الخل بلغ المبلغ الذي لا[١١] يفسده تحويله أمر[١٢] بتفريغه،

---

[١] لف – كان البقار

[٢] لف ودفعه

[٣] لف م: مغرور.

[٤] جم: لشمسها.

[٥] لف ضاع

[٦] فص – ولا متى ضاع؛ ل: ضاعت.

[٧] لف - والضمان على القصار.

[٨] فص - جميعا.

[٩] م إذا

[١٠] لف خل

[١١] جم - لا.

[١٢] لف م: أخذ.

وإن[1] كان تحويله يضره ويفسده قيل للمستأجر إن شئت فارفعه وإن شئت فاستأجر البيت منه إلى وقت إدراكه.

وسئل عن خان بعضه خراب وفيه[2] حوانيت عامرة فاستأجر رجل العامرة كل شهر بخمسة عشر درهما والحوانيت[3] كل سنة بخمسة وخمسين درهما على أن يعمرَ الخراب بماله ويحسبَ نفقته من جملة الأجرة قال استئجار الخراب ليعمره فينتفع به بعد ذلك باطل إذا[4] اشترط أن تكون العمارة للمؤاجر وللمستأجر على المؤاجر نفقته فللمؤاجر أن يأخذ الحوانيت ويعطي للمستأجر أجر مثله فيما عمل.[5]

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر دارا فوهب له المؤاجر أجر رمضان هل يجوز؟ قال إن استأجره[6] سنة يجوز، وإن استأجره[7] مشاهرة يجوز إذا دخل رمضان، ولا يجوز قبله قال الفقيه هذا الجواب على قول محمد وفي قول أبي يوسف لا تجوز البراءة إلا بعد مضي المدة.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حمارا ليحمل عليه الشوك فدخل في سكة فيها نهر فبلغ موضعا ضيقا فضرب الحمار فوقع الحمار مع الحمل في النهر فاشتغل بقطع الحبل فهلك الحمار، قال: /[١٦٩ظ] إن كان المكان بحال لا يسير فيها[8] مثل ذلك الحمار فهو ضامن، وإن كان[9] الحمار يقدر على

---

[1] لف م: وإذا.
[2] م: وبعضه.
[3] لف والخراب
[4] لف وإذا
[5] في نسخة لف تعقب هذه المسألة مسألة استأجر أجيرا ليحفظ كرمه.
[6] لف م: استأجر.
[7] لف م: استأجر.
[8] لف فيه
[9] جم – كان.

مجاوزته عن مثل ذلك الموضع[1] مع ذلك الحمل فإن عنف[2] عليه في الضرب حتى وثب من ضربه فهو ضامن وإلا فلا.

وسئل نصير عن تعليم القرآن والفرائض وحساب[3] الوصايا[4] وغير ذلك بالأجر قال يجوز وإنما كان يكره لغير[5] تعليم القرآن بالأجر على عهد النبي عليه السلام لأن حملة القرآن لم يكن[6] إلا قليلا[7] وكان التعليم واجبا لكيلا يذهب القرآن، قال الفقيه وبه نأخذ، وجاز الاستئجار على تعليم القرآن وهو قول عصام بن يوسف وأبي نصير والشافعي وغيرهم من المشايخ.

وسئل عن رجل دفع إليه مال الميت ليحج عنه وأذنوا له باستئجار الظهر فاشترى الرجل وأجّر بعيرًا بدراهم نفسه ثم استأجر نصيب صاحبه أو استأجر صاحبه نصيبه وإنما أراد[8] أن يكون الأجر من[9] مال الميت قال لا أرى به[10] بأسا.

وسئل أبو بكر عن رجل استقرض دراهم وسلم المستقرض إليه حمارا ليمسكه ويستعمله إلى شهرين حتى يوفّي إليه دراهم[11] فسلم المقرض الحمار إلى بقار فعقره الذئب ما القول فيه قال المقرض ضامن لقيمة الحمار لصاحبه فإن الحمار عند المقرض بمنزلة الإجارة الفاسدة فإن كان استعمله فعليه أجر مثله.

---

[1] لف المكان
[2] فص + ذلك.
[3] لف والحساب
[4] لف والوصايا
[5] لف: يعني.
[6] فص: تكن.
[7] فص: قليلة.
[8] فص – أراد.
[9] لف في
[10] لف –
[11] فص: الدراهم.

ومن استأجر حمارا أو ثورا ليس[1] أن يبيعه[2] إلى[3] السراح ليعتلف فإذا فعل يكون مخالفا وهذا بمنزلة رجل استقرض دراهم ودفع إليه دارا ليسكنها فإن هذه إجارة فاسدة لا تكون رهنا.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر[4] دارا كل شهر بأجر معلوم ثم إنه ادعى أن صاحبها باعها منه وأتى على ذلك مدة قال الإجارة عليه لازمة والأجر واجب لما مضى إذا لم يثبت البيع.

وسئل أبو بكر عن رجل سلم بقرة إلى بقار ليرعاها فجاء ليلةً وزعم أنه رد بقرته وأدخلها القرية فطلبها صاحبها في القرية فلم يجدها ثم وجدها بعد أيام في نهر قد نفقت في الجبانة قال إن كان أهل القرية قد رضوا من البقار بأن يأتي بالبقور إلى القرية ولم يكلفوه أن يدخل كل بقرة في منزل صاحبها فالقول قول البقار إني /[١٧٠و] قد جئت بالبقرة[5] إلى القرية مع يمينه، فإذا[6] حلف فلا ضمان عليه، وإن أبى أن يحلف ضمن قيمتها لصاحبها.

وسئل أبو بكر عن سمسار باع ما أمر أن يبيعه وأمسك الثمن عنده بأمر صاحب الحمولة فسرق الثمن قال لا ضمان عليه قيل له في قول أبي يوسف ومحمد هل يجب عليه الضمان قال لا لأنه يأخذ الثمن للبيع لا للإمساك وهو أمين بإمساكه وكذلك لو استأجر حمالا ليحمل له حملا إلى بلد فحمله فقال صاحبه أمسكه عندك فأمسكه فذهب من عنده فلا ضمان عليه بالاتفاق، لأنه ليس له حق الحبس فيما أمره بالإمساك فصار[7] أمانة في يده فلو[1] كان هذا قصارا فأمره بإمساكه بعد العمل فهلك فهو على الاختلاف يعني إذا كان لم يقبض الأجر.

---

[1] لف + له

[2] لف: يبعثه.

[3] فص: على.

[4] جم – استأجر.

[5] جم: جبت البقرة.

[6] ع فص: وإذا.

[7] ع ح فص لف: فصارت؛ ف م: وصارت.

وسئل محمد بن مقاتل عمن يبيع شيئا بالمزايدة فاستأجر مناديا ينادي ببيع ذلك هل[٢] تجوز هذه الإجارة؟ قال إذا استأجر ووقت له وقتا أو لم يوقت وقال[٣] له ينادي كذا كذا صوتا فهو جائز وإن لم يبين فلا يجوز.

وقال محمد بن مقاتل إذا كان للمفقود نصيب في دار مقسومة على حدة فلا ينبغي لأحد أن يسكنه ولا يؤاجره بغير بأمر القاضي وللقاضي أن يؤاجره إن خاف أن يخرب إن لم يسكنها أحد ويأمره بقبض الأجر ويحفظ على المفقود وإن كان للمفقود نصيب في دار غير مقسومة فلشريكه أن يسكن الدار قدر نصيبه. قال وذكر محمد بن الحسن أنه له أن يسكن جميع الدار إذا خاف الشريك إن لم يسكنها أن تخرب.

قال وذكر محمد أن داود الطائي كان من علماء أصحاب أبي حنيفة ثم أقبل على العبادة والخلوة بنفسه وكانت دار بينه وبين شريك له غائب وكان[٤] يسكن داود الدار وكانت في الدار نخلة أو نخلات وكان لا يأكل من ثمرها شيئا ولكن كان إذا ينعت[٥] الثمرة فأدركت يفتح باب الدار ولا يمنع مَن دخل الدار وأكل الثمرة فكره أكل الثمرة[٦] ولغيره فيها نصيب بغير إذنه. ولم يكن في سكنى الدار استهلاكٌ بل في سكناها عمارة لها[٧] فلم ير به بأسا.

---

[١] لف ولو

[٢] جم: هو.

[٣] جم – وقال.

[٤] لف فكان

[٥] ع ح لف: أينعت.

[٦] فص – فكره أكل الثمرة.

[٧] جم – لها.

قال[1] محمد ولو أن الشريك أخذ حصته من الثمرة وأكلها جاز له ويبيع نصيب الغائب ويحفظ ثمنه وإن حضر صاحبه فأجاز فعله وإلا ضمنه قيمته /[١٧٠ظ] وإن لم يحضر فهو كاللقطة يتصدق بها. قال الفقيه وهذا استحسان وبه نأخذ.

وقال محمد بن مقاتل لو أجر رجل داره ثم أراد أن ينقض الإجارة ويبيع الدار فإن كان معسرا لا نفقة له ولا لعياله فله أن ينقضها في قياس[2] قول علمائنا لأنهم قالوا إذا كان عليه دين فادح فله أن ينقض الإجارة.

وقال محمد بن مقاتل لو أن رجلا قال كل غريم لي فهو في حل في قول علمائنا لا يبرأ غرماؤه ولو ادعى على إنسان دينا قُبل دعواه قال وعندي[3] أنه في حل وليس له أن يدعي عليهم شيئا ولو قال ليس لي شيء ثم جاء بعد ذلك من الغد وادعى أن هذه الدار له منذ عشر سنين له ذلك في قول علمائنا وقال عندي ليس له أن يدعي.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر ضيعة على أن يلبن فيها قال الإجارة فاسدة واللّبِن كله للّبان وعليه قيمة التراب إن كانت له قيمة وأجر مثل الأرض وإن لم يكن للتراب قيمة في تلك الضيعة أو كان في رفعه منفعة[4] الأرض فلا شيء عليه.

نصير قال[5] سألت الحسن بن زياد عن رجل استأجر مكاريا على أن يحمل له حنطة على من يكون الجُوَالِق والحبل[6] قال إن كان يحمل على دواب المكاري فهو عليه وإن كان يحمل على عنقه أو على دواب المستأجر فهو على رب الحنطة. قال الفقيه: والعادة في زماننا ألا يكون الجُوَالِق على الحمال

---

[1] لف وقال

[2] فص – قياس.

[3] فص: وقال عندي.

[4] فص – منفعة.

[5] لف وقال نصير

[6] لف والحِبال

في الأحوال كلها وإنما هو على صاحب الحنطة إلا أن يشترط ذلك على الحمال وأما الحبل فهو على الحمال لأن عليه أن يشده لكيلا يسقط عن ظهره أو عن دابته.

وسئل أبو القاسم[١] عن رجل استأجر مكاريا ليحمل له عصيرا على دابته إلى موضع فحمله فلما أراد أن يضعه على[٢] الدابة أخذ أحد[٣] العدلين من جانب ورمى بالعدلين[٤] جميعا[٥] من الجانب الآخر فانشق الزق من رميه وخرج العصير قال: المكاري ضامن لنقصان الزق والعصير.

وسئل أبو بكر عن رجل سلم ثوبا[٦] إلى قصار ليقصره فقصره ورهنه ثم افتكه وأصاب الثوب نجاسة عند المرتهن فلما نظر إليه صاحب الثوب كلفه[٧] تنقيته من ذلك فامتنع القصار وتشاجرا فترك الثوب في يد القصار فهلك عنده قال إن كانت تلك النجاسة لم تُنقص من قيمة الثوب شيئا /[١٧١و] فلا شيء على القصار وإن كانت تلك النجاسة تُنقص من قيمة الثوب[٨] فليس على القصار إلا نقصان الثوب، والثوب هلك بالأمانة، ونظيره رجل خرق ثوب إنسان خرقا صغيرا فقال له رب الثوب أصلح هذا الخرق فأبى فترك الثوب عنده فهلك فلا ضمان عليه إلا نقصان الخرق، وبمنزلة رجل صب نجاسة على عبد إنسان فجعل صاحب العبدِ العبدَ عنده ليغسل[٩] تلك النجاسة فهلك فلا ضمان عليه فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل أجّر دارا إجارة فاسدة فقبضها المستأجر وأجرها من غيره إجارة جائزة، قال: لصاحب الدار أن ينقض الإجارة الثانية، كما قالوا فيمن اشترى شراء فاسدا فأجره من غيره فللبائع

---

[١] فص: الحسن.
[٢] لف: عن.
[٣] جم – أحد.
[٤] لف م: بالعدل.
[٥] لف م – جميعا.
[٦] ع – ثوبا.
[٧] لف –
[٨] لف م – الثوب شيئا فلا شيء على القصار وإن كانت تلك النجاسة تُنقص من قيمة الثوب.
[٩] فص – ليغسل.

أن ينقض الإجارة، قيل له لم لا يكون بمنزلة رجل اشترى[1] شراء فاسدا فباعه بيعا جائزا، لم يكن عليه سبيل، قال: لأن الإجارة تنتقض بالعذر والبيع لا ينتقض بالعذر.

وسئل أبو بكر عن رجل أجر له حمارا[2] بعشرة دراهم بعضها جياد وبعضها "خار بايه"[3] أي رديئة فقال المكاري في بعض الطريق أنا أطلب بقيتها جيادا فقال المستأجر[4] بالفارسية "جنان كيم كي توا خواهي"[5] قال: هذه عِدَة منه إن شاء أعطى وإن شاء لم يعط وكذلك لو استزاد[6] في الأجر فأجابه بذلك.

وسئل أبو بكر عن امرأة لها بزر الفيلق فدفعت إلى أختها[7] على أن[8] الفيلق[9] بينهما أثلاثا[10] فلما خرج الدود قالت لها إن أكثره قد هلك فقالت لها[11] ادفعي[12] إليّ ثمن البزر وأنا بريئة منه[13] وهما كاذبتان وقد خرج جملة قال هذا الكلام منها[14] باطل والفيلق كله لها وعليها ثمن ورق الفرصاد وأجر مثلهما[15] فيما عملا[16] في ذلك بغير قيمة الورق.

---

[1] فص ح لف م: يشتري.
[2] لف م: حمارا له.
[3] لف – خار باية.
[4] لف + اعمل كما تشتهي
[5] لف – جنان كيم كي توا خواهي.
[6] لف م: استزاده.
[7] لف + وأخيها ليصلحاه
[8] لف + يكون
[9] فص – فدفعت إلى أختها على أن الفيلق.
[10] لف الثلاث
[11] فص م لف: لهما.
[12] فص م لف: ادفعا.
[13] فص: منهما.
[14] فص: منهما.
[15] جم: مثلها.
[16] جم: عملته.

وسئل[1] أبو بكر عن حرة أجرت نفسها للخدمة من رجل ذو عيال قال لا بأس به وإنما يكره إذا خلا بها.

وسئل أبو بكر عن رجل أجر حانوتا له من رجل ثم إن المؤاجر استأجر الحانوت من المستأجر قال بطلت[2] الإجارة الأولى. قال الفقيه هذا[3] إذا استأجره المؤاجر وقبض من المستأجر لأنه لو قبض منه بغير استئجار سقط عن[4] المستأجر الأجر فكذلك[5] إذا استأجر وقبض فالإجارة لا[6] تبطل باستئجاره من المستأجر، وللمستأجر أن يطالبه ليسلم إليه ولا عبرة للإجارة الثانية[7] ألا ترى أنهم قالوا في كتاب المزارعة إذا دفع أرضه مزارعة ثم إن رب الأرض أخذها مزارعة من المزارع فالمزارعة الثانية[8] باطلة ومزارعة الأولى[9] على حالها فكذلك[10] الإجارة الثانية باطلة، والأولى على حالها.

وسئل أبو بكر عن المستأجر إذا أجره من رجل ثم إن المؤاجر استأجر من ذلك الرجل قال بطلت الإجارة الأولى والثانية قال الفقيه عندي أن الإجارة الأولى على حالها والإجارة الثانية من المؤاجر باطلة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لخياط: خط هذا الثوب لأعطيك أجرك فقال الخياط لا أريد منك الأجر ثم خاطه قال لا أجر له.

---

[1] هذه المسألة والتي تليها مقلوبتان من حيث الترتيب في نسخة ل

[2] م: تبطل.

[3] جم فص – هذا.

[4] لف م: منه.

[5] لف وكذلك

[6] فص: لم.

[7] لف + والأولى على حالها.

[8] لف فمزارعة الثاني؛ ف فمزارعة الثانية

[9] لف ومزارعة الأول؛ ف والأولى

[10] لف م: وكذلك.

وقال أبو بكر لو أن رجلا قال لآخر إذا جاء رأس الشهر فقد آجرتك هذه الدار كل شهر بكذا فإن ذلك جائز ولو[1] قال إذا جاء رأس الشهر فقد فاسختك هذه الإجارة فإن ذلك لا يجوز.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها اغمز رجلي على أنَ لك عليّ ألف درهم فغمز الزوج[2] رجلها إلى أن قالت لا أريد الزيادة[3] ما القول فيه؟ قال الإجارة باطلة ولا شيء له عليها فيما فعل لأن استئجار المرأة زوجَها في الخدمة باطل، لأن هذا ليس من إجارات الناس.

وسئل أبو بكر عن[4] أجر الكيال على من يجب قال الكيل على البائع ووزن الثمن على المشتري وأجر الناقد على المشتري لأن على المشتري أن يعطيه الجياد.

وسئل أبو بكر عن رجل استقرض دراهم من رجل فقال له اسكن حانوتي هذا فما لم أرد عليك دراهمك فلا أطالبك بأجرة الحانوت والأجرة التي تجب عليك هبة[5] لك فدفع المقرض الدراهم وسكن الحانوت مدة قال إن كان ذَكَر تركَ الأجرة عليه مع استقراضه منه المال فالأجرة على المقرض واجبة، وإن كان ذَكَر تركَ الأجرة قبل الاستقراض أو بعده فلا أجر له على المقرض والحانوت عنده عارية.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر قميصا ليلبسه ليذهب إلى مكان كذا فلم يذهب إلى ذلك الموضع ولبسه في منزله قال هو مخالف ولا أجر عليه. قال الفقيه وعندي أنه غير مخالف ويجب عليه الأجر[6] لأن هذا خلافٌ إلى خير وليس هذا كما[7] إذا[8] استأجر دابة ليذهب إلى موضع كذا فركبها في

---

[1] لف م: وإذا.
[2] م: الرجل.
[3] لف م – إلى أن قالت لا أريد الزيادة.
[4] م + رجل.
[5] لف منه
[6] لف الأجرة
[7] لف كمن
[8] لف –

المصر في حوائجه فهو مخالف لأن في الدابة لا تجوز الإجارة إلا أن يبين[1] المكان وفي الثوب يحتاج إلى بيان الوقت ولا يحتاج إلى بيان المكان.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لآخر أجرتك داري هذه يوما واحدا وسنة مجانا فسكنها سنة قال عليه أجر مثله في يوم واحد، وفي السنة إلا يوما مجانا.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر قِدرا فلما فرغ حملها على حمار فزلق رجل الحمار فانكسرت القدر قال إن كان الحمار يطيق حمل[2] تلك القدر[3] فلا ضمان عليه وإن كان لا يطيق حمل تلك القدر فإنه يضمن قيل له إن كان ردها على المؤاجر فإذا حملها المستأجر فلِمَ لا يضمن قال لأن العادة بين الناس المستأجر يحمل إلى المؤاجر فلأجل ذلك لا يضمن.

وسئل أبو بكر عن رجل أجر نفسه من رجل مجوسي ليوقد له نارا قال لا بأس به، قيل له: إيش الفرق لأبي يوسف ومحمد بين هذا[4] وبين الذي أجر نفسه في حمل الخمر لنصراني قال لأن النار يجوز التصرف فيها والانتفاع بها والخمر[5] ليست كذلك.[6]

وسئل أبو بكر عن الحمال استأجر جواليق ليحمل فيها شيئا ثم إن السلطان أخذ الحمال ليحمل له قماشا فذهب الحمال وحمل الحمل واشتغل بذلك وسرق[7] الجواليق من الحمال هل يضمن الحمال؟

---

[1] م + في
[2] لف –
[3] فص – القدر.
[4] فص – هذا.
[5] لف –
[6] لف م: وليس في الخمر كذلك.
[7] لف: وسرق.

قال إن اشتغل بشغل لم يجد بدا من ذلك الشغل ولو ترك لخاف[1] العقوبة من السلطان فلا ضمان عليه. وإن كان غير ذلك فهو ضامن.

وقال محمد بن سلمة: تفسير قول أصحابنا "إن المستصنع إذا رضي ليس[2] للصانع أن يمنعه" أن يقول الصانع هذا الذي استصنعتني فهو لك بما استصنعتني، فيقول ذاك:[3] رضيت، فحينئذ لا يكون له منعه، قال الفقيه هذا القول يوافق قول أبي القاسم فكان يقول الاستصناع وعد وليس بواجب. وقال بعضهم هو عقد واجب، وليس للعامل أن يمتنع من ذلك، وقول محمد بن سلمة وأبي القاسم أصح وبه نأخذ.

ولو أن رجلا اشترى ثمرة[4] على رؤوس الشجر وأراد[5] أن يستأجر الشجرة إلى أن ينضج فهذا[6] لا يجوز، والحيلة فيه أن يقول المشتري للبائع بعد دفع الثمن أخذت منك هذه الشجرة[7] معاملة على أن لك جزء من ألف جزء[8] ولي ألف جزء إلا جزء.[9]

وسئل أبو بكر عن حمّامٍ وقفٍ آجره القيّم من رجل ثم جاء آخر فزاده في أجره هل يَنقُضُ الإجارة بينه وبين الأول قال إن كان آجر الحمام حين آجره مقدار أجر مثله أو نقصانا يتغابن الناس في

---

[1] جم فص: يخاف.
[2] جم فص – ليس.
[3] م ذلك
[4] جم فص: تمرة.
[5] لف فأراد
[6] لف م: فإن هذا.
[7] لف هذا الشجر
[8] لف م + والأجر.
[9] م – ولي ألف جزء؛ لف + إلا جزء

مثله فليس للمتولي أن يخرج المستأجر ويؤاجره[1] غيره قبل مضي المدة، وإن كانت الإجارة الأولى بما لا يتغابن الناس في مثله فالإجارة فاسدة.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر حماما سنة[2] بست مئة درهم[3] على أن يحط منه أجر شهرين للتعطيل قال الإجارة فاسدة قال الفقيه ولو قال على أن[4] مقدار ما كان معطلا فلا أجر عليه فإنه يجوز لأنه يسقط عنه ذلك المقدار بغير شرط وهذا كما قال في الجامع الصغير إذا اشترى زيتا على أن يحط عنه لأجل الزق خمسين رطلا فهو فاسد ولو قال على أن يحط عنه حصة وزن الزق فهو جائز.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل آجرتك هذه الدار سنة بألف درهم كل شهر بمئة درهم قال الإجارة تقع على ألف ومئتي درهم ويصير قول[5] الثاني فسخا للأول كما لو باعه بألف درهم ثم باعه بأكثر فالبيع الثاني هو المعتبر. قال الفقيه وهذا[6] إذا قصد أن تكون الإجارة كل شهر بمئة درهم وأما إذا غلطا[7] في التفسير لا يلزمه إلا الألف.

وسئل عن رجل استأجر قلما ليكتب[8] قال الإجارة جائزة إذا بيّن الوقت والكتابة. وقال أبو بكر سمعت محمد بن سلمة قال اشترى عصام بن يوسف قلما بدينار بعدما انكسر قلمه في المجلس لأنه لم يُرد أن[9] يذهب عنه الأحاديث ولو ذهب منه ما[10] كان يدركها بدينار ولا[11] أكثر.

---

[1] لف ويؤاجر
[2] فص – سنة.
[3] جم فص – درهم.
[4] جم – أن.
[5] لف: القول.
[6] جم: هذا.
[7] لف م: غلط.
[8] لف + به
[9] لف م – لم يُرد أن.
[10] جم – ما.
[11] لف أو

وسئل عن رجل أمر آخر أن يستكري له حمارا ويذهب إلى مكان كذا على أن يؤخر[1] الآجر الأجرة ففعل المأمور ذلك فأدخله[2] الرباط فهجم اللصوص في ذلك الرباط واستولوا على الحمار هل يضمن؟ قال إن كان الرباط على الطريق الذي كان ممر[3] المستأجَر عليه فلا أرى الضمان عليه،[4] وعليه الأجر إن كان فرغ من استعماله.

وسئل أبو بكر عن رجل استعار من رجل حمارا ليذهب به إلى موضع فلما همّ بالمصير[5] إلى ذلك الموضع أُخبر أن في الطريق لصوصا فلم يلتفت إلى ذلك وذهب فأخذ منه اللصوص الحمار هل يضمن؟ قال إن كان الناس يسلكون ذلك المكان مع دوابهم وأموالهم[6] مع ذلك الخبر فلا ضمان عليه وإن كان الناس لا يسلكون ذلك الطريق فهو ضامن.

وسئل عن رجل استأجر من وصي حجرة موقوفة والساكن يكسر فيه الحطب قال إن كان فيه ضرر بالحجرة مثل ضرب القصار والحداد ويجِد القيّمُ مستأجرا يستأجرها بتلك الأجرة يجب عليه أن[7] يمنعه[8] من ذلك فإن لم يمتنع أخرجه من الحجرة وأجرها من غيره وإن كان غيره لا يستأجر بتلك الأجرة فللقيّم تركها في يده.[9]

وسئل أبو بكر عن بقرة بين اثنين تواضعا على أن تكون عند كل واحد منهما خمسة عشر يوما يحلب لبنها قال ذلك مهايأة باطلة لا يحل فضل اللبن لأحدهما وإن جعله في حل، إلا أن يكون

---

[1] لف يوفّي؛ م: يوفر.
[2] لف وأدخله
[3] م يمرُّ
[4] لف م: عليه الضمان.
[5] جم: بالمصير.
[6] لف وأحمالهم
[7] م – أن.
[8] م: منعه.
[9] ع ح فص لف: يديه.

استهلك[1] صاحب الفضل اللبنَ ثم جعله صاحبه في حل فحينئذ يصير في حل لأن هبة المشاع باطلة وهبة الدين يجوز وإن كان مشاعا.

وسئل أبو نصر عن رجل أجّر داره من رجل ثم استأجر[2] منه[3] وسكنها قال لا أجر على المستأجر الأول لأنه لما سكنها فقد منع المستأجر الأول عن الانتفاع بها فلا أجر له، قيل فإن لم يؤاجرها ولكنه أعارها من المؤاجر بعدما قبضها قال لا يسقط عنه الأجر لأن المستعير بالعارية لا يستحق شيئا ولا يحدث[4] له في الدار حق.

وسئل أبو نصر عن رجل استأجر دارا إجارة فاسدة وقبضها هل له أن يؤاجرها؟ قال لا، ولكن لو أجرها فإنه يستحق الأجر على المستأجر الثاني ولا يكون غاصبا بما[5] آجر لأنه لو كان غاصبا لا يجب عليه أجر المثل.

وسئل أبو نصر عن نساج ينسج بالثلث أو بالربع قال إن لم يشترط على الرأس شيئا فهي معاملة جائزة وإن اشترط على الرأس شيئا لا يجوز في قول محمد بن سلمة، وفي قول نصير يجوز. قال الفقيه في قول علمائنا المتقدمين لا يجوز النسج بالثلث والربع ولكن مشايخ بلخ استحسنوا فأجازوا لتعامل[6] الناس[7] وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل قال آجرتك هذه الدار كل شهر بدرهم على أن أهب لك أجر شهر رمضان قال الإجارة فاسدة وكذلك لو قال على ألا أجر عليك لشهر رمضان.

---

[1] جم: استهلكه.
[2] لف: استأجرها.
[3] م – منه.
[4] م يجد
[5] لف بما
[6] م تعامل
[7] جم: التعامل للناس.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر رجلا ودفع إليه حمارا وخمسين درهما ليذهب إلى بلد آخر ويشتري شيئا للتجارة فذهب المأمور فأخذ السلطان حمر القافلة فذهب أصحاب الحمر في طلب حمرهم واستردوا من السلطان ولم يذهب الأجير، قال إن كان الذين ذهبوا في طلب دوابهم منهم من قد وجد دابته ومنهم من لم يجد ولم يكن يلام من لم يذهب فيما لزِم مَن ذهَب من المشقّة والشدة فلا أرى على الأجير ضمانا.

وسئل أبو بكر عن نساج نسج ثوب رجل وذهب به إليه وطلب منه بأن يقبض منه الثوب ويعطيه الأجر فقال له صاحب الثوب اذهب به إلى منزلك حتى إذا رجعنا من[1] الجمعة صرتَ إلى منزلي ووفّرت عليك الأجر فاختُلس من بين يد الحائك في الزحمة ما القول؟[2] قال إن كان الحائك دفع الثوب إلى صاحب الثوب أن لو ذهب به لم يكن الحائك يمنعه من ذلك فإن دفع[3] الحائك على وجه الرهن هلك الثوب بالأجر، ولو دفع إليه على وجه الوديعة هلك على الأمانة والأجر على حاله، ولو كان في الابتداء لو أراد صاحب الثوب أن يذهب بالثوب لم يكن الحائك يدعه وكذلك[4] ترك صاحب الثوب عندَه فقد اختلف العلماء فيه، قال بعضهم يضمن وقال بعضهم لا يضمن، ولو اصطلحا على شيء كان حسنا.

وسئل أبو بكر عن رجل اشترى مشجرة وقطعها واستأجر أرضا بجنب المشجرة ووضع ذلك فيها إلى أن يبس ولهذه الأرض المستأجرة طريق في أرض رجل فيريد المشتري أن ينقل الأشجار ويمر مع[5] حمولاته وخشبه ودوابه في طريق هذه الأرض وذلك مما يضر بالأرض التي فيها الطريق هل له ذلك أم لا؟ قال له أن يمر وإن كان طريقه في بستانه وكرومه،[6] قيل له: لم كان له ذلك؟ قال: أرأيت لو أن

---

[1] لف إلى

[2] لف + فيه.

[3] م: دفعه؛ لف م + إلى.

[4] ع لف: ولكذلك

[5] م –

[6] م: وكرمه.

صاحب الأرض اتخذ أرضه مشجرة أَلم[1] يكن له أن ينقل الأشجار في طريق أرضه بل له ذلك فكذلك ههنا.[2]

وسئل بعضهم عن رجل آجر من رجل مِرْجَلا شهرا ليطبخ العصير واشترط على المستأجر أن يحمله إلى منزل المؤاجر عند الفراغ قال الإجارة فاسدة فإذا لم يشترط ذلك جازت الإجارة فإذا[3] فرغ من عمله قبل مضي الشهر يجب عليه الأجر إلى تمام الشهر وإن كان استأجر كل يوم بكذا فإذا فرغ من عمله سقط الأجر عنه، ردّها إلى صاحبها أو لم يردها؛ لأن حملها إلى[4] صاحبها عند الفراغ.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر دابة إلى بلد كذا فلم يركبها وساقها إلى ذلك الموضع أو استأجر بغلا[5] إلى مكة فلم يركب ومشى راجلا قال الأجر لازم عليه. قال الفقيه يعني إذا لم يركب بغير عذر في الدابة وأما إذا كان لم يركبها لعلة في[6] الدابة[7] أو لمرض بها لم يقدر على الركوب فلا يجب[8] الأجر.

وسئل أبو بكر عن الخيّاط[9] والإسكاف يجب الخيط[10] عليهما أو على الآمر؟ قال ينظر إلى معاملات الناس في ذلك البلد.

---

[1] جم: لمْ.
[2] لف هذا
[3] م: وإذا.
[4] لف: على.
[5] م –
[6] لف م – في.
[7] لف م: بالدابة
[8] م + عليه.
[9] جم فص: الخليط.
[10] جم فص: الخليط.

وسئل أبو القاسم عن قصار وضع ثوبا على الحِبّ في الحانوت وأدخل[1] ابن أخيه حافظا وغاب القصار فدخل ابن أخيه حانوت[2] الأسفل فطر الطرار الثوب ما القول فيه؟ قال إن كان حانوت[3] الأسفل بحال لو دخله إنسان غاب عن عينه[4] الموضع الذي كان فيه الثوب فإن كان ابن أخيه ضمه إليه أمه[5] وأبوه أو لم يكن له الأب والأم فضمه الخال إلى نفسه فالضمان على الصبي، وإن كان هذا غير منضم[6] إليه من جهة ما ذكرنا،[7] أخذ بيده وأقعده حافظا للحانوت فالضمان على القصار، وإن كان بحال[8] يراه مع دخوله ذلك الموضع فإن كان منضما إليه فلا ضمان على واحد منهما، وإن لم يكن منضما فالقصار ضامن.

وسئل أبو القاسم عن مستأجر في دار بنى بيتا في تلك الدار من التراب الذي كان فيها بغير أمر رب الدار ثم أراد الخروج منها وأراد أن يأخذ البناء كيف الحكم فيه؟ قال ما كان من لبن فإنه يرفع وعليه قيمة التراب وما كان رَهْصًا فليس له في ذلك شيء لأنه إن نُقض يصير ترابا.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لرجل أقرضني عشر أقفزة حنطة فأقرضه واستأجر من يحمله على من يجب أجر[9] الحمال؟ قال على المقرض.[10] فإن قال المستقرض للمقرض[11] استأجر[12] من يحمله[13] فالأجر على المقرض ويرجع المقرض بذلك على المستقرض.

---

[1] لف م: وأقعد.
[2] لف: حانوت.
[3] لف م: الحانوت.
[4] لف عينيه
[5] م –
[6] لف مضموم
[7] لف م + ولكن.
[8] لف م: بحيث.
[9] م: أجرة.
[10] لف م + قيل له.
[11] لف + استأجر من يحمل، على من يجب؟ قال على المقرض، وإن قال.
[12] لف م +لي.
[13] لف – من يحمله.

وسئل أبو القاسم عن رجل استكرى دوابَّ إلى بلدة ليحمل من هناك حمولة فجاء المكاري فقال ذهب ولم أجد[1] الحمل هل يجب له الكري إن صدقه المستكري في ذلك فأجر الذهاب خاليا في غير حمل واجب.

وسئل أبو القاسم عن حمال حمل أحمالا بكَرْيٍ[2] فلما بلغ الموضع نزل في دار[3] ووضع تلك الأحمال في موضع من تلك الدار ثم وزنها على صاحبها وسلمها إليه، فلم يرفعها أياما على من يجب كراء ذلك الموضِع وصاحب الدار[4] يأخذ[5] الحمّال بالكراء؟[6] أرأيت لو طلب صاحبها بالوزن ثانيا هل له ذلك؟ قال إن كانت الأحمال في موضع مستأجر بالعقد فالكري على من استأجر، وإن كان في موضع أطلق استعماله بأجر غير معقود فيعيد[7] الوزن، والتسليم يجب على المسلَّم إليه، وقيل ذلك على الحمال ولا يجب عليه الوزن ثانيا.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حانوتا موقوفا على الفقراء فأراد أن يبني عليه غرفة من ماله وينتفع بها من غير أن يزيد في[8] أجره على مقدار ما استأجر منه أيطلق له ذلك؟ قال لا يطلق له[9] البناء إلا أن يزيد في أجره ويبني على مقدار ما لا يخاف على البناء، وإن كان هذا حانوتا يكون في أكثر الزمان معطلا[10] وإنما رغب فيه المستأجر لأجل البناء عليه فإنه يطلق له ذلك من غير زيادة في الأجر.

---

[1] فص: يجد.
[2] لف م: بكراء.
[3] لف داره
[4] م –
[5] لف هل يأخذ
[6] جم – الموضع وصاحب الدار يأخذ الحمّال بالكراء.
[7] لف م: فعند.
[8] م –
[9] فص: عليه.
[10] م – ويبني على مقدار ما لا يخاف على البناء، وإن كان هذا حانوتا يكون في أكثر الزمان معطلا.

وسئل أبو القاسم عن مسلمة ترضع ولد الكافر[١] بالأجر قال لا بأس به واحتج بحديث علي بن أبي طالب رضي الله عنه[٢] أنه أجر نفسه من كافر. قال الفقيه وكان ذلك في وقت ما هاجر مع النبي صلى الله عليه وسلم إلى المدينة فأجر نفسه من يهودية على أن يستقي[٣] لها الماء من بئر كل دلو بتمرة.

وسئل أبو القاسم عن رجل غصب دارا ثم أجرها ثم اشتراها من صاحبها أيؤاجرها ثانية قال الإجارة ماضية وإن استقبلها فهو أفضل وأطيب.

وسئل[٤] عن رجل في قرية استأجر أرضا في قرية أخرى ثم بدا له أن يترك ويزرع أرضا في قرية أخرى قال إن كان بينهما مسيرة ثلاثة أيام فله ذلك وإن كان أقل من مسيرة ثلاثة أيام ليس[٥] له ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر دارا مدة معلومة بأجر معلوم وكان للمستأجر على رب الدار[٦] دراهم فقاص[٧] بعضه بالأجر فانقضت[٨] المدة هل له أن يحبس الدار بما بقي عليه من دينه حتى يأخذ منه دينه أرأيت إن سكنها بعد مضي المدة هل عليه الأجر[٩] فيما سكن؟[١٠] قال: ليس[١١] للمستأجر بعد مضيّ هذه الإجارة منعه من الدار، ولا يجب عليه الأجر فيما سكن بعد مضي[١٢] هذه[١٣] الإجارة.

---

[١] لف ولدًا لكافرٍ
[٢] لف م – رضي الله عنه.
[٣] لف م: يسقي.
[٤] فص ح لف م + أبو القاسم.
[٥] م: فليس.
[٦] فص: المال.
[٧] لف فقاضى
[٨] لف وانقضت
[٩] فص: على الآجر.
[١٠] فص: سكنها.
[١١] جم – ليس.
[١٢] لف + مدة.
[١٣] لف –

وقال نصير سألت الحسن بن زياد عن رجل تكارى من رجلا إبلا بالكوفة إلى بغداد ثم بدا له[1] أن يتكارى بغلا هل يكون هذا عذرا قال: لا، قلت فإن اشترى بعيرا أو دابة قال هذا عذر.[2]

وسئل محمد بن الحسن عن رجل استأجر قصارا ليقصر له ألف ثوب فعلى من يجب حمل الثياب؟ قال أستحسن أن يكون حمل الثياب على القصار إلا أن يكون القصار اشترط على رب الثياب.

ولو أن رجلا أجر دارا جملةً من رجل سنة بألف درهم، فلما وَقعت عقدة الإجارة قال المؤاجر للمستأجر: وهبت منك جميع الأجر، أو قال أبرأتك عن جميع الأجر؛ فإنه لا يبرأ من الأجر، فالأجر كله على حاله في قول أبي يوسف الآخر،[3] وفي قول محمد يبرأ، وهو قول أبي يوسف الأول. ولو قال أبرأتك عن خمسة من الأجر أو قال عن تسع[4] مئة أو قال أبرأتك عن الألف إلا درهما فهو جائز في قولهم جميعا، ويصير[5] بمنزلة الحط. ولو مضى من السنة نصفها ثم قال وهبت منك جميع الألف أو قال أبرأتك عن جميع الأجر؛ فإنه يبرأ عن نصف الأجر في قولهم جميعا،[6] وأما النصف الباقي فلا يجوز في قول أبي يوسف الآخر، ويجوز في قول محمد. ولو أنه أجره على شرط أن يعجل له الأجرة فأبرأه عن الأجر في أول المدة جازت البراءة في قولهم جميعا. ولو أنه أجره بعبد بعينه أو بثوب بعينه ثم قال في أول المدة: وهبت منك هذا العبد أو هذا الثوب فإنه لا يجوز ما لم يقبل المستأجر، فإذا قبل صارت إقالة وانتقضت الإجارة في قولهم جميعا؛ بمنزلة المشتري إذا وهب المبيع من البائع قبل القبض انتقض البيع وصارت إقالة. فكذلك[7] الإجارة.

---

[1] فص – له.

[2] لف – قال: لا، قلت فإن اشترى بعيرا أو دابة قال هذا عذر

[3] جم – الآخر.

[4] م: سبع.

[5] ع + هذا.

[6] فص – ويصير بمنزلة الحط. ولو مضى من السنة نصفها ثم قال وهبت منك جميع الألف أو قال أبرأتك عن جميع الأجر؛ فإنه يبرأ عن نصف الأجر في قولهم جميعا.

[7] م: وكذلك.

وقال[1] عليّ بن أحمد سمعت نصير بن يحيى قال في رجل قال[2] أجرت منك داري غدا بكذا وكذا ثم قال للمستأجر قد أبرأتك من الأجر فإنه لا يبرأ. ولو قال أجرتك[3] اليوم وغدا بكذا وكذا[4] ثم قال أبرأتك من الأجر[5] فإنه يبرأ. قال الفقيه هذا القول يوافق[6] قول محمد.

وسئل عن رجل استأجر أجيرا على أن يقطع له أشجارا في قرية بعيدة من المصر على أن أجر الذهاب أو[7] الرجوع[8] على المستأجر قال لا أرى عليه أجر الذهاب ولا أجر الرجوع لأنه لم يعمل له شيئا.

وسئل نصير عن رجل قال لرجل أجرتك دابتي هذه غدا بدرهم ثم أجرها اليوم من إنسان إلى آخر ثلاثة أيام ثم جاء الغد هل للمستأجر الأول أن يأخذ الدابة قال نعم يأخذ المستأجر الدابة إذا جاء الغد. قال الفقيه وقد روي عن[9] عيسى بن أبان أنه قال ليس للأول أن يأخذ الدابة[10] وبه كان يقول الفقيه أبو جعفر وبه نأخذ.[11]

---

[1] ع: قال.

[2] لف + لرجل.

[3] ف آجرت؛ لف + منك.

[4] فص – ثم قال للمستأجر قد أبرأتك من الأجر فإنه لا يبرأ. ولو قال أجرتك اليوم وغدا بكذا وكذا؛ م ف – وكذا.

[5] ع – من الأجر

[6] جم فص – يوافق.

[7] لف م – أو.

[8] لف م: والرجوع.

[9] جم فص: رَوى.

[10] لف – أن يأخذ الدابة

[11] جم: وبه نأخذ وبه كان يقول الفقيه أبو جعفر.

وسئل عن رجل دفع كرباسا إلى حائك بعضه منسوج وبعضه غير منسوج فسرق من عنده قال يضمن الحائك كله يعني في قول أبي يوسف ومحمد، وإذا كان سيفا أو مصحفا أو سكينا في غلاف فسرق قال لا يضمن الغلاف. ورُوي عن[1] محمد أنه قال يضمن الغلاف.

قال نصير: ولو دفع إلى خياط كرباسه فخاطه قميصا فبقيت قطعة من الكرباس فسرق بقيتها فهو ضامن، وكذلك لو دفع صرما[2] إلا الإسكاف ففضلت فسرقت فهو ضامن.

وسئل نصير عن رجل أخذ طاحونة ليطحن فجعل البر في الدلو فذهب البر أسفل[3] في حلق الطاحونة في الماء، هل على صاحب الطاحونة ضمان؟ قال لا ضمان عليه لأن الحنطة في يد صاحبها فكان ينبغي[4] أن يتعاهدها.

وقال عليّ بن أحمد سألت نصيرا ومحمد بن سلمة وشاذان بن إبراهيم عن زرع بين ثلاثة نفر بالشركة فحصدوها[5] فاستأجر واحد منهم حمارا لينقل عليه حُزَم[6] البر فدفع الحمار إلى شريكه لينقل الحُزم[7] فعطب الحمار فكانت[8] معاملتهم أنه[9] يستأجر أحدهم البقر أو الحمار[10] ويستعمله[11] هو وشريكه قالوا جميعا لا ضمان عليه.

---

[1] جم: وروى.
[2] شُكّلت بالفتحة في نسخة ل؛ توجد شدة على الراء في ف صرَّما؛ فص صوفا أو جلدا
[3] لف يتسفّل (أي ينحدر وينحطّ)
[4] لف + له
[5] لف فحصدها
[6] جم – حزم.
[7] لف حزمه
[8] لف: وكانت.
[9] م أنهم
[10] لف البقر والحمير
[11] م ليستعمله

وسئل شداد عن معاوضة[1] الثيران على الأكداس[2] قال لا خير فيه ولكن إذا[3] أعطى البقر ليأخذ الحمار فهو جائز.

وسئل أبو يوسف عن رجل استأجر حمالا ليحمل فَرْقًا من سمن فحمله صاحب السمن والحمال جميعا ليضعاه على رأس الحمال فوقع فانخرق فذهب ما فيه قال لا ضمان عليه لأنه لم يدفع إليه بعد، قيل أرأيت لو بلغ الحمال منزل صاحب الفرق ثم أنزل الحمال عن رأسه هو وصاحب الفرق فوقع وانكسر وذهب ما فيه قال الحمال ضامن لأنه لم يسلمه إلى صاحبه بعد. قال الفقيه والقياس أن يضمن النصف لأن الفرق وإن كان في يد الحمال فقد[4] سقط[5] من فعلهما جميعا وبه نقول.

وسئل أبو القاسم عن عين ماء لقرية فاستأجر بعض أهل القرية أجيرا ليقطع الأشجار ويحفر الحَيْل[6] ويكسِح العين ويزيد في الماء أتكون الزيادة لجميع أهل القرية أو للذي استأجر الأجير؟ قال إذا كَسَح هذه العين لا يستحق الزيادة، وكذلك[7] إذا حفر عينا أخرى في حريم هذا العين فهي لجميع أهل[8] القرية، وكذلك لو زاد في سعة العين أو سفلها ليظهر زيادة في مائها فهو لجميع أهل القرية،[9] ولو حفر

---

[1] م مفاوضة

[2] م الأكداش.

[3] لف –

[4] لف بعدُ

[5] لف فسقط

[6] لف الجبل

[7] ع: ولذلك.

[8] م + هذه.

[9] فص – أو للذي استأجر الأجير؟ قال إذا كَسَح هذه العين لا يستحق الزيادة، وكذلك إذا حفر عينا أخرى في حريم هذا العين فهي لجميع أهل القرية، وكذلك لو زاد في سعة العين أو سفلها ليظهر زيادة في مائها فهو لجميع أهل القرية.

عينا أخرى في غير حريم هذه العين فالثاني ليس[1] له أن يجري تلك الزيادة في نهر القرية إلا برضاهم جميعا إلا أن يحفر نهرا أخرى[2] في الأرض الموات أو في ملك نفسه.

وسئل أبو القاسم عن دار فيها حجرة لرجل وإصطبل لآخر فربما يغلق رب الإصطبل باب الدار وأراد رب الحجرة أن يمنعه هل له أن يمنعه؟ قال له أن يغلق الباب في الوقت الذي يغلق الناس أبوابهم في ذلك[3] المحلة.

وسئل أبو نصر عن الحائك كان مع[4] صهره ساكنا[5] ثم اكترى دارا وانتقل إليها ونقل متاعه وترك الغزل هناك فضاع الغزل هل يضمن الحائك؟ قال إن لم ينقل الغزل من حيث كان إلى البيت الذي[6] في دار صهره ولا أودع صهره لم يكن عليه ضمان في قول أبي حنيفة لأن الغزل ما دام هناك فهو ساكن لأن الرجل إذا انتقل وبقي بعض متاعه فهو ساكن وفي قول أبي يوسف ومحمد هو[7] ضامن[8] من على كل حال.

ولو أن رجلا قال إذا جاء غد فقد آجرتك هذه الدار أو قال آجرتك هذه الدار غدا قال أبو القاسم إذا قال آجرتك هذه الدار غدا فإنه يجوز، وإذا قال إذا جاء غد فقد آجرتك فهو باطل لأنه تعليق بخطر. وقال أبو بكر الإسكاف جازت الإجارة ولا فرق بين اللفظين، ولا يعدّ هذا خطرا في الإجارة. قال الفقيه وبقول أبي بكر نأخذ.

---

[1] جم – ليس.
[2] لف: آخر.
[3] لف تلك
[4] فص: معه.
[5] لف مُساكنا
[6] لف الثاني
[7] لف –
[8] لف يضمن

وسئل أبو بكر عن أكار قال له صاحب الضيعة أخرج هذه الحنطة إلى الصحراء أو هذه[1] الجَوْزَق أو[2] هذا[3] الجوز فإنه رَطْب[4] حتى لا يفسد، فسوَّف[5] أمره[6] في ذلك وتركه حتى فسد، قال إن قبل الأكار ذلك من صاحب الضيعة ثم لم يفعل حتى فسد ضمن قيمة الجوزق وإن كانت حنطة غرم[7] قيمتها والفاسدة له. قال الفقيه يعني إذا لم يجد للرطب مثلا فعليه قيمته وإن كان يقدر على المثل فعليه مثله.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل ارفع من مَثْلَجَتي مئة وقرِ ثلجٍ[8] حتى أرفع أنا من مثلجتك بعد هذا مئة وقر فحمل أحدهما وباعه ثم تغير سوق الثلج قال المقرض: لا أرفع العام[9] قال لا أعرف لهذا حيلة سوى أن يرفع المستقرض من ثلجه فيطرح في مثلجة المقرض حتى يبرأ من قرضه أو يخبر أنه فاعل[10] ذلك حتى يرفع المقرض.

وسئل عن رجل له أجير غير مدرك هل له أن يؤدبه عن رأى منه بطالة قال لا، إلا أن يكون قد أذن له في ذلك. وقال: ذكر عن خلف بن أيوب أنه سلّم ابنه إلى رجل في السوق، فرأى منه بطالة،

---

[1] لف:هذه

[2] م – أو.

[3] م: وهذا

[4] جم: رطيب.

[5] لف فتسوّف

[6] لف –

[7] فص: غرمه.

[8] لف ثلجًا

[9] جم: الآن.

[10] م فعل

فشكى الرجل إلى خلف بن أيوب، فقال[1] له[2] أؤدبه،[3] قال نعم، ثم قال له أتحسن أن تؤدب قال لا، قال لا[4] تؤدبه.

وسئل أبو نصر عن رجل دفع ثوبا لمناد[5] ليبيعه فنادى ولم يبع صاحبه قال له أجر مثله، قيل له في التعارف أنّ المنادي إذا لم يبع لا يعطى له شيء،[6] قال هذا ليس بشيء، لأن هذه إجارة فاسدة، فله أجر مثله[7] قال الفقيه: هذا هو القياس، وفي الاستحسان لا يجب له شيء لأن أجر المثل يعرف بعمل التجار وهم لا يعرفون لهذا العمل أجرا.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل ثلاثة أوقار دهن ليتخذ منها صابونا على أن يجعل القلي من عنده وما يحتاج فيه إليه[8] على أن يعطيه مئة درهم لمن يكون الصابون؟ قال: لصاحب الدهن، وعليه أجر مثل عمله وغرامة ما جعل فيه.

وسئل أبو القاسم عن رجل يَقْبَل طعاما على أن يحمله من موضع إلى موضع إلى اثني عشر يوما فلم يحمله في ذلك المقدار وإنما حمله في أكثر من ذلك قال لا يلزمه الأجر[9] وهذا بمنزلة رجل استأجر رجلا على أن يخيط ثوبه في[10] يومه[11] بدرهم فخاطه اليوم الثاني لا يلزم صاحب الثوب

---

[1] لف وقال

[2] م + فأدبه فقال

[3] لف: أوَأؤدبه.

[4] لف فلا

[5] لف م: إلى مناد.

[6] لف شيئا

[7] جم فص – أن المنادي إذا لم يبع لا يعطى له شيء، قال هذا ليس بشيء، لأن هذه إجارة فاسدة، فله أجر مثله.

[8] فص: إليه فيه.

[9] لف م + يعني المسمى، ويجب أجر المثل.

[10] لف من

[11] جم – في يومه.

الأجر.[1] قال الفقيه هذا الجواب على قول أبي حنيفة وفي قياس قول أبي يوسف ومجمد يجب الأجر لأن من أصلهما أن الإجارة وقعت على العمل دون الوقت.

وسئل أبو القاسم عن رجل أرسل رسولا[2] إلا ساكن حانوته ليوجّه إليه شيئا، فوجّه إليه خاتمه فحبس الموجَّه إليه الخاتَمَ ثم قال ذهب مني وقد كنت وضعته في الطِّرَزْدَان[3] فذهب ثم قال لا أدري أين وضعته أرأيت إن قال الرسول رده عليّ فقال الموجَّه إليه دعه عندي فإني لا[4] أعرفك[5] قال قول الرسول رده عليّ لا يدخل في الضمان، وإذا[6] وضعه في حرزه أو بين يديه فسرق قبل القيام فالقول قوله في ذلك.

وسئل أبو نصر عن رجل حمل حملا[7] كرها فذهب به إلى بعض البلاد قال عليه الكراء حتى يرده إلى المكان الذي حمله منه وكذلك كل شيء له حمل ومؤنة فهو كذلك أيضا.

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف قال لو أن صاحب[8] حَوْب[9] أمر أجيرا له فرشّ فناءه[10] في طريق المسلمين فعطب به عاطب كان الضمان على الآمر ولو أمره بالوضوء فتوضأ في الطريق كان الضمان على الأجير لأن منفعة الوضوء للمتوضئ ومنفعة الرش للآمر.

---

[1] لف م + يعني المسمى، ويجب أجر المثل.

[2] لف رسوله

[3] لف غير مقروء (التبزّذ)؛ ف: موضع كذا؛ م: الميزان.

[4] فص – لا.

[5] فص: أعرفه.

[6] جم: فإذا.

[7] ع لف م: رجلا.

[8] فص – صاحب.

[9] فص: رجلًا؛ لف م: حانوت.

[10] فص قناة؛ لف فناه (لكن من غير تنقيط)؛ ف ماء.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر له أجيرا ليحمل له حقيبة إلى مكان فانشقت الحقيبة بنفسها وخرج ما فيها قال يضمن بمنزلة الحمال إذا انقطع حبله. قال الفقيه لا يضمن في قياس قول أبي حنيفة. وهذا لا يشبه انقطاع الحبل لأن في انقطاع الحبل[١] كان التفريط من قبل الحمال حيث شده بحبل واهٍ وأما ههنا[٢] التفريط من قبل[٣] الحقيبة حتى[٤] جعل ماله في حقيبة لم يتمسّك[٥] ما فيها وبه نأخذ.

وقال أبو بكر: كل أجير يعمل عملا ولعمله تأثير فيه مثل كسر الحطب أو حلق شعر العبيد[٦] كائنا من كان فله حبس ذلك إلى أن يصل إليه أجره.

وسئل أبو بكر عن رجل أعطى رجلا /[١٧٧ظ] درهمين ليعمل له يومين فعمل له يوما واحدا وامتنع[٧] عن العمل يوم[٨] الثاني قال إن كان سمى له عملا فالإجارة جائزة ويجبر على العمل فإن مضى اليوم الثاني[٩] ليس له أن يطلب منه العمل بعدما مضى اليومان، ولو كان سمى العمل وقال يومين من الأيام فالإجارة فاسدة وله أجر مثله إن عمل.

وسئل أبو بكر عن صانعين[١٠] آجر أحدهما آلة عمله من الآخر ثم اشتركا هل يجب[١١] الأجر بعد الشركة؟ قال إن كانت الإجارة وقعت على كل شهر يجب الأجر في الشهر الأول ولا يجب في الشهر

---

[١] فص – لأن في انقطاع الحبل.
[٢] لف + كان
[٣] لف + صاحب
[٤] لف: حيث؛ م – شده بحبل واهٍ وأما ههنا التفريط من قبل الحقيبة حيث.
[٥] فص يستمسك.
[٦] لف –
[٧] لف: فامتنع.
[٨] لف في اليوم
[٩] لف –
[١٠] لف صباغين
[١١] فص + عليه.

الثاني ولا بعده فإن أجر[١] عشر سنين فالأجر واجب عليه في ذلك كله[٢] لأن الإجارة قد صحت فلا تبطل باشتراكهما.[٣]

وسئل أبو بكر عن رجل وجد آبقا في أقل من مسيرة ثلاثة فرده على صاحبه قال فإن علماءنا قالوا المستحب له أن يرضخ له ولا[٤] يجبر على ذلك وإنما يكون واجبا إذا كان مقدار ثلاثة أيام. قال الفقيه هذا القول ليس بقول علمائنا في الإباق وإنما أجابوا مثل[٥] هذا في الضالة وأما[٦] في[٧] الأبق قالوا[٨] أستحسن[٩] أن يجعل له[١٠] على[١١] قدر المكان الذي تِعْنا[١٢] إليه فلما قال له اجعل له ثبت أنه واجب ويجبر على أن يطيعه بحساب ذلك الموضع وبه نأخذ.

نصير قال[١٣] سألت بشر بن الوليد عن رجل استأجر دارا وفي الدار بئر ماء هل له أن يستقي ماء الوضوء[١٤] من البئر من غير أن يأذن له صاحب الدار قال نعم، قيل له فإن وقعت في البئر قذر أو نزلت بالبئر[١٥] آفة من يصلحها؟ قال ليس على واحد منهما.[١٦]

---

[١] لف: آجره
[٢] م: كل ذلك.
[٣] لف بالاشتراك
[٤] جم ح: فلا.
[٥] فص: بمثل.
[٦] لف + في
[٧] لف م – في.
[٨] م: قال.
[٩] م + له.
[١٠] م – له.
[١١] جم – على.
[١٢] لف تُعْنَى
[١٣] لف وقال نصير
[١٤] فص: للوضوء.
[١٥] لف في البئر
[١٦] لف م: منهم.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل استأجر حمارا ليحمل له وقر حنطة إلى المدينة فباعها وانصرف إلى منزله فوضع على الحمار مقدار قفيز من الملح فأخذه مرض في الطريق فمات هل يجب عليه ضمان الحمار؟ قال إذا حمل الملح بغير إذن صاحب الحمار فمات فعليه الضمان.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل جاء بدابته إلى بيطار فقال: انظر فيها فإن بها علة فنظر فقال: بجنب أذنها علة يقال لها فارة يعني موش فأمر[1] صاحب الدابة بإخراجها فأخرج ذلك بأمر صاحب الدابة فماتت الدابة هل لصاحب /[١٧٨و] الدابة على البيطار بإخراجها ضمان؟ قال لا ضمان على البيطار.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل استأجر حمارا لينقل عليه الحطب من الكرم وكان ينقل عليه الحطب من الكرم ويوقر كما يوقر مثله فصدم الحمار حائطا فوقع في النهر فمات قال إن لم يعنف عليه في[2] السوق[3] فلا ضمان عليه. قال الفقيه يعني إن ساقه[4] مثلما تسوق الناس في الطريق، يسوق الناس مثل ذلك الحمل في مثل ذلك الطريق فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى خياط ثوبا ليخيط له قباء أو جبة ولم يشارطه الأجر فلما فرغ منه أعطاه صاحب الثوب زيادة على أجر مثله هل تطيب له تلك الزيادة؟ قال في قياس قول أبي حنيفة يطيب له، وفي قياس قول أبي يوسف ومحمد إن كانت الزيادة أكثر من أجر مثله بما لا يغابن الناس في مثله لا يجوز، وهذا بمنزلة الاختلاف الذي قالوا في كتاب الصلح إذا غصب ثوبا فاستهلكه فصالحه على أكثر من قيمته قال الفقيه عندي أن الزيادة جائزة في قولهم جميعا لأنه لما لم يشارطه الأجر في الابتداء صار ما أعطاه بمنزلة ابتداء التسمية ولأن العادة جرت في أصحاب المروءة أنهم يعطون أكثر.

---

[1] لف فأمره

[2] م – في.

[3] م: بالسوق.

[4] جم: ساق.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر دابة ليحمل عليها عشرة أقفزة شعير فحمل عليها خمسة أقفزة حنطة قال: يضمن، قيل له روي عن أبي يوسف أنه قال إن كان وزن الحنطة أكثر من عشرة أقفزة شعير يضمن وإلا فلا، قال: إذًا في المسألة وروايتان.

وسئل أبو القاسم عن مقصرة يعمل فيها القصارون ولرجل فيها أحجار يؤاجرها من القصارين فجاء قصار فعمل في تلك المقصرة ولم يشارط لأصحاب[١] الأحجار شيئا هل يجب لأصحاب[٢] الأحجار عليه شيء؟ قال إن لم يكن المعروف عندهم أن من شاء عمل عليه وأدى الأجر لا يجب عليه[٣] الأجر إذا عمل بغير إذنه.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل ادعى على رجل أنه استأجره[٤] ليمسك سكانه في سفينته من الترمذ[٥] إلى آمُل[٦] بعشرة دراهم وادعى رب السفينة أنه حمله من الترمذ في سفينته إلى آمُل بخمسة دراهم، قال القول[٧] /[١٧٨ظ] قول كل واحد منهما مع يمينه ولا أجر لواحد منهما على صاحبه وإن[٨] أقاما[٩] البينة فالبينة بينة الملاح ولا أجر لصاحب السفينة وللملاح على صاحب السفينة عشرة دراهم لأن الأمرين[١٠] لو كانا كانت[١١] إجارةُ صاحب المركب انقضت[١٢] لأنه لا بد للملاح من كونه في السفينة.

---

[١] لف صاحب
[٢] م: صاحب
[٣] لف له
[٤] لف استأجر
[٥] فص: ترمذ.
[٦] فص: آمد.
[٧] لف فالقول
[٨] فص: وأما.
[٩] فص: إقامة.
[١٠] لف + جميعا
[١١] جم: كاتب.
[١٢] لف انقضت

ولو ادعى رجل أنه أكراه بغلا من الترمذ[1] إلى بلخ بعشرة دراهم وادعى آخر أنه استأجره[2] ليبلغ به بلاد[3] بلخ[4] بخمسة دراهم فالقول قول كل واحد منهما مع يمينه ولا يجب الأجر فإن أقاما البينة فالبينة بينة صاحب البغل لأن حفظ البغل واجب عليه فلا تجوز الإجارة على ذلك إن كان قبل أو بعد لا يجب الأجر.

وسئل عن رجل سأل وراقا أن يكتب له جامع القرآن وينقطه ويعجمه ويعشّره وأعطاه الكاغد والحبر ليعطيه أربعين درهما فكتب وترك بعض العواشر وأخطأ في النقط هل للذي استكتبه ألا يرضى به؟ قال الفقيه أبو جعفر إن فعل ذلك في كل ورقة فالدافع بالخيار إن شاء أخذ وأعطاه أجر مثله ولا يجاوز به أربعين درهما وإن شاء تركه وضمنه مثل بياضه وحبره فإن وافقه ببعضه وخالفه في بعضه[5] أخذه وأعطى حصة ما وافق من الأجر المسمى وحصة ما خالفه من أجر المثل.

وسئل أبو القاسم عن طحان ركّب في الطاحونة حجرا من ماله واتخذ فيه حديدا أو شيئا آخر من ماله فانقضت المدة هل له أن يرفع هذه الأشياء؟ قال إن كان فعل ذلك بأمر صاحبها على أن يرجع في الغلة فإنه يرجع بذلك ويكون له، وإن فعل بغير أمره فإن كان غير مركّب في البناء فهو له، وله أن يرفع، وما كان مركّبا يدفع إليه قيمته.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دفع إلى رجل بعيرا وأمره أن يركبه ويشتري له بالكراء شيئا فعَمِي البعير في يده فباعه وأخذ الثمن فهلك في الطريق هل عليه ضمان؟ قال إن باع البعير في موضع لا يقدر على الوصول إلى الحاكم فيأمره ببيعه فلا ضمان عليه في البعير ولا في ثمنه وإن كان بيعه في

---

[1] فص ح لف: ترمذ.
[2] لف استأجر
[3] لف إلى فلان؛ م: فلانا.
[4] لف م: ببلخ.
[5] فص: بعض؛ ل: ببعضه.

موضع يقدر[1] على قاض[2]يأمره ببيعه فلم يفعل أو كان يقدر على إمساكه أو يستطيع رده مع العمي فهو ضامن لقيمته.

وسئل /[١٧٩و] الفقيه أبو جعفر عن امرأة دخلت الحمام ووضعت ثيابها بأمر[3] الحمامية في بيت المسلخ فقامت الحمامية من مكانها ودخلت مزبلة الحمام لتحمل ماء لتغسل صبيا[4] يعني[5] ابنتها وابنها[6] في دهليز على باب بيت الحمام مع صبيها والدهليز من طريق المسلخ فضاعت ثياب هذه المرأة هل على الحمامية ضمان؟ قال إن غابت الثياب عن عينها وعن[7] ابنتها[8] فضاعت الثياب حينئذ على الحمامية الضمان. والله أعلم بالصواب.[9]

باب آخر من الإجارات

ولو أن رجلا استأجر دابة ليحمل عليها شعيرا فحمل عليها في أحد الجُوالقين حنطة وفي الأخرى[10] شعيرا فعطبت الدابة فعليه نصف الضمان ونصف الأجر.

وعن الحسن بن زياد في رجل سلم ثوبا إلى القصار أو إلى الخياط ووكل[1] رجلا يقبض ذلك منه ودفع إليه القصار غير ذلك الثوب قال لم يلزم ذلك رب الثوب ولا ضمان على الوكيل إلا أن يستهلك ذلك فإن هلك في يديه[2] لم يضمن ولرب الثوب أن يبيع القصار بثوبه.

---

[1] لف + فيه
[2] لف الوصول إلى الحاكم
[3] لف م: بمرأى من؛ ل: بين يدي.
[4] فص – صبيا.
[5] فص + صبي.
[6] لف وابنتُها
[7] جم – وعن.
[8] جم: وابنتها.
[9] فص – بالصواب.
[10] لف الآخر

وروى أبو يوسف عن أبي حنيفة في رجل تكارى دابة فحمل عليها دقيقا أو سمنا أو زيتا فلما انتهى إلى منزل المستأجر أراد المستأجر أن يحمّل المكاري ذلك فيُدخله منزلَه فأبى ذلك المكاري قال هذا على ما يفعل الناس ويتعاملون عليه فما[٣] كان على المكاري مما يعمل الناس فعلى المكاري إدخاله وقال أبو يوسف هذا أحسن، فإن أراد أن يصعد على[٤] ظهر سطح أو إلى غرفة فليس ذلك على المكاري إلا أن يكون شرط ذلك له، وبينه له، ولو كان حمالا حمل ذلك على ظهره فعليه إدخاله وليس عليه أن يصعد به إلى علو إلا أن يبين له ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ من رجل خمس مئة درهم واستأجر منه السنجة[٥] حجر ميزان كل شهر بدرهم هل يجب الأجر قال إن كان حجرا كما قلت وليست له قيمة لم تجز الإجارة.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن أهل قرية يرعون دوابهم بالنوب فذهب[٦] منها بقرة أو دابة هل يلزم الذي يرعى في نوبته غرم؟[٧] قال هذا ضامن في قول من يُضمّن الأجير المشترك قال الفقيه وعندي[٨] أنه لا يضمن في قولهم جميعا لأن كل واحد منهم مغير[٩] في رعيته[١٠] لا يجوز أن /[١٧٩ظ] يحمل على المبادلة لأنه لا تجوز المبادلة في منفعة بمنفعة من[١١] جنسه.[١٢]

---

[١] لف ثم وكل

[٢] جم لف: يده.

[٣] جم: فلما.

[٤] جم فص: إلى.

[٥] لف –

[٦] فص: فذهبت.

[٧] جم فص – غرم.

[٨] لف عندي

[٩] فص: مَغِيب.

[١٠] فص: رعيه.

[١١] جم – من.

[١٢] جم: بجنسه.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر من رجل دارا له كل شهر بدرهم ثم باعها من آخر فكان المشتري يأخذ أجرة الدار من هذا المستأجر، وأتى على ذلك زمان، وقد كان وعد المشتري البائع أنه إن رد الثمن عليه رد عليه داره، ويحسب[1] ما قبض من المستأجر، فجاء البائع بالدراهم، وأراد أن يحسب الأجر من ذلك، قال لما طلب المشتري الأجر من المستأجر صار ذلك إجارة منه، وصار بمنزلة إجارة مستقبلة، وجميع ما أخذ من الأجر فهو للمشتري، وليس للبائع من ذلك الأجر قليل ولا كثير، ومواضعته الدار وعد، فإن أنجره فهو حسن، وإن لم يفعل فلا شيء عليه، وإن كان الشرط في البيع فالبيع فاسد.

وسئل عن رجل استأجر وراقا واشترط عليه الحبر أو البياض قال شرط الحبر جائز وشرط البياض باطل.

وسئل عن رجل استأجر دابة إلى مكان هل له أن يركبها في رجوعه قال ليس له أن يركبها في حال رجوعه ولو كانت عارية جاز لأن الردّ للعارية على المستعير فصار كأنه أذن له في ذلك من طريق الدلالة عليه.[2]

وسئل عن مُكار حمل كرباس رجل فاستقبله اللصوص فطرح الكرباس وهرب بحماره هل يضمن الكرباس؟ قال إن كان لا يمكنه التخلص منهم بالحمار والكرباس وكان يعلم أنه لو حمله أخذ فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمام ودفع إلى صاحب الحمام ثيابه واستأجره لحفظ الثياب واشترط عليه أن يضمن إذا هلك من عنده قال يضمن في قولهم جميعا وإنما لم يضمن أجير[3] المشترك

[1] لف + عليه
[2] جم – عليه.
[3] لف الأجير

عند أبي حنيفة إذا لم يشترط، فأما إذا اشترط الضمان فهو ضامن. قال الفقيه كان الفقيه أبو جعفر يقول الشرط وغير الشرط سواء وبه نأخذ، لأن شرط الضمان في الأمانة باطل.

وقال أبو بكر كان محمد بن سلمة يقول لو أن رجلا له حوانيت مستغلة فجاء إنسان فسكن في[1] حانوت من تلك الحوانيت فإنه يلزمه أجر المثل قال أبو بكر وبه أقول، ولو قال الساكن كنت غاصبا لا يصدق، ألا ترى أن رجلا لو دخل حماما بغير إذن صاحبه قال دخلته على وجه الغصب /[١٨٠و] فإنه لا يصدق فكذلك الأول.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر دار الوقف مدة[2] بعيدة قال لا هي بالجواز ولا بالفساد ولكن يرفع[3] إلى الحاكم فينظر في ذلك فإن كانت مدة بعيدة تبطل الإجارة لأنه يخاف أن يبقي في يده[4] مدة[5] طويلة فيدعيَ لنفسه الملك. قال الفقيه إن كان الواقف اشترط وقت الوقف في الصك أن[6] لا يؤاجر أكثر من سنة لا تجوز الإجارة بأكثر من سنة واحدة وإن لم يشترط هذا الشرط جازت الإجارة في مدة قليلة مقدار سنتين أو ثلاثة أو نحو ذلك وإن آجرها مدة بعيدة فهو كما قال أبو بكر إنّ الحاكم يبطل الإجارة لِما يخاف ذهاب العقار.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر دارا له من رجل كل شهر بأجرة معلومة فخرج المستأجر وخلف امرأته ومتاعها فيها فأراد المؤاجر إخراجها من الدار وفسخ الإجارة قال لا سبيل إلى فسخ الإجارة بغير محضر من الخصم، والوجه له: أن يؤاجر هذه الدار من إنسان آخر في بعض هذا الشهر يعني في الشهر الذي يريد فسخها فإذا مضى هذا الشهر ودخل الشهر الثاني فقد انفسخت الإجارة الأولى ودخلت في

---

[1] فص – في.
[2] لف لمدة
[3] لف يرجع
[4] لف يديه
[5] جم – مدة.
[6] فص: أنه.

عقدة إجارة[1] الثاني،[2] وله الآن أن يخرج امرأة[3] الغائب،[4] ويأمر بتخلية الدار ويسلمها إلى الثاني. قال الفقيه ومثال هذا ما قال أبو حنيفة ومحمد فيمن باع شيئا على أن البائع بالخيار ثلاثة أيام ثم أراد البائع أن يفسخ البيع بغير محضر من المشتري لا يجوز، ولو أنه باعه من غيره جاز البيع وانتقض البيع.

وسئل أبو بكر عن[5] حارس يحرس الحوانيت في السوق فنقب حانوت وسرق شيء هل يضمن قال كان أحمد بن محمد القاضي يقول هو ضامن لأنه بمنزلة الأجير[6] المشترك[7] لأن لكل واحد حانوتا على حدة فصار بمنزلة رجل يرعى غنما لكل إنسان شاة أو نحو ذلك وقال أبو بكر عندي أن الحارس أجير خاص، ألا ترى أنه لو أراد أن يشغل نفسه[8] في صنف آخر لا يكون له ذلك، قيل له الحارس إذا استأجره واحد من أهل السوق هل يجوز له أن يأخذ الأجر منهم جميعا ويحل له ما يأخذ منهم قال يحل له ذلك لأن في هذا جرت /[١٨٠ظ] المعاملة وصار كأنهم استأجره جميعا قيل فإن كرهوا ولم يرضوا بذلك قال كرههم لأن في ذلك مصلحة لهم فإذا استأجره ربينهم[9] جاز ذلك لأنهم جعلوه كالسيد على أنفسهم فصار استئجاره بمنزلة استئجارهم.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر دابة ليحمل عليها حنطة من مكان إلى منزله يوما إلى الليل وكان يحمل الحنطة إلى منزله وإذا أراد الذهاب ثانيا كان يركبها فعطبت الدابة هل يضمن قال يضمن لأنه استأجرها للحمل ولم يستأجرها للركوب. قال الفقيه هذا هو القياس ولكن في الاستحسان لا يجب

---

[1] جم: إجارته.
[2] لف الإجارة الثانية
[3] جم: امرأته.
[4] جم – الغائب.
[5] جم + رجل.
[6] جم – الأجير؛ م: أجير.
[7] م: مشترك.
[8] فص: يشتغل بنفسه.
[9] لف م: رئيسهم.

الضمان لأن العادة قد جرت فيما[1] بين الناس بذلك فصار كأنه أذن له في ذلك من طريق الدلالة وإن لم يأذن له بالإفصاح.

وسئل أبو بكر عن رجل كانت له أرضون خراجية ولها مياه معلومة فجعل الأرضين[2] قصرا وجعل الماء الذي كان لها الحياض[3] القصر هل يسقط عنه الخراج؟ قال يسقط عنه الخراج قيل له أرأيت لو جعل فيها بستانا وجعل الماء للبستان قال إن كان البستان أكبر من القصر فعليه خراج البستان وإن كان البستان أصغر من القصر فهو مع القصر.

وسئل أبو نصر عن رجل قال لآخر[4] استأجرتك على أن تُنفذ وصاياي بكذا قال هذه[5] ليست بإجارة وإنما هي وصية مضمونة بالعمل فإن عمل وأنفذ الوصايا استحق الوصية وإن لم يفعل فلا شيء له.

وسئل أبو بكر عن قدر النحاس إذا أراد أن يؤاجرها من إنسان وأراد أن تكون مضمونة عند المستأجر كيف الحيلة فيه؟ قال يبيع نصف القدر بكمال قيمتها ويؤاجر منه النصف الباقي مدة معلومة بما شاء من الأجر، قيل له أيجوز هذا قال يجوز في قول أصحابنا جميعا وإنما اختلفوا إذا آجر من غير[6] شريكه وأما إذا آجر من شريكه يجوز في قولهم جميعا.

وسئل أبو بكر عن رجل باع العنب في الكرم، على مَن[7] قطاف العنب ووزنه؟ قال إذا باع مجازفة فالقطف والجمع على المشتري وإذا باع موازنة فعلى البائع القطف والوزن إلا أن يحتال

---

[1] فص – فيما.
[2] لف الأرضون
[3] فص: حياض.
[4] جم: لرجل.
[5] فص – هذه.
[6] جم: غيره.
[7] لف + يكون

/[١٨١و] البائع بأن لا يجب عليه الوزن فيقول إنها بالوزن كذا[١] فإما أن يصدقه المشتري ولا يكلفه الوزن وإما أن يكذبه فيكلفه[٢] وزنه.

وسئل أبو بكر عن الظئر هل يجب عليها أن تتكلف الدهن والرياحين للصبي قال لا، والذي ذهب إليه أصحابنا أن عليها ذلك لأن عرفهم وعادتهم[٣] بذلك[٤] في بلدهم، ويجب أن يعتبر في أهل كل بلد[٥] بعادتهم وتعاملهم.

وقال محمد بن[٦] الحسن في رجل غصب أرضا فآجرها سنة فلم يعلم رب الأرض حتى[٧] مضى من السنة بعضها ثم بلغته الإجارة فأجازها فهي جائزة وأجر ما مضى من السنة قبل أن يجيزها للغاصب وأجر ما بقي من السنة لرب الأرض، ولو لم يُجز حتى مضت السنة فالأجر كله للمؤاجر. قال الفقيه هذا بمنزلة ما قالوا في كتاب التحري إذا آجر المولى عبده ثم أعتقه في نصف السنة فأجاز العبد الإجارة فأجر ما مضى للمؤاجر وأجر ما بقي للعبد فكذلك[٨] ههنا لأن الإجارة كانت للغاصب فلما أجاز صاحبها فقد صارت الإجارة فيما بقي له.[٩]

باب المزارعة

---

[١] فص: كذلك.
[٢] لف م: فيكلف؛ ف: ويكلفه.
[٣] لف + جارية
[٤] لف + جارية
[٥] فص: بلدة.
[٦] فص – محمد بن.
[٧] جم – حتى.
[٨] لف فكذلك
[٩] م + والله أعلم.

وسئل[1] أبو نصر عن رجل دفع أرضا مزارعة ولم يبين لها وقتا قال على مذهب علمائنا الكوفيّين المزارعة فاسدة وفي قول محمد بن سلمة المزارعة جائزة وهي على أول السنة. قال الفقيه وبه نأخذ. وإنما قال أهل الكوفة ذلك لأن وقت المزارعة عندهم متفاوت فابتداؤها وانتهاؤها مجهول ووقت المعاملة معلوم فأجاز[2] المعاملة على أول السنة ولم يجيزوا المزارعة وأما في بلادنا وقت المزارعة معلوم فتجوز وإن لم يوقت كما يجوز في المعاملة.

قال أبو نصر في رجل زرع أرض رجل بغير إذنه فعليه نقصان الأرض قال نصير نقصان الأرض[3] أن ينظر بكم يستأجر قبل استعمالها وبكم يستأجر بعد استعمالها فيجب عليه نقصان ذلك. وقال[4] أبو نصر فذكرت[5] قول نصير لمحمد بن سلمة فرجع إلى قوله.

وسئل أبو القاسم عن مزارع زرع ثوما فأخذ بعضها من الأرض وبقي بعض بعد مضي المعاملة قال هو على وجهين: /[١٨١ظ] إن كان بقي في الأرض على حاله لم يقلع فهو بين المزارع ورب الأرض على ما اشترطا، وإن كان بقي مقلوعا فهو للذي نبت بسقيه وعليه ضمان ما استهلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أكار رفع الزرع من الأرض وقد كان تناثر في الأرض فنبت زرع آخر وأدرك قال الزرع بين الأكّار ورب[6] الأرض على مقدار نصيبها ويستحب للأكار أن يتصدق بالفضل[7] من نصيبه وإن[8] كان رب الأرض سقاه وقام عليه حتى نبت فهو له لأنه قد استهلكه فإن كان للحب[9] قيمة[1]

---

[1] لف سئل
[2] لف فأجازوا
[3] لف – قال نصير نقصان الأرض
[4] لف قال
[5] جم + ذلك.
[6] فص: وبين رب.
[7] لف م: بما يفضل.
[8] لف ولو
[9] لف م: الحب

فعليه الضمان وإلا فلا شيء عليه. وإن سقاه أجنبي كان متطوعا والزرع بين المزارع وبين رب الأرض على ما اشترطا.

وسئل عن شجر في أرض رجل نبت من عروقها في أرض رجل قال إن كان صاحب الأرض هو الذي سقاه وأنبته فهو له، وإن كان نبت بنفسه فهو لصاحب الشجر[٢] إن صدقه رب الأرض أنه من عروق شجره. وإن كذبه فالقول قوله.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أكّار ترك سقي الزرع متعمدا حتى يبس قال: يضمن من وقت ما ترك السقي قيمته نابتا في الأرض فإن لم يكن للمزروع[٣] قيمة قُوّمت الأرض مزروعة وغير مزروعة فيضمن فضل ما بينهما.

وسئل أيضا عن مزارع زرع أرضا لرجل فلما حصد الزرع قال رب الأرض كنت أجيري زرعت ببذري وقال المزارع كنت أكارا لك وزرعت ببذري قال القول قول المزارع لأنهما تصادقا أن البذر كان في يده وهو الذي زرع الأرض.

وسئل أيضا عن رجل دفع كرما معاملة وفيه أشجار لا يحتاج إلى عمل سوى الحفظ أيكون للعامل[٤] من ثمرها نصيب قال إن كان بحال لو[٥] لم يحفظ ذهب ثمرتها[٦] قبل الإدراك فإنه تجوز المعاملة

---

[١] م لف: فيه.
[٢] فص ح م لف: الشجرة.
[٣] ل: للزروع؛ م ف: للزرع.
[٤] جم: للمعامل.
[٥] جم – لو.
[٦] جم فص: ثمرها.

ويكون الحفظ ههنا للنماء والزيادة وإن كان بحال لا يذهب ثمرها[1] إلى وقت الإدراك فإنه لا تجوز المعاملة في تلك الأشجار ولا نصيب للمعامل[2] في[3] ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل آجر أرضا من رجل ليزرع فزرعها فلم يجد الماء ليسقيها فيبس الزرع والمزارع يطالب[4] بالأجر هل له عليه ذلك؟ قال إن[5] استأجرها بغير شرب ولم ينقطع ماء النهر /[١٨٢و] الذي يرجى منه السقي فالأجر عليه واجب، وإن انقطع كان له الخيار وإن كان استأجرها بشربها فانقطع الشرب عنها فمن يوم فسد الزرع من انقطاع الشرب فالأجر عنه ساقط. قال الفقيه هذه المسألة مثل مسألة كتاب الإجارات إذا استأجر رحى بالماء واستأجر بيت الرحى فانقطع الماء فالجواب فيه نحو هذا.

وسئل نصير عن رجل زرع أرض نفسه بُرّا فجاء رجل فزرعها شعيرا قال على زارع الشعير قيمة برّ المزارع مبذورا وروي ذلك عن محمد بن سماعة عن محمد بن الحسن قال الفقيه يعني إذا رضي صاحب الحنطة أن يضمنه قيمة حنطته مبذورة وأما إذا لم يرض بذلك فهو بالخيار إن شاء تركه حتى ينبت فإذا نبت أخذه بالقلع وإن شاء أبرأه من الضمان فإذا أدرك وحصداه فهو بينهما على مقدار نصيبهما.

وسئل أبو بكر عن رجل باع أرضا وقد بذر فيها ولم ينبت لمن يكون الزرع قال إن كان البذر قد عفِن في الأرض فهو للمشتري وإن كان البذر لم يعفَن فهو للبائع قبل فإن سقاه المشتري حتى نبت قال هو للبائع على حاله والمشتري متطوع فيما فعل وإنما قال ذلك لأن الحنطة التي فسدت في الأرض لا

---

[1] جم – ثمرها.
[2] فص لف: للعامل.
[3] لف من
[4] م لف: يطلب
[5] جم – إن.

يجوز بيعها بالانفراد فصارت بمنزلة جزء من أجزاء الأرض فدخل في البيع، وكذلك لو نبت وهي بحال لا قيمة لها وهكذا أفتى أبو بكر الإسكاف وأما أبو القاسم قال هو للبائع في الأحوال كلها وبه نأخذ.

وإذا اشترى الرجل أرضا في بعض السنة على من يجب الخراج؟ قال أبو نصر إن بقي من السنة ما يتهيّأ أن يزرع فيها[١] شيئا من الزروع[٢] فالخراج على المشتري وإن لم يتهيأ ذلك فالخراج على البائع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دفع كرما معاملة فأثمر الكرم فكان الدافع[٣] وأهل داره يدخلون الكرم في كل يوم ويأكلون[٤] ويحملون منه والعامل لا يدخله إلا قليلا هل على الدافع ضمان؟ قال إن أكلوا وحملوا بغير إذن الدافع فلا ضمان عليه، والضمان على الذين قبضوا وإن كانوا أخذوا بإذنه فإن كانوا ممن تجب عليه نفقتهم فهو ضامن /[١٨٢ظ] لنصيب العامل وصار كأنه هو الذي قبض ودفع إليهم، وإن كانوا قبضوا بإذنه وهم ممن لا تلزمه نفقتهم فلا ضمان عليه أيضا وصار كأنه دل على استهلاك مال غيره فلا ضمان عليه فكذلك ههنا.

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل زرع في أرضه برا فلم ينبت حتى جاء رجل فزرع فيها شعيرا ثم سقى رب الأرض فنبت الزرع قال على الذي بذر الشعير قيمة بره مبذورا في الأرض ثم على رب الأرض قيمة البر والشعير مخلوطا مبذورا قال الفقيه لأن رب الأرض[٥] استهلكها بالسقي فهو ضامن والخارج يكون له.

---

[١] لف فيه

[٢] لف الزرع

[٣] لف + هو

[٤] لف م: يأكلون.

[٥] فص + قد.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل غرس على حافة نهر قرية فغلُظت وكان[1] الغارس في عيال رجل وخادم له ويقول الرجل[2] الشجرة لي لأنك كنت خادمي وفي عيالي ما الحكم فيه؟ قال إن كانت التالة للغارس فالشجرة له، وإن كانت التالة للآجر فإن في عياله يعمل له مثل هذا العمل فالشجرة لصاحب التالة، وإن لم يكن يعمل مثل ذلك العمل ولم يغرسها بإذنه فالشجرة للغارس وعليه قيمة التالة. قال الفقيه ولو كان قلع التالة من أرض رجل وغرس فهو له أيضا وهو ضامن لصاحب الأرض قيمة التالة يوم قلعها.

وسئل أبو القاسم عن رجل زرع أرض رجل[3] بغير إذنه فلم يعلم صاحب الأرض حتى استحصد الزرع ثم علم ورضي به هل يطيب للزارع الزرع؟ قال: يطيب له، قيل فإن قال مرة لا أرضى ثم قال رضيت قال يطيب له أيضا قال الفقيه وهذا استحسان وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر أرضا وماء ليزرع فيها فخرب النهر الأعظم فلم يستطع سقيها قال هو بالخيار إن شاء رد وإن شاء أمسك فإن لم يرد حتى مضت المدة فعليه الأجر، قال الفقيه إنما يجب الأجر إذا كان بحال[4] يمكنه أن يحتال بحيلة فيزرع فيها ما شاء وأما إذا كانت الأرض بحال لا يمكنه أن يزرع فيها بغير ماء بوجه من الوجوه[5] وليس له حيلة[6] في ذلك فلا أجر عليه بمنزلة من استأجر رحى ماء فانقطع الماء عنها فلا أجر[7] عليه فكذلك هذا، ولو أن هذه الأرض لم ينقطع عنها الماء ولكن سال فيها الماء حتى لا يتهيأ فيها الزراعة فلا أجر عليه.

---

[1] جم: فكان.
[2] لف + المخدوم
[3] جم – رجل.
[4] فص + لا.
[5] جم + الشرعية.
[6] لف + بوجه من الوجوه
[7] لف م: أجرة.

وقال محمد في رجلين /[١٨٣و] بينهما أرض فغاب أحدهما فلشريكه أن يزرع نصف الأرض ولو أراد في العام الثاني أن يزرع فإنه يزرع النصف الذي كان زرع.

وقال محمد بن مقاتل في رجل سرق ماء فساقه إلى أرضه أو كرمه فإنه يطيب له ما خرج وهو بمنزلة رجل غصب شعيرا أو تبنا فسمّن[١] به دابته فعليه قيمة العلف وما زاد في الدابة فهو له طيب. قال الفقيه وقد ذكر عن بعض الزهاد أن الماء وقع في كرمه في غير نوبته فأمر بقطع كرمه ونحن نقول لا يجب قطع الكرم لأن فيه إفساد المال ولكن لو تصدق بنزله كان حسنا ولا يجب عليه في الحكم.

وسئل أبو بكر عن مَطْبَخة بقيت فيها بقية فانتهبها الناس قال إذا تركها ليأخذ من شاء من ذلك فلا بأس به بمنزلة من حصد زرعه ورفعه وبقي هناك سنابل فتركها فلا بأس بالتقاطها وكذلك لو استأجر أرضا فزرعها ورفع الزرع وبقي هناك سنابل[٢] فسقى الأرض حتى نبتت تلك الحبات فهي له.

وقال نصير سألت شداد عن الوصي يأخذ أرض اليتيم مزارعة قال إن كان البذر من قبل اليتيم فلا يجوز وإن كان من قبل الوصي فهو جائز.

وسئل أبو بكر عن الحصاد إذا اشترط على المزارع والرفع إلى البَيْدَر قال هو جائز.[٣]

وسئل أبو بكر عن رجل دفع أرضا مزارعة على أن يجعل البقر والبذر من عنده ويحفظه ويحصده ويجمعه على أن ما أخرج الله تعالى من شيء فهو بينهما نصفين[٤] فلما أدرك تغافل عن حصاده حتى هلك قال المزارع ضامن لما هلك من الزرع قيل له أليست المزارعة فاسدة بشرط الحصاد قال المزارعة جائزة في قول أبي يوسف وروي عنه[٥] أنه قال إذا اشترط على المزارع أن يحصده ويجمعه فهو

---

[١] جم: ضمن.

[٢] م – فلا بأس بالتقاطها وكذلك لو استأجر أرضا فزرعها ورفع الزرع وبقي هناك سنابل.

[٣] فص – قال هو جائز.

[٤] لف نصفان

[٥] لف –

جائز. وكان محمد بن سلمة ونصير بن يحيى يجيزان[1] المزارعة مع شرط الحصاد ولا أعرف[2] أحدا في زمانهما خالفهما في ذلك وبه نأخذ. قال الفقيه: إن أخر المزارع تأخيرا يفعل الناس مثله فلا ضمان عليه وإن هلك، وإنما يضمن إذا أخر تأخيرا لا يفعل الناس مثله.

وسئل /[١٨٣ظ] أبو بكر الإسكاف عن رجل له أرض وله جارٌ دارُه أسفل من أرضه في قعر[3] ويريد صاحب الأرض أن يزرع في أرضه أرزا ولا شك في خراب الدار إن فعل ذلك قال إن علم أنه ليس في أرضه مستقر الماء فليس له أن يزرع هناك زرعا لا يحتمل الماء الذي يسقي وإن قدر[4] يحتمل إلا أن حجرا في أرضه يخرج الماء منها أو يؤدّي[5] الندوة[6] إلى دار جاره فليس له أن يمنعه من المزارعة.

وسئل أبو نصر عن رجل زرع أرضه ثم قال لرجل اقلع ما في هذه الأرض من الزرع وازرعه في أرض كذا[7] على أن ما أخرج الله فهو بيننا نصفان قال لا يجوز لما شرط فيه من القلع.

وسئل أبو القاسم عن رجل له أرض أراد أن يأخذ بذرا من رجل حتى يزرعها ويكون ذلك بينهما كيف الحيلة فيه قال الحيلة في ذلك أن يشتري نصف الأرض[8] ويبرئه البائع عن الثمن ثم يقول له ازرعها على أن الخارج بيننا نصفان.

وسئل أبو القاسم عن واد على شط الجيحون[9] يجتمع فيه الماء أيام الربيع ثم ذهب عنه الماء فزرع قوم وبلغ الزرع ثم جاء قوم آخرون يزرعون هذا الوادي فالزرع لمن؟ قال أما الزرع فهو لرب البذر

---

[1] جم: يجيز.
[2] م: يعرف
[3] لف قعره
[4] جم: قد؛ فص لف ف: كان قد.
[5] جم: يدي.
[6] لف م: النداوة.
[7] م + وكذا.
[8] لف البذر
[9] فص لف: جيحون.

لا حق لغيره في ذلك وأما رقبة الأرض المزروعة فإن علم أن ذلك كان ملكا لفقراء[١] وغلب[٢] عليه الماء فهو لهم وإن لم يعرف رقبتها ملكا لأحد فهو للذي أخذها[٣] بالمزارعة.

وسئل أبو القاسم عن أرض بين رجلين فزرع أحدهما بغير أمر صاحبه وسقاها ما الحكم فيه؟ قال إن سقى[٤] الجميع وزرع فإن كان الزرع لم يدرك كان لشريكه أن يقاسمه الأرض فما وقع من ذلك في نصيب الزارع أقره وما وقع في نصيب الآخر كان له أن يأخذ بقلعه ويضمّنه ما دخل في النقصان في[٥] ذلك، وإن كان الزرع قد أدرك أو قرب فإنه يغرم لشريكه نقصان نصف الأرض إن كان دخل فيه النقصان.

وسئل أبو القاسم عن قرية فيها أرضون على بعض الأرضين الخراج أكثر وعلى بعضها أقل فقال صاحل الأكثر[٦] لصاحب الأقل[٧] حتى نستوي في أداء الخراج /[١٨٤و] هل له ذلك؟ قال إذا لم يعرف ابتداء وضع الخراج على هذه القرية على التساوي أو على التفاوت يترك على حاله ولا يزاد في نصيب صاحب الأقل ولا ينقص من نصيب صاحب الأكثر.

قال[٨] أبو سليمان أرض الموات إذا بنى الرجل حولها فهي له وكذلك إن كربها.[٩] قال الفقيه وإنما يصير الملك له[١٠] بأحد أشياء ثلاثة إما أن يبني حولها أو يكربها[١١] أو يجري إليها الماء[١] هكذا روي

---

[١] فص: للفقراء.
[٢] لف فغلب
[٣] م أحياها
[٤] فص: زرع؛ لف: زرع وسقى.
[٥] لف من
[٦] لف + أدّوا مثلي
[٧] لف – لصاحب الأقل.
[٨] لف وقال
[٩] فص: كراها.
[١٠] م – له.
[١١] فص: يكريها.

عن أبي عبد الله البلخي[٢] وروي عن محمد بن الحسن رحمه الله أنه قال إنما يملكها إذا أجرى إليها الماء،[٣] وروى الحسن بن[٤] البصري عن سمرة بن جندب عن النبي صلى الله عليه وسلم[٥] أنه قال: من أحاط حائطا على أرض فهو[٦] له.

وسئل أبو القاسم عن رجل زرع في أرضه شعيرا فجاء آخر فزرع عليه حنطة بغير أمر صاحب الشعير فنبتا جميعا قال لا حظ لصاحب الشعير في الخارج وهو للزارع الثاني وعليه أن يغرم لصاحب الشعير ما زاد الشعير في الأرض تُقوّم الأرض مزروعة وغير مزروعة.

وسئل أبو بكر كيف يعرف[٧] نقصان الأرض؟ قال: ينظر بكم تستأجر قبل أن تزرع، وبكم تستأجر بعدما تزرع، وقال أبو القاسم: ينظر بكم تباع الساعة وبكم كان تباع قبل ذلك فيغرم ما بين ذلك من النقصان.

وسئل الفقيه[٨] أبو جعفر عن رجل دفع إلى رجل أرضا ليزرعها ببذرها جميعا والبقر من عند الأكار على أن الخارج بينهما نصفان ثم إن الأكار شارك رجلا في نصيبه فعمل[٩] معه، كيف الحكم فيه؟ قال: المزارعة والشركة فاسدتان والزرع بين الدافع والمدفوع إليه نصفان على قدر بذرهما ولصاحب

---

[١] فص: الماء إليها.

[٢] جم ح لف: الثلجي.

[٣] جم: الماء إليها؛ لف – الماء.

[٤] فص – بن.

[٥] لف م عليه السلام

[٦] جم ح لف م: فهي.

[٧] م – ما زاد الشعير في الأرض تُقوّم الأرض مزروعة وغير مزروعة. وسئل أبو بكر كيف يعرف

[٨] لف –

[٩] م: وعمل.

الأرض على المزارع الأول أجر مثل نصف الأرض وعلى المزارع الأول أيضا للثاني أجر مثل[1] عمله ويتصدق المزارع الأول ما فضل من المزارع على بذره ونفقته على ما غرم.

وسئل بعضهم عن رجل دفع إلى ابن له أرضا ليغرس فيها أغراسا[2] على أن الخارج بينهما نصفان ولم يوقت له وقتا فغرس فيها ثم مات الوالد وترك ابنين وابنتين فأرادوا أن يكلفوا هذا الابن قلع[3] الأشجار كلها ليقتسموا[4] الأرض، /[١٨٤ظ] هل لهم ذلك؟ قال: إن كانت الأرض تحتمل القسمة قسمت الأرض بينهم فما أصاب حصة الغارس فذلك له مع غرسه وما وقع في نصيب غيره كُلّف قلعَه وتسويةَ أرضِه إن لم يجر بينهم صلح.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل زرع أرض رجل بغير إذنه فانتقصت الأرض ثم زال النقصان، فقال: إن زال النقصان قبل أن يرد عليه برئ من الضمان، وإن زال بعد ما رد لا يبرأ. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إنه يبرأ في الوجهين جميعا، وقاس بما قال أصحابنا فيمن باع عبدا فوجد المشتري فيه عيبا فزال العيب قبل القبض أو بعد القبض انقطعت خصومة المشتري، وقالوا أيضا فيمن اشترى جارية وقبضها ثم وجد في إحدى عينيها بياضا فصالحه البائع ثم زال البياض فعلى المشتري رد ما قبض فكذلك ههنا.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل دفع أرضه إلى رجل ليتخذ فيها مقطنة ففعل فأكلها الجراد وبقي[5] فيها مقدار ثلث أو ربع يقول الأكار أنا أتخذ فيها شيئا من الخلف[6] الذرة أو غيرها إلى وقت خروج القطن وأراد رب الأرض إخراجه ويقول: لا أفسد أرضي ببقية القطن فيها ولكني[7] أدعها[8] حتى

---

[1] فص: مثل أجر.
[2] لف أشجارا
[3] م + هذه.
[4] لف لتقسم
[5] لف فبقي
[6] فص خلف.
[7] م: وليس.
[8] م: أزرعها.

أزرع الحنطة أو أجعل فيها شيئا من الخلف، أرأيت إن ذهبت المقطنة كلها، هل للأكار أن يتخذ فيها شيئا سوى القطن؟ قال: إن أخذها مزارعة لنوع من الزرع فليس له أن يحدث فيها زراعة من نوع آخر، وإن كان أخذها إجارة كان له أن يحدث فيها ما شاء.

وسئل محمد بن سلمة رحمه الله[1] عن رجل دفع إلى رجل أرضا مزارعة سنته هذه فزرعها ورفع نُزُلها ثم زرع السنة الثانية بغير إذن رب الأرض فنبت الزرع أو لم ينبت فبلغ ذلك رب الأرض فلم يجز، ما القول فيه؟ قال: إن كانت العادة بين أهل تلك القرية أن يزارعوا[2] المرة بعد الأخرى بغير مزارعة جديدة فذلك جائز.

وسئل محمد بن سلمة[3] عن رجل دفع إلى رجل أرضا وبذرا وباع نصف البذر من المزارع فزرع الزارع بعض البذر في أرض نفسه وبعضه في أرض الدافع، قال: بيع نصف الأرض جائز، وما زرع في أرض نفسه فالخارج كله له وما زرع في /[١٨٥و] أرض البائع فالخارج بينهما على ما اشترطا.

وسئل نصير عن رجل دفع أرضه مزارعة أو دفع كرمه معاملة فعمل المزارع فيها عملا قليلا أو زرع الأرض ثم إن رب الأرض باع الأرض برضىً من المزارع أو بغير رضاه وكان قد[4] نبت الزرع أو لم ينبت، ما حال البيع؟ وكيف إن باعه مع نصيبه من الزرع أو الكرم؟ قال: إن باعها برضى من المزارع ولم يكن نبت وكان البذر من قبل رب الأرض فلا شيء للمزارع من الثمر، وإن كان البذر من قبل الزارع ولم ينبت فللمزارع حصة الزارع قيمته مبذورا في الأرض، وأما الكرم والنخل إذا لم يخرج منه شيء فلا شيء للعامل فيه؛[5] لأن[6] له فيه عمل[1] وليس له فيه ملك، وإذا باع مع نصيب نفسه من المزارع وقد نبت

---

[1] لف – رحمه الله.

[2] ع لف: يزرعوا.

[3] جم – بن سلمة.

[4] لف وقد كان

[5] لف –

[6] فص + ليس؛ لف لأنه إنما

وخرج الكرم وأجاز المزارع البيع فالبيع جائز ونصيب المزارع فيه قائم، وإذا لم ينبت ولم يخرج والبذر من عند رب الأرض فلا شيء للمزارع؛ لأنه لا يملك بعد شيئا، وإنما يملك بعدما ينبت، وإن باع بغير إذنه في هذا كله فإن باع للعذر فالجواب كذلك، وإن باع بغير عذر فللمزارع أن يبطل البيع.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أخذ أرضا خرابا على أن يعمرها ويزرع مع رب الأرض ثلاث سنين فلما زرعا سنة واحدة انتزع منه وأخرجه منها، هل يكون له ذلك؟ قال: هذه مزارعة فاسدة والزرع بينهما على قدر البذر وللعامل أجر مثله فيما عمّر ولصاحب الأرض أجر مثل نصف الأرض التي اشتغل ببذر صاحب العمل.

وسئل أبو بكر عن نواة لرجل هبت بها الريح فوقعت في كرم رجل فنبت منها الشجر،[٢] لمن يكون الشجر؟ قال: لصاحب الكرم؛ لأن النواة لا قيمة لها، قيل: لو أن خوخة لرجل وقعت في كرم رجل فنبت[٣] منها شجرة، قال: هو لصاحب الكرم؛ لأن الشجرة إنما نبتت من نواة الخوخة ويفسد لحمه ويذهب وتبقى النواة وهي لا قيمة لها.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل أرضا ليغرس فيها الكرم والأشجار والقضبان من قبله ولم يضرب له مدة فغرس المدفوع إليه فأدرك /[١٨٥ظ] وكثرت الأشجار واستأجر منه الأرض كل سنة بغلة مسماة فيأخذه في هذا[٤] الوقت[٥] الربيع[٦] قبل النيروز أن يرفع أشجاره، هل له ذلك أم لا؟ قال: إذا أخذه في وقت لا ثمر فيه فله أن يأخذه بتفريغ الأرض.

---

[١] جم: عمله.

[٢] جم: شجر.

[٣] لف فنبتت

[٤] لف –

[٥] لف وقت

[٦] جم: الربع.

وسئل أبو نصر عن وصي أخذ[1] أرض اليتيم مزارعة أو يبيع منه أو يشتري، قال: أما أخذه[2] أرض اليتيم مزارعة على سبيل ما يأخذها الناس فإني أرجو أن يكون ذلك جائزا، وأما غير ذلك مما ذكرت من البيع والشراء فإنه لا يعجبني. قال الفقيه: هذا الجواب في البيع والشراء يوافق قول أبي يوسف ومحمد أن الوصي لا يجوز له أن يبيع من نفسه أو يشتري، وبه نأخذ، وأما في المزارعة فليس عنهما رواية وإنما الرواية عن أصحابنا في المضاربة أن للوصي أن يعمل بمال اليتيم مضاربة فلعل أبا نصر قاس المزارعة على المضاربة، وقد ذكرنا عن شداد أنه قال: إن كان البذر من قبل الوصي جاز، وإن كان من قبل اليتيم لم يجز وهو حسن وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر رحمه الله[3] عن دابة دخلت زرع إنسان فساقها رب الزرع قال لا ضمان عليه إذا ساقها إلى مكان يأمن عليها من زرعه واحتج بما روي عن جرير بن عبد الله البَجَلي أنه أراح سرحه فرأى فيها بقرة لغيره فطردها، وقال: لا يأوي الضالة إلا ضال.

وسئل عن رجل دفع أرضا إلى رجل ليغرسها كرما والتالة من قبل الدافع فغرسها المدفوع إليه حتى أدرك الكرم فقال المدفوع إليه: سرقت مني التالة التي دفعتها إليّ وأنا غرستها من عندي وأنا أقلعها، وأراد رب الأرض أخذ الكرم منه، قال: لا يصدق المدفوع إليه على الغرس التي في الأرض، والقول قوله فيما قال: سرقت مني.

باب الشهادات[4]

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم رحمه الله عن شهادة النصراني كيف يُزكّى؟ قال: يزكّى بالأمانة في دينه في لسانه ويده ويكون مع ذلك صاحب اليقظة.[1]

---

[1] لف آجر

[2] جم فص: أخذ.

[3] لف – رحمه الله.

[4] لف الشهادة

وإذا شهد شهدان عند الحاكم والحاكم يعرف /[١٨٦و] أحدهما بالعدالة ولا يعرف الآخر فزكى أحدهما الآخر، هل تقبل تزكيته أم لا؟ قال كان نصير بن يحيى يقول: لا تقبل، وعن محمد بن سلمة أنه قال: لا تقبل، وروي عنه أنه قال: تقبل.

وسئل أبو نصر محمد بن سلام عن الشهادة على الشهادة، كيف هي؟ قال: إذا أراد الشاهد أن يشهد على شهادته يقول: أشهد أن لفلان على فلان كذا فاشهد على شهادتي بذلك، وإذا أراد هذا الشاهد أن يشهد على شهادته عند الحاكم فإنه يقول: أشهد أن فلانا شهد بكذا وأشهدني على شهادته تلك وأنا أشهد على شهادته بذلك.

وسئل أبو القاسم عن الشاهد كيف يشهد غيره على شهادته؟ قال: يقول للقوم: أشهد عندكم بكذا أو أشهدكم[٢] على شهادتي بذلك وآمركم أن تشهدوا بذلك، وإذا أراد أن يشهد عند الحاكم يقول: أشهد أن فلانا شهد عندي بكذا وأشهدني على شهادته بذلك وأمرني أن أشهد على شهادته بذلك[٣] فأنا[٤] أشهد على شهادته بذلك. وسئل الفقيه أبو جعفر عن ذلك فقال: إذا قال: أشهد على شهادة فلان بكذا وكذا فإنه يكفي ولا يحتاج إلى الزيادة.

وسئل محمد بن سلمة عن المزكّي إذا سئل عن الشاهد كيف يزكيه؟ قال: يقول: هذا عندي عدل مرضي جائز الشهادة. وسئل أبو القاسم عن ذلك فقال:[٥] يقول: لا[٦] أعلم منه إلا خيرا، وروي عن ابن عمر[٧] أنه إذا سئل عن إنسان عدل قال: كان يقول: ما نعلم منه إلا خيرا. وروى خلف بن أيوب عن

---

[١] فص: يقظة.

[٢] ف وأشهدكم

[٣] فص – وأمرني أن أشهد على شهادته بذلك.

[٤] لف وأنا

[٥] لف قال

[٦] لف ما

[٧] لف + رضي الله عنه

أبي يوسف أنه قال: إذا قال: لا بأس به فقد عدله. فقال أبو نصر: قد تغير الزمان فلا يقبل مثل هذا، وروي عن أبي حنيفة رضي الله عنه[1] أنه قال: يقبل تعديل العبد والأعمى والصبي، وروي عن أبي يوسف هكذا. وقال محمد بن الحسن: لا يجوز.

وعن نصير بن يحيى قال: كنت عند أبي سليمان فدخل ابن لمحمد بن الحسن فسأله متى تجوز الشهادة على امرأة إذا لم يعرفها؟ قال: كان أبو حنيفة يقول: لا يجوز حتى يشهد عنده جماعة. وكان أبو يوسف /[١٨٦ظ] وأبو[2] بكر[3] يقولان: تجوز إذا شهد عنده عدلان شهدا أنها فلانة.

وسئل أبو نصر عن رجل سكن في دار مستأجرة لرجل عليه دين فطالبه بالخروج إلى الحاكم فامتنع الغريم عن الخروج، هل يسمّر باب تلك الدار؟ قال: لا يسمّر باب تلك الدار؛ لأنها لغير من عليه الحق فلا يعاقب المؤاجر بذنب المستأجر لقوله تعالى: ولا تزر وازرة وزر أخرى. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إنه يسمّر وبه نأخذ؛ لأنه لا ينقص من أجره إذا كانت الدار في يد المستأجر والمنع من جهته.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أقر بين يدي قوم إقرارا صحيحا أن لفلان بن فلان عليه كذا كذا[4] درهما فمضت على ذلك مدة ثم جاء رجلان أو ثلاثة إلى هؤلاء الشهود وقالوا: لا تشهدوا على فلان بالدين فإنه[5] قضاه[6] كله، هل يسع للشهود أن يمتنعوا عن الشهادة؟ قال: الشهود بالخيار إن شاءوا امتنعوا عن الشهادة وإن شاءوا شهدوا وأخبروا الحاكم بشهادة اللذين أخبروهم بالقضاء إن كان المخبرون عدولا ثم لا يقضي القاضي بالمال، وكذلك ذكر أبو بكر[7] عن أبي نصر بن سلام.

---

[1] لف رحمه الله
[2] لف م: وأبوك.
[3] لف م – بكر.
[4] لف وكذا
[5] م + قد.
[6] جم م + الدين.
[7] لف – أبو بكر

وسئل أبو القاسم عن رجل سمع منه الحديث ثم ارتد، هل يروى عنه الحديث؟ قال: لا، فقيل: إن سمع رجل من نصراني حديثا ثم أسلم، هل يروي عنه؟ قال: لا، ألا ترى لو أن نصرانيا أشهد على شهادته ثم أسلم فإنه لا يجوز أن يشهد على شهادته.

قال الفقيه: وسمعت محمد بن الفضل قال: سمعت أبا القاسم قال: سمعت نصير بن يحيى قال: أضافني صاحب الجوزجاني فأتى بشراب فقال:[1] اشرب فإن هذا شراب[2] حلو ولي عليه شهود فقلت: ومن شهودك؟ قال: هذه الذِّبان[3] التي يقعن عليه؛ لأنهن لا يقعن على شراب شديد وإنما يقعن على الحلو.

وسئل أبو سليمان عن رجل شهد عليه أربعة بالزنا فأقر المشهود عليه بذلك، وقال:[4] قال أبو يوسف: لا أضربه ولا أقبل قول الشهود عليه إذا أقر. وقال محمد: أحبسه وأسأل عن الشهود فإن عدلوا رجمته. قيل له: فإن رجع الشهود بعد ذلك قال يغرمون الدية ولا حد عليهم.

/[١٨٧و] وسئل نصير بن يحيى عن الشاهد إذا دعي لأداء الشهادة وهو في الرستاق على رأس فرسخين أو ثلاثة، هل[5] يسعه[6] ألا يحضر الحاكم؟ قال: إن كان في موضع لو حضر الحاكم يمكنه الرجوع إلى أهله وجب عليه أن يحضر. قيل له: فهل ترى للمشهود[7] أن يتكلف دابة للشاهد[8] وهو شيخ[9] لا يستطيع المشي؟ قال: إن لم يمكن الحضور إلا راكبا وليس عنده ما يركب فلا بأس به.

---

[1] جم لف: وقال لي.
[2] جم فص – شراب؛ م: الشراب.
[3] م الذبان
[4] لف قال
[5] لف –
[6] لف أيسعه
[7] لف + له
[8] لف لشيخ
[9] لف – وهو شيخ

وسئل أبو بكر الإسكاف[1] عن رجل أشهد على ملك دار بعينها إلا أنه لا يعرف[2] حدودها، هل يجوز له أن يسأل الثقات عن[3] حدودها ويشهد على ذلك؟ قال: إن فسر للحاكم جاز وإلا فلا. قال الفقيه: يعني لا يجوز له يشهد على إقراره بذكر الحدود ولكنه يشهد على إقراره بالدار ثم يفسر الحدود من ذات نفسه فيجوز.

وسئل محمد بن مقاتل عن شريكين يتحاسبان وعندهما قوم فقالا: لا تشهدوا علينا بما تسمعون منا ثم أقر أحدهما لصاحبه بشيء أو باع شيئا فطلب المقر له بعد ذلك منهم الشهادة، قال: ينبغي لهم أن يشهدوا بذلك وهو قول محمد بن سيرين، وأما الحسن البصري والحسن بن زياد فإنهما يقولان: لا[4] يشهدون به. قال الفقيه: وروي عن أبي حنيفة أنه قال: ينبغي لهم أن يشهدوا،[5] وبه نأخذ.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل سمع صوت امرأة من وراء الحجاب وشهد عنده اثنان بأنها[6] فلانة، قال: لا يجوز له أن يشهد عليها. قال الفقيه: إن رأى شخصها وأقرت وشهد عنده اثنان أنها فلانة جاز له أن يشهد على إقرارها، وأما إذا لم ير شخصها فلا يجوز له أن يشهد على إقرارها.

وقال محمد بن مقاتل: إذا قال الرجل: لا أدري أمؤمن أنا أم غير مؤمن لا يجوز أن تعدل شهادته ولا يصلى خلفه.

وعن أبي يوسف قال في رجل قال: إن دخل داري هذه أحد فامرأته طالق ثلاثا فشهد ثلاثة أنهم دخلوا، قال: إن قالوا: دخلنا جميعا لا تجوز شهادتهم، وإن قالوا: دخلنا ودخل ذا[1] معنا جازت.

---

[1] م – الإسكاف.
[2] م لف: يفرق.
[3] جم: على.
[4] جم – لا.
[5] لف + به
[6] م: أنها.

نصير قال: [٢] سألت الحسن بن زياد عن القراءة على العالم والسماع منه سواء؟ قال: نعم، قال: وكان أبو حنيفة يقول: /[١٨٧ظ] القراءة على العالم أحب إليّ من السماع؛ لأنه إذا قرأ على العالم فإنه يخبر عما في الكتاب وإذا قرأت[٣] أنا[٤] عليه أو[٥] أقر[٦] به[٧] فإنه أجود، وأنا أروي عنه.

وروى نصير عن خلف بن أيوب عن أبي سعيد الصغاني قال: سمعت أبا حنيفة رضي الله عنه[٨] وسفيان الثوري رحمه الله[٩] يقول: القراءة على العالم والسماع منه سواء.

وقال نصير: سألت الحسن عن محدث حدث ثم قال: لا تروا هذا عني، هل يروى عنه؟ قال: نعم، قلت فإن قال: ليس هذا حديثي، قال: لا يروى عنه، قلت: فإن قال بعد ذلك: اروا عني، هل يروى عنه؟ قال: نعم،[١٠] قلت: فإن ارتد، قال: لا يروى عنه.

وسئل شداد عن الأعمى إذا سمع الحديث من محدث، هل يجوز له أن يروي عنه؟ قال: لا يجوز له أن يروي. قال الفقيه: جعله بمنزلة الشهادة. وقال غيره: يجوز له أن يروي، وبه نأخذ. وليس هذا كالشهادة ألا ترى أن قتادة ولد أعمى وقد روى أحاديث كثيرة عن أنس بن مالك وغيره وقد قبلوا روايته.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بشيء من ماله لمسجد حيه فأنكر الورثة وبعض أهل المسجد يشهدون على ذلك،[١] قال: تجوز شهادتهم للمسجد[٢] إذا كانوا عدولا.

---

[١] لف هذا

[٢] لف وقال نصير

[٣] م: قرأ

[٤] م: إنسان.

[٥] لف م – أو.

[٦] لف م: وأقر.

[٧] فص: أقرأته؛ لف: وأقرأته.

[٨] م –

[٩] لف –

[١٠] م – قلت فإن قال: ليس هذا حديثي، قال: لا يروى عنه، قلت: فإن قال بعد ذلك: اروا عني، هل يروى عنه؟ قال: نعم

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل له شهادة عند عدل وهو يماطله في أدائها يسعه ذلك؟ قال: إن كان يحفظ الشهادة على وجهها ولا يضطرب قلبه على شيء من أمر شهادته فلا يسعه أن يماطله، وإن فعل فهو مسيء.

وسئل أبو بكر عن رجل كانت[٣] عنده شهادة ولا يعرفه الحاكم، أيسعه ألا يشهد؟ قال: إن علم أن الحاكم يقبل شهادته أرجو أنه يسعه ألا يشهد.

وسئل أبو القاسم عمن يجبي[٤] للسلطان مالا من العشور والصدقات والنوائب وغيره،[٥] هل تجوز شهادته؟ قال: كل من لا تجوز شهادته لظلمه فشهادة من يعينه على ظلمه باطل ولا تقبل إلا شهادة الأمناء.

وقال نصير: كتبت إلى محمد بن مقاتل فيمن نسي شهادته ووجد خطه وعرفه، قال: يسعه أن يشهد إذا كان الخط في حرزه، وكتبت /[١٨٨و] إلى أبي عبد الله الثلجي فقال: قد[٦] يكون في الخط غلط يعني لا يسعه أن يشهد وهو قول أبي حنيفة والأول قول أبي يوسف ومحمد، وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن الشهود إذا أرادوا أن يشهدوا أين يجلسهم الحاكم؟ حيث يجلس هو أو حيث يجلس[٧] الخصوم؛ لأنه روي عن بعض علمائنا أنهم يجلسون مجلس الخصوم إذ هم خصوم المشهود عليه؛ لأنه يجب عليهم الضمان إذا رجعوا، قال: حال الشهود حال القضاة ألا ترى أن شريحا

---

[١] لف + هل يجوز شهادتهم للمسجد

[٢] لف –

[٣] فص + به.

[٤] ع ح جم: يحيي.

[٥] م: وغيرها.

[٦] جم – قد.

[٧] لف –

قال للشاهدين: إنما تقضيان أنتما، والقاضي لو قال: تعمدت الجور ضمن أيضا فالقاضي والشاهد في الضمان واحد.

وسئل أبو القاسم عن أهل محلة شهدوا على رجل أنه وقف أرضا له بحدودها على مسجدنا، هل تجوز شهادتهم؟ قال: شهادتهم جائزة؛ لأن هذه الشهادة لله تعالى لقوله تعالى: وأن المساجد لله.

قال أبو بكر: ينبغي أن يكون الشاهد مسِنّا ويكون غنيا ذا مال لكيلا يطمع، ويكون ورعا حتى يتنزه عن مقالة ما لا يحل ويكون عالما[1] من أهل الفضل لكي يستحيِي إذا أراد أن يقول ما لا يحسن من كذب أو[2] غيره.[3]

وروي عن محمد بن سلمة أنه قال: شرط العدالة أن يتجنب المستشنعات ويكون فيه يقظة يعني لا يكون سليم الصدر لئلا يلتبس عليه الأمور وهو لا يشعر.

وسئل أبو بكر عن عالم قُرئ عليه أحاديث وآخر يستمع إلا أنه فاتته كلمات من الوسط لم يسمع على سبيل الواجب فقيل للعالم في آخره: كما قرئ عليك فقال: نعم، أيحل له أن يروي تلك الأحاديث عنه؟ قال: نعم، وكذلك إذا قرئ على الشاهد الصك إلا أنه ذهب بعضه عن سمعه جاز له أن يشهد بما فيه.

وسئل أبو القاسم عن شاهدين شهدا على رجل أنه طلق امرأته وهو صاحب فراش ثم إن الشاهدين قالا: أشهدنا في حياته بتطليقات ثلاث، وقال لنا: اكتما ذلك، قال: إن أخبرا أنه أمرهما بكتمانه وقد كتما ذلك فقد شهدا على أنفسهما بالفسق قلا تقبل شهادتهما.

---

[1] م + ويكون

[2] م فص – أو.

[3] فص م: وغيره.

وسئل عن رجل له شهادة على رجل فأنكر الشاهد الشهادة، هل له أن يحلفه؟ قال: لا يمين على الشاهد، وكل شاهد يحتاج أن يحلف حتى[١] يشهد[٢] /[١٨٨ظ] فشهادته غير مقبولة، ولا يحل للقاضي القضاء بشهادته.

وروى أبو نصر عن محمد بن سلمة قال: كان الليث بن مساور قاضيا علينا فشهد عنده شاهد، فاحتاج إلى تعديله، وكان في سكة راشد رجل يقال له عبد الرحمن بن سهل، وكان مريضا، فركب إليه الليث يعوده، فبينا هو جالس عنده يسأله، فقال: يا عبد الرحمن، ما تقول في فلان؟ فسكت عبد الرحمن ثم سأله الليث فسكت، قال: فضجر الليث فقال: أسألك عن شيء، لا[٣] تجيبني، قال: أما يكفيك من مثلي السكوت، قال أبو نصر: كان[٤] سكوته طعنا منه في شهادته.

وكان محمد بن سلمة يقول: التعديل للشاهد أن يعدله في السر ثم إن القاضي يجمع بين المعدّل والشاهد فيقول للمعدل: هذا الذي عدلته، فيقول: نعم، فصار معدلا في السر والعلانية.[٥]

وروى خلف بن أيوب عن أبي يوسف قال: إذا قال المعدل: لا بأس فقد عدل، قال خلف: ولما أرادوا أن يولوا أبا مطيع القضاء بعث الأمير إلى يعقوب القارئ فسأله عن أبي مطيع فوجده الرسول على رأس سكة فرافقه[٦] فسأله عن أبي مطيع فقال يعقوب: أبو مطيع أبو مطيع فرجع الرسول إلى الأمير وأخبره بذلك فولي أبو مطيع. وكان محمد بن سلمة يقول: إذا كان المعدل مثل يعقوب القارئ فلا بأس بمثل هذا التعديل.

---

[١] لف يحن

[٢] لف شهد

[٣] لف فلا

[٤] فص – كان.

[٥] ف بعد هذه الفقرة عنوان باللون الأحمر: بقية من باب الشهادة ٣٤ب.

[٦] فص – فوجده الرسول على رأس سكة فرافقه.

وقال أبو نصر: بلغنا أن أم بشر شهدت عند الحاكم مع امرأة أخرى فقال الحاكم: فرقوا بينهما فقالت إحداهما: ليس لك أن تفرق بيننا، قال: لم؟ قالت: لأن الله يقول: أن تضل إحداهما فتذكر إحداهما الأخرى، فإذا ضلت إحدانا فمن يذكر الأخرى؟ قال: فسكت الحاكم.

وروي عن أبي حنيفة أنه قال: تزكية الأب لابنه جائزة وشهادته لا تجوز، وتزكية العبد جائزة وشهادته لا تجوز.

وسئل أبو القاسم عن الشهادة على الإفلاس كيف هي؟ قال: يقولان: نشهد أن هذا مفلس مُعدم لا نعلم له مالا سوى كسوته التي عليه وثياب ليله وقد اختبرنا أمره في السر والعلانية وإذا ادعى صاحب الدين على المفلس ملك مال فإن القاضي يحلف الغريم بعد ما شهدت الشهود؛ /[١٨٩و] لأنه يدعي شيئا خارجا عن[١] علم الشهود.

وسئل أبو القاسم عن شاهد على إقرار رجل يقول أعرف خطي وأعرف الرجل غير أني لا أذكر الوقت والمكان قال إذا علم أنه شاهد على ذلك وعرف المقر فعليه أن يشهد وليس عليه اعتبار الأمكنة والأوقات.

وسئل أبو القاسم عن شهادة المعلم هل تجوز؟ قال: لا تجوز؛[٢] لأن قائلا يقول: لا تجوز شهادته لنقصان عقله لكونه بالنهار مع الغلمان وبالليل مع النساء ويوم الجمعة في الطاحونة، وروي عن علقمة أن عقل ثمانين معلم بمقدار عقل امرأة، قال أبو القاسم: شهادته جائزة إذا كان عدلا، وأما حديث علقمة يحتمل أن يكون في معلم بعينه، وقد ينفلت من المعلم في الغضب، فلا يجب الالتفات إلى ذلك، ولا وضعه إلا موضعه،[٣] وإنما أحوج المعلم إلى الأخذ من الناس الذي منعوه حقه من مال الله تعالى.

---

[١] لف من

[٢] لف – قال: لا تجوز

[٣] جم فص – إلا موضعه.

وروي عن محمد بن مقاتل أنه قال: كل فريضة ليس لها وقت مؤقت فأخرها فإنه لا تبطل عدالته، وكل فريضة لها وقت مؤقت فأخرها بطلت عدالته مثل الصلاة والصوم، وأما الزكاة والحج إذا أخر لا تبطل عدالته ولا يضمن إذا هلك المال. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إنه إذا أخر الزكاة والحج بغير عذر ذهبت عدالته، وبه نأخذ.

وقال نصير: سألت أبا سليمان عن قاضٍ غير عدل في نفسه قضى بقضاء[1] في حق قال: في قول أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد كل قاض لا تجوز شهادته لا يجوز قضاؤه، وكلما قضى من القضايا فهو مردود. وسألت عن ذلك بشر بن الوليد قال: سمعت أبا يوسف يقول: إذا كان القاضي غير عدل فقضاياه كلها مردودة وهو قول أبي حنيفة.

وقال نصر: أخبرني عبيد بن محمد عن أبيه محمد بن الحسن قال: إن القاضي إلى الورع أحوج منه إلى العلم؛ لأنه إذا كان ورعا فورد عليه شيء لا يقدُم[2] عليه حتى يسأل فيقضي بما يؤمر.

وروى نصير بن يحيى عن بشر بن الوليد عن أبي يوسف في شاهد الزور إذا كان عند الناس عدلا ممن تجوز شهادته فشهد بزور لا /[١٨٩ظ] تقبل شهادته أبدا؛ لأن هذا لا يعرف له توبة وإن لم يكن عدلا فشهد بزور ثم تاب قبلت شهادته.

وقال نصير: سألت عيسى بن أبان عن رجل أقام شاهدين عند قاض أن قاضي كذا وكذا غير عدل فحكم لي بشهادة عدلين أيُمضي هذا القضاء؟ قال: لا.

وقال نصير: سألت بشر[3] بن الوليد عن رجل مات في بعض الأطراف فجاء وارثه إلى القاضي وقال: قد مات أبي وعليه دين وترك أصنافا من الأموال ولم يوصِ إلى أحد ولا نستطيع أن نثبت؛ لأن

---

[1] فص: بقصايا.

[2] جم فص: يتقدم.

[3] فص – بشر.

الشهود من أهل القرية لا يعرفهم الحاكم، قال: فيقول له القاضي: إن كنت صادقا فبع من ماله حتى تقضي الدين.

وقال نصير: سمعت الحسن بن زياد يقول: سألت يحيى بن أبي يوسف عن رجل قال: إن دخل داري هذه أحد فامرأته طالق فشهد أربعة أنا[1] دخلنا جميعا، قال: يجوز، قال: فإن كانوا ثلاثة، قال: جائز أيضا، قال: فإن كانوا اثنين قال: لا يجوز، قال له:[2] أصبت وخالفت أباك،[3] كان[4] أبو يوسف يقول: إن قالوا: دخلنا جميعا لا يجوز، وإن قالوا ثلاثة منهم دخلنا ودخل ذا معنا جاز.

وقال نصير: سمعت الحسن قال في ثلاثة قتلوا رجلا عمدا ثم تابوا وأقروا وشهدوا أنه عفا[5] قال: لا يجوز، وإن قال اثنان منهم: عفا عنا وعن هذا فإني أقتل بهذا الواحد وهو قول أبي يوسف، وقال الحسن: يجوز في الوجهين جميعا؛ لأن شهادة كل اثنين على الواحد جائزة.

وقال علي بن أحمد: سئل الليث بن مساور عن رجل زوج ابنته من رجل في بيت وقوم في بيت آخر سمعوا التزويج ولم يشهدوهم، أيجوز النكاح؟ قال: إن كانت كوة من هذا البيت إلى البيت الآخر ورأوا الأب والتزويج[6] جاز النكاح.[7]

وروى أشعث بن سوار عن الحسن قال: ذبيحة الأقلف جائزة وشهادته جائزة. وروى معمر عن قتادة عن ابن عباس قال: لا تجوز شهادة رجل لم يختتن ولا تؤكل ذبيحته. قال الفقيه: عندنا ذبيحة الأقلف جائزة، وأما شهادته فإن لم يختتن للعذر جازت شهادته، وإن تركه من غير عذر لا تجوز شهادته.

---

[1] م: أننا.

[2] لف –

[3] لف م + قال.

[4] لف وكان

[5] لف + عنا

[6] جم: والتزوج؛ فص: في التزويج؛ لف: والزوج.

[7] لف م + وإن لم يروا الولي وسمعوا لا يجوز، قيل فإن زوج بمحضر من رجلين وأحدهما أصم فسمع السميع ولم يسمع الأصم حتى صاح في أذنه أو صاح صاحبه في أذنه قال لا يجوز حتى يكون السميع معا.

وقال /[١٩٠و] نصير: كان أبو حنيفة لا يجيز شهادة الأعمى إلا في النسب، قال ابن أبي ليلى: تجوز شهادته، وقال شداد: تجوز شهادة العميان في الموت[١] والنسب.

وقال نصير بن يحيى: للخصم أن يطعن في الشاهد بثلاثة أشياء: أن يقول: هما عبدان أو محدودان في القذف أو شريكان، قال:[٢] للخصم أقم الشاهدين[٣] أيّهما[٤] كذلك.

قال[٥] نصير: في القذف أنا[٦] محمد بن الحسن سئل أبو سليمان عن رجلين يشهدان أن هذه فلانة بنت فلان، قال: قال أبو حنيفة: لا تشهد أنها فلانة حتى يشهدك عند جماعة، وقال أبو يوسف وأبو بكر:[٧] إذا شهد عندك عدلان يجوز لك أن تشهد.

ولو أن فاسقا تاب متى تقبل شهادته؟ قال بعضهم: لا تتبيّن توبته إلى ستة أشهر، وقال بعضهم: إلى سنة.

ولو أن القاضي حبس رجلا بدين لرجل وغاب الطالب وقال المحبوس: أنا أؤدي المال فأخرجني أو قال ذلك من هو من المحبوس بسبيل: فالقاضي بالخيار، إن شاء أخذ المال ووضعه على يدي عدل وأخرجه، وإن شاء أخذ منه كفيلا ثقة بنفسه وبالمال وأخرجه.

وسئل أبو القاسم عن رجلين بينهما حساب و لا يجدان بدا من متوسط بينهما ولا يأمنان أن من يسمع كلامهما أحد يصير شاهدا عليه بما يسمع، كيف ينبغي أن يتخذ هذا المجلس ولا يلزم السامع أن يشهد عليه؟ قال: ينبغي لكل واحد منهما أن يتقي الله ويصحح الحساب فيما بينه وبين ربه ولا يدعي

---

[١] جم – الموت.
[٢] لف يقال
[٣] لف م: للشاهدين؛ ف: الشاهدين.
[٤] لف م: أنهما.
[٥] لف وقال
[٦] فص: أخبرنا؛ لف م – في القذف أنا؛ لف م سمعت ابنا
[٧] لف م وأبوك

باطلا ولا ينكر[١] حقا ثم يأمران رجلا ثقة يحاسب فيما بينهما. قال الفقيه: إن كان المخبر يخاف على نفسه أنه[٢] لو[٣] أقر[٤] على الوجه ويقول: إني قبضت[٥] كذا وقبضت[٦] كذا وسلمت إليه كذا في وقت كذا فيقول بالصدق فيصدق في القبض ولا يصدق في الرد فينبغي أن يقول للمتوسط: اجعل مكان هذا المال على غيري فأنا[٧] أعبر عنه ثم يقول قبض كذا ورد كذا فيبين جميع ما رد إليه على الوجه من غير أن يضيف إلى نفسه لكي لا يصير حجة عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل لم يحسن الدعوى والخصومة فأمر الحاكم رجلين فعلماه كيف يدعي /[١٩٠ظ] ثم أشهداهما على ذلك الدعوى والخصومة، أيجوز ذلك؟ قال: لم يكن على الحاكم بأس فيما قال للرجلين: علماه ولا يصير الرجلان مطعونين فيما علماه وشهادتهما جائزة إذا كانا عدلين.

وسئل خلف بن أيوب عن رجل كانت عنده شهادة ووقعت الخصومة إلى قاض غير عدل، قال: يسعه أن يكتم حتى يشهد عند قاض عدل.

وسئل أبو القاسم عن سلطان جائر له قاض عدل يقضي بين الناس، قال: يجوز قضاؤه وهو قول علمائنا قالوا ذلك في الخوارج إذا ظهروا على أهل العدل واستعملوا قاضيا جاز قضاؤه.

وسئل أبو نصر عن شاهدين شهدا عند الحاكم أن جميع ما في قرية كذا من الدور والأرضين وغيرها التي هي معروفة لفلان بميراث[٨] بين ابن فلان هذا وبين ابنته[٩] ولا يعرف له وارث غيرهما، قال:

---

[١] جم + مالا ولا.
[٢] م: أن.
[٣] م – لو.
[٤] م: يقر.
[٥] جم: قضيت.
[٦] جم: وقضيت.
[٧] م: وأنا.
[٨] فص + وهو.
[٩] جم: بنته.

هل تجوز شهادتهما؟ قال: إن كان الشهود يعرفون حدود ذلك جازت شهادتهم وإن لم يعرفوا حدود الأرضين والدور كانت شهادتهم باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل ادعى على ورثة الميت مالا فأمر بإثبات ذلك فأحضر شاهدين فشهدوا أن المتوفى قد أخذ من هذا المدعي منديلا فيه دراهم ولم نعلم كم وزنها، أتجوز شهادتهما؟ وهل يجوز للشاهدين أن يشهدا بذلك؟ قال: إن كان الشهود وقفوا على تلك الصرة وفهموا أنها دراهم حرزوها فما يقع عليه يقينهم[1] من مقدارها شهدوا بذلك وينبغي أن يعينوا جودتها فإنه قد يكون مموّها فإذا فعلوا ذلك جازت شهادتهم.

وسئل أبو القاسم عن سلطان إذا حكم بين الخصمين، أيجوز؟ قال: ليس لمن ولي الحرب والجلب يعني الرشوة من القضاء شيء إنما ذلك إلى مولى القضاء.

وقد ذكر عن بعض أصحاب أبي حنيفة أنه شهد عند ابن أبي ليلى على حديقة في يدي رجل أنها لهذا المدعي، قال[2] له ابن أبي ليلى: تعرف[3] عدد النخل[4] التي فيها؟ قال: لا، فقال: لا أقبل شهادتك فرجع الرجل إلى أبي حنيفة فأخبره بذلك فقال له أبو حنيفة: ارجع إليه[5] وقل له: أتعرف عدد الأسطوانات التي في /[١٩١و] مسجد الجامع فإن قال: لا، فقل: بطلت قضاياك التي قضيت في هذا المسجد فذهب فأخبره بذلك فقبل شهادته.

[1] م – قال: إن كان الشهود وقفوا على تلك الصرة وفهموا أنها دراهم حرزوها فما يقع عليه يقينهم.
[2] لف فقال
[3] لف أتعرف
[4] ع ح لف م: النخيل.
[5] م – ارجع إليه

وسئل عن القاضي هل يلزمه أن يبحث عن سرائر المعدلين ليعرف سرائرهم كما يعرف علانيتهم؟ قال: ليس عليه ذلك وإنما عليه أن ينظر إلى ظاهر صلاحهم ويحسن الظن بهم ما لم يظهر عنده سره[١] بخلافه.

وذكر عن غسان بن محمد المروزي قال: استقضيت على الكوفة فقدمتها فوجدت فيها مئة وعشرين[٢] من العدول فنظرت فيهم وطلبت أسرارهم وما هم عليه فرددتهم إلى ستة فنظرت في أمر الستة بعد السنين[٣] فأسقطت أربعة منهم فلم يبق إلا اثنان فلما رأيت ذلك استعفيت واعتزلت. قال الفقيه: لو أن القاضي استقضى مثل هذا لضاق الأمر عليه وعلى الناس؛ لأنه لم يوجد مؤمن بغير عيب كما قال النبي صلى الله عليه وسلم:[٤] "الناس كإبلٍ مئة لم تكن فيها[٥] راحلة"[٦] وكما قال القائل:

ولسْتَ بمستَبْق أخًا لا تلُمَّه على شَعَث أيُّ الرجالِ المهذّبُ

وقال عمر بن الخطاب رضوان الله عليه:[٧] "إن الله تولى منكم السرائر ودرأ عنكم بالبيّنات"، فإذا كان هذا هكذا وجب أن ينظر إلى غلبة الصلاح، فإذا كان الصلاح غالبا عليه ويجتنب الكبائر ولا يؤذي مسلما ولا معاهدا ولا يكون كسبه من حرام فهو عدل.

وقال نصير بن يحيى: سألت أبا سليمان متى يسع الرجل أن يعدل للرجل؟[١] قال: إذا رآه حافظا للجماعة ولم ير منه الريبة. قلت: فإن كان لا يعرفه فجاء شاهدان عدلان فعدلاه عنده، أيسعه أن يعدله بقول هذين؟ قال: نعم، وهو في هذا بمنزلة القاضي يقبل قول اثنين.

---

[١] لف م سرهم
[٢] لف + رجلا
[٣] لف السنتين
[٤] جم ح لف م: عليه السلام.
[٥] فص + إلا.
[٦] لف + واحدة
[٧] لف م رضي الله عنه

وقال محمد بن مقاتل: إذا لم تظهر الريبة من الرجل ولم يكن مقيما على الكبيرة فهو عدل، وقال: دخول الحمام بغير إزار[٢] حرام فإن كانت هذه عادته فإنه لا يعدل في شهادته.

وسئل ابن المبارك عن العدل، قال: من لا يطعن في بطن ولا فرج ويعقل كيف يشهد.

وسئل نصير عمن شتم أهله ومماليكه وأولاده، أتقبل شهادته؟ قال: إذا كان كل يوم وكل[٣] ساعة[٤] فلا، وإن كان أحيانا /[١٩١ظ] كذا ما لا يُنجا من مثل ذلك يقبل إن شاء الله.

وقال نصير: أخبرني رجل أنه دنا إلى باب ليث بن مساور فسمعه يشتم خادمه وكان قاضيا. قال الفقيه رحمه الله: يعني[٥] شتماً دون القذف وأما القذف فهو كبيرة فسقطت عدالته بذلك.

قال[٦] خلف بن أيوب: إذا قدم الأمير بلدة فذهب الناس وجلسوا في الطريق ينظرون إليه، قال: من ذهب للنظر إليه لا تقبل شهادته.

وذكر عن شداد بن حكيم أنه خرج حاجا وخرج شيخ من مشايخ البلدة من ذلك العام وكان ذلك الشيخ معروفا بالصلاح فلما ولي شداد القضاء فشهد ذلك الشيخ عنده فرد شهادته، فقيل له: شهد عندك فلان فلم تقبل شهادته قال: ألم[٧] تر[٨] يحاسب أمه في النفقة في الطريق وكان[٩] ناهِرًا أمه.

---

[١] لف م الرجل
[٢] لف مئزر
[٣] فص – وكل.
[٤] فص: وساعة.
[٥] م –
[٦] لف وقال
[٧] لف – ألم.
[٨] لف إني رأيته
[٩] لف فكان

وسئل أبو بكر عن رجل يديم النظر في الذي يلعب بالشطرنج لذكاء فهمه، قال: أخاف أن يصير فاسقا. وروي عن أبي حنيفة أنه قيل له: كيف لم تكتب عن الشعبي وقد كنت أدركته؟ قال: كيف[1] أكتب عمن[2] قامر فقمر.[3]

وقيل لمحمد بن سلمة: كيف لم تأخذ العلم من عليّ الرازي؟ قال:[4] من كثرة ما وجدت في منزله من الملاهي، وقال محمد بن سلمة: لو جمع علم خلف بن أيوب مع علم عليّ الرازي لكان علم خلف في زاوية إلا أن خلفا ظهر علمه لصلاحه وخفي علم[5] الرازي لما كان بخلافه.

وسئل عمن يتعلم شعر الغزل ويروي، قال: إن أراد به تعلم العربية والإعراب فلا بأس به، وروي عن ابن عباس أنه كان إذا ملّ من الكلام يقول: هاتوا بديوان الشعر.

وقال أبو القاسم: لو أن نصرانيا أسلم وكان فاسقا في حال كفره ثم شهد من ساعته بشهادة كان القياس أن تقبل شهادته لكن أتثبّت فيها حتى يتبين حاله بعد الإسلام؛ لأن تهمة الكذب باقية.

وسئل عن ثلاثة نفر شهدوا عند الحاكم وهو يعرف اثنين ولم يعرف الثالث ثم شهد الثالث بشهادة لآخر فعدله الاثنان، قال: يجوز تعديلهما[6] بشهادة أخرى ولا يجوز لهذه الشهادة.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل جاء إلى رجل فسامه[1] ثوبا ثم إن المشتري دفع الدراهم إلى البائع وأخذ الثوب وتفرقا من غير أن عقدا بينهما بيعا، قال: يجوز[2] للشاهدين أن يشهدا على بيعهما، قيل له: كيف /[١٩٢و] يجزئه؟[3] قال: يشهدان أنه دفع إليه الدراهم وقبض الثوب.

---

[1] م لف –
[2] لف ممن
[3] م للمرأة
[4] فص – قال.
[5] لف م + علي
[6] لف + له

وروى نصير عن الحسن بن زياد في رجل قال: إن استقرضت من فلان دراهم فعبدي حر فجاء فلان يدعي القرض فشهد أبو عبده ورجل آخر أنه استقرض[٤] منه الدراهم، قال: أقضي بالمال ولا أقضي بالعتق.

وسئل أبو بكر عن رجل أشهد على شهادة نفسه ابنَه ورجلًا آخر ثم مات، أيجوز لهذا الابن أن يشهد على شهادة أبيه؟ قال: تجوز شهادة الولد على شهادة والده[٥] فإنه[٦] ليس لولده فيه منفعة ولا خصومة ولا دفع مغرم ولا جر مغنم.

وسئل أبو القاسم عن رجل جاء إلى رجلين مع عَوان من أعوان السلطان فأقر عندهما أن لفلان عليّ دين كذا وكذا فالمقر له من أصحاب السلطان ثم طلب منهما الشهادة على إقرار هذا المقر فقال المقر: إنما أقررت خوفا من المقر له، هل يجوز لهما أن يشهدا على إقراره؟ قال: يبحثان عن هذا الأمر فإن وقفا على أمر فيه خوف أو إكراه امتنعا عن الشهادة وإن لم يقفا على ذلك فإنهما يشهدان على إقراره ويخبران القاضي أنه أقر وهو في يد عوان من أعوان السلطان حتى يتأمل القاضي لوجه الأمر.

وروي عن محمد بن الأزهر عن أبي سليمان الجوزجاني قال: لو أن رجلا احتاج إلى أن يخرج شهودا إلى ضيعة اشتراها فاستأجر دوابّ لهم وركبوها لم تقبل شهادتهم، ولو أكلوا طعامه قبلت شهادتهم وهو قول أبي يوسف، وقال محمد: لا أقبل شهادتهم فيهما جميعا. قال الفقيه: إن كانت لهم قوة المشي أو مال يستكرون به فلا تقبل شهادتهم كما قال أبو يوسف ومحمد، وإن لم يكن لهم قوة

---

[١] لف م فساومه

[٢] فص – يجوز.

[٣] لف م – قيل له كيف يجوز

[٤] جم فص: استقرضه.

[٥] لف أبيه

[٦] لف وإنه

المشي ولا طاقة الكراء ينبغي أن تقبل شهادتهم،[1] وإن كان الطعام لم يكن هُيّئ لهم ولكن كان عنده طعام مهيأ فقدم إليهم فأكلوا منه قبلت شهادتهم.

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل تزوج امرأة ثم شهد هو وآخر أنها أقرت بالرق لفلان وفلان يدعي ذلك، فإنه لا تقبل شهادة الزوج؛ لأنه يخبر أن نكاحها باطل ولا مهر لها عليه، وإن قال المولى: إذًا أذنت لها بالنكاح لم يجز؛ لأنه أراد تحويل الضمان إلى غيرها، /[١٩٢ظ] ولو أن الزوج دفع إليها المهر ثم شهد فإن دفع بأمر المولى جازت شهادته وإن دفع بغير أمر المولى لا تجوز شهادته.

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ سوق النحاسين مقاطعة من السلطان كل شهر بدراهم معلومة وكتب بذلك صكا، هل يجوز[2] للشهود أن يشهدوا عليه؟ قال: ضل القاطع والمقاطع عن سبيل الرشاد ولا يجوز أن يستفتي في مثل ذلك، وأما الشهود فلو شهدوا بذلك حلت بهم اللعنة، قيل: فلو أن الشهود شهدوا على إقراره بالدراهم ولكن عرفوا السبب، هل تجوز لهم الشهادة؟ قال: إن شهدوا على ذلك بعد معرفتهم سببه فهم ملعونون ولا يجب أن يكونوا شهودا في مثل ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل رأى دارا في يد إنسان، هل تجب له الشهادة بالملك؟ قال: إن كان الكون في اليد على ممر الزمان وكانت الشبهة عنها مرتفعة ولم يكن رأى خصما هناك يخاصم فيه فالشهادة جائزة.

وسئل[3] أبو القاسم عن رجل تولى تزويج امرأة من رجل وقد مات الزوج والورثة ينكرون ذلك، هل يجوز للذي تولى التزويج أن يشهدوا،[1] وكيف يستحب أن يفعل؟ قال: لا يستحب لمن تولى العقد ولكن يشهد أن فلان ابن فلان تزوج فلانة بمهر كذا وكذا.

---

[1] لف –

[2] لف + وهل يحل

[3] هذه المسألة في لف تأتي بعد المسألة التالية

وسئل أبو القاسم عن الشاهد إذا كان في السر فاسقا وفي الظاهر عدلا فأراد الحاكم أن يقضي بشهادته فأخبر عن نفسه أنه ليس بعدل، قال: إقراره نافذ على نفسه، ولكن لا يسعه ذلك الكلام في ذلك الوقت؛ لأنه يريد إبطال حق المدعي[٢] وكشف الستر عن[٣] نفسه فلا يسعه ذلك.

باب أدب القاضي

قال الفقيه:[٤] سمعت محمد بن الفضل قال: سمعت محمد بن جعفر قال: سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف قال في خصمين تشاتما[٥] عند القاضي فنهاهما فلم ينتهيا: فإن حبسهما القاضي أو عزرهما عقوبة لما اجترآ في مجلسه فحسن وإن ترك ذلك فحسن، وإن فعل أحدهما بصاحبه فنهاه فإنه يعاقبه إذا طلب صاحبه.

قال[٦] إبراهيم: سمعت أبا يوسف سئل /[١٩٣و] عن القاضي إذا خرج[٧] له ثلاثون درهما في أرزاق[٨] كاتبه وثمن صحفه وقراطيسه فأعطى الكاتب عشرين درهما وجعل عشرة لرجل يقوم معه وكلف الخصوم الصحف، أيسعه ذلك؟ قال: ما أحب أن يصرف شيئا من ذلك عن موضعه الذي سمي له.

قال إبراهيم: بهذا الإسناد سمعت أبا يوسف سئل عن رجل حبس غريما له بمال عليه ثم غاب الطالب وترك غريمه في السجن فلما مضى أشهر سأل القاضي عنه فبلغه أنه محتاج والذي حبسه غائب، قال: يستوثق منه كفيلا بنفسه ويخلي سبيله.

---

[١] فص لف م: يشهد.
[٢] لف: للمدعى؛ م + به.
[٣] لف م على
[٤] لف – الفقيه؛ م + رحمه الله.
[٥] ح: جاء خصمان تشاتما.
[٦] لف م وقال
[٧] لف أخرج
[٨] م: أوراق.

قال إبراهيم: وسمعت أبا يوسف يقول: إذا قال القاضي لرجل: جعلتك وكيلا في تركة فلان فهو وكيل في حفظه خاصة إلا أن يقول له: تشتري وتبيع وإذا قال: جعلتك وصيا فهو وصي تام. قال الفقيه: وبهذا[1] نأخذ؛ لأن أمر القاضي بمنزلة أمر المالك، ولو أن رجلا قال لرجل: أنت وكيلي في مالي فهو وكيل في الحفظ خاصة دون غيره ولو قال أنت وصيّي في مالي صار وصيه بعد الموت، فكذلك أمر القاضي.

وروى نصير عن شداد قال: لو أن قاضيا تقدم إليه خصمان فقضى على المطلوب بمال وحبسه ثم مات المقضي له والقاضي وارثه فإنه يخلي سبيله، وقال بعضهم: ليست ههنا تهمة تتركه في الحبس حتى يموت أو يقضي ما عليه.

وسئل أبو القاسم عن القاضي يأخذ الأجر، قال: لا يكون عاملا بأجر ولكنه يعمل لله تعالى ويستوفي حقه من مال الله تعالى وكذلك الفقهاء والعلماء يعملون لله تعالى ولهم أن يأخذوا حظهم من بيت المال، وكذلك المعلمون الذين يعلمون الناس القرآن.

وسئل أبو نصر عن رجلين تقدما إلى القاضي فقال أحدهما:[2] إن لي على[3] هذا الرجل ألف درهم[4] فقال له يحيى: قد أخبرتني خبرا فما تشاء يعني أن هذا الدعوى غير صحيح ما لم يقل مره ليعطيني حقي أو نحوه، وقال أبو نصر وهذا عندنا ليس بشيء وهو مما لا يعمل عليه؛ لأنهما لم يتقدما إلا للطلب.

---

[1] لف وبه

[2] لف –

[3] م: عند

[4] لف م + ولم يزد على هذا، قال يسأل القاضي المدعى عليه عن ذلك. وقال أبو نصر تقدم رجل إلى يحيى بن أكثم فقال إن لي على هذا الرجل ألف درهم.

وسئل أبو نصر عن غرماء وورثة تقدموا إلى القاضي فزعموا أن فلانا مات ولم يوص إلى أحد والحاكم لا يعلم شيئا من /[١٩٣ظ] ذلك، أيقول لهم: إن كنتم صادقين فقد جعلت هذا الرجل وصيا قال إن فعل ذلك رجوت أن يسعه ذلك إن كان يعرف عدالة الوصي ويصير وصيا إن صدقوا. [١]

وسئل أبو القاسم عن رجل من الأشراف وقعت له خصومة مع رجل ممن دونه، هل يقبل منه الوكالة ولا يحضر بنفسه الخصومة أم لا؟ قال: اختلف علماؤنا فيه، قال بعضهم: عليه أن يحضر بنفسه والوضيع والشريف فيه سواء، وقد خاصم علي بن أبي طالب رضي الله عنه إلى قاضيه شريح وخاصم عمر إلى زيد بن ثابت وهو خليفة، وقال بعضهم: تقبل الوكالة، ونحن نرى ألا تقبل الوكالة، والشريف ومن دونه سواء.

وقال نصير: سمعت أبا معاذ يقول: قال وكيع: إذا خاصم الرجل السلطان إلى القاضي فجلس السلطان مع القاضي في مجلسه وجلس الخصم على الأرض ينبغي للقاضي أن يقوم من مكانه ويجلس فيه خصمه ويقعد القاضي على الأرض ثم يقضي بينهما يعني لا يكون تفضيلا بين الخصمين في المجلس.

وقال نصير: سألت محمد بن مقاتل عن قاضي كرج وقاضي جسر إذا التقيا فقال أحدهما: للآخر: إن فلان بن فلان أقر لفلان بكذا، أيقضي به؟ قال: لا، حتى يبعث إليه[٢] الرقعة، قلنا: الرقعة أكبر من القول، قال: إنما يراد بذلك اتباع السنة كتاب القاضي إلى القاضي.

وسئل القاضي[٣] أبو نصر عن تفسير قولهم: وزكوا في السر والعلانية ما معناه؟ قال: سمعت محمد بن سلمة:[١] تفسيره أن يرسل الحاكم إلى المعدل فيقول: ما تقول في فلان؟ فإن عدله أحضر

---

[١] لف صدقوه

[٢] فص – إليه.

[٣] لف –

المعدل والشهود، ويقول للمعدل: هذا الذي عدلته في السر؟ فإن قال: نعم، قضي به بحضرة[٢] المدعى عليه. قال الفقيه حفظه الله:[٣] وإنما سأل في العلانية بعد ما سأل في السر؛ لأنه احتمل أن الشهود تسموا[٤] بغير اسم أنفسهم وهم غير الذي يسأل عنهم، فإذا سأل في العلانية يرتفع الاشتباه، وإنما يبدأ بالسر؛ لأن الشهود ربما يكونوا غير عدول فلا يقدر المعدل على أن يخرجهم في العلانية.

وقال أبو القاسم: سمعت نصير بن يحيى قال: كان أبو حنيفة ابتلي بالدخول في وصية أوصى إليه بعض إخوانه، وكان أبو حنيفة غائبا فجاء إلى ابن أبي /[١٩٤و] ليلى فشهد له شهود بما ادعى فقال له ابن أبي ليلى: ضل مقاليدك يا أبا حنيفة تدعي شيئا لم تعلمه ولم تسمعه، احلف أن شهودك شهدوا بحق، فقال أبو حنيفة: ما تقول في أعمى جرحه رجل بين يدي شهود فقدمه إلى القاضي وشهد له شهود، أيحلف[٥] المدعي أن شهودك شهدوا بحق والأعمى لم يبصر؟ قال: فتحيّر[٦] ابن أبي ليلى[٧] وقضى له.

وسئل أبو القاسم عن رجل في يديه[٨] دار فجاء آخر وادعى أنه اشترى هذه الدار من امرأة قد ماتت ثم إن المدعي تقدم إلى حاكم في بلدة غير البلدة التي فيها الدار من غير خصم أحضره وأقام الشهود على دعواه وحكم الحاكم له بذلك، هل يجوز حكمه على من في يديه[٩] الدار أم لا؟ قال: حكمه في ذلك غير نافذ لما لا يقع في[١٠] اختلاف العلماء وذلك أن الذين قالوا بقبول الشهادة على غائب إنما قالوا في الموضع الذي يجوز قضاؤه عليه وفيه، وهذا إنما قضى في بلد غير البلد الذي استُقضي عليه

---

[١] جم ح لف + يقول.
[٢] لف حين يحضره
[٣] لف م – حفظه الله
[٤] لف يسمون
[٥] لف م أتحلف
[٦] لف فبقي
[٧] لف + متحيرا
[٨] لف م يه
[٩] لف م: يده.
[١٠] م: فيه.

وكان الواجب في ذلك أن يكتب شهادة الشهود إلى القاضي الذي هو قاضي[١] البلد الذي فيها الدار، ولو قبل ذلك لم يكن لكَتْب[٢] القضاة إلى القضاة معنى.

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف أنه قال: إن قاضيا لو قضى بشاهد ويمين أو ببيع أم الولد أو بالقتل في القسامة فللقاضي الآخر أن يبطله؛ لأن القضاء بشاهد واحد ويمين خلاف القرآن وبيع أم الولد عليه[٣] جماعة[٤] الناس يعني جماعة الصحابة في فساد بيعها والقسامة هو قضاء معاوية ولم يختلف فيها الصحابة، وكذلك بيع الدرهم بالدرهمين، ومتعة النساء، وعبدٌ بين اثنين أعتقه أحدهما وهو معسر فقضى ببيع نصف شريكه فلقاضٍ آخر أن يبطله، وكذلك إذا طلق امرأته ثلاثا[٥] أو في الحيض فأبطل القاضي طلاقه فإن قضاءه باطل، ولو قضى بالقافة أو بإبطال الطلاق قبل النكاح أو السلم في الحيوان ونحوه يجوز قضاؤه. قال الفقيه: وقال في رواية محمد بأن كل شيء اختلف الفقهاء فيه فقضى[٦] القاضي فيه[٧] جاز[٨] قضاؤه، ولم يكن لقاضٍ آخر أن يبطله ولم يذكر فيه اختلافا، وبه نأخذ.

وروى خلف بن أيوب عن محمد عن أبي حنيفة في رجل تزوج امرأة عشرة أيام /[١٩٤ظ] فأجازه قاضٍ من القضاة فإن ذلك نكاح جائز.

قال خلف: وسمعت محمدا يقول: لو أن رجلا تزوج امرأة بغير شهود فأجاز ذلك قاض من القضاة أن ذلك[٩] جائز.

---

[١] لف قاضٍ في
[٢] جم: يكتب؛ م: ليكتب.
[٣] فص – عليه.
[٤] لف + من
[٥] لف + أو أكثر
[٦] لف فقضاء
[٧] م: فهو.
[٨] لف م: جائز.
[٩] لف م + نكاح.

وسئل أبو القاسم عن قاض قضى بشيء هل لقاض آخر أن ينقض قضاءه؟ قال: القضاة عندنا على[1] قسمين: قاضٍ يقلَّد وقاض يُولَّى بسبب، فإن كان[2] القاضي يقلد لا ينقض قضاؤه. وإن كان مما وُلّي بسب وليس ممن يقلد ينقض قضاؤه، يعني إذا كان لا يصلح للقضاء، ولكن طلب بالشفعاء وبدفع الرشوة، فهو بمنزلة المتغلب، فإن كان لا يوافق قضاؤه رأي القاضي الذي رفع إليه، فله أن ينقض قضاءه.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل، وأمره بأن يتصدق على فقراء أهل بلدة بمئة دينار، وللموصي على رجل دراهم، فالوصي[3] يطلب للموصي[4] بالنقد من هذا البلد الذي أوصي لفقرائها والغريم لم يجد سبيلا إلى قضاء المال للوصي، فرفع ذلك إلى الحاكم فأمره الحاكم بأن[5] يتصدق بمثل تلك الدراهم عن وصية الميت وكتب إلى الوصي حتى يرفع من دراهم الميت بقدر ما أنفذ هذا من وصية الميت، والحاكم حاكم البلدين: بلد الوصي وبلد الآخر، والحاكم عفيف، أفتنا وأنت مأجور.

قال أبو القاسم: هذه قضية فيها غلط من وجوه: أما الواحد:[6] فإنه[7] قضاء على الغائب[8] من غير خصم عنه، والوجه الآخر: أنه صارف مع الميت، فأمر بأن يتصدق مكان الدنانير دراهم، ولو جاز الصرف[9] كان ترك القبض يبطله. والوجه الثالث: أنه فعل ذلك من غير عاقد معه على المصارفة.

والوجه الآخر: أنه مد يده إلى مال الوصي فجعلها في وصية المتوفَّى، وهذا جور أن يلزم الوصي إنفاذ وصية الموصي من خالص ماله، ولو أن وصيا أمره الموصِي بصدقة عنه يتصدق بذلك عنه،

---

[1] م –
[2] فص – كان.
[3] فص: فأوصى الوصي.
[4] جم: الموصي.
[5] م: أن.
[6] فص: الأول.
[7] جم: فإنها.
[8] جم: الغالب.
[9] م – جاز الصرف

فتصدق الوصي عنه بذلك من خالص ماله لا يجوز ذلك عن الميت، وكان متطوعا ولم[1] يكن في ذلك مأجورا؛ لأنه لم يقصد في ذلك القربة إلى الله تعالى، وإنما قصد قضاء الدين عن[2] غيره فلم يصب ذلك ولم يكن له قربة.

ووجه آخر أنه لم ينصب للغائب[3] وكيلا يقبض عنه، وكونه قاضيا عن البلدين لا تبسط يده في التحكم في أموال /[١٩٥و] الناس، وإجراء الأمور على غير ما يقتضيه الكتاب والسنة، فغريم الوصي مديون للوصي على حاله، ووصية المتوفى قائمة على حالها، ولو كان الوصي حاضرا فأمر غريمه بأداء ذلك عن الموصِي ما جاز ذلك فكيف يجوز للقاضي في مال الموصي ما لم يكن للوصي ذلك في ثمن[4] مال نفسه؟ ولو كان هذا الحاكم يدخل في الأمر على وجهه كان أولى به. وكم من بلدة ثابتة[5] بقضاء[6] حوائج أهلها في البلدة الأخرى بالكتب والرسل على ما يجب.[7]

باب الدعوى[8]

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم عن رجل قال في صحته: ما ادعى فلان بن فلان من المال الذي في يدي فهو صادق أو قال: فصدقوه. فمات الرجل، هل للرجل في ماله حق؟ قال: إن لم يكن سبق من فلان دعوى في شيء معلوم لا يلزمه بهذا القول شيء، وإن كان سبق منه دعوى بشيء معلوم فالذي ادعى ثابت له. قال الفقيه: وقال أصحابنا:[9] إن الرجل إذا قال في مرضه: لفلان عليّ حق فصدقوه، فإنه

---

[1] لف م وأما إذا لم
[2] لف –
[3] جم: للغالب.
[4] لف م –
[5] لف م نائية
[6] لف م: يقضى.
[7] لف + والله أعلم
[8] جم: الدَّعاوِي.
[9] لف الأصحاب

يصدق إلى ثلث ماله، وبه نأخذ، ولو قال: فهو صادق، فليس عن أصحابنا في هذا رواية،[1] ولكن ينبغي أن يكون الجواب كما قال أبو القاسم.

وقال أصحابنا في كتاب الدعوى: إذا كان الحائط بين اثنين فانهدم فبناه أحدهما بغير إذن صاحبه كان متطوعا إذا لم يكن عليه لهما[2] حمولة، ولم يذكر الجواب في الحائط الذي لهما عليه حمولة، وروي عن محمد بن سلمة أنه سئل عن حائط بين اثنين ولهما عليه جذوع وحمولة فانهدم الحائط فبناه أحدهما وأبى الآخر، ثم إن الذي بناه وضع عليه جذوعه وجاء الذي لم يبْنِ وأراد أن يضع عليه جذوعه قال: له أن يمنعه حتى يأخذ نصف ما أنفق في الجدار، ولا يكون متطوعا. قال وهذا قول أصحابنا. وقال أبو بكر الإسكاف: إن[3] كان الحائط بحال لو قسمت أرض الحائط أصاب نصيبه مقدار ما يبني بناء محكما يكون متطوعا في بنائه، ولو كان بحال لو قسمت[4] لا يصيبه مقدار ما يبني عليه بناء محكما[5] لا[6] يكون متطوعا، وله أن يرجع على شريكه بنصف ما أنفق إن أراد أن يضع عليه جذوعه.

وروى هشام عن محمد أنه سأل عن حمام /[١٩٥ظ] بين اثنين انهدم منه حائط بيت أو يحتاج إلى قدر ومرَمّة وأبى شريكه أن يبني. قال: لا يجبر، ولكن يقال لهذا الآخر: إن شئت اِبْنِ[7] أنت، ثم آجره، فإذا آجرته فخذ منها مقدار نفقتك ثم يصيران فيه سواء.

وسئل عن زقاق لا منفذ لها[1] وفيها[2] دور بين خمسة نفر وهذا الزقاق مسقّف ومرور هؤلاء الخمسة تحته[3] فرفع أحد من هؤلاء الخمسة هذا السقف وادعى أنه له، وادعى جيرانه أنه لهم، وإنه أقرب

---

[1] فص: رواية في هذا.

[2] فص: لهما عليه.

[3] لف م: ولو؛ ف: وإن.

[4] م + أرض الحائط.

[5] فص – يكون متطوعا في بنائه، ولو كان بحال لو قسمت لا يصيبه مقدار ما يبني عليه بناء محكما؛ لف – ولو كان بحال لو قسمت أرض الحائط لا يصيبه مقدار ما يبنِي عليه بناءً محكما

[6] لف وإلا فلا

[7] لف ابنه

إليه. [٤] قال: إن كان[٥] طريقه إلى ملك أحدهم أو مشغول بمتاعه فهو له في الحكم والقول قوله مع يمينه، وإن لم يكن طريقه إلى ملك أحدهم ولا كان مشغولا بمتاع أحدهم فهو لهم جميعا، والقول قولهم ولكل واحد منهم أن يحلف الآخر على نصيبه.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى قصار أربع قطع كرباس ليغسله[٦] فلما فرغ منها أعطاه أجرته، فقال القصار: أنفذ رسولك غدا لأنفذه إليك ففعل فإذا هي ثلاث قطع، والقصار يدعي أنه أنفذ الأربع وضاع على يد رسوله، والرسول يدعي أنه دفع إليه ولم يعدّه عليه. قال: يسأل صاحب الثوب أيهما الصادق وأيهما الكاذب؟ فأيّهما صدّق برئ من دعواه. ومن كذّبه وجبت له عليه اليمين، فإن حلف برئ[٧] وإن أبى لزمه ما ادعى، فإن صدق القصار وجب الأجر، وإن كذب القصار وحلف القصار فللقصار[٨] على صاحب الثوب اليمين[٩] على الأجر، فإن[١٠] حلف برئ من الأجر بحصة ذلك الثوب.

وسئل أبو بكر عن رجل أخرج صكا بإقرار رجل وادعى المقِر أن المقَر له قد رد إقراره وأراد أن يحلفه على ذلك، وصار بمنزلة رجل قال لآخر: بعت عبدك مني؟ فقال: قد بعت ولكنك أقلتني البيع فإن هذا دعوى[١١] صحيح، وله أن يحلفه، فكذلك هذا.

---

[١] لف له

[٢] لف وفيه

[٣] جم: عليه.

[٤] لف إليهم

[٥] جم – كان.

[٦] لف ليغسلها

[٧] فص – برئ.

[٨] فص: فالقضاء.

[٩] فص: واليمين.

[١٠] فص: وإن.

[١١] لف بيع

وسئل أبو بكر عن رجل خاصم رجلا بألف درهم يدعي عليه وأنكر المدعى عليه ثم أخرج المدعى عليه ألف درهم فوضعها[١] عند إنسان حتى يأتي المدعي البينة[٢] فاسترد المدعى عليه الدراهم وأبى أن يرد عليه، ثم أغاروا على الناحية فيقول: ذهبوا بالألف. هل يضمن؟ قال: إن كانت الدراهم وضعاها جميعا فليس له أن يدفع إلى أحدهما دون الآخر، فإن امتنع /[١٩٦و] فلا ضمان عليه إن هلكت،[٣] وإن كان صاحب المال هو الذي وضعه دون خصمه فليس له أن يمنعه فإن منعه فهو ضامن.

وسئل أبو نصر عن رجل[٤] له على آخر دعاوى متفرقة من الدراهم والدنانير والضياع والدور هل للقاضي أن يحلفه على كل شيء؟ قال: لا، ولكن يجمع دعاويه كلَّها ويحلفه يمينا واحدة[٥] على ذلك كله.

وسئل أبو القاسم عن مريض صاحب فراش اجتمعت عنده قرابته يأكلون من ماله ما القول فيه؟ وإن ادعى بعض ورثته عليهم ضمان ما أكلوا هل له ذلك؟ قال: إن أكلوا بأمره فمن كان منهم وارثا ضمن، ومن كان غير وارث حسب ذلك من ثلثه. قال الفقيه: إن كان المريض احتاج إلى تعاهدهم في مرضه فأكلوا معه ومع عياله[٦] من ماله بغير إسراف ينبغي أن يستحسن في ذلك، ولا يجب الضمان وارثا كان أو غيره.

وقال نصير: سألت خلفا وشدادا عن وصي كان الميت أقر عنده بدين هل عليه أن يؤدي؟[٧] قال: لا ينبغي أن يؤدي. وسألتهما فقلت: إذا لم يقر الميت ولكن شهد شاهدان عند الوصي. قال شداد: يؤدي

---

[١] لف م فوضع

[٢] فص م + فلم يأت البينة؛ لف بالبينة؛ لف + فلم يأت بالبينة.

[٣] لف تلفت

[٤] م – عن رجل

[٥] لف – واحدة.

[٦] لف – ومع عياله.

[٧] جم + له.

ولا يجحد إذا قدر على الأداء، فإن خاف الضمان لا يؤدي ويجحد.[١] وقال[٢] خلف: لا يؤدي شيئا ما لم يحكم الحاكم. وقال عيسى بن أبان إذا علم الوصي بدين بالشهادة أو بالإقرار لا يقضي؛ لأنه إن[٣] أدى[٤] يغرم. [٥] قال[٦] نصير: سألت[٧] أبا سليمان عن وصي يعلم بدين على الميت. قال: يؤدي إذا لم يخف الضمان.

وسئل أبو بكر عن رجل مات وترك ابنة وأخا وقالت الابنة: ليس لأبي شيء وإنما اشترى ذلك كله لي، وبمالي،[٨] وكان وكيلي. والأخ يدعي أن المال كله للأب، هل يجب على الابنة يمين؟ قال: اليمين على الأخ لا على الابنة؛ لأن الابنة أقرت بأن الأب هو الذي اشترى، فالقول قول الأخ إن ذلك كلَّه للميت مع يمينه.

وروي عن محمد بن سماعة عن محمد في رجل تزوج امرأة وابنتها في عقدين ثم قال: لا أدري أيتهما الأولى؟ قال: يحلف لكل واحدة منهما بالله ما تزوجتها قبل صاحبتها، والقاضي يبتدئ بأيّتهما شاء، وإن شاء أقرع بينهما، وإن[٩] حلف لإحداهما ثبت نكاح الأخرى، فإن أبى أن يحلف للأولى لزمه وبطل نكاح الأخرى يعني إذا ادعت المرأتان، /[١٩٦ظ] كلُّ واحدة منهما تدعي أن نكاحها أولا.

---

[١] لف –
[٢] جم: قال.
[٣] لف –
[٤] لف أراد
[٥] لف م: الغرم.
[٦] لف وقال
[٧] لف وسألت
[٨] فص: بمالي.
[٩] فص ح لف م: فإن.

قال الفقيه رحمه الله:[1] بَانَ[2] الأصلُ أنّ كل من أقر بشيء لا يجوز إقراره فإنه لا يجب عليه اليمين، وتفسير ذلك أن رجلا ادعى على ميت مالا وقدم الوصي إلى القاضي ولا بينة للمدعي فأراد أن يحلف الوصي فإن كان الوصي وارثا حلفه؛ لأن إقراره جائز في حصة نفسه، وإن لم يكن وارثا لا يحلف؛ لأنه لو أقر لم يجز إقراره.

ولو أن رجلا في يده غلام أو جارية أو ثوب ادعاه رجلان فقدماه إلى القاضي فحلّفه أحدهما فنكل عن اليمين فقضى له القاضي ثم أراد الآخر تحليفه فإن ادعى ملكا مرسلا أو شراء من جهته لم يكن له أن يحلفه، فإن[3] ادعى عليه الغصب فله أن يحلفه؛ لأنه لو أقر بالغصب يجب عليه الضمان.

ولو أن رجلا اشترى دارا فحضر الشفيع فأنكر المشتري الشراء[4] وأقر[5] أن الدار لابنه الصغير ولا بينة للشفيع على الشراء ولا[6] يمين على المشتري؛ لأنه قد لزمه الإقرار لابنه، فلا يجوز الإقرار لغيره بعد ذلك.

ولو أن رجلا قدم رجلا إلى القاضي وادعى أن له على أبيه دين وقد مات أبوه وترك ميراثا في يده وأنكر الابن موت أبيه أو أقر بالموت وأنكر الدين أو أقر بالدين وبالموت[7] جميعا وأنكر وصول التركة إليه، فإن أنكر الموت فإن القاضي يحلفه بالله "ما تعلم أن أباك مات" فإن نكل عن اليمين أمره بقضاء الدين إن كان في يديه تركة، ولو حلف برئ. ولو أنه أقر بالموت وأنكر الدين حلفه بالله "ما تعلم أن لهذا على أبيك هذا المال ولا شيءٌ منه"، ولو أنه أقر بالموت والدين وأنكر وصول التركة إليه حلفه

---

[1] لف م رضي الله عنه
[2] لف لأن
[3] لف م وإن
[4] م –
[5] لف م: أو أقر.
[6] فص: فلا.
[7] لف م والموت

على البتات بالله "ما وصل إليك من ميراث أبيك[1] المال الذي يدعي، ولا شيءٌ منه"، ولو أنه أنكر الدين ووصول التركة إليه حلفه القاضي بالله "ما وصل إليك هذا المال، ولا شيءٌ منه". فإن[2] حلف وأراد[3] الطالب أن يحلفه على الدين فقال الابن: كيف تحلفني وليس في يدي شيء من التركة؟ قال أبو بكر الإسكاف: لا يقبل قول الابن، ويحلف على الدين على علمه؛ لأن للمدعي[4] أن[5] يقول: أنا أريد أن أثبت مالي على أبيك ثم أطلب ماله. قال: وكان الفقيه أبو جعفر يقول نحو هذه المسألة: ليس له أن يحلفه، ولو أراد أن /[١٩٧و] يقيم البينة قبلت بينته؛ لأن اليمين على طرف لسانه، فمتى ظهر المال أمكنه أن يحلفه، فأما البينة فربما لا يمكنه إقامة البينة في كل وقت لغيبة الشهود ونحو ذلك، فتُسمع منه البينة قبل ظهور المال وبه نأخذ.

ولو أن دارا في يد رجل جاء[6] رجل فادعاها[7] ولا بينة له فأراد أن يحلف الذي في يديه فإن كانت في يديه بميراث حلف على العلم وإن كانت بشراء أو هبة أو نحو ذلك فإنه يحلفه على البتات فإن اختلفا فقال المدعى عليه الدار ميراث عندي من أبي وأراد أن يحلف على العلم وقال المدعي: ما ورثتها ولكنها وصلت إليك من غير ميراث، فالقول قول المدعي مع يمينه على علمه بالله ما تعلم أنها وصلت إليه من قبل أبيه. فإن حلف حلف[8] الذي في يديه[9] الدار على البتات، وإن لم يحلف المدعي حلف الذي في يديه[10] على العلم.

---

[1] جم – أبيك.
[2] لف م: فإذا.
[3] لف م فأراد
[4] لف م: المدعي.
[5] لف م – أن.
[6] لف فجاء
[7] لف م فادعى
[8] فص – حلف.
[9] لف م: يده.
[10] لف م: يده.

ولو[1] أن رجلا ادعى على رجل دينا فقال له القاضي ألك بينة قال: لا. وطلب اليمين فحلفه القاضي ثم أراد المدعي أن يقيم البينة بعد أن قال لا بينة لي. روى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: تقبل بينته. وروي عن محمد أنه[2] لا تقبل بينته.

وسئل شداد عن رجل ادعى على رجل ألف درهم فشهد له ثلاثة نفر ثم قال أحدهم قبل أن يقضي القاضي: أستغفر الله قد كذبت في شهادتي، فسمع القاضي قوله ولم يعلم أيهم رجع فسألهم: من الذي رجع منكم فقالوا: كلنا على شهادتنا، قال: لا يقضي بشهادتهم، ويقيمهم مِن عنده حتى ينظر في ذلك، فإن جاء المدعي باثنين منهم اليوم الثاني فشهدا عند القاضي فإنه يقضي له بالمال على المدعى عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل ادعى دواب على آخر أنه استهلكها عددا معلوما. قال: ينبغي للشهود أن يبينوا ذكرا أو أنثى، وإن لم يبينوا أخاف أن الشهادة باطلة ولا يقضي بشيء من دعواه. وإن بينوا ذكرا أو أنثى جازت الشهادة ولا يحتاج إلى ذكر اللون.

وقال أبو بكر: لو أن رجلا كانت له شهادة على كتاب وصية ميت وله فيه وصية فينبغي أن يقول: أشهد على جميع ما في هذا الصك إلا هذا، ويضع يده على ما أوصي[3] له.

وسئل أبو بكر عن رجل ادعى على رجل ألف درهم وأنكر /[١٩٧ظ] المدعى عليه قال كيف يحلف؟ قال يحلف بالله ما له قبلك ما يدعي ولا شيء منه. قيل له: ايش معنى قوله ولا شيء منه؟ قال: لأن رجلا لو قال: والله ما أكلت اليوم عشرة أرغفة وقد كان أكل تسعة لا يحنث، فكذلك ههنا إذا ادعى ألف درهم فربما يكون عليه أقل من الألف.

---

[1] جم – ولو.

[2] فص لف + قال.

[3] جم: في الوصية.

وقال أبو نصر: حكي[١] عن بشر بن غياث في الشهود يشهدون على إنسان بمال قال: يسألهم الحاكم: من أيّ وجه يشهدون. فإن لم يخبروا لم يقض بشهادتهم. قال الفقيه: وفي قول علمائنا: إذا كان الشهود عدولا قضى القاضي وإن لم يبينوا السبب.

وذكر أن رجلين اختصما إلى شريح في ولد هرة. قال شريح: ائتوني بوالدتها، فإن هي قَرَّت ودَرَّت واسْبَطَرَّت فهي ولدها،[٢] وإن هي[٣] هرّت وفَرَّت[٤] وازبأَرَّت فليس بولدها.[٥]

باب الإقرار

سئل علي بن أحمد عن رجل أقر لامرأته في مرضه بمهر ألف درهم وتزوجها بألف درهم ثم أقامت الورثة البينة بعد موت الزوج على أن المرأة وهبت مهرها من زوجها في حياة الزوج وصحّتِه أيجوز الإقرار لها بالمهر أم لا؟ قال: يجوز[٦] إقراره بالمهر ولا تقبل البينة على الهبة.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل قال لرجل: لي عليك ألف درهم، فقال له الآخر بالفارسية: كيسه بدوز[٧] أو قال: كيسيش بدوز.[٨] قال: لا يكون إقرارا؛ لأنه ليس للناس تعارف في ذلك.[٩] ولو قال: لي عليك ألف،[١٠] فقال: معي مئة دينار. قال: لا يكون إقرارا؛ لأنه أضاف إلى الدنانير والدنانير غير واجبة، فكذلك الألف التي أضاف إليها. قال الفقيه: وعندي أن المدعي لو ادعى عليه الدنانير فله أن

---

[١] لف يحكى

[٢] فص والدتها

[٣] فص – هي.

[٤] لف فرت وهرت

[٥] فص + والله أعلم.

[٦] جم + لا.

[٧] ف خط كيسك

[٨] ف كيسه خط. مهم: نسخة ف تترجم العبارات الفارسية إلى اللغة العربية، ولا تذكرها بالفارسية. ٤٥ب

[٩] جم فص: في ذلك تعارف.

[١٠] فص – ألف؛ ع + درهم.

يأخذ منه الدنانير والدراهم جميعا. ولو أنه لم يصدقه في الدنانير فله أن يأخذ منه[1] ألف[2] درهم؛ لأن ظاهر كلام المدعى عليه أنه أقر بما ادعى عليه وزيادة. وإذا قال: لك عليّ درهم في دقيق أو قال لك عليّ درهم دقيق يلزمه درهم. ولو قال: لك عليّ درهم بدقيق فعليه دقيق يساوي درهما.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل أقر لابنته في صحته بجميع ما في منزله من الفرش والأواني وغير ذلك مما يقع عليه الملك من صنوف الأموال كلها /[١٩٨و] وله في الرستاق دواب وغلمان وهو ساكن في البلد. قال: إقراره يقع على ما هو في منزله الذي هو ساكنه، وما كان من الدواب يبعثها إلى الباقور[3] بالنهار ويرجع إلى وطنه الذي أقر بقماشاتها[4] لابنته، وكذلك عبيده الذين يخرجون في حوائجه ويأوون إلى منزله فهم داخلون في إقراره.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل بالفارسية: ترابر من بيست درم است.[5] ثم قال: عنيت بقولي من صنجة[6] الميزان يعني: لك عليّ حجر الميزان عشرون درهما. قال: لا يصدق؛ لأن الناس لا يتكلمون بكلام لا فائدة فيه.

وسئل عن رجل أتلف[7] مال والدته ثم قال لوالدته: جميع ما في يدي من المال فهو لك، قال أبو بكر: إن كان مات الولد والمال الذي أقر لها قائم بعينه، فالمال للوالدة، وإن كان الابن قد استهلك المال وذلك مما لا يكال ولا يوزن وقد ترك دراهم أو دنانير فالوالدة في سعة من أن تتناول من الدراهم أو

---

[1] فص – الدنانير والدراهم جميعا. ولو أنه لم يصدقه في الدنانير فله أن يأخذ منه.

[2] م: الألف.

[3] لف الباقورة

[4] لف م: بقماشها؛ ف: بقماشه.

[5] لف: لك علي عشرون درهما

[6] لف سنجة

[7] جم: تلف.

الدنانير مقدار ما استهلك الابن بعد قوله الذي أقر لها؛ لأن الذي أقر لها[١] كان[٢] بمنزلة الصلح، فلما استهلكه بطل الكلام وعاد الدين كما كان.

وسئل عن رجل قال: جميع ما يعرف بي أو قال: جميع ما ينسب إليّ فهو لفلان. قال: هذا إقرار منه، وإذا قال: جميع مالي أو جميع ما أملكه لفلان فهو هبة فلا يجوز إلا بالتسليم.

وسئل عن رجل أقر في صحة بدنه وعقله: أن كل شيء له فهو لفلان أو قال جميع ما أملك فهو لفلان. قال أبو بكر: هذا هبة منه،[٣] فإن سلم إليه جاز، وإن لم يسلم إليه لا يجبر عليه. وإذا[٤] قال: جميع ما في يدي لفلان كان إقرارا. ولو قال: جميع ما في بيتي بعت من فلان، جاز البيع. ولو قال:[٥] جميع ما أملك بعت من فلان[٦] فالبيع فاسد.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: بقرتي هذه لامرأتي، ثم ماتت المرأة، أتكون البقرة ميراثا من المرأة أم لا؟ قال: إذا قال:[٧] اين كاوترا[٨] فهذه هبة. فإن سلمها إليها جاز. وإن قال: مر[٩] تراست[١٠] فهو إقرار.

وسئل أبو القاسم عن رجل أقر في صحة عقله وبدنه أن جميع ما هو[١] داخلَ منزله لامرأته غير ما عليه من الثياب فتوفي /[١٩٨ظ] الرجل وترك ابنا ثم ادعى الابن أن ذلك من تركة أبيه، كيف الجواب

---

[١] م – لأن الذي أقر لها

[٢] م وكان

[٣] لف م –

[٤] لف: ولو؛ م: فإن.

[٥] فص – جميع ما أملك فهو لفلان. قال أبو بكر: هذا هبة منه، فإن سلم إليه جاز، وإن لم يسلم إليه لا يجبر عليه. وإذا قال: جميع ما في يدي لفلان كان إقرارا. ولو قال: جميع ما في بيتي بعت من فلان، جاز البيع. ولو قال.

[٦] م + قال

[٧] جم – إذا قال؛ لف م + بالفارسية.

[٨] لف: هذه البقرة لك

[٩] جم فص – مر.

[١٠] لف: هي لك

فيه؟ قال: في هذه المسألة فتوى وحكم، فأما الفتوى فكل شيء علمت المرأة أنه صار لها بتمليك الزوج إياها ببيع صحيح أو بهبة أو كان لها ملك فهي في سعة من منعه والاحتجاج بهذا الإقرار، وما لم يكن له ملك فلا يصير لها الملك بهذا الإقرار ما بينها وبين الله تعالى.[٢] وهو[٣] من[٤] تركة المتوفى. وأما الحكم فلما شهدت الشهود على ذلك الإقرار وجب القضاء بما كان في الدار يوم الإقرار.

وسئل أبو القاسم عن رجل له سبعة أولاد فأقر في صحته وجواز أمره أن لخمسة من أولاده عليه ألفيْ[٥] درهم وسماهم في الصك الحسن وعمر وأحمد وفلان وفلان، فمات الرجل بعد ذلك وشهد الشهود بذلك عند الحاكم، إلا أن الشهود يقولون: لا نعرف هؤلاء الأولاد؛ لأنهم لم يكونوا بحضرته عند الإقرار، أتجوز هذه الشهادة وسائر الورثة ينكرون ذلك؟ قال: إذا أقر سائر الورثة بأسامي هؤلاء ثبت المال بشهادة الشهود، ولو جحدت الورثة أساميهم كلف المدعون إقامة البينة على أساميهم إذا لم يكن في سائر الورثة مثلهم في الأسامي.

وسئل أبو نصر عن رجل كان يمرض يومين ويصح ثلاثة أيام ويمرض يوما ويصح يومين فأقر لابنه بدين، هل يجوز إقراره؟ قال: إن[٦] فعل ذلك في مرض ثم صح بعد ذلك[٧] جاز ما صنع، وإن فعل في مرض ألزمه الفراش أي أضناه[٨] واتصل بموته فإقراره فيه غير جائز.

وروي عن محمد بن الحسن أنه قال: إذا قال الرجل: لي عليك ألف درهم، فقال المدعى عليه: لك عليّ ألف درهم، ما أبعدك من ذلك، لا يلزمه شيء، ألا ترى إلى قول الله تعالى: (اعْمَلُوا مَا شِئْتُمْ)[١]

---

[١] م + في.
[٢] جم – تعالى.
[٣] لف –
[٤] لف ومن
[٥] لف: ألفا؛ م: ألف.
[٦] جم – إن.
[٧] فص – في مرض ثم صح بعد ذلك.
[٨] لف م – أضناه.

قال: (إِنَّهُ بِمَا تَعْمَلُونَ بَصِيرٌ) (فَمَنْ شَاءَ فَلْيُؤْمِنْ وَمَنْ شَاءَ فَلْيَكْفُرْ) ثم قال: (إِنَّا أَعْتَدْنَا لِلظَّالِمِينَ نَاراً) فلو لم يقل: (بِمَا تَعْمَلُونَ بَصِيرٌ) ولو لم يقل: (إِنَّا أَعْتَدْنَا لِلظَّالِمِينَ نَاراً) لم نكن نعلم أنه أراد به التوبيخ، فكذلك ههنا. لما قال: ما أبعدك من ذلك، تبين أنه لم يرد به الإقرار. قيل: فلو قال: ما أبعدك من الثريا؟ قال: هذا يلزمه؛ لأنه لم يضف ذلك إلى الألف.

قال محمد في كتاب السير: إذا[٢] قال الحربي: /[١٩٩و] الأمان الأمان.[٣] فقال المسلم: الأمان الأمان ستعلم أو سترى، فإنه لا يكون أمانا. ولو لم يقل: سترى وستعلم[٤] كان أمانا منه.

وسئل بعضهم عن رجل أقر في مرضه بعبد بعينه لامرأته ثم أعتق بعد ذلك هذا العبد بعد إقراره. قال: إن صدقه الورثة فعتقه باطل، وإن كذبه جاز عتقه من الثلث.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أقر بدار لامرأته في صحته وهي خراب فعمرها من ماله ثم مات الرجل وترك هذه الدار وابنا فادعى الابن أن العمارة ميراث بينهما والمرأة تدعي أنها دارها وعمارتها. قال: إن كان عمرها بإذنها فالعمارة لها، والنفقة دين عليها، فتغرم حصة الابن. وإن كان عمرها بغير إذنها لنفسه فالعمارة ميراث عنه ولها[٥] أن تغرم قيمة نصيبه من العمل بغير حق القرار، وسُلّمت لها العمارة كلها.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال: سألت أبا يوسف في رجل قال أنا فتى فلان هل يكون هذا إقرارا بالرق؟ قال: نعم. وروى

---

[١] لف م + ثم

[٢] فص – إذا.

[٣] جم – الأمان.

[٤] لف أو تعلم

[٥] فص: وعليها.

إبراهيم بن يوسف بإسناده عن أبي هريرة عن النبي صلى الله عليه وسلم[1] أنه قال:[2] "لاَ يَقُولَنَّ أحدكم عبدي وأمتي فإن كلكم عبيد الله، وكل نسائكم إماء الله، ولكن ليقل: غلامي وجاريتي وفتاتي". قال الفقيه: وفي بلادنا إذا أقر بهذه اللفظة لا يكون إقرارا؛ لأن الناس إذا قالوا هذا فتى فلان فإنهم يفهمون[3] ابنه، ولا يفهمون عبده. وبناء الإقرار على ما يتعارف[4] الناس ويتفاهمون فيما بينهم.

قال إبراهيم بن يوسف: سمعت أبا يوسف يقول في رجل مات وترك أخوين فأقر أحدهما بأخ وأنكر الآخر قال: في قول أبي حنيفة يعطيه نصف ما في يديه.[5] وفي قول أبي ليلى يعطيه ثلث ما في يديه. فإذا أقر أحدهما بدين وأنكر الآخر ففي قول أبي حنيفة يلزمه جميع ما أقر في حصته. وفي قول ابن أبي ليلى يلزمه النصف. قال الفقيه: أما إذا أقر بأخ آخر فإن في قول أصحابنا جميعا يأخذ نصف ما في يديه.[6] وفي قول الشافعي لا يأخذ منه شيئا، وفي قول ابن أبي ليلى يأخذ ثلث ما في يديه. قال: وبقول أصحابنا نأخذ. وأما إذا /[١٩٩ظ] أقر بالدين فإن القياس فيه ما قال أصحابنا إنه يأخذ منه جميع الدين ولكن الاستحسان عندي أن يأخذ منه حصته وهو[7] قول الشعبي[8] والحسن البصري ومالك بن أنس وابن أبي ليلى وسفيان الثوري والشافعي[9] وغيرهم ممن تابعهم. وهذا القول أبعد من الضرر.

قال إبراهيم بن يوسف بهذا الإسناد: وسمعت أبا يوسف يقول في رجل قال لفلان عليّ عشرة دراهم جيادا إلا خمسة زيوفا. قال: العشرة عليه لازمة فيرجع عليه[10] بخمسة[1] زيوفا[2] ويحط عنه[3] وهذا

---

[1] لف عليه السلام

[2] جم فص – قال.

[3] لف + أنه

[4] جم فص: تعارف؛ م: يعرف.

[5] لف يده

[6] جم ح لف م: يده.

[7] فص: وفي.

[8] لف الشافعي

[9] لف والشعبي

[10] لف – عليه.

بمنزلة رجل قال لفلان عليّ عشرة دراهم إلا قفيزين فإن العشرة له لازمة وله أن يقوّم القفيزين ويحط عنه بمقدار ما[٤] استثنى.[٥] قال: وأما في قياس قول أبي حنيفة إذا قال عشرة جياد إلا خمسة زيوفا فإنه مستثنى[٦] بخمسة منها وليس عليه إلا خمسة. ولو قال: لفلان عليّ عشرة دراهم جياد إلا خمسة سَتُّوقة فعليه عشرة جياد إلا قيمة خمسة ستوقة في قولهم جميعا. ولو قال: لفلان عليّ عشرة دراهم إلا خمسة ستوقة فعليه خمسة ستوقة، ويكون ما بقي على ما استثنى.

وسئل محمد عن رجل أقر فقال لامرأتي هذا البيت وما أغلق عليه بابه، وفي البيت متاع قال: للمرأة البيت والمتاع. ولو قال: بعت منك هذا البيت وما أغلق عليه بابه. لا يدخل المتاع في البيع، وصار كأنه قال: بعتك بحقوقه. وكذلك إذا قال: بما فيه من شيء، فإذا قال بعت بما فيه من متاع جاز ودخل المتاع في البيع.

وسئل بعضهم عن رجل أقر في مرضه بأرض في يديه[٧] أنها وقف أيكون من الثلث أو من جميع المال؟ قال: إن أقر بوقف من قبل نفسه فمن الثلث بمنزلة مريض أقر بعتق عبده وأقر بأرض أنه تصدق بها على فلان، وإن أقر بوقف من قبل غيره فإن كان الواقف أو ورثته صدقوه فهو جائز في الكل، وإن أقر بوقف ولم يبين أنه من جهته أو من جهة غيره فهو من ثلثه.[٨]

باب المضاربة

---

[١] م: بخمسة عليه.

[٢] لف + عليه.

[٣] فص: عليه.

[٤] لف –

[٥] لف الاستثناء

[٦] لف م: يستثنى.

[٧] لف م: يده.

[٨] فص + والله أعلم؛ م + والله أعلم بالصواب.

قال أبو بكر الإسكاف: الدليل على جواز المضاربة ما روي عن رسول الله[1] صلى الله عليه وسلم أنه قال: "من كان له بنات أعينوه[2] أقرضوه /[٢٠٠و] ضاربوه". قال الفقيه: وقد روي في خبر آخر عن عبد الله بن عباس رضي الله عنه[3] أنه قال: كان العباس بن عبد المطلب إذا دفع المال مضاربة اشترط على صاحبه ألا ينزل به واديا ولا يسلك به بحرا ولا يشتري به ذات كبد رطبة. فبلغ شرطه رسول الله صلى الله عليه وسلم فأجاز شرطه.

ولو أن رجلا دفع إلى رجل مالا مضاربة فهو جائز والمضاربة في أولها أمانة فإذا اشترى بها صارت وكالة، وإذا ربح فيها صارت شركة، وإذا فسدت صارت إجارة، وإذا خالف فيها صارت غصبا.

وسئل أبو بكر عن مضارب اشترى دقيقا فأعطاه رب المال دقيقا آخر وقال له: اخلطه بهذا الدقيق على سبيل ما تواضعنا.[4] فخلط ثم باع الكل. قال: مقدار ثمن الدقيق الذي كان في المضاربة هو على ما اشترطا في عقد المضاربة. فأما[5] ثمن الدقيق الآخر فكله لرب المال له ربحه وعليه وضيعته، وللمضارب أجر مثله فيما تصرف في بيعه. قال الفقيه: وبهذا نأخذ إلا أن المضارب لا أجر له؛ لأنه عمل في شيء هو فيه شريك ولو كان دقيقه لم يخلطه بمال المضاربة فله أجر مثله في ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع مالا مضاربة وأراد أن يكون المضارب ضامنا قال: يقرض المال من المضارب ويسلم إليه ثم يأخذ منه مضاربة ثم يُبضع المضارب[6] بعد ذلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن مضارب نزل خانا ومعه ثلاثة نفر من رفقائه فخرج المضارب مع اثنين وبقي الرابع في الحجرة ثم خرج الرابع وترك باب الحجرة غير مغلق فهلك بعض أمتعة المضاربة

---

[1] لف: النبي.
[2] فص: فأعينوه.
[3] لف م – رضي الله عنه
[4] فص + عليه.
[5] لف وأما
[6] م: المضاربة.

هل يضمن المضارب أو الذي خرج آخرا؟ قال: إن كان الرابع بحال يعتمد عليه في الحفظ فلا ضمان عليه، يعني[1] على المضارب، والضمان على الرابع، وإن كان بحال لا يعتمد عليه في حفظ المتاع فالمضارب ضامن. قال: وهذا كما روي عن محمد بن سلمة أن أهل السوق إذا قام واحد واحد وتركوا السوق فسرق منها شيء فإن الآخر منهم يضمن؛ لأنهم قد ائتمنوه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة دفعت إلى امرأة دودا لتقوم عليه بنفقتها على أن الفيلق بينهما نصفان. قال: هذا بمنزلة /[٢٠٠ظ] المضاربة في العروض. والفيلق كله لصاحب الدود وعليها أجر مثل[2] العامل وثمن الأوراق.

وسئل عن رجل اتخذ داره حظيرة غنم في سكة غير نافذة والجيران يتأذون بنتن السِّرْقِين ولا يأمنون على الرعاة. قال: ليس لهم في الحكم منعه عن ذلك. وروي عن أبي يوسف فيمن اتخذ داره حماما وتأذى الجيران من دخانها فأرادوا منعه. قال: لهم ذلك إلا أن يكون دخان الحمام مثل دخان الجيران.

وسئل[3] عن رجل دفع إلى رجل ألف درهم مضاربة ثم إن المضارب شارك رجلا بدراهم من غير المضاربة ثم إن المضارب وشريكه اشتريا عصيرا من شركتهما ثم إن المضارب جاء بدقيق من المضاربة فاتخذ[4] منه ومن العصير فلاتج. قال إن اتخذ الفلاتج بإذن الشريك فإنه ينظر إلى قيمة الدقيق قبل أن يتخذ منه الفلاتج وإلى قيمة العصير فما أصاب حصة الدقيق فهو على المضاربة وما أصاب حصة العصير فهو بين المضارب وبين الشريك. قال الفقيه: هذا إذا كان رب المال أذن له بأن يعمل فيه برأيه، فإن كان رب المال لم يأذن له بذلك وفعل بغير إذن الشريك فالفلاتج له كله وهو ضامن بمثل الدقيق

---

[1] لف م – عليه يعني
[2] لف م: مثل أجر.
[3] لف + بعضهم
[4] م لف: واتخذ.

لرب المال ومثل العصير حصة شريكه. وإن كان رب المال أذن له في ذلك والشريك لم يأذن[١] فالفلاتج للمضاربة والمضارب ضامن حصة العصير. وإن كان الشريك أذن له ورب المال لم يأذن له فالفلاتج بينه وبين شريكه وهو ضامن بمثل[٢] الدقيق للمضاربة.

وسئل أبو نصر عن رجل دفع إلى رجل مالا مضاربة ولم يقل له اعمل فيه برأيك إلا أن المعاملة في بلادنا[٣] في التجار أن المضاربين يخلطون المال ورب المال لا ينهاهم عن ذلك، هل يجوز أن يعمل في هذا على معاملات الناس؟ قال: إن غلب التعارف فيما بينهم في مثل هذا رجوت ألا يضمن ويكون الأمر في ذلك على ما عرفوه.

قال الفقيه: سمعت بعض أصحاب الحديث أن الشافعي استعار من محمد بن الحسن كتاب المضاربة فأبى عليه فكتب إليه الشافعي بهذين البيتين:[٤]

قل للذي لم تر عين من رآه مثله

وكان من رآه قد رأى من قبله[٥] /[٢٠١و]

العلم ينهى أهله أن يمنعوه أهله

لعله يبذله لأهله لعله

[١] فص + له.
[٢] لف لمثل
[٣] فص ح لف م: بلدنا.
[٤] م – البيتين.
[٥] جم: مثله.

قال الفقيه: سمعت الفقيه أبا جعفر قال سمعت علي بن أحمد قال سمعت عن[1] ابن[2] البخاري قال سمعت الربيع عن الشافعي قال: ما رأيت أحدا أفقه من محمد بن الحسن. قيل: ولا مالك. قال: ولا مالك. كان مالك إذا أخذ في الكلام لا يزال يخطئ حتى يسكت.

قال الفقيه: سمعت الفقيه أبا جعفر قال سمعت أبا العباس الأصم قال سمعت الربيع عن الشافعي قال: كتبت عن محمد بن الحسن حمل جملٍ، ذكر كتبا، وبعت جارية بثماني مئة وأنفقت ثمنها في كتبه.

باب الشفعة

سئل[3] أبو نصر بن سلام عن رجل آجر داره مدة معلومة ثم باعها قبل مضي المدة والمستأجر شفيعها هل له شفعة وهل تبطل الإجارة لو طلب الشفعة؟ قال: البيع جائز والبائع لا يقدر على تسليم الدار إلى المشتري إلا برضى الشفيع وبإجازته. وإذا طلب الشفعة كانت إجازة للبيع وإبطالا للإجارة. فإن قيل: كيف تجب الشفعة والبيع إنما يجوز بإجازته فلم لا يكون بمنزلة الذي ضمن الدرك وضمن الثمن للبائع؟ قال: لأنه لو ضمن الدرك فقد أنزل نفسه منزلة البائع وكذلك إذا ضمن الثمن؛ لأن البيع لا يجوز ما لم يكفل إذا كانت الكفالة شرطا في البيع. وأما في الإجارة فقد جاز البيع. إلا أن المشتري بالخيار إذا لم تبطل الإجارة فيصير هذا بمنزلة من اشترى دارا على أن فلانا بالخيار وكانت لفلان فيه شفعة فله أن يطلب الشفعة فكذلك هذا.

---

[1] فص م: عليّ.
[2] جم: أبي.
[3] م: وسئل.

وسئل أبو نصر عن رجل أخذ أرضا مزارعة فزرعها فلما صار الزرع بقلا اشترى المزارع الأرض مع نصيب رب الأرض من الزرع ثم جاء[1] الشفيع كيف الحكم فيه؟ قال: البيع جائز وللشفيع الشفعة في الأرض وفي نصف الزرع، ولكن لا يأخذ حتى يدرك الزرع؛ لأن نصف الأرض مشغول بنصيب المزارع، ولم تجب للشفيع فيها شفعة، فالمزارع أحق بها حتى يدرك الزرع.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى ضيعة بألف درهم فلما سمع الشفيع لم يطلب الشفعة، ثم إن البائع حط منه خمس مئة فلما سمع الشفيع طلب الشفعة. /[٢٠١ظ] قال: يأخذ الشفيع الشفعة. وروي ذلك عن نصير ومحمد بن سلمة.

وسئل علي بن أحمد عن رجل اشترى دكانا وطلب الشفيع الشفعة فسلم إليه المشتري الشفعة إلا أنهما تنازعا في الثمن فلم يأخذه وتفرقا على ذلك مدة ثم أراد أن يأخذ الشفيع الشفعة. قال: إن أراد أن يأخذ بما قال المشتري ليس له ذلك إلا أن يرضى بذلك المشتري، وإن كان ثبت أن الثمن على ما قال الشفيع فله ذلك، ولا تبطل شفعته إذا صح أن الثمن على ما قال الشفيع.

وسئل أبو القاسم عن المشتري إذا أنكر طلب الشفيع الشفعة كيف يحلف؟ قال: هذا على وجهين: إن[2] أنكر طلبه عند سماع البيع حلف على علمه، وإن أنكر طلبه عند لقائه حلف البتة.

وسئل الليث بن مساور عن الشفيع إذا سلم على المشتري ثم طلب الشفعة قال: تبطل شفعته. وسئل إبراهيم عن الشفيع إذا سلم على المشتري قال: لا تبطل. وسئل محمد بن الحسن قال لا تبطل شفعته. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وروى محمد بن سلام المحاربي عن محمد بن الحسن قال: إذا قال الشفيع أنا أطلب الشفعة فلا شفعة له؛ لأنه بدأ بالحكاية قبل الطلب. وروي عن محمد بن مقاتل أنه قال: إذا أراد أن يطلب الشفعة

---

[1] جم – فلما صار الزرع بقلا اشترى المزارع الأرض مع نصيب رب الأرض من الزرع ثم جاء.

[2] فص إذا

يقول: طلبت الشفعة وأطلبها وأنا طالبها. وقال محمد بن سلمة: أراد محمد بن مقاتل الاحتياط، فإذا هو قد أبطل الشفعة؛ لأنه لما قال: طلبت الشفعة ثم[١] قال: وأطلبها فقد ظهر أن الكلام الأول لم يكن للطلب. قال: ولكن يقول: طلبت الشفعة. قال: وكان الفقيه أبو جعفر يقول: إذا تكلم بكلام يفهم منه طلب الشفعة جاز ولا عبرة بالألفاظ، فلو قال مثل ما قال محمد بن مقاتل جاز. ولو قال: طلبت[٢] أو قال أطلب الشفعة فهو طلب[٣] جائز وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن دار بيعت ولها شفيعان وأحدهما غائب فقضى القاضي للحاضر ثم قدم الغائب والدار في يد الشفيع الحاضر. أيطلب من المشتري أو من الشفيع الحاضر؟ قال: ينبغي أن يطلب من الشفيع الحاضر، ويترك المشتري ويصير الشفيع[٤] بمنزلة المشتري من /[٢٠٢و] البائع، فلو[٥] كانت الدار في يد البائع لكان الشفيع يأخذ منه، وإذا قبض المشتري تحولت المطالبة إليه فهكذا[٦] ههنا، إن كانت الدار في يد المشتري كانت المطالبة إليه، فلما قبضها الشفيع الأول تحولت المطالبة إليه.

وسئل عن هذا الشفيع لو طلب نصف الدار بالشفعة على حسبان أنه لا يستحق إلا نصفها أو لم يحسب ذلك. قال أبو نصر: بطلت شفعته عندي.[٧] وكذلك في الابتداء إذا كانت الدار لها شفيعان فإن الطلب يجب لكل واحد منهما في جميعها. فإن طلب أحدهما نصف الدار بطلت شفعته؛ لأنه لما طلب نصف الدار وسكت عن النصف الذي لم يطلبه فصار سكوته عن ذلك النصف تسليما للشفعة.[٨] فإذا بطل في النصف بطل في الكل.

---

[١] جم – ثم.
[٢] لف + الشفعة
[٣] فص – طلب.
[٤] فص + الأول من المشتري؛ لف م + الأول
[٥] م: ولو.
[٦] فص: فكذلك.
[٧] فص: يطلب شفعته عند الانتهاء.
[٨] فص ح لف م + فيه.

وسئل أبو القاسم عن رجل له دعوى في دار فبيعت تلك الدار وهو شفيعها كيف يطلب الشفعة حتى لا تبطل دعواه فيها؟ قال: يقول: طلبت الشفعة وأطلبها إن لم يثبت حقي الذي أدعي فيها.

وسئل محمد بن مقاتل عن الشفيع قيل[١] له: بيعت دار كذا وكذا[٢] قال: من اشتراها وبكم اشتراها فلما أخبره بذلك قال: طلبت الشفعة، قال هو على شفعته.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل كانت له دار فغصبها غاصب فبيعت دار بجنبها والغاصب جاحد لدار الشفيع قال: ينبغي للشفيع أن يطلب شفعته حتى يبلغه ثم يخاصم الشفيع الغاصب إلى القاضي فيقول للقاضي: هذا رجل اشترى هذه الدار وقد طلبت[٣] الشفعة ولي شفعتها بجواري هذه الدار التي غصبني هذا الغاصب وأنكر الغاصب حقي والمشتري. فإن أقام البينة أن الدار له قضى القاضي بشفعته ويقضي له بالدار، وإن لم تكن له[٤] بينة[٥] حلفهما. فإن نكل الغاصب عن اليمين وحلف المشتري قضى القاضي له بالدار التي في يد الغاصب ولا يقضي له بالشفعة؛ لأن إقرار الغاصب لا يجوز على المشتري، وإن[٦] حلف الغاصب ونكل المشتري قضى له بالشفعة ولا يقضي له بالدار التي في يد الغاصب.

وسئل أبو القاسم عن دار /[٢٠٢ظ] بجنب دار الوقف هل يجب للقيم أو للموقوف عليه الشفعة قال: لا شفعة للوقف.

---

[١] لف فقيل

[٢] جم – وكذا.

[٣] لف م + منه.

[٤] فص – له.

[٥] فص: البينة.

[٦] م: فإن.

وسئل أبو يوسف عن الاحتيال في إبطال الشفعة أو يحتال لكيلا تجب الزكاة قال: يجوز وهو مأجور وهو بمنزلة الصرف، فلا[1] بأس بأن[2] يبيع مئة درهم وضح وفلسين بمئة وعشرين دراهم مكسّرة. وقال محمد: لا أرى أن يفعل ذلك في الصرف ولا في الشفعة، فإن فعل أكره وأجيزه.

وروي عن إسماعيل بن حماد أنه كان يحلف المشتري بالله: ما احتلت للشفعة بحيلة أسقطت[3] شفعته، فإن حلف قضى عليه. وقال أبو يوسف: يكره أن يقول للرجل فما الحيلة فيه؟ ولكن يقول فما المخرج فيه.

وروي عن أبي سليمان أنه قيل له: أخرج إلينا كتاب الحيل فغضب فقال: ما لأصحابنا كتاب الحيل وكلّ[4] كتاب وضعه محمد بن الحسن فقد أخرجَه[5] إليكم إلا كتابا واحدا وضعه للسلطان ليته لم يضعه. قيل له: فمن وضع كتاب الحيل؟ قال: وراقوا كرخ. قال أبو بكر: جميع ما أورد محمد بن الحسن في كتاب الحيل كله موجود في المبسوط إلا مسألة واحدة وهو أن رجلا لو أراد أن يشتري الدار بعشرة آلاف درهم ويريد أن يحتال لكي لا يأخذ الشفيع إلا بعشرين ألف درهم وأراد البائع بأن الدار لو استحقت لا يرجع عليه المشتري إلا بعشرة آلاف فقط. قال: يجب أن يبيع الدار أولا بعشرين ألفا ثم إن المشتري يؤدي إليه عشرة آلاف إلا مقدار قيمة[6] دينار ثم يعطيه دينارا بما بقي من الدراهم إلى تمام عشرين ألفا، ولو أراد الشفيع أن يأخذ منه لا يمكنه إلا بعشرين ألفا، ولو استحقت الدار من يد المشتري فإن المشتري يرجع على البائع بما أدى إليه من الدراهم ويرجع بدينار فقط؛ لأنه إذا استحقت الدار بطل

---

[1] جم: ولا؛ فص ف: لا.

[2] م: أن.

[3] لف تسقط

[4] جم: فكان؛ فص: فكل.

[5] لف م أخرجته

[6] لف ما قيمته

الصرف حين افترقا بمنزلة من باع دينارا بما عليه من الدراهم ثم ظهر أنه لا دين عليه بطل الصرف إذا تفرقا.

وقال أبو بكر: لو أن رجلا اشترى دارا لابنه الصغير والأب شفيعها فأراد أن يأخذ بالشفعة لم يكن له ذلك إلا بعد أن يدرك الصبي لأن هذه خصومة وقعت بينه وبين الصبي ولا يتهيأ له مخاصمة ما لم /[٢٠٣و] يدرك أو يتقدم إلى الحاكم حتى ينصب له خصما. قال الفقيه: هذا الجواب يستقيم في الوصي، فأما الأب فله أن يأخذه بالشفعة؛ لأن الأب لو اشترى مال ابنه فإنه يجوز أن يكون الأب بائعا من نفسه مشتريا، فكذلك[١] هذا. ألا ترى أن الشفيع لو كان أجنبيا فسلم إليه الأب بغير قضاء القاضي فإنه جائز فكذلك ههنا إذا قبض بالشفعة بغير قضاء قاض جاز له ذلك.

وسئل أبو بكر عن شفيع بيع[٢] بجنبه دار فتوهم أن المشتري فلان فإذا هو غيره قال:[٣] أخبر بالبيع ولم يخبر بالمشتري فسكت وتوهم أن المشتري فلان فإذا هو غيره بطلت شفعته؛ لأنه ينبغي أن يطلب،[٤] وبنفس الطلب لا يجب عليه شيء، فلما لم يطلب بطلت شفعته. قال الفقيه: وعلى قياس قول أبي القاسم لا تبطل شفعته بالسكوت ما لم يعلم بالمشتري وبالثمن كما قال في رجل استأمر ابنته البكر ولم يخبرها عن الذي يخطبها فسكتت ثم علمت بالزوج فلها أن ترد، وبه نأخذ. وهذا موافق لما روي عن محمد بن الحسن أنه قال: إذا قال الشفيع: من اشتراها؟[٥] لا تبطل شفعته.

وقال محمد بن مقاتل: إذا طلب الشفيع الشفعة فهو على شفعته أبدا ما لم يسلم بلسانه في قول أبي حنيفة، وفي قول محمد ينبغي أن يطلب في كل شهر، وإن غاب الشفيع أو مرض مرضا لا يستطيع

---

[١] م: وكذلك.
[٢] لف يباع
[٣] فص + إن.
[٤] فص + بنفسه.
[٥] فص + وبكم اشتراها.

الخروج في حوائجه فهذا عذر وهو على شفعته، وإن[1] مكث شهرا بعد أن يكون قد طلب مرة، ولو سلم الشفيع فهو على شفعته. قال الفقيه: وروي عن أبي يوسف أنه قال: لو ترك مجلسا من مجالس الحكم ولم يطلب شفعته بطلت شفعته إلا أن يكون له عذر.

وقال محمد بن مقاتل: لو قال الشفيع للمشتري بكم اشتريت فأخبره فهو على شفعته، وليس هذا من التطويل الذي يبطل شفعته عند علمائنا.

وسئل علي بن أحمد عن رجل ادعى قبل رجل شفعة وكان المشتري لا يرى الشفعة للجار وأنكر شفعته كيف يحلف؟ قال: يحلف بالله ما لهذا قبلك شفعة على قول من يرى الشفعة بالجوار.

وسئل /[٢٠٣ظ] أبو القاسم عمن طلب الشفعة كيف هو؟ وماذا يقول؟ قال: طلب الشفعة على[2] مراتب ثلاثة: إحداها عند السماع، والثاني عند حضور المشتري، والثالث عند القاضي. فأما[3] طلبه عند السماع أن يقول: طلبتها وأخذتها. وأما عند القاضي أن يقول: أشتري هذه الدار التي أحد حدودها والثاني والثالث والرابع، وأنا شفيعها بالجوار بدار التي أحد حدودها إلى الرابع طلبت أخذها بشفعتي فمره يسلمها لي بشفعة هذه الدار. وأما عند اللقاء أن يقول: أطلب الشفعة في الدار التي اشتريتها من فلان التي أحد حدودها والثاني والثالث والرابع، فسلمها لي بشفعتي. وقال بعض الفقهاء: إذا قال عند اللقاء: طلبت بالشفعة بطلت شفعته؛ لأن قوله خبر عما قد طلب عند السماع. وعندنا لا يبطل.

وسئل أبو بكر عن رجل علم بالشراء وهو في طريق مكة كيف يفعل؟ قال: يوكل رجلا يطلب[4] له الشفعة،[5] فإن لم يفعل ومضى بطلت شفعته. وكذلك إذا أراد أن يفتتح الصلاة مع الإمام بجماعة فلم

---

[1] فص: فإن.

[2] م: من.

[3] م: وأما.

[4] م: يطالب.

[5] م: بالشفعة.

يذهب في طلبها بطلت شفعته. قال الفقيه: إذا علم في طريق مكة ويجد رسولا من ساعته ليكتب كتابا على يده أو يوكل بذلك وكيلا فلم يفعل بطلت شفعته، وإن لم يجد في ذلك الوقت رسولا أو فتحا[1] فهو معذور إلى الوقت الذي يجد الفتج.[2]

قال: وكتب صالح بن محمد الترمذي إلى بكر الإسكاف: ما تقول رضي الله عنك في رجل اشترى سهما من عشرة أسهم من دار مشاعا ولم يقبض هذا السهم حتى اشترى ما بقي من الدار فجاء الشفيع وهو الجار فطلب الدار بالشفعة هل يجب له الشفعة في السهم أو يكون المشتري أحق به، فإن كان المشتري أحق به فلم كان للمشتري حق الشفعة قبل القبض وهو ممنوع من[3] الانتفاع به بسائر المنافع ما لم يقبضه، أرأيت لو اشترى دارا فلم يقبضها حتى بيعت بجنبها دار كان للمشتري الشفعة فإن قال أحد لا تجب فيها الشفعة يقال له: هل للبائع فيها شفعة؟ فلما لم يجب للبائع فيها شفعة ثبت أن المشتري قد ملكها، ولو باعها جاز بيعه في قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وكذلك /[٢٠٤و] إن اشترى العشر من دار فالمشتري أحق بما بقي.

وسئل أبو نصر عن الوكيل يشتري دارا لرجل والوكيل شفيعها هل يطلب من الموكل الشفعة التي ثبتت له بالشراء؟ قال: ينبغي أن يطلب؛ لأنه لم يملكه بالشراء وليس هو كالذي يشتري لنفسه؛ لأن الوكيل إنما اشترى لغيره. ولو سأل سائل وقال: إن الوكيل بمنزلة الموكل في الشراء أو يقوم مقامه فيه، فلا يتعدى. والطريق الأول كان أعجب إليّ.

---

[1] ع: فيجا.
[2] ع ح: الفيج.
[3] فص: عن.

وسئل بعضهم عن رجل تزوج امرأة ولم يسم لها مهرها ثم دفع لها دارا فأراد الشفيع أن يأخذها بالشفعة. قال: ينظر، إن كان الزوج قال جعلتها بمهرك، فللشفيع فيها الشفعة، وإن[1] قال جعلتها مهرك، فلا شفعة للشفيع فيها.

وسئل أبو القاسم عن الأب والوصي إذا اشترى دارا للصغير[2] وهو شفيعها[3] كيف يأخذ بالشفعة؟ قال: أما الأب يقول اشتريت وأخذت بالشفعة، وأما الوصي فإنه يقول: اشتريت وطلبت الشفعة ثم يخاصم إلى القاضي حتى ينصب عن الصبي[4] أحدا فيأخذ منه الوصي بالشفعة.

وروى جارود بن معاذ عن المعلى عن أبي يوسف أنه سئل عن الشفيع إذا طلب الشفعة فحضر هو والمشتري إلى القاضي فطلب المشتري المال. قال: يقول القاضي للشفيع: أحضر المال، فإن أحضر قضى له بالشفعة، وإن لم يحضر المال أجله يومين أو ثلاثة بقدر ما يحضر مالا عنده متيسرا، فإن نقده[5] وإلا بطلت شفعته.

وسئل أبو القاسم عن رجل طلب الشفعة قال المشتري: دفعته إليك فقد صار للشفيع. قيل: فإن لم يعلم بالثمن؟ قال: ليس له شيء وهو على شفعته.

وسئل أبو القاسم عن صبية زوجها عمها ووجبت لها الشفعة فلما أدركت طلبت الشفعة واختارت نفسها وقالت: اخترت نفسي وطلبت الشفعة. قال: يجوز الأول وبطل الثاني؛ لأنه[6] يقدر[1] على القران، ينبغي أن تقول: طلبتهما الشفعة والخيار. فإذا بدأت بأحدهما بطل الثاني وإن كان معطوفا.

---

[1] فص + كان.
[2] فص: للشفيع.
[3] فص: شريكه.
[4] فص: الوصي.
[5] لف م نفذه
[6] لف م لأنها

وسئل أبو نصر عن الشفيع إذا كان في عسكر الخوارج أو أهل البغي وخاف /[٢٠٤ظ] على نفسه لو دخل في عسكر أهل العدل. فإنه لا يعذر في ذلك لأنه باغ[٢] فيقال[٣] له: اترك البغي وهو على شفعته ويأخذ[٤] الشفعة.[٥]

وسئل أبو بكر عن دار بيعت ولها بابان في زقاقين لا منفذ لهما وأهل السكتين أقل من عشرين نفسا، هل لهم جميعا الشفعة؟ قال: الشفعة لهم جميعا. قال الفقيه: هذا على وجهين: إن علم أنهما كانتا في الأصل دارين باب إحداهما في زقاق وباب الأخرى في زقاق أخرى،[٦] فاشتراهما رجل واحد ورفع الحائط بينهما حتى صارت كلها دارا واحدا، فإن لأهل كل زقاق أن يأخذ الجانب الذي يليه. فأما إذا كانت الدار في الأصل واحدة لها بابان إلى كل زقاق باب على حدة فالشفعة لأهل الزقاقين في جميع الدار بالسوية، وكذلك إذا كان زقاق في أسفله[٧] إلى الجانب الآخر، فرفع الحائط بينهما حتى صار كله سكة واحدة فإن لأهل كل زقاق شفعة في الزقاق الذي كان لهم خاصة، ولا يجب في الجانب الآخر، وكذلك سكة غير نافذة رفع الحائط من أسفلها حتى صارت السكة نافذة فهم فيه شركاء، وإنما ينظر إلى أول الأمر ولا ينظر إلى ما صار في الانتهاء.

وسئل أبو بكر عن البائع والمشتري قالا للشفيع أو قال أحدهما له: أبرئنا من كل خصومة لك قبلنا، وهو لا يعلم أنه[٨] وجبت له قِبَلهما،[٩] فأبرأ[١٠] فإنه لا شفعة له؛ لأنه قد أبطل حقه. وكذلك قال

---

[١] لف م تقدر
[٢] ف + فيه
[٣] م: ويقال؛ لف: يقال.
[٤] لف: وخذ.
[٥] فص – ويأخذ الشفعة.
[٦] جم – أخرى.
[٧] فص: أسفل.
[٨] جم: له.
[٩] لف م + شفعة
[١٠] لف –

أصحابنا: لو أن رجلا قال لآخر: اجعلني في حل. ولم يبين له ما له قِبله، فإذا جعله في حل فإنه يصير في حل، ولا يبقى له قِبله طلبة؛ لأنه أبطل كل ما وجب له قبله شيء سواء علم أو لم يعلم. قال الفقيه: هذا في القضاء، فأما[1] فيما بينه وبين الله تعالى إذا كان عليه حق لو علم به لا يجعله في حل لم يبرأ في حكم الآخرة.

وسئل أبو القاسم عن سكة غير نافذة وفي أعلى السكة حائط لرجل وبلزقه ممر لرجل ومجرى ماء حياض وفي أقصى السكة دار لرجل فاشترى صاحب هذه الدار هذا الحائط، هل يكون لصاحب المجرى والممر فيها شفعة؟ قال: إذا كان باب الحائط في هذه السكة نظر إلى الذي له[2] الممر، فإن كان الممر في هذه السكة فهو والمشتري في الشفعة /[٢٠٥و] سواء، فإن كان الممر خارجا من هذه السكة فصاحب الممر جار، والمشتري شريكه، فهو أولى، وأما المجرى فإن كان في هذه السكة في موضع معلوم وموضع المجرى له ولا ممر له[3] فهو جار والمشتري أحق بها.

ولو أن رجلا أسلم دارا في مئة قفيز حنطة فجاء الشفيع فله الشفعة، فإن أسلم إليه ولم يسلم إليه الدار حتى تفرّقا بطل السلم، فإن جاء الشفيع فأراد أن يأخذ بالشفعة. قال محمد: ليس له ذلك. فإن[4] لم يتفرقا حتى تناقضا السلم ثم افترقا فللشفيع فيها شفعة.[5]

وقال[6] الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف قال: إذا سلم الشفيع الشفعة ثم حط البائع من الثمن شيئا بعدما سلم

---

[1] لف م: وأما.
[2] فص: فيه.
[3] فص + فيه.
[4] ف وإن
[5] فص – شفعة.
[6] جم لف: قال.

الشفيع فللشفيع أن يأخذها إن شاء، قال[1] وكذلك إذا زاد[2] البائع عبدا أو أمة فللشفيع أن يأخذ الدار بحصتها من الثمن بعد التسليم.

قال[3] إبراهيم[4] سمعت أبا يوسف يقول في رجل اشترى دارا فقال له الشفيع: قد سلمت لك[5] شفعتها، فإذا هو اشتراها لغيره، فهو على شفعته.

وقال هشام: إن صلى الشفيع بعد الظهر ركعتين لا تبطل شفعته، وإن صلى أكثر من ركعتين بطلت شفعته. ولو صلى بعد الجمعة أربعا فهو على شفعته،[6] وإن صلى أكثر من أربع ركعات بطلت شفعته. وإذا باع الرجل دارا إلى الحصاد وقال الشفيع: أنا أعجل الثمن وآخذ الشفعة. قال محمد: ليس له ذلك.

وسئل أبو القاسم عن الشفيع إذا طلب الشفعة فقال[7] المشتري: هات الدراهم وخذ شفعتك. فلم يأت بالدراهم. هل تبطل شفعته؟ قال: إذا مكنه المشتري من أخذها وطلب منه إيفاء الدراهم فإن لم يحضر الدراهم ثلاثة أيام فهو عندنا مفرّط في ذلك وبطلت شفعته. قال الفقيه: وروي عن محمد نحو هذا، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل له[8] أرض لها خراج كثير ومؤن، فوهب الأرض بخراجها فلم يقبل منه. وقال: أعطي مع الأرض كذا، فلم يقبل منه. وكانت له دار قيمتها ألف درهم وخمس مئة فباع الدار مع الأرض بألف وخمس مئة وللدار شفيع /[٢٠٥ظ] بكم يأخذها؟ قال أبو بكر: سئل أبو نصر عن هذه

---

[1] لف م –

[2] م: أراد.

[3] لف وقال

[4] لف + بن يوسف

[5] فص: إليك.

[6] م – وإن صلى أكثر من ركعتين بطلت شفعته. ولو صلى بعد الجمعة أربعا فهو على شفعته

[7] م: وقال.

[8] جم – له.

المسألة فلم يجب، وأنا الآن أيضا لا أحسن. قال الفقيه: الجواب عندي أن الأرض إن كانت بحال يشتريها أحد من أصحاب السلطان أو أحد من الناس بشيء من الثمن قسم الثمن على ذلك، وإن كانت بحال لا يشتريها أحد والأرض بحال ينتفع بها، فإنه ينظر إلى قيمتها في آخر الوقت الذي ذهبت رغبة الناس فينظر كم كانت قيمتها في ذلك الوقت فيقسم الثمن على ذلك.

وسئل شداد عن وصي اشترى دارا لليتيم والوصي شفيعها. قال: لا يقضي له بالشفعة حتى يدرك اليتيم، ولكن يطلب ويشهد على طلب الشفعة يوم الشراء. ولو أن الوصي اشترى دارا واليتيم شفيعها فلا يحتاج إلى أن يشهد على طلب[1] الشفعة، لا يستطيع الوصي أن يأخذ شفعة اليتيم ههنا؛ لأنه هو المشتري حتى يدرك اليتيم.[2]

باب الذبائح والضحايا

سئل[3] أبو القاسم أحمد بن حم رحمه الله عن رجل ذبح وقال على ذبيحته: بسم الله وصلى الله على محمد قال فهو[4] ذكي وإذا قال بسم الله واسم محمد فهو ميتة.

وسئل[5] نصر بن سلام عن رجل ذبح وقال بسم الله وباسم فلان. قال: سمعت محمد بن سلمة قال: كان إبراهيم بن يوسف يقول: تصير ميتة. وقال محمد بن سلمة: لا تصير ميتة؛ لأنه لو صار ميتة لصار[6] الرجل كافرا.

---

[1] م: فلان

[2] فص + والله أعلم.

[3] لف: وسئل.

[4] فص: هو.

[5] فص + أبو.

[6] لف صار

وسئل أبو نصر عن إخصاء السنور قال: إن كانت فيه منفعة أو دفع ضرر فلا بأس، ألا ترى أن السمة تجوز؛ لأن فيها حرز المال. وروي عن النبي صلى الله عليه وسلم[1] أنه نهى العباس أن يسم على الوجه فترك ذلك ووسم في غير الوجه.

وسئل عمن اشترى شاة للأضحية فأمر رجلا فذبحها وترك التسمية عمدا قال: يضمن الذابح قيمة الشاة ويشتري بقيمتها أخرى، وإن كان مضى أيام النحر يتصدق بها على المساكين. قال الفقيه: هذا إذا أقر الذابح أنه ترك التسمية عمدا فهو ضامن لقيمتها.

وسئل أبو نصر عن رجل ضحى وتصدق بلحمه ونوى بالصدقة عن أبويه. قال: يجوز، ألا ترى أنهما لو كانا في الأحياء فأهدى إليهما من لحمه أليس يجوز؟ ألا ترى أنه لو أضافهما وأطعمهما من لحم الأضحية أما يجزئه؟[2]

وقال أبو القاسم: /[٢٠٦و] إذا ترك التسمية عند الذبح ناسيا يؤكل، وإن ترك عامدا لا يؤكل عند أصحابنا. وقال بشر: لا يؤكل ترك عامدا أو ناسيا. وقال الشافعي: تؤكل.

وسئل أبو القاسم عن رجل ذبح وقال: بسم الله ولم يظهر الهاء في قوله.[3] أيحل هذه الذبيحة؟ قال: لم يكن هذا ذابحا ببسم الله. قال الفقيه: إن قصد ذكر باسم[4] الله ولم يظهر الهاء جاز، وإن قصد[5] ترك الهاء[6] لا يجوز.

---

[1] لف م عليه السلام

[2] لف أليس يجوز

[3] لف م + الله تعالى.

[4] فص: اسم.

[5] لف م –

[6] لف + قصدا

وقال محمد بن سلمة: كل شيء ذبح يجوز بيع جلده إلا الخنزير والكلب. قال الفقيه: وقد قال غيره: إن بيع جلد الكلب جائز إذا ذبح وهذا أشبه بقول أصحابنا.

وقال أبو[1] نصر:[2] سمعت محمد بن الفضل يقول: سألت خلف بن أيوب عن أكل كور الزنابير فكرهه، فسألته عن أكل الجزدك يعني الصرّار قال: لا بأس به. وقال أبو نصر مثل ما قال خلف بن أيوب.

وسئل أبو القاسم عن رجل يضحي عن رجل بأمره أو بغير أمره. قال: لا يجوز عنه في الوجهين جميعا. قال الفقيه: يعني إذا ذبح شاة نفسه عن غيره، وليس هذا[3] كما قال أبو يوسف فيمن أعتق عبده عن كفارة رجل بأمره أنه يجوز؛ لأن العبد صار قابضا نفسه بالعتق. وأما في الأضحية إذا ضحى عن رجل فإنه لا يجوز؛ لأنه لم يوجد منه القبض، فلا يتحول عن المالك إلى غيره بغير سبب.

وسئل أبو بكر عن رجل ذبح أضحية وقال بالفارسية: بسم الله بنام[4] فلان. وأراد بذلك أنه من فلان. أو لم تكن له نية. هل تصير ميتة؟ قال: أرجو ألا تصير بما قال ميتة.[5]

وسئل محمد بن مقاتل عن الجدي إذا ربي بلبن الخنزير. قال: هو بمنزلة الجلالة ينبغي أن يترك أياما ويعلف.

وسئل محمد بن مقاتل عن وقت بلوغ الغلام. قال: وقت نبات الشعر. فقال: ليس ينبت شعر الغلام إلا عند البلوغ لا أشك فيه يعني نبات العانة.[6]

---

[1] فص – أبو.

[2] فص: نصير.

[3] فص – هذا.

[4] ف باسم (نسخة ف تترجم العبارات الفارسية)

[5] فص – قال: أرجو ألا تصير بما قال ميتة.

[6] توجد بعد هذا فقرة ناقصة من نسخ هذه المجموعة

وسئل محمد بن مقاتل عن خصاء بني آدم قال: كل مسلم يكرهه. وسئل عن خصاء البهائم: قال: لا بأس به، إلا أنه تذبح البهائم.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل سمى عند ذبيحته ولم يرد به التسمية للذبيحة قال: لا تجزئه. ألا ترى أنه لو سمع المؤذن /[٢٠٦ظ] يقول الله أكبر فقال الرجل: الله أكبر ولم يرد به الافتتاح للصلاة لم تجزئه للصلاة إذا شرع فيها بتلك التكبيرة ما لم يرد به الافتتاح، ولو أنه سمى عند الذبيحة ولم يحضره عند[١] النية فإنه يجزئه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن أكل الخطاف. قال: لا بأس به، ولكن لا يسيل منه ودك كثير. وسئل محمد بن مقاتل عن أكل الخطاف. قال لا بأس به. وروى ابن سماعة عن محمد في رجل رمى صيدا فوقع عند مجوسي مقدار ما يقدر على الذبح قال لا يحل أكله. وعن نصير قال سألت محمد بن مقاتل عن رجل رمى صيدا فأخذه صاحبه ولم يكن له من الوقت ما يقدر على ذبحه. قال: يؤكل. وهو قول الحسن بن زياد. قال الفقيه: في قول علمائنا: لا يؤكل. وقد أخذوا فيه بالقياس، وأما قول الحسن بن زياد ومحمد بن مقاتل فهو استحسان. وبه نأخذ.

وقال محمد بن مقاتل: قال أبو يوسف الجنين إذا خرج حيا ولم يكن من الوقت ما يذبح حتى مات هو يؤكل، وهو قول الحسن. قال الفقيه في الجنين: قول أبي حنيفة أحب إليّ أنه لا يحل إلا بالذبح، ولا يكون ذكاة أمه ذكاة الجنين.

[١] لف -

وسئل محمد بن سلمة عن رجل ضحى بشاتين قال: لا تكون الأضحية إلا واحدة. وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: في الأضحية لا بأس بالشاة، والشاتين أفضل.[1] قال الفقيه: وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن شراء الأضحية بثلاثين درهما شاة واحدة أفضل أم شاتين؟ قال: الشاتان أفضل ليكون مصيبا للثمن والعدد جميعا. قيل: فشراء الشاتين بعشرين أفضل أم شاة؟ قال: شاة؛ لأنه لا يوجد بعشرين شاتان على ما يجب من كمال الأضحية في السن والكبر. قيل: لو أوجب على نفسه عشرة أضحية. قال: لا يلزمه إلا اثنان على مقدار ما جاء به الأثر،[2] ألا ترى أن النبي صلى الله عليه وسلم[3] ضحى بشاتين.

وسئل محمد بن مقاتل عن أخذ الطير بالليل قال: أحل الله الصيد فالليل والنهار فيه سواء. قيل له: أليس روي في الخبر: أقروا الطير بالليل. وفي خبر آخر: أقروا الطير في وكناتها؟[4] قال الحسن:[5] /[٢٠٧و] الخبر ليس بقوي. قال الفقيه: النهي على وجه الشفقة، وليس على وجه التحريم، والكف عن ذلك أفضل وأوثق.

وسئل أبو القاسم عن الجاموس إذا ضحي به. قال: لا يجوز؛ لأن جنسه جنس الوحش. قيل له: أليس الصدقة تجب فيها كما يجب في البقر؟ قال: ليس كل ما تجب فيه الزكاة تجوز في الأضحية، ألا

[1] جم لف – أفضل.
[2] فص – الأثر.
[3] لف م عليه السلام
[4] فص – وفي خبر آخر: أقروا الطير في وكناتها؟؛ عاطف أمكنتها.
[5] لف –

ترى أن السخال تعد مع الأمهات ولو ضحى بسخلة لا يجوز. وقال الفقيه: وقد قال غيره: إنه يجزئه، وبه نأخذ؛ لأنه نوع من البقر.[1]

وسئل نصير عن رجل دعا قصابا ليضحي عنه فضحى القصاب عن نفسه. قال: هي للآمر.

وسئل عن رجل له كلاب وهو لا يحتاج إليها ولجيرانه من كلابه ضرر. هل لجيرانه ألا يرضوا به؟ قال: إن كان يمسكها في ملكه ولا يرسلها في السكة ولا في ملك غيره فليس لجيرانه أن يمنعوه من إمساكها، وإن كان يرسلها في السكة أو في موضع لا ملك له هناك والناس يتأذون بها فلهم أن يمنعوه من ذلك، فإن امتنع وإلا رفع إلى الحاكم أو إلى صاحب الحسبة حتى يمنعه من ذلك.

وسئل أبو بكر عن أكل الهدهد، قال: لا بأس به. وسئل عن دجاجة أو طير قد[2] كان علفُها نجاسة أو عذرة. قال: روى نصير عن الحسن بن زياد أنه قال: الطير تحبس ثلاثة أيام والشاة إذا ربي بشيء حرام يحبس عشرة أيام، والإبل والبقر تحبس شهرا وتعلف علفا طاهرا حتى تطهر وتذبح.

وسئل أبو القاسم عن شاة حامل هل تذبح؟ قال: إذا[3] كانت أشرفت على الولادة أكره له ذلك.

وقال نصير: قال أبو مطيع: إذا أمر رجلا أن يضحي عنه فقال: تركت التسمية عمدا فإنه يصدق ويغرم ولا يؤكل ذلك اللحم، وإن ضحى عن نفسه فنيته باطلة وهو[4] عن الآمر. وقال أبو مطيع: لا يجوز شيء من الصيد في الضحايا والجاموس يجوز[5] عن سبعة. قال الفقيه: وبه نأخذ.

---

[1] م + معه.
[2] فص: قال.
[3] ع ح لف م: إن.
[4] لف وهي
[5] جم فص - بجوز.

قال[1] نصير: إذا صلى الإمام يوم العيد ثم ذكر أنه صلى على غير الوضوء فإن كانوا علموا قبل الزوال ولم يذبحوا ينبغي لهم أن يعيدوا الصلاة ثم يذبحوا، وإن علموا /[٢٠٧ظ] بعد الزوال فليس عليهم شيء، وجازت ذبائحهم.

وسئل نصير عن رجل يضحي عن الميت ما يصنع به؟ قال: يأكل منه ويصنع به ما يصنع بأضحيته. فقيل له: أتصير للميت؟ قال: الأجر له والملك لهذا. وسئل محمد بن سلمة فقال مثل ذلك. وقال محمد بن مقاتل مثل ذلك، وأبو مطيع مثله. وقال عصام بن يوسف: يتصدق بالكل.

وروى نصير عن أبي سليمان عن أبي مطيع قال: إذا ذبح الرجل شاة أو بقرة وهي حية فلم تتحرك بعد الذبح قال: يأكله ولا يحتاج بعد الذبح إلى التحرك. وقال علي بن أحمد: ذكرت هذا القول لمحمد بن سلمة قال: صدق أبو مطيع. قال الفقيه: وهذا إذا علم أنه كان حيا وقت الذبح وخرج منه الدم المسفوح، ولو أنها تحركت بعد الذبح ولم يخرج الدم المسفوح جاز أيضا.

وقال نصير: كتبت إلى أبي عبد الله الثلجي في البقرة إذا أصابتها آفة وهي مريضة فوضع السكين وذبح فتحركت رجلها أو ذنبها، هل لذلك عندك حد يتبين في ذلك حياتها؟ قال: إذا تحركت فذبحت فهي ذكية، وقد يكون من ضعفها[2] لا تتحرك.

وسئل أبو بكر عن رجل له ضأن فمرض[3] وأشرف[4] على الموت فذبحه فسال منه قليل الدم[5] ولم يتحرك منه إلا قليل من عروق ودجيه. قال: يؤكل. وقد فعلت مثل هذا مرة فأكلت. فاعتبر أصحابنا

---

[1] لف وقال

[2] جم: موضعها.

[3] جم: فمرضت.

[4] جم: وأشرفت.

[5] لف: دم قليل.

حركة الشاة بعد الذبح لا سيلان الدم؛ لأن الشاة ربما[١] تذبح ولا يسيل منها الدم. قال أبو بكر: وكان لرجل بنيسابور عنز وفي دار[٢] أشجار عناب وكانت[٣] العنز تأكل من ذلك العناب ومن ورقه حتى سمنت[٤] فذبح فلم يسل منها[٥] الدم[٦] البتة. وعن أبي القاسم أنه قال:[٧] إذا لم يسل منه الدم فلا يؤكل. وكان الفقيه أبو جعفر يقول كقول أبي بكر وبه نأخذ.

وقال نصير سمعت الحسن بن زياد وقد[٨] سئل عن كورة ليس فيها وال، متى يضحون؟ قال: إذا طلع الفجر مثل السواد.

وسئل علي بن أحمد عن وقت الأضحية. قال: في قول سعيد بن المسيب يوم الأضحى ويوم بعده. وقال الحسن البصري وعطاء: وقت الأضحى أربعة أيام، يوم الأضحى وثلاثة أيام بعده. وفي قول إبراهيم النخعي: ثلاثة أيام، يوم النحر ويومان بعده. وهو قول أبي حنيفة /[٢٠٨و] وعامة[٩] أصحابه،[١٠] وعامة أهل العلم على هذا.

وقال نصير: سألت الحسن بن زياد عن دجاجة لرجل تعلقت بشجرة ولا يصل إليها صاحبها هل يرميها؟ قال: إن رماها لا تؤكل في قولي وفي قول أبي يوسف: إن خاف عليها أن تموت رماها وأكلها.

---

[١] جم – ربما.
[٢] لف م: داره.
[٣] فص: وكان.
[٤] فص: سمن.
[٥] فص: منه.
[٦] جم دم.
[٧] فص – قال.
[٨] جم فص – وقد.
[٩] لف م –
[١٠] لف م أصخابه

وقال نصير سألت شداد بن حكيم عن رجل له حمامة تأوي إلى بيته فرماها رجل قال:[1] لا تؤكل إلا أن يدرك ذكاتها. وإن كانت هي في موضع لا تهتدي إلى البيت فرماها رجل أو[2] رماها[3] صاحبها قال: تؤكل.

قال[4] نصير: وسألت[5] عيسى بن أبان عن رجل رمى حماما أهليا قال: لا يجوز أكله إلا أن يكون بحال لا يهتدي إلى منزله.

وقال عليّ[6] بن أحمد: سألت نصيرا عن رجل اشترى أضحية فنوى أن يضحي بها فهل يجب على نفسه بالنية. قال: بالنية[7] لا يجب عليه شيء[8] حتى يقول: اشتريت هذه الأضحية.

ولو أن رجلا قدم أضحيته فاضطربت وكسرت[9] رجلها أو انقلب السكين ففقأ عينها فذبحها أجزأه. قال[10] أبو سليمان: قال أبو يوسف: ولو تركها فلم[11] يذبحها في ذلك اليوم وذبحها في الغد أجزأه أيضا.

وروى أبو هريرة عن النبي صلى الله عليه وسلم[12] أنه قال: "من باع جلد أضحيته فلا أضحية له"، وروى عبد الرحمن بن يزيد عن أبيه عن رسول الله[1] صلى الله عليه وسلم[2] أنه قال: "لا تبيعوا إهاب

---

[1] جم فص – قال.
[2] جم فص – أو.
[3] جم فص: ورماها.
[4] لف وقال
[5] لف سألت
[6] لف عيسى
[7] جم فص: النية.
[8] فص – شيء.
[9] لف: فكسرت؛ م: وانكسرت.
[10] لف وقال
[11] جم: ولم.
[12] ع عليه السلام.

الأضاحي ولكن انتفعوا به أو تصدقوا"، وقال إبراهيم النخعي: لا بأس بأن ينتفع بإهاب الأضحية أو يشتري به الغربال أو المنخل، فإن باعه بدراهم أو فلوس تصدق بها. وهذا قول أبي حنيفة وأصحابه. وكان الحسن البصري يكره أن يشتري به غربالا أو منخلا وكان لا يرى بأسا بأن ينتفع به أو يتصدق به. وكلهم اتفقوا أنه لا يباع بالدراهم أو بالدنانير أو بشيء من المأكول.

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل أرسل كلبه المعلم فأخذ الصيد فأمسكه فمات من أخذه أو صدمه قال: لا يؤكل إذا لم يجرحه. وروى الحسن بن زياد عن أبي يوسف أنه قال: يؤكل وهو قول الحسن. وقال أبو حنيفة: لا يؤكل، وبه نأخذ.

وسئل ابن المبارك عن الحمامة إذا كانت لرجلين لأحدهما أنثى وللآخر ذكر. قال: الفراخ لصاحب الأنثى. وهذا قول علمائنا. ونظيره ما روي عن أبي حنيفة في الحمار الأهلي نزا على حمار الوحش[٣] فإنه يؤكل ولدها. ولو أن حمارا /[٢٠٨ظ] وحشيا نزا على حمار أهلي فنتجت فإنه[٤] لا يؤكل ولدها.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن بقرة عسرت عليها الولادة فأدخل رجل يده وذبح الولد أو جرحه في غير موضع الذبح هل يجوز أكله؟ قال: إن ذبحه يجوز، وإن قدر على مذبحه فجرحه لا يجوز، وإن لم يقدر على مذبحه فجرحه في موضع آخر يجوز أيضا.

وسئل أبو مطيع عن نصراني دعا رجلا إلى طعامه وقال: اشتريت اللحم من السوق. أيأكله؟ قال أبو مطيع: سألت ابن أبي عروبة عن ذلك فقال: كله. وكذلك[٥] قال[١] مقاتل[٢] بن حيان.[٣] وأما أصحابنا

---

[١] لف النبي

[٢] لف عليه السلام

[٣] لف الحمار الوحشي

[٤] ع - فنتجت فإنه.

[٥] فص - وكذلك.

يقولون: لا يأكل حتى يرى أنه يذبح. قال أبو مطيع: وأنا لا آكله. قال الفقيه: ولو كان هذا يهوديا وقال هذا من ذبيحة اليهودي يأكل؛ لأنهم لا يأكلون بغير ذبيحة، وأما النصراني[٤] فلا ذبيحة لهم. وإنما يأكلون ذبيحة المسلم أو يخنقون. فينبغي أن يأخذ بالاحتياط ولا نأكل.

وسئل أبو بكر عن رجل سلم غنمه إلى رجل فذبح شاة منها وقال ذبحتها وهي ميتة. وقال صاحب الشاة: بل ذبحتها وهي حية، فالقول قول الراعي مع يمينه؛ لأنه أنكر الضمان.

وسئل أحمد بن محمد القاضي عن جزور بين اثنين ضحيا به. قال: لا يجوز إذا كان الجزور بينهما نصفان،[٥] وإن[٦] كان لأحدهما سبعان وللآخر خمسة أسباع يجوز؛ لأن الجزور إذا كان بينهما نصفان صار لكل واحد منهما ثلاثة أسباع ونصف فصار السبع نصفين، ونصف النصف لا يجوز في الأضحية، فإذا بطل السبع بطل الكل، ألا ترى أنه لو أراد أحدهما بنصيبه[٧] لحما لا يجوز الكل. قال الفقيه: لا نأخذ بهذا، بل نقول بأنه تجوز الأضحية إذا كان بينهما نصفان أو على التفاوت؛ لأنه[٨] أراد بزيادة نصف السبع التقرب وليس كالذي أراد به اللحم؛ لأن هناك لم يرد به التقرب.

وسئل أبو بكر عن رجل ذبح فقال بسم الله ومحمد رسول الله. قال: إذا ذكر بالخفض لا يجوز أن يقول بسمِ الله ومحمدٍ رسول الله، وإن كان[٩] بالضم يؤكل، وهو أن يقول: بسم الله ومحمدٌ رسول الله.

---

[١] فص: وقال.
[٢] فص + كذلك.
[٣] فص: بن حيان.
[٤] فص: النصارى.
[٥] م – إذا كان الجزور بينهما نصفان
[٦] فص لف م: وإذا.
[٧] جم: بنصفه.
[٨] جم – لأنه.
[٩] م: قال.

وسئل أبو بكر عن الأضحية إذا كانت بالرستاق والرجل بالمدينة. قال: ينظر /[٢٠٩و] إلى الشاة، فإن كانت بالرستاق يجوز بعد طلوع الفجر، وروي عن الحسن بن زياد بخلاف هذا، والذي قال يجوز أصح القولين وبه نأخذ.

وروي عن خلف بن أيوب قال: سألت محمدا عن الأضحية عن الميت أحب إليك أم الصدقة؟ قال: إن تصدق بالأضحية كلها فالأضحية أفضل، وإن لم يتصدق بجميعها فالصدقة أفضل.

وسئل عن السلطان إذا صلى العيد يوم عرفة أتجوز الأضحية؟ قال: إن شهد عنده شهود على هلال ذي الحجة جاز. وإن لم يشهدوا لم يجز. قال أبو نصر: كان سركب ههنا أميرا فصلى العيد يوم عرفة فلم يضح أحد من أصحابنا، فلما كان اليوم الثاني وهو يوم النحر ضحى محمد بن سلمة في أول النهار، وأما نصير بن يحيى لم يضح إلا بعد الزوال، فلقي نصير فقال: لم ضحى صاحبك قبل الزوال؟ أرأيت إن خرج هو في ذلك اليوم وصلى بالناس أما كان عليه أن يعيد؟ فقلت له: إنما فعل أبو عبد الله ذلك لأنه كان أيس منهم أن يعيدوا الصلاة بعدما صلى في اليوم الأول.

وسئل أبو القاسم عن يوم الأضحى إذا وقع الشك فيه فلم يدر أعاشر هو أم تاسع؟ لم يظهر عند الإمام. قال: الاحتياط في باب الأضحية أن يضحي من الغد بعد الزوال لأن العيد لو كان من الغد يكون يوم العيد بغير صلاته فيجب أن يضحي في وقت انقطاع الرجاء بالصلاة في ذلك الوقت.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رفع الصوت بالتكبير في طريق المصلى. قال: روي عن أبي يوسف أنه كان لا يكره ذلك في العيدين جميعا. وروي عن علي بن أبي طالب رضي الله عنه[١] أنه خرج إلى العيد في خمسين أو ستين شيخا يكبّر[٢] ويكبّرون معه. وكان إبراهيم بن يوسف يُعنى بالتكبير في الأسواق

[١] لف – بن أبي طالب رضي الله عنه.
[٢] م لف –

في أيام العشر. وسئل إبراهيم النخعي عن ذلك قال: ذلك تكبير الحوكة. قال الفقيه أبو جعفر: والذي عندي أنه لا ينبغي أن تمنع العامة من ذلك لقلة رغبتهم في الخيرات. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وقال محمد: لو[١] أن شاتين بين رجلين ذبحاهما عن نسكهما أجزأهما. ولو أن عبدا بين اثنين أعتقاهما عن كفارتهما لا يجوز. ولو[٢] غصب /[٢٠٩ظ] شاة فذبحها فضمنه صاحبها جاز. وقال زفر: لا يجوز.

وروي عن عكرمة مولى ابن عباس[٣] أنه قال:[٤] من قدر على الذبح فلم يذبح فقد رغب عن سنة النبي عليه السلام وخالف[٥] المسلمين. قال الفقيه: وتفسير القدرة عند أصحابنا أن يكون له مائتا درهم فصاعدا من الصامت أو يملك فوق الكفاية مقدار[٦] مائتي درهم من العروض وغيره.[٧]

باب الغصب والضمان

روي عن نصير قال سألت الحسن بن مطيع عن نهر مغصوب هل يجوز لأحد أن يتوضأ منه أو يشرب منه؟ قال: إن كان النهر في موضعه الذي كان فلا بأس به، وإن حول عن موضعه فإني أكره أن ينتفع به أحد.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن خشاب يدخل الخشبة في منزله في سكة غير نافذة هل لأهل السكة أن يمنعوه من ذلك؟ قال: إن كان يضعه عن ظهر الدواب وضعا ليس لهم أن يمنعوه، وإن كان يطرحه طرحا يضر ببنيانهم فلهم أن يمنعوه عن[١] ذلك.

---

[١] جم – لو.
[٢] جم + أن رجلا.
[٣] لف + رضي الله عنه
[٤] م – أنه قال
[٥] لف م + سنة
[٦] لف بمقدار
[٧] فص + والله أعلم؛ لف: وغيرها.

وسئل محمد بن مسلمة عن رجل له على رجل دين فمات الطالب ولم يؤد إلى ورثة الطالب، لمن يكون ذلك المال يوم القيامة؟ قال: أرجو أن يكون للطالب؛ لأنه تولى كسبه، ولو أدى إلى الورثة لبرأ، وإن بقي كان للميت، وروي عن أبي يوسف أنه قال: يكون للميت يوم القيامة إن شاء الله. وروي نصير عن رجل له على رجل دين فبلغه أن الغريم مات، فقال: جعلته في حل أو وهب منه، ثم علم أنه حي، قال: صار في حل، وليس له أن يأخذه منه.

وسئل نصير عن رجل غصب من رجل ثوبا فاستهلكه، ثم جاء بقيمته، فقال المغصوب منه: لا أريدها ولا أقبلها ولا أجعلك في حل، قال: يرفعه[٢] إلى الحاكم حتى يأمره بقبوله، ولو وضعه في حجره يبرأ. وقال[٣] نصير: كانوا يقولون إن[٤] الغصب والوديعة إذا وضع بين يديه يبرأ. وقال نصير: الدين لا يبرأ عنه حتى يضعه في يديه[٥] أو[٦] حجره، فإن وضعه في حجره فرماه فقد برئ.

وسئل شداد بن حكيم عن رجل عليه دين فنسي حتى مات أيؤخذ به يوم[٧] القيامة؟ قال: إن[٨] كان الدين مما بايعه أو /[٢١٠و] أقرضه فلا يؤخذ به يوم القيامة وإن كان غصبه ونسي حتى مات فهو مأخوذ به يوم القيامة.

وسئل أبو نصر بن سلام عن رجل قلع تالة من أرض رجل ثم غرسها في تلك الأرض في ناحية أخرى فكبرت، لمن تكون الشجرة؟ قال هي للذي غرسها وعليه قيمة التالة يوم قلعها من أرضه، وإن كان

---

[١] لف من

[٢] لف يرفع

[٣] فص م: قال.

[٤] فص لف م – إن.

[٥] م: يده.

[٦] فص + في.

[٧] لف م في.

[٨] فص: إذا.

قلع الشجرة يضر بالأرض فإن صاحب الأرض يعطيه قيمة الشجرة يوم يختصمان، وعلى الغاصب قيمة التالة.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل كسر درهم رجل فإذا هو ستوق،[١] قال: لا شيء عليه؛ لأنه أظهر الغش.

وسئل أبو القاسم عن أطراف جذوع شاخصة على جدار جاره وهي بحال لا يحمل على مثلها فقطعها صاحب الدار هل يضمن؟ قال: نعم، من قبل أن لصاحب الجذع[٢] أن يقول: كان يمكن لي أن أخرج الجذوع صحيحة. قال الفقيه: هذا إذا قطعه ولم يعلمه، وأما[٣] إذا أعلمه وقال له: إما أن ترفع وإما أن أقطع، فإذا تركه كان تركه[٤] رضى منه بقطعه، ولو قطعه[٥] بإذن القاضي كان[٦] أحسن.

وسئل عن رجل جز غنما لرجل بغير إذن[٧] صاحبه وجعل صوفها لبودا، قال: إن كان جز الغنم لم ينقص من الغنم شيئا فعليه مثل ذلك الصوف، وإن كان نقص[٨] من[٩] قيمة[١٠] الغنم فهو بالخيار، إن شاء أخذ صوفا مثله، وإن شاء ضمنه ما دخل النقصان في الغنم، واللبود له في الأحوال كلها.

وسئل أبو القاسم عن مسلم غصب مال الذمي أو سرق منه أيعاقب المسلم يوم القيامة ويثاب الذمي ويخاصمه يوم القيامة؟ قال: ظلمهم أشد من ظلم المسلم؛ لأنهم من أهل النار فما وقع من

---

[١] جم فص: ستوقة.
[٢] فص – الجذع؛ لف م: الجذوع.
[٣] لف فأما
[٤] فص – تركه.
[٥] حصل خلط في نسخة لف في ترتيب المسائل في ٢٥٠ أ و ب
[٦] لف فهو
[٧] لف إذنه
[٨] جم ف م: ينقص.
[٩] لف م – من.
[١٠] لف شيئا

التخفيف في النار بالظلامات التي لهم قبل الناس فلا يرجى أن يتركوها، والمسلم يرجى له الغفران في ذنوبه فيرجى لإخوته من المسلمين تركه لهم.

وسئل أبو القاسم عمن له خصم فمات ولا وارث له، قال: يتصدق عن نفسه بمقدار ذلك، فيودعه عند ربه جل وعز، ليوفره على خصمائه يوم القيامة.

وسئل بعضهم عن دابة لرجل دخل زرع إنسان فأخرجها صاحب الزرع فافترسها السبع. قال: /[٢١٠ظ] صاحب الزرع ضامن؛ لأنه لا ينبغي[١] أن يخرجها، ولكن ينبغي له[٢] أن يستعدي على صاحبها حتى يخرجها.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن بقرة في أرض رجل فطردها صاحب الزرع حتى أخرجها من زرعه فجاء ذئب فأكلها، فإنه[٣] يغرم صاحب الزرع قيمة البقرة. قيل: فإن ساقها وأراد أن يردها على صاحبها فعطبت في الطريق وانكسرت[٤] رجلها، قال: يضمن. قال الفقيه: ولسنا نأخذ بهذا، ونأخذ بما روي عن محمد بن الحسن أنه قال: لا يضمن؛ لأن لصاحب الزرع أن يخرج الدابة من زرعه، فإن أخرجها من زرعه ولم يسقها أكثر من ذلك فلا ضمان عليه، وإن ساقها بعدما أخرجها من أرضه فهو ضامن إن هلكت الدابة. وذكر عن أبي نصر أنه قال: إن ساقها إلى موضع يأمن فيها فلا ضمان عليه، وإن شاء أمر صاحب الدابة ليخرجها من زرعه، فإن أفسد شيئا من زرعه في حال إخراجها فهو ضامن. قال

---

[١] فص لف + له.

[٢] فص – له.

[٣] جم ص: قال.

[٤] جم: أو انكسرت؛ لف م: حتى انكسرت.

الفقيه: هذا على وجهين: فإن[1] أخبر صاحب الدابة أن دابته في زرعه فأخرجها فهو ضامن إن أفسد في حال إخراجه، وإن أخبره وأمره بإخراجها فلا ضمان عليه؛[2] لأنه فعل بأمره.

وسئل أبو نصر عن رجل حبس في الدين هل يمنع منه الزوار؟ قال روى أبو يوسف عن أبي حنيفة أنه قال: لا يمنع منه الزوار ولا يمنع من اللباس والطعام والطيب والشراء والبيع والتزويج[3] في الحبس، ويمنع[4] الوطء.

وسئل عن رجل غصب من رجل حنطة أو شعيرا فلقي الغاصب في بلدة أخرى وسعره في هذه البلدة أقل منه أو أكثر أيأخذ منه مثله أو قيمته؟ قال أبو نصر: هو[5] بالخيار، إن شاء أخذ مثله، وإن شاء أخذ قيمته يوم يختصمان بقيمة البلد الذي غصب منه، وإن شاء صبر حتى يرجع إلى بلده فيأخذ منه مثله.

وسئل أبو نصر عن رجل من أهل المجلس قام وترك كتابه، ثم قاموا وتركوا كتابه قال فهم ضامنون وإن[6] قام واحد بعد واحد فالضمان على آخرهم كما أن رجلا باع لو قفيز حنطة من اثنين ثم[7] هلك قفيز منهما فانصرف البيع إلى ما بقي، وكذلك لو هلك كله إلا قفيز انصرف[8] البيع إليه.

وسئل /[٢١١و] أبو القاسم عن رجل غصب خمرا فجعل فيها خلا فصارت كلها خلا، قال: القياس أن يكون كله للغاصب، ولا شيء عليه؛ لأنه جعل فيها ماله فصار مستهلكا لشيء[9] ليس[1] بمال.[2]

---

[1] م: إن.
[2] فص – عليه.
[3] ع: والتزوج.
[4] فص + من.
[5] ع جم – هو.
[6] لف فإن
[7] جم – ثم.
[8] جم: وانصرف.
[9] لف بشيء

قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إن الخل بينهما على مقدار خل الغاصب وخمر المغصوب منه؛ لأن خمره صارت خلا، فصار بمنزلة خل الغاصب إذا اختلط بخل المغصوب.[٣] وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل اتخذ دودا فسرق ورق الناس، قال: عليه أن يتصدق بالفضل.

وسئل أبو بكر عن رجل غرس شجرة على ضفة[٤] نهر ماذيان فجاء رجل ليس بشريك في النهر ويريد أخذه فقلعها.[٥] قال: إن كان يضر بأحد من الناس فله ذلك، وينبغي أن يرفع إلى الحاكم حتى يأمره بالقلع.

وسئل أبو بكر عن رجل ربط حمارا له على سارية، فجاء آخر[٦] وربط حمارا له على تلك السارية فعض أحد الحمارين الآخر، هل يجب على صاحبه ضمان؟ قال: إن لم يكن ذلك الموضع طريقا ولا ملكا لأحد، فلا ضمان على صاحب الحمار بعد أن يكون في المكان سعة، وإن كان ذلك في طريق المسلمين أو في موضع لم يكن لهما أن يربطا هناك حمارهما فهو ضامن لما أصاب حماره.

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمام ونزع ثيابه بمحضر من صاحب الحمام فاغتسل[٧] وخرج فوجد صاحب الحمام نائما وقد سرقت ثيابه، قال: إن كان نعس وهو قاعد، فلا ضمان[٨] عليه، فإن[٩] وضع جنبه فنام فهو[١٠] ضامن.[١]

---

[١] ل؛ سبب؛ ف كسبت

[٢] لف ماله

[٣] لف + منه

[٤] لف حافة

[٥] جم فص: بقلعها.

[٦] ع: رجل.

[٧] م: واغتسل.

[٨] لف يضر

[٩] فص جم: وإن.

[١٠] ع لف – فهو.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى رجل عشرة دراهم وقال: ثلاثة من هذه العشرة لك، والسبعة الباقية سلمها إلى[٢] فلان[٣] وفلان، فهلك الدراهم في الطريق، قال: يضمن الثلاثة؛ لأن الثلاثة كانت هبة فاسدة؛ لأنها غير محوزة، ولو كان ذلك وصية من ميت لم يضمن؛[٤] لأنه يجوز[٥] غير مضمون، ولا يضمن السبعة؛ لأنها أمانة في يده.

وسئل أبو بكر عن رجل بعث آخر[٦] إلى ماشية فعمد[٧] المبعوث إلى دابة الآمر فركبها بغير إذنه فعطبت[٨] في الطريق، قال: إن كان بين المرسل والرسول انبساط في أن يفعل في ماله مثل ذلك فلا ضمان عليه،[٩] وإن لم يكن بينهما مثل هذا الانبساط فهو ضامن.

/[٢١١ظ] وسئل محمد بن الحسن عن رجل دفع إلى رجل عشرة دراهم وقال: خمسة منها هبة لك، وخمسة منها وديعة عندك، فاستهلك القابض منها خمسة وهلكت الخمسة الباقية، قال: يضمن سبعة دراهم ونصف؛ قال الفقيه: لأن الهبة فاسدة، والخمسة مضمونة عنده، فالخمسة التي استهلكها كان نصفها أمانة ونصفها مضمون[١٠] فوجب عليه ضمان تلك الخمسة بالاستهلاك، والخمسة الباقية نصفها

---

[١] لف: ضمن.
[٢] م – إلى.
[٣] م: لفلان.
[٤] لف + لأنه لم يضمن
[٥] ع: محوز.
[٦] لف واحدا
[٧] م: فبعث.
[٨] لف + الدابة
[٩] لف + وإلا يضمن
[١٠] جم فص: مضمونة.

أمانة ونصفها مضمون،[1] فعليه ضمان نصف ذلك وهو درهمان ونصف مع الخمسة الأولى، فيكون سبعة ونصفا.[2]

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل له ألف درهم وقعت في دار رجل وخاف إن علم صاحب الدار أن يمنعه منه ولا يرد عليه، هل يجوز له أن يدخل الدار ويأخذها بغير إذن صاحب الدار؟ قال: يجوز[3] ولكن ينبغي أن يعلم أهل الصلاح أنه إنما دخل لذلك المعنى، وإن لم يكن بحضرته أهل الصلاح وأمكنه أن يدخل فيأخذ ماله في ستر من غير أن يشعر به صاحب الدار فلا بأس،[4] وإن لم يتخوف التلف من صاحب الدار فلا يدخل بغير إذنه، بل يعلم صاحبه حتى يأذن له أن يخرجه إليه.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل في يديه[5] مال لإنسان فقال له سلطان جائر: إن لم تدفع إلي هذا المال حبستك شهرا أو ضربتك سوطا أو أطوفك في الناس، قال: لا يجوز له أن يدفع، وإن دفع فهو ضامن، وإن قال: أقطع يدك أو أضربك خمسين سوطا[6] فلا ضمان عليه.[7]

وروى خلف بن أيوب عن محمد في رجل أدخل دابته في دار رجل فأخرجها صاحب الدار، قال: لا ضمان عليه إن هلك، فإن وضع[8] ثوبا في بيته فرمى به صاحب الدار فهو ضامن. قال الفقيه: لأن كون الدابة في دار ضرر،[9] وفي كون الثوب لا ضرر عليه.

---

[1] جم فص: مضمونة.
[2] سقطت الفقرة من ل.
[3] لف م – قال يجوز.
[4] جم فص + به.
[5] لف يده
[6] ع – سوطا.
[7] فص + إن هلك.
[8] لف وإن وقع
[9] لف م داره

وسئل أبو بكر عن رجل وجد جوزة ثم أخرى حتى بلغت عشرة وصارت لها قيمة هل تطيب له؟ قال: إن وجدها في موضع واحد فهي[١] كاللقطة ينبغي أن يطلب صاحبها، وإن وجدها في مواضع متفرقة يحل له ذلك، فصار بمنزلة من وجد نواة ملقاة متفرقة،[٢] وإذا جمعها وصارت لها قيمة /[٢١٢و] فإنه يطيب[٣] له.[٤] قال الفقيه: عندي[٥] إذا وجد الجوزات في موضع واحد أو في مواضع[٦] مختلفة فهو كاللقطة لا يحل له إن كان غنيا، وليس كالنواة؛ لأن الناس يرمون النواة فصارت مباحة بالرمي، وأما الجوز فإن الناس لا يرمون[٧] به،[٨] فكان[٩] حكم القليل والكثير سواء، إلا أن يكون وجدها تحت أشجار الجوز قد التقطها[١٠] صاحبها[١١] كالسنابل إذا بقيت في الأرضين.[١٢]

وسئل أبو بكر عن رجل هدم جدار رجل ثم بناه الهادم قبل أن يضمن القيمة، قال: إذا بناه كما كان فلا ضمان عليه.

وسئل[١٣] عن رجل نصب طاحونة وأجرى ماءها في أرض غيره بغير طيبة من نفس صاحبها، هل يحل للمسلمين الانتفاع بهذه الطاحونة؟ قال: لا يحل لمن[١] يعلم بغصبها[٢] أن يشتري تلك الطاحونة ولا يستأجرها ولا يحمل إليها طعاما بأجرة أو[٣] عارية.[٤]

---

[١] لف فهو
[٢] لف + يحل
[٣] لف فإنها تطيب
[٤] لف م – له.
[٥] لف م + أنه.
[٦] لف + متفرقة
[٧] لف م: يرمونه.
[٨] لف م – به.
[٩] لف وكان
[١٠] لف بعدما قطفها
[١١] لف + فهو
[١٢] لف الأرض
[١٣] جم فص لف ح + أبو بكر.

وسئل أبو بكر عن رجل قطع شجرة في دار رجل بغير أمره، قال: رب الدار بالخيار إن شاء ترك الشجرة على القاطع، ثم يقوم الدار مع الشجرة ويقوم بغير شجرة، فيضمنه فضل ما بينهما. وإن شاء أمسك الشجرة ويضمنه ما نقص القطع، وإن كانت قيمتها غير مقطوعة وقيمتها مقطوعة سواء، فلا شيء عليه.

وسئل عن المرور في الطريق المحدث، قال: إن كان صاحب المال هو الذي جعل ملكه طريقا جاز المرور فيه، قيل: فإن لم يعرف ذلك؟ قال: يجوز ما لم يعرف أنه غصب.

قال[٥] أبو بكر: وكان شاذان بن إبراهيم يمر في سوق القطانين ويربط بغلته هناك يعني القطانين الذين على رأس سكة الأصفهانية، وكذلك نصير. وقال[٦] أبو بكر: وعامة سلوكي في ذلك، ولا أرى به بأسا، قال الفقيه: رأيت أهل تلك السكة يخرجون الجنازة من طريق آخر وكرهوا المرور في ذلك السوق، قالوا هو جور، ولكن الأخذ بقول هؤلاء العلماء أولى من قول العوام، ولا بأس بالمرور هناك وإخراج الجنازة.

وروى أبو بكر الخصاف أنه قال: لو أن رجلا غصب من رجل شيئا فغاب صاحبه فجاء إلى القاضي فطلب أن[٧] يقبل منه أو يفرض له النفقة، فإن القاضي لا يفرض له، ويدعه في يده، ويكون في ضمانه، /[٢١٢ظ] ونفقته عليه، ولو كان الرجل مخوفا فإن للقاضي أن يأخذ منه ويبيعه فلا بأس به.

---

[١] جم: لم.
[٢] لف بقصتها
[٣] لف م – أو.
[٤] لف م: إن علم به.
[٥] فص + الفقيه.
[٦] فص لف: قال.
[٧] لف م بأن

وقال نصير: ليس لرجل[1] أن يمر في أرض رجل إذا كان له طريق آخر،[2] وإن لم يكن له طريق آخر[3] فله أن يمر فيها ما لم يمنعه، فإذا منعه ليس له أن يمر فيها.

وسئل أبو بكر عن حريق وقع في محلة فهدم إنسان دارا من تلك الدور بغير أمر صاحبها حتى انقطع الحريق من داره، قال: هو ضامن[4] بمنزلة رجل جائع في مفازة ومع صاحبه طعام فله أن يأخذ طعامه بكره منه، ثم يغرم قيمته.

وسئل أبو القاسم عن رجل استعدى على رجل بغير ذنب فأخذه السلطان فضمنه مئة درهم ثم تبين للسلطان وللرجل أنه لم يكن له ذنب هل له أن يضمن الساعي؟ قال أبو القاسم: أعظم الذنب لمن قبل قوله وأخذ الرشوة المحرمة فعليه أن يردها، وأما الساعي فهو آثم في فعله ولا يجب عليه شيء في حكم الدنيا، وأما في حكم الآخرة فالله أعلم به.

وسئل أبو القاسم عن رجل مر في قرية مع وقر من قصب وقد أوقد الصبيان نارا في السكة فألقوا شيئا من[5] القصب فأخذته فدخل الحمار تحت سطح كان فوقه حطب فارتفعت النار من القصب إلى الحطب فأخذت الحطب فألقوا[6] ذلك من السطح فاحترق الحمار، على من يجب الضمان؟ قال: إن كان الحطب الذي ألقي عليه توقد مع القصب فملقي النار وملقي الحطب ضامنان جميعا.

وسئل عن رجل له دار قد تدلت[7] أغصان الشجر لرجل فيها وله من ذلك ضرر، هل له أن يقطعها؟ قال أبو بكر: إن كانت الأغصان بحال يمكن صاحب الشجرة أن يجمع ذلك كله ويشدها بحبل

---

[1] جم فص لف م: للرجل.
[2] م: أخرى.
[3] م: أخرى.
[4] لف + وهو
[5] لف م: منها في.
[6] م: وألقوا.
[7] لف + له

ويفرغ هواء داره من غير قطع، فإذا قطع صاحب الدار صار[١] ضامنا، وإن كانت هذه الأغصان[٢] غلاظا بحال لا سبيل إلى شد ذلك بحبل ولا يمكن إلا القطع، فإذا قطع صاحب الدار من الموضع الذي كان يقطعه الحاكم لو رفع[٣] إليه فلا ضمان عليه.

وسئل عن رجل جاء بدابته إلى نهر ليغسلها، فقال لرجل واقف هناك: أدخل هذه /[٢١٣و] الدابة النهر،[٤] فأدخلها فغرقت الدابة وماتت، وكان الآمر سائس الدابة لرجل آخر ولم يعلم به المأمور، هل يجب الضمان على الذي أدخلها؟ قال أبو بكر: إن كان الماء بحال يدخل الناس دوابهم في ذلك الموضع للغسل أو للسقي فلا ضمان على السائس ولا على المأمور، وإن كان الناس لا يدخلون دوابهم في مثل ذلك الماء لو هلك فصاحب الدابة بالخيار، إن شاء ضمن السائس ولا يرجع السائس على أحد، وإن شاء ضمن المأمور ويرجع المأمور على الآمر.

وسئل أبو بكر عن امرأة زوجها في أرض الجور وله مال أخذه من قبل السلطان، وهي تقول:[٥] لا أقعد معك في أرض الجور فإن[٦] أثم،[٧] هل لها ذلك؟ قال: ليس لها النشوز، وإن أكلت من طعامه ولم يكن عين[٨] ذلك الطعام غصبا من إنسان فهي في سعة من أكله، وكذلك إن[٩] اشترى لها طعاما أو كسوة من مال أصله ليس بطيب[١٠] فهي في سعة من تناول ذلك الطعام والثياب، والإثم على الزوج.

---

[١] فص – صار.
[٢] لف م: الأشجار.
[٣] لف دفع
[٤] م لف + قال.
[٥] م: وهو يقول.
[٦] لف م: فإني.
[٧] لف: آثمة.
[٨] فص: غير.
[٩] فص: إذا.
[١٠] م: غير طيب.

وسئل أبو بكر عن رجل وجه جارية له إلى النخاس فأمره[١] ببيعها[٢] فبعثتها امرأة النخاس في حاجة لها فهربت. قال: صاحبها بالخيار، إن شاء ضمن النخاس، وإن شاء ضمن المرأة في قول أبي يوسف ومحمد، وفي قول أبي حنيفة: الضمان على المرأة خاصة، قال الفقيه رحمه الله: لأن النخاس أجير مشترك، فلا ضمان عليه في قول أبي حنيفة ما لم يكن الضياع من عمله.

وسئل عن رجل غصب أرضا فزرعها ونبت. قال: لصاحبها أن يأخذ الغاصب بتفريغ أرضه وقلع الزرع،[٣] فإن[٤] لم يفعل فللمغصوب[٥] أن يفعل ما لو رفع إلى القاضي كان يأمره بذلك يعني بقلعه.

وقال أبو بكر: لو أن رجلا غصب[٦] سفينة فلما ركبها وبلغ وسط البحر لحقه صاحب السفينة فليس له أن يستردها من الغاصب، ولكن يؤاجرها منه من ذلك الموضع إلى الساحل، وكذلك لو غصب دابة فلحقه صاحبها وسط المفازة في موضع مهلك[٧] لا يستردها، ولكن يؤاجرها منه.

وسئل بعضهم عن رجل /[٢١٣ظ] أخذ غريما لإنسان[٨] فانتزعه من يده. قال: لا ضمان عليه، ولكن يعزره الإمام حتى لا يعود إلى مثله.

وروى خلف بن أيوب عن محمد بن الحسن قال: لو أن امرأة سبيت بالمشرق وجب على أهل المغرب أن يستنقذوها ما لم تدخل دار الحرب.

---

[١] جم فص لف م ح: وأمره.
[٢] م: أن يبيعها.
[٣] م: زرعه.
[٤] لف وإن
[٥] لف + منه
[٦] جم لف م ح + من رجل.
[٧] فص: مستهلك.
[٨] م: من إنسان.

وسئل أبو القاسم عن رجل غصب من رجل عبدا فشده بحبل فأخرج العبد يده فضرب نفسه بالسكين فمات. هل على الغاصب ضمان؟ قال: الغاصب ضامن إن مات ميتة نفسه أو قتل نفسه.

وسئل أبو القاسم عن رجل رأى رجلا يسرق من مال إنسان، هل ينبغي له أن يعلم صاحب الشيء؟ قال: إن كان[١] يخاف منه أن يظلمه[٢] يخبره، فإن[٣] كان لا[٤] يخاف أن يظلمه لا[٥] يخبره.

وسئل أبو القاسم عن صفة المعتوه؟ قال: هو قليل الفهم مختلط الكلام فاسد التدبير إلا أنه لا يضرب ولا يشتم كما يفعل المجنون.

وسئل عن الجمال إذا نزل في مفازة وكان يتهيأ له الانتقال فلم ينتقل حتى فسد المتاع. قال: هو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجلين لكل واحد منهما مثلجة فأخذ أحدهما من مثلجة[٦] صاحبه ثلجا[٧] وجعله في مثلجة نفسه، كيف الحكم فيه؟ قال: إن اتخذ موضعا يجتمع فيه الثلج من غير أن يحتاج إلى أن يجتمع[٨] فيه، فما وقع في مثلجة أحدهما فأخذه الآخر وطرحه في مثلجة نفسه فللأول أن يأخذه من مثلجة صاحبه إن كان متميزا،[٩] وإن كان خلطه بغيره فهو ضامن لقيمته، يوم خلطه، وإن كان الثلج يجمع فيها بعدما وقع الثلج في غيرها، فإن أخذ من الصحراء الذي في حد صاحبه لا في قعر المثلجة فهو للذي أخذه وليس لصاحبه عليه شيء.

---

[١] لف م + لا.
[٢] جم فص + لا.
[٣] لف وإن
[٤] لف م – لا.
[٥] جم فص – لا.
[٦] فص – مثلجة.
[٧] م – ثلجا.
[٨] لف م: يجمع.
[٩] جم: مميزا؛ م: متغيرا.

وروي عن وكيع بن الجراح قال: كان سفيان الثوري يدخل على أصحاب الصوافي ويأكل معهم يعني أرض الجور. قال الفقيه رحمه الله: وبه نأخذ، فنصيب الأكرة تطيب لهم إذا أخذوا الأرض مزارعة واستأجروها،[1] وإن كان الجور كروما وأشجارا فإن كان يعرف أربابها لا[2] تطيب للأكرة، ولا /[٢١٤و] يجوز أن يأكل منها. فإن لم يعرف أربابها[3] طاب لهم؛ لأن تدبير المعاملة إلى السلطان وصار بمنزلة أرض بيت المال، وينبغي للسلطان أن يتصدق على المساكين بالنصف، فإن[4] لم يفعل فالإثم عليه ونصيب الأكرة يطيب لهم ولمن أكل من ذلك.

وروي عن مكي بن إبراهيم أنه سئل عن هذه الشبهات قال: ليس هذا زمان الشبهات، اتق الحرام عيانا.

وقال[5] نصير بن يحيى: لو أن زقا انفتح أو انفتق فمر به رجل فأخذه ثم تركه فإنه يضمن إن لم يكن صاحبه حاضرا، وإن كان صاحبه حاضرا[6] فليس عليه شيء. وإن لم يأخذه ولم يدن منه فلا شيء عليه.

وذكر أن الخليفة دعا الحسن بن زياد ومحمد بن الحسن فجاء محمد بن الحسن[7] فجلس على الباب فجاء[8] الحسن وسلم[9] وجلس[10]ونظر[11] إليه وقال لمحمد: ما تقول في رجل أفسد تأليف حصير

---

[1] لف م: أو استأجروا.
[2] جم: فلا.
[3] فص – أربابها.
[4] لف وإن
[5] جم فص م: قال.
[6] فص – حاضرا.
[7] لف م – بن الحسن
[8] لف وجاء
[9] لف فسلم
[10] لف فجلس
[11] فص – ونظر.

رجل، ما عليه؟ ثم قال: ما تقول في رجل حل شراك نعل رجل، ما عليه؟ قال الفقيه رحمه الله: قد ذكر السؤال ولم يذكر الجواب، لكن[1] الجواب عندنا: أنه إن أمكن إعادته أمر بإعادته كما كان، وإن لم يمكن سلم إليه المنقوض ويأخذ منه قيمة الحصير صحيحا، وفي النعل: إن كان النعل[2] الذي يستعمله العامة هاهنا فلا مؤنة في إعادة[3] شراكه،[4] وإن كان النعل عربيا[5] فحل شراكه فإن لم ينقض سيره ولم يدخل فيه عيب يؤمر بإعادته، وإن نقض السير ضمَّنه النقصان، وذكر أن الحسن بن زياد أكثر على محمد بن الحسن نحو هذه المسائل فتحير فيها وبكى، وكان الحسن بن زياد فارها في السؤال وكان إذا[6] أخذ في السؤالات لا يطاق.

وذكر عن أبي القاسم أنه سئل عن رجل حمل على حمار غيره شيئا إلى موضع بغير أمر صاحبه وقد تورم ظهر الحمار فشق صاحبه ذلك الورم، فانتقص من ذلك، قال: يلزم[7] بالحمار، فإن اندمل من غير نقصان لا يجب على أحد ضمان، وإنما عليه الإثم باستعماله بغير إذنه، وإن انتقص الحمار من شقه فلا ضمان عليه، وإن انتقص من الورم فعليه الضمان،[8] وكذلك إذا[9] مات، فإن اختلفا فالقول قول الذي /[٢١٤ظ] استعمله مع يمينه.

---

[1] لف م: ولكن.
[2] فص – النعل.
[3] جم: إعادته.
[4] جم – شراكه.
[5] لف غريبا
[6] جم: وإذا كان.
[7] لف يتلوم
[8] فص: ضمان.
[9] لف م: لو.

وقال أبو نصر: كان نصير بن يحيى يقول: لو أن رجلا غصب مالا من رجل فغصب ذلك المال غريم المغتصب[1] منه، فإنه يبرأ الغاصب الأول، وكان محمد بن سلمة يقول: المغصوب منه بالخيار، إن شاء ضمَّن الأول، وإن شاء ضمَّن الثاني، فإن ضمن الثاني برئ الأول وإلا فلا.

وقال نصير: المكروه إلى الحرام[2] أقرب،[3] وهو قول خلف بن أيوب. وسئل أبو يوسف قيل له: الشبهة إلى الحرام أقرب أو إلى الحلال؟ قال: إلى الحرام أقرب. وسئل عن المكروه، قال: إلى الحرام أقرب. وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: المكروه إلى الحرام أقرب.

وقال أبو بكر: لو أن رجلا هشم إبريق فضة لرجل فجاء آخر فهشمه هشما،[4] قال: الأول برئ؛ لأن صاحب الإبريق لا يمكنه أن يرده عليه على الحال[5] التي هشم. قال الفقيه:[6] وكذلك روي عن محمد بن الحسن في رجل صب ماء على حنطة ثم جاء رجل آخر فصب عليه الماء وزاد في نقصانها، قال: الأول يبرأ، والضمان على الثاني قيمتها يوم صب عليها الماء الثاني.

وسألت امرأة أبا بكر فقالت:[7] إن ابني يريد الجهاد وهو مدرك فلو منعته هل[8] عليّ إثم؟ قال: إن كان لا يحتمل قلبك ومنعته[9] فامتنع فإنك لا تأثم،[10] ولو أنك منعته[11] فذهب بغير رضاك فلا تمنعيه.

وسئل أبو بكر عن رجل حرق[1] صكا لرجل. قال: عليه قيمة الصك مكتوبا.

---

[1] لف المغصوب
[2] جم فص: الحلال.
[3] فص: الأول.
[4] لف م + آخر.
[5] لف الحالة
[6] لف م + رحمه الله.
[7] جم فص لف م ح: قالت.
[8] لف م + يكون.
[9] لف م ومنعتيه
[10] لف م: تأثمين.
[11] لف م منعتيه

وسئل أبو بكر عن قصار أقام ثورا له على الطريق وعليه ثياب[٢] فجاء راكب ومزق ب بعض الثياب[٣] الذي على الثور. قال: الراكب ضامن إن كان أبصر على الطريق الثور وعليه متاع، وإن لم يبصر فينبغي ألا يضمن. قيل له: لو وضع ثوبا على الطريق فجعل الناس يمرون عليه حتى تخرق وهم لا[٤] يبصرون؟ قال: لا ضمان عليهم. قيل له: لو أن رجلا جلس على الطريق فوقع عليه إنسان فلم يره فمات الجالس. قال: هكذا أقول[٥] ألا[٦] ضمان عليه. قال الفقيه: [٧] قد روي عن أصحابنا خلاف هذا، ولكن لو أفتى مفت بما قال أبو بكر لا بأس به.

وسئل أبو بكر عن رجل غصب من رجل عبدا ثم رفعه[٨] إلى الحاكم قال: اقض لي لأنفق على هذا، /[٢١٥و] والحاكم يعلم أنه قد غصبه، وقضى له بالنفقة. قال: لا يجب على المغصوب منه[٩] شيء في قول علمائنا؛ لأن[١٠] أمر الحاكم بذلك كأنه قال: أنفقه على نفسك.

وقال أبو بكر: كان أبو نصر يقول: لو أن رجلا غصب لحما فطبخه[١١] أو حنطة فطحنها صار الملك له وعليه الضمان وأكله له حلال في قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: أكله حرام إن أكله قبل أن يرضي صاحبه.

---

[١] فص: خرّق.
[٢] جم – ثياب.
[٣] لف + بعصاه
[٤] جم: ولا هم.
[٥] لف م – هكذا أقول.
[٦] لف لا
[٧] لف + رحمه الله؛ م + هكذا أقول.
[٨] لف رافعه
[٩] ع لف م – منه.
[١٠] جم فص: لأنه.
[١١] م: وطبخه.

وسئل أبو بكر عن رجل كفن في ثوب غصبه وأهيل عليه التراب ثم جاء صاحب الثوب[1] قال: يخير، إن شاء أخذ القيمة، وإن شاء نبش الميت ويأخذ الكفن وإن كان بعد الثلاث فليس له أن ينبش القبر،[2] ولا يشبه هذا من غصب ساجة[3] وأدخلها[4] في ثيابه.[5] قال الفقيه[6] رحمه الله: هذا هو القياس، وأما[7] الاستحسان فإن كان للميت تركة يمكنه أن يأخذ القيمة من ساعته أو أعطاه رجل آخر قيمته لم يكن له أن ينبش القبر. وإن لم يصل إليه القيمة فهو بالخيار، إن شاء[8] تركه لآخرته ولا يتعرض للكفن فهو أفضل لدينه ودنياه وإن شاء نبش القبر وأخذ كفنه وإن انتقص الكفن فله أن يضمن الذين كفنوه ودفنوه نقصانه.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف في رجل اغتصب[9] عبدا فرده عليه وفي عينه[10] بياض لا يبصر بها[11] فضمَّنه الأرش وقبضه رب العبد فباعه فانجلى البياض. قال: يرجع الغاصب على رب العبد بما قبض من أرش العين.

---

[1] لف م: الكفن.
[2] لف – فليس له أن ينبش.
[3] جم فص: ساحة.
[4] لف م فأدخلها
[5] جم: بنائها؛ فص لف: بنائه.
[6] لف + أبو الليث
[7] لف م + في.
[8] فص – شاء.
[9] لف م غصب
[10] فص: عينيه.
[11] فص: بهما.

قال إبراهيم بن يوسف: وسمعت أبا يوسف سئل عن رجل قتل ذئبا أو أسدا لرجل. قال: ليس عليه في ذلك ضمان، وإن قتل قردا فهو ضامن، والقرد بمنزلة الكلب. قال الفقيه رحمه الله: لأن القرد يخدم في البيت ويكنس البيت[1] فتكون لها[2] قيمة.

ولو أن رجلا له على رجل دراهم فجاء بها ليقضيها[3] فدفعها إلى الطالب وأمر بأن[4] ينقدها[5] فهلكت من يد الطالب فإنها تهلك من مال المطلوب والدين على حاله؛ لأن الطالب وكيله. وروى هذا القول عن سفيان وعن[6] /[٢١٥ظ] أصحابنا. ولو أن المطلوب دفع[7] إلى الطالب ولم يقل شيئا ثم دفع الطالب إلى المطلوب لينقدها[8] فهلكت في يده هلكت من مال الطالب، ألا ترى أنه لو دفع إلى الأجنبي لينقدها فهلكت كان الهلاك من ماله، فكذلك هذا.

وسئل الفقيه أبو جعفر رحمه الله عن رجل رش الماء في الطريق فجاء رجل بحمارين فتقدم صاحب الحمار إلى أحدهما يقوده فتبعه الحمار الآخر فزلق[9] الحمار التابع فانكسرت رجله، هل على الذي رش الماء ضمان؟ وقد كان صاحب الحانوت أمر إنسانا برش الماء؟ قال: لو كان سائقا لهما فلا ضمان عليه، وإن لم يكن سائقا[10] للثاني يجب الضمان على صاحب الحانوت.

وسئل أبو القاسم عن رجل طرح على باب داره خشبة في أحد جانبي السكة وكان طريق السكة واسعا يسلك فيه الدواب فساق صبي حمارا في ناحية الخشبة فبقيت رجل الحمار في الخشبة فانكسرت

---

[1] جم – البيت.
[2] لف له
[3] فص: ليقبضها.
[4] لف وأمره
[5] لف م: ينتقدها.
[6] لف م: عن.
[7] م + المال.
[8] لف م: لينتقدها
[9] لف م: فلزق.
[10] فص – سائقا.

رجل الحمار هل يلزم صاحب الخشبة ضمان الحمار؟ قال: إن لم تضر الخشبة بالمارة[1] ولا ضيقت عليهم طريقهم فتعمد الصبي سوق حماره في ذلك الموضع على[2] استغنائه عنه رجوت ألا يضمن واضع الخشبة.

وسئل عن رجل سلم حنطة إلى حمال فحملها إلى طاحونة[3] ووضعها في صحن الطاحونة وأمر صاحب الطاحونة أن يدخلها بالليل في بيت الطاحونة فلم يدخلها ونقب الجدار بالليل وسرق، أيضمن الطحان أم لا؟ قال أبو القاسم: إن كان الصحراء محاطة عليها[4] حائط مرتفع في الهواء مقدار ما لا ي يتسلق[5] إلا بسلم[6] فلا ضمان على واحد منهما.

وسئل أبو بكر عن جارية جاءت إلى نخاس بغير إذن مولاها وطلبت البيع ثم ذهبت ولا يدري أين ذهبت وقال النخاس: رددتها عليك. قال: القول قول النخاس ولا ضمان عليه؛ لأن الجارية هي التي ذهبت إليه وهي[7] أمانة عنده، ولو أن النخاس هو الذي ذهب بها من منزل مولاها أو من الطريق فهو ضامن، ولا يصدق على مقالته إنه ردها.

وسئل[8] عن رجل انتقد دراهم رجل ولم يحسن الانتقاد، هل يجب عليه ضمان وهل يجب له الأجر؟ قال: لا ضمان عليه، والبدل على من قضى المال ولا أجر للناقد.

---

[1] لف م: للمارة.
[2] لف مع
[3] لف م: الطاحونة.
[4] جم فص: عليه.
[5] لف + إليه
[6] لف بالسلم
[7] لف فهي
[8] جم + أبو بكر.

وقال[1] أبو بكر لو أن رجلا غصب من رجل شيئا /[٢١٦و] ثم إن المغتصب منه حلله من ذلك فإن كان الشيء مستهلكا فقد برئ، وإن كان قائما يبرأ[2] من الضمان ويصير عنده أمانة؛ لأن هذا من حقوق العباد، فلما حل أبرأه من ضمانه.

وسئل عن مسلم غصب من مسلم خمرا فجعلها[3] في دنه فصارت خلا لمن يكون الخل؟ قال أبو بكر: الخل لصاحب الخمر. قيل له: لم لا يكون بمنزلة رجل غصب نواة فألقاها في أرضه فصارت شجرةً، وصارت مالًا، تكون لصاحب الأرض؟ قال: لأن النواة لا تحرز، ولكن يرمى بها، وأما الخمر فإنها تحرز وصار حكم النواة بمنزلة من اتخذ خمرا للصب[4] فأخذها آخر فجعلها خلا.

وسئل أبو بكر عن رجل غصب أرضا فبنى فيها حائطا فجاء صاحبها فأخذ الأرض فأراد الغاصب أن يأخذ الحائط. قال: إن بنى الحائط من تراب هذه الأرض فلا سبيل له على النقض ويكون لصاحب الأرض وهكذا قال أبو القاسم؛ لأنه لو كلف النقض لعاد ترابا كما كان.

وسئل عن مخرج انفتح إلى دار رجل على من يجب دفع الواقع في دار جاره؟ قال: على صاحب المخرج، ولا فرق بين هذا وبين سقوط الحائط في داره.

وسئل أبو بكر عن رجل غصب من آخر ثوبا ثم جاء بالثوب ووضعه في حجر المغصوب منه وهو يعلم بوضعه في حجره إلا أنه لا يعلم بأنه ثوبه، فجاء إنسان فحمله قال: أخاف ألا يبرأ من الضمان؛ لأن المغصوب منه يقع عنده أنه وديعة ولا يعلم أنه ثوبه.

---

[1] م: وسئل.
[2] م: برئ.
[3] ع: وجعله.
[4] م: ليصب.

وقال أبو نصر سمعت محمد بن سلمة يقول: لو أن رجلا كسر درهما لرجل فوجد داخله فاسدا، أنه[1] لا شيء عليه. وكذلك لو كسر جوزا لرجل فوجد داخله فاسدا.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع حمولة إلى جمال ليحملها إلى بلخ فجاء الجمال إلى نهر عظيم وفي النهر جمد كثير يجري في النهر كما يجري في الشتاء فركب الجمال جملا من الجمال والجِمال الأُخر يدخلون على أثر الجمل فنفر جمل من الجمال في الماء من جريان الجمد فسقط الجمل في الماء وذهب، هل على الجمال[2] ضمان ذلك الجمل؟[3] قال: إن كان الناس يسلكون في مثل ذلك الوقت فلا /[٢١٦ظ] ضمان عليه.

وسئل الفقيه أبو جعفر[4] في رجل هدم بيوته وألقى ترابا كثيرا لضيق الجدار الذي بينه وبين جار له ووضع فوقه لبنا كثيرا حتى مال الحائط فانهدم بعضه. فقال:[5] إن كان اللبن مشروجا[6] على الحائط متصلا مجاورا وكان ثقل ذلك أوصل إلى الحائط وهنًا فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن زقاق فيه دور فحط[7] أحد أربابه بعضه[8] وحمله[9] على عمد نصبها ملاصقة بجدار رجل وبنى فوقه غرفة فاشترى رجل في ذلك الزقاق دارا ولم يكن له وقت البناء دار في السكة، هل له أن يأخذه برفعها؟ قال: له أن يأخذها برفعها[10] إذا لم يكن له أن يبني.

---

[1] م: فإنه.
[2] جم: الحمال.
[3] جم: الحمل.
[4] لف م + رحمه الله.
[5] لف قال
[6] لف: مشرجا.
[7] فص لف: فغطى.
[8] لف بعض
[9] م: جملة.
[10] فص – إذا.

وسئل أبو بكر عن دجاجة ابتلعت لؤلؤة لرجل. قال: ينظر إلى قيمة اللؤلؤة وقيمة الدجاجة فإن كانت قيمة اللؤلؤة أكثر من قيمة الدجاجة يقال لصاحب اللؤلؤة: إن شئت فاضمن قيمة الدجاجة واذبحها، وإن شئت فتربص حتى تخرج اللؤلؤة منها، وإن كانت قيمة الدجاجة أكثر يقال لصاحبها: إما أن تضمن لصاحب اللؤلؤة قيمتها وإما أن تذبح الدجاجة، وهكذا هذا الجواب في أترجة[1] تدخل في[2] قارورة إنسان، ولو أن رجلا أدخل أترجة لرجل في قارورة لآخر فإنه يضمن لصاحب الأترجة قيمة الأترجة ولصاحب القارورة قيمة القارورة ويكون الأترجة والقارورة له.

وسئل أبو بكر عن سنور قتلت حماما لجاره هل على صاحب السنور ضمان. قال: لا ضمان عليه.[3]

باب الديات والقصاص

وسئل[4] أبو القاسم عن رجل وجب القصاص عليه والقتل بالردة بأيهما يقتل؟ قال: إن سبق الأولياء بالخصومة أقيم له[5] القصاص، وإن تأخر الولي عن الخصومة قتل بالردة.

وسئل نصير بن يحيى عن صبي مات في الماء أو سقط من سطح فمات هل يجب على الوالدين شيء؟ قال: أما ابن تسع سنين أو نحوه فإنه يحفظ نفسه، وإذا كان لا يعقل فمات في شيء من ذلك فعليهما الكفارة، وإن كان في حجر أحدهما فالكفارة على الولي[6] الذي[7] في /[٢١٧و] حجره. وسئل أبو القاسم عن الوالدين إذا لم يتعاهدا الصبي حتى سقط من سطح أو وقع في نار فاحترق قال: لا

---

[1] لف م: الأترجة.
[2] جم فص – في.
[3] جم + والله أعلم بالصواب.
[4] لف سئل
[5] جم لف: لهم؛ فص: عليه.
[6] لف م – الولي.
[7] جم فص + هو.

أرى على الوالدين شيئا. قال: وكان أبو نصر يقول عليهما الكفارة. وقال أبو يوسف: عليهما الاستغفار والتوبة. قال الفقيه: وبه نأخذ أنه لا تجب الكفارة[1] على أحدهما إلا أن يسقط من يده؛ لأن الكفارة إنما تجب إذا كان فعله اتصل به، ألا ترى أنه لو حفر بئرا في الطريق فوقع فيها إنسان فمات أو كان قائدا أو سائقا لدابة فأصابت إنسانا فلا كفارة عليه، فهذا أولى ألا كفارة عليه.

وسئل محمد بن سلمة[2] عن قوم اجتمعوا على كلب عقور فرموه بالسهام فأخطأ سهم فأصاب جارية صغيرة فماتت وشهد قوم أن هذا السهم[3] لفلان[4] ولم يشهدوا أن فلانا رماه فصالح الأب صاحب السهم على كرم ثم طلب المصالح رد الصلح. قال: إن كان يعلم أن المصالح هو الجارح وأن الصبية ماتت من تلك الجراحة فالصلح جائز. وإن كان لا يعلم غير معرفة السهم فالصلح باطل. وسئل إن كان يعلم أن صاحب السهم هو الذي رماه فاستقبلها أبوها فلطمها فسقطت فماتت ولا يدري[5] ماتت من اللطمة أو من الرمي ما حال الصلح؟ قال: إن صالح الأب بإذن سائر الورثة فهو جائز وهو لسائر[6] الورثة ولا ميراث للأب، وإن كان الصلح بغير إذنهم فالصلح باطل.

وسئل عن القاتل إذا عفا عنه الورثة أيبرأ فيما بينه وبين الله تعالى؟ قال أبو نصر: هذا بمنزلة الدين على رجل فمات الطالب فأبرأته الورثة فإنه يبرأ فيما بقي، وأما في مظالم القيامة[7] فإنه لا يبرأ، وكذلك القاتل لا يبرأ عن ظلمه ويبرأ عن القصاص والدية.

---

[1] ع لف م – الكفارة.
[2] جم: مقاتل.
[3] لف م + سهم.
[4] لف م: فلان.
[5] م: ولم يدر.
[6] لف كسائر
[7] لف م: المظلمة المتقدمة.

وسئل عن رجل ضرب على وجه رجل فتناثرت أسنانه كلها. قال: يجب لكل سن ديتها لكل سن خمس مئة. قال الفقيه رحمه الله: إن كانت جملة أسنانه اثنين وثلاثين تجب ستة عشر ألفا، وإن كانت[١] ثلاثين فعليه خمسة عشر ألف، ولو كانت ثمانية وعشرين فعليه[٢] أربعة عشر /[٢١٧ظ] ألفا.

وسئل[٣] محمد بن مقاتل عن رجل قال لرجل: يا خبيث. هل يجوز أن يقول له:[٤] بل[٥] أنت[٦] خبيث؟ قال: يجوز، فهي بمعنى[٧] قوله تعالى: (لا يُحِبُّ اللَّهُ الْجَهْرَ بِالسُّوءِ مِنَ الْقَوْلِ إِلَّا مَنْ ظُلِمَ) قال الفقيه: لو تجاوز عنه ولم يقل شيئا فهو أفضل؛ لأن الله تعلى قال: (فَمَنْ عَفَا وَأَصْلَحَ فَأَجْرُهُ عَلَى اللَّهِ) ولو قال مثل قوله فلا بأس به؛ لأنه أذن له أن[٨] ينتصر منه إلا في كلمة توجب الحد، فلا ينبغي أن يجيبه بمثل ذلك.

وسئل أبو بكر عن الخناق والساحر قال: يقتلان؛ لأنهما يسعيان في الأرض بالفساد، وإن تابا لا يقبل ذلك منهما؛ لأن توبتهما لا تظهر ولا تعرف. قال الفقيه رحمه الله: إن تابا قبل أن يؤخذا قبلت توبتهما، وإن أخذا ثم تابا لم تقبل توبتهما ويقتلان. وكذلك الزنديق المعروف الداعي.

قال[٩] أبو بكر:[١٠] سمعت أبا نصر قال سألت المعلى بن منصور عن مجنون قصد إنسانا ليقتله فقتله المقصود[١١] أو[١] سكران[٢] قصد[٣] إنسانا ليقتله فقتله الرجل. قال: هو ضامن. فقلت له: إن صاحبنا

---

[١] فص + أسنانه.
[٢] جم فص: يجب.
[٣] لف م: سئل.
[٤] جم فص – له.
[٥] جم – بل.
[٦] جم: يا.
[٧] لف معنى
[٨] لف –
[٩] لف م: وقال.
[١٠] لف م – أبو بكر.
[١١] لف + إليه

يقول لا ضمان عليه وعني أبا مطيع. قال المعلى: فكنت[٤] في الطواف فلقيت[٥] محمد بن الحسن فقال: القول ما قال صاحبكم. وقال أبو بكر: به أفتي أنه لا ضمان عليه؛ لأنه لا حيلة له في ذلك. قال الفقيه رحمه الله: [٦] هذا القول خلاف ما قال في الروايات الظاهرة. قال في الجامع الصغير في المجنون إنه[٧] يضمن. ولم يذكر الاختلاف. وذكر البعير في موضع آخر أنه يضمن. وبه نأخذ؛ لأنه أتلف مال إنسان لمنفعة نفسه فصار كمن أكل مال إنسان عند الضرورة يجوز أكله ويضمن قيمته، فكذلك هذا. [٨] وفي قول الشافعي: لا ضمان عليه.

وروى مجاهد عن ابن عمر أنه كوى ابنا له وهو محرم فمات. قال الفقيه: في هذا الخبر دليل أنه لا بأس بالتداوي بالكي؛ لأنه لم يرو[٩] عنه أنه جعل لذلك كفارة، وفيه دليل أنه لا بأس للمحرم أنه يكتوي،[١٠] وفيه دليل أن من داوى مريضا برضا المريض وهو علاج يستشفى به فلا شيء عليه. وروي عن النبي صلى الله عليه وسلم[١١] أنه كوى سعد بن معاذ على أكحله فرَقَأَ أي انقطع[١٢] دمه فمكث كذلك أياما ثم انفجر دمه فمات فلم يبلغنا /[٢١٨و] أنه أمر في ذلك بالكفارة على الكاوي ولا على المكوي. وروي عن النبي عليه السلام أنه قال: تداووا عباد الله. وروي عن رسول الله[١٣] صلى الله عليه وسلم أنه قال: لم

---

[١] لف م + بعير.
[٢] لف إنسان
[٣] لف فيقصد
[٤] لف كنت
[٥] لف فلقيني
[٦] لف –
[٧] جم + لا.
[٨] لف –
[٩] لف م: يرد.
[١٠] فص – يكتوي.
[١١] م ف: عليه السلام.
[١٢] لف –
[١٣] ل النبي عليه السلام؛ ف + صلى الله عليه وسلم

يخلق الله داء إلا وله دواء. وروي عن النبي عليه السلام[1] أنه قال: خيار أمتي الذين لا يكتوون ولا يسترقون ولا يتطيرون وعلى ربهم يتوكلون. ففي هذا الخبر دليل أن من ترك التداوي فمات فلا إثم عليه، وقد جاءت الآثار في الأمرين جميعا، فمن تداوى فلا بأس، ومن ترك فلا شيء[2] عليه،[3] وهو أمر مباح.

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة في رجل حلق لحية رجل[4] كوسج فلم ينبت فعليه فيها[5] حكومة عدل بعدما ينتظر سنة، وإن كانت لحيته متصلة وهي خفيفة أو رقيقة أو كثيرة فعليه الدية بعدما ينتظر به[6] سنة، فلم ينبت. فإن كان فعل عمدا ففي ماله، وإن كان خطأ فعلى عاقلته، فإن حلق شاربه فلم ينبت كان عليه حكومة عدل.

وسئل بعضهم عن رجل قال لرجل: بعتك دمي بفلس أو قال: بألف. فقتله.[7] يقتص.[8] وإن قال: اقتلني فقلته فعليه الدية ولا يقتص.

وسئل أبو بكر عن صبيان يلعبون فيرمون فمرت بهم امرأة فرمى صبي سهما فأصاب عين المرأة فذهبت عينها والصبي ابن تسع سنين أو نحوه هل يجب على والد الصبي ضمان؟ قال: لا ضمان على والده، وتكون الدية في مال الصبي وإن كان لا مال له فنظرة إلى ميسرة. قال الفقيه: إنما قال يجب في ماله؛ لأنه كان لا يرى للعجم عاقلة، وكان يقول: العاقلة للعرب؛ لأنهم يتناصرون فيما بينهم، وأما العجم فلا يتناصرون فيما بينهم فلا يجب على العاقلة[9] ضمان،[1] وأما إذا كان للصبي عاقلة وشهدت الشهود

---

[1] ف صلى الله عليه وسلم
[2] جم بأس
[3] جم –
[4] م – لحية رجل
[5] جم –
[6] جم لف –
[7] لف م + قال.
[8] لف م + به.
[9] لف عليهم العقل

على فعله[٢] فإنه يجب على عاقلته، وأما إذا لم تشهد الشهود على فعله ولكن الصبي[٣] أقر بذلك[٤] أو شهد الصبيان على ذلك[٥] لم يجب على أحد شيء.

قال الفقيه:[٦] سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف قال: إذا قلع[٧] الرجل سن رجل[٨] فيها أجل ولكن يقضى بالأرش. وأما سن الصبي فإنه يؤجل سنة، وكذلك في حلق الرأس ونتف اللحية فإن مات الصبي قبل الحول ولم تنبت السن أو مات الرجل قبل الحول ولم ينبت الشعر قال: في قول أبي حنيفة لا شيء /[٢١٨ظ] عليه، وقال أبو يوسف: فيه حكومة عدل.

قال إبراهيم سمعت أبا يوسف سئل عن عبد جنى جناية فزعم ابن السيد أن العبد حر فمات السيد فورثه ابنه هذا قال: العبد حر وعليه الدية وهو مختار بقوله.

وروى ابن سماعة عن أبي يوسف في رجل به[٩] سلعة أو حجر فأراد أن يستخرجه ويخاف منه الموتَ قال: إن كان فعل أحد فنجا فلا بأس به بأن[١٠] يفعله.

وسئل أبو القاسم عن رجل له خادم حر يخدمه فخدعه رجلان وامرأة بأن يأخذ مالا من مال المخدوم فحمل الغلام المال وأخذه[١١] الرجلان وخنقاه وقتلاه وأخذا منه المال كيف الحكم فيه؟[١] قال:

---

[١] ع فص لف م – ضمان.
[٢] لف فعل الصبي
[٣] لف والصبي
[٤] لف على ذلك
[٥] لف م + على ذلك
[٦] لف م + رحمه الله.
[٧] فص – قلع.
[٨] فص لف م + ليس.
[٩] لف م: له.
[١٠] لف أن
[١١] لف فأخذه

إن أقرا بأخذ المال من الخادم فإن أقر وارث الخادم أن ذلك مال المخدوم دفع إليه، وإن جحد لم يستحق المخدوم ذلك بغير بينة أو بنكول الوارث عن اليمين. وأما نفس الخادم تجب فيها الدية إن ثبت فعلهما ببينة أو إقرار من غير كره ولا تهديد.

وقال[٢] نصير: إذا وضعت الأم الصبي بين يدي الأب وذهبت والولد يقبل ثدي غيرها فلم يحمل الأب الصبي[٣] إلى الظئر[٤] فمات[٥] من الجوع قال:[٦] الأب آثم، وعليه عتق رقبة والتوبة. وإن كان الصبي لا يقبل ثدي غيرها وهي تعلم ذلك[٧] فالإثم على الأم وهي التي ضيعته وعليها عتق رقبة.

ولو أن رجلا شج رجلا موضحة فبرأ[٨] ونبت الشعر فإن أبا حنيفة رضي الله عنه[٩] قال: لا شيء عليه وهو القياس. وقال أبو يوسف: أستحسن أن أجعل عليه[١٠] حكومة مثل أجر الطبيب، وكذلك الجراحات كلها إذا برئت، وهكذا روي عن محمد.

وسئل شداد بن حكيم عن امرأة إذا أراد أن يستكرهها رجل هل لها أن تقاتله؟ قال[١١] لها أن تقاتله وكذلك الغلام. قال الفقيه: وبه نأخذ. وإن قتله فدمه هدر إذا لم يستطع دفعه إلا بالقتل. وقد روي عن أبي القاسم عن محمد بن الحسن قال: إذا أراد الرجل أن يستكره امرأة أو صبيا فقتلاه فدمه هدر.

---

[١] جم به.
[٢] لف قال
[٣] لف للصبي
[٤] ل إلى الظئر؛ ف ظئرا
[٥] فص لف م: حتى مات.
[٦] فص لف م: فإن.
[٧] فص: بذلك.
[٨] جم فص: فبرأت.
[٩] فص لف م – رضي الله عنه.
[١٠] جم فص – عليه.
[١١] جم – قال.

ولو أن رجلا قتل عمدا وله وليان فصالح أحدهما القاتل من جميع الدم على خمسين ألفا فإن الصلح جائز[١] في نصيبه على خمسة وعشرين ألفا، /[٢١٩و] ووجب للآخر نصف الدية خمسة آلاف. وروي عن أبي حنيفة أنه قال: الصلح على أكثر من الدية باطل ووجب لكل واحد منهما خمسة آلاف درهم، ولكن هذه الرواية غير مشهورة. وفي الروايات الظاهرة جاز.

وروي عن نصير أنه قال: فيمن به سلعة زائدة وأراد[٢] قطعها هل له ذلك؟ قال: إن كان الغالب على من قطع[٣] الهلاك فلا يفعل كهيئة الجراح،[٤] وإن كان الغالب النجاة فهو في سعة من قطعها.

وسئل عن بلدة ذات ثلج وربما يكثر الطين في الطريق فألقى رجل بفناء داره أو بقرب داره حجرا فتعقل به إنسان هل يضمن الواضع؟ قال أبو القاسم: أحب أن يكون ذلك بإذن الإمام، فإن فعل ذلك بغير إذن الإمام فالقياس أن يجب الضمان.

وروي عن أبي حنيفة رحمه الله[٥] أنه قال: العقل على عدد الرؤوس وأجر القسام على عدد الرؤوس، والطريق إذا اختلفوا[٦] على عدد الرؤوس.[٧] والشفعة على عدد الرؤوس.[٨]

وسئل أبو بكر عن امرأة قطعت يد رجل قال: تجب الدية ولا يجب القصاص. قال أبو بكر: سمعت أبا بكر الفارسي قال في قول الشافعي الرجل بالخيار إن شاء قطع يدها وإن شاء أخذ دية[٩] يده،

---

[١] ل جاز؛ ف جارٍ

[٢] لف فأراد

[٣] لف م + مثل ذلك.

[٤] فص – الجراح.

[٥] لف م – رحمه الله

[٦] جم + فيها.

[٧] فص – الرؤوس.

[٨] لف – والشفعة على عدد الرؤوس.

[٩] لف الدية

وإن كان الرجل هو الذي قطع يدها فلا خيار لها ولها دية اليد، وقاسه برجل قطع يد رجل ويد القاطع شلاء فهو بالخيار، وإن قطع يدا شلاء فلا خيار له.[١]

وسئل الحسن بن زياد عن رجلين اصطدما فماتا قال: إن وقع كل واحد منهما على وجهه فلا شيء على واحد منهما، وإن[٢] وقع كل واحد[٣] على قفاه فعلى عاقلة كل واحد منهما دية صاحبه، ولو وقع أحدهما على قفاه والآخر على وجهه فدم الذي وقع على وجهه هدر؛ لأنه سقط بفعل نفسه، ودية الآخر على عاقلة صاحبه.

وسئل علي بن أحمد عن رجل أدخل بعيرا مغتلِما في دار رجل وفي الدار بعير لصاحب الدار فوقع البعير المغتلم على بعير صاحب الدار فقتله هل يجب الضمان عليه؟ قال: لا ضمان عليه. قال الفقيه: هذا على وجهين: إن أدخله بإذن /[٢١٩ظ] صاحب الدار فلا ضمان عليه،[٤] وإن أدخله بغير إذنه ينبغي أن يجب الضمان عليه، ألا ترى أنه لو ألقى حية على رجل فنهشته فمات ضمن الرجل فكذلك[٥] ههنا. وليس هذا بمنزلة رجل دفع سكينا إلى صبي فضرب نفسه أو ضرب إنسانا بغير إذن الدافع لا يضمن الذي دفع إليه السكين؛ لأن فعل الصبي معتبر وفعل الدابة غير معتبر، فنسب[٦] الفعل إلى الذي أرسله.

وروى هشام عن محمد قال: إذا شج رجل رجلا أصلع موضحة خطأ فعلى الشاج أرش الشجة دون الموضحة. ولو شجه هاشمة فعليه أرش[٧] دون الهاشمة.

---

[١] فص – له.
[٢] جم فص: فإن.
[٣] فص + منهما.
[٤] لف م: لا يضمن.
[٥] م: وكذلك.
[٦] جم فص: فينسب.
[٧] جم فص + الشجة.

وقال هشام: سألت محمدا عن رجل حلق رأس العبد فلم ينبت قال: في قول أبي حنيفة إن شاء دفعه إليه وأخذ قيمته، وإن شاء تركه. وسألته عن حلق اللحية قال: لا أحفظ عنه شيئا.

وقال محمد: إذا ضرب الرجل سن رجل فتحرك فإنه لا ينتظر به حولا فإن ضربه فسقط[١] سنه فإنه ينتظر حتى يبرأ موضع السن ولا ينتظر[٢] به حولا.

هشام قال:[٣] سألت محمد عن رجل أخذ إنسانا فكبله وحبسه في البيت حتى مات جوعا. قال: أوجعه عقوبة وأجعل[٤] الدية على عاقلته.

روى هشام عن محمد في رجل دخل على رجل فأذن له بالقعود على وسادته فإذا تحتها قارورة فيها دهن وهو لا يعلم به فانخرقت وذهب الدهن فإنه يضمن الدهن وما تخرق من الوسادة وفسد؛ لأنه تخرق من جلوسه، وإن كانت القارورة تحت ملاءة قد غطاه فأذن له بالجلوس عليه فليس على الجالس ضمان، وإن أذن له فجلس على سطح فانخسف به فوقع على مملوك الآمر يضمن. قال الفقيه: وقد قال بعضهم في مسألة الوسادة إنه لا ضمان عليه وهو أقرب إلى القياس وبه نأخذ.

وسئل سفيان الثوري عن حائط مائل قد تقدم إلى صاحبه فانهدم[٥] فنفرت منه دابة فقتلت رجلا فلا ضمان عليه إلا أن يسقط الحائط على إنسان او دابة فتقتله. قال الفقيه: وهذا بمنزلة رجل وضع شيئا على الطريق فنفرت منه دابة فلا ضمان على /[٢٢٠و] الواضع إن لم يصبها ذلك الشيء، فكذلك ههنا.

وروى عبد الله بن المبارك عن سفيان الثوري في رجل بعث غلاما صغيرا في حاجة بغير إذن أهله فرأى الغلام غلمانا يلعبون فانتهى إليهم فارتقى فوق البيت فوقع فمات. قال: يضمن الذي أرسله.

---

[١] فص: وسقط.

[٢] فص – ينتظر.

[٣] ل قال هشام ؛ ف وقال هشام

[٤] لف م + عليه.

[٥] لف وانهدم

وسئل أسد بن عمرو عن رجل ضرب سن رجل فسقطت ثم نبتت سوداء أو ضرب رأسه فسقط شعره ثم نبت أبيض والرجل شاب قال: أما في السن فعليه جميع أرشها وأما في الشعر فليس عليه شيء من قبل أن الرأس لو حلق بعد ذلك فلم ينبت فعليه الدية؛ لأن الدية في الشعر الأبيض والأسود سواء. وسئل الحسن بن زياد عن ذلك فقال: عليه في الشعر حكومة عدل.

وسئل شداد عن رجل قطع رأس أصبع رجل من مفصله. قال: يقتص منه. قيل: فإن اقتص منه ثم قطع أحدهما يد صاحبه؟ قال: ليس بينهما قصاص.[1]

باب[2] السرقة والحدود

سئل محمد بن مقاتل الرازي عن لص معروف بالسرقة وجده رجل وهو ذاهب في حاجته وليس هو متعرض للسرقة في تلك الساعة، هل له أن يقتله[3] أو يأخذه ويأتي به إلى الإمام. قال: له أن يأخذه ويأتي به الإمام ليحبسه[4] حتى يموت ولا[5] يسعه أن[6] يقتله. قال: وإذا دخل اللص منزل رجل فسرق متاعا يساوي عشرة دارهم وذهب فله أن يطلبه ويضربه حتى يُلقي متاعه، فإن قاتله اللص فله أن يقاتله.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل وجب عليه الحد وهو ضعيف الخلقة وخيف عليه الهلاك إذا ضرب. قال: لا أعرف في هذا رواية عن أصحابنا، ولكن الوجه[7] أن يجلد جلدا خفيفا يحتمله ولا

---

[1] فص م + والله أعلم بالصواب.
[2] فص: كتاب.
[3] لف م: يقاتله.
[4] لف م: ويحبسه.
[5] لف م: وليس.
[6] فص – أن.
[7] جم فص + فيه.

يتخوف عليه كما روي في الخبر أن رجلا زنى[1] فأمر بأن يؤخذ عثكال فيه مئة شمراخ وضرب به ضربة. قال الفقيه: وهذا القول حسن[2] وبه نأخذ.

وذكر أن ابن أبي ليلى مر على امرأة يقال لها أم عمران وهي مجنونة فمر بها رجل فقالت له يا ابن الزانيين فدعاها[3] /[٢٢٠ظ] ابن أبي ليلى في المسجد الجامع وضربها حدين وهي قائمة فسمع[4] أبو حنيفة فقال:[5] أخطأ ابن أبي ليلى في ستة مواضع: أحدها أنه ضرب المجنونة وليس على المجنونة حد. والثاني: ضربها في المسجد والمسجد لا تقام فيه الحدود.[6] والثالث أنه جمع بين الحدين وبقذف الجماعة لا يجب إلا حد واحد.[7] ولا[8] ينبغي أن يقام الحد الثاني ما لم يخف. والخامس أنه ضربها بغير خصم. والسادس أنه ضربها وهي قائمة، والمرأة لا تحد[9] قائمة.

وذكر في قول[10] الله[11] تعالى: (وَلْيَشْهَدْ عَذَابَهُمَا طَائِفَةٌ مِنَ الْمُؤْمِنِينَ) وعن مالك بن أنس[12] الطائفة أربعة نفر. وقول[13] عطاء: اثنان. وقال بعضهم: ثلاثة. وقال مجاهد: واحد فصاعدا. قال الفقيه رحمه الله:[14] وهذا قول أصحابنا. وهو استحباب وليس بواجب والفائدة فيه أن يعينوا الإمام إذا احتاج

---

[1] لف + بامرأة.
[2] لف أحسن
[3] لف فدعا
[4] لف فقال
[5] لف –
[6] لف ولا يقام الحد في المسجد
[7] لف م + والرابع أنه والى بين حدين.
[8] فص + والرابع لا.
[9] لف + وهي
[10] جم: قوله.
[11] جم – الله.
[12] لف م: أنس بن مالك؛ لف + رضي الله عنه.
[13] لف م: وفي.
[14] لف م – رحمه الله

إليه. والثاني أن الذين يشهدون يعتبرون به ويخبرون غيرهم فيعتبرون.[١] والثالث: أن في حضورهم زيادة عقوبة ونكال؛ لأنه يستحيي[٢] ويخجل ممن شهد هناك.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل له عبد فأساء الأدب هل له أن يضربه؟ قال: لا ينبغي[٣] أن يضربه[٤] ولكن يرفع إلى الحاكم ليكون هو الذي يؤدبه؛ لأن التعزير ليس له مقدار فليس له[٥] التعزير، وإنما ذلك إلى الحاكم. قال الفقيه: وهذا خلاف قول[٦] علمائنا، وقد قال أصحابنا إن المولى ليس له أن يقيم الحد على مملوكه، وله أن يعزره وبه نأخذ. وله أن يعزره تعزيرا لا يبلغ به الحد، وكذلك امرأته؛ لأن الله تعالى قال: (وَاضْرِبُوهُنَّ) فأباح تعزير النساء عند الحاجة إلى ذلك.

وسئل أبو بكر عن سارق دخل الدار وجمع المتاع ثم طرح في نهر كان فيها ماء ثم خرج وأخذه. قال: إن كان للماء من القوة ما أخرجه بنفسه فلا قطع عليه، وإن لم يكن للماء قوة وإنما أخرجه بتحريكه فإنه يقطع.

وروى أبو مطيع عن عباد بن كثير قال: سألت أهل المدينة مثل ربيعة بن أبي عبد الرحمن وغيره عن رجل زنى بامرأة ميتة قال عليه حدان. فقدمت البصرة فما سألت أحدا إلا قال: حد واحد. فقدمت /[٢٢١و] الكوفة فما سألت أحدا إلا قال: عليه العقوبة ولا حد عليه. قال الفقيه: وبه نأخذ لا حد عليه

---

[١] لف م: ليعتبروا.
[٢] لف م يستحي
[٣] لف م + له
[٤] فص – يضربه.
[٥] لف إليه
[٦] فص – قول.

وعليه التعزير. وروي في الخبر أن بهلول النباش قد فعل ذلك على عهد رسول الله[1] صلى الله عليه وسلم[2] فلم يقم عليه الحد.

وروى ابن سماعة عن محمد في قوم نزلوا جميعا بيتا أو خانا فسرق بعضهم من بعض متاعا وصاحب المتاع[3] يحفظه[4] تحت رأسه. قال: لا قطع عليه، ولو سرق من تحت رأسه في مسجد جماعة أو سرق منه وصاحبه حيث يحفظه فإنه يقطع،[5] والمسجد مخالف للخان والبيت الذي فيه القوم نزول. ألا ترى أن الذي[6] سرق من مسجد الجماعة وتنحى عن صاحبه فأخذه قبل أن يخرج من المسجد فإنه يقطع. ولو دخل[7] في بيت رجل فسرق بعض متاعه[8] فأخذه صاحب المتاع قبل أن يخرجه السارق فلا قطع عليه. ولو أن رجلا فتح باب حانوته ونشر متاعه فدخل عليه رجل فسرق[9] متاعه ورب المتاع[10] بحيث[11] يحفظه فلا قطع عليه؛ لأنه بيت مأذون فيه،[12] وكذلك رجل دخل الحمام فسرق متاع رجل ورب المتاع[13] حيث يكون حافظا فلا قطع عليه؛ لأنه بيت مأذون فيه، ولا يشبه هذا المسجد، ولو كان صاحبه معه في المسجد فسرق منه يقطع.

---

[1] لف النبي
[2] لف م: عليه السلام.
[3] لف م:وصاحبه.
[4] لف م + أو.
[5] جم: يقطعه.
[6] فص: أنه لو.
[7] لف + رجل
[8] لف المتاع
[9] لف م + بعض.
[10] جم فص: متاع رب المال.
[11] لف حيث
[12] لف –
[13] جم: المال.

وسئل شداد عن رجل استقبله اللص هل له أن يقاتله قال: لا يسعه أن يقاتله فيما دون العشرة. وذكر غيره أنه يجوز وبه نأخذ.

وسئل عن رجل تزوج بامرأة أبيه[١] بعد موت أبيه[٢] فولدت منه، قال أبو بكر: إن أقر بذلك أربع مرات في أربع مجالس فعليهما الحد والولد غير ثابت النسب من الرجل، ولا يرث منه وعليهما الاستغفار والتوبة. قال الفقيه: هذا الجواب على قول أبي يوسف ومحمد وبه نأخذ. وهي مسألة كتاب الحدود.

وقال نصير: سألت شدادا عن لصوص وقعوا على قوم وأخذوا متاعهم فاستغاثوا[٣] بقوم حتى خرجوا في طلبهم ولحقوا[٤] بهم.[٥] قال: يسترد منهم المتاع من غير قتال إلا أن يكون أرباب المتاع معهم فيقاتلهم،[٦]، قال الفقيه: إن لم يكن أرباب المتاع معهم[٧] ولكن يعلم هؤلاء /[٢٢١ظ] أنهم يقدرون على رد المتاع إليهم فلا بأس بأن يقاتلوهم ليستردوا المال فيردون[٨] إلى أربابه. ولو غاب أصحاب الأموال وصاروا بحال لا يعرف مكانهم[٩] يجوز لهؤلاء أن يقاتلوهم على استرداد الأموال.

وقال نصير: سألت محمد بن مقاتل عن عشرة قطعوا الطريق تسعة منهم قيام وواحد[١٠] يقتل ويأخذ الأموال[١١] فأخذوا. قال: يقتلون كلهم، فإن تابوا يقتل واحد[١] منهم.

---

[١] م: ابنه.
[٢] م: ابنه.
[٣] لف م: فاستعانوا.
[٤] فص لف م ح: ولحقوهم.
[٥] فص لف م ح – بهم.
[٦] ف فيقاتلوهم
[٧] لف – قال الفقيه: إن لم يكن أرباب المتاع معهم.
[٨] لف م ويردون
[٩] جم فص + لا.
[١٠] جم فص + منهم.
[١١] جم فص: المال.

وقال بشر بن الوليد: سألت أبا يوسف عن حد السكران الذي يجب فيه الحد قال: الذي لا يستطيع أن يقرأ سورة قل يا أيها الكافرون. قلت:[٢] ربما[٣] يخطئ فيها الصحيح فكيف[٤] بقراءة هذه السورة من بين سور القرآن. قال: لأن تحريم الخمر نزل من قبل[٥] سكران[٦] قرأ قل يا أيها الكافرون فلم يستطع أن يقرأها.

وسئل أبو القاسم[٧] هل يقتل أو تقبل توبته؟[٨] قال: الساحر على ثلاثة أقسام: ساحر كافر يدعي أني أخلق لما[٩] أفعله فمتى ما تاب عن دعواه ذلك ويقول الله خالق كل شيء ويتبرأ منه فإنه تقبل توبته. والثاني ساحر يسحر وهو جاحد لا يدري كيف يفعل ولا يقر به فهذا لا يستتاب ويقتل إذا أخذ وتبين منه[١٠] ذلك.[١١] والثالث ساحر بالامتحان والتجربة غير معتقد له فذلك ليس بكافر إذا تقدم منه الإسلام. قال: وكان ببغداد نصرانيان مرتدان إذا أخذا تابا وإذا تركا عادا إلى الارتداد قال أبو عبد الله الثلجي: يقتلان.

وسئل أبو القاسم عن رجلين مسلمين أحدهما فقيه والآخر جاهل يشربان الخمر ويزنيان ما يلزم كل واحد منهما من العقوبة وهل[١٢] يلزم العالم من العقوبة أكثر ما يجب على الجاهل؟ قال: الجاهل والعالم في وجوب الأحكام والحدود سواء. قال الله تعالى: (الزَّانِيَةُ وَالزَّانِي) الآية واتفقوا أن الحد لا

---

[١] لف م الواحد
[٢] جم: فقلت.
[٣] لف فربما
[٤] لف م + أمرته.
[٥] لف م + رجل
[٦] لف م: سكر.
[٧] جم فص لف م ح + عن الساحر.
[٨] م تقبل توبته أو يقتل.
[٩] لف م: ما.
[١٠] فص – منه.
[١١] لف م: ذلك منه.
[١٢] لف م: هل.

يجب على العالم أكثر مما يجب على الجاهل وللفقيه منهما[1] فضل درجة بفقهه[2]؛ لأنه قد علم الفقه،[3] وربما يعمل شيئا من الطاعات[4] بالعلم وهو مع ذلك يتعاطى ما لا يحل له، والجاهل يتعاطى المحرمات ولم يعمل من الطاعات ما عمل الفقيه.

وذكر عن خلف بن أيوب أنه قيل له: هؤلاء الذين يختلفون إليك يفعلون ويفعلون. قال خلف: أويفعل /[٢٢٢و] مثل هذا غيرهم؟ قالوا نعم. قال:[5] هم خير من غيرهم. وذكر عن خلف بن أيوب أنه وقعت الزلزلة فأمر أصحابه بالدعاء وقال: خيركم خير من خير غيركم، وشركم خير من شر غيركم.

وقال نصير: لو أن رجلا سرق إبريق فضة قيمتها[6] ألف درهم[7] وفيه لبن أو نبيذ لا يقطع، وكذلك لو سرق كلبا وفي عنقه طوق فضة[8] أو سرق ثوبا لا يساوي عشرة وعلى طرفه دينار.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لكاتب: إن ابن فلان يتعاطى الفساد فاكتب إلى أبيه كتابا بذلك. هل يجوز له أن يكتب إليه كتابا؟[9] قال: إن وقع في قلبه أن الأب يمكنه تعزير ابنه يحل له أن يكتب، وإن كان لا يمكنه ذلك ولكن تقع العداوة فقط ينبغي ألا يكتب.

وذكر عن أبي حنيفة أنه خرج حاجا فلما دخل المدينة رأى الناس قد اجتمعوا على رجل فسأل عنه فقالوا: وجدنا معه ركوة خمر أرادوا[1] أن يقيموا عليه الحد.[2] فقد وجدتم معه آلة الزنا فهلا رجمتموه؟ فتركوا الرجل وتفرقوا عنه.

---

[1] لف –

[2] ع لف: لفقهه.

[3] جم فص – الفقه.

[4] لف من الطاعات شيئا

[5] لف م: فقال.

[6] جم: قيمته.

[7] جم + ؟؟؟بقرة/تبرة؟؟؟.

[8] جم – فضة.

[9] لف م + بذلك.

وذكر عصام بن يوسف أنه دخل على حبان[٣] بن جبلة وكان أميرا ههنا، فأتي بسارق فقال المدعي: سرق هذا مني كذا. وأنكر السارق. فقال الأمير لعصام: ايش يجب على هذا؟ قال عصام: يجب على المدعي البينة وعلى المنكر اليمين. فقال الأمير: على السارق اليمين؟ هاتوا بالسوط والعقابين. فما ضرب بعشرة حتى أقر وأتى[٤] بالسرقة ووضع بين يديه. فقال عصام: سبحان الله! ما رأيت جورا أشبه بالعدل من هذا.

وقال نصير: أتي بسارق إلى أمير الكوفة فأنكر فبعث الأمير إلى الحسن بن زياد يسأله عن ذلك فقال الحسن: [٥] سمعت ابن شبرمة يقول: لا يتوصل إلى العظم إلا بقطع اللحم، فرجع الرسول وأخبر الأمير بذلك فأمر بضرب السارق فأقر وأتى بالسرقة. فندم الحسن على ما قال فركب[٦] الأمير فوجد السارق قد أقر وأتى بالسرقة.

وروى إبراهيم بن يوسف عن أبي يوسف[٧] في رجل شهد عليه شاهدان بسرقة وشهد آخران بسرقة أخرى فأقيم عليه الحد ثم رجع أحد الفريقين فلا شيء عليهما. وإذا رجع واحد من هذين وواحد من هذين كان عليهما نصف دية اليد. ولو أقر بسرقة ثم رجع ثم أقر[٨] يضمن /[٢٢٢ظ] ولا تقطع يده.[٩]

وسئل أبو القاسم عن السارق إذا استهلك المسروق بعدما قطعت يده، هل[١] يضمن؟ قال: لا. ويستوي حكمه فيما يستهلكه[٢] قبل القطع وبعد القطع. قيل له: فإن قال السارق: قد استهلكته. وقال

---

[١] لف م وأرادوا
[٢] لف م + قال أبو حنيفة
[٣] جم فص م لف ح: حباب.
[٤] لف –
[٥] لف –
[٦] فص + إلى.
[٧] جم – يوسف؛ لف م – عن أبي يوسف.
[٨] لف + بسرقة ثم رجع ثم أقر.
[٩] فص – يده.

صاحب المال: لم تستهلكه وهو عندك قائم. هل يحلف؟ قال: يجب أن يكون القول قول السارق ولا يمين عليه.

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى عبدا فوجده سارقا قد سرق أقل من عشرة دراهم هل يجب بذلك رده؟ قال: نعم. وكذلك لو ثبت أنه نقب البيت واختلس أو لم يختلس.[٣]

وسئل أبو القاسم عن رجل سرق بجوزجانان فرفع إلى قاضي بلخ هل يقيم عليه الحد؟ قال: نعم؛ لأن الجوزجانان وبلخ كله في الأصل من عمل واحد، وكل[٤] واحد منهما من أعمال والي خراسان. فأما[٥] إذا كان[٦] الجوزجانان غلب عليها رجل من أهل البغي من غير أن ولاه والي خراسان لم يكن له أن يقيم الحد إذا لم يكن في ولايته.

وسئل أبو بكر عن رجل كان مستلقيا فجاءت امرأة[٧] وقعدت عليه حتى قضت حاجتها. قال: يجب الحد عليهما؛ لأنهما زنيا. قيل له: لو حلف لا يقربها وجاءت[٨] المرأة وقعدت عليه حتى قضت حاجتها. قال: يحنث في يمينه، وإن كان نائما لا يحنث.[٩]

باب[١٠] الوديعة[١١] والعارية[١٢]

---

[١] جم – هل.
[٢] فص + المسروق.
[٣] لف م: ولم يختلس أو اختلس.
[٤] جم: فكل.
[٥] لف م: وأما.
[٦] فص – كان.
[٧] لف م: المرأة.
[٨] لف فجاءت
[٩] فص + والله أعلم بالصواب.
[١٠] جم: كتاب.
[١١] جم – الوديعة.
[١٢] جم: العارية.

ولو أن المودع قال: وضعت الوديعة في مكان حصين فنسيت. قال بعضهم: لا يضمن وهو بمنزلة قوله: ذهبت ولا أدري كيف ذهبت. قال[1] بعضهم: يضمن؛ لأنه جهل الوديعة فصار بمنزلة من مات ولم يبين. ألا ترى أنه لو كانت عنده غنم فاختلطت ولا يعرفها[2] فإنه يضمن، كذلك ههنا. قال الفقيه: إن قال: وضعت في داري فنسيت المكان فلا ضمان عليه، وإن قال: لا أدري في داري وضعت أو في موضع آخر فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن والد الصغير هل له أن يعير متاع ولده؟ قال: لا.

وسئل علي بن أحمد عن رجل استعار من رجل حمارا ليحمل عليه وقر حنطة من الرستاق إلى البلد فحمل عليه فلما فرغ من حاجته استقبله شغل فوجد إنسانا من الرستاق فدفع إليه الحمار وأمره بأن يسلم الحمار إلى صاحبه فضاع /[٢٢٣و] في الطريق. هل يجب عليه الضمان لصاحبه؟ قال: عليه الضمان. قال الفقيه:[3] هذا إذا اشترط أن يحمل بنفسه أو يركب هو خاصة، فليس له أن يدفع إلى غيره. وأما إذا استعار ولم يبين فإنه لا ضمان عليه؛ لأن العارية تودع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أعار إنسانا شيئا وقال له: لا تدفع إلى غيرك فدفع إلى غيره فهلك عنده.[4] قال: هو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل استعار من رجل سترا للأذين فضاع من الأذين هل يجب عليه الضمان؟ قال: إذ لم يترك المستعير حفظ ذلك وسرق من غير عمله فلا ضمان عليه، وإن دخل المنزل ولم ينصب حافظا فهو ضامن.

---

[1] لف وقال

[2] جم فص – يعرفها.

[3] فص – الفقيه.

[4] م + هل هو ضامن.

وسئل الفقه أبو جعفر عن رجل استعار من رجل دارا فسكنها وبنى فيها حائطا[1] فاستأجر الأجير بعشرين درهما للبناء فلما استرد المعير الدار جاء المستعير ويقول: إما أن ترد عليّ النفقة أو أهدم حائطي، والحائط له قيمة ما دام قائما، ولو هدم لم يكن للتراب قيمة. وكان بناؤه[2] من تراب صاحب الدار. قال ليس للمستعير هدمه، ولا يرجع بما أنفق في عمارته. يعني إذا أنفق بغير إذن صاحب الدار.

وقال أبو نصر: [3] سمعت محمد بن سلمة يقول في سوقيٍ قام من حانوته إلى الصلاة أو إلى الحاجة وفي حانوته ودائع فضاع شيء[4] منها. قال: لا ضمان عليه. ولم يكن قيامه تضييعا من حانوته. وضرب لذلك مثلا وقال: لو أن أحدكم قام من ههنا ووضع كتابه وجب على صاحبه حفظه. قيل: فلو قام الثاني حتى قاموا كلهم واحدا بعد واحد حتى بقي واحد.[5] قال: هذا الواحد صار حافظا. فإن قام هذا الآخر فقد ضيع ذلك كله وصار ضامنا للكل. قال: وإن قام هذا الواحد وقال لآخر ليس من أهل المجلس: احفظ هذا، صار مضيعا. وكذلك السوقي.

وسئل أبو بكر عن رجل رهن عند رجل خاتما وقال للمرتهن تختّم به[6] ففعل فهلك الخاتم قال: الدين على حاله؛ لأن الخاتم صارت عارية. ولو أنه أخرجه من الأصبع ثم هلك هلك بالدين؛ لأنه عاد رهنا. ولو أنه أمره إن أمره[7] أن[8] يتختم في البنصر أو في أصبع غير الخنصر فإنه لا يكون عارية ويكون[9] رهنا على حاله؛ لأنه أمر بالحفظ ولم يأمره بالاستعمال.

---

[1] لف م ح + بالرهص.
[2] لف بناه
[3] لف نصير
[4] لف م – شيء.
[5] جم فص: الواحد.
[6] جم – به.
[7] فص – أمره.
[8] لف م: بأن.
[9] جم – ويكون.

وسئل /[٢٢٣ظ] أبو بكر عن رجل غاب عن منزله وخلف امرأته وكانت في يده وديعة فلما رجع طلب الوديعة في منزله فلم يجدها هل عليه ضمان؟ قال: إن علم أن امرأته متهمة غير أمينة على أمانات الناس وتركها في يدها ضمن. وإن كانت امرأته[١] أمينة فلا ضمان عليه.

وسئل عن امرأة كانت عندها وديعة فلما حضرتها الوفاة دفعت إلى جارة لها فهلكت عند الجارة قال أبو بكر: إن لم يكن عند وفاتها يحضرها أحد من عيالها فلا ضمان عليها، بمنزلة حريق وقع في دارها كان لها أن تدفع إلى غيرها، بل هذا أشد، فلا ضمان عليها.

وسئل أبو بكر عن المرأة إذا أودعت وديعة فدفعت إلى زوجها. قال: لا تضمن. قيل له: لم لا تضمن والزوج ليس في عيالها؟ قال: العبرة للمساكنة ألا ترى أن الابن لو كان معه ساكنا وليس في عياله فخرج من المنزل وترك المنزل على الابن[٢] لا يضمن قيل له: أرأيت لو أن رجلا آجر بيتا في داره رجل فدفع الوديعة إلى من هو في داره هل يضمن؟ قال: إن كان لكل واحد منهما مِغلق ومِفتح على حدة فإنه يضمن، ولو[٣] لم يكن لكل واحد مغلق على حدة فكل واحد منهما يدخل على صاحبه بغير حشمة فهو بمنزلة من في عياله.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: جعلتك في حل ساعة أو قال[٤] جعلتك في حل[٥] في الدنيا. قال نُصير[٦] هو في حل في الدارين.[٧] ولو قال: لا أخاصمك ولا أطالبك ما لي قبلك. قال: هذا ليس[١] بشيء، وحقه على حاله.

---

[١] فص – امرأته.
[٢] جم: لابن في المنزل.
[٣] لف م: وإن.
[٤] لف قد
[٥] جم – حل.
[٦] جم فص لف م ح: يصير.
[٧] جم: الدنيا والآخرة.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى رجل سكرا لينثره في العرس هل له أن يحبس لنفسه شيئا؟ قال: ليس له أن يحبس لنفسه[٢] شيئا من ذلك؛[٣] لأنه مأمور بالنثر لا بالحبس، وليس له أن يدفع إلى غيره لينثره، وإن نثر ما[٤] أمره ليس له أن يلتقط منه، وهذا بمنزلة رجل دفع إلى رجل دراهم وأمره بأن[٥] ينفق على الفقراء وهو فقير ليس له أن يأخذها لنفسه؛ لأنه مأمور بالدفع إلى غيره كذلك ههنا. قال الفقيه: هذا هو القياس، ولا نأخذ به؛ لأن النثر للإباحة وبناء الإباحة على السهولة لا على الاستقصاء، فلما أمره أن[٦] ينثر صار كأنه أباح له بأن يلتقط وأن يحبس لنفسه مقدار ما يحبسه /[٢٢٤و] الناس، وأمره بأن ينثر بنفسه ويأذن غيره من طريق الدلالة ممن كان حاضرا هناك وليس بمنزلة الدراهم؛ لأن أمر الدراهم[٧] على الاستقصاء فيؤخذ فيها بالقياس.

وسئل أبو بكر[٨] عن رجل استعار ثورا من رجل يساوي خمسين درهما ليستعمله فقرنه مع ثور يساوي مئة درهم فعطب الثور العارية. قال: إن كان الناس يفعلون مثل ذلك فلا ضمان عليه، وإن كان الناس لا يفعلون مثل ذلك فهو ضامن.

وسئل أبو بكر عن امرأة أودعت صبية من بنات سنة ونصف فاشتغلت بشيء فوقعت الصبية في الماء فماتت. قال: لا ضمان عليها؛ لأنها أمانة في يدها، وليس[٩] بمنزلة من غصب صبية فوقعت في الماء؛ لأن هناك يجب الضمان بالغصب.

---

[١] جم: ليس هذا.
[٢] لف –
[٣] لف من ذلك شيئا
[٤] لف وإن يترك ما
[٥] جم فص: أن.
[٦] لف م: بأن.
[٧] جم – الدراهم.
[٨] فص لف م – أبو بكر.
[٩] جم – وليس.

وسئل أبو بكر عن رجل أودع عند رجل وديعة ثم هاجت فتنة في الناحية فقال صاحب الوديعة: أعطني الوديعة، وقال المودع: لا أصل إليها الساعة، فأغير على تلك الناحية فقال المودع: قد أغيرت على الوديعة ما القول فيه؟ قال: إن كانت الوديعة في موضع لم يكن يتهيأ للمستودع[١] ردها من بعدها[٢] منه أو من ضيق الوقت فلا ضمان عليه، والقول قوله. وإن كان غير ذلك فهو ضامن.

وروى محمد بن سماعة عن محمد[٣] في رجل عنده وديعة فدفعها إلى غلامه أو إلى أجيره الذي استأجره مشاهرة أو ابنه وهو كبير في عياله لا ضمان عليه. ولو دفع إلى رجل يجري عليه نفقته دراهم كل شهر فليس هذا بمنزلة الذي في عياله. وقال هلال بن يحيى في كتاب الوقف: لو كان لرجل امرأتان لكل واحدة منهما ابن من غيره وهو ينفق عليه[٤] فهو[٥] في عياله.

وسئل عن رجل استمد من محبرة رجل بغير إذنه. قال: روي[٦] عبد بن المروزي قال: رأيت عبد الله بن المبارك يستمد من حبر غيره ولا يستأذنه. وروي عن ابن المبارك أن رجلا استأذنه بأن يستمد من حبره. قال: ما هذا الورع البارد؟ وروي عن سفيان الثوري[٧] سئل عن هذا فقال: هو مال غيره فليستأذنه. قال الفقيه: لو استأذنه فحسن، ولو لم يستأذنه ولكن يُعلمه أنه يريد أن يستمد من محبرته فإن لم يأذن له ولم ينهه فلا بأس، ولو أنه استمد منه[٨] من[٩] غير أن يتكلم بهذا ولا أشار إليه بشيء فلا أحب ذلك إلا /[٢٢٤ظ] أن يكون بينهما انبساط، فلا بأس بذلك.

---

[١] جم: للمودع.
[٢] لف لبعدها
[٣] فص – محمد.
[٤] لف + فهم
[٥] لف + ممن.
[٦] فص – روي.
[٧] جم فص + أنه.
[٨] لف –
[٩] فص – من.

وسئل أبو بكر عن قوم دفعوا إلى رجل دراهم ليدفع الخراج من قبلهم فأخذ دراهمهم وشدها في منديل ووضع في كمه ودخل المسجد فذهبت الدراهم منه ولا يدري كيف ذهبت وهم لا يصدقونه. قال: لا يقبل قوله ذهبت منه بغير بيان وجه الذهاب ويجب عليه اليمين بالله ما سقطت عنه. قال الفقيه: هذا على خلاف قول أصحابنا؛ لأنهم قالوا في كتاب الوديعة: إنه إذا قال: ذهبت الوديعة ولا أدري كيف ذهبت فالقول قوله مع يمينه ولا ضمان عليه وبه نأخذ.

وقال أبو بكر: العبد المحجور عليه إذا استعار شيئا فاستهلكه فإنه يضمن في قول أبي يوسف، وهو على الاختلاف الذي ذكر في كتاب الوديعة.

وسئل عن رجل أجلس عبدا له في حانوته وكان في حانوته دراهم لرجل وديعة فسرق العبد تلك الدراهم ثم إن المولى وجد بعضها معه فأخذ المولى بعض تلك الدراهم وقد[1] كان أتلف البعض، ثم إن المولى باع الغلام على من يجب الضمان؟ قال: إن كان للمودع بينة عادلة على دعواه فهو بالخيار، إن شاء أجاز البيع وأخذ ثمنه، وإن شاء نقض البيع وباعه في دينه، وإن لم يكن له بينة فله أن يحلف مولاه على علمه. فإن أقر أو نكل عن اليمين أخذ من ثمنه ولا ينقض البيع إلا أن يقر المشتري بذلك.

وسئل شداد عن رجل قال لرجل أعرني دابتك إلى الليل فقال: أعرت. وقال له[2] آخر: أعرني دابتك يوما إلى الليل فقال: أعرت، فقال: الدابة لمن سبق السؤال. [3] وإن استعارا[4] جميعا فالدابة عارية لهما جميعا.

وسئل أبو نصر عن رجل دخل كرم صديق له وتناول[1] شيئا منه[2] بغير أمره وهو يعلم أن صاحب الكرم لو علم أنه لا يبالي بذلك. قال: أرجو أن لا بأس به.

---

[1] لف م: قد.

[2] لف –

[3] لف بالسؤال؛ ف سؤاله

[4] جم + استعارا.

وقال أبو نصر: لو أن رجلا استعار من رجل عبدا فطعامه على المستعير، ولو أن مولى العبد أعار العبد فطعامه على المعير. قال الفقيه: معناه إذا قال مولى العبد لرجل: خذ عبدي فاستخدمه فاستعمله[٣] من غير أن يستعيره فإن[٤] هذا بمنزلة الوديعة والأمانة وطعامه على مولاه.

وسئل أبو القاسم عن الوديعة إذا كانت شيئا من الصوف والمودع غائب فخاف عليها الفساد. قال: يرفعها إلى القاضي حتى يبيعها. قيل: فإن لم يفعل[٥] ولم يحتل في رفع ذلك[٦] الثوب حتى فسد؟ قال: لا ضمان /[٢٢٥و] عليه في مثل ذلك؛ لأن هذا شيء حادث، وقد حفظ الوديعة على ما أمر من الحفظ. قال الفقيه: هكذا قال[٧] أصحابنا في كتاب الإجارات إذا أصابه نجس أو قرض فأر أو حرق نار فلا ضمان عليه.

وسئل عن نجار أودع عند رجل زنبيلا فيه آلة[٨] النجارين ثم جاء واسترده[٩] وادعى أنه كان فيه قدوم وقد ذهب منه. فقال المودع: قبضت منك الزنبيل ولا أدري ما كان فيه. هل عليه ضمان أو هل عليه[١٠] يمين؟ قال الفقيه أبو جعفر: لا ضمان على المودع ولا يمين عليه بهذه الدعوى إلا أن يدعي بأنه[١١] دفعه أو ضيعه فحينئذ يجب عليه اليمين، فإن نكل عن اليمين فعليه الضمان، وإن حلف فلا شيء

---

[١] لف م: ويتناول.
[٢] م: منه شيئا.
[٣] جم فص: واستعمله.
[٤] لف قال
[٥] لف –
[٦] جم + عن.
[٧] جم: قول.
[٨] جم فص لف م ح: آلات.
[٩] لف م: واسترد.
[١٠] جم – عليه.
[١١] فص + قد.

عليه، وكذلك لو أودعه دراهم في كيس ولم يزن عليه ثم ادعى أن دراهمه كانت أكثر، فلا يمين عليه إلا أن يدعي التضييع أو الخيانة.[1]

وذكر أن رجلا جاء بدراهم وأراد أن يضعها عند ابن الرماح فوزن بين يدي المعدلين عشرة آلاف ثم جاء إلى ابن رماح ليضعها عنده. قال: هي عشرة آلاف. فقال له ابن الرماح: زنه عندي. فقال: قد وزنتها عند المعدلين وهي عشرة آلاف. فقال[2] ابن رماح: زنه ثانيا، فوزنه فإذا هو تسعة آلاف. وقد كانوا غلطوا في الوزن. فقال ابن رماح: لو شققتم[3] قلبي أكنتم تصدقوني عن[4] ذلك؟

وسئل أبو القاسم عن رجل له على آخر دين فأرسل رسولا يقبضه فذهب الرسول إلى الغريم فقبض الدين منه ودفع إلى المرسل فأنكر المرسل أنه دفعه[5] إليه. قال: القول قول الرسول مع يمينه أنه قد سلم ما قبض إلى مرسله.

وقال نصير: بلغني عن هشام بن عبيد الله رَوى/رُوي عن محمد قال: لو أن رجلا استعار دابة ثم نام في مفازة ومقودها في يده فجاء إنسان وقطع المقود وذهب بالدابة قال[6] لا يضمن. وإن أخرج المقود من يده وذهب به فإنه يضمن.

وقال محمد في ثلاثة نفر أودعوا رجلا مالا وقالوا لا تدفع إلى رجل منا حتى نجتمع كلنا فجاء رجل منهم بعد ذلك وحده وطلب نصيبه[1] فدفع نصيب واحد منهم إليه. قال: هو ضامن في القياس وهو قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: أستحسن فلا أضمنه.

---

[1] فص: والخيانة.
[2] ج + قبلت ثم إن.
[3] جم فص + عن؛ لف م ح: شققت.
[4] لف م: في.
[5] لف م: أن يدفعه.
[6] لف م – قال.

خلف قال: [٢] سألت محمدا عن رجل أودع رجلا خمس مئة درهم فأنفق منها ثلاث مئة ورد عليه مئتين ثم حلف أنه لم يحبس من الوديعة شيئا. قال: لا يحنث؛ لأنها /[٢٢٥ظ] صارت دينا عليه، فلا يكون حابسا للوديعة.

وروى علي بن أحمد عن نصير أنه كتب إلى أبي شجاع في رجل أودع عند رجل وديعة فقال المودع:[٣] دفنتها في مكان كذا وكذا في داري ونسيت موضعها أو قال: في الجبانة. هل[٤] عليه شيء؟ قال: إذا[٥] دفنها في داره فليس عليه شيء،[٦] وإذا دفنها في غير داره فهو تضييع وهو ضامن. قلت: أرأيت إن دفنها في كرمه فسرق منه قال: إن دفنها في كرم[٧] له باب فليس بتضييع، وإن لم يكن[٨] له باب فقد ضيعها، وكذلك الدار إذا لم يكن لها باب.

وقال علي بن أحمد: سألت أبا عبد الله عن رجل أودع عند آخر وديعة فجاء سارق فدخل داره من الباب والباب مفتوح وهو غائب عن الدار قال: يضمن. قلت: فإن دخل صاحب الدار كرمه أو بستانه وهو متلازق بالدار. قال: إن لم يكن بالدار[٩] أحد ولا في موضع يسمع الحس أخاف أن يضمن؛ لأن هذا تضييع.[١٠]

---

[١] لف م – فجاء رجل منهم بعد ذلك وحده وطلب نصيبه.

[٢] لف وقال خلف

[٣] لف م: المستودع.

[٤] لف + يجب.

[٥] م: إن.

[٦] فص – شيء.

[٧] فص: كرمه ليس.

[٨] فص – يكن.

[٩] جم فص لف م ح: في الدار.

[١٠] جم + ولو كان له بابان باب للحائط وباب للبيت فأحد الباب مفتوح والباب الآخر مغلق إن كان الدار في محل الأمن لا يضمن إذا كان صاحب الدار غائبا، ولا يضمن.

وقال نصير: المودع إذا لم يغلق الباب حتى دخل السارق وسرق الوديعة فلا ضمان عليه. يعني إذا كان في الدار حافظ. وسئل نصير عن رجل استعار حمارا إلى الطاحونة وأدخله في المربط الذي هناك وجعل على الباب خشبا كيلا يخرج وتفرغ هو للطحن، فسرق الحمار. قال: إن استوثق وثيقة لا يقدر الحمار على ذهابه[١] لا[٢] ضمان عليه.

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل أودع عند رجل وديعة فجاء بها المودع فوضعها في منزل المودِع فضاعت الوديعة. قال: المستودع ضامن؛ لأن الذي أودعه ائتمنه ولم يرض بغيره ولا[٣] يجوز للمودع أن يدفعها إلى غير الذي أودعه ولا يضعه في منزل المودِع. كذلك[٤] إذا[٥] دفع إلى ابن المودع أو امرأته أو غلامه. ولو كانت عارية لا ضمان عليه.

قال: ولو أن رجلا استعار دابة ليشيع جنازة إلى موضع كذا، فلما انتهى إلى المقبرة دفعها إلى إنسان ودخل ليصلي فسرقت الدابة، قال محمد: لا ضمان عليه.

وسئل أبو القاسم[٦] عن رجل بعث أجيره إلى رجل ليستعير[٧] دابته فأعارها وعليها عباءة فسقطت في الطريق على من يجب الضمان؟ قال: إن سقطت من عنف[٨] الأجير فالضمان عليه، وإن لم يعنفه[٩] فلا يجب الضمان.

---

[١] فص: الذهاب.
[٢] لف فلا
[٣] لف لف م: فلا.
[٤] جم فص: وكذلك.
[٥] فص: لو.
[٦] فص – القاسم.
[٧] لف يستعير
[٨] جم: عنق.
[٩] جم: يعتقه؛ لف: يعنف.

وسئل أبو القاسم عن[1] رجل أودع عند رجل حنطة فأفسدتها الفأرة هل يضمن؟ قال: إذا اطلع على ثقب معروف /[٢٢٦و] فلم يسده فما كان من نقصان بعد ذلك فهو ضامن، وما[2] كان من[3] خلاف[4] ذلك فلا ضمان عليه. قال الفقيه: لو أخبر صاحب الحنطة أن ههنا ثقبا فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل أودع عند رجل مالا فمات المودَع فقالت ورثته: قد رد عليك الوديعة في حياته. قال: إن سمع من المودع في حياته أنه رد الوديعة فالقول قول الورثة مع يمينهم على علمهم، وإن كان المودع لم يسمع منه إقرار برد الوديعة لا يصدق الورثة والضمان واجب في مال الميت.

وسئل أبو القاسم عن رجل أودع عند رجل شيئا وقال للمودع[5] في السر: من أخبرك بعلامة كذا وكذا فادفع إليه ذلك، فجاءه[6] رجل وزعم أنه رسول المودع وبين له تلك العلامة فلم يصدقه ولم يدفع إليه الوديعة فهلكت.[7] هل يضمن؟ قال: لا يضمن؛ لأن من أمره[8] يمكنه[9] إظهاره.

وسئل أبو بكر عن المودع إذا قال: ذهبت الوديعة من منزلي ولم يذهب من ماله شيء، أيقبل قوله؟ قال: القول قول المستودع مع يمينه ولا ضمان عليه سواء ذهب من ماله شيء أو لم يذهب في قول علمائنا. وفي قول مالك إن ذهب معه شيء من مال المودع فلا ضمان عليه[10] وإن لم يذهب معه

---

[1] م: في.
[2] ع جم ح: وإن.
[3] لف – من
[4] لف بخلاف
[5] جم: المودع.
[6] جم فص ح: فجاء.
[7] لف م: حتى هلكت.
[8] لف م: أسره.
[9] جم فص م: يمكن.
[10] لف + وإلا

شيء من متاعه[1] فهو ضامن. والعامة تقول: ذهب مالي مع الوديعة أو مع الرهن احترازا من قول مالك رحمه الله.[2]

وسئل أبو بكر[3] عن رجل استعار كتابا ليقرأه فوجد فيه خطأ هل له أن يصلحه؟ قال: إن علم أن صاحب الكتاب يكره ذلك ينبغي[4] ألا يصلحه، وإن علم أنه لا يكرهه فإن[5] أصلحه جاز. وإن لم يصلحه لم[6] يأثم.

وسئل أبو بكر رحمه الله[7] عن رجل في يديه[8] وديعة فوجه إليه على يد ابنه وليس الابن في عياله فهلكت عنده. قال: إن كان الابن كبيرا ضمن[9] وإن لم يكن الابن[10] كبيرا فلا ضمان عليه؛ لأن الابن إذا كان غير مدرك فتدبير[11] الابن إليه وإن لم يكن في عياله. ألا ترى أنه لو بعث على يد عبده لا يضمن وإن كان العبد آجره من غيره، فكذلك الابن.

وسئل أبو بكر عن رجل استعار كتابا فضاع عنده فجاء صاحب الكتاب يطالبه[12] بالكتاب ولم[1] يخبره بالضياع /[٢٢٦ظ] وأنعم له حتى رجع ثم أخبره بالضياع. قال: إن لم يكن أيس من وجوده[2] فوعده في رده ثم أخبره أنه قد كان أضاع[3] قبل العدة أخاف أن يضمن.

---

[1] لف – من متاعه.
[2] لف م –رحمها الله.
[3] فص + رحمه الله.
[4] لف + له
[5] فص: فإذا.
[6] ف لا
[7] فص لف م – رحمه الله.
[8] لف م: يده.
[9] لف م + الأب.
[10] فص – الابن.
[11] لف فقد برأ
[12] لف م: فطالبه.

وسئل أبو القاسم عن رجلين كانا يسكنان في بيت واحد وكان[٤] كل واحد يسكن[٥] في زاوية من زوايا البيت معلومة فاستعار أحدهما من صاحبه شيئا فطالبه المعير بذلك فقال المستعير: قد كنت وضعتها في الطاق الذي في زاويتك. هل يصدق في ذلك؟ وهو مقر أنه لم يدفعه إلى المعير. قال: إن كان البيت في أيديهما جميعا فلا يكون المستعير رادا ولا مضيعا.[٦]

وسئل أبو القاسم عن رجل في يديه ثوب لرجل عارية فطلب رب الثوب ثوبه فقال المستعير: هو ذا أدفعه إليك. وفرط[٧] في دفعه إليه حتى مضى شهر أو شهران ثم سرق من المستعير هل يضمن قيمته لصاحبه لما فرط في إيصاله إليه؟ قال: إن كان قادرا على دفعه عند سؤاله وسكت المعير من غير رضا ولا كراهية فهو ضامن، وإن قال: لا بأس. فإن لم يستعمله بعد ذلك حتى هلك فلا ضمان عليه.

وسئل الفقيه أو جعفر عن رجل أودع فاميا ثيابا فوضعها في حانوته وكان[٨] السلطان[٩] يأخذ من الناس[١٠] في كل شهر رشوة سماها وضيعة فرفع ثياب الوديعة لأجل الوضيعة ووضعها عند رجل رهنا فكوبس[١١] بيت المرتهن ورفع ثياب الرهن. هل على الفامي أو على المرتهن ضمان؟ قال: إن أخذ

---

[١] لف م: فلم.
[٢] لف م + وكان يرجو وجوده فلا أرى عليه الضمان وإن كان أيس من وجوده.
[٣] جم فص لف م ح: ضاع.
[٤] لف م + يسكن
[٥] لف م –
[٦] سقطت الفقرة من م.
[٧] لف م: ففرط.
[٨] لف فكان
[٩] لف للسلطان واحد
[١٠] فص – الناس.
[١١] لف م: فكور/فكوبس.

المرتهن طائعا غير مكره فلصاحب الثياب أن يضمن قيمتها إن شاء للسلطان[١] وإن شاء للمرتهن، ولا ضمان على الفامي إن كان لا يقدر على منع السلطان من رفعه.

وسئل عن رجل استعار من رجل بقرا فاستعمله إلى صلاة الظهر ثم تركه في الجبانة فلم يرد على البقار ولا على صاحبه فذهب البقر ماذا يجب عليه؟ قال يضمن المستعير قيمته قيل أرأيت إن كانت الجبانة مسرح هذا البقر[٢] وكان المعير يرضى بكونه أن يرعى فيها وحده. قال: لا ضمان على المستعير إن كان الأمر جرى[٣] على ما وصفت.

وسئل عن رجل أودع رجلا مالا فوضعه في حانوته فقال له صاحبه: لا تضع في الحانوت؛ فإنه مخوف فتركه فيه وسرق[٤] /[٢٢٧و] منه ليلا. هل يضمن؟ قال: إن لم يكن منزله أحرز من الحانوت ولم يكن له مكان أحرز منه فلا ضمان عليه، وإن كان منزله أحرز من الحانوت وقال له ذلك القول والوديعة حاضرة وكانا عند الحانوت فتركه فيه[٥] ضمن قيمة ذلك.

وسئل إبراهيم بن يوسف رحمه الله[٦] عن رجل طلب من رجل ثورا عارية فقال رب الثور: أعطيك[٧] هو[٨] غدا فلما كان الغد[٩] ذهب الرجل الذي طلب الثور منه عارية فأخذ الثور بغير إذنه فاستعمله[١٠] فمات عنده. قال: لا ضمان عليه.

---

[١] لف م: صاحب السلطان.

[٢] لف – ماذا يجب عليه؟ قال يضمن المستعير قيمته قيل أرأيت إن كانت الجبانة مسرح هذا البقر.

[٣] لف –

[٤] فص: فسرق.

[٥] لف –

[٦] لف م – رحمه الله

[٧] فص: أعطيكه.

[٨] فص – هو.

[٩] جم: غدا.

[١٠] لف م + ورده.

وسئل أبو بكر عن رجل أبضع عند رجل بضاعة وقال له: ضعها في هذا العدل وأشار إليه. [1] فوضعها في الحقيبة. قال: يضمن. ولو قال: ضع بضاعتي في الجوالق ولم يشر إلى الجوالق[2] فإنه لا يضمن.

وسئل أبو بكر عن المودع إذا قال: وضعت الوديعة في مكان بين يدي[3] ثم قمت ونسيتها. قال: هو ضامن؛ لأن نسيانه تضييع منه. قيل له:[4] لو قال: سقطت من يدي. قال: هو ضامن؛ لأنه ضيعه. قال الفقيه: عندي لو قال: سقطت عني لا يضمن، وإن قال بالفارسية: بفكندم يضمن. وإن قال: بيفيادازمن لا يضمن.

وسئل عن أبو بكر عن مودع حمل الوديعة مع نفسه إلى مدينة أخرى فلما رجع أخذت[5] الوديعة في الطريق. قال: إن كان للوديعة حمل ومؤنة يضمن،[6] وإن لم يكن لها حمل ومؤنة لا يضمن.[7]

وسئل أبو القاسم عن امرأة أودعت كتاب وصيتها رجلا بحضرة زوجها وأمرته أن يسلمه إلى زوجها بعد وفاتها فبرأت من مرضها واستردت الكتاب من المودع فأبى ذلك هل له ذلك؟ قال: إن كان في الكتاب إقرار للزوج بمال أو بقبض مهرها فله أن يمتنع من ذلك؛ لأن في ذلك ذهاب حق الزوج. قيل له: لو كانت الكاغدة لها هل كان له منعها؟ قال: نعم؛ لأن في الرد إعانة لها على ظلمه،[8][9] ألا ترى أن رجلا لو أودع عند رجل سيفا ثم أراد أن يأخذ منه ليضرب به رجلا فإنه لا يدفعه إليه كذلك ههنا.

---

[1] لف –

[2] جم فص + فوضعه في الحقيبة.

[3] لف م + في داري.

[4] جم فص – له.

[5] لف م: أخذ منه.

[6] لف + وإلا فلا

[7] لف – وإن لم يكن لها حمل ومؤنة لا يضمن.

[8] لف ظلمها

[9] لف: عنده فتوسط.

وسئل أبو بكر عن رجل وضع صكا عند متوسط وأمره بأن يسلم الصك إلى غريمه إن دفع إليه دراهمه قبل مضي ثلاثة أشهر، فلم يدفع إليه الدراهم إلا بعد مضي المدة والآن جاء دافع الصك يطلب الصك منه. /[٢٢٧ظ] قال: إن علم يقينا أن المطلوب قد أعطاه المال الذي في الصك كله قبل المدة أو بعدها فينبغي للمتوسط أن يرد الصك إلى المطلوب ولا يدفع إلى الطالب.

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمام فاستعمل قصاع الحمام فسقطت من يده فانكسرت. قال: لا ضمان عليه[١] لأنه عارية.[٢]

وسئل أبو القاسم عن أكار لامرأة رفع أنزالها وطرح في منزله، وكانت المرأة[٣] تقول: لا تطرح نزلي في منزلك، فجنى جناية وهرب[٤] من منزله ورفع[٥] ما كان له من قماش وترك ذلك النزل فهجم السلطان منزله ورفع[٦] ذلك النزل أيضمن أم لا؟ قال: إن كان منزله قريبا من البيدر فلا ضمان عليه. قيل له: لما قالت لا تطرح النزل[٧] في منزلك فطرح بغير إذنها لمَ[٨] لا يجب الضمان؟ قال: هذا حجر عليه[٩] وذلك[١٠] غير معتبر؛[١١] لأن حفظ الكدس وتحصينها كان واجبا على الأكار، فإذا طرحها في موضع لا يلحقها مؤنة بسبب الثقل[١٢] وقد طرحها[١٣] في موضع هو أحصن من البيدر فهو غير ضامن.

---

[١] لف م + وكذلك إذا أخذ كوز الفقاع للشرب فسقط من يده فانكسر فلا ضمان عليه.

[٢] فص: عاريته؛ لف م + في يده.

[٣] فص لف م ح: هي.

[٤] فص: فهرب.

[٥] لف م: فرفع.

[٦] لف فدفع

[٧] فص لف م – النزل.

[٨] فص – لم.

[٩] لف – عليه.

[١٠] لف م – وذلك.

[١١] جم – معتبر.

[١٢] لف م: النقل.

[١٣] لف وطرحها

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل بدابته خانا من الخانات[1] فقال لصاحب الخان: أين أربطها؟ فقال: هناك. فربطها فرجع صاحب الدابة فلم يجد دابته فيقول صاحب الخان: إن صاحبك أخرج الدابة ليسقيها ولم يكن له صاحب. هل يضمن صاحب الخان؟ قال: [2] يضمن[3] صاحب الخان قيمة الدابة.[4] قيل له: لمَ يضمن ولمْ يستحفظها؟[5] قال: قوله: أين أربطها هو استحفاظ منه، فإذا أشار إليه بالربط فقد أجابه بالحفظ. قيل: فإن دخل الحمام وأشار إليه صاحب الحمام بالوضع في مكان قال: ليس هذا باستحفاظ ولا إجابة في الحفظ، لكن هذا استشارة؛ لأن صاحب الحمام إنما قعد لأجل الغلة، وصاحب الخان إنما قعد للحفظ. قال: وكان محمد بن سلمة يقول: [6] هذا إيداع في الحمام وفي كل موضع وضع الشيء بين يديه وذهب من غير أن يتكلم بشيء، وأنا أقول بذلك. قال الفقيه: وبقول محمد بن سلمة نأخذ لأن[7] صاحب الحمام مودع مستحفظ.[8]

باب الهبة والصدقة[9]

وسئل[10] أبو بكر عن رجل قال لامرأته: قولي وهبت مهري منك. فقالت المرأة ذلك وهي لا تحسن بالعربية.[11] قال: لا يكون هبة. /[٢٢٨و] قيل له: أرأيت أن رجلا قيل له: قل عبدي حر، فقال ذلك وهو لا يحسن بالعربية.[12] قال[1] يعتق عبده. قال الفقيه: وعندي أنه[2] لا يعتق إن كان الرجل معروفا

---

[1] لف –

[2] لف + نعم

[3] لف م: ضمن.

[4] لف – صاحب الخان قيمة الدابة.

[5] لف م يستحفظه

[6] لف –

[7] لف م: أن.

[8] فص + والله أعلم.

[9] جم – والصدقة.

[10] لف م: سئل.

[11] فص: ذلك؛ لف م: العربية.

[12] لف م: العربية.

بالجهل عن اللغة[٣] العربية، ولو قال لعبده أنت حر ولا يعرف أن هذا القول عتق فإن[٤] العتق يقع في القضاء وأما فيما بينه وبين الله تعالى[٥] لا يعتق.[٦] وكذلك هذا في الطلاق.

وسئل عن رجل له ابن صغير فغرس كرما وقال: أغرس هذا الكرم باسم ابني. [٧] قال: هذا لا يكون هبة. ولو قال: جعلته باسم ابني. قال: هذا أقرب إلى الهبة من الأول. ولو قال: جعلت[٨] لابني. هذا لا شك فيه أنه هبة.

وسئل أبو نصر عن رجل قال: جميع ما أملكه لفلان. قال: هذا ليس بإقرار ولكنه هبة، ولا يجوز إلا بالقبض. ولو قال: جميع ما يعرف لي[٩] أو ينسب إليّ فهو[١٠] لفلان فهو إقرار.

وسئل الفقيه أبو جعفر رحمه الله[١١] عن رجل قال لرجل هذا العبد لك، أيكون إقرارا أو هبة؟ قال: لو قال بالفارسية اين تراست يكون إقرارا. ولو قال: اين ترا فهو هبة. ولا يجوز إلا بالقبض.

وقال أبو عبد الله محمد بن سلمة: اختلفت أنا ونصير إلى الحسن بن شهرب في سماع كتاب الإكراه فسألت[١٢] عما يوهب للصبي من المأكول أيأكل منه أبواه؟ قال: سألت هذا عن محمد بن الحسن

---

[١] لف م + لا.
[٢] لف أن العبد
[٣] لف باللغة
[٤] فص + هذا.
[٥] لف + فإنه.
[٦] فص: يقع.
[٧] لف فلان
[٨] م: جعلته.
[٩] جم فص: بي.
[١٠] لف م – فهو.
[١١] لف م – رحمه الله
[١٢] لف م ح: فسألته.

رحمه الله[1] فقال: يأكل. فقلت: لم؟ قال: ألا ترى أن العبد المأذون يدعو إلى طعامه. قال: ولو أن رجلا اتخذ وليمة للختان فأهدى الناس هدايا ووضعوا بين يدي الابن أو دفعوها إلى الوالد وقالوا: هذا لولدك أو لم يقولوا أتكون الهدية للولد أو للوالد؟ قال بعضهم: في الأحوال كلها للوالد؛ لأن الوالد هو الذي اتخذ الوليمة. وقال النبي صلى الله عليه وسلم: [2] الخراج بالضمان. وقال بعضهم: هو للولد؛ لأن الأب إنما اتخذ الوليمة لأجل ولده. وقال بعضهم: إذا قالوا هذا للولد فهو للولد،[3] وإن لم يقولوا هو للوالد؛ لأن التمليك من جهتهم فالبيان إليهم. قال الفقيه: إن كانت الهدية مما يصلح للصبي فهو للصبي مثل ثياب الصبيان أو شيء يستعمله الصبيان، وإذا[4] كانت الهدية دراهم أو شيئا من متاع البيت أو الحيوان، فإن أهدى إليه أحد من أقرباء الأب /[٢٢٨ظ] أو أحد من معارفه فهو للوالد، وإن كان أهدى أحد[5] من أقرباء المرأة أو من معارفها فهو للأم. وذكر عن أبي القاسم نحو هذا وبه نأخذ.

وقال نصير: سألت الحسن بن زياد عن رجل قال لآخر: أنت في حل مما أكلت من مالي. قال: فله[6] أن يأكل. ولو قال: من أكل من مالي فهو في حل لا يحل لأحد أن يأكل. قال: وسألت محمد بن مقاتل عن رجل له شجرة فقال: كل من أكل منها فهو في حل. قال: يجوز. وكل من أكل منها فهو في حل،[7] ولا بأس أن يأكل منها الغني والفقير.

وسئل محمد بن سلمة رحمه الله[8] عن امرأة تصدق عليها وهي معسرة ولها زوج موسر. قال: إن كان الزوج وسع عليها[1] النفقة فهي موسرة بغنى الزوج.

---

[1] لف –

[2] لف عليه السلام

[3] جم – للولد.

[4] جم: فإذا.

[5] فص – أحد.

[6] جم لف: له

[7] لف م – وكل من أكل منها فهو في حل.

[8] لف م – رحمه الله

وسئل أبو القاسم عن رجل سيب دابته لعلة فأخذها إنسان فأصلحها لمن تكون؟ قال إن سيبها وقال من شاء فليأخذها فأخذها إنسان[٢] فهي له. وإن سيبها ولم يقل شيئا فهي على ملكه. وله أن يردها حيث وجدها. قال الفقيه: إذا قال لقوم معلومين: من شاء فليأخذها فأخذها رجل جاز وصارت هبة له[٣] بالاستحسان. وكان القياس ألا يجوز؛ لأن الموهوب له مجهول وفي الاستحسان يجوز لأن وقت القبض صار معلوما بمنزلة رجل وهب له دينا[٤] على رجل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أهدى إليه جاره شيئا من المأكول في إناء هل له[٥] أن يأكل في إنائه؟ قال إن كان ثريدا أو نحوه فلا بأس؛[٦] لأنه[٧] لو جعل في إناء آخر ذهبت لذته، فصار كأنه أذن له بالأكل فيه من طريق الدلالة. وأما إذا كان شيئا من الفواكه لا يسعه ذلك إلا أن يكون بينهما من الانبساط بذلك[٨] فلا بأس.

وسئل عن مريضة تقوم في حوائجها وهبت صداقها من زوجها ثم ماتت في مرضها[٩] هل تجوز هبتها؟ قال: إن كانت تقوم إلى حاجتها وترجع من غير معين لها على القيام والقعود فهذه في حكم الأصحاء.

وسئل نصير رحمه الله[١] عن رجل قال لمكاتبه: وهبت لك ما لي عليك، فقال المكاتب: لا أقبله.[٢] قال: في قول زفر هو مكاتب على حاله، وقال أبو يوسف: صار حرا والمال عليه دين.

---

[١] لف م + في.
[٢] لف – فأصلحها لمن تكون؟ قال إن سيبها وقال من شاء فليأخذها فأخذها إنسان.
[٣] لف –
[٤] لف م: دينا له.
[٥] جم – له.
[٦] جم فص م ح + به.
[٧] فص – لأنه.
[٨] لف م – بذلك.
[٩] فص – مرضها.

ولو أن رجلا هلكت منه لؤلؤة فوهبها لرجل /[٢٢٩و] وسلطه على قبضها وعلى طلبها حتى وجدها وقبضها. فإن أبا يوسف رحمه الله[٣] قال: الهبة باطلة، وقال زفر:[٤] جائزة.

وسئل نصير عن رجل قال: مالي صدقة في المساكين إن فعلت كذا. وله ديون على الناس. قال أبو حنيفة رحمه الله: لا يدخل في يمينه إلا الصامت وأموال التجارة. ولو قال رجل لرجل: حللني من كل حق لك عليّ ففعل وأبرأه من غير أن يعلم ما عليه. قال أبو يوسف: برئ مما عليه، وإن لم يكن[٥] علم[٦] صاحبه. وقال محمد:[٧] أما في الحكم فإنه يبرأ وأما فيما بينه وبين الله تعالى فلا يطيب له ما لم يفسر ما له عليه، وذهب إلى حديث داود النبي[٨] عليه السلام مع أوريا والقصة[٩] معروفة.

وسئل أبو نصر رحمه الله[١٠] عن رجل له على رجل حق فأبرأه على أنه بالخيار[١١] قال: البراءة جائزة والخيار باطل ألا ترى أنه لو وهب شيئا على أنه بالخيار جازت الهبة وبطل الخيار، فالبراءة أولى؛ لأن الهبة تحتاج إلى القبول. والبراءة لا تحتاج إلى القبول.

وسئل أبو القاسم عن رجل أمر شريكه بأن يدفع ماله إلى ولده على وجه الهبة وكتب إليه كتابا بذلك فامتنع الشريك عن الأداء هل للابن خصومة معه[١٢] في ذلك؟ قال: هذا شيء لم يجب له بعد فلا

---

[١] لف م – رحمه الله

[٢] جم فص: أقبل.

[٣] لف م – رحمه الله

[٤] فص لف م + الهبة.

[٥] جم – يكن.

[٦] فص: برئ.

[٧] جم فص + رحمه الله.

[٨] لف –

[٩] جم فص ح: القصة.

[١٠] فص لف م – رحمه الله.

[١١] لف + جازت الهبة وبطل الخيار.

[١٢] لف م – معه.

يجب له إلا بالقبض وليس للابن خصومة في ذلك.[١] قال الفقيه: لو لم يكن على وجه الهبة فللابن أن يخاصم إذا كان مقرا بالمال وبالوكالة؛ لأنه[٢] يقبض لأبيه فقام مقامه في القبض.

وقال محمد بن مقاتل: إذا قال الرجل لرجل: كل منفعة تصل إليّ من مالك فعلي أن أتصدق بها. قال[٣] إن[٤] وهب له شيئا وجب عليه أن يتصدق. ولو أذن له أن يأكل من طعامه فإنه لا يحل له[٥] أن يتصدق به وإنما يحل له أن يأكل من طعامه.[٦]

وسئل محمد بن مقاتل رحمه الله[٧] عما يهدي أبو الصبي إلى المعلم أو إلى المؤدب في النيروز أو في المهرجان أو في العيد قال: إذا لم يسأل ولم يلح عليه في ذلك فلا بأس.[٨]

وسئل شريح رحمه الله[٩] عن صلة الصبيان في هذه الأيام. قال: لا بأس بها.[١٠]

ونصير قال:[١١] سألت الحسن بن زياد رحمه الله[١٢] عن رجل قال لآخر: أنت في حل مما أكلت من مالي أو أخذت من مالي /[٢٢٩ظ] أو أعطيت. قال: لا يحل له أن يأخذ وأن يعطي إلا الأكل خاصة فإنه يأكل.[١٣]

---

[١] لف م - قال: هذا شيء لم يجب له بعد فلا يجب له إلا بالقبض وليس للابن خصومة في ذلك.

[٢] فص + لا

[٣] لف م - قال.

[٤] لف م: فإن.

[٥] فص - له.

[٦] لف - وإنما يحل له أن يأكل من طعامه.

[٧] لف م – رحمه الله

[٨] جم فص لف ح + به.

[٩] لف م – رحمه الله

[١٠] لف م: به.

[١١] فص لف: وقال نصير.

[١٢] لف م – رحمه الله

[١٣] لف م + وسئل أبو بكر عن رجل له دار فيها أمتعة له فوهبها لرجل قال لا يجوز.

قيل له: أرأيت إن كان للمرأة دار وهي فيها ساكنة ولها فيها أمتعة وزوجها معها[1] ساكن فوهبت دارها من زوجها قال: الهبة جائزة؛ لأن ما في يديها[2] في يد الزوج. فالدار[3] مشغولة بعياله فجازت الهبة منه.

وقال أبو بكر: لو أن امرأة قالت لزوجها: وهبت مهري منك على أن كل امرأة تتزوجها تجعل[4] أمرها بيدي. فإن قبل الزوج من ساعته جازت الهبة وللزوج ألا يجعل أمرها بيدها، فصار هذا بمنزلة رجل أوصى بأن يعتق أمته على أن تتزوج فإذا قبلت عتقت، وإن لم تتزوج بعد ذلك لا يجب عليها شيء.

وسئل أبو بكر عن الصبي إذا عمل من الحسنات قبل أن يجري عليه القلم فثوابه له أو لأبويه؟[5] قال: ثوابه[6] له ولا يكون لأبويه؛ لأنه ليس للإنسان إلا ما سعى إلا أن يكون لوالده[7] في ذلك تعليم فله أجر تعليمه وإرشاده. وقال علي بن أحمد رحمه الله:[8] حسناته لأبويه؛ لأنه ليس من أهل الفرائض، ولو تصدق عن الميت أو دعا له فإن ذلك يصل إليه؛ لأنه روي في بعض الأخبار أن الحي إذا تصدق عن الميت بعث الله[9] إلى الميت ذلك[10] على طبق من نور.

---

[1] جم – معها.
[2] جم لف م ح: يدها.
[3] فص لف م ح: فإن الدار.
[4] لف م: فتجعل.
[5] لف م: لوالديه.
[6] لف –
[7] جم: لوالديه.
[8] لف م – رحمه الله
[9] فص + عز وجل.
[10] فص: ذلك إلى الميت.

وسئل أبو بكر عن رجل إذا كان محتاجا ومعه دراهم فإنفاقه على نفسه أفضل أم إعطاؤه إلى[1] الفقراء؟[2] قال: إنفاقه على نفسه أفضل من إعطائه إلى الفقراء، ولو أنه أعطى الفقراء فقد خالف السنة؛ لأن النبي عليه السلام سأله رجل فقال: عندي دينار فما أصنع به؟ قال: أنفقه على نفسك. فقال عندي آخر فقال:[3] أنفقه[4] على عيالك. قال[5] عندي آخر فقال: تصدق به. قال الفقيه: إنما يخالف السنة إذا تصدق ولم ينفق على نفسه إن خاف ألا يصبر على الشدة، وأما إذا كان بحال لو تصدق به على من هو مثله في الحاجة أو أشد[6] فيعلم من نفسه أنه يصبر على الشدة فهو أفضل؛ لأن الله تعالى قال: (وَيُؤْثِرُونَ عَلَى أَنْفُسِهِمْ وَلَوْ كَانَ بِهِمْ خَصَاصَةٌ) وإنما نزلت هذه الآية في مثل هذه الحالة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: أبحت لفلان أن يأكل من مالي. والمباح له لا يعلم. قال: إن تناول /[٢٣٠و] فلان ذلك عن[7] الجهل فإنه يتناول حراما ولا يسعه التناول ما لم يعلم بالإذن والإباحة.

وسئل عن رجل وهب لرجل كرباسا فقصره هل للواهب أن يرجع فيه؟ قال: ليس له أن يرجع،[8] وكذلك إن وهب من آخر عبدا كافرا فأسلم في يد الموهوب له ليس له أن يرجع فيه.

وسئل أبو بكر عن عبد مأذون له دفع[9] من مال مولاه أو من مال[1] تجارته شيئا لإنسان هبة هل يسعه ذلك؟ قال: إن دفع شيئا لو بلغ مولاه كره ذلك فلا يحل له ذلك، وإن كان يعلم أنه لو بلغه لم يكره فلا بأس به.[2]

---

[1] جم فص: على.
[2] لف م: للفقراء.
[3] فص لف م ح: فقال.
[4] جم فص: أنفق.
[5] جم فص: فقال.
[6] جم فص ح: أمثل.
[7] جم – عن.
[8] م + فيه.
[9] فص: فدفع.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل دعا قوما إلى طعامه ففرقهم على خوانه هل لأهل الخوان أن يتناول[٣] شيئا من الخِوان[٤] الآخر[٥] وهو ممن ليس يجالسهم على خوانهم. قال: ليس له[٦] ذلك. وإذا ناوله من معه على خوانه فلا بأس به. قال الفقيه: والقياس ما قال، ولكن في الاستحسان[٧] كل[٨] من كان في تلك الضيافة إذا أعطاه جاز وبه نأخذ.

وقال نصير في رجل له عند رجل دراهم فقال له: اصرفها في حوائجك. فهو[٩] قرض عليه. فإن كان عنده حنطة قال له: كل. فإن ذلك هبة.

وقال أبو بكر: إذا أرادت المرأة أن تهب مهرها من زوجها ولا يبرأ زوجها عن ذلك فإنها تصالح[١٠] عن مهرها مع رجل على لؤلؤة أو على شيء آخر بشراء من زوجها ولا ينظر إلى ذلك الشيء، فإذا فعلت ذلك برئ الزوج ثم تهب مهرها ثم تنظر إلى اللؤلؤة وتردها بخيار الرؤية فيعود المهر على الزوج على حاله.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها: اتخذ الوليمة وقت[١١] جهازي فما[١٢] أنفقتَ[١] فانقص[٢] من مهري. قال: يكون كما قالت له.

---

[١] لف م – مال.
[٢] لف م – به.
[٣] لف م: يتناولوا.
[٤] لف م: خوانهم؛ لف + لرجل.
[٥] لف م: آخر.
[٦] لف لهم
[٧] فص + إن.
[٨] جم: يأكل.
[٩] لف م: فهي.
[١٠] لف م: فإنه يصالح.
[١١] جم فص – وقت.
[١٢] جم فص لف م ح: وما.

وقال أبو بكر: لو أن رجلا وهب من رجل تمرا ببغداد فحمله الموهوب له إلى بلخ لا يكون للواهب أن يرجع كما قالوا في كتاب السير: إذا وهب الرجل جارية لرجل في دار الحرب ثم أخرجها إلى دار الإسلام فليس له أن يرجع.

وسئل أبو القاسم عن امرأة قالت لزوجها: إنك تغيب عني كثيرا، فإن مكثت معي ولا تغيب فقد وهبت لك الحائط الذي في مكان كذا كذا،[٣] فمكث معها ثم طلقها ثم ادعى الزوج الحائط /[٢٣٠ظ] الذي في مكان كذا. قال: هذا على وجوه: وجه من ذلك أنها كانت عدة لا هبة، فلا يجب للزوج.[٤] والثاني إذا وهبت له وسلمته إليه ووعدها بأن يمكث معها فالهبة جائزة ولا تبطل بالطلاق. والثالث إذا وهبت على شرط أن يمكث معها[٥] وسلمتها إليه كانت الهبة جائزة ولا يبطلها طلاقه. والوجه الرابع: إذا قالت: وهبت منك إن مكثت معي،[٦] فهذه هبة فاسدة وهي مخاطرة. والخامس: إن صالحها على أن يمكث معها على أن تلك الأرض هبة له، فالصلح باطل والأرض مردودة عليها.

وقال نصير: لو أن رجلا دفع دراهم إلى رجل وقال: أنفقها ففعل. فهو قرض. وإن[٧] دفع[٨] ثوبا وقال:[٩] اكس به نفسك، فهو هبة.

وقال نصير: سمعت أبا مطيع يقول: إذا قال رجل لرجل: ادخل كرمي وخذ من العنب، كم يأخذ. قال:[١] عنقود واحد. فإن قال: خذ من البر. قال يأخذ منوين؛ لأن المنوين يجوز في كفارة اليمين.

---

[١] لف ف م: أنفقتها.
[٢] لف فأنفق
[٣] لف م – كذا.
[٤] لف: على الزوج؛ فص لف م ح + ذلك.
[٥] جم فص – معها.
[٦] لف –
[٧] لف م: فإن.
[٨] لف م + إليه.
[٩] جم: أو قال.

قال الفقيه: جاز له أن يأخذ من العنب مقدار ما يشبع به إنسان واحد، فإن كان العنقود كبيرا يأخذ عنقودا واحدا، وإن كان صغيرا يأخذ اثنين أو ثلاثا؛ لأنه أذن له أن يأخذ مقدار حاجته.

وروي عن عائشة رضي الله عنها أن سائلة سألتها شيئا فأمرت خادمتها فأعطتها فلما رجعت الخادمة قالت عائشة:[٢] ما قالت تلك السائلة؟ قالت: بارك الله فيكم. فقالت عائشة: [٣] الحقيها وقولي: فيكم،[٤] فيكون قولا بقول ويكون الصدقة لنا فضلا.

وسئل عن رجل قال لرجل:[٥] هب لي هذا الشيء على وجه المزاح فقال: وهبت. قال: إن سلم إليه جاز. قال[٦] نصير: بلغني أن عبد الله بن المبارك مر على قوم يضربون الطنبور[٧] فوقف عندهم وقال لهم: هبوا[٨] لي[٩] هذا. فدفعوه إليه[١٠] فضرب به الأرض فكسره. فقالوا: يا شيخ خدعتنا.

وقال نصير في رجل في يده درهم فقال: لله عليّ أن أتصدق بهذا الدرهم فتصدق بدرهم سواه جاز. وإن لم يتصدق حتى هلك في يده[١١] لا يجب عليه شيء.

وسئل الحسن البصري عن رجل يخرج الكسرة إلى المسكين فلم يجده. قال: يضعها حتى يجيء آخر. فإن أكلها أطعم مثلها. وقال إبراهيم النخعي مثله. وسئل عامر الشعبي عن ذلك فقال: /[٢٣١و] هو بالخيار، إن شاء قضاها وإن شاء لم يقضها. ولا تجوز الصدقة إلا بالقبض. وقال مجاهد

---

[١] لف م + يأخذ.
[٢] لف – عائشة.
[٣] لف + رضي الله عنها.
[٤] لف لها وفيكم
[٥] جم فص – لرجل.
[٦] لف وقال
[٧] لف بالطنبور
[٨] جم – هبوا.
[٩] لف م:مني.
[١٠] جم: له.
[١١] جم فص: يديه.

فيمن أخرج صدقة فهو بالخيار إن شاء أمضى وإن شاء لم يمض. وروي عن عطاء مثله. قال الفقيه: وهذا القول[1] هو المأخوذ.

وسئل أبو نصر عن رجل وهب لابنه دار والابن صغير والدار مشغولة بمتاعه قال: يجوز ولا يحتاج إلى تفريغها.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لختنه بالفارسية: اين زمين ترا فاذهب فازرعها هل تصح الهبة؟ قال: إن قال الختن عندما قال[2] هذه المقالة: [3] قبلت. صارت الأرض له بالقبول والزراعة، وإن لم يقل قبلت لم يجب له.[4]

وسئل أبو بكر عن امرأة وهبت مهرها الذي[5] على زوجها لابن لها صغير وقبل الأب هل يجوز؟ قال:[6] أنا في هذه المسألة أقف، يحتمل أنها يجوز كما أنه لو كان عنده عبد وديعة فأبق فوهب من ابن المودع جاز. وسئل عن هذه المسألة مرة أخرى قال: الهبة باطلة؛ لأنها غير مقبوضة؛ لأنه بمنزلة المستهلك. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وقال أبو بكر: إذا قال وهبت هذا الشيء لابني جازت الهبة ولا يحتاج أن يقول قبلت، ولا ينبغي أن تكون الهبة أكثر من البيع. وفي باب البيع: لو قال بعت عبدي من ابني ثم لم يقل اشتريت كان البيع جائزا.[7] وكذلك لو قال للآخر: وهبت عبدي هذا منك وقبض الآخر والعبد حاضر جازت الهبة وإن

---

[1] لف –

[2] لف م + له

[3] لف هذا القول

[4] لف + شيء.

[5] لف م + لها.

[6] لف + أما.

[7] لف م + وكذلك لو ابتدأ وقال اشتريت عبدي هذا لابني فإن ذلك جائز.

لم يقل قبلت. وكذلك لو كان العبد غائبا فقال: وهبت منك فاذهب فاقبضه ولم يقل ذلك قبلت[1] فذهب فقبضه جاز. قال الفقيه: وبقول أبي بكر نأخذ.

وسئل بعضهم عن شريكين قال أحدهما لصاحبه: وهبت منك حصتي من الربح فرد عليّ رأس مالي فرد عليه ثم أراد أن يطالبه بالربح قال: إن كان المال قائما غير مستهلك ولم يقسمها حين وهبه فالهبة باطلة.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل منع امرأته من[2] المصير[3] إلى أبويها وهي مريضة فقال لها: إن وهبت لي مهرك بعثتك إلى أبويك فقالت المرأة: أفعل. ثم قدمها إلى الشهود ووهبت له بعض مهرها وأوصت بالبعض للفقراء أو غير[4] ذلك. فبعد ذلك /[٢٣١ظ] لم ينفذها إلى أبويها ومنعها ما حال هبتها؟ قال: الهبة باطلة ولها مطالبته[5] بالمهر. قال الفقيه: لأنها بمنزلة المكرهة في الهبة.

وسئل أبو نصر عن رجل اتخذ لولده الصغير ثوبا[6] كما يتخذ الآباء لأولادهم. هل يكون ذلك تمليكا لهم أو على ملك آبائهم كالطعام يأكلون على ملك آبائهم؟[7] قال: للناس معانٍ في تعارفهم فيما يتعاطون بينهم والأمر إذا توجه إلى وجوه فأولى بالحكم أغلبها في تعارفهم. والأغلب عندهم أنهم لا يريدون العواري في كسوة أولادهم الصغار والكبار فالأغلب في ذلك البر والصلة إلا أن يبين[8] أنه عارية.

---

[1] فص – قبلت.
[2] لف عن
[3] جم فص لف ح: المسير.
[4] فص: وغير.
[5] لف المطالبة
[6] لف م ثيابا
[7] لف م: والدهم.
[8] فص: يتبين.

وسئل أبو نصر عن رجل يزف ابنته إلى بيت زوجها فيهدي إليه بهدايا[1] بعضها ما[2] ليس يشبه[3] به كالدراهم والدواب. أيكون لها أو لوالدها؟ وكذلك الرجل يختن ولده فتهدى إليه بهدايا[4] لمن تكون تلك الهدايا؟ قال: الهدايا وجوه وأسباب فيما يتعاطاه الناس يجوز أن يستدل بها على موضع الملك فيها[5] فهم بدلائلها اعتمد عليه. وقد يكون الرجل إذا جل قدره وعظم خطره أهدي[6] إليه فيضاف إلى خدمه وولده الصغير استحقارا لها قاصدا بذلك إلى تعظيم شأن المحمول إليه. وقد تكون المرأة لشرف نفسها دون أبيها كالمرأة التي يرغب فيها غني من الأغنياء لجمالها ولخصال فيها فإذا فقدت الدلائل فالذي أضيف إليه أولى.

وسئل أبو القاسم عن رجل وهب من رجل أرضا وسلمها إليه واشترطا على أن ينفق الموهوب له على الواهب ما خرج من هذه الأرض ما حال هذه الهبة؟ قال: إن كانت فيها كروم وأشجار فالهبة جائزة والشرط باطل. وإن كانت أرض قراح فالهبة فاسدة. قال الفقيه: لأنه إذا اشترطا أن ينفق عليه من ثمرها فقد اشترط رد بعض الهبة، وإذا وهب واشترط[7] بعضها جازت الهبة وبطل الشرط؛ لأنه ليس بشرط عوض. وأما إذا وهب[8] أرضا بيضاء فالخارج مال الموهوب له؛ لأنه خرج من بذره، فإذا[9] أراد[10] أن ينفق على الواهب من ذلك فقد شرط عليه عوضا مجهولا والهبة إذا اشترط فيها عوض مجهول بطلت الهبة.

---

[1] جم: هدايا.
[2] لف مما
[3] لف م + ما يجهز.
[4] جم: هدايا.
[5] جم فص: فيما.
[6] فص: يهدى.
[7] فص + رد.
[8] لف: أن تكون.
[9] لف م: وإذا.
[10] لف: اشترط.

وسئل محمد بن الحسن عن رجل وهب من /[٢٣٢و] رجل ثوبا وهو حاضر فقال الموهوب له:[١] قبضته.[٢] قال محمد: صار قابضا. وقال أبو يوسف: لا يصير قابضا ما لم يقبض.

ولو أن رجلا له على رجل ألف درهم وضح وألف درهم غلة فقال: وهبت منك إحدى المئتين.[٣] قال محمد: يجوز والبيان إليه وإلى ورثته بعد موته؛ لأن هذا تحليل وإبراء.

وسئل بعضهم عن التصدق على المكدين الذين يسألون الناس إلحافا ويأكلون إسرافا. قال: ما لم يتبين لك أن[٤] الذي تصدق عليه ينفق في المعصية أو هو غني فلا بأس بأن يتصدق عليه وأنت مأجور بما نويت من سد خلته. وروي عن النبي عليه السلام[٥] أنه قيل له: قد كثر السؤَّال[٦] فمن نعطي؟ قال: من رق قلبك عليه.

وسئل أبو القاسم عن رجل وهب دارا من ابنين أحدهما صغير في عياله والآخر كبير قال: كان محمد بن سلمة يقول: الهبة فاسدة؛ لأن هبة الصبي تنعقد ساعة العقد وهبة الكبير تحتاج إلى قبوله فصارت الهبة للصغير سابقة[٧] على هبة الكبير ففسدت[٨] كلها. قال الفقيه: وأما في قول أبي حنيفة فلا شك أن الهبة لا تجوز؛ لأنه لو وهب من كبيرين لا تجوز. وفي قول أبي يوسف ومحمد فإنه لو وهب من كبيرين وسلم إليهما جاز. فلما كان أحدهما صغيرا في عياله لم يجز في قولهما[٩] كما قال أبو حنيفة.

---

[١] لف م + لأنه.
[٢] لف م: قبضه.
[٣] لف م: الألفين.
[٤] جم – أن.
[٥] فص لف م: صلى الله عليه وسلم.
[٦] م إن السُؤَّال قد كثروا.
[٧] جم فص: شائعة.
[٨] م: فسدت.
[٩] لف قولهم جميعا

وسئل أبو بكر عن مريض وهب من رجل جارية فوطأها الموهوب له[١] ومات الواهب وعليه دين هل يجب عليه العقر؟ قال: كان أبو نصر يقول: لا يجب العقر؛ لأنه وطئ ملك نفسه، كما أن الصحيح إذا وهب جارية فوطأها الموهوب له ثم رجع الواهب لا[٢] عقر عليه، كذلك هذا.[٣] ألا ترى أن المشتري إذا وطئ الجارية قبل القبض فمنعها البائع فهلكت[٤] عنده فلا عقر على المشتري، كذلك ههنا. قال الفقيه: وكان الفقيه[٥] أبو جعفر يقول: فيما أرى أن العقر عليه في قول أصحابنا إذا كانت الهبة في المرض وبه نأخذ؛ لأن الجارية مضمونة عنده بالقيمة ألا ترى أنها لو هلكت عنده يقدر قيمتها، فلما كانت مضمونة عنده بالقيمة يجب عليه العقر.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها: وهبت منك مهري إن لم تظلمني فضربها /[٢٣٢ظ] بعد ذلك قال الهبة فاسدة. وإن قالت على ألا تظلمني جازت الهبة، وإن ظلمها بعد ذلك[٦] قيل له: ايش الفرق بينهما؟ قال: لأن إن كلمة شرط، فصارت الهبة معلقة بشرط، وإن قالت على فهو معلق[٧] بالقبول، فإذا قبل الرجل وقعت الهبة ألا ترى أن رجلا لو[٨] قال لامرأته: أنت طالق إن دخلت الدار لا تطلق ما لم تدخل الدار. ولو قال: أنت طالق على دخولك الدار يقع الطلاق إذا قبلت، فكذلك هذا. قال الفقيه: وفي الفصل الأول لم تصح الهبة ضربها أو لم يضربها، وفي الفصل الثاني إذا قبل وقعت الهبة ضربها بعد ذلك أو لم يضربها.[٩]

باب اللقيط واللقطة

---

[١] جم – له.
[٢] لف م: فلا.
[٣] لف م ههنا
[٤] جم فص: وهلكت.
[٥] فص – الفقيه.
[٦] لف – قال الهبة فاسدة. وإن قالت على ألا تظلمني جازت الهبة، وإن ظلمها بعد ذلك.
[٧] جم فص: يتعلق.
[٨] لف م: لو أن رجلا.
[٩] م + والله أعلم.

قال أبو نصر: ترك اللقطة أفضل من رفعها في قول أصحابنا، ورفع اللقيط أفضل من تركه.

وسئل إبراهيم عن الغنم يجتمع في مكان فيجتمع من بعرها فجاء آخر فالتقطه[١] أو كان ذلك أخثاء البقر، هل يحل له ذلك؟ قال: إن كان أرباب الغنم[٢] يشحون على ذلك ويجمعونه أو هيئوا مرابض لغنمهم ليجتمع بعرها فذلك لهم ولا يجوز لأحد أن يأخذ بغير إذنهم وإن كان غير ذلك فلا بأس.

وسئل بعضهم عن إمساك الحمامات، قال: إن كان يضر بالناس يكره[٣] له ذلك، قال: وذكر أن بعض الخلفاء المأمون أو هارون[٤] أبوه[٥] لما حج رأى بمكة من الحمام كثيرا فأمر بأخذها جملة وأخرج إلى[٦] الحل وذبح وتصدق بلحمها وأعطى[٧] بكل[٨] حمام ذبحها[٩] درهما.

وقال محمد بن مقاتل: ينبغي لمن اتخذ برج حمام في قرية أن يحفظها ويعلفها ولا يتركها بغير علف لتصير[١٠] إلى بيادر الناس، وإن[١١] اختلط بها حمام غيرها [١٢] حماما أهليا[١٣] ويعرف أنها حمام الناس لا ينبغي له أن يأخذه. وإن أخذه يطلب صاحبه مثل الضالة واللقطة، فإن لم يأخذ وأفرخ عنده فإن كانت

---

[١] م: والتقطه.
[٢] لف م + أو البقر.
[٣] م: فيكره.
[٤] لف + الرشيد
[٥] لف م – أبوه.
[٦] فص – إلى.
[٧] لف + ثمن
[٨] لف لكل؛ ف كل
[٩] فص – ذبحها.
[١٠] لف م: فتصير.
[١١] لف فإن
[١٢] لف + فإن كان
[١٣] لف الحمام الأهلي

الأم غريبة فلا يتعرض لفرخه، وإن كان الغريب ذكرا والأنثى لصاحب البرج فالفرخ له؛ لأن الفراخ[1] والبيض لصاحب الأم وإن لم يعرف أن في حمامه غريبا فلا شيء عليه إن شاء الله.[2]

وسئل أبو القاسم عن سكران ذاهب العقل وقع ثوبه /[٢٣٣و] والسكران نائم في الطريق فجاء رجل وأخذ ذلك الثوب ليحفظه فهلك في يده، قال: لا ضمان عليه؛ لأن هذا متاع ضائع بمنزلة اللقطة، قيل: فإن كان الثوب تحت رأسه وأخذ منه لما خاف ضياعه، قال: يضمن؛ لأن السكران حافظ، وكذلك لو كانت دراهم في كمه فأخذها ليحفظها فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل غاب وجعل دارا له في يد رجل ليعمرها ودفع إليه مالا ليحفظه ثم فقد الدافع، هل له أن يعمر الدار ويصلحها؟ قال: عليه أن يحفظ وليس عليه[3] أن يعمر إلا بإذن الحاكم ولا يكون الرجل وصيا.

وسئل أبو القاسم عن المفقود متى يحكم في ماله بالقسمة؟ قال: إذا أتت عليه مئة سنة من يوم مولده. وسئل نصير عن ذلك، قال: [4] كان الحسن بن زياد يقول: ينتظر به مئة وعشرين سنة، قال نصير: وأنا أقول: مئة سنة وبه نأخذ.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل التقط لقطة، كم يعرفها؟ قال: سمعت علي بن أحمد قال: سمعت نصير بن يحيى قال: سمعت الحسن بن زياد قال: قال أبو حنيفة: إن كانت مئة درهم أو نحوها يعرفها حولا، وإن كانت عشرة دراهم أو نحوها يعرفها شهرا، وإن كانت ثلاثة دراهم أو نحوها يعرفها

---

[1] لف م: الفرخ.
[2] فص – الله.
[3] لف م: له.
[4] لف فقال

جمعة، وإن كان درهما واحدا أو نحوه يعرفها ثلاثة أيام، وإن كان دانقا أو نحوه يعرفه يوما. وإن كان تمرة أو نحوها تصدق بها في مكانه، وإن كان محتاجا أكلها مكانه.[١]

وسئل الحسن بن زياد[٢] عن رجل مات بالبادية، هل لصاحبه أن يبيع حماره ومتاعه[٣] ويحمل الدراهم إلى أهله؟ قال: نعم، قال نصير: وبه نأخذ.

وقال أبو بكر الإسكاف: السلطان إذا أخذ عبدا[٤] فرده على مولاه من مسيرة ثلاثة أيام فلا جعل له؛ لأن الواجب عليه أن يتولى أموال الناس ويحفظها، فإذا فعل ما هو واجب عليه لا يجب الجعل. قال الفقيه: وبه نأخذ، وهو بمنزلة الوصي إذا أخذ عبد اليتيم[٥] وجاء[٦] به فلا جعل له.

وسئل أبو بكر عن ماء[٧] يجتمع للدهانين[٨] مما يقطر من الأوقية، قال: إن كان وقت ما كان للمشتري زاده شيئا من الدهن أرجو أن يطيب له ذلك وإلا فلا يطيب له. [٩] قال الفقيه: لو وضع الأوقية وكانت /[٢٣٣ظ] الأوقية بحال يسيل الدهن من خارجها دون داخلها فذلك له طيبة،[١٠] وإن كانت الأوقية تسيل من داخلها، فإن زاد لكل واحد من المشترين شيئا من الدهن طاب له ذلك، وإن لم يزد شيئا ينبغي أن يتصدق به ولا ينتفع به، إلا أن يكون محتاجا ويكون سبيله سبيل اللقطة، وإن كان لا يعلم أنه سال من

---

[١] جم – مكانه.
[٢] ع + رحمه الله.
[٣] لف م: متاعه وحماره.
[٤] لف م + آبقا.
[٥] فص لف ح: عبدًا ليتيم.
[٦] لف م: فجاء.
[٧] لف عما
[٨] لف للدهاقين
[٩] لف –
[١٠] فص: يطيب؛ لف: طيب.

خارجه أو من داخله أو سال من كلا الوجهين فالجواب كذلك أنه لا يطيب له إلا أن يزيد للمشتري[1] شيئا.[2]

باب الأشربة

قال أبو بكر: بلغني أن داود بن العباس أجلس الفقهاء للطعام فبينما هم يطعمون وفيهم نصير فسقي من هذا الزبيبي فتناوله نصير وشربه فلما رأوا ذلك منه أمر بأن يتخذ مجلسا للشراب فلما فرغوا من الطعام أرادهم أن يقوموا إلى ذلك الموضع[3] فامتنع نصير وقال: إنه حرام فقال سبحان الله يا أبا بكر الشراب[4] شراب واحد هاهنا حلال وهاهنا حرام؟ فقال: بلى هاهنا حلال تناوله[5] للحاجة إليه لاستمراء الطعام، وثم يكون التناول للهو فهو حرام. قال الفقيه: يعني إذا كان مطبوخا وقد اشتد فلا بأس به في قول أبي حنيفة وأبي يوسف إن شرب لاستمراء الطعام القليل منه، وإن كان غير مطبوخ فلا خير فيه وفي قول محمد مطبوخا كان أو غير مطبوخ[6] فهو حرام، إذا كان[7] يعلم أن الكثير منه يسكر فالقليل منه حرام. وإن[8] كان من العنب فهو حرام في قولهم جميعا، وإن كان مطبوخا لم يذهب ثلثاه وبقي ثلثه[9] ثم اشتد فهو على هذا الاختلاف.

---

[1] جم: المشتري.
[2] فص + والله أعلم.
[3] لف م: المجلس.
[4] جم لف – الشراب.
[5] لف – حلال تناوله.
[6] فص + فلا خير فيه.
[7] جم – كان.
[8] لف م: ولو.
[9] لف م + فإن ذهب ثلثاه وبقي ثلثه.

وروي عن محمد بن مقاتل الرازي رحمه الله[1] أنه قال: لو أعطيت الدنيا بحذافيرها ما شربت المسكر، ولو أعطيت الدنيا بحذافيرها ما أفتيت بأنه حرام يعني نبيذ التمر والزبيب إذا كان مطبوخا، وأما إذا كان غير مطبوخ أو عصير العنب قبل أن يطبخ على الثلثين لم يختلف أصحابنا في حرمته.

قال[2] نصير: سألت أبا سليمان عن ثلاثي صب على عصير، قال: يستأنف الطبخ حتى يذهب ثلثاه ويبقي ثلثه وهو قول محمد، قلت: أويشرب ما دام حلوا؟ قال: ما لم يخف أن يتغير، فقلت:[3] فكم؟[4] فقال:[5] أقل من /[٢٣٤و] ثلاثة أيام.

قال[6] أبو القاسم: سمعت محمد بن سلمة يقول: كان القراء[7] إذا أرادوا[8] أن يتخذوا[9] من العنب خلا صب في أسفل الخابية خلا كي ما يخرج من العنب فيحمض.

وسئل أبو بكر عن العصير إذا وضع في الشمس حتى ذهب ثلثاه وبقي ثلثه، قال: لا بأس به، وهو بمنزلة طبخه بالنار. قال الفقيه: وروي عن أبي حنيفة أنه سئل عن هذا قال: لا بأس به. وسئل سفيان الثوري عن هذا فكرهه والقياس ما قال أبو حنيفة. وكذلك إذا أطلى الخابية بالخردل وجعل فيها العصير ومضى على ذلك مدة ولم يشتد وهو بحال لا يسكر فلا بأس به في قول أصحابنا وكرهه بعضهم، وبقول أصحابنا نأخذ.

---

[1] لف م – رحمه الله

[2] لف وقال

[3] جم فص: قلت.

[4] جم فص: فلم؛ لف م: كم.

[5] جم فص لف: قال.

[6] لف وقال

[7] فص: الفراء.

[8] فص: أراد.

[9] فص: يتخذ.

قال الفقيه: شرب الأشربة على خمسة أوجه، في وجه هو حلال بالإجماع، وفي وجه حرام بالإجماع، وفي وجه هو حرام عند أصحابنا حلال عند بعض الناس، وفي وجه حلال عند أصحابنا حرام عند بعض الناس، وفي وجه اختلاف بين[1] أصحابنا. أما[2] الوجه الذي هو حلال بالإجماع فهو كل شراب لم يمض عليه ثلاثة أيام وهو حلو لا يسكر، وأما الذي هو حرام بالإجماع فهو الخمر بعينها والسكر[3] من كل شراب، وأما الذي هو حرام عندنا فهو ماء العنب قد طبخ على النصف وقد اشتد، فإن في قول علمائنا لا يجوز شربه، وهو قول عامة علماء الأمصار، وقال بشر المريسي: يجوز شربه فيما دون السكر، وأما الوجه الرابع فهو العصير الذي جعل في الشمس حتى ذهب ثلثاه وبقي ثلثه ولم يطبخ ولكن عولج بالخردل فإنه يجوز شربه عند علمائنا ولا يجوز عند بعض الناس، وأما الوجه الخامس فهو نبيذ التمر أو نبيذ الزبيب إذا طبخ أدنى طبخة ثم اشتد فإنه يجوز شربه دون السكر في قول أبي حنيفة وأبي يوسف الآخر إذا أراد به استمراء الطعام ولم يرد به اللهو. وقال محمد: لا يجوز شربه وقليله وكثيره حرام. وبه نأخذ. ولو أراد أن يشربه للهو فقليله وكثيره حرام. ولو اتخذ[4] نبيذا من الشعير أو الذرة أو التفاح أو العسل فاشتد وهو مطبوخ أو غير مطبوخ فإنه يجوز شربه ما دون السكر عند أبي حنيفة وأبي يوسف، وعند محمد لا يجوز شربه وبه نأخذ.

باب الوقف

[1] جم فص لف م: عند.
[2] لف م: فأما.
[3] لف والمسكر
[4] لف شيئا

سئل أبو بكر الإسكاف /[٢٣٤ظ] عن رجل وقف وقفا على أمهات أولاده إلا من تتزوج فلا شيء لها، فتزوجت واحدة منهن ثم طلقها. قال:[١] لا[٢] شيء لها إلا أن يكون قد اشترط في الوقف، وكذلك لو قال: على بني فلان إلا من يخرج من البلد فخرج بعضهم ثم عاد فلا شيء له.[٣]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل وقف أرضا على مسجد ولم يجعل أجره[٤] للمساكين، قال: ذكر عن محمد بن سلمة أنه كان يقول في قياس قول أبي يوسف يجوز؛ لأنه يرى المسجد مؤبدا، وفي قياس قول محمد لا يجوز؛ لأن من[٥] مذهبه أن المسجد إذا خرب ما حوله صار المسجد ملكا للذي اتخذه مسجدا فصار الوقف غير مؤبد، قال: وكان أبو بكر الإسكاف يقول: لا يجوز في قولهم جميعا،[٦] وبه[٧] قال الفقيه أبو جعفر.

وسئل محمد بن الحسن عن مسجد عتيق لا يعرف من بناه خرب واتخذ مسجدا آخر، هل لأهل المسجد أن يبيعوه ويستعينوا بثمنه في مسجد آخر؟[٨] قال: نعم. قال الفقيه: وفي[٩] قول أبي يوسف لا يجوز بيعه بوجه من الوجوه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن سراج المسجد، أيجوز أن يترك في المسجد من وقت المغرب إلى وقت العشاء؟ قال: لا بأس به؛ لأن المصلي ينشط للصلاة إذا كان في المسجد ضوء، قيل: أفيجوز أن يترك السراج على حاله الليل كله؟ قال: لا إلا أن يكون في موضع جرت العادة في مسجدهم كذلك،

---

[١] فص – قال.
[٢] فص: فلا.
[٣] لف عليه
[٤] جم: آخره.
[٥] جم – من.
[٦] لف م – وكان أبو بكر بن سعيد يقول يجوز في قولهم جميعا.
[٧] فص + نأخذ.
[٨] لف المسجد الآخر
[٩] جم فص: في.

قيل: أفيجوز أن يدرس الكتاب بسراج المسجد؟ قال: أرجو أن لا بأس به. قال الفقيه: إذا وضع السراج في المسجد للصلاة فأراد أن يدرس بضوئه فهذا لا يشكل أنه يجوز، وإن أراد أن يدرس بعد ما فرغوا من الصلاة وذهبوا فقد[١] اختلفوا فيه، ولكن نقول:[٢] إنه لا بأس به إلى ثلث الليل ونحوه؛ لأنهم لو أخروا الصلاة إلى هذا الوقت والسراج في المسجد فلا بأس به، وكذلك درس العلم إذا كان في الدهن متسع.

وسئل أبو القاسم عن رجل جعله الحاكم قيما على غلات المسجد الجامع وجعل له شيئا معلوما كل سنة، هل يحل لهذا القيم أخذ ما جعل له الحاكم؟ أو جعل الحاكم منها شيئا لخادم المسجد هل يجوز؟ قال: أما ما جعل لقيم يأخذ غلاته والنفقة عليه مقدار أجر مثله فهو جائز، وما[٣] جعل لخادم[٤] المسجد[٥] فإن[٦] كان الواقف /[٢٣٥و] قد شرط ذلك في وقفه فهو جائز، وإن كان الواقف لم يشترط في الوقف فلا[٧] يجوز للقاضي أن يجعل له ولا يجوز للقابض[٨] أن يقبض.

وسئل عن مسجد له مستغلات وأوقاف، أيجوز للقيم أن يشتري من غلاته الحصير والآجر لفرش المسجد أو يلقي فيه الحصى والآجر أو يبني منارة؟ قال أبو القاسم: أما بناء المنارة وفرش المسجد بالآجر فهو من البناء، وأما الحصير وإلقاء الحصى ليس من البناء، فإن كان صاحب الوقف بين في وقفه جاز، وإن لم يبين صاحب[٩] الوقف فإنه لا يجوز. قال الفقيه: إن كان قيم المسجد أراد أن يشتري الدهن أو الحصير أو الحشيش من غلة المسجد فإن كان الواقف وسع على القيم أن يفعل ما يرى

---

[١] لف م: قد.
[٢] جم: يشكل قول.
[٣] لف م: ما.
[٤] م: للخادم.
[٥] م – المسجد.
[٦] فص: وإن.
[٧] جم: لا.
[٨] لف –
[٩] جم: في.

من المصلحة[1] المتعلقة[2] بالمسجد[3] فله ذلك، وإن كان الواقف جعل لعمارة المسجد وبنائه فليس للقيم ذلك، وإن كان الوقف قديما لا يعرف شرط الواقف فإنه ينظر إلى من قبله، فإن كانوا يشترون منه الحصير والدهن ونحو ذلك جاز له أن يفعل، وإن كان الذين من[4] قبله لم يكونوا يشترون منه لا ينبغي له أن يشتري منه.

وسئل عن قيم المسجد[5] أراد أن يبني حوانيت[6] في حد المسجد أو فنائه، قال: لا يجوز له أن يجعل شيئا من المسجد مسكنا فتسقط حرمة المسجد عنه، ولا يجوز أن يضيق فناءه على المصلين والمارة.

وسئل علي بن أحمد عن رجل أراد أن يجعل ماله لوجه القربة فعتق العبد أفضل أم يتخذ رباطا للمسلمين؟ قال: يجعل[7] رباطا فيكون أفضل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل مات وترك ابنين وفي يد أحدهما ضيعة يزعم أنها وقف عليه من أبيه، والابن الآخر يقول: هي وقف علينا، قال: القول قول[8] الآخر، وهي وقف عليهما؛ لأنهما تصادقا أنها كانت في يد أبيهما. وقال بعضهم: القول قول الذي في يديه[9] والقول الأول أصح.

وسئل عن أرض وقف بجنب المسجد والوقف على المسجد فأرادوا أن يزيدوا في المسجد من الأرض، قال: يجوز وينبغي أن يفعلوا بإذن[1] الحاكم.

---

[1] لف م: مصلحة.
[2] لف م – المتعلقة.
[3] جم – بالمسجد؛ لف م: المسجد.
[4] جم – من.
[5] م + إذا.
[6] م: بيتا.
[7] م: أجعل.
[8] م + الابن.
[9] لف م: يده.

وسئل عن بئر بنيت بالآجر في قرية على شارع فخربت القرية وانقرض أهلها وعند هذه القرية قرية أخرى وفيها حوض يحتاج إلى الآجر، أيجوز أن يؤخذ الآجر من تلك البئر وينفق في الحوض؟ قال: إن /[٢٣٥ظ] كان يعرف الذي بنى البئر فقد رجعت إلى ملكه، وإن لم يعرف صاحبها فهو كاللقطة يتصدق على إنسان ثم ينفقها في الحوض.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل باع أرضا ثم قال: إني كنت وقفتها وأقام البينة، قال: تقبل بينته وينقض البيع بمنزلة شهود شهدوا على عتق الجارية[٢] تقبل البينة بغير دعوى الجارية.[٣] قال الفقيه:[٤] وبه نأخذ. وقال بعض الناس: إن الشهادة لا تقبل؛ لأن البيع متناقض في دعواه، ولا نأخذ به.

وسئل عن حانوت وقف عمارته لآخر فأبى صاحب العمارة أن يستأجره بأجر مثله، قال: إن كانت العمارة لو رفعت فإنه يستأجر بأكثر مما استأجره كلف رفع العمارة ويؤاجر من غيره، وإن كان لا يستأجر بذلك يترك في يدي[٥] الأول بذلك الأجر.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة[٦] على الفقراء فمات وله ابنة ضعيفة، أيجوز أن يعطى لها من الوقف مقدار كفايتها؟ قال: إن كان الوقف في صحة البدن والعقل فالأفضل للقيم والحاكم أن يصرف إليها مقدار حاجتها وكفايتها.

وسئل عن رجل له دار فيها موضع مقدار بيت وقف وليس يصل[١] إلى الموقوف عليه شيء من غلته فيريد صاحب الدار أن يستأجر[٢] مدة طويلة، ما القول فيه؟ قال: إن كان هذا الموضع مسلك إلى الطريق الأعظم لم يجز أن يؤاجره مدة طويلة لعله[٣] يندرس أمر الوقف.

---

[١] جم: بأمر.
[٢] ف جارية
[٣] جم + إذا لم يتقادم.
[٤] جم – الفقيه.
[٥] لف م: يد.
[٦] جم فص لف م: الضيعة.

وسئل أبو القاسم عن قيم وقف آجر دار الوقف، أيجوز أن يحتال بالغلة على مديون المستأجر؟ قال: أحب[٤] أن يجعله كفيلا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل جعل أرضه مقبرة وفيها أشجار فأرادت ورثته أن يقطعوا الأشجار؟ قال: لهم ذلك؛ لأن موضع الأشجار مشغول فلا يصلح للقبر، وكذلك لو جعل داره مقبرة فإن البناء لم يدخل فيها.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى دارا فلم يقبضها حتى وقفها، قال: لا يجوز الوقف؛ لأن الوقف قد ينقض بعد صحته، ألا ترى أن الشفيع إذا جاء ينقض[٥] الوقف، وليس كالعتق؛ لأن العتق لا يحتمل النقض. قال الفقيه: قد[٦] ذكر هلال في كتاب الوقف أن رجلا لو اشترى أرضا بيعا جائزا فوقفها قبل القبض وقبل نقد الثمن فإن الأمر موقوف، فإن أدى /[٢٣٦و] الثمن وقبضها جاز الوقف، وإن مات ولم يترك مالا[٧] فإنه يباع ويبطل الوقف، وبه نأخذ.

وروي عن علي بن أحمد عن أبي نصر عن قيم الوقف إذا اشترى بغلّة الوقف ثوبا فدفع إلى المساكين، قال: لا يجوز ولكن يعطي الدراهم.

---

[١] لف –

[٢] جم فص: يستأجره.

[٣] جم + أن.

[٤] لف الأحب إلي

[٥] جم: يقبض.

[٦] م: وقد.

[٧] فص – مالا.

وسئل عن قيم وقف طلب منه خراج وجباية وليس في يده شيء، قال: إن كان أمر الواقف بالاستدانة فإنه يستدين، وإن لم يأمره بها فإن استدان لا[1] يرجع ويكون في ماله. قال الفقيه: إذا استقبله أمر لا بد له من الاستدانة ينبغي أن يستدين بأمر الحاكم ثم يرجع في الغلة.

ولو أن رجلا كانت له أرض فوقفها فغصبها منه إنسان آخر فادعى المغصوب منه وأقام[2] البينة، فإن بينته تقبل وترد عليه بالاتفاق، وأما في قول أبي يوسف فلأنها صارت وقفا وإن لم يخرجها من يده وهو أولى بإصلاحها والتولية فيها، وفي قول أبي حنيفة الوقف باطل وهو على ملكه فيرد عليه، وأما في قول محمد فإنه إذا لم يخرج من يده لم يصر وقفا وهي[3] على ملكه.

وسئل أبو نصر عن رباط يستغنى عنه وله غلة وبقربه رباط، قال: صرفت الغلة إلى ذلك الرباط، وإن لم يكن بقربه رباط يحتاج الناس إليه، واستغني عن الأول فالوقف راجع إلى ورثة الذي بنى الرباط.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف دارا وفيها حمامات يطرن ويرجعن، قال: يدخل في وقفه الحمامات الأهلية. قال الفقيه: وهذا بمنزلة رجل وقف ضيعة مع الثيران والعبيد جاز. وروي عن علي بن أبي طالب رضي الله عنه[4] أنه فعل ذلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رباط السبيل وعلى باب الرباط قنطرة على نهر كبير لا يقدر على الانتفاع بالرباط إلا بمجاوزة القنطرة وليست للقنطرة غلة تعمرها،[5] هل يجوز أن ينفق عليها من غلة الرباط ما فيه مصلحة الرباط؟[6] قال: إن اشترط الواقف في الوقف أن تصرف الغلة إلى عمارة الرباط وما فيه مصلحة الرباط فلا بأس بأن تصرف الغلة إليه، وإن لم يكن في شرط الواقف ذكر المصالح وإنما فيه

---

[1] لف م: فلا.
[2] م + المالك.
[3] فص: وهو.
[4] لف م – رضي الله عنه.
[5] جم فص لف م ح: تعمر بها.
[6] لف م – ما فيه مصلحة الرباط

مرمته ونحو ذلك فإنه لا يجوز صرفه إلى عمارة القنطرة، ألا ترى أن دار الوقف لو كانت في سكة فخربت الدور التي حواليها لا يجوز أن تعمر تلك الدور من غلة الوقف، وإن كان لا ينتفع بها إلا بالدور التي /[٢٣٦ظ] حواليها، فإن كان الرباط بحال لو لم تعمر القنطرة لخرب الرباط ينبغي أن يستحسن فتعمر[١] من غلته؛ لأن الرباط للعامة والقنطرة طريق العامة، وهذا كما روي عن محمد بن الحسن في مسجد ضاق على أهله وبجنبه طريق العامة فلا بأس بأن يلحق في المسجد[٢] من الطريق؛ لأن الطريق للمسلمين والمسجد للمسلمين، فكذلك[٣] هاهنا.

ولو كان للمسجد أوقاف مختلفة فلا بأس للقيم بأن يخلط غلتها كلها. وإن خرب حانوت منها فلا بأس بعمارته من غلة حانوت آخر، وإن كان وقفها مختلفا. فهذا استحسان؛ لأن ذلك كله للمسجد.

وسئل أبو جعفر عن مسجد بابه على مهب الريح فيصيب المطر باب المسجد فيفسد الباب ويبتل داخل المسجد ويشق[٤] على الناس دخول المسجد، هل يجوز أن يتخذوا ظلة على باب المسجد من غلة أوقاف المسجد ليمتنع ماء المطر عن الباب وعن جدار المسجد؟ قال: إن لم يكن في ذلك ضرر بأهل الطريق فلا بأس به استحسانا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن قوم جمعوا الدراهم لعمارة قنطرة ليشتروا ببعضها الطعام للعمال فيجتمع هناك من يعمل ومن لا يعمل، هل يسعهم أن يأكلوا؛ لأن العمال يستنكفون أن لا يدعوا الحضور من الناس إلى الطعام، وهل يسعهم أن يعطوا السؤَّال من ذلك؟ أرأيت إن فضل من خشب القنطرة أو[٥] أحجارها أو دراهمها وكان بقرب تلك القنطرة قنطرة أخرى، هل يجوز أن يصرفوا ذلك إلى قنطرة أخرى؟ قال: إن كان الذين حضروا لهداية العمال وإرشادهم والإشارة والحث على العمل فهو بمنزلة

---

[١] جم: وتعمر.
[٢] جم: بالمسجد.
[٣] م: وكذلك.
[٤] م: فيشق.
[٥] م + من.

العمال، وإن كانوا حضروا نظارا فإن[1] كانوا قليلا يجوز بالاستحسان، وإن كانوا كثيرا يتبين بأكلهم النقصان فيما جعل للقنطرة فإنه لا يجوز للعمال أن يدعوهم إلى أكل ذلك الطعام، وأما ما فضل من الخشب وغيرها فينبغي أن يفعلوا بمشاورة أربابهم[2] إن كان يقدر عليهم.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن حجرة موقوفة على مسجد فانكسر حائط المسجد من ماء في شارع بجنب المسجد وذلك الماء للشفة،[3] هل يجوز صرف غلة الحجرة إلى عمارة النهر لدفع الضرر عن حائط المسجد؟ قال:[4] إن[5] كانت المرمة على عمارته لا /[٢٣٧و] يزيد على قيمة العمارة القائمة[6] فيه جاز أن يعمر من غلة المسجد ولهم أن يمنعوا أهل المجرى من الانتفاع حتى يعطوهم قيمة العمارة فيصرف ذلك إلى عمارة المسجد، وإن شاء أهل المسجد تقدموا إلى أهل النهر بإصلاحه، فإن لم يصلحوه حتى انهدم حائط المسجد أو انكسر[7] ضمّنهم قيمة الهدم.

وسئل عن وقف على نفر قد استولى عليه رجل لا يمكن انتزاعه من يده فادعى الموقوف عليهم على واحد منهم أنه باع ممن في يده وسلمه إليه وهو منكر فأرادوا تحليفه، قال: لهم أن يحلفوا على دعواهم، فإن نكل عن اليمين أو قامت عليه البينة قضي عليه بقيمتها فيشتري بها ضيعة أخرى فيكون على سبيل الوقف الأول.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أوقاف على قنطرة على واد، فبيس[8] الوادي وصار إلى شعبة أخرى من أرض تلك المحلة واحتاج إلى عمارة قنطرة على هذا الوادي الجديد واستغنى الناس عن القنطرة

---

[1] م: وإن.
[2] لف أربابها
[3] فص: للسقية.
[4] لف –
[5] لف فإن
[6] جم فص: القائم.
[7] جم: وأنكر؛ فص: وانكسر.
[8] جم: قُبيس.

الأولى، هل يجوز صرف غلات الأولى إلى الثانية؟ قال: إن كانت القنطرة الثانية للعامة ولم يكن قنطرة أخرى للعامة أقرب إليها جاز صرف الغلة إليها.

وسئل عن مقبرة عليها أشجار عظمت وأثمرت لمن يكون أصلها؟ قال: إن كانت الشجرة نابتةً في الأرض قبل أن يتخذ مقبرة فالأشجار للذي كانت له الأرض، وإن نبتت بعدما جعلت مقبرة فإن أنبتها رجل فهي للذي أنبتها وإن نبتت بنفسها فالحكم إلى قاضي المسلمين إن رأى بيعها وإنفاق ثمنها على المقبرة فعل. [١]

وسئل الفقيه[٢] أبو جعفر عن قيم وقف جمع الغلة فقسمها على أهل الوقف وحرم واحداً منهم فلم يعطه وصرف نصيبه إلى حاجة نفسه فلما خرجت الغلة الثانية طلب المحروم نصيبه الأول من الغلة الثانية، هل له ذلك؟ قال: هو بالخيار، إن شاء ضمن القيم وإن شاء اتبع شركاءه فيشاركهم[٣] فيما أخذوه، وإن اختار أخذ القيم سلم إليهم ما أخذوا، وليس له أن يأخذ من غلة هذا العام أكثر من نصيبه، وإن اتبع شركاءه فله أن يأخذ من غلة هذا العام[٤] نصيبه ومقدار ما وجب له على شركائه، فيأخذ من أنصبائهم ثم له ولهم أن يرجعوا على القيم بما استهلكه.

وسئل عن مواضع موات على شط جيحون عمرها أقوام واستنزلوها وكان /[٢٣٧ظ] السلطان يأخذ العشر من غلاتها فقام متولي الرباط فأطلق له السلطان، هل يجوز له[٥] أن يصرف إلى مؤذن يؤذن في الرباط[٦] يستعين به[٧] في طعامه وكسوته؟ وهل يحل[٨] للمؤذن أن يأخذ من العشر الذي أباح السلطان

---

[١] لف + ذلك

[٢] فص – الفقيه.

[٣] جم فص لف م ح: فشاركهم.

[٤] فص – العام.

[٥] لف للمتولي

[٦] لف + ما.

[٧] جم فص م – به.

[٨] لف يجوز

للرباط؟ قال: إن كان المؤذن محتاجاً فإنه يطيب له ذلك ولا ينبغي أن يصرف ذلك العشر إلا إلى الفقراء ولا يصرف إلى عمارة الرباط، ولو صرف إلى المحتاجين فأنفقوا ذلك في الرباط جاز ذلك ويكون حسناً.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف الكتب قال كان محمد بن سلمة لا يجيز وكان نصير يجيز وقد وقف كتبه، قال الفقيه: وكان الفقيه أبو جعفر يجيز[1] وبه نأخذ.

وسئل عن رجل جعل أرضه مقبرة أو مسكنا خاناً للغلة هل يسقط الخراج؟[2] قال أبو نصر: سقط الخراج عنه إذا جعلها مقبرة أو مسكناً أو خاناً أو مستغلا.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف بقرة على رباط على أن ما يخرج من لبنها أو سمنها[3] يعطى أبناء السبيل، هل يجوز؟ قال: إن كان في موضع يغلب ذلك في أوقافهم رجوت أن يكون جائزاً.

وسئل عن نصراني وقف ضيعة له على أولاده أبداً ما تناسلوا أو آخره للفقراء فأسلم بعض أولاده هل يعطى له؟ قال أبو نصر: الوقف على أولاده جائز، ولا يضرهم كيف كانت أحوالهم ولا يمنع الإسلام ذلك عنهم.

وسئل أبو نصر عن رجل قال وقفت داري على فقراء مكة أو على فقراء قرية.[4] قال: إن كان الوقف في حياته وصحته وهم يحصون فإنه لا يجوز الوقف. وإن كانوا لا يحصون فإنه يجوز ويكون الوقف مؤبداً. وإن كان[5] الوقف بعد موته فإنه يجوز يحصون أو لا يحصون، غير أنهم إن كانوا يحصون فإذا انقرضوا صار ميراثا. قال الفقيه: لأن الفقراء إذا كانوا يحصون لم يقع الوقف مؤبداً، فلا يجوز

---

[1] جم فص لف + ذلك.

[2] لف + عنه.

[3] لف م: وسمنها.

[4] لف + كذا.

[5] جم – كان.

الوقف إن كان في صحته إلا أن يقول بعدهم[1] على الفقراء. وأما إذا كان بعد الموت فيكون على وجه الوصية.

وسئل أبو نصر عن رجل بنى مسجداً في زقاق فنازعه بعض أهل المحلة في نصب المؤذن والإمام أو في عمارته. قال: أما العمارة فالذي بنى المسجد أولى. وأما نصب المؤذن والإمام[2] للقوم أن ينصبوا ذلك إن شاءوا ولا يكون /[٢٣٨و] الجاعل أحق بذلك منهم. قال الفقيه: هذا جواب أبي نصر وسئل أبو بكر عن ذلك فقال: الذي بنى أحق[3] بنصب الإمام والمؤذن[4] من غيره، وبه نأخذ إلا أن يريد أن يتخذ مؤذناً أو إماماً والقوم يريدون غيره من[5] هو[6] أصلح منه لذلك الأمر، فلهم أن يفعلوا ذلك.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل غرس أشجاراً في الأرض الموقوفة على الرباط فقام عليها في سقيها وتعاهدها حتى كبرت، ولم يبين[7] وقت غرسه أنها للرباط، لمن تكون الأغراس؟ قال: إن كان وليّ[8] الرباط تعاهد الأرض الموقوفة على الرباط فالأشجار للوقف، وإن لم يكن إليه ولاية الوقف فالأشجار للغارس وله رفعها.

وسئل أبو القاسم عن مسجد أراد أهله أن يجعلوا الرحبة مسجداً أو المسجد رحبة أو أرادوا[9] أن يحدثوا له باباً أو يحولوا الباب عن موضعه وأبى ذلك بعضهم. قال: إذا اجتمع أكثرهم وأفضلهم فليس للأقل منعهم عن[1] ذلك.

---

[1] لف: وبعدهم.
[2] فص – والإمام.
[3] فص + الذي أمر.
[4] جم فص: المؤذن والإمام.
[5] جم – من.
[6] جم: وهو.
[7] فص: يتبين.
[8] جم: والي.
[9] جم: وأرادوا.

وسئل أبو القاسم عن شراء الدهن للمسجد أفضل أم شراء الحصير؟ قال: هما سواء. قال الفقيه: إن كان للمسجد حصير وهو محتاج إلى الدهن فشراء الدهن أفضل، وإن كان المسجد مستغنياً عن الدهن محتاجاً إلى الحصير فشراء الحصير أفضل، وإن كانت الحاجة إليهما سواء فهما في[٢] الأجر[٣] سواء.[٤]

وسئل أبو القاسم عن رجل ادعى كرماً في يد رجل فزعم المدعي عليه أنه وقف الكرم وليس للمدعي بينة هل يجب للمدعي على المدعى عليه يمين؟[٥] قال: إذا[٦] أراد أن يحلفه ليأخذ القيمة إن نكل[٧] عن اليمين فله أن يحلفه، وإن أراد أن يحلفه ليأخذ الكرم إن نكل عن اليمين ليس له ذلك.

وسئل أبو القاسم عن مسجد اتخذ لصلاة الجنازة أو لصلاة العيد هل يجنب كما[٨] يجنب المساجد؟ قال: [٩] يجنب ما[١٠] تجنب المساجد.[١١]

وسئل أبو نصر عن رجل قال ضيعتي هذه للسبيل. ولم يزد على هذا قال: إن كان الناس من أهل ناحية يفهمون بها الوقف فذلك على ما عرفوه وهو كصريح[١٢] الوقف.

---

[١] لف من

[٢] لف –

[٣] لف فالأجر

[٤] لف م + وسئل أبو القاسم عن رجل قال هذه الشجرة للمسجد قال لا تصير للمسجد حتى يسلم إلى قيم المسجد.

[٥] لف م: اليمين.

[٦] لف م: إن.

[٧] جم فص: ينكل.

[٨] جم فص: ما.

[٩] لف + نعم

[١٠] لف م: كما.

[١١] لف –

[١٢] جم فص: تصريح؛ م: صريح.

وسئل أبو نصر عن رجل خرج في سفره[1] مع رفقائه وعند كل واحد منهم زاد أيجوز أن يجتمعوا في النهد بغير وزن؟ فإن[2] دخل داخل معهم /[٢٣٨ظ] على أن يدفع كل يوم كذا أيجوز ذلك؟ قال: المناهدة على المسامحة بين الرفقاء في أسفارهم، ولو راموا التساوي ما قدروا عليه؛ لأنهم يتفاوتون في الأكل وفي وقت الجوع. وقد أباح الله تعالى مخالطة اليتامى مع ما أوعد[3] على أكل مال اليتيم فقال: (وَإِنْ تُخَالِطُوهُمْ فَإِخْوَانُكُمْ وَاللَّهُ يَعْلَمُ الْمُفْسِدَ مِنَ الْمُصْلِحِ) وإذا دخل بعضهم برضاهم أرجو أن يجوز. وروي عن سفيان الثوري أنه كان يسافر ويقول لرفيقه أنفق، فإذا بلغت النفقة مئة أعطيتك[4] خمسين درهماً.

وسئل أبو بكر عن الحشيش يخرج من المسجد أيام الربيع قال: إن لم يكن له قيمة فلا بأس بطرحه خارجاً ولا بأس لمن رفعه وانتفع به، وكذلك لو رمى إنسان بقشر الرمان فلا بأس لمن يرفعه أن ينتفع به وطرحه دليل على أنه أباحه[5] لمن أخذه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال وقفت ضيعتي هذه على فقراء قرابتي وعلى فقراء قريتي وجعل آخره للمساكين، فأراد القيم أن يفضل بعضهم على بعض. قال: إن كان فقراء قرابته وفقراء قريته لا يحصون فللقيم أن يعطي من شاء منهم، وله أن يفضل بعضهم على بعض فيجعل نصف الغلة لفقراء القرية ونصفها لفقراء القرابة ويعطي من شاء منهم. وإن كانوا يحصون فإن الغلة تقسم بينهم على عدد رؤوسهم، وليس له أن يفضل بعضهم على بعض. وان[6] كان أحد الفريقين يحصون والآخر لا يحصون

---

[1] لف سفر

[2] لف وإن

[3] لف م: وعد.

[4] لف م: أعطيك.

[5] لف م: أباح.

[6] لف فإن

فإنه ينظر إلى عدد الذين يحصون فيضرب لهم بعددهم، والذين لا يحصون يضرب[١] لهم بسهم واحد، فما أصاب ذلك السهم يعطي من شاء،[٢] والذي أصاب حصة الذين يحصون يقسم بينهم بالسوية. قال الفقيه: هذا الجواب على قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وفي قول محمد هكذا إلا في فصل واحد،[٣] أن الذين لا يحصون يضرب لهم سهمين؛ لأن الفقراء اسم جماعة وأقل الجماعة اثنان. وأصل الاختلاف بينهم في الوصايا.

وسئل عن أهل المسجد[٤] وبعضهم باعوا غلة المسجد ونزله أو أمروا رجلاً يبيع ذلك. قال أبو بكر: أرجو أن يكون جائزاً، ولو باعوا بأمر الحاكم كان أعجب[٥] إلي، فكذلك[٦] نقض المسجد إذا استغنى المسجد عن ذلك فباع[٧] مشايخ ذلك المسجد ومن يتولى /[٢٣٩و] أمره فلا بأس به.

وسئل أبو بكر عن الوقف على العلوية الساكنين ببلخ والوظيفة لهم ومنهم من يغيب عن البلد سنة أو نحو ذلك. قال: من غاب عنهم ولم يبع[٨] مسكنه ولم يتخذ مسكناً آخر فهو من سكان بلخ ولم يبطل وظيفته ولا وقفه.

وسئل أبو القاسم عن رجل غرس على شط نهر بحذاء المسجد أو غرس في المسجد ثم مات، لمن تكون الاشجار؟ قال: من غرس على شط النهر فهو لورثته، والذي غرس في المسجد يكون للمسجد بمنزلة البناء إذا بناه.

---

[١] جم فص: فيضرب.
[٢] فص: يشاء.
[٣] لف + وهو.
[٤] فص: مسجد.
[٥] جم فص: أحب.
[٦] فص لف: وكذلك.
[٧] فص لف م ح: باع.
[٨] فص: يبلغ.

وسئل أبو بكر عن رجل[١] وقف على فقراء أولاده، ثم جاء واحد منهم وادعى[٢] أنه فقير. قال: لا يعطى من يدعي أنه فقير ما لم يثبت فقره عند الحاكم.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يوقف من ماله كذا وكذا لدين[٣] عليّ ووقّت[٤] وقتاً أو لم يوقت. قال: الوصية باطلة إلا أن يقول: إن رأى الوصي.[٥] فيوقف ذلك من ثلث ماله. وكأنه[٦] قال يعطي الوصي من شاء.

وسئل أبو بكر عن وقف مشهور مثل وقف علي بن يونس هل تجوز الشهادة عليه بالشهرة؟ قال: لا تجوز. وإن كان مثل وقف عمرو بن العاص. قال الفقيه: كان[٧] الفقيه أبو جعفر يقول تجوز الشهادة على الأوقاف المشهورة؛ لأنه لو لم يجز ذلك أدى ذلك إلى استهلاك[٨] الأوقاف. وبه نأخذ.

وقال[٩] أبو بكر: سأل رجل الحاكم الماضي عن رجل في يده أرض وماء للفقراء، فقصر[١٠] الماء من أرض الوقف، أيعطي ذلك الماء غنيا لينتفع[١١] وأمر[١٢] الحاكم بأن يرسل فضلة الماء في النهر ولا يعطي أحدا شيئا، قال يرسل في النهر ليصل إلى الفقراء وإلى كل أحد.

---

[١] جم فص لف م ح: عمن.
[٢] جم فص: يدعي.
[٣] فص لف م ح + يظهر.
[٤] جم: وقّت.
[٥] لف م + ذلك.
[٦] فص: فكأنه.
[٧] فص – كان.
[٨] م: استحلال.
[٩] لف م: قال.
[١٠] لف م: ففضل.
[١١] جم – لينتفع؛ فص: ينتفع به؛ لف م ح + به.
[١٢] لف أو بأمر

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له وأخرجها إلى يد قيم ثم أراد أن يأخذ منه. قال: لا يمكنه أن يأخذ منه إلا أن يكون قد اشترط لنفسه بأن يكون إليه العزل والإخراج والاستبدال، فحينئذ له ذلك. وأما إذا لم يكن شرط فليس له ذلك؛ لأنه يحول بينه وبين الفقراء. وإن ظهر به فسق فالحاكم هو الذي يفعل ذلك، ولا كلام للواقف. قال الفقيه: هذا الجواب على قياس قول محمد خاصة؛ لأن من مذهبه أن الوقف لا يصح إلا بالقبض، فلما[١] كانت حصته[٢] بإخراجه من يده، فليس[٣] له أن ينزع من يده. وأما في قياس قول أبي يوسف فللواقف /[٢٣٩ظ] أن يخرج من يده ويضع في يد من يشاء،[٤] سواء اشترط أو لم يشترط؛ لان القيم وكيله، فله أن يخرج الوكيل من الوكالة متى شاء، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفاً على أقاربه المقيمين في بلدة[٥] كذا وجعل آخره للفقراء والآن يريد أقاربه الانتقال من تلك البلدة، هل يحرمون من نزل هذا الوقف؟ قال: إن كان القوم ممن يحاط بهم، فإن صلتهم تدور بهم أينما داروا، وان كانوا ممن لا يحاط بهم،[٦] فكل من انتقل من البلدة[٧] انقطعت صلته من الوقف، وأعطي رجلا مقيماً هناك. وإن لم يبق[٨] أحد مقيم هناك صرف إلى الفقراء وكأنهم قد انقرضوا. قال الفقيه: وإن[٩] رجعوا إلى القرية وأقاموا بها رجعت[١٠] الغلة في المستقبل. وقد ذكر نحو هذا في كتاب الوقف عن هلال بن يحيى البصري.

---

[١] فص لف م ح: وإنما.
[٢] فص لف م ح: صحته.
[٣] م: وليس.
[٤] فص: شاء.
[٥] م: بلد.
[٦] فص لف م+ ذلك.
[٧] فص لف م: البلد.
[٨] جم – يبق.
[٩] فص: ولو؛ لف: فإن.
[١٠] لف م + إليهم.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف أرضاً وفيها زرع، هل يدخل الزرع في الوقف؟ قال: إن كان الزرع وقت ما وقف لا قيمة له دخل في الوقف، وإن[1] كانت[2] له قيمة يوم الوقف، فالزرع لا يدخل في الوقف ما لم يذكره. قال الفقيه: وقد ذكر هلال إن الزرع لا يدخل في الوقف. ولم يفصل بين الزرع الذي لا قيمة له أو له قيمة. وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن صدقة موقوفة استولى عليها ظالم وأنكر الوقف، هل يجوز[3] على أهل[4] القرية أن يشهدوا أنها للفقراء؟ قال: من سمع من الواقف جاز له أن يشهد، ومن لم يسمع لا يجوز. قال الفقيه: وقد قال غيره إن الشهادة على الوقف إذا كان الوقف مشهوراً يجوز. وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رباط فيها ثمار هل يجوز للنزال أن يتناولوا منها؟ قال: رجوت أن يكونوا في سعة[5] من تناولها إلا أن يظهر أن جاعلها[6] جعلها للفقراء. قال الفقيه:[7] إن[8] لم يكن الرجل من ساكني الرباط، فإذا[9] احترز عن تناولها[10] فهو أحفظ لدينه إلا أن تكون ثماراً لا قيمة لها[11] مثل التوت ونحوه.[12]

وسئل أبو القاسم عن مسجد بني، فيُريد رجل أن ينقضه ويبنيه أحكم من بنائه. قال: لا سبيل له إلى ذلك إلا أن يخاف أن ينهدم.

---

[1] لف فإن
[2] جم فص: كان.
[3] جم فص م ح: يجب.
[4] لف يجوز لأهل
[5] جم: منعة.
[6] جم: جاعليها.
[7] جم – الفقيه.
[8] جم: وإن.
[9] جم: فإن.
[10] جم: تناوله.
[11] جم: له.
[12] فص – ونحوه.

وسئل عن رجل باع أشجاراً من أرض الوقف ثم آجر منه الأرض. قال: أبو بكر إذا باع الأشجار بعروقها دون الأرض، وآجره مدة معلومة غير مجحف طول المدة بأرض الوقف، فالإجارة جائزة. وإن باع الأشجار /[٢٤٠و] من وجه الأرض فالإجارة فاسدة.

وسئل أبو بكر عن رجل جعل جنازة ومغتسلاً لمحلة قوم فتفانى أهلها أيرد[١] يعني إلى الورثة؟ قال: لا يرد إلى الورثة، بل يوجه إلى مكان آخر. قال الفقيه: وبه نأخذ، وليس هذا بمنزلة المسجد إذا خرب ما حوله صار المسجد ميراثا عند محمد؛ لأن المسجد لا يمكن أن ينقل إلى موضع آخر. وأما هذا فيمكن نقله إلى موضع آخر.

وسئل أبو القاسم عن مجوسي وقف ضيعة له على بيت نار[٢] ولسبيل نوائب المجوس وقفا مؤبداً، هل تصرف غلته إلى فقراء المجوس؟ قال: هذا وقف باطل يرد عليه إن كان حياً، وإلى ورثته إن كان ميتاً. وكذلك لو فعل يهودي أو نصراني.

وسئل أبو بكر عن وقف على مسجد أيجوز لهم أن يبنوا منارة من غلة المسجد؟ قال: إن كان في ذلك مصلحة للمسجد فلا بأس به، وإن لم يكن فيه مصلحة فلا أرى لهم أن يفعلوا ذلك، والمصلحة أن يكون أسمع لهم، فإن كان هذا المسجد أهله حوله ويسمعون الآذان بغير[٣] منارة لا يكون فيه مصلحة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: إن مت من مرضي هذا فقد وقفت أرضي. ثم إنه برئ من مرضه، فأراد أن يرجع عن ذلك ويبيعها. قال: له أن يرجع[٤] ويبيعها،[٥] وكذلك لو مات من مرضه لا يصير وقفاً؛ لأنه علقه بخطر، والوقف لا يعلق بالخطر. قال الفقيه: ولو قال إذا مت فاجعلوا أرضي وقفاً يجوز، ألا

---

[١] لف م + إلى أهلها.
[٢] فص: له.
[٣] فص م: من غير.
[٤] فص – يرجع.
[٥] فص: يبيعها.

ترى لو قال إن دخلت الدار فقد جعلت أرضي وقفاً لم يجز، ولو قال: إن[١] دخلت الدار[٢] فاجعلوا أرضي وقفا يجوز.[٣]

وسئل عن وقف في يد[٤] قيم جعلها في يد أكار وكان فيها قطن فسرق فوجده الأكار في منزل رجل فأخذ صاحب المنزل فقال صاحب المنزل ضمنت أن أوفر عليك مئة منٍّ ونيف من القطن. هل يحل للقيم أن يأخذ ذلك؟ قال: إن علم أن السارق أقر أنه سرق ذلك المقدار أو أكثر جاز له أن يأخذ ما[٥] ضمن.[٦] وإن كان يعلم أنه يعطيه مخافة هتك الستر أو نحوه[٧] لا يجوز له أن يأخذ شيئاً منه. وإن علم أنه أخذ ولكن الذي يعطي أكثر مما أخذ من القطن لا يحل له أخذه إلا مقدار ما يستيقن[٨] أنه كان سرق.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له على بناته وأشهد على ذلك جماعة وكتب خطأ[٩] /[٢٤٠ظ] في كتبه[١٠] الحدود فكتب حدين كما كان وحدين بخلاف ما كان. [١١] قال: إن كان الحدان اللذان غلط في ذكرهما في ذلك الجانب ولكن بين ذلك الحد وبين تلك الضيعة أرض أو كرم أو دار لغير هذا الواقف فالوقف جائز، ولا يدخل أرض غيره في الوقف. وإن كان الحد الذي سمى[١٢] ليس

---

[١] فص: إذا متّ.
[٢] فص – الدار.
[٣] ع: جاز.
[٤] ع: يدي.
[٥] جم – ما.
[٦] جم: ضامن.
[٧] لف م: نحو ذلك.
[٨] لف مقدارًا يستيقن؛ م استيقن
[٩] لف م: صكا وأخطأ.
[١٠] لف م: كتبة.
[١١] لف –
[١٢] م: بينهما.

يوجد في ذلك الموضع ولا بالبعد منه فالوقف باطل إلا أن يكون ضيعة مشهورة معروفة[1] مستغنية عن التحديد فيجوز الوقف.

وسئل أبو بكر عن مريض قال إني كنت متولي حانوت وقف على الفقراء وكنت[2] استهلكت من غلته كذا درهماً[3] أو لم أؤَد زكاة مالي فأدوا من تركتي. أيكون ذلك من جملة المال أو من ثلثه؟ قال: إن صدقه الوارث ففي الوقف يعطي من جميع المال، وفي الزكاة من الثلث، وإن كذبته الورثة فكله من الثلث، وللوصي أن يحلف الوارث بالله ما يعلم أن ما أقر به مما استهلك من غلة الوقف أنه فعل، فإن حلف جعل من الثلث، وإن نكل عن اليمين يكون من جميع المال؛ لأن الوقف له طالب والزكاة لا طالب لها. ولكن الواقف لما لم يقر لقوم معلومين يحتاج إلى تصديق الورثة. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إن الجواب فيهما واحد أنه من الثلث؛ لأنه[4] يقر لإنسان بعينه، ألا ترى أنه لو أقر أنه كان له مال سائمة واستهلكه ولم يؤد زكاته، فإنه يؤخذ من ثلثه وإن كان له طالب، فكذلك هذا وخاصة[5] على قول أبي يوسف؛ لأنه قال في كتاب الإقرار: لو أن رجلاً قال هذا المال عندي لقطة، فإنه يتصدق[6] من ثلثه.

وسئل أبو بكر عن[7] قيم وقف[8] أدخل جذعاً في دار الوقف ليرجع في غلتها. قال: يجوز وله أن يرجع في غلتها بقيمته بمنزلة وصي أنفق من ماله في النفقة على اليتيم، فله أن يرجع في مال اليتيم، فكذلك الوقف. والوجه له أن يبيع الجذع من آخر ثم يشتريه لأجل الوقف. وبعدما أدخل الجذع في السقف فإنه لا يجوز بيعه.

---

[1] جم فص: معروفة مشهورة.
[2] جم فص: أو كنت.
[3] فص لف م – درهما.
[4] لف م + لم.
[5] جم فص: وقاسه.
[6] جم فص لف: يصدق.
[7] لف م: عمن.
[8] لف م – قيم وقف.

وسئل أبو بكر عن امرأة وقفت دارا لها في مرضها على ثلاث بنات لها وليس لها ملك غيره ولا وارث لها غيرهن. قال: الثلث من الدار وقف والثلثان[١] مطلق يصنعن بها ما شئن. قال[٢] الفقيه: هذا إذا لم يُجِزنَ الوقف، فأما إذا أجزن فالوقف كله جائز. /[٢٤١و]

وسئل أبو بكر عن سكة غير نافذة في وسطها مزبلة يريد واحد منهم أن يفرغ كرباسا له ويحوله إلى ههنا ويتأذى به الجيران ألهم منعه؟ قال للجيران أن يمنعوه من ذلك ومن كل شيء يتأذون به تأذيا شديداً.

وسئل عن رجل أراد أن يتخذ داراً له وقفاً على الفقراء فالتصدق بثمنها أفضل أم الوقف؟ قال: التصدق بثمنها أفضل، ولو كانت ضيعة فالوقف أفضل.

وذكر أن امرأة من جيران أبي بكر أرادت أن تقف داراً لها.[٣] فقال لها أبو بكر: أتريدين أن تجعلي دارك مزبلة؟ فإن أردت ذلك فبيعي دارك واشتري بثمنها ضيعة ثم اجعليها وقفاً ليصل إليك أجرها إلى الأبد. وقال: لا تؤجرين من وقف الدار، بل تصل إليك اللعنة من الجيران.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفاً صحيحاً على ساكني[٤] دار[٥] المختلفة[٦] بأن يعطي كل واحد شيئا معلوما كل يوم، ثم إن بعض ساكنيها لا يبيت هناك ويشتغل بالحراسة. هل يستحق من هذا الوقف شيئا؟[٧] وهل يسع للقيم أن يحرمه؟ قال: إذا كان له مأوى في الرباط في بيت من بيوته وله هناك شيء من

---

[١] ع: وثلثاها.
[٢] فص: وقال.
[٣] جم: دارها.
[٤] لف م: مساكين.
[٥] لف –
[٦] لف مختلفة
[٧] جم فص – شيئا.

الثياب وله[١] من الوظيفة ما لغيره من السكان. وكذلك لو خرج بالنهار في طلب المعاش واشتغل بحرفة من الحرف لا يحرم وظيفته. قيل له: أرأيت إن[٢] اشتغل بالحراسة بالليل وهو في النهار يقصر في التعلم هل يمنع غلة ذلك؟ وإن لم يمنع هل يحل له أخذه؟ قال: إن كان هو يعد من المختلفة وأهل العلم أرجو أن يكون هو[٣] في الوظيفة كغيره،[٤] وإن كان اشتغل بعمل من الأعمال حتى لا يعد من المختلفة فلا وظيفة له. قيل له: أرأيت إن اشترط الواقف على ساكني دار المختلفة ولم يقل طلبة العلم منها، وفيها ساكن لا يطلب العلم، هل له من الوظيفة نصيب؟ قال: هو لساكن دار المختلفة.[٥]

وسئل عن رباط المختلفة كان فيها ساكن فهدم[٦] الرباط فلما بنى أراد الساكنون الذين كانوا أن[٧] يسكنوا فيها أكانوا أحق من غيرهم؟ قال: إن هدم كله ولم يبق هناك شيء فلا يكونون أولى به من غيرهم. ولو أنه لم يغير ترتيبه وهو على حاله إلا أنه زيد أو نقص فإنهم أولى[٨] من غيرهم.

وسئل أبو القاسم عن المختلفة إذا /[٢٤١ظ] اختلفوا في الأسباق وليس لواحد منهم بينة فلا[٩] يقرع بينهم وصار كأنهم قدموا جميعاً معاً بمنزلة قوم وجدوا موتى، فإنه لا يرث بعضهم من بعض،[١٠] وجعل كأنهم ماتوا جميعا معاً.

قال الفقيه: ولو أن متعلماً غاب عن البلد ثم رجع رجعت[١] وظيفته، فإن[٢] خرج إلى مسيرة ثلاثة أيام فليس[٣] له أن يطالب لما مضى، وإن خرج إلى بعض الرساتيق وأقام خمسة عشر يوماً فليس له أن

---

[١] لف م: فله.
[٢] جم فص: لو؛ م: إذا.
[٣] لف –
[٤] لف مثل غيره
[٥] لف ف م + من أهل العلم ولا شيء لمن لم يكن من أهل العلم ولا من المختلفة.
[٦] م: فانهدم.
[٧] جم – أن.
[٨] فص + به.
[٩] لف قال
[١٠] جم: بعضا.

يطالب لما مضى، فإن أقام أقل من ذلك لأمر[٤] لا بد منه ينبغي أن يستحسن وتبقى وظيفته على حالها، وينبغي ألا يؤخذ بيته إن[٥] كان غيبته مقدار شهرين أو ثلاثة، فإذا زاد على ذلك جاز لغيره أن يأخذ بيته. وإن كان حاضراً في المصر ولا يختلف إلى الفقهاء للتعلم، فإن كان اشتغل بكتابة شيء من الفقه مما يحتاج إليه فلا بأس بأن يأخذ وظيفته، وإن اشتغل بغيره لا يسعه أن يأخذها.[٦]

وسئل أبو بكر عن رجل بنى رباطاً على أن يكون ذلك في يده ما دام حياً. فهل لأحد أن يخرجه من يده ويعطي غيره؟ قال: ما لم يكن منه[٧] أمر يستوجب الإخراج من يده فلا ينبغي أن يخرج من يده، وإذا[٨] كان ذلك منه[٩] فلا ينبغي أن يترك هناك. وكذلك إن[١٠] ظهر منه الفساد من شرب ما لا ينبغي من الفسق[١١] ما[١٢] ليس فيه لله[١٣] رضا.

وسئل أبو القاسم عن تراب سور المدينة. قال: لا يجوز أن يحمل منه شيء.[١٤] قيل: فإن انهدم شيء من السور ولا يحتاج إليه؟ قال: لا بأس به وقت ما لا يحتاج إليه. قيل: أفيصلى في مسجد اتخذ من[١٥] السور؟ قال: لا.

---

[١] لف م: ورجع.
[٢] لف وإن
[٣] جم فص: ليس.
[٤] جم فص: بأمر.
[٥] جم فص: إذا.
[٦] جم فص لف م ح: يأخذه.
[٧] جم – منه.
[٨] جم لف م: وإن.
[٩] فص – منه.
[١٠] لف م: لو.
[١١] لف م – ما لا ينبغي من الفسق.
[١٢] لف م: وما.
[١٣] لف م: لله فيه.
[١٤] جم فص لف م ح – شيء.
[١٥] جم: في.

وسئل أبو بكر عن حانوت بين شريكين[١] فوقف[٢] أحدهم نصيبه وأراد أن يضرب لوح الوقف على بابه ومنعه شريكه الآخر. قال: ليس له أن يضرب عليه على كره من الشريك إلا أن يأذن له القاضي.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف على بناته وأولاده أبداً ما تناسلوا وجعل[٣] آخر ذلك للفقراء ثم إنه[٤] غرس فيه[٥] غرساً[٦] ثم مات. لمن يكون ذلك الغرس؟ قال: إن غرس من غلة الوقف فهو للوقف، وإن غرس من مال نفسه، فإن ذكر أنه غرسه للوقف فهو للوقف، وإن لم يذكر شيئاً فهو ميراث عنه.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له على الفقراء في صحته وأخرجها من يده. ثم قال لوصيه /[٢٤٢و] عند الموت: أعط من غلة تلك العقار خمسين قفيزاً لفلان، ومئة قفيز لفلان. فمات الواقف، وله ابن محتاج، وقال لوصيه: افعل ما رأيت. هل يجوز للوصي أن يدفع إلى هؤلاء؟ قال: إن لم يكن اشترط في الوقف أنه يوظف لمن شاء فجعله لأولئك باطل، فهو[٧] للفقراء. وإن دفع إلى ولده المحتاج وكان الوقف في الصحة جاز وهو أفضل.

وسئل أبو القاسم عن رجل له شركة في أرض فوقف نصيبه مشاعاً أيجوز ذلك؟ وإذا قسمه وقع نصيبه في موضع هل يجب أن يوقفه ثانياً؟ قال: إن[٨] الوقف جائز ولا يحتاج إلى إعادته، والأوثق له أن يشهد ثانياً على المقسوم. قيل: فإن كانت الأرض كلها له فوقف نصفها مشاعاً ثم أراد القسمة؟ قال: إن باع ما بقي ثم قاسم المشترى فهو جائز، وإن رفع إلى الحاكم ليأمر أحداً بقسمته فهو جائز.

---

[١] م: شريكه.
[٢] جم فص: وقف.
[٣] ع جم لف م ح: وجعلوا.
[٤] جم – إنه.
[٥] جم فص: فيها.
[٦] جم: أشجارا.
[٧] فص: وهو.
[٨] لف م – إن.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال في مرضه جعلت نزل كرمي وقفاً وكان فيه ثمر أو لم يكن. قال: يصير الكرم وقفاً؛ لأن النزل إنما يصير وقفاً بوقف الكرم فصار كقوله وقفت كرمي بما فيه من النزل. وكذلك لو قال: جعلت غلة كرمي وقفاً.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له على ابنه وابنته، فأراد أحدهما قسمتها وأن يدفع نصيبه مزارعة؟ قال: لا تجوز قسمة الوقف وينبغي أن يدفع جميع ذلك مزارعة واحدة، فليس[١] لأحد من أرباب الوقف أن يعقد على شيء من ذلك مزارعة وكل ذلك إلى القيم.[٢]

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له[٣] على مواليه وأولاده وجعل آخرها للمساكين وفيهم امرأة وابنها، فماتت المرأة أيكون نصيبها لابنها؟ قال: إذا لم يكن الواقف شرط أن من مات منهم رد إلى ولده فإن نصيب المرأة يرد إلى الجميع.

وسئل أبو القاسم عن إخوة ورثوا ضياعاً فاقتسموا وجعلوا للأصغر ناحيةً معلومة وسموا طولها ستين ذراعاً وعرضها خمسين ذراعاً، غير أنهم لم يعزلوها من تلك القطعة، ثم إن هذا الأصغر طلب نصيبه فأبى الآخر أن يسلمه إليه. فقال الأصغر:[٤] اشهدوا أني جعلتها للفقراء ثم سلموا إليه ما الذي يجب عليه؟ قال: إن كان الموضع الذي /[٢٤٢ظ] بينوا له معروفاً من غير أن يختلف باختلاف الطرفين بالزرع لاستوائها، فإنه يسأل عما أراد بقوله جعلتها للفقراء،[٥] فإن أراد بذلك وقفاً كان وقفا، وإن أراد به الصدقة أو لم يكن له نية يكون نذراً ولا يكون وقفاً. وعليه أن يتصدق بها أو بقيمتها.

---

[١] جم فص: وليس.
[٢] جم فص لف: للقيم.
[٣] م – له.
[٤] جم فص: الآخر.
[٥] فص – للفقراء.

وسئل أبو القاسم عن رجل على باب داره أشجار ويتأذى بها فأراد قطعها فقال الجيران[١] إن هذه الأشجار لهذا المسجد. قال: إذا[٢] كانت الأشجار خارجة عن حدود تلك الدار فإن عرف غارسها وقد توفي كان ذلك ميراثاً عنه ولا يكون للمسجد.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بشيء لعمارة مسجد في أي شيء يستعمل في المسجد؟ قال: عمارته في بنيانه[٣] دون تزيينه. قيل له: المنارة؟ قال: المنارة من بناء المسجد، يجوز أن يبني بذلك المنارة.[٤]

وسئل أبو القاسم عن حشيش المسجد أيجوز رفعه للانتفاع؟ قال: لا. قيل: فإن رمى[٥] به خارجاً من المسجد للاستغناء عنه؟ قال: لا بأس بالانتفاع به.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يخرج ثلث ماله ويعطى[٦] ربع الثلث لفلان وثلاثة أرباعه لأقربائه وللفقراء ثم قال: لا تتركوا حظ الرباطيين من الثلاثة الأرباع. كم يجب للرباطيين؟[٧] قال: ينظر إلى القرابة، فإن كانوا يحصون أخذ عددهم فجعل لكل[٨] واحد منهم جزءًا وجعل للمساكين جزءًا وللرباطيين جزءًا. فإذا كانت القرابة عشرة يجعل ثلاثة أرباع الثلث على اثني عشر سهما، عشرة من ذلك للقرابة وواحد من ذلك للفقراء وواحد من ذلك[٩] للرباطيين. وإن كانت القرابة لا تحصى فإنه يجعل ثلاثة أرباع الثلث أثلاثاً ثلاثة للقرابة وثلاثة للمساكين وثلاثة للرباطيين.

---

[١] جم: الأشجار.
[٢] لف إن
[٣] لف م: بنائه.
[٤] لف – يجوز أن يبني بذلك المنارة.
[٥] جم فص: رضي.
[٦] جم فص لف م ح: فيعطى.
[٧] لف م – من الثلاثة الأرباع. كم يجب للرباطيين.
[٨] فص: عدد كل.
[٩] لف م + للفقراء وواحد من ذلك.

وسئل أبو القاسم عن المريض إذا قال أخرجوا نصيبي من مالي ولم يزد على هذا. قال: ينفذ في[١] ثلث ماله؛ لأن ذلك[٢] نصيبه.[٣]

وسئل نصير عن ديباج الكعبة إذا خلق. قال: لا يجوز أخذه وللسلطان أن يبيعه[٤] ويستعين به على أمر الكعبة. قيل له: فبواري المسجد إذا استغنوا عنها. قال: هو لمن كان طرحه فيه. قيل: فإن مات؟ قال: أرجو أن لا بأس بأن يدفع أهل المسجد إلى فقير أو يبيعوا[٥] ذلك[٦] وينتفعوا بثمنه على المسجد في شراء بوار أخرى.

وسئل /[٢٤٣و] نصير عن قطعة أرض جعلها صاحبها للمقبرة وأقبروا فيها. ثم إن رجلاً من أهل تلك القرية بنى في تلك الأرض بيتاً[٧] لوضع اللبن وأداة القبر وأجلس[٨] فيه رجلاً ليحفظ المتاع بغير رضى أهل المحلة أو رضي بعضهم وأبى البعض ما الحكم فيه؟ قال: إذا[٩] كانت في أرض المقبرة سعة لا يحتاج إلى ذلك المكان اليوم فلا بأس بذلك وهو في سعة من ذلك، فإن أقبروا في تلك الأرض حتى لم يبق موضع واحتاجوا إلى ذلك الموضع رفعوا البناء حتى يقبر فيه.

وسئل أبو القاسم عن حانوت موقوف على الفقراء في يد وصي بنى ساكن فيه بناء وعمَّره بغير إذن الوصي[١٠] وقال أنفقت عليه كذا وكذا. هل يسع للقيم أن يصدقه؟ قال: إذا كان ما أنفق فيه لم يكن

---

[١] لف م – في.
[٢] فص – ذلك.
[٣] جم فص – نصيبه.
[٤] فص: يأخذه فيبيعه.
[٥] لف يبيعوه
[٦] لف ف –
[٧] فص: بناء.
[٨] جم فص لف ح: ويجلس.
[٩] لف م: إن.
[١٠] جم: القاضي.

به[1] مأموراً لم يحتج فيه إلى تصديقه فيما بنى من بناء هو[2] أحدثه مميزاً لا يضره[3] رفعه بالبناء القديم فهو له، وما كان من ذلك لا يمكن رفعه إلا بضرر فهو الذي ضيع مال نفسه حيث جعله في موضع لا يمكن حمله، فليتربص إلى أن يخلص ماله من تحت البناء ثم يأخذه، فإن اصطلحوا على جعل ذلك للوقف ببدل لا يجاوز قيمة ذلك الشيء أقل القيمتين منزوعاً أو مثبتاً[4] فسبيل ذلك يعني يجوز الصلح.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف أموالاً على مواليه وقفاً صحيحاً ومات الواقف فجعل الحاكم الوقف في يد قيم فجعل له عشر غلته، وفيه طاحونة في يد رجل بالمقاطعة لا حاجة إليها إلى القيم. وأصحاب الطاحونة يقبضون غلتها. هل يجب للقيم عشر غلتها ولا يعمل القيم فيها؟ قال أبو القاسم: هو بمنزلة الأجير وإنما يثبت للأجير الأجر بالعمل وعلى قدر العمل وينبغي أن يشترط له الأجر بقدر ذلك، فأقل[5] العمل فأجره[6] على قدره.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف وقفاً وذكر في الصك أنه إن حدث عليه الموت صرف من غلة كل شهر منها درهمان في مرمة المسجد المعروف بكذا وفي ثمن حصيره ودهن سراجه وحشيشه وسائر ما يؤدي إلى مصالحه من غير أن يحبس غلة شهر لشهر آخر ما لم ينقرض أهله ويستغنى عنه، فإذا انقرض صرف إلى فقراء المسلمين. /[٢٤٣ظ] أيسع للقيم أن يعطي القائم بأمر أهل المسجد؟ وما معنى قوله: من غير أن يحبس غلة شهر لشهر آخر؟ قال: إذا كان المسجد يحتاج إلى قائم فيه فإنه يدفع إليه فهو[7] من مصالح المسجد، وأما قوله: من غير أن يحبس عليه غلة شهر لشهر آخر، فمعناه عندنا أن ما

---

[1] فص لف – به.
[2] لف م: أو.
[3] لف م: يضر.
[4] جم فص لف م ح: مبنيا.
[5] لف م: فما قل.
[6] جم فص: وأجره.
[7] لف م: وهو.

وقع من حاجة في شهر مضى، وإذا لم يكن في شهر حاجة لم يحبس الدرهمان لشهر يتلوه، ولكن يمضي على ما جعل غلته[1] الباقي بعد الدرهمين.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له وكتب صكاً وشهد الشهود على ما في الصك فقال الواقف: إني وقفت على أن[2] بيعي فيه جائز وإني لم أعلم بأن الكاتب لم يكتب في الصك أن بيعي فيه جائز ولم أعلم بالذي كتب في الصك. قال: إن كان هذا الواقف رجلاً فصيحاً يحسن العربية وقُرئ عليه الصك[3] وقفا صحيحا فالوقف صحيح ولا يقبل ما قال الواقف، وإن كان هذا الإنسان أعجمياً لا يفهم[4] العربية ولا شهد الشهود على تفسيره بالفارسية فالقول قول الواقف إني لم أعلم ما في الصك، وإن قالت الشهود أنه قرئ عليه بالفارسية وأقر به لا يقبل[5] قوله.

وسئل أبو القاسم عن رجل ذهب له شيء فقال: إن وجدته فلله عليّ أن أقف أرضي على أبناء[6] السبيل فوجده. هل يجوز له أن يقفها على وارثه في حياته وصحته أو على أقربائه الذين لا يرثون منه؟ قال: هذا نذر، فإذا لزمه جاز له[7] أن يوقفه على القرابة أو على غيرهم، ولا يجوز على من لا يجوز له أن يعطيه من زكاة ماله. فإن وقف على ولده جاز في الحكم ونذره باق.

وسئل أبو القاسم عن حانوت مال على حانوت ومال الثاني على الثالث فتعطلت الحوانيت والحانوت الأول وقف، وقيم الوقف يأبى أن ينفق عليه، كيف الحكم فيه؟ قال: إن كانت[8] لحانوت

---

[1] لف م: عليه.
[2] جم: أبي.
[3] لف م + فأقر بجميع ما فيه وقد كتب في الصك.
[4] جم: يحسن.
[5] جم – يقبل.
[6] جم: ابن.
[7] جم فص – له.
[8] جم فص: كان.

الوقف غلة يمكن أن[١] يصلح منها فلصاحبي الحانوتين أن يأخذا القيم برد ما مال منه إلى[٢] هذا[٣] الوقف، وإن لم يكن للحانوت غلة رفع ذلك إلى الحاكم فيأمر بالاستدانة على الوقف في إصلاحه ودفع ضرره.

وسئل أبو القاسم عن رجل جعل فرسه للسبيل على أن يمسكه ما دام حياً أيجوز ذلك؟ قال: قد ذكر في كلامه[٤] بأنه[٥] لو لم يتكلم به لجاز[٦] على[٧] السبيل أن يمسكه ليصرفه فيما /[٢٤٤و] جعل فيه، وإن كان مراده في كلامه أني أمسكه انتفاعاً به على غير وجه السبيل فهو شرط باطل وهو للسبيل.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين دارين أحدهما وقف انهدم[٨] ذلك الحائط فبناه صاحب الدار في حدود الوقف. هل لقيم الوقف أن يأخذه بنقضه وبنائه حيث ما كان في القديم؟ أرأيت إن قال:[٩] أعطيك قيمة بنائك وأقر الحائط حيث بنيت وابن لنفسك حائطاً في حدك. أله ذلك؟ قال: إذا ثبت أنه بنى الحائط في حد الوقف فإنه يجبر على نقضه وليس للقيم أن يجبره على أخذ القيمة، فإذا اصطلحا على أخذ القيمة لم يجز إلا أن يضم نصيب الوقف فيما كان متقدماً إلى هذا الموضع فيقاسمه حتى لا يقع ما وراء[١٠] الحائط، والأحوط أن ينقض ويرد إلى موضعه.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له ولم يشترط لنفسه التمتع بغلتها فزرع الأرض وخرج الزرع ثم مات الواقف. قال: إذا لم يشترط لنفسه التمتع بغلتها فإنما هو غاصب بزراعتها، ويغرم النقصان في ذلك والخارج له.

---

[١] فص – أن.
[٢] لف + حد
[٣] لف م – هذا.
[٤] لف م + ما إليه أو.
[٥] لف م: إن يمسكه.
[٦] فص لف م ح: لأن لجاعل.
[٧] فص لف م ح – على.
[٨] لف فانهدم
[٩] لف م + للقيم.
[١٠] لف م + هذا.

وسئل أبو بكر عن سلطان أذن[١] لأقوام أن يجعلوا أرضاً من أرض الكورة حوانيت موقوفة على مسجد وأمرهم أن يزيدوا في مسجدهم. قال: إن كانت الكورة فتحت عنوة ولا يضر[٢] ما[٣] أمره بالمارة فإنه يجوز. وإن كان صالحهم عليها ولم يفتح عنوة لا يجوز أمره؛ لأنه إذا فُتح عنوة مُلك، فجاز أمره. وأما إذا صالح فإن تلك القرية على ملكهم ولا تدبير لهم[٤] فيهم.[٥]

ولو أن رجلاً وقف ضيعةً له على أن له أن يبيعها ويصرف ثمنه إلى حاجته. قال أبو نصر: الوقف جائز والشرط باطل مثل الأول. ذكر[٦] عن أبى القاسم نحوه. وقال أبو بكر الإسكاف: الوقف باطل. ولو وقف على أن يبيعها ويشتري بثمنها أرضاً ويجعلها موقوفة قال أبو نصر: الوقف جائز والشرط باطل مثل الأول. وقال أبو بكر: الوقف جائز والشرط جائز. قال الفقيه قد[٧] ذكر[٨] هذه المسألة في كتاب الوقف قال: إذا وقف على أنه بالخيار فالوقف باطل سواء بين للخيار وقتاً أو لم يبين. وروي عن أبي يوسف /[٢٤٤ظ] أنه قال: إن بين للخيار وقتا جاز الوقف والشرط،[٩] وإن لم يبين[١٠] وقتا فالوقف والشرط باطلان كما قال في البيع: إذا باع شيئاً على أنه بالخيار جاز البيع والخيار، وإن لم يبين لم يجز. وقد ذكر[١١] عن محمد بن الحسن أن الوقف باطل.

---

[١] لف أمر

[٢] لف + البناء

[٣] لف م: بالمارة.

[٤] لف م: له.

[٥] فص: فيه.

[٦] لف م: وذكر.

[٧] ع: وقد.

[٨] لف + هلال

[٩] فص: الشرط والوقف؛ لف م + باطل.

[١٠] فص: يوقت له؛ لف م: يوقت.

[١١] لف وذكر

وقال في السير الكبير: لو أن رجلاً حبس فرساً أو سلاحاً أو أرضاً وجعلها[١] وقفاً عشرين سنة ثم هي مردودة على صاحبها، كان باطلاً؛ لأن هذا خلاف الصدقات التي جاءت بها الأثار. وذكر عن يوسف بن خالد السمتي وهو أستاذ هلال وهو إمام أهل البصرة وقد أخذ العلم من أبي حنيفة. قال: الوقف جائز والشرط باطل.

ولو أنه وقفه على شرط أن يبيعه ويشترى بثمنه آخر جاز الوقف والشرط في[٢] قول أبي يوسف[٣] وهو قول هلال.[٤] وفي قول يوسف بن خالد: [٥] وقول[٦] أبي بكر يوافق قول هلال. واتفقوا[٧] أنه[٨] لو اتخذ مسجداً على أنه بالخيار جاز المسجد والشرط باطل.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف شجرة بأصلها والشجرة مما ينتفع بأوراقها أو بثمارها[٩] أو بأصلها. قال: الوقف جائز. فإن كان ينتفع بأوراقها أو بثمارها فإنه لا يقطع أصلها إلا أن تفسد أغصانها. ولو[١٠] كان لا ينتفع بأوراقها ولا بثمراتها[١١] فإنه يقطع ويتصدق. فإن نبت ثانياً وإلا غرس مكانها.

وسئل أبو القاسم عن شجرة وقف على مسجد فيبس بعضها وبقي بعضها. قال: ما يبس منها فسبيلها سبيل غلتها، وما بقي فمتروك على حالها.[١٢]

---

[١] فص: فجعلها.
[٢] لف وفي
[٣] لف + بن خالد
[٤] لف –
[٥] لف – وفي قول يوسف بن خالد؛ ف م + الوقف جائز والشرط باطل.
[٦] جم فص: وفي؛ لف م: فقول؛ لف م + أبي نصر يوافق أبي يوسف بن خالد.
[٧] فص + على.
[٨] جم – أنه.
[٩] فص: وبثمارها.
[١٠] فص: وإن.
[١١] جم فص لف م ح: بثمرتها.
[١٢] فص: حاله.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف أرضاً ثم إن القيم خاف عليها من وارث أو سلطان أيبيعها ويتصدق بثمنها؟ قال: روي عن أبي يوسف مثل هذا إذا خاف القيم فله أن يبيعها ويتصدق بثمنها. قال: ولا يعجبني هذا القول، قال: لأن هذا شيء خرج من ملك الآدميين فكيف يباع؟

وقال أبو نصر: قال محمد بن مقاتل: لو أن رجلاً ربط دابةً أو سيفاً أو وقف شيئاً على رباط فخرب الرباط واستغنى[١] الناس عنها قال: يربط في أقرب الرباطات[٢] إليها. فقيل لأبي نصر: أتقول به؟ قال: هذا قول حسن.

وسئل أبو القاسم عن أقوام غزاة من الصلحاء يريدون الخروج إلى الغزو ومعهم أقوام /[٢٤٥و] من أهل الفساد يخرجون معهم[٣] مزامير[٤] وغير ذلك، هل يكره للصلحاء الخروج مع أهل الفساد أم الصواب لهم التخلف عن ذلك؟ قال: إن كان يمكن للصلحاء وأصحاب النيات الصادقة أن يخرجوا منفردين من غير صحبتهم فعلوا ذلك، وإن كان لا يتهيأ لهم إلا بصحبتهم فلا يتركوا الخروج لأجل عمل على خلاف السنة، وعلى الفاعلين إثمهم ولصادقي النية أجرهم، لا يترك حق لأجل مبطل.

وسئل أبو القاسم عن مسجد له غلة وكان صاحبها ذكر في كتاب الوقف بأن القيم يشتري ما فيه منفعته[٥] للمسجد، أيشتري جنازة؟ قال: لا يجوز للقيم أن يشتري الجنازة؛ لأن الجنازة ليس فيها[٦] منفعة للمسجد.

---

[١] لف فاستغنى

[٢] جم فص: الرباط.

[٣] جم فص: ومعهم.

[٤] جم فص: أمير.

[٥] فص: منفعة.

[٦] فص – فيها.

وسئل أبو القاسم عن رجل حفر قبراً في مقبرة لنفسه هل لآخر[1] أن يقبر فيه ميته؟ قال: إذا كان في المكان سعة فالمستحب له[2] ألا يوحش الذي حفر لنفسه.[3] لا يدري بأي أرض يموت وفي أي[4] وقت[5] يحتاج إلى قبره.[6]

وسئل عن رجل وقف أرضا على حفدته ومواليه من كان منهم فقيراً، أو له[7] حفدة قد زمن وله فرس. هل يعطى من ذلك الوقف؟ قال[8] إن[9] كان[10] ذلك[11] في ثغر من الثغور يربطه لمجاهدة أعداء الله[12] فهذا فقير، وإن كانت به زمانة يركبها فكذلك. وإن لم يكن له ذلك وإنما يمسكه شرفاً والدابة تساوي مئتي درهم وليس عليه دين ولا مهر، فإن هذا ليس بفقير.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعةً له عن ابن له وأولاده وأولاد أولاده أبداً ما تناسلوا، كيف يقسم بينهم؟ قال: من كان من ولد لابنه وولد ولده ابنا[13] فهم شركاء يقسم بينهم على عدد الرؤوس، الذكور والإناث فيه سواء. قيل: لو كان له أولاد لابنه؟ قال: يدخلون فيه؛ لأنهم أولاد أولاده.

وسئل محمد بن الحسن عن مسجد حتى لا يصلى فيه. قال: الذي بناه أحق به. قيل: فإن لم يكن من بناه رجلا معروفا وهو عتيق فخرب وبنى أهل المسجد مسجداً آخر ثم أجمعوا على بيع هذا

---

[1] فص: للآخر.
[2] فص – له.
[3] لف م + قيل وإذا دفن هل يكره له ذلك قال لا قال الفقيه لأن هذا الذي حفر لنفسه
[4] جم – أي.
[5] لف م: موضع.
[6] لف قبر
[7] لف م: وله.
[8] لف – قال.
[9] لف: فإن.
[10] لف م + في.
[11] جم + الوقف.
[12] فص + تعالى.
[13] جم: أبدا ما تناسلوا.

ليستعينوا بثمنه على المسجد الآخر. قال: لا بأس به. قيل له: فإن لم يخرب هذا ولكن أعطاهم رجل موضع مسجد؟ قال: ليس لهم أن يبيعوا هذا المسجد حتى صار بحال لا يصلى فيه.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعةً له /[٢٤٥ظ] على الفقراء في صحته ثم مات، فجاء إنسان وادعى بأن الضيعة ضيعته فأقر بعض الورثة أو نكل عن اليمين. قال: لا يصدق الوارث على إبطال الوقف ويضمن قيمة حصته من الضيعة في قول من يرى الضيعة مضمونة بالغصب يعني يضمن من تركة الواقف.

وسئل أبو بكر عن رجل كانت عليه ديون فوقف ضيعةً له تساوي عشرين ألفاً قصدا منه إلى المماطلة وشرط صرف غلتها إلى منافعه وشهدت الشهود على إفلاسه. قال: الوقف جائز، وقد خرج بذلك من ملكه. وإن حلف أن لا مال له فهو بار في يمينه، فإن فضل من قوته ومن[١] غلاته فللغرماء أن يأخذوه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: أرضي هذه للسبيل ولم يزد على هذا. قال: إن كان في بلدة تعارفوا[٢] فيما بينهم هذا الكلام للوقف صارت الأرض وقفاً، وإن لم يتعارفوا فإنه يسأل عن ذلك، فإن أراد به الوقف صار وقفاً، وإن أراد به الصدقة تصدق[٣] بها أو بقيمتها، وإن لم يبين حتى مات صار ميراثاً.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعةً له على فقراء أقربائه، وكان[٤] بعض القرابات موسرا، ولكنه خفي اليسار، هل لفقراء القرابات[٥] أن يحلفوهم[٦] ما هم أغنياء؟ والقيم إليهم يميل هل يحلفوا[٧]

---

[١] جم فص: من.
[٢] جم فص: يتعارفوا.
[٣] جم فص: يتصدق.
[٤] لف م: وإن.
[٥] فص – القرابات.
[٦] فص: يحلفوا.
[٧] لف م: يحلف.

القيم على العلم؟ قال: إن[1] ادعوا لهم ما[2] يصيرون به أغنياء فاليمين واجبة[3] على المدعى عليهم، ولا يقبل قول القيم ولا يمين عليه. وسئل أبو بكر عن هذا فأجاب هكذا.

وقال أبو بكر إذا قال الرجل في مرضه: اشتروا من غلة داري هذه كل شهر بعشرة دراهم خبزاً وفرقوا على المساكين. فإن[4] هذه الدار تصير وقفاً وتجعل كقوله: وقفت دارى هذه بعد موتي.

وسئل علي بن أحمد عن رجل له دار فأراد أن يجعلها رباطاً للمسلمين فإن باعها فاشترى[5] بثمنها عبداً ويعتقه[6] أيكون أفضل أم يجعل ذلك رباطاً؟ قال: جعل ذلك رباطا أفضل. قال الفقيه: هذا على وجهين: إن جعلها رباطاً ويجعل لها[7] مستغلات[8] لعمارتها[9] فهو أفضل، وإن أراد أن يجعلها رباطاً ويتركها على حالها ولا يجعل لها[10] وقفاً لعمارتها فبيعها وشراء العبد بثمنها وعتقه أفضل؛ لأنها إذا خربت أضرت بالمسلمين، /[٢٤٦و] ولو أنه[11] باعها وتصدق بثمنها على المحتاجين كان أفضل من عتق العبد.

وسئل عن رجل وقف وقفاً على أهل الحاجة من قراباته فمات الواقف، هل للقيم أن يعطى ابن الابن إذا كان فقيراً؟ قال عليّ بن أحمد: للقيم أن يعطي ابن الابن إذا كان فقيراً؛ لأنه من القرابة. قال

---

[1] جم: إذا.
[2] لف م + لا.
[3] فص – واجبة.
[4] لف م: قال.
[5] لف م: واشترى.
[6] جم فص: يعتقه.
[7] فص: له.
[8] فص: مستغلا.
[9] فص: لعمارته.
[10] لف له
[11] فص لف م – أنه.

الفقيه: هذا قول محمد قاله[١] في كتاب الزيادات، وفي قول أبي حنيفة وأبي يوسف:[٢] لا يعطى. وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة وأبي يوسف،[٣] وروي عن أبي يوسف أنه قال ذلك في كتاب الوقف.

وسئل أبو القاسم عن مقبرة كانت للمشركين فأرادوا أن يجعلوها مقبرةً للمسلمين، أيجوز ذلك؟ قال: إن كانت أثارهم قد اندرست فلا بأس بذلك، وإن كانت عظامهم باقية فلا بأس بأن ينبش ويقبر فيها المسلمون. قال: وكان موضع مسجد رسول الله صلى الله عليه وسلم[٤] مقبرةً للمشركين فنبشت واتخذت مسجداً.

وسئل أبو نصر عن رجل أراد أن يقف جميع نصيبه في قرية من القرى على قوم فأمر بكتابة الصك في مرضه فنسي الكاتب أن يكتب بعض أقرحة من الأرضين[٥] والكروم. ثم قرأ الصك على الواقف، وكان[٦] المكتوب أن فلان بن فلان وقف[٧] جميع نصيبه في هذه القرية وهو كذا وكذا أقراحاً على فلان وفلان[٨] في حدودها ولم[٩] يقرأ عليه القراح الذي نسي فأقر الواقف بجميع ذلك، أرأيت إن كان في هذه الضيعة برج حمامات مع الحمامات هل يدخل غير المكتوب من الضيعة في الوقف؟[١٠] وهل يجوز وقف الحمامات؟ قال: إن كان الوقف في حياة الواقف وصحته وقد أخبر عن مراده أنه أراد الجميع من المذكور وغير المذكور فذلك على الجميع الذي أراده، وكذلك إن مات وقد كان عبر عن نفسه قبل

---

[١] جم فص: قال.
[٢] فص + كذلك.
[٣] فص – يوسف.
[٤] لف النبي عليه السلام
[٥] لف م: الأرض.
[٦] لف فكان
[٧] فص – وقف.
[٨] جم فص: بن فلان.
[٩] فص: فلم.
[١٠] فص: إلى الواقف.

الموت، فالأمر على ما تكلم، وأما وقف بيت الحمامات أرجو أن يجوز ويكون الحمام تابعةً لبيتها.[1] قال:[2] سمعت محمد بن سلمة يذكر عن أبي يوسف فيمن وقف ضيعة بما فيها من الثيران والعبيد يجوز الوقف وكذلك الحمامات،[3] وكذلك إذا كانت فيها كوارة[4] العسل جاز الوقف، وتكون الزنابير تابعةً لبيت العسل.

وسئل بعضهم عن أخوين عليهما[5] دار موقوفة غاب أحدهما وقبض الآخر[6] /[٢٤٦ظ] غلتها سبع سنين ومات الحاضر، هل للآخر أن يطالب بنصيبه من الغلة؟ قال: إن[7] كان الحاضر قيماً لهذا الوقف[8] رجع في تركته وإن لم يكن قيماً وهما أجراء جميعاً فهو كذلك، وإن[9] أجره الحاضر فذلك كله للقابض. قال الفقيه: في الحكم هو[10] للحاضر، ولكن لا يطيب له، وعليه أن يتصدق بذلك.

وسئل أبو نصر عن رجل استأجر أرضاً موقوفة وبنى فيها حانوتاً وسكن فيها، هل يجوز لغيره أن يزيد عليه الغلة ويخرجه من هذا الحانوت أو يؤمر برفع بنائه عن هذه الأرض؟ قال: إن كان أجره كل شهر فكلما[11] انقضى شهر للقيم فسخ إجارته، وأما البناء فإن كان مالاً قائماً لا يضر رفعه بالوقف رفعه المستأجر إذا فسخت الإجارة، وإن كان قلع بنائه يضر بالأرض إضراراً بيناً فللقيم أن يغرم من غلته قيمة ذلك، فيصير البناء وقفاً مع الأرض.

---

[1] فص: لبقيتها.
[2] لف م: وقال.
[3] فص – الحمامات.
[4] جم لف: كوارات.
[5] فص: بينهما.
[6] لف م: الحاضر.
[7] لف م: إذا.
[8] فص – الوقف.
[9] جم: وإذا.
[10] فص – هو.
[11] لف م: كلما.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة قال[١] لها الجيران: اجعلي هذه الدار وقفاً على المسجد على أنك متى[٢] احتجت[٣] إليها تبيعيها، فكتبوا الصك بغير هذا الشرط وقالوا قد فعلنا واشهدوا عليها. قال: إن قرؤوا عليها الصك[٤] بالفارسية وهي تسمع جاز الوقف، وإن لم يقرؤوا عليها لا تصير وقفا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل قال جعلت حجرتي لدهن سراج المسجد، ولم يزد على هذا. هل تصير وقفاً على ما قال؟ وهل له أن يجعل بعض غلة تلك الحجرة لغيره أم لا؟ قال:[٥] صارت الحجرة[٦] وقفاً على المسجد[٧] كما[٨] قال وليس له الرجوع، ولا له أن يجعلها لغيره.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن ضيعة في يد رجل وضيعة أخرى في يد رجل[٩] آخر، ادعى رجل أن هاتين الضيعتين وقف عليه وقف جده على أولاده وأولاد أولاده،[١٠] وأحد الرجلين غائب، هل يقضى له بالضيعتين جميعاً أو يقضى له بالتي في يد الحاضر خاصةً إذا أثبت ما ادعى.[١١] قال: إن كانت الشهود شهدوا على ملك الواقف وعلى وقفهما جميعاً وقفاً واحداً سبيلهما أن يبدأ بخراجهما ومؤنتهما، ويصرف الغلتين في عمارة كل واحد منهما قضي بوقف الضيعتين جميعاً، وإن شهدوا على وقفين متفرقين لم يحكم الحاكم إلا بوقف الضيعة /[٢٤٧و] التي في يد الحاضر.

---

[١] فص: قالت.
[٢] جم: إذا متّ.
[٣] جم: واحتجت.
[٤] فص – الصك.
[٥] جم + إن.
[٦] جم + للمسجد.
[٧] جم فص – المسجد؛ لف م: على المسجد وقفا.
[٨] لف م – كما.
[٩] لف –
[١٠] جم – أولاده.
[١١] جم فص – ادعى

وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة جعلت قطعة أرض لها مقبرة وأخرجتها من يدها ودفنت فيها أمها[1] وتلك الأرض لا تصلح للمقبرة لغلبة الماء عليها، أو يخاف فساد الأرض بالماء. هل تكون الأرض مقبرة أم لا؟ وأرادت بيعها. قال: إن كانت الأرض بحال لا يرغب في دفن الموتى فيها لفسادها لم تصر مقبرة، ولها بيعها، فإذا باعتها فللمشتري أن يأمر برفع الميت.

وسئل أبو يوسف عن مرتد قتل على ردته أيدفع إلى النصارى[2] إلى من يدين بدينهم؟ قال: لا يدفع إليهم، ولكن يحفر حفرة ويلقى[3] فيها.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل في يديه[4] ضيعة جاء[5] رجل وادعى أنها وقف وجاء بصك فيه خطوط عدول وحكام قد انقرضوا وطلب من الحاكم القضاء فيه.[6] قال: لا يعتمد على الخطوط ولا ينبغي للحاكم أن يحكم بذلك، وكذلك لو كان لوح[7] مضروب على باب دار ينطق بالوقف لا يجوز للحاكم أن يقضى بالوقف ما لم يشهد الشهود على الوقف.

وسئل عن إخراج الميت من القبر ودفنه في مكان آخر بعد مدة طويلة أو قليلة. هل يرخص في ذلك؟ قال: لا يسع إخراجه بعد دفنه بغير عذر، ويجوز بالعذر، والعذر أنه دفن في أرض مغصوبة أو نحو ذلك.

---

[1] جم: ابنها؛ فص لف م ح + المتوفى.
[2] فص: للنصارى أو.
[3] لف م: فيلقى.
[4] لف يده
[5] لف فجاء
[6] فص: به.
[7] جم فص – لوح.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أراد أن يجعل داره أو أرضه وقفاً كيف[١] يقول؟ وكيف لفظ الوقف؟ قال: هذا على وجوه ولكل[٢] وجه منها حكم على حدة: ولو[٣] قال: أرضي هذه صدقة أو قال جعلت أرضي هذه صدقة فإن هذا نذر، وعليه أن يتصدق برقبتها على الفقراء، وإن شاء أمسكها وتصدق بقيمتها. ولو قال: أرضي هذه موقوفة أو قال أرضي هذه وقف أو قال جعلت أرضي وقفاً أو[٤] جعلتها موقوفة، فإن في قول أبي يوسف صارت وقفاً على الفقراء،[٥] وفي قول غيره لا يصير وقفاً، وكان مشايخ بلخ يفتون بقول أبي يوسف وبه نأخذ. ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة أو قال جعلت أرضي هذه صدقة موقوفة صار[٦] وقفاً على الفقراء في قول أبي يوسف وهو قول هلال بن يحيى. وقال يوسف بن خالد: لا يصير وقفاً ما لم /[٢٤٧ظ] يقل آخره للفقراء. ولو قال أرضي موقوفة مؤبدة أو قال[٧] موقوفة على المساكين فهو جائز في قول من يجيز الوقف كلهم إلا أن في قول بعضهم يحتاج إلى القبض. وفي قول أبي حنيفة ومن لا يجيز الوقف فهو على ملكه. ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة أو قال صدقة مؤبدة موقوفة على المساكين فهو جائز، ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة مؤبدة في حياتي وبعد وفاتي، فإنه يجوز في قولهم جميعاً؛ لأن أبا حنيفة يجعلها بمنزلة النذر في حياته، ويصير وصية بعد وفاته. ولو قال أرضي هذه موقوفة على فلان أو قال[٨] هذه موقوفة على[٩] ولدي أو قال على ابني وهم يحصون فالوقف باطل في قولهم جميعاً إذا لم يذكر صدقة. وإنما أجاب[١٠] أبو يوسف في الموضع الذي قال موقوفة ولم يسم إنساناً بعينه صار الوقف على الفقراء فإذا ذكر إنساناً معلوماً لم يجز إذا لم يذكر

---

[١] جم فص – كيف.
[٢] لف لكل
[٣] لف م: فلو.
[٤] جم فص + قال.
[٥] م + والمساكين.
[٦] جم: صارت.
[٧] جم فص – قال.
[٨] لف م + أرضي.
[٩] فص – على.
[١٠] لف م: أجاز.

الصدقة. ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة على ولدي فهو جائز، والغلة لولده ما دام حياً، فإذا[١] مات ولده انصرفت الغلة إلى الفقراء. ولو قال موقوفة على الفقراء أو قال موقوفة على أعمال البر ذكر الصدقة أو لم يذكر فهو جائز.

ولو أن رجلاً وقف أرضاً[٢] أو داراً[٣] على الفقراء ولم يذكر عمارتها فإنه يبدأ أولاً بالعمارة وإن لم يشترط الواقف، وهو استحسان.

ولو وقف أرضاً على ولده وله أولاد فمات بعضهم فإن الوقف ينصرف إلى الباقي منهم، فإن انقرضوا[٤] كلهم صرف إلى الفقراء، ولا يصرف إلى ولد الولد إلا أن يشترط الواقف. ولو أنه وقف على أولاده[٥] المعروفين وسماهم وقال: وقفت على فلان وفلان وفلان،[٦] وجعل[٧] آخره للمساكين ثم مات واحد[٨] انصرف نصيبه إلى الفقراء إن[٩] لم يشترط بعده على غيره.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف وقفاً[١٠] على الفقراء والمساكين واشترط أن له أن يأكل ويؤكل ما دام حياً، فإذا مات كان لولده أن يأكل ويؤكِل وينفق من ذلك، وكذلك لولد ولده أبدا ما تناسلوا. قال: الوقف جائز على ما اشترط. قيل له: اشتراطه لولده لا /[٢٤٨و] يكون وصية منه له؟ قال: لا؛ لأن ولده[١١]

---

[١] م: وإذا.
[٢] لف م + له.
[٣] لف م: ودارا.
[٤] جم فص لف م: انقرض.
[٥] لف م: ولده.
[٦] فص – وفلان.
[٧] م: ويجعل.
[٨] لف م + منهم.
[٩] فص: وإن.
[١٠] فص: أرضا.
[١١] جم: لولده.

أن يأكل منه[١] في حياته،[٢] وليس هو[٣] بمال له،[٤] وإنما[٥] هو مال الله تعالى، فكذلك[٦] له أن يشترط بعد موته. قال الفقيه رحمه الله: قد ذكر هلال في كتاب الوقف[٧] إذا اشترط لنفسه لا يجوز[٨] الوقف. وروي عن أبي يوسف أنه قال: يجوز. ومشايخ بلخ[٩] أخذوا بقول أبي يوسف، وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى من غلة المسجد للمسجد غلة، هل يجوز؟ قال: كان محمد بن سلمة في خان الصفارين فاشترى من غلة المسجد الجامع واتخذ الغلة. قال الفقيه: هذا[١٠] استحسان والقياس ألا يجوز، وينبغي أن يشترى بأمر القاضي. ولو اشترى بالغلة حانوتاً أو داراً تستغل وتباع عند الحاجة فهذا أقرب إلى الجواز.

وسئل أبو القاسم عن رجل أراد أن يقف أرضاً على المسجد في عمارته وما يحتاج إليه من الدهن والحصير[١١] كيف يقف؟ قال: أبو القاسم يقول: وقفت أرضي التي في موضع كذا، أحدُّ حدودها الأول والثاني والثالث والرابع بحقوقها ومرافقها وقفاً مؤبداً على أن يستغل بوجوه غلاتها ويبدأ من غلتها بما فيه من عمارتها ومصلحتها[١٢] وأجور القوام عليها، فما فضل من ذلك يصرف[١٣] إلى عمارة مسجد

---

[١] جم فص – منه.
[٢] جم فص + منه.
[٣] م: هذا.
[٤] لف بماله
[٥] جم فص: إنما.
[٦] لف م: وكذلك.
[٧] لف م + أن الواقف.
[٨] لف م: لم يجز.
[٩] جم – بلخ.
[١٠] جم فص: وهذا.
[١١] لف م + وغيره.
[١٢] فص: ومصالحها.
[١٣] لف م: صرف.

كذا ودهنه وحصيره وما فيه مصلحته، على أن للقيم أن يصرف[١] ذلك على ما[٢] فيه، فإذا استغنى هذا المسجد صرفت الغلة إلى فقراء المسلمين.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل وقف أرضاً له على ولد فلان، وليس لفلان ولد. قال: الوقف جائز، وتكون الغلة للفقراء. قيل:[٣] فإن ولد لفلان ولد بعد ذلك؟ قال: يصرف ما يحدث بعد ذلك من الغلة إلى ولده. قيل:[٤] فإن كان لفلان أولاد فمات بعض أولاده وحدث[٥] له أولاد أخر؟ قال: ينظر إلى ولده وقت حدوث الغلة، فكل ولد يكون له وقت حدوث الغلة فالغلة له؛ لأن الحق يجب لهم وقت حدوث الغلة، وصار بمنزلة الوصية لولد فلان، فإنه ينظر إلى ولده وقت موت الموصي؛ لأن الوصية تجب بالموت.

ولو أن رجلاً وقف على[٦] أقربائه فافتقر بعضهم واستغنى الآخرون، فإنه ينظر إلى كل من كان فقيرا يوم حدوث الغلة، وكل من كان فقيراً في ذلك الوقت يعطى له،[٧] /[٢٤٨ظ] وكل من[٨] كان غنياً لا يعطى له. وإذا وقف على يتامى بني فلان فكل من أدرك فلا حق له؛ لأنه لا يتم بعد الحلم، فإن اختلفوا في بلوغه فالقول قوله إنه لم يدرك ولم يحتلم مع يمينه.

ولو أن رجلاً وقف وقفاً ولم يذكر الولاية لأحد فإن الولاية إلى الواقف وهو أولى بالقيام عليه؛ لأنه أقرب الناس إليه.

---

[١] ع م: يتصرف في.
[٢] لف + يرى.
[٣] لف م: قال.
[٤] لف م – قيل.
[٥] لف م: فوجدت.
[٦] لف م + فقراء.
[٧] جم – له.
[٨] فص: ومن.

ولو أن رجلاً وقف أرضه على الفقراء فاحتاج[1] بعض ورثته قال هلال بن يحيى: فإنه يعطى لهم وهم أولى من سائر الفقراء؛ لأن فيه صلة وصدقة،[2] فهم[3] أفضل كما جاء[4] في[5] الآثار في زكاة المال أن صرفها إلى الأقرب فالأقرب أولى. قال أبو القاسم إن لم ينازع قرابته في ذلك صرف إليهم وذلك أفضل إن[6] نازعوا في ذلك وخاصموا لا يعطى لهم، وكان الفقيه أبو جعفر يقول: إذا[7] نازعوا لا يعطى لهم[8] وإن[9] لم ينازعوا فإنه[10] يعطى لهم البعض ويصرف البعض إلى فقراء الأجنبيين؛ لأنه لو صرف كله إليهم على الدوام وقع عند الناس أنها وقف عليهم. وإذا طال الأمر يتخذونها[11] ملكا لأنفسهم، ولو أن متولي الوقف آجر دار الوقف ثم مات قبل مضي المدة كان القياس أن تبطل الإجارة؛ لأن المتولي كالمالك في الولاية والعقد. وفي الاستحسان لا تبطل ؛ لأن الإجارة للفقراء فصار موته بمنزلة موت الوكيل.

وسئل أبو القاسم عن رجل آجر داراً موقوفة عليه خمس سنين قال: لا تجوز إجارة الموقوفات أكثر من سنة واحدة إلا لعلة عارضة يحتاج فيها إلى تعجيل الأجرة بحال من الأحوال. وسئل أبو بكر عن ذلك فقال: أنا لا أقول بفساد الإجارة، ولكن الحاكم ينظر في ذلك، فإن كان في ذلك ضرر بالوقف[12] أبطله.

---

[1] لف م: احتاج.
[2] لف صدقة وصلة
[3] فص لف: فهو.
[4] جم فص: جاءت.
[5] جم فص – في.
[6] فص: وإن.
[7] لف إن
[8] جم فص – لهم.
[9] لف وإلا
[10] لف – لم ينازعوا فإنه.
[11] جم فص: يتخذون.
[12] م: للوقف.

وسئل أبو جعفر عن متولي الوقف إذا آجر الوقف مدة طويلة؟ قال: كان بعض مشايخنا لا يجيزون الإجارة أكثر من سنة واحدة؛ لأنه لو جازت الإجارة مدة[١] طويلة يتخذه المستأجر ملكاً، فيؤدي ذلك إلى الفساد. قال: وأنا أجيزه ثلاث سنين في الضياع؛ لأنه ربما لا يرغب في أقل من ذلك. قال الفقيه: إن كان الواقف اشترط ألا يؤاجر أكثر[٢] من /[٢٤٩و] سنة لم يجز أكثر[٣] من ذلك، وإن كان الواقف لم يشترط ذلك، فإن الإجارة جائزة كما يجري بين الناس مقدار ثلاث سنين أو نحو ذلك، وإن كانت مدة طويلة فينبغي[٤] للحاكم أن يبطلها.

وسئل عن نصراني وقف ضيعة أو داراً على أولاده وأولاد أولاده، فإن انقرضوا فعلى فقراء المسلمين. قال: جاز الوقف وهو على ما شرط، وكذلك إذا قال: فإذا انقرضوا فعلى الفقراء. جاز وصرف ذلك بعد انقراضهم على فقراء المسلمين. ولو أنه وقف على أولاده وأولاد أولاده ثم من بعدهم على فقراء النصارى لم يجز. ولو قال: على أولادي وأولاد أولادي ثم[٥] من بعدهم على فقراء النصارى من محلة فلان ثم من بعدهم على فقراء المسلمين جاز. ولو أن نصرانياً أوصى بضيعة بعد موته على فقراء النصارى، فإن في[٦] قياس قول أبي حنيفة جاز؛[٧] لأنهم يتقربون به.[٨] وفي قياس قول أبي يوسف ومحمد لا يجوز؛ لأنه ليس فيه قربة ولا صلة إلا أن يقول على فقراء محلة فلان من النصارى فيجوز،

---

[١] لف م: لمدة.
[٢] جم فص: بأكثر.
[٣] جم فص لف ح: بأكثر.
[٤] لف م: ينبغي.
[٥] فص – ثم.
[٦] لف م – في.
[٧] لف م: جائز.
[٨] جم فص + جاز.

فإذا انقرضوا رجع إلى ورثته. وأصل الاختلاف فيمن أوصى بعمارة البيعة أو الكنيسة جاز عند أبي حنيفة ولا يجوز عند[1] أبي يوسف ومحمد.[2]

وسئل أبو نصر عن وقف كان[3] وصي[4] الواقف[5] يفرق الأنزال في قرابات الواقف ومواليه، وكان إذا[6] فضل[7] من القرابة[8] والموالي يصنع بها كيف شاء، ويضع[9] حيث شاء،[10] فمات الوصي وأوصى إلى آخر ولم يبين له[11] كيف كان سبيل تلك الصدقة، ولم يجد الصك الذي كتبه الواقف والتبس[12] الأمر عليه، كيف يجري الوصي أمره في ذلك وكيف يفرق؟ قال: يعتمد على ما كان يفعله الأول في أمر القرابة والموالي، ويصرف البواقي إلى[13] ما كان يصرف[14] الأول، فإن أشكل أمره صرف الزيادة إلى الفقراء بعدما يفرق على القرابة والموالي.

وسئل أبو نصر عن رباط كثرت دوابه وعظمت مؤنتها على صاحب الرباط هل لقيم الرباط أن يبيع نصف الدواب ويشتري ضيعة للرباط أو ينفق ثمنها في مرمة الرباط؟ أرأيت إن لم يكن[15] في الرباط

---

[1] لف عندهما
[2] لف –
[3] لف م + على.
[4] لف م: الوصي.
[5] لف م – الواقف.
[6] لف م – إذا.
[7] لف م: يفضل.
[8] لف: القرابات.
[9] م: يضعها؛ لف: يصنع بها.
[10] فص – شاء.
[11] جم فص لف م ح + ذلك.
[12] لف قد التبس
[13] لف الباقي
[14] لف م: يصرفه.
[15] فص – يكن.

علف ولا موضع يسعها هل يبيع /[٢٤٩ظ] من الدواب شيئاً فيشتري[١] علفها أو يبني[٢] بناء للدواب؟ قال: أما ما صار منها إلى حد لا يصلح لما ربط[٣] له يجوز بيعها وصرف ثمنها إلى مصالح الرباط والمحتاج إليه من الدواب، وما كان منها بسبيل[٤] ما ربطت له لم يعجبني بيعه، ولكن إن لم يحتج أهل ناحية ذلك الرباط إلى الدواب[٥] كلها فلا بأس بأن يربط منها ما زاد على مقدار الحاجة إلى أدنى الرباط إلى ذلك الرباط.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل قال: وقفت أرضي هذه على ولدي وقفاً آخره للمساكين فمات[٦] ولده. قال: لا يصرف ذلك[٧] إلى ولد ولده ويصرف إلى الفقراء. قيل: فإن قال على ولدي وولد ولدي وجعل آخره للفقراء؟ قال: يصرف إلى ولده وولد ولده، فإذا ماتوا لا يصرف إلى[٨] ولد[٩] ولده ولكن يصرف[١٠] إلى الفقراء. وإن[١١] قال على[١٢] ولدي وولد ولدي[١٣] وولد ولد ولدي[١٤] فإنه[١٥] يصرف على[١٦] أولاده أبداً ما تناسلوا ولا يصرف إلى الفقراء ما دام أحد من أولاده باقياً وإن سفل. قال الفقيه:

---

[١] لف ويشتري
[٢] جم فص لف م ح: ويبني.
[٣] لف: ربطت.
[٤] فص من: سبيل.
[٥] جم فص – الدواب.
[٦] لف ثم مات
[٧] لف م – ذلك.
[٨] لف م + ولد.
[٩] لف –
[١٠] لف ويصرف
[١١] لف م: فإن.
[١٢] لف –
[١٣] لف م: وأولاد أولادي.
[١٤] لف م – وولد ولد ولدي.
[١٥] جم فص – الدواب.
[١٦] فص: إلى.

هكذا قال هلال بن يحيى في كتاب الوقف أنه إذا ذكر ثلاثة أبطن يكون الوقف عليهم وعلى من هو[1] أسفل منهم ويكون الأقرب والأبعد فيه سواء، إلا أن يذكر أنه يبدأ بالأقرب فالأقرب أو قال على ولدي ثم[2] بعدهم على ولد ولدي فيبدأ بالذي بدأ به الواقف.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: أرضي هذه صدقة موقوفة على أقرب قراباتي وله أخت لأب وأم وابنة ابنة ابنة،[3] قال: ابنة[4] ابنة ابنه[5] أولى، قيل له: لم لا يعتبر[6] الميراث؟[7] قال: لا يعتبر الميراث وإنما يعتبر الأقرب[8] قال[9] ألا ترى أنه لو كان له مولى وابنة[10] ابنة[11] ابنة[12] فميراثه للمولى ويصرف الوقف إلى ابنة الابنة، فكذلك ههنا ابنة[13] الابنة[14] وإن سفلت فهي من صلبه فهي أقرب إليه من التي هي من صلب أبيه.

وسئل أبو بكر عن رجل محجور عليه وقف ضيعة له، قال: وقفه باطل إلا أن يأذن له القاضي، وقال أبو القاسم: لا يجوز وإن أذن له القاضي.

---

[1] فص – هو.
[2] لف م من.
[3] فص: ابنه؛ لف: بنت النبت.
[4] جم – ابنة.
[5] لف: بنت البنت.
[6] جم: نعتبر؛ فص: ينبغي.
[7] لف م + وإنما يعتبر الورثة.
[8] لف م – : لا يعتبر الميراث وإنما يعتبر الأقرب.
[9] لف –
[10] لف وبنت
[11] لف البنت
[12] لف م – ابنة.
[13] لف بنت
[14] لف البنت

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفا على عمارة المسجد أيتخذ القيم شرفا أو ينقش المسجد من ذلك، قال: لا يجوز وهو ضامن إن فعل.[1]

وسئل عن رجل وقف أرضا له[2] على /[٢٥٠و] مصاحف موقوفة بأن يصلح ما يندرس[3] منها، قال: الوقف باطل؛ لأن هذا ليس من أوقاف الناس.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف دارا على مسجد على أن ما فضل من عمارته فهو للفقراء، فاجتمعت الغلة والمسجد لا يحتاج إلى العمارة، هل تصرف إلى الفقراء؟ قال: لا تصرف إلى الفقراء وإن اجتمع غلة كثيرة، قال: لأنه يجوز أن يحدث بالمسجد حدث والدار تصير بحال لا تغل، قال الفقيه: وسئل الفقيه أبو جعفر عن نحو هذه المسألة قال[4] أجاب[5] هكذا، ولكن الاختيار عندي أنه إذا علم أنه[6] قد[7] اجتمع من الغلة مقدار ما لو احتاج المسجد والدار إلى العمارة وأخذ مقدار ما يمكن العمارة منها صرفت الزيادة إلى الفقراء على ما شرط الواقف.

وسئل أبو بكر عن رجل بنى في أرض الوقف بناء أو نصب فيها بابا أو غلقا، قال: إن نوى حين وقف أنه للوقف فإنه يصير وقفا، وإن لم ينو لا يصير وقفا، قال: وكان أبو نصر يقول: لا يصير وقفا نوى أو لم ينو؛ لأن وقف[8] البناء وحده لا يجوز. قال الفقيه: وبقول أبي بكر نأخذ؛ لأن البناء يصير وقفا على وجه التبع.

---

[1] لف م – إن فعل.
[2] ف م – له.
[3] م: يفسد.
[4] لف م – قال.
[5] لف م: فأجاب.
[6] لف أما ما
[7] لف –
[8] فص – وقف.

وسئل أبو القاسم عن رجل آجر[١] دارا موقوفة عليه[٢] فجعل المستأجر رواقها مربطا يربط فيه دوابه وخرَّبها، هل يجب الضمان عليه؟ قال: إن لم يكن للمستكري[٣] اتخاذ الآري وربط الدواب في موضع[٤] يمنعه الناس لربط الدواب فما حدث من[٥] ذلك من نقصان فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة على الفقراء وله ابنة محتاجة ولها أولاد محتاجون، أيجوز أن يعطوا من ذلك؟ قال: إن كان الوقف في صحة بدنه وعقله[٦] جاز أن يصرف إليهم، وإن كان الوقف[٧] في المرض لا يجوز أن يصرف إلى الابنة[٨] ويجوز أن يصرف إلى ولدها.[٩]

باب الوكالة

قال أبو بكر الإسكاف: لو أن رجلاً له على رجل دين فبعث المطلوب الدين على يد وكيل فجاء به إلى الطالب وأخبره بذلك فرضي وقال: اشتر لي شيئاً. فذهب واشترى ببعضه شيئا فطر الباقي الطرار. قال بعضهم: يهلك من /[٢٥٠ظ] مال الموكل. وقال بعضهم: يهلك من مال الطالب وهذا أصح لأنه لما أمره بالشراء صار ذلك بمنزلة القبض.

قال[١] نصير سمعت شداداً يقول: إذا وكل رجل أن يطلق امرأته فسكر الرجل فطلق لم يقع الطلاق؛ لأنه[٢] نزول طلاق السكران على امرأته جعل عقوبة له. قال الفقيه: هذا القول خلاف قول أصحابنا.

---

[١] لف م: استأجر.
[٢] لف م – عليه.
[٣] فص: للمشتري.
[٤] جم فص + لا.
[٥] لف م: في.
[٦] فص: عقله وبدنه.
[٧] لف –
[٨] لف البنت
[٩] م + والله أعلم بالصواب.

[3]خلف بن أيوب قال:[4] سألت أسد بن عمرو عن رجل قال لرجل لا أنهاك عن طلاق امرأتي. هل يكون هذا أمرا بالطلاق؟ ولو طلق الوكيل هل يقع؟ قال: لا يقع الطلاق، وكذلك[5] لو قال لعبده لا أنهاك عن التجارة لا يصير مأذوناً. وقال الحسن بن زياد مثل ذلك. قال الفقيه رحمه الله: أما الجواب في الوكالة فهو كما قال، وأما في الإذن فينبغي أن يصير العبد مأذوناً في قول علمائنا؛ لأنه يصير مأذوناً بالسكوت، وهذا القول أكثر[6] من السكوت عند التجار.

وحكى أبو نصر عن نصير[7] قال: لو أن رجلاً له على رجل دين ولا يعلم بجميع المال فقال له: أبرئني مما لك علي. فقال: أبرأتك. قال: لا يبرأ إلا بقدر ما يتوهم أن له عليه. وروي عن محمد بن سلمة أنه قال: يبرأ من الكل. قال الفقيه: أما في القضاء فإنه يبرأ من الكل كما قال محمد بن سلمة وأما في حكم الآخرة فالجواب كما قال[8] نصير.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل[9] قال لرجل أعتق عبدي هذا ودبّر عبدي هذا وبع عبدي هذا من فلان وهب هذا العبد من فلان وطلق امرأتي وكاتب عبدي وادفع هذا الثوب إلى فلان قال[10] الفقيه فغاب الموكل فجاء هؤلاء وأخذوه بهذا قال: لا يجبر على شيء من ذلك إلا في دفع الثوب إلى الذي أمره أن يدفع. قال الفقيه: لأنه احتمل أن الثوب للمدفوع إليه فوجب عليه دفعه إليه، وأما في سائر الأشياء فهو على ملك الموكل وإنفاذه غير واجب.

---

[1] لف وقال

[2] جم فص: لأن.

[3] لف وروي عن

[4] لف وقال خلف بن أيوب

[5] لف فكذلك

[6] م: أكبر.

[7] لف –

[8] فص – قال.

[9] جم – رجل.

[10] لف م – قال.

وقال أبو بكر: لو أن رجلاً وكل رجلاً ببيع عبد له ووكل آخر ببيع عبده هذا، فباعه أحدهما ثم باعه الوكيل الآخر من المشتري بأكثر من ذلك الثمن، فإن بيعه جائز؛ لأن الوكيل لم يخرج من الوكالة ببيع الأول، ألا ترى أن الموكل لو باعه ثم رد عليه هذا العبد بقضاء القاضي كان الوكيل على وكالته، /[٢٥١و] فإن قيل: أليس بيعة[١] الثاني إقالة للبيع الأول، فلم جازت إقالته بعدما تم البيع؟ قال: هو كالإقالة وليس بإقالة.[٢]

وسئل أبو بكر عن رجل قال لوكيله رد عليّ الوكالة فقال رددته قال[٣] خرج من الوكالة.

وسئل أبو القاسم عن رجل وكل وكيلاً بأن يبيع عبدا[٤] وقال له:[٥] اعمل في ذلك برأيك. فوكل الوكيل رجلا آخر، فباع الوكيل الثاني من الوكيل الأول، هل يجوز؟ قال: لا يجوز بيعه منه؛ لأن الثاني يسلم الثمن إليه ويعمل حجره عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل اكترى حمالاً[٦] وحمل الحمولات عليها إلى بلخ وأمر الحمال[٧] بأن[٨] يسلمها إلى وكيله، فقبل[٩] وكيله الحمولات وأدى الوكيل بعض الكراء وامتنع عن أداء الباقي، هل للحمال[١٠] عليه الكراء؟ قال: إن كان لصاحب الحمولات دين على هذا الرجل الذي أمر ببلخ بتسليم الحمولات إليه وهو مقر بالدين[١١] مقر[١] بأنه أمره بقبض الكراء منه، فإنه يجبر على الدفع، وإن أنكر الأمر

---

[١] فص: بيعه.
[٢] فص: بالإقالة.
[٣] جم: فقال.
[٤] فص + له.
[٥] فص – له.
[٦] فص: جمالا.
[٧] فص: الجمال.
[٨] جم فص: أن.
[٩] م: ففعل.
[١٠] فص: للجمال.
[١١] لف + وهو.

فللحمال أن يحلفه بالله لا يعلم أنه أمره بالقبض، وإن لم يكن لصاحب الحمولات[٢] عليه دين لا يجبر على الدفع.

وسئل أبو القاسم عن وكيل القوم كان يكتب إلى تاجر سأله[٣] توجيه قماشات على وجه الشراء إلى القوم الذين وكلوه، وكان هذا التاجر يبعث ما يسأل على يد رسول هؤلاء بكتاب ذلك الوكيل، على من يجب ثمن ما وجه إلى القوم؟ قال: إن كتب أن وجه كذا ولم يسم إلى من، أو كتب وجه إلى أو كتب وجه[٤] إلى منزل فلان ولم يقل إلى فلان،[٥] فهو لازم للوكيل. وإن قال وجه إلى فلان فهو لازم[٦] على الذي[٧] أرسل إليه، قيل: أرأيت لو كتب متى ما جاءك رسول من منزل فلان فادفع إليه ما يطلب؟ قال: هذا على الوكيل.

وسئل أبو القاسم عن رجل ادعى على امرأة دعوى من غير شاهدين وهي مستورة ولها زوج وهي في دار زوجها وبها علة لا يمكنها الخروج من دار زوجها، هل يجوز لهذا المدعي أن يخاصم زوجها؟ قال: ليس للزوج أن يمنع المدعي من الخصومة مع وكيل امرأته أو مع امرأته، ولا يجب على الزوج سوى ذلك بغير إثبات حجة توجب حقاً.

---

[١] لف م: ومقر.
[٢] لف –
[٣] جم فص: يسأله.
[٤] فص – وجه.
[٥] لف –
[٦] م + للوكيل.
[٧] لف للذي

وسئل أبو القاسم عن رجل وكل آخر بأن يشتري له دارا ببلخ، فاشترى بحباخان قال: إن كان الآمر من أهل المدينة لا[1] /[٢٥١ظ] يجوز، وإن كان من أهل الرستاق فهو جائز، وهو[2] ما يعرف من ذلك.

وروى على بن أحمد عن نصير عن بعض أصحاب أبي يوسف عن أبي يوسف في رجل وكل رجلاً بأن يبيع هذا الثوب بعشرة دراهم، فأمر الوكيل آخر فباع فهو جائز إن كان الأول حاضراً أو غائباً؛ لأنه قد بين له الثمن وباع بما قال. وفي قول محمد: لا يجوز. وهو قول أبي حنيفة إلا أن يكون الأول حاضراً.[3] وفي قول زفر: لا[4] يجوز[5] سواء كان الأول حاضراً أو غائباً بين الثمن أو لم يبين.

ولو أن شريكين بينهما متاع فأراد أحدهما أن يغيب فقال لشريكه: إن أردت القسمة فوكل رجلاً يقاسمك، ثم غاب فأراد الحاضر أن يوكل وكيلاً يقاسمه. قال شداد: هذا لا يجوز.

هشام قال: [6] سألت أبا يوسف عن رجل أعطى رجلاً ديناراً يبيعه فعمد الوكيل فأخذ ديناراً من عند نفسه وباعه للآمر يعني لأجل الآمر واحتبس دينار الآمر. قال: لا يجزئه. ولو دفع إليه ديناراً ليشتري له ثوباً فاشترى بدينار من عند نفسه جاز الشراء للآمر والدنانير[7] له، وكذلك لو دفع إليه ديناراً ليقضي[8] غريماً له، فقضاه من مال نفسه وحبس الدينار لنفسه[9] جاز.

---

[1] م: فلا.
[2] لف م + على.
[3] لف + وفي قول أبي يوسف لا يجوز حاضرا كان أو غائبا؛ لف ف م + وهو قول بن أبي ليلى.
[4] لف م – وفي قول زفر: لا.
[5] لف م: جاز.
[6] لف وقال هشام
[7] جم فص: والدينار.
[8] فص: ليقبض.
[9] لف –

وسئل أبو القاسم عن رجل وكل وكيلاً باقتضاء ديونه وحبس الغرماء وكيلا مخاصِما ومخاصَما،[١] فحبس الوكيل غريماً للموكل ثم أخرجه من الحبس وأخذ منه كفيلاً بنفسه[٢] ثم مات الوكيل، هل لصاحب المال أن يأخذ الكفيل؟ قال: له أن يأمر القاضي بأن يطالب بالنفس.

وسئل عن رجل أراد أن يوكل رجلاً فقال الوكيل: أنا إذا دخلت فيها لا أسلم من أن أتناول من مالك شيئاً إما مأكول أو غير مأكول. قال: أنت في حل من تناولك من مالي من درهم إلى[٣] مئة درهم. فدخل فيها، أله أن يتناول من ماله شيئاً؟ قال: له أن يتناول من ماله من المأكول والمشروب والدرهم ما لا بد منه، وأما أن يأخذ من ماله جملةً مئة[٤] أو خمسين درهماً لا يجوز.[٥]

وقال الفقيه أبو جعفر: قال أصحابنا في كتاب الوكالة: إن الوكيل بالخصومة له أن يقبض الدين، وأما المتأخرون يقولون: ليس له أن يقبض الدين؛[٦] لأن في هذا الزمان الخيانات قد ظهرت، وكذلك الوكيل بالتقاضي. قال الفقيه: وهذا قول زفر: أن الوكيل بالخصومة ليس له أن يقبض وهو اختيار مشايخ بلخ وبه نأخذ. /[٢٥٢و]

وسئل أبو بكر عن رجل له عند وكيل له حنطة، فأمره بأن يتصدق على فلان من تلك الحنطة كذا كذا قفيزاً، ثم إن المتصدق عليه أمر وكيل الآمر الذي عنده الحنطة بأن يبيعها قبل أن يسلم إليه. قال: لا يجوز البيع؛ لأنه مأمور بالتصدق لا بالبيع. فهذا[٧] البيع قد توقف على الموكل، فإذا أجاز جاز وإلا فلا.

---

[١] لف –

[٢] لف م: لنفسه.

[٣] جم – إلى.

[٤] ف م + درهم.

[٥] جم فص لف م ح: ليس له ذلك.

[٦] ل: ذلك

[٧] لف م: وهذا.

وسئل أبو القاسم عن رجل وكل وكيلاً بقبض كل حق له على الناس وعندهم ومعهم وفي[1] أيديهم وبقبض ما يحدث له من حقوق بالخصومة في ذلك، وشرط له المقاسمة بين شركائه وبحبس من يرى حبسه وبتخليته عنه إذا رأى ذلك، وكتب في آخره أنه مخاصِم ومخاصَم،[2] ثم إن قوما يدعون قبل الموكل مالا والموكل غائب، وأقر الوكيل عند القاضي أنه وكيله، وأحضروا شهوداً شهدوا على الموكل بالمال، هل للقاضي أن يحبس الوكيل بما[3] ادعوا قبل الموكل؟ قال: لا يجب على الوكيل الحبس إذا لم ينتظم هذه الوكالة أمراً بالأداء ولا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: وكلتك في جميع أموري. فقال الوكيل: طلقت امرأتك ثلاثاً أو وقفت جميع أرضك.[4] قال: ذكر عن أبي عبد الله القلاس وغيره[5] أنه قال[6] يجوز فعله. وقال الشيخ أبو نصر: لا يجوز فعله بشيء مما صنع. وبه نأخذ.

ولو أن رجلاً وكل رجلاً بأن يشترى أخاه فاشتراه، فقال الآمر: ليس هذا أخي، فالقول قوله مع يمينه، ويلزم الوكيل ويعتق بقوله هذا أخوك. وإذا وكل[7] رجل رجلاً بأن يكاتب عبده ويقبض الكتابة فقال: كاتبت وقبضت الكتابة وأنكر الموكل. قال محمد: القول قول الوكيل في الكتابة ولا يصدق الموكل في قبض الكتابة. ولو كاتبه ثم قال قبضت الكتابة ودفعت إليك فهو مصدق.

وسئل بعضهم عن رجل دفع على رجل ألف درهم وأمره بأن يشتري له بها عبداً، فوضع الوكيل الدراهم في منزله وخرج إلى السوق واشترى له عبداً بألف درهم، وجاء بالعبد إلى منزله، وأراد أن يأخذ

---

[1] جم: في.
[2] فص: يخاصم.
[3] م: فيما.
[4] فص: أراضيك.
[5] جم فص لف ح: أو غيره.
[6] لف –
[7] لف –

الدراهم ليدفعها إلى البائع فلم يجدها وقد أخذها السارق وهلك العبد في منزله، فجاء البائع وطلب[١] الثمن وجاء[٢] الموكل يطلب[٣] منه العبد[٤] كيف يصنع؟ قال: للوكيل أن يأخذ من الموكل ألف درهم، ويدفع إلى البائع؛ لأن الوكيل اشتراه للآمر فما وجب عليه من الضمان فهو على الآمر، والدراهم والعبد هلك في يديه[٥] على الأمانة. قال الفقيه: هذا /[٢٥٢ظ] إذا كان الشراء بشهادة الشهود، وأما إذا لم يعرف أنه اشتراه للآمر إلا بقوله، فإنه يصدق في نفي الضمان عن نفسه، ولا يصدق في إيجاب الضمان على الآمر.

وسئل نصير عن خمسة وكلوا رجلاً بشراء حمار، فاشترى لهم حماراً وقبض من كل واحد منهم نصيبه من الثمن، وضاع نصيب واحد منهم. قال: يضمن الوكيل ولا يرجع به على أحد. قال الفقيه: لأنه حيث قبض المال قبض لنفسه؛ لأنه وجب للبائع على الوكيل، وللوكيل على الآمر.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى رجل قمقمة فقال له: ادفعها إلى إنسان يصلحها،[٦] فدفعها إلى إنسان[٧] ثم نسي ولا يدري إلى من دفعها. قال: لا يضمن، وصار كالذي وضعها في موضع من داره ثم نسي فلا ضمان عليه، فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل وكل وكيلاً بأن يبيع له دنانير بدراهم فباع بما لا يتغابن الناس في مثله. قال: لا يجوز في قولهم جميعاً.

---

[١] جم فص لف م ح + منه؛ فص: فطلب.

[٢] م: فجاء.

[٣] جم: وطلب.

[٤] لف م: العبد منه.

[٥] جم لف م: يده.

[٦] لف م: ليصلحها.

[٧] جم فص + ليصلحها؛ لف م – فدفعها إلى إنسان.

وسئل أبو بكر عن رجل وكل وكيلاً بأن يبيع عبداً له بألف درهم وقيمته ألف درهم، ثم تغير السعر وصار بحال يشترى هذا العبد بألفي درهم. هل للوكيل أن يبيعه بألف درهم؟ قال: ليس للوكيل أن يبيعه بألف درهم.[١]

وقال محمد بن الحسن في رجل وكل رجلاً بأن يشترى له جارية بألف درهم ودفع إليه الألف فأجاز[٢] ما صنع، فوكل الوكيل غيره ثم إن الآمر عزل الوكيل الأول، فاشترى الوكيل الثاني وقد علم بذلك أو لم يعلم، وقد دفع إليه الأول الألف أو لم يدفع فشراؤه جائز على رب المال. وكذلك لو مات الوكيل الأول ثم اشترى الثاني جاز على رب المال،[٣] ولو أن رب المال أخرج الوكيل الثاني من الوكالة قال[٤] إخراجه جائز سواء كان الأول حياً أو ميتاً. ولو أن الوكيل الأول اشترى جارية كان[٥] شراؤه للموكل. فإن اشترى الثاني صار شراؤه لنفسه علم أو لا يعلم، دفع إليه الشيء أو لم يدفع. وهذا كرجل قال لرجلين اشتريا[٦] لي جارية، فاشتراها[٧] أحدهما[٨] ثم اشترى الثاني صار شراؤه لنفسه.[٩] ولو اشترى كل واحد منهما جارية على حدة في وقت واحد فهما جميعاً للموكل، وكذلك في الوكيلين.

---

[١] ج - درهم.
[٢] فص لف: وأجاز.
[٣] فص – المال.
[٤] لف م: كان.
[٥] جم فص: جاز.
[٦] لف + أحدكما
[٧] لف فاشترى
[٨] لف + يكون للموكل وشراء الثاني لنفسه كذلك ههنا.
[٩] لف – ثم اشترى الثاني صار شراؤه لنفسه.

وسئل أبو القاسم[١] عن رجل طلق امرأته تطليقة بائنة ثم وكلته[٢] بأن يراجعها بنكاح جديد فقال لجماعة: فلانة باز أوردم[٣] بمهر مسمى هل يصح النكاح؟ قال: يصح النكاح وقوله باز أوردم[٤] أو باز أورد[٥] سواء.

وقال الحسن بن زياد في /[٢٥٣و] رجل وكل رجلا وقال له: اشتر لي جارية أطؤها، فاشترى أخت امرأته أو عمتها من رضاع أو نسب كان مخالفاً. وكذلك إن اشترى جارية لها زوج أو في عدة من زوج من طلاق بائن أو من طلاق يملك الرجعة أو عدة وفاة كان مخالفا ويلزم المأمور ولا يلزم الآمر. وهذا كله قياس قول زفر. وبه أخذ الحسن.[٦] وقال أبو يوسف:[٧] إن كانت العدة بالشهور لزمت الآمر.

وإذا وكل رجل رجلاً وقال: اشتر لي جاريتين أطؤهما، فاشترى أختين في عقدة واحدة.[٨] فإن أبا يوسف قال: هو مخالف ويلزم المأمور. وقال زفر: يلزم الآمر ولا يكون مخالفاً. وكذلك لو اشترى جارية وعمتها أو خالتها من رضاع أو نسب كان مخالفاً في قول أبي يوسف، وقال زفر: ليس بمخالف. ولو اشترى في صفقتين لم يكن مخالفاً في القولين جميعا.

ولو أن رجلاً أمر رجلاً بأن يبيع عبداً له فباعه بالنسيئة جاز بيعه[٩] في قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: إذا كان البيع للتجارة فالنسيئة[١] جائزة،[٢] وإن كان لحاجة لم تجز النسيئة. وقال الفقيه: وبه نأخذ.

---

[١] فص – القاسم.
[٢] جم – وكلته.
[٣] لف: راجعتها
[٤] لف: راجعتها
[٥] لف راجعت
[٦] فص: زفر.
[٧] فص: الحسن.
[٨] لف م: عقد واحد.
[٩] فص – بيعه.

ولو أن رجلاً قال لرجل: اشتر[٣] جارية أطأها بكذا درهماً فاشترى جارية صغيرة لا توطأ مثلها فهو مخالف، وكذلك لو اشترى جارية مجوسية. ولو[٤] اشترى جارية يهودية أو نصرانية جاز على الآمر في قياس أبي حنيفة ولا يجوز على الآمر في قول[٥] أبي يوسف ومحمد.[٦] ولو اشترى جارية رتقاء فإن لم يعلم بذلك وقت الشراء لزم الآمر البيع، وله حق الرد، فإن[٧] اشتراها وهو يعلم فهو مخالف ولزم الوكيل؛ لأنه لا يقدر على الرد.[٨] وكذلك لو اشتراها على أن البائع بريء من كل عيب، فإذا الجارية رتقاء فإنه يلزم الوكيل علم أو لم يعلم. ولو قال: اشتر لي جارية أعتقها عن ظهاري فاشترى جارية عمياء أو مقطوعة اليدين ولم يعلم، فإنها تلزم الآمر وله حق الرد. وإن علم فهو مخالف ويلزم الوكيل.

وعن الحسن بن زياد في رجل أمر رجلاً بأن يشتري له جارية بألف فاشتراها، ثم إن البائع وهب الألف للوكيل، فللوكيل أن يرجع على الآمر. ولو أن البائع وهب من الوكيل خمس مئة لم يكن للوكيل أن يرجع على الآمر بخمس[٩] مئة. ولو أنه وهب خمس مئة ثم وهب[١٠] الخمس مئة الباقية فإن /[٢٥٣ظ] الوكيل لا يرجع على الآمر بالخمس مئة الأولى، وله[١١] أن يرجع بالخمس مئة الباقية؛ لأن الأولى حط والثانية هبة. ولو أنه وهب منه[١٢] تسع مئة ثم وهب منه الباقية، فإنه لا يرجع على الآمر إلا بالمئة.[١] قال: وهذا[٢] كله قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وبه أخذ الحسن بن زياد.[٣]

---

[١] م: والنسيئة؛ لف – فالنسيئة.
[٢] ل جاز؛ ف فهو جائز
[٣] فص لف م ح + لي.
[٤] فص: أو.
[٥] لف قولهما
[٦] لف –
[٧] جم: وإن.
[٨] فص – الرد.
[٩] فص: بالخمس.
[١٠] فص + من.
[١١] لف فله
[١٢] فص: منها.

ولو أن الوكيل اشترى الجارية بألف درهم ونقدها وقبض الجارية فلم يحبس الوكيل الجارية حتى نقده[٤] الآمر خمس مئة وطلب منه الجارية فمنعها فهلكت عنده يسلم للوكيل[٥] الخمس مئة التي قبض وبطلت الخمس مئة الباقية ولو كان حبسها في الابتداء فعليه أن يرد الخمس مئة التي قبض وتبطل الخمس مئة الباقية.

ولو أن رجلاً أمر رجلاً بأن يبيع جارية له فباعها على أن الوكيل بالخيار ثلاثة أيام، فمات الآمر أو الوكيل في الثلاث تم البيع في قول أبي يوسف والحسن بن زياد. وقال زفر: إن مات الآمر في الثلاث انتقض البيع، وإن مات الوكيل تم البيع.

ولو ان وصياً باع جارية ليتيم على أن الوصي بالخيار ثلاثة أيام، فمات اليتيم في الثلاث أو أدرك فيها أو مات الوصي في الثلاث تم البيع وبطل الخيار. وهذا قول أبي يوسف والحسن. وقال زفر: إن مات الوصي أو أدرك اليتيم في الثلاث تم البيع، وإن مات اليتيم في الثلاث انتقض البيع. قال الفقيه: وقد[٦] ذكر محمد بن الحسن في الجامع الكبير: أن الأب إذا باع شيئاً على أنه بالخيار ثلاثة أيام فأدرك الصبي في الثلاث، لا يجوز البيع إلا بإجازة الصبي، فتلك الرواية مخالفة لقول أبي يوسف وزفر. وروي عن محمد رحمه الله[٧] رواية أخرى أن الخيار تحول إلى الصبي، فإن أجاز في الثلاث جاز، وإن نقضه انتقض.

---

[١] جم فص: بالهبة.

[٢] فص: هذا.

[٣] لف م – بن زياد.

[٤] لف نقد

[٥] جم فص: الوكيل.

[٦] لف قد

[٧] فص لف م – رحمه الله.

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم عن رجل دفع إلى رجل دراهم وأمره بأن يشتري له الحنطة ويزرعها ودفع إليه عشرة دراهم أجرته، فاشترى وزرعها في وقت لا[1] يخرج زرعه شيئاً ما الحكم فيه؟ قال: إن كان اشترى الحنطة في أوان الزراعة وزرعها في غير أوانها جاز الشراء على الآمر، وهو ضامن للحنطة، وإن[2] اشترى الحنطة في غير أوان الزراعة فالشراء لنفسه، وهو ضامن لثمن الحنطة.

وروي عن أبي يوسف في عبد في يد رجل فقال كنت عبداً لفلان وقد باعني منك ولم يقبض الثمن ووكلني بقبض /[٢٥٤و] الثمن منك فلمولاه أن يقول له: لا تخاصمني فيمنعه عن الخصومة. ولو قال العبد أنا عبد لفلان ولدت في ملكه وقد وكلني بخصومتك في نفسي، فليس لمولاه أن يمنعه إذا كان للعبد بينة على الوكالة. قال الفقيه لأن في المسألة الأولى العبد مقر بأن ملكه للمشتري فله منعه، وفي المسألة الثانية أنكر العبد ملكه فليس له أن[3] يمنعه[4] عن الخصومة.[5]

باب الكفالة

سئل أبو نصر محمد بن سلام رحمه الله[6] عن رجل كفل بنفس رجل على أنه إن لم يسلمه إليه[7] في يوم كذا فما له عليه فهو علي، فتوارى المكفول له. قال: كان[8] نصير بن يحيى يقول: للكفيل أن يرفع إلى الحاكم لينصب له وكيلاً، فيسلم المطلوب إلى الوكيل فيبرأ الكفيل. وكان يقول فيمن باع شيئاً على أن المشتري بالخيار فتوارى البائع: فإن المشترى يرفعه إلى الحاكم لينصب للبائع وكيلاً فيرد[9] عليه. قال

---

[1] فص: لم.
[2] جم فص لف م ح + كان.
[3] جم فص لف ح – أن.
[4] جم فص لف ح: منعه.
[5] فص + والله أعلم؛ م ح + والله أعلم بالصواب.
[6] فص لف م – رحمه الله.
[7] جم فص: اليوم.
[8] جم فص – كان.
[9] جم فص: ويرد.

أبو نصر: إن أراد بالغيبة التعنت فالقول كما قال نصير. قال الفقيه: هذا القول خلاف قول أصحابنا في الروايات الظاهرة، وروي في بعض الروايات عن أبي يوسف نحو هذا، ولو فعل به القاضي فهو حسن.

وسئل أبو بكر عن رجل كفل عن رجل بدينه على أن فلانا وفلانا يكفلان عنه كذا وكذا من هذا المال فأبى[١] الآخر أن يكفل. قال: الكفالة لازمة ولا خيار له في ترك الكفالة.

وحكي عن بعضهم أنه قال:[٢] أنه مكتوب على باب من أبواب الروم أن الكفالة أولها ملامة وأوسطها ندامة وآخرها غرامة ومن لم يصدق فليجرب حتى يعرف البلاء[٣] من السلامة.

وروي عن عليّ بن أحمد عن نصير قال: سألت ابن[٤] محمد بن الحسن وأبا سليمان عن رجل قال لآخر: أنا ضامن لمعرفة فلان. قال أبو سليمان: أما في قول أبي حنيفة وأبيك لا يلزمه شيء، وأما أبو يوسف قال: هذا على معاملة الناس. قال الفقيه: هذا القول عن أبي يوسف غير مشهور، والظاهر ما روي عن أبي حنيفة[٥] ومحمد.

وسئل بعضهم[٦] عن رجل أخذه السلطان وألزمه غرما فتكفل بذلك المال رجل، فباع السلطان خاتماً له من هذا الكفيل بمئتي درهم مقدار الغرامة، فتشفع رجل للمطلوب فسلم السلطان إليه. هل للسلطان أن يأخذ الكفيل بثمن الخاتم؟ قال: إن كان شراؤه مكرهاً فهو[٧] فاسد، وإن لم /[٢٥٤ظ] يكن

---

[١] لف وأبى

[٢] جم فص – قال.

[٣] لف الملامة

[٤] فص – ابن.

[٥] فص: يوسف.

[٦] فص: محمد.

[٧] فص لف م: فالبيع.

مكرهاً فإن كان فص الخاتم من فضة فالبيع أيضا باطل، وإن كان فصه غير فضة جاز البيع، فإن تفرقا قبل القبض فإن كان فصه[1] بحال لا يمكن تمييزه إلا بضرر فسد البيع في الكل،[2] بحصة الفص.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل كفل بنفس رجل إلى ثلاثة أيام، فمضت ثلاثة أيام. هل يبرأ من الكفالة؟ قال: لا،[3] وإنما الثلاثة أيام أجل لتأخير المطالبة. وعن أبي بكر الإسكاف قال: كنت عند الحاكم عبد المجيد فإذا رجل أتى يطالب رجلاً بكفالة نفس قد كفل إلى ثلاثة أيام. فقلت له: لا يلزمه المطالبة إلا بعد ثلاثة أيام، وإذا مضت ثلاثة أيام فله المطالبة بنفسه أبدا ما لم يسلم إليه، وقلت له: لو باع عبداً بثمن معلوم إلى ثلاثة أيام فالثمن لا يلزمه إلا بعد ثلاثة أيام، فكذلك هذا. قال:[4] كنت لم أعلم بذلك.

وسئل الحسن بن زياد عن رجل أمر رجلاً ليكفل عنه لرجل ألف درهم، ثم إن المطلوب دفع الألف إلى الكفيل ولم يدفع الكفيل إلى الطالب، فأراد المطلوب أن يسترد من الكفيل المال.[5] قال: ليس له ذلك إلا أن يأخذه الطالب بالمال، فإن أخذه بالمال كان له أن يأخذ الكفيل حتى يرد عليه المال الذي قضاه إياه أو يقبضه الطالب. قال الفقيه: فهذا[6] إذا أداه على وجه القضاء، وأما إذا كان المطلوب دفع إلى الوكيل على وجه الرسالة فله أن يسترد منه إن شاء. ولو أن المطلوب دفع إلى الكفيل المال، ثم إن الطالب أخر المال عن الكفيل سنة. قال: للطالب أن يأخذ من المطلوب، وللمطلوب إذا أخذه الطالب بالمال أن يأخذ الكفيل حتى يخلصه من الطالب أو يرد عليه المال الذي قضاه إياه.

---

[1] فص – فصه.

[2] لف م + وإن كان بحال لا يكون في نزعه ضرر انتقض البيع بحصة الخاتم وجاز.

[3] جم فص لف م ح + يبرأ.

[4] لف م: فقال.

[5] جم فص لف م – المال.

[6] لف وهذا

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل قال لرجل: ادفع إلى فلان كل يوم درهماً فأنا ضامن لك. فأعطاه فاجتمع عليه مال كثير، فقال الآمر: لم أرد بهذا كله. قال: يلزمه جميع[1] ذلك.[2] قيل له: لم لا يكون هذا بمنزلة رجل قال لامرأته كفلت لك[3] بنفقتك كل شهر لا يلزمه إلا شهر واحد. قال: لأنه أمره بدفع المال وصار القابض كالوكيل للآمر بالقبض، ألا ترى أنه لو قال: ما بايعت فلانا فهو علي، فكلما بايعه لزمه فصار كالنفقة إذا قال: أنا ضامن لك كذا[4] أبداً، فإنه يلزمه ذلك كله، فكذلك[5] هذا.[6] /[٢٥٥و]

باب القسمة

وإذا كان بعض الشركاء غائباً وطلب الحضور القسمة، فإن كانت الدار بالميراث فإن القاضي يقسم، وإن كانت بالشراء لا يقسم. قال أبو نصر: سألت محمد بن سلمة عن الشركة التي كان أصلها ميراثاً إذا جرى فيها الشراء أو كان أصلها شراء فجرى فيها الميراث؟ قال: ينظر إلى الأول فيقوم الوارث مقام المورث في الشركة التي كان أصلها شراء، ولا يقسم ما لم يحضر سائر المشترين، ويقوم المشترى مقام البائع في الشركة التي كان أصلها وراثة، ويقسم إذا حضر بعض الورثة.

ولو أن أرضاً بين رجلين طلب أحدهما القسمة فقدمه إلى القاضي وأبى شريكه القسمة وقال: إني بعت نصيبي. وأقام البينة على البيع. قال محمد بن مقاتل: تقبل بينته لدفع القسمة عن نفسه، ولا يحكم بالبيع. قال: وهذا مثل ما قال أصحابنا في رجل وكل وكيلاً ليحمل امرأته من موضع كذا فأقامت المرأة البينة أن الزوج طلقها، فإن البينة تقبل ويمنع الوكيل عنها ولا يقضى بالطلاق. قال الفقيه: لا تقبل بينته في دفع القسمة ويقسم بينهما، ولا يشبه هذا مسألة الطلاق؛ لأن ههنا أراد إبطال حق القسمة بفعل

---

[1] لف الجميع

[2] لف –

[3] فص – لك.

[4] لف –

[5] جم: وكذلك.

[6] لف م: ههنا.

نفسه وهو البيع، فلا تقبل بينته. وقد ذكر نظائر هذه المسألة في الجامع الكبير والزيادات أنه لا يدفع الخصومة.[١]

وسئل محمد بن الحسن عن الطريق إذا كان واسعاً فبنى فيه أهل المحلة مسجداً للعامة ولا يضر بالطريق. قال: لا بأس به؛ لأن الطريق للمسلمين والمسجد للمسلمين.

وسئل علي بن أحمد عن شريكين تفاسخا الشركة واقتسماها على أن لأحدهما الصامت وللآخر قماش الحانوت والديون التي على الناس والعروض، على أنه إن تَوِيَ عليه[٢] من الديون يرد عليه نصفه، فاتجر كل واحد منهما بعد ذلك، ما حال القسمة؟ قال: القسمة فاسدة وعلى الذي أخذ الصامت أن يرد على شريكه نصف الصامت، وما اتجر عليه فهو له، وعلى شريكه الآخر أن يرد نصف ما أخذ إلى شريكه إن كانت قائمة، وإن[٣] اتجر فيها فعليه أن يرد نصف قيمتها، وما اتجر فيه فهو له كله.

وروي عن حمدان بن أبي[٤] سهل أن رستاقيا سأله فقال: ما تقول في قسمة الأثمار؟[٥] فلم يجبه، فسأله مراراً /[٢٥٥ظ] فقال: ليس هذا مسألتك، سل[٦] غيرها. فقال: ما تقول في التبن كيف يقسم؟ قال: بالكوارجات، فإن لم يكن فبالحبال. قال الفقيه: إن كانت القسمة بالحبال لم يقع فيها كثير التفاوت، ويجوز بالاستحسان.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أهل قرية غرَّمهم السلطان، فأرادوا أن يقسموا فيما بينهم قال بعضهم: يقسم على الرؤوس. وقال بعضهم: يقسم على قدر الأموال. قال: إن كانت الغرامة لتحصين

---

[١] فص: الخصومات.
[٢] فص: إليه.
[٣] لف م: فإن.
[٤] فص – أبي.
[٥] لف الأيمان
[٦] جم فص: اسأل.

أموالهم قسم ذلك على قدر أملاكهم، وإن كانوا غرّموا[1] لتحصين الأبدان قسم على قدر رؤوسهم الذين يتعرض لهم، ولا شيء على النساء والصبيان.

وسئل عن دار بين شريكين فرفعا بابها ووضعاه في الدار ثم قسما الدار وصار باب الدار لأحدهما، ثم طلب الآخر شركة في الباب الموضوع في الدار. قال: الباب الموضوع في الدار لا يدخل في القسمة إلا أن يذكراه فيها وهو بينهما على الشركة.

وسئل أبو بكر عن دار بين رجلين أحدهما أكثر نصيباً من الآخر وهي بحال لو اقتسما لا ينتفع صاحب القليل بنصيبه. قال: أيهما طلب القسمة يقسم.[2] وقال أبو القاسم: أيهما طلب لا يقسم، فتكلم في مجلس فيه أبو نصر، فقيل لأبي القاسم: هذا قول من؟ قال: هذا قولي. وسئل أبو نصر عن ذلك قال: إن كان صاحب الكثير هو الذي يطلب القسمة قسم، وإن كان صاحب القليل الذي[3] لا ينتفع بنصيبه طلب القسمة لا يقسم. قال الفقيه: وبه نأخذ وهو قول أصحابنا.

وسئل أبو بكر عن دار بين قوم فاقتسموها فوقع[4] في نصيب أحدهما بيت فيه حمامات، هل يدخل في القسمة؟ قال: إن لم يذكروا في القسمة فهو بينهم على حاله، وإن اشترطوا له في القسمة، فإن كانت تؤخذ بغير صيد[5] فالقسمة جائزة، وإن كانت لا تؤخذ إلا بالصيد[6] فالقسمة فاسدة، وكذلك البيع.

---

[1] فص – غرموا.

[2] فص: يقسمه.

[3] جم – الذي.

[4] لف –

[5] لف م: ضرر.

[6] لف م: بالضرر.

قال الفقيه: إن أراد أن يبيع البيت مع الحمامات ينبغي أن يبيع بالليل حين اجتمعن كلهن في البيت، فإذا[١] باع[٢] بعدما[٣] خرجن من البيت فالبيع باطل.

وقال أبو القاسم[٤] كنت في قرية ملبران فسئلت عن رجلين بينهما خمسة أرغفة لأحدهما رغيفان وللآخر ثلاثة، فدعيا الثالث واكلوا جميعاً مستوين، ثم أعطاهم الثالث خمسة دراهم وقال: /[٢٥٦و] اقتسما على قدر ما أكلت من الأرغفة. كيف يقسم؟ فقلت: لصاحب الرغيفين درهم، ولصاحب الثلاثة أربعة دراهم؛ لأن كل واحد[٥] أكل رغيفاً وثلثي رغيف، فالأجنبي إنما أكل من نصيب صاحب الرغيفين ثلث الرغيف؛[٦] لأن صاحب الرغيفين قد أكل من رغيفه رغيفاً وثلثي رغيف، فلم يبق من رغيفه إلا ثلث رغيف،[٧] فتبين أن الأجنبي قد أكل ثلث الرغيف[٨] من نصيب صاحب الرغيفين، ورغيفاً وثلث رغيف من نصيب صاحب الثلاثة، فاجعل كل رغيف على ثلاثة أسهم. قال: الفقيه الجواب عندي خلاف[٩] هذا،[١٠] وجب أن يكون الدرهمان لصاحب الرغيفين، وثلاثة دراهم لصاحب الثلاثة الأرغفة؛ لأن كل واحد منهم قد أكل رغيفاً وثلثي رغيف، خمسان من ذلك من نصيب صاحب الرغيفين، وثلاثة أخماس من نصيب الآخر، فوجب أن تكون الدراهم مقسومة على هذا الحساب.

---

[١] جم فص لف م ح: وإذا.
[٢] جم فص ح + بالنهار.
[٣] فص: وبعدما.
[٤] جم فص لف م: بكر.
[٥] لف م + منهما قد.
[٦] جم فص: رغيف.
[٧] فص – رغيف.
[٨] جم فص: الرغيفين.
[٩] لف م: بخلاف.
[١٠] لف + لأنه

وسئل أبو بكر عن ضيعة بين ورثة ميراث، واحد منهم صغير واثنان غائبان واثنان حاضران، فاشترى رجل نصيب أحد[١] الحاضرين من هذه الضيعة، هل له أن يطالب شريكه الحاضر بالقسمة؟ قال: إن أراد المشتري القسمة من الشريك الحاضر لا يكون لهما أن يقتسما وينبغي لهما أن يصيرا إلى القاضي ويخبراه بالقصة على وجهها ثم يسأل القاضي أن يأمر شريكه بالقسمة، ويقول للقاضي: اجعل وكيلاً للغائب والصغير.

وسئل أبو القاسم[٢] عن قرية مشاعة بين أهلها ربعها وقف وربعها حوز ونصفها ملك، يريدون أن يتخذوا فيها مقبرة ويريدون قسمة بعضها ليصفو لهم الملك ليجعلوها مقبرة. قال: إن قسمت القرية كلها على مقدار نصيب كل فريق منهم جازت القسمة، وإن أرادوا أن يقسموا موضعا من هذه القرية لا تجوز القسمة.

وسئل أبو القاسم عن كرم بين رجلين اقتسماه فوقع الأعلى لأحدهما والأسفل للآخر، وجعلا الطريق القديم لصاحب الأعلى، وتركا طريقاً لصاحب الأسفل، وفي الطريق الذي تركوه لصاحب الأسفل أشجار، لمن تكون هذه الأشجار؟ قال: من جعل له الطريق فالأشجار له. /[٢٥٦ظ] قال الفقيه: إن جعل ملك الطريق له فالأشجار له،[٣] وإن جعل له حق المرور فالأشجار على حالها بينهما.

وسئل أبو نصر عن أرضين بين شركاء لأحدهم عشرة أسهم وللآخر خمسة أسهم وللآخر سهم واحد، فأرادوا[٤] قسمة هذه الأرضين،[٥] وأراد صاحب السهام العشرة أن تقع سهامه متصلة، ولا يرضى بذلك الذي له سهم واحد. قال: لو كانت الأرضون متصلة أو متقاربة قسمت بينهم على سهامهم على عشرة وخمسة وواحد، ثم جعلت بنادق على عدد سهامهم ويقرع بينهم، فأول بندقة تخرج فإنها توضع

---

[١] جم – أحد.
[٢] لف م: بكر.
[٣] فص – له.
[٤] م: أرادوا.
[٥] لف م: الأرض.

على طرف من أطراف السهام بعدما[1] أن عدلت وسويت، ثم ينظر إلى البندقة لمن هي؟ فإن[2] كانت لصاحب العشرة أعطى ذلك السهم وتسعة أسهم متصلة بالسهم الذي وقعت البندقة عليه، فتكون[3] سهام صاحبها على الاتصال، فيقرع على الستة[4] الباقية بعدها، فأول بندقة تخرج بعد ذلك تلقى على طرف من أطراف الستة الباقية، فإن كانت من البنادق الخمسة فذلك لصاحبها، وأربعة متصلة بذلك السهم، ويبقى الواحد لصاحبه، وكذلك إن خرجت بندقة صاحب السهم الواحد فوقعت على طرف، فاستحق صاحبه ذلك السهم،[5] وبان أن[6] الباقية للآخر.

وعن الحسن بن زياد في رجل اشترى من رجل نصف داره، ثم قاسمه قبل أن يقبضها جازت القسمة، فإن استحق النصف الذي صار للمشتري بطل[7] البيع فيه، والمشتري بالخيار إن شاء أخذ نصف ما في يد البائع بحصته من الثمن، وإن شاء ترك، وإن[8] لم يستحق النصف الذي[9] صار للمشتري ولكن استحق النصف الذي كان[10] للبائع بطل البيع فيه، والمشتري بالخيار، إن شاء أخذ النصف من النصف الذي صار له بحصته من الثمن، وإن شاء ترك. ولو لم يستحق شيئاً حتى باع المشتري النصف الذي صار له، ثم استحق النصف الذي صار للبائع، فإن البيع جائز في النصف الذي صار للمشتري، ويصير للبائع نصف الثمن ونصف القيمة، وإن لم يبع المشتري ولكن البائع باع النصف الذي له، ثم استحق النصف الذي صار للمشتري بطل البيع فيه، وكان للمشتري أن يأخذ نصف ما باع للبائع، ويبطل البيع في نصفه،

---

[1] لف م: بعد.

[2] م: وإن.

[3] فص: فيعزل.

[4] جم فص: إلى؛ لف: للستة.

[5] لف م + فصارت الخمسة.

[6] لف م – وبان أن.

[7] فص: يبطل.

[8] لف م: ولو.

[9] لف م – الذي.

[10] لف م – للمشتري ولكن استحق النصف الذي كان.

وكذلك إن باع كل واحد منهما نصيبه ثم استحق أحد النصفين، فالجواب فيه كالجواب في الذي /[٢٥٧و] باع أحدهما. وهذا كله على قياس قول أبي يوسف وزفر، وبه أخذ الحسن. قال: وفي قول أبي حنيفة أي النصفين استحق جاز البيع في الآخر؛ لأن بيع العقارات قبل القبض جائز، وله أن يبيعه من الذي اشتراها منه قبل القبض ومن الأجنبي.

باب العتاق[١]

سئل أبو القاسم عن رجل قال: لفلان عليّ ألف درهم وإلا فعبدى حر. ثم أنكر المال، أيكون إنكاره إقراراً بالعتق؟ قال: إن قال ليس له عليّ شيء لم يكن إقراراً بعتق العبد. وإن قال لم يكن له عليّ شيء كان إقراراً بالعتق.[٢]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن عبد لرجل أخذ[٣] منديل مولاه ووضع تحته، فقال له مولاه بالفارسية: بار خداي مراد استار من بايد بار بر خود نهد هل يعتق؟ قال: لا يعتق.[٤]

قال: وروي عن أبي نصر أن رجلا[٥] قال لعبده يا سيدي، لا يعتق. ولو قال لأمته: يا كدبانو من لا تعتق. وهكذا[٦] قال[٧] محمد بن سلمة؛[٨] لأن هذه كلمة لطف. وقال الحسن بن مطيع إذا قال لعبده: يا سيدي يعتق، وإذا قال: يا سيد لا يعتق، وإذا قال لأمته: يا كدبانو لا تعتق، وإذا قال: يا كدبانو من تعتق. وقال نصير: لا يعتق في هذا كله ما لم ينو العتق.

---

[١] لف م: العتق.
[٢] فص – بالعتق.
[٣] فص + منه.
[٤] لف –
[٥] لف م + لو.
[٦] فص – وهكذا.
[٧] فص + وروي عن.
[٨] فص + هكذا.

قال[١] وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة قالت لجاريتها بالفارسية: حربى كونه هر روزي ورى كسي بايدنا حور كانت بافد هل تعتق؟ قال: لا تعتق، لأن هذا تشبيه، ويصير بمنزله قولها كأنك حرة لا[٢] تعتق به، ولو أن رجلا قال لعبده: يا آزاد مرد كجبودي. قال بعضهم: يعتق. وقال: بعضهم لا يعتق. قال الفقيه: وبه نأخذ، ولا يعتق؛ لأنه إذا قيل: إن أراد به العتق،[٣] وإذا قيل[٤] أراد[٥]بومرد نار إلا[٦] إن شاء الله[٧] ولا يراد به العناق.[٨]

وسئل عن رجل تشاجر مع أمة[٩] وهي من آزاد وأكرني من أز شهر بروم تاتوازعم من نميري،[١٠] فخرج الرجل من البلد ثم رجع قبل موت أمه. قال: قد بر في يمينه، ولا يقع بذلك عتاق. وإذا أعتق الرجل أم ولده على أن تتزوج به[١١] فقبلت وعتقت ثم أبت أن[١٢] تتزوجه فلا شيء عليها من السعاية، وليست كالأمة إنها تسعى في قيمتها. قال الفقيه: هذا الجواب يوافق قول أبي حنيفة؛ لأن من أصله أن أم الولد لا قيمة لها حتى إن أحد الشريكين لو أعتقها لا يضمن. وعلى قول أبي /[٢٥٧ظ] يوسف ومحمد: ينبغي أن يجب عليها السعاية.

---

[١] لف –

[٢] لف فلا

[٣] لف + يعتق

[٤] ل وإن؛ ف وإذا قال

[٥] ل + به الإنسانية لا يعتق؛ ف أزاد مرد

[٦] ف – إلا؛ لف م + يراد الإنسانية.

[٧] لف م – إن شاء الله.

[٨] لف – إن شاء الله ولا يراد به العناق.

[٩] لف أمّه؛ لف م + فقال لها بالفارسية.

[١٠] ف: عبدي حر إن لم أسافر من هذا البلد حتى تموتي في غمّي

[١١] فص: يتزوج بها.

[١٢] جم فص – أن.

ولو أن رجلاً قال لعبده: أنت حر إن مت إلى مئتي سنة. قال أبو يوسف: هذا مدبر مقيد وله أن يبيعه. وقال الحسن بن زياد: هو مدبر[1] لا يجوز بيعه؛ لأنه علم أنه لا يعيش إلى تلك المدة، فصار كأنه قال: إن مت فأنت[2] حر. قال الفقيه: وهذا الاختلاف بمنزلة الاختلاف[3] في رجل تزوج امرأة إلى مئتي سنة. قال الحسن: جاز النكاح لأنهما لا يعيشان إلى ذلك الوقت، وفي قول علمائنا الثلاثة: لا يجوز النكاح.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل قال: اعتقوا عبدي الذي هو قديم الصحبة. قال: سألت محمد بن الحسن عن ذلك، قال: من صحبه منذ ثلاث سنين. ثم عاودته في ذلك، فقال: ستة أشهر. وقال أبو يوسف: ثلاث سنين. وقال بعض العلماء:[4] هو سنة لقوله تعالى: (حَتَّى عَادَ كَالْعُرْجُونِ الْقَدِيمِ) والعرجون هو[5] الذي ينبت على النخل يقطع في كل سنة، وأما الطري الحديث فإنه لا يتم انحناؤه،[6] ولأن[7] الزكاة إنما تجب في السنة، والعشر يؤخذ في كل سنة، وإلى هذا القول كان يميل محمد بن مقاتل.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده: أنت ولدي الأكبر. قال: لا يعتق بهذا القول. قال الفقيه: هذا فيما بينه وبين الله تعالى،[8] وأما في القضاء فإنه لا يصدق ويعتق.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده: أنت حر قبل موتي بشهر وهو صحيح، فمضى شهر ثم مات. قال: يعتق في قولهم جميعاً من الثلث؛ لأنه ينبغي أن يكون فى ملكه من وقت اليمين إلى وقت العتق، فصار كأنه قال وقت الموت: أنت حر قبل ذلك بشهر. وقال أبو القاسم: يعتق من جميع المال في

---

[1] لف + مطلقا

[2] لف م: فهو.

[3] فص: الذي قالوا.

[4] لف م – ثلاث سنين. وقال بعض العلماء.

[5] لف م – هو.

[6] جم فص: اجتناؤه.

[7] فص: لأن.

[8] لف –

قول أبي حنيفة. قال الفقيه: القول ما قال[١] أبو القاسم، وقد قال في الجامع الكبير أن رجلاً لو قال لعبده: أنت حر قبل موتي بشهر ثم كاتبه ولم يرد[٢] الكتابة حتى مضى شهر ومات الرجل، فإنه يعتق في قول أبي حنيفة وبطلت عنه الكتابة، ولم يوجب عليه السعاية، وإن أدى بعض كتابته فله أن يأخذه.

وسئل أبو بكر عن أمة قالت لمولاها: أعتقني فقال لها بالفارسية: أندون كينيز كان آزاد كردم.[٣] قال: لا تعتق. وكذلك لو أن رجلاً باع من امرأته تطليقة وقالت:[٤] خريده كير.[٥] لا يكون هذا منها إجابة. وكذلك لو باع عبداً.[٦]

/[٢٥٨و] نصير قال:[٧] سألت عيسى بن أبان عن رجل مات وترك جواريَ وعقارًا فقال الوارث: اجعل الدين في العقارات وأمسك الجواري. قال: له ذلك ويجوز أن يطأ الجواري.[٨] قلت: عمن هذا؟ قال: عن محمد بن الحسن. قلت: فإن كان عليه ديون بمقدار قيمة الجواري[٩] وله مال سواها فأعتقها الوارث ثم هلك سائر الأموال؟ قال: عتقه جائز وهو ضامن لقيمتها. قال[١٠] نصير: سألت أبا سليمان قال: إذا كان على الميت دين فإن الوارث لا يطأ الجارية. قلت: فإن كان الدين قليلاً؟ قال: وإن كان الدين قليلاً. قال الفقيه:[١١] القياس ما قال عيسى بن إبان.

---

[١] لف م: قاله.
[٢] لف م: يؤد.
[٣] ف: هب أني أعتقتك
[٤] لف فقالت
[٥] ف: هب أني اشتريتها
[٦] لف + على هذا الوجه
[٧] لف وقال نصير
[٨] لف م: الجارية.
[٩] لف م: الجارية.
[١٠] لف وقال
[١١] م + في.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لقوم معلومين في مرضه بالفارسية: أن بند كان مرابنده مهليد.[1] قال: ينبغي لهؤلاء[2] أن لا يتركوا عبيده ويعتقوهم،[3] وهذا كأنه أوصى بعتقهم.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده يا آزاد مرد أعطني ذلك الماء قال لا يعتق. قال[4] أبو بكر: إذا[5] قال لعبده يا آزاد مرد وأراد عتقه عتق، وإن لم يرد عتقه لم[6] يعتق، وإذا قال يا أزاد مرد وأراد عتقه لا يعتق نوى أو لم ينو.[7]

وسئل أبو القاسم عن رجل له جارية فجاءت بالسراج ووقفت بين يدي مولاها، فقال لها مولاها: ما أصنع بالسراج ووجهك أضوأ من السراج يا أنا عبدك. أيعتق بهذا القول؟ قال: هذا[8] كلمة لطف وليست على الحقيقة، فلا[9] تعتق بذلك.

وروى ابن سماعة عن محمد فى رجل قال لعبده: أنت حر قبل الفطر والأضحى بشهر. قال: يعتق[10] في أول رمضان؛ لأن هذا قبل الفطر والأضحى بشهر.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل قال لعبده: بو آزاد تراز منى.[11] قال: لا يعتق؛ لأنه أراد به التشبيه ولم يرد به الإيقاع. قال الفقيه: يعني إذا لم يرد به العتق، وأما إذا أراد به العتق فإنه[12] يعتق. وهذا

---

[1] ف: لا تتركوا عبدي أرقا بعدي

[2] جم: لهم.

[3] فص: ويعينوهم.

[4] لف وقال

[5] لف: وسئل أبو بكر عن رجل

[6] جم فص: لا.

[7] لف – وإذا قال يا أزاد مرد وأراد عتقه لا يعتق نوى أو لم ينو.

[8] جم: هذه.

[9] جم: ولا.

[10] لف م: العتق.

[11] ف: أنت حر مني

[12] جم فص – فإنه.

كما روي عن أبي يوسف رحمه الله[١] في رجل قال لامرأته: أنت أطلق[٢] من فلانة، فإن أراد به الطلاق طلقت،[٣] وإن لم يرد به الطلاق لم تطلق،[٤] فكذلك هذا.[٥]

وقال أبو بكر: لو قال رجل لعبده يا نيم آزاد. يعتق وصار كأنه قال نصفك حر، في قول أبي حنيفة يعتق نصفه، وفى قولهما يعتق كله.

وسئل أبو بكر عن رجل كتب في كتاب وصية[٦] أن عبده فلان حر بعد موته، ولم يسمع منه أحد. ثم مات الرجل، هل يعتق العبد؟ /[٢٥٨ظ] وهل يعمل على الكتابة بغير السماع؟[٧] قال: إن جحد ورثته لما وجد في كتاب وصيته فهو مملوك، فإن ادعى العبد على ورثة الميت فالقول قول الورثة مع أيمانهم على علمهم.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لغلامه: إن بعتك في هذه البلدة أبداً فأنت حر، فباعه في هذه البلدة هل يعتق؟ قال إن باعه بيعاً جائزاً لم يعتق، ويعجبني إذا أراد بيعه أن يسلمه إلى المشتري ثم يوجب البيع؛ لأني أخاف أن يبيعه بيعاً فاسداً فيعتق لو كان في يد البائع.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: لله علي أن أعتق عبداً فأعتق عبداً آبقاً. قال: لا يجوز كما لا يجوز الأعمى وهو أكثر.[٨] قال الفقيه: [٩] هذا قول أبي القاسم، وفي قياس[١٠] قول علمائنا: ينبغي أن[١١]

---

[١] فص لف م – رحمه الله.
[٢] جم فص: طالق.
[٣] لف + وإلا فلا
[٤] لف – وإن لم يرد به الطلاق لم تطلق.
[٥] لف ههنا
[٦] جم: وصيته.
[٧] جم فص: سماع.
[٨] فص لف م – أكبر.
[٩] لف –
[١٠] فص – قياس.
[١١] فص: ألا.

يجوز؛ لأنهم قالوا في كتاب جعل الآبق أنه إذا أعتق عبداً آبقاً عن كفارة يمينه جاز العتق إذا كان حياً وقت العتق.

ولو أن رجلاً قال: اشهدوا أن اسم عبدي حر ثم دعا بيا حر لا يعتق. ولو دعاه بالفارسية: يا آزاد يعتق، ولو سماه آزاد ثم دعاه يا آزاد لا يعتق. ولو قال: يا حر يعتق؛ لأنه دعاه بغير اسمه.

ولو أن المشركين[1] أخذوا عبداً لرجل وأحرزوه بدار الحرب ثم هرب العبد منهم فهو حر، ولو كان العبد أبق إليهم فأحرزوه ثم أبق إلى دار الإسلام فهو عبد في قول أبي حنيفة، وفي قول أبي يوسف ومحمد هو حر.

ولو أن رجلاً قال لعبده لك علي ألف درهم وأنت حر عتق، ولا يلزمه المال، سواء قال موصولاً أو مقطوعاً. ولو أنه قال: أنت حر ولك[2] علي ألف درهم؟ قال:[3] فإن[4] قال موصولا لا يلزمه شيء، وإن قال مفصولاً يلزمه.

وسئل أبو القاسم عن رجل له جارية هربت منه يوماً ثم وجدها وهو يطأها ويعزل عنها، فظهر بها حبل فولدت[5] بعد تسعة أشهر منذ هربت ومات الولد ما حال الجارية؟ قال: إن كانت الجارية ذهبت إلى رجل متهم بها، فإن[6] كان أكبر رأيه أنه[7] من فجور[8] فهو في سعة من بيعها، وإن كان أكبر رأيه أنها

---

[1] م: شريكين.
[2] جم فص: فلك.
[3] جم فص – قال.
[4] لف إن
[5] لف وولدت
[6] جم فص: وإن.
[7] فص – أنه.
[8] جم فص: فجوره.

عفيفة ولا يظهر منها فجور لا ينبغي أن يبيعها وينبغي أن يشهد أنها أم ولده لكن[١] لا تسترق بعد موته، وهذا حق لازم في عنقه إن كان أكبر رأيه أنها عفيفة، والعزل ليس بمعتمد عليه.

وسئل أبو القاسم عن مريض أعتق مكاتبه وعليه دين. قال: /[٢٥٩و] عليه الأقل من قيمته ومن كتابته، يسعى فيه. قيل له: أي فرق لأبي يوسف بين هذا وبين مكاتب بين اثنين أعتقه أحدهما يضمن القيمة ولا يعتبر الكتابة وصار مستهلكاً للرقبة، وأما إذا أعتق في المرض فالعتق من قبل المولى، فليس له أن يوجب لنفسه أكثر مما عليه من الكتابة.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده بالفارسية: تاتو بنده بودي بعزاب تواندر وزم أكنون نيستي بعزاب تواندوم.[٢] قال: هذا[٣] إقرار منه بالعتق في الحكم.

وسئل عن المدبر إذا وجبت عليه السعاية بموت مولاه كيف يقوَّم؟ قال أبو القاسم: يقوَّم مدبراً، وذلك نصف قيمته عبداً؛ لأنه[٤] ينتفع بالمملوك على وجهين: انتفاع بعينه وانتفاع ببدله، فالانتفاع ببدله فائت، والانتفاع بعينه باق، وكذلك لو قتله[٥] قاتل أو جنى جناية تقوَّم قيمته مدبرا.[٦]

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده لا سبيل لأحد عليك بعد موتي. قال: يصير مدبراً.[٧]

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل دار الحرب وخدع هندياً وخرج معه إلى دار الإسلام، فقال له الهندي: أنا عبدك وأسلم. كيف الحكم فيه؟ قال: إذا خرج معه إلى دار الإسلام بغير إكراه فهو حر. وقوله: أنا عبدك باطل.

---

[١] جم فص لف م ح: لكي.

[٢] ف: ما دمت عبدا كنت في عذابك وأنا الآن إذ أتيت بعبد في عذابك ١١٧أ

[٣] لف –

[٤] جم + لا.

[٥] فص: قتل.

[٦] فص + وكذلك نصف قيمته عبدا.

[٧] فص – مدبرا.

وقال[١] أبو القاسم: سمعت نصيراً يقول[٢] سألت[٣] الحسن بن زياد عن رجل دخل عليه عبده فقال السيد:[٤] أي حر قدم عليكم؟ قال: هذا تشبيه ولا يعتق.

وسئل أبو القاسم عن رجل أذن لعبده في التجارة وفي يده مال، فقال العبد للمولى: إني اشتريت جارية فقال له المولى: هي لك اصنع بها ما شئت. فأعتقها العبد هل يجوز عتقه؟ فقال: إن لم يكن أمره بالعتق لا يعتق.

وعن محمد بن الحسن في رجل أوصى في مرضه وقال: أعتقوا[٥] فلاناً بعد موتي إن شاء الله أو قال هو حر بعد موتي إن شاء الله. قال: هما في القياس سواء وهو باطل، ولكن أستحسن إذا قال: أعتقوه بعد موتي إن شاء الله[٦] فليس[٧] بمستثنى، وإن قال: هو حر بعد موتي إن شاء الله، فهو مستثنى. وكل أمر أمر به واستثنى[٨] فيه[٩] فاستثناؤه باطل.

وقال محمد في رجل قال: إن أكلت طعاماً أو قال: إن طعمت طعاماً فعبدي حر. فحسا مرقة. قال: أستحسن إذا قال لو[١٠] طعمت طعاماً يحنث، وإن قال إن أكلت لا يحنث.

وقال خلف بن أيوب /[٢٥٩ظ] سألت محمدا عن رجل قال لعبديه: أحدكما حر بعد موتي وله وصية مئة درهم ثم مات. قال: يعتقان والمئة بينهما جميعاً نصفان. قلت: فإن قال: لكل واحد منهما مئة

---

[١] لف وقال
[٢] لف م: قال.
[٣] لف م: سمعت.
[٤] جم فص – السيد.
[٥] لف م + عبدي.
[٦] لف م – إن شاء الله.
[٧] لف وليس
[٨] لف م: فاستثنى.
[٩] لف م – فيه.
[١٠] جم فص: إن.

درهم؟ قال: يبطل مئة واحدة. قال: قد[1] سألته[2] عن رجل قال لرجل: جاريتي هذه لك على أن تعتق عني عبدك فلاناً، فرضي بذلك ودفع الجارية إليه. قال: لا يكون العبد حراً حتى يعتق عنه. وهذا لا يشبه التزويج يعني في باب التزويج ولا يحتاج إلى جواب الآخر.

وسئل أبو بكر عن صبي فى يد رجل قيل له: هذا ابنك؟ فأومأ برأسه أي نعم. هل يصير ابنه؟ قال: نعم يثبت نسبه. وأما في العتق لو قيل له: أعتقت هذا العبد؟ فأومأ برأسه أي نعم، فإنه لا يعتق وليس النسب كالعتق.

وسئل أبو القاسم عن رجل بعث غلامه إلى بلدة من البلدان وقال: إذا استقبلك أحد فقل أنا حر، فخرج الغلام فاستقبله[3] رجل وسأله فأجابه[4] كما قال له مولاه هل يعتق؟ قال: إن لم يقل سميتك حراً ولكن قال: قل أنا حر، فقال الغلام مثل ذلك عتق. وإذا قال سميتك حراً، فإنه لا يعتق. قال الفقيه: هذا في القضاء وأما فيما بينه وبين الله تعالى فإنه لا يعتق إذا أراد القول بالكذب في الوجهين جميعاً.

نصير قال:[5] قال الحسن عن أبي حنيفة في رجل قال لعبده أنت حرة فإنه يعتق. ولو قال لرجل يا زانية لا يكون قذفاً.

وقال محمد بن الأزهر جاء رجل إلى شداد بن حكيم فسأله عن رجل قال: أهل بلخ أحرار، وهو لم ينو أمته. قال: تعتق أمته. فقال السائل: إن عصام بن يوسف أفتاني أنها لا تعتق أيسعني[6] أن آخذ بقوله؟ فقال شداد: لا تسم[1] عندي الناس، فإن كل رجل يقبل الناس فتياه يسعك أن تأخذ بقبوله.

---

[1] لف وقد

[2] لف وسألته

[3] جم فص لف م ح: واستقبله.

[4] لف م: فأجاب.

[5] لف وقال نصير

[6] لف م: أويسعني.

قال الفقيه: بيع أم الولد لا يجوز في قول علمائنا. وقال بشر بن غياث: يجوز بيعها. وقال: غسان سمعت بشراً يحتج بجواز بيع أم الولد قال: لأن الأمة قد أجمعت[٢] على أن بيعها كان جائزاً قبل أن تصير أم الولد، فنحن على ذلك الإجماع حتى يتبين إجماع آخر. قال غسان فعارضته فقلت له: لما حملت من سيدها فقد أجمعت الأمة أن بيعها لا يجوز ما دام الولد في بطنها، فنحن على ذلك الإجماع حتى يتبين إجماع آخر.

/[٢٦٠و] وسئل أبو نصر عن رجل قال لعبده يا حرج قال لا يعتق.[٣]

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل[٤] قال لمملوك له: اخدم ورثتي بعد موتي سنة ثم أنت حر. فمات بعض الورثة. قال: يعتق العبد للوقت الذي قال الميت؛ لأن خدمة الورثة ليست بوصية، وإنما هذا[٥] استثناء من العتق، والاستثناء من العتق باطل.[٦]

سئل أبو نصر عن رجل قال: كل جارية اشتريتها ما لم أشتر فلانة لجارية سماها فجاريته حرة. ثم إن الجارية المحلوف عليها ماتت أو غابت لا يدري أحية هي أم ميتة؟ أيسع لهذا الرجل أن يشتري جارية؟ قال: أما غيبتها لا تخرجه من يمينه ما لم يتبين موتها، فإذا ظهر[٧] موتها سقطت اليمين على مذهب أبي حنيفة ومحمد، ولم تسقط عند أبي يوسف.

وسئل محمد بن الحسن عن رجل قال لجاريتين له: إحداهما حرة. ثم سئل المولى عن إحديهما بعينها. قال: لم أعن هذه. قال: عتقت الأخرى. قيل له: وإن سئل عن الأخرى فقال: لم أعن

---

[١] فص: يسمى.

[٢] فص: اجتمعت.

[٣] لف – قال لعبده يا حرج قال لا يعتق.

[٤] لف – وسئل الحسن بن مطيع عن رجل.

[٥] لف م + شيء استثناه من العبد.

[٦] لف م – استثناء من العتق، والاستثناء من العتق باطل.

[٧] جم – ظهر؛ ص: تبين.

هذه؟ قال: عتقت الأخرى. قيل له: وإن سئل عن الأخرى؟ قال: لم أعن هذه، قال عتقت الأولى أيضا ولا يصدق على إبطال عتق الأخرى وعتقت[١] الجاريتان جميعاً.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال[٢] محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف قال: إذا قال الرجل إن اشتريت عبدين فى صفقة واحدة فهما حران، فاشترى ثلاثة أعبد فى صفقة. قال: اثنان منهما يعتقان، والخيار إليه. وكذلك إذا قال: إن اشتريت عبدين معاً.

قال إبراهيم بهذا الإسناد: سئل[٣] أبو يوسف عن رجل قال: كل عبد اشتريته فهو حر، فاشترى عبداً بيعاً فاسداً ولم يقبضه حتى تداركا ذلك البيع فاشتراه شراء صحيحاً. قال: لا يعتق؛ لأنه كان حنث في الشراء الفاسد. ولو قال: كل امرأة أتزوجها فهي طالق، فتزوج امرأة نكاحاً فاسدا ثم تزوجها نكاحاً مستأنفاً فالطلاق واقع. ولو قال: كل امرأتين أتزوجهما فهما طالقان فتزوج امرأة ثم طلقها ثم تزوجها وأخرى معها فالطلاق واقع عليهما جميعاً، ولو تزوج امرأة ثم[٤] ثنتين قال: يطلق من الثلاث ثنتان أيتهن شاء. وكذلك إن قال: إن اشتريت عبدين فهما حران، فاشترى عبداً ثم اشترى عبدين. قال: يعتق أي الاثنين شاء. وإن اشترى عبداً /[٢٦٠ظ] فأعتقه ثم اشترى عبدين. قال: عتق الآخران جميعاً. ولو قال: أول عبدين أشتريهما فهما حران فاشترى عبداً ثم عبدين لم يعتق واحد منهم. ولو اشترى عبداً ثم عبداً أو أمة[٥] عتق العبدان.

---

[١] م – الأخرى. قيل له: وإن سئل عن الأخرى؟ قال: لم أعن هذه، قال عتقت الأولى أيضا ولا يصدق على إبطال عتق الأخرى وعتقت.

[٢] جم فص + سمعت.

[٣] جم فص: وسئل.

[٤] جم + طلقها.

[٥] جم: وأمة؛ فص: ثم أمة.

قال إبراهيم: سمعت أبا يوسف سئل عن رجل قال لعبده: أنت حرة أو لأمته: أنت حر. قال: هما سواء ويعتقان فى الوجهين جميعا.[1]

قال إبراهيم وبهذا الإسناد سمعت أبا يوسف يروي عن الأشعث عن الحسن البصري فى عبد أعطى رجلاً مالاً فقال اشتري من مولاي وأعتقني، ففعل. قال الحسن: البيع والعتق جميعاً باطل، ولا يفعل هذا إلا فاسق. وقال ابن سيرين: البيع والعتق مردودان. وروي عن أبي يوسف عن الأشعث عن الحكم عن إبراهيم: قال العتق جائز، وعلى المشتري ثمنه مرة أخرى. قال أبو يوسف: وهو قولي وقول أبي حنيفة.

قال إبراهيم: وسمعت أبا يوسف يقول في رجل قال لعبده: رأسك حر أو فرجك حر[2] أو وجهك حر أو رقبتك حر، عتق ولا يعتق فيما سوى ذلك إذا سمى يداً أو رجلاً. وقال أبو يوسف: إذا أوقع[3] العتق على شيء لو باع ذلك الشيء جاز البيع فكذلك العتق، وإذا أوقع العتق على شيء لو باع ذلك الشيء[4] لم يجز فكذلك في العتق[5] لم يعتق.

وسئل محمد بن الحسن عن رجل قال: لله علي أن أتصدق بهذا العبد فقتله إنسان خطأ فأخذ قيمته. قال: عليه أن[6] يتصدق بالقيمة. ولو قال لله علي أن أعتقه فقتله إنسان خطأ فأخذ قيمته فالقيمة له ولا شيء عليه،[7] وكذلك في الوصية إذا أوصى بالعبد لرجل فقتل العبد بعد موته فالقيمة للموصى له، وإذا أوصى بعتقه فقتل العبد فالقيمة للورثة.

---

[1] لف –

[2] لف م + أو روحك حر.

[3] فص: وقع.

[4] فص – الشيء.

[5] لف م – في العتق.

[6] لف م – عليه أن.

[7] فص: له.

وسئل أبو نصر عن رجل قال لعبده: إن شتمتك فأنت حر. ثم قال: لا بارك الله فيك، قال: هذا ليس بشتم، هذا دعاء عليه. قال الفقيه: وكذلك لو قال: اللهم العنه.

وسئل أسد بن عمرو عن رجل قال لامرأته: إن تكلمت بطلاقك فغلامه حر. ثم قال: إن شئت فأنت طالق. فقالت لا أشاء. أرأيت إن قال لآخر: إن تكلمت بقذفك فغلامه حر. ثم قال: أنت زان إن شاء الله. أو[١] قال: لا أتكلم بالشرك. ثم قال: إن الشرك لظلم عظيم. قال:[٢] يقع في هذا كله. وسئل الحسن بن زياد[٣] /[٢٦١و] فقال: النية نيته وإن لم تكن له نية فلا أراه أنه[٤] يحنث. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وسئل شداد عن رجل قال: ولد آدم كلهم أحرار وله عبيد. قال: لا يعتق عبيده.[٥] فإن قال: عبيد أهل بلخ أحرار. قال: أخاف أن يعتق. قيل: فإن قال عبيد أهل الدنيا أحرار. قال: كلما سمى عبدا أخاف أن يعتق عبده.[٦]

وسئل إبراهيم بن يوسف عن عبد أخذ سيده فى موضع خال وقال:[٧] إن أنت[٨] أعتقتني وإلا قتلتك، فأعتقه مخافة القتل. قال: العبد حر ويسعى في قيمته.

وعن الحسن بن زياد فى رجل أمر رجلاً بأن يشتري له جارية بعينها فاشتراها له بألف درهم ثم لم يقبضها حتى أعتقها الموكل. قال: العتق جائز[٩] ويأخذ البائع المشتري بالثمن، ولا سبيل له على الموكل في قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وفي قياس قول محمد وزفر: للبائع أن يأخذ الآمر بالقيمة

---

[١] فص: ثم.
[٢] م + لا.
[٣] جم فص لف م ح + عن ذلك.
[٤] لف م: أن.
[٥] جم: عبده؛ لف م + قيل.
[٦] م: عبيده.
[٧] جم فص – وقال؛ ف م: فقال.
[٨] لف م – أنت.
[٩] جم فص: جاز العتق.

فيكون في يده حتى يستوفي الثمن من المشتري ثم يرد القيمة على الآمر. وإن قتل الآمر الجارية وهي في يد البائع قبل أن ينقد الثمن؟ قال:[1] للبائع أن يأخذ منه القيمة في القولين جميعاً. ولو دبرها الآمر أو ولدها[2] فادعاه قبل القبض فالجواب فيه كالجواب في العتق.

وسئل أبو بكر عن رجل كاتب عبداً[3] لرجل على أن المولى بالخيار ثلاثة أيام ثم إنه دبره، هل يكون تدبيره اختيارا لنقض الكتابة؟ قال: لا ينبغي أن يكون[4] تدبيره نقضا[5] ولا رواية عن أصحابنا فيه. قيل له: لم لا يكون تدبيره نقضا للكتابة؟ قال: لأن الرجل يدبر المكاتب ويكاتب المدبر، فلم[6] يفعل فعلاً منعه عن الكتابة.

وقال أبو بكر: إذا اشترى الرجل عبداً[7] بيعاً فاسداً ثم أمر البائع أن يعتقه فأعتقه، فإنه يجوز عتقه. ولو أعتقه المشتري بنفسه لم يجز. والفرق بينهما: أن معنى قوله للبائع أعتقه أي سلطني عليه، فلما أعتقه فقد أجابه إلى ملتمسه.

وسئل أبو بكر عن مكاتب مات ولم يترك وفاء ما حاله؟ قال: قال بعضهم أنه يصير عاجزاً قضى القاضي بذلك أو لم يقض، حتى إن إنساناً لو تطوع بأداء الكتابة بعد موته لا يقبل ذلك منه. قال الفقيه: وأما إني[8] أقول: ما لم يقض القاضى بعجزه لا يصير عاجزاً، ولو تطوع عنه إنسان قبل أن يقضي القاضي بعجزه فإنه يقبل منه ويعتق.

---

[1] جم فص + كان.
[2] لف استولدها
[3] لف م: عبده.
[4] لف م + اختيارا.
[5] لف م – تدبيره نقضا.
[6] جم فص: ولم.
[7] فص – عبدا.
[8] لف م: أنا.

/[٢٦١ظ] وسئل أبو بكر عن رجل وهب نفس العبد من العبد هل يحتاج إلى قبول[١] العبد؟[٢] قال: عُتق العبدُ قبل أو لم يقبل، ألا ترى أنه لو قال أوصيت لك بنفسك بعد وفاتي صح،[٣] ولا[٤] يعتبر قبوله فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر عن عبد قال لمولاه بالفارسية آزادي من بدا كن[٥] فقال المولى: آزادي تو ندا كردم. [٦] قال: لا يصير حرا؛ لأن كلام المولى يحتمل التعليق والتدبير وغير ذلك.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لمكاتبه: إن أنت عبدي فأنت حر. قال: لا يعتق قال الفقيه وبه نأخذ لأن المكاتب عبده من وجه وليس بعبده من جميع الوجوه فلم يوجد الشرط فوجب ألا يعتق بهذا الشرط. إلا أن يقول[٧] أنت حر فيعتق، وهذا كرجل طلق امرأته طلاقاً بائناً ثم قال لها[٨] أنت طالق طلقت إذا كانت في العدة، ولو قال لها إن أنت امرأتي فأنت طالق لا تطلق، فكذا[٩] هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: طالق أو قال[١٠] حر فقيل له: من عنيت؟ فقال: امرأتي أو عبدي قال الطلاق واقع ويعتق العبد.

---

[١] لف قبوله
[٢] لف م – العبد.
[٣] جم فص م – صح.
[٤] جم فص: أنه لا؛ لف م: لأنه لا.
[٥] ف: بيّن حريتي
[٦] ف: بينت حريتك
[٧] فص + له.
[٨] جم فص – لها.
[٩] لف م: فكذلك.
[١٠] جم فص – قال.

وسئل أبو بكر عن رجل مفسد استحق[1] الحجر فقال: إن حجر علي الحاكم فجميع مالي فى المساكين صدقة وعبدي حر، فحجر الحاكم عليه. قال: يعتق العبد ويسعى فى جميع قيمته؛ لأنه أعتق بعد الحجر وليس له أن يتصدق.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده: عتقك عليّ واجب. قال: لا يعتق وليس كالطلاق؛ لأنه ليس له تعارف في باب العتق وهو[2] هذه[3] اللفظة.

وعن الحسن بن زياد فى رجل قال لمماليكه: أيكم بشَّرني بقدوم فلان فهو حر. فعلم بعض مماليكه بقدومه فأمر مملوكاً آخر أن يذهب برسالة منه إلى مولاه فجاءه وقال: إن فلانا يقول لك أبشرك بأن فلاناً قد قدم، فإنه يعتق الذي أرسله، ولا يعتق الذي بلغ الرسالة. وكذلك لو قال إن فلانا أرسلني إليك وهو يقول أبشر فإن فلانا قد قدم.[4] وإن قال الرسول: يا مولاي! أبشر فإن[5] فلاناً[6] قد قدم[7] وقد أرسلني إليك[8] فلان[9] بذلك،[10] عتق الرسول ولم يعتق الذي أرسله؛ لأن البشارة كانت من قبله ثم أخبر بعد[11] ذلك[12] أنه رسول. ولو قال الرسول: إن فلاناً يقول أبشرك بأن فلاناً قد قدم، فإنه يعتق الذي أرسله، ولا يعتق الذي بلغ[13] الرسالة. ولو قال لمماليك له: أيكم اخبرني بقدوم فلان أو قال من أخبري منكم

---

[1] جم فص: يستحق.
[2] لف –
[3] لف بهذه
[4] لف م – وكذلك لو قال إن فلانا أرسلني إليك وهو يقول أبشر فإن فلانا قد قدم.
[5] فص – فإن.
[6] جم + قد أرسلني إليك وقد قدم فلان؛ فص – فلانا.
[7] فص – قدم.
[8] لف –
[9] لف + إليك
[10] جم – بذلك.
[11] لف بعد
[12] لف م – ذلك.
[13] لف بلغه

بقدوم فلان فهو حر فأخبروه جميعاً أو واحداً بعد واحد عتقوا جميعاً. /[٢٦٢و] ولو قال: إن أخبرني واحد منكم بقدوم فلان فهو حر فأخبروه جميعا معا واحدا بعد واحد عتق الأول ولا يعتق غيره، فإن[١] أخبروه جميعاً عتق واحد منهم، والخيار إلى المولى، وإن[٢] مات المولى قبل أن يبين والعبيد ثلاثة، عتق ثلث كل واحد منهم، فإن[٣] مات واحد منهم[٤] والمولى حي، فإن المولى بالخيار في الباقين. فإن[٥] مات المولى عتق نصف كل واحد منهما، وإن مات أحد الباقين[٦] والمولى حي عتق الثالث منهم.

وإذا قال الرجل لمماليكه: أيكم دخل دار فلان فهو حر فدخلوها عتقوا. وإن قال: إن دخل واحد منكم دار فلان فهو حر، فدخل واحد بعد واحد عتق الأول. وإن دخلوا جميعاً عتق واحد منهم، والخيار إلى المولى.

ولو أن مكاتباً لرجل وهب له سيده الكتابة صار حراً ساعة وهبها له، فإن قال: لا أقبل، عادت المكتابة عليه وهو حر فى قول أبي يوسف. وقال زفر: لا يعتق إلا أن يقبل الهبة، فإن قبلها صار حراً، وهو قول الحسن بن زياد.

ولو أن رجلاً كاتب عبدين له مكاتبةً واحدة على ألف درهم على أن يأخذ أيهما شاء، ثم وهب السيد الكتابة[٧] لأحدهما صارا جميعاً حرين. فإن قال الذي وهب له الكتابة:[٨] لا أقبلها، عادت الكتابة[٩]

---

[١] لف م: وإن.
[٢] جم فص لف م ح: فإن.
[٣] لف وإن
[٤] لف أحد العبيد
[٥] م: وإن.
[٦] فص – والمولى حي، فإن المولى بالخيار في الباقين. فإن مات المولى عتق نصف كل واحد منهما، وإن مات أحد الباقين.
[٧] جم فص: المكاتبة.
[٨] جم فص: المكاتبة.
[٩] جم فص: المكاتبة.

وصارت ديناً عليهما للسيد كما كانت، وصارا حرين، وهذا قول أبي يوسف. وقال زفر والحسن: لا يعتق واحد منهما إلا أن يقبل الهبة.[١]

باب الشرب

سئل[٢] أبو القاسم عن رجل له مجرى ماء بقرب دار لامرأة، فأجرى في النهر ما لم يحتمله النهر فدخل الماء من جحر إلى دارها وخربها،[٣] هل يجب عليه الضمان؟ قال: إن كان الثقب خفياً ولولا الثقب ما تعدى الماء فلا ضمان عليه، وإن كان حمل عليه من الماء ما يتعدى بغير ثقب فهو ضامن.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل له مجرى ماء السطح[٤] على سطح جاره، فخرب سطح الجار،[٥] فيقول لصاحب المجرى: ضع ناوِقاً في موضع المجرى[٦] على السطح[٧] حتى يتعدى الماء إلى مصبه، فأبى صاحب المجرى[٨] فيقول إصلاح ذلك عليك. قال: إصلاح المجرى على صاحب السطح الذي يجري الماء على سطحه.

وسئل عن نهر يجرى في أرض قوم فانشق النهر وخرب بعض[٩] أراضي[١٠] قوم. هل لأرباب الأرضين أن يأخذوا أصحاب /[٢٦٢ظ] النهر بعمارة الأرضين أم لا؟ قال عليّ بن أحمد: ليس لهم على

---

[١] جم فص + والله أعلم.
[٢] لف م: وسئل.
[٣] م: فخربها.
[٤] فص – السطح.
[٥] فص – الجار.
[٦] جم فص: مجرى الماء.
[٧] لف سطحي
[٨] فص – المجرى.
[٩] فص – بعض.
[١٠] جم فص: أرضين.

أصحاب النهر شيء. قال الفقيه: لأصحاب الأرضين أن يأخذوا أصحاب النهر بعمارة النهر، وليس لهم أن يأخذوهم بعمارة الأرضين.

وسئل عن امرأة لها سبعة أجربة من الأرض فخرب السيل مجرى هذه الأرضين فاستأجرت المرأة أقواما على أن يعمروا المجرى وتعطيهم ثلاثة أجربة من الأرضين[١] فعمروها[٢] ثم امتنعت المرأة من إعطاء الثلاثة الأجربة التي شرطت، هل لها الامتناع؟ قال علي بن أحمد: رجوت أن تكون الإجارة جائزة وليس لها الامتناع. قال الفقيه: هذا الجواب يوافق قول أبي يوسف ومحمد. وفي قياس قول أبي حنيفة: لا يجوز بمنزلة رجل باع كذا ذراعاً من هذه الأرض فكذلك[٣] الأجربة.

وسئل أبو جعفر عن رجل ألقى شاةً ميتة في نهر طاحونة، فسال بها الماء في الطاحونة فخربت الطاحونة. قال: إن كان النهر لا يحتاج إلى الكراء فلا ضمان عليه، وإن كان النهر يحتاج إلى الكراء فهو ضامن إن علم أنها خربت من ذلك.

وسئل الفقيه[٤] أبو جعفر عن نهر كبير يتشعب منه نهر صغير فخرب فوهة النهر الصغير فأرادوا إصلاحه بالآجر والجص، هل يجب على أصحاب النهر الكبير شيء من النفقة؟ قال: إصلاح الدرقة على أصحاب النهر الصغير؛ لأنهم هم الذين يفيضون[٥] الماء فإصلاحه إليهم.

وسئل عن رجل اشترى شرباً بغير أرض فقبضه ثم باعه مع أرض، هل يجوز؟ قال: البيع في الشرب لا يجوز إلا أن يجيزه البائع الأول؛ لأنه لم[٦] يملكه بالشراء والقبض؛ لأنه لم يضمن بقبضه، لأن البيع لم يقع على شيء موجود، ألا ترى أنه لو باع الأرض والشرب فالبيع جائز، وإن كان وقت البيع

---

[١] لف الأرض

[٢] م: فعمروا.

[٣] م: وكذلك.

[٤] فص – الفقيه.

[٥] جم: يقبضون.

[٦] جم فص: لا.

الماء منقطعاً، فالبيع إنما وقع على ما يحدث وقتا بعد وقت، فلم يشتر شيئا موجوداً حتى يملكه بالقبض، فلا يجوز بيعه الثاني؛ لأنه على ملك الأول.

وسئل عن نهر لكرم رجل فاشترى صاحب الكرم حائطاً لصنو[١] كرمه يريد[٢] أن يسقيه من مجرى الكرم ويضر ذلك بالدارين؛ لأنه يحتاج إلى أن يملأ النهر ليركب الماء الحائط، هل لصاحب الدارين ألا يرضى؟ قال: إن كان يملك أرض النهر لمجرى[٣] الماء فله لأن[٤] النهر ما لا يفيض على ضفته[٥] فيتعدى إلى دار[٦] جاره. وإن كان له إجراء الماء دون رقبة النهر، فليس له أن يفعل ذلك إلا بإذن[٧] مالك مجرى الماء.[٨]

وسئل عن مجرى ماء بئر[٩] في سكة الماء فجاء[١٠] المطر بحذاء باب دار رجل فامتلأت البئر، /[٢٦٣و] ولهذا الرجل من هذا البئر ضرر، هل له كبسها؟ قال: إن كانت سكة نافذة فله كبسها، وكذلك إن كانت غير نافذة وهي محدثة.

وسئل أبو القاسم عن رجل له أرض وفي أرضه مجرى ماء لقوم فكنسوا النهر وألقوا التراب في أرضه، هل له أخذهم بتفريغ الأرض من ذلك؟ قال: إذا[١١] تعدوا بالإلقاء في موضع الحريم، فله أخذهم برفع ما وراء الحريم.

---

[١] لف لَصِيق
[٢] لف م: ويريد.
[٣] لف بمجرى
[٤] لف م: أن يسيله في.
[٥] لف ضيعته
[٦] لف –
[٧] م: بأمر.
[٨] لف م: أرض المجرى.
[٩] لف –
[١٠] جم – فجاء.
[١١] لف –

وسئل عن رجل أراد أن يحفر بئراً في الطريق ويكبس رأسها ليجري فيها الماء، ويريد أن يجعل ظلة على بابه، فأراد جاره أن يمنعه من ذلك، قال: يرفع إلى حاكم المسلمين ليتولى هذا المنع؛ فإن منع العامة بعضهم بعضا يقع به[١] الفساد.

وسئل عن نهر زقة[٢] يخرج منها الماء ويسيل في مجريين، وفي المجريين حائل من خشبة فيفسد أحيانا ويسيل الماء في[٣] مجرى واحد. هل لهم[٤] يقولوا نحن نريد أن نجعل مجراكم من النورة والآجر ليمسك الماء؟ قال: يجب تحصين موضع الفساد بما يكون مانعاً من تحول حق[٥] غيرهم إليهم.

وسئل أبو نصر عن رجل له قطعة أرض وبلزق الأرض نهر فيه مجرى لصاحب النهر ولغيره وبلزق النهر طريق، فباع صاحب القطعة قطعته، وذكر في الصك حداً لقطعة الطريق، أيدخل النهر في البيع أم لا؟ قال: إن باع قطعة الأرض لم يدخل في البيع غيرها. قال الفقيه: وعندي أنه يدخل في البيع إن كان النهر بين القطعة والطريق.

وسئل[٦] أبو جعفر عن نهر يجري في سكة وفي كل سنة يحفر مرتين فيجتمع في السكة تراب كثير، هل لأهل السكة أن يطلبوا أرباب النهر لنقل[٧] التراب أم لا؟ قال: إن كان التراب على حريم النهر ليس لهم أن يكلفوهم ذلك، وإن كان التراب جاوز مقدار حريم النهر، فلهم أن يكلفوهم رفعه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل قلع شجرة له على ضفة نهر[١] فانقلع[٢] النهر[٣] فألقى في موضع الشجرة بعض التربة وتركه، ثم إن أرباب النهر استأجروا رجلاً ليكنس النهر فأجرى فيه الماء ليبتل النهر

---

[١] فص – به.

[٢] م: دفة؛ ل أرقّة؛ ف دقة.

[٣] لف – مجريين، وبين المجريين حائل من خشبة فيفسد أحيانا ويسيل الماء في.

[٤] جم فص + أن.

[٥] لف ماء

[٦] جم فص لف م ح + الفقيه.

[٧] لف بنقل

حتى يسهل حفره على أهله، فأرسل الماء في النهر ونام على الطريق وكان ذلك ليلاً، فلما انتبه وجد الماء قد خرج من موضع قلع الشجرة وغرق لرجل فعلى من يجب الضمان؟ على الأجير أو على قالع[٤] الشجرة؟[٥] وهو يقول: إني كنت أصلحته. هل يصدق؟ قال: أما الأجير فلا ضمان عليه، وأما قالع الشجرة، فإن كانت الشجرة بلغت النهر حتى صار جانب النهر فلا /[٢٦٣ظ] ضمان عليه، وإن كانت الشجرة لم تبلغ جانب النهر فقلع[٦] الشجرة فانهدم جانب النهر فهو ضامن لما أفسد الماء.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن حائط بين رجلين عليه حمولتهما فرفعه أحدهما برضا الآخر ثم بناه[٧] الآخر بماله برضا صاحبه على أن يعير صاحبه مجرى ماء في داره ليجري ماؤه فيها إلى داره ليسقي[٨] بستانه ففعل وأعاره المجرى ثم بدا له منع المجرى. قال: له منع المجرى وعليه أن يغرم نصف النفقة التي أنفقها[٩] في بناء الحائط.

وسئل أبو القاسم عن نهر بين رجلين وعلى ضفة النهر أشجار ويدعي كل واحد منهما أن الأشجار له. قال: إن عرف غارسه فهو له، وإن لم يعرف غارسه، فما كان من هذه الأشجار في موضع يملكها[١٠] أحدهما فهو في الحكم له، وما كان في موضع مشترك فهو بينهما في الحكم.

وسئل عن رجل له حائط وله أشجار على ضفة نهر ماذيان فنبت من عروق أشجار في الجانب الآخر من النهر، ولرجل آخر في ذلك الجانب كرم، وبين[١] الكرم والنهر[٢] طريق، فادعى صاحب الكرم

---

[١] لف نهر وسوّاه

[٢] فص: فانثلم؛ لف م – فانقلع.

[٣] فص + وسوّاه.

[٤] جم + صاحب.

[٥] جم + الذي قلعها.

[٦] جم فص: فقطع.

[٧] لف بنى

[٨] لف يسقي

[٩] جم – أنفقها.

[١٠] لف يمكن أخذها

أن الأشجار له، وادعى صاحب الحائط أنها من عروق أشجاره. قال أبو القاسم إذا عرف أنها نبتت من عروق أشجاره[٣] فهي لصاحب الحائط، وإن لم يعرف ذلك ولم يعرف لها غارس فتلك الأشجار لا ملك لأحد فيها ولا يستحق صاحب الحائط ولا صاحب الكرم.

وسئل أبو القاسم عن رجل له سباط قديم فوق سكة غير نافذة وأحد أطراف جذوعه على جدار المسجد، فرفعه ويريد أن يضعه أرفع منها من غير أن يحدث على جدار المسجد بناء ويمنعه من ذلك أهل السكة. قال: إن كان هذا الجدار هو الجدار الذي بين[٤] السكة والمسجد فأهل السكة في ذلك شركاء إذا كان ستراً لهم، وإن كان هذا الجدار غير الجدار الذي هو ستر السكة، فليس لأهل الزقاق[٥] في ذلك كلام.

وسئل أبو بكر عن رجل سقى أرضه وأرسل الماء في نهر حتى جاوز أرضه وقد كان طرح رجل آخر أسفل منه في النهر ترابا فمال الماء عن النهر حتى خربه وجاوز فغرق[٦] قصب[٧] رجل. قال: الضمان على من أحدث في النهر، وليس على مرسل الماء شيء إن كان له في النهر حق.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين وبيت أحدهما أسفل وبيت الآخر أعلى بذراع أو بذراعين فانهدم عليهما فقال صاحب الأعلى لصاحب الأسفل ابن إلى حذاء بيتي ثم نبني جميعاً. قال: ليس له ذلك، ولكن[٨] بناؤه عليهما[٩] جميعاً من أعلاه إلى أسفله. قال الفقيه: إن كان بيت أحدهما /[٢٦٤و] أسفل

---

[١] جم بين.
[٢] جم فص: النهر والكرم.
[٣] لف م: هذه الأشجار.
[٤] جم فص: من.
[٥] جم فص: السكة.
[٦] لف م: وغرق.
[٧] جم فص م: قصر.
[٨] لف + له
[٩] لف –

بأربعة أذرع أو نحو ذلك مقدار ما يمكن أن يتخذ بيتاً، فإصلاحه على صاحب الأسفل حتى ينتهي إلى موضع بيت آخر؛[1] لأنه بمنزلة الحائطين سفل وعلو.

وسئل أبو بكر عن نهر عظيم لأهل قرية يتصدع ماؤها فيسيل في نهرين ثم يجتمع بعد ذلك في نهر واحد، على كل نهر طاحونة فخربت طاحونة أحدهما فأراد أن يرسل الماء كله في النهر الآخر الذي عليه الطاحونة حتى يعمر الطاحونة ويضر ذلك بالطاحونة الأخرى. قال: ليس له ذلك.

وسئل أبو بكر عن رجلين لهما[2] شبان روز[3] من ماء في نهر قرية لكل واحد منهما يوم واحد، فاتفقا أن يسوقا ماءهما جميعاً معاً في يوم واحد فليس[4] للشركاء[5] منعهما من[6] ذلك.

وسئل أبو بكر عن نهر في دار رجل يتعدى الضرر البين من ماء ذلك النهر إلى دهليز جاره ثم يتعدى من الدهليز إلى دار امرأة، وفي ذلك ضرر فاحش، أيجب لصاحب الدار على الرجل شيء أم لا؟ قال: إن كان النهر ليس بملك له، وإنما كان للنهر مجرى في داره، فالماء[7] لأهل الشفة، فكل[8] من كانت له مضرة فعليه إصلاح النهر ودفع المضرة عن نفسه. قال الفقيه: [9] وذكر عن أبي القاسم أن إصلاحه على أصحاب المجرى وبه نأخذ.

---

[1] جم فص: الآخر.
[2] لف بينهما
[3] ف: مهايأة (ترجمت نسخة ف كلمة شبان روز ووضعت الترجمة في المتن ولم تذكر العبارة الفارسية)
[4] لف بعض
[5] لف الشركاء؛ لف م + عن ذلك قال لهما أن يسوقا ماءهما جميعا في يوم واحد وليس للشركاء.
[6] لف م: عن.
[7] لف والماء
[8] لف وكل
[9] لف –

وسئل عن نهر يجري في دار رجل وله فيها بستان يسقيه من هذا النهر، وقد غرس على شط النهر شجرة الفرصاد، فيدخل[١] الماء في عروق هذه الشجرة من هذا النهر إلى دار جاره وتداعت هذه الدار إلى الخراب، فعلى من إصلاح هذا النهر؟ قال أبو بكر: إن لم يغرسها في حريم النهر فلا يأمر يقلعها، فإن كان عروقها دخلت[٢] في دار جاره فعليه قطعها.[٣]

وسئل أبو بكر عن رجل له داران متلاصقتان إحداهما عامرة والأخرى خراب، فباع الدار الخراب وكان مصب ميزاب الدار العامرة وملقى ثلجها في الدار الخربة، فمنعه المشتري عن ذلك، أرأيت إن رضي المشتري بذلك ثم أراد أن يمنعه عنها.[٤] قال: للمشتري أن يمنعه عن ذلك. قيل: فإن استثنى البائع لنفسه مسيل الماء وطرح الثلج؟ قال: استثناء مسيل الماء جائز، وطرح الثلج لا يجوز؛ لأن المعاملة جرت في مسيل الماء ولم تجر في إلقاء[٥] الثلج. قال الفقيه: إن كان له ميزاب[٦] في تلك الدار ومسيل ماء سطحه إلى /[٢٦٤ظ] هذا الجانب ومسيل سطوحه إلى هذا الجانب، وعرف[٧] أن ذلك قديم، فمسيله على حاله وإن لم يشترط، وكذلك لو كان مسيل سطوحه إلى دار رجل وله فيها ميزاب قديم فليس لصاحب الدار أن يمنعه. وهذا استحسان وبه جرت العادة،[٨] وأما أصحابنا فقد أخذوا بالقياس قالوا[٩] ليس له ذلك إلا أن يقيم البينة أن له حق المسيل.

---

[١] لف فدخل

[٢] لف –

[٣] لف م + فإن لم يقطعها فلجاره قطعها.

[٤] فص + فهل للمشتري أن يمنعه عنها.

[٥] جم – إلقاء.

[٦] جم: ميراث.

[٧] لف عرف

[٨] فص + ذكر في تتمة الفتاوى وعليه الفتوى.

[٩] لف وقالوا

وسئل أبو بكر عن ضيعة لرجل متلاصقة على نهر ماذيان وعلى ضفة النهر أصحاب[1] الدلب[2] ولا يعرف غارسها، هل يجوز لصاحب الضيعة أن يبيعها؟ قال: إن كانت الأشجار نبتت[3] في غير منبت وأرباب النهر قوم لا يحصون فهي لمن أخذها فيقطعها ولا أحب أن يبيعها صاحب الضيعة قبل أن يقطعها،[4] وإن كانت لا تنبت من غير أن تستنبت فهي كاللقطة.

وسئل أبو القاسم عن حوض في بستان رجل مستنقع الماء لأقوام ويضر ببناء صاحب البستان، ألهم أن يمنعهم من إجراء الماء فيه إلى أن يصلح الحوض؟ قال: إن كان الحوض الذي في بستانه مقرا لأرباب النهر بالحوض والمجرى، واستنقاع[5] الماء فيه حق قديم، فإن كان في الحوض عيب يضر ببستان الرجل فللذي الحوض في بستانه منعهم من إجراء الماء إلى أن يصلح الحوض، وكذلك إن كان يدخل فيه من الماء ما يفيض على بستانه فليس[6] على صاحب البستان إصلاح الحوض.

وسئل أبو القاسم عن أشجار على ضفة نهر لأقوام يجري ذلك النهر في سكة غير نافذة وبعض الأشجار في ساحة لهذه السكة فادعى بعض أهل السكة أن غارسها فلان وأنا وارثه، وأنكر أهل السكة ذلك، كيف الحكم فيه؟ قال: على المدعى البينة، فإن لم تكن له بينة، فما كان من الأشجار خارجاً من حريم النهر، فهي لجميع أهل السكة، وما كان على حريم النهر فهي لأرباب النهر.

وسئل أبو القاسم عن[7] شباروز[8] ماء[1] بين قوم[2]وكانوا يسوقونه إلى قطع أرضين من أسفل القرية، ثم يقتسمون بينهم على نوبهم فباع بعضهم حصته من الماء من رجل له أرض أعلى القرية، فأراد

---

[1] لف م: أشجار.
[2] جم فص: الدار.
[3] جم فص: تنبت.
[4] لف يقلعها
[5] لف م: وإن استنقاع.
[6] لف وليس
[7] جم: في.
[8] ل شبان رو

أن يسوق المشتري حصته إلى أرضه إذا جاءت نوبته، ويدخل في ذلك ضرر على بقية الشركاء، وذلك إذا[٣] فرغ هو من نوبته احتاج الآخر أن يسوق الماء إلى أسفل القرية بعد أن كان حقه[٤] يصل إليه بمقاسمة الشرب /[٢٦٥و] عند أسفل القرية، أيجوز هذا؟ قال: إن باع الماء بمجاريه جاز البيع وللمشتري أن يسقي أرضه إن كان شرب الأرض من هذا النهر من غير أن يستوعب النهر في نوبته على الكمال حتى لا يخلى عن الماء في نوبته فيكون النهر منه ممتلئاً[٥] عند حاجة الآخرين إلى أخذ الماء.

وسئل أبو القاسم عن كرم بين أربعة إخوة، وبجنب الكرم حائط لعمتهم فاشترى أحد الأخوة الحائط من عمتهم، وأراد أن يسوق ماءه إلى الحائط المشترى، والإخوة[٦] البواقي يمنعونه[٧] عن ذلك. قال: إن اراد أن يسوق[٨] إلى مجرى مشترك فلهم منعه، وإن أراد أن يجري في مجرى له خاصة لم يمنع من ذلك إذا كانت المشتراة شربها[٩] من هذا الثقب.[١٠]

وسئل أبو نصر عن رجل له مياه متفرقة في قرية، فأراد[١١] أن يجمع كله ويجعله في شباروز[١٢] واحد.[١٣] قال: له ذلك.

---

[١] ف + مشترك فيه مهايأة

[٢] لف لقوم

[٣] لف م: أنه إن.

[٤] لف م – حقه.

[٥] جم فص: متمكنا.

[٦] لف هل للإخوة

[٧] لف + أن يمنعوه

[٨] م: يسوقه.

[٩] م: بئرها.

[١٠] لف م: النهر.

[١١] جم: فإذا.

[١٢] ل شبان روز؛ ف نوْبة

[١٣] لف واحدة

وسئل أبو نصر عن نهرين بينهما مُسَنَّاةٌ وأحد النهرين أكبر والأخر أصغر فاحتيج[١] إلى إصلاح المسناة التي بين النهرين كيف تجب النفقة بينهما. قال: إصلاحه عليهما جميعاً، وتكون النفقة عليهما نصفان إن[٢] كان كله حريماً للنهرين، ولا تعتبر قلة الماء وكثرته ويكون كجدار بين دارين ولأحدهما أكثر حمولة عليه من الآخر، فاحتيج[٣] إلى النفقة فالنفقة عليهما نصفان. ولا يشبه هذا إصلاح النمرزقة[٤] إذا فسدت فاحتيج على إصلاحها يكون بينهما على قدر مياههم؛ لأنهم يستعملون النمرزقة[٥] بمياههم فيكون إصلاحه على قدرهم.

وسئل أبو بكر عن وقف على مرمة نهر لسكة أخرى،[٦] وكان الماء ينصب في درقة[٧] يسيل إلى السكة ثم يسيل من تلك السكة إلى السكة التي وقف عليها، فاحتاج النهر إلى المرمة في السكة التي هي أعلى، هل يجوز أن يرم من غلة هذا الوقف؟ قال: لا يرم من غلة هذا الوقف الموضع الذي هو أعلاه، وإنما يرم النهر الذي يجري في السكة الموقوفة عليها. قال ولو كان النهر الذي ينصب من النهر العظيم ويسيل إلى[٨] فضاء وليس عليه شفة ولا شارب[٩] ثم يسيل من الفضاء إلى السكة الموقوف[١٠] عليها، فإنه يرم من غلة الوقف من أعلى النهر إلى أن يخرج من السكة. والفرق بينهما أنه في المسألة الأولى ينسب النهر إلى السكتين جميعاً، وأما إذا لم يكن بينهما سكة، فإن النهر من أعلاه إلى أسفله يضاف إلى /[٢٦٥ظ] تلك السكة. قيل له: أرأيت إن احتاج النهر إلى الحفر هل يحفر من تلك الغلة؟ قال: لا لأن

---

[١] م: احتيج.
[٢] فص: وإن.
[٣] لف فإن احتاج
[٤] ل نهر رَقَّة؛ ف النهر رقة
[٥] ل نهر رقة؛ ف النهر رقة
[٦] لف م: كذا.
[٧] لف رقة
[٨] فص: على.
[٩] لف شاربه
[١٠] جم فص: الموقوفة.

الحفر ليس من المرمة. قال الفقيه: إن كان يخاف من[1] ترك[2] الحفر تخريب المسناة جاز أن يحفر؛ لأن كل ما كان في تركه تخريب النهر فهو من المرمة.

وسئل أبو بكر عن رجل له جمال أو باقورة[3] فأراد أن يسقي من نهر رجل فأراد صاحب النهر أن يمنعه لما يخاف من تخريب النهر أو فساد المسناة وفي الجمال كثرة فخاف قطع الماء. قال: ليس له منعه. وقال أبو القاسم: إن أدى إلى فساد المسناة له[4] منعه.[5] قال الفقيه: وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل له مجرى ماء[6] في دار رجل فخرب المجرى وأخذ[7] صاحب الدار صاحب المجرى بإصلاحه. قال: لا يجبر صاحب المجرى على إصلاحه، وهذا كرجل له مجرى على سطح رجل فخرب السطح لم يكن لصاحب السطح أن يأخذ صاحب المجرى بإصلاح سطحه، فكذلك ههنا. وإن كان النهر ملكا لصاحب النهر أخذ بإصلاحه. قال الفقيه: وقد قال بعضهم إن إصلاح النهر على صاحب المجرى، وليس هذا كالسطح؛ لأن الماء الذي يجري في النهر ملكه، وهو الذي يستعمل النهر بملكه، فإصلاحه عليه، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل له دار في سكة غير نافذة وفي السكة نهر، فأراد صاحب الدار أن يدخل الماء في داره ويجريه على[8] بستان له، فأراد[9] الجيران أن يمنعوه من ذلك؟[10] قال: للجيران أن يمنعوه من

---

[1] لف م – من.
[2] جم فص: بترك.
[3] لف بقور
[4] لف –
[5] لف م + من ذلك.
[6] لف م – ماء.
[7] جم فص لف م ح: فأخذ.
[8] لف إلى
[9] لف م: وأراد.
[10] لف م + هل لهم ذلك؟ فإن كان غيره من أهل السكة قد فعل مثل ذلك هل له أن يمنعه من ذلك؟

ذلك،[١] وله أن يمنع الجيران من ذلك أيضا، ومن أجرى قبل ذلك وأقر بأنه أحدثه فله منعه، وإن كان ذلك[٢] قديماً لم يكن له،[٣] وهذا[٤] بمنزلة الظلة فوق السكة.[٥]

وسئل أبو بكر عن رجل في داره مجرى ماء فحوله[٦] إلى ناحية من داره، فانهدم حائط جاره من ذلك. قال: هو ضامن لذلك.[٧] قيل له: لو ترك بين النهر وبين حائط الجار فرجة فنزَّ[٨] من ذلك؟ قال: هو ضامن سواء ترك فرجة[٩] أو لم يترك؛ لأنه جنى في تحويله فما تولد منه بجنايته[١٠] وهو[١١] ضامن، قال: ولو ترك النهر الأول على حاله ولم يكتسبه،[١٢] ولكن جعل نهراً[١٣] ثانياً وجعل الماء فيه فانهدم دار جاره، فإن جعل بينهما فجوة[١٤] مقدار[١٥] ذراعين فإنه لا يضمن؛ لأن النهر الجديد بمنزلة حوض جعل في داره فلا يكون في ذلك جناية منه. قال الفقيه: هذا[١٦] إذا أخرج الماء من النهر من موضع لم يكن له حق إخراج /[٢٦٦و] الماء منه، وأما إذا فتق حافة النهر في موضع له حق إجراء الماء إلى موضع آخر، فإنه لا

---

[١] فص – ذلك.
[٢] لف –
[٣] لف منعه
[٤] لف وهو
[٥] لف –
[٦] لف – وسئل أبو بكر عن رجل في داره مجرى ماء فحوله.
[٧] فص: ذلك.
[٨] م: فترك.
[٩] فص – فرجة.
[١٠] لف م: فهو جنايته.
[١١] لف فهو
[١٢] لف م: يكبسه.
[١٣] جم فص – نهرا.
[١٤] لف فرجة
[١٥] لف –
[١٦] فص – هذا.

يضمن في الوجهين جميعا[1] إذا بقيت بينهما فرجة؛ لأن كبس نهر الماء جناية منه وإسالة الماء في موضع آخر من داره لم يكن جناية منه[2] فلا يضمن ما لم يصل الماء إلى حائط الجار.

وسئل أبو القاسم عن قطعتي كرم لرجل فاشترى[3] رجل إحدى القطعتين واشترى رجل آخر القطعة الأخرى وصار[4] مجراهما واحدا، فمنع صاحب القطعة الأعلى مجرى ماء القطعة السفلى، هل له ذلك؟ قال: إن كانت القطعتان جميعاً مالكهما واحد ثم باع قطعتين متفرقا لم يستحق أحدهما على الآخر مجرى بغير شرط إما إفصاحاً وإما دلالة، وأما[5] إذا[6] كان كل قطعة لواحد، واشترى كل واحد من مالكها بكل حق هو لها فيدخل فيه المجرى. قال الفقيه: يعني إذا باع الأعلى أولاً ثم السفلى، وأما إذا باع السفلى أولاً بكل حق هو لها[7] دخل الشرب والمسيل فيه.

وسئل بعضهم عن حائط لرجل باع نصفه فأراد صاحب النصف المشترى أن يتخذ لنصيبه مفتحاً في نهر الماذيان، هل له ذلك. قال: إن أراد أن يجعل مفتحاً جديداً ويخرق ضفة النهر المشترك[8] ليس له ذلك، وإن اتخذ في حد نفسه مفتحا من غير أن يخرق ضفة النهر المشترك[9] لم يمنع من ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل اتخذ غطاء على مجرى قال إذا لم يكن على موضع المجرى غطاء في القديم فغطى فلأرباب المجرى أن يأخذوه بكشف ذلك ورفع الغطاء.

---

[1] لف –

[2] لف – وإسالة الماء في موضع آخر من داره لم يكن جناية منه.

[3] لف اشترى

[4] لف م: وكان.

[5] م – وأما.

[6] م: وإن.

[7] لف: له

[8] م: المشترى.

[9] جم – ليس له ذلك، وإن اتخذ في حد نفسه مفتحا من غير أن يخرق ضفة النهر المشترك؛ لف: المشترى.

وسئل نصير عن مقدار حريم النهر. قال: قال أبو يوسف حريم النهر بقدر عرض النهر نصفين: نصف من هذا الجانب ونصف من هذا[1] الجانب الآخر. وقال محمد: حريم النهر بقدر[2] عرض النهر من هذا الجانب ومن هذا الجانب.

وسئل أبو بكر عن رجل له داران مسيل سطح إحداهما على سطح الدار الآخرى، فباع الدار التي عليها المسيل من إنسان بكل حق هو لها، ثم باع الدار الأخرى من آخر، فأراد[3] المشتري الأول أن يمنع المشتري الثاني من[4] إسالة الماء على سطحه. قال: له[5] أن يمنعه إلا أن يكون اشترط عليه وقت ما باعه أن مسيل ماء[6] الدار[7] التي لم أبع في الدار التي بعت.

وسئل أبو بكر عن سكة غير نافذة يدخلها نهر لشفههم وعلى النهر بالوعة منذ قديم. قال: للجار أن يأخذ الجار برفع البالوعة عن نهر /[٢٦٦ظ] الشفة، فإن لم يرفع رفع إلى صاحب الخشبة ليأمره[8] برفعه. قيل له: لا عبرة للقديم والحديث؟ قال: لا.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل باع ماء بمجاريه بغير أرض، وفي تلك القرية تباع المياه بمجاريها، هل يجوز البيع؟ وإن كان على الماء خراج هل يجب خراجه على المشتري لأنه لا خراج على الماء؟[9] قال الفقيه: لأن البيع وقع على المجرى والماء تبع له فيجوز البيع، فإن باعه واشترط الخراج على

---

[1] لف –

[2] لف م: قدر.

[3] لف وأراد

[4] فص: عن.

[5] فص – له.

[6] جم لف: الماء.

[7] جم فص لف م – الدار.

[8] جم: أن يأمره.

[9] لف م – لأنه لا خراج على الماء؛ لف ف م + ولا خراج على المشتري؛ لأنه لا خراج على الماء.

المشتري في عقد البيع ينبغي أن يكون البيع فاسدا، وإن لم يشترط في البيع جاز البيع والخراج على البائع[1] على حاله، ولا خراج على المشتري.

وسئل أبو القاسم عن نهر المدينة يجري في باب البهار[2] حتى يخرج إلى القهندز، فيقول أهل محلة حونبار[3] لمن أسفل منهم: احفروا النهر الذي يجري في محلتنا؛ لأن في ذلك نفع لكم للفواليز وغيرها. قال: هذه المسألة لا يجري الأمر فيها على الفتوى والحكم؛ وذلك أن[4] هذا[5] يجري على وجه عواري المجاري، فمجرى هذا ليس بمملوك، فالصلح في هذا أولى.

وسئل شداد[6] عن سقي البستان بماء[7] الشفة. قال: كنت أشدد فيه، وكان في بستاني شجرة، فربما كنت أدخل فأراها عطشى،[8] فلم آمر[9] أحدا أن يسقيها، ويسرني أن يسقيها أحد بغير أمري. ثم روى خلف عن بعض الكوفيين فرخصت به. وقال محمد بن سلمة: كان خلف ابن أيوب إذا دخل ماء الشفة في داره فكان يجلس ويقول لبعض أصحابه، ألا ترى إلى حسن هذا الماء؟ فقال له الرجل:[10] أيحل لك أن تدخل ماء الشفة في دارك؟ فقال: إن أخرجها[11] إنسان لا أمنعه عن ذلك.[12]

باب الشركة

---

[1] لف – المشتري في عقد البيع ينبغي أن يكون البيع فاسدا، وإن لم يشترط في البيع جاز البيع والخراج على.

[2] لف بويهان

[3] جم: هونبار؛ فص لف: جونبار.

[4] جم فص: إنما.

[5] لف + ماء/ما

[6] لف –

[7] جم: في ماء.

[8] لف م: عطشانة.

[9] جم فص: أرَ.

[10] جم فص: رجل.

[11] لف أخرجه

[12] م ح + والله أعلم بالصواب.

سئل أبو القاسم أحمد بن حم رحمه الله[١] عن بعير بين رجلين فجعل[٢] أحدهما من الرستاق عليه شيئا بأمر شريكه وساقه على جسر فوقع في النهر فعطب فنحره أهل القرية، فجاء الشريك الآخر وباع اللحم. هل على الشريك السائق ضمان؟ ويجب للسائق عليه فيما باع من لحمه ضمان أو على أهل القرية ضمان؟ قال: لا ضمان على السائق إذا لم يخالف، ولا ضمان على الذابحين إذا علم أنه لا يعيش إلى أن يخبر[٣] صاحبه، وثمن اللحم بين الشريكين نصفان. قال الفقيه: هذا جواب الاستحسان، وهكذا[٤] روي عن محمد بن سلمة، وكان[٥] القياس[٦] أن يضمن الذابح إذا ذبح بغير إذن صاحبه قيمته قبل /[٢٦٧و] الذبح، واللحم للذابح، وإن شاء صاحبه أخذ اللحم ولا يضمنه، والبائع أيضاً يضمن[٧] نصيب شريكه من اللحم إذا باع بغير إذن شريكه في القياس. وفي الاستحسان لا يضمن، وهو كالمأذون من طريق[٨] الدلالة،[٩] وكذلك الراعي إذا ذبح شاة بغير أمر صاحبها فعليه قيمته قبل الذبح واللحم للذابح[١٠] إذا ذبح شاة خاف عليها الهلاك والبقار[١١] ذبح بقرة خاف عليها الهلاك.[١٢]

وسئل نصير عن رجلين لهما على رجل ألف درهم، فأراد أحدهما أن يأخذ حصته ولا يكون لشريكه عليه سبيل ما الحيلة فيه؟ قال: يهب الغريم له مقدار حصته ويقبض ثم يبرئ الغريم من حصته.

---

[١] فص لف م – رحمه الله.
[٢] جم فص: فحمل.
[٣] فص: يخبروا.
[٤] جم: وكذا.
[٥] فص – وكان.
[٦] فص: والقياس.
[٧] جم فص – يضمن.
[٨] لف م – طريق.
[٩] لف م: بالدلالة.
[١٠] لف + وإن شاء صاحبه أخذ اللحم ولا يضمنه والبائع أيضًا يضمن نصيب شريكه من اللحم وكذلك الراعي.
[١١] جم لف م ح: أو البقار.
[١٢] فص – الهلاك؛ لف م – ذبح بقرة خاف عليها الهلاك.

وسئل أبو القاسم عن ثلاثة نفر اشتركوا بمال معلوم شركة صحيحة على قدر رؤوس أموالهم، فخرج أحدهم إلى ناحية من النواحي بشركتهم،[1] ثم إن الحاضرَين شاركا رجلا آخر على أن ثلث الربح له والثلثين بينهم أثلاثاً ثلثاه[2] للحاضرين وثلثه للغائب، فعمل[3] المدفوع إليه بذلك المال سنين مع الحاضرَين ثم جاء الغائب فلم يتكلم بشيء حتى اقتسموا ولم يزل يعمل معهم[4] هذا الرابع حتى خسر على[5] المال أو استهلكه،[6] فأراد الغائب أن يضمن شريكه، ما القول[7] فيه؟ قال: الربح على ما اشترطوا فلا[8] ضمان عليهما وعمله[9] بعد ذلك رضًا بالشركة.

وسئل أبو بكر عن رجلين اشتركا فاشتريا أمتعة ثم قال أحدهما لشريكه: لا[10] أعمل معك بالشركة، ولم يقسم شيئا وغاب، فعمل الحاضر وجعل يتجر بالأمتعة حتى اجتمع له مال، هل للغائب شركة في ذلك؟ قال: ما اجتمع عنده فهو للذي عمل بالمال، وهو ضامن لقيمة نصيب شريكه؛ لأن قوله لا أعمل معك بالشركة بمنزلة قوله فاسختك الشركة.

وسئل أبو بكر عن معلمين اشتركا لحفظ الصبيان وتعليم الكتابة. قال: هذه شركة جائزة.

ولو أن رجلين اشتركا شركة عنان على أن يبيعا بالنقد وبالنسيئة، ثم نهى أحدهما صاحبه عن بيع النسيئة. قال نصير: لا يجوز نهيه ولا يعمل النهي الخاص في الإذن العام. وكان محمد بن سلمة يقول:

---

[1] ل نواحي شريكهم؛ ف لشركتهم

[2] لف –

[3] لف فيعمل

[4] جم فص + مع.

[5] لف في

[6] جم فص: يستهلكه؛ ل واستهلكه؛ ف أو يستهلكه.

[7] لف تقول

[8] لف م: ولا.

[9] جم: وعلمه.

[10] جم: ما.

يجوز من قبل أنهما لو اشتركا في الابتداء على هذا الشرط كان جائزاً، وإنما يصح[١] هذا القول في العبد المأذون؛ لأنه لو نهاه في الابتداء لم يجز، /[٢٦٧ظ] فكذلك إذا نهاه بعد الإذن. قال الفقيه: وبقول محمد بن سلمة نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن شريكين اشتركا فعمل أحدهما وغاب الآخر فلما حضر الغائب أعطاه الحاضر نصيبه ثم غاب الحاضر وعمل الغائب بعدما حضر وربح وأبى أن يدفع حصة شريكة من الربح. قال: إن كانت الشركة بينهما على الصحة والشرط أن يعملا جميعاً وشيء،[٢] فما كان من تجارتهما من الربح فهو بينهما على ما اشترطا ما عمل كل واحد منهما على حدة وما عملا جميعاً.

وسئل عن رجلين اشتركا على أن يبيعا ويشتريا والربح بينما نصفان ولكل واحد منهما أيضاً دراهم من غير هذه التجارة، فقال أحد الشريكين لصاحبه: نقاسم المال ونقطع الشركة؛ لأنه لا منفعة فيها، فقاسما[٣] المتاع ثم باع أحدهما نصيبه كله للآخر وقبض بعض الدراهم وأخذ عملا آخر ولم يقولا فارقنا. قال: الكلمة المتقدمة أنا نقطع الشركة مع[٤] البيع المتأخر يكون[٥] فيه[٦] قطع للشركة.[٧]

وسئل أبو بكر عن شريكين قال أحدهما لصاحبه: اخرج إلى نيسابور ولا تجاوز، فجاوز فهلك المال. قال: يضمن حصة شريكه.

---

[١] لف م: يصلح.
[٢] لف: وشتى؛ م: أو شتى.
[٣] جم فص: فتقاسما.
[٤] ف منع
[٥] لف فيكون
[٦] لف م – فيه.
[٧] جم م: الشركة.

وسئل عن رجلين اشتركا في بذر الدود كيف يجب أن يعمل لتصح الشركة؟ قال: يقرضه نصف البذر أو يبيعه منه ويشتركان بعد ذلك، وكذلك في الورق ويكون الخارج بينهما. قال الفقيه: هذا بمنزلة مزارعين[١] اشتركا في الزراعة،[٢] فكذلك ههنا.

وسئل أبو نصر عن سكة غير نافذة بين عشرة لكل واحد فيها دار غير أن لأحدهما دار في سكة أخرى لا طريق لها في هذه السكة، وليس باب داره بحيال داره التي في هذه السكة غير أن حائطها في هذه السكة. هل له أن يفتح باباً في هذه السكة؟ قال: أهل هذه[٣] السكة شركاء في جميع هذه السكة من أعلاها إلى أسفلها بدليل أن الشفعة تجب لهم جميعاً، فلو شاء رفع حائطه كله لم يمنع، فلما لم يمنع[٤] من رفعه لا يمنع من خرقه لفتح الباب، ولما لم يمنع من ذلك لا يمنع من دخوله فيها؛ لأنه يدخل في ملك نفسه. وسئل أبو بكر عن ذلك فأجاب مثل ذلك.[٥]

وسئل أبو القاسم[٦] عن رجل دفع إلى رجل مالاً ليعمل به على أن الربح بينهما وقال: لا أرضى أن تعمل في شركة غيري، فإن عملت في شركة غيري فأنا أريد منه /[٢٦٨و] الحصة، فتراضيا على ذلك، فعمل المدفوع إليه في شركة آخر وربح. قال: ليس لرب المال شركة في ربح ما عمله مضاربةً في غير المال الذي دفع إليه.

وسئل أبو نصر عن شريكين جن أحدهما فعمل الآخر بالمال حتى[٧] ربح أو وضع أيلحق ذلك المجنون فيهما؟ قال: الشركة كانت قائمة إلى أن يتم إطباق الجنون عليه، فإذا[١] مضى الوقت الذي يكون

---

[١] لف المزارعين

[٢] لف م + فإن خلط البزر صحت الشركة، وإن لم يخلطا لم تصح الشركة.

[٣] جم فص – هذه.

[٤] لف -

[٥] فص – ذلك؛ لف م + وسئل أبو القاسم عن ذلك فقال: ليس له أن يمر من هذه السكة إلى تلك الدار. وكان الفقيه أبو جعفر يفتى بذلك وبه نأخذ.

[٦] فص – القاسم.

[٧] فص: من.

الإطباق انفسخت الشركة بينهما، فإن عمل بالمال بعد انفساخ الشركة كان الربح للذي عمل وعليه الوضيعة، وهذا كالغاصب لمال المجنون فيطيب له حصة ماله ولا يطيب له ما ربح من[٢] مال المجنون، ولكن يضمن له ماله ويتصدق بذلك الربح.

وسئل أبو نصر[٣] عن قصار ضاع الثوب عنده بسرقة أو غيرها فضمن قيمته ثم ظهر الثوب، أيملكه بالتضمين؟ قال: لا يملكه؛ لأنه لم يكن مضموناً بنفسه كالرهن إذا ذهب فجعل الدين بما فيه ثم ظهر فإن المرتهن لا يملكه ويعود رهناً. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إنه يملك[٤] وليس[٥] كالرهن؛ لأن في الرهن لم يغرم[٦] قيمته، وأما القصار فإنه يغرم قيمته في قول أبي يوسف ومحمد، وإذا غرم قيمة الثوب صار الثوب له، وأنا آخذ بقول أبي حنيفة أنه لا ضمان على القصار إلا أن يكون الهلاك من عمله.

وسئل أبو القاسم عن أرض مشاعةً بين قوم، فعمد بعض القوم إلى شيء منها فزرعها ببذره وساق إليه من الماء المشترك[٧] واستنزل الأرض على هذه الصفة سنين، ما يجب عليه لشركائه في حصصهم من الأرض والماء، وذلك كله بغير أمر شركائه. قال: إن كان الذي استعمل من الأرض هو مقدار حصته لو عمل على المهاياة، وكان قبل ذلك يتهايؤون ولم يكن شركاؤه طلبوا القسمة فلا ضمان عليه فيما استعمل، ولا يشركه شركاؤه فيما استنزل من ذلك.

وسئل أبو جعفر عن ثلاثة نفر أخذوا أرضاً بالنصف ليزرعوها فيها بالشركة، فغاب واحد منهم فزرع اثنان بعض الأرض حنطة ثم حضر الآخر فزرع[٨] بعض الأرض شعيراً. قال: إن فعلوا ذلك بإذن كل

---

[١] م: وأما إذا.
[٢] فص لف م – من.
[٣] فص: القاسم.
[٤] م: يملكه.
[٥] لف ويصير
[٦] جم: يعرف.
[٧] جم فص + بينهم.
[٨] جم فص: وزرع.

واحد منهم فالحنطة بينهم ويرجع صاحب الحنطة على الآخر بثلث الحنطة التي بذروا، والشعير أيضاً بينهم، ويرجع صاحب الشعير أيضاً عليهما بثلثي الشعير الذي بذر بعد رفع نصيب صاحب الأرض، وإن فعلوا بغير إذن الآخر فالحنطة ثلثها لصاحب الأرض وثلثاها لهما، ويغرمان نقصان /[٢٦٨ظ] ثلث الأرض، وثلث الخارج طيب لهما، وثلث آخر يرفعان نفقتهما منه ويتصدقان بالفضل؛ لأن ثلثي ذلك زرعا نصيبهما فهو على الشرط، والثلث[١] الآخر صارا غاصبين له، فصارا كله لهما، فجعل لهما من الحنطة الثلثان ولصاحب الأرض الثلث، أما صاحب الشعير فخمسة أسداسه له ولرب الأرض السدس؛ لأن ثلثي الشعير زرع غصباً فهو له،[٢] وثلثه زرع بحق، فنصفه له أيضاً، فذلك خمسة أسداس، ولرب الأرض السدس وعليه نقصان الأرض في مقدار ثلثي ذلك ويتصدق بالفضل، وبالله التوفيق.[٣]

باب الوصايا

سئل أبو بكر الإسكاف عن رجل أوصى إلى رجل وأمره أن يعمل برأي فلان. قال: هو وصي تام، وله أن يعمل بغير رأي فلان. ولو قال: لا تعمل إلا برأي فلان، فالثاني هو الوصي، والأول هو وصي[٤] ناقص.[٥] قال الفقيه: قد اختلف المشايخ في هذه المسألة، قال بعضهم في الوجهين جميعاً: كلاهما وصيان. وقال بعضهم: الأول هو الوصي وهو قول[٦] نصير، وقال أبو نصر بن سلام: إن[٧] قال اعمل بأمر[٨] فلان فهو الوصي خاصة، وإن قال لا تعمل إلا بأمر فلان فهما وصيان، وهذا أشبه بقول

---

[١] جم فص: وثلث.
[٢] لف م – فهو له.
[٣] فص لف م: والله أعلم.
[٤] جم فص: ولي.
[٥] م: الوصي الناقص.
[٦] جم فص – قول.
[٧] لف م: لو.
[٨] جم: برأي.

أصحابنا؛ لأنهم قالوا في رجل وكل رجلاً وقال له بعه بالشهود[١] فباعه بغير شهود جاز. وإن قال لا تبع[٢] إلا بشهود أو قال لا تبع إلا بمحضر فلان، لا يجوز له أن يخالف، فكذلك هذا. وكذلك لو قال للوصي اعمل بعلم فلان، فله أن يعمل بغير علمه، وإن قال لا تعمل إلا بعلم فلان لم يجز[٣] له أن يعمل بغير علمه.[٤]

وسئل[٥] أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يدفن في داره. قال: وصيته باطلة؛ لأنه ليس في وصيته منفعة له ولا لأحد من الآدميين المسلمين.[٦] قيل له: فإن دفن فيها؟ قال: دفنهم فيها بالوصية كدفنهم بغير وصية يرفع إلى القاضي، فإن رأى أن يأمر برفعه فعل، وإن أوصى أن يدفن فلان في داره؟ قال: الوصية باطلة إلا أن يوصي بأن يجعل مقبرةً للمسلمين. قيل له: لو دفن الميت في مكان هل يجوز أن يدفن فيه ميت آخر؟ قال: يجوز إذا بلي ولم يبق منه العظام ولا غيرها، فإذا حفر فوجد فيه عظام ميت فإنه يهال عليه التراب ولا تحرك العظام[٧]؛ لأنه روي عن النبي صلى الله عليه وسلم[٨] أنه نهى عن وطء القبور. والدفن فوق الميت أشد من وطء القبور.[٩] وإن /[٢٦٩و] شاءوا دفنوا بجنبه ويجعل بينهم[١٠] حاجز من التراب.[١١]

---

[١] جم: بشهود.
[٢] فص: تبعه.
[٣] لف + أن يخالف
[٤] فص – عمله؛ لف – له أن يعمل بغير علمه.
[٥] فص – وسئل.
[٦] جم فص لف م – المسلمين؛ لف + ولكن شطب فوقها.
[٧] لف + ولا يجوز الدفن فوق العظام.
[٨] لف النبي عليه السلام
[٩] جم فص: المقبرة.
[١٠] فص: بينهما.
[١١] لف م: الصعيد.

ولو أن رجلاً أوصى لرجل بمال وأوصى للفقراء بمال والرجل محتاج، هل يجوز له أن يعطى من نصيب الفقراء أم لا؟ قال محمد بن مقاتل وخلف وشداد: يعطى. وقال إبراهيم النخعي والحسن بن مطيع: لا يعطى. وقال نصير: إن كان أوصى بدفعة واحدة لا يعطى، وهو أنه لو قال:[1] لفلان كذا درهماً والباقي لفلان أو قال يعطى فلان كذا وكذا وللفقراء كذا وكذا فإنه[2] يعطى، ولو أوصى لفلان ثم[3] أوصى[4] بوصايا ثم قال ويعطى للفقراء كذا وكذا فإنه يعطى.[5]

وسئل نصير عن رجل أوصى بوصايا لقوم فنسي الوصي مقدار وصية كل واحد منهم. قال: يستأذنهم الوصي فيقول إن نسيت وصاياكم فأذنوا لي حتى أعطي كيف شئت. فإن أذنوا له جاز له أن يعطي كيف شاء.

قال نصير: للوصي أن يأكل من مال اليتيم ويركب دوابه إذا ذهب في حاجته. قال الفقيه: هذا إذا كان الوصي محتاجاً؛[6] لأن الله تعالى قال: (وَمَنْ كَانَ غَنِيّاً فَلْيَسْتَعْفِفْ وَمَنْ كَانَ فَقِيراً فَلْيَأْكُلْ بِالْمَعْرُوفِ) وقال بعضهم: لا يجوز. قال: وهذه الآية منسوخة بقوله تعالى:[7] (إِنَّ الَّذِينَ يَأْكُلُونَ أَمْوَالَ الْيَتَامَى ظُلْماً) والقياس ما قال هذا القائل إنه لا يجوز أكله، وفي الاستحسان يجوز أكله بالمعروف إذا كان محتاجاً بقدر ما يتغنى في ماله.

---

[1] لف م + يعطى.
[2] لف م + لا.
[3] لف –
[4] لف وأوصى
[5] فص – يعطى.
[6] لف + جاز؛ لف + له أن يأكل من ماله.
[7] لف م + تعالى.

وسئل عن وصي استهلك مال اليتيم وهو صغير كيف يتبرأ[1] منه؟ قال: يشتري له شيئاً ويعطي[2] من ملك[3] نفسه[4] فيبرأ إن شاء الله.

وسئل أبو نصر عن شيء يلقى في القبر تحت الميت مثل الثوب أو الْمُضَرَّبَةَ.[5] قال: لا بأس به، وهو كزيادة في الكفن.

وسئل عن رجل أوصى فقال: ثلث مالي وقف، ولم يزد على ذلك. قال: إن كان ماله دراهم أو دنانير أو نحو ذلك فهذا[6] القول باطل؛ لأن رجلاً لو قال هذه الدراهم وقف كان باطلاً. وإن كان ماله ضياعاً أو نحو ذلك صار ذلك وقفاً على الفقراء.

وقال أبو نصر: كان نصير في مأتم وعنده محمد بن سلمة وشاذان بن إبراهيم وفضل الواسطي فجاء مستفت وسأل نصيراً عن رجل أوصى بوصايا فأنفذت وصاياه بدراهم رديئة. قال نصير: يجوز وقال شاذان: لا يجوز. فلم يلتفت نصير إلى كلامه. فقلت لشاذان: لم لا يجوز؟ قال: لأن وصاياه قد[7] وقعت على الجياد. فقلت[8] له: أرأيت[9] لو كاتب عبده بألف[10] درهم فأدى زيوفاً أليس يعتق؟ ولو أسلم عشرة دراهم فالسلم /[٢٦٩ظ] وقع على الجياد، فلو أدى الزيوف جاز؟ وكذلك الصرف؟ فسكت. قال الفقيه: هذا على وجهين: إن كانت الوصايا لقوم بأعيانهم فأعطاهم ورضوا بذلك مع علمهم بالوصية جاز، وإن

---

[1] جم فص: يبرأ.
[2] جم فص + منه.
[3] جم: مال؛ فص: ماله.
[4] فص – نفسه.
[5] جم: والمضربة.
[6] فص: فهو.
[7] فص – قد.
[8] فص لف م: فقيل.
[9] فص – أرأيت.
[10] لف م: على ألف.

كانت الوصية للفقراء بغير أعيانهم جاز في قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف. وقال[1] محمد: لا يجوز ويعطى الفضل بمنزلة رجل له مائتا درهم جياد فأعطى خمسة رديئة في الزكاة على هذا الاختلاف.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أوصى بوصايا وأوصى للفقراء وأوصى لمعتَقه بمئة درهم فمات المعتَق قبل موته، فنصيبه يكون للفقراء أو يرجع إلى الورثة؟ قال: إن أوصى بثلث ماله وبين لكل واحد منهم شيئاً وجعل الباقي للفقراء، فالمئة تصرف إلى الفقراء، وأما إذا جعل لكل واحد منهم وصية مقدرة وللفقراء وصية مقدرة فالمئة للورثة.

وسئل أبو جعفر عن رجل أوصى بأن يتخذ طعام للناس بعد وفاته ويطعم الذين يحضرون التعزية. قال: يجوز من الثلث للذي يطول مقامه أو الذي يجيء من مكان بعيد، والأغنياء والفقراء فيه سواء، ولا يجوز للذي لا تطول مسافته ولا مقامه، فإن فضل من الطعام شيء كثير يضمن الوصي، وإن فضل شيء قليل لا يضمن.

وسئل أبو جعفر عن وصي أنفق مال اليتيم على اليتيم[2] في تعليم[3] القرآن والأدب قال: يجوز إن كان الصبي يصلح لذلك والوصي مأجور، وإن كان[4] لا يصلح لذلك فلا بد أن يتكلف شيئاً يسيرا مقدار ما يقرأ في صلاته.

وسئل أبو جعفر[5] عن رجل أوصى إلى رجل واستأجره بمئة درهم لإنفاذ الوصية. قال: لا تكون هذه إجارة، ويكون ما أوصى له صلة من الثلث.

---

[1] جم فص م لف: وفي قياس قول.
[2] لف م – على اليتيم.
[3] م: ليتعلم.
[4] فص لف م + الصبي.
[5] لف أبو نصر

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر الوصي. قال: كان[1] أبو نصر يقول إذا قال استأجرتك بمئة درهم لتنفذ وصاياي فالمئة تكون صلةً له؛ لأنه لا تكون إجارة بعد الموت.

وسئل أبو القاسم[2] عن رجل مات وأوصى بثلث ماله للفقراء وخلف صنوفاً من العقارات فباع الوصي صنفاً للوصية. فقال الوارث: بع من كل صنف الثلث. قال: للوارث ألا يرضى إلا من كل شيء الثلث مما يمكن بيع الثلث منه.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل وقال: إذا أدرك ولدي فأعتق عبدي هذا وأعطه مئتي درهم. والعبد مفسد وهم في تعب منه، فرضي العبد أن يعتق في الحال ولا يطلب صلته. قال: لا يجوز عتق الوصي قبل الوقت /[٢٧٠و] الذي أمر[3] به الموصي.

وسئل عن رجل لم يوص وترك أولاداً صغاراً وجعل الحاكم وصياً في تركته فادعى عليه رجل ديناً ووديعة، وادعت المرأة مهرها. هل للوصي أن يؤدي[4] بغير حجة؟ قال أبو القاسم: أما الدين والوديعة لا تؤدى إلا أن تثبت عند الحاكم، وأما المهر إن ادعت مهر مثلها فذلك واجب وكفى بالنكاح شاهدا. قال الفقيه: إن كان الزوج قد بنى بها فإنه يمنع منها مقدار ما جرت العادة في التعجيل، والقول قول الورثة في ذلك[5] المقدار، وما زاد على ذلك فالقول قول المرأة.

وسئل عن رجل أوصى بمئة درهم لمرمة المسجد الذي في موضع كذا وعمارته وثمن[6] آجر[7] وخشب وغيره وما يحتاج إليه وما[1] فيه مصلحة، وبجنب هذا المسجد نهر يجري يضر ماؤه بهذا

---

[1] فص – كان.
[2] لف أبو الفتح
[3] جم: أمره.
[4] جم: يعطي.
[5] جم فص: بذلك.
[6] لف م: وفي ثمن.
[7] جم: آجره.

المسجد. هل يجوز له أن يصرف إلى إصلاح النهر؟ قال: إن كان النهر يتعدى على[٢] المسجد مفسداً ولم يصلحه أهل المحلة جاز أن ينفق منها عند تبين الضرر فيه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال في مرضه: أخرجوا ألف درهم من مالي أو قال[٣] أخرجوا ألف درهم. ولم يزد على هذا ثم مات. قال: إن كان ذلك في ذكر الوصية جاز، ويصرف إلى الفقراء.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل فقال الوصي: إني أقبل وصيتك في إنفاذ ثلث مالك ولا أقبل في قضاء ديونك. فأجابه الموصي إلى ذلك. قال: إن لم يسند الميت قضاء ديونه إلى غيره فالوصي مكلف بجميع أمور الميت.

وسئل نصير عن رجل مات وأوصى إلى رجل، فجاء قوم فادعوا على الميت ديناً ولا بينة لهم والوصي يعلم، كيف[٤] الحيلة[٥] له[٦] حتى يقضي دين الميت ولا يضمن؟ قال: يبيع[٧] التركة من الغريم ثم يجحد الغريم الثمن فيصير قصاصاً، وإن كانت التركة كلها صامتاً أودعهم ثم يجحدون.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أوصى بثلث ماله لرباط،[٨] وفي الرباط مقيمون فالثلث للمقيمين أو للعمارة؟ قال: إن كانت هناك دلالة يعرف بها[٩] أنه أراد به المقيمين[١٠] صرف إليهم، ولو[١] لم يكن هناك دلالة صرف إلى العمارة.

---

[١] لف م: وكان.
[٢] جم فص: إلى.
[٣] لف –
[٤] جم – كيف.
[٥] جم + فيها.
[٦] لف م – له.
[٧] جم فص + بعض.
[٨] جم: للرباط.
[٩] جم فص – بها.
[١٠] لف – فالثلث للمقيمين أو للعمارة؟ قال: إن كان هناك دلالة يعرف بها أنه أراد بها المقيمين.

نصير قال: [٢] سألت شداداً عن الوصي إذا قال: لي على الميت دين. هل يخرج القاضي المال من يده؟ قال: لا، وإن ادعى شيئاً بعينه أخرجه من يده. قال الفقيه: وقد قال بعض المشايخ: إذا ادعى /[٢٧٠ظ] الوصي على الميت ديناً[٣] ولا بينة له، فإن القاضي يخرجه من الوصايا؛[٤] لأنه لو تركه فإنه[٥] يستجيز[٦] الأخذ من مال اليتيم. والاختيار عندي أن القاضي يقول للوصي: إما أن تبرئه من الدين الذي تدعي،[٧] وإما أن تقيم البينة عليه حتى تستوفي،[٨] وإما أن أخرجك من الوصاية.[٩] فإن أبرأه وإلا أخرجه وجعل مكانه آخر.

نصير قال: [١٠] سئل[١١] شداد عن رجل حضره الموت فقال: إن لرجل عليّ ألف درهم. قال:[١٢] المال كله يدفع إلى الورثة ولا يوقف شيء . وإن سماه فقال: لمحمد علي ألف درهم ولا يعرف محمد؟ قال: يوقف مقدار الدين.

وسئل نصير عن رجل أوصى بنزل كرمه ثلاث سنين للمساكين ومات قبل[١٣] أن[١٤] يحمل كرمه ثلاث سنين شيئا[١٥] قال: بطلت وصيته وليس على الورثة شيء بعد ذلك؛ لأن وصيته تجب بالموت.

---

[١] م: وإن.
[٢] لف وقال نصير
[٣] فص – دينا.
[٤] فص: الوصية.
[٥] لف –
[٦] لف يستحل
[٧] جم فص: تدعيه.
[٨] لف م – حتى تستوفي.
[٩] جم فص: الوصية.
[١٠] لف وقال نصير
[١١] جم فص – سئل.
[١٢] جم فص: فإن.
[١٣] لف م: فلم.
[١٤] لف م – أن.
[١٥] لف –

وقال محمد بن سلمة: يوقف ذلك الكرم إن خرج من الثلث ما لم يتصدق بغلته ثلاث سنين. قال الفقيه: قول محمد بن سلمة موافق لقول أصحابنا؛ لأنهم قالوا[١] في رجل أوصى بخدمة عبده سنةً لفلان وهو[٢] غائب فمتى[٣] رجع فإن العبد يخدمه سنة، ولو قال يخدمه هذه السنة فقدم فلان بعد مضي السنة بطلت وصيته، وكذلك[٤] الغلة.

محمد[٥] بن سلمة عن خلف في رجل أوصى فقال: تصدقوا بهذا الثوب. قال: إن[٦] شاؤوا تصدقوا به،[٧] وإن شاؤوا باعوه وأعطوه ثمنه، وإن شاؤوا أعطوه قيمته وأمسكوا الثوب. وقال محمد بن سلمة: يتصدق به كما هو وكذلك اللقطة، وأما إذا قال الرجل: لله عليّ أن أتصدق بهذا الثوب فله أن يتصدق بقيمته. قال الفقيه: وبقول خلف بن أيوب نأخذ، وقد قال[٨] أصحابنا في كتاب الزيادات: إذا أوصى الرجل بأن يباع هذا العبد ويتصدق بثمنه على المساكين جاز لهم بأن يتصدقوا بنفس العبد ولا يبيعوه، وكذلك إذا[٩] أوصى بنفس العبد ولا يقول: على أن[١٠] تبيعوه[١١] ثبت[١٢] أن الصدقة بنفسه وبثمنه سواء.

---

[١] فص – قالوا.
[٢] جم فص: وفلان.
[٣] جم فص: ومتى ما.
[٤] لف م: فكذلك.
[٥] لف: وروى محمد.
[٦] م: فإن.
[٧] فص لف م – به.
[٨] فص + بعض.
[٩] فص لف م: لو.
[١٠] لف م – على أن.
[١١] لف م: بيعوه.
[١٢] جم لف: فثبت.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل أوصى بوصايا ثم قال والباقي يتصدق به على الفقراء ثم رجع عن بعض الوصايا أو مات بعد الموصى لهم قال يتصدق بالباقي على الفقراء إن لم يرجع عنه.[١]

وسئل نصير عن الوصي متى يدفع المال إلى اليتيم؟ قال: إذا بلغ وظهر منه الرشد في المال. وقال نصير جاء رجل إلى شداد ومعه /[٢٧١و] صبي فقال: إن أبا هذا أوصى إليّ وإن هذا قد أدرك وهو ذا يطلب ميراثه. قال:[٢] لا تدفع إليه حتى تستأنس منه الرشد. ثم عاد الرجل إلى شداد وقال: إني أردت أن أتخذ له قميصاً في هذه الأيام، فقال الصبي: لا تتخذ في هذه الأيام؛ فإن[٣] هذه الأيام[٤] أيام العيد والخياط يطلب الأجر أكثر. قال شداد: ادفع إليه ماله فإنه مصلح.

وسئل عن رجل أوصى بثلث ماله للفقراء ولقراباته. قال: الوصية بين الفقراء والقرابة نصفان. قال: وهذا مراد الميت. قال محمد بن سلمة: إن كانت القرابات يحصون فالثلث بين الفقراء والقرابات، للفقراء سهم وللقرابة لكل واحد منهم سهم. وإن كانوا لا يحصون فالثلث[٥] بينهم نصفان. قال الفقيه[٦] وبه نأخذ، إلا أن للفقراء سهمان إذا كانت القرابة يحصون.[٧]

وقال نصير في رجل مات وأوصى أن يحج عنه، فحج ابنه عنه، ثم مات في الطريق. قال: إن لم يكن له وارث غيره فإنه يحج عن الميت من حيث مات. وإن كان له وارث غيره وخرج بغير إذنه[٨] فالحج[١] عن الميت من وطنه، ويغرم الوارث[٢] ما أنفق في الطريق.

---

[١] لف م – وسئل محمد بن سلمة عن رجل أوصى بوصايا ثم قال والباقي يتصدق به على الفقراء ثم رجع عن بعض الوصايا أو مات بعد الموصى لهم قال يتصدق بالباقي على الفقراء إن لم يرجع عنه.

[٢] فص: حتى.

[٣] لف م: وإن.

[٤] لف م – الأيام.

[٥] فص – فالثلث.

[٦] لف م – قال الفقيه.

[٧] لف م – إلا أن للفقراء سهمان إذا كانت القرابة يحصون.

[٨] جم فص: إذنهم.

وقال محمد بن سلمة: الذي يحج عن الميت لا يتداوى من مال الميت ولا يحتجم ولا يشتري منه ماء ليتوضأ أو يغتسل من الجنابة، ولا بأس بأن يشتري ماء لغسل ثيابه ولغسل بدنه ورأسه من الوسخ؛ لأن غسل ثيابه وبدنه من الوسخ إنما هو[٣] من القذر، وكذلك على الزوج[٤] الماء الذي تغسل المرأة ثوبها وبدنها،[٥] وليس عليه أن يشتري لها ماء تغتسل به من الجنابة ولا ماء[٦] تتوضأ به من الحدث كما لا يلزمه[٧] الدواء. قال: وهكذا[٨] قول أصحابنا.

وسئل عن رجل مات وأوصى إلى امرأته وترك ورثةً صغاراً فجاء سلطان جائر فنزل في داره، فقيل لامرأته: إن لم تعطيه شيئاً استولى على العقار، فأعطت شيئاً من المال. قال أبو القاسم: مصانعتها[٩] جائزة والله يعلم المفسد من المصلح.

نصير قال[١٠] في رجل قال: أوصيت بثلث مالي لبني فلان، وهم ثلاثة فمات أحدهم قبل موت الموصي، فإن كان أبوهم في الأحياء فالثلث بينهما نصفان وإن كان أبوهم مات بطل ثلث الوصية والثلثان بينهما نصفان. قال الفقيه رحمه الله:[١١] وبه نأخذ؛ لأن أباهم إذا كان ميتاً لا يتوقع له ولد سواهم،

---

[١] جم فص: فإنه يحج.
[٢] جم: للوارث.
[٣] جم + غسل.
[٤] جم فص م: الزوج عليه.
[٥] لف م + من الوسخ على الزوج.
[٦] فص: وماء.
[٧] م: يلزم.
[٨] فص: وهذا.
[٩] م: مصالحتها.
[١٠] لف وقال نصير
[١١] لف م – رحمه الله.

فانصرفت الوصية على[1] عددهم،[2] وصار كأنه سماهم وقال /[٢٧١ظ] ثلث مالي لفلان وفلان، فلما مات أحدهم بطلت وصيته.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل أوصى بوصايا، ثم قال: والباقي يتصدق به على الفقراء ثم رجع عن بعض الوصايا أو مات بعض الموصى لهم. قال: يتصدق بالباقي على الفقراء إن لم يرجع عنه.

وسئل محمد بن سلمة عن الوصي إذ استعمل دراهم الورثة ودراهم الوصية ثم رجع[3] من عنده في وصية الميت أو أنفق على اليتامى قال: أرجو أن يبرأ منه وهو آثم في فعله، والقياس أنه[4] ينبغي ألا يبرأ من الضمان.

وسئل عن رجل مات وترك ابنين وأوصى بوصايا وأوصى إلى أحد ابنيه ولم يوص إلى الآخر فأحب الذي لم يوص إليه أن يعلم مقدار المال وكم الوصايا. قال محمد بن سلمة: له أن يعلم ذلك.[5]

وسئل عن وصي كتب في كتاب وصيته أن يعطى كل فقير درهماً فزاده الوصي. قال: ينبغي ألا يفعل. قيل: فإن قال لا يعطى كل فقير إلا درهماً؟ قال: هذا يضمن الزيادة، والأول لا يضمن.

وسئل أبو نصر عن امرأة ماتت وتركت زوجها وابنتها وأخاها وأوصت إلى أخيها فقبل الأخ وصيتها، ثم إن الوصي اشترى نصيب زوجها من الأمتعة والعقار، ولم يعلم البائع مقدار نصيبه، وعرف المشترى ذلك قبل إنفاذ وصيتها وقضاء دينها. قال: إن نفذ[6] الوصايا قبل أن يختصموا جاز البيع وإن لم

---

[1] جم فص لف م ح: إلى.
[2] لف على عدد رؤوسهم
[3] لف م: دفع.
[4] فص - أنه.
[5] جم - وسئل عن رجل مات وترك ابنين وأوصى بوصايا وأوصى إلى أحد ابنيه ولم يوص إلى الآخر فأحب الذي لم يوص إليه أن يعلم مقدار المال وكم الوصايا. قال محمد بن سلمة: له أن يعلم ذلك.
[6] جم لص: نفذت.

تنفذ الوصايا حتى اختصموا إلى القاضي أبطل بيعه وبدأ بديون الميت ووصاياه ثم يجعل[١] البقية[٢] للميراث.[٣]

وسئل عن رجل أوصى أن يعطى كل فقير درهماً فأعطى الوصي فقيراً نصف درهم ثم أعطاه بعد ذلك نصف درهم وقد استهلك النصف الأول أو لم يستهلك،[٤] هل يضمن الوصي؟ قال: أرجو ألا يضمن ولا يكون[٥] مخالفاً إذا أكمل له الدرهم.

وسئل عن رجل أوصى بأن يكفن في مسح ويغل يده ويقيد رجله. قال أبو نصر: يكفن كفن مثله ويدفن كما يدفن سائر الناس.

وسئل عن رجل مات وعليه دين يحيط بجميع ماله أو أكثر فادعى مدع على الميت ديناً وعجز عن إقامة البينة،[٦] قال أبو نصر: لا يمين على الغرماء ولا على الورثة، فإن كانت له بينة فالوصي هو الخصم، وإن لم يكن[٧] وصي جعل القاضي وصياً، وإن[٨] كان في المال فضل على الديون يحلف الوارث.

وسئل أبو جعفر عن رجل مات وخلف ابنتين وعصبة /[٢٧٢و] فطلب السلطان التركة ولم يقر بالعصبة،[٩] فغرم الوصي للسلطان دراهم من التركة بأمر الابنتين حتى ترك السلطان التعرض، هل يحسب ذلك من نصيب العصبة خاصةً؟ قال: إن لم يكن يقدر على تحصين التركة إلا بما غرم للسلطان فذلك محسوب من جملة الميراث، وليس لهما أن يحسبا ذلك من نصيب العصبة خاصة.

---

[١] فص: جعل.
[٢] ل: بقية؛ ف: بقيته؛ م: نفسه.
[٣] ل الميراث؛ ف ميراثا.
[٤] لف م: يتسهلكه.
[٥] فص: يكون.
[٦] لف م + هل له أن يستحلف أصحاب الديون أو الورثة من الخصم في إقامة البينة؟
[٧] جم فص + له.
[٨] م: فإن.
[٩] فص: يقرب العصبة.

وسئل أبو جعفر عن رجل أقعد صبياً مع رجل يعمل معه، فاتخذ هذا الرجل له كسوة، ثم بدا لهذا الصبي ألا يعمل معه، هل له أن يسترد ما أعطاه من الثوب؟ قال: إن كان أعطاه كرباساً والصبي هو الذي تكلف خياطته[1] لم يكن للرجل على الكسوة سبيل.[2]

وسئل محمد بن سلمة عن رجل له أمة فماتت فأراد أن يتصدق عنها. قال: يجوز؛ لأنها لما ماتت زال عنها الرق وصارت بمنزلة الحرة.

وعن محمد بن الحسن في رجل أوصى بثلث ماله لفلان ولبني تميم. قال: الثلث كله لفلان، وإنما هذا بمنزلة وصية لفلان وللموالي إذا كانوا لا يحصون،[3] فالوصية لهم باطلة. ولو قال: ثلث مالي لفلان ولرجل من المسلمين، فالوصية لرجل من المسلمين باطلة، ولفلان نصف الثلث. وكذلك لو قال: الوصية لفلان ولعشرة من المسلمين فالوصية باطلة لهم، ولفلان جزء من أحد عشر جزءاً.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل قال: أوصيت بمئة[4] لمسجد كذا أو لقنطرة كذا. قال: روي عن محمد بن الحسن أنه قال هو جائز وهو لمرمتهما وإصلاحهما. قال محمد بن مقاتل: وبه نأخذ، وأحسب أن الحسن بن زياد قال: الوصية باطلة إذا لم يسم مرمة ولا إصلاحاً. وقد روي عن غير واحد من أصحابه.

قال[5] محمد بن مقاتل: لو أن رجلاً أوصى إلى رجلين وقال: فعل كل واحد منهما يجوز أو قال: كل واحد منهما وصي تام، فلكل واحد منهما أن يتصرف على حدة في قول علمائنا. قال الفقيه:

---

[1] لف + لم يجز أن يأخذ منه

[2] لف – لم يكن للرجل على الكسوة سبيل.

[3] جم: يختصمون.

[4] لف م + درهم.

[5] جم فص لف: وقال.

وهذا موافق لما قال أبو القاسم أحمد بن حم أن رجلاً لو أوصى إلى[1] رجلين[2] وأوصى[3] إلى كل[4] واحد[5]منهما على حدة، فلكل واحد منهما أن يتصرف على حدة في قولهم جميعاً، وإنما[6] الاختلاف في التي[7] أوصى إليهما جميعاً.

وقال محمد بن مقاتل: لو أن رجلاً أوصى بمئة درهم لإنسان بعينه فباع الوصي شيئاً من مال الميت من الموصى له بالمئة فهو جائز، ولو صالحه الوصي على ثوب بمثل قيمته أو أكثر جاز الصلح. ولو حط بعضه وأخذ البعض لا[8] يجوز. ولو كان الميت أوصى بمئة درهم للمساكين، ثم إنه صالح ثلاثة من المساكين على عشرة دراهم فإنه لا يجوز، /[٢٧٢ظ] وكان القياس أن يسترد العشرة؛ لأنه أعطاهم على شرط أن يسقط الباقي عن الورثة، وفي الاستحسان يجوز لهم العشرة ويؤدى الوصي التسعين إلى المساكين. ولو صالحهم على ثوب قليل القيمة فإنه لا يجوز، وله أن يأخذ منهم الثوب.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى إلى رجلين فقبل أحدهما وسكت الآخر، فقال الذي قبل للذي سكت بعد الموت: اشتر للميت كفناً، فاشتراه. قال: هو قبول للوصية، وكذلك لو كان الساكت خادماً للآخر غير أنه حر[9] يعمل عنده، فأمره بشراء الكفن للميت، فاشترى فهو قبول للوصية.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى لصبي بمال سماه وقال[1] أعطوه إذا أدرك. قال: هذه الوصية قد وجبت له بعد موت الموصي وللوصي ألا يدفع إلا بعد الموت، فإن رفع إلى القاضي فإن

---

[1] لف م – إلى.
[2] لف: لرجلين؛ م – رجلين.
[3] لف م – وأوصى.
[4] لف لكل
[5] لف –
[6] جم لف م ح: فإنما.
[7] لف اللذَين
[8] لف م: فلا.
[9] فص: تاجر.

رأى أبو الصبي موضعاً لمال الصبي[٢] وأمره أن[٣] يدفع[٤] المال إليه فدفعه جائز. ولو أن الميت قال: متى[٥] مات أبو هذا الصبي فقد أوصيت له بكذا. قال: فهذه[٦] وصية فيها ضعف في مذهب علمائنا. وقال محمد بن مقاتل: فأما عندي فإن المال الذي أوصى به يوقف، فإن مات الصبي قبل موت أبيه بطلت تلك الوصية.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى إلى رجلين وقال لهما: ضعا ثلث مالي حيث شئتما أو قال: اجعلا ثلث مالي لمن شئتما. ثم مات أحد الوصيين قبل أن يجعل ذلك. قال: بطلت هذه الوصية ورجع الثلث إلى ورثة الميت. ولو قال: جعلت ثلث مالي للمساكين يضعه الوصيان حيث شاءا من المساكين، فمات أحدهما. قال: يجعل القاضى وصياً آخر، وإن شاء قال لهذا الباقي: اقسم أنت وحدك. وفي قول أبي يوسف: للآخر أن يتصدق وحده.

وسئل محمد بن مقاتل عمن أوصى بأن يتصدق عنه بألف درهم فتصدق عنه بحنطة أو تصدق بالدراهم مكان الحنطة. قال: يجوز. قال الفقيه: معناه أنه أوصى بأن يتصدق عنه بألف درهم حنطة ولكن سقط[٧] ذلك عن السؤال. قيل له: إن كانت الحنطة موجودة ولكن أعطى قيمتها دراهم؟ قال: أرجو أن يجوز. وإن أوصى بدراهم فأعطى حنطة لم يجز. قال الفقيه: وقد قال بعضهم إنه يجوز وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل له عبد فأوصى بأن يخدم ولدين له سنة ثم[٨] يعتق. قال: إن كان الولدان أحدهما ذكراً والآخر أنثى فالوصية باطلة؛ لأنها لو جازت اشتركا في الخدمة، وكانت الوصية للوارث

---

[١] لف م + أوصيت بهذا المال له، فأعطوه إياه بعدما يموت أبوه أو قال.

[٢] جم فص – الصبي.

[٣] جم فص – أن.

[٤] جم فص: بدفع.

[٥] جم فص + ما.

[٦] جم فص: فقال هذه.

[٧] لف أسقط

[٨] فص: لم.

ولا وصية للوارث. ولو كان الولدان في ميراث الأب /[٢٧٣و] سواء جاز ذلك، فسبيله[١] سبيل الميراث دون الوصية. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إن كان أحدهما ذكرا والآخر أنثى جازت الوصية ويخدمهما على قدر ميراثهما إلا أن يقول في وصيته يخدمهما على السواء، فالوصية باطلة إلا أن يجيز الابن. وأما إذا لم يبين[٢] صار كأنه أمر بأن يعتق العبد بعد سنة، وبه نأخذ. وقد قال أصحابنا في رجل أوصى بأن يخدم عبده جميع ورثته سنة ثم هو حر، فالوصية جائزة، كذلك ههنا.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يحج عنه فدفعوا إلى عبد يحج[٣] عنه[٤] مولاه. قال: الحج جائز، ولا يستحب ذلك.

وسئل عن رجل قيل له عند موته: أوص بشيء. قال: ثلث مالي ولم يزد على هذا حتى مات. قال: إذا قال ذلك على أثر السؤال، فإن هذا جواب لما قال،[٥] ويخرج من ثلث ماله ويصرف إلى الفقراء. ثم قال أبو نصر:[٦] سمعت محمد بن سلمة يقول[٧] في رجل قال يخرج ثلث مالي ولم يزد على هذا: إن الثلث يصرف إلى الفقراء.

وسئل أبو نصر عن مريض أقر بأن[٨] لفلان عليه كذا، ثم قال: إن جاء أحد فيدعى[٩] عليّ ما بين الدرهم[١] إلى خمس مئة فأعطوه ما ادعى. قال: إن لم يقيد إعطاء ما يدعي برأي الوصي أو برأي رجل معلوم كانت وصيته بإعطائه باطلة، ولا يعطى شيء إلا ببينة.

---

[١] فص لف: وسبيله.
[٢] جم فص: يتميز.
[٣] جم فص: ليحج.
[٤] فص + بإذن.
[٥] جم فص: قالوا.
[٦] فص لف م – أبو نصر.
[٧] جم فص – يقول.
[٨] جم: أن.
[٩] فص: يدعي.

وسئل عن رجل وقف حانوتاً على مرمة مسجد هل يجوز للقيم أن يشتري من هذه الغلة سلماً ليرتقي على السطح ليكنس السطح ويطينه؟ وهل يجوز أن يعطى للذي يكنس الثلج من هذه الغلة؟ أرأيت إن اجتمع التراب في المسجد هل يجوز أن يستأجر رجلاً ينقله عن المسجد؟ قال أبو نصر: للقيم أن يفعل[٢] ذلك ما في تركه خراب المسجد.

وسئل[٣] عن رجل أوصى إلى امرأته وترك ضياعاً وللمرأة عليه مهر، كيف يأخذ مهرها من هذه الضياع؟ قال: إن كان لزوجها من الصامت مثل مهرها فلها أن تأخذ من الصامت، وإن لم يكن له[٤] صامت فلها أن تبيع ما كان يصلح[٥] للبيع وتستوفي صداقها من ثمنه.[٦]

وسئل أبو نصر عن رجل مات وترك ضياعاً وعليه دين، فأرادت الورثة أن يقضوا دينه ليبقى الضياع لهم. قال: إن اتفقوا على ذلك وعجلوا[٧] قضاء الدين وإنفاذ الوصايا من أموالهم فلهم ذلك، وإن لم يتفقوا واختلفوا فللوصي أن ينفذ الوصايا[٨] ويقضي الدين من مال الميت ولا يلتفت إلى قولهم، وباع ما احتاج من مال الميت.[٩]

وسئل أبو نصر /[٢٧٣ظ] عن الوصي ينفذ الوصية من مال نفسه، هل له أن يرجع في مال الميت؟ قال: كان[١٠] خلف بن أيوب يقول:[١١] إن كان الوصى وارثا يرجع،[١] وإلا فلا،[٢] وكان محمد بن

---

[١] جم فص: من مئتي درهم.
[٢] لف + من
[٣] جم + أبو نصر.
[٤] فص: لزوجها.
[٥] جم فص لف م: أصلح.
[٦] فص: من ثمنه صداقها.
[٧] جم: وجعلوا.
[٨] جم – الوصايا.
[٩] فص – الميت.
[١٠] فص – كان.
[١١] فص – يقول.

الأزهر يقول: إن كانت الوصية للعباد يرجع، وإن كانت لله تعالى لا[3] يرجع؛ لأن الوصية إن[4] كانت للعباد فلها طالب. وكان محمد بن سلمة ونصير يقولان: إن للوصي أن يرجع على كل حال. قال أبو نصر: وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل قال: أعطوا لفلان ألف درهم ليحج عني، فأبى فلان أن يفعل. قال: يعطى غيره. وروي ذلك عن محمد بن الحسن.

وسئل[5] عن وصي أخذه سلطان غالب أو متغلب على كره منه، فسأله بعض مال اليتيم وهدده، فدفع إليه بعض مال اليتيم. قال: لا ينبغي له أن يعطي مال اليتيم، فإن أعطى فهو ضامن. قال الفقيه: إن خاف الوصي على نفسه القتل أو إتلاف عضو من أعضائه فدفع فلا ضمان عليه، وإن خاف على نفسه الحبس أو القيد فأعطى فهو ضامن، وإن خاف أن يأخذ من ماله لو لم يدفع إليه مال اليتيم، فإنه[6] لو علم أنه[7] يأخذ بعض ماله ويبقى له ما فيه الكفاية،[8] فلا يسعه أن يدفع مال اليتيم، وإن أعطى فهو ضامن. وإن خشي أخذ ماله كله فهو معذور، ولا[9] ضمان عليه وإن دفع مال اليتيم. وهذا كله إذا كان الوصي هو الذي دفع إليه. ولو أن السلطان هو الذي بسط يده وأخذه فلا ضمان على الوصي.

---

[1] لف م + وإن لم يكن وارثا لا يرجع.
[2] لف م – وإلا فلا.
[3] جم فص: فلا.
[4] جم فص: إذا.
[5] جم – وسئل.
[6] لف م: فإن علم أنه
[7] لف م – لو علم أنه.
[8] جم فص لف م: كفاية.
[9] جم فص: فلا.

وسئل[1] نصير عن وصي أوصى إليه الموصي بأن يبيع هذه الدابة ويتصدق بثمنها على المساكين، وعلى الميت دين، فباع الدابة ودفع ثمنها إلى الغرماء، هل يجب عليه الضمان؟ قال: لا ضمان عليه،[2] والواجب أن يبدأ بالدين، فإن[3] كان مقدار ثمن الدابة يخرج من ثلث ماله بعد الدين تصدق بمثله.

وقال نصير: سألت بشر بن الوليد عن الميت إذا ترك ورثة كباراً وصغاراً، أيسع للكبار أن يأكلوا جميعاً؟ قال: نعم. قلت: فإن[4] أطعموني أو أهدوا[5] إلي أيسعني أن آكل؟ قال: نعم. قلت: وإن كان على الميت دين ألف درهم، وترك مالاً كثيراً أيسع للوارث أن يأكل ويطأ الجارية إذا كان في غيره وفاءً بالدين؟ قال: نعم. قلت: عمن هذا؟ قال: ما رأيت أحداً امتنع عن ذلك.

وقال نصير: سألت شدادا عن وارث كبير باع شيئاً من تركة الميت أو من العقار وقد بقي عليه دين ووصايا، فأراد[6] الوصي أن يرد بيعه. قال: /[٢٧٤و] إن كان في يد الوصي شيء غير ذلك يستطيع أن يبيعه ويقضى[7] منه[8] الدين وينفذ[9] الوصايا[10] لا يرد البيع.

وقال نصير سألت عيسى بن أبان عن رجل مات وترك ابناً صغيراً وابناً كبيراً أيسع للكبير أن يأكل من المال بقدر نصيبه؟ قال: نعم، يأكل مما يكال أو يوزن مقدار نصيبه[11] ويسكن الدار. فقلت:[12]

---

[1] جم + أبو.
[2] لف –
[3] لف وإن
[4] جم فص: إن.
[5] لف م: وأهدوا.
[6] م: وأراد.
[7] جم فص: وينفذ.
[8] جم: منها.
[9] جم فص – وينفذ.
[10] جم فص: والوصايا.
[11] لف –
[12] فص: قلت.

فإن كان للميت شاةً كثيرة؟ قال:[1] لا يسعه أن يذبح شاة فيأكل. وسألت أبا سليمان عن ذلك[2] فقال مثل ذلك.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بوصايا لأقوام مسمين والنقود مختلفة كيف السبيل فيه؟ قال: تنفذ الوصايا في النقود النافقة بين الناس. قال الفقيه: إذا كانت النقود مختلفة وبعضها أغلب في استعمال الناس في مبايعاتهم وعقودهم[3] انصرفت الوصية إلى النقد المعروف الغالب، وإن لم يكن بعض النقود أغلب تنفذ الوصايا من أقل النقود النافقة.

وقال أبو نصر: سألت محمد بن سلمة عن وصي باع تركة الميت لإنفاذ الوصية، فجحد المشتري البيع فرفعه إلى القاضي وحلفه فحلف، والوصي يعلم أنه كاذب، كيف يصنع؟ قال: يقول له القاضي: إن كنت صادقا فقد فسخت البيع بينكما. قلت: يجوز الفسخ بالمخاطرة؟ قال: إن كان مثل هذا يجوز. قال الفقيه: وإنما[4] يحتاج إلى فسخ الحاكم، فالوصي لو عزم على ترك الخصومة[5] بعدما جحد المشتري البيع صار ذلك منهما[6] بمنزلة الإقالة بينهما، ويلزم البيع للوصي، وإذا فسخ القاضي لا يلزم الوصي، ولكن رجع[7] إلى ملك[8] الميت.[9]

---

[1] فص – قال.

[2] لف –

[3] جم فص: أو عقودهم.

[4] جم فص: إنما.

[5] جم فص + وجحد البيع صار جحودا.

[6] جم فص – منهما.

[7] جم فص: يرجع.

[8] جم فص – ملك.

[9] لف م – وقال أبو نصر: سألت محمد بن سلمة عن وصي باع تركة الميت لإنفاذ الوصية، فجحد المشتري البيع فرفعه إلى القاضي وحلفه فحلف، والوصي يعلم أنه كاذب، كيف يصنع؟ قال: يقول له القاضي: إن كنت صادقا فقد فسخت البيع بينكما. قلت: يجوز الفسخ بالمخاطرة؟ قال: إن كان مثل هذا يجوز. قال الفقيه: وإنما يحتاج إلى فسخ الحاكم، فالوصي لو عزم على ترك الخصومة بعدما جحد المشتري البيع صار ذلك منهما بمنزلة الإقالة بينهما، ويلزم المبيع الوصي، وإذا فسخ القاضي لا يلزم الوصي، ولكن رجع إلى ملك الميت.

وسئل عن الوصي إذا باع شيئاً من تركة الميت بدراهم صحاح وكان الميت أوصي بألف درهم مكسرةً لأقوام. قال أبو نصر: يصارف صرفاً صحيحاً يشترى شيئاً بالوضح ويبيع بالمكسرة. قيل له: أيجوز ذلك؟ قال: نعم إذا كان لا وجه له إلا هذا.

وسئل عن رجل مات وعليه دين وأوصى بوصايا فغاب الوصى فعمد بعض[١] الورثة وباع بعض تركته وقضى دينه وأنفذ وصاياه. قال أبو نصر: البيع فاسد إلا أن يبيعه بأمر القاضي.

وسئل محمد بن الأزهر عن وصي باع شيئاً من مال الميت فأدرك اليتيم فأبرأ[٢] المشتري عن الثمن. قال: إن كان مصلحاً غير مفسد وقال: أنت بريء مما باع منك وصيي[٣] من مالي جاز، وهو[٤] بريء. وإن قال: أنت بريء مما لي عليك لم يبرأ؛ لأنه ليس له عليه شيء. وكذلك الوكيل إذا باع شيئاً فقال الموكل للمشتري: أنت بريء مما لي عليك، لم[٥] يبرأ؛ لأنه ليس له عليه شيء، ألا ترى أنه لو أراد أن يستوفي /[٢٧٤ظ] منه لم يكن له ذلك، وإنما الدين للوكيل. قال الفقيه: وهذا خلاف قول أصحابنا، ولا نأخذ بهذا، بل يبرأ من الدين؛ لأن الدين له، ولكن حق المطالبة للوكيل والوصي، ألا ترى أنهم قالوا في كتاب المأذون: إن الوكيل إذا باع شيئاً وللمشتري على الموكل دين مثل ذلك الثمن يصير قصاصاً. ولو كان للمشتري على الموكل والوكيل دين يصير قصاصاً بالدين الذي على الموكل خاصة دون الذي على الوكيل، فثبت أن الدين للموكل إلا أن للوكيل حق المطالبة.

---

[١] جم – بعض.
[٢] لف وأبرأ
[٣] فص: وما عليك وصي.
[٤] فص + وصي.
[٥] جم: لا.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل بأن يتصدق بثلث ماله فغصب رجل المال من الوصي واستهلكه[1] وأراد الوصي أن يجعل ذلك عليه صدقة، والغاصب معسر. قال: يجزئه.

وسئل أبو القاسم عن امرأة صاحبة فراش أوصت إلى أمها بأن تكفن بمقدار[2] ستين درهماً، فكفنت كفناً يساوى ثلاث مئة درهم، أتضمن الأم أم لا؟ قال: إن لم تعمل بإذن جميع الورثة وهم كبار فهي ضامنة، فإن[3] كفنت في ثياب كلها رفيعة فهي ضامنة للكل، وإن كان بعض الثياب يكون كفن مثلها، لا يضمن ما هو كفن مثلها، وضمنت الآخر.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يتخذ طعام بعد موته ليطعموا الناس ثلاثة أيام. قال: الوصية باطلة.

وسئل أبو بكر عن وصي مر بمال اليتيم على جائر، وهو يخاف إن لم يبرَّه[4] أن[5] ينزعه[6] من يده، فبرَّه من مال اليتيم. قال: لا ضمان عليه وكذلك المضارب. قال أبو بكر: وليس هذا قول علمائنا، ولكنه[7] قول محمد بن سلمة وهو استحسان. قال أبو الليث: وروي عن أبي يوسف أنه كان يجيز للأوصياء المصانعة في أموال اليتامى وهو موافق لقول محمد بن سلمة وبه نأخذ، بدليل قوله: (أَمَّا السَّفِينَةُ فَكَانَتْ لِمَسَاكِينَ يَعْمَلُونَ فِي الْبَحْرِ فَأَرَدْتُ أَنْ أَعِيبَهَا) فأجاز إحداث العيب في مال اليتيم مخافة أخذ المتغلب منه.

---

[1] جم فص: واستهلك.
[2] جم: في مقدار.
[3] لف م: وإن.
[4] لف م: يبر.
[5] فص – أن.
[6] جم فص: يفرغه.
[7] لف م ح: ولكن.

وسئل أبو بكر عن امرأة أوصت بثلث مالها، فأنفذ الوصي بعض وصيتها وبقي في يد[1] الورثة شيء. هل يجوز للوصي أن يترك في أيديهم؟ قال: إن علم الوصي من ديانة الورثة أنهم يخرجون الثلث جاز له أن يترك في أيديهم، وإن علم خلاف ذلك لا يسعه أن يترك في أيديهم إن كان يقدر على استخراجه.

وسئل أبو يوسف عن رجل قال: أعتقوا كهول غلماني. قال: من كان ابن ثلاثين سنة فهو كهل. وروي عنه أنه قال: ثلاث وثلاثون سنة فصاعدا[2] حد الكهولة. وروي عن سعيد بن المسيب في قوله تعالى: (وَكَهْلاً وَمِنَ الصَّالِحِينَ) قال: /[٢٧٥و] ابن ثلاث وثلاثين سنة، فإذا[3] بلغ خمسين سنة فهو شيخ. ولو قال: أعتقوا كل قديم الصحبة. قال: يعتق من صحبه[4] سنة أو سنتين سنة فصاعداً. وسئل محمد عن ذلك فقال مثل ذلك. ثم قال محمد بعد ذلك: قديم الصحبة من جملة من صحبه ستة أشهر جملة مثل الحين والزمان. وقال بعضهم من صحبه حولاً. وقال محمد: الكهل من[5] بلغ ثلاثين سنة[6] وكثر فيه الشيب، وإذا[7] بلغ أربعين فهو كهل شاب أو لم يشب.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى بأن تدفن كتبه. قال: لا يجوز أن تدفن إلا إذا أن يكون فيها شيء لا يفهمه أحد أو فيها[8] فساد فينبغي أن يدفن.

وسئل محمد بن مقاتل عن الكتب التي فيها الرسائل وفيها[1] اسم الله تعالى ويستغني عنها صاحبها ويحب ألا يقرأ. قال: أحب الأمور إلينا أن يمحو ما كان فيها من اسم الله تعالى ثم يحرقها أو

---

[1] لف يدي
[2] لف –
[3] جم فص ح: وإذا.
[4] لف + ثلاث وثلاثين.
[5] لف م: الذي.
[6] لف م – سنة.
[7] لف فإذا
[8] لف م: وفيها.

يلقيها في الماء الجاري، وإن[٢] لم يمح الأسامي وحرقها، وألقاها في الماء الجاري فلا بأس به، وإن لم يفعل ذلك ودفنها في أرض طاهرة لا ينالها قذر كان ذلك حسناً، ولا أحب أن يحرقها بالنار حتى يمحو ما كان فيها من اسم الله تعالى، وكذلك أسماء رسل الله وملائكته. وروي عن[٣] طاوس أنه قال: كان[٤] إذا اجتمعت عنده رسائل أحرقها. قال الفقيه:[٥] يعنى بعدما يمحوها.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى بأن[٦] يعطى الناس ألف درهم. قال: الوصية باطلة، وإذا قال تصدقوا بألف درهم فهو جائز ويعطى الفقراء.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى لرجل بعبد على أن يكون بعد موت الموصى له لفلان. قال: الوصية للأول جائزة وللثاني باطلة.

وروى نصير عن أبي سليمان قال: مات رجل يقال له ليث المروزي ههنا، ولم يوص إلى أحد، فباع محمد بن الحسن متاعه وكتبه في بيع من يزيد. قال نصير: فقلت[٧] وهو يومئذ قاض؟ قال: لم يكن يومئذ قاضيا. قال أبو سليمان: هذا هو الحق عندنا. قلت: فإن[٨] كان عليه دين؟ قال: لا يبيع. قلت: فإن[٩] كانت عنده جارية؟ قال: لا يبيعها؛ لأن المشتري[١٠] يسعه أن يطأها.

---

[١] جم فص: فيها.
[٢] فص: فإن.
[٣] فص م + ابن.
[٤] جم لف م ح + أبي.
[٥] لف ف م ح: أبو الليث.
[٦] جم فص: أن.
[٧] فص: قلت؛ لف: وقلت.
[٨] فص: وإن.
[٩] جم: فإذا؛ لف: وإن.
[١٠] لف م + لا.

وقال نصير[١] كتبت إلى أبي عبد الله الثلجي[٢] في رجل أوصى بأن يتصدق عنه بألف درهم فقال:[٣] أعطوا كل[٤] فقير درهماً. هل يزاد الفقير على درهم؟ قال: في قول علمائنا له أن يزيد إلا أن يكون قال لا تعطوا أكثر من درهم.

وسئل أبو نصر عن قراءة القرآن على القبر أيستحب ذلك؟[٥] أرأيت إن أوصى لقارئ[٦] يقرأ عند قبره لإنسان معلوم /[٢٧٥ظ] أو مجهول هل يجوز؟ قال: القراءة حسنة، إذا زار إنسان قبر صديق أو قريب وقرأ عند قبره كان مستحباً،[٧] وأما الوصية بذلك فلا معنى[٨] لهذه الوصية،[٩] ولا معنى[١٠] لصلة القارئ لقراءته؛ لأنه ليس له[١١] الأجر، والإجارة في ذلك باطلة، وهو بدعة لم يفعل ذلك أحد من الفقهاء.

وسئل أبو بكر عن جدار بين دارين لصغيرين لهما عليه حمولة، ولكل واحد منهما وصي، ولقد[١٢] وهن الجدار ويخاف سقوطه فطلب أحدهما مرمته وأبى[١٣] الآخر. قال: للوصي الذي يطلب المرمة أن يرفع الوصي الآخر إلى الحاكم ويخبره بالقصة، ويبعث القاضي أميناً لينظر فيه، فإن رأى في تركه ضرراً عليهما أجبر الذي يأبى حتى يبني مع صاحبه، فليس بمنزلة المالكين إذا امتنع أحدهما؛ لأنه

---

[١] فص م: نصير قال.
[٢] فص: البلخي.
[٣] فص لف م ح: وقال.
[٤] جم فص: لكل.
[٥] جم فص + قال.
[٦] جم – لقارئ.
[٧] جم فص: محسنا.
[٨] لف + لها
[٩] جم: لها؛ فص: له.
[١٠] لف – لهذه الوصية، ولا معنى.
[١١] جم فص: بمنزلة.
[١٢] جم فص: وقد.
[١٣] جم فص: وامتنع.

قد رضي بإدخال الضرر على نفسه فلا يجبر عليه، وأما الوصي فإنه أراد إدخال الضرر على[1] اليتيم فيمنع.[2]

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأرض كرمه لرجل وأغراسه لآخر فقطعت الأشجار فطلب منه صاحب الأرض تسوية الأرض. قال: هو مأمور بتسوية الأرض كما كانت؛ لأنه هو الذي خربها، وكذلك لو كان رجل استأجر أرضاً وغرس فيها، فلما مضت المدة وقلع الأشجار فعليه تسوية الأرض.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: أخرجوا من مالي عشرين ألفاً فأعطوا فلاناً كذا وفلاناً كذا، حتى بلغ أحد عشر ألفا، ثم قال: والباقى للفقراء. ثم مات. فإذا ثلث ماله تسعة آلاف. قال: ينفذ من وصية كل واحد منهم تسعة أجزاء من عشرين جزءاً، ويبطل من وصية كل واحد منهم أحد[3] عشر جزءاً، ويجعل قوله: وما بقي للفقراء كأنه سمى لهم تسعة آلاف درهم كما سمى لهؤلاء؛ لأنه لما ذكر أولاً جملة المال معلوماً ثم ذكر لكل واحد منهم نصيباً وقال: الباقي للفقراء، صارت تلك تسمية منه للفقراء، ولو لم يقل هكذا ،ولكنه[4] قال: أعطوا من ثلث مالي فلاناً كذا وفلاناً كذا حتى بلغ أحد عشر ألفاً ثم قال: وأعطوا الباقي للفقراء، فإذا ثلث ماله تسعة آلاف[5] ويعطى كل[6] واحد من أصحاب الوصايا تسعة أجزاء من أحد عشر جزءاً من وصيته ويبطل السهمان.

وسئل أبو بكر عن امرأة ماتت وخلفت ابناً غير مدرك وابنة مدركة وتركت قماشات وأوصت إلى ابنتها فتصدقت الابنة ببعض المتاع وجعلت بعضها للابن وهي ترى والدتها في المنام توبخها وتقول لها: لمَ فعلت كذا؟ قال: إن لم تكن الوالدة أمرتها بالصدقة فما تصدقت بمال بعضه لها وبعضه للصغير

---

[1] فص – على.
[2] لف م – فيمنع.
[3] جم – أحد.
[4] م: ولكن.
[5] فص + فلا شيء للفقراء.
[6] جم فص: لكل.

/[٢٧٦و] فعليها ضمان حصة الصغير، ولعل رؤيتها في المنام لهذا المعنى. وقد[١] روي[٢] في بعض الأخبار أن أعمال الأحياء تعرض على الأموات، فما وجدوا في أعمالهم خيراً سروا به، وما وجدوا شراً[٣] اغتموا.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بثلث ماله لأعمال البر، أيجوز أن يعطى في بناء السجن؟ قال: لا ينبغي. قيل له: أليس هذا من أعمال البر؟[٤] قال: تسويته وإصلاحه على السلطان، وهم يحبسون بغير حق، فلا ينبغي لهذا أن يعينهم على الباطل، وإن كان هذا السجن مثل السجن الذي بناه علي بن أبي طالب رضوان الله عليه[٥] وسماه محبسا[٦] جاز له أن يعطي لمرمته.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بوصايا تخرج من ثلث ماله بعد قضاء ديونه التي عليه وخلف دارا وله ورثة ولا يقدر الوصي على إنفاذ وصايا الميت وقضاء ديونه التي عليه بالسرعة إلا من ثمن هذه الدار، فيريد الوصي بيع الدار، والوارث يقول: لا أرضى ببيعك جميع الدار. قال: إن كان الدين يأتي على جميع الدار وعلى عامتها حتى لا يبقى منها إلا شيء يسير فله أن يبيع الدار ولا يسعه إلا ذلك إن علم أنه يبقى الدين على الميت طويلا إن لم يبع. وأما أهل الوصايا فهم شركاء الوارث.

وسئل عن وصي عليه دين لميت كيف يصنع حتى يبرأ والميت[٧] أوصى بوصايا؟ قال: ينفذ الوصايا من مال نفسه أو يقضي الدين من مال نفسه فيصير قصاصا. قيل له: يحتاج إلى النية حتى يقضي؟ قال: نعم ينبغي أن ينوي فيقول: أقضي من مالي لأرجع في مال الميت حتى يصير قصاصا.

---

[١] لف م – وقد.
[٢] لف م: وروي.
[٣] جم فص لف م ح: من شر.
[٤] فص – البر.
[٥] فص لف م ح: رضي الله عنه.
[٦] لف م – وسماه محبسا.
[٧] فص + قد.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بوصايا وكتب لها صكا ثم إنه مرض بعد ذلك وأوصى بوصايا أخرى[١] وكتب صكا بأيهما يعمل؟ قال: إن لم يذكر في الصك الثاني أنه رجع عن الوصية الأولى يعمل بهما جميعا.

وعن محمد بن الحسن في رجل أوصى بوصية ودبر بعض رقيقه ثم إنه وسوس وصار معتوها فمكث كذلك زمانا ثم أفاق ثم مات. قال: الوصية[٢] باطلة إلا التدبير.

وسئل محمد بن مقاتل عن الوصي إذا أنفق من مال اليتيم في حاجة نفسه ثم رد على اليتيم. قال: لا يبرأ ولا يجوز[٣] للوصي أن يقبض ذلك لليتيم[٤] عن[٥] نفسه، فإن أراد الوصي أن يبرأ فإنه[٦] يشتري[٧] لليتيم ما يجوز شراؤه ثم يقول للشهود: كان لليتيم[٨] علي كذا وكذا، فأنا أشتري هذا له /[٢٧٦ظ] فيصير قصاصا ويبرأ من الدين.

وقال أبو نصر: سألت محمد بن سلمة[٩] عن وصي باع تركة الميت لإنفاذ[١٠] الوصية فجحد المشتري ذلك[١١] فرفعه إلى القاضي وحلفه[١٢] فحلف والوصي يعلم ذلك ويعلم أنه كاذب كيف يصنع؟ قال: يقول له القاضي إن كنت صادقا فقد فسخت البيع بينكما. قلت: أيجوز الفسخ بالمخاطرة؟ قال: إن كان مثل هذا يجوز. قال أبو الليث: وإنما يحتاج إلى فسخ الحاكم؛ لأن الوصي لو عزم على ترك

---

[١] جم فص: أُخر؛ جم فص ح + فإن لم ينفذ الوصي الوصايا الأول.
[٢] لف فالوصية
[٣] جم فص: ويجوز.
[٤] فص: اليتيم.
[٥] جم فص لف م ح: من.
[٦] لف م – فإنه.
[٧] لف م: فيشتري.
[٨] لف ليتيم
[٩] جم فص: الحسن.
[١٠] لف م: بإنفاذ.
[١١] لف م: ذلك المشتري.
[١٢] فص: فحلف.

الخصومة[1] وجحد البيع صار جحودهما بمنزلة الإقالة بينهما ويلزم البيع للوصي،[2] فإذا فسخ القاضي لا يلزم للوصي[3] ولكن يرجع إلى ملك الميت.[4]

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى لذوي قرابته من الكفار جاز. وقد ذكر عن صفية زوج النبي صلى الله عليه وسلم[5] أنها أوصت[6] بثلثها لأخ لها يهودي.

وسئل عن رجل أوصى بثلث ماله للفقراء فأعطى الوصي الأغنياء وهو لا يعلم. قال محمد بن مقاتل: لا يجزئه والوصي ضامن للفقراء في قولهم جميعا.

وقال أبو بكر الخصاف: لو أن رجلا أوصى[7] بعبد[8] لرجل وبخدمته[9] لآخر فنفقته على صاحب الخدمة. فإن[10] مرض العبد مرضا لا يمكنه الخدمة من زمانة أو علة فالنفقة على صاحب الرقبة. وإن كان يرجى برؤه فالنفقة على صاحب الخدمة. ولو أن رجلا أعتق عبدا زمنا أو صغيرا لا يجب عليه نفقته.

ولو أن رجلا أوصى لرجل بتبن هذه الحنطة وبالحنطة للآخر فإن بقي من الثلث شيء فالنفقة في تخليصه في مال اليتيم. وإن كان قد استغرق الثلث كانت النفقة عليهما على قدر قيمة ما أصابه. هكذا قال الحسن بن زياد.

---

[1] م: الوصية.
[2] جم لف م: الوصي.
[3] جم فص: الوصي.
[4] سقطت الفقرة بأكملها من ط.
[5] لف م – زوج النبي صلى الله عليه وسلم.
[6] جم – أوصت.
[7] فص – أوصى.
[8] فص: بالعبد.
[9] جم: بخدمته.
[10] جم فص: وإن.

ولو أن رجلا أوصى بدهن السمسم لرجل ولآخر بثفله فالتخليص على صاحب الدهن. ولو أوصى بما في اللبن من الزبد لرجل وبالمخيض لآخر فالنفقة في إخراج الزبد على صاحب الزبد.

وقال محمد بن الحسن رحمه الله:[١] لو أوصى بشاة مذبوحة لرجل وبجلدها للآخر فالنفقة عليهما جميعا.[٢] وإن كانت الشاة حية فأجر الذبح على صاحب اللحم خاصة، وأجر السلخ عليهما جميعا؛ لأن التذكية للحم خاصة؛ لأنها لو ماتت لا تضر بصاحب الجلد.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بثلث ماله للشيعة ومحبي[٣] آل[٤] النبي صلى الله عليه وسلم[٥] المقيمين ببلد كذا، فمن الشيعة ومحبو آل النبي[٦] صلى الله عليه وسلم؟[٧] قال: أما في الحقيقة فإن كل مسلم من الشيعة ومحبي آل[٨] النبي[٩] صلى الله عليه وسلم؛[١٠] إذ لا يصلح في ديانتهم إلا ذلك. فأما ما يقع عليه الوهم مما أراد به الموصي /[٢٧٧و] فإن مراده الذين يعرفون بالميل إليه وجعلوا موسومين بذلك دون غيرهم،[١١] والقياس[١٢] فيه أن الوصية باطلة إذا كانوا لا يحصون، وفي الاستحسان يكون للفقراء منهم على قياس اليتامى. قال الفقيه: عندي[١٣] أن هذا لا يشبه اليتامى؛ لأن اليتم يدل على الحاجة وهذا اللفظ لا يدل على الحاجة، فالوصية باطلة إذا كانوا لا يحصون.

---

[١] فص لف م – رحمه الله.
[٢] لف م – جميعا.
[٣] لف ولمحبي
[٤] جم – آل.
[٥] لف عليه السلام
[٦] لف م: رسول الله.
[٧] لف م: عليه السلام.
[٨] لف م – آل.
[٩] جم فص: رسول الله؛ لف م: الرسول.
[١٠] لف م: عليه السلام.
[١١] م: غيرهما.
[١٢] لف فالقياس
[١٣] لف وعندي

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى بنته[1] خمسين درهما في مرضه وقال: إن مت فاعمري قبري وحفرتي وخمسة دراهم لك، واشتري بالباقي حنطة فتصدقي بها. قال: أما الخمسة لها لا يجوز، وينظر إلى القبر الذي أمر بعمارته، فإن كان يحتاج إلى العمارة للتحصين لا للزينة عمر بقدر ذلك، والباقي يتصدق[2] به على الفقراء. وإن كان أمر بعمارته فضلا عن الحاجة التي لا بد منها فوصيته باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: أبرأت جميع غرمائي ولم يسمهم بلسانه ولم ينوهم ولا نوى أحدا منهم بقلبه، هل يبرأ غرماؤه؟ قال محمد بن مقاتل: روي عن أصحابنا أنهم قالوا: لا يبرؤون. قال الفقيه: هو كما روى محمد بن مقاتل؛ لأن الإبراء حق أوجبه لغرمائه ولا يجوز إيجاب الحقوق إلا لقوم بأعيانهم.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يدفع إلى فلان دراهم ليشتري بها الأسارى فمات ذلك الرجل قبل موت الموصي قال: يدفع إلى الحاكم ليولي الأمر إلى أحد من الناس حتى يفعل ذلك.

وقال أبو القاسم: حكي عن إبراهيم بن أبي صالح أنه قال في الوصي إذا ادعى على الميت دينا لا يقدر على إثباته أن الحاكم يعزله عن الوصية. وصوبه محمد بن سلمة.[3]

وسئل نصير عن رجل كتب وصية[4] وقال: أنفذوا ما في هذا الكتاب. قال: تنفذ الوصية. قال نصير: وكتبت[5] إلى محمد بن مقاتل بذلك[6] فأمر بالإنفاذ.

---

[1] جم فص: ابنته.

[2] جم فص: تصدق.

[3] لف م – وصوبه محمد بن سلمة.

[4] جم: وصيته.

[5] فص: وكتب.

[6] جم فص: فيه.

قال هشام: لو أن رجلا أوصى وهو ببلاد ووطنه ببلاد أخر بثلث ماله في المساكين. قال: يعطى ثلث ماله مساكين أهل بلده ووطنه. ولو[١] أعطى مساكين أهل البلاد التي مات فيها جاز.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يكفن في ثوب كذا أو يدفن بموضع[٢] كذا قال: الوصية في الكفن وموضع القبر باطلة.

وسئل عن رجل أوصى بوصية ثم جن قال محمد: إن انطبق عليه الجنون حتى بلغ سبعة أشهر فوصيته باطلة، وإن أفاق قبل ذلك فحكمه فيما أوصى على حاله. وروي عنه أنه قال: إن[٣] أفاق قبل سنة صار كأنه كان صحيحا. /[٢٧٧ظ] وروي عن أبي يوسف أنه وقت شهرا.

وسئل أبو بكر عن امرأة أوصت إلى زوجها وهي[٤] امرأته[٥] أن يكفنها من مهرها الذي لها عليه قال: وصيتها في تكفينها باطلة، وكذلك نهيها. قيل:[٦] إذا لم يكن لها مال على من كفنها؟ قال: في بيت المال. فقيل له: لا يجب على الزوج؟ قال: لا. قيل له: فهل في هذا اختلاف؟ قال: أما بين علمائنا فليس فيه اختلاف. قال أبو الليث: يعني ليس فيه[٧] اختلاف[٨] في الروايات الظاهرة، ولكن روى خلف بن أيوب

---

[١] لف م: وإن.
[٢] لف م: في موضع.
[٣] لف م: من.
[٤] جم لف م – هي.
[٥] جم لف م: وأمرته.
[٦] لف م + له.
[٧] لف م: في.
[٨] فص – اختلاف.

عن أبي يوسف أن الكفن يجب على الزوج بمنزلة الكسوة. وروي عن محمد بن الحسن[1] أن[2] الكفن[3] لا يجب على الزوج. [4] وبقول أبي يوسف نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يباع جملان من جماله وينفذا وصاياه فباع الوصي الجملين فجاء الجمّال وقال للمشتري: إن أحد الجملين به عيب فأراد المشتري رده فقال له الجمال: دع خصومة الوصي واجعل الجمل لي وخذ من جمالي أيها شئت، ففعل ثم ظهر أن الجمل الأول هو الصحيح وجمل الجمال هو المعيب فأراد رده قال: للمشتري أن يثبت العيب عند الحاكم ويأمره الحاكم برده عليه، وليس له على الوصي سبيل. قيل: لم جاز البيع مع الجمال ولم يكن الجمل بعينه؟ قال: هذا[5] بمنزلة الهبة بالعوض والهبة بالعوض إنما تصح عند القبض.

وسئل أبو نصر عن وصي باع شيئا من مال الميت ثم طلب منه بأكثر مما باع قال: ينظر في ذلك اثنان من أهل البصر[6] والأمانة. فإن قالا: ذلك قيمته. لم يلتفت إلى زيادة من يزيد. قيل: فإن كان ذلك[7] في المزايدة يشترى بأكثر، وفي السوق يشترى بأقل؟ قال: لا يجب على الوصي دفع ما بيع على المزايدة، ولكن يرى ذلك أهل البصيرة[8] بالتقويم وأهل الأمانة منهم. فإن اجتمع على ذلك رجلان اعتمد الوصي على قولهما.

---

[1] لف م – بن الحسن.
[2] لف أنه
[3] لف –
[4] لف –
[5] فص: هو.
[6] فص لف ح: البصيرة.
[7] فص – ذلك.
[8] جم لف ف م ح: البصر.

وسئل عن رجل مريض أوصى إلى رجل بوصايا ثم برأ من مرضه وعاش بعد ذلك عشر سنين ثم مرض فقيل له: أوص فكان يقول: نعم ويسوف إلى أن مات، فادعى[1] الوصي الأول أنه وصيه. قال: إن شهدت بذلك شهود عدول سوى أصحاب الصلات فهو وصيه، وينفذ وصاياه الجائزة من ثلثه إن[2] لم يكن اشترط في وصيته: إن مت من مرضي.

وسئل عن امرأة أوصت بوصايا وأمرت زوجها بإنفاذ وصاياها ولها ضيعة أمرت ببيعها لإنفاذ وصاياها ولا يجد الوصي مشتريا لها أله أن يقومها على نفسه وينفذ وصاياها؟ قال: ينبغي له أن يقومها ويستقصي في تقويمها حتى /[٢٧٨و] يقال ليس فيها شيء من الغبن. ثم يبيع من إنسان ويسلم إليه ثم يشتري منه وينفذ وصاياها من ذلك من مال نفسه.

وسئل أبو بكر عن رجل مات في يوم ثلج شديد وله وصيان ولم يقدر المحتسبون حمله فاستأجر أحد الوصيين الحمالين حتى حملوه إلى المقبرة، والوصي الآخر كان هنالك ولم يتكلم بشيء أو استأجر ذلك بعض الورثة والوصيان جميعا ساكتان. قال: في الاستحسان جاز وهو من جميع المال وهو بمنزلة شراء الكفن. أرأيت إن كان الميت أوصى بأن يتصدق بالحنطة على الفقراء قبل رفع الجنازة ففعل أحد الوصيين؟ قال: إن كانت الحنطة في ملك الموصي جاز دفعه، وليس للآخر أن يمنع. وإن لم يكن الحنطة في ملكه فالحنطة للمشتري وتصير الصدقة عن نفسه. قال الفقيه:[3] آخذ[4] هذا بقول أبي حنيفة ومحمد.

---

[1] فص: فيدعي.
[2] فص: وإن.
[3] لف م – الفقيه.
[4] لف م + في.

وقال أبو نصر:[1] إذا أوصى الرجل بخاتم لرجل وبفصه لآخر جازت الوصية. قيل له: فإن كان في قلعه ضرر قال: ينظر إن كانت الحلقة أكثر قيمة من الفص[2] يقال لصاحب الحلقة:[3] اضمن قيمة فصه.[4] وإن كان الفص أكثر قيمة[5] يقال لصاحب الفص: اضمن قيمة الحلقة،[6] وهي[7] تشبه[8] بدجاجة ابتلعت لؤلؤة لإنسان[9] ينظر أيهما أكثر قيمة فيغرم[10] للآخر قيمة ماله.

وسئل محمد بن مقاتل عن مريض أوصى وهو لا يقدر على الكلام لضعفه وأشار[11] برأسه ويعرف منه أنه يعقل. قال: وصيته عندنا[12] جائزة ولا يجوز عند أصحابنا.

وذكر أن أبا محمد الهروي مات وأوصى بأن يباع من كتبه ما كان خارجا من العلم ويوقف كتب العلم، فميز كتبه فكان فيها كتب الكلام فكتبوا[13] إلى أبي القاسم أنه خرج كتب الكلام هل هو تبع للعلم حتى يوقف مع كتب العلم؟ فأجاب بأنه يباع كتب الكلام وأنه خارج من العلم.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يشتري بكذا وكذا درهما عبدا ويعتق، وعنده عبيد أيجوز أن يعتق من العبيد الذين عنده؟ قال: لا يجوز. ولو أوصى بأن يشتري كذا وكذا حنطة ويتصدق على المساكين وعنده حنطة قال: يجوز أن يفرق الحنطة التي عنده.

---

[1] جم: نصير.
[2] جم فص – الفص.
[3] جم فص: له.
[4] لف م: الفص.
[5] لف + من الحلقة.
[6] جم فص – الحلقة.
[7] فص: وهو.
[8] جم فص: شبيهة.
[9] جم فص: إنسان.
[10] جم فص: يغرم.
[11] م: فأشار.
[12] لف م: عندي.
[13] فص: وكتبوا.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يشتري خبز أو حنطة ويتصدق به على الفقراء، على من يجب أجر الحمالين الذين يحملون الحنطة أو الخبز؟[1] قال: إذا لم يكن أوصى الميت بحمله إلى الموضع ينبغي للوصي أن يستعين بمن يحمل بغير أجر ويدفع إليه من ذلك على وجه الصدقة. وإن كان الميت أوصى بأن يحمل إلى المسجد فالأجرة في مال الميت.

وسئل عن رجل أوصى بعتق عبيد له وأوصى لهم بصلة وللعبيد متاع وكسوة /[٢٧٨ظ] وكساهم[2] صاحبهم ومتاع وهبه لهم غير المولى، هل يكون للعبيد من ذلك المتاع شيء؟ قال: لا يكون للعبيد من ذلك المتاع شيء إلا ما يواري عورتهم.

وسئل عن رجل قال: أعطوا ابن فلان خمسة دراهم لأني أكلت من ماله شيئا، فإن لم تجدوه فأعطوا ورثته، فإن[3] لم تجدوا أحدا تصدقوا عنه، فوجدوا امرأة ابن فلان ولم يجدوا غيرها، ما يصنع بهذه الخمسة؟ قال أبو القاسم: إن ادعت قبل المتوفي مهرا ولم يعرف وارث غيرها دفعت إليها، وإن لم تدع المهر وتدعي أنه كان لزوجها ولد دفع إليها الثُمن. وإن قالت[4] لم يكن له[5] ولد دفع إليها الربع.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لأخيه: استأجر فلانا حتى ينفذ وصيتي. أيصير هذا وصيا. قال: نعم.

---

[1] جم فص: والخبز.
[2] لف كساهم
[3] جم فص: وإن.
[4] جم فص – قالت.
[5] فص: لها.

وسئل عن رجل كان له على رجل دين فقال الطالب: إذا مت أنا فأنت بريء من ذلك الدين. قال: يجوز. وتكون وصية[1] من الطالب للمطلوب[2] إذا مات. ولو قال: إن مت فأنت بريء من ذلك الدين. قال: لا يبرأ وهو مخاطرة وهو بمنزلة قوله: إن دخلت الدار فأنت بريء مما لي عليك.

وسئل أبو القاسم عن رجل يعطي بعض ولده شيئا دون الباقين قال: إن كان[3] يفعل ذلك لزيادة بره فلا بأس.[4] قيل له: فإن كان[5] في البر سواء. قال: لا ينبغي أن يفعل ذلك. قيل له: أرأيت إن كان في ولده فاسق. قال: لا ينبغي أن[6] يعطي أكثر من قوته؛ لأن في ذلك إعانة[7] على المعصية.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يطين قبره أو يضرب على قبره قبة. قال: الوصية باطلة. قيل أرأيت إن أوصى بأن يدفع إلى إنسان قرأ على قبره القرآن قال الوصية باطلة.[8]

وسئل أبو القاسم عن رجل مريض أوصى بأن يعطى من كفارة صلاته[9] لولد ولده وهو غير وارثه هل يعطى كما قال أو لا؟[10] قال: يعطى كما أمر ولا يجوز عن الكفارة، وهذا[11] بمنزلة رجل قال لرجل في حياته: أعتق مدبري عن كفارة يميني فإنه يعتق ولا يجوز عن الكفارة. قيل:[12] أرأيت إذا[1] أوصى بأن يدفع إلى إنسان ليقرأ على قبره القرآن؟ قال: الوصية باطلة.

---

[1] فص: وصيته.
[2] جم فص ح: إلى المطلوب.
[3] فص – كان.
[4] جم فص + بذلك.
[5] جم فص: كانوا.
[6] فص: ألا.
[7] جم فص + له.
[8] فص – باطلة؛ لف – قيل أرأيت إن أوصى بأن يدفع إلي إنسان قرأ على قبره القرآن قال الوصية باطلة.
[9] جم: صلواته.
[10] لف –
[11] فص: وهو.
[12] جم فص لف – قيل.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده: أوصيت لك بنفسك أو برقبتك قال: يصير مدبرا. ولو قال: أوصيت لك بعتقك لا يصير مدبرا. قال الفقيه أبو الليث: [٢] لأنه إذا قال: أوصيت بنفسك يعتق بالموت، وإذا قال: بعتقك يحتاج إلى عتق الورثة فيتأخر عتقه عن الموت.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يشترى من ثلث ماله عبدا بكذا وكذا درهما وله وصيان ولأحد الوصيين عبد وقيمته أكثر مما سمى،[٣] أيجوز للوصي الثاني أن يشتري عبد صاحبه بما سمى الموصي من الثمن. قال: إن كان فوض إلى كل /[٢٧٩و] واحد منهما أن يتفرد في ذلك فشراء أحد الوصيين من صاحبه جائز، وإن لم يكن فوض إلى كل واحد منهما فالوجه فيه أن يبيعه من رجل ويسلمه إليه ثم يشتريان[٤] جميعا ذلك للميت.

وسئل أبو القاسم عن ميت أوصى بوصايا ووقف ضياعا هل يجوز للوصي أن يعطي من ذلك والدته وامرأته وأخته؟ وقد قال الميت: هو موسع على الوصي أن[٥] يعطي حيث شاء وأين شاء. قال: إن كانوا فقراء أعطاهم لفقرهم، وهو وقف على الفقراء أجزأهم.[٦]

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل بإنفاذ[٧] وصاياه وأوصى بأن يعتق أمته بعدما خدمت ابنته سنين، فأراد الوصي أن يتزوج بها هل يجوز؟ وهل له حيلة؟ قال: لا يجوز أن يتزوج الوصي بها ولا غيره، وهي باقية على ملك الميت مهملة إلى وقت إنفاذ عتقها.

---

[١] جم فص: إن.
[٢] لف –
[٣] جم: يسمي.
[٤] جم: يشتري.
[٥] فص: أن الوصي.
[٦] لف م: أجزأه.
[٧] فص: لإنفاذ.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل كتب صك وصيته وقال للشهود: اشهدوا بما فيه، ولم يقرأ عليهم. هل يجوز لهم أن يشهدوا بذلك؟ قال: أما في قول علمائنا المتقدمين لا يجوز إلا أن يعلم الشهود بما فيه، وفي قول نصير بن يحيى[1] يجوز. وبه كان يأخذ علي بن أحمد. قال: وكنا عند علي بن أحمد حيث كتب وصيته وحضر هناك عدول فقرئ عليهم وكتبوا شهادتهم ثم دخل بعض المشايخ فأمره بأن يكتب شهادته ولم يقرأ عليه.[2] وحكي عن نصير أنه كان يجيز ذلك.

وقال أبو نصر: إذا قال المريض لرجل: اقض ديوني صار وصيا في قول أبي حنيفة، وفي قول محمد لا يصير وصيا ما لم يقل: اقض ديوني وأنفذ وصاياي.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أوصى لفقراء أهل بلخ قال: الأفضل للوصي ألا يجاوز بلخ، وإن هو أعطى في كورة أخرى جاز. ولو أوصى بأن يتصدق في عشرة أيام فلا بأس بأن يتصدق في يوم واحد.

وروى هشام عن محمد في رجل قال: أوصيت بثلث مالي لله تعالى. قال: في قول أبي حنيفة الوصية باطلة. وقال محمد: هي جائزة. يعني تصرف إلى[3] وجوه البر. ولو قال لعبده: أنت لله تعالى. في قول أبي حنيفة لا يعتق. وفي قول محمد: إن أراد به العتق يعتق. وإن أراد به الصدقة يتصدق[4] به، وإن أراد به أن كلنا لله[5] لا يلزمه شيء.

---

[1] فص – يحيى.

[2] فص – عليه.

[3] فص: على.

[4] لف م: تصدق.

[5] لف م + تعالى.

وروى عيسى بن أبان عن محمد بن الحسن في رجل اشترى عبدا في صحته[١] بأكثر من قيمته بما لا يتغابن الناس في مثله على أنه بالخيار ثلاثة أيام ثم مرض فأجاز البيع أو سكت حتى مضى وقت الخيار. قال: المحاباة من الثلث. ولو قال لعبدين قيمة /[٢٧٩ظ] أحدهما ألف والآخر ثلاث مئة: أحدكما حر ثم مرض وصرف العتق إلى الذي قيمته ألف. قال: العتق من جميع المال.

وروي عن محمد بن سلمة أنه[٢] قال: الوصية[٣] للقرابة يستوي فيها الغني والفقير[٤] سواء يحصون أو لا يحصون. قال أبو القاسم: وبه أفتي، غير أن الأعجب[٥] إلي أن يتحرى الوصي الأحوج منهم ويفرق عليهم وهذا في[٦] الاستحسان،[٧] وأما في القياس فجائز[٨] أن يفرق على الغني والفقير.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن تباع داره ويشترى بثمنها عشرة أوقار حنطة وألف مَنٍّ خبزا ويتصدق[٩] بها على المساكين، فباع الوصي الدار فلم يبلغ ثمنها مقدار ما يشتري به هذا المقدار من الخبز والحنطة، وله مال سوى هذا، هل ينفذ من باقي ماله تمام وصيته؟ قال: إن اتسع الثلث لذلك ولغيره من الوصايا أكمل من ثلثه وكأنه أوصى بعشرة أوقار حنطة وألف مَنٍّ خبزا وقال: اجعلوا[١٠] ثمن

---

[١] فص – صحته.
[٢] جم فص – أنه.
[٣] جم فص + جائزة.
[٤] جم فص – والفقير.
[٥] جم فص ح: أنه أعجب.
[٦] لف –
[٧] لف استحسان
[٨] جم فص: جائز.
[٩] لف فيتصدق
[١٠] فص + ذلك من.

ذلك من مال[1] كذا، فجعلوه من غيره لم يضرهم إلا أن يكون في ذلك المال دليل وهو أن سائر أمواله خبيثة ويعرف طائفة من ماله[2] بالطيب فيخص ذلك لوصاياه. [3]

وسئل عن وصي ميت دفع إلى رجل دراهم ليحج عن الميت، فلما بلغ بغداد مرض فدفع الدراهم إلى رجل بغير أمر القاضي،[4] فحج الرجل عن الميت قال: الحج[5] عن الميت يجوز[6] ولكن لا تجوز عن وصيته، والحاج الأول والثاني ضامنان.[7]

وسئل أبو القاسم عن مسجد بني ففضل من ذلك[8] الخشبات[9] شيء هل لقيم المسجد أن يبيع ما فضل إذا كان المسجد يحتاج إلى الدهن والحصير وغير ذلك؟ أرأيت إن كان هذه الخشبات[10] قد أعطاها أقوام لبناء المسجد وقد بنوا وفضل فضل بين لنا. قال: إذا فضل من ذلك شيء يصرف إلى بنائها[11] ولا يجوز أن يصرف إلى الدهن والحصير. وهذا إذا سلم أرباب ذلك الخشب إلى القيم، فأما إذا كان أرباب الخشب هم تولوا قطع ذلك فالباقي لهم. فإن صرفوا إلى ما شاؤوا جاز.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف وقفا واشترط أن يقسم بين فقراء أقربائه وقال في آخره: يعمل القيم في ذلك برأيه. فهل للقيم أن يفضل بعضهم على بعض؟ قال: إذا ذكر فيه عمل الوصي برأيه عقيب ذكر القسمة متصلا فهذا دليل على التفضيل وينبغي أن ينظر في الصك.

---

[1] فص – مال.
[2] فص: أمواله.
[3] لف بوصاياه
[4] جم فص: الوصي والقاضي.
[5] فص – الحج.
[6] جم فص – يجوز.
[7] لف ضامن
[8] لف تلك
[9] جم: الأخشاب؛ فص: الخشب؛ لف الخُشيبات.
[10] جم: الأخشاب؛ فص: الخشب.
[11] لف بنائه

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يكفنه من ثمن كذا وكذا فلم يفعل الوصي من ثمن ذلك، وكان وجد المشتري أو لم يجد هل يضمن الوصي؟ أرأيت إن لم يضمن الوصي هل يكون ذلك /[٢٨٠و] الشيء للورثة؟ قال: لا ضمان على الوصي، وذلك الشيء بعد قبض الوصي لثمن[١] الكفن هو للورثة.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى إلى رجل وأمره أن يفرق ثلاث مئة قفيز حنطة بعد وفاته على الفقراء، ففرق الوصي[٢] مئتي قفيز حنطة في حياة الميت قال: يغرم الوصي ما فرق في حياة الميت ويفرقها بعد وفاته بأمر الحاكم، فإن فرق بغير أمر الحاكم[٣] لا[٤] يبرأ من الضمان. قيل: فإن أمرته الورثة ففرق بأمرهم؟[٥] ويخرج من الضمان إذا فرق.

وسئل أبو نصر عن وصي باع دارا ثم ادعى أن الدار كانت بينه وبين الميت قال: إن كانت الدار في يد الميت في حياته ينقلب فيها من الإجارة إلى[٦] العارية،[٧] ومرمة ما استرم منها لم يصدق الوصي على ما ادعى إلا ببينة عادلة، فيجعل الحاكم وصيا للميت حتى يقيم[٨] الوصي البينة. وكذلك إذا ادعى الوصي دينا على الميت[٩] جعل القاضي للميت وصيا حتى يقيم هذا الوصي البينة؛ لأن البينة لا تقبل إلا بخصم. ثم الحاكم بالخيار إن شاء تركه خارجا عن الوصية، وإن شاء أعاد[١٠] إليها بعدما قضى دينه. قيل:

---

[١] فص: بثمن.

[٢] جم فص – الوصي.

[٣] فص – الحاكم.

[٤] لف –

[٥] لف م + قال: إن كان فيهم صغير لا يجوز أمرهم، وإن لم يكن فيهم صغير جاز أمرهم؛ لف + قال إن كانت الورثة كلهم صغارا لا يجوز أمرهم وإن لم يكونوا صغارا جاز أمرهم.

[٦] جم لف – في.

[٧] جم لف: والعارية.

[٨] فص: يعلم.

[٩] جم فص – الميت.

[١٠] جم فص: أعاده.

لم كان للقاضي الخيار ولم يظهر من الوصي الخيانة؟ قال: لأنه لما أخرجه كان ذلك قضاء منه عليه، فله أن يديم على قضائه ولا ينقضه.[1] قال أبو الليث: [2] وقد ذكر الخصاف في كتاب أدب القاضي: أن القاضي يجعل للميت وصيا في مقدار ذلك الدين خاصة ولا يخرج هذا الوصي من الوصاية وذلك القول أصح، وبه نأخذ.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصية من ثلثه ثم قال: أعرضوا وصيتي على فلان فما رد منها فهو مردود وما أجاز فهو جائز، فلم يعرض على ذلك الرجل أو عرض عليه فلم[3] يقل شيئا حتى مات. قال: الوصية جائزة على أمر الميت حتى يرد منها الذي[4] فوض إليه؛ لأنها قد كانت وصية، وإنما جعل فيها مشيئة للرد فلما فقدت المشيئة مضت الوصية على ما أمر به، ألا ترى أن الخيار في البيع إذا مات صاحب الخيار مضى البيع على وجهه ويتم العقد، فكذلك هذا. ولو قال: أجيزوا هذه الوصية إن شاء فلان أو قال: أنفذوا إن أنفذ فلان، فمات فلان قبل أن يقول شيئا فالوصية باطلة.

وسئل الحسن بن مطيع عن قوم لا يحصون ما حد الإحصاء؟ قال: اختلفوا فقال[5] أبو يوسف: إن كانوا لا يحصون[6] إلا بكتاب وحساب فإنهم لا يحصون.[7] وقال بشر: لا يوقت في الإحصاء إلا جاهل. وقال بعضهم: إذا كان لا يحصيهم المحصي حتى يولد فيهم مولود أو يموت /[٢٨٠ظ] فيهم ميت فإنهم لا يحصون. وقال محمد: إذا كانوا أكثر من مئة فإنهم لا يحصون. وقال بعضهم: إن[8] الأمر موكول إلى رأي القاضي، وبه نأخذ.

---

[1] جم – ينقضه.
[2] لف: الفقيه
[3] فص: ولم.
[4] جم فص: للذي.
[5] جم م: قال.
[6] فص – يحصون.
[7] جم – يحصون.
[8] فص – إن.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصية لرجل[1] فجعله[2] متى شاء أن يخرج منها خرج. قال: هو جائز، وله أن يخرج منها متى شاء وفي أي وقت شاء.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصية لرجل فباع الوصي من الموصى له شيئا من متاع البيت هل يصير قصاصا؟ قال: لا، إلا برضى الموصى له.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفا في حياته ولم يجعل له قيما حتى حضرته الوفاة فأوصى إلى رجل. قال[3] يكون وصيا وقيما على أوقافه، وإن كان الواقف جعل على الوقف قيما ثم حضرته الوفاة فأوصى إلى رجل فإنه يكون وصيا له غير قيم على أوقافه، والقيم هو الذي يقوم على أوقافه.

وسئل أبو القاسم عن امرأة أوصت بشيء من الحنطة فقالت: تصدقوا بها على الفقراء، عن كفارة أيمانها وفوائت صلاتها وصيامها ونذور واجبة لله تعالى.[4] قال: يقسم المقدار الذي ذكرت من الحنطة على خمسة أقسام، فاثنان من ذلك يعطى كيف شاء وكم شاء لفقير واحد[5] أو أكثر[6] وهما حصة النذور الواجبة، وخمس ذلك وهو حصة الكفارة يعطى لكل إنسان منوان، والخمسان الآخران هما حصة[7] الصلاة والصوم لا بأس بأن[8] يعطى إنسان واحد من ذلك قليلا أو كثيرا بعد أن ينتفع الإنسان.

وسئل أبو القاسم عن رجل حضرته الوفاة فقيل له: ألا توصي؟ فقال: أوصيت بأن يخرج من مالي الثلث فيتصدق منه بألف على المساكين. ولم يزد على هذا حتى مات. وثلث ماله ألفان. قال: لا

---

[1] فص: إلى رجل.
[2] جم فص: وجعله.
[3] جم فص: فإنه.
[4] جم فص + عليها؛ لف م: عليها.
[5] جم فص – واحد.
[6] جم: لأكثر؛ فص: لأكبر.
[7] جم فص – حصة.
[8] جم فص: أن.

يلزمه إلا الألف.[١] قيل له: لو قال: أوصيت بأن يخرج ثلث مالي. ولم يزد عليه؟ قال الفقيه: الثلث كله يدفع[٢] إلى الفقراء.

وسئل أبو القاسم عن رجل أمر رجلا بأن يتصدق شيئا[٣] من ماله ودفع إليه المال، فتصدق الوكيل على ابنه وابنه كبير.[٤] قال: يجوز بلا اختلاف. وهو خلاف البيع؛ لأن البيع مبادلة والمبادلة في التهمة[٥] جارية[٦] ولا تهمة[٧] في الصدقة.[٨]

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: أوصيت أن يحفر عشرة قبور.[٩] هل تصح هذه؟ قال: إن كانت وصيته في مقبرة بعينها ليدفن فيها الموتى فإن هذه الوصية جائزة؛ لأن حفر القبور في المقبرة عمارة للمقبرة. قيل: فإن أوصى بأن يحفر عشرة أقبرة يدفن فيها أبناء السبيل والفقراء ولم يبين في أي المقابر؟ قال: الوصية باطلة؛ لأنها لم تقع لأقوام بأعيانهم.[١٠]

/[٢٨١و] وسئل أبو القاسم عن امرأة ماتت وأوصت إلى أبيها وزوجها بوصايا من عتق وصلة وغير ذلك وتركت ضياعا وثيابا وحليا وابنين[١١] صغيرين وابنتين صغيرتين فقال الزوج: أنا أنفذ وصيتها من خالص مالي ولا أبيع الثياب ولا الحلي. أرأيت لو فعله جازت الوصية؟ ويخرج الوصيان من ذلك أم

---

[١] جم: يلزم الألف؛ فص: ولم يلزم الألف.
[٢] فص: يدفعه.
[٣] لف م: بشيء.
[٤] جم: الكبير.
[٥] لف م: والتهمة في المبادلة.
[٦] لف: جائزة.
[٧] لف م: بدل.
[٨] لف م: الوصية.
[٩] جم فص: أقبرة.
[١٠] لف بعينه؛ م: معينين.
[١١] جم: وتركت ابنين.

لا؟ قال: إن أنفذ هذه الوصايا من ماله بأمر الوصي الآخر فما كانت من صلات ووصايا يحتاج فيها[1] إلى شراء شيء،[2] فإن فعل ذلك على أن يرجع به في التركة كان ذلك دينا في تركة الميت،[3] وإن[4] فعل ذلك على ألا يرجع لم تجز الوصية، وما احتيج إلى الصدقة من غير شراء شيء فلا يجوز[5] من الوصية بوجه من الوجوه. وإن أحب الأب أن يبقي ذلك لولده وينفذ الوصية فإنه يهب مالا للصغار ثم يبيع الوصيان مقدار الوصية من رجل ويشتري الأب بعد التسليم ذلك للصغار ثم يبيع[6] ثم ينفذ ذلك[7] المال للبائع الثاني ويقبضه[8] الوصيان من ثمن الضيعة فينفذان به الوصية.

وسئل أبو القاسم عن امرأة قالت لرجل في مرضها: اجعل داري هذه لأولاد زوجي حتى يجعلوني في حل. هل يجب له ذلك؟ فكيف[9] يجوز إن لم تجز الورثة ذلك؟[10] قال: إن فعلوا ذلك تم الأمر، وإن أبوا ذلك يقال للورثة: أقروا لأولاد الزوج بشيء، ثم ينظر إلى قيمة الدار فيرفع[11] من قيمتها مقدار ما أقروا به ثم ينظر إلى الباقي، فإن كان يخرج من الثلث بيع[12] منهم، أو صولحوا[13] به من الحقوق

---

[1] جم فص – فيها.
[2] فص: الشيء.
[3] لف ف المتوفى
[4] فص: فإن كان.
[5] جم فص: يجزئ.
[6] جم فص – يبيع.
[7] فص – ذلك.
[8] لف م: ويقبض.
[9] جم فص: وكيف؛ لف: وكيف يجب أن يجوز الورثة ذلك.
[10] لف – يجوز إن لم تجز الورثة ذلك.
[11] فص: فيرجع.
[12] فص: يبيع.
[13] فص: وصولحوا.

الواجبة قِبلها، وإن أبوا الشراء أو الصلح[1] أعطوا ما أقرت به الورثة، وإن ادعى أولاد الزوج أكثر من ذلك حلف لهم ورثة المرأة على العلم.

قال أبو عبد الله الثلجي:[2] سمعت الحسن بن أبي[3] مالك عن أبي يوسف قال: الدخول في[4] الوصية أول مرة غلط،[5] والثاني جناية.[6] وذكر عن[7] غيره أنه قال: والثالث سرقة. وقال محمد بن مالك البلخي: لو كان الوصي عمر بن الخطاب رضوان الله عليه[8] ما ينجو من الضمان. وروي عن الحسن بن زياد هكذا.

وقال نصير: سمعت بشر بن الوليد قال: ما جاءني وصي فيه خير منذ خمسين سنة أو أكثر. وروي عن أبي مطيع أنه قال: أنا أفتي منذ نيف وعشرين سنة ما رأيت عماً عدل في مال ابن أخيه.

وسئل نصير عن رجل قال لرجل: لك[9] أجر مئة درهم على أن تكون وصيي. قال: الإجارة باطلة، ولا شيء له. وسئل محمد بن سلمة عن ذلك قال: الشرط باطل والمئة[10] وصية له[11] جائزة وهو وصي وبه نأخذ.

/[٢٨١ظ] وسئل بعضهم عن رجل مات وعليه دين وقد ترك وفاء فصالح الورثة الغرماء. قال: لا يسعهم ذلك.

---

[1] فص: والصلح.
[2] جم فص ح: البلخي.
[3] لف –
[4] فص – في.
[5] لف م: خلط.
[6] لف خيانة
[7] لف عنه
[8] جم فص ح: رضي الله عنه؛ لف م – رضوان الله عليه.
[9] جم – لك.
[10] جم فص + له.
[11] جم فص – له.

وسئل أبو بكر عن أشجار لأيتام باع لهم عمهم ولم يكن له[1] وصي، ثم إن الحاكم جعل قيما لأيتام فأجاز القيم ذلك البيع. قال:[2] يجوز استحسانا إن كان المبيع قائما.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى لرجل بغلة كرمه وفي الكرم قوائم وأوراق وحطب وثمر. قال: يدخل ذلك كله في الوصية؛ لأن ذلك كله من غلة الكرم، ألا ترى أنه لو دفع الكرم معاملة كان الورق وحطب الكرم بينهما كالثمر، كذلك ههنا.

وسئل أبو القاسم عن رجل غريب نزل في بيت صفر[3] فمات وترك دراهم هل يجوز[4] أن يشتري[5] كفنا من ماله ولم يوص لأحد؟[6] قال: يرفع إلى الحاكم حتى يأمره، فإن لم يجد القاضي كفّنه كفنا وسطا.

وسئل أبو القاسم عن رجل له عبيد فمات الرجل وأوصى بعتقهم وسماهم، ثم إن أحد[7] العبيد ادعى أنه ابن ابن الميت ثم أقر بعد ذلك أنه كان عبدا للميت، ثم ادعى بعد ذلك[8] وأقام البينة على إقرار الميت بأنه[9] ابن ابنه وأقام الورثة البينة على إقراره بما أقر أنه كان عبدا للميت، فبينة من تقبل؟ قال: إذا أعتقته الورثة كما أمر الميت ثم ثبت إقراره أنه لم يكن ابنا للميت لم يقبل منه البينة.

---

[1] فص: لهم.
[2] جم فص + البيع.
[3] لف م: رجل.
[4] م + له.
[5] لف م + له.
[6] جم فص: إلى أحد.
[7] فص – أحد.
[8] جم فص – ذلك.
[9] جم فص لف ح: أنه أقر أنه.

وسئل أبو القاسم عن حمل الطعام إلى أهل المصيبة والأكل عندهم[١] هل يكره؟ قال: حمل الطعام إلى أهل المصيبة[٢] في الابتداء[٣] غير مكروه؛ لشغلهم بجهاز ميتهم من اتخاذ ما يقوتهم. والحمل يوم الثالث إذا اجتمع النوائح مكروه؛[٤] لأنه إعانة على الاثم.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل وقال له بالفارسية:[٥] ده يتيم راجامه كن[٦] فأعطى الوصي لكل يتيم من الكرباس مقدار ما يتخذ ثوبا، هل يجزئه؟ قال: هذا يقع على المخيط.

وقال[٧] الحسن بن مطيع: سألت بشر بن غياث عن الوصي إذا اتهمه القاضي قال: في قول أبي حنيفة يجعل القاضي معه غيره. وقال أبو يوسف: يخرجه، وهو القياس؛ لأن أباه لو كان حيا وخيف عليه في مال الصبي يخرجه[٨] من يده، فالوصي أولى.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يحمل بعد موته إلى موضع كذا ويدفن هناك ويبنى هناك رباط من ثلث ماله، فمات ولم يحمل إلى هناك هل تبطل وصيته بالرباط؟ قال: وصيته بالرباط جائزة ووصيته بحمله بعد موته إلى موضع آخر باطل؛ لأنه ليس فيها قربة ولا فائدة، ولو حمله الوصي فهو ضامن لما أنفق في حمله. /[٢٨٢و] قال[٩] أبو الليث: يعني إذا حمل بغير إذن الورثة.

---

[١] جم: معهم.
[٢] فص – المصيبة.
[٣] جم فص: ابتدائه.
[٤] فص – مكروه.
[٥] ف –
[٦] ف: اكس عشرة من الأيتام
[٧] جم: قال.
[٨] فص لف م ح: يخرج.
[٩] فص + الفقيه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أوصى في مرضه وقال: إني كنت جامعت أهلي في رمضان نهارا. فاسألوا الفقهاء ما يجب علي؟[1] ما[2] الذي يجب[3] في الحكم؟[4] قال: إن كانت قيمة الرقبة تخرج من ثلث ماله مع سائر وصاياه أعتقت عنه رقبة وأطعم عنه أيضا نصف صاع[5] من حنطة، وإن كانت قيمة الرقبة لا تخرج من ثلث ماله وأبى الورثة إجازة الوصية أطعم عنه ستين مسكينا لكل مسكين منوين من حنطة ومدين أيضا لمسكين إن خرج[6] ذلك[7] من ثلث[8] ماله.[9]

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى وقال في وصيته: من ادعى علي شيئا ورأى الوصي أن يفعل ذلك فعل. أيصح هذا القول؟ قال: كان مشايخنا يقولون:[10] هذا كلام باطل. وكان نصير يقول: هو جائز، وصار كأنه قال: ما رأى الوصي شيئا أن يفعل فعل.

وسئل أبو نصر عن قيم رباط في بعض الثغور احتاج إلى عمارة الرباط فقامت المتطوعة أو غيرهم بإعانته في ذلك، هل يسع للقيم أن يطعمهم من غلة الرباط؟ قال: إن احتبسوا[11] في المعونة وأعانوه وأكلوا من أموالهم لا ينبغي له أن يطعمهم من ذلك، وإن لم يقيموا[12] في ذلك إلا بإطعامهم وسعه ذلك إذا كان ذلك بحيث لو امتنعوا احتاج إلى إقامته بأجراء يذهب في أجرتهم مثل ذلك أو ما يقاربه. أرأيت إن استعمل القيم فضل الغلة في حوائج نفسه على أن يرده إذا احتاج إلى المرمة؟ قال: لا

---

[1] فص + ما فعل.
[2] جم لف م: فافعلوا؛ فص: وما.
[3] لف وجب
[4] ع + فافعلوه.
[5] جم – صاع.
[6] فص: يخرج.
[7] فص – ذلك.
[8] لف ثلثه
[9] لف –
[10] فص: يقول مشايخنا.
[11] جم فص: أحسنوا.
[12] فص لف: يقوموا.

يفعل ذلك ويتنزه عنه[1] غاية التنزه. فإن فعل ذلك ثم أنفق فيه رجوت أن ذلك يبرئه مما وجب عليه. أرأيت إن أقرض فضل الغلة ليأخذ عند الحاجة وذلك أحرز بالغلة[2] من إمساكها[3] عنده؟[4] قال: رجوت أن يكون ذلك واسعا.

وسئل أبو القاسم عن رجل عامل للسلطان[5] مات[6] وأوصى بأن يعطى الفقراء الحنطة، أيكون ذلك[7] حلالا للذي أخذ؟ قال: إن كان هذا مختلطا بماله فلا بأس به، وإن كان غير مختلط[8] فلا[9] يجوز أخذه إذا علم أنه من مال غيره. وإذا[10] لم يعلم أنه من ماله[11] أو من[12] مال غيره[13] فهو حلال حتى يتبين. قال الفقيه[14] أبو الليث: إن كان مختلطا ففي قول أبي يوسف ومحمد[15] على ملك صاحبه لا يجوز أخذه إلا أن يأخذه ليرده على صاحبه. وفي قول أبي حنيفة: صار الملك له بالخلط ولا[16] يجوز لأحد[17] أن يأخذ إلا إذا كان في بقية مال الميت وفاء بمقدار ما يرضى به خصماؤه.

---

[1] لف م: منه.
[2] لف م: للغاية.
[3] لف م: إمساكه.
[4] لف –
[5] لف م: السلطان.
[6] م: ومات.
[7] جم فص ح: هذا.
[8] لف –
[9] م: لا؛ لف: وإلا فلا.
[10] فص: فإذا.
[11] جم فص ح: مال غيره.
[12] فص: ومن.
[13] جم فص ح – غيره.
[14] لف م – الفقيه.
[15] جم فص + هو.
[16] جم فص – ولا.
[17] جم فص – لأحد.

وقال هشام:[1] سألت محمدا عن أقوام أمروا بأن /[٢٨٢ظ] يكتبوا مساكين مسجدهم فكتبوا ودفعوا الأسامي إليهم فمات بعضهم وأخرجوا[2] دراهم[3] على عدد[4] رؤوسهم.[5] قال: أرى أن يعطى ذلك ورثته إذا كان اسمه قد وقع[6] قبل أن يموت.

ولو أن رجلا أوصى بأن يطعم[7] عشرة مساكين عن كفارة اليمين فَغَدَّى الوصي عشرة فماتوا. قال محمد: يُغَدِّي وَيُعَشِّي غيرهم ولا ضمان على الوصي.

قال الفقيه: سمعت الفقيه أبا جعفر قال: روي عن علي بن خشرم أنه قال: أحببت أبا يوسف في صغري وذلك أنه لما مات أبي وكان الوصي يعطيني كل يوم ثلثي درهم فأتيت أبا يوسف فقلت[8] له: إنه لا يكفيني، فدعا أبو يوسف الوصي وأمره بأن يكمل إلي[9] كل يوم درهما. ثم روى[10] بإسناده عن شريح أنه قال: وسعوا[11] على اليتامى أموالهم، فإن ماتوا فقد أكلوا أموالهم، وإن عاشوا فسيرزقهم الله تعالى من فضله.

قال: سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف[12] في رجل قال: برذوني الأشقر وصية لفلان أو قال براذيني الشقر[13] لفلان وصية له، فباع براذينه واشترى

---

[1] جم فص م ح: هشام قال.
[2] جم فص: وقد أخرجوا.
[3] جم فص: الدراهم.
[4] جم فص: عددهم.
[5] جم فص – رؤوسهم.
[6] جم فص: رفع.
[7] فص + عنه.
[8] جم فص: وقلت.
[9] جم فص – إلي.
[10] لف وروى
[11] جم: أوسعوا.
[12] جم فص + قال سمعت أبا يوسف.
[13] جم فص – الشقر.

براذين أخر شقرا ثم مات فلا وصية له.[1] وكذلك إذا لم يكن له برذون وقت الوصية فاشترى براذين شقرا ثم مات فلا وصية له. وكذلك إذا قال: عبدي الأعمى لفلان أو قال عبدي السندي[2] لفلان فباع عبده ثم اشترى عبدا آخر أعمى أو سنديا فلا وصية له. وكذلك إذا لم يكن له عبد فاشترى. وكذلك إذا قال: عبدي الحبشيان لفلان وصية. وإذا قال: عبدي لفلان أو قال براذيني لفلان ولم يضف إلى شيء ولم ينسبهم إلى شيء فهل يدخل فيه ما كان وما يستفيد قبل الموت؟ وكل شيء[3] يسميه[4] فإن كان نسبه[5] إلى شيء لم تكن الوصية إلا في ذلك بعينه ولا يدخل في ذلك ما استفاد. وإن لم يكن نسبه إلى شيء[6] فالوصية فيما عنده وفيما استفاده. [7]

قال إبراهيم بهذا الإسناد: [8] وسألت[9] الحسن بن زياد عن رجل دفع إلى رجل ألف درهم فقال هذه الألف لفلان فإذا أنا مت فادفعها إليه. فمات هل يسعه أن يدفعها[10] إليه؟ قال: نعم فقلت[11] له: فإن[12] لم يقل هي له يسعه أن يدفع[13] ذلك إليه إذا مات الآمر؟ قال: لا.

وقال إبراهيم بن يوسف: إذا مات الرجل ولم يترك شيئا ينبغي أن يسألوا من الناس مقدار ثوب واحد ولو أنه ترك ثوبا واحدا فإنه يكفن في ذلك الثوب ولا يطلبون من الناس زيادة رجلا كان أو امرأة.

---

[1] لف –

[2] م: المشترى.

[3] فص: ذلك.

[4] فص: تسمية.

[5] جم فص: ينسبه.

[6] لف إلى شيء ينسبه

[7] لف استفاد

[8] لف –

[9] جم فص لف ح: سألت.

[10] جم فص ح: يدفع.

[11] جم: قلت.

[12] جم: إن.

[13] فص – يدفع.

وإذا مات رجل بغير /[٢٨٣و] وصية وكان ماله قليلا فإنه يكفن في ثوب واحد. قال أبو الليث: هذا قول إبراهيم بن يوسف. وقال غيره: يكفن في ثلاثة أثواب وهو قول محمد بن سلمة وغيره، وكلا القولين حسن. فلو[١] كفن في ثوب واحد جاز، ولو كفن في ثلاثة أثواب جاز،[٢] ولا[٣] ضمان عليهم.

وسئل أبو القاسم عن وصي باع ضيعة لليتيم من[٤] رجل مفلس يعلم أنه لا يمكنه أداء ثمنها هل يجوز البيع؟ قال: إن كان هذا بيع رغبة أجل القاضي المشتري ثلاثة أيام، فإن أمكنه أداء الثمن وإلا نقض البيع. ولو أن رجلا أوصى لفقراء قرابته بثلث ماله وأوصى لرجل آخر بمثل ذلك ورجل فقير له قرابة منهما جميعا فإنه يدفع إليه وصية كل واحد منهما إذا كان مئتي درهم أو أكثر. ولو أن رجلا أوصى بغلة داره فإن الدار تؤجر ويدفع إليه غلتها، فإن أراد الموصى له أن يسكن هو بنفسه قال أبو بكر الإسكاف:[٥] له ذلك؛ لأن غيره يسكن له، فهو إذا سكن بنفسه جاز. وكان أبو بكر بن أبي سعيد يقول: ليس له ذلك. وكان أبو القاسم يقول هكذا. وقال أبو بكر الإسكاف: كنت في مأتم فسئل أبو القاسم عن هذه المسألة فقال: ليس له أن يسكن. وقلت أنا: له أن يسكن. وكان الكلام في الابتداء يجري بيني وبين أبي القاسم وكلنا نأتي بشيء حتى جاء أبو بكر بن أبي سعيد وكان فقيها فسألته فقال ليس له ذلك. فقلت: لم؟ قال: لأنا لو أطلقنا له السكنى ربما يظهر على الميت دين فلا يمكننا أن نصرف شيئا من ذلك إلى دينه، ولو أغل صرفت الغلة إلى دينه. قال: فتعلق أبو القاسم بهذا وكان يحب أن يجري هذا على لسانه. فقيل لأبي بكر الإسكاف: ايش الجواب عن هذا؟ فقال: الدين غير موجود فلا[٦] اعتبار للتوهم ألا ترى أنه تنفذ وصاياه وإن كان يتوهم ظهور الدين.

---

[١] لف م: ولو.
[٢] جم فص – جاز.
[٣] م: فلا.
[٤] فص – من.
[٥] جم فص + هو.
[٦] فص: ولا.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يخرج ثلث ماله لمجاوري مكة والمجاورون لا يحصون هل تجوز هذه الوصية؟ قال: الوصية جائزة وإن كانوا لا يحصون صرف إلى أهل الحاجة منهم وإن كانوا يحصون قسمت على رؤوسهم.

وقال الحسن بن زياد في رجل أوصى لرجل فقال: أوصيت لفلان بثلث مالي وهو ألف درهم فنظر فإذا الثلث أكثر فقال[١] له:[٢] الثلث بالغا ما بلغ. وكذلك لو قال: أوصيت لفلان بنصيبي من هذه الدار وهو الثلث. فإذا له النصف. قال: له نصف الدار إن خرج من الثلث. ولو قال: أوصيت لفلان بألف وهو عشر مالي. /[٢٨٣ظ] لم يكن له إلا الألف سواء[٣] كان العشر أقل أو أكثر. ولو أخرج كيسا وقال: أوصيت لفلان بجميع ما في هذا الكيس وهو ألف درهم فنظروا فإذا فيه ألفا درهم فالألفان كلها للموصى له إذا كانت تخرج من ثلثه. وكذلك لو وجدوا[٤] في الكيس دنانير أو جواهر أو غير ذلك يكون للموصى له إن خرج من الثلث. وكان[٥] قوله[٦] ألف درهم حشوا. ولو[٧] قال: أوصيت لفلان بألف درهم وهي جميع ما في هذا الكيس وفي الكيس أكثر من ألف درهم لم يكن له إلا ألف[٨] درهم. وإن كان في الكيس دنانير أو جواهر أو ليس فيه دراهم كان للموصى له ألف درهم من مال الميت. وإن قال:[٩] أوصيت لفلان بما في هذا الكيس ألفا وهو نصف ما في هذا الكيس فوجد في الكيس ثلاثة آلاف درهم

---

[١] فص: قال.

[٢] جم: قال فله.

[٣] جم فص – سواء.

[٤] فص: وجد.

[٥] لف م – وكان.

[٦] لف م: قوله.

[٧] لف م: وإن.

[٨] جم: الألف.

[٩] لف م – أوصيت لفلان بألف درهم وهي جميع ما في هذا الكيس وفي الكيس أكثر من ألف درهم لم يكن له إلا ألف درهم. وإن كان في الكيس دنانير أو جواهر أو ليس فيه دراهم كان للموصى له ألف درهم من مال الميت. وإن قال.

كانت له الألف، وإن كانت[1] فيه ألف[2] كانت له الألف.[3] وإن لم يكن[4] إلا خمس مئة كانت له الخمس مئة لا يزاد عليها. وإن كانت في الكيس دنانير أو جواهر وليس فيه دراهم لم يكن للموصى له شيء. قال الفقيه[5] أبو الليث: وعلى قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف ينبغي أن يعطى له مقدار ألف[6] من ذلك؛ لأن الاستثناء من غير جنسه جائز. ولو قال: أوصيت لفلان بجميع ما في هذا البيت وهو كر طعام فوجد فيه أكثر من كر أو وجد فيه حنطة وشعير كان ذلك كله للموصى له بعد أن يخرج من الثلث. ولو وهب لرجل كيسا فيه دراهم فقال: جميع ما في هذا الكيس لك وهو ألف درهم. ودفعه إليه فإذا هو أكثر من ألف درهم أو فيه دنانير كان الكيس وما فيه للموهوب له.

وقال أبو نصر: إذا أوصى الرجل بهذه البقرة لفلان لم يكن للورثة أن[7] يتصدقوا بقيمتها، قال الفقيه[8] أبو الليث: [9] وبه نأخذ؛ لأن الوصية إذا كانت لإنسان معلوم يحتاج إلى قبوله، فإذا قبل الوصية فقد ملكها فليس للورثة أن يغيروا ملكه، والوصية للفقراء لا تحتاج إلى قبول أحد، وإنما قصد به الميت القربة فيكون في دفع القيمة قربة كما تكون في دفع العين.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يتصدق على كل فقير في سكته بدرهم[10] وفي السكة فقير له مملوك هل يتصدق عليه أو على مملوكه؟ قال: لا، إلا أن يكون على العبد دين.

---

[1] م: كان.
[2] فص لف: الألف.
[3] جم: الألف له.
[4] فص لف م + فيه.
[5] لف م – الفقيه.
[6] جم لف + درهم.
[7] لف م + يدفعوا قيمتها. وإن قال: هي للمساكين كان للورثة أن.
[8] لف م – الفقيه.
[9] لف –
[10] جم فص لف م ح + درهم.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يشتري بهذه الألف ضيعة فتوقف على المساكين فلم توجد هناك ضيعة تشترى هل يجوز أن يصرف[١] الألف إلى /[٢٨٤و] مرمة المسجد أو يشترى في موضع آخر؟ أرأيت لو أتلف الوصي هذه الألف أتبطل هذه الوصية؟ أرأيت إن جعل الميت شيئا من السلاح في السبيل أيكون الوصي هو المتولي لإمساكها أم يولى إلى غيره؟ قال:[٢] للوصي أن يصرف المال الذي أمر الميت أن يشتري به ضيعة للوقف إلى مرمة المسجد ولا إلى غيرها،[٣] ولكن يشتري كما أمر في الموضع الذي سمى، فإن لم يوجد في ذلك الموضع يشتري في أقرب المواضع إلى الموضع الذي سمى فيوقف على ما سمى. فإذا[٤] أتلف الوصي الألف غرم مثله ويشتري به الضيعة، وأما السلاح الذي أمر فالأعجب إليّ أن يتولى استعمال ذلك السلاح وغيره.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يتصدق بشيء من ماله على فقراء[٥] الحج[٦] أيجوز أن يتصدق[٧] على غيرهم من الفقراء؟[٨] قال: يجوز على ما قال أبو يوسف في رجل أوصى بأن يتصدق على فقراء مكة[٩] أنه يجوز أن يتصدق على غيرهم من الفقراء. وفي قول زفر لا يجوز.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن[١٠] يشتري أربعين قفيز حنطة بمئة درهم فيتصدق على المساكين فرخصت الحنطة حتى صار يوجد أربعون قفيزا بستين درهما. قال للمسألة طريقان: أحدهما

---

[١] جم – يصرف؛ فص: يؤدي.
[٢] لف م + ليس.
[٣] جم فص ح + من الأمور.
[٤] لف م: وإذا.
[٥] لف الفقراء
[٦] لف الحجاج
[٧] لف + به
[٨] لف –
[٩] لف الفقراء بمكة
[١٠] جم: أن.

أن يشترى بأربعين الفاضلة من الدراهم حنطة فيتصدق على المساكين ويجعل كأن الوصية[1] بمئة درهم. ألا ترى أن الأربعين قفيزا لو صارت بمئتين لا يشترى إلا بمئة[2] مقدار[3] عشرين قفيزا. وطريق آخر أن الفاضلة يصرف إلى الورثة. قال: وهكذا روي[4] عن أبي يوسف.

وسئل عن رجل أوصى بثلث ماله لأعمال البر هل يجوز أن يسرج للمسجد أو يزين المسجد؟ قال: يجوز أن يسرج في المسجد ولا يجوز أن يزاد على سراج المسجد؛ لأن فيه إسرافا سواء كان في شهر رمضان أو في[5] غيره. فلا بأس به[6] ولا يزين به المسجد.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى فقال: أعتقوا عني عبدا، وله عبد، هل للوصي أن يعتق ذلك العبد الذي للميت؟ قال: كان أبي عبد الله القلاس يقول: إن أوصى الميت وقال: أعتقوا عني عبدا فللوصي أن يعتق العبد الذي للميت. ولو قال: اشتروا لي عبدا وأعتقوه[7] ليس للوصي أن يعتق ذلك العبد، بل يشتري عبدا آخر فيعتقه. ولو باع هذا العبد ثم اشتراه وأعتقه جاز. قال: وكان أبو نصر يقول: ولو قال: أعتقوا عني عبدا أو قال: اشتروا /[٢٨٤ظ] لي عبدا فأعتقوه، فإنه لا يجوز أن يعتق عنه العبد الذي في ملكه وقت الموت. وقال[8] أبو بكر: وكنت أميل إلى قول أبي عبد الله ثم رجعت إلى قول أبي نصر وذلك أنه كان لي صديق فحضرت وصيته فأمرني[9] بأن أكتب وصيته وكان في وصاياه أن يعتق عنه عبدان، وكان له عبد حجام وكان راضيا عنه فأمرني[10] عبده أن أذكر له فقلت له: إنك كنت تثني على هذا

---

[1] جم فص + كانت.
[2] فص + درهم.
[3] جم فص ح: بمقدار.
[4] جم فص لف م ح: رأيت.
[5] جم – في.
[6] لف –
[7] جم فص: فأعتقوا.
[8] لف قال
[9] م: وأمرني.
[10] : وأمرني.

خيرا فلو رأيت أن تجعله مكان أحد العبدين فقال: لا. فحينئذ[1] رجعت إلى قول أبي نصر وعلمت أن الصواب كما قال.

وروي في الخبر أن أبا بكر الصديق رضي الله عنه[2] دعا عثمان بن عفان رضي الله عنه[3] وأمره بأن يكتب وصيته فلما انتهى إلى ذكر الخلافة غشي على أبي بكر رضي الله عنه[4] فكتب عثمان اسم عمر،[5] فلما أفاق قال: هل[6] كتبت اسم أحد قال: نعم، اسم عمر. قال: ويحك لو كتبت اسمك كنت أهلا لذلك.

وعن محمد بن سلمة رحمه الله[7] قال: زرت نصير بن حماد وكان يقال له نصير العربي[8] وكان زاهدا فقال لي:[9] يا أخي[10] أحب لك ما أحب لنفسي، فأوصيك بثلاثة فاحفظها: فقلت هات يا أبا الفضل. قال: إذا مشيت في الطريق فلا تستتبعن أحدا وإياك أن تعود نفسك المعاذير، وإن أردت السؤدد في الدنيا والآخرة فعليك بطريق هذين الشيخين خلف بن أيوب وشداد بن حكيم. وإنما عني بقوله لا تستتبعن أحدا يعني اذهب وحدك. وقد روي عن عبد الله بن مسعود رضي الله عنه[11] أنه كان إذا مشى أحد خلفه رده. ويقول: هذا ذل للتابع وفتنة للمتبوع. وكان خلف إذا مشى فتبعه إنسان يقول: له[12] ألك حاجة؟ فإن قال بلى قضاها وإن قال لا قال: فامض ثم يمضي هو.[13]

---

[1] جم فص لف م ح: فمن حينئذ.
[2] لف م – رضي الله عنه.
[3] لف م – رضي الله عنه.
[4] لف م – رضي الله عنه.
[5] جم + رضي الله عنه؛ فص + رضوان الله عليه.
[6] جم – هل.
[7] فص – رحمه الله.
[8] جم فص: العرفي.
[9] جم فص – لي.
[10] فص – أخي.
[11] لف م – رضي الله عنه.
[12] ع لف م – له.
[13] فص + والله أعلم.

باب المواريث

وسئل[١] أبو نصر محمد بن سلام رحمه الله[٢] عن رجل مات وترك ابنة عم وابنة[٣] خال قال: إن كان العم لأب وأم أو لأب فالمال لابنة العم، فإن ترك ابنة خال وابنة ابن عم قال بعضهم: المال لابنة الخال، ولكني أقول: لبنت ابن العم أولى؛ لأنها ابنة الوارث. قال الفقيه[٤] أبو الليث: إن كان أحدهما ولد عصبة أو ولد صاحب فريضة والآخر ولد ذوي الأحام فالذي هو ولد العصبة أو ولد صاحب فريضة أولى من الذي هو ولد ذوي الأرحام.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن /[٢٨٥و] رجل زوج ابنه امرأة ثم قال أبو الزوج لأب المرأة: أعطيتك هذه الدار وهذا الكرم بمهرها. قال:[٥] قبلت. وهي بكر. ثم مات أبو الزوج وترك ابنه هذا وابنةً، والابنة[٦] لا ترضى،[٧] هل تكون الأرض والدار ميراثا أو تكون لامرأة الابن؟ قال: إن كانت قيمة ذلك مثل الصداق أو أقل بما يتغابن الناس في أخذ العقار بالصداق وكان هؤلاء من القوم الذين يتعارفون فيما بينهم أخذ العقار بالصداق[٨] جاز ذلك وصار العقار لامرأة الابن ولا شيء للابنة منها.

وسئل عن رجل مات وترك ابنين وابنتين صغيرتين والمرأة حامل فيطلب بعضهم قسمة الميراث كيف الحكم فيه؟ قال: للمرأة ثمن ميراثها خمسة أسهم من أربعين سهما، وللابنتين سبعة أسهم وللابنين

---

[١] فص لف: سئل.

[٢] فص – رحمه الله.

[٣] لف وبنت

[٤] لف لم – الفقيه.

[٥] جم فص لف م ح + قد.

[٦] لف والبنت

[٧] لف + بذلك

[٨] لف – وكان هؤلاء من القوم الذين يتعارفون فيما بينهم أخذ العقار بالصداق.

أربعة عشر سهما. ويوقف أربعة عشر سهما حتى يتبين حال الحمل؛ لأنه يحتمل أن يكون[1] في البطن غلامان.[2]

وروي عن نصير أنه[3] سأل[4] الحسن عن الورثة إذا أرادوا قسمة الميراث وامرأة الميت حبلى، كم يمسك للولد؟ قال: قال أبو يوسف: يمسك نصيب ابن. وقال الحسن: وأنا أقول[5] نصيب ابنين.

وسئل أبو القاسم عن رجل جهز ابنته ثم مات وبقية الورثة أرادوا النصيب من ذلك. قال: إن جعله لها في حال صغرها أو جعل بعد الكبر وسلم إليها فذلك لها إذا فعل في[6] صحته.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل مات وترك وارثا وعليه دين يأتي على جميع تركته هل يكون الوارث خصما؟ قال أبو بكر: لا يكون الوارث خصما[7] إذا طلب الغرماء؛ لأنه لم يرث شيئا. قال علي بن أحمد: الوارث يكون خصما ويقوم مقام الميت في الخصومة. قال أبو الليث: وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن نائم انقلب على مُورِّثه فقتله قال: لا يرث منه ويجب عليه الكفارة والدية على عاقلته. ولو كان مجنونا فقتل مورثه فإنه يرث ولا يشبه النائم المجنون؛ لأن[8] النائم يؤمر بقضاء الصلوات[9] والمجنون ليس كذلك.

---

[1] لف –
[2] لف غلامين
[3] جم لف م ح: قال.
[4] جم لف م ح: سألت.
[5] لف م + يمسك.
[6] م + حال.
[7] جم فص – خصما.
[8] جم فص: فإن.
[9] لف الصلاة

وسئل أبو بكر عن كفن الميت قال: ينظر إلى مثل ثيابه التي كان يلبسها فيذهب إلى السوق أو إلى الجمعة أو إلى الوليمة التي كان يتزين لها. قيل له: لم لا يعتبر بثياب البذلة وقد قال أبو بكر[١] الصديق:[٢] الحي أحوج إلى الجديد من الميت؟ قال: كان ذلك[٣] في زمن لم يكن لهم سعة.

وسئل أبو بكر عن رجل مات وترك عصبة وامرأة وفي /[٢٨٥ظ] يدها[٤] عدل قطن وعدل[٥] كرباس فطلبت العصبة حصتها والمرأة تقول: هي لي. فهل للعصبة فيه نصيب؟ قال: إن كانت الثياب أصلها من قطن كان للزوج فهيأت وغزلت ونسجت منه فذلك كله للزوج وهو ميراث منه. وإن كان الأصل للمرأة فذلك[٦] لها. وإن لم يعلم كيف كانت قصتها في الأصل فالقول قول المرأة إن كانت حية والقول قول الورثة إن كانت ميتة.

وسئل أبو بكر مرة أخرى عن رجل مات وترك امرأة وورثة سواها وترك غزلا لمن يكون الغزل؟ قال: إن عرف القطن لمن كان فالقول قوله، وإن وقعت المنازعة في نفس القطن فالقول قول المرأة وورثتها[٧] بعد موتها؛ لأن الرجل لا يغزل[٨] القطن. قال: وهذه المسألة بمنزلة ما قالوا في كتاب المزارعة: إذا اختلفا في الشرط فالقول قول صاحب البذر، وإن اختلفا في البذر فالقول قول المزارع؛ لأن البذر كان في يديه.[٩]

---

[١] لف –

[٢] جم فص لف ح + رضي الله عنه.

[٣] لف كان ذلك

[٤] جم لف م: يديها؛ فص: بيتها.

[٥] جم فص: ووقر.

[٦] جم فص + كله.

[٧] جم فص: أو ورثتها.

[٨] جم: يعرف.

[٩] فص لف م: يده.

وسئل أبو القاسم عن امرأة[1] وقد وجه زوجها ثيابا إليها ولم ترها ألهم أن يكفنوها في الثياب التي وجه إليها[2] الزوج؟ قال: إن كان الزوج وجه إليها هدية وكانت تلك الثياب كفن مثلها جاز أن يكفن فيه، وإن بعث إليها من مهرها ولم يبين لها ثمنا فذلك للزوج. ولا يجوز أن تكفن إلا برضا الزوج.

وسئل أبو القاسم عن امرأة لها أرض فاتخذ ابنها في الأرض مجمدة في حياتها ثم ماتت الأم وتركت الأرض بين ابن وابنة وأخذ الابن في كل عام ثمن الجمد ولم يعط الأخت[3] شيئا فطلبت الأخت نصيبها فأبى الأخ أن يدفع إليها شيئا. قال: إن[4] الأخ تكلف باتخاذ الجمد بغير إذن شريكه فهو كله له وهو ظالم لها، ولها أن تمنعه بعد ذلك عن اتخاذ الجمد في موضع مشترك.

وسئل أبو القاسم عن رجل له على رجل دراهم فمات الذي عليه الدراهم ورب المال وارثه ووصيه هل يحل له أن يرفع مقدار دينه من غير علم الورثة؟ قال: له أن يأخذ[5] مقدار[6] حقه.

وسئل نصير[7] عن الولد إذا خرج رأسه وهو يصيح ثم مات قبل أن يخرج قال: لا ميراث له ولا يصلى عليه إلا أن يخرج أكثره حيا. قال[8] نصير: سمعت[9] الحسن يقول: إذا خرج رأسه فصاح[10] وجاء[11]

---

[1] لف م + ماتت.
[2] فص – إليها.
[3] جم فص ح + منها.
[4] جم فص لف م ح + كان.
[5] لف يأخذه
[6] لف بمقدار
[7] فص: أبو نصر.
[8] لف وقال
[9] فص م: وسمعت.
[10] فص لف: وصاح.
[11] جم: فجاء؛ فص: حيا.

رجل فذبحه[١] قال: عليه الغرة /[٢٨٦و] أو خمس مئة درهم، وإن قطع أذنه وخرج حيا فعليه خمسة آلاف درهم.

وسئل أبو بكر عن رجل سقى امرأته دواء لتحمل[٢] فمرضت من ذلك وماتت هل له الميراث؟ والزوج مقر بذلك. قال: إن لم يكن يعرف أن ذلك الدواء يقتل[٣] فالميراث له ولا إثم عليه بما فعل.

وسئل أبو القاسم عن امرأة حامل تجهز لولدها الذي في بطنها من الثياب فولدت ومات ولدها لمن يكون تلك الثياب؟[٤] قال: إن وضع الولد على الثياب فالثياب ميراث. قال الفقيه[٥] أبو الليث: وعندي أن الثياب لها ما لم تقر المرأة أن الثياب جعلتها ملك الصبي، ألا ترى أن الولد لو كان له مقدار عشر[٦] سنين أو نحو ذلك فبسطت[٧] له كل ليلة فراشا وتبسط عليه ملحفة أو لحافا لا يصير ذلك للولد ما لم تقل: هذا له. فكذلك ههنا حيث اتخذت الثياب قبل ولادتها كانت الثياب[٨] على ملكها فلا يتحول إلى الولد من غير إقرار أو هبة،[٩] وليس هذا بمنزلة ثياب البدن؛ لأن ثياب البدن[١٠] لما دفعت إليه صار الولد[١١] مستعملا وصار الثياب في يديه،[١٢] فيستدل بذلك أنها[١٣] جعلت ذلك له.[١٤] وأما النوم عليه فلا يثبت له

---

[١] جم فص: وذبحه.
[٢] لف لتحبل
[٣] لف م: قتله.
[٤] فص – الثياب.
[٥] لف م – الفقيه.
[٦] فص: عشرين.
[٧] فص: فيبسط.
[٨] لف – قبل ولادتها كانت الثياب.
[٩] جم فص لف م ح + منها.
[١٠] ف م – لأن ثياب البدن.
[١١] جم فص: البدن.
[١٢] لف يده
[١٣] فص: إنما.
[١٤] جم + والحلي كالثياب.

اليد، ألا ترى إلى ما قال أصحابنا في الجامع الكبير: إذا أقر الرجل أن فلانا[١] قاعدا على[٢] البساط أو كان نائما عليه لا يكون ذلك إقرار لفلان. ولو قال: كان فلان لابسا هذا الثوب كان إقرارا منه[٣] بالثوب له، فكذلك ههنا وضع الصبي على الثياب لا يكون إقرارا منها[٤] بأن الثياب للصبي فالثياب باقية على ملكها.

وسئل أبو القاسم عن رجل ضم امرأة إلى منزله وأسكنها معه فولدت ابنة[٥] وأقر أنها ابنته ثم مات. هل للمرأة المهر والميراث؟ قال: في هذه المسألة حكم وفتوى. أما الحكم يجب القضاء بإقراره لها بالمهر والميراث. وأما الفتوى فإن كانت المرأة عرفت أنه لم يكن بينهما نكاح لا يسعها أن تأخذ المهر والميراث، وأما الابنة فهي في سعة من أخذ الميراث.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال: سمعت محمد بن جعفر قال: حدثنا إبراهيم بن يوسف قال: سمعت أبا يوسف وقد[٦] سئل عن رجل مات وترك طعاما ودقيقا وسمنا قال هو ميراث كله[٧] وإذا[٨] كانت الورثة صغارا /[٢٨٦ظ] وفيهم امرأة استحسنت[٩] أن يأكلوا فيما بينهم، وإن كان فيهم وارث كبير أخذ حصته.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل مات وترك امرأة وابنتين فادعت المرأة أنها حبلى قال: تعرض المرأة على امرأة ثقة أو امرأتين حتى تمس جنبها، فإن لم يوقف على شيء من علامات الحمل قسم الميراث كله وإن وقف على شيء من علامات الحمل يوقف نصيب ابنين ويقسم الباقي.

---

[١] جم فص + كان.
[٢] لف م + هذا.
[٣] جم فص: منها.
[٤] جم فص: منه.
[٥] لف بنتا
[٦] جم – وقد.
[٧] لف –
[٨] لف وإن
[٩] لف استحسنوا

وسئل أبو بكر عن رجل له ولد خنثى مشكل فزوجه من خنثى مشكل برضا الولي فكبرا فإذا الزوج امرأة والزوجة رجل. قال: النكاح[١] جائز عندي؛[٢] لأن[٣] رجلا لو قال لامرأة: تزوجتك أو قالت المرأة للرجل تزوجتك فذلك كله يستوي في جواز النكاح فينبغي ههنا على هذا القياس أيضا أن يكون جائزا. قال أبو الليث الفقيه[٤] رحمه الله:[٥] وعندي أنه لو ظهر أن الزوج غلام وأن الزوجة جارية جاز. ولو ظهر بخلاف ذلك لا تجوز؛ لأنهما قد أخرجا الكلام مخرج الفساد.

وسئل أبو نصر[٦] عن رجل مات وترك بنتا[٧] وابن عم فأنكر السلطان ابن العم وأخذ نصف المال هل لابن العم أن يأخذ من الابنة شيئا أم لا؟ قال: إن أقرت الابنة أنه ابن العم فالباقي بينهما نصفان، والسلطان أخذ ظلما فهو من النصيبين. قيل له: لو ماتت المرأة وتركت زوجا وعمة وخالة والزوج مقر فجاء السلطان وأخذ نصيب العمة والخالة[٨] قال: ليس للعمة والخالة شيء، والنصف الباقي للزوج؛ لأن للزوج أن يقول: إن السلطان أخذ بحق علي قول زيد، أرأيت لو كان زيد في الأحياء وأخذ[٩] ذلك أكنت ترجع على ما في يد[١٠] الزوج؟ قال:[١١] لا يرجع، فكذلك ههنا.[١٢]

باب الصلح

---

[١] لف م + عندي.
[٢] لف م – عندي.
[٣] م: لو أن.
[٤] فص: الفقيه أبو الليث.
[٥] فص – الله.
[٦] لف م: بكر.
[٧] لف م: ابنة.
[٨] جم فص لف م ح: أو الخالة.
[٩] م: فأخذ.
[١٠] لف يدي
[١١] لف م – قال.
[١٢] فص + والله أعلم.

قال الفقيه: سمعت إسماعيل بن محمد بن أحمد قال: سمعت علي بن أحمد قال: سمعت محمد بن الحسن الجويباري عن بشر بن الوليد عن أبي يوسف قال:[1] لو أن رجلا قضى رجلا دراهم زائفة وقال له: أنفقه فإن جاز عليك وإلا فرده علي فقبله على ذلك فلم ينفق عليه فأراد رده فإنه لا ينبغي[2] في القياس أن يرده ولكني[3] أستحسن أن يرده ولا أرى الدراهم والدنانير يشبهان العبد والجارية، ولو[4] /[٢٨٧و] باع جارية فوجد بها عيبا بعدما قبضها فأراد الخصومة فيها فقال له البائع: أعرضها على البيع فإن نفقت عليك وإلا ردها[5] علي. فرضي بها فإن هذا رضا منه بالبيع ولم يكن له أن يردها بذلك العيب. ولو اشترى ثوبا ولم يره فإذا هو صغير لا[6] يكفيه فأراد[7] رده فقال البائع أره الخياط فإن كفاك وإلا فرده فأراه الخياط فإذا هو صغير لا يكفيه فإن له أن يرده وليس رؤيته كعرضه على البيع، وكذلك الخف والقلنسوة. وعن أبي يوسف: لو أن رجلا اقتضى من رجل دراهم فأنفقها ثم ردها عليه فإن كان أنفقها وهو لا يعلم فله أن يرده بقضاء قاض قبله أو بغير قضاء قاض وإن أنفقها وهو يعلم أنها زائف[8] ليس له أن يردها.

وعن أبي يوسف قال: لو أن رجلا استقرض من رجل دراهم بخارية ببخارى أو اشترى منه شيئا بدراهم بخارية فالتقيا[9] في بلدة لا يقدر فيها على البخارية. قال: يؤجل قدر المسافة ذاهبا وجائيا[10] حتى يعطيه مثله[1] ويستوثق منه.

---

[1] فص – قال.
[2] لف + له
[3] م: ولكن.
[4] جم فص: لو.
[5] جم: فردها.
[6] م: لم.
[7] جم: وأراد.
[8] لف –
[9] لف والتقيا
[10] جم فص: جائيا وذاهبا.

وعن أبي يوسف: لو أن رجلا أقرض رجلا كر حنطة عفن وقبض منه المستقرض وأنفقه[٢] ثم قضاه كر حنطة جيد[٣] فإن هذا على وجهين: إن كان الطالب قال: لي عليك كر حنطة جيد[٤] فصدقه المطلوب وقضاه ثم تصادقا أنه كان عفنا فله أن يرجع فيما قضاه ويعطيه كرا عفنا مثل القرض، وإن لم يكن الطالب قال: كرا جيدا فقضاه جيدا بغير شرط فهذا جائز، وليس له أن يرجع.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل له على رجل ألف درهم فأنكر المطلوب فأراد[٥] الطالب أن يصالحه على مئة درهم فقال له: صالحتك على مئة درهم من الألف التي لي[٦] عليك وأبرأتك عن[٧] البقية أو لم يقل أبرأتك[٨] فهو[٩] جائز وبرأ[١٠] المطلوب عن الباقي في حكم الظاهر[١١] ولم يبرأ فيما بينه وبين الله تعالى. قيل له: فلو كان المطلوب قضاه الألف فأنكر الطالب ثم صالحه المطلوب على مئة درهم قال: الصلح جائز في حكم الظاهر،[١٢] وأما فيما بينه وبين الله تعالى فلا يحل للطالب أن يأخذ المئة إذا علم أنه لا شيء عليه.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن اللصوص يأخذون أموال المسلمين وقد أخذوا الطريق وكان لرجل على رجل دين فأعطاه حينئذ وأراد الطالب أن[١٣] يأخذ قال: ليس له ذلك،[١] فحيثما[٢] قدر على

---

[١] جم فص لف م ح: مثلها.
[٢] لف م: واستهلكه.
[٣] لف جيدة
[٤] لف –؛ لف + جيدة
[٥] م: وأراد.
[٦] جم فص – لي.
[٧] لف من
[٨] لف م + قال.
[٩] م: هو.
[١٠] جم فص لف م ح: ويبرأ.
[١١] لف ظاهر الحكم
[١٢] لف ظاهر الحكم
[١٣] جم فص لف م: ألا.

الأداء فله أن يؤدي. قال الفقيه: وعندي أن اللصوص إذا استولوا عليهم فله أن يمتنع عن القبض؛ لأن المال صار في يد[٣] اللصوص ألا ترى أن رجلا لو كفل بنفس رجل فسلم /[٢٨٧ظ] إليه الكفيل النفس في مفازة أو في موضع لا يقدر على استيفاء حقه لم يصح تسليمه فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل باع من رجل[٤] إبرسيما ووزنه عليه في وقت البيع وحمله المشتري ثم رجع إليه بعد مدة وقال: وجدته ناقصا. قال: إن علم النقصان من الهواء فليس على البائع منه شيء، وكذلك[٥] إن كان النقصان[٦] مما يكون بين الوزنين ولم[٧] يكن هذا النقصان من الهواء ولا من تفاوت بين الوزنين فإن لم يكن سبق من المشتري إقرار بقبض كذا منا فله أن يمنعه من الثمن حصة النقصان، ولو نقده رجع بذلك المقدار، وإن كان أقر بقبضه فليس له شيء.

وسئل أبو بكر عن رجل له على رجل عشرة أقفزة حنطة فقال له المستقرض: ليس عندي حنطة، فبعني تلك الحنطة فقال المقرض: بعت منك الحنطة التي لي عليك بعشرين درهما، فقال المستقرض:[٨] اشتريت. وأتى على ذلك شهور، فطلب المقرض الثمن. قال: البيع فاسد، فإن أراد أن يكون البيع صحيحا فينبغي للمقرض أن يشتري منه ثوبا بتلك الحنطة فيقبض[٩] ثم يبيع منه ذلك الثوب بالدراهم.

---

[١] جم فص لف م: ألا يأخذ.
[٢] جم فص: وحيثما.
[٣] لف أيدي
[٤] جم فص: آخر.
[٥] م: فكذلك.
[٦] جم فص لف ح: نقصانا.
[٧] ف م: وإن لم.
[٨] جم فص: المقرض.
[٩] جم فص: ويقبض.

وسئل شداد بن حكيم[١] عن المثاعب التي تكون في الطريق قال: ليس لأحد أن يخاصم فيها ولا يرفعها؛ لأن هذا شيء قد جعله[٢] الناس ولهم فيها منفعة. وقال شداد في درب بين خمسة أنفار[٣] فباع[٤] أحدهم نصيبه من الطريق. قال: البيع جائز، وليس للمشتري أن يمر في هذا الطريق إلا أن يشتري دار البائع التي كان له الطريق.

وسئل أبو بكر عن رجلين لهما على رجل مئتا درهم فأراد أحدهما أن يأخذ نصيبه ولا يشاركه في ذلك شريكه[٥] كيف يصنع؟ قال: الوجه في ذلك أن يبيع من المطلوب كفا من زبيب بمئة[٦] درهم ويسلم إليه الزبيب ثم يبرئه من نصف دينه القديم ويطالبه بثمن الزبيب ولا يكون لشريكه في ذلك شيء.

وسئل أبو بكر عن الخليفة إذا جعل رجلا ولي العهد ثم مات الخليفة. قال: لا يجب على الناس العمل بما أمر به، ولا يصير الثاني خليفة؛ لأنه لو أراد أن يقيم غيره مقام نفسه في حياته ويعتزل هو لم يكن له ذلك، وكذلك[٧] هذا إذا ولاه بعد موته. قال الفقيه: وقد قال غيره: يجوز أن يوصي إلى غيره وبه نأخذ. ألا ترى أن أبا بكر[٨] قد فوض الأمر إلى عمر[٩] وبعض الناس يعاتبونه على ذلك وقالوا له: تؤمر علينا فظا غليظا فايش تقول عند ربك؟ فقال أبو بكر رضي الله عنه:[١٠] تخوفونني بربي؟ أقول له: وليت عليهم أفضل خلقك. فثبت أن تفويضه /[٢٨٨و] كان جائزا، ألا ترى أن للوصي أن يوصي إلى غيره بعد موته. ولو أراد أن يوصي إلى غيره في حياته ويعتزل عن الوصاية لم يجز، فكذلك هذا.

---

[١] لف م – بن حكيم.
[٢] لف م: فعله.
[٣] جم لف م ح: نفر.
[٤] جم لف م ح: باع.
[٥] فص – شريكه.
[٦] جم: بمئتي.
[٧] جم فص: فكذلك.
[٨] فص + رضي الله عنه.
[٩] جم + رضي الله عنهما؛ فص + رضي الله عنه.
[١٠] جم فص – رضي الله عنه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دخل أرض أقوام يجمع السرقين والشوك هل له ذلك؟ قال: هذا شيء قد جرى فيه الاصطلاح والإذن فأرجو أن لا بأس به، وكذلك لو دخل في أرض رجل ليحتش أو لالتقاط[1] السنبلة إن تركها صاحبها، فصار تركه كالإباحة. فقيل له: إن كانت الأرض لليتامى أيجوز أن يترك هناك فيلتقطه الناس؟ قال: إن كان بحال لو استأجر على ذلك أجراء فيبقى للصبي بعد مؤنة الأجرة[2] شيء ظاهر[3] فلا يجوز تركه، وإن كان لا يفضل منه[4] أو يفضل شيء قليل مما لا يقصد إليه فلا بأس بتركه ولا بأس لغيره بأن[5] يلتقطه.

وسئل عن شجرة الفرصاد في الطريق قال: إن كان لا يضر بالطريق فلا بأس ويطيب للذي غرسه أخذ ورقه وفرصاده. قيل: فإن كان[6] في المسجد شجرة الفرصاد أيجوز أخذ ورقه وأكل فرصاده؟ قال: لا بأس بأكل توته ولا يجوز أخذ ورقه.

وسئل أبو القاسم عن رجل له على رجل دين فحمل المطلوب حنطة وألقاها في بيت الطالب فقال له الطالب: كِلها حتى ننظر كم هي، فكالها ولم يجر بينهما بيع هل صار ذلك[7] بيعا؟ قال: إن لم يكن[8] جرت بينهما مقاولة متقدمة فتواضعا[9] فيه على ثمن مقدر في كل قفيز فلا بيع بينهما.

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى حجرة في سكة غير نافذة فأراد أن يجعلها طريقا لحاجته ويصير السكة نافذة هل لهم أن يمنعوه؟ قال: يرفع إلى الحاكم حتى يوجه رجلين عدلين يصوران له الأمر

---

[1] لف ليلتقط

[2] جم فص: الأجر؛ لف: الأجير.

[3] جم فص لف ح: أشياء ظاهرة.

[4] لف + شيء

[5] ل ف م: أن.

[6] جم: كانت.

[7] م + كله.

[8] جم – يكن.

[9] جم فص لف م ح: تواضعا.

على كاغدة فإن كان في[1] ذلك ضرر فاحش حال بينه وبين ذلك، وإن لم يكن في ذلك ضرر فاحش واستوثق من ذلك الباب ما يدفع الضرر ويقوم مقام الحائط لم يمنع من ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل أراد أن يتخذ بستانا ويغرس أشجارا في داره فأراد جاره أن يمنعه[2] وبينه وبين حائط جاره أربعة أذرع هل له أن يمنعه؟[3] قال: ليس عندنا تقدير بالذرعان فربما[4] كانت الأرض رخوة فيصل[5] إليها الماء وربما كانت صلبة فلا يصل[6] فهو[7] على قدر ما يدفع الضرر.

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين يريد أحدهما أن يزيد البناء عليه والآخر يمنعه قال: إن كان[8] الملك /[٢٨٨ظ] لهما ولم[9] يكن لأحدهما أن يزيد عليه حملا بغير إذن[10] صاحبه.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين ولهما عليه حمولة، وكان من وجه أحدهما طاق في الحائط فأراد صاحب الطاق أن يجعله خورستان[11] يعني مكانا يوضع فيه الأواني والأمتعة فمنعه جاره. قال: إن كان طاقا مرتفعا عن الأساس فليس له أن يحدث في ذلك حدثا بغير أمره، وإن كان فرجة في أصل الحائط من الأرض إنما[12] هي[13] شيء ترك عند البناء،[14] فإن[15] كان الذي في جانبه مقرا بأن ذلك

---

[1] جم – في.
[2] فص: يمنع.
[3] فص – يمنعه.
[4] م: وربما.
[5] جم فص: يصل.
[6] جم فص + الماء إليها.
[7] جم فص: وهو.
[8] لف –
[9] فص لف: لم.
[10] لف م: أمر.
[11] م: بستان خواه.
[12] جم فص لف م ح: وإنما.
[13] جم فص لف م ح: هو.
[14] ل عنده بني؛ ف عندما يبني
[15] م: وإن.

الموضع بينهما لم يكن له أن يحدث في ذلك حدثا بغير أمر صاحبه، وإن ادعى ذلك لنفسه كان له أن يصنع في ذلك ما شاء ما لم يتعرض لشيء من البناء.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين سقط ولأحدهما بنات عورة فطلب من جاره أن يبني فأبى جاره قال: لا يجبر واحد منهما، وإن بنى أحدهما في ملك نفسه فعل. قال الفقيه: هذا هو القياس، وهو قول علمائنا، وقد قال بعضهم: لا بد من بناء يكون سترا بينهما، وبه نأخذ. وإنما قال أصحابنا: إنه لا يجبر؛ لأنهم كانوا في زمن[١] أهل الصلاح، وأما في زماننا هذا فلا بد من حاجز بينهما.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين لهما عليه حمولة وحمولة أحدهما أسفل من حمولة صاحبه، فأراد أن يرفع حمولته ويضع بإزاء حمولة صاحبه ومنعه صاحبه.[٢] قال: ليس لصاحب حمولة الأعلى أن يمنعه وله أن يستوي بصاحبه.

وسئل نصير عن رجل له على رجل دين وهو جاحد أترى له أن يستحلفه[٣] ثم يسكت أو يترك[٤] من غير استحلاف؟[٥] فإن مات الطالب قبل أن يقبض فصار المال للورثة فالأجر[٦] له أو لورثته[٧] هل يبرأ من مطالبته في الآخرة؟ قال: إن استحلفه[٨] أو لم يستحلفه[٩] فهو سواء، والأجر له دون الورثة، فإن دفع إلى ورثته فقد برئ من الدين ولم[١٠] ينج من الميت مما ظلمه وجحده ومنعه حتى مات.

---

[١] جم فص: زمان.
[٢] جم – صاحبه
[٣] لف يستخلفه
[٤] جم فص: يتركه.
[٥] لف استخلاف
[٦] م: والأجر.
[٧] جم فص ف م ح + أرأيت لو دفع إلى ورثته.
[٨] لف استخلفه
[٩] لف يستخلفه
[١٠] جم فص: وإن لم.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين لهما عليه حمولة فوهن الجدار فرفعه أحدهما وبناه من خاصة[1] ماله وأبى تمكين الآخر من إعادة حمولته على ما كانت في القديم. قال: إن كان الجدار له من العرض ما لو قسمت تربته أصاب كل واحد منهما موضعا يمكن أن يبني عليه حائطا فليس له أن يمنعه ولصاحبه أن يقول: ابن في نصيبك واترك نصيبي. وإن لم يكن للحائط من العرض ما ذكرنا[2] فليس له أن يضع الحمولة ما لم يعطه[3] قيمة البناء. قال الفقيه:[4] يعني إذا بنى بأمر الحاكم، وأما إذا بنى /[٢٨٩و] بغير أمر الحاكم فلا يرجع بشيء بمنزلة العلو والسفل إذا انهدم فبناه صاحب العلو بغير أمر صاحب السفل وبغير أمر القاضي فهو متطوع.

وقال أبو بكر: لو كان جدار بين رجلين وحمولة أحدهما في وسط الجدار وحمولة الآخر في أعلاه فيريد صاحب الأوسط أن يضع حمولته في أعلى الجدار. قال: ينظر إن كان الجدار من أسفله إلى أعلاه بينهما فلا يدخل على صاحب الأعلى مضرة فله أن يفعل ذلك، وإن كان يدخل على صاحب الأسفل[5] مضرة فليس له أن يفعل[6] ذلك.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين لكل واحد منهما عليه حمولة فوهن الحائط فأراد أحدهما أن يرفعه ليصلحه وأبى الآخر قال: ينبغي له أن يقول لصاحبه ارفع حمولتك على أسطوانات وأعمدة[7] ويشهد[8] على ذلك ويخبره بأني أريد أن أرفعه في وقت كذا، فإن فعل ذلك وإلا فلهذا أن يرفع الجدار، وإن سقط حمولته فلا ضمان عليه.

---

[1] فص: خالص.
[2] لف ذكرناه
[3] فص: يعط.
[4] فص – الفقيه.
[5] جم لف م ح: الأعلى.
[6] لف م – أن يفعل.
[7] جم ص: وأعمر.
[8] فص: وليشهد.

وسئل أبو بكر[١] عن[٢] جدار بين رجلين ولأحدهما عليه حمولة وليس للآخر عليه[٣] حمولة فيريد الذي لا حمولة له أن يضع على هذا الجدار حمولة مثل حمولة شريكه. قال: إن كانت حمولته عليه محدثة فللآخر أن يضع عليه حمولة مثل حمولته،[٤] وإن كانت الحمولة التي عليه قديمة ليس للأخر أن يضع عليه حمولته. قال الفقيه: للآخر أن يضع عليه مثل حمولة صاحبه إن كان الحائط يحتمل ذلك، ألا ترى أن أصحابنا قالوا في كتاب الصلح: لو كان جذوع أحدهما أكثر فللآخر أن يزيد في جذوعه إن كان يحتمل ذلك ولم يشترطوا قديما ولا حديثا.[٥] فكذلك هذا.

وسئل عن رجل له بناء على حائط بينه وبين آخر فأراد أن يحول الجذوع عن موضعها إلى موضع آخر، وأراد أن يسفله أو أراد أن يرفعه قال:[٦] إن أراد أن يحول الجذوع من الجانب الأيمن إلى الجانب الأيسر أو من الأيسر إلى الأيمن ليس له ذلك، وإن أراد أن يسفل الجذوع من أعلى الحائط إلى أسفله فإنه لا[٧] بأس به؛ لأن هذا أقل ضررا بالحائط،[٨] وإن أراد أن يرفعها[٩] عما كان ليس له ذلك لأنه يكون أكثر[١٠] ضررا مما[١١] كان في القديم؛ لأن الأساس يحتمل ما لا يحتمل[١٢] رأس الحائط.

وسئل أبو بكر عن جدار بين دارين طوله مئة ذراع خمسون ذراعا من ذلك مستوية بين أرض الدارين وخمسون ذراعا سطح أحد الجارين مستويا بأرض دار الجار الآخر /[٢٨٩ظ] فانهدم كيف

---

[١] فص – أبو بكر.
[٢] لف –
[٣] جم – عليه
[٤] جم فص ح: حمولة شريكه.
[٥] جم: حدثا.
[٦] جم فص + أبو بكر.
[٧] فص: فلا.
[٨] جم فص لف م ح: في الحائط.
[٩] جم فص ح: يرفعه.
[١٠] جم فص – أكثر.
[١١] فص: كما.
[١٢] لف –

بناؤه؟ قال: النصف الذي أرض داريهما[١] سواء فعمارته عليهما سواء والنصف الآخر على صاحب البيت الأسفل عمارته إلى أن ينتهي أطراف عوارضه ثم ما فوق ذلك فعليهما جميعا عمارته.[٢]

وسئل أبو بكر عن جدار بين جارين انهدم وأحد الجارين غائب فبنى الحاضر في ملكه جدارا من خشب وبقي موضع الجدار[٣] على حاله ثم قدم الغائب وأراد أن يبني[٤] على طرف الحائط مما يلي جاره ويجعل ساحة أسس[٥] الحائط إلى ملكه فليس له ذلك، وإن أراد أن يبني حائطا على الغلظ الذي كان الحائط الأول أو يبني حائطا أدق من ذلك من وسطه ويضع[٦] الفضل من أسسه[٧] نصفا مما يلي شريكه ونصفا مما يلي ملكه فله ذلك.

وسئل عن حائط بين رجلين انهدم جانب منه فظهر[٨] أنه ذو طاقين متلاصقين فيريد[٩] أحدهما أن يرفع جداره ويزعم أن الجدار الباقي يكفيه للسترة فيما بينهما ويزعم الآخر أن جداره إذا بقي ذا طاقة واحدة وهي وينهدم،[١٠] كيف القول فيه قال: إن سبق منهما أن الحائط بينهما قبل أن يتبين أنهما حائطان

---

[١] جم فص: دارهما.

[٢] لف ف م – وسئل أبو بكر عن جدار بين دارين طوله مئة ذراع خمسون ذراعا من ذلك مستوية بين أرض الدارين وخمسون ذراعا سطح أحد الجارين مستويا بأرض دار الجار الآخر /[٢٨٩ظ] فانهدم كيف بناؤه؟ قال: النصف الذي أرض داريهما سواء فعمارته عليهما سواء والنصف الآخر على صاحب البيت الأسفل عمارته إلى أن ينتهي أطراف عوارضه ثم ما فوق ذلك فعليهما جميعا عمارته.

[٣] جم فص ف م ح: الحائط.

[٤] جم فص ف م ح + في موضع جداره القديم جدارا من خشب وجاره الآخر يأبى قال إن أراد أن يبني.

[٥] جم فص ض ر ح: أساس.

[٦] جم فص لف م ح: ويدع.

[٧] جم فص ح: برأسه.

[٨] لف م: وظهر.

[٩] لف ويريد

[١٠] ل وهن وانهدم؛ ف وهى وانهدم

فكلا الحائطين بينهما وليس لأحدهما أن يحدث في[١] ذلك[٢] شيئا بغير إذن شريك،[٣] وإن أقر أن كل حائط لصاحبه فلكل واحد منهما أن يحدث فيهما[٤] ما أحب.

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين ولأحدهما عليه حمولة فمال[٥] أحدهما فتقدم إليه الذي ليس[٦] له عليه[٧] حمولة برفعه وأشهد عليه شاهدين فلم يرفعه حتى انهدم وأضر بصاحب الدار، أرأيت إن بنى وأصلح أحدهما أله أن يأخذ الآخر بشيء من النفقة؟ قال: إذا أقر أن الحائط بينهما وأقر بأنه كان مائلا مخوفا وأنه تقدم إليه بأنه يرفع معه فإذا أفسد شيئا بسقوطه بعد إمكان رفعه بعد الإشهاد ضمن نصف قيمته. وما أنفق الآخر في الحائط بغير أمر صاحبه فليس له مطالبة صاحبه بذلك إلا أن يشاء أن يحمل إليه.[٨]

وسئل أبو القاسم عن رجل له بيت وحائط هذا البيت بينه وبين جاره وصاحب البيت يريد أن يبني فوق هذا البيت غرفة بجنب هذا البيت ولا يضع[٩] الخشب على هذا الحائط هل لجاره أن يمنعه؟ قال: إن بنى في حد نفسه من غير /[٢٩٠و] أن يكون معتمدا على الحائط المشترك لم يكن للجار منعه.

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين لكل واحد[١٠] عليه حمولة فانهدم وأحدهما غائب فبناه الحاضر هل له أن يطلب منه نصف النفقة وهل له أن يمنعه من وضع الحمولة عليه؟ قال: إن بناه بنقض الحائط الأول فهو متطوع في بنائه وليس له أن يمنع الآخر من الحمل، وإن بناه بلبن أو خشب من قبل

---

[١] فص لف م ح: فيه.
[٢] فص لف م ح – ذلك.
[٣] جم – شريك؛ فص لف م ح: شريكه
[٤] جم لف م: فيه.
[٥] لف م + إلى.
[٦] ع لف م –
[٧] ع لف م: ليس له عليه.
[٨] لف م: عليه.
[٩] فص + هذا.
[١٠] م + منهم.

نفسه لم يكن للذي لم يبن أن يحمل عليه حتى يؤدي نصف قيمته. وإذا كان الحائط بين جارين ولأحدهما عليه جذع واحد وللآخر عشر فلصاحب الجذع موضع جذعه وللآخر الحائط، وهذا استحسان، وكان القياس أن يكون الحائط بينهما نصفان؛ لأنه في أيديهما. وكان أبو يوسف يقول بالقياس، ثم رجع إلى قول أبي حنيفة.

وسئل أبو بكر أو غيره عن رجل يريد أن يتخذ طينا في زقاق غير نافذ فمنع بعضهم. قال: إن ترك من الطريق مقدار الممر للناس ويرفعه سريعا ويتخذ في الأحايين[1] لم يمنع من[2] ذلك.

وسئل أبو نصر عن سكة غير نافذة فأراد أحدهم أن يبل فيه طينا فمنعه أهل السكة. قال: كان محمد بن سلمة يقول: له أن يبل وليس لهم أن يمنعوه، وكذلك لو أراد أن يتخذ آريا أو دكانا أو نحو ذلك فله ذلك.

وسئل محمد بن شجاع عن رجل له حائط ووجهه في دار رجل فأراد أن يطين الحائط فمنعه صاحب الدار دخول داره ولا سبيل إلى تطيين حائطه إلا من داره قال: ليس له أن يمنعه من تطيين حائطه،[3] وله أن يمنعه من دخول داره. قال: قلت: فإن انهدم الحائط فوقع الطين في دار جاره فأراد نقل الطين وليس إليه سبيل إلا أن يدخل الدار قال: له أن يمنعه من دخول داره. قلت: أويترك ماله في داره؟ قال: لا يمنع من ماله، ويمنع من دخول داره. وقال محمد بن سلمة: روي عن محمد بن الحسن في رجل له مجرى في دار رجل فأراد حفره يمكنه[4] أن يمر في بطن النهر[5] أو في مُسناته فأراد إسلاحه

[1] م + مرة.
[2] فص – من.
[3] جم فص – حائطه.
[4] لف يمكن
[5] لف نهر

ويمنعه صاحب الدار. قال: يقال لصاحب الدار غما أن تدعه حتى يصلحه وإما أن تصلحه من ماله. قال الفقيه: وبهذا نأخذ. وهكذا الجواب في الحائط.[1]

وسئل أبو القاسم[2] عن حائط بين جارين لأحدهما عليه غرفة وللآخر عليه سقف بيت فهدما الحائط من أسفله ورفعا أعلاه بالأساطين ثم أنفقا جميعا حتى بنيا فلما بلغ البناء إلى موضع السقف هذا أبى صاحب السقف أن يبني بعد ذلك. قال: لا يجبر الذي لا حمل له على أرفع من ذلك بالنفقة فيما جاوز[3] ذلك.[4]

وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين ولأحدهما عليه جذوع فأراد الآخر أن ينصب عليه جذوعا فمنعه من ذلك صاحبه والجدار لا يحتمل الحملين كيف السبيل فيه؟ قال: إن كانا مقرين بأن الحائط بينهما يقال لصاحب الجذوع: انت بالخيار، إن شئت فحط حملك عن الحائط لتستوي بصاحبك, وإن شئت فحط عنه ما يمكن شريكك من الحمل; لأن البناء الذي عليه لا يخلو عن أحد معنيين: إما ان يكون فعل بغير رضا صاحبه فهو متعد ظالم, وإما ان يكون فعل بأمر صاحبه فهو عارية، ألا ترى أن دارا بين رجلين وأحدهما ساكن فأراد الآخر أن يسكن معه والدار لا تسع لسكناهما فإنهما يتهايآن فيها؟ فكذلك هذا. قال الفقيه: قد[5] روينا[1] عن أبي بكر خلاف هذا وبقول أبي القاسم نأخذ.[2]

---

[1] ع جم فص ح - فوقع الطين في دار جاره فأراد نقل الطين وليس إليه سبيل إلا أن يدخل الدار قال: له أن يمنعه من دخول داره. قلت: أويترك ماله في داره؟ قال: لا يمنع من ماله، ويمنع من دخول داره. وقال محمد بن سلمة: روي عن محمد بن الحسن في رجل له مجرى في دار رجل فأراد حفره ولا يمكن أن يمر في بطن نهر أو في مُسناته فأراد إسلاحه ويمنعه صاحب الدار. قال: يقال لصاحب الدار غما أن تدعه حتى يصلحه وإما أن تصلحه من ماله. قال الفقيه: وبهذا نأخذ. وهكذا الجواب في الحائط.

[2] لف م - أبو القاسم.

[3] لف + من

[4] ع جم فص ح - وسئل أبو القاسم عن حائط بين جارين لأحدهما عليه غرفة وللآخر عليه سقف بيت فهدما الحائط من أسفله ورفعا أعلاه بالأساطين ثم أنفقا جميعا حتى بنيا فلما بلغ البناء إلى موضع السقف هذا أبى صاحب السقف أن يبني بعد ذلك. قال: لا يجبر الذي لا حمل له على أرفع من ذلك بالنفقة فيما جاوز ذلك.

[5] ف -

وسئل[٣] أبو جعفر عن حائط كان عليه حمولة رجلين فسقط الحائط[٤] فبناه أحدهما بماله وبنفقته ويمنع صاحبه أن يضع عليه حمولته. قال: إن بناه بغير إذن[٥] صاحبه[٦] فله منع[٧] صاحبه من وضع الحمولة عليه حتى يعطيه نصف قيمة بناء الحائط مبنيا بحق القرار، وإن بناه بإذنه ليس له منعه من وضع الحمولة عليه، ولكن يرجع عليه بنصف النفقة التي ذهبت له في بنائه، وهذا الجواب إذا كان الحائط بعد الهدم لا يحتمل أصله القسمة، ولو قسم لا يصيب كل واحد منهما من أصله ما يقدر على أن يبني فيه حائطا يمكنه وضع حمولته عليه، وإن كان أصل الحائط يحتمل القسمة، فإن[٨] بنى[٩] بإذنه فالجواب كالأول، وإن بنى[١٠] بغير إذنه[١١] كان له منعه[١٢] حتى[١٣] يصطلحا على شيء.

---

[١] ف وروينا

[٢] ع جم فص ح - وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين ولأحدهما عليه جذوع فأراد الآخر أن ينصب عليه جذوعا فمنعه من ذلك صاحبه والجدار لا يحتمل الحملين كيف السبيل فيه؟ قال: إن كانا مقرين بأن الحائط بينهما يقال لصاحب الجذوع: انت بالخيار، إن شئت فحط حملك عن الحائط لتستوي بصاحبك, وإن شئت فحط عنه ما يمكن شريكك من الحمل; لأن البناء الذي عليه لا يخلو عن أحد معنيين: إما ان يكون فعل بغير رضا صاحبه فهو متعد ظالم, وإما ان يكون فعل بأمر صاحبه فهو عارية، ألا ترى أن دارا بين رجلين وأحدهما ساكن فأراد الآخر أن يسكن معه والدار لا تسع لسكناهما فإنهما يتهايآن فيها؟ فكذلك هذا. قال الفقيه: وقد روينا عن أبي بكر خلاف هذا وبقول أبي القاسم نأخذ.

[٣] ف م + الفيه.

[٤] ع جم فص ح - وسئل أبو جعفر عن حائط كان عليه حمولة رجلين فسقط الحائط.

[٥] جم فص لف م: إذنه.

[٦] جم فص لف م - صاحبه.

[٧] جم ص ح: فإنه يمنع؛ لف م: أن يمنع.

[٨] لف وإن

[٩] جم فص لف م ح: بناه.

[١٠] جم فص لف م ح: بناه.

[١١] فص - إذنه.

[١٢] فص: أن يمنعه.

[١٣] م + يعطيه أو.

وقال محمد بن سلمة في الأشياء التي تباع على ظهور الدواب فاشترى من رجل شيئا فامتنع البائع من الحمل إلى منزله قال: أجرته[1] على ذلك. وكذلك الحطب[2] وكذلك[3] /[٢٩٠ظ] الحنطة[4] واللحم إذا اشتراه على ظهر الدابة. وإن كانت صبرة فاشتراها على أن يحملها إلى منزله فالبيع فاسد.

وسئل أبو بكر عن رجل قال للآخر أعرتك هذه القصعة من الثريد فأخذها وأكلها. قال: عليه مثلها أو قيمتها إن لم يكن له مثل، وهذا قرض[5] لازم؛ لأن[6] فيه استهلاك العين. قال الفقيه: هذا إذا لم يكن بينهما تهادٍ ولم يكن دلالة الهدية.

وسئل أبو بكر[7] عن رجل اشترى تراب[8] بعرض فلم يجد فيه ذهبا ولا فضة[9] كان البيع فاسدا وإن كان فيه[10] ذهب أو فضة جاز البيع، ولا ينبغي للصائغ أن يأكل ثمن ما باع؛ لأن فيه متاع الناس إلا أن يكون قد زاد في متاعهم بقدر ما سقط منه في التراب.

وقال أبو يوسف لو أن رجلا اشترى حنطة رطبة مجازفة وقد رآها فلم يقبضها حتى جفت ونقصت فلا خيار له فيها. ولو اشترى رطبا مجازفة فصار تمرا قبل أن يقبضه فله الخيار. ولو أن رجلا باع صوفا في فراش فأبى أن يفتقه فإن كان في فتقه ضرر لم يجبر على فتقه، وإن لم يكن في فتقه ضرر أجبر[11] على ذلك، وإن اختلفا في الفتق فإن على البائع أن يفتق شيئا حتى ينظر إليه المشتري فإذا رضيه

---

[1] جم: أجبرته؛ فص: له أن يجبره.
[2] فص: الحنطة؛ لف م: الخوخ.
[3] جم – وكذلك.
[4] جم: والحنطة؛ فص: الحطب.
[5] فص: فرض.
[6] م: فإن.
[7] لف م: نصر.
[8] جم فص لف م ح + الصواغين.
[9] جم فص م + قال.
[10] فص – فيه.
[11] جم – أجبر.

أجبر[1] البائع على فتقه كله. وكذلك الكدس من الحنطة. فأما[2] الجزر والبصل فعلى المشتري قلعه؛ لأنه لا شيء للبائع[3] فيه.

ولو أن رجلين اشتريا عبدا فاستحق نصفه فالمشتريان في الخيار إن شاءا أخذا النصف بنصف الثمن، وإن شاءا تركا،[4] فإن قال أحدهما رضيت سلم[5] له الربع[6] في قياس قول أبي يوسف ومحمد. وفي قياس قول أبي حنيفة: ليس للآخر أن يرده.

وسئل[7] رجل أبا بكر الإسكاف رحمه الله فقال: اشتريت طاوسا بثمن معلوم على أن[8] أنقد بعض الثمن حالا وبعضه إلى النيروز، فلما حملته[9] إلى منزلي فإذا هو مريض فحملت[10] إلى منزل البائع وأخبرته ودفعت إليه فلم يقبل ولم يأخذ مني فحملته إلى منزلي فمات. قال: لا يلزمك شيء من الثمن. قيل له: لم؟ قال: لأن هذا البيع فاسد فصار كمن غصب شيئا ثم حمله إلى المغصوب منه فأبى أن يقبل منه فحمله الغاصب إلى منزله فضاع عنده لا يضمن الغاصب عندي فكذلك هذا. قيل:[11] لم لا يكون حمله إلى منزله بمنزلة غصب جديد؟ قال: إنما يصير بمنزلة غصب جديد لو وضعه /[٢٩١و] عنده ثم حمله مرة أخرى، وأما[12] إذا كان في يد الغاصب فلم[13] يضعه من يده وأبى أن يقبل[1] منه فهذا على

---

[1] لف أجبرت
[2] م: وأما.
[3] فص: على البائع.
[4] لف م: تركاه.
[5] جم فص: يسلم.
[6] جم فص + من الهبة بربع الثمن ويزيد/ويرد الآخر الربع.
[7] جم فص: سأل.
[8] جم: أني.
[9] لف م: حملت.
[10] فص م: فحملته.
[11] جم فص لف + له.
[12] فص لف م: فأما.
[13] جم فص لف م: لم.

الأمانة. ثم قال أبو بكر: كان أبو نصر يقول: إذا كان البيع فاسدا لا اختلاف فيه يبرأ[٢] من الضمان سواء قبل منه البائع أو لم يقبل، وإن كان فاسدا لم يتفقوا عليه لا يبرأ إلا بقبول البائع أو بقضاء القاضي، أما[٣] أنا أقول يبرأ في الوجهين جميعا. وقال[٤] أبو الليث: وإنما يكون بيعه فاسدا إلى النيروز إذا كان البائع والمشتري لا يعرفان وقته،[٥] فأما[٦] إذا عرف البائع والمشتري الوقت الذي بقي إلى النيروز فالبيع جائز.

وسئل عن رجل باع من آخر أرضا إلا هذه الشجرة بعينها بقرارها. قال: البيع جائز وللمشتري أن يمنع البائع من تدلي أغصان هذه الشجرة في ملكه؛ لأن ما عدا غلظ الشجرة ليس بملك له.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل اشترى جارية وبها قرحة فنظر إليها ولم يعلم أن ذلك عيب وقبضها على ذلك ثم علم أنها[٧] عيبا. قال: له[٨] أن يردها بذلك.

وروى أبو يوسف عن أبي حنيفة فيمن اشترى بقرة أو شاة على أنه بالخيار واحتلب[٩] لبنها[١٠] قال: قد[١١] انقطع خياره. وقال أبو يوسف: هو على خياره ما لم يشرب اللبن أو يستهلكه.

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة في رجل باع عبدا وله مال باعه مع ماله قال: إن لم يسم ماله فالبيع فاسد، وإن قال: أبيعك[١٢] مع جميع ماله وسمى له ماله فالبيع جائز، وإن كان ماله دينا فالبيع

---

[١] جم: يقبله.
[٢] جم فص: ويبرأ.
[٣] لف م: وأما.
[٤] فص + الفقيه.
[٥] جم – وقته.
[٦] جم فص: وأما.
[٧] جم فص: أن بها.
[٨] م: فله.
[٩] لف م: فاحتلب.
[١٠] لف لهما
[١١] جم فص: لا خيار له وقد.
[١٢] جم ففص + هو؛ م: بعتك.

فاسد. قال الفقيه[١] أبو الليث: إن كان بعض ماله دينا على الناس وبعضه عينا فالبيع كله فاسد، فإن[٢] لم يكن ماله دينا على الناس فإن كان الشراء بدراهم ومال العبد دراهم فإن اشتراه بأكثر من دراهم العبد جاز البيع، وإن كان بمثل تلك الدراهم أو أقل لم يجز. وكذلك إن كان ماله دنانير فاشتراه بالدنانير. وينبغي أن يتقابضا قبل أن يتفرقا. ولو كان مال العبد دنانير فاشتراه بالدراهم أو كان ماله دراهم فاشتراه بالدنانير جاز الشراء كان الثمن قليلا أو كثيرا. ولكن ينبغي أن يتقابضا حصة الدنانير بالدراهم، فإن لم يتقابضا حتى تفرقا بطل البيع في حصة الصرف وبقي في حصة العبد.[٣]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل اشترى دقيقا فأكل[٤] بعضه ثم تبين أن الدقيق كان مرا /[٢٩١ظ] كيف يصنع؟[٥] قال: له أن يرد ما بقي ويرجع بنقصان حصة ما أكل. قال الفقيه[٦] أبو الليث: وهذا قول محمد. وقد ذكرنا هذا الاختلاف ونظائره في عيون المسائل في أبواب البيوع.[٧]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن معنى قول الناس[٨] صكوكهم:[٩] وزن سبعة قال: يعني من الدراهم التي تكون وزن عشرة دراهم مثل وزن سبعة مثاقيل، يعني سبعة دنانير[١٠] وأصله أن نقود الدراهم على عهد عمر رضوان الله عليه[١١] كان[١٢] على ثلاث مراتب: بعضها كل درهم[١٣] اثنا عشر قيراطا، وبعضها عشرون

---

[١] لف م – الفقيه.
[٢] جم فص م: وإن.
[٣] جم: البيع.
[٤] لف وأكل
[٥] فص: الحكم.
[٦] لف م – الفقيه.
[٧] فص – البيوع.
[٨] جم فص لف م ح + في.
[٩] جم لف ف م ح + وزنا.
[١٠] م: دراهم.
[١١] فص لف م: رضي الله عنه.
[١٢] فص: كانت.
[١٣] جم فص – درهم.

قيراطا وبعضها عشر قراريط. وكان الدنانير على نوع واحد وهو عشرون قيراطا. وكان يقع بين الناس خصومة واختلاف في مبايعاتهم فشاور عمر رضي الله عنه[١] أصحاب رسول الله[٢] صلى الله عليه وسلم في ذلك فقال[٣] بعضهم: خذ من كل نوع ثلاثة، فأخذ عمر ثلث العشرة وثلث العشرين وثلث اثني عشر فذلك أربعة عشر[٤] قيراطا. فجعل وزن الدرهم أربعة عشر قيراطا ووزن الدينار عشرون قيراطا على حاله فيكون وزن عشرة دراهم مثل وزن سبعة دنانير؛ لأن عشرة دراهم كل درهم أربعة عشر قيراطا يكون مئة وأربعين قيراطا وسبعة[٥] دنانير كل دينار عشرون قيراطا يكون مئة وأربعين قيراطا.[٦] إلا أن أهل الحسّاب يأخذون الدراهم اثني عشر قيراطا؛ لأنه أقل كسرا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل باع الثمار قبل أن يدرك. قال: إن كان الثمار حصرما أو تفاحا أو نحو ذلك جاز بيعه قبل الإدراك؛ لأنه ينتفع به، وإن كان خوخا أو كمثرى أو نحو ذلك فلا يجوز بيعها؛ لأنه لا ينتفع بها. إلا أن يكون قد أدرك بعضها فيجوز البيع فيما أدرك وفيما لم يدرك على تلك الشجرة إذا لم يشترط الترك كما قال أبو يوسف فيمن باع الفيلق وبعضها دود ولم[٧] يصر فيلقا أو بعدما خرج[٨] منه الفراش فالبيع جائز[٩] في الكل، فكذلك[١٠] ههنا. قال: ولو كان هذا[١١] في ثمار شجر التين فإن أدرك بعضه وباع الموجود خاصة جاز البيع. فإن لم يأخذها المشتري حتى خرج شيء آخر فسد البيع.[١٢]

---

[١] لف م – رضي الله عنه.
[٢] لف النبي
[٣] فص: قال.
[٤] جم – عشر.
[٥] جم: بسبعة.
[٦] فص – قيراطا.
[٧] فص: لم.
[٨] م: يخرج.
[٩] جم – جائز.
[١٠] م: وكذلك.
[١١] فص – هذا.
[١٢] جم – البيع.

وسئل عن أكار له عمارة في ضيعة فباع عمارته هل يجوز؟ قال: إن كانت العمارة بناء أو أشجارا جاز بعد أن لم يشترط تركها في الأرض. فإن[١] كانت العمارة كرايا أو كري الأنهار[٢] أو نحو ذلك ولم[٣] يكن له مال قائم لا يجوز بيعه.

وسئل أبو القاسم عن رجل /[٢٩٢و] باع دارا وأحد حدودها سور قديمة من سور الجاهلية وهو يعرف بسور المدينة لا يعرف أصلها كيف كانت مملوكة أو غير مملوكة، وهي وسط المدينة وداخلها وخارجها دور كثيرة وذكر في البيع ثلاث حدود على الصحة وذكر حد الرابع دون الجيران الذين[٤] وراء السور ولم يذكر السور وقبض الثمن وسلم الدار إلى المشتري فمات البائع فادعى ورثة البائع أن هذا البيع فاسد، وادعى المشتري أن السور له والمشهور بين الناس أنها من سور الجاهلية، ما الحكم فيه؟ قال: في هذه المسألة حكم وفتوى: أما الفتوى في ذلك: إن[٥] كان البيع وقع بينهما بالإشارة[٦] إلى الدار بالمشاهدة أو عرفاها جميعا فالبيع جائز فيما بينهما وبين الله تعالى. وأما الحكم في ذلك أن البيع لم يجز إذا كان مثل هذا الحائط لا يكون حائطا من حيطان الدور،[٧] وإن كان مثل هذا الحائط قد يكون من حوائط القصور فهذا حائط من حيطان الدار،[٨] وقد دخل في البيع ولا يجب أن يعتبر في ذلك شهرة الاسم وإنما يعتبر الكون في اليد.[٩]

باب الرهن

---

[١] جم فص لف م ح: وإن.
[٢] جم فص لف م ح: أنهار.
[٣] لف: فلم.
[٤] جم فص: التي.
[٥] جم فص: فإن.
[٦] لف على إشارة
[٧] جم: الحيطان التي للدور.
[٨] جم: الدور.
[٩] فص + والله أعلم؛ لف + والله أعلم بالصواب.

سئل أبو بكر عن رجل رهن شجرة فرصاد وهي مع الورق تساوي عشرين درهما فذهب أوان الورق وانتقص ثمنه. قال: يذهب من الدين بحصة النقصان وليس هذا كتغير السعر؛ لأن هذا[١] تغيير[٢] حال. قال الفقيه رحمه الله:[٣] هذا عندي بمنزلة تغير السعر؛[٤] لأن الشجرة لم تتغير عن حالها إلا أن يكون نقصان الثمن لنقصان[٥] دخل في تغيير[٦] الشجرة أو تناثر[٧] أوراقها وإلا فالدين على حاله.

وسئل بعضهم عن رجل رهن عند رجل مصحفا وأمره بالقراءة فيها قال: إن قرأ فيه صار عارية، فإن[٨] هلك لا يضمن والدين على حاله. وإن فرغ من قراءته ثم هلك هلك بالدين وكذلك إذا رهن خاتما وأذن له فجعله في الخنصر فهلك فإنه يهلك على الأمانة. وإن نزع من خنصره فهلك هلك بالدين وكذلك إذا رهن ثوبا وأذن له باللبس أو دابة وأذن له بالركوب.

وسئل عصام بن يوسف[٩] عن رجل دخل المدينة فنزل خانا فقال له صاحب الخان: إني لا أدعك أن تنزل ما لم تعطني شيئا. فدفع إليه ثيابه فهلكت عنده. قال: إن رهنه من قبل أجر البيت فالرهن بما فيه، وإن أخذ منه لأجل أنه سارق أو خشي عليه فإنه يضمن. قال /[٢٩٢ظ] الفقيه: وعندي أنه لا يضمن؛ لأنه لم يكن مكرها بالدفع إليه.[١٠]

وسئل أبو بكر عن رجل له على آخر دين وبه رهن وكفيل كفل بإذن المطلوب فقضى الكفيل الدين ثم هلك الرهن في يد المرتهن قال: الكفيل يرجع على المطلوب، ولا سبيل للكفيل على الطالب

---

[١] لف –

[٢] جم: تغير.

[٣] لف م – رحمه الله.

[٤] فص – السعر.

[٥] لف بنقصان

[٦] لف م: نفس.

[٧] جم فص لف م: بتناثر.

[٨] لف م: وإن.

[٩] لف م – بن يوسف.

[١٠] جم فص – إليه.

فيما أدى؛ لأن الكفيل كان بمنزلة الرسول، ولكن المطلوب هو الذي يرجع على الطالب. وكذلك لو أن رجلا باع من آخر شيئا وأخذ كفيلا فأدى الكفيل الثمن ثم هلك المبيع قبل القبض فلا سبيل للكفيل على البائع، ولكن المخاصمة للمشتري على البائع.

وسئل أبو بكر عن رجل أعار شيئا له حمل ومؤنة ليرهنه فرهنه فردُّه على المستعير أو على المعير؟ قال: عندي يجب رده على المعير؛ لأن للمعير فيه منفعة؛ لأنه لو هلك ضمن المستعير فصار كالإجارة. ألا ترى أنه لو دفع إليه شيئا ليبيعه بأكرار حنطة فحمله على الآمر فكذلك هذا.[1]

ولو أن رجلا[2] عند رجل ثوبا يساوي مئتي درهم فقبضه المرتهن فاستعار منه الراهن فأعاره إياه أو أجره منه أو أودعه عند الراهن كانت الإجارة باطلة. وكان بمنزلة العارية وللمرتهن أن يسترده. ولو أمره الراهن أن يودعه إنسانا أو يعيره أو يؤجره ففعل فإن أودعه فهو رهن على حاله فإن هلك في يد المودع بطل الدين، ولو أعاره فقد خرج من ضمان الرهن، وللمرتهن أن يرده، ولو أنه أجره[3] كان الأجر[4] للراهن وليس للمرتهن أن يعيده في الرهن إلا برهن جديد.

باب السير

[1] لف م + ولو رهن رجل عند رجل شاة بعشر دراهم وقيمتها عشرة فماتت عند المرتهن سقط الدين ولو سلخ المرتهن جلدها ودبغه حتى صار قيمته درهما فإنه يكون رهنا عنده ثم ينظر إن كانت قيمة الشاة عشرين درهما يكون الجلد عنده محبوسا بنصف درهم مضمونا به لأنه نفي من الرهن درهم، نصفه أمانة ونصفه مضمون، ولو كانت قيمتها وقت الرهن خمسة دراهم فالجلد عنده يكون محبوسا بستة دراهم مضمونا بدرهم، حتى إنه لو هلك يهلك بدرهم ويرجع بخمسة دراهم إن لم يهلك الجلد كان له أن يحبسه ويرجع بستة دراهم. ولو رهن عنده عصيرا فصار خمرا أو قد هلك الرهن وسقط الدين فإن صار الخمر خلا ؟؟؟؟ به فإن كانت قيمة الخل مثل قيمة العصير الذي رهن فلا يسقط من الدين شيء، وإن كانت قيمته أقل من قيمة العصير يسقط من الدين حصة النقصان أو يخبر الراهن على الافتكاك في قول أبي حنيفة وأبي يوسف وفي قول محمد يخير بين الافتكاك وبين الترك بالدين عند الراهن.

[2] جم فص + رهن.

[3] فص – أجره.

[4] فص – الأجر.

قال سمعت الفقيه أبا جعفر قال سمعت أبا القاسم قال سمعت نصيرا يقول سمعت أبا مطيع الحكم بن عبد الله القرشي قال: الرباط الذي جاء الأثر في فضله أن يكون الرباط في موضع لا يكون وراءه إسلام.[١] وروي[٢] سفيان بن عيينة أنه قال: إذا أغار العدو على موضع مرة يكون ذلك الموضع رباطا إلى أربعين سنة، وإذا أغار مرتين يكون رباطا إلى مئة وعشرين سنة، وإذا أغار ثلاث مرات يكون رباطا إلى يوم القيامة.

قال[٣] أبو الليث: سمعت أبي[٤] بإسناده عن الحسن البصري قال: ستة إذا أداها قوم كانت موضوعة عن العامة، وإذا اجتمعت العامة على تركها كانوا آثمين: الجهاد في سبيل الله[٥] /[٢٩٣و] وغسل الميت وتكفينه والصلاة عليه ودفنه وفتوى الناس وحضور الخطبة يوم الجمعة إذا سمعها قوم[٦] جاز لغيرهم وصلاة العيدين وعمارة المساجد.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أسره العدو فباعه الذي أسره من رجل آخر من العدو فقال المشتري للأسير: ارجع إلى أرض المسلمين ووجه إلي ثمنك[٧] الذي أديت فيك، فخرج الرجل إلى دار الإسلام هل يجب عليه الدراهم التي كانت عليه؟ قال: إن كان أمره أن يشتري منه ليبعث إليه ثمنه فإنه ينبغي أن يفي بذلك. قيل له: فإن أسره عدو آخر. قال: لا يبطل عنه ما صنع به العدو بعد ذلك.

---

[١] لف الإسلام

[٢] لف م + عن.

[٣] لف وقال

[٤] جم فص لف ح + يروي.

[٥] لف م + تعالى.

[٦] لف: بعض القوم.

[٧] فص: بمثل.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن امرأة ارتدت وقصدت الفرقة بينها وبين زوجها قال: فإنها تجبر على الإسلام وتعزر خمسة وسبعين سوطا[١] وليس لها أن تتزوج إلا بزوجها[٢] الأول. وكان الفقيه أبو جعفر يفتي بذلك وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن مسلم ونصراني أرادا أن يشتريا شيئا فتنازعا فيه بأيهما يبدأ؟ فقيل للنصراني: إنما يباع من المسلم.[٣] فقال النصراني: أنا مسلم. هل يصير بهذا الكلام مسلما؟ قال: لا؛ لأن النبي صلى الله عليه وسلم قال لنصراني من أهل نجران: أسلم. قال: أنا مسلم. فقال له النبي صلى الله عليه وسلم: كذبت، يمنعك من ذلك ثلاث: عبادة الصليب واستحلال الخنزير وقولك لله ولد. قيل: فإن قال أنا مسلم مثلك؟ قال:[٤] يصير مسلما؛ لأنه لا يكون مسلما مثله إلا بعد التبرؤ من النصرانية.

وقال محمد بن مقاتل سمعت الحسن بن زياد قال: إذا قال الرجل لذمي: أسلم، فقال: أسلمت. فهو إسلام. قال: وهكذا قول غيره من علمائنا؛ لأنه قد خاطبه فيما كلمه به فيلزمه قوله.

وسئل بعضهم عن الكافر إذا أذن في وقت الصلاة[٥] هل يصير مسلما؟ قال:[٦] يجبر على الإسلام وكذلك إن صلى في وقت صلاة[٧] في جماعة، فإن[٨] أذن في غير وقت الصلاة لا يجبر على الإسلام؛ لأنه احتمل أنه أراد به[٩] السخرية.

---

[١] لف م – سوطا.
[٢] جم فص: زوجها.
[٣] جم فص لف م ح + وأنت نصراني.
[٤] فص + لا.
[٥] لف م – في وقت الصلاة.
[٦] لف م + إذا أذن في وقت الصلاة فإنه.
[٧] لف الصلاة
[٨] لف م: وإن.
[٩] لف –

وسئل أبو بكر عن متغلب في بلاد الشرك قهرهم ثم أسلموا أيكونوا مماليكه؟ قال: إن كان أهل مملكته أقروا له بالسؤدد ورضوا بأن يكونوا مماليكه فهم مماليكه. قال أبو الليث: هذا على وجهين: إن قهرهم[١] واستذلهم على وجه السخرية واستعملهم[٢] فهم أحرار، وإن استرقهم واستعبدهم فهم عبيده.

وسئل الحسن بن زياد عن قوم حاصروا أهل الحرب فنزلوا على حكم رجل /[٢٩٣ظ] من أهل الذمة قال: لا يجوز. ولو[٣] حكم بحكم فحكمه باطل، وكذلك لو نزلوا على حكم صبي. ولو نزلوا على حكم امرأة فإن حكمت بالقتل لم يجز، وإن حكمت بأنهم أهل ذمة جاز، ولو نزلوا على حكم عبد أو محدود في قذف أو أعمى لا يجوز. ولو أنهم نزلوا على حكم رجل يختارونه لأنفسهم من أهل العسكر قبل ذلك منهم. فإن[٤] اختاروا رجلا موضعا بذلك[٥] قبل ذلك منهم. وإن اختاروا بعض من وصفنا لم يجز. ولو سألوا أن ينزلوا على حكم رجل أسير فيهم من المسلمين لا ينبغي للوالي أن يجيبهم. ولو قبل لم يجز حكمه، ألا ترى أنه لو أمنهم لا[٦] يجوز[٧] أمانه.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل هرب من العدو فاختفي في موضع فأصابه العدو فسألوه عن أصحابه هل يجوز له أن يريهم موضع أصحابه لأنه يخاف على نفسه القتل؟ قال: لا ينبغي أن يعلمهم موضع أصحابه وإن قتل.[٨]

باب تنبيه المجيب وتصحيح الجواب[٩]

---

[١] فص: كان استرقهم.
[٢] لف ويستعملهم
[٣] جم فص: فلو.
[٤] لف وإن
[٥] جم فص لف م ح: لذلك.
[٦] فص لف م ح: لم.
[٧] فص لف م ح: يجز.
[٨] فص + والله أعلم.
[٩] فص: تصحيح الجواب وتنبيه المجيب.

ولو أن رجلا سئل عن هرة أخذت فأرة فوقعتا جميعا في البئر فماتتا فيها فإن قال ينزح ماء البئر كله أخطأ، وإن قال ينزح منها عشرون أو ثلاثون فقد أخطأ، وإن قال أربعون أو خمسون فقد أخطأ. فلا بد من أن يبين الشروط التي فيها. والجواب: أنه إن جرحتها نزح ماء البئر كله، وإن لم تجرحها فمات[1] الفأرة وأخرجت الهرة حية نزح منها عشرون أو ثلاثون، ولو ماتت الهرة وخرجت[2] الفأرة حية نزح منها أربعون أو خمسون. فإن قيل: لو أخرجتا حيتين فإن المسؤول يخطئ في ذلك أيضا إلا أن يقول: إن كانت الفأرة قد جرحتها الهرة نزح ماء البئر كله، وإن لم تجرحها لا يجب عليه[3] نزحه إلا على وجه الاستحباب ينزح منها دلاء.

ولو أن إماما صلى بقوم ركعة وأحدث[4] ثم تأخر[5] وقدم رجلا والقوم قدموا رجلا آخر فتقدما ونويا الإمامة فإن أجاب المجيب أن صلاة القوم تامة أخطأ، وإن أجاب أن صلاتهم فاسدة فقد أخطأ، وإن أجاب أن صلاة أكثرهم تامة[6] أخطأ. ولكن ينبغي للمسؤول أن يقول: إن كان الإمامان نويا الإمامة معا أو نوى الذي قدمه الإمام ثم نوى الآخر أو نوى الذي قدمه القوم فلم يقتد به القوم حتى نوى الذي قدمه الإمام فإن صلاة الذين اقتدوا بالذي قدمه الإمام تامة وهو الخليفة،[7] وصلاة الطائفة الأخرى فاسدة، فإن كان /[٢٩٤و] القوم نووا بالذي قدموه الاقتداء[8] ثم نوى الآخر الإمامة[9] فإن صلاة الذين اقتدوا به جائزة وصلاة الآخرين فاسدة. قال الفقيه: هكذا روي عن أصحابنا في بعض الروايات وبه نأخذ. وقال في نوادر الصلاة بخلاف هذا أن الذي قدمه الإمام والذي تقدم بنفسه سواء. فإن قيل: لو أن الإمام لم

---

[1] جم فص: فإن ماتت.
[2] جم فص: وأخرجت.
[3] جم فص لف م ح: عليهم.
[4] م: فأحدث؛ لف: ثم أحدث.
[5] لف فتأخر
[6] جم + فقد.
[7] لف م – وهو الخليفة.
[8] فص: للاقتداء.
[9] فص + فإن نوى الآخر الإمامة.

يقدم واحدا وتقدم رجلان فإن أجاب بشيء فقد أخطأ إلا أن يقول: إن سبق أحدهما إلى مكان الإمام فصلاة الذين اقتدوا به جائزة وصلاة الآخرين فاسدة سواء كانوا أكثر أو أقل. فإن[1] قام[2] في مقام الإمامة[3] فصلاة الطائفة الأكثر جائزة، وإن كان كلا الفريقين سواء فصلاتهم جميعا فاسدة.

ولو أن رجلا ساوم رجلا بثوب فقال صاحب الثوب: أبيعك بخمسة عشر. فقال[4] المشتري: لا آخذه إلا بعشرة. وذهب المشتري بالثوب على هذا. فإن أجاب بأن البيع بالعشرة أو بخمسة عشر فقد أخطأ. وإن أجاب بأن البيع فاسد فقد أخطأ. وينبغي أن يقول: إن كان الثوب في يد المشتري حين ساومه فإن البيع وجب بخمسة عشر إذا ذهب به. وإن كان الثوب في يد[5] البائع فدفعه إلى المشتري ولم يقل له شيئا فالبيع بعشرة.

ولو أن رجلا وكل رجلا بأن يزوجه امرأة على ألف فزوجه الوكيل امرأة على ألف فزاد[6] الوكيل بزيادة من قبل نفسه شيئا[7] فإن قال: النكاح جائز فقد أخطأ، وإن قال: لا يجوز فقد أخطأ. ولكن ينبغي أن يقول: إن زاده الوكيل[8] من قبل نفسه شيئا معلوما لا يجوز النكاح إلا أن يجيز الموكل؛ لأنه خالفه، وإن زاده زيادة مجهولة وهو مثل كرامتها أو أن[9] يهدي[10] إليها هدية فإن كان مهر المثل ألفا أو أقل جاز النكاح. وإن كان مهر مثلها أكثر من الألف لا يجوز إلا أن يجيز الزوج؛ لأن للمرأة إن تبلغ إلى تمام مهر المثل فيصير النكاح بأكثر من الألف.

---

[1] جم لف: وإن.
[2] جم لف: قاما.
[3] فص: الإمام.
[4] لف وقال
[5] لف يدي
[6] ل فزاده؛ ف وزاده
[7] جم فص – شيئا.
[8] لف م – الوكيل.
[9] جم فص لف م – أن.
[10] لف م: ويهدي.

ولو أن جارية بين رجلين جاءت بولد فادعاه أحدهما ثبت النسب وصارت الجارية أم ولد له والولد حر وعلى المدعي أن يغرم لشريكه نصف قيمة الجارية وهذا لا يشكل. فإن قيل: هل يجب عليه العقر أو هل يجب عليه[١] قيمة الولد؟ فإن قال: يجب العقر وقيمة الولد فقد أخطأ،[٢] وإن قال يجب قيمة الولد[٣] دون العقر فقد أخطأ. ولكن ينبغي له[٤] أن يقول: إن ملكاها منذ أقل من ستة أشهر يجب عليه نصف قيمة الولد ولا يجب عليه[٥] شيء من العقر؛ لأن الوطأ لم يكن /[٢٩٤ظ] في ملكهما.[٦] وإن ولدت لأكثر من ستة أشهر يجب عليه[٧] نصف العقر ولا يجب عليه شيء من قيمة الولد؛ لأن العلوق كان في ملكهما.[٨]

ولو أن رجلا أقام البينة على امرأة أنه تزوجها وأقامت ابنة تلك المرأة البينة أنه قد كان تزوجها فإن قال المجيب: البينة بينة الزوج فقد أخطأ، وإن قال: البينة بينة المرأة فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن لم يكن دخل بواحدة منهما فالبينة بينة[٩] الزوج وبطلت بينة الابنة،[١٠] وإن دخل بإحداهما فإن كان دخل بالأم فالبينة بينة الزوج أيضا،[١١] وإن دخل بالابنة فالبينة بينة الابنة وبطلت بينة الزوج، وإن دخل بهما جميعا فإنه[١٢] يفرق بينه وبينهما. [١٣]

---

[١] فص – عليه.
[٢] فص – أخطأ؛ لف م + وإن قال: لا يجب فقد أخطأ. وإن قال: يجب العقر دون قيمة الولد فقد أخطأ.
[٣] فص – الولد.
[٤] فص – له.
[٥] لف –
[٦] جم: ملكها.
[٧] فص – عليه.
[٨] جم: ملكها.
[٩] جم – بينة.
[١٠] لف البنت
[١١] لف –
[١٢] م: فإن القاضي.
[١٣] لف وبينهما

ولو أن رجلا ادعى دارا في يدي[1] رجل وأقام البينة أن الدار لنا وأقام رجل آخر البينة أن البناء له فإن قال المجيب:[2] البينة بينة مدعي الدار[3] فقد أخطأ، وإن قال: البينة بينة صاحب البناء فقد أخطأ، وإن قال: يؤخذ بالبينتين جميعا فقد أخطأ، ولكن ينبغي للقاضي أن يسأل شهود الدار كيف يشهدون، فإن قالوا: نشهد أن الدار[4] والبناء كله لهذا، فإن[5] الأرض له والبناء بينهما، وإن قالوا: الأرض له ولا ندري لمن البناء، قضي له بالأرض والبناء للآخر.

ولو أن رجلا تزوج امرأة رضيعة ومضى على ذلك وقت ثم قالت أم الزوج أو أخته: إني قد أرضعت هذه الصغيرة هل يحل[6] لهذا الزوج أن يتزوج أختها؟ فإن قال نعم فقد أخطأ، وإن قال: لا فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن قالت قد أرضعتها بعد النكاح وصدقها الزوج فلا بأس بأن يتزوج أختها قبل أن يطلقها، وإن[7] طلقها قبل أن يتزوج[8] فهو أحسن.[9] ولا يصدق على المهر وعليه نصف المهر للصغيرة. وإن قالت: كنت أرضعتها قبل التزويج لا يحل له أن يتزوج أختها ما لم يطلق هذه؛ لأن إقدامه على النكاح إقرار منه بصحة النكاح فتصديقه إياها في نكاح أختها لا يجوز.

ولو أن رجلا تزوج أم[10] ولد إنسان بغير إذن المولى وبرضا أم الولد ثم أعتقها المولى هل يجوز النكاح؟ فإن قال: نعم فقد أخطأ، وإن قال: لا فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن دخل بها قبل أن

---

[1] فص: يد.
[2] جم فص + إن.
[3] جم: المدعي للدار.
[4] لف البناء والدار؛ لف + والبناء
[5] م: وإن.
[6] فص: يجوز.
[7] م: فإن.
[8] لف يتزوجها
[9] جم: فهذا حسن.
[10] لف بأم

يعتقها المولى جاز النكاح؛ لأنه لا يجب عليها العدة. وإن[1] لم يدخل بها لا يجوز؛ لأنه وجبت عليها العدة من المولى حين أعتقها. ولا ينفذ[2] النكاح في العدة.

ولو أن رجلا باع مال رجل بغير إذنه فبلغه فأجاز فإن قال: يجوز أو لا يجوز /[٢٩٥و] فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كان المبيع قائما والمشتري قائم والبائع قائم جازت الإجازة، وإن[3] فات[4] أحد هذه الإشياء لم يجز. هكذا ذكر أبو جعفر الطحاوي عن أصحابنا. وكذلك لو مات المالك فأجاز الورثة لم يجز.

ولو أن رجلا وكل رجلا بأن يزوجه امرأة فزوجه الوكيل كما أمره ثم مات وليها الذي زوجها ولها ولي آخر وهو ينكر هل للزوج أن يطأها بقول الوكيل؟ فإن قال المجيب: نعم يحل أو لا[5] فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كانت المرأة صغيرة أو معتوهة لا ينبغي له أن يطأها بقول الوكيل ما لم يصدقه الولي الثاني، وإن كانت المرأة كبيرة فلا بأس بأن يطأها إذا كانت هي مقرة[6] بالنكاح.[7]

ولو أن مريضا صلى بإيماء[8] فلما[9] كان في حال التشهد ظن أن هذا موضع القيام فاشتغل بالقراءة ثم ذكر بعد القراءة كيف يصنع؟ فإن قال: بنية القيام صار قائما أو قال: لم يصر قائما فقد أخطأ، وينبغي

---

[1] م: فإن.
[2] لف م: ينعقد.
[3] م: فإن.
[4] فص: لم يكن.
[5] لف م + يحل.
[6] م: المقرة.
[7] لف + قال
[8] جم فص لف ح: نائما.
[9] م: وكلما.

أن يقول: إن كان هذا في التشهد الأول فإن القراءة يقوم مقام القيام والقعود[1] ولا يعود إلى التشهد، وإن كان هذا في التشهد الأخير رجع إلى التشهد وهكذا في الصحيح الذي قام قبل أن يتشهد.

ولو أن رجلا صلى[2] أربع ركعات وجلس جلسة ثم ظن أنها ثالثة فقام ثم علم أنها هي الرابعة فجلس وقرأ بعض التشهد وتكلم فإن قال جازت صلاته أو فسدت صلاته فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن كان الجلوسان جميعا قبل القيام وبعده مقدار التشهد جازت صلاته، وإن كانت أقل فسدت صلاته.

ولو أن رجلا وكل رجلا بأن يشتري له عبدا بألف درهم ولم يدفع إليه الثمن فاشتراه الوكيل وقبض العبد وأدى الثمن ثم إن الوكيل لقي الآمر في غير المصر الذي فيه العبد فطلب قبض الثمن منه[3] وأبى الآمر الدفع حتى يدفع إليه العبد، فإن قال: له ذلك. فقد أخطأ، وإن قال: ليس له ذلك، فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن كان[4] الآمر طلب قبل ذلك قبض العبد من المأمور والعبد بمحضرهما وأبى المأمور أن[5] يدفع إليه حتى يقبض الثمن فللآمر ألا يدفع الثمن ما لم يحضر العبد ثم يدفع الثمن، وإن لم يكن طلب منه الآمر قبل ذلك فليس للآمر أن يمتنع عن دفع الثمن، فإن قيل: لو أن الوكيل قبض العبد فذهبت عين العبد عند الوكيل فأبى الآمر أن يأخذه هل له ذلك؟ فإن قال: لا أو نعم فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن كان الوكيل /[٢٩٥ظ] منعه من الآمر ثم ذهب[6] عين العبد فالآمر بالخيار

---

[1] لف م – القعود.
[2] جم فص ح + الظهر.
[3] جم – منه.
[4] جم – كان.
[5] فص: بأن.
[6] جم فص: ذهبت.

إن شاء أخذه بجميع الثمن وإن شاء تركه. وإن كان الآمر لم يطلب منه حتى ذهبت[1] عينه فعلى الآمر أن يأخذ[2] منه[3] ويدفع الثمن كله[4] ولا خيار له.

ولو أن رجلا اشترى دارا من رجلين فقال الشفيع: أعطني حصة فلان وسكت عن نصيب الآخر أو اشتراها من رجل واحد فقال الشفيع:[5] أعطني نصفها هل تبطل الشفعة؟ فإن قال: تبطل أو لم تبطل فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كان حين علم بالبيع طلب الشفعة كلها وأشهد على أخذ[6] الشفعة ثم طلب هذا هكذا فهو على شفعته، ويقال له: إما أن تأخذها كلها أو تتركها كلها. ولو قال حين سمع بالبيع: [7] طلبت نصيب فلان أو قال طلبت نصف الشفعة بطل الكل ولا شفعة له.

ولو أن رجلا باع عبدين أحدهما له والآخر لغيره صفقة واحدة بغير أمر صاحب العبد ما حال البيع؟ وهل للمشتري الخيار؟ فإن قال المجيب: البيع باطل أو جائز أو له الخيار أو لا خيار له فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن أجازه[8] مولى الآخر جاز البيع فيهما جميعا، وإن لم يجز[9] البيع فيهما جميعا،[10] فإن كان المشتري علم وقت الشراء بذلك لزمه البيع في الواحد بحصته وإن لم يعلم وقت البيع وعلم بعد ذلك، فإن علم قبل القبض فله أن ينقض البيع كله، وإن علم بعد قبضهما[11] لزمه الباقي بحصته.[12]

---

[1] جم: ذهب.
[2] لف م: يأخذه.
[3] لف م – منه.
[4] لف –
[5] جم: الرجل.
[6] لف طلب
[7] لف البيع
[8] لف م: أجاز.
[9] جم فص + لا يجوز.
[10] لف م – فيهما جميعا.
[11] جم فص: قبضها.
[12] جم فص: بحصتها.

وإذا[1] سئل[2] عن رجل وكل رجلا بأن يشتري له دارا بعينها فاشترى له الوكيل وهو شفيعها أله الشفعة؟ فإن قال: له الشفعة قيل له: كيف يقضى[3] بالشفعة والعهدة عليه؟ فإن أجاب بشيء فقد أخطأ إلا أن يقول: إن كان الآمر حاضرا بعدما أتى القاضي قضي للمشتري بالشفعة على الآمر وأمر المشتري بقبضها لنفسه وعهدته على البائع، وإن[4] كان االآمر غائبا قبضها المشتري للآمر وكتب عهدته على البائع فإذا حضر الآمر خاصمه المشتري وقضي له بالشفعة عليه وكتب المشتري عهدة نفسه على الآمر.

ولو سئل[5] عن أربعة أجروا أنفسهم لحمل الجنازة إلى المقبرة هل تجوز[6] الإجارة؟ وهل يجب لهم الأجرة؟[7] فإن قال: يجوز أو لا يجوز فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن لم يوجد لحمل الجنازة غيرهم لا تجوز الإجارة؛ لأن الواجب عليهم أن يحملوها، وإن وجد غيرهم جازت الإجارة[8] ولهم الأجرة؛ لأن الواجب ليس عليهم خاصة.

وإذا سئل /[٢٩٦و] عن رجل اشترى جارية بثمان مئة درهم نسيئة فحدث فيها عيب عند المشتري وباعها[9] من البائع بست مئة درهم ثم ذهب العيب عنها. فإن قال المجيب: البيع جائز أو فاسد فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن ذهب العيب قبل القبض بطل بيع[10] الثاني، وإن ذهب العيب بعدما قبضه[11] البائع من المشتري فالبيع جائز.

---

[1] لف م – وإذا.
[2] لف م: وسئل.
[3] لف م + له.
[4] جم فص: فإن.
[5] لف وسئل
[6] جم فص + عليه.
[7] جم: الأجر.
[8] فص – الإجارة.
[9] جم فص لف ح: فباعها.
[10] لف البيع
[11] جم: يقبضه.

وإذا سئل عن رجل باع عبدا على أن البائع بالخيار ثلاثة أيام ثم إن البائع تقاضى للمشتري[1] بالثمن هل يكون هذا إجازة منه؟ فإن قال: بطل خياره أو هو على خياره فقد أخطأ، ولكن ينبغي[2] أن يقول: إن تقاضى قبل أن يتفرقا فهو على خياره، وإن تقاضاه بعدما تفرقا بطل خياره. وهذه الرواية عن الحسن بن زياد.

وإذا سئل عن رجل اشترى جارية على أنها من ذوات الحيض هل يجوز البيع أم لا؟ فإن قال: لا يجوز أو يجوز فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن أراد بقوله من ذوات الحيض أي أنها حاضت عند البائع جاز البيع،[3] وإن أراد أنها تحيض في المستقبل فسد البيع.[4]

وإذا سئل عن رجل استأجر رجلا ليحمل له حمولات إلى موضع فحمل نصف الطريق ثم تركه للعذر كم يجب الأجر؟ فإن قال المجيب: يجب نصف الأجر أو قال يجب أقل من نصف[5] أو أكثر فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن كان الطريق كله مستويا ولم يكن في أحد النصفين جبل ولا عقبة يجب نصف الأجر، وإن كان في أحد النصفين جبل فإنه يقسم الأجر على كل[6] واحد من[7] النصفين فيلزمه حصة الذي حمل.

وإذا سئل عن رجل باع شيئا في السوق واستعان[8] برجل من أهل السوق فأعانه ثم طلب الرجل من البائع الأجر هل له ذلك؟ فإن قال نعم أو لا فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: ينظر إلى أهل ذلك

---

[1] لف المشتري
[2] لف وينبغي
[3] لف –
[4] لف فالبيع فاسد
[5] لف + الأجر.
[6] فص – كل.
[7] فص – من.
[8] لف فاستعان

السوق، فإن كانوا لا يعينون إلا بالأجر فإنه يقضى للمعير[١] بأجر مثله فيما أعار،[٢] وإن كان أهل ذلك السوق يعينون في مثل ذلك العمل بغير أجر فلا شيء له، وكذلك إذا أدخل رجل من أهل السوق رجلا آخر في حانوته فأعانه ساعة على بيعه وشرائه.

وإذا سئل عن رجل أوصى بأن يعطى فلان عشرة نعاج من أغنامه ثم مات وأغنامه حبالى ثم ولدت بعد ذلك أيعطى مع الأولاد فإن قال: نعم أو قال: لا فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن كانت النعاج بغير أعيانها كان اختيارها[٣] إلى الورثة يختارون ما شاؤوا /[٢٩٦ظ] بغير الأولاد،[٤] وإن كانت النعاج بأعيانها فهي له بأعيانها مع أولادها إن كان ذلك يخرج من الثلث.

وإذا سئل عن رجل له دين على رجلين[٥] فأخذ من أحدهما خمسة دراهم ومن الآخر خمسة وخلط بعضها ببعض ثم وجد بعض الدراهم نبهرجة فكل واحد منهما ينكر هل له أن يرده على أحدهما ولا يعرف من أيهما أخذ النبهرجة؟ فإن قال:[٦] له أن يرده على أحدهما أو لا يرد فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن وجد درهما أو درهمين أو أربعة أو خمسة نبهرجة لا[٧] يرد على أحدهما؛[٨] لأن كل[٩] واحد منهما أن يقول: إن الجياد هي دراهمي. وإن وجد ستة فيها نبهرجة كان له أن يرد على كل واحد منهما درهما، وإن وجد سبعة[١٠] فله أن يرد على كل واحد منهما درهمين. [١١] وإن وجد ثمانية فله أن يرد على

---

[١] لف م: للمعين.
[٢] جم فص لف م ح: أعان.
[٣] فص: الاختيار.
[٤] لف أولاد
[٥] لف على رجلين دين
[٦] لف م + المجيب.
[٧] فص – لا.
[٨] فص + أو لا يرد على أحدهما.
[٩] جم: لكل.
[١٠] فص + فيها نبهرجة.
[١١] لف –

كل واحد منهما ثلاثة. وإن وجد تسعة فله أن يرد على كل واحد[1] أربعة. وإن وجد العشرة نبهرجة فله أن يرد على كل واحد منهما خمسة خمسة.

وإذا سئل عن امرأة وجب عليها حق لآخر فطلب إحضارها مجلس الحاكم وهي تأبى هل تؤمر بإحضارها؟ فإن قال نعم أو لا فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن ثبت خروجها إلى الحمام ولم تكن مريضة ولا نفساء فلا بد من أن تحضر[2] باب[3] الحاكم إذا توجهت اليمين عليها، فإن[4] كانت عفيفة لا تخرج من بيتها يبعث القاضي إليها من يحلفها ولا يخرجها من بيتها.[5]

وإذا سئل عن رجل حمل الدقيق إلى منزله واستأجر امرأته لتخبزه هل يجب لها الأجر؟ فإن قال المجيب نعم أو لا[6] فقد أخطأ، ولكن ينبغي[7] أن يقول: إن أراد أن يخبز[8] ليبيع،[9] فلها[10] الأجر، وإن أراد أن يخبز ليأكلوا منه فلا[11] أجر[12] لها.[13]

وإذا سئل عن رجل قال لامرأته: أنت طالق كالثلج تكون بائنا أو رجعيا؟ فإن قال[1] بائنا أو رجعيا[2] فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن أراد به كالثلج في البرودة فهي بائن، وإن أراد في البياض مثل الثلج[3] فهو رجعي.

---

[1] جم + منهما.
[2] فص + من.
[3] جم: مكان.
[4] لف وإن
[5] لف م – من بيتها.
[6] لف + تجب
[7] لف م: وينبغي.
[8] لف –
[9] لف يبيع
[10] جم فص: لها.
[11] لف م: لا يجب
[12] لف م: الأجر.
[13] لف م –

وإذا سئل عن رجل له نهر فغصبه غاصب هل يجوز لمن علم بالغصب أن يتوضأ من ذلك النهر؟ فإن قال لا أو نعم ينبغي أن يتوضأ،[٤] فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كان الغاصب حوله من موضع إلى موضع آخر لا ينبغي أن يتوضأ به أحد، وإن كان النهر في موضعه[٥] لا يكره أن يتوضأ أو يشرب منه. وهذا جواب المشايخ، ولم يذكر عن المتقدمين.[٦]

/[٢٩٧و] وإذا سئل عن رجل اشترى دارا في سكة غير نافذة وفي السكة نهر جار هل لأهل السكة كلهم الشفعة؟ فإن قال: لا أو نعم فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كان هذا النهر للعامة وليس لأهل السكة ملك في رقبة النهر وكان ابتداؤه من مفتح السكة طولا إلى أقصاها فهذه السكة حكمها حكم النافذة ولا تجب الشفعة إلا للجار. وإن كان نهر العامة يجري في عرض السكة فإن كانت الدار في أقصى السكة فمن كان وراء النهر فهم كلهم شفعاء الملازق[٧] وغير الملازق[٨] واحد،[٩] ولا شفعة للذي دون النهر. وإن كانت هذه[١٠] الدار في أعلى السكة والنهر بينهم فلا شفعة إلا لمن جاورها بالملازقة. وإن كان هذا النهر رقبته ملكا لأهل هذه السكة وإنما يجري فيها الماء على اصطلاح من مالكيها فهذه سكة غير نافذة تجعل[١١] الشفعة لهم جميعا.

---

[١] لف + المجيب تكون

[٢] لف رجعيا أو قال بائنا

[٣] لف –

[٤] جم لف ح + به؛ فص + به أحد.

[٥] فص: موضع.

[٦] لف + في هذه المسألة شيء

[٧] لف الملاصق

[٨] لف الملاصق

[٩] لف سواء

[١٠] لف –

[١١] جم فص: تجب.

وإذا سئل عن ذمي كان غنيا في بعض السنة ثم افتقر أو كان فقيرا ثم استغنى فإن قال: يؤخذ منه جزية الفقراء أو جزية[1] الغنياء فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كان أكثر السنة غنيا يؤخذ منه جزية الأغنياء، وإن كان أكثر السنة فقيرا يؤخذ منه جزية الفقراء.

وإذا سئل عن رجل ضرب بطن شاة أو بقرة لرجل فألقت جنينا ميتا[2] إن[3] قال[4] يجب عليه[5] الضمان أو لا يجب[6] فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن[7] لم[8] ينقص الشاة أو البقرة لا يجب في الجنين شيء، وإن انتقص فعليه ضمان النقصان، وهي مخالفة للجارية.[9]

ولو أن رجلا أخذ حمارا لرجل من[10] الجبانة بغير أمر صاحبه فاستعمله[11] ثم رده إلى الجبانة وكان مع الأتان جحش فأكل الذئب الجحش هل يضمن؟ وإنما استعمل الأتان خاصة؟ فالجواب: أنه إن لم يتعرض للجحش بشيء غير أنه لما ساق الأم استاق الجحش معه[12] ذاهبا وجائيا فلا ضمان عليه. وإن كان حين ساق الأتان ساق الجحش معها فهو ضامن لقيمة الجحش.

وإذا أقر الرجل في مرضه بعبد لبعض ورثته ثم أعتق بعد ذلك العبد فإن قال المجيب: يجوز عتقه[13] أو لم يجز[1] فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: هو[2] على وجهين[3] إن كذبه سائر الورثة على إقراره

---

[1] لف –
[2] لف م + هل يجب عليه الضمان.
[3] لف م: فإن.
[4] لف م + المجيب.
[5] جم فص لف م – عليه.
[6] لف م + الضمان
[7] لف م + ألقت جنينا ميتا.
[8] لف م: ولم.
[9] جم فص: الجارية.
[10] م: في.
[11] لف واستعمله
[12] جم فص: معها.
[13] لف –

جاز عتقه في الحكم من ثلثه وإن صدقه سائر الورثة فعتقه باطل في الحكم وفيما[٤] بينه وبين الله تعالى، وإن[٥] لم يكن بينهما سبب /[٢٩٧ظ] لتمليك[٦] لم يخرج من ملكه وجاز عتقه من الثلث إذا مات من مرضه، وإذا صح من مرضه جاز عتقه من جميع المال.

وسئل بعضهم عن صبي أدرك فأراد أن يحج فمنعه أبوه هل له أن يخرج قال: الجواب فيه أنه[٧] إن كان الابن صبيح الوجه لم تخرج لحيته بعد[٨] فلوالده أن يمنعه حتى يلتحي، وإن لم يكن حاله كذا إلا أن والديه معسران يحتاجان إلى النفقة وهو لا يمكنه أن يخلف لهما نفقة كاملة فالجواب كذلك. وإن أمكنه ذلك إلا أن الطريق مخوف فلا يخرج أيضا بغير إذنهما. وإن كان الطريق الغالب فيه السلامة فله الخروج.

وإذا سئل عن رجل دفع إلى صباغ ثوبا ليصبغه فجحده[٩] الصباغ وحلف ثم جاء بالثوب مصبوغا هل يجب له[١٠] الأجر؟ فإن قال نعم أو لا فقد أخطأ، والجواب[١١] أنه لو صبغه قبل الجحود يجب الأجر، وإن صبغه بعد الجحود[١٢] فصاحب الثوب بالخيار إن شاء أخذ الثوب وأعطاه ما زاد الصبغ فيه، وإن شاء تركه وضمنه قيمة الثوب أبيض، وصار كمن صبغ ثوب رجل بغير إذنه.

---

[١] لف لا يجوز

[٢] فص لف م - هو.

[٣] لف لف م – على وجهين.

[٤] لف م: وأما فيما.

[٥] فص: فإن.

[٦] لف م: التمليك.

[٧] فص – أنه.

[٨] لف م – بعد.

[٩] لف فجحد

[١٠] لف –

[١١] لف م + فيه.

[١٢] جم: وإن جحده بعد أن صبغه.

وإذا سئل عن رجل وكل رجلا بأن يشتري له عبدا بعينه بألف درهم فاشتراه الوكيل بألف درهم كما أمره وقال عند الشراء: اشهدوا أني اشتريته لنفسي فإن قال: يجوز[1] لنفسه أو للآمر فقد أخطأ، والجواب أنه لو اشتراه بمحضر من الموكل[2] جاز شراؤه لنفسه، وإن اشتراه في حال غيبته يكون الشراء للآمر.

وإذا سئل عن امرأة خرجت من بيت الزوج إلى منزل أبيها أو أمها زائرة فمرضت ولم يتهيأ لها الرجوع إلى منزل الزوج هل لها النفقة ما دامت هناك؟ فإن قال: نعم أو لا فقد أخطأ، والجواب أنها إن كانت بحال يمكن أن تحمل في محفة أو نحو ذلك فلا نفقة لها ما لم ترجع، وإن كان لا يتهيأ حملها بوجه من الوجوه[3] فإنه يؤجل[4] الزوج بنفقتها[5] ما دامت في هذه الحالة.

وإذا سئل عن رجل دفع إلى رجل درهما وضحا فقال: اشتر لي بنصف درهم لحما، وبنصف درهم قطنا فكيف يصنع هذا الوكيل؟ فإن كسر الدرهم[6] يضمن[7] وإن اشتراه فكسره[8] يضمن.[9] الجواب[10] فيه: أنه لا وجه له سوى أن يقول لبائع القطن: اشتر لنفسك لحما بنصف درهم ثم[11] يشتري منه هذا

---

[1] جم فص + شراؤه.
[2] جم فص: الوكيل.
[3] لف + تجب النفقة
[4] لف م: يوجه.
[5] لف – بنفقتها.
[6] لف + أتلفه
[7] لف وضمن
[8] لف وكسره
[9] لف م: ضمن.
[10] جم فص: والجواب.
[11] جم – ثم.

الوكيل القطن واللحم بالدرهم.[1] أو يقول للقصاب: اشتر لنفسك /[٢٩٨و] قطنا بنصف[2] درهم[3] ثم يشتري هذا الوكيل اللحم والقطن بالدرهم.[4]

وإذا سئل عن رجل اشترى شيئا وزنيا على أن وزنه كذا فوجده أكثر من ذلك الوزن لمن يكون الزيادة وما حال البيع؟ فإن قال: جائز أو فاسد والزيادة للمشتري أو للبائع فقد أخطأ، والجواب[5] أن يقال: إن اشتراه بغير جنسه جاز البيع، وإن[6] وجده زيادة على ما سمى من الوزن فهو على وجهين: إن كان الشيء في تبعيضه ضرر فالزيادة للمشتري، وهو أن يشتري إبريق فضة بعشرة دنانير على أن وزنه مئة درهم أو اشترى[7] قمقمة بعشرة دراهم[8] على أن وزنها ثلاثة أمناء[9] فإذا هو أكثر فالزيادة للمشتري، وإن كان المبيع شيئا لا يكون في تبعيضه ضرر وهو أنه اشترى نقرة فضة أو صفر أو نحاس غير معمول فالزيادة للبائع، وإن اشتراه بجنسه فهو أيضا على وجهين: فإن لم يكن في تمييزه ضرر جاز البيع في حصته، وهو أن يشتري نقرة فضة وزنه مئة بمئة درهم فوجدها مئتين[10] جاز البيع في النصف ويبطل في النصف.

ولو اشترى إبريق فضة وزنه مئة بمئة درهم فوجد وزنه مئتي[11] درهم[1] فإن قال: البيع فاسد في الكل أو في النصف فقد أخطأ، ولكن الجواب[2] إن علم أن وزنه مئتا[3] درهم[4] قبل أن يتفرقا فهو

---

[1] جم فص: اللحم والقطن بدرهم؛ لف م: بدرهم.

[2] جم – بنصف.

[3] جم – رهم.

[4] جم: بدرهم؛ فص – بالدرهم؛ لف م – أو يقول للقصاب: اشتر لنفسك قطنا بنصف درهم ثم يشتري هذا الوكيل منه اللحم والقطن بالدرهم.

[5] فص + فيه.

[6] لف فإن

[7] فص: يشتري؛ لف: واشترى.

[8] لف –

[9] لف أمنان

[10] جم فص: مئتي درهم.

[11] لف م: مئتين.

بالخيار إن شاء زاد في الثمن مئة ويجوز البيع في الكل وإن شاء نقض البيع، وإن علم به بعدما تفرقا فالبيع باطل في النصف جائز في النصف، وهو بالخيار.

وإذا سئل عن رجل سرق من رجلين عشرة دراهم أو سرق من عشرة أناس عن كل واحد منهم درهما هل يجب عليه القطع؟ فإن قال: لا أو نعم فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن سرق من بيت واحد بدفعة واحدة وجاؤوا كلهم فإنه يقطع، وهذه الرواية عن محمد بن الحسن.

وإذا سئل عن رجل كان له على رجل دين مئة درهم وعنده وديعة مئة درهم فقال جعلتها قصاصا بديني هل يصير قصاصا؟ فإن قال: لا أو نعم فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كانت الدراهم في يديه[٥] أو قريبة منه حيث يقدر على قبضها جاز، وصار قصاصا وإن لم تكن قريبة منه لا تصير قصاصا[٧٦] ما لم يرجع إليها،[٨] وهذه[٩] الرواية عن محمد.

وإذا سئل عن رجل زوج لابنه الكبير امرأة بغير إذن الابن، فإن قال: /[٢٩٨ظ] النكاح موقوف على إجازة الابن قيل له: إن لم يجز الابن ولم يرده حتى جن[١٠] جنونا[١١] ما حال النكاح؟ فإن قال: جاز أو

---

[١] جم لف م – درهم.
[٢] لف + أنه.
[٣] لف م: مئتان.
[٤] جم لف م – درهم.
[٥] فص لف: يده.
[٦] لف –
[٧] لف – وإن لم تكن قريبة منه لا تصير قصاصا.
[٨] فص – إليها.
[٩] فص: عن.
[١٠] لف م + الابن.
[١١] لف م + مطبقا.

فسد فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن أجاز الأب النكاح بعدما جن الابن جاز، وإلا فلا؛ لأن الأب صار بحال لو استأنف العقد جاز عقده فتجوز إجازته.[1]

باب من[2] تكلم بكلام يكون كفرا أو لا يكون[3]

وسئل[4] أبو بكر عن رجل قال لآخر في خصومة وقعت بينهما: هروزي من أزكل جون توده بكنم.[5] قال: إن أراد بهذا الكلام أني أخلق وأصور مثلك لحما ودما، فإنه يكفر، وإن أراد به[6] بيان ضعفه لا يكفر.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: أعطني حقي وإلا أخذتك يوم القيامة. فقال له الآخر:[7] مرا كجاياني أندران أبنوهي. [8] هل يكفر؟ قال: لا؛ لأنه يقول:[9] لا تجدني ولكن الله تعالى يجدني.

وسئل عن رجل قال بالفارسية: أكر فلان بيغامبر بودي بوي من بدونكه وندمي.[10] قال: إن أراد به: لو كان هو رسول الله لم أؤمن[11] به يكفر. قيل له: لم يكفر، وهو محال؟ قال: ألا ترى أنه لو قال: لو أمرني الله تعالى بأمر لا أفعل ولا أؤمن به أليس يكفر؟ ألا ترى أنه لو قال: لو أمرني الله تعالى بعشر صلوات فإني لا أفعل، أليس يكون كفرا؟ أو قال: لو كانت القبلة من هذه الناحية لم أصل فكذلك ههنا.

---

[1] فص + والله أعلم؛ م + والله أعلم بالصواب.
[2] لف + إذا
[3] لف + كفرا
[4] جم فص: سئل.
[5] ف: أنا أتخذ كل يوم من الطين مثلك عشرة
[6] لف –
[7] لف + بالفارسية.
[8] ف: وأين تجدني يوم القيامة في ذلك المجمع
[9] لف + إنك.
[10] ف: لو كان فلان نبيا ما كنت أؤمن به
[11] لف م: يؤمن.

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى شيئا فجرى بينهما كلام فقال الرجل بالفارسية: كبركي به أز من كار.[1] قال: صار الرجل كافرا وحرمت عليه امرأته؛ لأنه ليس عمل من الأعمال شرا من الكفر. قال أبو الليث الفقيه:[2] إن أراد به تقبيح ذلك الفعل أي[3] إن هذا الفعل[4] شر من الكفر لا يكفر.

وسئل بعضهم عن رجل قال: لا إله وأراد أن يقول إلا الله، فلم يتكلم به. قال: لا يكفر؛ لأنه معتقد على الإيمان.

وسئل أبو القاسم عن رجلين تشاجرا فقال أحدهما لصاحبه: يا ابن الزانية وهرج خداي راجنين نامست. [5] وكان اسم[6] الرجل محمد هل يكفر الشاتم؟ قال: لا يقع الأوهام على النبي عليه السلام[7] فلا يكفر ما لم ينوه ويحمل كلام الناس على أحسنه وأجمله.[8]

وسئل بعضهم عن نصراني قال لرجل مسلم: اعرض عليّ الإسلام حتى أسلم عندك. فقال له الرجل: اذهب إلى فلان العالم حتى يعرض عليك الإسلام فتسلم عنده. قال: /[٢٩٩و] يكفر هذا الرجل؛[9] لأنه قدر رضي بكفره في بعض الأوقات، ومن رضي بالكفر ساعة يكفر. قال الفقيه[10] أبو الليث: سألت الفقيه أبا جعفر عن هذا،[11] قال:[12] لا يكفر.[1]

---

[1] ف: النجس خير من هذا الأمر

[2] لف م – الفقيه.

[3] فص – أي.

[4] جم – الفعل.

[5] ف: وكل اسم هو مثل هذا الاسم لخلق الله

[6] لف واسم

[7] جم فص: صلى الله عليه وسلم.

[8] جم فص لف م ح: أجمله وأحسنه.

[9] جم: عنده.

[10] لف –

[11] لف هذه المسألة

[12] لف فقال

وسئل أبو القاسم عن رجل تشاجر مع امرأته فقال: هرزمان كافر شوم. [٢] قال: يكفر.

وسئل أيضا عن رجل مر على مؤذن وهو يؤذن فقال له: كذبت. قال: يكفر.[٣]

وسئل أيضا[٤] عن رجل قال: إن كان غدا كذا وإلا أكفر. قال: يكفر من ساعته.

وسئل أبو بكر عن رجل قيل له: ألا تخشى الله؟ فقال في حال الغضب: لا. قال: صار كافرا[٥] بالله العظيم وبانت[٦] امرأته[٧] وينبغي أن يتوب ويرجع إلى الإسلام، ويكون أبدا نادما باكيا على ما قال لعل الله تعالى يعفو عنه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: أحتاج إلى كثرة المال الحلال والحرام سواء. قال: كل من استخف بمحارم الله تعالى[٨] يخاف عليه الكفر، ولكن لا يحكم[٩] بكفره.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لامرأته: إن لم تكوني أحب إليّ من الله تعالى فأنت طالق. فسئل عن ذلك فقال: امرأتي أحب إليّ من الله تعالى، هل يصدق بهذا؟ أو هل يدعى[١٠] عليه الكفر؟[١١] قال:

---

[١] نسخة ل في الهامش يوجد فقرة تبدأ: لأن في الكفر... ٣٦١ب. ولا أظنها من المتن

[٢] ف: كل ساعة أكفر

[٣] جم فص – وسئل أيضا عن رجل مر على مؤذن وهو يؤذن فقال له: كذبت. قال: يكفر.

[٤] لف –

[٥] لف: كفر

[٦] لف م + منه.

[٧] جم + منه.

[٨] جم فص – تعالى.

[٩] جم لص: نحكم.

[١٠] لف يحكم

[١١] لف بالكفر

ليس بمسلم عندي من كان شيء من خلق الله تعالى[١] أحب إليه من الله تعالى فيستتاب عما[٢] قال ويجدد نكاحه إن تاب.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: استقبلني أمر أردت أن أكفر قال: لا يكفر بهذه الكلمة.

وسئل أبو القاسم عن رجل علم امرأته الارتداد. قال: يصير الرجل مرتدا. قال الفقيه[٣] أبو الليث: يعني إذا علمها وأمرها بالارتداد؛ لأنه رضي لها بالكفر، ومن رضي بالكفر فهو كافر.

وسئل أبو بكر عن رجل قيل له: جرا كرد حلال نكردي. [٤] فقال: تا حرام نايم كرد حلال جه كردم. [٥] هل يكفر؟ قال: لا يكفر، وهو عاص. قيل له: لم لا يكون استخفافه بالمعاصي كاستخفافه بالله تعالى؟ قال: لا يعتبر مثل هذا، وهذا أقل[٦] مرتبة. قال: ألا ترى أني ربما أستخف بهؤلاء يعني[٧] بالمستفتين وهم عبيد الله فلا يكون بمنزلة الاستخفاف بالله تعالى.

وروى أبو نصر عن أبي عبد الله الثلجي[٨] قال: رفع الخبر إلى المأمون أن قاضيا سئل عن رجل قتل حائكا قال: عليه إجانة من البيت، وقال: من قتل حائكا فعليه إجانة من البيت.[٩] قال المأمون: علي به. فلما أقيم بين يديه قال: ما الذي بلغني عنك؟ قال: يا أمير المؤمنين مازحت /[٢٩٩ظ] ولم أرد[١٠] جدا.

---

[١] فص – تعالى.
[٢] جم فص: على ما.
[٣] لف م – الفقيه.
[٤] ف: لم لا تدور حول الحلال
[٥] ف: ما دمت أظفر بالحرام لم أدور حول الحلال
[٦] م: أول.
[٧] جم فص: بها ولا يستخف.
[٨] فص: البلخي.
[٩] لف م – وقال: من قتل حائكا فعليه إجانة من البيت.
[١٠] جم فص لف ح: أقل.

قال: ويحك أتستهزئ بأحكام الله تعالى؟ ثم أمر به فضرب حتى مات تحت السياط. قال الفقيه[1] أبو الليث: كان[2] يكفيه أن[3] تسعة وتسعين[4] سوطا للتعزير.[5]

وسئل أبو القاسم عن رجل طالب رجلا بحق فانتهى كلامه إلى أن قال بالفارسية: أكر أو خداي جهانست بستانم أزوي.[6] قال: هذا اجتراء منه على الله تعالى ودعوى منه أنه يغلب ربه تعالى عن ذلك علوا كبيرا، وصار بذلك مرتدا، فإن تاب وإلا ضرب عنقه. فإن قال: أكر أو بيغامبراست؟[7] قال: هذا أيسر؛ لأن النبي صلى الله عليه وسلم[8] كان يغلب ويقتص منه.

وسئل سفيان بن حيان[9] عمن زعم أن المعوذتين ليستا من القرآن. قال: لا يكفر؛ لأنه متأول بحديث ابن مسعود وأبي بن كعب رضي الله عنهما.[10]

وقال له إبراهيم بن رستم: من زعم أن إتيان الحائض حلال فقد كفر.

وسئل بعضهم عن نصراني أسلم فمات أبوه بعد ذلك فقال: ليتني لم أسلم إلى هذا الوقت حتى أرث منه. قال: يصير مرتدا.

وروي عن أبي يوسف أنه قال: كان النبي صلى الله عليه وسلم[1] يحب القرع، فقال رجل عنده: أنا[2] لا أحبه. فقال أبو يوسف: هاتوا[3] بالنطع[4] والسيف. فقال الرجل: أستغفر الله فتركه.

---

[1] لف م – الفقيه.
[2] لف –
[3] جم فص لف – أن.
[4] جم لف: وسبعون.
[5] لف م – للتعزير.
[6] ف: لو أنه إله العالم آخذ منه
[7] ف: لو أنه نبي أخذته منه
[8] لف م: عليه السلام قد.
[9] جم فص: حبان.
[10] لف م – رضي الله عنهما.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل عاب النبي صلى الله عليه وسلم[٥] في شيء. قال: يكفر؛ لأنه[٦] استخف[٧] بالنبي عليه السلام،[٨] فكأنه استخف ربه.

وقال محمد بن سلمة: بلغني عن ابن الرماح أنه قال: من قال لشعر النبي صلى الله عليه وسلم شُعير فقد كفر.

وسئل غسان عن[٩] رجل[١٠] تمنى ألا يكون الخمر حراما.[١١] قال: لا يكفر؛ لأن الخمر قد كانت حلالا من قبل. ألا ترى أنه لو تمنى ألا يكون الله تعالى فرض صوم شهر رمضان لمشقة تلحقه من[١٢] الصوم لا يكفر. قال: فلو[١٣] تمنى أن لو لم تحرم الزنا أو الظلم أو قتل النفس بغير حق كفر؛ لأن إطلاق هذه الأشياء خروج من الحكمة وجهل منه. قيل: فلو تمنى لنبي من الأنبياء ألا يكون نبيا قال: فهو على وجهين: إن أراد به أنه لو لم يبعث نبيا لم يكن خارجا من الحكمة والعدل فإنه لا يكفر، وإن أراد به[١٤] استخفافا بذلك النبي[١٥] أو عداوته[١٦] كفر.

---

[١] لف م: عليه السلام.
[٢] جم فص – أنا.
[٣] لف –
[٤] لف النطع
[٥] لف عليه السلام
[٦] م: فإنه.
[٧] لف م: يستخف.
[٨] جم فص: صلى الله عليه وسلم.
[٩] فص: عمن.
[١٠] جم – رجل.
[١١] جم فص: حرم الله تعالى الخمر؛ لف: حرمه الله تعالى.
[١٢] لف: لما يشق عليه
[١٣] لف ولو
[١٤] جم – به.
[١٥] لف + عليه السلام
[١٦] جم فص: عدوانه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: ينبغي لك أن تسجد لله تعالى سجدة وسجدة لي هل يكفر؟ قال: لا؛ لأن مراد الناس في هذا الشكر والمنة لا الحقيقة.

وسئل أبو نصر /[٣٠٠و] عن رجل قال: إن كان الله تعالى يعلم أني عملت كذا فالله[١] تعالى[٢] غير عالم. وقد كان عمل ذلك العمل. قال: هو كافر؛ لأنه وصف[٣] ربه[٤] بالجهل. قال الفقيه: هذا إذا كان القول باختيار منه. فأما[٥] إذا حلف على ذلك وقال هذا القول لأمر خافه فهو عاص ولا يكفر.

وسئل أبو القاسم عن رجلين تشاجرا فقال[٦] أحدهما: الله[٧] حاكم بيني وبينك. وقال الآخر بالفارسية: خدايا حاكمي رانه شايز[٨] أو قال: حاكمي ترا شايز. قال: هو مرتد؛ لأن المسلمين علموا أن الله يحكم بين عباده[٩] شريفهم وحقيرهم ودنيئهم[١٠] بالحق المبين.[١١]

باب الكراهية

سئل[١٢] نصير عن رجل يختلف إلى رجل من أهل الباطل والشر ليذب عن نفسه. قال: إن كان هذا رجل مشهور[١٣] ممن[١٤] يقتدى به فإني أكره أن يختلف إليه ويعظم أمره بين يدي الناس فيظن الناس

---

[١] م: والله.
[٢] لف م – تعالى.
[٣] جم فص: وصفه.
[٤] جم فص – ربه.
[٥] لف وأما
[٦] جم: وقال.
[٧] لف + تعالى.
[٨] ف: إن الله لا يصلح أن يكون حاكما
[٩] جم فص لف ح + وبين.
[١٠] جم: ودينهم؛ فص: وديتهم.
[١١] لف م – بالحق المبين؛ م + والله أعلم.
[١٢] جم: وسئل.
[١٣] لف الرجل مشهورا
[١٤] لف + كان

أنه يرضى به، وإن كان هذا لا يعرف فيداريه حتى يدفع الظلم عن نفسه من غير أن يأثم فلا بأس به إن شاء الله.[1]

وسئل نصير[2] رحمه الله[3] عن رجل يدعوه الأمير فيسأله عن أشياء فيتكلم بما[4] يوافقه ولا يوافق الحق مخافة أن يناله مكروه، أترى له أن يفعل أو لا[5] يتكلم بالحق ولا يبالي ما[6] يصيبه. قال: لا[7] يسعه أن يتكلم عنده بخلاف الحق إلا أن يكون في موضع القتل أو ضرر يخاف على نفسه أو على بعض جسده التلف. قال الفقيه[8] أبو الليث: وكذلك إن خاف أن يأخذ ماله كله.

وسئل نصير عن رجل يصلي على الأرض ويبسط خرقة ويسجد عليها ليتقي به الحر. قال: لا بأس به. قال: وذكر عن أبي حنيفة أنه كان يصلي بمنى يوما وقد وضع خرقة بين يديه ليسجد عليها فمر به رجل فقال له: يا شيخ لا تفعل مثل هذا؛ فإن هذا مكروه. فقال[9] أبو حنيفة: من أين أنت؟ قال: من أهل[10] خوارزم. فقال[11] أبو حنيفة: الله أكبر. جاء التكبير[12] من وراء.[13] ثم قال: أما في مساجدكم حشيش؟ فقال: نعم. قال: فيجوز[14] السجدة على الحشيش ولا يجوز على الخرقة؟

---

[1] فص – الله.
[2] فص – نصير.
[3] لف م – رحمه الله.
[4] م: فيما.
[5] فص – لا.
[6] م: بما.
[7] جم: ما.
[8] لف م – الفقيه.
[9] جم فص لف م ح + له.
[10] فص – أهل.
[11] م: قال.
[12] لف م: التكبيرة.
[13] فص: ورائي؛ لف – جاء التكبير من وراء.
[14] لف أتجوز

وسئل نصير عن رجل ليس له مال وله عيال ويحتاج الناس إليه في حفظ الطريق والبَدْرَقَة أترى له أن يقوم في هذا الأمر أو يعمل لعياله؟ وإن عمل في هذا الوجه فأعطوه وأهدوا[1] أترى له أن يعمل؟ قال: إن قدر على أن يعمل هذا العمل ولا يضيع عياله فعل، وإن كان لو عمل يضيع عياله فالقيام بأمر العيال ألزم له، وإن عمل /[٣٠٠ظ] ذلك العمل فأهدي له بقيامه بذلك فإن لم يأخذ أحب إلي، وإن أخذ فليس بحرام.[2]

وسئل نصير عن رجل اشترى فراء الخلقان من اليهود والنصارى والعبيد ولا يرى عليه أثر النجاسة فينحيها ويستعملها الأساكفة من غير أن يغسل. قال: أرجو أنه في سعة من ذلك.

وسئل نصير[3] عن رجل كسب[4] من الباذق أيحل لورثته أن يأخذوا ميراثه؟ قال: ينبغي أن يتورعوا عنه، وإن عرفوا أربابها ردوها[5] عليهم، وإن[6] لم يعرفوا تصدقوا به.

وسئل أبو بكر عن رجل مات في غير بلده فصلي عليه ثم جاء أهله فحملوه إلى منزله هل يصلى عليه ثانيا. قال: إن كان الأول صلى عليه بإذن[7] الإمام يعني السلطان أو القاضي لا يصلى عليه ثانيا.

وسئل نصير[8] عن الخلخال للولد الصغير قال: أكرهه للذكور. قيل: لم؟ قال: لأنه لا ينبغي[1] أن يشبه الذكر بالأنثى بالخلخال ولا بالسوار.

---

[1] فص لف + له.
[2] فص: بحرام.
[3] لف أبو بكر
[4] لف م: كسبه.
[5] جم: ردوا.
[6] جم فص: فإن.
[7] جم: بأمر.
[8] جم فص: أبو نصر.

وسئل نصير[٢] عن رجل له قرابة يتخذ الضيافة أو الوليمة[٣] ويتخذ مجلسا لأهل الفساد ويظهرون فيه فسقهم ويدعون أهل البدع والضلالة، هل يجوز الامتناع من الإجابة؟ قال: إن كان الرجل في نفسه بحال لو امتنع عن الإجابة يزجرهم عن فسقهم وفجورهم وجب عليه ترك الإجابة، وهذا أحد ما يقيم به النهي عن المنكر، وكذلك أهل البدع إذا كان المتمسك بالاستقامة بموضع يتبين هجرانه على مهجوره ويحمله ذلك[٤] على ترك ما هو فيه، وإن لم يكن الرجل بحيث يبالى به فلا حرج عليه أن يطعم منكرا للهو غير متلذذ بذلك ولا يصغي إليه.

وسئل أبو نصر عن أهل قرية ابتلوا بالدياسة بالحمر فبالت أو راثت قال: لا بأس به إذا ابتلوا. قال: وهكذا كان يقول أبو عبد الله يعني محمد بن سلمة. قال الفقيه: وروي عن محمد بن الحسن[٥] أنه كره ذلك وأمر بغسل الحنطة.

وسئل أبو القاسم عن التعشير والنقط في المصحف قال: لا بأس به عندي لانتفاع الناس به.[٦] وإنما كره أبو حنيفة في الزمان المتقدم؛ لأنه لم يكن إليه حاجة. وأما اليوم ففيه منفعة عظيمة والحاجة إليه ماسة.

وسئل أبو مطيع عن امرأة تأكل الفتيت وأشباه ذلك تلتمس السمن قال: لا بأس به ما لم تأكل فوق الشبع، فإن أكلت فوق الشبع لا يحل لها.

وسئل شداد عن رجل استلب من رجل ثوبا أو ملاءة فهرب فتبعه هذا حتى دخل داره /[٣٠١و] هل لهذا أن يدخل داره؟ قال: لا بأس عليه حتى يأخذ حقه. قيل: فإن كان الرجل له على امرأة حق هل

---

[١] جم + له.
[٢] فص لف م ح: أبو نصر.
[٣] م: والوليمة.
[٤] جم فص – ذلك.
[٥] جم فص: سلمة.
[٦] جم فص – به.

يجوز أن يلازمها؟ قال: يجوز أن يجلس معها ويقبض على ثيابها. قيل: فإن هربت المرأة فدخلت خربة أو موضعا خاليا أيدخل الرجل خلفها ويخلو بها؟ قال: نعم ولا[1] بأس به إذا أمن الرجل على نفسه، ولكن يكون بعيدا منها يحفظها.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل آجَر نفسه من نصراني[2] ليضرب الناقوس كل يوم بعشرة دراهم ويعطي في عمل آخر كل يوم درهما هل يسعه ضرب الناقوس أو يذهب إلى عمل آخر؟ قال: لا ينبغي أن يُؤاجر نفسه منه[3] ويطلب الرزق من مكان آخر.

وسئل عن رجل فقير آجَر نفسه من الكفار ليعصر لهم العنب ليتخذوا منه الخمر قال: أكره له ذلك. قال: لأن النبي صلى الله عليه وسلم[4] قال: لعن الله عاصرها وحاملها.

وسئل عن إسكاف أمره إنسان أن يتخذ له خفا مشهورا ويزيد في أجره هل يسعه ذلك؟ قال: إن كان ذلك زي الكفار أو زي[5] الفساق فإني لا أرى له[6] أن يعمل[7] ذلك، وكذلك الخياط أمر بأن يخيط قراطق الفساق. قال: هو كذلك لا يعمل في إقامة زي الكفار والفساق.

وسئل عن رجل صاحب الحرفة يعمل بعض العمل فإن عمل في النقش يعطى عليه أكثر ويشتري بأكثر هل يسعه أن يفعل؟ قال: إن لم يكن[8] زي الكفار والفساق ولا في ذلك العمل إعانة على المعصية فلا بأس به.

---

[1] لف م: لا.
[2] جم فص: النصراني.
[3] جم فص: من النصراني؛ لف: منهم.
[4] لف عليه السلام
[5] لف م – زي.
[6] لف –
[7] لف يفعل
[8] فص + ذلك.

وسئل عن رجل جالس مع القوم فسلم عليه رجل فقال:[١] السلام عليك. فرده[٢] عليه بعض القوم. هل يسقط عن هذا الذي سلم عليه؟ قال: لا[٣] يسقط عنه.

وسئل أبو بكر عن امرأة أتى على حملها شهران فأرادت أن تلقي العلق لأجل الدم[٤] هل لها ذلك؟ قال: تسأل أهل الطب عن ذلك، فإن[٥] قالوا يضر بها لا تفعل ذلك،[٦] وإن قالوا لا يضر بها فلا بأس، وكذلك الحجامة والفصد. قال الفقيه: وسمعت بعض الناس ممن له بصر بذلك الأمر قال: لا ينبغي لها أن تفعل ذلك ما لم يتحرك الولد، فإذا تحرك الولد فلا بأس بالعلق والحجامة ما لم تقرب الولادة، فإذا قربت الولادة فلا تفعل، وأما الفصد فالامتناع منه أفضل في حال الحمل؛ لأنه يخاف على الولد آفة إلا أن تخاف أن يدخل عليها ضرر بين في تركه.

وسئل /[٣٠١ظ] أبو بكر عن معلم[٧] معه خريطة فيها كتب[٨] من أخبار الرسول[٩] عليه السلام وغيره من كتب الفقه فنام وتوسد الخريطة هل يكره له ذلك؟ قال: إن عني به التوسد فإنه يكره ذلك،[١٠] وإن وضع رأسه عليه على معنى الحفظ فإنه لا يكره. قيل له: فلو كان[١١] كتب أبي حنيفة؟ قال: كتب أبي حنيفة تفسير الأخبار فحكمه كذلك.

---

[١] لف م + له.
[٢] فص لف م: فرد.
[٣] لف م – لا.
[٤] جم فص + الذي عليها.
[٥] لف م: وإن.
[٦] لف –
[٧] جم فص لف ح: متعلم.
[٨] جم فص: كتاب.
[٩] لف النبي
[١٠] جم – ذلك.
[١١] جم: كانت؛ فص – كان.

وقال أبو بكر: إذا سال الدهم[١] من أنف إنسان ولا يرقأ فإنه يكتب فاتحة الكتاب بالدم على جبهته وأنفه فإنه يرقأ. فقيل له: أفيجوز[٢] أن يكتبها[٣] بالدم وهو كلام الله عز وجل قال: لا بأس به؛ لأنه يكتب[٤] للمعالجة. فقيل له: فلو[٥] كتب بالبول هل يجوز؟ قال: لو قيل إن فيه شفاء فلا بأس به. وقيل:[٦] فإن كتب على جلد ميتة. قال: إن كان فيه شفاء يجوز وإلا فلا؛ لأن فيه استخفافا.[٧] ألا ترى أن العطشان يجوز له شرب الخمر للضرورة. قال: وسمعت أبا نصر يقول معنى قول عبد الله بن مسعود إن الله لم يجعل شفاءكم فيما حرم عليكم إنما ذلك في الأشياء التي ليست فيها شفاء فأما إذا كان فيها شفاء فلا بأس.[٨]

وسئل أبو بكر عن صبي سمع الأحاديث وهو لا يفهم ثم كبر[٩] هل يجوز له أن يروي عن المحدث؟ قال: يجوز. قيل: لو قرئ على هذا الصبي صك ولا يفهم ولا يعقل ما فيه هل يجوز له أن يشهد على ذلك؟ قال: لا؛ لأن الصك إذا قرئ على الكبير ولا يفهم ما فيه لا يجوز[١٠] أن يشهد.[١١] ولو سمع الأحاديث ولا يفهم معناها جاز له أن يروي.[١٢]

---

[١] لف م: الدم.

[٢] جم فص + لف الكتاب؛ لف: أيجوز.

[٣] لف يكتب؛ لف الكتاب

[٤] لف –

[٥] جم فص: لو.

[٦] جم فص لف م: قيل.

[٧] جم فص + به؛ لف م + به. قال: سمعت أبا نصر يقول معنى قول عبد الله بن مسعود إن الله لم يجعل شفاءكم فيما حرم عليكم إنما ذلك في الأشياء التي ليست فيها شفاء فأما إذا كان فيها شفاء فلا بأس.

[٨] لف م – وسمعت أبا نصر يقول معنى قول عبد الله بن مسعود إن الله لم يجعل شفاءكم فيما حرم عليكم إنما ذلك في الأشياء التي ليست فيها شفاء فأما إذا كان فيها شفاء فلا بأس.

[٩] فص: كتب.

[١٠] جم + له.

[١١] فص – يشهد.

[١٢] لف + وسمعت أبا نصر يقول: معنى قول عبد الله بن مسعود: إن الله تعالى لم يجعل شفاءكم فيما حرم عليكم، إنما ذلك في الأشياء التي ليس فيها شفاء، فأما إذا كان فيها شفاء فلا بأس.

وسئل أبو بكر هل يؤخذ عبيد أهل الذمة بالكستيجات؟ قال[1] مرة: لا يؤخذون به. ومرة: يؤخذون به[2] إذا[3] كان[4] كثيرا[5] ليعرف.

وسئل أبو بكر عن الفيلق يلقى في الشمس لتموت[6] الديدان هل يكره؟ قال: لا يكره؛ لأن فيه منفعة للناس، ألا ترى أن الرجل يأخذ السمك فيلقيها في الشمس فإنه لا بأس، كذلك ههنا.[7]

وعن أبي بكر الإسكاف أن امرأة سألته فقالت: وضعت ملاءتي في موضع فجاءت امرأة فوضعت ملاءتها مكان ملاءتي وحملت ملاءتي ولا أقدر عليها ولا أدري من كانت أيسعني أن أنتفع بملاءتها؟ قال: لا يسعك ذلك. ثم قال لها: هل لابنتك مال؟ قالت: لا، فقال تصدقي بهذه الملاءة عليها على نية أن يكون الثواب لصاحبتها إن رضيت ثم تهبها[8] الابنة منك فيسعك التمتع بها.[9] /[٣٠٢و] قال الفقيه: لأنها لما لم تعرف صاحبتها[10] فصار كاللقطة فسبيله أن تتصدق، ولا يجوز لها أن تنتفع بها[11] إن كانت غنية، وإن كانت فقيرة جاز لها أن تنتفع به.[12]

وقال أبو بكر: إن لي غنيمات في قطيع إنسان فقال لي الراعي أكويها لئلا لا تختلط وتصير معروفة فأشكلت علي هذه المسألة أنه يجوز أم لا؟ فقيل له: إيش تقول الآن؟ قال: في هذا ضرورة فلا بأس به؟ كما أنه لا بأس بأن تخصى لما أن فيه منفعة لزيادة اللحم والشحم فكذلك في الكي منفعة

---

[1] لف فقال
[2] فص – به.
[3] فص: إن.
[4] لف –
[5] لف كبيرا
[6] جم فص: لتميت.
[7] لف م: هذا.
[8] لف تهب
[9] فص – بها.
[10] فص – صاحبتها.
[11] جم – بها؛ فص م: به.
[12] لف: بها.

فينبغي أن يجوز. قيل له: هناك في الإخصاء لا سبيل إلى[1] وصولك[2] إلا بهذا[3] الجنس من المنفعة إلا بذلك،[4] وههنا يتوصل إليه من وجه آخر وهو أن يعلق في عنقها شيئا أو يصبغ موضعا منها. قال: هذا مما يزول عنه.

وسئل عن رجل رأى منكرا وهذا الرجل ممن يأتي بمثل ذلك هل يسعه أن ينهى عنها؟ قال: ينبغي أن ينهى عن ذلك ولا يسعه غير ذلك. قيل: لو سمع رجلا يقرأ القرآن ويلحن في قراءته ويعلم أنه لو منعه عن لحنه ويلقنه الصواب يغضب أو يدخل عليه الوحشة قال: ينبغي أن يلقنه الصواب إلا أن يخاف أن يقع بينهما عداوة وخروج من الطبع فحينئذ يسعه ألا يخبره.

وسئل عن رجل استطلق بطنه أو رمدت عينيه[5] فلم يعالج حتى أضعفه ذلك ومات منه هل يأثم؟ قال: لا إثم عليه، ولو أنه جاع ولم[6] يأكل وهو قادر على الأكل فهو آثم وفرض عليه أن يأكل مقدار ما يقويه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أدخل مرارة في أصبعه للتداوي هل يكره؟ قال: روي عن أبي حنيفة أنه كان يكره.[7] وروي عن أبي يوسف أنه كان لا يكره ذلك. وهذا مثل الاختلاف الذي قال في كتاب الصلاة: إن أبا حنيفة كان يكره شرب بول ما يؤكل لحمه للتداوي.[8] وأبو يوسف لا يرى به بأسا، وبه نأخذ.

---

[1] لف –

[2] لف وصول

[3] لف إلى هذا

[4] جم – بذلك.

[5] لف عينه

[6] لف م: فلم.

[7] جم فص + ذلك.

[8] جم – للتداوي.

وسئل محمد بن سلمة عن قتل النملة.[١] قال: لا بأس به؛ لأنها أهل الأذى. قال: وأكره إيقاعها في الماء. وسئل أبو بكر عن قتل النملة قال: إذا ابتدأت[٢] فاقتلها، وإن لم تبتدئك فلا تقتلها. قال الفقيه: وبه نأخذ. وقد روي في الخبر أن نبيا من الأنبياء قرصته نملة فأحرق بيت النمل[٣] فأوحى الله[٤] فهلا نملة واحدة. يعني هلا قتلت التي أذتك خاصة. فيه[٥] دليل أنه لا بأس بقتلها عند الأذى ولا يجوز /[٣٠٢ظ] بغير أذى.

وسئل أبو يوسف عن رجل أم قوما وهم له كارهون، هل يكره له ذلك؟ قال: روى الحسن البصري عن أصحاب رسول الله[٦] صلى الله عليه وسلم[٧] أنه[٨] قال:[٩] من أم قوما وهم له كارهون[١٠] لم تجاوز صلاته ترقوته. قال أبو يوسف: تفسير هذا الحديث: إذا كان الإمام غير مستحق لذلك لفساد فيه، فأما إذا كان أحقهم فلا بأس وإن كرهوا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن التعوذ كيف هو؟ قال: الأحب[١١] إلي أن يقول: أعوذ بالله من الشيطان الرجيم ليكون[١٢] موافقا لما في القرآن. وإن قال: أعوذ بالله العظيم أو قال: أعوذ بالله السميع العليم جاز. قال: ولا أحب أن يقول: إن الله هو السميع العليم بعد التعوذ؛ لأنه يصير فاصلا بين التعوذ وبين القراءة، فينبغي أن يكون التعوذ موصولا بالقراءة.

---

[١] فص: النحلة.
[٢] لف ابتدأتك
[٣] جم: النملة.
[٤] فص + إليه؛ لف م + تعالى.
[٥] لف وفيه
[٦] لف النبي
[٧] لف: عليه السلام.
[٨] فص: أنهم.
[٩] فص: قالوا.
[١٠] جم – كارهون.
[١١] م: أحب.
[١٢] م: فيكون.

وسئل محمد بن سلمة عن شجرة مثمرة في أرض رجل أغصانها خارجة إلى الطريق فيتناثر[1] من ثمارها بالأرض أيأكل منها من يمر في الطريق أم لا؟ قال: قد وسع في ذلك من علماء السلف من لا يتهم عقولهم ولا ورعهم ولا يعاب على المتنزه في تنزهه؛ لأنه هو الورع.

وسئل محمد بن سلمة عن شجرة تنبت في مقبرة حتى غلظت وأثمرت كيف يكون أصلها وثمرتها؟ قال: إن كانت الشجرة نابتة[2] في الأرض قبل أن تجعل الأرض مقبرة وكان مالك الأرض جعلها مقبرة فالشجرة على ملك رب الأرض، وموضعها من الأرض يصنع بها صاحب الأرض ما شاء، وإن كانت الأرض مواتا لا مالك لها واجتمع أهل تلك المحلة والقرية فجعلوها[3] مقبرة فصارت الأرض مقبرة والشجرة وموضعها من الأرض على حكمها القديم. وإن نبتت فيها بعدما جعلت مقبرة فإن كان غرسها رجل فهي له ويتصدق بالزيادة وإن نبتت بنفسها فحكم ذلك إلى القاضي،[4] فإن رأى قلعها والإنفاق على مقبرة المسلمين فعل.

وسئل أبو بكر عن رجل أقرض رجلا دراهم فأهدى إليه المستقرض بهدية قال: إن لم يكن يهديه قبل ذلك كان الأفضل ألا يقبل هديته.

وقال أبو بكر: لقي رجل أبا حنيفة على باب رجل وكان يقرع الباب ثم يتنحى ويقوم في الشمس فسئل عن ذلك فقال: إن لي على صاحبها دينا، وقد نهي عن قرض فيه جر منفعة، فلا أنتفع بظل حائطه.

---

[1] جم فص: فتناثر.

[2] فص: ثابتة.

[3] م: وجعلوها.

[4] لف م: قاضي المسلمين.

وسئل /[٣٠٣و] أبو القاسم عن رجل في داره شجرة فرصاد وقد باع أغصانها فأراد ارتقاءها للورق ويطلع على عورات الجار. قال: يعلم جاره بذلك ليأخذوا حذرهم من الستر[١] ولا[٢] يكون ذلك في اليوم إلا مرة أو مرتين.

وسئل أبو نصر عمن رفع ترابا أو طينا من طريق المسلمين أيسعه ذلك؟ قال: إن كان الطين في أيام الرداع والأوحال فرفع ذلك تنقية للطريق رجوت أن يكون في رفعه محسنا[٣] كمن أماط الأذى عن الطريق. فإن كان ذلك قد تمكن من الأرض فصار[٤] كبعضها واحتاج رافعها إلى قلع ذلك فإن[٥] أضر[٦] قلعه[٧] بالمارة لم يفعل[٨] ذلك،[٩] وإن لم يضر بالمارة[١٠] فلا بأس.

وسئل أبو نصر[١١] عن رجل له على آخر دين لا يقدر على استيفائه أيدعه أم يبرئه؟ قال: سمعت محمد بن سلمة يقول: يبرئه خير من أن يدعه عليه؛ لأنه إذا أبرأه من الدين فقد خلصه من عذاب الآخرة، ولو[١٢] خلص[١٣] رجلا من عذاب الدنيا لأصاب في ذلك[١٤] فضلا عظيما فكيف بمن[١٥] يخلص الآخر[١] من عذاب الآخرة؟[٢]

---

[١] فص: السترة.
[٢] فص: فلا.
[٣] لف محتسبا
[٤] لف وصار
[٥] لف + كان
[٦] لف –
[٧] لف + يضر
[٨] لف يسعه
[٩] لف + وإلا
[١٠] لف –
[١١] جم فص: القاسم.
[١٢] لف م: وإن.
[١٣] لف م: خلصه.
[١٤] لف بذلك
[١٥] جم فص: من.

وسئل أبو بكر عن رجل سلم على رجل فرد عليه الجواب ولم يسمعه. قال: أخاف ألا يسقط عنه الفرض؛ لأن المجيب لا يجب عليه الجواب إلا بالسماع، فكذلك الرد لا يكون إلا بالسماع. قيل له: أرأيت إن كان المردود عليه أصم فكيف يصنع؟ قال: ينبغي له أن يريه تحريك شفتيه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل طلق امرأته ثلاثا فتزوجها رجل ليحلها للأول هل يكره له ذلك؟ قال: إن تزوجها على شرط أن يحلها للأول روي عن أبي حنيفة أن النكاح جائز ويحلها[٣] للأول، وفي قول أبي يوسف: النكاح فاسد ولا تحل للزوج الأول. وروي عن محمد رحمه الله[٤] أنه قال: النكاح جائز ولا تحل للزوج الأول.[٥] ولو تزوجها ولم يشترط في النكاح ولكن كانت نيته أن تحل للأول جاز في قولهم جميعا.

وسئل أبو بكر عن حارس يقول: لا إله إلا الله أو يقول الفقاعي عند فتح الفقاع: صلى الله على محمد قال: كان أحمد بن محمد يقول: يأثم في ذلك ولا[٦] يؤجر؛ لأنه يأخذ بذلك ثمنا. قال الفقيه[٧] أبو الليث: وبه نأخذ.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل يعمل أعمال البر فوقع في قلبه أنه ليس بمؤمن. قال: إن وقع في قلبه أنه ليس بمؤمن وأن[٨] أعماله لا تنفعه من قِبل أنه عصى الله تعالى؛ لأن المؤمن لا /[٣٠٣ظ] ينبغي له أن يعصي الله تعالى فهذا مؤمن صالح، وإن كان وقع في قلبه أنه ليس بمؤمن؛ لأنه عبد[٩] نفسه

---

[١] لف في الآخرة
[٢] لف النار
[٣] جم فص: وتحل.
[٤] لف م – رحمه الله.
[٥] فص – الأول.
[٦] فص: ولم.
[٧] لف م – الفقيه.
[٨] جم: إن.
[٩] لف عند

إن[1] لم[2] يعرف الله تعالى كما وصف نفسه فإن استقر قلبه على ذلك فهو غير مؤمن، وإن لم يستقر قلبه على ذلك ولكنه كالخاطر بقلبه فهذا مما لا يضره إذا وجد إنكار عند[3] ذلك على نفسه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل يتمنى الموت هل يكره له ذلك؟ قال: إن كان يتمنى لضيق عيشه أو دخله غضب من عدوه أو يخاف ذهاب ماله أو نحو ذلك فإنه يكره، وإن كان تمنى لتغير زمانه فيخاف أن يقع في المعصية فلا بأس به.

وسئل أبو نصر عن شيء ينبت[4] على القبور أيقلع ذلك؟ قال: أكره قلعه. قال[5] أبو نصر: سمعت نصيرا قال: كان[6] رجل مات صديق له وكان يزور قبره فرأى على قبره شوكة نابتة فقلعها ورماها فرأى في المنام كأنه قال:[7] لم قلعت الشوكة من قبري؟ وإنها[8] كانت تسبح وكنت آنس بتسبيحها. قال الفقيه: وإن[9] صار يابسا فلا بأس بقلعه؛ لأنه يسبح ما دام رطبا.

وعن نصير قال: سألت شدادا هل يسع للمرأة أن تحلق رأسها أو أن تجزه قال: إن فعلت لمرض أو وجع فلا بأس به.

---

[1] لف إنه
[2] جم فص – لم.
[3] لف م – عند.
[4] جم فص: نبت.
[5] لف وقال
[6] جم فص – كان.
[7] جم فص: يقول.
[8] لف فإنها
[9] م: فإن.

ولو أن رجلا اطلع على حائط رجل عليه ملاءة فخاف صاحب الدار أن لو صاح به يأخذ الملاءة ويهرب هل له أن يرميه؟ قال محمد بن الحسن: له أن يرميه. قال أبو القاسم: تأويله عندي أن الملاءة تساوي عشرة دراهم فصاعدا. قال الفقيه[١] أبو الليث: أما أصحابنا لم يقدروا فيه تقديرا.

وسئل أبو القاسم عن قراءة القرآن عند القبور هل ينفع شيئا؟ قال: أرجو أن يؤنسه صوت القراءة، فأما[٢] على[٣] غير ذلك فالله سميع لكل قراءة حيث كانت.

وسئل أبو بكر عن أكل الطين. قال: ليس ذلك[٤] من عمل العقلاء.

وسئل أبو بكر عن رجل حمل شيئا في كاغدة فيها اسم الله تعالى قال: يكره ذلك إن كانت الكتابة في ظاهرها أو في[٥] باطنها فهو سواء. قيل له: أليس الكيس يكتب عليه اسم الله تعالى ولا يكره؟ قال: الكيس يعظم والكاغدة والخرقة[٦] يستهان بهما.

وسئل أبو بكر عن رجل مضطر لا يجد ميتة ويخاف الهلاك فقال له رجل: اقطع يدي فكلها[٧] أو قال: اقطع مني قطعة فكلها. [٨] قال: لا يسعه ذلك؛ لأنه يؤدي إلى إتلافه. ألا ترى[٩] أنه لا يسعه أن يقطع قطعة من لحم نفسه ليأكله فكذلك هذا.

وسئل نصير عن رجل كان في البيت فأخذته الرجفة والزلزلة هل يكره له أن /[٣٠٤و] يخرج إلى الفضاء هربا؟[١] قال: لا أكره[٢] مثل[٣] ذلك، بل أحب أن يخرج إلى موضع يأمن السقوط. روي عن

---

[١] لف م – الفقيه.
[٢] م: وأما.
[٣] جم فص – على.
[٤] جم فص – ذلك.
[٥] جم فص – في.
[٦] جم: والخرقة والكاغدة.
[٧] لف وكلها
[٨] لف وكلها
[٩] جم – ترى.

خلف بن أيوب أنه خرج من المسجد لزلزلة. وروي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم[٤] أنه مر بحائط مائل فأسرع المشي.

وقال أبو نصر: في الخبر أنه لم يبق مع النبي عليه السلام[٥] يوم حنين[٦] انهزم أصحابه إلا ستة من مواليه والعباس وأبو سفيان، فحمل رجل من المشركين على النبي[٧] صلى الله عليه وسلم فوثب إليه العباس فاحتضنه[٨] وقال لبعض موالي النبي صلى الله عليه وسلم:[٩] اضرب ولا تبال أينما[١٠] أصاب. في[١١] هذا الخبر دليل أن المشركين إذا تترسوا بأسارى المسلمين أو بأطفالهم فلا بأس للمسلمين أن يرموهم؛ لأن العباس قال ذلك القول وسمع رسول الله[١٢] صلى الله عليه وسلم منه ولم ينكر.[١٣] وسأل بعضهم: أرأيت إن تترسوا بنبي من الأنبياء هل يجوز أن يرميهم؟ قال: يسأل ذلك النبي عليه السلام[١٤] هل يرمي أم لا. قال الفقيه: هذه المسألة لا تقع في هذه الأمة بعد نبينا صلى الله عليه وسلم، ولكن ينبغي[١٥] هذا السؤال إن كان هذا[١٦] وقع[١٧] في زمن نبي من الأنبياء كيف كان حكمه.

---

[١] جم: هاربا.
[٢] فص + له.
[٣] جم فص – مثل.
[٤] لف النبي عليه السلام
[٥] جم فص م: صلى الله عليه وسلم.
[٦] لف + عندما؛ لف م + حين.
[٧] فص: رسول الله.
[٨] لف م: واحتضنه.
[٩] لف م: عليه السلام.
[١٠] لف بما
[١١] ل وفي؛ ف ففي
[١٢] لف النبي
[١٣] لف م + عليه.
[١٤] فص: صلى الله عليه وسلم.
[١٥] جم لف م: معنى.
[١٦] لف –
[١٧] لف وقع هذا

وسئل أبو بكر عن تعلم الكلام والنظر فيه قال: لا ينبغي أن يتعلم. ثم قال: اجتمع عند أبي القاسم الكعبي قوم للمناظرة فلما خرجوا من عنده قال الكعبي: كل فريق[١] يكفر بعضهم بعضا، وكل فريق كافر عند الفريق الآخر. قال: وكذلك أنا عندهم. ثم قال أبو بكر: كل علم يؤدي إلى الكفر فتركه أفضل.

وقال أبو نصر: بلغني أن حماد بن أبي حنيفة كان يتكلم في الكلام فنهاه أبو حنيفة عن ذلك فقال له ابنه: قد رأيتك وأنت[٢] تتكلم في الكلام فما بالك تنهاني عنه؟ قال: يا بني إنا كنا نتكلم وكل[٣] واحد منا كأن الطير على رأسه مخافة أن يزل صاحبه، وأنتم تتكلمون اليوم وكل واحد[٤] أراد[٥] أن يزل صاحبه، وإذا أراد أن يزل صاحبه فكأنه أراد أن يكفر،[٦] فقد كفر قبل أن يكفر صاحبه.

وسئل محمد بن مقاتل عمن أكل متكئا قال: لا بأس به، وقد روى بعضهم عن النبي صلى الله عليه وسلم[٧] أنه أكل يوم حنين[٨] متكئا. وكره بعضهم مخافة البطنة. وروي عن إبراهيم النخعي أنه قال: كانوا يكرهون ذلك مخافة أن تعظم بطونهم، وكانوا يكرهون أن يتعرض الرجل للبطنة.[٩]

وقال محمد بن مقاتل: البطنة بطنتان: إحداهما أن يتعمد الرجل السمن وعظم البطن، فإن هذا مكروه؛ لأن ذلك يكسله ويثقله عن الصلاة وسائر الطاعات، فأما من رزق بطنا عظيما وكان ذلك خلقة[١٠] /[٣٠٤ظ] من غير أن يتعمد السمن فلا شي عليه. وإذا أكل الرجل الطعام مقدار حاجته فلا بأس بذلك،

---

[١] جم فص + منهم.
[٢] جم فص – وأنت.
[٣] فص – وكل.
[٤] لف + منكم.
[٥] لف يريد
[٦] لف م + ومن أراد أن يكفر صاحبه.
[٧] لف م: عليه السلام.
[٨] جم فص: خيبر.
[٩] ص: للرجل البطنة.
[١٠] جم: خلقه.

وكذلك لو[1] أكل أكثر من[2] مقدار حاجته إذا أراد به مصلحة لبدنه. وروي عن بعض أصحاب أنس بن مالك رضي الله عنه[3] أحسبه الحسن البصري أنه ذكر له العلاج من الدواء. قال: رأيت أنس بن مالك يأكل ألوان الطعام أو قال: يكثر من الطعام ثم يتقاياه فيجده نافعا، فهذا ومثله في العلاج سواء، فلا بأس به. قال الفقيه: وكذلك التأويل في الخبر الذي روي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم[4] إن الله[5] يبغض الحبر السمين. معناه[6] تعمد ليسمن[7] نفسه، وأما إذا كان خلقه الله سمينا فإنه غير داخل في هذا الخبر.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل هم بالسيئة هل يأثم؟ قال: إن كان مثل الخطرة[8] فليس[9] يأثم، وأما إذا عزم عليه على معنى الإصرار فإنا[10] لا نبرئه[11] عن الاثم.

وسئل أبو بكر عن الأضياف إذا أعطى اللقمة بعضهم بعضا أو أعطى أحدهم اللقمة لمن هو قائم على الخِوان قال: يعتبر فيه تعامل الناس ويجوز بالاستحسان ويترك القياس.[12] ولا يجوز أن يعطي سائلا؛ لأنه ليس فيه تعامل الناس.[13]

---

[1] جم فص: إن.
[2] لف –
[3] جم فص – عنه.
[4] لف النبي عليه السلام؛ لف + قال.
[5] لف تعالى
[6] جم: ومعناه؛ لف + أنه.
[7] لف يتعمد تسمين
[8] جم فص: الخطوة.
[9] فص: ليس؛ لف: فلا.
[10] جم فص: فإنه.
[11] جم فص: يبرئه.
[12] جم فص – القياس.
[13] فص لف م – الناس.

وروي عن أبي يوسف أنه قال: لا بأس أن[1] يمشي الغلام مع مولاه ومولاه[2] راكب بعد أن يطيق ذلك، ولا يحل له أن يكلفه[3] ما لا يطيق. وروي عن ابن عمر أنه كان بمكة فبلغه عاصم بن عمر فخرج[4] إلى المدينة على راحلته ومعه غلام[5] يسير آخذا بغرزه.

وسئل[6] بعضهم عن السؤال عن الأخبار[7] المحدثين[8] في المصر وغيره قال: كره بعضهم ورخص بعضهم. وكان ربيع بن خيثم يسأل ولا يخبر، وكان بكر بن عبد الله المدني لا يستخبر ولا يخبر،[9] وكان إبراهيم النخعي يستخبر ولا يخبر، وكذلك ابن سيرين. وعن ابن عوف[10] أنه قال: دخلت على ابن سيرين فقال: ما الخبر؟

وسئل شداد بن حكيم عن رجل عليه دين لرجل فنسي الدين حتى مات أيؤخذ به يوم القيامة؟ قال: إذا كان الدين مما بايعه أو أقرضه لا يؤخذ به،[11] وإن كان غصبه ونسي ذلك حتى مات فإنه مأخوذ به يوم القيامة.

وسئل شداد عن رجل[1] له أب وعلى الأب دين وهو لا يعلم[2] فمات أبوه فورثه الابن فأكل[3] ميراثه قال: لا يؤخذ الابن بدينه، فإن علم به فعليه أن يؤدي. فإن نسي الابن بعدما علم حتى مات فإنه لا يؤخذ به في الآخرة وكذلك لو كانت عنده وديعة فنسي حتى مات لا يؤخذ بها في الآخرة.

---

[1] لف بأن
[2] جم – ومولاه.
[3] م + من ذلك؛ لف + في ذلك.
[4] جم: فرجع.
[5] جم فص: غلامه.
[6] فص – وسئل.
[7] جم فص: أخبار.
[8] لف م: المحدثة.
[9] لف – وكان بكر بن عبد الله المدني لا يستخبر ولا يخبر.
[10] جم فص: عون.
[11] لف –

وقال محمد بن سلمة /[٣٠٥و] فيمن قطع مال رجل أو ظلمه بوجه من الوجوه: أرى الأفضل له أن يحلله، أرأيت إنك لو رأيت رجلا في عذاب الدنيا فأنقذته منها[٤] ألست كنت مكتسبا أجرا عظيما؟ فكيف بمن أنقذته من عذاب الآخرة؟[٥]

باب[٦] مسائل شتى متفرقة

قال محمد بن الحسن رحمه الله:[٧] أخبرني رجل من أصحابنا عن الحسن البصري أنه سئل عن رجل أتى رجلا أيحل له أن يتزوج ابنته؟ قال: [٨] سبحان الله! أويكون[٩] هذا؟ قال: [١٠] نعم. فوصفوا له رجلا مخنثا كان فعل هذا به، فقال: لا يحرم ذلك شيئا. قال محمد: وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن دارين متلاصقتين فجعل أحد صاحبي الدارين في داره إصطبلا وكان في القديم مسكنا، وفي ذلك ضرر على صاحب الدار الأخرى، أله أن يمنعه؟ قال: إن كانت وجوه الدابة إلى الجدار فليس له أن يمنعه، وإن كان حوافرها إلى الجدار فله أن يمنعه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن ناووس بجنب أرض رجل فأراد أن يحرزها[١١] إلى أرضه قال: إن لم يكن لها قيمة فلا بأس به، وإن كانت له قيمة فإن كان من ناووس أهل الجاهلية فهي بمنزلة أرض

---

[١] فص – رجل.
[٢] جم فص + الابن.
[٣] لف وأكل
[٤] فص: منه.
[٥] لف النار
[٦] لف + في
[٧] فص لف م – رحمه الله.
[٨] لف قالوا
[٩] لف م: أيكون.
[١٠] لف قالوا
[١١] لف م: يحوزها.

الموات وإن كان من ناووس كان بعد الإسلام فهي[١] بمنزلة اللقطة يبيعها[٢] ثم يصرف ثمنها إلى بعض مصالح المسلمين. وكذلك كل لقطة يعلم أنها كانت لذمي ينبغي ألا يتصدق ولكن سبيلها أن يصرف إلى بيت مال[٣] المسلمين.

ولو أن[٤] مكاتبا بين رجلين قبض أحدهما نصف الكتابة لم يعتق، فإن أبرأ الآخر المكاتب من نصيبه أو وهب[٥] له عتق نصيبهما جميعا، وسلم للمولى ما قبض. ولو أن الأول قبض أربع مئة فأبرأه[٦] الآخر من أربع مئة وكانت الكتابة ألف درهم لم يعتق العبد، والذي قبض بينهما على ستة أسهم؛ لأن نصيب أحدهما مئة ونصيب الآخر خمس مئة، هكذا ذكر[٧] عن محمد بن الحسن.[٨]

وسئل بعضهم عن رجل قال لامرأته وفي يدها قدح من ماء: إن شربت الماء فأنت طالق! وإن صببتيه فأنت طالق! وإن وضعتيه أو أعطيتيه[٩] إنسان فأنت طالق فأنت طالق![١٠] قال: ترسل[١١] فيه ثوبا حتى ينشف الماء.

وسئل عن رجل قال لامرأته: إن لم أجامعك على رأس هذا الرمح فأنت طالق. قال: ينقب السقف ويخرج رأس الرمح إلى السطح قليلا ثم يجامعها عليه.

---

[١] لف م: فهو.
[٢] جم فص + بثمن ثم يشتريها.
[٣] لف م: المال لنوائب.
[٤] لف م: كان.
[٥] لف وهبه
[٦] فص: وأبرأه.
[٧] لف م: روي.
[٨] لف م – بن الحسن.
[٩] لف دفعتيه؛ لف + إلى.
[١٠] جم فص لف – فأنت طالق.
[١١] لف تُبِلّ

وسئل عن رجل قال لامرأته: إن لم أجامعك في[1] نصف النهار في وسط السوق فأنت طالق! قال: يحملها على العماري ويدخل السوق /[٣٠٥ظ] ويفعل ذلك بها.[2]

وسئل عن رجل قالت له امرأته: تعال حتى نتغدى فحلف ألا يتغدى إلا أن تطبخ غداء[3] في قفيز من ملح. قال: تطبخ البيض في قفيز من ملح ثم يتغدى به.

وسئل عن رجل قال لامرأته: إن كلمتك أولا فأنت طالق! ثم قالت له: إن كلمتك أولا فعبدي حر. قال: يتكلم الرجل ولا يحنث في يمينه؛ لأنه قد خرج من يمينه بكلام المرأة.

وسئل عن رجل أجر دابة إلى موضع بأربعة دراهم على أن يرجع في يومه ذلك، فرجع بعد خمسة أيام. قال: عليه درهمان؛ لأنه خالف[4] في الرجوع فعليه أجر الذهاب خاصة.

وسئل عن رجل كتب إلى امرأته: كل امرأة لي غيرك وغير فلانة فهي طالق! ثم محا اسم فلانة فبعث[5] بالكتاب فقال:[6] لا تطلق فلانة.

وسئل عن رجل قال: والله لا أشرب الخمر إلا أن أرى خيرا من ذلك. ثم إنه قد شرب الخمر من غير اضطرار قال يحنث في يمينه وأخاف عليه الكفر بهذه الكلمة.

وسئل[7] عن رجل حلف ألا يأكل من كسب فلان فشرب من ماء الجمد[8] وقد[1] وضعه فلان[2] على الطريق للشرب. قال: أخاف أن يحنث. قيل: فلو أكل كسرة مطروحة في بيت المحلوف عليه. قال:

---

[1] لف م – في.
[2] لف –
[3] جم فص: غداءه.
[4] جم فص: خالفه.
[5] جم: وبعث.
[6] جم فص لف: قال.
[7] فص + أبو بكر.
[8] لف جمد

إن كانت الكسرة بحال لا يعطى مثلها الفقير[٣] فإنه لا يحنث،[٤] وإن كانت بحال يعطى مثلها الفقير[٥] فإنه يحنث.

وقال أبو بكر: سمعت أبا عبد الله القلاس يقول: لو أن رجلا قال لامرأة تزوجتك إن شئت أو قال: إن شاء[٦] زيد، فأبطل صاحب المشيئة المشيئة في المجلس فالنكاح جائز؛ لأن المشيئة إذا بطلت في المجلس صار النكاح بغير مشيئة كما قالوا في السلم: إذا بطل الخيار في المجلس جاز السلم.

وسئل عن رجل قال لامرأة كانت زوجة له فيما تقدم: أكر توزني من بودي يا باشي[٧] فأنت طالق ثلاثا. ثم تزوجها. قال أبو بكر: لا تطلق؛ لأنه قد وجد أحد الشرطين فانحلت يمينه كرجل قال لامرأة: إن خطبتك أو تزوجتك فأنت طالق، فخطبها[٨] ثم تزوجها؛ لأنه حنث حين خطبها.

وسئل أبو بكر عن رجل حلف ألا يأكل هذا اللحم فأكله غير مطبوخ قال: لا يحنث كرجل حلف ألا يأكل هذا الدقيق فأكله على حاله لا يحنث، فكذلك هذا. قال الفقيه: وعندي أنه يحنث.

وسئل أبو نصر عن سكران قال لامرأته إن لم يكن فلان أوسع دبرا منك فأنت طالق ثلاثا قال شيء غير مفهوم ولا يقدر على معرفته فلا يقع به الحنث.

---

[١] لف الذي قد

[٢] لف –

[٣] جم: للفقير.

[٤] لف + وإلا

[٥] جم: للفقير؛ فص: الفقير مثلها؛ لف – وإن كانت بحال يعطى مثلها للفقير فإنه.

[٦] لف + ذلك.

[٧] ف: إن كنت زوجتي أو تكوني زوجة لي

[٨] لف وخطبها

وسئل عن رجل حلف ألا ينام على الفراش ما دام في الغربة فتزوج امرأة في بلدة /[٣٠٦و] هل يجوز له أن ينام على الفراش؟ قال: إذا تزوج امرأة لا على نية أن يطلقها ولا على[١] نية أن[٢] يذهب بها فقد خرج عن أن يكون غريبا وإذا تزوجها على نية[٣] أن يطلقها أو على نية النقلة بها فهو يعد غريبا.

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل منزل رجل فسرق منه ثوبا فلم يطالبه حتى وقع للسارق على المسروق منه دراهم، فإن جحد المسروق منه وحلف هل يكون حانثا؟ قال: إن كان الثوب ذهب من يد السارق كان المسروق منه صادقا في يمينه، وإن كان الثوب قائما فلا أقول إنه كان حانثا في يمينه.

وسئل أبو نصر عن رجلين تحريا القبلة فأصاب أحدهما القبلة ولم يصب الآخر أيستويان في الأجر؟ قال: لا. وذكر حديث عمرو بن العاص أن النبي صلى الله عليه وسلم[٤] قال له: اقض بينهما فقال: على ما أقضي؟ قال: على أنك إن أخطأت فلك حسنة، وإن أصبت فلك عشر حسنات.

وإن اشترى الرجل من الرجل جرابا هرويا على أن فيه أربعين ثوبا فقبضه بغير عدد قال أبو حنيفة: ليس له أن يبيعه ولا ينتفع به حتى يعده. وكذلك لو اشترى جوزا أو بيضا لا يبيعه ما لم يعد في قول أبي حنيفة بمنزلة الكيل والوزن. وقال أبو يوسف: يجوز بيعه والعدد في هذا مثل الذرع.

وإذا[٥] كانت الدار في يد[٦] رجلين أو شيء من المكيل أو الموزون أو غير ذلك فوهب أحدهما نصيبه من شريكه فالهبة فاسدة في قول أبي حنيفة وأصحابه وهو قول سفيان الثوري. وفي قول ابن أبي ليلى: يجوز الهبة من شريكه ولا يجوز من غيره. قال الفقيه[١] أبو الليث: يعجبني قوله.

---

[١] فص: وعلى.
[٢] فص: ألا.
[٣] فص – نية.
[٤] لف عليه السلام
[٥] فص: وإن.
[٦] لف بين

وسئل سفيان الثوري عن رجل وهب لرجل ثوبا ثم اختلسه منه فاستهلكه قال على الواهب قيمته وليس[٢] الارتجاع الا عند القاضي قال الفقيه وهذا قياس قول أصحابنا وبه نأخذ.

ولو وهب لرجل دراهم ثم استقرضها منه فأقرضها جاز وليس للواهب أن يرجع[٣] أبدا لأن الهبة صارت مستهلكة وصارت دينا على الواهب.

ولو أن رجلا وكل رجلا بالبيع والشراء ففعل غيره فأجاز الوكيل يجوز، وفي الطلاق والعتاق[٤] لا يجوز إجازة الوكيل. هكذا[٥] روي عن محمد بن الحسن. والفرق بينهما أن البيع والشراء يجوز بتدبيره، فإذا وجد تدبيره جاز، وأما في الطلاق والعتاق لا يحتاج إلى التدبير، فالطلاق علق بقوله وصار كأنه قال: إن قلت لها أنت[٦] طالق[٧] فهي طالق، فإذا قال غيره فأجاز[٨] لم يوجد منه القول بالطلاق.[٩]

باب الكسب

وسئل نصير عن الكسب أفريضة أم لا؟ قال: الكسب /[٣٠٦ظ] والعمل فريضة بمقدار ما لا بد منه؛ لأن من الفرائض ما لا يستطاع إقامته إلا بأداته كالصلاة لا تجوز إلا بالوضوء فعليه تكلف الماء وطلبه ليقيم به الفرض، وعليه أن يلبس الثياب لإقامة الصلاة ولا يرتفع ذلك إلا بالعمل؛ لأنه ما لم ينسجْ[١٠] النساج ويخطْ الخياط لم يمكنه أن يلبس[١] وقد يحتاج إلى أن يزرع قبل ذلك بستة[٢] أشهر،

---

[١] لف –

[٢] جم فص: ليس.

[٣] جم فص + فيها.

[٤] لف م: العتاق والطلاق.

[٥] جم فص: هذا.

[٦] لف فأنت

[٧] جم – طالق.

[٨] جم فص – فأجاز.

[٩] م + والله أعلم.

[١٠] لف ينسجه

وإنما جعل الله رزق أهل الجنة بلا مؤنة ولا تكلف، وأما في الدنيا فإنه بالتكلف وقد[٣] قال[٤] الله تعالى لآدم:[٥] "فلا يخرجنكما من الجنة فتشقى"، يعني بالكد في المعيشة لا تأكل إلا بعرق جبينك. وقال الله تعالى لمريم: "وهزي إليك بجذع النخلة"، وقال: "أنفقوا من طيبات ما كسبتم"، وقال: "فإذا قضيت الصلاة فانتشروا في الأرض وابتغوا[٦] من فضل الله"، يعني بالكسب،[٧] وقوله: "وآخرون يضربون في الأرض يبتغون من فضل الله"، وقال: [٨] وبلغنا عن بعض العلماء أنه قال لا يقوم الدين والدنيا إلا بأربعة: بالعلماء والأمراء والجهاد والكسب.

وقال[٩] نصير حدثنا صالح بن محمد عن المعلى عن ليث عن مجاهد عن ابن عباس عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "طلب الحلال جهاد".

قال نصير: وحدثنا بعض أصحابنا عن علي بن يحيى[١٠] بن شبل عن عباد بن كثير عن الحسن قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: طلب الحلال فريضة بعد أداء الفرائض.[١١]

قال[١] وحدثنا أحمد بن يونس الكوفي عن حماد بن سلمة عن ثابت البناني عن أبي هريرة[٢] عن النبي صلى الله عليه وسلم أنه قال: "إن زكريا النبي[٣] عليه السلام كان نجارا"، وقال النبي صلى الله عليه وسلم:[٤] "عليكم بالبز فإن أباكم كان بزازا"، يعني ابراهيم خليل الرحمن.[٥]

---

[١] فص: يلبسه.
[٢] جم فص: ستة.
[٣] لف م – وقد.
[٤] لف م: وقال.
[٥] فص + عليه السلام؛ لف م – لآدم.
[٦] ع – وابتغوا.
[٧] جم فص لف م ح: الكسب.
[٨] لف –
[٩] لف قال
[١٠] فص + عن.
[١١] جم فص: الفرض.

وقال عمر بن الخطاب رضي الله عنه: "يا معشر القراء ارفعوا رؤوسكم واتجروا[٦] فقد وضح الطريق ولا تكونوا عيالا على الناس".

وقال نصير حدثنا يحيى عن ابن المبارك عن معمر عن الزهري عن مالك بن أوس عن عمر بن الخطاب رضي الله عنه[٧] عن النبي صلى الله عليه وسلم[٨] أنه ادخر قوت سنة.[٩]

وقال نصير سمعت شقيق بن ابراهيم يقول في قوله تعالى: "ولو بسط الله الرزق لعباده لبغوا في الأرض"، قال: لو أن الله تعالى رزق لعباده من غير كسب لتفرغوا وتفاسدوا ولكن شغلهم بالكسب حتى لا يتفرغوا للفساد.

وقال نصير حدثنا أبو أسامة[١٠] عن هشام بن عروة عن أبيه قال: كان سليمان بن داود عليه السلام يخطب الناس على المنبر وفي يده الخوص يعمل به القفة أو بعض ما أمر يعمل،[١١] فإذا فرغ ناوله إنسانا وقال له اذهب به فبعه.[١٢]

وقال نصير حدثني بعض أصحابي أن داود النبي[١] عليه السلام كان يخرج متنكرا /[٣٠٧و] ليسأل[٢] عن سيرته في أهل مملكته فعرض له جبريل عليه السلام في صورة آدمي فقال له داود: يا فتى

---

[١] لف: وقال.
[٢] فص + رضي الله عنه.
[٣] جم: نبي الله.
[٤] لف م: عليه السلام.
[٥] جم: الله.
[٦] جم فص لف م ح: فاتجروا.
[٧] لف م – رضي الله عنه.
[٨] ف عليه السلام
[٩] لف م + لعياله.
[١٠] لف أمامة الباهلي
[١١] جم: بعمل؛ فص: بعمله.
[١٢] لف م: وبعه.

ما تقول في داود؟ قال: نعم العبد هو[٣] غير أن فيه خصلة قال: وما هي؟ قال: يأكل من بيت مال المسلمين وما في العباد أحب الى الله[٤] من عبد يأكل من كد يده، فعاد داود الى محرابه متضرعا يقول: يا رب علمني صنعة بيدي تغنيني بها عن مال المسلمين فعلمه الله تعالى صنعة الدروع وألان له الحديد حتى كان في يده بمنزلة العجين، وكان إذا فرغ[٥] عمل دروعا فباعها فعاش هو وعياله بثمنها.

وقال[٦] نصير حدثنا المكي بن إبراهيم عن شيخ عن ثابت البناني قال بلغني أن العبادة عشرة،[٧] تسعة[٨] في طلب المعيشة وواحد في العبادة.

قال وحدثنا شداد بن حكيم عن أبي معاوية عن الأعمش عن إبراهيم قال: كانوا يقولون الذي يعمل بيده أفضل من التاجر، والتاجر أفضل من الجالس. قال[٩] الفقيه[١٠] أبو الليث: وحدثنا الثقة عن أبي القاسم أحم بن حم عن نصير بهذه الأحاديث التي ذكرناها.[١١]

قال الفقيه[١٢] أبو الليث: وسمعت أبي يذكر بإسناده عن معاوية بن قروة[١٣] قال رأى عمر بن الخطاب رضي الله عنه أناسا من أهل اليمن فقال: ما[١٤] أنتم يا أهل اليمن؟[١٥] قالوا: نحن المتوكلون فقال:

---

[١] جم فص: نبي الله.
[٢] فص: يسأل الناس.
[٣] جم فص – هو.
[٤] لف + تعالى.
[٥] لف تفرغ
[٦] جم فص لف م ح: قال.
[٧] لف + أجزاء.
[٨] لف + فيها.
[٩] فص: وقال.
[١٠] لف م – الفقيه.
[١١] لف م: ذكرنا.
[١٢] لف م – الفقيه.
[١٣] جم: فروة؛ لف م ح: قرة.
[١٤] جم فص لف م ح: من.
[١٥] جم فص لف م – يا أهل اليمن.

كذبتم بل أنتم متكلون[1] أو قال: بل أنتم متأكّلون[2] ألا أخبركم بالمتوكلين؟ رجل ألقى حبة في بطن الأرض وتوكل على ربه.

باب من الصلاة

سئل أبو بكر الإسكاف رحمه الله[3] عن قروي دخل المصر هل تلزمه الجمعة قال لما دخل المصر صار كواحد من أهل المصر ولا يشبه هذا المسافر لأن المسافر لا جمعة له إلا أن ينوي إقامة خمسة عشر يوما قال الفقيه يعني القروي إذا دخل المصر ويريد أن يمكث هناك يوم الجمعة. وأما إذا أراد أن يخرج من المصر في يومه ذلك[4] قبل دخول وقت الصلاة أو بعد دخول الوقت فلا جمعة عليه. ولو حضر وصلى[5] مع الناس فهو مأجور.

وسئل أبو بكر عن رجل خرج إلى بغداد وله بنيسابور أبوان هل يصير مقيما بنيسابور قال لا يصير مقيما إذا لم ينو الإقامة لأنه لما أدرك فقد بان حكمه من حكم أبويه.

وسئل أبو نصر عن إمام يصلي بالناس في المسجد الجامع في غير يوم الجمعة فيقوم صف خلف الإمام عند المقصورة وقام صف في آخر المسجد عند دار النجارية واقتدوا[6] بالإمام قال أبو نصر لا تجوز صلاتهم لأن الناظر إذا نظر[7] لا يقول بأنهم مقتدون بالإمام[8] وقال[9] أبو بكر الإسكاف صلاتهم

---

[1] جم فص: متكسلون.
[2] فص: متآكلون؛ لف م: متكسلون.
[3] فص لف م – رحمه الله.
[4] جم فص – ذلك.
[5] م: فصلى.
[6] لف فاقتدوا
[7] جم فص + إليهم.
[8] لف – قال أبو نصر لا تجوز صلاتهم لأن الناظر إذا نظر إليه لا يقول بأنهم مقتدون بالإمام.
[9] لف فقال

تامة قال والمكان[1] /[٣٠٧ظ] أنا أصلي فيه العصر يوم الجمعة بقرب دار المخلفة منقطع عن الإمام قال ورأيت بمسجد مكة أن الإمام يقوم عند المقام ويقوم بعض الصفوف خلفه ويقوم بعض الصفوف إلى آخر المسجد.

وسئل عن رجل يدخل في صلاة الظهر ثم شك في صلاة الفجر أنه صلاها أم لا فلما فرغ من صلاته تيقن أنه لم يصل الفجر قال يصلي الفجر ثم يعيد الظهر وقياسه قياس متيمم صلى ورآى في صلاته سرابا فمضى في صلاته فإن ظهر بعد فراغه من الصلاة أنه سراب فلا إعادة عليه وإن ظهر أنه ماء فعليه أن يتوضأ ويعيد الصلاة فكذلك ههنا.

وروي عن علي بن أحمد عن نصير قال: سألت بشر بن الوليد عن رجل يخرج ليحتطب فلم يجد الماء قال إذا كان بحال لو ذهب إلى الماء خرج الوقت يتيمم.

وسئل أبو بكر عن رجل سبقه الحدث في الصلاة والماء بعيد منه وبقربه بئر أينزح الماء أو يذهب إلى الماء قال إذا كان مؤنة النزح أقل من الذهاب إلى الماء ينبغي أن ينزح الماء وإن كانت مؤنة النزح أكثر ينبغي أن يذهب إلى الماء.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن البياض[2] الذي بين العذار والأذن[3] هل يجب عليه غسله في الوضوء قال فيه اختلاف بين أبي يوسف وزفر قال أحدهما يجب غسله وقال الآخر لا يجب غسله.

وروي عن أبي بكر عن الطحاوي في الذي يغتسل للتبرد إن الماء يصير مستعملا قال أبو بكر ليس هذا قول[4] أصحابنا.

---

[1] لف م + الذي.
[2] لف م: العذار.
[3] لف م: الأذن واللحية.
[4] فص – قول.

وسئل أبو بكر عن مسبوق بركعة سلم حين سلم الإمام ناسيا هل يجب عليه سجدتا السهو قال إن سلم مع الإمام لا يجب وإن سلم بعده يجب.

وسئل أبو بكر عن رجل يصلي خلف رجل من أصحاب الشافعي ينحرف عن القبلة هل تجوز صلاته قال تجوز لأن هذا مختلف فيه فقيل أليس عند هذا المقتدي أن إمامه يصلي إلى غير القبلة قال هي على غير قبلة[1] على الاختلاف فلم يخرج من أن يكون قبلة من جهة الكل.[2]

وسئل عن رجل صلى فجرى على لسانه نعم هل تفسد صلاته؟ قال إن كان هذا الرجل يجري على لسانه في كلامه في غير الصلاة نعم نعم فإن صلاته فاسدة وإن لم يكن له عادة في غير الصلاة لا تفسد صلاته ويجعل ذلك من القرآن[3] قيل فإن قال ذلك بالفارسية أري قال ينبغي أن يكون على الاختلاف الذي ذكرنا.

وسئل عن رجل صلى فنسي التعوذ حتى قرأ فاتحة الكتاب هل يتعوذ ثم يقرأ السورة قال إنما التعوذ في أول القراءة فإذا قرأ بعض القراءة فقد سقط عنه التعوذ.

وسئل أبو القاسم عن النجاسة إذا غسلت ثلاث مرات فلم يذهب أثرها قال إذا كان لا يمكن أن تزال فقد طهر.

وسئل أبو القاسم /[٣٠٨و] عن العاري إذا لم يقدر على ثوب نظيف ولا نجس[4] ولا يجد إلا جلد ميتة غير مدبوغ هل يستر عورته؟ قال لا يستر به[1] وليس هذا كالثوب النجس لأن نفس الثوب يستر والنجاسة فيه عارضة ولو صلى في جلد الميتة لم تجز صلاته.

---

[1] جم: القبلة.
[2] لف م – الكل.
[3] فص – القرآن.
[4] لف غيره

وسئل أبو بكر عن الوضوء بماء الملح قال لا يجوز لأنه غير ماء لأن الماء يجمد في أيام الشتاء ولا يجمد في الصيف وهذا الماء إنما يكون انجماده في حر الصيف ويكون في شدة الشتاء أرَقّ ما يكون ولا يتجمد فصار التوضؤ به كالتوضؤ في النفط والقير.

وسئل أبو بكر عن رجل غير مختون[٢] يغتسل من الجنابة كيف يغتسل؟ قال الواجب عليه أن يبلغ الماء داخل الجلدة فإن لم يبلغ الماء داخل الجلدة لا يجزئه وهو كالمضمضة والاستنشاق ولو توضأ ولم يغسل داخل الجلد[٣] جاز لأنه ليس من مواضع الوضوء وتلك النجاسة أقل من قدر الدرهم.[٤]

باب التأويلات

سئل نصير رحمه الله[٥] عن تفسير[٦] قول[٧] صلى الله عليه وسلم:[٨] "حلالها حساب وحرامها عذاب". قال: حلالها يحاسب عليه العبد هل أدى حق الله تعالى فيها[٩] وما[١٠] أوجب الله[١١] تعالى[١٢] عليه أم لا؟ وحرامها يستوجب صاحبه بذلك العذاب. قال الفقيه[١٣] أبو الليث: وقد قيل[١٤] حلالها حساب:[١] من أين اكتسب[٢] وأين أنفق[٣] وماذا أراد[٤] به.

---

[١] لف –

[٢] فص مجبوب.

[٣] جم فص: الجلدة.

[٤] فص + والله تعالى أعلم.

[٥] لف م – رحمه الله.

[٦] لف ح –

[٧] فص ح + النبي؛ لف م: قوله.

[٨] لف م: عليه السلام.

[٩] لف فيما

[١٠] لف –

[١١] فص – الله.

[١٢] جم فص – تعالى.

[١٣] لف م – الفقيه.

[١٤] لف –

وسئل نصير عن معنى قوله[٥] تعالى: أنا عند ظن عبدي بي وأنا معه إذا دعاني. قال: يعني[٦] إذا أحسن الظن بالله تعالى أنه غفور رحيم، فإن الله[٧] لا يخلف ظنه. قال الفقيه: هذا إذا كانت أفعاله موافقة لظنه وأما إذا كان مصرا على الذنوب ولا يتوب فهو متمّن، وقال[٨] الله تعالى: "أم للإنسان ما تمنى".

وسئل أبو القاسم عن معنى قوله تعالى: كل شيء هالك إلا وجهه. قال: "كل عمل لا يراد به وجهه" فهو باطل. وقال نصير: بلغني في هذه الآية: عذابا من فوقكم أو من تحت أرجلكم: قال: من فوقكم الملوك، ومن تحت أرجلكم السفلة والغوغاء.

وسئل أبو القاسم عن قوم من المبتدعة يقولون: إن النبوة كانت لرسول الله صلى الله عليه وسلم ولغيره واحتجوا بقوله: "يا أيّها الرسل". خاطب الجميع، فإيش الجواب عن ذلك؟ قال: يذكر الواحد بلفظ الجماعة[٩] تبجيلا[١٠] وتوقيرا كما وصف نفسه: [١١] "إنا أنزلنا"، أي نحن نزلنا.[١٢]

وقال سفيان بن عيينة في قوله تعالى: اشكر لي ولوالديك، قال: من دعا لأبويه /[٣٠٨ظ] دبر كل صلاة فقد شكرهما؛ لأن الله تعالى جعل لنفسه في كل يوم خمس صلوات على عباده شكرا له، فإذا دعا لهما دبر كل صلاة فقد شكر الله تعالى ولوالديه.

---

[١] فص + يحاسب.

[٢] لف اكتبت

[٣] لف أنفقت

[٤] لف أرادت

[٥] فص: قول الله؛ ح: وسئل نصير عن معنى قول النبي صلى الله عليه وسلم قال الله تعالى أنا عند ظن عبدي بي.

[٦] جم – يعني.

[٧] لف + تعالى.

[٨] فص: وقد قال.

[٩] لف م: الجمع.

[١٠] جم فص: تجليلا.

[١١] ل + إنا نحن نزلنا الذكر الآية؛ ف + بقوله إنا نحن نزلنا الذكر

[١٢] لف – "إنا أنزلنا"، نحن نزلنا.

وروي عن أنس بن مالك رضي الله عنه[١] قال: قلت يا[٢] رسول[٣] الله! [٤] من آل محمد؟ قال: كل تقي. وفي خبر آخر قال:[٥] كل تقي إلى يوم القيامة.

وسئل أبو نصر عن تفسير قول النبي صلى الله عليه وسلم:[٦] ولد الزنى شر الثلاثة. قال: روي عن ابن مسعود أن رجلا لا يعرف له أب فشتمه رجل بذلك فأتى أمه فسألها فقال لها: اصدقيني وهيبها. فقالت: صدق الرجل، كان أبوك صاحب مال وما كان له ولد، وما أردت أن يخرب بيتي فأتيت برجل فواقعني.[٧] فقتلها. فبلغ ذلك النبي عليه السلام[٨] فقال:[٩] ولد الزنى شر الثلاثة. يعني هذا القاتل شر من أبويه.

وسئل أبو نصر عن تفسير قول[١٠] صلى الله عليه وسلم:[١١] السلطان ظل الله تعالى في الأرض.[١٢] قال: الظل على وجوه: الظل النعمة، يقال: فلان يعيش في ظل فلان أي في نعمته. ويكون الظل الحفظ، يقال: فلان في ظل فلان يعني[١٣] في حفظه. والظل الهيبة، يقال: فلان يخاف من ظل فلان.

---

[١] لف م – رضي الله عنه.
[٢] لف م – يا.
[٣] لف م: لرسول.
[٤] لف + عليه السّلام.
[٥] فص لف – قال.
[٦] لف م: عليه السلام.
[٧] لف م – كان أبوك صاحب مال وما كان له ولد، وما أردت أن يخرب بيتي فأتيت برجل فواقعني.
[٨] جم فص: صلى الله عليه وسلم.
[٩] لف –
[١٠] فص لف م ح + النبي.
[١١] لف م: عليه السلام.
[١٢] فص: أرضه.
[١٣] جم فص: أي.

وسئل محمد بن سلمة عن قول الله تعالى: "ولقد عهدنا إلى آدم من قبل فنسي ولم نجد له عزما". إن كان آدم نسي فما الحجة عليه؟ والله تعالى لا يأخذ بالخطأ والنسيان؟ قال: النسيان أراد به الترك، كما قال تعالى في آية أخرى: نسوا الله فنسيهم. أي تركهم في العذاب، فنسي يعني[1] ترك العهد.

وروي عن شداد بن حكيم أنه قال: كتبت إلى محمد بن الحسن أسأله عن هذه الأخبار التي رويت في نزول الرب سبحانه وتعالى فكتب: إن كان ما روته الثقات فإنا نؤمن به، ولا نفسره. وسئل يزيد بن هارون عن تأويل ذلك فقال: تأويله الإيمان بالله.[2]

وروي عن مالك بن أنس أن رجلا سأله عن تأويل قوله تعالى: الرحمن على العرش استوى فقال مالك:[3] الاستواء غير مجهول، والكيفية غير معقولة، والإيمان به واجب، والسؤال عنه بدعة، وما أراك إلا ضالا فأخرجوه.

وقال أبو مطيع: قلت لأبي حنيفة:[4] قد قال الجهم في صفات الله تعالى ما قد بلغك. وقال مقاتل بن سليمان: ما قال يعني بالتشبيه. والجهم يقول بنفي الصفات ولا بد من أن نصفه[5] توافق الكتاب والخبر والعقل. قال أبو حنيفة: عليك بما في الكتاب: ليس كمثله شيء وهو السميع البصير. فكما لا تشبّه قدرته بقدرة غيره فكذلك صفته لا تشبه صفة[6] غيره.

وروي عن محمد بن سلمة أنه كان إذا قرئ عليه هذه الأحاديث[7] التي يرويها الكلبي وغيره كان يقول: هذه الأحاديث قد وردت نؤمن بها ونرويها كما جاءت. وقال[1] أبو بكر الإسكاف:[2] ما[3] كان

---

[1] فص لف م ح: أي.
[2] لف به
[3] فص + رحمه الله.
[4] فص + رحمه الله.
[5] جم فص لف + بصفة.
[6] فص: بصفة.
[7] لف م + المنكرة.

/[٣٠٩و] موافقا للدين فإنا نؤمن به، وما كان مخالفا للدين فلا نؤمن به، وما شككنا فيه فإنا نتوقف فيه؛ فإن الإسلام دقيق.

وقيل لأبي مطيع: هل يغضب الرب ويرضى؟[٤] قال: نعم يغضب[٥] ويرضى، لا كغضب المخلوقين ورضاهم.

وسئل بعضهم: ألست تزعم أن الله شيء وأنت شيء؟ قال: هو شيء لا كالأشياء، وأنا شيء لي نظائر[٦] وأمثال، وهو شيء منشِئ وأنا شيء منشَأ. قيل له: فما أنكرت ممن قال إنه جسم لا كالأجسام؟ قال: الجسم اسم لكل مؤلف، والشيء ليس باسم لشيء دون غيره.

وقال محمد بن الحسن بإسناده عن ابن عمر في تأويل قوله:[٧] نساؤكم حرث لكم فأتوا حرثكم أنى شئتم. إن شئتم عزلا وإن شئتم غير عزل. قال محمد: وبه نأخذ، وهو قول أبي حنيفة.

وروي أن أسامة بن زيد لقي رجلا وهو يقول: أنا مسلم ويقول: لا إله إلا الله. فلم يصدقه وقتله فعاتبه[٨] رسول الله صلى الله عليه وسلم وقال: أقتلت رجلا يقول لا إله إلا الله؟ قال أسامة: فلم[٩] يزل يقول ذلك حتى تمنيت أن لم أكن أسلمت إلى ذلك الوقت. فإن قيل: فما معنى هذا الحديث؟ وكيف يجوز

---

[١] جم فص: قال.
[٢] لف –
[٣] لف وما
[٤] جم فص – ويرضى.
[٥] جم فص – يغضب.
[٦] لف م: نظير.
[٧] لف م + تعالى.
[٨] فص: فقتله وعاتبه.
[٩] لف لم

للرجل أن يتمنى لنفسه الكفر إلى ذلك الوقتي؟[1] قيل له: معناه أنه تمنى أن يكون الخطيئة منه قبل الإسلام في حال الشرك، ولم يتمن أن يكون كافرا إلى ذلك الوقت.

وسئل أبو القاسم عن معنى قول النبي صلى الله عليه وسلم[2] لليهود: يا إخوة القردة والخنازير! فقالت اليهود: يا أبا القاسم ما كنت فحاشا من قبل. قال أبو القاسم: لم يكن هذا القول لهم فاحشة، وإنما كان عظة لهم؛ لأن صنفا منهم عصوا الله تعالى فجعلهم القردة والخنازير لعصيانهم فوعظهم النبي عليه السلام[3] وأوعدهم وأنذرهم وقال: أنتم إخوة أولئك القوم الذين جعلهم الله القردة والخنازير ليتذكروا به وينزجروا عن المعصية لكيلا يصيبهم مثل ما أصابهم.

وسئل بعضهم: هل يكون للكافر حفظة؟ قال: نعم؛ لأن الله تعالى قال: وإن عليكم لحافظين كراما كاتبين. قيل له: إيش يكتب؟ قال: يكتب أحدهما ويشهد الآخر.

وسئل علي بن أحمد عن معنى قول عمر رضي الله عنه: [4] إن آخر ما نزل من القرآن آية الربا. قال: سمعت محمد بن سلمة يقول: يعني آخر ما نزل من الآيات في البيوع آية الربا.

وقال الفقيه أبو جعفر: معنى قول الله عز وجل: "فأتوا بسورة من مثله"، الهاء إشارة إلى النبي صلى الله عليه وسلم،[5] يعني: فأتوا بسورة من مثل محمد صلى الله عليه وسلم.[6] يعني رجلا لم يقرأ الكتب يأتي بسورة كما جاء[7] محمد عليه السلام.[8]

---

[1] فص – الوقتي.
[2] لف: عليه السلام.
[3] جم فص لف م: صلى الله عليه وسلم.
[4] لف –
[5] لف م: عليه السلام.
[6] لف م: عليه السلام.
[7] لف + بها.
[8] جم: صلى الله عليه وسلم.

وسئل بعض الحكماء عن تفسير قول لا إله إلا الله قال: /[٣٠٩ظ] لا إله يعني نفي معبود[١] لا يستحق الألوهية، إلا الله: إثبات الألوهية لمن يستحق الألوهية.

وسئل أبو بكر عن تأويل قول النبي عليه السلام:[٢] الأئمة من قريش. قال: يعني إذا جعل من قريش واتفقوا عليه، ولو أن الأئمة اتفقت على رجل من العجم وجعلوه أمير المؤمنين فلا نقول إن أحكامه كلها تبطل، بل هو جائز. [٣]

وسئل أبو نصر عن معنى قول النبي صلى الله عليه وسلم:[٤] إن الملائكة لتبسط أجنحتها لطالب العلم رضًا بما يصنع. قال: يحتمل أن المراد إسراع الملائكة في صحبته؛ لأن ذا[٥] الجناح يسرع في طيرانه، وهذا كما قالت امرأة أعرابية:

فلو[٦] أن داود يطير[٧] لوده لطرت إليه حيث كان من الأرض

ولكن جناحي قص عن[٨] إثر وده فما لي من بسط إليه ولا قبض

أرادت بذلك الإسراع في مرضات لقائه، وشبهت بذلك فعل الطائر من بسط جناحه. قال الفقيه: وقد قيل: هو كناية عن التواضع يعني الملائكة يتواضعون له كما قال تعالى: "واخفض لهما جناح الذل من الرحمة"، أراد بذلك[٩] الجناح التواضع، فكذلك[١٠] ههنا. وقال بعضهم: الخبر على ظاهره إنهم

---

[١] لف م + الكفار. إلا الله يعني: إثبات معبود المؤمنين. وقد قيل: لا إله: نفي الألوهية عمن.

[٢] جم فص: صلى الله عليه وسلم.

[٣] لف هي جائزة

[٤] لف م: عليه السلام.

[٥] فص – ذا.

[٦] لف ولو

[٧] فص – يطير.

[٨] لف: في.

[٩] جم فص: بذكر.

[١٠] جم: كذلك؛ م: وكذلك.

يبسطون أجنحتهم حتى يمر عليها إلا أن أجنحتهم[١] لا تحول بين قدميه وبين الأرض؛ لأنهم خلقوا من نور،[٢] فليس لهم جسم كثيف، وإنما لهم جسم لطيف.

وسئل بعضهم عن[٣] قول النبي عليه السلام:[٤] الولد للفراش وللعاهر الحجر. فما معنى الحجر؟ قال: هذا[٥] كناية عن الإياس يعني لا نسب له ولا حظ له. وقال بعضهم: الخبر على ظاهره يعني للعاهر الرجم. وقال بعضهم: يعني يبطل دعواه[٦] فكأنه ألقي الحجر في فيه.[٧]

وسئل بعضهم عن معنى قول النبي عليه السلام:[٨] إذا لم تستحِ فاصنع ما شئت. يعني إذا عملت عملا لو ظهر عند الناس لا تستحيِي منه[٩] فاعمل ذلك العمل ما شئت.

وسئل عن معنى قول النبي عليه السلام:[١٠] سيد القوم خادمهم. قال: يعني: إن أجره أكثر؛ لأنه روي في خبر آخر: أعظم القوم أجرا خادمهم.

وسئل عن معنى قول النبي عليه السلام:[١١] كاد الفقر أن يكون كفرا. قال: لأن الله تعالى إذا رزق عبده الفقر فينبغي أن يعرف ذلك منة من الله تعالى حيث أعطاه شعار الصالحين وهو شعار الأنبياء فإذا لم يعرف المنة وجزع فيه[١٢] يخاف أن يقع في الكفر.

---

[١] جم فص: جناحهم.
[٢] جم فص: النور.
[٣] جم فص + معنى.
[٤] جم فص: صلى الله عليه وسلم.
[٥] جم فص: هو.
[٦] جم – دعواه.
[٧] جم فص + لإبطال دعواه يعني للزاني الحجر في فيه.
[٨] جم فص: صلى الله عليه وسلم.
[٩] جم فص: منهم.
[١٠] جم فص: صلى الله عليه وسلم.
[١١] جم فص: صلى الله عليه وسلم.
[١٢] فص لف: منه.

وسئل عن معنى قول النبي عليه السلام:[1] اليد العليا خير من اليد السفلى. قال: لأن الدافع إذا دفع ماله فإنه يقرب نفسه إلى /[٣١٠و] الفقر والقابض إذا قبض يقرب نفسه إلى الغنى فصار الدافع أفضل من القابض.

وسئل عن معنى قول النبي عليه السلام:[2] المكثرون هم الأسفلون. قال: إن كان الغني مسلما فهو أسفل درجة في الجنة، وإن كان كافرا فهو أسفل درجة[3] في النار.

وروى أبو هريرة رضي الله عنه[4] عن النبي صلى الله عليه وسلم[5] أنه قال: لا ينقش أحد على خاتمه عربيا.[6] فسئل الحسن البصري عن معنى هذا[7] الحديث قال: لا ينقش أحد على خاتمه محمد رسول الله.[8]

وسئل بعضهم عن معنى قول النبي صلى الله عليه وسلم:[9] ساقي القوم آخرهم شربا. قال: لأن البداية بنفسه تفضيل لنفسه، ولا ينبغي لأحد أن يفضل نفسه على غيره. وهذا[10] على وجه الاستحباب لا على وجه الوجوب. ولو شرب في أولهم لا يكره.

وسئل أبو القاسم عم معنى قوله تعالى: والذين هم على صلاتهم دائمون. قال: هم الذين يصلون ولا يلتفتون عن أيمانهم وعن[1] يسارهم.[2]

---

[1] جم فص: صلى الله عليه وسلم.
[2] جم: صلى الله عليه وسلم.
[3] لف م: دركة.
[4] لف م – رضي الله عنه.
[5] لف م: عليه السلام.
[6] جم فص + فيشكل.
[7] فص – هذا.
[8] لف م + صلى الله عليه وسلم.
[9] لف م: عليه السلام.
[10] م: وهو.

وسئل أبو نصر عن معنى قوله عز وجل: "ومن كان غنيا فليستعفف ومن كان فقيرا فلياكل بالمعروف".[٣] يأكل بالمعروف[٤] إذا أطعمه الحاكم، فإن لم يطعمه الحاكم[٥] فلا يأكل. ويقال: يأكل من مال نفسه بالمعروف فلا يسرف فيه حتى لا يحتاج إلى مال اليتيم، وقيل: إن له أن يأكل مقدار ما عمل في ماله. وجاء عن عمر بن الخطاب رضي الله عنه أنه قال: أنا في مال الله كوصي اليتيم،[٦] فإن استغنيت استعففت، وإن افتقرت أكلت. وقال أبو بكر: يأكل بالقرض كما جاز أن يأكل مال غيره عند الضرورة ويدفع قيمته فكذا[٧] هذا.

وروى نصير عن محمد بن مقاتل في قول الله تعالى: "ربنا اغفر لنا ذنوبنا وإسرافنا في أمرنا وثبت أقدامنا". قال: لأنهم علموا أن الأقدام لا تثبت مع الذنوب فلذلك استغفروا لذنوبهم أولا ثم قالوا: ثبت أقدامنا.

وسئل أبو القاسم عن معنى ما روي في الخبر: أن رضا الوالدين يزيد في العمر. قال أبو القاسم: سمعت محمد بن سلمة يقول: قال سفيان بن عيينة:[٨] هذا الحديث إنه يوفق له[٩] قيام[١٠] الليل والإقبال على الصلاة، فإذا وفق إلى[١١] ذلك فقد[١] زيد في عمره؛ لأن النائم والميت سواء، فإذا وفق لترك النوم والإقبال[٢] على الصلاة فقد ازداد[٣] في[٤] عمره.

---

[١] لف ولا عن

[٢] جم م: شمائلهم.

[٣] لف + قال.

[٤] جم فص لف م - يأكل بالمعروف.

[٥] فص - الحاكم.

[٦] فص - اليتيم.

[٧] جم لف م: فكذلك.

[٨] لف م + معنى.

[٩] لف + من

[١٠] لف لقيام

[١١] فص: له.

وسئل شداد بن حكيم عن الحديث الذي روي أن الله[٥] خلق آدم على صورته أو بمثل صورته. قال: نؤمن بهذا الحديث ولا نفسره. قال الفقيه: وبهذا أمر الله تعالى وهو قوله تعالى: [٦] "والراسخون في العلم يقولون آمنا به".

وسئل أبو بكر عن معنى /[٣١٠ظ] قوله عليه السلام: من نظر في كتاب أخيه بغير إذنه فكأنما ينظر في النار. قال: هذا كناية عن العذاب. وهذا إذا كان كتاب الرسالة أو كتابا يشق على صاحبه النظر فيه فلا يجوز النظر فيه بغير إذنه، وأما إذا لم يكن كتاب السر فلا بأس به. [٧]

وسئل أبو بكر عن معنى قول أبي الدرداء: إني لأستجم قلبي بشيء من اللهو. قال: يعني به الأشعار التي فيها صفة الحور العين والغلمان والخمر ونحو ذلك. قيل: أيجوز إنشاد أشعار الجاهلية؟ قال: إذا أراد به الفصاحة والإعراب ولم يرد به الغناء فلا بأس به. [٨]

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل صلى رياء أيؤجر عليه؟ قال: لا، ولكن عليه الوزر. وقال بعضهم: يكفر. وقال بعضهم: لا أجر له ولا وزر عليه وصار كأنه لم يعمل ذلك العمل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن معنى قول النبي عليه السلام:[٩] من لم يجب الدعوة فقد عصى أبا القاسم. قال: قد فسره سفيان بن عيينة قال: كان بين القوم عداوة في الجاهلية وفي أول الإسلام يعني بين

---

[١] فص: قد.
[٢] جم فص: وأقبل.
[٣] جم فص: أزاد.
[٤] لف –
[٥] لف م + تعالى.
[٦] لف –
[٧] لف –
[٨] لف –
[٩] جم فص: صلى الله عليه وسلم.

الأوس والخزرج، فإذا[1] لم يجب أحدهما الدعوة كان في ذلك زيادة عداوة، وفي الإجابة رفع العداوة، وأما اليوم فإذا لم يكن هذا المعنى فإن أجاب فحسن، وإن لم يجب[2] فلا شيء عليه.

وسئل بعضهم عن معنى قوله عليه السلام:[3] لو بلغ سورة البقرة ثلاث مئة آية لتكلّمَتْ. قال: معناه إنه قد اجتمع فيها أحكام كثيرة فلو بلغت ثلاث مئة آية صارت بحال يتكلم على وجه المثل. يعني يوجد فيها جميع الأحكام.

وسئل بعض الحكماء:[4] العلم أفضل أم المال؟ قال: العلم. قيل: فما بال الناس نرى أهل العلم على أبواب أصحاب الأموال أكثر مما نرى أصحاب الأموال على أبواب العلماء؟ قال: لأن العلماء عرفوا منفعة الأموال والحاجة إليها، وجهل أصحاب الأموال منفعة العلم وفضله.

وسئل عن معنى قول النبي[5] عليه السلام:[6] أهل المعروف في الدنيا هم أهل المعروف في الآخرة، فكيف[7] يكون المعروف في الآخرة؟[8] قال: معروفهم في الآخرة أنهم يشفعون لغيرهم لأنهم كانوا يعملون المعروف في الدنيا فيأمنون على أنفسهم فيشفعون لغيرهم.[9]

وسئل أبو بكر عما يقال: إن ما يعمل الصبي من الخيرات يكون الأجر لوالديه؟ قال: هذا موافق لما روي عن النبي صلى الله عليه وسلم[1] أنه قال: الدال على الخير كفاعله. فهما لما كانا يدلان[2] على الخير فكأنما عملا به فيؤجران على ذلك.

---

[1] لف وإذا
[2] لف: وإلا
[3] جم: صلى الله عليه وسلم.
[4] جم فص: العلماء.
[5] لف قوله
[6] جم: صلى الله عليه وسلم.
[7] لف كيف
[8] فص – الآخرة.
[9] فص – لغيرهم.

وسئل سفيان الثوري عن قول الله عز وجل: اجتنبوا كثيرا من الظن. قال: الظن ظنان: ظن يحل وظن لا يحل. فأما الذي يحل فهو أن /[٣١١و] يظن ويسكت، وأما الظن الذي لا يحل: فهو أن يظن ويتكلم به.[٣] قال الله تعالى: اجتنبوا كثيرا من الظن. ولم يقل: الظن كله.

وذكر[٤] أن طبيبا نصرنيا كان يقرأ القرآن فقيل له: أين الطب في كتاب الله تعالى؟ قال: قوله تعالى:[٥] كلوا واشربوا ولا تسرفوا إنه لا يحب المسرفين. فذكر هذا الكلام عند أبي القاسم فقال: صدق هو كما قال.

وذكر أن طبيبا نصرانيا قال عند هارون الرشيد:[٦] في النفس ثلاث مئة وستين عرقا، بعضها متحركة وبعضها ساكنة، فإذا حم الإنسان تحرك ما كان ساكنا وسكن ما كان متحركا ولا يصلح ذلك إلا بعد سنة. فقال أبو يوسف: اشهدوا على صدق مقالته؛ لأنه حدثنا هشام بن عروة عن عائشة أن النبي صلى الله عليه وسلم[٧] قال: حمى ليلة كفارة سنة. وإنما قال ذلك لأن أثرها يبقى في النفس إلى سنة.

وقال أبو القاسم: روي عن النبي صلى الله عليه وسلم[٨] أنه قال: لا حول ولا قوة إلا بالله دواء من سبعة وسبعين داء أيسرها الغم والهم. قال: وأخبرني جبريل عن تفسيره فقال: لا حول[٩] عن معصية الله إلا بقوة الله ولا قوة على طاعة الله إلا بعون الله وتوفيقه. [١٠]

---

[١] لف عليه السلام

[٢] جم فص: يدلانه.

[٣] فص – به.

[٤] فص: وروي.

[٥] جم فص: عز وجل؛ لف م – تعالى.

[٦] لف + إن.

[٧] لف عليه السلام

[٨] لف م: عليه السلام.

[٩] جم فص + يعني لا حول.

[١٠] لف –

وحدثنا[1] أبو نصر عن عكرمة أنه قال: كان ابن عباس إذا تهجد بالليل فمر بآية يقول لعكرمة: ذكرنيها غدا. فتهجد ليلة فمر بهذه الآية: رب لا تذر على الأرض من الكافرين ديارا. قال:[2] يا عكرمة ذكرنيها غدا. فذكرته غدا فقال: إنه دعا على الكافرين بالهلاك وللمؤمنين بالمغفرة فاستجيب دعاؤه ولم[3] يدع على الأرض من الكافرين ديارا، واستجيب له في المؤمنين فلم[4] يدع منهم أحدا[5] إلا غفر له.

وسئل محمد بن مقاتل عن معنى قوله صلى الله عليه وسلم: [6] لا يزال أمتي بخير ما أخذوا العلم من أكابرهم. قال: يعني يقتدون بمن قبلهم. يعني يقتدون بالصحابة والتابعين ولا يترك قولهم برأي نفسه. ولم يرد به الكبر في السن؛ لأن في زمن النبي صلى الله عليه وسلم كان علي ومعاذ بن جبل رضي الله عنهما[7] يفتيان وإن كان غيرهما أكبر منهما.

وروي عن أبي يوسف أنه قال: من طلب غرائب الحديث،[8] ومن طلب المال بالكيمياء أفلس، ومن طلب الدين بالكلام تزندق.

وسئل بعض العلماء[9] عن سرور ساعة قال: الجماع. وسئل عن سرور يوم قال: دخول الحمام. وسئل عن سرور جمعة قال: جز[10] الشعر. وعن[11] سرور جمعتين قال: غسل الثياب. وعن [12]سرور شهر

---

[1] لف وأخبرنا؛ لف وروى

[2] لف م + لعكرمة.

[3] جم فص: فلم.

[4] جم فص: فلا.

[5] لف أحدا منهم

[6] لف عليه السلام

[7] لف –

[8] جم فص ح + فقد كذب؛ لف م + كذب.

[9] لف م: الحكماء.

[10] م: حلق.

[11] لف وسئل عن

[12] لف وسئل عنه

قال: ثياب جديدة.[1] وعن[2] سرور ستة أشهر قال: تزوج البكر. وسئل عن سرور سنة قال: بناء الدار وعن[3] سرور العمر قال: لقاء الإخوان واجتماعهم.

وقال نصير: سئل سفيان بن عيينة عن تفسير /[٣١١ظ] قول النبي صلى الله عليه وسلم: نية المؤمن خير من عمله ونية الفاجر خير[4] من عمله.[5] قال: لأن المؤمن يعمل الخير ومن نيته أن يعمل الخير ما عاش، ولعله يعجز عن عمله، فنيته خير من عمله. وأما الفاجر فإنه يعمل الخبائث ومن نيته أن يعملها ما عاش ولعله يعجز فنيته شر من عمله.

وسئل أبو بكر عن معنى قول النبي صلى الله عليه وسلم[6] قال:[7] عليكم بالسواد الأعظم. قال: يعني جماعة الفقهاء. وذكر عن خلف بن أيوب[8] قال: إذا اجتمع ثلاثة من الفقهاء على شيء فهم جماعة ووجب اتباعهم. وروي عنه أنه قال: هو[9] اجتماع أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد.

وسئل أبو بكر عن تفسير الحديث الذي روي: ما من أحد إلا وله شيطان. قيل له: ولا أنت يا رسول الله؟ قال: ولا أنا إلا أن الله تعالى أعانني عليه فأسلم. فكيف[10] يكون الشيطان مسلما، وقد قال الله تعالى: وجنود إبليس أجمعون؟ قال: سئل أحمد بن محمد القاضي عن هذا قال: معناه:[11] أسلم يعني

---

[1] لف ثوب جديد
[2] لف م: وسئل عن.
[3] ف وسئل عن
[4] جم فص: شر.
[5] م – ونية الفاجر خير من عمله.
[6] لف م: عليه السلام.
[7] لف –
[8] فص م + أنه.
[9] فص – هو.
[10] جم فص: قيل له كيف.
[11] ل + أنا؛ ف يعني أنا

أسلم[1] من شره. وقال بعضهم: يعني انقاد وخضع كقوله تعالى: [2] فلما أسلما وتله للجبين. قال الفقيه: ولو حمل الخبر على ظاهره يجوز ويصير هذا الواحد مخصوصا من جنود إبليس.

وسئل محمد بن سلمة عن معنى قول النبي صلى الله عليه وسلم:[3] من قرأ قل هو الله أحد ثلاث مرات فكأنما قرأ القرآن كله. قال: معناه يعطى أجر قراءة القرآن كله بغير تضعيف.

وسئل أبو القاسم عن رجل اغتاب رجلا ثم استغفر[4] قال: لا يغفر له حتى يغفر له صاحبه. قال الفقيه: إن كان الرجل قد بلغه الخبر أن هذا[5] قد اغتابه فلا بد له من أن يستحل منه، وإن كان الرجل لم يبلغه الخبر فإنه يستغفر الله تعالى ولا يخبر صاحبه؛ لأنه لو أخبره لاشتغل[6] قلبه بذلك.

وذكر أن غلاما لعمر بن عبد العزيز رحمة الله عليه[7] كتب إليه أن في هذا المصر طعام رخيص وخبز[8] كثير من كل شيء خاف عليهم من قبل النعمة الكثيرة أن ينزل عليهم البلاء. فكتب إليه عمر رحمه الله:[9] يا أحمق! تخاف على قوم إذا ابتدؤوا بالأكل قالوا بسم الله، وإذا فرغوا قالوا الحمد لله؟

وسئل إبراهيم بن يوسف[10] عن رجل حلف بالطلاق أن الإيمان قول وعمل. قال إبراهيم: هذا جاهل وقد حنث وبانت منه[11] امرأته.

---

[1] لف –
[2] لف –
[3] لف م: عليه السلام.
[4] جم فص + الله.
[5] جم فص + الرجل.
[6] لف اشتغل
[7] لف م – رحمة الله عليه.
[8] جم: وخير.
[9] لف م – رحمه الله.
[10] جم فص + رحمه الله.
[11] لف –

وسئل علي بن أحمد عن الإيمان فقال: لا يزيد ولا ينقص؛ لأنه لا يحتمل النسخ والتبديل، وإيمان أهل السماوات والأرض كلها واحد وإنما الإيمان الشهادة فقط، والأعمال شرائعه. قال الفقيه[1] أبو الليث: يعني الشهادة باللسان مع تصديق القلب. وقال[2] الفقيه رحمه الله:[3] حدثنا أبو إسحاق إبراهيم بن أحمد /[٣١٢و] المستملي قال: حدثنا أبو عمران المؤدب[4] قال حدثنا حم بن نوح قال حدثنا سالم بن سليم[5] عن أبي الجويرية عن عون بن عبد الله قال: سمعت عمر بن عبد العزيز يقول في خطبته: لو كان الأمر على ما يقول الشاك الضال إن الذنوب تنقص الإيمان لأمسى أحدنا حيث ينقلب[6] إلى أهله وهو لا يدري ما ذهب من إيمانه وما بقي.

باب الفتوى

قال نصير: سألت الحسن بن زياد عن رجل أفتى له فقيهان واختلفا[7] فيه قال: يأخذ بقول أيهما شاء؟ قال الفقيه: يعني إذا كان المستفتي جاهلا فأفتى له مفتيان بقولين مختلفين فإن كان المفتيان في العلم سواء فله أن يأخذ بقول أيهما شاء. وإن كان أحدهما أعلم فإنه يأخذ بقول أعلمهما.

وسئل أبو نصر عن الفتوى قال: [8] بلغني عن محمد بن الحسن أنه سئل: متى يحل للرجل أن يفتي؟ قال: إذا كان صوابه أكثر من خطئه.

---

[1] لف م – الفقيه.
[2] لف قال
[3] فص لف م – رحمه الله.
[4] جم: المذب.
[5] جم فص: سليمان.
[6] جم: يتقلب.
[7] لف فاختلفا
[8] لف فقال

وروي عن خلف بن أيوب أنه قيل له: لم لا تفتي وأنت تعلم أنه ليس في هذا البلد[١] أحد أعلم منك؟ قال خلف: أرأيت إن دخلت كابِلَ أيسعك أن تفتي وليس هناك أعلم منك أحد؟[٢]

وسئل ابن عمر عن مسألة فقال: لا أدري. ثم قال: أتريدون أن تجعلوا ظهورنا لكم جسرا في جهنم؟[٣] تقولون أفتانا ابن عمر بهذا.

وقال ابن المبارك: روي عن النبي عليه السلام[٤] أنه قال: لا يزال[٥] أمتي بخير ما دام فيها[٦] من يستفتى[٧] فيوفق[٨] للصواب[٩] به. قال: وأنا أرى محمد بن الحسن ذلك.

وقال نصير: سألت شداد بن حكيم في مرضه الذي مات فيه: إن نزلت بنا نازلة بعدك ونحن نعرف قول أبي حنيفة وأصحابه أيسعنا أن نعمل به ونفتي به؟ قال: نعم. قلت: فإن اختلفوا؟ قال: إن كنت تحسن أن تختار[١٠] فقول[١١] أبي حنيفة أنجى لكم.[١٢]

وسئل أبو نصر عن مسألة وردت عليه: ما تقول رحمك الله وقعت عندك كتب أربعة كتاب إبراهيم بن يوسف[١٣] وأدب القاضي عن الخصاف وكتاب المجرد والنوادر من جهة هشام فهل[١٤] يجوز

---

[١] م: هذه البلدة.
[٢] جم – أحد.
[٣] جم – جهنم.
[٤] جم فص: صلى الله عليه وسلم.
[٥] جم فص + في.
[٦] جم فص – بخير ما دام فيها؛ لف م – ما دام فيها.
[٧] لف + للصواب
[٨] م: فينبغي.
[٩] م: قول الصواب؛ لف م + فيفتي.
[١٠] لف م + فاختر من كلامهم، وإن لم تكن تحسن أن تختار.
[١١] م: فاختر من قول.
[١٢] جم فص: لك.
[١٣] لف رستم
[١٤] لف م: هل.

لنا أن نفتي منها أم لا وهذه الكتب محمودة عندك فقال: ما صح عن أصحابنا فذلك علم مجتبى[١] مرغوب فيه مرضي به. وأما[٢] الفتيا،[٣] فإني لا أرى لأحد أن يفتي بشيء إلا أن يفهمه ولا يتحمل أثقال الناس، فإن كانت مسائل[٤] قد اشتهرت وظهرت وانجلت عن أصحابنا /[٣١٢ظ] رجوت أن يسع الاعتماد عليها في النوازل.

وسئل أبو القاسم عن عالم يسأل ويقال له: أيجوز هذا أم لا؟[٥] فحرك رأسه، أيجوز لهذا[٦] أن يستعمل فتياه وبه علة أو لم تكن به علة. قال: يجوز أن يستعمل ما أشار به.

وسئل عن رجل قال له عبده في مرضه وهو لا يستطيع أن يتكلم أحُرٌّ أنا؟ فحرك رأسه، أيعتق أم لا؟ قال: لا يعتق؛ لأن هذا ليس بإقرار.

قال[٧] أبو بكر: الرجل وإن[٨]حفظ جميع كتب أصحابنا فلا بد له من أن يتأمل للفتوى حتى يهتدي إليها. قال الفقيه: لأن كثيرا من المسائل أجاب أصحابنا على عادة أهل بلدهم ومعاملاتهم[٩] فينبغي لكل مفت أن ينظر إلى عادة أهل بلده في زمانه فيما لا يخالف الشريعة.

وسئل أبو بكر عن فقيه في بلدة ليس فيها أفقه منه يريد أن يغزو. قال: ليس[١٠] له أن يغزو لما يدخل على أهل البلد من الضياع.

---

[١] ل مرغوب؛ ف محبوب

[٢] فص: فأما.

[٣] ففص: الفتوى.

[٤] جم ص: المسائل.

[٥] لف –

[٦] لف –

[٧] لف وقال

[٨] لف إن

[٩] جم: ومعاملتهم.

[١٠] فص – ليس.

وسئل أبو القاسم عن العلم الذي يجب على الناس طلبه ما هو؟ أيقع ذلك على أجناس العلوم كلها من الأحكام والطب والحساب وتأويل القرآن وغير ذلك أم يقع ذلك على بعض ذلك[١] دون بعض؟[٢] قال: أول العلم الذي افترض الله على عباده معرفة الله ومعرفة رسوله وما يجب من الإيمان بالله، ولا[٣] ينبغي أن يغلو في ذلك حتى يخرج من حد الظاهر إلى ما يخاف الضلال[٤] فيه، فهذا علم يقع على الخاص والعام معرفته، ثم شرائع الدين فذلك واجب على كل إنسان أن يعلمه، ثم بعد ذلك خصائص علوم لا يحتملها إلا أهل الفهم والحفظ فذلك فريضة عليهم ولا يسعهم تضييعه. وإذا قام بذلك بعضهم فقد قام بالفرض عن جميعهم. ألا ترى أن أصحاب النبي[٥] صلى الله عليه وسلم[٦] كانوا مع النبي صلى الله عليه وسلم[٧] منهم المعلمون ومنهم المجاهدون ومنهم السعاة على الصدقات؛ فإن الله تعالى خلق خلقه متفاوت الأفهام والقوى وفرض فرائض مختلفة فألزم احتمالها أولي القوة فيها. وأما الحساب فعلى أولي الفهم أن يتعلموا مقدار ما يعينهم بذلك على حساب المواريث والوصايا، وكل من تزوج امرأة فعليه أن يتعلم متى يأتيها ومتى يتحرز[٨] عن إتيانها وعليه أن يتعلم كيف يعاشرها وما الذي يلزمه لها، ثم إذا ولدت له ولدا استقبل[٩] فرض آخر فعليه أن يتعلم ما يلزمه للولد وإذا طلقها فقد استقبله فرض آخر فعليه أن يتعلم ما يلزمه فيها. وعلى كل إنسان أن يتعلم أمر معاشه ما يجوز له في أمر معاشه وما لا يجوز.[١٠] ومن ذكرنا من /[٣١٣و] العوام يلزمهم احتمال ذلك[١١] قبل الدخول فيه ولا يغريك أمر العوام وسهوهم

---

[١] جم لف م – ذلك.
[٢] فص – بعض.
[٣] م: وما.
[٤] جم فص: الضلالة.
[٥] جم فص لف م ح: رسول الله.
[٦] لف م: عليه السلام.
[٧] لف م: عليه السلام.
[٨] جم ص: ينزجر.
[٩] لف + له؛ لف استقبله
[١٠] ف م + له.
[١١] جم فص + العلم.

وغفلتهم؛ فإنهم تاركون لما يجب عليهم وما سوى ذلك من العلوم إذا احتمل بعض الناس من العلوم التي ذكرنا فقد حملوا الفرض عن الباقين إلا على[1] وجه واحد فإنهم لو تحتملوا[2] الطلب عن الجاهلين؛ فإن الرجل إذا اعتمد على علم العلماء وتركه للتحمل[3] عنهم فإذا ماتوا فات العلم، وهو قبض العلم كما جاء في الأثر: إن قبض العلم ذهاب العلماء.

وقال أبو بكر الإسكاف: الفقيهان إذا رأى كل واحد منهما رأيا في مسألة بخلاف رأي صاحبه فإنه لا يسع لواحد منهما أن يفتي بقول صاحبه ولا يدله عليه. وكذلك المتفقه[4] إذا كان مستنبطا ويستحسن قول من يقع[5] الطلاق في مسألة فليس له أن يدل المستفتي ويقول له: اذهب إلى ذلك الفقيه؛ فإنه لا يرى الطلاق. وإذا[6] كان الفقيه[7] غير مستنبط فلا بأس بأن يدل المستفتي إلى أحدهما أيهما أراد.

وذكر عن أبي حنيفة رضي الله عنه[8] أن رجلا سأله عن مسألة فأسرع الجواب فظن الرجل أنه لم يفهم فقال أبو حنيفة: إن الله تعالى[9] يسألني يوم القيامة بأي شيء أفتيت. فإن ظننت أني لم أفهم فبئس ما ظننت.

قال[10] أبو القاسم: سمعت محمد بن سلمة يقول: الفقيه لا يعجب بنفسه بينما[11] معجب[1] بنفسه إذا أتته مسألة لا يحسنها.

---

[1] جم فص: في.
[2] لف لم يحتملوا
[3] لف وترك التحمل
[4] جم فص: الفقيه.
[5] لف يحكم بوقوع
[6] لف وإن
[7] لف المتفقه
[8] لف م – رضي الله عنه.
[9] لف م – تعالى.
[10] لف م: وقال.
[11] فص: ما بين؛ لف م + هو.

وعن نصير بن يحيى قال: بلغني عن محمد بن الحسن أنه قال: لا ينبغي للرجل أن يعمل في الشعر والنحو وأشباه ذلك حتى يعرف به وينسب إليه؛ لأن صناعتهم مدح الناس وتأديب أولاد الملوك فيصير آخر أمرهم إلى المسألة وتعليم الصبيان، وكذلك الحساب والفرائض فيصير آخر أمرهم إلى مساحة الأرضين ونحوها. وكذلك التفسير آخر أمرهم أن يذكر[٢] الناس ويقص[٣] عليهم. ولكن ينبغي للرجل أن يكون أكبر[٤] علمه في[٥] الحلال والحرام وما لا بد من معالم الدين والأحكام والناسخ والمنسوخ والأخبار.

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف أنه قال: ما كان في كتاب الله تعالى فهو واجب فريضته من تحليل أو تحريم لا يحل ترك ذلك ولا الشك فيه ولا أن تضرب فيه الأمثال، ولكن التسليم والأخذ به. وما جاءت به عامة الفقهاء عن النبي[٦] صلى الله عليه وسلم فهو المأخوذ به ولا يحل تركه ولا ينبغي أن يعرض فيه بالمقاييس ولا يضرب فيه[٧] الأمثال. وما اجتمع عليه أصحاب رسول الله[٨] صلى الله عليه وسلم[٩] فليس يحل خلافهم ولكن ينبغي أن يتبع ما قالوا ويسلم. وما اختلف فيه /[٣١٣ظ] أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم لا يجوز خلافهم ولا بأس بأن يتخير من أقاويلهم ويضرب بذلك الأمثال. وما جاء عن رسول الله صلى الله عليه وسلم[١٠] من الأحاديث الشاذة فما كان منها يوافق القرآن

---

[١] جم فص: تعجب.
[٢] لف يذكروا
[٣] لف ويقضوا
[٤] جم لف ح: أكثر.
[٥] لف –
[٦] فص لف م ح: رسول الله.
[٧] لف م – فيه.
[٨] لف النبي
[٩] لف م: عليه السلام.
[١٠] لف النبي عليه وسلم

أو السنة[1] المعروفة يقبل، وما كان مخالفا لا ينبغي أن يقبل ذلك؛ لأن النبي عليه السلام[2] قال: ما جاءكم عني ما يخالف القرآن فليس مني.[3] وقد رد عمر رضي الله عنه[4] حديث فاطمة بنت قيس. وإذا نزل[5] أثر في حلال أو حرام ولم يكن ذلك في كتاب الله تعالى ولا في السنة ولا فيما اجتمع عليه المسلمون فلا بد من النظر في[6] المشاورة[7] فيه بمنزلة من اشتبهت عليه القبلة فيتحرى الصواب.

وقال أبو بكر: كان المستفتي يتردد بين محمد بن سلمة وبين نصي. وقد كان رجل طلق امرأته فجاء إلى نصير وقال له: اذهب إلى محمد بن سلمة فلما جاءه وسأله قال له: اذهب إلى نصير فلم يزل من هذا إلى هذا حتى مل الرجل وقال: امرأتي طالق ثلاثا فهل بقي لأحد فيه إشكال؟ ومضى.

وقال الفقيه أبو جعفر: رأيت أبا بكر الفارسي في المنام يقول: إنك[8] لمَ أفتيت في مسألة[9] كذا[10] بكذا[11] وكذا؟ فقلت له: هل عبت في شيء؟[12] عبت كله. قلت: وكيف؟ قال: الاحتجاج في الفتوى[13] يوجب الريبة يعني لا ينبغي للمفتي أن يحتج للفتوى إذا لم يُسأل عن الاحتجاج.

وقال أبو بكر: كان المستفتي إذا ألح على أبي نصر بن سلام ويقول: جئت من مكان بعيد. يتمثل بهذا البيت ويقول:

---

[1] جم لف: والسنة.
[2] فص: صلى الله عليه وسلم.
[3] جم فص: عنّي.
[4] لف م – رضي الله عنه.
[5] لف جاء
[6] لف م + ذلك.
[7] لف م: والمشاورة.
[8] لف + قد
[9] فص: مثل.
[10] جم – كذا؛ فص: هكذا.
[11] لف –
[12] جم فص + قال.
[13] لف الفتيا

فلا نحن ناديناك من حيث جئتنا ولا نحن عمينا عليك المذاهبا

قال الفقيه[1] أبو الليث رحمه الله:[2] ينبغي أن يرفق به في أول الأمر ويقول حين يفرغ من هذا الأمر فإن ألح عليه بعد ذلك جاز له أن يجيبه بمثل هذا.

وقال أبو نصر: قال أبو بكر:[3] قال أبو حنيفة وأصحابه جميعا: لأن يخطئ الرجل عن فهم خير له من أن يصيب بغير فهم.

وسئل أبو بكر عن رجل تفقه ثم اشتغل بالعبادة وامتنع عن تعليم الناس هل يسعه ذلك؟ قال: إن كان الناس استغنوا عنه بغيره أجزأه، كما روي عن داود الطائي أنه تعلم العلم من أبي حنيفة رضي الله عنه[4] ثم اشتغل بالعبادة واعتزل من[5] الناس ولم يشتغل بالتعليم.

وسئل أبو بكر عن رجل حلف بطلاق كل امرأة يتزوجها والرجل ليس من أهل الاجتهاد والاستنباط فسأل فقيها من أصحاب الشافعي فأفتاه بالحل ثم صار الرجل فقيها على مذهب أبي حنيفة هل يسعه المقام معها؟ قال: إذا كان حين أفتى أخذ بقوله ومضى[6] /[٣١٤و] ذلك جاز له أن يمضي عليه، ألا ترى أن القاضي لو قضى له جاز له أن يمضي عليه، وأما إذا أفتى له فتوقف ولم يأخذ به ولم يستعمله حتى تفقه وصار[7] فقيها لا يسعه الأخذ فيما يستقبل.

---

[1] لف م – الفقيه.
[2] لف م – رحمه الله.
[3] لف م – قال أبو بكر
[4] لف م – رضي الله عنه.
[5] فص: وانعزل عن.
[6] لف م + على.
[7] لف فصار

وذكر عن إسماعيل بن حماد بن أبي حنيفة[1] رضي الله عنهم[2] أنه لما ولي قضاء البصرة فدخل البصرة فقيل لهلال بن يحيى: [3] إنه[4] قدم علينا إسماعيل بن حماد فقال لهم هلال: لا تسألوه عن المسائل الصعاب ولكن سلوه عن المحقرات فسألوه فإذا هو يخطئ في عامتها. فقيل لهلال: من أين عرفت هذا؟ قال: لأن هذا رجل جليل يستنكف أن يشتغل بمثل هذا، وإنما يشتغل بالمسائل الصعاب.[5]

وذكر عن محمد بن مقاتل الرازي أنه خرج إلى العراق وكان عنده أنه لا يستقبله[6] أحد في العلم فقالوا هناك فيما بينهم: سلوه عن محقرات المسائل وإياكم وجليلها. [7] فجعلوا يسألوه[8] عن المحقرات[9] في ذلك فجعل يتخبط فيها.

وروي عن أبي يوسف أنه كان يخرج إلى البصرة فكانوا[10] يسألونه عن المسائل الصعاب فكان يجري فيها مجرى السحاب فسألوه عن مسائل الوقف فجعل يقول قولا ثم يرجع عنه في آخر النهار فلما رأوا ذلك أكثروا عليه مسائل الوقف[11] فاعتذر إليهم وقال: ليس لنا في الوقف عن أستاذنا فيه أصل يعني أبا حنيفة كان لا يجيز الوقف.

---

[1] لف + رحمه الله

[2] لف م – رضي الله عنهم.

[3] لف –

[4] لف م + قد.

[5] جم: بمسائل صعاب.

[6] فص: يتقبل.

[7] لف وجلتها

[8] جم: فيسألونه؛ فص: فسألوه؛ لف م: يسألونه.

[9] م: ذلك.

[10] لف م: ذلك.

[11] جم – الوقف.

وسئل أبو نصر عن مقدار ما يعلم[١] الرجل حتى يحل له الفتوى. قال: أما أبو يوسف فقد شدد الأمر فيه وقال: لا ينبغي لأحد أن يفتي بالرأي إلا من عرف أحكام الكتاب والسنة وعرف الناسخ والمنسوخ وعرف أقاويل الصحابة وعرف المتشابه ووجوه الكلام. وروي عن محمد أنه قال: إذا كان صواب الرجل أكثر من خطئه جاز له[٢] أن يفتي. قال الفقيه: سمعت الفقيه أبا جعفر قال: سمعت أبا بكر محمد بن محمد بن[٣] سهل القاضي عن حمدان بن سهل عن عصام بن يوسف قال: قدمت الكوفة فوجدت أربعة من أصحاب أبي حنيفة منهم زفر بن الهذيل وأسد بن عمرو وعافية بن يزيد وآخرُ كلُّهم ذكروا عن أبي حنيفة رضي الله عنه[٤] أنه قال: لا ينبغي لأحد أن يفتي بقولنا ما لم يعلم من أين قلنا.

وروي عن الحسن البصري أنه ترك القول بالرأي نحوا من سنة ثم عاد فيه فقيل له في ذلك فقال: وجدت رأيي لهم خيرا لهم[٥] من رأيهم لأنفسهم.

وسئل[٦] محمد بن سلمة عن فقيه في ناحية يقتدى به وابتدع[٧] بدعة ضلالة ولم يعرف /[٣١٤ظ] الأتباع أن ذلك بدعة أيكونون معذورين في اتباعهم[٨][٩] إياه؟ قال: لا أعلم للأتباع عذرا فيما بينهم وبين خالقهم؛ لأن أحكام الله المنصوصة في كتابه وأحكام الله تعالى المسنونة[١٠] على لسان رسوله ظاهرة

---

[١] لف يتعلم

[٢] فص – له.

[٣] جم فص – ابن؛ لف – محمد بن.

[٤] فص لف ف م – رضي الله عنه.

[٥] لف –

[٦] من هنا إلى آخر نسخة المحمودية يوج بياض في الأوراق يمنع من قراءة محتواها.

[٧] لف فابتدع

[٨] لف باتباعهم

[٩] لف باتباعهم

[١٠] لف م: المنسوبة.

منتشرة في الإسلام، فآثام من تبعه عليه[1] وعلى العالم إثم من تبعه. وبمثل[2] قوله[3] عليه السلام:[4] من سن سنة سيئة فعليه وزرها ووزر من عمل بها إلى يوم القيامة.

وسئل أبو بكر عن عالم في بلدة ليس هناك أحد أعلم منه هل يسعه ألا يفتي؟ قال: إن كان من أهل الاجتهاد لا يسعه ألا يفتي قيل: وكيف يكون من أهل الاجتهاد؟ قال: أن يعرف وجوه المسائل ويناظر أقرانه إذا خالفوه.

وسئل أبو بكر عن رجل يفتي وهو ماشٍ قال: كان بعضهم يفتي وهو ماشٍ. وبعضهم كان لا يفتي. قال: والمستحب عندي أن الشيء إذا كان ظاهرا فلا بأس، وإن لم يكن ظاهرا ويحتاج[5] إلى الاستنباط والاستخراج فلا يفتي في حال المشي.[6]

باب فضل أهل الفقه

قال الفقيه رحمه الله:[7] سمعت الفقيه أبا جعفر رحمه الله[8] يروي بإسناده عن أبي هريرة رضي الله عنه[9] عن النبي صلى الله عليه وسلم[10] أنه[11] قال: ما عبد الله تعالى بشيء أفضل من فقه في الدين ولفقيه واحد أشد على الشيطان من ألف عابد وأن لكل شيء عمادا وعماد الدين الفقه.

---

[1] فص: عليهم.
[2] لف: وإلى؛ لف م + هذا المعنى.
[3] لف بقوله
[4] جم: صلى الله عليه وسلم.
[5] لف واحتاج
[6] فص + والله أعلم بالصواب.
[7] لف م: رضي الله عنه.
[8] لف م – رحمه الله.
[9] لف م – رضي الله عنه.
[10] لف م: عليه السلام.
[11] فص – أنه.

وقال أبو هريرة رضي الله عنه:[1] لأن أجلس ساعة وأتفقه في الدين أحب إلي من قيام ليلة ومن أن أصلي حتى أصبح.

وعن معاوية بن أبي سفيان أنه قلما خطب إلا قال: سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم[2] يقول: من يرد الله به خيرا يفقه في الدين أيها الناس تفقهوا.

وروى محمد بن سماعة عن أبي يوسف أنه سئل عن الحشوية من هم؟ قال: هم أصحاب الحديث الذين لم يسألوا عن معنى الحديث فحشوا الحديث في كتبهم كما يحشى الثوب بالقطن ولم يعرفوا ناسخه من منسوخه ولا عرفوا معناه وعجزوا عن أن يسألوا أهل الفقه والعلم عن تفسيره فضلوا وأضلوا عن سواء السبيل.

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: مثل صاحب الحديث مثل صيدلاني[3] يجمع الأدوية ولا يدري لأي داء هي حتى يجيؤوا[4] الطبيب فكذلك أصحاب الحديث لا يعرفون معناه حتى يجيؤوا[5] الفقيه.

وروي عن أبي عاصم النبيل قال: طلب الحديث حرفة المفاليس يعني إذا طلب[6] الحديث ولم يطلب[7] /[٣١٥و] فقهه.

وسئل أبو بكر عن قراءة القرآن أفضل للمتفقه أم درس الفقه؟ قال: حكي عن أبي مطيع قال: النظر في كتب أصحابنا من غير سماع أفضل من قيام الليل.

---

[1] جم فص لف م – رضي الله عنه.
[2] لف النبي عليه السلام
[3] لف الصيدلاني
[4] م: يجيء؛ لف: يخبر.
[5] م: يجيء؛ لف: يخبر.
[6] جم: طلبت.
[7] جم: تطلب.

وروى بشر بن الوليد رحمه الله[1] عن أبي يوسف قال: لقيني الأعمش فقال لي: لم قال صاحبكم يعني أبا حنيفة إن شراء الأمة لا يكون طلاقا. وكان الأعمش يراه طلاقا. فقلت: لأنك حدثتني عن إبراهيم عن الأسود عن عائشة رضي الله عنها[2] أن النبي عليه السلام[3] خير بريرة حين أعتقت فلو كان بيعها طلاقا لم يكن لتخييره معنى؛ لأن عائشة[4] اشترتها. فقال الأعمش: [5] أنتم سحّار يا يعقوب.

وروي عن الحسن بن مطيع أنه دخل على إسحاق بن راهويه بمرو فناظره فلما خرج من عنده اجتمع إليه أصحاب إسحاق وقالوا له: يا أبا علي فقال لهم: أما القياس فقد أصبتم ولكن كنيتي أبو محمد. فقالوا يا أبا محمد كيف وجدت مناظرة صاحبنا؟ قال: وجدت مناظرته غيبة وفتياه وقفا ودينه شكا قالوا: فبين لنا. قال: أما مناظرته غيبة؛ لأني إذا رويت له عن قتادة قال: هذا قدري، وإذا رويت عن جابر الجعفي قال هذا[6] رافضي. وإذا رويت عن حماد بن أبي سليمان قال هذا مرجئ فيسب الأحياء ويقع في الأموات، وأما فتياه فوقف؛ لأنه إذا سئل عن مسألة يقول: حدثنا فلان عن فلان بكذا، ثم يروي حديثا آخر بخلاف ذلك الحديث فيروي أحاديث وإذا قيل له: بأي ذلك تأخذه؟[7] لا يبين شيئا من ذلك. وأما دينه فشك؛[8] لأنه إذا قيل له: أمؤمن أنت؟ فيقول إن شاء الله.

---

[1] لف م – رحمه الله.

[2] لف م – رضي الله عنها.

[3] جم فص لف م: صلى الله عليه وسلم.

[4] لف + رضي الله عنها.

[5] لف –

[6] لف –

[7] لف م: تأخذ.

[8] جم: شك.

وروي عن ابن جريج أنه قال لأبي حنيفة: لم لا[١] تترك الرأي وتشتغل بالحديث؟ فقال أبو حنيفة رضي الله عنه: ليس كل شيء يوجد في الحديث.[٢] فقال أبو حنيفة: ما تقول في[٣] محرم كسر سن ثعلب إيش يجب عليه؟ فقال[٤] ابن جريج: سن ثعلب سن ثعلب وسكت.

وروى خلف بن أيوب عن أبي يوسف قال: لا يستقيم الرأي إلا بالأثر ولا يستقيم الأثر إلا بالرأي.

وقال ابن المبارك: اطلبوا الأثر وخذوا من أهل الرأي ما يفسر لكم الأثر.

وقيل لابن المبارك متى يجوز للرجل أن يفتي قال إذا كان بصيرا بالرأي عالما بالأثر.

وقال أبو بكر يوما لجلسائه: إني لا أعرف سرورا أشد من جلوسي مع هؤلاء يعني المختلفة. ثم قال: لأن كل من خرج من بلده ليتعلم العلم فهو مختار تلك البلدة ولا يقصد لتعلم العلم إلا من اختاره الله[٥] فهو قائد الله تعالى، فالإنسان يقعد مع قُوّاد الله تعالى، /[٣١٥ظ] فكيف لا يكون مسرورا؟ قال: إني[٦] ربما ضجرت مع واحد منهم فأسيء خلقي معه ثم أتفكر في نفسي فأقول[٧] إنما[٨] أفعل[٩] هذا مع[١٠] قائد من قواد الله تعالى فألوم نفسي في[١١] ذلك. فقال بعض أصحابه: إن بعضنا يعجب بنفسه بهذا القول.

---

[١] جم فص: ألا.
[٢] فص – الحديث؛ لف م + قال ابن جريج: كل شيء يوجد في الحديث.
[٣] لف + رجل.
[٤] جم فص: قال.
[٥] لف م + تعالى.
[٦] جم: وإني.
[٧] جم فص: فأنا أقول.
[٨] جم فص – إنما.
[٩] جم فص + أنا.
[١٠] جم – مع.
[١١] جم فص: على.

فقال: ينبغي لكم أن تشتغلوا بالشكر وتعرفون أن الملك إذا غضب على القائد تكون عقوبته أشد من الذي غضب على الحارس فيحذروا عقوبته.

قال الفقيه رحمه الله:[1] حدثني الثقة بإسناده عن أبي هارون العبدي قال: كنا إذا أتينا أبا سعيد الخدري فقال: مرحبا بوصية رسول الله صلى الله عليه وسلم أمرنا رسول الله عليه السلام[2] أن نوسع لكم في المجلس وأن نفهمكم الحديث. وكان إذا رأى الشاب أقبل إليه بوجهه فيقول له: يا ابن أخي إذا شككت في شيء فسلني[3] فإنك أن تنصرف على اليقين أحب إلي من أن تنصرف على الشك.

وحكى أبو نصر عن خلف بن أيوب قال: إن الله تعالى جعل العلم بعد نبيه في أصحابه ثم بعدهم في التابعين ثم بعدهم في أبي حنيفة وأصحابه فمن شاء فليرض ومن شاء فليسخط.

وقال محمد بن سلمة: أول ما يذكر الرجل أستاذه فيقول: من حدثك؟ فإن ذكر أستاذا جليلا جل قدره. قال: وإنما خفي ذكر محمد بن مقاتل عند أهل العراق؛ لأنه لم يعرف له أستاذ جليل.[4] وقد كان اختلافه إلى هشام وهو أفقه من هشام.

وروى أبو نصر عن نصير قال: كان شابان يختلفان إلى الحسن بن زياد فقال أحدهما لصاحبه: ألا ترى إلى حرص هذا الرجل يعني الحسن بن زياد دخلت عليه البارحة وهو يتعشى وخادمه على رأسه يدرس كتابا وهو يسمع.

وقال محمد بن سلمة: من لم يتخذ هذا الأمر صناعة يختلف إليه كما يختلف أهل السوق[1] لا يرتفع[2] له كثير شيء.

---

[1] فص – رحمه الله؛ لف م + رضي الله عنه.

[2] جم فص لف م: صلى الله عليه وسلم.

[3] فص: فاسألني.

[4] لف – جل قدره. قال: وإنما خفي ذكر محمد بن مقاتل عند أهل العراق؛ لأنه لم يعرف له أستاذ جليل.

وقال الحسن بن مطيع: من ترك مجلسا من المجالس ليربح مئة فإنه لا يفلح.

وقال أبو نصر: سمعت محمد بن سلمة يذكر أن زفر اختلف إلى أبي حنيفة عشر سنين فوقع عنده أنه بلغ مبلغا في الفقه لا يحتاج بعد ذلك[٣] فرجع إلى البصرة فاجتمع الناس عليه وسألوه عن مسائل وردت من البلدان فتحير فيها ورجع إلى أبي حنيفة وجعل على نفسه ألا يفارقه فلزمه إلى أن مات.

قال الفقيه: سمعت الفقيه أبا جعفر يحكي عمن حدثه عن محمد بن سلمة قال: سمعت يوسف بن عاصم قال: اختلفت إلى أبي مطيع وأبي معاذ حتى ماتا، ثم اختلفت إلى خلف وشداد حتى ماتا، ثم قلت: هذا عصام بن يوسف شاب عاقل يمكنه[٤] أن[٥] يستخرج العلم /[٣١٦و] لفهمه[٦] فاختلفت إليه حتى مات فبلغ اختلافي نيفا وخمسين سنة والآن لا أصلح أن أكون معلما لأني لست هناك، ولا أصلح أن أكون متعلما لأن نفسي لا تخضع، وأصلح أن أكون مؤذنا؛ لأني أعرف مواقيت الصلاة. قال محمد بن سلمة بعدما فرغ من هذه الحكاية: إن أحدكم يختلف سنينا ثم ينظر إلى زوايا مسجده أي[٧] موضع يصلح لجلوسه حتى يجلس فيه.

وروي عن أبي يوسف أنه سئل عن الحسن بن زياد وعن محمد بن الحسن أيهما أفقه؟ قال: [٨] الحسن أحسنهما سؤالا ومحمد أحسنهما جوابا.

وقال محمد بن سلمة: أخبرني أبو جعفر الطبري عن أبي ثور قال: قال الشافعي رحمه الله:[١] من سمع كلام محمد بن الحسن فكأن الله تعالى خلقه لحسن الجواب.

---

[١] لف + إلى السوق.
[٢] فص: يرفع.
[٣] لف م + إلى الاختلاف.
[٤] جم فص: يمكن.
[٥] فص – أن.
[٦] فص لف: بفهمه.
[٧] لف م: إلى.
[٨] لف فقال

وقال أبو القاسم: ذكر عن يحيى بن أكثم قال: لو اصطف أهل الدنيا للحسن بن زياد لأوسعهم سؤالا، ولو اصطفوا لمحمد بن الحسن لأوسعهم جوابا.

وسئل أبو بكر عن رجل خرج في طلب العلم بغير أمر والديه قال: لا بأس به ولا يكون هذا عقوقا، وليس هذا كالخروج إلى الغزو.

وروى نصير عن بشر بن الوليد قال قال أبو يوسف عند موته: اللهم إنك تعلم إنني لم أزن قط ولم[٢] أشرب خمرا قط[٣] ولم أجُر في قضية وأنا أعلمها وقضيت بكتابك وسنة نبيك ومهما أشكل علي شيء جعلت بيني وبينك[٤] أبا حنيفة فإني لم أعلم في خلقك أحدا[٥] أعلم منه.

وقال نصير: قيل لخلف بن أيوب: لم لا تكتب عن سفيان بن عيينة قال: لأنه كان في عمل السلطان وكان على بيت المال. قيل له: فأبو يوسف كان في عمل السلطان. قال:[٦] هناك فقه.

وروي عن محمد بن الحسن أنه دخل المسجد الحرام فرأى سفيان الثوري جالسا فجلس محمد واستقبل الكعبة وقال: بلغني أن النظر إلى الكعبة عبادة والنظر إلى وجه الوالدين عبادة والنظر في المصحف عبادة. فقال سفيان: والنظر إلى وجه مثلك عبادة يعني النظر إلى وجه العالم عبادة.

وروى بشر بن الغياث عن أبي يوسف أنه قال: ما أنا من أبي حنيفة إلا كورقة صغيرة على شجرة كثيرة أغصانها. وقال بشر: وما أنا من أبي يوسف إلا هكذا.

---

[١] لف م – رحمه الله.

[٢] فص: ولا.

[٣] جم – قط.

[٤] لف م + عندك.

[٥] لف –

[٦] لف م + كان.

وقال أبو القاسم:[1] كان ههنا رجل من أصحاب الحديث وكان معجبا برأيه فقال له والدي يوما: هذا الذي يروى عن النبي عليه السلام:[2] من أماط الأذى عن الطريق غفر له. ما معناه؟ وإيش يصنع بالذي يرفع[3] عن الطريق. قال: يرفعه من الطريق ويضعه بجنب الحائط قال: ويحك تأمره أن يرفع شيئا من طريق البصراء ويطرح في طريق العميان؟ /[٣١٦ظ] قال: لا ولكن يجعل في حجر حائط. قال: تأمره أن يحشو حائط الناس من المدر؟ فسكت. قال أبو القاسم معناه يرفع من الطريق ويضع في غير الطريق.

وقال أبو القاسم: من تعلم العلم في شبابه كان رحمة عليه وعلى غيره؛ لأنه ينتفع هو به وينتفع به غيره. وإذا تعلم في حال كبره ينتفع به هو[4] وقل ما ينتفع به غيره.

وروي عن عيسى بن أبان أنه كان يميل إلى الحديث وكان بينه وبين ابن سماعة صداقة فحثه ابن سماعة حتى حضر يوما إلى مجلس محمد بن الحسن فلما حضر أحجبه كلامه فجعل يختلف إليه. وقال عيسى بن أبان: أخرجت مئتي حديث مما كنت أعلم أنه لا محالة يخالفه. قال: فما كان حديث إلا وعارضه بآخر أو تأول فيه أو خرج منه بمعنى حتى خرج من الكل.

وذكر عن عيسى بن أبان قال: غدوت إلى أبي جعفر ببغداد في طلب الحديث فقعدت على بابه قبل أن يأذن بالدخول فأقبل أبو الحسن المدائني قال: يا فتى ما الذي غدوت في طلبه؟ فقلت: لطلب الحديث. فقال: يا فتى إني لك ناصح: إن الحديث لا يحظى به صاحبه إلا بعد أن يفني عمره، ولكن

---

[1] م: يوسف.
[2] جم: فص صلى الله عليه وسلم.
[3] جم: رفع.
[4] جم فص: هو به.

عليك بهذا الفقه، فإن أخذت بابا منه أخذت به بابا من الرياسة، وإن أردت الدنيا فالقضاء[1] والمظالم، وإن أردت الآخرة فنعم العون عليها. [2] قال: فانقلبت من مذهب الحديث إلى مذهب الفقه.

قال نصير: سألت أحمد بن حنبل فقلت له: لم تبغض أبا حنيفة؟ قال: لأنه تكلم بالرأي. فقلت له: مالك قد تكلم بالرأي. فقال: إنه قد[3] تكلم في القليل منه. فقلت له: فهلا[4] جعلت البغض له[5] بقسطه فسكت.

وروى حرملة عن الشافعي رحمه الله[6] قال: ما تكلم أحد في الرأي بعد أبي حنيفة إلا كلهم عيال على أبي حنيفة.

وروى خلف بن أيوب قال: دخلت على سفيان الثوري فقال لي: من[7] أنت؟ فقلت: من أهل بلخ. قال: أهل بلخ كلهم مرجئة. قلت: وما تقول المرجئة؟ قال: يقولون لا يضر مع الإيمان الذنب. فقلت: لا أعرف[8] ببلخ رجلا واحدا[9] يقول هذا. قال فما يقولون؟ قلت: يقولون إن الذنوب لا تخرج أهلها من الإيمان. فقال سفيان: أستغفر الله أنا معهم على هذا.

---

[1] لف م: والقضاء.
[2] لف عليهما
[3] لف م – قد.
[4] جم لف م: هلا.
[5] جم فص لف – له.
[6] لف م – رحمه الله.
[7] جم + أين.
[8] لف + إلا
[9] جم فص لف م: رجلا واحدا ببلخ.

وروي عن أبي حنيفة رضي الله عنه[1] أنه دخل يوما على عطاء بن أبي رباح فقال له: من أين أنت؟ قال: من الكوفة. قال عطاء: أنت من الذين فارقوا[2] دينهم وكانوا شيعا؟ قال: لا ولكن من الذين لا يخرجون من الإيمان إلا[3] من حيث أدخلوه. قال: عطاء: أصبت فالزم.

وذكر عن المأمون أمير المؤمنين قال: لولا الحرص لخربت[4] الدنيا ولولا الشهوة لانقطع النسل ولولا الرياسة لذهب العلم.[5] /[٣١٧و]

باب الرد على الجهمية والمبتدعة

قال[6] نصير سألت الحسن بن مطيع: من أي وجه كفرتم جهما؟ قال: من قبل أربعة أوجه: أحدها: أنه قال: إن أهل الجنة والنار يضمحلون في الآخرة.[7] لأنه سئل هل يعرف ربك عدد حركات أهل الجنة والنار وعدد أنفاسهم؟ قال: إن قلت: لا يعرف وصفته بالجهل، وإن قلت يعرف قضيت عليهم بالفناء. قال: فلو[8] قضيت عليهم بالفناء أيسر من أن وصفته بالجهل فاختار أن يقضي عليهم بالفناء. قال: وكان لا[9] يعرف جوابه: أن الله يعرف أنه لا عدد لحركاتهم. وهذا كرجل قال: إن[10] الله[11] يسمع صوت

---

[1] لف م – رضي الله عنه.
[2] جم: فرقوا.
[3] جم – إلا.
[4] جم فص: خربت.
[5] م + والله أعلم.
[6] لف م + الفقيه قال.
[7] لف م + وإنما حمله على ذلك.
[8] م: ولو.
[9] فص – لا.
[10] جم فص لف م – إن.
[11] جم + هل.

هذا الحائط أو يعلم أنفاس هذا الميت. فيقال له:[1] الله يعلم أن هذا الحائط لا صوت له، والميت لا أنفاس له.

والوجه الثاني: أنه سئل: ألربك علم؟ قال: نعم. قيل له: فعلمه هو أو غيره؟ قال: غيره. فقيل له: لم يزل معه؟ قال: إن قلت نعم لقلت بالقديمين فقضى بأن العلم محدث، وقبل ذلك لم يكن له علم. وكان جوابه: أنه لم يزل عالما به[2] يكون قبل كونه؛ لأن العلم صفة في الذات ينتفي به الجهل عنه[3] تبارك[4] وتعالى.

والوجه الثالث: قال: لا أقول إن الله تعالى شيء؛ لأن الشيء اسم سمي[5] به المخلوق، فلا أجري هذا الاسم في أسمائه. وهذا القول منه رد على الله تعالى؛ لأن الله تعالى قال: قل أي شيء أكبر شهادة قل الله شهيد بيني وبينكم. وقال: أم خلقوا من غير شيء يعني من غير خالق. وكل[6] شيء هالك إلا وجهه يعني إلا هو. فاستثني من الشيء فيثبت[7] أن الاستثناء شيء.

والوجه الرابع: ما روي في الخبر أن العباد مجبرون على أفعالهم وأنه لا فعل لهم وإنما نسب[8] الفعل إليهم على سبيل[9] المجاز من غير تحقيق كما يقال: مات فلان. وإنما أميت. ويقال: طلعت الشمس ومال الحائط وما أشبه ذلك. قيل له: فإذا كان العباد لا أفاعيل لهم فهل يجوز أن يغفر للعاصين

---

[1] لف – يسمع صوت هذا الحائط أو يعلم أنفاس هذا الميت. فيقال له.
[2] لف م: بما.
[3] جم فص – عنه.
[4] م + الله.
[5] لف م: يسمى.
[6] فص لف م: وقال كل.
[7] فص: فثبت.
[8] لف ينسب
[9] لف م: وجه.

ويعذب المطيعين؟ فقال: جائز. قيل[1] له: فإذا كان كذلك فهل يألم المعذبون ويتلذذ المتنعمون قال: لا. قال: فهذا ما أجمع الناس على تكفيره سوى ما اختلف الناس فيه.

وقال[2] الفقيه رحمه الله:[3] سمعت الفقيه أبا جعفر قال سمعت علي بن أحمد قال: كتب إلي الحسن بن الفضل البلخي فسألني عن الحديث الذي روي عن النبي عليه السلام[4] أنه قال: القدرية مجوس هذه الأمة فما معناه؟ فقلت مجيبا له:[5] إن في ظاهر الرواية معانيَ لو عقلت ذلك علمت معناها، وبيان ذلك: تسمية النبي صلى الله عليه وسلم[6] إياها[7] مجوس هذه الأمة، والحكم عليها بذلك، ولم يحكم عليها بيهود هذه الأمة ولا بنصاراها؛ لأن المجوس /[٣١٧ظ] ادعت أن الله تعالى لم يخلق الأشياء الدنيئة واستثنت على الله في[8] قوله: خالق كل شيء ما لم يستثنه. وكذلك استثنت القدرية أقوال العباد وأفعالهم فكانت[9] والمجوس سِيّان[10] لموافقتها[11] إياها.

وسئل أبو القاسم عن قوم يوصفون بالكرامية وهم يميلون إلى الزهد ويؤخذ ما عندهم من العلم؟ أفتنا في ذلك. قال: إن لهم مقالات منكرة باطلة يجرون الناس إلى مقالاتهم بما يظهرون من

---

[1] م: فقيل.
[2] فص لف م: قال.
[3] لف م: رضي الله عنه.
[4] جم فص: صلى الله عليه وسلكم.
[5] فص – له.
[6] لف م: عليه السلام.
[7] لف إياهم
[8] لف م: من.
[9] جم فص + هي.
[10] فص: شيئان.
[11] لف لموافقتها

زهدهم فاتقوا الله وجانبوهم وأخرجوهم من قريتكم ولا[1] يقربنّهم[2] الصبيان والنساء[3] والجهال، وعليكم بما تعرفون من السلف الهادي أعاذنا الله وإياكم من مضلات القول وأئمة الضلال.

وسئل عبيد الله[4] بن محمد بن الحسن عن قول والده[5] في القرآن قال: إذا سئل عنه يقول: السؤال عنه بدعة والخصومة فيه بدعة. قال: فدسوا[6] إليه رجلين[7] سألاه فقالا: مسجدان لنا في السكة ولهما إمامان إمام أحد المسجدين يقول بهذا القول والآخر يقول بخلق القرآن أيهما نصلي خلفه؟ قال: إن كان يجادلان في ذلك ويختصمان فيه فلا تصلوا خلف واحد منهما؛ فإنهما صاحبا بدعة. قال الفقيه رحمه الله:[8] لم يكن طريق محمد بن الحسن طريق الواقفية ولكنه[9] كره الكلام والخصومة فيه. وهكذا نقول إن لم يخاصم فيه ولم يتكلم فهو أسلم لدينه.

وروي عن خلف بن أيوب أنه قال: القرآن كلام الله ليس له جواب إلا هذا.

وروى الحسن بن أبي مالك عن أبي يوسف قال: جاء رجل إلى مسجد الكوفة يوم الجمعة فدار على الخلق وسألهم عن القرآن وأبو حنيفة رضي الله عنه[10] في غيبته إلى[11] مكة فاختلف[12] الناس في ذلك فقال: والله ما أحسبه إلا شيطانا تصور في صورة الإنس حتى انتهى إلى حلقتنا فسألنا[13] فقلنا:[1]

---

[1] لف: حتى لا.
[2] لف م: يتغير منهم.
[3] جم فص لف م: النساء والصبيان.
[4] لف م – الله.
[5] لف + يعني محمد بن الحسن رحمه الله
[6] جم فص لف م: فدنا.
[7] جم فص لف م: رجلان.
[8] لف – رحمه الله.
[9] جم لف م: ولكن.
[10] لف م – رضي الله عنه.
[11] فص: غائب في.
[12] لف فاختلط
[13] جم فص لف: وسألنا.

شيخنا غائب ونكره أن نتقدم بكلام حتى يكون هو المبتدئ للكلام فيه. فلما قدم أبو حنيفة رضي الله عنه[٢] تلقيناه بالقادسية فقلنا له: قد وقعت لنا مسألة. قلنا: ما تقول في القرآن مخلوق أو[٣] غير مخلوق؟ قال: فما جوابكم؟ قلنا: لم نتكلم فيها بشيء. قال: جزاكم الله عن الإسلام خيرا. احفظوا وصيتي: لا تنطقوا فيها بكلمة أبدا ما أحسب هذه المسألة تنتهي حتى توقع أهل الإسلام في أمر لا يقومون له ولا يقعدون. أعاذنا الله وإياكم من الشيطان الرجيم.

وقال محمد بن مقاتل: ما أعد شيئا بعداد الفرائض والإيمان بعد حب أصحاب[٤] رسول الله صلى الله عليه وسلم[٥] من لقي الله /[٣١٨و] على الإسلام وحب أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم[٦] فإني أرجو أن يغفر الله له. قال: وخير هذه الأمة بعد نبينا أبو بكر ثم عمر ثم عثمان ثم علي رضوان الله عليهم أجمعين.[٧] وبلغنا عن ابن عمر[٨] أنه قال: كنا نقول على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم[٩] أبو بكر ثم عمر ثم عثمان ثم علي رضي الله عنهم.[١٠]

وروي[١١] عن[١] علي بن أبي طالب رضي الله عنه أنه قال: ما زلنا نشك في عذاب القبر حتى نزل: ألهاكم التكاثر حتى زرتم المقابر يعني أنه لم يكن سمع من رسول الله[٢] صلى الله عليه وسلم[٣] قبل ذلك.

---

[١] فص + إن.
[٢] فص – عنه.
[٣] لف أم
[٤] فص – أصحاب.
[٥] لف النبي عليه السلام
[٦] لف النبي عليه السلام
[٧] لف م – رضوان الله عليهم أجمعين.
[٨] فص + رضي الله عنه.
[٩] لف النبي عليه السلام
[١٠] فص: رضوان الله عليهم؛ لف م – رضي الله عنهم.
[١١] جم فص لف م- وروي.

وروي عن عائشة رضي الله عنها أنها لم تكن سمعت عذاب القبر حتى دخلت عليها يهودية فقالت في بعض دعائها: أجاركم الله تعالى من عذاب القبر. فجعلت عائشة تعدلها في مقالتها حتى دخل رسول الله صلى الله عليه وسلم[٤] فأخبرته بقول اليهودية فأعلمها النبي[٥] صلى الله عليه وسلم[٦] أن في القبر عذابا وأمرها أن تستعيذ بالله[٧] من عذاب القبر.

وقال محمد بن مقاتل: عذاب القبر لا شك فيه قد رواه عن النبي[٨] صلى الله عليه وسلم عدة من أصحابه ولا اختلاف[٩] بين العلماء فيه.[١٠]

وسئل أبو بكر عن القرآن ما هو؟ قال أبو بكر: سأل أهل بلخ يحيى بن معاذ عن مذهبه في القرآن قال: أرأيت[١١] لو أن رجلا[١٢] ملكا له عبيد وله قرية أسكنهم فيها فكتب إليهم كتابا يأمرهم فيه بأمر وينهاهم فلما بلغ الكتاب[١٣] أيجب عليهم أن يقولوا كيف كتب الكتاب؟ ومن أي شيء كتب؟ ومن أين له هذا الكاغد؟ وكذلك[١٤] القرآن هو كتاب الله تعالى وأنتم عبيده فاتبعوه ولا تشتغلوا بما لا يعنيكم.

---

[١] فص لف م: وعن.
[٢] لف النبي
[٣] لف م: عليه السلام.
[٤] لف النبي عليه السلام
[٥] جم فص: رسول الله.
[٦] لف النبي عليه السلام
[٧] لف م – الله.
[٨] لف م: رسول الله.
[٩] لف م + فيه.
[١٠] لف م – فيه. من هنا إلى نهاية الكتاب سقط من نسخة ف.
[١١] لف م: أرأيتم.
[١٢] جم لف م – رجلا.
[١٣] فص + إليهم.
[١٤] لف م: فكلك.

وروي عن نوح بن[١] مريم قال: سألت أبا حنيفة رضي الله عنه[٢] فقلت: إني أخذت حظا من الفقه وأريد أن أكتب الحديث، عمن أكتبه؟[٣] قال: اكتب عن كل عدل في هواه ما خلا الرافضة وهؤلاء الذين يأتون باب[٤] السلطان. أما[٥] الرافضة فإن اعتقادهم تضليل أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم،[٦] وأما الذين يأتون أبواب السلطان وطنوا أنفسهم له حتى انقادت لهم العامة فهم لا يصلحون أن يكونوا أئمة المسلمين.

وسئل أبو القاسم عن رجل يرى الإمامة لأبي بكر إلا أنه يحب عليا جدا. قال: لا بأس به، أنا أحبه جدا، هذا إذا أحب عليا جدا[٧] قال الفقيه: هذا إذا أحب عليا جدا وأحب أبا بكر وعمر أيضا جدا،[٨] وأما إذا أحب عليا جدا وأحب أبا بكر وعمر[٩] دون ذلك فهو مبتدع ضال.

وسئل محمد بن مقاتل عمن أنكر نبوة الخضر أو ذي الكفل قال: كل من لم تجتمع عليه الأمة أنه نبي فإنه لا يضر إن جحد نبوته؛ لأن الله تعالى قال: منهم من قصصنا عليك ومنهم من لم نقصص عليك. فلا[١٠] يضر من لم يعرف /[٣١٨ظ] جميع الرسل.[١١]

باب الحكايات

---

[١] جم فص + أبي.
[٢] فص لف م - رضي الله عنه.
[٣] جم فص: أكتب.
[٤] لف أبواب
[٥] م: فأما.
[٦] لف النبي عليه السلام
[٧] لف م - هذا إذا أحب عليا جدا.
[٨] جم فص - جدا.
[٩] م - وأما إذا أحب عليا جدا وأحب أبا بكر وعمر.
[١٠] لف ولا
[١١] فص + صلوات الله عليهم أجمعين.

زعموا أن الحجاج بن يوسف قال ذات يوم[1] لغلامه: انظر هل في السجن من يصلح للمحادثة؟ فطلب فوجد رجلا أديبا فجعل الحجاج يحدثه فلما أكثر الحديث قال له الحجاج: ما الذي أدخلك السجن؟ قال: ابن عم لي قتل إنسانا فطلب فلم يوجد فأخذت من قبله. قال الحجاج: صدق الشاعر:

جنى ابن عمك ذنبا فابتليت به إن الفتى بابن عم السوء مأخوذ

فقال الرجل: بل[2] قول الله أصدق: ولا تزر وازرة وزر أخرى. قال الحجاج: صدق الله وكذب الشاعر، خلوا سبيله.

وذكر[3] عن محمد بن سلمة أن رجلا من أصحابنا خرج حاجا فدخل المدينة فقيل له: ههنا رجل ينكر على من يقول أنا مؤمن. وطلبوا منه أن يذهب إليه ويناظره. فقال: أنا محتار[4] فتشفعوا إليه فأجابهم فقال: غدا إن شاء الله. فلما كان من الغد ذهب إلى مجلس ذلك الرجل وسأله عن رجل قتل رجلا خطأ أي شيء يجب عليه؟ قال: تحرير رقبة مؤمنة ودية مسلمة إلى أهله كما قال الله تعالى. قال[5] له الرجل: وهل يوجد رقبة مؤمنة في الأرض فسكت الرجل.

قال: وسئل أبو الحازم عن فقهاء زمانه فقال: الأئمة ثلاثة: أبو جعفر الطحاوي رحمه الله[6] بمصر وعلي القمي بالري وأبو نصر محمد بن سلام ببلخ. فقيل له: أيهم أفقه؟ قال: أما أبو جعفر الطحاوي فأكثرهم[7] حديثا، وأما علي القمي فهو أحجهم، وأما أبو نصر محمد بن[8] سلام فهو أفقههم.

---

[1] لف ليلة

[2] جم فص – بل.

[3] لف م + أبو نصر.

[4] لف مختار

[5] فص: فقال.

[6] لف م – رحمه الله.

[7] لف م : أكثرهم.

[8] لف –

وروى أبو نصر عن محمد بن سلمة قال: سبي مكحول ثلاث مرات من الهند ففي كل مرة قطع السلسلة وهرب إلى بلده ثم صار بعد ذلك عالم الشام فلا يقال مكحول الهندي، بل يقال مكحول الشامي. وذكر[١] عن مكحول أنه كان إذا سئل عن شيء لا يعرف يقول: أساحر أنا؟[٢]

وذكر حماد[٣] أن قتادة قدم الكوفة وجلس في أول يوم فقال: اسألوني[٤] دون عرش الرحمن فقال حماد بن أبي سليمان: إن هذا الرجل أعظم القول وقال لأبي حنيفة اذهب وسله[٥] شيئا فقام أبو حنيفة رحمه الله[٦] فقال:[٧] يرحمك[٨] الله النملة التي كلمت سليمان ذكرا كانت أم أنثى؟ فتحير قتادة وترك المجلس ثم جلس في اليوم الثاني فقام أبو حنيفة وقال: كلب أصحاب الكهف ما لونه؟ فتحير[٩] وترك المجلس. ثم جلس في اليوم الثالث فقال: سلوني[١٠] عن الفقه فقام أبو حنيفة فقال:[١١] ما تقول في رجل غاب عن امرأته ثم تزوجت المرأة زوجا آخر /[٣١٩و] فجاءت بولد فجاء الزوج الأول فقال لها: يا زانية! تزوجت وأنا زوجك؟ وقال الزوج[١٢] الثاني:[١٣] تزوجيتني ولك زوج؟ فكيف[١٤] يجب الحدود ولمن يكون الولد؟ فقال[١٥] قتادة: هذه المسألة أنزلت[١٦] أم لا؟ فقال أبو حنيفة: لا ولكن نستعد للبلاء قبل نزوله. فقال قتادة:

---

[١] جم فص: وروي.
[٢] لف م – وذكر عن مكحول أنه كان إذا سئل عن شيء لا يعرف يقول: أساحر أنا؟
[٣] فص – حماد.
[٤] فص + عن.
[٥] جم فص: واسأله.
[٦] فص لف م – رحمه الله.
[٧] جم: وقال له.
[٨] لف م: رحمك.
[٩] جم: فبقي.
[١٠] جم فص: اسألوني.
[١١] جم: وقال؛ فص – فقال.
[١٢] جم – الزوج.
[١٣] فص + يا زانية.
[١٤] جم فص: كيف.
[١٥] فص: قال.
[١٦] لف م: نزلت.

والله لا أجلس في الكوفة ما دام هذا الغلام فيها فما[1] علمت أن أحدا يسألني عن هذه المسائل. فخرج من الكوفة.

وروي عن محمد بن الفضل قال: كانت امرأة في جوارنا لا تعرف أن اليهود والنصارى يبعثون فسئل جميع من ههنا مثل خلف وأبي مطيع فقالوا: تكفر. فسألت أبا سليمان الجوزجاني قال: تعلم ولا تكفر. ثم قال أبو سليمان: سأل أبو سعيد الصاغاني أبا يوسف عن امرأة لا تعرف أن أهل الكفر يدخلون النار قال أبو يوسف: تعلم ولا تكفر.

وقال[2] محمد بن الفضل: كان أبو مطيع يقول: الجنة والنار يفنيان عند فناء الأشياء كلها ثم يعادان. وكان[3] أبو معاذ يكفره بذلك. قال محمد بن الفضل: نحن نقول: لا يفنيان وننكر قول أبي معاذ حيث كفره بشيء مخلوق إذ[4] قال يفنى.

وروى البلخي عن علي بن عاصم أنه سئل عن معنى قول سفيان الثوري: إن أبا حنيفة استتيب من الكفر مرتين. قال: كانت قصته أن ابن هبيرة دعاه إلى أمر من أمور السلطان فأبى عليه فقال: كفرت يا أبا حنيفة! تب إلى الله. وكان ابن هبيرة يرى أن من خالف السلطان كفر. فقال أبو حنيفة أتوب إلى الله من كل ذنب. ثم دعاه بعد ذلك إلى الدخول في القضاء فأبى فقال:[5] كفرت يا أبا حنيفة! تب إلى الله تعالى.[6] فقال: تبت إليه من كل ذنب. قال: ولا[7] أدري ما حمل سفيان على أن قال ذلك. ولم يذكر كيف كانت قصته.

---

[1] لف – دام هذا الغلام فيها فما.
[2] م: قال.
[3] لف فكان
[4] جم لف: إذا.
[5] جم فص: قال.
[6] لف –
[7] فص: فلا.

وروي عن المسور بن مخرمة أنه دخل على ابن عباس فرأى عليه ثوب سندس وبين يديه كانون عليه تمثال طير فقال له: أرى عليك هذا الثوب وقد علمت ما كان من النهي في لبس الحرير، وهذا تمثال طير على كانونك؟ فقال له ابن عباس: ما شعرت بهذا الثوب الذي عليّ وكان ذلك بعد ما كف بصره، ولئن[١] كان النبي صلى الله عليه وسلم[٢] نهى عن لبس الحرير وما[٣] نهي عنه إلا للتجبر والتكبر ولسنا منهم، وأما هذا الطير فما ترى[٤] كيف أحرقناها بالنار. فلما خرج المسور أمر ابن عباس بأن يؤتى بثوب غيره وخلع ذلك الثوب وأمر بذلك[٥] الطير[٦] يقطع عن[٧] الكانون.

وذكر أن /[٣١٩ظ] رجلا من أهل البصرة خرج إلى شريك فسأله أميرهم عن أهل البصرة ما كسبهم؟ قال: هم قوم لهم دور وحوانيت مستغلة وقوم لهم عبيد ودار[٨] مستغلة[٩] وقوم لهم تجارة ورأس مال يتجرون وقوم لهم نخيل يستنزلونها. فقال: [١٠] أما أصحاب الدور والحوانيت فهم كلاب يحتاجون أن يطالبوا سكانهم ليأخذوا غلاتهم. وأما أصحاب العبيد والإماء فهم لئام؛ لأنهم يستعملون أمثالهم ويأخذون بدل عملهم وأوساخهم. وأما أصحاب رؤوس الأموال فهم ذئاب الناس فيثب[١١] بعضهم على بعض ويحتالون حتى يسلب بعضهم من بعض.[١٢] فعليك بأصحاب النخيل؛ فإن الشأن فيهم.

---

[١] م: وإن.
[٢] لف م: عليه السلام.
[٣] لف م: فما.
[٤] جم – ترى.
[٥] لف بتلك
[٦] جم فص لف + أن.
[٧] لف من
[٨] فص: وإماء.
[٩] جم – مستغلة.
[١٠] لف قال
[١١] لف يثب
[١٢] فص – بعض.

قال أبو القاسم: خرجت يوما إلى محمد بن سلمة أتبرك به فلما أردت الانصراف قال: اركب خلفي. قلت: المشي أحب إلي. فقال: إنك لا تزال بخير ما دمت هكذا. قال أبو القاسم: الآن عرفت قدر هذا الكلام؛ لأني ما دمت لا أركب الدابة لم أكن أحتاج إلى أن أخالط السلطان. وكنت أعز في ذلك اليوم مما أنا عليه اليوم.[1]

وروى أبو الدرداء أن معاوية بن أبي سفيان رضي الله عنهم[2] بعث إليه وأمره بأن يكتب فساق حمص فقال أبو الدرداء: ما شأني وشأن فساق حمص؟ فمن أين أعرفهم؟ فقال ابنه: أنا أكتبهم لك، فكتبهم، ثم جاء به إلى أبي الدرداء فقال: ألا تخبرني من أين علمت أنهم فساق؟ ما علمت أنهم فساق إلا وأنت منهم، فإن شئت فابدأ بنفسك ولم يرسل بأسمائهم.[3]

وذكر عن أبي يوسف أنه دخل على هارون الرشيد وعنده اثنان يتناظران في الكلام فقال هارون لأبي يوسف: احكم بينهما. فقال أبو يوسف: أنا لا أخوض فيما لا يعنيني. قال له الخليفة: أحسنت. وأمر له بمئة ألف. وأمر بأن يكتب في الدواوين أن أبا يوسف أخذ بترك ما لا يعنيه مئة ألف.

وسئل أبو بكر الإسكاف[4] عن الاستطاعة قبل الفعل أم مع الفعل. قال: ليس في هذا رأس مال ولا أشتغل به. ثم قال: لا يسأل أحد يوم القيامة عن هذا وإنما يسأل عما أمر به ونهي عنه، فالاشتغال به أولى.

وروي عن ابن مسعود أنه قال: إن الذي يفتي الناس بكل ما يسألونه لمجنون.[5]

---

[1] جم – اليوم.
[2] فص لف م – رضي الله عنهم.
[3] جم لف: أسماءهم.
[4] فص – الإسكاف.
[5] جم: المجنون.

وقال ابن شبرمة: إن من المسائل مسائل[١] لا يحل للسائل أن يسأل عنها[٢] ولا للمجيب أن يجيب عنها.

وقال /[٣٢٠و] الشعبي: سلوا[٣] عما كان ويكون، ولا تسألوا عما لم يكن ولا يكون.

وقال أبو القاسم: سمعت نصير بن يحيى يقول: يحكى أن خالا لأبي يوسف القاضي دخل عليه وهو جالس على مصلى لطيف[٤] نفيس وعلى الخال جبة نفيسة فاستحلى خاله[٥] المصلى فجعل يمسحه بيده، فلما رآه أبو يوسف مد يده إلى جبته وجعل يمسحها بأصبعه. فلما رأى الخال[٦] ذلك[٧] قال له: طمعتُ في مصلاك وطمعتَ في جبتي. ما مثلي ومثلك إلا كمثل رجل كان قبلنا أصابه الزكام فأشير عليه بأن يدخل الحمام فأول ما يدخله[٨] فيها يقول: ما بك بي وما بي بك، فيزول عنه. فدخل الحمام فاستقبله[٩] رجل به جرب،[١٠] فقال هذا المزكوم ما بك بك وما بي بي، ولكن يا أبا يوسف لك مصلاك ولي جبتي.

وحكي أبو نصر أن أعربيا دخل على بعض الخلفاء فتكلم بشيء فاستحسنه فقال له: سل[١١] حاجتك. فقال الأعرابي: ألف درهم. فلما خرج قال له الخازن: يا مجنون! يقول لك أمير المؤمنين سل[١٢] حاجتك فتقول ألف درهم؟ فقال[١]: ما علمت أن الله تعالى عددا أكثر من ألف.[٢]

---

[١] جم فص – مسائل.
[٢] م – عنها.
[٣] جم فص: اسألوا.
[٤] جم فص: نظيف؛ لف م – لطيف.
[٥] جم: الخال.
[٦] فص: خاله.
[٧] جم: ذلك الخال.
[٨] لف من يدخل
[٩] فص: فأول من استقبله.
[١٠] لف م: أدرة.
[١١] جم فص: اسأل.
[١٢] جم فص: اسأل.

وذكر أن نبطيا دخل على الحجاج بن يوسف فقال: أصلحك الله مات أبانا فوثب أخينا فأخذ مالنا فقال الحجاج: لا رحم الله أباك ولا عافي أخاك ولا رد عليك مالك أفسدت علينا لساننا.

وقال أبو حنيفة يوما لأبي يوسف: ويلك يا يعقوب! ما مثلك إلا[٣] مثل[٤] الجراب لا يوجد فيه إلا ما يوضع.[٥] يعني لا يقول الفقيه إلا ما سمع وحفظ.

وذكر عن البلخي[٦] أنه كان إذا سئل عن مسألة فيجيب فيقال له: قال محمد كذا وكذا. فيقول: إيش[٧] تصنع به. فإذا سئل عن مسألة فيجيب فيقال له: هذا قول محمد. فيقول: سبحان الله! ما أدق مذهبه في العلم.

وقال محمد بن سلمة: لم يكن في هؤلاء أدق علما من محمد بن الحسن، يعني[٨] كان دقيق النظر.

وروى محمد بن سلمة عن محمد بن شجاع الثلجي[٩] أنه قال: لم يشك أهل بغداد أنه لم يقدمها غريب أفصح من محمد بن الحسن. قال ألا ترى إلى تصنيفه ليست فيها عربية غريبة.

روي عن وكيع بن الجراح أنه كان يفتخر بمحمد بن الحسن ويقول: غلام منا تكلم في ألف[١] مجلد ما ناقض بين كلمتين. [٢]

---

[١] فص – فقال؛ لف م + الأعرابي.
[٢] لف م + ههنا.
[٣] جم – إلا.
[٤] جم فص – مثل.
[٥] لف + فيه.
[٦] لف الثلجي
[٧] جم فص: أي شيء.
[٨] فص لف – يعني.
[٩] جم فص: البلخي.

وروي عن خلف بن أيوب[٣] أن رجلا[٤] سأله[٥] عن الفرق بين المسألتين ففرق بينهما فلم يقنع به السائل فقال خلف: إنما يفرق بين المسألتين بنكتة لا بجوالق توضع بينهما من تبن.[٦]

وذكر أن أعرابيا وجد ولد ذئب مطروحا على قارعة الطريق فرحمه وحمله إلى خيمته، وكانت /[٣٢٠ظ] له شاة يحلبها فعلقه[٧] بالشاة حتى رضع منها ورباه حتى كبر فألف[٨] بالشاة فغاب الأعرابي وأهله يوما عن وطنه فقصد الذئب إلى الشاة فشق بطنها وأكل من لحمها ما أكل. فلما انصرف الأعرابي ورأى ذلك اغتم وجعل يقول:

غذيت بدرها ونشأت فينا[٩] فما يدريك أن أباك ذئب

إذا كان الطباع طباع سوء فليس بنافع أدب الأديب

وروي عن ابن عباس رضي الله عنه[١٠] أن أباه العباس بن عبد المطلب قال:[١١] يا بني إن أمير المؤمنين يقربك ويخلو بك ويستشيرك مع أناس من أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم[١٢] يعني

---

[١] فص - ألف.
[٢] لف الكلمتين
[٣] جم + قال.
[٤] جم - رجلا.
[٥] جم + رجل.
[٦] جم: مرتين.
[٧] جم: فعلفه.
[٨] لف وألف
[٩] لف م: فيها.
[١٠] لف م - رضي الله عنه.
[١١] جم فص + له.
[١٢] لف النبي صلى الله عليه وسلم

عمر رضي الله عنه[1] فاحفظ عني ثلاث خصال: لا يجربن عليك كذبة ولا تفشين له سرا ولا تغتابن عنده أحدا. قيل لابن عباس: كل واحدة منهن خير من ألف. قال: نعم ومن عشرة آلاف.

وذكر أن[2] عبد الملك بن مروان جلس يوما للناس فقام رجل فقال يا أمير المؤمنين إني تزوجت امرأة وزوجت ابني أمها، فإن رأيت أن تأمر لنا بعطائنا حتى نرم شأننا ونضم أهالينا، فأطرق عبد الملك ساعة ثم رفع رأسه فقال: فإن ولد لكما غلامان ما القرابة بينهما؟ إن علمته أمرت بعطائك وأضعفت لك. فتفكر الرجل ساعة ثم قال: يا أمير المؤمنين هذا صاحب شرطك ولّيتَه أمرك، سله[3] عنها، فإن أصابها فعطائي له، وإن لم يصبها فأنا أعذر. قال: صدقت. فسأل صاحب شرطته عن المسألة فأجاب وأخطأ إياه.[4] ثم سأل جميع من حضره في[5] المجلس فلم يصب أحد منهم فقام رجل كان في آخر الناس من أهل العراق أتاه بتظلم من عامل له فقال يا أمير المؤمنين: إن أنا أخبرتك تقضي حاجتي؟ قال: نعم. قال: ابن الأب عم ابن[6] الابن وابن الابن خال ابن الأب. فسره[7] حتى فهم. فقال عبد الملك: أصبت الله درك. ثم أمر له بعشرة آلاف وكسوة وكتب له بعزل العامل ثم التفت إلى جلسائه فقال: لله[8] در العلم أي ميراث هو؟

وذكر عن الشعبي أنه كان عند عبد الملك بن مروان وكان عبد الملك يرفع اللقمة والشعبي يحدثه فيقول: يا شعبي حديثك أشهى عندي من هذه اللقمة، فتبقى اللقمة في يده إلى أن يفرغ الشعبي من حديثه.

---

[1] لف م – رضي الله عنه.
[2] جم + عمر.
[3] جم فص: اسأله.
[4] لف م – إياه.
[5] جم – في.
[6] جم – ابن.
[7] لف وفسره
[8] م – لله.

قال الفقيه:[1] سمعت الفقيه أبا جعفر يذكر بإسناده عن ليث بن سعد قال: كنت /[٣٢١و] أتمنى أن أرى أبا حنيفة. قال: فبينما أنا بمكة في المسجد الحرام إذ رأيت الناس مجتمعين على رجل فأصغيت إليه فسمعت رجلا يقول: يا أبا حنيفة أنا رجل من[2] خراسان ولي مال كثير ولي ابن أزوجه[3] امرأة وأنفق[4] عليه[5] مالا كثيرا فيطلقها ويذهب مالي وأشتري له جارية بمال كثير فيعتقها فيذهب مالي فما ترى؟ فقال أبو حنيفة: خذ بيده وأدخله[6] سوق الرقيق[7] فإذا[8] وقعت عينه على جارية فاشترها لنفسك ثم زوجها إياه فإن طلقها عادت إليك وإن أعتقها لم يجز عتقه. فقال[9] الليث: والله[10] ما أعجبني[11] سرعة جوابه.

وروي عن أبي جعفر الدوانيقي أنه جمع عنده الفقهاء وكان فيهم أبو حنيفة فقال لهم: إن أهل الموصل كانوا اشترطوا على أنفسهم ألا يخرجوا على عاملي وإنهم متى ما فعلوا ذلك فأنا في حل من دمائهم وأموالهم، وإنهم قد فعلوا ذلك. فقال القوم: يؤخذون بشروطهم التي اشترطوا على أنفسهم. وأبو حنيفة رحمة الله عليه[12] ساكت. فقال له[13] أبو جعفر: يا شيخ ما تقول؟ فقال: يا أمير المؤمنين اشترطت عليهم ما لا يجب لك، وشرطوا على أنفسهم ما لا يجوز، وإن شرط الله تعالى[14] أولى. فقام أبو جعفر

---

[1] فص + رحمه الله؛ لف م + رضي الله عنه.
[2] جم + أهل.
[3] جم: زوجته.
[4] جم: فأنفقت؛ فص لف م: فأنفق.
[5] فص: عليها.
[6] لف إلى النخاس
[7] لف –
[8] م: وإذا.
[9] فص: قال.
[10] لف م: فوالله.
[11] لف م + جوابه كما أعجبني.
[12] فص لف – رحمة الله عليه.
[13] فص – له.
[14] م – تعالى.

مغضبا فدخل وخرج الناس فمات أبو حنيفة رضي الله عنه[1] بعد أيام، فلم يحب أن يقتله ظاهرا[2] فسقاه سما.[3]

وروي عن الثلجي[4] أنه قال: أخبرني رجل سماه أنه خرج بغلس فإذا بجنازة يحملها[5] أربعة من السودان فذهبوا بها إلى مقابر خيزران فسألهم فقالوا: جنازة أبي حنيفة رحمة الله عليه رحمة واسعة.[6]

وذكر أن أبا حنيفة رحمه الله[7] دعاه ابن هبيرة للقضاء فأبى فضربه أياما في كل يوم عشرة أسواط فمات رحمه الله.[8]

باب التاريخ[9]

روي[10] عن العباس بن عبد المطلب رضي الله عنه[11] قال: ولد رسول الله صلى الله عليه وسلم[12] عام الفيل قال: وأنا ولدت قبله بسنتين. وروى محمد بن[13] أبي معشر عن أبيه عن جده عن المشيخة منهم محمد بن الكعب[14] القرظي وغيره أن النبي صلى الله عليه وسلم[15] هاجر من مكة إلى المدينة فقدم

---

[1] لف – رضي الله عنه.
[2] فص – ظاهرا.
[3] م – سما.
[4] فص: البلخي.
[5] لف م: حملها.
[6] فص: رحمه الله.
[7] لف –
[8] فص: رحمة الله عليه ورضوانه والله أعلم؛ لف م – رحمه الله.
[9] فص: التواريخ.
[10] جم فص: وروي.
[11] لف م – رضي الله عنه.
[12] لف النبي عليه السلام
[13] لف + معشر عن
[14] جم فص: كعب.
[15] لف م: عليه السلام.

المدينة يوم الاثنين لليلتين مضتا[1] من شهر ربيع الأول. وتوفي[2] صلى الله عليه وسلم[3] يوم الاثنين في شهر ربيع الآخر. ودفن يوم الأربعاء.

وتوفي أبو بكر رضي الله عنه لثمان ليال خلون من جمادى الآخرة يوم الاثنين سنة ثلاث عشرة من وقت الهجرة. /[٣٢١ظ] وكانت خلافته سنتين وأربعة أشهر إلا عشر ليال. وكانت خلافة عمر[4] عشر سنين وستة أشهر وأربعة أيام. وكانت خلافة عثمان رضي الله عنه[5] اثني عشرة سنة إلا إحدى عشرة ليلة. وكانت خلافة عليّ رضي الله عنه[6] خمس سنين إلا ثلاثة أشهر. وكانت خلافة معاوية رضي الله عنه تسع عشرة سنة وثلاثة أشهر. وبايعوه بعد علي رضي الله عنه بسنة[7]. وكانت خلافة يزيد ثلاث سنين وشهرا. وأمر بقتل سيد شباب أهل الجنة الحسين بن علي رضي الله عنهما. ويوم[8] قتل[9] كان ابن[10] ثمان وثلاثين من سنة أربع وستين من وقت[11] الهجرة.[12]

وذكر عن الواقدي أنه قال: آخر من مات من أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم[13] بالكوفة عبد الله بن أبي أوفي رضي الله عنه[14] سنة ست وثمانين. وآخر من مات بالمدينة سهل بن سعد سنة

---

[1] لف ليومين مضيا

[2] جم فص + رسول الله.

[3] لف: عليه السلام.

[4] جم فص + رضي الله عنه.

[5] لف – رضي الله عنه.

[6] لف – رضي الله عنه.

[7] لف م – رضي الله عنه بسنة؛ لف م + وتوفي وهو ابن ثمان وسبعين سنة.

[8] فص: وكان يوم.

[9] فص + له من العمر.

[10] فص – ابن.

[11] فص – وقت.

[12] لف م – رضي الله عنهما. ويوم قتل كان ابن ثمان وثلاثين من سنة أربع وستين من وقت الهجرة.

[13] لف م: النبي عليه السلام.

[14] لف م – رضي الله عنه.

إحدى وتسعين وهو ابن مئة سنة. وآخر من مات بالشام واثلة بن الأسقع رضي الله عنه[1] سنة خمس وثمانين. ثم مات عبد الله بن بشر رحمه الله[2] سنة ثمان وثمانين.[3] وآخر من مات بالبصرة أنس بن مالك رضي الله عنه[4] سنة إحدى وتسعين. ويقال: ثلاث وتسعين.

ثم بايع أهل الشام مروان بن الحكم بعد ما مات يزيد. وبايع أهل العراق عبد الله بن الزبير رضي الله عنه[5] فعاش مروان بن الحكم تسعة أشهر ثم مات ثم بايعوا عبد الملك بن مروان وكانت خلافته ثلاث عشرة سنة ثم الوليد بن عبد الملك وكانت خلافته[6] تسع سنين وسبعة أشهر. ثم استخلف سليمان بن عبد الملك ثلاث سنين إلا أربعة أشهر. ثم عمر بن عبد العزيز رضي الله عنه[7] سنتين وخمسة أشهر ونصف شهر. ثم يزيد بن عبد الملك ثم هشام بن عبد الملك ثم الوليد بن يزيد بن عبد الملك ثم يزيد بن الوليد ثم إبراهيم بن الوليد[8] ثم مروان بن محمد.

ثم انقلبت الولاية إلى ولد العباس فبويع عبد الله بن محمد ثم أبو جعفر الدوانيقي. وكان أبو حنيفة رضي الله عنه[9] في زمانه. وكان ابن[10] هبيرة عامل أبي جعفر وهو الذي طلب القضاء من أبي حنيفة رحمه الله[11] فلم يجبه حتى قتل بالسياط أو بالسم ببغداد سنة مئة وخمسين وهو ابن سبعين سنة. وأبو يوسف قاضي القضاة رحمه الله[12] مات سنة اثنين وثمانين ومئة. ومحمد بن الحسن رحمه الله[1] مات سنة

---

[1] لف م – رضي الله عنه.
[2] لف م – رحمه الله.
[3] فص – وثمانين.
[4] لف م – رضي الله عنه.
[5] لف م – رضي الله عنه.
[6] فص – خلافته.
[7] لف م – رضي الله عنه.
[8] فص – الوليد.
[9] لف م – رضي الله عنه.
[10] م: أبو.
[11] لف – رحمه الله.
[12] لف – رحمه الله.

تسع وثمانين ومئة[٢] وهو ابن سبع وخمسين سنة. وابن أبي ليلى مات في سنة ثمان وأربعين ومئة وهو على القضاء. والأوزاعي اسمه عبد الرحمن بن عمرو ومات[٣] سنة سبع وخمسين ومئة وكان إمام أهل الشام. وسفيان الثوري مات سنة ست وستين ومئة وكان من أهل الكوفة /[٣٢٢و] فطلبوه للقضاء فهرب إلى البصرة فمات وهو متوار.

ومالك بن أنس وهو إمام المدينة مات سنة تسع وسبعين ومئة وهو ابن خمس وثمانين. ويقال أكثر.[٤] وابن المبارك مات سنة إحدى وثمانين ومئة. وسفيان بن عيينة مات سنة ثمان وسبعين ومئة.

وأبو معاذ خالد بن سليمان إمام أهل بلخ مات يوم الجمعة لأربع بقين من المحرم سنة تسع وتسعين ومئة وهو ابن أربع وثمانين ومئة.[٥] وأبو مطيع الحكم بن عبد الله وكان قاضيا ببلخ بعد ابن الرماح مات ليلة السبت لاثنتي عشرة ليلة خلت من جمادى الأولى سنة تسع وتسعين[٦] ومئة وهو ابن أربع وثمانين سنة.

وخلف بن أيوب مات أول يوم من شهر رمضان سنة خمس ومئتين. قال محمود بن خلف: لما رآني[٧] وهو ابن تسع وستين سنة.[٨] وشداد بن حكيم كان على قضاء بلخ نحوا من ستة أشهر استقضاه هرثمة بن أعين حين خرج إلى سمرقند ثم ترك القضاء وهرب فتوفي وهو ابن تسع وثمانين سنة في آخر سنة ثلاث عشرة ومئتين. وعصام بن يوسف مات ببلخ سنة خمس عشرة ومئتين وهو ابن أربع وثمانين سنة. وإبراهيم بن يوسف كان أخا عصام بن يوسف مات في جمادى الأولى سنة تسع وثلاثين ومائتين

---

[١] لف – رحمه الله.
[٢] جم – ومئة.
[٣] فص لف: مات.
[٤] فص – أكثر.
[٥] فص – ومئة؛ لف: سنة.
[٦] جم: وسبعين.
[٧] لف أبي
[٨] فص – سنة.

وصلى عليه داود بن العباس. ومحمد بن الأزهر يكنى أبا عبد الله[1] مات يوم السبت بعد صلاة الظهر ودفن يوم الأحد في شوال لعشرة ليال خلون منه سنة ثمان وسبعين ومئتين وهو ابن سبع وثمانين سنة. ونصير بن يحيى يكنى أبا بكر مات ليلة الأربعاء آخر ليلة من جمادى الآخرة سنة ثمان وستين ومئتين.

وأبو نصر محمد بن محمد بن[2] سلام مات سنة خمس وثلاث مئة. وأبو عبد الله محمد بن خزيمة القلاس مات يوم الاثنين في شعبان سنة أربع عشرة وثلاث مئة. وأبو القاسم أحمد بن حم بن عصمة الصفار توفي[3] ليلة الاثنين في شوال لعشر بقين منه سنة ست وعشرين وثلاث مئة. وهو ابن سبع وثمانين سنة.[4] وأبو بكر محمد بن أحمد الإسكاف مات[5] سنة ثلاث وثلاثين وثلاث مئة. وأبو بكر محمد بن سعيد مات وهو ابن خمس وخمسين سنة، سنة ثمان وأربعين وثلاث مئة. وعلي بن أحمد الفارسي مات يوم الأربعاء ودفن يوم الخميس في ذي الحجة سنة خمس وخمسين وثلاث مئة. والفقيه أبو جعفر محمد بن عبد الله مات ببخارى وحمل إلى بلخ ودفن يوم الجمعة لخمس بقين من ذي الحجة سنة اثنين وستين وثلاث مئة. وهو ابن اثنين وستين سنة.

وأبو الحسن محمد بن محمد بن مندوست مات سنة أربع وستين وثلاث مئة. وأبو القاسم[6] /[٣٢٢ظ] عبد الله بن محمد وهو ابن[7] أبي بكر بن أبي سعيد مات في صفر سنة سبعين وثلاث مئة وهو ابن ست وخمسين سنة. وأبو إبراهيم إسماعيل بن إبراهيم البستي مات سنة تسع وخمسين وثلاث مئة. ومات الفقيه أبو علي الحسين بن محمد البزار في صفر سنة خمس وسبعين وثلاث مئة. ثم مات الفقيه

---

[1] م – أبا عبد الله؛ م + توفي يوم الأربعاء لاثني عشرة خلون من صفر سنة إحدى وخمسين ومائتين. ومحمد بن سلمة يكنى أبا عبد الله.

[2] جم فص – بن.

[3] جم: مات.

[4] جم – سنة.

[5] جم – مات.

[6] م + بن.

[7] فص – ابن.

أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي ببلخ رحمه الله[1] وهو صاحب هذا الكتاب في جمادى الآخرة سنة خمس وسبعين وثلاث مئة.

ثم مات الفقيه أبو العلاء أحمد بن كثير وهو صاحب أبي بكر الإسكاف في المحرم سنة ثمان[2] وثلاث مئة، ثم توفي الفقيه أبو ؟؟؟[3] رحمه الله[4] وهو صاحب الفقيه أبو جعفر في رجب سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة،[5] ومات الشيخ الإمام أبو بكر[6] بن الفضل إمام بخارى رحمه الله[7] سنة[8] إحدى وثمانين وثلاث مئة.[9]

[1] ص: رحمه الله ببلخ؛ م: رحمة الله عليه.

[2] ص: ثمانين.

[3] في ع الخط غير مقروء، وفي جم المكان فارغ؛ لف م: الليث.

[4] لف – رحمه الله؛ م: رضوان الله عليه ورحمه رحمة واسعة.

[5] فص – ثم توفي الفقيه أبو ؟؟؟ رحمه الله وهو صاحب الفقيه أبو جعفر في رجب سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة.

[6] لف + محمد

[7] لف – رحمه الله؛ لف: في شهر رمضان م: رحمة الله عليه في الشهر المبارك.

[8] جم – سنة.

[9] فص + رحمة الله عليهم أجمعين.

EK II: TOPKAPI AİLESİ TAHKİKLİ METNİ

كتاب[1] الإجارة[2]

وسئل[3] أبو القاسم أحمد بن حم[4] عن رجل استأجر حمارا فضل[5] في الطريق فتركه المستأجر فلم[6] يطلبه هل يجب عليه الضمان؟ قال: إذا ذهب منه من[7] حيث[8] لا يشعر وهو حافظ له فلا[9] ضمان عليه في تركه الطلب إذا كان آيسا من وجوده، وطلبه بالقرب[10] في حوالي الموضع الذي ذهب.

وسئل أبو القاسم[11] عن رجل استأجر حمارا لينقل[12] التراب من خربة[13] فأخذ في النقلة فانهدمت الخربة فهرب المستأجر وهلك الحمار[14] قال إن انهدم من معالجة[15] المستأجر[16] فهو ضامن لقيمته وإن انهدم من غير ذلك ولم يقف المستأجر على وهن[17] من[18] الخربة[1] لا[2] قرار معه[3] فلا ضمان عليه.

---

[1] رص باب؛ ط باب من؛ من هنا إلى باب الشهادات سقط من با. (المتن من نسخة أفيون).
[2] ب دم الإجارات
[3] فز رص سئل
[4] ب – أحمد بن حم
[5] ط + منه
[6] رص ط ولم
[7] ط –
[8] ط بحيث
[9] ط لا
[10] فز دم في القرب
[11] رص – أبو القاسم
[12] فز رص لنقل
[13] رص + في خربة
[14] رص فهلك الحمار وهرب المستأجر
[15] ب معالجته
[16] ب –
[17] ط –
[18] ط –

وسئل عمن استأجر حبابا أو كيزانا وقال ما لم تردها عليّ صحيحة فلي عليك كل[٤] يوم درهم فقبض[٥] ثم جاء يردها[٦] وقد انكسر بعضها قال الإجارة في الحباب فاسدة وفي الكيزان جائزة، فيجب[٧] في الكيزان حصة ما سمى إلى وقت الكسر، وفي الحباب يجب أجر المثل لأن الذي له حمل ومؤنة إنما يجب ردها على المؤاجر فإذا اشترط على المستأجر فسدت الإجارة وإذا[٨] لم يكن له حمل ومؤنة فشرطه لغو.

وسئل عليّ بن أحمد عن امرأة لها دار آجرتها من زوجها ثم سكنا جميعا[٩] قال إنها[١٠] لا تستوجب الأجر وهو[١١] كاستئجارها لتخبز أو تطبخ.[١٢]

وسئل أبو نصر عن رجل آجر حانوته[١٣] من رجل ثم اشتركا في عمل يعملان في ذلك الحانوت هل له الأجر؟ قال كان محمد بن سلمة يقول الشركة توهن الإجارة.

وسئل أبو نصر[١٤] عن رجل رعى[١٥] غنم رجل كل شهر بأجر مسمى فقال[١] الراعي لصاحب الغنم لا أرعى غنمك بعد[٢] هذا[٣] إلا أن تعطيني كل يوم درهما فلم يقل صاحب الغنم شيئا وترك غنمه

---

[١] فز –
[٢] ب ولا
[٣] رص – لا قرار معه؛ ط وهي القرار معه
[٤] ب لكل
[٥] ب فقبضها
[٦] ب ثم ردها عليه بعد مدة؛ رص ط دم – ثم جاء يردها
[٧] رص ويجب
[٨] رص وأما ما؛ ط وأما إذا
[٩] دم + معا
[١٠] فز –؛ دم إنه
[١١] ط وهي
[١٢] ب لتطبخ؛ دم والطبخ
[١٣] ط دم حانوتا
[١٤] ب رص – أبو نصر
[١٥] ب يرعى

مع غنم الراعي قال: يجب كل[٤] يوم درهم. ثم[٥] قال سمعت نصير بن يحيى يحكي عن أبي يوسف في رجل استأجر من رجل حانوتا كل شهر بثلاثة دراهم فقال صاحب الحانوت بعدما مضى شهر[٦] إن رضيت كل شهر بخمسة وإلا ففرغ الحانوت فلم يفعل[٧] وسكن[٨] فيه، قال أبو يوسف: يجب عليه كل شهر خمسة دراهم وسكناه رضًا بما قال صاحب الحانوت. وقال أبو يوسف في رجل ساوم[٩] ثوبا فقال البائع بعشرة وقال المشتري بتسعة فإن سلم البائع إلى المشتري يكون البيع بتسعة ويكون[١٠] تسليمه رضًا بالتسعة، ولو أن المشتري أخذه على ما قال البائع كان رضًا منه بما قال البائع.[١١] وإن قال المشتري لا أرضى بعشرة وقبضه[١٢] لا يكون بينهما بيع وكذلك[١٣] الإجارة على هذا القياس: لو[١٤] قال المستأجر لا أرضى بخمسة وسكنها لا يجب عليه إلا[١٥] الأجر[١٦] الأول.[١٧]

---

[١] ب وقال

[٢] رص بعدها

[٣] رص –

[٤] ط لكل

[٥] فز –

[٦] فز دم شهران

[٧] ط يقل شيئا

[٨] ط وسكنه

[٩] ب رص + رجلا

[١٠] فز ب فيكون

[١١] ب ط + ويكون البيع بعشرة

[١٢] رص + قال

[١٣] ب ط فكذلك؛ ط + في

[١٤] ط ولو

[١٥] ط –

[١٦] فز ط أجر

[١٧] ب + وسئل عن رجل له راع يرعى الرماك وله راع آخر يحفظ/يرعى الذكور من الدواب فجاء الراعي الذي يرعى الذكور وأرسل الدواب مع الرماك من غير أن يسلمها إلى هذا الراعي ثم ضاع واحد منهما هل على راعي الرماك ضمان؟ قال أبو القاسم إذا تَضَامَّتْ الذكور إلى الإناث فساقهن جميعا لزمه حفظ الجميع فإن ضيع شيئا ضمن وإن هلك من حيث لا علم له أو نَدَّ (المحقق: معنى ندّ شرد ونفر) فلا ضمان عليه وإن سلم إليه راعي الذكور فقبل ضمن ما هلك من ذلك ضيع أو لم

وسئل عن رجل استأجر مؤدبا مشاهرة كل شهر بتسعة[1] دراهم يعلم صبيين أحدهما العربية والآخر[2] القرآن، فقال المؤدب أنا لست من بابة تعليم القرآن فاستأجر[3] معلما[4] وضم الصبي إليه بما يعلم[5] الناس وأعطه أجرة من أجري[6] فسلم[7] الصبي إليه فلما جاء رأس الشهر حبس عنه[8] ثلاثة دراهم فقال[9] أنا[10] لا أرضى بما حبست لأن أجر المعلم كل شهر[11] نصف درهم أو درهم قال هذا قريب من توكيله إياه بذلك أن[12] يحط من أجره قدر[13] ما يستحق[14] الذي ضم إليه الصبي.[15]

وسئل عن رجل استؤجر ليغسل[16] الميت قال لا أجر له لأن الواجب علينا[17] أن نغسله[18] ولو استؤجر لحفر[19] القبر[1] قال هذا جائز[2] لأن القبر بمنزلة المسكن كأنه استأجره ليبني مسكنا.[3] وسئل عن أجر القبر أيكون من جميع المال؟ قال هو بمنزلة الكفن من جميع المال.[4]

يضيع قال الفقيه هذا الجواب على قول أبي يوسف ومحمد لأن من أصلهما أن مودع المودع يضمن إذا هلك في يده؛ - إلا الأجر الأول

[1] رص ط بسبعة؛ رص بعشرة

[2] فز + يعلم

[3] ط فاستأجره

[4] فز + آخر

[5] فز رص يعلمون؛ ط + القرآنَ

[6] ب ط أجرتي

[7] رص وسلم

[8] ط عنده

[9] ب + المؤدب

[10] ط -

[11] ط + يكون

[12] فز -

[13] فز بقدر

[14] ط + المعلم؛ دم استحق

[15] ط الصبي إليه

[16] رص لغسل

[17] ب عليه

[18] ب يغسله

[19] فز ط دم ليحفر؛ رص أرض

وسئل بعضهم عن الاستئجار على[٥] حمل[٦] الجنازة[٧] قال إن[٨] لم يوجد غيرهم فالإجارة فاسدة لأن الحمل واجب عليهم وإن وُجد غيرهم جازت الإجارة لأن الحمل لم يكن واجبا عليهم خاصة.[٩]

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حماما على أنه إن نابته[١٠] نائبة فلا أجر له، قال الإجارة فاسدة لأن النائبة أن يمرض أو يعرض[١١] له شغل فهذا شرط فاسد.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل[١٢] آجر داره سنة فلما انقضت[١٣] السنة أخذ الدار وكنسها وسكن فيها فجاء المستأجر وقال كان لي[١٤] فيها دراهم فكنستَها وألقيتَها قال: إن صدقه بذلك فهو ضامن وإن أنكر فالقول قوله مع يمينه.

وسئل الفقيه أبو جعفر[١٥] عن رجل استأجر طاحونتين[١٦] بالماء فاحتاج[١٧] النهر إلى الكَرْي،[١٨] وصار بحال لا يعمل إلا أحد[١] الرحابين، قال[٢] إن كان بحال لو صرف الماء إليهما جميعا عملا[٣]

---

[١] ب دم + جاز
[٢] ب دم – قال هذا جائز
[٣] فز رص سكنا
[٤] ط - وسئل عن أجر القبر أيكون من جميع المال؟ قال هو بمنزلة الكفن من جميع المال
[٥] ب -
[٦] ب لحمل
[٧] فز الجنائز
[٨] رص إذا
[٩] ب –
[١٠] ب ط دم تأتيه؛ فز ينصب
[١١] رص دم عرض
[١٢] رص من
[١٣] رص مضت
[١٤] ط مني
[١٥] رص– الفقيه أبو جعفر
[١٦] فز طاحونين
[١٧] ط واحتاج
[١٨] أي حَفْر حفرة فيه

جميعا[٤] عملا ناقصا فإنه يلزمه أجرهما وله الخيار، وإن[٥] كان بحال لو صرف الماء إليهما[٦] لم يعملا فعليه[٧] أجر أحدهما فإن كان أجرهما[٨] متفاوتا[٩] فعليه أجر أكثرهما وهذا إذا كان في موضع يكون الحفر على المؤاجر ولو كان في موضع يكون الحفر على المستأجر فعليه الأجر كاملا كما قلنا فيمن استأجر خيمة فانكسرت[١٠] أوتادها فالأجر واجب لأن الأوتاد على المستأجر، ولو انقطعت أطنابها فلا أجر عليه.

قال الفقيه سمعت محمد بن الفضل[١١] قال سمعت أبا القاسم أحمد بن حم قال: تعلمت هذه المسألة من أبي وهو[١٢] أن رجلا استأجر من رجل قبانا ليزن به حملا وكان في عمود القبان عيب لم يعلم المستأجر[١٣] فوزنه[١٤] فانكسر هل يجب عليه الضمان؟ قال إن كان مثل ذلك الحمل يوزن في مثل ذلك القبان مع ذلك[١٥] العيب فلا ضمان عليه. قال وسمعت[١٦] أبي أيضا يتأول قول النبي صلى الله عليه وسلم[١٧] "إن الميت يعذب ببكاء الحي" قال هو أن يعلم الناس النياحة ثم مات فإنه يعذب هذا الميت ببكاء الذين تعلموا منه.

---

[١] ط إحدى
[٢] فز ب رص –
[٣] ب دم فعملا؛ رص –
[٤] رص دم –
[٥] ط ولو
[٦] ب + جميعا
[٧] فز فله
[٨] ب ط أحدهما
[٩] رص متفاوتان
[١٠] رص فانكسر
[١١] فز ب + بن أنيف
[١٢] ط وهي لو
[١٣] فز + به
[١٤] ط فوزن به؛ دم ووزنه
[١٥] رص هذا
[١٦] ط دم وقال سمعت
[١٧] فز ط دم – صلى الله عليه وسلم

وسئل بعضهم[1] عن رجل استأجر ثوبا ليلبسه كل يوم بدانق فوضعه في بيته ولم يلبسه حتى مضت عليه سنون ثم رده هل يجب عليه الأجر لتلك السنين؟ قال عليه كل[2] يوم دانق إلى الوقت الذي علم أنه لو[3] لبسه لكان[4] يتخرق فإذا مضى وقت علم أنه لو كان لبسه تخرق سقط عنه[5] الأجر وروي عن محمد[6] نحو هذا.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر[7] ساحة بين يدي[8] حانوته في[9] الشارع من رجل يبيع[10] الفاكهة كل شهر بدرهم فمضت على ذلك مدة وأخذ الأجر ما حال هذه الإجارة؟ وهل للمستأجر أن يسترد الأجر، قال لا يرد[11] ما أخذ[12] من الأجر[13] وينبغي أن يتصدق[14] ويصير بمنزلة الغاصب. قال الفقيه إنما[15] يجب الأجر إذا كان بنى هناك دكانا أو نحو ذلك.

---

[1] ب –
[2] فز رص لكل
[3] فز دم + كان
[4] ب رص + لا
[5] ط –
[6] ط رص دم + بن الحسن
[7] ط آجر
[8] ط – بين يدي
[9] فز رص دم من
[10] رص ليبيع
[11] رص يسترد
[12] رص أخذه
[13] الأجرة
[14] رص به
[15] فز وإنما

وسئل الفقيه أبو جعفر[1] عن رجل استؤجر لحفظ الخان فسرق منه شيء[2] هل يجب عليه الضمان؟[3] قال لا ضمان عليه[4] وإنما هو حافظ الأبواب والأموال في يدي[5] أربابها، فلا[6] يضمن إلا بتضييع.[7]

وسئل الفقيه[8] أبو جعفر عن رجل استأجر حمارا فأوثقه[9] وصلى الفجر فذهب الحمار أو انتهب قال: إن رآه[10] ينتهب الحمار أو يذهب[11] فلم يقطع صلاته فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لدلال اعرض ضيعتي وبعها على أنك إذا بعتها فلك كذا[12] من الأجر فذهب الدلال ولم يقدر على إتمام الأمر وترك[13] ثم إن دلالا آخر باع الضيعة من آخر هل للدلال الأول شيء؟[14] قال إن كان الأول عرض وذهب له في ذلك[15] روزجار يعتد به فأجر المثل[16] واجب بقدر

---

[1] رص – الفقيه أبو جعفر
[2] ط –
[3] ب الضمان عليه
[4] ب –
[5] رص أيدي؛ ط دم يد
[6] فز ب ولا؛ دم لا
[7] ط دم بالتضييع
[8] ب رص –
[9] ب رص ط فأوقفه
[10] ط رأى أنه
[11] فز رص دم ذهب
[12] فز –
[13] ب رص وتركه؛ دم ثم ترك
[14] رص يعني الأجر
[15] ب ط + مدة
[16] ط له

عناءه وعمله. قال الفقيه: هذا هو القياس وأما في الاستحسان لا[1] يجب له الأجر إذا تركه لأن العرف والعادة جرت بذلك[2] أنهم لا يأخذون الأجر[3] إلا بالبيع وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ من رجل[4] مسحاة وقال لصاحبها كم أجرها قال لا أريد الأجر فاعمل[5] لي[6] خشبا لمقبض المسحاة ثم رجع وقال أريد الأجر هل له ذلك؟ قال إن كان ما سأله له قيمة فالأجر[7] واجب يعني أجر المثل.

وسئل عن رجل اتخذ خراسا في بيت[8] لم يكن في القديم ويضر ذلك[9] بدار[10] جاره أو يطلع صاحب الخراس على عورات الجار هل للجار[11] ألا يرضى[12] قال[13] إذا[14] كان ضررا بينا يُعلم[15] أن[16] دورانه أو ريح دورانه يوهن الحائط فإنه يمنع من ذلك وأما اطلاعه على العورات فلا يكون إلا بارتفاعه على الرحى إذا كان مطاطيا لا[17] يمنع عن ذلك.

---

[1] رص فلا
[2] فز في ذلك
[3] ط أجر الدلالة
[4] ب دم – من رجل
[5] فز رص ط فاحمل؛ دم فاحملني
[6] ب رص دم –
[7] ط فيه
[8] فز رص بيته
[9] ب رص بذلك
[10] ب جدار؛ فز ط دم على دار
[11] ط له أن يمنع
[12] ط – ألا يرضى
[13] ط –
[14] ط دم إن
[15] ط –
[16] ب + ذلك
[17] ب رص ط دم –

وسئل عن رجل استكرى دابة ليسير فرسخا فسار عليها سبع فراسخ ما يجب عليه من الكراء؟ قال يجب[1] من الكراء مقدار ما شرط والموضع الذي جاوزه هو غاصب لا يجب عليه الأجر، ولو[2] أرضى[3] صاحب الدابة كان ذلك خيرا[4] له في الآخرة،[5] لأنه[6] يتم في الآخر[7] بالحسنات.[8]

وسئل عن رجل استأجر ظئرا[9] لترضع ابنه فأرضعته شهورا ومات الأب فقالت عمة الصبي للظئر أرضعيه حتى نعطيك[10] الأجر فأرضعته ثمانية أشهر[11] كيف الحكم فيه؟ قال إن لم يكن للصبي مال حين استأجرها الأب فمن يوم مات انتقضت الإجارة فلما قالت العمة أرضعيه حتى نعطيك[12] الأجر فالأجر على العمة بعد الموت. فإن كانت العمة وصية أبيه ترجع[13] بذلك في مال الصبي وإن لم تكن وصية لا[14] ترجع على أحد ولو كان للصبي مال حين استأجرها الأب فالإجارة على حالها والأجر كله في[15] مال الصبي.

---

[1] ب + عليه
[2] فز ب ط رص + أنّ
[3] فز ب ط رص –
[4] ب رص أجيرا
[5] ب رص الأجر
[6] ب رص مكانة
[7] ب رص الأجرة؛ دم الآخرة
[8] ب رص بالحساب
[9] ب + له
[10] رص أعطيك
[11] فز + الأب
[12] رص أعطيك
[13] رص رجعت
[14] ط لم
[15] ب من

وسئل أبو بكر[1] الإسكاف عن بقار ترك الباقورة[2] في الجبّانة[3] وغاب عنها فوقعت الباقورة[4] في زرع رجل فأفسدته[5] قال لا ضمان عليه إلا أن يكون البقار هو الذي أرسلها في الزرع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن جماعة أجّر كل واحد منهم حماره[6] من رجل وسلموا إليه ثم[7] قالوا[8] لواحد منهم اذهب أنت معه لتتعاهد الحمر فإنا لا نعرفه فذهب معه فقال المستأجر للذي يتعاهده قف ههنا مع الحُمُر[9] حتى أذهب أنا بحمار وأحمل جواليق فذهب بحمار فلم يقدر عليه هل على الرجل ضمان؟[10] قال لا ضمان عليه لأنهم أمروه ليتعاهد[11] مالا[12] في يدي[13] غيره فلا يلزمه بذلك شيء.

وسئل نصير عن رجل قال لرجل[14] أجرتك دابتي هذه غدا بدرهم[15] ثم إنه أجرها اليوم من إنسان آخر إلى ثلاثة أيام ثم جاء الغد، هل للمستأجر الأول أن ينقض الإجارة؟ قال: نعم.[16] قال الفقيه وقد[17] روي عن أصحابنا[18] في هذا روايتان في إحدى الروايتين له ذلك وفي الأخرى ليس له ذلك.

---

[1] ط + محمد بن أحمد
[2] ط البقرة
[3] رص في جبانة؛ فز –
[4] ط البقرة
[5] فز رص ط دم وأفسدها
[6] فز حمارا
[7] رص –
[8] رص وقالوا
[9] فز الحمير
[10] فز رص دم الضمان
[11] ط أن يتعاهد
[12] ب ما
[13] رص يد
[14] فز –
[15] ط بدرهمين
[16] ط لا
[17] رص قد
[18] رص + رحمهم الله

وروى نصير عن بشر بن غياث في رجل راكب[١] على[٢] سفينة رجل فقال صاحب السفينة حملت بدرهمين فهات الدرهمين وقال الراكب بل استأجرتني لأحفظ[٣] السكان بدرهمين فهات الدرهمين[٤] وأقاما البينة قال[٥] أقبل بينة الراكب لأن صاحب السفينة حيث استأجره ليحفظ السكان فقد أذن له أن يركب.[٦]

وسئل عن أهل بلدة يثقل عليهم مؤنات العمال فاستأجروا رجلا بأجرة معلومة ليذهب ويرفع أمرهم[٧] إلى السلطان الأعظم ليخفف عنهم بعض التخفيف هل[٨] لهذا أجر وإنما أخذ من عامتهم غنيهم وفقيرهم أرأيت لو فضل من نفقته شيء هل يطيب له أو يرد عليهم؟ قال إن كان بحال لو ذهب إلى بلدة السلطان تهيأ له إصلاح الأمر يوما أو يومين جازت الإجارة وإن كان بحال لا يرتفع إلا بمدة لا يجوز[٩] فإن وقتوا للإجارة وقتا فالإجارة جائزة والأجر كله له وإن لم يوقتوا فالإجارة فاسدة وله أجر مثله والأجر عليهم على قدر مؤنتهم ومنافعهم في ذلك.

---

[١] رص ركب

[٢] رص في

[٣] فز لحفظ

[٤] رص دم – فهات الدرهمين

[٥] فز ب + لا

[٦] توجد ابتداء من هنا (ورقة ١٤٥) خمس مسائل تختلف في الترتيب عن مجموعة علي باشا، وهذه المسائل هي ما يلي: أهل بلدة يثقل عليهم مؤنات العمال + امرأة بعثت ثورا + قصار سلم ثياب الناس إلى أجيره + رجل خلال استأجر بيت علو + خان بعضه خراب وفيه حوانيت. وبعد هذه المسألة الأخيرة الترتيب كما في المتن: وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر حمارا وقبضه فأرسله.

[٧] رص –

[٨] ب فهل

[٩] ب رص ط دم – لا يجوز

وسئل عن امرأة بعثت ثورا إلى بقّار ثم جاءه[1] الرسول وقال الثور لي وأخذ منه فهلك الثور هل على البقار ضمان وهل يرجع عليه؟ قال إن أقامت المرأة[2] البينة فلها أن ترجع على البقار فإن كان البقار عرف أنه لها ودفع إليه لا يرجع بشيء وإن لم يعرف يرجع لأنه مغرور.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن قصار سلم ثياب الناس إلى أجيره ليحفظ في المقصرة ليشمسها[3] فنام الأجير ثم رجع بالثياب وقد ضاع منها[4] خمس قطع لا يدري كيف ضاع ولا متى ضاع[5] هل على القصار أو على الأجير ضمان؟ قال إذا لم يعلم أنه قد ضاع في حال نومه فلا ضمان على الأجير، والضمان على القصار وإن علم أنه ضاع في حال نومه فالأجير ضامن، فإن[6] شاء صاحب الثياب ضمن القصار في الوجهين جميعا قال الفقيه إنما قال له أن يضمن القصار لأنه كان يأخذ بقول أبي يوسف ومحمد في الأجير[7] المشترك وأما في قول أبي حنيفة[8] فلا ضمان على القصار لأنه لم يكن الهلاك بِعَمَلِهِ وبه نأخذ.

وسئل عن رجل خلال استأجر بيت علو ووضع فيه حباب خل[9] فانقضت مدة الإجارة والمستأجر أبى عن[10] تفريغ الحانوت قال إن كان الخل بلغ المبلغ الذي لا يفسده تحويله أخذ[11] بتفريغه

---

[1] فز رص جاء

[2] رص ط قامت للمرأة

[3] ط فشمسها

[4] ب رص –

[5] ب + في حال نومه

[6] فز وإن

[7] فز ب أجير

[8] رص + رحمه الله

[9] ب –

[10] ط –

[11] ب رص + بتحويله وأخذ؛ رص + بتحويله و

وإن كان تحويله يضره ويفسده قيل للمستأجر إن شئت فارفعه وإن شئت فاستأجر البيت منه إلى وقت إدراكه.

وسئل عن خان بعضه خراب وفيه حوانيت عامرة فاستأجر رجل العامرة كل شهر بخمسة عشر والخراب كل سنة بخمسة وخمسين على أن يعمر الخراب بماله ويحسب نفقته من جملة الأجرة قال استئجار الخراب ليعمره فينتفع به[1] بعد ذلك باطل إذا اشترط أن تكون العمارة للمؤاجر وللمستأجر على المؤاجر نفقته وللمؤاجر أن يأخذ الحوانيت ويعطي للمستأجر أجر مثله فيما عمل.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل استأجر حمارا وقبضه فأرسله في كرمه[2] فسرقت بردعته وأصاب الحمار البرد فمرض فرده على صاحبه فمات من ذلك المرض هل عليه ضمان البردعة والحمار؟ قال إن كان الكرم حصينا وكان البرد بحال لا يضر بالحمار لو كان عليه البردعة فلا شيء عليه من[3] ضمان الحمار والبردعة وإن كان البرد[4] بحال يضر بالحمار مع بردعته وكان الكرم حصينا ضمن قيمة الحمار ولا ضمان عليه في البردعة لأن هذا بمنزلة جناية[5] منه في الحمار، ولو كان الكرم غير حصين وكان البرد بحال لا يخاف التلف مع بردعته فهو ضامن لقيمة البردعة وعليه نقصان الحمار إلى وقت الرد على صاحبه لأنه بمنزلة الغاصب للحمار حين أرسله في الكرم فإذا سلم إلى صاحبه برئ من الضمان.[6]

---

[1] رص –

[2] ط كرم وتركه؛ رص + وتركه

[3] ط في

[4] ب –

[5] رص خيانة

[6] توجد ابتداء من هنا خمس مسائل تختلف في الترتيب عن مجموعة علي باشا، وهذه المسائل هي ما يلي: حانوت احترق + استأجر حجرة موقوفة + رجل يسكن حانوت ابن أخيه + رجل دلال باع ضيعة + رجل دخل الحمّام.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن حانوت احترق فاستأجره رجل كل شهر بخمسة دراهم على أن يعمره على أن يحسب نفقته من الأجرة[1] فعمّره[2] فمات[3] المؤاجر بعد مرمّته ما القول فيه؟ قال الإجارة فاسدة وعلى المستأجر أجر مثل الحانوت بالغا ما بلغ وللمستأجر النفقة وأجر مثله في قيامه في[4] عمارته.[5]

وسئل أبو جعفر عن رجل استأجر حجرة موقوفة ثلاثين سنة كل سنة بقفيز حنطة هل تصح هذه الإجارة؟ قال الإجارة باطلة[6] إلا في السنة الأولى إن كانت الإجارة من القيم برضى الموقوف عليه والحجرة مستغنية عن العمارة فإن[7] كانت غلتها للفقراء أو كانت[8] محتاجة إلى العمارة فالإجارة باطلة. قال الفقيه إنما بطلت الإجارة لأنه أجرها بأجر قليل لا يتغابن الناس في مثله وقد قال جماعة من المشايخ إن إجارة الوقف أكثر من سنة واحدة لم تجز[9] إلا أن يكون في ذلك مصلحة للوقف والاختيار عندي أن الواقف إذا اشترط في وقفه ألا يؤاجر أكثر من سنة واحدة لم تجز[10] الإجارة وإن كان الواقف لم يشترط جازت الإجارة ما لم تكن المدة طويلة فاحشة.

---

[1] ب الأجر
[2] ب + رجل كل شهر بخمسة دراهم
[3] ب رص ط دم ومات
[4] ب –
[5] ب وعمارته
[6] فز رص فاسدة
[7] رص فإذا
[8] فز ب رص ط وكانت
[9] ط لا تجوز
[10] رص – إلا أن يكون في ذلك مصلحة للوقف والاختيار عندي أن الواقف إذا اشترط في وقفه ألا يؤاجر أكثر من سنة واحدة لم تجز

وسئل عن رجل يسكن حانوت ابن أخيه مع شريك له يتجر[١] فيه وابن أخيه صغير لا[٢] وصي له هل يجب عليهما الأجر؟ قال إن كانا سكناه بغير إجارة عقدًا و[٣] دلالةً فلا يجب الأجر.[٤]

وسئل عن[٥] دلّال باع ضيعة رجل[٦] فقال الآمر أمرتك أن تبيع بغير أجر[٧] وقال الدلال[٨] بعت بالأجر قال أبو نصر إن كان المأمور معروفا بالدلالة لا[٩] يصدق الآمر وله الأجر[١٠] وكذلك الخان إذا نزل فيه رجل فإنه يكون بأجر[١١] ولا يصدق[١٢] أنه سكن بغير أجر وهذا قول محمد بن سلمة. وكان نصير بن يحيى يقول لا يجب الأجر بنزوله إلا أن يتقاضى[١٣] عليه صاحب الخان فإذا تقاضى عليه أستحسنُ أن يلزمه الأجر من الوقت الذي نزل لأنه لما تقاضاه[١٤] وأجابه[١٥] كان دليلا أنه سكنه بالأجر قال الفقيه وبقول محمد بن سلمة وأبي نصر نأخذ.

---

[١] فز ب ليتجر
[٢] ط ولا
[٣] ط عُقد ولا
[٤] رص + وإلا فتجب الأجرة
[٥] رص + رجل
[٦] ب بأمره
[٧] ب أجرة
[٨] ب ط + بل
[٩] رص لم
[١٠] رص – وله الأجر
[١١] ط رص بالأجر
[١٢] ب + إن ادعى
[١٣] فز ب إن تقاضى
[١٤] ب –عليه أستحسنُ أن يلزمه الأجر من الوقت الذي نزل لأنه لما تقاضاه
[١٥] رص –

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل الحمام وقال لصاحب الحمام احفظ الثياب فلما خرج لم يجد ثيابه هل يجب عليه ضمان؟[1] قال إن أقر صاحب الحمام أن غيره رفعه وهو يراه ويظن[2] أنه رفع ثياب نفسه فهو ضامن، وإن سرق وهو لا يعلم فلا ضمان عليه إن لم يذهب عن ذلك الموضع ولم يضيعه.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر أجيرا ليحفظ[3] نهره[4] كل شهر بكذا ثم مات المستأجر فجاء الأجير إلى الوصي فقال له الوصي: اعمل عملك على[5] ما[6] كنت تعمل فأنا لا أحبس عنك الأجر فأتى على ذلك أيام ثم باع الوصي الضيعة فجاء الأجير إلى المشتري فأخبره[7] بما كان فقال له المشتري اعمل عملك وأنا أعطيك الأجر قال مقدار ما عمل في حياته فالأجر في تركته ومن يوم قال له[8] الوصي اعمل عملك فالأجر على الوصي ومن يوم قال المشتري اعمل عملك فأجره على المشتري، إلا أن ما يجب على الميت[9] يجب[10] التسمية[11] وما يجب على الوصي والمشتري فأجر[12] المثل. قال الفقيه: إنما يجب أجر المثل إذا لم يعلم مقدار شرط الأول وأما إذا علم المشتري مقدار شرط الأول وأمره بأن يعمل على ذلك الشرط فله التسمية.

---

[1] فز ب الضمان
[2] ب رص وهو يظن
[3] ط ليلتقط
[4] ط الثمر
[5] ب عليه
[6] ب كنت
[7] رص وأخبره
[8] فز –
[9] ب المستأجر
[10] فز فيجب؛ ط قيمة
[11] ب بالتسمية؛ رص المسمى
[12] ب فإنما يجب أجر

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر دارا فوهب له المؤاجر أجر[1] رمضان هل يجوز؟[2] قال إن استأجر[3] سنة يجوز[4] وإن استأجر مشاهرة يجوز إذا دخل رمضان ولا يجوز قبله؛[5] قال الفقيه هذا الجواب على قول محمد وفي قول أبي يوسف لا تجوز البراءة إلا بعد مضي المدة.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حمارا ليحمل عليه الشوك فدخل في سكة فيها نهر فبلغ موضعا ضيقا فضرب الحمار فوقع الحمار مع الحمل في النهر فاشتغل بقطع الحبل فهلك الحمار، قال: إن كان المكان بحال لا يسير فيها مثل ذلك الحمل فهو ضامن، وإن كان الحمار يقدر على مجاوزته عن مثل ذلك الموضع مع ذلك الحمل فإن عنف عليه في الضرب حتى وثب من ضربه فهو ضامن وإلا فلا.

وسئل نصير بن يحيى عن تعليم القرآن والفرائض وحساب الوصايا وغير ذلك بالأجر قال يجوز وإنما كان يكره يعني[6] تعليم القرآن بالأجر على عهد النبي[7] صلى الله عليه وسلم[8] لأن حملة القرآن لم يكن[9] إلا قليلا[10] وكان التعليم واجبا لكيلا يذهب القرآن، قال الفقيه وبه نأخذ، وجاز[11] الاستئجار على تعليم القرآن وهو قول عصام بن يوسف وأبي نصير والشافعي وغيرهم من المشايخ.

---

[1] ب أجرة
[2] ب + إذا دخل
[3] رص استأجره
[4] فز لم يجز
[5] فز + لأن الأجر لم يلزم قبله
[6] رص + لغير
[7] ط رص رسول الله
[8] فز عليه السلام
[9] رص تكن
[10] رص قليلة
[11] ب وقال بعضهم جاز؛ رص ويجوز

وسئل عن رجل دفع إليه مال الميت[1] ليحج عنه وأذنوا له باستئجار الظهر فاشترى[2] الرجل[3] مع[4] آخر[5] بعيرًا[6] بدراهم نفسه ثم استأجر نصيب صاحبه واستأجر[7] صاحبه نصيبه منه[8] وإنما أراد أن يكون الأجر من[9] مال الميت قال لا أرى به[10] بأسا.

وسئل أبو بكر عن رجل استقرض دراهم وسلم المستقرض[11] إليه[12] حمارا[13] ليمسكه ويستعمله إلى شهرين حتى يوفّر عليه[14] الدراهم[15] فسلم المقرض الحمار إلى بقار فعقره الذئب ما القول فيه قال المقرض ضامن قيمة الحمار لصاحبه فإن[16] الحمار عند المقرض بمنزلة الإجارة الفاسدة فإن كان استعمله فعليه أجر مثله.

ومن استأجر حمارا أو ثورا فليس[17] له أن يبعثه[18] إلى السَّرَّاج ليعتلف[1] فإذا فعل يكون مخالفا قال وهذا بمنزلة رجل استقرض دراهم ودفع إليه دارا ليسكنها فإن هذه إجارة فاسدة ولا[2] يكون رهنا.

---

[1] رص للميت
[2] رص واشترط
[3] ب + ظهرا وآجر؛ رص وأجر البعير
[4] ط رص دم –
[5] ط وآجر؛ رص دم –
[6] ب رص – مع آخر بعيرا
[7] رص أو استأجر
[8] ب رص ط دم –
[9] ب –؛ رص في
[10] ب دم –
[11] رص ط دم المقرض
[12] رص دم إلى المقرض
[13] رص + له
[14] رص يوفي إليه (ومعنى يوفر عليه أي يستوفي منه حقّه)
[15] رص دراهمه
[16] ب لأن
[17] رص فز ليس
[18] رص يبعث به

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر دارا[3] كل شهر بأجر معلوم ثم إنه ادعى أن صاحبها باعها منه وأتى على ذلك مدة قال الإجارة عليه لازمة والأجر واجب لما مضى إذا لم يثبت البيع.

وسئل أبو بكر عن رجل سلم بقرة[4] إلى بقار[5] ليرعاها فجاء ليلةً وزعم أنه رد بقرته وأدخلها القرية فطلبها صاحبها في القرية فلم يجدها ثم وجدها بعد أيام في نهر قد نفقت في الجبانة قال إن كان أهل القرية قد رضوا من البقار بأن يأتي بالبقور إلى القرية ولم يكلفوه أن يدخل كل بقرة في[6] منزل صاحبها فالقول قول البقار إني قد جئت بالبقرة إلى القرية مع يمينه، فإذا[7] حلف لا[8] ضمان عليه وإن أبى أن يحلف ضمن قيمتها لصاحبها.

وسئل أبو بكر[9] عن سمسار باع ما أمر أن يبيعه وأمسك الثمن عنده بأمر صاحب الحمولة فسرق الثمن قال لا ضمان عليه قيل له في قول أبي يوسف ومحمد هل يجب عليه الضمان قال لا لأنه يأخذ الأجر للبيع لا للإمساك وهو أمين بإمساكه وكذلك لو استأجر حمالا ليحمل له حملا إلى بلد فحمله فقال له صاحبه أمسكه عندك فأمسكه فذهب من عنده فلا ضمان عليه بالاتفاق، لأنه ليس له حق الحبس فلمّا أمره بالإمساك صار[10] أمانة في يده، ولو[11] كان هذا قصارا فأمره بإمساكه بعد العمل فهلك فهو على الاختلاف يعني إذا كان لم يقبض الأجر.

---

[1] ب –
[2] رص دم لا
[3] ب + ليسكنها
[4] فز ب رص البقرة
[5] رص دم البقار
[6] رص –
[7] ب فإن
[8] ب رص فلا
[9] رص دم القاسم
[10] ب رص ط دم صارت
[11] فز رص فلو

وسئل محمد بن مقاتل عمن يبيع شيئا بالمزايدة فاستأجر مناديا ينادي ببيع ذلك هل تجوز هذه الإجارة؟ قال إذا استأجره ووقت له وقتا أو لم يوقت وقال له تنادي[1] كذا كذا صوتا فهو جائز وإن لم يبين لا يجوز.[2]

وقال محمد بن مقاتل إذا كان للمفقود نصيب في دار مقسوما[3] على حدة فلا ينبغي لأحد أن يسكنه ولا يؤاجره بغير بأمر القاضي وللقاضي أن يؤاجره إن خاف أن يخرب إن لم يسكنها أحد ويأمره[4] بقبض الأجر ويحفظ على المفقود[5] وإن كان للمفقود نصيب في دار غير مقسومة فلشريكه أن يسكن الدار قدر نصيبه. قال وذكر محمد بن الحسن أنه[6] له أن يسكن جميع الدار إذا خاف الشريك إن لم يسكنها أن تخرب.

قال[7] وذكر محمد أن داود الطائي كان من علماء أصحاب أبي حنيفة[8] ثم أقبل على العبادة والخلوة[9] بنفسه وكانت دار بينه وبين شريك له غائب وكان[10] يسكن داود[11] الدار وكانت في الدار نخلة أو نخلات[12] وكان لا يأكل من ثمرها شيئا ولكن كان إذا أينعت[13] الثمرة وأدركت[14] يفتح باب الدار ولا

---

[1] ب نادِ؛ فز ينادي
[2] رص لم يجز
[3] ط مقسومة
[4] ب: فإنه
[5] رص للمفقود
[6] ب رص ط أن
[7] رص دم –
[8] رص + رضي الله عنه
[9] ب –
[10] رص فكان
[11] ط –
[12] ب – أو نخلات
[13] ط بلغت
[14] فز ب رص ط فأدركت

يمنع مَن دخل الدار وأكل الثمرة فكره أكل الثمرة ولغيره فيها نصيب بغير إذنه. ولم[1] يكن في سكنى الدار استهلاكٌ بل[2] في سكناها عمارة[3] فلم ير به بأسا.

قال محمد ولو أن الشريك أخذ حصته من الثمرة وأكلها جاز له ويبيع نصيب الغائب[4] ويحفظ ثمنه وإن[5] حضر صاحبه فأجاز فعله[6] وإلا ضمنه[7] قيمته وإن لم يحضر فهو كاللقطة يتصدق بها. قال الفقيه وهذا استحسان وبه نأخذ.

وقال محمد بن مقاتل لو أجر رجل داره ثم أراد أن ينقض الإجارة ويبيع الدار فإن كان معسرا لا نفقة له ولعياله[8] فله أن ينقضها في قياس قول علمائنا لأنهم قالوا إذا كان عليه دين فادح[9] فله أن ينقض الإجارة.

وقال[10] محمد بن مقاتل[11] لو أن رجلا قال كل غريم لي فهو في حل في قول علمائنا[12] لا يبرأ غرماؤه ولو ادعى على إنسان دينا قُبل دعواه قال[13] وعندي[14] أنه في حل وليس له أن يدعي عليهم شيئا

---

[1] ب + يكره سكنى الدار لأنه لم؛ رص + يكره سكنى الدار لأنه
[2] ب لأنه؛ رص – يكن في سكنى الدار استهلاك بل
[3] رص + لها
[4] ط + منه
[5] رص دم فإن
[6] رص فعل صاحبه
[7] فز فضمنه؛ رص ضمن
[8] رص ولا لعياله
[9] ب + أي مثقل
[10] ط + أيضا
[11] ط – محمد بن مقاتل
[12] رص + رحمهم الله
[13] ب –
[14] ط قال وعندي

ولو قال ليس لي بالدار[1] شيء ثم جاء بعد ذلك من الغد وادعى أن هذه الدار له منذ عشر سنين[2] له ذلك في قول علمائنا قال وعندي[3] ليس له أن يدعي.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر ضيعة على أن يُلبِن فيها قال الإجارة فاسدة واللّبِن كله للّبان وعليه قيمة التراب إن كانت له قيمة وأجر مثل الأرض وإن لم يكن للتراب قيمة في تلك الضيعة[4] أو كان في رفعه منفعة الأرض[5] فلا شيء عليه.

نصير قال سألت الحسن بن زياد[6] عن رجل استأجر مكاريا على أن يحمل له حنطة على من يكون الجُوَالِق والحبل قال إن كان يحمل على دواب المكاري فهو عليه وإن كان[7] يحمل على عنقه أو على دواب المستأجر فهو على رب الحنطة. قال الفقيه:[8] العادة[9] في زماننا ألا يكون الجُوَالِق على الحمال في الأحوال كلها وإنما هو على صاحب الحنطة إلا أن يشترط ذلك على الحمال وأما الحبل فهو على الحمال لأن عليه أن يشده لكيلا يسقط عن ظهره أو عن دابته.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر مكاريا ليحمل له[10] عصيرا على دابته إلى موضع فحمله فلما أراد أن يضعه عن[11] الدابة أخذ أحد العدلين من جانب ورمى بالعدلين جميعا[1] من الجانب الآخر فانشق الزَّق من رميه وخرج العصير قال: المكاري ضامن لنقصان الزق والعصير.

---

[1] رص ط بالدين؛
[2] ب عشرين سنة
[3] فز ط رص وقال عندي
[4] ط البقعة
[5] رص للأرض
[6] ط - بن زياد
[7] ط -
[8] رص + رضي الله عنه
[9] ط رص والعادة
[10] رص -
[11] ط رص على

وسئل أبو بكر عن رجل[٢] سلم إلى قصار ثوبا[٣] ليقصره فقصره ورهنه ثم افتكه وأصاب[٤] الثوب نجاسة عند المرتهن فلما نظر إليه صاحب الثوب كلفه تنقيته[٥] من ذلك فامتنع القصار وتشاجرا[٦] فترك الثوب في يدي القصار فهلك عنده قال إن كانت تلك النجاسة لم تُنقص من قيمة الثوب شيئا فلا شيء على القصار وإن كانت تلك النجاسة تُنقص من قيمة الثوب[٧] فليس على القصار إلا نقصان الثوب، والثوب هلك على الأمانة،[٨] ونظيره رجل خرق ثوب إنسان خرقا صغيرا فقال له[٩] رب الثوب أصلح هذا الخرق فأبى[١٠] فترك الثوب عنده فهلك الثوب فلا ضمان عليه إلا نقصان الخرق، وبمنزلة رجل صب نجاسة على عبد إنسان فجعل[١١] صاحب العبدِ العبدَ عنده ليغسل تلك[١٢] النجاسة فهلك فلا[١٣] ضمان عليه فكذلك هذا.[١٤]

وسئل أبو بكر[١٥] عن رجل آجَر داره[١٦] إجارة فاسدة فقبضها المستأجر وآجرها من غيره إجارة جائزة، قال: لصاحب الدار أن ينقض الإجارة الثانية، كما قالوا فيمن اشترى شراء فاسدا فآجره من غيره

---

[١] رص –

[٢] رص –

[٣] ب رص ط إلى قصار ثوبا

[٤] ب فأصاب

[٥] ب بتنقيته

[٦] رص فتشاجرا

[٧] رص ن دم – شيئا فلا شيء على القصار وإن كانت تلك النجاسة تُنقص من قيمة الثوب

[٨] فز ب بالأمانة

[٩] ط –

[١٠] ب –

[١١] ب فترك

[١٢] رص –

[١٣] ط دم لا

[١٤] ط ههنا

[١٥] ب رص –

[١٦] فز دارا

فللبائع أن ينقض الإجارة، قيل له لم لا يكون بمنزلة من اشتري شراء فاسدا فباعه بيعا جائزا، لم يكن عليه سبيل، قال: لأن الإجارة تنتقض بالعذر والبيع لا ينتقض بالعذر.

وسئل أبو بكر عن رجل آجَر حمارا له بعشرة دراهم بعضها جياد وبعضها[1] "خَار بَايَه"[2] فقال المكاري في بعض الطريق أنا أطلب بقيتها جيادا فقال المستأجر بالفارسية "چَنَانْ كُنَمْ كِه تُو خَواهِى"[3] قال: هذه عِدَة منه[4] وكذلك لو استزاده في الأجر فأجابه بذلك.

وسئل أبو بكر[5] عن امرأة لها بزر الفيلق فدفعت إلى أخيها وأختها على أن الفيلق بينهم أثلاثا فلما خرج الدود قالا[6] لها إن أكثره قد هلك فقالت لهما ادفعا إليّ ثمن البزر وأنا بريئة منه وهما كاذبان وقد خرج جملةً قال هذا الكلام منهما باطل والفيلق كله لها ولهما عليها[7] ثمن ورق الفرصاد وأجر مثلهما فيما عملا في ذلك يعني قيمة الورق.[8]

وسئل أبو بكر[9] عن حرة أجرت نفسها للخدمة[10] من رجل ذي[11] عيال قال لا بأس به[12] وإنما يكره إذا خلا بها.

---

[1] فز + غير جياد
[2] فز –؛ رص + رديئة
[3] أي أفعل كما تشاء
[4] رص + إن شاء أعطى وإن شاء لم يعط
[5] رص دم –
[6] فز ب قال
[7] فز وعليهما
[8] ب ط – يعني قيمة الورق
[9] ب رص –
[10] ب رص دم بالخدمة
[11] فز ذو
[12] ب دم –

وسئل أبو بكر[١] عن رجل آجر حانوتا له من رجل ثم إن المؤاجر استأجر الحانوت من المستأجر قال بطلت الإجارة الأولى. قال الفقيه هذا[٢] إذا استأجره المؤاجر وقبض من المستأجر لأنه لو قبض منه بغير استئجار سقط عن المستأجر الأجر، فكذلك إذا استأجر وقبض[٣] فالإجارة[٤] لا تبطل باستئجاره[٥] من المستأجر، وللمستأجر أن يطالبه ليسلم إليه ولا عبرة بالإجارة[٦] الثانية ألا ترى أنهم قالوا في كتاب المزارعة إذا[٧] دفع أرضه مزارعة ثم إن رب الأرض أخذها مزارعة من المزارع فالمزارعة[٨] الثانية باطلة والمزارعة[٩] الأولى[١٠] على حالها فكذلك ههنا[١١] الإجارة[١٢] الثانية باطلة، والأولى على حالها.[١٣]

وسئل أبو بكر[١٤] عن المستأجر إذا آجر[١٥] من رجل[١٦] ثم إن المؤاجر استأجره من ذلك الرجل قال بطلت الإجارة الأولى والثانية قال الفقيه[١٧] عندي أن الإجارة الأولى على حالها والإجارة الثانية من المؤاجر باطلة.

---

[١] رص –

[٢] فز ط – هذا؛ ط رص + رضي الله عنه

[٣] ط وقبضه

[٤] ب ط دم ولكن الإجارة؛ رص والإجارة

[٥] رص دم لاستئجاره

[٦] فز ب ط للإجارة

[٧] ط رص دم لو

[٨] ب ط فمزارعة

[٩] فز ب رص ومزارعة

[١٠] رص والأولى

[١١] رص دم –

[١٢] فز ب إجارة

[١٣] ب – فكذلك ههنا إجارة الثانية باطلة، والأولى على حالها

[١٤] ب رص دم –

[١٥] ب آجره؛ فز استأجر دار الرجلِ

[١٦] فز – من رجل

[١٧] ب + رضي الله

وسئل أبو بكر[1] عن رجل قال لخياط: خط هذا الثوب لأعطيك أجرك فقال الخياط لا أريد منك الأجر ثم خاطه قال لا أجر له.

وقال[2] أبو بكر لو أن رجلا قال لآخر إذا جاء رأس الشهر فقد آجرتك هذه الدار كل شهر بكذا فإن ذلك جائز ولو قال[3] إذا جاء رأس الشهر فقد فاسختك هذه الإجارة فإن ذلك لا يجوز.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها اغمز رجلي على أنَ لك عليّ ألف درهم فغمز الزوج رجلها[4] إلى أن قالت لا أريد الزيادة ما القول فيه؟ قال الإجارة باطلة ولا شيء عليها فيما فعل لأن استئجار المرأة زوجَها في الخدمة باطل، لأن هذا ليس من إجارات الناس.

وسئل أبو بكر[5] عن أجر الكيَّال على من يجب قال الكيل على البائع ووزن الثمن على المشتري، وأجر الناقد أيضا[6] على المشتري لأن على المشتري أن يعطيه الجياد.[7]

وسئل أبو بكر[8] عن رجل استقرض دراهم من رجل، وقال[9] له اسكن حانوتي هذا فما لم أرد عليك دراهمك فلا أطالبك بأجرة الحانوت والأجرة التي تجب عليك هبة لك فدفع المقرض الدراهم وسكن الحانوت مدة قال إن كان ذَكَر ترْكَ الأجرة عليه مع[10] استقراضه منه المال فالأجرة على المقرض

---

[1] ب رص –

[2] ب وسئل

[3] ب – لآخر إذا جاء رأس الشهر فقد آجرتك هذه الدار كل شهر بكذا فإن ذلك جائز ولو قال

[4] فز ب رص –

[5] رص –

[6] ب رص ط فز – أيضا

[7] في نسخة فز فقط هذه الزيادة: وهكذا ذكره الطحاوي في مختصره.

[8] رص –

[9] فز فقال

[10] فز في حال

واجبة، وإن كان[1] ذَكَر تركَ الأجرة قبل الاستقراض أو بعده فلا أجرة على المقرض والحانوت عنده عارية.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر قميصا ليلبسه ليذهب إلى مكان كذا[2] فلم يذهب إلى ذلك الموضع ولبسه في منزله قال هو مخالف ولا أجر عليه. قال الفقيه وعندي أنه غير مخالف ويجب عليه الأجر لأن هذا خلافٌ إلى خير وليس كمن استأجر دابة ليذهب إلى موضع كذا فركبها في المصر في حوائجه فهو مخالف لأن في الدابة لا تجوز الإجارة إلا أن يبين المكان وفي الثوب يحتاج إلى بيان الوقت ولا يحتاج إلى بيان المكان.

وسئل أبو بكر[3] عن رجل قال لآخر أجرتك داري هذه يوما واحدا وسنة مجانا فسكنها سنة قال عليه أجر مثله في يوم واحد، وفي السنة إلا يوما مجانا.

وسئل أبو بكر[4] عن رجل استأجر قِدرا فلما فرغ حملها إليه على حمار فزلق رجل الحمار فانكسرت القدر قال إن كان الحمار يطيق حمل تلك القدر فلا ضمان عليه وإن كان لا يطيق حمل تلك القدر فإنه يضمن قيل له إن كان ردُّها[5] على المؤاجر فإذا حملها[6] المستأجر فلِمَ لا يضمن قال لأن العادة[7] بين الناس أنّ[8] المستأجر يحمل إلى المؤاجر فلأجل ذلك لا يضمن.

---

[1] ب –

[2] ب –

[3] رص دم –

[4] رص دم – (نسخ رص دم تحذف غالبا الاسم في أول المسألة إذا سبق ذكر الاسم في المسألة السابقة؛ لذلك لن نشير إلى كلها في الهامش. وما فعله النساخ إلا اختصارا)

[5] ب رص ط ردُّه؛ فز يردُّها

[6] ب رص ط حمله

[7] ب ط + جرت

[8] فز رص – أن

وسئل أبو بكر عن رجل أجر نفسه من المجوس[1] ليوقد لهم[2] نارا قال لا بأس به، قيل له: إيش الفرق لأبي يوسف ومحمد[3] بين هذا وبين الذي أجر نفسه في حمل الخمر للنصارى[4] قال لأن النار يجوز التصرف فيها والانتفاع بها والخمر ليس كذلك.

وسئل أبو بكر عن الحمال استأجر جواليق ليحمل[5] فيها شيئا ثم إن السلطان أخذ الحمال ليحمل له قماشا فذهب الحمال وحمل الحمل واشتغل بذلك وسرق الجواليق من الحمال هل يضمن الحمال؟ قال إن اشتغل بشغل لم يجد بدا من ذلك الشغل ولو ترك خاف[6] العقوبة من السلطان فلا ضمان عليه. وإن كان غير ذلك فهو ضامن.

وقال محمد بن سلمة: تفسير قول أصحابنا[7] "إن المستصنع إذا رضي ليس للصانع أن يمنعه" أن يقول الصانع هذا الذي استصنعتني فهو لك بما استصنعتني، فيقول ذلك:[8] رضيت، فحينئذ[9] لا يكون له منعه، قال الفقيه هذا القول يوافق قول أبي القاسم فكان يقول الاستصناع وعد وليس بواجب. وقال بعضهم هو عقد واجب، وليس للعامل[10] أن يمتنع من ذلك، وقول محمد بن سلمة وأبي القاسم أصح وبه نأخذ.

---

[1] رص رجل مجوسي
[2] رص له
[3] فز رص + رحمة الله عليهما
[4] رص لنصراني
[5] ب –
[6] ط رص يخاف
[7] فز رص + رحمة الله عليهما
[8] رص ذاك
[9] ط حينئذ
[10] ب للعاقد

ولو أن رجلا اشترى ثمرة على رؤوس الشجر[١] وأراد[٢] أن يستأجر الشجر[٣] إلى أن ينضج فإن هذا لا يجوز، والحيلة[٤] أن يقول المشتري للبائع بعد دفع الثمن أخذت منك هذه الشجرة معاملة على أن لك جزءً من ألف جزءٍ ولي ألف جزءٍ إلا جزءًا.[٥]

وسئل أبو بكر عن حمّامٍ وقفٍ آجره القيّم من رجل ثم جاء آخر فزاده في[٦] أجره هل له أن يَنقُض الإجارة بينه وبين الأول قال إن كان أجْر الحمام حين آجره مقدار أجر مثله أو نقصانا يتغابن الناس في مثله فليس للمتولي أن يخرج المستأجر منه[٧] ويؤاجر من[٨] غيره قبل مضي مدة الإجارة، وإن كانت الإجارة الأولى بما لا يتغابن الناس في مثله فالإجارة فاسدة.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر حماما سنة بست مئة درهم على أن يحط منه أجر شهرين للتعطيل قال الإجارة فاسدة قال الفقيه ولو قال على أنّ[٩] مقدار ما كان معطلا فلا أجر عليه فإنه يجوز لأنه يسقط عنه ذلك المقدار بغير شرط وهذا كما قالوا[١٠] في الجامع[١١] الصغير إذا اشترى زيتا على أن يحط عنه لأجل الزق خمسين رطلا فهو فاسد ولو قال على أن يحط عنه حصة وزن الزق فهو جائز.

---

[١] ط رص دم الشجرة
[٢] دم فأراد
[٣] فز ب ط الشجر
[٤] رص + فيه
[٥] رص ط دم – إلا جزءًا
[٦] رص دم على
[٧] فز رص + منه
[٨] فز رص ويؤاجره
[٩] فز رص دم أنه؛ ط –
[١٠] رص قال
[١١] فز ب رص ط دم جامع

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل آجرت[1] منك[2] هذه الدار سنةً بألف درهم كل شهر بمئة درهم قال الإجارة تقع على ألف ومئتي درهم ويصير القول[3] الثاني فسخا للأول كما[4] لو باعه بألف درهم ثم باعه بأكثر فالبيع الثاني هو المعتبر. قال الفقيه هذا إذا قصد أن تكون الإجارة كل شهر بمئة درهم وأما إذا غلط[5] في التفسير لا يلزمه إلا الألف.

وسئل عن رجل استأجر قلما ليكتب قال الإجارة جائزة إذا بين الوقت أو الكتابة. وقال أبو بكر سمعت محمد بن سلمة قال اشترى[6] عصام بن يوسف قلما بدينار بعدما انكسر قلمه في المجلس لأنه لم يُرد أن يذهب عنه[7] الأحاديث ولو ذهب منه ما كان[8] يدركها[9] بدينار ولا أكثر.

وسئل عن رجل أمر آخر أن يستكري له حمارا ويذهب إلى مكان كذا[10] على أن يوفّر[11] الآمر الأجرة[12] ففعل المأمور ذلك وأدخله رباطا فهجم اللصوص في ذلك الرباط واستولوا على الحمار هل يضمن؟ قال إن كان الرباط على الطريق الذي كان ممرُّ المستأجِر عليه فلا أرى عليه الضمان، وعليه الأجر إن كان فرغ من استعماله.

---

[1] رص دم آجرتك
[2] رص دم –
[3] فز ب ط رص قول
[4] رص ط دم + أنه
[5] فز ب رص دم ط غلطا
[6] ب استكرى
[7] فز + علم
[8] ب –
[9] ب أدركها
[10] فز + وكذا
[11] فز رص يوفّي
[12] رص الأجر

وسئل أبو بكر عن رجل استعار من رجل حمارا ليذهب به إلى موضع فلما همّ بالمسير[1] إلى ذلك الموضع[2] أُخبر أن في الطريق لصوصا فلم يلتفت إلى ذلك وذهب[3] فأخذ منه[4] اللصوص[5] الحمار هل يضمن؟ قال إن كان الناس يسلكون ذلك الطريق[6] مع دوابهم وأموالهم مع ذلك الخبر فلا ضمان عليه وإن كان الناس لا يسلكون ذلك الطريق فهو ضامن.

وسئل عن رجل استأجر من وصي حجرة موقوفة والساكن يكسر فيها الحطب بالقَدُوم[7] والجيران لا يرضون بذلك، وهذا[8] الوقف على المسجد، والوصي راضٍ[9] بكسر الحطب، قال إن كان من[10] ذلك ضررٌ بالحجرة مثل ضرر[11] القصار والحداد ويجِد القيّمُ مستأجرا يستأجرها بتلك الأجرة فيجب عليه أن يمنعُه من ذلك فإن لم يمتنع أخرجه من الحجرة وأجرها من غيره وإن كان غيره لا يستأجر بتلك الأجرة فللقيّم تركها في يده.[12]

وسئل أبو بكر عن بقرة بين اثنين تواضعا على أن تكون عند[13] كل واحد منهما خمسة عشر يوما يحلب لبنها قال[14] هذه مهايأة باطلة لا يحل فضل اللبن لأحدهما وإن جعله في حل، إلا أن يكون

---

[1] فز رص بالمصير
[2] ب –
[3] ب فذهب
[4] ب رص –
[5] رص + منه
[6] فز ط المكان
[7] أو القَدُّوم بالتشديد آلة للنجر والنحت | فز + والناس
[8] فز وهو
[9] فز يرضى
[10] رص دم في
[11] رص ضرب
[12] رص دم يديه
[13] فز –
[14] فز فإن

استهلك صاحبُ الفضل اللبنَ ثم جعله صاحبه في حل فحينئذ[1] يصير في حل لأن هبة المشاع باطلة وهبة الدين يجوز وإن كان مشاعا.

وسئل أبو نصر عن رجل آجر داره من رجل ثم استأجر[2] منه وسكنها قال لا أجر على المستأجر الأول لأنه لما سكنها فقد منع المستأجر الأول عن الانتفاع بها فلا أجر له،[3] قيل فإن لم يؤاجرها ولكنه[4] أعارها من المؤاجر بعدما قبضها قال لا يسقط عنه الأجر لأن المستعير بالعارية لا يستحق شيئا ولا[5] يجب له[6] به[7] في الدار حق.

وسئل أبو نصر عن رجل استأجر دارا إجارة فاسدة وقبضها هل له أن يؤاجرها؟ قال لا، ولكن لو أجرها فإنه يستحق الأجر على المستأجر الثاني ولا يكون غاصبا بما آجر لأنه لو كان غاصبا لم[8] يجب[9] عليه أجر المثل.

وسئل أبو نصر عن نساج[10] ينسج بالثلث أو الربع[11] قال إن لم يشترط على الرأس شيئا فهي معاملة جائزة وإن[12] اشترط على الرأس شيئا لا يجوز[13] في قول محمد بن سلمة، وفي قول نصير[14]

---

[1] فز حينئذ
[2] ط استأجره
[3] ب – فلا أجر له
[4] ب ولكن
[5] ب ط ولم
[6] فز ط رص –
[7] فز ط –
[8] فز لا؛ ب ط –
[9] ب ط لوجب
[10] رص دم النساج
[11] ب ط بالربع؛ دم والربع
[12] رص فإن
[13] رص لم يجز
[14] ب رص + بن يحيى

يجوز. قال الفقيه[1] في قول علمائنا المتقدمين لا يجوز النسج بالثلث والربع ولكن مشايخ بلخ استحسنوا فأجازوا لتعامل الناس وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل قال آجرتك هذه الدار كل شهر بدرهم على أن أهب لك أجر شهر رمضان قال الإجارة فاسدة وكذلك لو قال على ألا أجر عليك لشهر رمضان.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر رجلا ودفع إليه حمارا وخمسين درهما ليذهب إلى بلد آخر ويشتري له[2] شيئا للتجارة فذهب المأمور فأخذ السلطان حمر القافلة فذهب أصحاب الحمر في طلب حمرهم[3] واستردوا[4] من السلطان ولم يذهب الأجير، قال إن كان الذين ذهبوا في طلب دوابهم منهم من قد وجد دابته ومنهم من لم يجد ولم يكن يلام من لم يذهب فيما لزِم مَن ذهَب من المشقّة والشدة فلا أرى على الأجير ضمانا.

وسئل أبو بكر عن نساج نسج[5] ثوب رجل وذهب به إليه وطلب منه أن[6] يقبض منه الثوب ويعطيه الأجر فقال له صاحب الثوب اذهب به إلى منزلك حتى إذا رجعنا من الجمعة صرتَ[7] إلى منزلي ووفّرت عليك الأجر فاختُلس من بين يدي الحائك[8] في الزحمة ما القول فيه؟ قال إن كان الحائك دفع الثوب إلى صاحب الثوب أو[9] لو[10] ذهب به لم يكن الحائك يمنعه من ذلك فإن دفع إلى الحائك على وجه الرهن هلك الثوب بالأجر، ولو دفع إليه على وجه الوديعة هلك على الأمانة والأجر على حاله،

---

[1] ط رص + رضي الله عنه
[2] فز رص – له
[3] رص الحمر
[4] رص حمرهم
[5] ب ط ينسج
[6] رص فز ب ط بأن
[7] ط صرنا
[8] فز النساج
[9] ب–؛ رص أن
[10] ب ولو؛ رص + كان

وإن[1] كان في الابتداء لو أراد صاحب الثوب أن يذهب بالثوب لم يكن الحائك يدعه ولذلك[2] ترك[3] صاحب الثوب عنده فقد اختلف العلماء فيه، قال بعضهم يضمن وقال بعضهم لا يضمن،[4] ولو اصطلحا على شيء كان حسنا.

وسئل أبو بكر عن رجل اشترى مشجرة وقطعها واستأجر أرضا بجنب المشجرة ووضع ذلك فيها إلى أن تيبس،[5] ولهذه الأرض المستأجرة طريق في أرض رجل فيريد المشتري أن ينقل الأشجار ويمر مع حمولاته وخشبه ودوابه في طريق هذه الأرض وذلك مما يضر بالأرض التي فيها الطريق هل له ذلك أم لا؟ قال له أن يمر وإن كان طريقه في بستانه وكرومه، قيل له: لم كان له ذلك؟ قال: أرأيت لو أن صاحب الأرض اتخذ أرضه مشجرة ألم[6] يكن له أن ينقل الأشجار في طريق أرضه بل له ذلك فكذلك هذا.[7]

وسئل بعضهم عن رجل آجر من رجل مِرْجَلا شهرا ليطبخ العصير واشترط على المستأجر أن يحمله إلى منزل المؤاجر عند الفراغ قال الإجارة فاسدة فإذا لم يشترط ذلك جازت الإجارة، فإذا فرغ من عمله قبل مضي الشهر يجب[8] عليه الأجر إلى تمام الشهر وإن كان استأجر كل يوم بكذا فإذا فرغ من عمله سقط الأجر عنه،[9] ردّها إلى صاحبها أو لم يردها؛ لأن حملها على صاحبها عند الفراغ.

---

[1] رص ولو
[2] فز وكذلك؛ رص –
[3] رص وتركه
[4] فز ط رص دم –
[5] رص يبس
[6] ب لم
[7] ط رص ههنا
[8] رص وجب
[9] رص ط عند

وسئل أبو بكر[1] عن رجل استأجر دابة إلى بلد كذا فلم يركبها وساقها إلى ذلك الموضع أو استأجر بغلا إلى مكة فلم يركب ومشى راجلا قال الأجر لازم عليه. قال الفقيه يعني إذا لم يركب بغير عذر في الدابة وأما إذا كان لم يركبها لعلة بالدابة[2] أو لمرض[3] بها[4] لم يقدر على الركوب فلا يجب[5] الأجر.

وسئل أبو بكر عن الخيّاط والإسكاف يجب الخيط عليهما أو على الآمر؟ قال ينظر إلى معاملات الناس في ذلك البلد.

وسئل أبو القاسم عن قصار وضع ثوبا على الحِبّ[6] في الحانوت وأقعد ابن أخته[7] حافظا وغاب القصار فدخل ابن أخته حانوت الأسفل فطر الطرار الثوب ما القول فيه؟ قال إن كان بيت[8] الأسفل بحال لو دخله إنسان غاب عن عينه[9] الموضع الذي كان فيه الثوب فإن كان ابن أخته ضمه إليه أمه أو أبوه أو لم يكن له أب ولا أم فضمه الخال إلى نفسه فالضمان على الصبي، وإن كان هذا غير منضم إليه من جهة ما ذكرنا، ولكن أخذ بيده فأقعده[10] حافظا للحانوت فالضمان على القصار، وإن كان بحيث يراه مع دخوله ذلك[11] الموضع فإن كان منضما إليه فلا ضمان على واحد منهما، وإن لم يكن منضما فالقصار ضامن.

---

[1] فز رص ط -
[2] فز في الدابة
[3] ب لمرضها
[4] ب -
[5] فز رص +
[6] وهي بزور العشب
[7] ط أخيه
[8] ب رص حانوت
[9] ب رص عينيه
[10] فز ط وأقعده
[11] ط رص -

وسئل أبو القاسم[1] عن مستأجر في دار بنى بيتا[2] في تلك الدار من التراب الذي كان فيها بغير أمر رب الدار ثم أراد الخروج منها وأراد أن يأخذ البناء كيف الحكم فيه؟[3] قال ما كان من لبن فإنه يُرفع وعليه قيمة التراب، وما كان رَهْصًا فليس له في ذلك شيء لأنه إن نُقض يصير[4] ترابا.

وسئل أبو القاسم[5] عن رجل قال لرجل أقرضني عشرة أقفزةٍ حنطةً فأقرضه واستأجر من يحمله على من يجب أجر الحمال؟ قال على المقرض. قيل له: فإن قال المستقرض للمقرض استأجر من يحمله على من يجب؟ قال على المقرض، وإن قال استأجر لي من يحمل فالأجر على المقرض ويرجع المقرض بذلك على المستقرض.

وسئل أبو القاسم عن رجل استكرى دوابَّ إلى بلدة ليحمل من هناك حمولة فجاء المكاري فقال ذهبت[6] ولم[7] أجد الحمل هل يجب له[8] الكراء؟ قال إن صدقه المستكري في ذلك فأجرُ الذهاب خاليًا في[9] غير حمل واجبٌ.

وسئل أبو القاسم عن حمال حمل أحمالا بكِراءٍ فلما بلغ الموضع نزل في دار ووضع تلك الأحمال في موضع من تلك الدار ثم وزنها على صاحبها وسلمها إليه، فلم يرفعها أياما على من يجب كراء ذلك الموضع وصاحب الدار يأخذ الحمال بالكراء؟ أرأيت لو طلب[10] صاحبها بالوزن ثانيا هل له ذلك؟ قال إن كانت الأحمال في موضعٍ مستأجَر بالعقد فالكراء على من استأجر، وإن كانت في موضعٍ

---

[1] رص –
[2] ب –
[3] فز ط –
[4] رص صار؛ دم كان
[5] رص –
[6] فز بها
[7] ب فلم
[8] عليه
[9] ط رص من
[10] رص طالب

أُطلق[1] استعماله بأجر غير معقود[2] فبعد الوزنِ والتسليم يجب على المسلَّم إليه، وقيل[3] ذلك على الحمال، ولا يجب عليه الوزن ثانيا.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر حانوتا موقوفا على الفقراء فأراد أن يبني عليه غرفة من ماله وينتفع بها من غير أن يزيد في أجره على مقدار ما استأجر منه أيطلق له ذلك؟ قال لا يطلق له البناء[4] إلا أن يزيد في أجره ويبني على مقدار ما لا[5] يخاف على البناء من ضرر،[6] وإن كان هذا حانوتا يكون في أكثر الزمان معطلا وإنما رغب فيه المستأجر لأجل البناء عليه فإنه يطلق له ذلك من غير زيادة في الأجرة.[7]

وسئل أبو القاسم عن مسلمة ترضع ولد الكافر بالأجر قال لا بأس به واحتج بحديث[8] علي بن أبي طالب[9] أنه آجر نفسه من كافرة.[10] قال الفقيه وكان ذلك في وقت ما هاجر مع النبي[11] صلى الله عليه وسلم[12] إلى المدينة فأجر نفسه من يهودية على أن يستقي[13] لها الماء من بئر كل دلو بتمرة.

وسئل أبو القاسم عن رجل غصب دارا ثم آجرها ثم اشتراها من صاحبها أيؤاجرها ثانية قال الإجارة ماضية وإن استقبلها فهو أفضل وأطيب.

---

[1] فز رص ط دم إطلاق
[2] فز مفقود
[3] ط وقبل
[4] فز ذلك
[5] ط –
[6] فز ط – من ضرر
[7] ب رص ط دم الأجر
[8] ب بقول
[9] ب + كرم الله وجهه؛ رص ط + رضي الله عنه
[10] رص دم كافر
[11] ب رص دم ط رسول الله
[12] فز رص دم صلى الله عليه وسلم
[13] ط رص يستسقي

وسئل عن رجل في قرية استأجر أرضا في قرية أخرى ثم بدا له أن يترك ويزرع أرضا[1] في قرية أخرى قال إن كان بينهما مسيرة ثلاثة أيام فله ذلك وإن كان أقل من مسيرة ثلاثة أيام فليس[2] له ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل استأجر من رجل دارا مدة معلومة بأجر معلوم وكان للمستأجر على رب الدار دراهم فقاص بعضه بالأجر فانقضت المدة هل له أن يحبس الدار بما بقي عليه من دينه حتى يأخذ منه دينه أرأيت إن سكنها بعد مضي المدة هل عليه الأجر فيما سكن؟ قال: ليس للمستأجر بعد مضي هذه[3] الإجارة منعه من الدار ولا يجب عليه الأجر فيما سكن بعد مضيّ[4] مدة[5] الإجارة.

وقال نصير سألت الحسن بن زياد عن رجل تكارى من رجلا إبلا من الكوفة[6] إلى بغداد ثم بدا له أن يتكارى بغلا هل يكون هذا عذرا قال: لا، قلت فإن اشترى بعيرا أو دابة قال هذا عذر.

وسئل محمد بن الحسن عن رجل استأجر قصارا ليقصر له ألف ثوب فعلى من يجب حمل الثياب؟ قال أستحسن أن يكون حمل الثياب على القصار إلا أن يكون القصار[7] اشترط[8] على رب الثياب.

ولو أن رجلا آجر دارا[9] جملةً[10] من رجل سنة بألف درهم، فلما وَقعت عقدة الإجارة قال المؤاجر للمستأجر: وهبت منك جميع الأجر، أو قال أبرأتك عن جميع الأجر؛ فإنه لا يبرأ من الأجر، والأجر كله على حاله[11] في قول أبي يوسف الآخر،[1] وفي قول محمد يبرأ، وهو قول أبي يوسف الأول.

---

[1] رص –

[2] ب ليس

[3] رص مدة

[4] ط ما مضت؛ فز ب –

[5] فز هذه

[6] فز بالكوفة

[7] رص + قد

[8] رص + الحمل

[9] رص دم داره

[10] رص دم –؛ ط: له

[11] فز + لأن الأجر لم يجب بعدُ وإنما يجب بعد مضيّ المدة

ولو قال أبرأتك عن خمس مئة من الأجر[٢] أو قال عن تسع مئة أو قال أبرأتك عن الألف إلا درهما فهو جائز في قولهم جميعا، ويصير[٣] بمنزلة الحط. ولو مضى من السنة نصفها ثم قال وهبت منك جميع[٤] الأجر أو قال أبرأتك عن جميع الأجر؛ فإنه يبرأ عن نصف الأجر في قولهم جميعا، وأما النصف الباقي فلا يجوز في قول أبي يوسف الآخر، ويجوز في قول محمد. ولو أنه أجره على شرط أن يعجّله[٥] الأجرة[٦] فأبرأه عن الأجر في أول المدة جازت البراءة في قولهم جميعا. ولو أنه آجره بعبد بعينه أو بثوب بعينه ثم قال في أول المدة: وهبت منك هذا العبد أو هذا الثوب فإنه لا يجوز ما لم يقبل المستأجر، فإذا قبل صارت إقالة وانتقضت الإجارة في قولهم جميعا؛ بمنزلة المشتري إذا وهب المبيع من البائع[٧] قبل القبض انتقض البيع وصارت إقالة. فكذلك الإجارة.

وقال عليّ بن أحمد سمعت نصير بن يحيى قال في رجل قال أجرت منك داري غدا[٨] بكذا وكذا ثم قال للمستأجر قد أبرأتك من الأجر فإنه لا يبرأ. ولو قال آجرت منك اليوم وغدا بكذا وكذا ثم قال[٩] أبرأتك من الأجر فإنه يبرأ. قال الفقيه هذا القول[١٠] يوافق قول محمد.

وسئل نصير بن يحيى عن رجل استأجر أجيرا على أن يقطع له أشجارا في قرية بعيدة من المصر على أن أجر الذهاب والرجوع[١] على المستأجر قال لا أرى عليه أجر الذهاب ولا أجر الرجوع لأنه لم يعمل له شيئا.

---

[١] رص دم –
[٢] رص – من الأجر
[٣] رص + هذا
[٤] ط نصف
[٥] ط رص يعجل له
[٦] ب رص ط دم الأجر
[٧] ب ط للبائع
[٨] فز هذه
[٩] ب رص – ثم قال
[١٠] ب الجواب

وسئل نصير عن رجل قال لرجل[٢] أجرتك دابتي[٣] هذه غدا بدرهم ثم أجرها اليوم من إنسان آخر إلى ثلاثة أيام ثم جاء الغد هل للمستأجر الأول أن ينقض الإجارة قال نعم يأخذ المستأجر الدابة[٤] إذا جاء غد.[٥] قال الفقيه وقد روي عن عيسى بن أبان أنه قال ليس للأول أن يأخذ الدابة[٦] وبه كان يقول الفقيه أبو جعفر وبه نأخذ.

وسئل عن رجل دفع كرباسا إلى حائك بعضه منسوج وبعضه غير منسوج فسرق من عنده قال يضمن الحائك كله يعني في قول أبي يوسف ومحمد، وإذا كان سيفا أو مصحفا أو سكينا في غلاف فسرق قال لا يضمن الغلاف. وروي عن محمد أنه قال يضمن الغلاف.

قال نصير: ولو دفع إلى خياط كرباسا[٧] فخاطه قميصا فبقيت قطعة من الكرباس فسُرقت[٨] بقيّتها فهو ضامن، وكذلك لو دفع صرما إلى إسكاف ففضلت[٩] فضلة فسرقت فهو ضامن.

وسئل نصير عن رجل أخذ طاحونة ليطحن فجعل البر في الدلو فذهب البر[١٠] يتسفّل[١١] في حلق الطاحونة في الماء، هل على صاحب الطاحونة ضمان؟ قال لا ضمان عليه لأن الحنطة في يدي[١٢] صاحبها فكان ينبغي[١] أن يتعاهد.[٢]

---

[١] فز أو الرجوع
[٢] ط لآخر؛ فز + آخر
[٣] ب داري
[٤] ب الدار
[٥] رص الغد
[٦] ب الدار
[٧] فز كرباسه
[٨] فز وسرقت
[٩] رص وفضلت
[١٠] رص دم – فذهب البر
[١١] رص أسفل
[١٢] ط يد

وقال عليّ بن أحمد سألت نصيرا ومحمد بن سلمة وشاذان بن إبراهيم عن زرع بين ثلاثة نفر بالشركة، فحصدوها، فاستأجر واحد منهم حمارا لينقل عليه حُزَم البُر، فدفع الحمار إلى شريكه لينقل الحزم، فعطب الحمار، وكانت معاملتهم أنه يستأجر أحدهم البقر[٣] أو الحمار ويستعمله هو وشريكه قالوا جميعا لا ضمان عليه.

وسئل شداد عن معاوضة[٤] الثيران على الأكداس قال لا خير فيه، ولكن إذا أعطى البقر ليأخذ الحمار فهو جائز.

وسئل أبو يوسف عن رجل استأجر حمالا ليحمل فَرْقًا من سمن فحمله صاحب السمن والحمال جميعا ليضعاه على رأس الحمال فوقع فانخرق فذهب[٥] ما فيه قال لا ضمان عليه لأنه لم يدفع إليه بعد، قيل أرأيت لو بلغ الحمال منزل صاحب الفرق ثم أنزله الحمال عن رأسه هو وصاحب الفرق[٦] فوقع وانكسر وذهب ما فيه قال الحمال ضامن لأنه لم يسلمه إلى صاحبه بعد. قال الفقيه[٧] والقياس أن يضمن النصف لأن الفرق وإن كان في يدي[٨] الحمال فقد سقط من فعلهما جميعا وبه نقول.

وسئل أبو القاسم عن عين ماء لقرية فاستأجر بعض أهل القرية أجيرا ليقطع الأشجار ويحفر الجبل ويكسح العين ويزيد في الماء أتكون الزيادة لجميع أهل القرية أو للذي استأجر الأجير؟ قال[٩] إذا

---

[١] ط + له

[٢] رص يتعاهدها

[٣] ب رص البقرة

[٤] ط مفاوضة

[٥] رص ط رص وذهب

[٦] ب – ثم أنزله الحمال عن رأسه هو وصاحب الفرق

[٧] رص + رضي الله عنه

[٨] رص يد

[٩] ب + هي لجميع أهل القرية والذي كسح العين ليس له أن ينفرد بالزيادة

كَسَح هذه العين لا يستحق الزيادة،[1] وكذلك لو[2] حفر عينا أخرى في حريم هذا العين فهي لجميع أهل القرية، وكذلك لو زاد في سعة العين أو سفلها[3] ليظهر زيادة في مائها فهو[4] لجميع أهل القرية، ولو حفر عينا أخرى في غير حريم هذه العين فالماء[5] له وليس له أن يجري تلك الزيادة في نهر القرية إلا برضاهم جميعا إلا أن يحفر نهرا آخر في الأرض الموات أو في ملك نفسه.[6]

وسئل أبو القاسم عن دار فيها حجرة لرجل وإصطبل لآخر فربما يغلق بابَ الدار ربُّ الإصطبل[7] وأراد رب الحجرة أن يمنعه هل له أن يمنعه؟ قال له أن يغلق الباب في الوقت الذي يغلق الناس أبوابهم في ذلك[8] المحلة.

وسئل أبو نصر عن حائك كان مع صهره ساكنا ثم اكترى دارا وانتقل إليها ونقل متاعه وترك الغزل هناك فضاع الغزل هل يضمن الحائك؟ قال إن لم ينقل الغزل[9] من حيث كان إلى بيتٍ ثانٍ من دار صهره ولا أودع صهره لم[10] يكن عليه ضمان[11] في قول أبي حنيفة لأن الغزل ما دام هناك فهو ساكن لأن الرجل إذا انتقل وبقي بعض متاعه فهو ساكن وفي قول أبي يوسف ومحمد يضمن على كل حال.

ولو أن رجلا قال إذا جاء غد فقد آجرتك هذه الدار أو قال آجرتك هذه الدار غدا قال أبو القاسم إذا قال آجرتك هذه الدار غدا فإنه يجوز، وإذا قال إذا جاء غد فقد آجرتك فهو باطل لأنه تعليق

---

[1] ب – إذا كسح هذه لا يستحق الزيادة
[2] فز إذا
[3] ب عمقها
[4] ط فهي
[5] رص فالثاني
[6] ب – أو في ملك نفسه
[7] رص رب الإصطبل باب الدار
[8] ط دم تلك
[9] ب -
[10] فز + يضمن
[11] فز– يكن عليه ضمان

بخطر.[1] وقال أبو بكر الإسكاف جازت الإجارة ولا فرق بين اللفظين، ولا يعدّ هذا خطرا في الإجارة. قال الفقيه وبقول أبي بكر نأخذ.

وسئل أبو بكر عن أكَّار قال له صاحب الضيعة أخرج هذه الحنطة إلى الصحراء أو هذه الجَوْزَق أو هذه[2] الجوز فإنه رَطْب حتى لا يفسد، فسوَّف[3] في ذلك فتركه[4] حتى فسد، قال إن قبل الأكار ذلك من صاحب الضيعة ثم لم يفعل حتى فسد ضمن[5] قيمة الجوزق[6] وإن كانت حنطة غرم قيمتها والفاسدة[7] له. قال الفقيه يعني إذا[8] لم يجد للرطب مِثلا فعليه قيمته وإن[9] كان يقدر على المثل فعليه مثله.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل ارفع من مَثْلَجَتي مئة وقرِ ثلجٍ حتى أرفع أنا من مثلجتك بعد هذا مئة وقر فحمل أحدهما وباعه ثم تغير سوق الثلج قال المقرض: لا أرفع العام قال لا أعرف لهذا حيلة سوى أن يرفع المستقرض مئة وقر من ثلجه[10] فيطرح في مثلجة المقرض حتى يبرأ من قرضه أو يخبره أنه فاعل ذلك حتى يرفع المقرض.

وسئل عن رجل له أجير غير مدرك هل له أن يؤدبه إن رأى منه بطالة قال لا، إلا أن يكون أبوه قد أذن له في ذلك. قال: وذكر عن خلف بن أيوب أنه سلّم ابنه إلى رجل في السوق، فرأى منه بطالة، فشكا الرجل إلى خلف بن أيوب، فقال له أؤدبه، قال نعم، ثم قال له أتحسن أن تؤدب قال لا، قال لا تؤدبه.

---

[1] فز ط بالخطر
[2] فز وهذه
[3] رص + أمره
[4] رص ط دم وتركه
[5] ب رص يضمن
[6] رص دم قيمته
[7] ب رص والفاسد
[8] ب + كان
[9] ب وإذا
[10] ب ط مثلجته

وسئل أبو نصر عن رجل دفع ثوبا إلى منادٍ ليبيعه فنادى ولم يبع صاحبه قال له أجر مثله، قيل له في التعارف أن المنادي إذا لم يبع لا يعطى له شيء، قال هذا ليس بشيء، لأن هذه إجارة فاسدة، فله أجر مثله. قال الفقيه:[1] هذا هو القياس، وفي الاستحسان لا يجب له شيء لأن أجر المثل يعرف بعمل التجار وهم لا يعرفون لهذا العمل أجرا.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل ثلاثة أوقار دهن ليتخذ منها صابونا على أن يجعل القَلاء من عنده وما يحتاج فيه إليه على أن يعطيه مئة درهم لمن يكون الصابون؟ قال: الصابون لصاحب الدهن، وعليه أجر مثل عمله وغرامة ما جعل فيه.

وسئل أبو القاسم عن رجل يقبل[2] طعاما على أن يحمله من موضع إلى موضع إلى اثني عشر يوما فلم يحمله في ذلك المقدار وإنما حمله في أكثر من ذلك قال لا يلزمه الأجر، وهذا بمنزلة رجل استأجر رجلا على أن يخيط ثوبه في يومه[3] بدرهم فخاطه اليوم الثاني لا يلزم صاحب الثوب الأجر. قال الفقيه هذا الجواب على قول أبي حنيفة[4] وفي قياس قول أبي يوسف ومحمد يجب الأجر لأن من أصلهما أن الإجارة وقعت على العمل دون الوقت، ألا ترى لو أن رجلا استأجر أجيرا ليعمل له هذا العمل اليوم جازت الإجارة على قولهما،[5] وتقع الإجارة على العمل دون الوقت.

وسئل أبو القاسم عن رجل أرسل رسولا إلا ساكن حانوته ليوجه إليه شيئا فوجه إليه خاتمه فحبس الموجه إليه الخاتم ثم قال ذهب مني وقد كنت وضعته في الطرازدان[6] فذهب ثم قال لا أدري أين

---

[1] رص + رضي الله عنه

[2] ب رص تقبّل من رجل

[3] فز ثوبا في يوم

[4] رص + رضي الله عنه

[5] رص قولهم جميعا

[6] الطِّرازِدان معرب من الفارسية (تَرَازُودَان) وتعني غلاف الميزان أي موضع الميزان والمكان الذي يوضع فيه

وضعته أرأيت إن قال الرسول رده عليّ فقال الموجه إليه دعه عندي فإني لا أعرفك قال قول الرسول رده عليّ لا يدخله[1] في الضمان وإذا وضعه في حرزه أو بين يديه فسرق قبل القيام فالقول قوله في ذلك.

وسئل أبو نصر[2] عن رجل حمل رجلا كرها فذهب[3] به إلى بعض البلاد قال عليه الكراء حتى يرده إلى المكان الذي حمله منه وكذلك كل شيء له حمل ومؤنة فهو كذلك أيضا.[4]

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف قال لو أن صاحب حانوت أمر أجيرا له فرشّ ماء[5] في طريق المسلمين فعطب به عاطب كان الضمان على الآمر ولو أمره بالوضوء فتوضأ في الطريق كان الضمان على الأجير لأن منفعة الوضوء للمتوضئ ومنفعة الرش للآمر.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر له أجيرا ليحمل له حقيبة إلى مكان فانشقت الحقيبة بنفسها وخرج ما فيها قال يضمن بمنزلة الحمال إذا انقطع حبله. قال الفقيه لا يضمن في قياس قول أبي حنيفة. وهذا لا يشبه انقطاع الحبل لأن في انقطاع الحبل كان التفريط من قبل الحمال حيث شده بحبل واهٍ وأما ههنا كان[6] التفريط من قبل الحقيبة حيث جعل ماله في حقيبة لم تستمسك ما فيها وبه نأخذ.

وقال أبو بكر: كل أجير يعمل عملا ولعمله تأثير فيه مثل كسر الحطب أو حلق[7] شعر العبيد كائنا من[8] كان فله حبس ذلك إلى أن يصل إليه أجره.

---

[1] فز ط لا يدخل
[2] دم بكر
[3] رص دم وذهب
[4] رص دم –
[5] فز ط فناءه
[6] فز ط رص – كان
[7] ب وحلق
[8] ط ما

وسئل أبو بكر عن رجل أعطى رجلا /[١٧٧ظ] درهمين ليعمل له يومين فعمل له يوما واحدا[١] وامتنع عن العمل يوم[٢] الثاني قال إن كان سمى له عملا فالإجارة جائزة ويجبر على العمل فإن مضى اليوم ليس له أن يطلب منه العمل[٣] بعدما مضى اليومان، ولو كان سمى له العمل وقال يومين من الأيام فالإجارة فاسدة وله أجر مثله إن عمل.

وسئل أبو بكر عن صانعين[٤] آجر أحدهما آلة عمله من الآخر ثم اشتركا هل يجب الأجر بعد الشركة؟ قال إن كانت الإجارة وقعت على كل شهر يجب الأجر[٥] في الشهر الأول ولا يجب في الشهر[٦] الثاني ولا بعده، فإن[٧] آجر[٨] عشر سنين فالأجر واجب عليه في ذلك كله لأن الإجارة قد صحت فلا تبطل باشتراكهما.

وسئل أبو بكر عن رجل وجد آبقا في أقل من مسيرة ثلاثة أيام فرده على صاحبه قال فإن علماءنا قالوا المستحب أن يرضخ له ولا يجبر على ذلك وإنما يكون واجبا إذا كان آبقا مقدار ثلاثة أيام. قال الفقيه هذا القول ليس بقول علمائنا في الآبق وإنما أجابوا مثل هذا في الضالة وأما في الآبق قالوا أستحسن[٩] أن يجعل له على قدر المكان الذي تَعنّى[١٠] إليه فلما قال له اجعل له ثبت أنه واجب ويجبر على أن يطيعه بحساب ذلك الموضع وبه نأخذ.

---

[١] ب –
[٢] ب في اليوم؛ رص اليوم
[٣] رص دم –
[٤] ب رص دم ط صبّاغين
[٥] ب –
[٦] رص دم –
[٧] رص ط دم وإن
[٨] رص دم أجره
[٩] رص دم يستحسن
[١٠] ب يجيئنا؛ تعنّى أي تعب تعبا شديدا وتكلف الأمر على مشقة

نصير بن يحيى قال سألت بشر بن الوليد عن رجل استأجر دارا وفي الدار بئر ماء هل له أن يستقي ماء الوضوء من البئر من غير أن يأذن له صاحب الدار قال نعم، قيل له فإن وقعت في البئر فأرة أو نزلت بالبئر[١] آفة من يصلحها؟ قال ليس على كل[٢] واحد منهما.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل استأجر حمارا ليحمل له[٣] وقر حنطة إلى المدينة فحمل الحنطة إلى المدينة وباعها وانصرف إلى منزله فوضع على الحمار مقدار قفيز ملح[٤] فأخذه مرض في الطريق فمات هل يجب عليه ضمان الحمار؟ قال إذا حمل الملح بغير أمر صاحب الحمار فمات[٥] فعليه الضمان.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل جاء بدابته إلى بيطار فقال: انظر فيها فإن بها علة فنظر[٦] فقال: بجنب أذنها علة يقال لها فارة يعني موش فأمر[٧] صاحب الدابة بإخراجها فأخرج ذلك بأمر[٨] صاحب الدابة[٩] فماتت الدابة هل لصاحب /[١٧٨و] الدابة على البيطار بإخراجها ضمان؟ قال لا ضمان على البيطار.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل استأجر حمارا لينقل عليه الحطب من الكرم وكان[١٠] ينقل عليه الحطب ويوقره كما يوقر مثله فصدم الحمار حائطا[١١] فوقع في النهر فمات قال إن لم يعنف عليه في

---

[١] ط رص في البئر
[٢] رص ط –
[٣] رص ط عليه
[٤] رص دم من الملح
[٥] رص دم –
[٦] رص ط دم + فيها
[٧] رص فأمره
[٨] ب بأمره
[٩] ب – صاحب الدابة
[١٠] رص فكان
[١١] ب رص ط على حائط

السوق فلا ضمان عليه. قال الفقيه يعني إن ساقه مثلما يسوق الناس في طريق يسوق الناس مثل ذلك الحمل في مثل ذلك الطريق فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى خياط ثوبا ليخيط[١] له قباء أو جبة ولم يشترط[٢] له[٣] الأجر فلما فرغ منه أعطاه صاحب الثوب زيادة على أجر مثله هل تطيب له تلك الزيادة؟[٤] قال في قياس قول أبي حنيفة تطيب له، وفي قياس قول أبي يوسف ومحمد إن كانت الزيادة أكثر من أجر مثله بما لا يتغابن الناس في مثله لا يجوز،[٥] وهذا بمنزلة الاختلاف الذي قالوا في كتاب الصلح إذا غصب ثوبا فاستهلكه فصالحه على أكثر من قيمته،[٦] قال الفقيه عندي أن الزيادة جائزة في قولهم جميعا لأنه لما لم يشارطه الأجر في الابتداء صار ما أعطاه بمنزلة ابتداء التسمية ولأن[٧] العادة جرت في أصحاب المروءة أنهم يعطون أكثر.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر دابة ليحمل عليها عشرة أقفزة شعير فحمل عليها خمسة أقفزة حنطة قال: يضمن، قيل له روي عن أبي يوسف أنه قال إن كان وزن الحنطة أكثر من عشرة أقفزة شعير[٨] يضمن[٩] وإلا فلا، قال: إذًا في المسألة وروايتان.

وسئل أبو القاسم عن مقصرة يعمل[١] فيها القصارون ولرجل فيها أحجار يؤاجرها من القصارين فجاء قصار فعمل في تلك المقصرة ولم يشارط[٢] الأحجار بشيء[٣] هل يجب[٤] لأصحاب الأحجار

---

[١] فقط في فز ليخيطه
[٢] ب رص دم يشارطه
[٣] ب رص دم –
[٤] ب + على أجر مثله
[٥] رص لم يجز
[٦] فقط في فز + جاز في قوله وعندهما لم تجز الزيادة
[٧] فقط في فز لأن
[٨] رص دم –
[٩] رص دم ضمن

عليه[٥] شيء؟ قال إن لم يكن المعروف عندهم أن من شاء عمل عليه[٦] وأدى الأجر لا يجب عليه الأجر[٧] إذا عمل بغير إذنه.

وسئل الحسن بن[٨] مطيع عن رجل ادعى على رجل أنه استأجره ليمسك سكانه في سفينته[٩] من الترمذ إلى آمل[١٠] بعشرة دراهم وادعى رب السفينة أنه حمله من الترمذ إلى آمل[١١] في سفينته[١٢] بخمسة دراهم، قال القول /[١٧٨ظ] قول كل واحد منهما مع يمينه ولا أجر لواحد منهما على صاحبه وإن أقاما البينة فالبينة بينة الملّاح ولا أجر لصاحب السفينة وللملّاح على صاحب السفينة عشرة دراهم لأن الأمرين جميعا لو كانا كانت إجارةُ صاحب المركب[١٣] انتقضت لأنه لا بد للملاح من كونه في السفينة.

ولو ادعى رجل أنه أكراه بغلا من الترمذ إلى بلخ بعشرة دراهم وادعى آخر أنه استأجره ليبلغ به فلانا[١٤] ببلخ[١٥] بخمسة دراهم فالقول قول كل واحد منهما مع يمينه ولا يجب الأجر فإن أقاما البينة فالبينة بينة صاحب البغل لأن حفظ البغل واجب عليه فلا تجوز الإجارة على ذلك إن كان قبل أو بعد لا يجب الأجر.

---

[١] رص دم يقصر
[٢] ب + أصحاب؛ ط صاحب؛ رص لأصحاب
[٣] ب رص شيئا
[٤] ب + عليه
[٥] ب -
[٦] رص + بغير إذن فلا يجب الأجر عليه إذا عمل بغير إذنه، وإن كان بخلاف ذلك فلا يجب عليه الأجر
[٧] رص - وأدى الأجر لا يجب عليه الأجر
[٨] ط + أبي
[٩] ب السفينة
[١٠] رص آمد
[١١] رص آمد
[١٢] ب رص سفينة
[١٣] ب دم رص السفينة
[١٤] ط ليبلغه إلى فلان؛ دم إلى فلان
[١٥] ب رص إلى بلاد بلخ

وسئل عن رجل سأل وراقا أن يكتب له جامع القرآن وينقطه ويعجمه ويعشّره وأعطاه الكاغد والحبر ليعطيه أربعين درهما فكتب وترك[1] بعض العواشر وأخطأ في النقط هل للذي استكتبه ألا يرضى به؟ قال الفقيه أبو جعفر إن فعل ذلك في كل ورقة فالدافع بالخيار إن شاء أخذ وأعطى[2] أجر مثله ولا يجاوز به أربعين درهما[3] وإن شاء ترك وضمّنه مثل بياضه وحبره، وإن وافقه في بعضه[4] وخالفه في البعض[5] أخذه وأعطاه حصة ما وافق من الأجر المسمى وحصة ما خالفه من أجر المثل.

وسئل أبو القاسم عن طحان ركّب في الطاحونة حجرا من ماله واتخذ فيه حديدا أو شيئا آخر من ماله فانقضت[6] المدة هل له أن يرفع هذه الأشياء؟ قال إن كان فعل ذلك بأمر صاحبها على أن يرجع في الغلة فإنه يرجع بذلك ويكون له، وإن فعل ذلك[7] بغير أمره فإن كان غير مركّب في البناء فهو له، وله أن يرفع، وما كان مركّبا يدفع إليه قيمته.[8]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دفع إلى رجل بعيرا وأمره أن يكريه ويشتري له بالكراء شيئا فعَمِي البعير في يده[9] فباعه وأخذ الثمن فهلك في الطريق هل عليه ضمان؟ قال إن باع البعير في موضع لا يقدر[10] الوصول إلى الحاكم فيأمره ببيعه فلا ضمان عليه في البعير، ولا في ثمنه، وإن كان بيعه[11] في

---

[1] ب رص ط دم وقد ترك
[2] ب رص دم وأعطاه
[3] ب رص ط دم –
[4] رص دم بعض
[5] ب دم بعض؛ ط بعضه
[6] ب دم رص وانقضت
[7] ب – بأمرصاحبها على أن يرجع في الغلة فإنه يرجع بذلك ويكون له، وإن فعل ذلك
[8] رص ثمنه
[9] ب رص يديه
[10] ب ط + على
[11] ب باعه؛ رص –

موضع يقدر على قاض يأمره ببيعه فلم يفعل أو كان يستطيع[1] إمساكه أو يستطيع رده مع العمي فهو ضامن لقيمته.

وسئل /[١٧٩و] الفقيه أبو جعفر[2] عن امرأة دخلت الحمام ووضعت ثيابها بمرأى من الحمامية في بيت المسلخ فقامت الحمامية من مكانها ودخلت مزبلة الحمام لتحمل ماء لتغسل صبي[3] ابنتها، وابنتُها[4] في دهليز على باب بيت الحمام مع صبيها والدهليز من طريق[5] المسلخ فضاعت ثياب هذه المرأة هل على الحمامية ضمان؟ قال إن غاب[6] الثياب عن عينها وعن[7] ابنتها فضاعت الثياب حينئذ على[8] الحمامية ضمان.[9]

باب آخر من الإجارات

ولو أن رجلا استأجر دابة ليحمل عليها[10] شعيرا فحمل عليها في أحد الجُوالقين[11] حنطة وفي الآخر[12] شعيرا فعطبت الدابة فعليه نصف الضمان ونصف الأجر.

---

[1] رص يقدر على
[2] رص – الفقيه أبو جعفر
[3] دم صبيا يعني
[4] ب رص –
[5] رص + باب
[6] ط رص غابت
[7] ب + عين؛ رص وعين
[8] فعلى
[9] ب + والله أعلم بالصواب
[10] ب –
[11] ب رص الجواليق
[12] رص الأخرى

وعن الحسن بن زياد في رجل سلم[1] ثوبا إلى القصار[2] أو إلى الخياط[3] ثم وكل رجلا يقبض[4] ثوبه، فدفع إليه القصار غير ذلك الثوب[5] لم يلزم ذلك رب الثوب ولا ضمان على الوكيل إلا أن يستهلك ذلك فإن هلك في يديه[6] لم يضمن ولرب الثوب أن يتّبع القصار بثوبه.

وروى أبو يوسف عن أبي حنيفة في رجل تكارى دابة فحمل عليها دقيقا أو سمنا أو زيتا فلما انتهى إلى منزل المستأجر فأراد[7] المستأجر أن يحمّل المكاري[8] ذلك فيُدخله[9] منزلَه فأبى ذلك المكاري قال هذا على ما يفعل الناس ويتعاملون عليه فما كان على المكاري مما يعمل الناس فعلى المكاري إدخاله وقال أبو يوسف هذا حسن،[10] فإن أراد أن يصعد[11] على[12] ظهر[13] سطح أو إلى غرفة فليس ذلك على المكاري إلا أن يكون شرط ذلك له،[14] وبينه له،[15] ولو كان حمالا حمل ذلك على ظهره فعليه إدخاله وليس عليه أن يصعد[16] به[17] إلى علو إلا أن يبين له ذلك.

---

[1] ب رص ط أسلم
[2] ب رص ط دم قصار
[3] ب رص ط دم خياط
[4] ب بقبض؛ دم ليقبض
[5] ب رص + قال
[6] ب رص ط يده
[7] رص أراد
[8] ط + حِمله
[9] ط ليدخله
[10] ط أحسن
[11] ط + به
[12] ب ط رص دم إلى
[13] ب –
[14] ب –
[15] ب
[16] ط + السطح
[17] ط أو

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ من رجل خمس مئة درهم واستأجر منه[١] حجر ميزان كل شهر بدرهم[٢] هل يجب الأجر قال إن كان حجرا كما قلت وليست له قيمة لم تجز الإجارة.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن أهل قرية يرعون دوابهم بالنوبة[٣] فذهبت منها بقرة أو دابة هل يلزم الذي يرعى في نوبته غرم؟ قال هذا ضامن في قول من يُضمّن الأجير المشترك قال الفقيه عندي أنه لا يضمن في قولهم جميعا لأن كل واحد منهم معين في رعيه لأنه لا يجوز أن /[١٧٩ظ] يحمل على المبادلة لأنه لا تجوز مبادلة منفعة بمنفعة من جنسه.[٤]

وسئل أبو بكر عن رجل آجر من رجل دارا له كل شهر بدرهم ثم باعها من آخر فكان[٥] المشتري يأخذ أجرة[٦] الدار من هذا المستأجر، وأتى على ذلك زمان، وكان[٧] وعد المشتري البائع أنه إن رد الثمن عليه رد عليه داره، ويحسب عليه[٨] ما قبض من المستأجر، فجاء البائع بالدراهم، وأراد أن يحسب الأجر من ذلك، قال لما طلب المشتري الأجر من المستأجر صار ذلك[٩] إجارة منه،[١٠] وصار بمنزلة إجارة مستقبلة، وجميع ما أخذ من الأجر[١١] فهو للمشتري، وليس للبائع من ذلك الأجر[١٢] قليل

---

[١] رص السنجة
[٢] رص ط دم بدرهمين
[٣] ب دم رص بالنُّوَب
[٤] ط جنسها
[٥] ب وكان
[٦] رص أجر
[٧] ب رص وقد كان
[٨] ب + تمام
[٩] رص –
[١٠] رص له
[١١] ط الأجرة
[١٢] ب رص ط تلك الأجرة

ولا كثير، ومواضعته ردّ الدار وعد،[1] فإن أنجره فحسن، وإن لم يفعل فلا شيء عليه، وإن كان الشرط في البيع فالبيع فاسد.

وسئل عن رجل استأجر وراقا واشترط عليه الحبر والبياض[2] قال شرط الحبر جائز وشرط البياض باطل.[3]

وسئل عن رجل استأجر دابة إلى مكان هل له أن يركبها في حال[4] رجوعه قال ليس له أن يركبها في حال رجوعه ولو كانت عارية جاز لأن الردّ في العارية على المستعير فصار كأنه أذن له في ذلك من طريق الدلالة.

وسئل عن مُكارٍ حمل كرباس رجل فاستقبله اللصوص فطرح الكرباس[5] وهرب بحماره هل يضمن الكرباس؟[6] قال إن كان لا يمكنه التخلص منهم بالحمار والكرباس[7] فكان[8] يعلم أنه لو حمله أخذ فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمام ودفع إلى صاحب الحمام ثيابه[9] واستأجره ليحفظ[10] الثياب واشترط عليه أن يضمن إذا هلك من عنده قال يضمن في قولهم جميعا وإنما لم يضمن أجير

---

[1] رص ط ط + منه
[2] ط رص أو البياض
[3] ب الفقرة كلها ساقطة
[4] ط –
[5] ب رص ط الكرابيس
[6] ب رص ط الكرابيس
[7] ب رص ط الكرابيس
[8] ط وكان
[9] ب ثيابا
[10] رص ط لحفظ

المشترك عند أبي حنيفة إذا لم يشترط، فأما[١] إذا[٢] اشترط الضمان فهو ضامن. قال الفقيه كان الفقيه أبو جعفر يقول الشرط وغير الشرط سواء وبه نأخذ،[٣] لأن شرط الضمان في الأمانة باطل.

وقال[٤] أبو بكر كان محمد بن سلمة يقول لو أن رجلا له حوانيت مستغلة فجاء إنسان فسكن في[٥] حانوت[٦] من[٧] تلك[٨] الحوانيت[٩] فإنه يلزمه أجر المثل قال أبو بكر وبه أقول، ولو قال الساكن كنت غاصبا لا يصدق، ألا ترى أن رجلا لو دخل حماما بغير إذن صاحب الحمام وقال دخلت على وجه الغصب /[١٨٠و] فإنه لا يصدق فكذلك الأول.

وسئل أبو بكر عن رجل آجر دار الوقف مدة بعيدة قال لا أفتي بالجواز ولا بالفساد ولكن يرفع إلى الحاكم فينظر في ذلك فإن كانت مدة بعيدة تبطل الإجارة لأنه يخاف أن يبقي في يده مدة طويلة فيدعيَ لنفسه الملك. قال الفقيه إن كان الواقف اشترط وقت الوقف في الصك أن لا يؤاجر أكثر من سنة لا تجوز الإجارة بأكثر من سنة واحدة وإن لم يشترط هذا الشرط جازت الإجارة[١٠] في مدة قليلة مقدار سنتين أو ثلاثة أو نحو ذلك وإن آجرها مدة بعيدة فهو كما قال أبو بكر إنّ الحاكم يبطل الإجارة لِما يخاف ذهاب الوقف.

---

[١] ب رص أما؛ ط –؛ دم وأما
[٢] ط فإذا
[٣] رص وبه نأخذ –
[٤] ب قال
[٥] دم –
[٦] دم حانوتا
[٧] رص منها
[٨] ط –
[٩] رص – تلك الحوانيت
[١٠] ب – بأكثر من سنة واحدة وإن لم يشترط هذا الشرط جازت الإجارة

وسئل أبو بكر عن رجل آجر دارا له من رجل كل شهر بأجرة معلومة فخرج المستأجر وخلف امرأته ومتاعه[١] فيها فأراد المؤاجر إخراجها من الدار وفسخ الإجارة قال لا سبيل[٢] إلى فسخ الإجارة بغير محضر من الخصم، والوجه له: أن يؤاجر هذه الدار من إنسان آخر في بعض هذا الشهر يعني في الشهر الذي يريد فسخها[٣] فإذا مضى هذا الشهر ودخل الشهر الثاني فقد انفسخت الإجارة الأولى ودخلت في عقدة إجارة الثاني، وله الآن أن يخرج امرأة الغائب، ويأمر بتخلية الدار وتسليمها إلى الثاني. قال الفقيه ومثال هذا ما قال أبو حنيفة ومحمد فيمن باع شيئا على أن البائع بالخيار ثلاثة أيام[٤] ثم أراد البائع أن يفسخ البيع بغير محضر من المشتري لا يجوز،[٥] ولو أنه باعه من غيره جاز البيع وانتقض البيع الأول.

وسئل أبو بكر[٦] عن[٧] حارس يحرس الحوانيت في السوق فنقب حانوت وسرق شيء هل يضمن قال كان أحمد بن محمد القاضي يقول هو ضامن لأنه بمنزلة أجير[٨] المشترك لأن لكل واحد حانوتا على حدة فصار بمنزلة رجل يرعى غنما لكل إنسان شاة أو نحو ذلك وقال أبو بكر عندي أن الحارس أجير خاص، ألا ترى أنه لو أراد أن يشغل نفسه في صنف آخر لا يكون[٩] له ذلك، قيل له الحارس إذا استأجره واحد من أهل السوق هل يجوز له أن يأخذ الأجر منهم جميعا ويحل له ما يأخذ منهم قال يحل له ذلك لأن في هذا جرت /[١٨٠ظ] المعاملة وصار[١٠] كأنهم استأجروه[١١] جميعا قيل له فإن كرهوا ولم يرضوا

---

[١] فقط في فز متاعها
[٢] رص ط دم + له
[٣] ط + فيه
[٤] ب –
[٥] رص دم لم يجز
[٦] رص –
[٧] ب + رجل
[٨] ط رص الأجير
[٩] رص لم يكن
[١٠] ب فصار؛ دم وصاروا
[١١] ب رص دم استأجروا

بذلك قال كرههم باطل لأن في ذلك مصلحة لهم فإذا استأجره[1] رئيسهم[2] جاز ذلك لأنهم جعلوه كالسيد على أنفسهم فصار استئجاره بمنزلة استئجارهم.

وسئل أبو بكر[3] عن رجل استأجر دابة ليحمل عليها حنطة من مكان إلى منزله يوما إلى الليل فكان يحمل الحنطة إلى منزله وإذا أراد الذهاب ثانيا كان يركبها فعطبت الدابة هل يضمن قال يضمن لأنه استأجرها للحمل ولم يستأجرها للركوب. قال الفقيه هذا هو القياس ولكن في الاستحسان لا يجب الضمان لأن العادة قد جرت فيما بين الناس بذلك فصار كأنه أذن له في ذلك من طريق الدلالة وإن لم يأذن له بالإفصاح.

وسئل أبو بكر[4] عن رجل كانت له أرضون خراجية ولها مياه معلومة فجعل الأرضين قصرا وجعل الماء الذي كان لها لحياض[5] القصر[6] هل يسقط عنه الخراج؟ قال يسقط عنه الخراج قيل له أرأيت لو جعل فيها بستانا وجعل الماء للبستان قال إن كان البستان أكبر من القصر فعليه خراج البستان وإن كان البستان أصغر من القصر فهو[7] تبع القصر.[8]

وسئل أبو نصر عن رجل قال لآخر[9] استأجرتك على أن تُنفذ وصاياي بكذا قال هذه ليست بإجارة وإنما هي وصية مضمّنة[1] بالعمل فإن عمل وأنفذ الوصايا استحق الوصية وإن لم يفعل فلا شيء له.

---

[1] دم استأجر
[2] فقط في فز واحد منهم
[3] رص –
[4] رص –
[5] رص ط حياضًا
[6] رص للقصر؛ ط –
[7] ب فالبستان
[8] رص دم للقصر
[9] رص دم لرجل

وسئل أبو بكر عن قدر النحاس إذا أراد أن يؤاجرها من إنسان وأراد أن تكون مضمونة عند المستأجر كيف الحيلة؟[٢] قال يبيع منه نصف القدر بكمال قيمتها ويؤاجر منه النصف الباقي مدة معلومة بما شاء من الأجر، قيل له أيجوز هذا قال يجوز في قول أصحابنا جميعا وإنما اختلفوا إذا آجر من غير شريكه وأما إذا آجر من شريكه يجوز في قولهم جميعا.

وسئل أبو بكر عن رجل باع العنب في الكرم، على مَن قطف[٣] العنب[٤] ووزنه؟ قال إذا باع مجازفة فالقطف والجمع على المشتري وإذا باع موازنة فعلى البائع القطف والوزن إلا أن يحتال /[١٨١ظ] البائع بأن لا يجب عليه الوزن فيقول إنها بالوزن كذا فإما أن يصدقه المشتري ولا يكلفه الوزن وإما أن يكذبه فيتكلف[٥] وزنه.

وسئل أبو بكر عن الظئر هل يجب عليها أن تتكلف الدهن والرياحين للصبي قال لا، والذي ذهب إليه أصحابنا أن عليها ذلك لأن عرفهم وعادتهم بذلك[٦] في بلدهم، ويجب أن يعتبر في[٧] كل بلد[٨] بعادتهم[٩] وتعاملهم.

وقال محمد بن الحسن في رجل غصب أرضا فآجرها سنة فلم يعلم رب الأرض حتى مضى من السنة بعضها ثم بلغته الإجارة فأجازها فهي جائزة وأجر ما مضى من السنة قبل أن يجيزها للغاصب وأجر ما بقي من السنة لرب الأرض، ولو لم يُجز حتى مضت السنة فالأجر كله للمؤاجر. قال الفقيه هذا

---

[١] رص مبهمة/مضمونة
[٢] ب دم + فيه
[٣] ب رص قطفه؛ دم قطعه
[٤] ب -
[٥] رص فيكلفه
[٦] ب دم + جرت
[٧] ط رص + أهل
[٨] ب دم بلدة
[٩] ب ط دم تعارفهم

بمنزلة ما قالوا في كتاب التحري إذا آجر المولى عبده ثم أعتقه في نصف السنة فأجاز[1] العبد الإجارة فأجر ما مضى من السنة للمؤاجر وأجر ما بقي للعبد فكذلك ههنا لأن الإجارة كانت للغاصب فلما أجاز صاحبها فقد صارت الإجارة فيما بقي[2] له.[3]

كتاب[4] المزارعة

وسئل أبو نصر عن رجل دفع أرضا مزارعة ولم يبين لها وقتا قال على مذهب علمائنا الكوفيّين المزارعة فاسدة وفي قول محمد بن سلمة المزارعة جائزة وهي على أول السنة. قال الفقيه وبه نأخذ. وإنما قال أهل الكوفة ذلك لأن وقت المزارعة عندهم متفاوت فابتداؤها وانتهاؤها مجهول ووقت المعاملة معلوم فأجازوا المعاملة على أول السنة ولم يجيزوا المزارعة وأما في بلادنا وقت[5] المزارعة معلوم فتجوز وإن لم يوقت كما تجوز في المعاملة.

قال أبو نصر في رجل زرع أرض رجل بغير إذنه فعليه نقصان الأرض قال نصير[6] نقصان الأرض أن[7] ينظر بكم تُستأجر قبل استعمالها وبكم تُستأجر بعد استعمالها فيجب عليه نقصان ما بين[8]

---

[1] ب دم فإن أجاز
[2] ب + والله أعلم
[3] ب –
[4] رص دم باب؛ ط باب من
[5] رص ط دم فوقت
[6] ب + يعرف
[7] ب بأن
[8] رص ط دم – ما بين

ذلك. وقال محمد بن سلمة ينظر بكم تُشترى قبل استعمالها، وبكم تُشترى بعده، فيجب[١] عليه[٢] نقصان ذلك.[٣] وقال أبو نصر فذكرت قول نصير لمحمد بن سلمة فرجع إلى قوله.

وسئل أبو القاسم عن مزارع زرع ثوما فأخذ بعضها من الأرض وبقي بعض[٤] نبت[٥] بعد مضي المعاملة قال هو على وجهين: /[١٨١ظ] إن كان بقي في الأرض على حاله لم يقلع فهو بين المزارع ورب الأرض على ما اشترطا، وإن كان بقي مقلوعا فهو للذي نبت[٦] بسقيه وعليه ضمان ما استهلك.

وسئل الفقيه[٧] أبو جعفر عن[٨] أكار رفع الزرع من الأرض وقد كان تناثر في الأرض فنبت زرع آخر وأدرك قال الزرع بين الأكّار وبين[٩] رب[١٠] الأرض على مقدار[١١] نصيبها ويستحب للأكار أن يتصدق الفضل[١٢] من نصيبه وإن[١٣] كان رب الأرض سقاه وقام عليه حتى نبت فهو له لأنه قد استهلكه فإن كان للحب قيمة فعليه ضمان ذلك وإلا فلا شيء عليه. وإن سقاه أجنبي كان متطوعا والزرع بين المزارع[١٤] وبين[١٥] رب[١٦] الأرض على ما اشترطا.

---

[١] ط –

[٢] ط فعليه

[٣] ب – وقال محمد بن سلمة ينظر بكم تُشترى قبل استعمالها، وبكم تُشترى بعده، فيجب عليه نقصان ذلك.

[٤] ط البعض؛ بعضه

[٥] ب رص دم فنبت؛ ط ونبت

[٦] استهلكه

[٧] رص –

[٨] رص دم + رجل

[٩] ط –

[١٠] ط ورب

[١١] رص بين رب الأرض والأكار بقدر

[١٢] ب رص بالفضل

[١٣] ب رص ط ولو

[١٤] ط الزارع

[١٥] رص ط دم –

[١٦] رص ط دم ورب

وسئل عن شجرة في أرض[1] رجل نبت من عروقها في أرض رجل قال إن كان صاحب الأرض هو الذي سقاه وأنبته فهو له، وإن كان نبت بنفسه فهو لصاحب الشجرة إن صدقه رب الأرض أنه من عروق شجره.[2] وإن كذبه فالقول قوله.

وسئل الفقيه أبو جعفر[3] عن أكّار ترك سقي الزرع متعمدا حتى يبس قال: يضمن من وقت ما ترك السقي قيمته نابتا في الأرض فإن لم يكن للزرع قيمة قُوّمت الأرض مزروعة وغير مزروعة فيضمن فضل ما بينهما.

وسئل[4] عن مزارع زرع أرضا لرجل فلما حصد الزرع قال رب الأرض كنت أجيري زرعت[5] ببذري وقال المزارع كنت أكارا لك وزرعت ببذري قال القول قول المزارع لأنهما تصادقا أن البذر كان في يده وهو الذي زرع الأرض.

وسئل أيضا[6] عن رجل دفع كرما معاملة وفيه أشجار لا يحتاج إلى عمل سوى الحفظ أيكون[7] للعامل[8] من ثمرها نصيب[9] قال إن كان بحال لو لم يحفظ ذهبت ثمرتها قبل الإدراك فإنه تجوز المعاملة ويكون الحفظ ههنا للنماء والزيادة وإن كان بحال لا تذهب ثمرتها[10] إلى وقت الإدراك فإنه لا تجوز المعاملة في تلك الأشجار ولا نصيب للمعامل[11] في[1] ذلك.

---

[1] فز بأرض
[2] رص شجرته
[3] رص – الفقيه أبو جعفر
[4] في فز ط + الفقيه أبو جعفر
[5] ط رص دم وزرعت
[6] دم الفقيه أبو جعفر
[7] دم هل يكون
[8] ب رص للمعامل؛ دم –
[9] دم + للعامل
[10] ط رص لا يذهب ثمرها
[11] ط دم للعامل

وسئل أبو القاسم عن رجل آجر أرضا من رجل ليزرع فزرعها[٢] فلم يجد الماء ليسقيها فيبس الزرع والمزارع[٣] يطالب بالأجر[٤] هل[٥] له[٦] ذلك؟ قال إن استأجرها بغير شرب ولم ينقطع ماء النهر /[١٨٢و] الذي يرجى منه السقي فالأجر عليه واجب، وإن انقطع كان له الخيار وإن كان استأجرها بشربها فانقطع الشرب عنها فمن يوم فسد الزرع من انقطاع الشرب فالأجر عنه ساقط. قال الفقيه هذه المسألة مثل مسألة كتاب الإجارات إذا استأجر رحى بالماء[٧] واستأجر[٨] بيت الرحى فانقطع الماء فالجواب فيه نحو[٩] هذا.[١٠]

وسئل نصير عن رجل زرع أرض نفسه بُرّا فجاء رجل فزرعها شعيرا قال على زارع الشعير قيمة برّ المزارع مبذورا وروي ذلك عن محمد بن سماعة عن محمد بن الحسن قال الفقيه يعني[١١] إذا رضي صاحب الحنطة أن يضمنه قيمة حنطته مبذورا[١٢] وأما إذا لم يرض بذلك فهو بالخيار إن شاء تركه حتى ينبت فإذا نبت أخذه بالقلع وإن شاء أبرأه من الضمان فإذا أدرك وحصداه فهو بينهما على مقدار نصيبهما.

---

[١] ب دم ط من
[٢] دم: فيها
[٣] ب رص ط دم والمؤاجر
[٤] ب ط يطلب الأجر
[٥] رص + يكون
[٦] رص + عليه
[٧] ب رص الماء
[٨] ط رص أو استأجر
[٩] ط –
[١٠] ط ما ذكرنا
[١١] ط –
[١٢] ط رص مبذورة

وسئل أبو نصر عن رجل باع أرضا وقد بذر فيها ولم ينبت لمن يكون الزرع قال إن كان البذر قد[1] عفِن في الأرض فهو للمشتري وإن كان البذر[2] لم يعفَن فهو للبائع، قيل فإن سقاه المشتري حتى نبت قال هو للبائع على حاله والمشتري متطوع فيما فعل وإنما قال ذلك لأن الحنطة التي فسدت في الأرض[3] لا يجوز بيعها بالانفراد فصارت بمنزلة جزء من أجزاء الأرض فتدخل[4] في البيع، وكذلك لو نبت وهي بحال لا قيمة لها وهكذا أفتى[5] أبو بكر الإسكاف وأما أبو القاسم قال[6] هو للبائع في الأحوال كلها وبه نأخذ.

وإذا اشترى الرجل أرضا في بعض السنة على[7] من يجب الخراج؟ قال أبو نصر إن بقي من السنة ما يتهيّأ[8] أن يزرع فيها شيئا من الزرع[9] فالخراج على المشتري،[10] وقال أبو القاسم إن يتهيأ أن يزرع فيها[11] الحنطة أو الشعير فالخراج على المشتري، وإن لم يتهيأ ذلك فالخراج على البائع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دفع كرما معاملة فأثمر الكرم فكان الدافع وأهل داره يدخلون الكرم في كل يوم ويأكلون ويحملون منه والعامل لا يدخله إلا قليلا هل على الدافع ضمان؟ قال إن أكلوا وحملوا بغير إذن الدافع فلا ضمان عليه، والضمان على الذين قبضوا[12] وإن كانوا أخذوا بإذنه فإن كانوا ممن تجب عليه نفقتهم فهو ضامن /[١٨٢ظ] لنصيب العامل وصار كأنه هو الذي قبض ودفع

---

[1] ب دم –
[2] ب –
[3] ب – في الأرض
[4] فدخلت
[5] دم قال
[6] رص فقال
[7] رص قال
[8] + له
[9] ط الزروع
[10] ط + وإن لم يبق ذلك فالخراج على البائع؛ رص وإن لم يتهيأ ذلك فالخراج على البائع
[11] ب + شيئا من
[12] ط أكلوا

إليهم، وإن كانوا قبضوا بإذنه وهم ممن لا تلزمه نفقتهم فلا ضمان عليه أيضا[1] وصار كأنه دل على استهلاك مال غيره فلا ضمان عليه فكذلك ههنا.[2]

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل زرع في أرضه[3] برا فلم ينبت حتى جاء رجل فزرع فيها شعيرا ثم سقاه[4] رب الأرض فنبت الزرع قال على الذي بذر الشعير قيمة بره مبذورا في الأرض ثم على رب الأرض قيمة البر والشعير مخلوطا مبذورا قال الفقيه لأن رب الأرض قد استهلكهما[5] بالسقي فهو ضامن والخارج يكون[6] له.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل غرس على حافة نهر قرية فغلُظت وكان الغارس في عيال رجل وخادم له فيقول الرجل الشجرة لي لأنك كنت خادمي وفي عيالي ما الحكم[7] فيه؟ قال إن كانت التالة للغارس فالشجرة له، وإن كانت التالة للآخر[8] فإن كان في عياله يعمل له مثل هذا العمل فالشجرة[9] لصاحب[10] التالة، وإن لم يكن يعمل مثل ذلك العمل ولم يغرسها بإذنه فالشجرة للغارس وعليه قيمة التالة. قال الفقيه[11] ولو كان قلع التالة من أرض رجل وغرس فهو له أيضا وهو ضامن لصاحب الأرض قيمة التالة يوم قلعها.

---

[1] ب ط –
[2] رص دم هذا
[3] فز أرض غيره
[4] ب سقى
[5] ب رص استهلكها
[6] فز ط –
[7] ب يحكم
[8] ط للأجير؛ رص للأجر
[9] رص + لصاحبها دون صاحب
[10] رص –
[11] فز –

وسئل أبو القاسم عن رجل زرع أرض رجل بغير إذنه فلم يعلم صاحب الأرض حتى استحصد الزرع ثم علم ورضي به هل يطيب للزارع الزرع؟ قال: يطيب له، قيل فإن قال مرة لا أرضى ثم قال رضيت قال يطيب له أيضا قال الفقيه وهذا استحسان وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر أرضا وماء ليزرع فيها فخرب النهر الأعظم فلم يستطع سقيها قال هو بالخيار إن شاء رد وإن شاء أمسك فإن[1] لم يرد حتى مضت المدة فعليه الأجر، قال الفقيه إنما يجب الأجر إذا كان بحال يمكنه أن يحتال بحيلة[2] فيزرع فيها شيئا وأما إذا كانت الأرض بحال لا يمكنه[3] أن يزرع فيها بغير ماء[4] بوجه من الوجوه وليس له حيلة في ذلك فلا أجر عليه[5] بمنزلة من استأجر رحى ماء[6] فانقطع الماء عنها فلا أجر عليه فكذلك هذا، ولو أن هذه الأرض لم ينقطع عنها الماء ولكن سال فيها الماء حتى لا يتهيأ له الزراعة فلا أجر عليه.

وقال محمد بن الحسن في رجلين /[١٨٣و] بينهما أرض فغاب أحدهما فلشريكه أن يزرع نصف الأرض ولو أراد في العام الثاني أن يزرع فإنه يزرع النصف الذي كان زرع.[7]

وقال محمد بن مقاتل في رجل سرق ماء فساقه إلى أرضه أو كرمه فإنه يطيب له ما خرج وهو بمنزلة رجل غصب شعيرا أو تبنا فسمّن به دابته فعليه قيمة العلف وما زاد في الدابة فهو له طيب. قال

---

[1] ب -؛ وإن
[2] ب ط -
[3] رص ط يمكن
[4] فز الماء
[5] ب + فهذا
[6] فز بماء
[7] رص يزرع

الفقيه وقد ذكر[1] عن بعض الزهاد أن الماء وقع في كرمه[2] في غير نوبته فأمر بقطع كرمه[3] ونحن نقول لا يجب قطع الكرم لأن فيه إفساد المال ولكن لو تصدق بنُزُله[4] كان حسنا ولا يجب عليه في الحكم.

وسئل أبو بكر عن مَطْبَخة بقيت فيها بقية فانتهبها الناس قال إذا تركها أهلها[5] ليأخذ من شاء من ذلك[6] فلا بأس به بمنزلة من حصد زرعه ورفعه وبقي هناك سنابل فتركها[7] فلا بأس بالتقاطها وكذلك لو[8] استأجر أرضا فزرعها ورفع الزرع وبقي هناك سنابل[9] فسقى الأرض حتى نبتت تلك الحبات فهي له.

وقال نصير سألت شدّادا عن الوصي يأخذ أرض اليتيم مزارعة قال إن كان البذر من قبل اليتيم فلا يجوز[10] وإن كان من قبل الوصي فهو جائز.

وسئل أبو بكر عن الحصاد إذا اشترط على المزارع والرفع[11] إلى البَيْدَر قال هو عندي جائز.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع أرضا مزارعة على أن يجعل البقر والبذر من عنده ويحفظه ويحصده ويجمعه على أن ما أخرج الله تعالى من شيء[12] فهو بينهما نصفان فلما أدرك تغافل عن حصاده حتى هلك قال المزارع ضامن لما هلك من الزرع قيل له أليست المزارعة فاسدة بشرط الحصاد قال المزارعة جائزة في قول أبي يوسف وروي عنه أنه قال إذا اشترط على المزارع أن يحصده ويجمعه فهو

---

[1] رص ذكرنا؛ ط + لنا

[2] فز كرومه

[3] فز كرومه

[4] النُّزُل بالضم البركة، والنَّزَل بالفتح الرزق، ولعلها بالضمّ كما شُكلت في ط

[5] فز عليها

[6] فز + قال

[7] رص تركها

[8] ب إذا

[9] فز – فتركها فلا بأس بالتقاطها وكذلك لو استأجر أرضا فزرعها ورفع الزرع وبقي هناك سنابل

[10] رص –

[11] ب رص الرفع

[12] فز –

جائز. وكان محمد بن سلمة ونصير بن يحيى يجيزان المزارعة مع شرط الحصاد ولا أعرف أحدا في زمانهما خالفهما في ذلك وبه نأخذ. قال الفقيه: إن أخر المزارع تأخيرا قد[1] يفعل الناس مثله فلا ضمان عليه وإن هلك، وإنما يضمن إذا أخر تأخيرا لا يفعل الناس مثله.

وسئل /[١٨٣ظ] أبو بكر الإسكاف عن رجل له أرض وله جارٌ دارُه أسفل من أرضه في قعر ويريد صاحب الأرض أن يزرع في أرضه أرزا ولا شك في خراب الدار إن فعل ذلك قال إن علم أنه ليس في أرضه مستقر الماء فليس له أن يزرع هناك[2] زرعا لا يحتمل الماء الذي يسقي[3] وإن كان قد يحتمل[4] إلا أن حجرا في أرضه يخرج الماء منه أو يؤدّي النَّدْوَة[5] إلى دار جاره فليس له أن يمنعه من الزارعة.

وسئل أبو نصر[6] عن رجل زرع أرضه ثم قال لرجل اقلع ما في هذه الأرض من الزرع وازرعه في أرض كذا على أن ما خرج[7] فهو بيننا نصفان قال لا يجوز لما شرط فيه من القلع.

وسئل أبو القاسم عن رجل له أرض أراد أن يأخذ بذرا من رجل حتى يزرعها ويكون ذلك بينهما كيف[8] الحيلة فيه قال الحيلة في ذلك أن يشتري نصف البذر ويبرئه البائع عن[9] الثمن ثم يقول له ازرعها بالبذر كله على أن الخارج بيننا نصفان.

---

[1] ط -
[2] رص في أرضه
[3] رص ط سقى
[4] فز + الماء
[5] النَّدْوَة والنُّدُوَّة مصدرا نَدِيَ: الابتلال
[6] ب بكر
[7] فز رص أخرج الله
[8] ب ما
[9] ب ط من

وسئل أبو القاسم عن واد على شط جيحون يجتمع فيه الماء أيام الربيع ثم ذهب عنه الماء فزرع قوم وبلغ الزرع ثم جاء قوم آخرون يدّعون[١] هذا الوادي فالزرع[٢] لمن؟[٣] قال أما الزرع فهو لرب البذر لا حق لغيره في ذلك وأما رقبة الأرض المزروعة فإن علم أن ذلك كان ملكا لقوم[٤] وغلب عليه الماء فهو لهم وإن لم يعرف رقبتها ملكا لأحد فهو للذي أحياها بالزارعة.[٥]

وسئل أبو القاسم عن أرض بين رجلين فزرع أحدهما بغير أمر[٦] صاحبه وسقاها ما الحكم فيه؟ قال إن سقى الجميع وزرع فإن كان الزرع لم يدرك كان لشريكه أن يقاسمه الأرض فما وقع من ذلك في نصيب الزارع أقره وما وقع في نصيب الآخر كان له أن يأخذ[٧] بقلعه ويضمّنه ما دخل[٨] النقصان في ذلك، وإن كان الزرع قد أدرك أو قرب[٩] فإنه يغرم لشريكه نقصان نصف الأرض إن كان دخل فيها النقصان.

وسئل أبو القاسم عن قرية فيها أرضون على بعض الأرضين الخراج أكثر وعلى بعضها أقل فقال صاحب الأكثر[١٠] تعالوا[١١] نستوي في أداء الخراج[١٢] /[١٨٤و] هل له ذلك؟ قال إذا لم يعرف ابتداء وضع الخراج على هذه القرية على التساوي أو على التفاوت يترك على حاله ولا يزاد في نصيب صاحب الأقل ولا ينقص من نصيب صاحب الأكثر.

---

[١] رص ويدعون
[٢] ب رص ط والزرع
[٣] ب رص ط –
[٤] ب رص دم للقوم
[٥] للذين أخذوها بالمزارعة
[٦] فز رضى
[٧] رص يأخذه
[٨] ب رص + من
[٩] + من الإدراك
[١٠] رص + لصاحب الأقل
[١١] رص ط دم حتى
[١٢] ب – أكثر وعلى بعضها أقل فقال صاحل الأكثر تعالوا نستوي في أداء الخراج

وقال[1] أبو سليمان أرض الموات إذا بنى الرجل حولها فهي له وكذلك إن كراها.[2] قال الفقيه وإنما يصير الملك له بأحد أشياء ثلاثة إما أن يبني حولها أو يكريها[3] أو يجري إليها الماء[4] هكذا روي عن أبي عبد الله الثلجي[5] وروي عن محمد بن الحسن[6] أنه قال إنما يملكها إذا أجرى إليها الماء، وروى الحسن البصري عن سمرة بن جندب عن النبي صلى الله عليه وسلم[7] أنه قال: من أحاط حائطا على أرض فهي له.

وسئل أبو القاسم عن رجل زرع في أرضه شعيرا فجاء آخر فزرع عليه حنطة بغير أمر صاحب الشعير فنبتا جميعا قال لا حظ لصاحب الشعير في الخارج وهو للزارع الثاني وعليه أن يغرِّم لصاحب الشعير ما زاد الشعير في الأرض تقوّم الأرض مزروعة وغير مزروعة.

وسئل أبو بكر كيف يعرف نقصان الأرض؟ قال: ينظر بكم تستأجر قبل أن تزرع، وبكم تستأجر بعدما تزرع،[8] وقال أبو القاسم: ينظر[9] بكم تباع الساعة وبكم كانت تباع قبل ذلك فيغرم ما بين ذلك من النقصان.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل دفع إلى[10] رجل أرضا ليزرعها ببذرها جميعا والبقر من عند الأكار على أن الخارج بينهما نصفان ثم إن الأكار شارك رجلا في نصيبه وعمل معه، كيف الحكم فيه؟ قال: المزارعة والشركة فاسدتان والزرع بين الدافع والمدفوع إليه نصفان على قدر بذرهما ولصاحب

---

[1] ط قال
[2] رص ط كربها
[3] رص ط يكربها
[4] رص الماء إليها
[5] البلخي
[6] رص مقاتل
[7] ط عليه السلام
[8] رص ط دم زرع
[9] ب -؛ تَنظر
[10] ب من

الأرض على المزارع الأول أجر مثل نصف الأرض وعلى المزارع الأول أيضا للثاني أجر مثل عمله ويتصدق المزارع الأول ما[١] فضل من المزارع[٢] على[٣] بذره ونفقته على[٤] ما غرم.

وسئل بعضهم عن رجل دفع إلى ابن له أرضا ليغرس فيها أغراسا على أن الخارج بينهما نصفان ولم يوقت له وقتا فغرس فيها ثم مات الوالد وترك ابنين وابنتين فأرادوا أن يكلفوا هذا الابن قلع الأشجار كلها ليقتسموا[٥] الأرض، /[١٨٤ظ] هل لهم ذلك؟ قال: إن كانت الأرض تحتمل القسمة قسمت الأرض بينهم فما أصاب حصة الغارس فذلك له مع غرسه وما وقع في نصيب غيره كُلّف قلعَه[٦] وتسويةَ أرضِه[٧] إن لم يجر بينهم صلح.

وسئل الفقيه أبو جعفر[٨] عن رجل زرع أرض رجل بغير إذنه فانتقصت الأرض ثم زال النقصان،[٩] قال: إن زال النقصان قبل أن يرد عليه برئ[١٠] من الضمان، وإن زال بعد ما رد لا يبرأ. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إنه يبرأ في الوجهين جميعا،[١١] وقاس بما قال أصحابنا فيمن باع عبدا فوجد المشتري فيه[١٢] عيبا فزال العيب قبل القبض أو بعد القبض انقطعت خصومة المشتري، وقالوا أيضا فيمن

---

[١] رص بما
[٢] رص ط دم الزرع
[٣] ط عن
[٤] ب رص دم وعلى
[٥] ب ط لتُقسم
[٦] ط + من أرضه
[٧] ط الأرض
[٨] رص – الفقيه أبو جعفر
[٩] ب ط + قبل أن يرد عليه
[١٠] ب ط - إن زال النقصان قبل أن يرد عليه برئ
[١١] ط -
[١٢] ب رص به؛ دم -

اشترى جارية وقبضها ثم وجد في إحدى عينيها بياضا فصالحه البائع ثم زال البياض فعلى المشتري رد ما قبض فكذلك ههنا.[1]

وسئل محمد بن سلمة عن رجل دفع أرضه إلى رجل ليتخذ فيها مقطنة ففعل فأكلها الجراد وبقي فيها مقدار ثلث أو ربع يقول الأكار أنا أتخذ فيها شيئا من الخلف[2] الذرة أو غيرها إلى وقت خروج القطن وأراد رب الأرض إخراجه ويقول: لا أفسد أرضي ببقية القطن فيها ولكني أدعها حتى أزرع الحنطة وأجعل[3] فيها شيئا من الخلف، أرأيت إن ذهبت المقطنة كلها، هل للأكار أن يتخذ فيها شيئا سوى القطن؟ قال: إن أخذها مزارعة لنوع من الزرع فليس له أن يحدث فيها زراعة من نوع آخر، وإن كان أخذها إجارة كان له أن يحدث فيها ما شاء.[4]

وسئل محمد بن سلمة عن رجل دفع إلى رجل أرضا مزارعة سنته هذه فزرعها ورفع نُزُلها ثم زرع السنة الثانية بغير إذن رب الأرض فنبت[5] الزرع أو لم ينبت فبلغ ذلك رب الأرض فلم يجز، ما القول فيه؟ قال: إن كانت العادة بين أهل تلك القرية أن يزارعوا المرة بعد الأخرى بغير[6] مزارعة جديدة فذلك جائز.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل دفع إلى رجل أرضا وبذرا وباع نصف البذر من المزارع فزرع الزارع بعض البذر في أرض نفسه وبعضه في أرض الدافع، قال: بيع نصف الأرض[7] جائز، وما زرع في أرض نفسه فالخارج كله له وما زرع في /[١٨٥و] أرض الدافع[1] فالخارج بينهما على ما اشترطا.

---

[1] فز ط رص هذا
[2] ب + من
[3] رص أو أجعل
[4] ط + ما دامت المدة باقية
[5] ب ونبت
[6] رص ط دم + عقد
[7] رص دم البذر

وسئل نصير عن رجل دفع أرضه مزارعة أو دفع كرمه معاملة، فعمل المزارع فيها عملا قليلا، وزرع الأرض، ثم إن رب الأرض باع الأرض برضىً من المزارع أو بغير رضاه، وقد كان نبت الزرع أو لم ينبت، ما حال البيع؟ وكيف إن باعها مع نصيبه من الزرع أو الكرم؟ قال: إن باعها برضى من المزارع، ولم يكن نبت، وكان البذر من قبل رب الأرض؛ فلا شيء للمزارع من الثمن. وإن كان البذر من قبل المزارع، ولم ينبت، فللمزارع حصة البذر قيمته[٢] مبذورا في الأرض. وأما الكرم والنخل إذا لم يكن خرج منه شيء فلا شيء للعامل؛ لأنه إنما له فيه عمل، وليس له فيه ملك. وإذا باع مع نصيب نفسه من المزارع،[٣] وقد نبت، وخرج الكرم،[٤] وأجاز المزارع البيع؛ فالبيع جائز، ونصيب المزارع فيه قائم. وإذا لم ينبت، ولم يخرج، والبذر من عند رب الأرض؛ فلا شيء للمزارع؛ لأنه لا يملك شيئا بعد،[٥] وإنما يملك بعدما ينبت، وإن باع بغير إذنه في هذا كله فإن باع بعذر[٦] فالجواب كذلك، وإن باع بغير عذر فللمزارع أن يبطل البيع.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أخذ[٧] أرضا خرابا على أن يعمرها ويزرع مع رب الأرض ثلاث سنين فلما زرعا سنة واحدة انتزع منه وأخرجه منها، هل يكون له ذلك؟ قال: هذه مزارعة فاسدة والزرع بينهما على قدر البذر وللعامل أجر مثله فيما عمّر ولصاحب[٨] الأرض أجر مثل[٩] نصف الأرض التي[١٠] اشتغل ببذر صاحب العمل.

---

[١] فز البائع
[٢] ط –
[٣] ط الزرع
[٤] فز نبت الزرع وخرج الثمر
[٥] ب رص بعد شيئا
[٦] ب رص ط دم بالعذر
[٧] ط آجر
[٨] ب لصاحب
[٩] ب مثل أجر
[١٠] رص إذا؛ دم الذي

وسئل أبو بكر عن نواة لرجل هبت[1] بها الريح فوقعت في كرم رجل فنبت منها الشجر، لمن يكون الشجر؟ قال: لصاحب الكرم؛ لأن النواة لا قيمة لها، قيل: لو أن خوخة لرجل وقعت في كرم رجل فنبتت منها شجرة، قال:[2] هو[3] لصاحب الكرم؛ لأن الشجرة إنما نبتت من نواة الخوخة ويفسد لحمه ويذهب وتبقى النواة وهي لا قيمة لها.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل أرضا ليغرس فيها الكرم والأشجار والقضبان[4] من قبله ولم يضرب له مدة فغرس المدفوع إليه وأدرك /[١٨٥ظ] وكبرت[5] الأشجار واستأجر منه الأرض كل سنة بغلة مسماة فيأخذه في هذا[6] الوقت الربيع قبل النيروز أن يرفع أشجاره، هل يكون له ذلك أم لا؟ قال: إذا أخذ[7] في وقت لا ثمر فيه فله أن يأخذه بتفريغ الأرض.

وسئل أبو نصر عن وصي أخذ أرض اليتيم مزارعة أو يبيع منه أو يشتري، قال: أما أخذه[8] أرض اليتيم مزارعة على سبيل ما يأخذها الناس فإني أرجو أن يكون[9] ذلك[10] جائزا، وأما غير ذلك مما ذكرت من البيع والشراء فإنه لا يعجبني. قال الفقيه: هذا[11] الجواب في البيع والشراء يوافق قول أبي يوسف ومحمد أن الوصي لا يجوز له أن يبيع من نفسه أو يشتري، وبه نأخذ، وأما في المزارعة فليس عنهما رواية وإنما الرواية عن أصحابنا في المضاربة أن للوصي أن يعمل بمال اليتيم مضاربة فلعل أبا نصر قاس

---

[1] ط ذهبت؛ دم فهبت
[2] رص –
[3] ط هذه؛ رص فهي
[4] رص ط بقضبان
[5] رص وكثرت
[6] فز هذا في؛ ب –
[7] ب ط دم رص أخذه
[8] رص إجارة/أخذ
[9] فز –
[10] رص ط –
[11] ب رص –

المزارعة على المضاربة، وقد ذكرنا عن شداد أنه قال: إن كان البذر من قبل الوصي جاز، وإن كان من قبل اليتيم لم يجز وهو حسن وبه نأخذ.

وسئل أبو[1] نصر[2] عن دابة دخلت زرع إنسان فساقها رب الزرع قال لا ضمان عليه[3] إذا ساقها إلى[4] مكان يأمن عليها من زرعه واحتج بما روي عن جرير بن عبد الله البَجَلي[5] أنه راح[6] سرحه فرأى فيها بقرة لغيره فطردها، وقال: لا يأوي[7] الضالة إلا الضال.[8]

وسئل عن رجل دفع أرضا إلى رجل ليغرسها كرما والتالة من قبل الدافع فغرسها المدفوع إليه حتى أدرك الكرم فقال المدفوع إليه: سُرقت مني التالة التي دفعتها إليّ وأنا غرستها من عندي فأنا أقلعها، وأراد رب الأرض أخذ الكرم منه، قال: لا يصدق المدفوع إليه على الغرس التي[9] في الأرض، والقول قوله فيما قال إنها سرقت مني.[10]

كتاب[11] الشهادات

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم رحمه الله[12] عن شهادة النصارى كيف يُزكّى؟ قال: يزكّى بالأمانة في دينه ولسانه[1] ويده ويكون مع ذلك صاحب اليقظة.[2]

---

[1] دم –.
[2] دم نصير.
[3] ب –
[4] فز من
[5] دم البلخي.
[6] رص أراح
[7] فز ب يرى
[8] رص ط دم ضال
[9] رص الذي
[10] دم + والله أعلم
[11] رص ط دم با باب
[12] ب رص – رحمه الله

وإذا شهد شهدان عند الحاكم والحاكم[٣] يعرف /[١٨٦و] أحدهما بالعدالة ولا يعرف الآخر فزكى أحدهما الآخر، هل تقبل تزكيته أم لا؟ قال كان نصير بن يحيى يقول: لا تقبل، وعن محمد بن سلمة أنه قال: لا تقبل، وروي عنه أنه قال: تقبل.

وسئل أبو نصر محمد بن سلام[٤] عن الشهادة على الشهادة، كيف هي؟ قال: إذا أراد الشاهد أن يُشهد على شهادته يقول: أشهد أن لفلان على فلان كذا، فاشهد على شهادتي بذلك، وإذا أراد هذا الشاهد أن يَشهد على شهادته عند الحاكم فإنه يقول: أشهد أن فلانا شهد بكذا، وأشهدني على شهادته تلك،[٥] فأنا[٦] أشهد على شهادته بذلك.

وسئل أبو القاسم عن الشاهد كيف يُشهد غيره على شهادته؟ قال: يقول للقوم: أشهد عندكم بكذا، وأُشهدكم على شهادتي بذلك، وآمركم أن تشهدوا بذلك، وإذا أراد أن يشهد عند الحاكم يقول: أشهد أن فلانا شهد عندي بكذا، وأشهدني على شهادته بذلك، وأمرني أن[٧] أشهد على شهادته بذلك، فأنا أشهد على شهادته بذلك. وسئل الفقيه أبو جعفر عن ذلك فقال: إذا قال: أشهد على شهادة فلان بكذا وكذا[٨] فإنه يكفي ولا يحتاج إلى الزيادة.

وسئل محمد بن سلمة عن المزكّي إذا سئل عن الشاهد كيف يزكيه؟ قال: يقول: هذا عندي عدل مرضي جائز الشهادة. وسئل أبو القاسم[٩] عن ذلك فقال:[١] يقول: ما أعلم منه إلا خيرا، وروي عن

---

[١] رص دم وفي لسانه
[٢] با دم يقظة
[٣] ب –
[٤] ب – محمد بن سلام
[٥] با دم بذلك
[٦] رص ط وأنا
[٧] ط بأن
[٨] ط –
[٩] ب رص ط با + يوسف

ابن[٢] عمر أنه إذا سئل عن إنسان عدل كان يقول: ما أعلم[٣] منه إلا خيرا. وروى خلف بن أيوب عن أبي يوسف أنه[٤] قال: إذا[٥] قال[٦] لا بأس به فقد عدله. قال أبو نصر: قد تغير الزمان فلا يقبل مثل هذا، وروي عن أبي حنيفة أنه قال: يقبل تعديل العبد والأعمى والصبي، وروي عن أبي يوسف هكذا. وقال محمد بن الحسن:[٧] لا يجوز.

وعن نصير بن يحيى قال: كنت عند أبي سليمان فدخل ابن لمحمد[٨] بن الحسن فسأله متى تجوز الشهادة على امرأة إذا لم يعرفها؟ قال: كان أبو حنيفة يقول: لا يجوز حتى يشهد عنده جماعة. وكان أبو يوسف /[١٨٦ظ] وأبوك[٩] يقولان: تجوز إذا شهد عنده عدلان شهدا أنها فلانة.

وسئل أبو نصر عن رجل سكن في دار مستأجرة ولرجل عليه دين فطالبه بالخروج إلى الحاكم فامتنع الغريم عن الخروج، هل يسمّر باب تلك الدار؟ قال: لا يسمّر باب تلك الدار؛ لأنها لغير من عليه الحق فلا يعاقب المؤاجر بذنب المستأجر لقوله تعالى: ولا تزر وازرة وزر أخرى. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إنه يسمّر وبه نأخذ؛ لأنه لا ينقص من أجره إذا كانت الدار في يد[١٠] المستأجر والمنع من جهته.

وسئل الفقيه[١١] أبو جعفر عن رجل[١] أقر بين يدي قوم إقرارا صحيحا أن لفلان بن فلان عليه كذا كذا[٢] درهما فمضت على ذلك مدة ثم جاء رجلان أو ثلاثة إلى هؤلاء الشهود وقالوا: لا تشهدوا

---

[١] رص قال
[٢] ب –
[٣] رص ط نعلم
[٤] رص + لو
[٥] دم لو
[٦] ب رص ط – إذا قال
[٧] رص – بن الحسن
[٨] فز محمد
[٩] رص أيوب/وأبو بكر
[١٠] ب رص دم يدي
[١١] ب رص –

على فلان بالدين فإنه قضاه الدين كله، هل يسع للشهود أن يمتنعوا عن الشهادة؟ قال: الشهود بالخيار إن شاءوا امتنعوا عن الشهادة وإن شاءوا شهدوا وأخبروا الحاكم بشهادة اللذين أخبروهم بالقضاء، إن[٣] كان المخبرون عدولا ثم[٤] لا يقضي القاضي[٥] بالمال، وكذلك ذكر أبو بكر عن أبي نصر بن سلام.

وسئل أبو القاسم عن رجل سمع منه الحديث ثم ارتد، هل يروى عنه الحديث؟ قال: لا، فقيل: إن سمع رجل من نصراني حديثا ثم أسلم، هل يروي عنه؟[٦] قال: لا، ألا ترى لو أن نصرانيا أشهد على شهادته ثم أسلم فإنه لا يجوز أن يشهد على شهادته.

قال الفقيه: وسمعت[٧] محمد بن الفضل قال: سمعت أبا القاسم قال: سمعت نصير بن يحيى قال: أضافني صاحب الجوزجاني فأتى بشراب وقال[٨] لي:[٩] اشرب فإن هذا شراب حلو ولي عليه شهود فقلت: ومن شهودك؟ قال: هذه الذِّبان[١٠] التي يقعن عليه؛ لأنهن لا يقعن على شراب شديد وإنما يقعن على الحلو.[١١]

---

[١] رص – عن رجل
[٢] رص ط وكذا
[٣] ب فإن
[٤] ب –
[٥] ب –
[٦] رص – الحديث؟ قال: لا، فقيل: إن سمع رجل من نصراني حديثا ثم أسلم، هل يروي عنه؟
[٧] ب رص ط سمعت
[٨] رص ط فقال
[٩] ب رص دم –
[١٠] ب رص دم الذباب
[١١] فز + دون المرّ

وسئل أبو سليمان[1] عن رجل شهد عليه أربعة بالزنا فأقر المشهود عليه بذلك، قال: قال أبو يوسف: لا أضربه ولا أقبل قول الشهود عليه إذا أقر. وقال محمد: أحبسه وأسأل عن الشهود فإن عدلوا رجمته. قيل له: فإن رجع الشهود بعد ذلك قال يغرمون الدية ولا حد عليهم.

/[١٨٧و] وسئل نصير بن يحيى عن الشاهد إذا دعي لأداء الشهادة وهو في الرستاق على رأس فرسخين أو ثلاثة، هل يسعه ألا يحضر الحاكم؟ قال: إن كان في موضع لو حضر عند[2] الحاكم يمكنه الرجوع إلى أهله وجب عليه أن يحضر. قيل له: هل[3] ترى المشهود[4] له[5] أن يتكلف دابة للشاهد وهو شيخ لا يستطيع المشي؟ قال: إن لم يمكن الحضور إلا راكبا وليس عنده ما يركب فلا بأس به.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل أشهد على ملك دار بعينها إلا أنه لا يعرف حدودها، هل يجوز له أن يسأل الثقات عن حدودها ويشهد على ذلك؟ قال: إن فسر للحاكم جاز وإلا فلا. قال الفقيه: يعني لا يجوز له يشهد على إقراره بذكر الحدود ولكنه يشهد على إقراره بالدار ثم يفسر الحدود من ذات نفسه فيجوز.[6]

وسئل محمد بن مقاتل عن شريكين يتحاسبان وعندهما قوم فقالا: لا تشهدوا علينا بما تسمعون منا ثم أقر أحدهما لصاحبه بشيء أو باع شيئا فطلب المقر له بعد ذلك منهم الشهادة، قال: ينبغي لهم أن يشهدوا بذلك وهو قول محمد بن سيرين، وأما الحسن البصري والحسن بن زياد فإنهما يقولان: لا يشهدون به.[7] قال الفقيه:[1] وروي عن أبي حنيفة أنه قال: ينبغي لهم أن يشهدوا، وبه نأخذ.

---

[1] ط با القاسم
[2] ب با دم –
[3] فز فهل
[4] فز للمشهود
[5] فز –؛ ط به
[6] با –
[7] ب ط با دم –

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل سمع صوت امرأة من وراء الحجاب وشهد عنده اثنان بأنها[٢] فلانة، قال: لا يجوز له أن يشهد عليها. قال الفقيه: إن رأى شخصها وأقرت وشهد عنده اثنان أنها فلانة جاز له أن يشهد على إقرارها، وأما إذا لم ير شخصها فلا يجوز له أن يشهد عليها.

وقال محمد بن مقاتل: إذا قال الرجل: لا أدري أمؤمن أنا أم غير مؤمن لا يجوز أن تعدل شهادته ولا يصلى خلفه.

وعن[٣] أبي يوسف قال في رجل قال: إن دخل داري هذه أحد[٤] فامرأته طالق فشهد ثلاثة أنهم دخلوا، قال: إن قالوا: دخلنا جميعا لا تجوز شهادتهم، وإن قالوا: دخلنا ودخل ذا[٥] معنا جازت.

نصير قال: سألت الحسن بن زياد عن القراءة على العالم والسماع منه[٦] سواء؟ قال: نعم، قال: وكان أبو حنيفة يقول: /[١٨٧ظ] القراءة على العالم أحب إليّ من السماع؛ لأنه إذا قرأ على[٧] العالم[٨] فإنه[٩] يخبر عما في الكتاب، وإذا قرأت أنا عليه وأقرأنيه[١٠] فإنه أجود، وأنا أروي عنه.

وروى نصير عن خلف بن أيوب عن أبي سعيد الصغاني قال: سمعت أبا حنيفة وسفيان يقولان: القراءة على العالم والسماع منه سواء.

---

[١] نسخة با تزيد بعد "قال الفقيه" عبارة "رحمه الله" دائما، ولذلك لن نشير إلى هذه الزيادة في الهامش.

[٢] ب رص ط دم أنها

[٣] با وذكر عن

[٤] فز هذا واحد معي

[٥] ب هذا؛ رابع

[٦] ب + أهو

[٧] رص عليّ؛ دم عليه

[٨] رص با دم –

[٩] ط فإنما

[١٠] ب دم وأقرأته؛ رص ط وأقر به

وقال نصير: سألت الحسن عن محدث حدث ثم قال: لا تروا هذا عني، هل يروى عنه؟ قال: نعم، قلت فإن قال: ليس هذا حديثي، قال: لا يروى عنه، قلت: فإن قال بعد ذلك: اروا عني، هل يروى عنه؟ قال: نعم،[1] قلت: فإن ارتد، قال: لا يروى عنه.

وسئل شداد عن الأعمى إذا سمع الحديث من محدث، هل يجوز له أن يروي عنه؟ قال: لا يجوز له[2] أن يروي. قال الفقيه:[3] جعله[4] بمنزلة الشهادة. وقال غيره: يجوز له أن يروي،[5] وبه نأخذ. وليس هذا كالشهادة ألا ترى أن قتادة ولد أعمى وقد روى أحاديث كثيرة عن أنس بن مالك وغيره وقد قبلوا روايته.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بشيء من ماله لمسجد حيه فأنكر الورثة وبعض أهل المسجد يشهدون على ذلك، هل تجوز شهادتهم للمسجد،[6] قال: جازت[7] شهادتهم إذا كانوا عدولا.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل له شهادة عند عدل وهو يماطله في أدائها أيسعه ذلك؟ قال: إن كان يحفظ الشهادة على وجهها ولا يضطرب قلبه على شيء من أمر شهادته فلا يسعه أن يماطله، وإن فعل فهو مسيء.

وسئل أبو بكر عن رجل كانت عنده شهادة ولا يعرفه الحاكم، أيسعه ألا يشهد؟ قال: إن علم أن الحاكم يقبل شهادته أرجو أنه يسعه ألا يشهد.

---

[1] فز - قلت فإن قال: ليس هذا حديثي، قال: لا يروى عنه، قلت: فإن قال بعد ذلك: اروا عني، هل يروى عنه؟ قال: نعم،

[2] ط -

[3] رص – قال الفقيه

[4] رص وجعله؛ دم قوله

[5] رص + عنه

[6] رص -؛ فز – هل تجوز شهادتهم للمسجد

[7] ب تجوز

وسئل أبو القاسم عمن يجبي[1] للسلطان مالا من العشور والصدقات والنوائب وغيره، هل تجوز شهادته؟ قال: كل من لا تجوز شهادته لظلمه فشهادة من يعينه على ظلمه باطل ولا تقبل إلا شهادة الأمناء.

وقال نصير: كتبت إلى محمد بن مقاتل فيمن نسي شهادته ووجد خطه وعرفه، قال: يسعه أن يشهد إذا كان الخط في حرزه، وكتبت /[١٨٨و] إلى ابن[2] الثلجي فقال: قد يكون في الخط غلط يعني لا يسعه أن يشهد وهو قول أبي حنيفة والأول قول أبي يوسف ومحمد، وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن الشهود إذا أرادوا أن يشهدوا أين يجلسهم الحاكم؟ حيث يجلس هو أو حيث يجلس الخصوم؛ لأنه روي عن بعض علمائنا أنهم يجلسون مجلس الخصوم إذ هم خصوم المشهود عليه؛ لأنه يجب عليهم الضمان إذا رجعوا، قال: حال الشهود حال القضاة ألا ترى أن شريحا قال للشاهدين: إنما تقضيان أنتما، والقاضي لو قال: تعمدت الجور ضمن أيضا فالقاضي والشاهد في الضمان واحد.

وسئل أبو القاسم عن أهل محلة شهدوا على رجل أنه وقف أرضا له بحدودها على مسجدنا،[3] هل تجوز شهادتهم؟ قال: شهادتهم جائزة؛ لأن هذه الشهادة لله تعالى لقوله تعالى: وأن المساجد لله.

وقال[4] أبو بكر: ينبغي أن يكون الشاهد مسِنّا ويكون غنيا ذا مال لكيلا يطمع، ويكون ورعا حتى يتنزه عن مقالة ما لا يحل ويكون عالما ويكون من أهل الفضل لكي يستحيِي إذا أراد أن يقول ما لا يحسن من كذب[5] أو غيره.[1]

---

[1] ب يجني

[2] رص أبي عبد الله؛ با عبد الله

[3] ب مساجدها

[4] ط قال

[5] دم حديث.

وروي عن محمد بن سلمة أنه قال: شرط العدالة أن يتجنب المستشنعات ويكون فيه يقظة يعني لا يكون سليم الصدر لأنه[٢] يلتبس عليه الأمور وهو لا يشعر.

وسئل أبو بكر عن عالم قُرئ عليه أحاديث وآخر[٣] يستمع إلا أنه فاتته كلمات من الوسط لم[٤] يسمع على سبيل الواجب فقيل للعالم في آخره: كما قرئ عليك فقال: نعم، أيحل له أن يروي تلك الأحاديث عنه؟ قال: نعم، وكذلك إذا قرئ على الشاهد الصك إلا أنه ذهب بعضه عن سمعه جاز له أن يشهد بما فيه.

وسئل أبو القاسم عن شاهدين شهدا على رجل أنه طلق امرأته وهو صاحب فراش ثم إن الشاهدين قالا: أشهدنا في حياته بتطليقات ثلاث، وقال لنا: اكتما ذلك، قال: إن أخبرا أنه أمرهما بكتمانه وقد كتما[٥] ذلك فقد شهدا على أنفسهما بالفسق فلا تقبل شهادتهما.

وسئل عن رجل له شهادة على رجل فأنكر الشاهد الشهادة، هل له أن يحلفه؟ قال: لا يمين على الشاهد، وكل شاهد يحتاج أن يحلف حتى[٦] يشهد /[١٨٨ظ] فشهادته غير مقبولة، ولا يحل[٧] للقاضي أن يقضي[٨] بشهادته.

وروى أبو نصر عن محمد بن سلمة قال: كان الليث بن مساور قاضيا علينا فشهد عنده شاهد، فاحتاج إلى تعديله، وكان في سكة راشد رجل يقال له عبد الرحمن بن سهل، وكان مريضا، فركب إليه

---

[١] ب وغيره
[٢] رص لئلا
[٣] فز ط دم والآخر
[٤] رص ولم
[٥] رص وكتما
[٦] ط –
[٧] ب وليس
[٨] رص دم القضاء

الليث يعوده، فبينما هو جالس عنده يسأله، فقال: يا عبد الرحمن، ما تقول في فلان؟ فسكت[1] عبد الرحمن ثم سأله الليث فسكت، قال: فضجر الليث فقال: أسألك عن شيء،[2] لا[3] تجيبني، قال: أما يكفيك من مثلي السكوت، قال أبو نصر: كان سكوته طعنا منه في شهادته.

وكان محمد بن سلمة يقول:[4] التعديل للشاهد هو[5] أن يعدله في السر ثم إن القاضي يجمع بين المعدّل والشاهد فيقول للمعدل: هذا الذي عدلته، فيقول: نعم، صار[6] معدلا في السر والعلانية.

وروى خلف بن أيوب عن أبي يوسف قال: إذا قال المعدل: لا بأس فقد عدل، قال خلف: ولما أرادوا أن يولوا أبا مطيع القضاء بعث الأمير إلى يعقوب القارئ فسأله عن أبي مطيع فوجده الرسول[7] على[8] رأس[9] سكة[10] فرافقه[11] فسأله عن أبي مطيع فقال يعقوب: أبو مطيع أبو مطيع[12] فرجع الرسول إلى الأمير وأخبره بذلك[13] فولي أبو مطيع. وكان محمد بن سلمة يقول: إذا كان المعدل مثل يعقوب القارئ فلا بأس بمثل هذا التعديل.

---

[1] فز + عنه
[2] دم + لم.
[3] ب فلا
[4] ط –
[5] ط رص –
[6] ب رص فصار
[7] رص –
[8] دم –
[9] دم برأس
[10] رص –
[11] ط دم الفُرافصة
[12] فز ب رص –
[13] ب + يعني قوله أبو مطيع

وقال أبو نصر: بلغنا أن أم بشر شهدت عند الحاكم مع امرأة أخرى فقال الحاكم: فرقوا بينهما فقالت إحداهما: ليس لك أن تفرق بيننا، قال: لم؟ قالت: لأن الله يقول: أن تضل إحداهما فتذكر إحداهما الأخرى، فإذا ضلت إحدانا فمن يذكر الأخرى؟ قال: فسكت الحاكم.

وروي عن أبي حنيفة أنه قال: تزكية الأب لابنه جائزة وشهادته لا تجوز، وتزكية العبد جائزة وشهادته لا تجوز.

وسئل أبو القاسم عن الشهادة على الإفلاس كيف هي؟ قال: يقولان: نشهد أن هذا مفلس مُعدم لا نعلم[1] له مالا سوى كسوته التي عليه وثياب ليله وقد اختبرنا أمره في السر والعلانية وإذا ادعى صاحب الدين على المفلس ملك مال فإن القاضي يحلف الغريم بعد ما شهدت الشهود؛ /[١٨٩و] لأنه يدعي شيئا خارجا من[2] علم الشهود.

وسئل أبو القاسم عن شاهد على إقرار رجل يقول أعرف خطي وأعرف الرجل غير أني لا أذكر الوقت والمكان[3] قال إذا علم أنه شاهد على ذلك وعرف المقر فعليه أن يشهد وليس عليه اعتبار الأمكنة والأوقات.

وسئل أبو القاسم عن شهادة المعلم هل تجوز؟ قال: لا تجوز؛[4] لأن قائلا يقول: لا تجوز[5] شهادته لنقصان عقله لكونه بالنهار مع الغلمان وبالليل مع النساء ويوم الجمعة في الطاحونة، وروي عن علقمة أن عقل ثمانين معلمًا بمقدار[6] عقل امرأة، قال أبو القاسم: شهادته جائزة إذا كان عدلا، وأما

---

[1] فز ب نعرف

[2] رص عن

[3] فز ولا المكان

[4] ط – قال لا تجوز

[5] فز – قال: لا تجوز؛ لأن قائلا يقول: لا تجوز

[6] فز ب مقدار

حديث علقمة يحتمل أن يكون في معلم بعينه، وقد ينفلت من المعلم في وقت[1] الغضب، فلا يجب الالتفاتُ إلى ذلك، ولا وضعُه إلا[2] موضعَه،[3] وإنما أحوج المعلم إلى الأخذ من الناس الذين منعوه حقه من مال الله تعالى.

وروي عن محمد بن مقاتل أنه قال: كل فريضة ليس لها وقت مؤقت فأخرها فإنه لا تبطل عدالته، وكل فريضة لها وقت مؤقت فأخرها بطلت عدالته مثل الصوم والصلاة،[4] وأما الزكاة والحج إذا أخر[5] لا تبطل عدالته ولا يضمن إذا هلك المال. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إنه إذا أخر الزكاة والحج بغير عذر ذهبت عدالته، وبه نأخذ.

وقال نصير: سألت أبا سليمان عن قاضٍ غير عدل في نفسه قضى بقضايا بالحق قال: في قول أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد كل قاض لا تجوز شهادته لا يجوز قضاؤه، وكلما قضى من القضايا فهو مردود. وسألت عن ذلك بشر بن الوليد قال: سمعت أبا يوسف يقول: إذا كان القاضي غير عدل فقضاياه كلها مردودة وهو قول أبي حنيفة.[6]

وقال نصر: أخبرني عبيد بن محمد عن أبيه محمد بن الحسن قال: إن القاضي إلى الورع أحوج منه إلى العلم؛ لأنه إذا كان ورعا فورد عليه شيء لا[7] يقدُم عليه حتى يسأل فيقضي بما يؤمر.

---

[1] فز –

[2] ط إلى

[3] ب ولا يضع ذلك منه؛ رص بموضعه

[4] فز الصلاة والصوم

[5] رص أخرهما؛ فز –

[6] نسخة با تزيد عبارة الترحم دائما بعد ذكر أبي حنيفة.

[7] رص ط دم لم

وروى نصير بن يحيى عن بشر بن الوليد عن أبي يوسف في شاهد الزور إذا[1] كان عند الناس عدلا ممن تجوز شهادته فشهد بزور لا /[١٨٩ظ] تقبل شهادته أبدا؛ لأن هذا لا يعرف له توبة وإن لم يكن عدلا[2] فشهد بزور ثم تاب قبلت شهادته.

وقال نصير: سألت عيسى بن أبان عن رجل أقام شاهدين عند قاض أن قاضي كذا وكذا غير عدل فحكم لي[3] بشهادة عدلين أيُمضي[4] هذا القضاء؟ قال: لا.

وقال نصير: سألت بشر بن الوليد عن رجل مات في بعض الأطراف فجاء وارثه إلى القاضي وقال: قد مات أبي وعليه دين وترك أصنافا من الأموال ولم يوصِ إلى أحد، ولا يستطيع[5] أن يثبت؛[6] لأن الشهود من أهل القرية لا يعرفهم الحاكم، قال: يقول له القاضي: إن كنت صادقا فبع من ماله حتى تقضي الدين.

نصير قال: سمعت الحسن بن زياد يقول:[7] سألت يحيى بن[8] أبي يوسف عن رجل قال: إن دخل داري هذه أحد فامرأته طالق فشهد أربعة أنا دخلنا جميعا، قال: يجوز، قال: فإن كانوا ثلاثة، قال: جائز أيضا، قال: فإن كانوا اثنين قال: لا يجوز، قال له: أصبت وخالفت أباك، كان أبو يوسف يقول: إن قالوا: دخلنا جميعا لا يجوز،[9] وإن قال ثلاثة منهم دخلنا ودخل ذا معنا جاز.

---

[1] ط إن

[2] ب – فشهد بزور لا تقبل شهادته أبدا؛ لأن هذا لا يعرف له توبة وإن لم يكن عدلا

[3] ب –

[4] ب + به

[5] ب + الوارث؛ رص نستطيع

[6] رص نثبت

[7] رص ط –

[8] ط – يحيى بن

[9] رص لم يجز

وقال نصير: سمعت الحسن قال في ثلاثة قتلوا رجلا عمدا ثم تابوا وأقروا وشهدوا أنه عفا عنا قال: لا يجوز، وإن قال اثنان منهم: عفا عنا وعن هذا فإني أقبل لهذا[1] الواحد وهو قول أبي يوسف، وقال الحسن: يجوز في الوجهين جميعا؛ لأن شهادة كل اثنين على الواحد جائزة.[2]

وقال علي بن أحمد: سئل الليث بن مساور عن رجل زوج ابنته من رجل في بيت وقوم في بيت آخر[3] سمعوا التزويج ولم يشهدوهم، أيجوز[4] النكاح؟ قال: إن كانت كوة من هذا البيت إلى البيت الآخر ورأوا الأب والتزويج[5] جاز النكاح. وإن لم يروا الولي وسمعوا لا يجوز،[6] قيل فإن زوج بمحضر من رجلين وأحدهما أصم فسمع السميع ولم يسمع الأصم حتى صاح في أذنه أو[7] صاح صاحبه في أذنه[8] قال لا يجوز حتى يكون السمع معا.

وروى أشعث بن سوار عن الحسن قال: ذبيحة الأقلف جائزة وشهادته جائزة. وروى معمر عن قتادة عن ابن عباس قال: لا تجوز شهادة رجل لم يختتن ولا تؤكل ذبيحته. قال الفقيه: عندنا ذبيحة الأقلف جائزة، وأما شهادته فإن لم يختتن للعذر جازت شهادته، وإن تركه من غير عذر لا تجوز[9] شهادته وبه نأخذ.[10]

---

[1] فز بهذا
[2] ب –
[3] ط + قد؛ فز –
[4] با هل يجوز؛ دم فهل يجوز.
[5] رص والزوج
[6] رص لم يجز
[7] ط – صاح في أذنه أو
[8] ب – في أذنه
[9] رص لم تجز
[10] دم – وبه نأخذ.

وقال /[١٩٠و] نصير: كان أبو حنيفة لا يجيز شهادة الأعمى إلا في النسب، وقال[١] ابن أبي ليلى: تجوز شهادته، وقال شداد: تجوز شهادة العميان في الموت والنسب.

وقال نصير بن يحيى: للخصم أن يطعن في الشاهد بثلاثة أشياء: أن يقول: هما عبدان أو محدودان في القذف أو شريكان، فأما إذا قال هما عبدان يقبل[٢] قوله ويقال للشاهدين فما[٣] البينة على أنكما حران، وإذا قال هما محدودان في قذف[٤] أو شريكان[٥] يقال للخصم: أقم شاهدين أنهما كذلك.

قال[٦] نصير: سمعت ابنا لمحمد بن الحسن يسأل أبا سليمان عن رجلين يشهدان أن هذه فلانة بنت فلان، قال: قال أبو حنيفة: لا تشهد أنها فلانة حتى يشهدك عند جماعة، وقال أبو يوسف وأبوك: إذا شهد عندك عدلان يجوز لك أن تشهد.

ولو أن فاسقا تاب متى تقبل شهادته؟ قال بعضهم: لا تتبيّن توبته إلى ستة أشهر، وقال بعضهم: إلى سنة.

ولو أن القاضي حبس رجلا بدين لرجل وغاب الطالب وقال المحبوس: أنا أؤدي المال فأخرجني أو قال ذلك من هو من المحبوس بسبيل: فالقاضي بالخيار، إن شاء أخذ المال ووضعه على يدي عدل وأخرجه، وإن شاء أخذ منه كفيلا ثقة بنفسه وبالمال وأخرجه.

وسئل أبو القاسم عن رجلين بينهما حساب و لا يجدان بدا من متوسط بينهما ولا يأمنان أن من يسمع كلامهما يصير شاهدا عليه بما سمع، كيف ينبغي[١] أن يتخذ هذا المجلس ولا يلزم السامع أن يشهد

---

[١] ب قال
[٢] رص نفذ
[٣] با أقيما
[٤] رص ط ب دم – في قذف
[٥] ب – في قذف أو شريكان
[٦] ب وقال

عليه؟ قال: ينبغي لكل واحد منهما أن يتقي الله ويصحح الحساب فيما بينه وبين ربه ولا يدعي باطلا ولا ينكر حقا ثم يأمران رجلا ثقة يحاسب فيما بينهما. قال الفقيه: إن كان الذي[٢] يخاف على نفسه أنه لو أقرّ على الوجه ويقول: إني قبضت كذا وقبضت كذا وسلمت إليه كذا في وقت كذا فيقر[٣] بالصدق[٤] ويصدق[٥] في القبض ولا يصدق في الرد ينبغي[٦] أن يقول للمتوسط: اجعل كأنّ هذا المال على غيري فأنا أعبر عنه ثم يقول قبض كذا ورد كذا فيبين جميع ما رد إليه على الوجه من غير أن يضيف[٧] إلى نفسه لكيلا يصير حجة عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل لم يحسن الدعوى والخصومة فأمر الحاكم رجلين فعلماه[٨] كيف يدعي /[١٩٠ظ] ثم أشهداهما على ذلك الدعوى والخصومة، أيجوز ذلك؟ قال: لم يكن على الحاكم بأس فيما قال للرجلين: علماه، ولا يصير الرجلان مطعونين بما علماه وشهادتهما جائزة إذا كانا عدلين.

وسئل خلف بن أيوب عن رجل كانت عنده شهادة ووقعت الخصومة إلى قاض غير عدل، قال: يسعه أن يكتم حتى يشهد عند قاض عدل.

وسئل أبو القاسم عن سلطان جائر له قاض عدل يقضي بين الناس، قال: يجوز قضاؤه وهذا قول علمائنا قالوا ذلك في الخوارج إذا ظهروا على أهل العدل واستعملوا قاضيا جاز قضاؤه.

وسئل أبو نصر[١] عن شاهدين شهدا عند الحاكم[٢] أن جميع ما في قرية كذا من الدور والأرضين وغيرها التي هي معروفة لفلان[٣] بميراث[٤] بين ابن فلان هذا وبين ابنته[٥] ولا يعرف له وارث غيرهما،

---

[١] ب + لكلّ
[٢] رص المخبر
[٣] رص فيقول
[٤] ط بالقبض
[٥] با فيصدق
[٦] با فينبغي
[٧] رص ط + الدعوى
[٨] فز وعلماه

قال: هل تجوز شهادتهما؟ قال: إن كان الشهود يعرفون حدود ذلك جازت شهادتهم وإن لم يعرفوا حدود[٦] الأرضين والدور كانت شهادتهم باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل ادعى على ورثة الميت مالا فأمر بإثبات ذلك فأحضر شاهدين فشهدوا أن المتوفى قد أخذ من هذا المدعي منديلا فيه دراهم ولم نعلم[٧] كم وزنها، أتجوز شهادتهما؟ وهل يجوز للشاهدين أن يشهدا بذلك؟ قال: إن كان الشهود وقفوا على تلك الصرة وفهموا أنها دراهم حَزَروها فما يقع عليه يقينهم من مقدارها شهدوا بذلك وينبغي أن يعينوا جودتها فإنه قد يكون مموّها فإذا فعلوا ذلك جازت شهادتهم.

وسئل أبو القاسم عن السلطان إذا حكم بين الخصمين، أيجوز؟ قال: ليس لمن ولي الحرب[٨] والجلب يعني الرشوة من القضاء شيء إنما ذلك إلى مولى[٩] القضاء.

وذكر عن[١٠] بعض أصحاب أبي حنيفة أنه[١١] شهد عند ابن أبي ليلى على حديقة في يدي رجل أنها لهذا المدعي، قال[١٢] له ابن أبي ليلى: تعرف عدد النخيل التي فيها؟ قال: لا، فقال: لا أقبل شهادتك فرجع الرجل إلى أبي حنيفة فأخبره بذلك فقال له أبو حنيفة: ارجع إليه وقل له: أتعرف عدد الأسطوانات

---

[١] رص بكر
[٢] فز حاكم
[٣] ب رص بفلان
[٤] ب ط رص با دم ميراث
[٥] ب رص + هذه
[٦] ب رص ط دم + تلك
[٧] رص ط با دم يعلما
[٨] ط الخزف
[٩] ب من يتولى
[١٠] ب رص أن؛ ط –
[١١] ب رص با –
[١٢] با فقال

التي في /[١٩١و] المسجد[١] الجامع فإن قال: لا، فقل: بطلت قضاياك التي قضيت في هذا المسجد فذهب فأخبره بذلك فقبل شهادته.

وسئل عن القاضي هل يلزمه أن يبحث عن سرائر المعدلين ليعرف سرائرهم كما يعرف علانيتهم؟ قال: ليس عليه ذلك وإنما عليه أن ينظر إلى ظاهر صلاحهم ويحسن الظن بهم ما لم يظهر عنده سرهم بخلافه.

وذكر عن غسان بن محمد المروزي قال: استقضيت على الكوفة فقدمتها فوجدت فيها مائة وعشرين رجلا من العدول فنظرت فيهم وطلبت[٢] أسرارهم وما هم عليه فرددتهم إلى ستة فنظرت في أمر الستة بعد سنتين[٣] فأسقطت أربعة منهم فلم يبق إلا اثنان فلما رأيت ذلك استعفيت واعتزلت. قال الفقيه: لو أن القاضي استقضى مثل هذا لضاق الأمر عليه وعلى الناس؛ لأنه لا يوجد مؤمن بغير عيب كما قال النبي صلى الله عليه وسلم: "الناس كإبلٍ مائةٍ لم تكن[٤] فيها راحلة" وكما قال القائل:

فلسْتَ[٥] بمستَبْق أخًا لا تلُمَّه على شَعَث أيُّ الرجالِ المهذّبُ[٦]

وقال عمر بن الخطاب رضي الله عنه: "إن الله تولى[٧] منكم السرائر ودرأ[١] عنكم بالبيّنات"، فإذا كان هكذا وجب أن ينظر إلى غلبة[٢] الصلاح،[٣] فإذا كان الصلاح غالبا عليه ويجتنب الكبائر ولا يؤذي مسلما ولا معاهدا ولا يكون كسبه من حرام فهو عدل.

---

[١] رص دم مسجد

[٢] ب فز فطلبت

[٣] ب السنين؛ رص السنتين؛ با - بعد سنتين

[٤] ب لا توجد؛ رص لا تكاد تجد

[٥] با ولست

[٦] معنى البيت أنك إذا لم تضم أخا إليك في حال عيبه وتتعامى عن زلته لم يبق لك أخ في الدنيا، ولا يعاشرك أحد من الناس؛ لأنه ليس فى الرجال أحد مهذب منقح الفعال مرضيّ الخصال. حاشية الدسوقي

[٧] فز ينظر

وقال نصير بن يحيى: سألت أبا سليمان متى يسع الرجل أن يعدل الرجل؟ قال: إذا رآه حافظا للجماعة ولم ير منه ريبة.[٤] قلت: فإن كان لا يعرفه فجاء شاهدان عدلان فعدلاه عنده، أيسعه أن يعدله بقول هذين؟ قال: نعم، وهو في هذا بمنزلة القاضي يقبل قول اثنين.

وقال محمد بن مقاتل: إذا لم تظهر الريبة من الرجل ولم يكن مقيما على الكبيرة فهو عدل، وقال: دخول الحمام بغير إزار حرام فإن كانت هذه[٥] عادته فإنه لا يعدل في شهادته.[٦]

وسئل ابن المبارك عن العدل، قال: من لا يطعن في بطن ولا فرج ويعقل كيف يشهد.

وسئل نصير عمن شتم أهله ومماليكه وأولاده، أتقبل شهادته؟ قال: إذا كان كل يوم وكل ساعة فلا،[٧] وإن كان أحيانا /[١٩١ظ] كذا ما لا يُنجا[٨] من مثل ذلك يقبل إن شاء الله.

ثم[٩] قال نصير: أخبرني رجل أنه دنا إلى باب ليث بن مساور فسمعه يشتم خادمه وكان قاضيا. قال الفقيه: يعني شتماً دون القذف وأما القذف فهو كبيرة فتسقط[١٠] عدالته بذلك.

وقال خلف بن أيوب: إذا قدم الأمير بلدة فذهب الناس وجلسوا في الطريق ينظرون إليه، قال: من[١١] ذهب للنظر إليه لا تقبل شهادته.

---

[١] رص ورد
[٢] رص الغالب
[٣] رص –
[٤] ب ط + قال
[٥] ط
[٦] ب فلا تقبل شهادته لأنه لا يعدل فيها
[٧] فز + تقبل؛ ط لم تقبل
[٨] ب رص يتحامى
[٩] ط –
[١٠] رص يُسقط؛ ط فسقطت؛ با تسقط
[١١] فز إن

وذكر عن شداد بن حكيم أنه خرج حاجا وخرج[1] شيخ من مشايخ البلدة من ذلك العام وكان ذلك الشيخ معروفا بالصلاح فلما ولي شداد القضاء شهد ذلك الشيخ[2] عنده فرد شهادته، فقيل له: شهد عندك فلان فلم تقبل شهادته قال: ألم تر[3] يحاسب أمه في النفقة في الطريق وكان ناهرا أمه.[4]

وسئل أبو بكر عن رجل يديم النظر في الذي يلعب بالشطرنج لذكاء فهمه، قال: أخاف أن يصير فاسقا. وروي عن أبي حنيفة أنه قيل له: كيف لم تكتب عن الشعبي وقد كنت أدركته؟ قال: كيف أكتب ممن قامر[5] فقمر.[6]

وقيل لمحمد بن سلمة: كيف لم تأخذ العلم من عليّ الرازي؟ قال: من كثرة ما وجدت في منزله من الملاهي، وقال محمد بن سلمة: لو جمع علم خلف بن أيوب مع علم عليّ الرازي لكان علم خلف في زاوية إلا أن خلفا ظهر علمه لصلاحه وخفي علم عليّ الرازي لما كان بخلافه.[7]

وسئل عمن يتعلم شعر الغزل ويروي،[8] قال: إن أراد به تعلم العربية والإعراب فلا بأس به، وروي عن ابن عباس أنه كان إذا ملّ من الكلام يقول: هاتوا بديوان[9] الشعر.

وقال أبو القاسم: لو أن نصرانيا أسلم وكان فاسقا في حال كفره ثم شهد من ساعته بشهادة كان[10] القياس أن تقبل شهادته لكن أتثبّت فيها حتى يتبين حاله بعد الإسلام؛ لأن تهمة الكذب باقية.

---

[1] فز –

[2] ب الرجل

[3] رص تره

[4] أي زاجرا لها | ط يتعاهد؛ فز بأهدامه، والأهدام جمع هِدم وهو الثوب الخلق المرقع

[5] رص –

[6] رص يقمر

[7] فز خلافه

[8] ويرويه

[9] ب ديوان

[10] ب – فاسقا في حال كفره ثم شهد من ساعته بشهادة كان

وسئل عن[١] ثلاثة نفر شهدوا عند الحاكم وهو يعرف اثنين ولم[٢] يعرف الثالث ثم شهد الثالث بشهادة لآخر فعدله الاثنان،[٣] قال: يجوز تعديلهما له[٤] لشهادة[٥] أخرى ولا يجوز لهذه الشهادة.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل جاء إلى رجل فساومه ثوبا ثم إن المشتري دفع الدراهم إلى البائع وأخذ الثوب وتفرقا من غير أن عقدا[٦] بينهما بيعا، قال: يجوز، قيل له: كيف /[١٩٢و] يجوز للشاهدين أن يشهدا على بيعهما[٧]؟ قال: يشهدان أنه دفع إليه الدراهم وقبض الثوب.

وروى نصير عن الحسن بن زياد في رجل قال: إن استقرضت من فلان دراهم فعبدي حر فجاء فلان يدعي القرض فشهد[٨] أبو[٩] عبده ورجل آخر أنه[١٠] استقرض منه ألف درهم، قال: أقضي بالمال ولا أقضي بالعتق.

وسئل أبو بكر عن رجل أشهد على شهادة نفسه ابنَه ورجلًا آخر ثم مات، أيجوز لهذا الابن أن يشهد على شهادة والده؟[١١] قال: تجوز شهادة الولد على شهادة والده[١٢] فإنه ليس لوالده فيه منفعة ولا خصومة ولا دفع مغرم ولا جر مغنم.

---

[١] فز + شهادة
[٢] رص ولا
[٣] ب رص اثنان
[٤] فز رص – له
[٥] رص با دم بشهادة
[٦] ط يعقدا
[٧] فز أن بينهما بيع؛ – للشاهدين أن يشهدا على بيعهما
[٨] فز –
[٩] فز أنّ؛ رص به
[١٠] فز –
[١١] رص أبيه
[١٢] ب الوالد

وسئل أبو القاسم عن رجل جاء إلى رجلين مع عون[١] من أعوان السلطان فأقر عندهما أن لفلان عليّ دين كذا وكذا فالمقر[٢] له من أصحاب[٣] السلطان ثم طلب منهما الشهادة على إقرار هذا المقر فقال المقر: إنما أقررت خوفا من المقر له، هل يجوز لهما أن يشهدا على إقراره؟ قال: يبحثان عن هذا الأمر فإن وقفا على أمر فيه خوف أو إكراه امتنعا عن الشهادة وإن لم يقفا على ذلك فإنهما يشهدان على إقراره ويخبران القاضي أنه أقر وهو في يدي عون من أعوان السلطان حتى يتأمل القاضي لوجه الأمر.

وروي عن محمد بن الأزهر عن أبي سليمان الجوزجاني قال: لو أن رجلا احتاج إلى أن يخرج شهودا إلى ضيعة اشتراها فاستأجر دوابّ لهم وركبوها[٤] لم تقبل شهادتهم، ولو أكلوا طعامه قبلت شهادتهم وهو قول أبي يوسف، وقال محمد: لا أقبل شهادتهم فيهما جميعا. قال الفقيه: إن كانت لهم قوة المشي أو[٥] مال[٦] يستكرون به فلا تقبل شهادتهم كما قال أبو يوسف ومحمد،[٧] وإن لم يكن لهم قوة المشي ولا طاقة الكراء ينبغي أن تقبل شهادتهم، وإن كان الطعام لم يكن تهيّأ[٨] لهم ولكن كان عنده طعام مهيّأ فقدم إليهم فأكلوا منه قبلت شهادتهم.

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل تزوج امرأة ثم شهد هو وآخر[٩] أنها أقرت بالرق لفلان وفلان يدعي ذلك، فإنه لا تقبل شهادة الزوج؛ لأنه يخبر أن نكاحها باطل ولا مهر لها عليه، وإن قال المولى:[١٠] أنا أذنت لها بالنكاح لم يجز أيضا؛ لأنه أراد تحويل الضمان إلى غيرها، /[١٩٢ظ] ولو أن[١]

---

[١] رص عوان
[٢] دم والمقر
[٣] فز رص –
[٤] فز ليركبوها
[٥] ب + طاقة الكراء
[٦] ب ط ومال
[٧] رص – قال الفقيه: إن كانت لهم قوة المشي أو مال يستكرون به فلا تقبل شهادتهم كما قال أبو يوسف ومحمد
[٨] ب مهيّأ؛ رص ط هيّئ؛ هيّأه
[٩] رص ورجل آخر
[١٠] فز –

الزوج دفع إليها المهر ثم شهد فإن دفع بأمر المولى[٢] جازت شهادته وإن دفع بغير أمر المولى[٣] لم تجز[٤] شهادته.

وسئل أبو القاسم عن رجل أخذ سوق النحاسين[٥] مقاطعة من السلطان كل شهر بدراهم معلومة وكتب بذلك صكا، هل يجوز ذلك وهل يحل للشهود أن يشهدوا عليه؟[٦] قال: ضل القاطع والمقاطع عن سبيل الرشاد ولا يجوز أن يُستفتى في مثل ذلك، وأما الشهود فلو شهدوا بذلك حلت بهم[٧] اللعنة، قيل: فلو أن الشهود شهدوا على إقراره بالدراهم ولكن عرفوا السبب، هل تجوز لهم الشهادة؟ قال: إن شهدوا على ذلك بعد معرفتهم بسببه[٨] فهم ملعونون ولا يجب أن يكونوا شهودا في مثل ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل رأى دارا في يد[٩] إنسان، هل تجب[١٠] له الشهادة بالملك؟ قال: إن كان الكون في اليد على ممر الزمان وكانت الشبهة عنها مرتفعة ولم يكن رأى خصما هناك يخاصم فيه فالشهادة جائزة.

وسئل أبو القاسم عن رجل تولى تزويج امرأة من رجل وقد مات الزوج والورثة ينكرون ذلك، هل يجوز للذي تولى التزويج أن يشهد، وكيف يستحب أن يفعل؟ قال: لا يستحب لمتولّي[١١] العقد أن يذكر العقد ولكن يشهد أن فلان ابن فلان تزوج فلانة بمهر كذا وكذا.

---

[١] با كان
[٢] ط + أو القاضي
[٣] ط + أو القاضي
[٤] ب ط لا تجوز
[٥] رص ط النخّاسين
[٦] رص على ذلك؛ ط بذلك
[٧] ب + العقوبة
[٨] رص –؛ ط السبب
[٩] دم يدي
[١٠] ب يحل؛ ط رص يجوز
[١١] فز ط رص دم لمن تولى

وسئل أبو القاسم عن الشاهد إذا كان في السر فاسقا وفي الظاهر عدلا فأراد الحاكم أن يقضي بشهادته فأخبر عن نفسه أنه ليس بعدل، قال: إقراره نافذ على نفسه، ولكن لا يسعه ذلك الكلام في ذلك الوقت؛ لأنه يريد إبطال حق المدعي وكشف الستر عن نفسه فلا يسعه ذلك.

كتاب[1] أدب القاضي

قال الفقيه رضي الله عنه:[2] سمعت محمد بن الفضل قال: سمعت محمد بن جعفر قال: سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف قال[3] في خصمين تشاتما عند القاضي فنهاهما فلم ينتهيا: فإن حبسهما القاضي أو عزرهما عقوبة لما[4] اجترآ في مجلسه فحسن وإن ترك ذلك فحسن، وإن فعل أحدهما بصاحبه فنهاه فإنه يعاقبه إذا طلب صاحبه.

قال إبراهيم: سمعت[5] أبا يوسف سئل[6] /[١٩٣و] عن القاضي إذا خرج له ثلاثون درهما في أرزاق كاتبه وثمن صحفه وقراطيسه فأعطى الكاتب عشرين درهما وجعل عشرة لرجل يقوم معه وكلف[7] الخصوم الصحف،[8] أيسعه ذلك؟ قال: ما أحب أن يصرف شيئا من ذلك عن موضعه الذي سمي له.

قال إبراهيم بهذا الإسناد: سمعت[1] أبا يوسف سئل عن رجل حبس غريما له بمال عليه ثم غاب الطالب وترك غريمه في السجن فلما مضى شهر[2] سأل[3] القاضي عنه فبلغه أنه محتاج والذي حبسه غائب، قال: يستوثق منه كفيلا بنفسه ويخلي سبيله.

---

[1] رص ط با باب
[2] ط رحمة الله عليه؛ دم –
[3] فز ط –
[4] رص بما
[5] رص دم وسمعت
[6] فز –
[7] فز ط ويحلف
[8] فز ط المصحف

قال إبراهيم: وسمعت[1] أبا يوسف يقول: إذا قال القاضي لرجل: جعلتك وكيلا في تركة فلان فهو وكيل في حفظه[4] خاصة إلا أن يقول له:[5] تشتري وتبيع وإذا قال: جعلتك وصيا فهو وصي تام. قال الفقيه: وبهذا نأخذ؛ لأن أمر القاضي بمنزلة أمر المالك، ولو أن رجلا[6] قال لرجل: أنت وكيلي في مالي فهو وكيل في الحفظ خاصة دون غيره ولو قال أنت وصيّي في مالي صار وصيه بعد الموت، فكذلك أمر القاضي.

وروى نصير عن شداد قال: لو أن قاضيا تقدم إليه خصمان فقضى على المطلوب بمال وحبسه ثم مات المقضي له والقاضي وارثه فإنه يخلي سبيله، وقال بعضهم: ليست ههنا تهمة تتركه في الحبس[7] حتى يموت أو يقضي ما عليه.

وسئل أبو القاسم عن القاضي يأخذ الأجر، قال: لا يكون عاملا بأجر ولكنه يعمل لله تعالى ويستوفي حظه[8] من مال الله تعالى وكذلك الفقهاء والعلماء يعملون لله تعالى ولهم أن يأخذوا حظهم من بيت المال، وكذلك المعلمون الذين يعلمون الناس القرآن.

وسئل أبو نصر عن رجلين تقدما إلى القاضي فقال أحدهما: إن لي على هذا الرجل ألف درهم ولم يزد على هذا، قال[9] يسأل القاضي المدعى عليه عن ذلك. وقال أبو نصر تقدم رجلان إلى يحيى بن

---

[1] رص ط وسمعت
[2] فز رص أشهر؛ دم الشهر
[3] فز ب فسأل
[4] ب حفظها
[5] فز رص ط –
[6] رص ط با دم المالك
[7] رص حبسه
[8] رص حقه
[9] فز –

أكثم فقال أحدهما إن لي على هذا[١] ألف درهم، قال[٢] له يحيى:[٣] قد أخبرتني خبرا فما تشاء يعني أن هذا[٤] الدعوى غير صحيح[٥] ما لم يقل مره ليعطيني[٦] حقي أو نحوه، وقال أبو نصر وهذا عندنا ليس بشيء وهو مما لا يحمل[٧] عليه؛ لأنهما لم يتقدما إلا للطلب.

وسئل أبو نصر عن غرماء وورثة تقدموا إلى القاضي فزعموا أن فلانا مات ولم يوص إلى أحد والحاكم لا يعلم شيئا من /[١٩٣ظ] ذلك، أيقول لهم: إن كنتم صادقين فقد جعلت هذا الرجل وصيا قال إن فعل ذلك رجوت أن يسعه ذلك إن كان يعرف عدالة الوصي ويصير وصيا إن صدقوا.

وسئل أبو القاسم عن رجل من الأشراف وقعت له خصومة مع رجل ممن دونه، هل يقبل منه الوكالة ولا يحضر بنفسه الخصومة أم لا؟ قال: اختلف علماؤنا فيه، قال بعضهم: عليه أن يحضر بنفسه والوضيع والشريف فيه سواء، وقد خاصم علي بن أبي طالب رضي الله عنه إلى قاضيه شريح وخاصم عمر[٨] إلى زيد بن ثابت وهو خليفة،[٩] وقال بعضهم: تقبل الوكالة، ونحن نرى ألا[١٠] تقبل الوكالة، والشريف ومن دونه سواء.

وقال نصير: سمعت أبا معاذ يقول: قال وكيع:[١١] إذا خاصم الرجل السلطان إلى القاضي فجلس السلطان مع القاضي في مجلسه وجلس الخصم على الأرض ينبغي للقاضي أن يقوم من مكانه

---

[١] ط + الرجل
[٢] دم فقال
[٣] فز رص + بن أكثم
[٤] رص هذه
[٥] رص صحيحة
[٦] رص فليعطني
[٧] فز يجد؛ رص يعمل
[٨] رص بن الخطاب رضي الله عنه
[٩] فز رص دم خليفته
[١٠] فز ط أن
[١١] فز –

وأجلس[١] فيه خصمه وقعد[٢] القاضي على الأرض ثم يقضي بينهما[٣] يعني[٤] لكيلا[٥] لا يكون تفضيلا[٦] بين الخصمين في المجلس.

وقال نصير: سألت محمد بن مقاتل عن قاضي كرخ[٧] وقاضي جسْر[٨] إذا التقيا فقال أحدهما: للآخر: إن فلان بن فلان أقر لفلان بكذا، أيقضي به؟ قال: لا، حتى يبعث إليه الرقعة، قلت: الرقعة أكبر من القول، قال: إنما يراد بذلك اتباع السنة كتاب القاضي إلى القاضي.

وسئل القاضي أبو نصر عن تفسير قولهم: وزكوا في السر والعلانية ما معناه؟ قال: سمعت محمد بن سلمة: تفسيره أن يرسل الحاكم إلى المعدل فيقول: ما تقول في فلان؟ فإن عدله أحضر المعدل والشهود، ويقول للمعدل: هذا الذي عدلته في السر؟ فإن قال: نعم، قضى به يعني[٩] بحضرة[١٠] المدعى عليه. قال الفقيه: وإنما سأل في العلانية بعد ما سأل في السر؛ لأنه احتمل أن الشهود تسموا بغير اسم أنفسهم وهم غير الذي يسأل عنهم، فإذا سأل في العلانية يرتفع الاشتباه، وإنما يبدأ السؤال عنهم[١١] بالسر؛ لأن الشهود ربما يكونوا غير عدول فلا يقدر المعدل على أن يخرجهم[١٢] في العلانية.

وقال أبو القاسم: سمعت نصير بن يحيى قال: كان أبو حنيفة ابتلي بالدخول في وصية أوصى إليه بعض إخوانه، وكان أبو حنيفة غائبا فجاء إلى ابن أبي /[١٩٤و] ليلى فشهد له شهود بما ادعى فقال

---

[١] رص با دم ويجلس
[٢] رص با ويقعد
[٣] ط + أي لا يفضل
[٤] با –
[٥] با لكن
[٦] ط – يعني لكيلا يكون تفضيلا
[٧] رص كرج | وكَرْخ مدينة في بغداد، وكَرَج مدينة في إيران
[٨] ط حبش
[٩] ط رص بغير
[١٠] ط محضر
[١١] رص ط– السؤال عنهم
[١٢] ب رص ط دم يجرحهم

له ابن أبي ليلى: ضلت مقاليدك يا أبا حنيفة تدعي شيئا لم تعلم[1] ولم تسمعه، احلف أن شهودك شهدوا بحق، فقال أبو حنيفة: ما تقول في أعمى جرحه رجل بين يدي شهود فقدمه إلى القاضي وشهد له شهود، أيحلف المدعي أن شهودك شهدوا بحق والأعمى لم يبصر؟ قال: فبقي[2] ابن أبي ليلى متحيرا[3] وقضى له.

وسئل أبو القاسم[4] عن رجل في يديه دار فجاء آخر وادعى أنه اشترى هذه الدار[5] من امرأة قد ماتت ثم إن المدعي تقدم إلى حاكم[6] في بلدة غير البلدة التي فيها الدار[7] من غير خصم أحضره وأقام الشهود على دعواه وحكم الحاكم له بذلك، هل يجوز حكمه على من في يده الدار أم لا؟ قال: حكمه في ذلك غير نافذ بما لا يقع في اختلاف العلماء وذلك أن الذين قالوا بقبول[8] الشهادة على غائب إنما قالوا في الموضع الذي يجوز قضاؤه عليه وفيه، وهذا إنما قضى في بلد غير البلد[9] الذي استُقضي عليه وكان الواجب في ذلك[10] أن يكتب شهادة الشهود إلى القاضي الذي هو قاضي البلد[11] الذي[12] فيه الدار، ولو قبل ذلك لم يكن لكَتْب[13] القضاة إلى القضاة معنى.

---

[1] رص با تعلمه
[2] رص فتحير
[3] فز رص –
[4] ب –
[5] ب ط –
[6] رص دم الحاكم
[7] ب –
[8] فز القبول
[9] با البلدة
[10] فز – في ذلك
[11] ب با البلدة
[12] فز + هو؛ ب التي
[13] ب رص ليكتب

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف أنه قال: لو أن قاضيا قضى بشاهد[1] ويمين أو ببيع أم الولد أو بالقتل في القسامة فللقاضي الآخر[2] أن يبطله؛ لأن القضاء بشاهد واحد[3] ويمين خلاف القرآن وبيع[4] أم[5] الولد عليها[6] جماعة[7] الناس يعني جماعة الصحابة في فساد بيعها والقسامة هو قضاء معاوية ولم يختلف فيها الصحابة، وكذلك بيع الدرهم بالدرهمين، ومتعة النساء، وعبدٌ بين اثنين أعتقه أحدهما وهو معسر فقضى ببيع نصيب شريكه فلقاضٍ آخر أن يبطله، وكذلك إذا طلق امرأته ثلاثا أو في الحيض فأبطل قاضٍ[8] طلاقه فإن قضاءه باطل، ولو قضى بالقافة[9] أو بإبطال[10] الطلاق[11] قبل النكاح[12] أو السلم في الحيوان ونحوه يجوز قضاؤه. قال الفقيه: وقال في رواية محمد بن الحسن[13] إن كل شيء قد[14] اختلف الفقهاء فيه[15] فقضى القاضي بذلك[16] جاز قضاؤه، ولم يكن لقاضٍ آخر أن يبطله ولم يذكر فيه الاختلاف، وبه نأخذ.

---

[1] فز + واحد
[2] ب رص فلقاض آخر
[3] ط با دم –
[4] فز وأما؛ رص ط –
[5] رص ط وأم
[6] ط دم عليه
[7] ب + من
[8] ط رص القاضي
[9] فز دم بالفاقة؛ ط بالعتاق
[10] ب رص ط أبطل
[11] رص النكاح
[12] رص الطلاق
[13] ط – بن الحسن
[14] فز –
[15] فز فيه الفقهاء
[16] فز فيه

وروى خلف[١] عن محمد بن الحسن عن أبي حنيفة في رجل تزوج امرأة عشرة أيام /[١٩٤ظ] فأجاز قاضٍ[٢] من القضاة فإن ذلك نكاح جائز.

قال خلف: وسمعت محمدا يقول: لو أن رجلا تزوج امرأة[٣] بغير شهود فأجاز ذلك قاض من القضاة أن النكاح جائز.

وسئل أبو القاسم عن قاض قضى بشيء هل لقاض آخر أن ينقض قضاءه؟ قال: القضاة عندنا اليوم على قسمين: قاضٍ يقلَّد وقاض يُولَّى بسبب،[٤] فإن كان القاضي ممّن[٥] يقلّد لا ينقض قضاؤه. وإن كان ممّن وُلّي بسبب وليس ممن يقلد[٦] ينقض قضاؤه، يعني إذا كان لا يصلح للقضاء، ولكن[٧] طلب بالشفعاء ويدفع[٨] الرشوة، فهو بمنزلة المتغلب، فإن[٩] كان لا يوافق قضاؤه رأي القاضي الذي رفع إليه، فله أن ينقض قضاءه.[١٠]

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل، وأمره[١١] بأن يتصدق على فقراء أهل بلده بمائة دينار، وللوصي على رجل دراهم، والوصي بالبعد[١٢] من هذا البلد الذي أوصى[١٣] لفقرائه[١٤] والغريم لم

---

[١] رص + بن أيوب
[٢] فز فأجاز القاضي
[٣] ب رص –
[٤] ب + وليس يقلد
[٥] ب ط با دم –
[٦] ط – وليس ممن يقلد
[٧] ط ولكنه
[٨] ط وبدفع
[٩] ط وإن
[١٠] ب القضاء
[١١] فز أو امرأة؛ ط وأمر
[١٢] فز البعيد؛ يطلب الموصي بالنقد
[١٣] ب + إلى رجل وامرأة بأن يتصدق
[١٤] رص للفقراء به

يجد سبيلا إلى قضاء المال للوصي، فرفع ذلك إلى الحاكم فأمره[١] الحاكم بأن يتصدق بمثل هذه الدراهم عن وصية الميت وكتب إلى الوصي حتى يرفع من دراهم الميت بقدر ما أنفذ هذا من وصية الميت، والحاكم حاكم البلدين: بلد الوصي وبلد الآخر، والحاكم عفيف، أفتنا وأنت مأجور.

قال أبو القاسم: هذه قضية[٢] فيها غلط من وجوه: أما أحد الوجوه: فإنه قضاء على رجل غائب من غير خصم عنه، والوجه الآخر:[٣] أنه صارف مع الميت، فأمر بأن يتصدق مكان الدنانير دراهم، ولو جاز الصرف كان ترك القبض يبطله. والوجه الآخر:[٤] أنه فعل ذلك من غير عاقد معه على المصارفة.

والوجه الآخر: أنه مد يده إلى مال الوصي فجعلها في وصية المتوفَّى، وهذا جور أن يلزم[٥] الوصي إنفاذ الوصية من خاص[٦] ماله، ولو أن وصيا أمره الموصِي بصدقة عنه، فتصدق الوصي بذلك عنه من خاص[٧] ماله لم يجز ذلك عن الميت، وكان متطوعا وما أراه كان[٨] في ذلك[٩] مأجورا؛ لأنه[١٠] لم يقصد في[١١] ذلك[١٢] القربة إلى الله تعالى، وإنما قصد قضاء الدين عن غيره فلم يصب ذلك ولم يكن له قربة.

والوجه الآخر أنه لم ينصب للغائب وكيلا يقبض عنه، وكونه قاضيا على البلدين لا يبسط يده[١٣] في التحكم في أموال /[١٩٥و] الناس، وإجراء[١] الأمور على غير ما يقتضيه الكتاب والسنة، فغريم

---

[١] فز با فأمر
[٢] فز ب وصية
[٣] رص الثاني
[٤] رص الثالث
[٥] ط + القاضي
[٦] رص دم خالص
[٧] رص خالص؛ دم خاصة
[٨] رص دم وما أداه لم يكن
[٩] ب + فهو؛ ط + غير
[١٠] ب إلا أنه
[١١] ب رص –
[١٢] ب رص به؛ ط دم – في ذلك
[١٣] فز له

الوصي مديون للوصي على حاله، ووصية المتوفى قائمة،[٢] ولو كان الوصي حاضرا فأمر غريمه بأداء ذلك عن الموصِي ما جاز ذلك فكيف يجوز للقاضي في مال الوصي ما لم يكن للوصي ذلك في مال نفسه؟ ولو كان هذا الحاكم يدخل في الأمر على وجهه[٣] كان أولى به.[٤] وكم[٥] من بلدة نائبة[٦] بقضاء[٧] حوائج أهلها في البلدة الأخرى بالكتب والرسل على ما يجب،[٨] والله أعلم.[٩]

كتاب[١٠] الدعوى

وسئل أبو القاسم أحمد بن حم عن رجل قال في صحته: ما ادعى فلان بن فلان في المال الذي في يدي فهو صادق أو قال: فصدقوه. فمات الرجل، هل للرجل في ماله حق؟ قال: إن لم يكن سبق من فلان دعوى في شيء معلوم لا يلزمه بهذا القول شيء، وإن كان سبق منه[١١] شيء معلوم فالذي ادعى[١٢] ثابت[١٣] له. قال الفقيه: وقد قال أصحابنا: إن الرجل إذا قال في مرضه: لفلان عليّ حق فصدقوه، فإنه[١٤] يصدق إلى ثلث ماله، وبه نأخذ، ولو قال: فهو صادق، فليس عن أصحابنا في هذا رواية، ولكن ينبغي أن يكون الجواب كما قال أبو القاسم.

---

[١] فز وأمر
[٢] فز با + على حالها
[٣] رص وجه نفسه ما
[٤] رص –
[٥] رص دم فكم
[٦] ب ثانية؛ ط نصيبه نائبة؛ دم نائية. هذه الكلمة غير واضحة في بعض النسخ إذ ينقصها التنقيط
[٧] ب رص با تقضى
[٨] ب رص يحب
[٩] ط با –
[١٠] رص ط با دم باب
[١١] فز رص + دعوى في
[١٢] دم ادعاه
[١٣] فز ثانيا
[١٤] فز – فصدقوه فإنه

وقال أصحابنا في كتاب الدعوى: إذا كان الحائط بين اثنين فانهدم فبنى[1] أحدهما بغير إذن صاحبه كان متطوعا إذا لم يكن لهما عليه حمولة، ولم يذكر الجواب في الحائط الذي لهما عليه حمولة،[2] وروي عن محمد بن سلمة أنه سئل عن حائط بين اثنين ولهما عليه جذوع وحمولة[3] فانهدم الحائط فبناه أحدهما وأبى الآخر، ثم إن الذي بنى وضع عليه جذوعه وجاء الذي لم يبْنِ فأراد[4] أن يضع عليه جذوعه قال: له أن يمنعه حتى يأخذ منه نصف ما أنفق في الجدار، ولا يكون متطوعا. قال وهذا[5] قول أصحابنا. وقال أبو بكر الإسكاف: إن[6] كان الحائط بحال[7] لو قسمت أرض الحائط أصاب نصيبه مقدار ما يبني بناء محكما فهو متطوع في بنائه، وإن كان بحال لو قسمت لا يصيبه مقدار ما يبني عليه بناء محكما لا يكون[8] متطوعا، وله أن يرجع على شريكه بنصف ما أنفق إن أراد أن يضع عليه جذوعه.

وروى هشام عن محمد أنه سأل عن حمام /[١٩٥ظ] بين اثنين انهدم منه حائط بيت ويحتاج[9] إلى قدر ومرَمّة وأبى شريكه أن يبني. قال: لا يجبر، ولكن يقال لهذا الآخر: إن شئت اِبْنِهِ[10] أنت، ثم آجره، فإذا أخذت[11] غلته[12] فخذ منها[13] نفقتك ثم تصيران[14] فيه سواء.

---

[1] با وبناه؛ دم فبناه
[2] ب – ولم يذكر الجواب في الحائط الذي لهما عليه حمولة
[3] با أو حمولة؛ دم محمولة
[4] رص دم وأراد
[5] فز وهو
[6] ب دم لو؛ ط إذا
[7] فز –
[8] رص لم يكن
[9] رص دم أو يحتاج
[10] رص فابن
[11] رص آجرته
[12] رص –
[13] رص + مقدار
[14] ب رص يصيران

وسئل[1] أبو بكر[2] عن زقاق لا منفذ لها وفيها[3] دور بين خمسة نفر وهذا الزُّقاق مسقّف وممرّ هؤلاء الخمسة تحته فرفع أحد[4] من هؤلاء الخمسة هذا[5] السقف وادعى أنه له، وادعى آخر[6] أنه لهم، وأنه أقرب إليه. قال: إن كان طريقه إلى ملك أحدهم أو مشغول بمتاعه فهو له في الحكم والقول قوله مع يمينه، وإن لم يكن طريقه إلى ملك أحد[7] ولم يكن مشغولا بمتاع أحدهم فهو لهم جميعا، والقول قولهم ولكل واحد منهم أن يحلف الآخر على نصيبه.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى قصار أربع قطع كرباس ليغسله فلما فرغ منه[8] أعطاه أجرته، فقال القصار: أنفذ رسولك غدا لأنفذه إليك ففعل فإذا هي[9] ثلاث قطع، والقصار يدعي أنه أنفذ الأربع وضاع على يد[10] رسوله، والرسول يدعي أنه دفع إليه ولم يعدّه. قال: يسأل صاحب الثوب أيهما الصادق وأيهما الكاذب؟ فأيّهما صدّق برئ من دعواه. ومن كذّبه وجبت له عليه اليمين، فإن حلف برئ وإن أبى[11] لزمه ما ادعى، فإن صدق القصار وجب أجره، وإن كذَّب القصارَ وحلف القصار فللقصار على صاحب الثوب اليمين على الأجر، فإن حلف برئ من الأجر بحصة ذلك الثوب.

---

[1] من هنا المتن من نسخة ص
[2] با دم –
[3] رص له وفيه
[4] رص واحد
[5] رص –
[6] رص جيرانه
[7] ب ط أحدهم
[8] رص دم منها
[9] ط فز با دم هو
[10] رص ط دم يدي
[11] رص نكل

وسئل أبو بكر عن رجل أخرج صكا بإقرار رجل فادعى[١] المقِر أن المقَر له قد رد إقراره وأراد أن يحلفه على ذلك، قال له أن يحلفه على ذلك، وصار بمنزلة رجل قال لآخر: بعت عبدك مني؟ فقال:[٢] بعت ولكنك أقلتني البيع فإن هذا دعوى صحيح، وله أن يحلفه، فكذلك[٣] هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل خاصم رجلا بألف درهم يدعي عليه وأنكر المدعى عليه ثم أخرج المدعى عليه ألف درهم ووضع[٤] عند إنسان حتى يأتي المدعي بالبينة فلم يأت بالبينة[٥] فاسترد المدعى عليه الدراهم وأبى أن يرد عليه، ثم أغاروا على الناحية فيقول: ذهبوا بالألف. هل يضمن؟ قال: إن كانت الدراهم وضعاها جميعا فليس له أن يدفع إلى أحدهما دون الآخر، فإن امتنع /[١٩٦و] فلا ضمان عليه إن[٦] هلكت، وإن كان صاحب المال هو الذي وضعه دون خصمه فليس له أن يمنعه فإن منعه فهو ضامن.

وسئل أبو نصر عن رجل له على آخر[٧] دعاوى متفرقة من الدراهم والدنانير والضياع والدور هل للقاضي أن يحلفه على كل شيء؟ قال: لا، ولكن يجمع دعاويه كلَّها ويحلفه يمينا واحدة على ذلك كلها.

وسئل أبو القاسم عن مريض صاحب فراش اجتمعت عنده قرابته يأكلون من ماله ما القول فيه؟ فإن ادعى بعض ورثته عليهم ضمان ما أكلوا هل له ذلك؟ قال: إن أكلوا بأمره فمن كان منهم وارثا ضمن، ومن كان غير وارث حسب ذلك من ثلثه. قال الفقيه: إن كان المريض احتاج إلى تعاهدهم في

---

[١] رص وادعى
[٢] رص ط فز + قد
[٣] دم وكذلك
[٤] رص ووضعها؛ دم ووضعه
[٥] ط – فلم يأت بالبينة
[٦] رص وإن
[٧] رص ب فز با رجل؛ دم – على لآخر

مرضه فأكلوا معه ومع عياله بغير إسراف ينبغي أن يُستحسن في ذلك، ولا يجب الضمان وارثا كان أو غيره.

وقال نصير: سألت خلفا وشدادا عن وصي كان الميت أقر عنده بدين هل عليه أن يؤدي؟ قال: لا ينبغي أن يؤدي. وسألتهما فقلت: إذا لم يقر الميت ولكن شهد شاهدان عند الوصي. قال شداد: يؤدي،[1] فإن خاف الضمان لا[2] يؤدي ويجحد إذا قدر على الأداء.[3] وقال خلف: لا يؤدي بشاهدين[4] ما لم يحكم الحاكم. وقال عيسى بن أبان إذا علم الوصي بدين بالشهادة أو بالإقرار لم يقضِ؛[5] لأنه لو[6] أدى يغرم.[7] قال نصير: سألت أبا سليمان عن وصي يعلم بدين على ميت.[8] قال: يؤدي إذا لم يخف الضمان.

وسئل أبو بكر عن رجل مات وترك ابنة وأخا وقالت الابنة: ليس لأبي شيء وإنما اشترى ذلك كله لي، وبمالي، وكان وكيلي. والأخ يدعي أن المال كله للأب، هل يجب على الابنة يمين؟ قال: اليمين على الأخ لا على الابنة؛ لأن الابنة أقرت بأن الأب هو الذي اشترى، فالقول قول الأخ إن ذلك كلَّه للميت مع يمينه.

وروى[9] محمد بن سماعة عن محمد في رجل تزوج امرأة وابنتها في عقدين ثم قال: لا أدري أيتهما الأولى؟ قال:[10] يحلف لكل واحدة منهما[11] بالله ما تزوجتها قبل صاحبتها، والقاضي يبتدئ بأيّتهما

---

[1] رص با + ولا يجحد؛ ب با + إذا قدر على الأداء

[2] رص ط فز دم –

[3] ب با – إذا قدر على الأداء

[4] رص با دم شيئا

[5] ط فز با دم لا يقضي

[6] رص ب فز با دم إن؛ ط إذا

[7] رص با غرم

[8] ب ط فز با دم الميت

[9] رص وروي عن

[10] با فإنه

[11] رص + يمينا

شاء، وإن شاء أقرع بينهما، وإن حلف لإحداهما ثبت نكاح الأخرى، فإن أبى أن يحلف للأولى لزمه وبطل نكاح الأخرى يعني إذا ادعت المرأتان، /[١٩٦ظ] كلُّ واحدة منهما تدعي أن نكاحها أولا.

قال الفقيه:[١] كل من أقر بشيء لا يجوز إقراره فإنه لا يجب عليه اليمين، وتفسير ذلك أن رجلا ادعى على ميت مالا وقدم الوصي إلى القاضي ولا بينة للمدعي فأراد أن يحلف الوصي فإن كان الوصي وارثا حلفه؛ لأن إقراره جائز في حصة نفسه، وإن لم يكن وارثا لم[٢] يحلف؛ لأنه لو أقر لم يجز إقراره.

ولو أن رجلا في يده[٣] غلام أو جارية أو ثوب ادعاه رجلان فقدّماه إلى القاضي فحلّفه أحدهما فنكل عن اليمين فقضى له القاضي ثم أراد الآخر تحليفه فإن ادعى ملكا مرسلا أو شراء من جهته لم يكن له أن يحلفه، فإن ادعى عليه الغصب فله[٤] أن يحلفه؛[٥] لأنه لو أقر بالغصب يجب[٦] عليه الضمان.

ولو أن رجلا اشترى دارا فحضر الشفيع فأنكر المشتري الشراء وأقر أن الدار لابنه الصغير ولا بينة للشفيع على الشراء فلا[٧] يمين على المشتري؛ لأنه قد لزمه الإقرار لابنه، فلا يجوز إقراره لغيره بعد ذلك.[٨]

ولو أن رجلا قدم رجلا إلى القاضي وادعى أن له على أبيه دين وقد مات أبوه وترك ميراثا في يديه وأنكر الابن موت أبيه أو أقر بالموت وأنكر الدين أو أقر بالدين وبالموت جميعا[٩] وأنكر وصول التركة إليه، فإن أنكر الموت فإن القاضي يحلفه بالله "ما تعلم أن أباك مات" فإن نكل عن اليمين أمره

---

[١] رص + بان الأصل أن
[٢] ب ط فز با لا
[٣] رص فز با يديه
[٤] رص له
[٥] فز – فله أن يحلفه
[٦] رص لوجب
[٧] رص ولا
[٨] في نسخة ط مسألة لا توجد في سائر النسخ انظر ١٩٣ ب.
[٩] ب ط فز دم –

بقضاء الدين إن كانت[1] في يديه تركته،[2] وإن حلف برئ. ولو أنه أقر بالموت وأنكر الدين حلفه بالله "ما تعلم أن لهذا على أبيك هذا المال ولا شيءٌ منه"، ولو أنه أقر بالموت والدين وأنكر وصول التركة إليه حلفه على البتات بالله "ما وصل إليك من ميراث أبيك[3] المال الذي يدعي،[4] ولا شيءٌ منه"، ولو أنه أنكر الدين ووصول التركة إليه حلفه القاضي بالله "ما وصل إليك هذا المال، ولا شيءٌ منه".[5] فإذا حلف فأراد[6] الطالب أن يحلفه على الدين فقال الابن: كيف تحلفني وليس في يدي شيء من التركة؟ قال أبو بكر الخصاف:[7] لا يقبل قول الابن، ويحلف على الدين على علمه؛ لأن للمدعي أن يقول: أنا أريد أن أثبت مالي على أبيك ثم أطلب ماله. قال: وكان الفقيه أبو جعفر يقول في مثل[8] هذه المسألة: ليس له أن يحلفه، ولو أراد أن /[١٩٧و] يقيم البينة قبلت بينته؛ لأن اليمين على طرف لسانه، فمتى ظهر المال أمكنه أن يحلفه، فأما[9] البينة فربما لا يمكنه إقامة البينة في كل وقت لغيبة الشهود ونحو ذلك، فتُسمع منه البينة قبل ظهور المال، ولا يحلف قبل ظهور المال[10] وبه نأخذ.

ولو[11] أن دارا في يدي رجل جاء[12] رجل فادعاها ولا بينة له فأراد يمين[13] الذي هي[14] في يديه

---

[1] ب ط با كان

[2] ب ط فز با تركة

[3] رص + هذا

[4] رص – الذي يدعي

[5] رص – ولو أنه أنكر الدين ووصول التركة إليه حلفه القاضي بالله "ما وصل إليك هذا المال، ولا شيءٌ منه"

[6] رص فز با وأراد

[7] رص با الإسكاف

[8] ب فز با دم نحو

[9] رص ط با وأما

[10] ب – ولا يحلف قبل ظهور المال

[11] من هنا المتن من نسخة رشيد.

[12] ب با فجاء

[13] ب فز ط با تحليف

[14] با –؛ رص هو

البتات فإن اختلفا فقال المدَّعى عليه الدار ميراث عندي من أبي وأراد أن يحلف على العلم وقال المدعي: ما ورثتها ولكنها وصلت إليك من غير ميراث، فالقول قول المدعي مع يمينه على علمه بالله ما يعلم أنها وصلت إليه من قبل أبيه. فإن حلف حلّف الذي في يديه الدار على البتات، وإن لم يحلف المدعي حلف الذي في يديه على العلم.

ولو أن رجلا ادعى على رجل دينا فقال له القاضي ألك بينة قال: لا. وطلب اليمين فحلفه القاضي ثم أراد المدعي أن يقيم البينة بعد أن قال لا بينة لي. فروى[٣] الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: تقبل بينته. وروي عن محمد أنه قال لا تقبل بينته.

وسئل شداد عن رجل ادعى قِبل[٤] رجل ألف درهم فشهد له ثلاثة نفر ثم قال أحدهم قبل أن يقضي القاضي: أستغفر الله قد كذبت في شهادتي، فسمع القاضي قوله ولم يعلم أيهم رجع فسألهم: من الذي رجع منكم فقالوا: كلنا على شهادتنا، قال: لا يقضي بشهادتهم، ويقيمهم مِن عنده حتى ينظر في ذلك، فإن جاء المدعي باثنين منهم اليوم الثاني فشهدا عند القاضي فإنه يقضي له بالمال على المدعى عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل ادعى دواب على آخر أنه استهلكها عددا معلوما. قال: ينبغي للشهود أن يبينوا ذكرا أو أنثى، وإن لم يبينوا ذكرا أو أنثى أخاف أن الشهادة باطلة ولا يقضي بشيء من دعواه. وإن بينوا ذكرا أو أنثى جازت الشهادة ولا يحتاج إلى ذكر اللون.

وقال أبو بكر: لو أن رجلا كانت له شهادة على كتاب وصية ميت وله فيه وصية ينبغي أن يقول: أشهد على جميع ما في هذا الصك إلا هذا، ويضع يده على ما أوصَى له.

---

[١] ب رص فز با دم فإن

[٢] ب رص + في يديه

[٣] ب فز روى؛ رص ط با وروى

[٤] رص على

وسئل أبو بكر عن رجل ادعى على رجل ألف درهم وأنكر /[١٩٧ظ] المدعى عليه كيف يحلف؟ قال يحلف بالله ما له قبلك ما يدعي ولا شيء منه. قيل له:[١] ايش معنى قوله ولا شيء منه؟ قال: لأن رجلا لو قال:[٢] ما أكلت اليوم عشرة أرغفة وقد كان أكل تسعة لم[٣] يحنث، فكذلك ههنا إذا ادعى ألف درهم فربما يكون عليه أقل من الألف.

وقال أبو نصر: حكي عن بشر بن غياث في الشهود يشهدون على إنسان بمال قال: يسألهم الحاكم: من أيّ وجه يشهدون. فإن[٤] لم يخبروا لم يقض بشهادتهم. قال الفقيه: وفي قول علمائنا: إذا كان الشهود عدولا قضى القاضي وإن لم يبينوا[٥] السبب.[٦]

وذكر أن رجلين اختصما إلى شريح في ولد هرة. قال شريح: ائتوني بوالدتها، فإن هي قَرَّت[٧] ودَرَّت واستطردت[٨] فهي ولدها، وإن هي[٩]وفَرَّت[١٠] وازبأَرَّت[١١] فليس بولدها.[١٢]

باب[١٣] الإقرار

---

[١] رص –
[٢] ب لو أن رجلا حلف
[٣] ب فز ط با دم لا
[٤] با وإن
[٥] با يسموا
[٦] ب من أي جهة كان عليه
[٧] رص فز أقرت؛ ط قربت
[٨] ب واستبطرت؛ رص با واستطرت؛ فز واصطبرت؛ ط وانتظرت
[٩] ب رص + هربت؛ فز + لا أقرت؛ ط با دم + هرت
[١٠] رص –
[١١] ط –
[١٢] با دم + والله أعلم
[١٣] ب فز كتاب

سئل علي بن أحمد عن رجل أقر لامرأته في مرضه بمهر ألف درهم وتزوجها بألف درهم ثم أقامت[١] البينة بعد موت الزوج على أن المرأة وهبت مهرها من زوجها في حياة الزوج هبة صحيحة أيجوز إقرار الزوج لها بالمهر أم لا؟ قال: يجوز إقراره لها بالمهر ولا تقبل البينة على الهبة.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل قال لرجل: لي عليك ألف درهم، فقال له الآخر بالفارسية: كيسه بدوز أو قال: كيسيش بدوز. قال: لا يكون إقرارا؛ لأنه ليس للناس في ذلك تعارف. ولو قال: لي عليك ألف درهم، فقال: مع[٢] مائة دينار. قال: لا يكون إقرارا؛ لأنه أضاف إلى الدنانير والدنانير غير واجبة، فكذلك الألف التي أضاف إليها. قال الفقيه: لو أن المدعي[٣] ادعى عليه الدنانير فله أن يأخذ منه الدنانير والدراهم جميعا. ولو أنه لم يصدقه في الدنانير فله أن يأخذ منه الألف[٤] درهم؛ لأن ظاهر كلام المدعى عليه أنه أقر بما ادعى عليه وزيادة.[٥]

وسئل أبو بكر الإسكاف[٦] عن رجل أقر لابنته في صحته بجميع ما في منزله من الفرش والأواني وغير ذلك مما يقع عليه الملك من صنوف الأموال كلها /[١٩٨و] وله في الرستاق دواب وغلمان وهو ساكن في البلد. قال: إقراره يقع على ما هو في منزله الذي هو ساكنه، وما كان من الدواب يبعثها إلى الباقورة بالنهار ويرجع إلى وطنه الذي أقر بقماشها[٧] لابنته، وكذلك عبيده الذين يخرجون في حوائجه ويأوون إلى منزله فهم داخلون في إقراره.

---

[١] ب فز ط قامت؛ رص + الورثة

[٢] رص دم معي

[٣] ب ط با وعندي أن المدعي لو؛ رص وعندي لو أن المدعي؛ فز إن المدعي لو؛ دم عندي أن المدعي لو

[٤] ب فز ألف

[٥] با + وإذا قال: لك عليّ درهم في دقيق أو قال لك عليّ درهم دقيق يلزمه درهم. ولو قال: لك عليّ درهم بدقيق فعليه دقيق يساوي درهما.

[٦] رص – أبو بكر الإسكاف

[٧] رص –

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل بالفارسية: ترا بر من بيست درم است. ثم قال: عنيت بقولي من سنجة[1] الميزان يعني: لك عليّ حجر الميزان عشرون درهما. قال: لا يصدق؛ لأن الناس لا يتكلمون بكلام لا فائدة فيه.

وسئل عن رجل أتلف مال والدته ثم قال لوالدته: جميع ما في يدي من المال فهو لك، قال أبو بكر: إن مات الولد والمال الذي أقر لها قائم بعينه، فالمال للوالدة، وإن كان الابن قد استهلك المال وذلك مما لا يكال ولا يوزن وقد ترك دراهم أو دنانير فالوالدة في سعة من أن تتناول من الدراهم أو الدنانير مقدار ما استهلك الابن بعد قوله الذي أقر لها؛ لأن الذي أقر لها صار بمنزلة الصلح، فلما استهلكه بطل الصلح[2] وعاد[3] الدين كما كان.

وسئل عن رجل قال: جميع ما يعرف لي أو قال: جميع ما ينسب إليّ فهو لفلان. قال: هذا إقرار منه، وإذا قال: جميع مالي أو جميع ما أملكه لفلان فهو هبة ولا[4] يجوز إلا بالتسليم.

وسئل عن رجل أقر في صحة بدنه وعقله أن كل شيء له فهو لفلان أو قال جميع ما يملك[5] فهو لفلان. قال أبو بكر: هذا[6] هبة،[7] فإن سلم إليه جاز، وإن لم يسلم إليه لم[8] يجبر عليه. وإذا قال: جميع ما في بيتي لفلان كان إقرارا. ولو قال: جميع ما في بيتي بعت من فلان، جاز البيع. ولو قال: جميع ما أملك بعت من فلان فالبيع فاسد.

---

[1] رص فز ط صنجة
[2] ب –
[3] رص ورجع
[4] فز دم فلا
[5] ب رص يملكه؛ دم أملك
[6] دم + منه
[7] ب رص ط با + منه
[8] ب فز لا

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: بقرتي هذه لامرأتي، ثم ماتت المرأة، أتكون البقرة ميراثا من المرأة أم لا؟ قال: إذا قال بالفارسية: اين كاو ترا فهذه هبة. فإن سلمها إليها جاز. وإن قال: مر ترا است فهو إقرار.

وسئل أبو القاسم عن رجل أقر في صحة[١] عقله وبدنه أن جميع ما هو داخل في[٢] منزله لامرأته غير ما عليه من الثياب فتوفي /[١٩٨ظ] الرجل وترك ابنا ثم ادعى الابن أن ذلك من تركة أبيه، كيف الجواب فيه؟ قال: في هذه المسألة فتوى وحكم، فأما الفتوى فكل شيء علمت المرأة أنه صار لها بتمليك الزوج إياها ببيع صحيح أو بهبة أو كان لها ملك فهي في سعة من منعه والاحتجاج بهذا الإقرار ووجب القضاء[٣]، وما[٤] لم يكن لها ملك لم يصر[٥] لها الملك بهذا الإقرار ما بينها وبين الله تعالى. وهي من تركة المتوفى. وأما الحكم فلما شهدت الشهود على ذلك الإقرار وجب القضاء بما كان في الدار يوم الإقرار.[٦]

وسئل أبو القاسم عن رجل له سبعة أولاد فأقر في صحته وجواز أمره أن لخمسة من أولاده عليه ألفيْ درهم وسماهم في الصك[٧] الحسن[٨] وعمر[٩] وأحمد وفلان[١٠] وفلان،[١١] فمات الرجل بعد ذلك وشهد الشهود بذلك عند الحاكم، إلا أن الشهود يقولون: لا نعرف هؤلاء الأولاد؛ لأنهم لم يكونوا

---

[١] رص + من
[٢] ب فز ط با –
[٣] ب فز با دم – ووجب القضاء
[٤] دم ما
[٥] ب فز ط لا يصير؛ دم فلا يصير
[٦] رص أقر
[٧] دم + قال
[٨] ط –
[٩] ب ط با ومحمد
[١٠] ط + وفلان
[١١] ب – الحسن ومحمد وأحمد وفلان وفلان؛ دم –

بالحضرة[1] عند الإقرار، أتجوز هذه الشهادة وسائر الورثة ينكرون ذلك؟ قال: إذا أقر سائر الورثة بأسامي هؤلاء يثبت[2] المال بشهادة الشهود، ولو جحدت الورثة أساميهم[3] كلف المدعون إقامة البينة على أساميهم[4] إذا لم يكن في سائر الورثة[5] مثلهم في الأسامي.

وسئل أبو نصر عن رجل كان يمرض يومين ويصح ثلاثا[6] ويمرض يوما ويصح يومين فأقر لابنه بدين، هل يجوز إقراره؟ قال: إن فعل ذلك في مرض ثم صح بعد ذلك جاز ما صنع، وإن فعل في مرض[7] ألزمه الفراش[8] واتصل بموته فإقراره فيه غير جائز.

وروي عن محمد بن الحسن أنه قال: إذا قال الرجل لرجل:[9] لي عليك ألف درهم، فقال المدعى عليه: لك عليّ ألف درهم، ما أبعدك من ذلك، لا يلزمه شيء، ألا ترى إلى قول الله تعالى: (اعْمَلُوا مَا شِئْتُمْ[10] إِنَّهُ بِمَا تَعْمَلُونَ بَصِيرٌ) وقال: (فَمَنْ شَاءَ فَلْيُؤْمِنْ وَمَنْ شَاءَ فَلْيَكْفُرْ) ثم قال: (إِنَّا أَعْتَدْنَا لِلظَّالِمِينَ نَاراً) فلو لم يقل: (إِنَّهُ[11] بِمَا تَعْمَلُونَ بَصِيرٌ) ولم يقل: (إِنَّا أَعْتَدْنَا)[12] لم نكن نعلم أنه أراد به التوبيخ، فكذلك ههنا لمَّا قال: ما أبعدك من ذلك، تبين أنه لم يرد به الإقرار. قيل:[13] فلو قال: ما أبعدك من الثريا؟ قال: هذا يلزمه؛ لأنه لم يضف ذلك إلى الألف.

---

[1] رص با بحضرته؛ ط بمحضره
[2] ب فز ط ثبت
[3] دم أسماءهم
[4] دم أسماءهم
[5] رص فز الولد
[6] رص ط ثلاثة أيام؛ با ثلاثة
[7] با + له
[8] رص + أي أضناه
[9] ط لآخر
[10] ب فز ط + ثم قال؛ رص قال
[11] ط –
[12] رص + للكافرين نارا؛ ط با دم + للظالمين نارا
[13] رص –

قال[1] محمد في كتاب السير: إذا قال الحربي: /[١٩٩و] الأمان الأمان. فقال مسلم:[2] الأمان الأمان ستعلم أو سترى، فإنه لا يكون أمانا. ولو لم يقل: ستعلم[3] كان أمانا.[4]

وسئل بعضهم عن رجل أقر في مرضه بعبد بعينه لامرأته ثم أعتق بعد ذلك هذا العبد بعد إقراره. قال: إن صدقه الورثة فعتقه باطل، وإن كذبه جاز عتقه من الثلث.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أقر بدار لامرأته في صحته وهي خراب فعمرها من ماله ثم مات الرجل وترك هذه الدار وابنا فادعى الابن أن العمارة ميراث بينهما، والمرأة تدعي أنها دارها وعمارتها. قال: إن كان عمرها بإذنها فالعمارة لها، والنفقة دين عليها، فتغرم حصة الابن. وإن كان عمرها بغير إذنها لنفسه فالعمارة ميراث منه فلها[5] أن تغرم قيمة نصيبه من العمل بغير حق القرار، وسُلّمت لها العمارة كلها.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال: سألت أبا يوسف عن رجل قال أنا فتى فلان هل يكون هذا إقرارا بالرق؟ قال: نعم. وروى إبراهيم بن يوسف بإسناده عن أبي هريرة عن النبي صلى الله عليه وسلم أنه قال: "لاَ يَقُولَنَّ أحدكم عبدي وأمتي فإن[6] كلكم عبيد الله، وكل نسائكم إماء الله، ولكن ليقل: غلامي وجاريتي وفتاي وفتاتي". قال

---

[1] رص با وقال

[2] ب المسلم؛ با أهل الإسلام

[3] رص سترى وستعلم

[4] رص + منه

[5] رص وعليها؛ با فعليها

[6] رص فز ط دم –

الفقيه: أما في بلادنا فإذا[١] أقر بهذه اللفظة لا يكون إقرارا؛ لأن الناس إذا قالوا هذا فتى فلان فإنهم يفهمون[٢] ابنه، ولا يفهمون[٣] عبده. وبناء الإقرار على ما تعارف[٤] الناس ويتفاهمون فيما بينهم.[٥]

قال إبراهيم بن يوسف: وسمعت[٦] أبا يوسف[٧] يقول في رجل مات وترك أخوين فأقر أحدهما بأخ وأنكر الآخر قال: في قول أبي حنيفة يعطيه نصف ما في يديه. وفي قول ابن أبي ليلى يعطيه ثلث ما في يديه. وإذا أقر أحدهما بدين وأنكر الآخر ففي قول أبي حنيفة يلزمه جميع ما أقر به[٨] في حصته. وفي قول ابن أبي ليلى يلزمه النصف. قال الفقيه: أما إذا أقر بأخ آخر فإن في قول أصحابنا جميعا يأخذ نصف ما في يديه. وفي قول الشافعي لا يأخذ منه شيئا، وفي قول ابن أبي ليلى يأخذ ثلث ما في يديه. قال: وبقول أصحابنا نأخذ. وأما إذا /[١٩٩ظ] أقر بالدين فإن القياس فيه ما قال أصحابنا إنه يأخذ منه جميع الدين ولكن الاختيار[٩] عندي أنه[١٠] يأخذ حصته وهو قول الشعبي والحسن البصري ومالك بن أنس وابن أبي ليلى وسفيان الثوري والشافعي وغيرهم ممن تابعهم. وهذا القول أبعد من الضرر.

قال إبراهيم بن يوسف[١١] بهذا[١٢] الإسناد: وسمعت أبا يوسف يقول في رجل قال لفلان عليّ عشرة دراهم جيادا إلا خمسة زيوفا. قال: عليه العشرة[١٣] لازمة ويرجع[١] بخمسة زيوف ويحط عنه وهذا

---

[١] رص فز با إذا
[٢] رص + أنه
[٣] رص + أنه
[٤] ب يتعارف
[٥] فز –
[٦] ط وسمعته
[٧] ط – أبا يوسف
[٨] فز با –
[٩] رص با الاستحسان
[١٠] ب ط دم أن
[١١] ب –
[١٢] رص صحيح؛ با وبهذا
[١٣] رص العشرة عليه

بمنزلة رجل قال لفلان عليّ عشرة دراهم إلا قفيزين فإن العشرة له[٢] لازمة وله أن يقوّم القفيزين ويحط عنه بمقدار ما استثنى. قال: وأما في قياس قول أبي حنيفة إذا قال عشرة جياد إلا خمسة زيوفا فإنه مستثنى بخمسة[٣] منها وليس عليه إلا خمسة. ولو قال: لفلان عليّ عشرة دراهم جياد إلا خمسة سَتُّوقة فعليه عشرة[٤] إلا قيمة خمسة ستوقة في قولهم جميعا. ولو قال: لفلان عليّ عشرة دراهم[٥] إلا خمسة ستوقة فعليه خمسة ستوقة، ويكون ما بقي على ما استثنى.[٦]

وسئل محمد[٧] عن رجل أقر فقال لامرأتي هذا البيت وما أغلق عليه بابه، وفي البيت متاع قال: للمرأة البيت والمتاع. ولو قال: بعت منك هذا البيت وما أغلق عليه بابه. لم[٨] يدخل المتاع في البيع، وصار كأنه قال: بعتك[٩] بحقوقه. وكذلك إذا قال: بما فيه من شيء، فإذا قال بعتك بما فيه من متاع جاز ودخل المتاع في البيع.

وسئل الحسن بن زياد عن رجل قال لآخر لك عليّ دقيق بدرهم أو قال لك عليّ درهم دقيق، قال إذا قال لك عليّ درهم دقيق يلزمه درهم وإن قال لك دقيق بدرهم فعليه دقيق يساوي درهما.

وسئل بعضهم عن رجل أقر في مرضه بأرض في يديه أنها وقف أيكون من الثلث أو من جميع المال؟ قال: إن أقر بوقف من قبل نفسه فمن الثلث بمنزلة مريض أقر بعتق عبده أو أقر بأرض أنه

---

[١] رص فيرجع؛ با + عليه
[٢] فز –
[٣] رص لخمسة
[٤] ب فز ط دم + دراهم؛ با + جياد
[٥] ب با + جياد
[٦] فز ط با دم استثناه
[٧] ب فز با + بن الحسن
[٨] ب فز ط با دم لا
[٩] رص بعت منك هذا البيت

تصدق[1] على فلان، وإن أقر بوقف من قبل غيره فإن كان الواقف أو ورثته صدقوه فهو جائز في الكل، وإن أقر بوقف ولم يبين أنه من جهته أو من جهة غيره فهو من ثلثه.

باب[2] المضاربة

قال أبو بكر الإسكاف: الدليل على جواز المضاربة ما روي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه قال: "من كان له بنات[3] أعينوه أقرضوه /[٢٠٠و] ضاربوه". قال الفقيه: وقد روي في خبر آخر عن عبد الله بن عباس أنه قال: كان العباس بن عبد المطلب إذا دفع المال مضاربة اشترط على صاحبه ألا ينزل به واديا ولا يسلك به بحرا ولا يشتري به ذات[4] كبد رطبة. فبلغ شرطه رسول الله صلى الله عليه وسلم فأجاز شرطه.

ولو أن رجلا دفع إلى رجل مالا مضاربة فهو جائز والمضاربة في أولها أمانة فإذا اشترى بها صارت وكالة، فإذا ربح فيها صارت شركة، وإذا فسدت صارت إجارة، وإذا خالف فيها صارت غصبا.

وسئل أبو بكر عن مضارب اشترى دقيقا فأعطاه رب المال دقيقا آخر وقال له: اخلطه[5] بهذا[6] الدقيق على سبيل ما تواضعنا. فخلط ثم باع الكل. قال: مقدار ثمن الدقيق الذي كان في المضاربة هو على ما اشترطا في عقد المضاربة. فأما[7] ثمن الدقيق الآخر[8] فكله لرب المال له ربحه وعليه وضيعته، وللمضارب أجر مثله فيما تصرف في بيعه. قال الفقيه: وبهذا نأخذ إلا أن المضارب لا أجر له؛ لأنه عمل في شيء هو فيه شريك ولو كان دقيقه لم يخلطه بمال المضاربة فله أجر مثله في ذلك.

---

[1] رص با + بها؛ دم به
[2] ب فز كتاب
[3] فز مال
[4] رص ذوات
[5] با اخلط
[6] با هذا
[7] رص با دم وأما
[8] فز دقيق آخر

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع مالا مضاربة وأراد أن يكون المضارب ضامنا قال: يقرض المال من المضارب ويسلم إليه ثم يأخذ منه مضاربة ثم يُبضع[١] المضارب بعد ذلك.

وسئل الفقيه[٢] أبو جعفر عن مضارب نزل خانا ومعه ثلاثة نفر من رفقائه فخرج المضارب مع اثنين وبقي الرابع في الحجرة ثم خرج الرابع وترك باب الحجرة غير مغلق فهلك بعض أمتعة المضاربة هل يضمن المضارب أو الذي خرج آخرا؟ قال: إن كان الرابع بحال يعتمد عليه في الحفظ فلا ضمان عليه، يعني على المضارب، والضمان على الرابع، وإن كان بحال لا يعتمد عليه في حفظ المتاع فالمضارب ضامن. قال: وهذا كما روي عن محمد بن سلمة أن أهل السوق إذا قام واحد واحد[٣] وتركوا السوق فسرق منها شيء فإن الآخر منهم يضمن؛ لأنهم قد ائتمنوه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن امرأة دفعت إلى امرأة دودا[٤] لتقوم عليه بنفقتها على أن الفيلق بينهما نصفان. قال: هذا بمنزلة /[٢٠٠ظ] المضاربة في العروض. والفيلق كله لصاحب الدود وعليها أجر مثل العامل[٥] وثمن الأوراق.

وسئل عن رجل اتخذ داره حظيرة غنم في سكة غير نافذة والجيران يتأذون بنتن السِّرْجِين[٦] ولا يأمنون على الرعاة. قال: ليس لهم في الحكم منعه عن ذلك. وروي عن أبي يوسف فيمن اتخذ داره حماما وتأذى الجيران من دخانها فأرادوا منعه. قال: لهم ذلك إلا أن يكون دخان الحمام مثل دخان الجيران.

---

[١] فز + على؛ ط يدفع إلى؛ دم ويبضع

[٢] رص –

[٣] ب ط واحدا واحدا

[٤] فز دود القز

[٥] رص العاملة

[٦] ب فز ط با دم السرقين

وسئل بعضهم عن رجل دفع إلى رجل ألف درهم مضاربة ثم إن المضارب شارك رجلا بدراهم من غير المضاربة ثم إن المضارب وشريكه اشتريا عصيرا من شركتهما ثم إن المضارب جاء بدقيق من المضاربة واتخذ[١] منه[٢] ومن العصير فلاتج. قال إن اتخذ الفلاتج بإذن الشريك فإنه ينظر إلى قيمة الدقيق قبل أن يتخذ منه الفلاتج وإلى قيمة العصير فما أصاب حصة الدقيق فهو على المضاربة وما أصاب حصة العصير فهو بين المضارب وبين الشريك. قال الفقيه: هذا إذا كان رب المال أذن له بأن يعمل فيه برأيه، فإن كان رب المال لم يأذن له بذلك وفعل بغير إذن الشريك فالفلاتج له وهو ضامن لمثل[٣] الدقيق لرب المال ومثل العصير حصة شريكه. وإن كان رب المال أذن له في ذلك والشريك لم يأذن فالفلاتج للمضارب[٤] والمضارب ضامن حصة العصير. وإن كان الشريك أذن له ورب المال لم يأذن له فالفلاتج بينه وبين شريكه وهو ضامن لمثل الدقيق.

وسئل أبو نصر عن رجل دفع إلى رجل مالا مضاربة ولم يقل له اعمل فيه برأيك إلا أن المعاملة في بلدنا[٥] في التجار[٦] أن المضاربين يخلطون المال ورب المال لا ينهاهم[٧] عن ذلك، هل يجوز أن يعمل في هذا على معاملات الناس؟ قال: إن غلب التعارف فيما بينهم في مثل هذا رجوت ألا يضمن ويكون الأمر في ذلك على ما عرفوه.

قال الفقيه: سمعت بعض أصحاب الحديث أن الشافعي استعار من محمد بن الحسن كتاب المضاربة فأبى عليه فكتب إليه الشافعي هذين[٨] البيتين:

---

[١] ب فز با دم فاتخذ

[٢] فز فيه

[٣] رص بمثل

[٤] ب ط با دم للمضاربة؛ فز لرب المضاربة

[٥] رص بلادنا

[٦] ب بين أهل البلدة والتجار؛ ط التجارة؛ دم التجارات

[٧] ب وأرباب الأموال لا ينهونهم؛ با لم ينههم

[٨] ب فز ط با بهذين

قل للذي لم تر عينُ من رآه مثلَهْ

ومن[1] رآه قد[2] رأى مَن قبلَهْ /[٢٠١و]

العلم ينهى أهله أن يمنعوه أهلَهْ

لعله يبذله لأهله لعلَّهْ

قال الفقيه: سمعت الفقيه أبا جعفر قال سمعت علي بن أحمد قال سمعت عن ابن البخاري قال سمعت الربيع عن الشافعي قال: ما رأيت أحدا أفقه من محمد بن الحسن. قيل: ولا مالك. قال: ولا مالك. كان مالك إذا أخذ في الكلام لا يزال يخطئ حتى يسكت.

قال الفقيه: سمعت[3] الفقيه أبا جعفر قال سمعت أبا العباس الأصم[4] قال سمعت الربيع عن الشافعي قال: كتبت عن محمد بن الحسن حمل جملٍ، ذَكَر كُتُبا، وبعت جارية بثماني مئة وأنفقت ثمنها في كتبه.[5]

باب[6] الشفعة

سئل أبو نصر بن سلام عن رجل آجر داره مدة معلومة ثم باعها قبل مضي المدة والمستأجر شفيعها هل له شفعة وهل تبطل الإجارة لو طلب الشفعة؟ قال: البيع جائز والبائع لا يقدر على تسليم الدار إلى المشتري إلا برضى الشفيع وإجازته.[7] فإذا طلب الشفعة كانت إجازة للبيع وإبطالا للإجارة.

---

[1] فز ط با + كان قد؛ رص وكان من؛ دم فكان من

[2] ط –؛ دم فقد

[3] با دم وسمعت

[4] فز با + النيسابوري

[5] با دم + والله أعلم

[6] ب فز كتاب

[7] رص وبإجازته؛ دم أو بإجارته

فإن قيل: كيف تجب الشفعة والبيع إنما يجوز بإجازته فلم لا يكون بمنزلة الذي ضمن الدرك وضمن الثمن للبائع؟ قال: لأنه لو ضمن الدرك فقد أنزل نفسه منزلة البائع وكذلك إذا ضمن الثمن؛ لأن البيع لا يجوز ما لم يكفل إذا كانت الكفالة شرطا في البيع. وأما في الإجارة فقد جاز البيع. إلا أن المشتري بالخيار إذا لم تبطل الإجارة فيصير هذا بمنزلة من اشترى دارا على أن فلانا بالخيار وكانت لفلان فيه شفعة فله أن يطلب الشفعة كذلك[1] هذا.

وسئل أبو نصر[2] عن رجل أخذ أرضا مزارعة فزرعها فلما صار الزرع بقلا اشترى المزارع الأرض مع نصيب رب الأرض من الزرع ثم جاء الشفيع كيف الحكم فيه؟ قال: البيع جائز وللشفيع الشفعة في الأرض وفي نصف الزرع، ولكن لا يأخذ حتى يدرك الزرع؛ لأن نصف الأرض مشغول بنصيب المزارع، ولم تجب للشفيع فيها شفعة، فالمزارع أحق بها حتى يدرك الزرع.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى ضيعة بألف درهم فلما سمع الشفيع لم يطلب الشفعة، ثم إن البائع حط منه خمس مئة فلما سمع الشفيع طلب الشفعة. /[٢٠١ظ] قال: يأخذ الشفيع الشفعة. وروي ذلك عن نصير بن يحيى[3] ومحمد بن سلمة.

وسئل[4] عليّ[5] بن أحمد[6] عن رجل اشترى دكانا وطلب الشفيع الشفعة فسلم إليه المشتري الشفعة إلا أنهما تنازعا في الثمن فلم يأخذه[7] وتفرقا[8] على ذلك مدة ثم أراد أن يأخذ الشفيع الشفعة.

---

[1] با دم فكذلك
[2] رص – أبو نصر
[3] ط – بن يحيى
[4] رص + أبو نصر
[5] رص محمد
[6] رص – عليّ بن أحمد
[7] دم يأخذ
[8] ب ط وأتى

قال: إن أراد أن يأخذ بما قال المشتري ليس له ذلك إلا أن يرضى بذلك المشتري، وإن كان ثبت أن الثمن على ما قال الشفيع فله ذلك، فلا[1] تبطل شفعته إذا صح أن الثمن[2] على ما قاله[3] الشفيع.

وسئل أبو القاسم عن المشتري إذا أنكر طلب الشفيع الشفعة كيف يحلف؟ قال: هذا على وجهين: إن أنكر طلبه عند سماع البيع حلف على علمه، وإن أنكر طلبه عند لقائه حلف البتة.

وسئل الليث بن مساور عن الشفيع إذا سلم على المشتري ثم طلب الشفعة قال: تبطل شفعته. وسئل أبو بكر فقال مثل ذلك،[4] وسئل إبراهيم بن يوسف عن ذلك، قال: لا تبطل شفعته. وسئل[5] محمد بن الحسن قال لا تبطل شفعته.[6] قال الفقيه: وبه نأخذ.

وروى محمد بن سلام البخاري عن محمد بن الحسن قال: إذا قال الشفيع أنا أطلب الشفعة فلا شفعة له؛ لأنه بدأ بالحكاية قبل الطلب. وروي عن محمد بن مقاتل أنه قال: إذا أراد أن يطلب الشفعة يقول: طلبت الشفعة وأطلبها وأنا طالبها. وقال محمد بن سلمة: أراد محمد بن مقاتل الاحتياط، فإذا هو قد أبطل الشفعة؛ لأنه لما قال: طلبت الشفعة ثم قال: وأطلبها وأنا طالبها[7] أظهر أن الكلام الأول لم يكن للطلب. قال: ولكن يقول: طلبت الشفعة. قال: وكان الفقيه أبو جعفر يقول: إذا تكلم بكلام يفهم منه طلب الشفعة جاز ولا عبرة بالألفاظ،[8] فلو قال مثل ما قال محمد بن مقاتل جاز. ولو قال: طلبت الشفعة أو قال أطلب الشفعة فهو طلب جائز وبه نأخذ.[9]

---

[1] رص فز با دم ولا

[2] ط – على ما قال الشفيع فله ذلك فلا تبطل شفاعته إذا صح أن الثمن

[3] رص فز با قال

[4] ب با دم – وسئل أبو بكر فقال مثل ذلك ؛ فز ط: عن الشفيع إذا سلم على المشتري ثم طلب الشفعة قال: تبطل شفعته

[5] ب رص وروي عن

[6] فز – وسئل محمد بن الحسن قال لا تبطل شفعته

[7] ب فز ط با دم – وأنا طالبها ؛ رص + فقد

[8] ب ط با للألفاظ

[9] ب + قال هشام... فقرة كاملة ١٩٣ب

وسئل أبو نصر[١] عن دار بيعت ولها شفيعان وأحدهما غائب فقضى القاضي للحاضر ثم قدم الغائب والدار في يدي[٢] الشفيع الحاضر. أيطلب من المشتري أو من الشفيع الحاضر؟ قال: ينبغي أن يطلب من الشفيع الحاضر، ويترك المشتري ويصير[٣] الشفيع الأول من المشتري بمنزلة المشتري من /[٢٠٢و] البائع، فلو كانت الدار في يدي[٤] البائع لكان الشفيع يأخذ منه، وإذا قبض المشتري تحولت المطالبة إليه فكذلك ههنا، إن كانت الدار في يدي المشتري كانت المطالبة إليه، فلما قبضها الشفيع الأول تحولت المطالبة إليه.[٥]

وسئل عن هذا الشفيع لو طلب نصف الدار بالشفعة على حسبان[٦] أنه لا يستحق إلا نصفها أو لم يحسب ذلك. قال أبو نصر: بطلت شفعته عندي. وكذلك في الابتداء إذا كانت الدار لها شفيعان فإن الطلب[٧] يجب لكل واحد منهما في جميعها. فإن طلب أحدهما نصف الدار بطلت الشفعة؛[٨] لأنه لما طلب نصف الدار وسكت[٩] عن النصف الذي لم يطلبه صار[١٠] سكوته عن ذلك النصف تسليما للشفعة فيه. وإذا[١١] بطل في النصف بطل في الكل.

وسئل أبو القاسم عن رجل له دعوى في دار فبيعت تلك الدار وهو شفيعها كيف يطلب الشفعة حتى لا تبطل دعواه فيها؟ قال: يقول: طلبت الشفعة وأطلبها إن لم يثبت حقي الذي أدعي فيها.

---

[١] با بكر
[٢] رص يد
[٣] فز ط وصار؛ با فصار
[٤] رص يد
[٥] رص – فكذلك ههنا، إن كانت الدار في يدي المشتري كانت المطالبة إليه، فلما قبضها الشفيع الأول تحولت المطالبة إليه.
[٦] رص فز حساب
[٧] ب طلب ذلك
[٨] ب رص ط با شفعته
[٩] ب ط با سكت
[١٠] ب ط با دم فصار
[١١] رص با دم فإذا

وسئل محمد بن الحسن عن شفيع[1] قيل له: بيعت دار كذا وكذا قال: من اشتراها وبكم اشتراها فلما أخبره[2] بذلك قال: طلبت الشفعة، قال هو على شفعته.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل كانت له دار فغصبها غاصب فبيعت دار بجنبها والغاصب جاحد لدار الشفيع قال: ينبغي للشفيع أن يطلب شفعته حتى يبلغه ثم يخاصم الشفيع الغاصب إلى القاضي فيقول للقاضي: هذا رجل اشترى هذه الدار وقد طلبت الشفعة ولي شفعتها بجواري بهذه الدار التي غصبني هذا الغاصب وأنكر الغاصب حقه[3] والمشتري، فإن[4] أقام البينة أن الدار له قضى القاضي بشفعته ويقضي له بالدار، وإن لم تكن له بينة حلفهما. فإن نكل الغاصب عن اليمين وحلف المشتري قضى القاضي له بالدار التي في يدي[5] الغاصب ولا يقضي له بالشفعة؛ لأن إقرار الغاصب لا يجوز على المشتري، وإن حلف الغاصب ونكل المشتري قضى له بالشفعة ولا يقضي له بالدار التي في يد[6] الغاصب.

وسئل أبو القاسم عن دار بيعت /[٢٠٢ظ] بجنب دار الوقف هل يجب للقيم أو للموقوف عليه الشفعة قال: لا شفعة للوقف.

وسئل أبو يوسف عن الاحتيال في إبطال الشفعة أَوَيحتال حتى لا[7] تجب الزكاة قال: يجوز وهو[1] مأجور وهو بمنزلة الصرف، لا بأس بأن يبيع مائة درهم وضح وفلس بمائة وعشرة دراهم مكسّرة. وقال محمد: لا أرى أن يفعل ذلك في الصرف ولا في الشفعة، فإن[2] فعل[3] أكره وأجيزه.[4]

---

[1] رص با الشفيع
[2] ب رص فز أخبروه
[3] رص با حقي
[4] ب كان
[5] رص ط يد
[6] ب فز با دم يدي
[7] ب فز ط دم لكيلا

وروي عن إسماعيل بن حماد أنه قال[٥] يحلف المشتري بالله: ما احتلت للشفعة بحيلة تسقط[٦] شفعته، فإن حلف[٧] قضى عليه. قال أبو سليمان: يكره أن يقول للرجل فما الحيلة فيه؟ ولكن يقول فما المخرج منه.[٨]

وروي عن أبي سليمان أنه قيل له: أخرج إلينا كتاب الحيل فغضب فقال: ما لأصحابنا كتاب الحيل وكلّ كتاب وضعه محمد بن الحسن فقد أخرجتُه إليكم إلا كتابا واحدا وضعه للسلطان ليته لم يضعه. قيل له: فمن وضع كتاب الحيل؟ قال: وراقوا كرخ. قال أبو بكر: جميع ما أورد محمد بن الحسن في كتاب الحيل كله موجود[٩] في المبسوط إلا مسألة واحدة وهي أن رجلا لو أراد أن يشتري الدار بعشرة آلاف درهم[١٠] ويريد أن يحتال لكيلا يأخذ الشفيع إلا بعشرين ألفا[١١] وأراد البائع أن[١٢] الدار لو استحقت لا يرجع عليه المشتري إلا بعشرة آلاف[١٣] فقط.[١٤] يجب أن يبيع الدار أولا بعشرين ألفا ثم إن المشتري يؤدي إليه عشرة آلاف إلا مقدار قيمة دينار ثم يعطيه دينارا بما بقي من الدراهم إلى تمام عشرين ألفا، ولو[١٥] أراد الشفيع أن يأخذ[١٦] لا يمكنه إلا أن يأخذ[١] بعشرين ألفا، ولو استُحقت الدار من يدي[٢]

---

[١] ط + غير
[٢] رص فز ط با دم وإن
[٣] ب + ذلك في الزكاة أجزته؛ فز–؛ رص فز ط با + ذلك
[٤] ب – أكره وأجيزه؛ دم وأجزته
[٥] ب فز ط با دم كان
[٦] ب رص فز با أسقطت
[٧] ب + وإلا
[٨] فز ط فيه
[٩] با مأخوذ
[١٠] ب رص –
[١١] رص ألف درهم
[١٢] ب رص فز با دم بأن
[١٣] ب + درهم
[١٤] رص با + قال؛ دم فقد
[١٥] ب رص ط با دم فلو
[١٦] ب أخذه؛ رص + منه

المشتري فإن المشتري يرجع على البائع بما أدى إليه من الدراهم ويرجع بالدينار فقط؛ لأنه إذا استحقت الدار بطل الصرف حين افترقا بمنزلة من باع دينارا[٣] من رجل يرى أن[٤] عليه دراهم[٥] ثم ظهر أنه لا دين عليه بطل الصرف حين[٦] تفرقا.

وقال أبو بكر: لو أن رجلا اشترى دارا لابنه الصغير والأب شفيعها فأراد أن يأخذ بالشفعة لم يكن له ذلك[٧] إلا بعد أن يدرك الصبي لأن هذه خصومة وقعت بينه وبين الصبي ولا يتهيأ له مخاصمته ما لم /[٢٠٣و] يدرك أو يتقدم إلى الحاكم حتى ينصب له خصما. قال الفقيه: هذا الجواب يستقيم في الوصي، فأما الأب فله أن يأخذها بالشفعة؛ لأن الأب لو اشترى مال ابنه فإنه يجوز أن يكون الأب بائعا من نفسه ومشتريا، فكذلك هذا. ألا ترى أن الشفيع لو كان أجنبيا فسلم إليه الأب بغير قضاء القاضي فإنه جائز فكذلك الأب[٨] ههنا[٩] إذا قبض[١٠] هو[١١] بالشفعة بغير قضاء قاض جاز.[١٢]

وسئل أبو بكر عن شفيع بيعت بجنبه دار فتوهم أن المشتري فلان فإذا هو غيره قال: إن أخبر بالبيع ولم يخبر بالمشتري فسكت وتوهم أن المشتري فلان فإذا هو غيره بطلت شفعته؛ لأنه ينبغي أن يطلب، وبنفس الطلب لا يجب عليه شيء، فلما لم يطلب بطلت شفعته. قال الفقيه: وعلى قياس قول أبي القاسم لا تبطل شفعته بالسكوت ما لم يعلم بالمشتري وبالثمن كما قال في رجل استأمر ابنته البكر

---

[١] ب فز ط با – أن يأخذ
[٢] رص يد
[٣] ب فز ط + بما
[٤] ب فز ط با دم – من رجل يرى أن؛ رص + له؛ با + بما
[٥] ب فز ط با دم من الدراهم
[٦] ط با إذا
[٧] رص –
[٨] ب فز ط با دم –
[٩] دم هذا
[١٠] دم قبضه
[١١] رص دم –
[١٢] رص + له ذلك

ولم يخبرها عن الذي يخطبها فسكتت ثم علمت بالزوج فلها أن ترد، وبه نأخذ. وهذا موافق لما روي عن محمد بن الحسن أنه قال: إذا قال الشفيع: من اشتراها وبكم اشتراها؟ لم[1] تبطل شفعته.

وقال محمد بن مقاتل: إذا طلب الشفيع الشفعة فهو على شفعته أبدا ما لم يسلم بلسانه في قول أبي حنيفة، وفي قول محمد ينبغي أن يطلب في كل شهر، وإن غاب الشفيع أو مرض مرضا لا يستطيع الخروج في حوائجه فهذا عذر وهو على شفعته، وإن مكث شهرا بعد أن يكون قد طلب مرة، ولم يسلم[2] الشفعة[3] فهو على شفعته. قال الفقيه: وروي عن أبي يوسف أنه قال: لو ترك مجلسا من مجالس الحكم ولم يطلب شفعته بطلت شفعته إلا أن يكون له عذر.

وقال محمد بن مقاتل: لو قال الشفيع للمشتري بكم اشتريت فأخبره فهو على شفعته، وليس هذا من التطويل الذي يبطل شفعته في قول علمائنا.

وسئل علي بن أحمد عن رجل ادعى قبل رجل شفعة[4] وكان المشتري لا يرى الشفعة للجار وأنكر شفعته كيف يحلف؟ قال: يحلف بالله ما لهذا طلب الشفعة[5] على قول من يرى الشفعة بالجوار.

وسئل /[٢٠٣ظ] أبو القاسم عمن طلب الشفعة كيف هو؟ وماذا يقول؟ قال: طلب الشفعة على مراتب ثلاثة: إحداها عند السماع، والثاني عند حضور المشتري، والثالث عند القاضي. فأما طلبه عند السماع أن يقول: طلبتها وأخذتها. وأما طلبه عند لقاء[6] المشتري[7] أن يقول: أطلب الشفعة في الدار التي

---

[1] ب فز با لا
[2] با ولو سلم
[3] رص ط با الشفيع
[4] ب فز + بالجوار
[5] رص ط دم قِبلك شفعة
[6] ب رص فز دم باالقاضي
[7] ب فز با دم –

اشتريتها من فلان التي أَحَدُ حدودِها كذا[1] والثاني والثالث والرابع كذا،[2] فسلمها إليّ بالشفعة.[3] وأما الطلب عند الحاكم أن يقول: اشترى فلان[4] هذه الدار التي أحد حدودها كذا[5] والرابع[6] كذا،[7] وأنا شفيعها بالجوار بدارك[8] التي أحَد حدودِها كذا والثاني والثالث[9] والرابع[10] طلبت أخذها بشفعتي فمره يسلمها[11] إليّ بشفعتي هذه.[12]. وقال بعض الفقهاء: إذا قال عند اللقاء: طلبت بالشفعة بطلت شفعته؛ لأن قوله خبر عما قد طلب عند السماع. وعندنا لا تبطل.

وسئل أبو بكر عن رجل علم[13] بالشراء وهو في طريق مكة كيف يفعل؟ قال: يوكل رجلا يطلب له الشفعة، فإن لم يفعل ومضى بطلت شفعته. وكذلك إذا أراد أن يفتتح الصلاة مع الإمام بجماعة فلم يذهب في طلبها بطلت[14] شفعته. قال الفقيه: إذا علم في طريق مكة ويجد رسولا من ساعته ليكتب كتابا على يده[15] أو[16] يوكل[1] بذلك[2] وكيلا فلم يفعل بطلت شفعته، وإن لم يجد في ذلك الوقت رسولا أو فيجا[3] فهو معذور إلى الوقت الذي يجد الفيج.[4]

---

[1] فز با –

[2] فز با –

[3] ب فز با بشفعتي

[4] فز با –

[5] ب ط با دم والثاني والثالث؛ فز –

[6] فز إلى الرابع

[7] فز ط با دم –

[8] ب فز ط دم با بداري

[9] ب فز با – كذا والثاني والثالث

[10] ب فز با دم إلى الرابع؛ رص + كذا

[11] رص بتسليمها

[12] رص + الدار؛ ب + وأما عند اللقاء فأن يقول: أطلب الشفعة في الدار التي اشتريتها من فلان التي أحد حدودها والثاني والثالث والرابع كذا، فسلمها لي بشفعتي.

[13] رص سمع

[14] ب فز ط با دم تبطل

[15] ب فز ط با دم يديه

[16] ب دم فز ط با –

قال: وكتب صالح بن محمد الترمذي إلى بكر الإسكاف: ما تقول رضي الله عنك في رجل اشترى سهما من عشرة أسهم من دار مشاعا ولم يقبض هذا السهم حتى اشترى ما بقي من الدار فجاء الشفيع وهو الجار فطلب الدار بالشفعة هل يجب له[٥] الشفعة في السهم[٦] أو يكون المشتري أحق به، فإن كان المشتري أحق به فلم كان للمشتري حق الشفعة قبل القبض وهو ممنوع من الانتفاع به لسائر المنافع ما لم يقبضه،[٧] أرأيت لو اشترى دارا فلم يقبضها حتى بيعت بجنبها دار هل له فيها شفعة قال أبو بكر إذا اشترى دارا فلم يقبضها حتى بيعت بجنبها دار كان للمشتري الشفعة فإن قال أحد لا تجب فيها الشفعة يقال له: هل للبائع فيها شفعة؟[٨] فلما لم يجب للبائع فيها[٩] شفعة ثبت أن المشتري قد ملكها، ولو باعها جاز بيعه في قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وكذلك /[٢٠٤و] إن اشترى العشر من دار فالمشتري أحق بما بقي.[١٠]

وسئل أبو نصر عن الوكيل يشتري[١١] دارا لرجل[١٢] والوكيل شفيعها هل يطلب من الموكل[١٣] أو[١٤] يثبت[١٥] له بالشراء؟ قال: ينبغي أن يطلب؛ لأنه لم[١] يملكه بالشراء وليس هو كالذي يشتري لنفسه؛ لأن

---

[١] ب فز ط با ليوكل

[٢] رص –

[٣] رص فز با دم فتحا

[٤] رص فز با دم الفتح | الفيج بالجيم الجماعة من الناس، والفيح بالحاء السعة وكلتاهما توافقان سياق المتن. وأكثر النسخ بالجيم.

[٥] ب فز ط با دم + في التسعة الأسهم

[٦] ب فز ط با دم – في السهم

[٧] فز + قال

[٨] ب + فإن قال لا قيل له

[٩] ب

[١٠] رص + منها

[١١] ط إذا اشترى

[١٢] ب بشراء دار رجل

[١٣] ب رص با دم + الشفعة التي

[١٤] ب رص –؛ ط أن

[١٥] ب رص ثبتت

الوكيل[٢] اشترى لغيره.[٣] ولو سألك[٤] سائل فقال: إن الوكيل بمنزلة الموكل في الشراء أو يقوم مقامه فيه، فلا يبعد.[٥] والطريق الأول[٦] أعجب إليّ.

وسئل بعضهم عن رجل تزوج امرأة ولم يسم لها مهرها ثم دفع لها دارا فأراد الشفيع أن يأخذها بالشفعة. قال: ينظر، إن قال الزوج[٧] جعلتها بمهرك، فللشفيع فيها الشفعة، وإن قال جعلتها مهرك، فلا شفعة[٨] فيها.

وسئل أبو القاسم عن الأب أو الوصي[٩] إذا اشترى دارا للصغير وهو شفيعها كيف يأخذ بالشفعة؟ قال: أما الأب يقول اشتريت وأخذت بالشفعة، وأما الوصي فإنه يقول: اشتريت وطلبت الشفعة ثم يخاصم إلى القاضي حتى ينصب للوصي[١٠] أحدا[١١] فيأخذ منه الوصي بالشفعة.

وروى جارود بن معاذ عن المعلى عن أبي يوسف أنه سئل عن الشفيع إذا طلب الشفعة فحضر هو والمشتري إلى القاضي فطلب المشتري المال. قال: يقول القاضي للشفيع: أحضر المال، فإن أحضر

---

[١] رص ط لا
[٢] رص إنما؛ فز كان
[٣] ب ط با + قال
[٤] رص سأل
[٥] رص يتعدى؛ فز با ينفذ
[٦] ب ط + كان
[٧] رص كان الزوج قال
[٨] رص + لشفيع
[٩] فز الوصي أو الأب
[١٠] ب فز با دم عن الصبي؛ رص –
[١١] رص –

قضى له بالشفعة، وإن لم يحضر المال أجله قدر[١] يومين أو ثلاثة بقدر ما يحضر مالا عنده متيسرا، فإن نقده[٢] وإلا بطلت شفعته.

وسئل أبو القاسم عن رجل طلب الشفعة قال المشتري: دفعته إليك فقد صار للشفيع. قيل: فإن لم يعلم بالثمن؟ قال: ليس له شيء وهو على شفعته.

وسئل أبو القاسم عن صبية زوجها عمها ووجبت لها شفعة[٣] فلما أدركت طلبت شفعتها[٤] واختارت نفسها وقالت: اخترت نفسي وطلبت الشفعة. قال: يجوز الأول وبطل الثاني؛ لأنها تقدر على القران، ينبغي أن تقول: طلبت[٥] الشفعة والخيار. فإذا بدأت بأحدهما بطل الثاني وإن كان معطوفا.

وسئل أبو نصر عن الشفيع إذا كان في عسكر الخوارج أو أهل البغي وخاف /[٢٠٤ظ] على نفسه لو دخل في عسكر أهل العدل. قال لا عذر[٦] له[٧] في ذلك لأنه باغ فيقال له: اترك البغي وخذ[٨] الشفعة.

وسئل أبو بكر عن دار بيعت ولها بابان في زقاقين لا منفذ لهما وأهل السكتين أقل من عشرين نفسا، هل لهم جميعا الشفعة؟ قال: الشفعة لهم جميعا. قال الفقيه: هذا على وجهين: إن علم أنهما كانتا في الأصل دارين باب إحداهما في زقاق وباب الأخرى في زقاق آخر،[٩] فاشتراهما[١٠] رجل واحد ورفع

---

[١] رص –
[٢] رص لم ينفذه
[٣] فز ط با دم الشفعة
[٤] ب ط الشفعة
[٥] ب فز ط با دم طلبتهما
[٦] ب فز ط با دم يعذر
[٧] ب فز ط با دم –
[٨] ب فز ط با دم وتأخذ
[٩] دم فز با أخرى
[١٠] ب واشتراهما

الحائط بينهما حتى صارت كلاهما[1] دارا واحدا، فإن لأهل كل زقاق أن يأخذ الجانب الذي يليه. وأما إذا كانت الدار في الأصل واحدة ولها[2] بابان إلى كل زقاق باب على حدة فالشفعة لأهل الزقاقين في جميع الدار بالسوية، وكذلك إن كان زقاق في أسفله إلى الجانب الآخر، فرفع الحائط بينهما حتى صار كله سكة واحدة فإن لأهل كل زقاق الشفعة في الزقاق الذي كان لهم خاصة، ولا يجب في الجانب الآخر، وكذلك سكة غير نافذة رفع الحائط من أسفلها حتى صارت السكة نافذة فهم فيه شركاء، وإنما ينظر إلى أول الأمر ولا ينظر إلى ما صار في الانتهاء.

وسئل أبو بكر عن البائع والمشتري قالا للشفيع أو قال أحدهما له: أبرئنا من كل خصومة لك قبلنا، وهو لا يعلم أنه وجبت له قِبَلهما شفعة، فأبرأ[3] فإنه لا شفعة له؛ لأنه قد أبطل حقه. وكذلك قال أصحابنا: لو أن رجلا قال لآخر: اجعلني في حل. ولم يبين[4] ما له قِبله، فإذا جعله في حل فإنه يصير في حل، ولا يبقى له قِبله طلبة؛ لأنه أبطل كل ما وجب له قبله[5] فيبرأ[6] سواء علم أو لم يعلم. قال الفقيه: هذا[7] في القضاء، وأما فيما بينه وبين الله تعالى إذا كان له[8] عليه حق لو علم به لم[9] يجعله في حل لم يبرأ في حكم الآخرة.

وسئل أبو القاسم عن سكة غير نافذة وفي أعلى السكة حائط لرجل وبلزقه ممر لرجل ومجرى ماء خاص[10] وفي أقصى السكة دار لرجل فاشترى صاحب هذه الدار هذا الحائط، هل يكون لصاحب

---

[1] ب فز با دم كلها
[2] ب فز با دم لها
[3] دم فز ط با –
[4] ب فز ط با دم + له
[5] ب دم فز با + شيء
[6] ب فز با –
[7] ب وهذا
[8] ب فز ط با دم –
[9] ب فز ط با دم لا
[10] رص حياض

المجرى والممر فيها شفعة؟ قال: إذا كان باب الحائط في هذه السكة نظر إلى الذي له الممر، فإن كان الممر في هذه السكة فهو والمشتري في الشفعة /[٢٠٥و] سواء، فإن كان الممر خارجا من هذه السكة فصاحب الممر جار، والمشتري شريكه، فهو أولى، وأما المجرى فإن كان في هذه السكة في موضع معلوم وموضع المجرى له ولا ممر له فيها[١] فهو جار والمشتري أحق بها.

ولو أن رجلا أسلم دارا في مئة قفيز حنطة فجاء الشفيع فله الشفعة، فإن[٢] أسلم إليه ولم يسلم إليه الدار حتى تفرّقا بطل السلم، فإن جاء الشفيع فأراد أن يأخذ بالشفعة. قال محمد: ليس له ذلك. فإن لم يتفرقا حتى تقابضا[٣] السلم ثم افترقا فللشفيع فيها شفعة.

وقال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف قال: إذا سلم الشفيع الشفعة ثم حط البائع من الثمن شيئا بعدما سلم الشفيع فللشفيع أن يأخذها إن شاء، قال وكذلك[٤] إذا زاده[٥] البائع[٦] عبدا أو أمة فللشفيع أن يأخذ الدار بحصتها من الثمن بعد التسليم.

قال إبراهيم سمعت أبا يوسف يقول في رجل اشترى دارا فقال له الشفيع: قد سلمت لك شفعتها، فإذا هو اشتراها لغيره، فهو على شفعته.

وقال هشام: إن صلى الشفيع بعد الظهر ركعتين لم[٧] تبطل شفعته، وإن صلى أكثر من ركعتين[١] بطلت شفعته. ولو صلى بعد الجمعة أربعا فهو على شفعته، وإن صلى أكثر من أربع ركعات بطلت

---

[١] ب فز با –
[٢] ب وإن
[٣] رص ط تناقضا
[٤] فز + البائع
[٥] رص زاد؛ فز با باع
[٦] فز –
[٧] ب فز با لا

شفعته. وإذا باع الرجل دارا إلى الحصاد وقال الشفيع: أنا أعجل الثمن وآخذ الشفعة. قال محمد: ليس[٢] له ذلك.[٣]

وسئل أبو القاسم عن الشفيع إذا طلب الشفعة فقال المشتري: هات الدراهم وخذ شفعتك. فلم يأت بالدراهم. هل تبطل شفعته؟ قال: إذا مكنه المشتري من أخذها وطلب منه إيفاء الدراهم فإن لم يحضر الدراهم ثلاثة أيام فهو عندنا مفرّط في ذلك وبطلت شفعته. قال الفقيه: وروي عن محمد بن الحسن[٤] نحو هذا، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل له أرض لها خراج كثير ومؤن، فوهب الأرض بخراجها فلم يقبل منه. وقال: أعطي مع الأرض كذا، فلم يقبل منه. وكانت له دار قيمتها ألف درهم وخمس مئة فباع الدار مع الأرض بألف وخمس مئة وللدار شفيع /[٢٠٥ظ] بكم يأخذها؟ قال أبو بكر: سئل أبو نصر عن هذه المسألة فلم يجب، وأنا الآن أيضا[٥] لا أحسن. قال الفقيه: الجواب عندي أن الأرض إن كانت بحال يشتريها أحد من أصحاب السلطان أو أحد من الناس بشيء من الثمن قسم الثمن على ذلك، وإن كانت بحال لا يشتريها أحد والأرض بحال ينتفع بها، فإنه ينظر إلى قيمتها في آخر الوقت الذي ذهبت رغبة الناس فينظر كم كانت قيمتها في ذلك الوقت فيقسم الثمن على ذلك.

وسئل شداد عن وصي اشترى دارا لليتيم والوصي شفيعها. قال: لا يقضي له بالشفعة حتى يدرك اليتيم، ولكن يطلب ويشهد على طلب الشفعة يوم الشراء. ولو أن الوصي اشترى دارا واليتيم

---

[١] ط - لم تبطل شفعته، وإن صلى أكثر من ركعتين

[٢] رص -

[٣] فز + لأن البيع الفاسد

[٤] رص – بن الحسن

[٥] رص دم -

شفيعها فلا يحتاج إلى أن يشهد على طلب الشفعة، لا يستطيع الوصي أن يأخذ شفعة اليتيم ههنا؛ لأنه هو المشتري حتى يدرك اليتيم.[1]

باب[2] الذبائح والضحايا

سئل[3] أبو القاسم أحمد بن حم عن رجل ذبح وقال على ذبيحته: بسم الله وصلى الله على محمد أو قال باسم الله واسم محمد، قال إذا قال بسم الله وصلى الله على محمد فهو ذكي وإذا قال بسم الله واسم محمد[4] فهو[5] ميتة.

وسئل أبو نصر بن سلام عن رجل ذبح وقال بسم الله وباسم فلان. قال: سمعت محمد بن سلمة قال: كان إبراهيم بن يوسف يقول: تصير ميتة. وقال محمد بن سلمة: لا تصير ميتة؛ لأنه لو صار ميتة صار[6] الرجل كافرا.

وسئل أبو نصر عن إخصاء السنور قال:[7] إن كانت فيه[8] منفعة أو دفع ضرر فلا بأس، ألا ترى أن السمة تجوز؛ لأن فيها حرز المال. وروي عن النبي صلى الله عليه وسلم أنه نهى العباس أن يسم على الوجه فترك ذلك ووسم في[9] غير الوجه.

---

[1] دم + والله أعلم

[2] ب كتاب الصيد والذبائح والضحايا؛ فز كتاب الذبائح والصيد والضحايا

[3] دم وسئل

[4] ب – واسم محمد، قال إذا قال بسم الله وصلى الله على محمد فهو ذكي وإذا قال بسم الله واسم محمد

[5] رص –؛ با فهي

[6] ب لصار

[7] رص –

[8] ب + جر

[9] ب على

وسئل عمن اشترى[١] شاة للأضحية فأمر رجلا فذبحها وترك التسمية عمدا قال: يضمن الذابح قيمة الشاة ويشتري بثمنها أخرى، وإن كان[٢] مضى أيام النحر يتصدق[٣] بها[٤] على المساكين. قال الفقيه: هذا إذا أقر الذابح أنه ترك التسمية عمدا فهو ضامن لقيمتها.[٥]

وسئل أبو نصر[٦] عن رجل ضحى وتصدق بلحمه ونوى بالصدقة عن أبويه. قال: يجوز، ألا ترى أنهما لو كانا في الأحياء فأهدى إليهما من لحمه أليس يجوز؟[٧] ألا ترى أنه لو أضافهما وأطعمهما من لحم الأضحية أما يجزئه؟

وقال أبو القاسم: /[٢٠٦و] إذا ترك التسمية عند الذبح ناسيا يؤكل، وإن ترك عامدا لا يؤكل[٨] عند[٩] أصحابنا.[١٠] وفي قول[١١] بشر: لا يؤكل[١٢] ترك[١٣] عامدا[١٤] أو ناسيا. وفي قول[١٥] الشافعي: تؤكل.[١٦]

---

[١] با يشتري
[٢] رص فز –
[٣] رص تصدق
[٤] ب بثمنها
[٥] رص فحينئذ/فإنه حينئذ يضمن
[٦] رص – أبو نصر
[٧] رص جاز
[٨] دم يجوز
[٩] ب في قول
[١٠] ب علمائنا
[١١] رص ط وقال؛ دم وعند
[١٢] ب + سواء
[١٣] فز ط با –
[١٤] ط + كان
[١٥] دم وعند
[١٦] فز + سواء كان ناسيا أو عامدا

وسئل أبو القاسم عن رجل ذبح وقال: بسم الله ولم يظهر الهاء في قوله. أتحل هذه الذبيحة؟ قال: لا يكون هذا[1] ذابحا ببسم الله. قال الفقيه: إن قصد ذكر باسم[2] الله ولم يظهر الهاء في قوله جاز، وإن قصد[3] ترك الهاء[4] لم يجز.[5]

وقال محمد بن سلمة: كل شيء ذبح يجوز بيع جلده إلا الخنزير والكلب. قال[6] الفقيه: وقد[7] قال غيره: إن بيع جلد الكلب جائز إذا ذبح وهذا[8] أشبه بقول أصحابنا.

وقال أبو نصر: سمعت محمد بن الفضل يقول: سألت خلف بن أيوب عن أكل كور الزنابير فكرهه، فسألته عن أكل الجزدك[9] يعني الصرّار قال: لا بأس به. وقال أبو نصر مثل ما قال خلف بن أيوب.

وسئل أبو القاسم عن رجل يضحي عن رجل بأمره أو بغير أمره. قال: لا يجوز عنه في الوجهين جميعا. قال الفقيه: يعني إذا ذبح شاة نفسه عن غيره، وليس هذا[10] كما قال أبو يوسف فيمن أعتق عبده عن كفارة رجل بأمره أنه يجوز؛ لأن العبد صار قابضا[11] نفسه بالعتق. وأما في الأضحية إذا ضحى عن رجل فإنه لا يجوز؛ لأنه لم يوجد منه القبض، فلا يتحول عن المالك إلى غيره بغير سبب.

---

[1] رص –
[2] ب فز با اسم؛ ط –
[3] دم –
[4] دم + قصدا
[5] ب فز ط با لا يجوز
[6] دم وقال
[7] ب – وقال محمد بن سلمة: كل شيء ذبح يجوز بيع جلده إلا الخنزير والكلب. قال الفقيه: وقد
[8] ب وهو
[9] رص الجزة
[10] ب –
[11] ب قائما

وسئل أبو بكر عن رجل ذبح أضحيته وقال بالفارسية: بسم الله بنام فلان. وأراد بذلك أنه من فلان. أو لم تكن له نية. هل تصير ميتة؟ قال: أرجو ألا تصير[1] ميتة بما قال.[2]

وسئل[3] محمد بن مقاتل عن الجدي[4] إذا ربي بلبن الخنزير. قال: هو بمنزلة الجلالة ينبغي أن يترك أياما ويعلف.

وسئل محمد بن مقاتل عن وقت بلوغ الغلام. قال: وقت نبات الشعر. فقال: ليس ينبت شعر الغلام إلا عند البلوغ لا أشك فيه يعني نبات العانة.

وسئل محمد بن مقاتل عن خصاء بني آدم قال: كل مسلم يكرهه. وسئل عن خصاء البهائم: قال: لا بأس به، ألا ترى أنه تذبح البهائم.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل سمى عند الذبيحة[5] ولم يرد به التسمية للذبيحة قال: لا تجزئه. ألا ترى أنه لو سمع المؤذن /[٢٠٦ظ] يقول الله أكبر فقال الرجل: الله أكبر ولم يرد به الافتتاح للصلاة لم تجزئه للصلاة إذا شرع فيها بتلك التكبيرة ما لم يرد به الافتتاح، ولو أنه سمى عند الذبيحة ولم يحضره عند[6] النية[7] فإنه يجزئه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن أكل الخطاف. قال: لا بأس به، ولكن لا يسيل منه ودك كثير. وسئل محمد بن مقاتل عن أكل الخطاف. قال لا بأس به. وروى[8] ابن سماعة عن محمد[1] في رجل رمى

---

[1] فز + بما قال

[2] رص فز با – بما قال

[3] هذه الفقرة تأتي بعد الفقرة التالية في رص وط

[4] فز الحنزير

[5] رص فز با ذبيحته

[6] فز ط با دم –

[7] ب – ولم يحضره عند النية؛ دم نية

[8] ب + محمد

صيدا فوقع عند مجوسي مقدار ما يقدر على الذبح قال[٢] لا يحل أكله. وعن نصير[٣] قال سألت محمد بن مقاتل عن رجل رمى صيدا فأخذه صاحبه ولم يكن له من الوقت ما يقدر على ذبحه. قال: يؤكل. وهو قول الحسن بن زياد. قال الفقيه: في قول علمائنا:[٤] لا يؤكل. وقد أخذوا فيه بالقياس، وأما قول الحسن بن زياد ومحمد بن مقاتل فهو استحسان. وبه نأخذ.

وقال محمد بن مقاتل: قال أبو يوسف الجنين إذا خرج حيا ولم يكن من الوقت ما يذبح حتى مات هو يؤكل، وهو قول الحسن.[٥] قال الفقيه في الجنين: قول أبي حنيفة أحب إليّ أنه لا يحل إلا بالذبح، ولا يكون ذكاة أمه ذكاة الجنين.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل ضحى بشاتين قال: لا تكون الأضحية إلا واحدة. وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: في الأضحية لا بأس بالشاة، والشاتين. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن شراء الأضحية بثلاثين درهما شاة واحدة أفضل أم شاتين؟ قال: الشاتان أفضل ليكون مصيبا للثمن والعدد جميعا. قيل: فشراء الشاتين بعشرين أفضل أم شاة؟ قال: شاة؛ لأنه لا يوجد بعشرين شاتان على ما يجب من كمال الأضحية في السمن[٦] والكبر. قيل: فلو[٧] أوجب على نفسه عشرة أضحية. قال: لا يلزمه إلا اثنان على مقدار ما جاء به الأثر، ألا ترى أن النبي صلى الله عليه وسلم ضحى بشاتين.

---

[١] ب فز با + بن الحسن
[٢] ب فإنه
[٣] ط با دم + بن يحيى
[٤] فز ط با دم + الثلاثة
[٥] ب + بن زياد
[٦] ب رص با دم السن
[٧] ط لو

وسئل محمد بن مقاتل عن أخذ الطير بالليل قال: أحل الله الصيد فالليل والنهار فيه سواء. قيل له: أليس روي في الخبر: أقروا الطير بالليل. وفي خبر آخر: أقروا الطير[1] في وكناتها؟[2] قال الحسن:[3] /[٢٠٧و] الخبر ليس بقوي. قال الفقيه: النهي على وجه الشفقة، وليس على وجه التحريم، والكف عن ذلك أفضل وأوثق.

وسئل أبو القاسم عن الجاموس إذا ضحي به. قال: لا يجوز؛ لأن جنسه جنس الوحش.[4] قيل له: أليس الصدقة تجب فيها كما يجب في البقر؟ قال: ليس كل ما تجب فيه الزكاة تجوز في الأضحية، ألا ترى أن السخال تعد مع الأمهات ولو ضحى بسخلة لم يجز.[5] قال الفقيه: وقد قال غيره: إنه يجزئه، وبه نأخذ؛ لأنه نوع من البقر.

وسئل نصير عن رجل دعا قصابا ليضحي عنه فضحى القصاب عن نفسه. قال: هي للآمر.

وسئل عن رجل له كلاب وهو لا يحتاج إليها ولجيرانه من كلابه ضرر. هل لجيرانه ألا يرضوا به؟ قال: إن كان يمسكها في ملكه ولا يرسلها في السكة ولا في ملك غيره فليس لجيرانه أن يمنعوه من إمساكها، وإن كان يرسلها في السكة أو في موضع لا ملك له هناك والناس يتأذون بها فلهم أن يمنعوه من ذلك، فإن امتنع وإلا رفع إلى الحاكم أو إلى صاحب الحسبة[6] حتى يمنعه من ذلك.

وسئل أبو بكر عن أكل الهدهد، قال: لا بأس به. وسئل عن دجاجة أو طير قد كان علفُها نجاسة أو عذرة. قال: روى نصير عن الحسن بن زياد أنه قال: الطير تحبس ثلاثة أيام والشاة إذا ربي بشيء حرام يحبس عشرة أيام، والإبل والبقر تحبس شهرا وتعلف علفا طاهرا حتى تطهر وتذبح.

---

[1] ب – وفي خبر آخر: أقروا الطير
[2] ب أمكنتها
[3] ب فز با دم –
[4] رص الوحشي
[5] ب فز ط دم با لا يجوز
[6] رص الجيش

وسئل أبو القاسم عن شاة حامل هل تذبح إذا كانت مشرفة[١] على الولادة قال أكره له[٢] ذلك.

وقال نصير: قال أبو مطيع: إذا أمر رجلا أن يضحي عنه فقال: تركت التسمية عمدا فإنه يصدق ويغرم ولا يؤكل ذلك اللحم، وإن ضحى عن نفسه فنيته باطلة وهو عن الآمر. وقال أبو مطيع: لا يجوز شيء من الصيد في الضحايا والجاموس يجوز عن سبعة. قال الفقيه: وبه نأخذ.

قال نصير: إذا صلى الإمام يوم العيد ثم ذكر أنه صلى على غير الوضوء فإن كانوا علموا قبل الزوال ولم يذبحوا ينبغي لهم أن يعيدوا الصلاة ثم يذبحوا، وإن علموا /[٢٠٧ظ] بعد الزوال فليس عليهم شيء، وجازت ذبائحهم.

وسئل نصير عن رجل يضحي عن الميت ما يصنع به؟ قال: يأكل منه ويصنع به ما يصنع بأضحيته. فقيل له: أتصير للميت؟ قال: الأجر له والملك لهذا. وسئل محمد بن سلمة فقال مثل ذلك. وقال محمد بن مقاتل مثل ذلك، وأبو مطيع مثله. وقال عصام بن يوسف: يتصدق بالكل.

وروى نصير عن أبي سليمان عن أبي مطيع قال: إذا ذبح الرجل شاة أو بقرة وهي حية فلم[٣] تتحرك بعد الذبح قال: يأكله ولا يحتاج بعد الذبح إلى التحرك. وقال علي بن أحمد: ذكرت هذا القول لمحمد بن سلمة فقال:[٤] صدق أبو مطيع. قال الفقيه: وهذا إذا علم أنه كان حيا وقت الذبح وخرج منه الدم المسفوح،[٥] ولو أنها تحركت بعد الذبح ولم يخرج دم مسفوح[٦] جاز[٧] أيضا.

---

[١] رص أشرفت
[٢] رص –
[٣] رص ولو
[٤] ط وقال
[٥] فز ط دم با: دم مسفوح
[٦] رص الدم المسفوح
[٧] رص يجوز

وقال نصير: كتبت إلى أبي عبد الله الثلجي في البقرة إذا أصابتها آفة وهي مريضة فوضع السكين وذبح فحركت رجلها أو ذنبها، هل لذلك حكم الذكاة[١] وهل[٢] يتبين بذلك حياتها؟ قال: إذا تحركت فذبحت فهي ذكية، وقد يكون من ضعفها لا تتحرك.

وسئل أبو بكر عن رجل له ضأن فمرض وأشرف على الموت فذبحه فسال منه قليل دم[٣] ولم يتحرك منه شيء إلا قليل من عروق ودجيه. قال: يؤكل. وقد فعلت مثل هذا مرة فأكلت. واعتبر[٤] أصحابنا حركة الشاة بعد الذبح لا سيلان الدم؛ لأن الشاة ربما تذبح ولا يسيل منها الدم. قال أبو بكر: وكان لرجل بنيسابور عنز وفي داره أشجار عناب وكانت العنز تأكل من ذلك العناب ومن ورقه الكثير حتى سمن فذبح فلم يسل منه دم[٥] البتة. وعن أبي القاسم أنه قال: إذا لم يسل منه الدم فلا يؤكل. وكان الفقيه أبو جعفر يقول بقول أبي بكر وبه نأخذ.

وقال نصير[٦] سمعت الحسن بن زياد سئل عن كورة ليس فيها وال، متى يضحون؟ قال: إذا طلع الفجر مثل السواد.

وسئل علي بن أحمد عن وقت الأضحية. قال: في قول سعيد بن المسيب يوم الأضحى ويوم بعده. وقال الحسن البصري وعطاء: وقت الأضحى أربعة أيام، يوم الأضحى وثلاثة أيام بعده. وفي قول إبراهيم النخعي: ثلاثة أيام، يوم النحر ويومان بعده. وهو قول أبي حنيفة /[٢٠٨و] أصحابه، وعامة أهل العلم على هذا.

---

[١] فز دم ط با عندك حد

[٢] فز يتبين

[٣] ب فز دم با الدم؛ ط فسال الدم منه قليلا

[٤] ب فز رص با دم فاعتبر

[٥] فز رص ط با دم الدم

[٦] ب فز با دم + بن يحيى

وقال نصير: سألت الحسن بن زياد عن دجاجة لرجل تعلقت بشجرة ولا يصل إليها صاحبها هل يرميها؟[1] قال: لا[2] يأكل[3] إن رماها[4] في قولي وفي قول أبي يوسف: إن خاف عليها أن تموت رماها وأكلها.

وقال نصير سألت شداد بن حكيم عن رجل له حمامة تأوي إلى بيته فرماها رجل قال: لا تؤكل إلا أن يدرك ذكاتها. وإن كانت في موضع لا تهتدي إلى البيت فرماها رجل أو رماها صاحبها قال: تؤكل.

قال نصير: وسألت عيسى بن أبان عن رجل رمى حماما أهليا قال: لا يجوز أكله إلا أن يكون بحال لا يهتدي إلى منزله.

وقال عليّ بن أحمد: سألت نصير بن يحيى عن رجل اشترى أضحية ونوى أن يضحي بها وإنما[5] أوجب[6] على نفسه بالنية. قال: بالنية لا يجب عليه شيء حتى يقول: اشتريت هذه للأضحية.[7]

ولو أن رجلا قدم أضحيته فاضطربت فانكسرت رجلها أو انقلب السكين ففقأ عينها فذبحها أجزأه. قال أبو سليمان: قال أبو يوسف: لو تركها فلم يذبحها في ذلك اليوم وذبحها في الغد أجزأه أيضا.

وروى أبو هريرة عن رسول الله صلى الله عليه وسلم[1] أنه قال: "من باع جلد أضحيته فلا أضحية له"،[2] وروى عبد الرحمن بن يزيد عن أبيه عن النبي صلى الله عليه وسلم أنه[3] قال: "لا تبيعوا إهاب

---

[1] رص ولا يوصل إليها هل يرميها صاحبها
[2] فز –
[3] رص با – لا يأكل
[4] رص + لا تؤكل
[5] رص فهل
[6] رص يجب
[7] فز الأضحية

الأضاحي ولكن انتفعوا به أو تصدقوا"، وقال إبراهيم النخعي: لا بأس بأن ينتفع بإهاب الأضحية أو يشتري به الغربال أو المنخل، فإن باعه بدراهم أو فلوس تصدق بها. وهذا قول أبي حنيفة وأصحابه. وكان الحسن البصري يكره أن يشتري به غربالا أو منخلا وكان لا يرى بأسا بأن ينتفع به أو يتصدق به. وكلهم اتفقوا أنه لا يباع بالدراهم أو بالدنانير أو بشيء من المأكول.[٤]

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل أرسل كلبه المعلم فأخذ الصيد فأمسكه فمات من أخذه أو صدمه قال: لا يؤكل إذا لم يجرحه. وروى الحسن بن زياد عن أبي يوسف أنه قال: يؤكل وهو قول الحسن. وقال أبو حنيفة وزفر: لا يؤكل، وبه نأخذ.

وسئل عبد الله ابن المبارك عن[٥] الحمامة إذا كانت لرجلين أحدهما أنثى والآخر ذكر. قال: الفراخ لصاحب الأنثى. وهو[٦] قول علمائنا. ونظيره ما روي عن أبي حنيفة في الحمار الأهلي نزا على حمار[٧] وحشي[٨] فإنه يؤكل ولدها. ولو أن حمارا /[٢٠٨ظ] وحشيا نزا على حمار[٩] أهلي فنتجت[١٠] لا يؤكل ولدها.

---

[١] ب النبي عليه السلام

[٢] رص با + وبهذا الإسناد أيضا

[٣] رص – وروى عبد الرحمن بن يزيد عن أبيه عن النبي صلى الله عليه وسلم أنه

[٤] ب المأكولات

[٥] ب ط با + زوج

[٦] فز وهذا

[٧] رص –

[٨] دم الوحش

[٩] رص –

[١٠] رص –

وسئل الفقيه أبو جعفر عن بقرة عسرت عليها الولادة فأدخل رجل يده وذبح الولد أو جرحه في غير موضع الذبح هل يجوز أكله؟ قال: إن ذبحه يجوز، وإن قدر على مذبحه فجرحه لا يجوز،[1] وإن لم يقدر على مذبحه فجرحه في موضع آخر جاز[2] أيضا.

وسئل أبو مطيع عن نصراني دعا رجلا إلى طعامه وقال: اشتريت اللحم من السوق. أيأكله؟ قال أبو مطيع: سألت ابن أبي عروبة عن ذلك فقال: كله. وكذلك قال مقاتل بن حيان. وأما أصحابنا يقولون: لا يأكل حتى يرى أنه يذبح. قال أبو مطيع: وأنا لا آكله. قال الفقيه: ولو كان هذا يهوديا وقال هذا من ذبيحة اليهودي يأكل؛ لأنهم لا يأكلون بغير ذبيحة، وأما النصارى فلا ذبيحة لهم. وإنما يأكلون ذبيحة المسلم أو يخنقون. فينبغي أن يأخذ بالاحتياط ولا نأكل.

وسئل أبو بكر عن رجل سلم غنمه إلى رجل فذبح شاة منها وقال ذبحتها وهي ميتة. وقال صاحب الشاة: بل ذبحتها وهي حية، فالقول قول الراعي مع يمينه؛ لأنه أنكر الضمان.

وسئل أحمد بن محمد القاضي عن جزور بين اثنين ضحيا به. قال: لا يجوز إذا كان الجزور بينهما نصفان، وإن كان لأحدهما سبعان وللآخر خمسة أسباع جاز؛[3] لأن الجزور إذا كان بينهما نصفان صار لكل واحد منهما ثلاثة أسباع ونصف[4] فصار السبع نصفين، ونصف السبع لا يجوز في الأضحية، فإذا بطل السبع بطل الكل، ألا ترى أنه لو أراد أحدهما بنصيبه لحما لم يجز[5] الكل. قال الفقيه: لا نأخذ

[1] رص ب فز ط با – وإن قدر على مذبحه فجرحه لا يجوز،
[2] ب فز با يجوز
[3] ب فز با دم يجوز
[4] ب فز با دم + سبع
[5] ب فز با دم لا يجوز؛ رص ط – لم يجز

بهذا، وتجوز[1] الأضحية إذا كان بينهما نصفان أو على التفاوت؛ لأنه أراد بزيادة نصف السبع التقرب وليس كالذي أراد به اللحم؛ لأن هناك لم يرد به التقرب.

وسئل أبو بكر عن رجل ذبح فقال بسم الله ومحمد رسول الله صلى الله عليه وسلم.[2] قال: إذا ذكر بالخفض لا يجوز[3] وهو أن يقول بسمِ الله ومحمدٍ رسول الله،[4] فإنه لا يؤكل،[5] وإذا[6] قال بالضم يؤكل، وهو أن يقول: بسم الله ومحمدٌ رسول الله.[7]

وسئل أبو بكر عن الأضحية إذا كانت بالرستاق والرجل بالمدينة. قال: ينظر /[٢٠٩و] إلى الشاة، فإن كانت بالرستاق يجوز بعد طلوع الفجر، وروي عن الحسن بن زياد بخلاف هذا، والذي قال يجوز أصح القولين وبه نأخذ.

وروي عن خلف بن أيوب قال: سألت محمد بن الحسن عن الأضحية عن الميت أحب إليك أم الصدقة؟ قال: إن تصدق بالأضحية كلها فالأضحية أفضل، وإن لم يتصدق بجميعها فالصدقة أفضل.

وسئل عن السلطان إذا صلى العيد يوم عرفة أتجوز الأضحية؟ قال: إن شهد عنده شهود على هلال ذي الحجة جاز. وإن لم يشهدوا لم يجز. قال أبو نصر: كان شركب[8] ههنا أميرا فصلى العيد يوم عرفة فلم يضح أحد من أصحابنا، فلما كان اليوم الثاني وهو يوم النحر ضحى محمد بن سلمة في أول النهار، وأما نصير بن يحيى لم[9] يضح إلا بعد الزوال، فلقيني نصير بن يحيى فقال: لم ضحى صاحبك

---

[1] ب فز با بل تجوز

[2] ب فز ط با دم –

[3] رص لم يجز ولا تؤكل

[4] رص – أن يقول بسمِ الله ومحمدٍ رسول الله

[5] رص – فإنه لا يؤكل؛ ط – قال: إذا ذكر بالخفض لا يجوز وهو أن يقول بسمِ الله ومحمدٍ رسول الله، فإنه لا يؤكل

[6] فز وإن

[7] رص – وهو أن يقول: بسم الله ومحمدٌ رسول الله.

[8] ب با سركب؛ فز شركت

[9] ب رص با فلم

قبل الزوال؟ أرأيت إن خرج هو في ذلك اليوم وصلى بالناس أما كان عليه أن يعيد؟ فقلت له: إنما فعل أبو عبد الله ذلك لأنه كان أيس منهم أن يعيدوا الصلاة بعدما صلى في اليوم الأول.

وسئل أبو القاسم عن يوم الأضحى إذا وقع الشك فيه فلم يدر أعاشر هو أم تاسع؟ وعيّد[١] الإمام. قال: الاحتياط في باب الأضحية أن يضحي من الغد بعد الزوال لأن العيد لو كان من الغد يكون يوم العيد بغير صلاته فيجب أن يضحي في وقت انقطاع الرجاء بالصلاة في ذلك الوقت.

وسئل أبو جعفر عن رفع الصوت بالتكبير في طريق المصلى. قال: روي عن أبي يوسف أنه كان لا يكره ذلك في العيدين جميعا. قال وروي عن علي بن أبي طالب رضي الله عنه أنه خرج إلى العيد في خمسين أو ستين شيخا[٢] يكبّر ويكبّرون.[٣] وكان إبراهيم بن يوسف يفتي[٤] بالتكبير في الأسواق في أيام العشر. وسئل إبراهيم النخعي عن ذلك قال:[٥] ذلك تكبير الحوكة. قال الفقيه أبو جعفر: والذي عندي أنه لا ينبغي أن تمنع العامة من ذلك لقلة رغبتهم في الخيرات. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وقال محمد بن الحسن: لو أن شاتين بين رجلين ذبحاهما عن نسكهما أجزأهما. ولو أن عبدين بين اثنين أعتقاهما عن كفارتهما لم يجزئهما.[٦] ولو غصب /[٢٠٩ظ] شاة فذبحها[٧] فضمنه صاحبها جاز. وقال زفر: لا يجوز.

---

[١] فز ط با عند؛ رص ثم ظهر عنه

[٢] دم وكان

[٣] رص + معه

[٤] ب فز با يعنى

[٥] رص –

[٦] ب ط با دم يجز

[٧] فز – عن نسكهما أجزأهما. ولو أن عبدين بين اثنين أعتقاهما عن كفارتهما لم يجزئهما. ولو غصب شاة فذبحها

وروي عن عكرمة مولى ابن عباس أنه قال: من قدر على الذبح فلم يذبح فقد رغب عن سنة رسول الله[1] صلى الله عليه وسلم وخالف سنة المسلمين. قال الفقيه: وتفسير القدرة عند أصحابنا أن يكون له مائتا درهم فصاعدا من الصامت أو يملك فوق الكفاية مقدار مائتي درهم من العروض وغيره.[2]

كتاب[3] الغصب والضمان

روي[4] عن نصير بن يحيى قال سألت الحسن بن مطيع عن نهر مغصوب هل يجوز لأحد أن[5] يتوضأ منه أو يشرب منه؟ قال: إن كان النهر في موضعه الذي كان[6] فلا بأس به، وإن حول عن موضعه فإني أكره أن ينتفع به أحد.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن خشاب يدخل الخشبة في منزله في سكة غير نافذة هل لأهل السكة أن يمنعوه من ذلك؟ قال: إن كان يضعها عن ظهر الدواب وضعا ليس[7] لهم أن يمنعوه من ذلك،[8] وإن كان يطرحه طرحا يضر ببنيانهم[9] فلهم أن يمنعوه من[10] ذلك.

وسئل محمد بن مسلمة عن رجل له على رجل دين فمات الطالب ولم يؤد إلى ورثة الطالب، لمن يكون ذلك المال يوم القيامة؟ قال: أرجو أن يكون للطالب؛[11] لأنه تولى كسبه، ولو أدى إلى الورثة

---

[1] ب فز با دم النبي

[2] با – من العروض وغيره؛ ب + والله أعلم وأحكم؛ دم + والله أعلم

[3] رص ط با دم باب (من هنا المتن من نسخة ب)

[4] دم قال روي؛ في نسخة رص أسماء الفقهاء التي في بداية المسائل سقطت ولم نثبتها في الحاشية لعدم الحاجة. وما فعل الناسخ ذلك إلا للاختصار.

[5] فز – يجوز لأحد أن

[6] رص + لا بأس

[7] با فليس

[8] فز رص با – من ذلك

[9] رص ط يوهن بنيانهم

[10] رص دم عن

[11] رص + له

يبرأ، وإن بقي كان للميت، وروي عن أبي يوسف أنه قال: يكون للميت يوم القيامة إن شاء الله.[١] وسئل نصير عن رجل له على رجل دين فبلغه أن الغريم مات، وقال:[٢] جعلته في حل أو وهبته[٣] منه، ثم علم أنه حي، قال: صار في حل، وليس له أن يأخذه[٤] منه.

وسئل نصير[٥] عن رجل غصب من رجل ثوبا واستهلكه،[٦] ثم جاء بقيمته، وقال[٧] المغصوب منه: لا أريدها ولا أقبلها ولا أجعلك في حل، قال: يرفعه إلى القاضي حتى[٨] يأمره بقبوله، ولو وضعه في حجرة يبرأ.[٩] قال نصير: كانوا يقولون[١٠] الغصب والوديعة إذا وضع بين يديه يبرأ،[١١] والدين لا يبرأ[١٢] حتى يضعه في يده[١٣] أو في حجره، فإن وضعه في حجره فرماه[١٤] فقد برئ.[١٥]

وسئل شداد بن حكيم عن رجل عليه دين فنسي حتى مات أيؤخذ به في القيامة؟ قال: إن كان الدين مما بايعه أو /[٢١٠و] أقرضه فلا يؤخذ به[١٦] يوم القيامة وإن كان[١] غصبه[٢] ونسي حتى مات فهو مأخوذ به يوم القيامة.

---

[١] با دم + تعالى
[٢] رص ط با دم فقال
[٣] فز رص ط با دم وهبت
[٤] فز ط با دم يأخذها؛ رص يأخذ
[٥] دم أبو نصر
[٦] فز رص دم ط با فاستهلكه
[٧] فز رص ط با فقال؛ دم قال
[٨] رص حين
[٩] رص ط با برأ
[١٠] فز + إن
[١١] رص برأ
[١٢] رص + عنه
[١٣] رص يديه
[١٤] رص فرمى به
[١٥] رص + أيضا
[١٦] ب –

وسئل أبو نصر بن سلام عن رجل قلع تالة من أرض رجل ثم غرسها في تلك الأرض في ناحية أخرى فكبرت،[٣] لمن تكون[٤] الشجرة؟ قال هي للذي غرسها[٥] وعليه قيمة التالة يوم قلعها من أرضه، وإن كان قلع الشجرة يضر بالأرض فإن صاحب الأرض يعطيه قيمة الشجرة يوم يختصمان، وعلى الغاصب قيمة التالة.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل كسر درهم رجل فإذا[٦] هو[٧] ستوق، قال: لا شيء عليه؛ لأنه أظهر[٨] الغش.

وسئل أبو القاسم عن أطراف جذوع شاخصة على جدار جاره وهي بحال لا يحمل على مثلها فقطعها صاحب الدار هل يضمن؟ قال: نعم، من قبل أن لصاحب الجذوع أن يقول: كان يمكن لي[٩] أن أخرج الجذوع صحيحة. قال الفقيه: هذا إذا قطعها ولم يعلمه، وأما إذا أعلمه وقال له: إما أن ترفع[١٠] وإما أن أقطع، فإذا تركه كان تركه رضى منه بقطعها، ولو قطعه[١١] بإذن القاضي كان أحسن.

---

[١] فز –
[٢] فز غصب
[٣] رص فعظمت
[٤] ب + تلك
[٥] رص + في تلك الأرض في ناحية
[٦] رص فوجه
[٧] رص –
[٨] رص + عليه
[٩] ب يمكنني
[١٠] فز ترفعها
[١١] فز رص ط با دم قطع

وسئل عن رجل جز غنما لرجل[١] بغير إذن[٢] صاحبه[٣] وجعل صوفها لبودا، قال: إن كان جز الغنم لم ينقص من الغنم شيئا فعليه مثل ذلك الصوف، وإن كان ينقص[٤] قيمة الغنم فهو بالخيار، إن شاء أخذ صوفا مثله، وإن شاء ضمنه ما دخل النقصان في الغنم، واللبود له في الأحوال كلها.

وسئل أبو القاسم عن مسلم غصب مال ذمي[٥] أو سرق منه هل[٦] يعاقب المسلم يوم القيامة ويثاب الذمي ويخاصمه يوم القيامة؟ قال: ظلمهم أشد من ظلم المسلم؛ لأنهم من أهل النار فما وقع من التخفيف[٧] في النار المظالم[٨] التي لهم قبل الناس فلا يرجى أن يتركوها لهم، والمسلم يرجى له الغفران في[٩] ذنوبه فيرجى لإخوته من المسلمين تركه لهم.

وسئل أبو القاسم عمن له خصم فمات ولا وارث له، قال: يتصدق عن نفسه بمقدار دينه،[١٠] فيودعه عند ربه عز وجل، ليوفره على خصمائه يوم القيامة.

وسئل بعضهم عن دابة لرجل دخلت زرع إنسان فأخرجها صاحب الزرع فافترسها[١١] السبع.[١٢] قال: /[٢١٠ظ] صاحب الزرع ضامن؛ لأنه لا ينبغي له أن يخرجها، ولكنه[١] ينبغي له أن يستعدي[٢] على صاحبها حتى[٣] يخرجها.

---

[١] رص ط غنم دم رجل
[٢] رص ط إذنه
[٣] رص ط –
[٤] رص ط با دم نقص من
[٥] رص الذمي
[٦] فز –؛ رص ط با أَ
[٧] ب + عنهم
[٨] فز بالظلامات؛ رص ط با بالمظالم
[٩] رص من
[١٠] رص ط با عنهم ذلك
[١١] فز فهلكت
[١٢] فز –

وسئل إبراهيم بن يوسف عن بقرة في أرض رجل فطردها صاحب الزرع حتى أخرجها من زرعه فجاء ذئب فأكلها، فإنه[٤] يغرم صاحب الزرع قيمة البقرة. قيل: فإن ساقها وأراد أن يردها على صاحبها فعطبت في الطريق حتى انكسرت رجلها،[٥] قال: يضمن. قال الفقيه: ولسنا نأخذ بهذا، ونأخذ[٦] بما روي عن محمد بن الحسن[٧] أنه قال: لا يضمن؛ لأن لصاحب الزرع أن يخرج الدابة من زرع،[٨] فإن أخرجها من زرعه ولم يسقها أكثر من ذلك فلا ضمان عليه، وإن ساقها بعدما أخرجها من أرضه فهو ضامن إن هلكت الدابة. وذكر عن أبي نصر أنه قال: إن ساقها إلى موضع يأمن فيها[٩] فلا ضمان عليه، وإن شاء أمر صاحب الدابة ليخرجها من زرعه، فإن أفسد شيئا من زرعه في حال إخراجها فهو ضامن. قال الفقيه: هذا على وجهين: فإن أخبر صاحب الدابة أن دابته في زرعه فأخرجها فهو ضامن[١٠] لما أفسد في حال إخراجها،[١١] وإن أخبره وأمره بإخراجها فلا ضمان عليه؛ لأنه فعل بأمره.

وسئل أبو نصر عن رجل حبس في الدين هل يمنع منه[١٢] الزوار؟ قال روى أبو يوسف عن أبي حنيفة أنه قال: لا يمنع منه[١٣] الزوار ولا يمنع باللباس[١] والطعام والطيب والشراء والبيع والتزويج[٢] في الحبس، ويمنع عن[٣] الوطء.

---

[١] فز ولكن

[٢] فز يستدعي؛ رص يستبقي

[٣] رص حين

[٤] ب قال

[٥] ب + في الطريق

[٦] رص وإنما

[٧] رص – بن الحسن

[٨] فز رص با دم زرعه

[٩] رص منها

[١٠] ب – قال الفقيه: هذا على وجهين: فإن أخبر صاحب الدابة أن دابته في زرعه فأخرجها فهو ضامن؛ با – ضامن

[١١] رص إخراجه؛ ط + من الزرع

[١٢] رص دم من

[١٣] دم من؛ رص عنه؛ ط –

وسئل عن رجل غصب من رجل حنطة أو شعيرا فلقي الغاصب في بلدة أخرى وسعره في هذه البلدة أقل منه[٤] أو أكثر أيأخذ منه مثله أو قيمته؟ قال أبو نصر: هو بالخيار، إن شاء أخذ[٥] مثله، وإن شاء[٦] قيمته[٧] يوم يختصمان[٨] بقيمة البلد الذي غصب منه،[٩] وإن شاء صبر حتى يرجع إلى بلده فيأخذ منه مثله.

وسئل أبو نصر عن رجل من أهل المجلس قام وترك كتابه، ثم قاموا وتركوا كتابه قال إن قاموا جميعا في دفعة واحدة[١٠] فهم[١١] ضامنون وإن قاموا[١٢] واحدا[١٣] بعد واحد فالضمان على آخرهم كما أن رجلا لو[١٤] باع قفيز حنطة من اثنين[١٥] ثم هلك[١٦] قفيز منهما فانصرف البيع إلى ما بقي، وكذلك لو هلك كله إلا قفيز انصرف البيع إليه.[١٧]

وسئل /[٢١١و] أبو القاسم عن رجل غصب خمرا فجعل فيها خلا فصارت كلها خلا، قال: القياس أن يكون كله للغاصب، ولا شيء عليه؛ لأنه جعل فيها ماله فصار مستهلكا بشيء[١٨] ليس[١٩] بمال.

---

[١] فز من اللبس؛ رص ط دم من اللباس؛ با منه اللبس
[٢] فز رص ط با والتزوج
[٣] فز دم –؛ رص من
[٤] فز –
[٥] رص + منه
[٦] رص دم + أخذ؛ رص ط – وإن شاء أخذ
[٧] رص ط با أو قيمته
[٨] فز –
[٩] رص + فيه
[١٠] رص ط با –
[١١] رص هم
[١٢] فز رص ط با دم قام
[١٣] فز رص ط با دم واحد
[١٤] فز ط با دم لو أن رجلا
[١٥] فز رص ط دم با أَنْبَارٍ (وهي أكاس البر جمع نِبْر)
[١٦] رص – ثم هلك
[١٧] فز –
[١٨] رص ط لشيء
[١٩] ب –

قال الفقيه: وقد قال[1] بعضهم: إن الخل بينهما على مقدار خل الغاصب وخمر المغصوب منه؛ لأن خمره صارت خلا، فصارت بمنزلة خل الغاصب إذا اختلط بخل المغصوب منه.[2] وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل اتخذ دودا فسرق[3] ورق الناس، قال: عليه أن يتصدق بالفضل.

وسئل أبو بكر عن رجل غرس شجرة على ضفة نهر ماذيان فجاء رجل ليس له شركة[4] في النهر ويريد أخذه[5] بقلعها.[6] قال: إن كان يضر بأحد من الناس فله ذلك، وينبغي أن يرفع إلى الحاكم حتى يأمره بالقلع.[7]

وسئل أبو بكر عن رجل ربط حمارا له[8] على سارية، فجاء[9] آخر وربط حمارا له على تلك السارية فعض أحد الحمارين الآخر، هل يجب على صاحبه ضمان؟ قال: إن لم يكن[10] ذلك[11] الموضع طريقا ولا ملكا لأحد، فلا ضمان على صاحب الحمار بعد أن يكون في المكان سعة، وإن كان ذلك[12] في[13] طريق المسلمين أو[14] في موضع لم يكن لهما أن يربطا هناك حماريهما[1] فهو ضامن لما أصاب حماره.

---

[1] فز رص با دم وقال
[2] فز رص با دم –
[3] فز وسرق
[4] فز رص ط دم با بشريك
[5] رص أخذها
[6] رص فقلعها
[7] فز بقلعها؛ رص بالقطع
[8] ب –
[9] رص + رجل
[10] فز + له
[11] رص ط با دم –
[12] رص –
[13] فز –
[14] رص كان

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمام ونزع[٢] ثيابه بمحضر من صاحب الحمام فاغتسل وخرج فوجد صاحب الحمام نائما وقد سرق ثيابه، قال: إن كان نعس وهو قاعد، فلا ضمان عليه، وإن[٣] وضع جنبه ونام[٤] فهو ضامن.

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى رجل عشرة دراهم وقال: ثلاثة من هذه العشرة لك، والسبعة الباقية سلمها لفلان[٥] وفلان،[٦] فهلك[٧] الدراهم في الطريق، قال: يضمن الثلاثة؛ لأن الثلاثة كانت هبة[٨] فاسدة؛ لأنها غير محوزة، ولو كان ذلك صلة[٩] من ميت[١٠] لم يضمن؛ لأنه يجوز[١١] غير مقسوم، ولا يضمن السبعة؛ لأنها أمانة في يده.[١٢]

وسئل أبو بكر عن رجل بعث آخر[١٣] إلى ماشية[١٤] فعمد المبعوث إلى دابة الآمر فركبها بغير إذنه فعطبت[١٥] في الطريق، قال: إن كان بين المرسل والرسول انبساط في[١٦] أن يفعل في ماله مثل ذلك فلا ضمان عليه، وإن لم يكن بينهما مثل[١] هذا الانبساط فهو ضامن.

---

[١] رص –؛ رص حمارها
[٢] فز ويدع
[٣] رص + كان
[٤] فز –؛ رص فنام
[٥] فز رص ط با دم إلى فلان
[٦] فز + فدفع كله إلى فلان
[٧] فز رص با دم فهلكت
[٨] فز –
[٩] رص وصية
[١٠] فز منه
[١١] فز ط با دم محوز
[١٢] دم يديه
[١٣] رص رجلا؛ دم أجيرا
[١٤] رص ط با دم ماشيته
[١٥] فز رص با دم + الدابة
[١٦] رص –

/[٢١١ظ] وسئل محمد بن الحسن عن رجل دفع إلى رجل عشرة دراهم وقال: خمسة منها هبة لك، وخمسة منها وديعة عندك، فاستهلك القابض منها خمسة وهلكت الخمسة الباقية، قال: يضمن سبعة دراهم ونصف؛ قال الفقيه: لأن الهبة فاسدة، والخمسة[٢] مضمونة عنده، فالخمسة[٣] التي استهلكها كان نصفها أمانة ونصفها مضمون فوجب عليه ضمان تلك الخمسة بالاستهلاك، والخمسة[٤] الباقية نصفها أمانة ونصفها مضمون، فعليه ضمان نصف ذلك وهو درهمان ونصف مع الخمسة الأولى، فيكون سبعة ونصف.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل له ألف درهم وقعت في دار رجل وخاف إن علم صاحب الدار أن يمنعه منه ولا يرد عليه، هل يجوز له أن يدخل الدار ويأخذها بغير إذن صاحب الدار؟ قال: يجوز[٥] وينبغي[٦] أن يعلم أهل الصلاح أنه إنما دخل[٧] لذلك المعنى، وإن لم يكن بحضرته أهل الصلاح وأمكنه[٨] أن يدخل ويأخذ ماله في السر[٩] من غير أن يشعر به[١٠] فلا بأس،[١١] وإن لم يتخوف التلف من صاحب الدار فلا يدخل بغير إذنه، بل يعلم صاحبه حتى يأذن له أن يخرجه[١٢] إليه.

---

[١] رص من

[٢] رص –

[٣] فز والخمسة

[٤] فز –

[٥] فز + ذلك

[٦] فز رص ط دم با ولكن ينبغي

[٧] ط يدخل

[٨] رص ويمكنه

[٩] فز دم سر؛ رص ط با ستر

[١٠] رص –؛ رص + صاحب الدار

[١١] دم + به

[١٢] فز ويخرجه؛ رص با أو يخرجه

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل في يده[١] مال لإنسان فقال له سلطان جائر: إن لم تدفع إليّ هذا المال حبستك شهرا أو ضربتك سوطا أو أطوفك[٢] في الناس، قال: لا يجوز له أن يدفع، وإن دفع فهو ضامن، وإن قال: أقطع يدك أو أضربك خمسين سوطا[٣] فلا ضمان عليه.

وروى خلف بن أيوب عن محمد بن الحسن في رجل أدخل دابته في دار رجل فأخرجها صاحب الدار، قال: لا ضمان عليه إن هلكت، فإن[٤] وضع ثوبا في بيته فرمى به صاحب الدار فهو ضامن. قال الفقيه:[٥] لأن في[٦] كون[٧] الدابة في داره ضرر،[٨] وفي كون الثوب لا ضرر عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل وجد جوزة ثم أخرى حتى بلغت عشرة وصارت لها قيمة هل تطيب له؟[٩] قال: إن وجدها في موضع واحد فهي كاللقطة ينبغي أن يطلب صاحبها، وإن وجدها في مواضع متفرقة يحل له[١٠] ذلك، فصار[١١] بمنزلة من وجد نواة ملقاة متفرقة،[١٢] فإذا[١٣] جمعها صارت لها قيمة /[٢١٢و] فإنه يطيب له.[١٤] قال الفقيه رضي الله عنه:[١٥] وعندي[١٦] أنه إذا وجد[١٧] الجوزات في موضع

---

[١] فز رص ط با دم يديه
[٢] رص أطوف بك
[٣] ب ط –
[٤] ب فإن
[٥] فز با + رضي الله عنه
[٦] رص – في
[٧] فز لكون
[٨] رص + عليه
[٩] رص + يطيب له ذلك
[١٠] فز –
[١١] فز وصارت؛ رص ط دم وصار
[١٢] رص – يحل له ذلك، فصار بمنزلة من وجد نواة ملقاة متفرقة،
[١٣] فز رص با دم وإذا
[١٤] رص + ذلك
[١٥] فز رص ط با دم –
[١٦] فز رص دم عندي
[١٧] رص أن وجود

واحد أو في مواضع مختلفة فهو كاللقطة[١] لا يحل له الانتفاع[٢] إذا[٣] كان غنيا، وليس كالنواة؛ لأن الناس يرمون النواة فصارت مباحة بالرمي، فأما[٤] الجوز فإن الناس[٥] لا[٦] يرمون به،[٧] فصار حكم القليل والكثير سواء،[٨] إلا أن يكون قد وجدها[٩] تحت أشجار الجوز قد التقطها صاحبها[١٠] كالسنابل إذا بقيت في الأرضين.[١١]

وسئل أبو بكر عن رجل هدم جدار رجل ثم بناه الهادم قبل أن يضمن القيمة، قال: إذا بناه كما كان فلا ضمان عليه.[١٢]

وسئل عن رجل نصب طاحونة وأجرى ماءها في أرض[١٣] غيره بغير طيبة[١٤] من[١٥] نفس صاحبها، هل يحل للمسلمين الانتفاع بهذه الطاحونة؟ قال: لا يحل لمن يعلم بغصبها أن يشتري تلك الطاحونة ولا[١٦] يستأجرها ولا يحمل إليها طعاما بأجرة أو عارية.[١٧]

---

[١] رص له حكم اللقطة
[٢] فز + بها؛ رص ط دم –
[٣] فز رص ط با دم إن
[٤] فز ط دم وأما
[٥] رص – فأما الجوز فإن الناس
[٦] رص ولا
[٧] رص + على وجه الإباحة
[٨] فز واحدا
[٩] ب – قد وجدها
[١٠] فز + وبقي جوزات
[١١] فز + بعدما أخذها صاحبها؛ با دم الأرض
[١٢] ب ط – وسئل أبو بكر عن رجل هدم جدار رجل ثم بناه الهادم قبل أن يضمن القيمة، قال: إذا بناه كما كان فلا ضمان عليه.
[١٣] فز بأرض
[١٤] دم إذنه وطيبة
[١٥] دم ب –
[١٦] ب + أن
[١٧] فز + بوجه من الوجوه؛ با + إن علم به؛ دم ولا عارية

وسئل أبو بكر عن رجل قطع شجرة في دار رجل بغير أمره، قال: رب الدار بالخيار إن شاء ترك الشجرة[1] وعلى القاطع، ثم يقوم الدار مع الشجرة ويقوم بغير الشجرة،[2] فيضمنه فضل ما بينهما. وإن[3] شاء[4] أمسك الشجرة ويضمنه[5] ما انتقص[6] بالقطع، وإن كانت قيمتها غير مقطوعة وقيمتها مقطوعة سواء، فلا شيء عليه.

وسئل عن المرور في الطريق المحدث، قال: إذا[7] كان صاحب المال هو الذي جعل ملكه طريقا جاز المرور فيه، قيل: فإن لم يعرف ذلك؟ قال: يجوز ما لم يعرف أنه غصب.

قال أبو بكر: وكان شاذان بن إبراهيم يمر في سوق القطانين[8] ويربط بغلته هناك يعني القطانين[9] الذين على رأس سكة الأصفهانية، وكذلك نصير. وقال[10] أبو بكر: وعامة سلوكي في ذلك، ولا أرى به بأسا، قال الفقيه: رأيت أهل تلك السكة يخرجون الجنازة من طريق آخر وكره[11] المرور في ذلك السوق، قالوا[12] هو جور، ولكن الأخذ بقول هؤلاء العلماء أولى من قول العوام، ولا بأس بالمرور هناك وإخراج الجنازة.[13]

---

[1] ب + في دار رجل
[2] ب – وعلى القاطع، ثم يقوم الدار مع الشجرة ويقوم بغير الشجرة
[3] دم وإذا
[4] ب –
[5] رص وضمن؛ رص وضمنه
[6] فز ط ينقص؛ دم نقص
[7] رص با إن
[8] رص القصابين؛ ط العطارين
[9] رص القصابين؛ ط العطارين
[10] فز رص ط با دم قال
[11] رص ط با دم وكرهوا
[12] فز رص + في ذلك؛ رص ط دم وقالوا
[13] رص + إليه

وروي عن أبي بكر الخصاف أنه قال:[١] لو أن رجلا غصب من رجل شيئا[٢] فغاب صاحبه فجاء إلى القاضي وطلب منه أن يقبل منه أو يفرض له النفقة، فإن القاضي لا يفرض له، ويدعه في يديه، ويكون في ضمانه، /[٢١٢ظ] ونفقته عليه، ولو كان الرجل مخوفا فرأى القاضي أن يأخذ منه ويبيعه فلا بأس به.[٣]

وقال نصير بن يحيى:[٤] ليس للرجل أن يمر في أرض رجل إذا كان له طريق آخر، وإن لم يكن له طريق آخر فله أن يمر فيها ما لم يمنعه، فإذا منعه ليس[٥] له أن يمر فيها.

وسئل أبو بكر عن حريق وقع في محلة فهدم إنسان دارا من تلك الدور بغير أمر صاحبها حتى انقطع[٦] الحريق من داره، قال: هو ضامن[٧] بمنزلة رجل جائع[٨] في مفازة ومع صاحبه طعام[٩] فله أن يأخذ طعامه[١٠] بكره منه،[١١] ثم يغرم[١٢] قيمته.

وسئل أبو القاسم عن رجل استعدى على رجل بغير ذنب فأخذه السلطان فضمنه[١٣] مئة درهم ثم تبين للسلطان وللرجل أنه لم يكن له ذنب هل له أن يضمن الساعي؟ قال أبو القاسم:[١٤] أعظم الذنب لمن

---

[١] ب – أنه قال
[٢] فز دابة
[٣] فز –
[٤] رص ط – بن يحيى
[٥] رص ط فليس
[٦] فز يقطع
[٧] فز رص ط دم + وهو
[٨] فز جامع جارية غيره
[٩] فز مغانم
[١٠] فز بمغانمه
[١١] رص –
[١٢] رص ط ويغرم
[١٣] رص وضمنه
[١٤] ب –

قبل قوله وأخذ الرشوة المحرمة فعليه[1] أن يردها، وأما الساعي فهو آثم في فعله ولا[2] يجب[3] عليه شيء في حكم الدنيا، وأما في حكم الآخرة فالله أعلم.[4]

وسئل أبو القاسم عن رجل مر في قرية مع وقر من قصب وقد أوقد الصبيان نارا في السكة فألقوا شيئا منها[5] في القصب فأخذته فدخل الحمار تحت سطح[6] كان فوقه حطب فارتفعت النار من القصب إلى الحطب فأخذت الحطب فألقوا ذلك[7] من السطح على الحمار فاحترق الحمار، على من يجب الضمان؟ قال: إن كان الحطب الذي ألقي عليه توقد مع القصب فملقي النار وملقي الحطب ضامنان جميعا.[8]

وسئل عن رجل له دار قد تدلت أغصان الشجر[9] لرجل فيها وله من ذلك ضرر، هل له أن يقطعها؟ قال أبو بكر: إن كانت الأغصان بحال يمكن صاحب الشجرة أن يجمع ذلك كله ويشدها بحبل ويفرّغ هواء داره من غير قطع، فإذا قطع[10] صاحب الدار صار[11] ضامنا، وإن كانت هذه[12] الأغصان[13] غلاظا بحال لا سبيل إلى شد ذلك بحبل ولا يمكن إلا القطع، فإذا قطع صاحب الدار من الموضع الذي كان يقطعه الحاكم لو رفع إليه فلا ضمان عليه.

---

[1] رص وعليه
[2] رص وليس
[3] رص –
[4] رص ط + به
[5] رص من النار
[6] ب السطح
[7] فز رص + الحطب
[8] ب –
[9] فز ط الشجرة؛ رص شجرة؛ با شجرها
[10] فز –
[11] فز كان
[12] فز –
[13] فز ط با دم الأشجار

وسئل عن رجل جاء بدابة[١] إلى شط نهر ليغسلها، فقال لرجل واقف هناك: أدخل هذه /[٢١٣و] الدابة النهر، فأدخلها فغرقت الدابة وماتت، وكان الآمر سايس الدابة لرجل آخر ولم يعلم به المأمور، هل يجب الضمان على الذي أدخلها النهر؟ قال أبو بكر: إن كان الماء بحال يدخل الناس دوابهم في[٢] ذلك الموضع للسقي أو للغسل[٣] فلا ضمان على السايس ولا على المأمور، وإن كان الناس لا يدخلون دوابهم في مثل ذلك الماء لو هلك فصاحب الدابة بالخيار، إن شاء ضمن السايس ولا يرجع السايس على أحد،[٤] وإن شاء ضمن المأمور ويرجع المأمور على الآمر.

وسئل أبو بكر عن امرأة[٥] زوجها في أرض الجور وله مال أخذه من قبل السلطان، وهو يقول:[٦] لا أقعد معك في أرض الجور فإني آثمة،[٧] هل[٨] لها[٩] ذلك؟[١٠] قال: ليس لها النشوز، وإن أكلت من طعامه ولم يكن عين ذلك الطعام غصبا من إنسان فهي في سعة في[١١] أكله، وكذلك إن اشترى لها طعاما أو كسوة[١٢] من مال أصله غير طيب[١٣] فهي في سعة من تناول ذلك الطعام ولبس[١٤] الثياب،[١٥] والإثم على الزوج.

---

[١] رص بدابته
[٢] فز رص ط با دم + مثل
[٣] فز رص ط دم للغسل أو للسقي؛ با لتغسى أو تسقى
[٤] رص + بشيء
[٥] فز أسكن
[٦] فز رص ط با دم وهي تقول
[٧] فز رص با آثمُ
[٨] رص فهل
[٩] فز + عليه النفقة إذا هي امتنعت عن الكون معه
[١٠] فز –
[١١] فز رص ط دم لا من
[١٢] فز + وليس
[١٣] فز رص ط دم با ليس بطيب
[١٤] فز رص ط دم با –
[١٥] فز رص ط دم با والثياب

وسئل أبو بكر عن رجل وجه جارية له إلى النخاس[١] وأمره[٢] ببيعها فبعثتها امرأة النخاس في حاجة لها فهربت. قال: صاحبها بالخيار، إن شاء ضمن النخاس، وإن شاء ضمن المرأة في قول أبي يوسف ومحمد، وفي قول أبي حنيفة:[٣] الضمان على المرأة خاصة، قال الفقيه: لأن النخاس أجير مشترك، فلا ضمان عليه في قول أبي حنيفة ما لم يكن[٤] من عمله.[٥]

وسئل عن رجل غصب أرضا فزرعها ونبت. قال: لصاحبها أن يأخذ الغاصب بتفريغ أرضه وقلع الزرع، فإن لم يكن[٦] يفعل فللمغصوب منه[٧] أن يفعل ما لو رفع إلى القاضي كان يأمره بذلك يعني بقلعه.

وقال أبو بكر: لو أن رجلا غصب من رجل سفينة فلما ركبها وبلغ وسط[٨] البحر لحقه صاحب السفينة فليس له أن يستردها من الغاصب، ولكن يؤاجرها منه من ذلك الموضع إلى الساحل، وكذلك لو[٩] غصب دابة فلحقه صاحبها وسط المفازة في موضع مهلك لا يستردها، ولكن يؤاجرها منه.

وسئل بعضهم عن رجل[١٠] /[٢١٣ظ] أخذ غريما[١١] فجاء[١٢] إنسان[١٣] فانتزعه من يده.[١٤] قال: لا ضمان عليه، ولكن يعزره الإمام حتى لا يعود إلى مثله.

---

[١] فز نخاس
[٢] رص وأمر
[٣] فز + لا ضمان على النخاس و
[٤] رص + الجناية
[٥] رص فعله
[٦] رص ط با دم –
[٧] ط –
[٨] ب –
[٩] رص إذا
[١٠] فز –
[١١] رص ط + له
[١٢] فز رص ط با دم –
[١٣] فز با لإنسان؛ رص ط –
[١٤] رص يديه

وروى خلف بن أيوب عن محمد بن الحسن قال: لو أن امرأة سبيت بالمشرق وجب على أهل المغرب أن يستنقذوها ما لم تدخل دار الحرب.

وسئل أبو القاسم عن رجل غصب من رجل عبدا فشده بحبل فأخرج العبد يده فضرب نفسه بالسكين فمات. هل[1] على الغاصب ضمان؟ قال: على[2] الغاصب الضمان[3] إن مات ميتة نفسه أو قتل نفسه.

وسئل أبو القاسم عن رجل رأى رجلا يسرق من مال إنسان، هل ينبغي له أن يعلم صاحب الشيء؟ قال: إن كان لا يخاف منه أن يظلمه يخبره، وإن كان يخاف ظلمه[4] لا[5] يخبره.

وسئل أبو القاسم عن صفة المعتوه؟ فال: هو قليل الفهم مختلط الكلام فاسد التدبير إلا أنه لا يضرب ولا يشتم كما يفعل المجنون.

وسئل عن الجمال إذا نزل في مفازة وكان يتهيأ له الانتقال فلم ينتقل حتى فسد المتاع. قال: هو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجلين لكل واحد منهما مثلجة فأخذ أحدهما من مثلجة صاحبه ثلجا وجعله في مثلجة نفسه، كيف الحكم فيه؟ قال: إن اتخذ موضعا يجتمع فيه الثلج من غير أن يحتاج إلى أن يجتمع[6] فيه، فما وقع في مثلجة أحدهما فأخذه الآخر وطرحه في مثلجة نفسه فللأول أن يأخذه من

---

[1] فز + يجب
[2] فز رص با دم –
[3] فز رص با دم ضامن
[4] فز ط با أن يظلمه
[5] رص لم
[6] رص ط با دم يجمع

مثلجة[١] صاحبه[٢] إن كان متميزا، وإن كان خلطه بغيره فهو ضامن بقيمته،[٣] يوم خلطه، وإن كان الثلج يجمع فيها بعدما وقع الثلج في غيرها، فإن أخذ من الصحراء[٤] الذي في حد صاحبه لا في قعر المثلجة فهو للذي أخذه وليس لصاحبه عليه شيء.

وروي عن وكيع بن الجراح قال: كان سفيان الثوري يدخل على أصحاب السواقي[٥] ويأكل معهم يعني أرض الجور. قال الفقيه: وبه نأخذ، فنصيب الأكرة يطيب لهم إذا أخذوا الأرض مزارعة أو استأجروها، وإن كان الجوز[٦] كروما وأشجارا فإن كان يعرف أربابها لا تطيب للأكرة، ولا /[٢١٤و] يجوز[٧] لأحد أن يأكل منها. وإن لم يعرف أربابها طاب لهم؛ لأن تدبير المعاملة[٨] إلى السلطان وصار بمنزلة أرض بيت المال، وينبغي[٩] للسلطان أن يتصدق على المساكين بالنصف، فإن لم يفعل فالإثم عليه ونصيب[١٠] الأكرة يطيب لهم ولمن أكل من ذلك.

وروي عن مكي بن إبراهيم أنه سئل عن هذه الشبهات قال: ليس هذا زمان الشبهات، اتق الحرام عيانا.

---

[١] رص مثلجته
[٢] رص –
[٣] فز –؛ رص ط لقيمته
[٤] ط الصحن
[٥] رص ط با دم الصوافي
[٦] ط الجور
[٧] رص –
[٨] رص المعامل
[٩] رص فينبغي
[١٠] فز –

وقال[1] نصير بن يحيى: لو أن زقا انفتح أو انفتق[2] فمر به رجل فأخذه ثم تركه فإنه يضمن إن لم يكن صاحبه حاضرا، وإن كان صاحبه حاضرا فليس عليه شيء. وإن لم يأخذه ولم يدن منه فلا شيء عليه.

وذكر أن الخليفة دعا الحسن بن زياد ومحمد بن الحسن فجاء محمد فجلس[3] على الباب فجاء[4] الحسن وسلم وجلس ونظر إليه[5] وقال[6] محمد:[7] نعم، فقال: ما تقول في رجل أفسد تأليف حصير رجل، ما عليه؟ ثم قال: ما تقول في رجل حل شراك نعل رجل، ما عليه؟[8] قال الفقيه:[9] قد ذكر السؤال، ولكن الجواب عندنا: أنه إن أمكن إعادته أمر بإعادته كما كان، وإن لم يمكن سلم إليه المنقوض[10] ويأخذ منه قيمة الحصير صحيحا، وفي النعل: إن كان النعل[11] الذي استعمله[12] العامة هاهنا فلا مؤنة في إعادة شراكه، وإن كان النعل عربيا[13] فحل شراكه فإن لم ينقض سيره ولم يدخل فيه عيب يؤمر بإعادته، وإن نقض السير ضمَّنه[14] النقصان، وذكر أن الحسن بن زياد أكثر على محمد بن الحسن نحو هذه المسائل فتحير فيها وبكى،[15] وكان الحسن بن زياد فارها في السؤال وكان إذا أخذ في السؤالات لا يطاق.

---

[1] فز قال

[2] فز وانفتق

[3] رص وجلس

[4] رص وجاء

[5] فز + فقال أَمحمد؟؛ رص + وقال أمحمد؟

[6] فز دم فقال؛ رص قال

[7] رص ط با أمحمد قال محمد؛ دم لمحمد

[8] فز + ما تقول في رجل أفسد تأليف مسح رجل ما عليه

[9] با + رحمه الله

[10] فز المنقوض إليه

[11] رص + من

[12] فز رص ط با دم يستعمله

[13] رص غريبا

[14] فز + قيمة

[15] فز –؛ رص فكف

وذكر عن أبي القاسم[١] أنه سئل عن رجل حمل على حمار غيره[٢] شيئا إلى موضع بغير أمر صاحبه وقد تورم ظهر الحمار[٣] فشق صاحبه ذلك الورم، فانتقص من ذلك، قال: يتلوم[٤] بالحمار، فإن اندمل من غير نقصان لا[٥] يجب على أحد ضمان، وإنما[٦] عليه الإثم في استعماله[٧] بغير إذنه، فإن[٨] انتقص الحمار من شقه فلا ضمان عليه، وإن انتقص من الورم فعليه الضمان، وكذلك إذا مات، فإن[٩] اختلفا فالقول قول الذي /[٢١٤ظ] استعمله مع يمينه.

قال[١٠] أبو نصر: كان نصير بن يحيى يقول: لو أن رجلا غصب مالا من رجل فغصب ذلك المال غريم للمغتصب[١١] منه، فإنه[١٢] يبرأ الغاصب الأول، وكان محمد بن سلمة يقول: المغصوب منه بالخيار، إن شاء ضمَّن الأول، وإن شاء ضمَّن الثاني، فإن ضمن الثاني برئ الأول وإلا فلا.

وقال نصير بن يحيى:[١٣] المكروه إلى الحرام[١٤] أقرب، وهو قول خلف بن أيوب. وسئل أبو يوسف قيل له:[١٥] الشبهة إلى الحرام[١٦] أقرب أم إلى الحلال؟[١٧] قال: إلى الحرام أقرب. وسئل عن

---

[١] فز رص + الصفار؛ دم وسئل أبو القاسم
[٢] رص وحمل
[٣] فز حماره
[٤] رص + من ذلك | يُتلوم بالحمار أي يُنتظر به
[٥] رص لم
[٦] فز رص ط با دم + بقي
[٧] فز باستعماله
[٨] رص دم وإن
[٩] رص وإن
[١٠] فز رص ط با دم وقال
[١١] رص دم المغصوب
[١٢] رص قال
[١٣] رص دم –
[١٤] رص ط دم با الحلال
[١٥] رص –
[١٦] فز الحلال
[١٧] فز الحرام

المكروه، قال: إلى الحرام أقرب.[1] وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: المكروه إلى الحرام أقرب.[2]

وقال أبو بكر: لو أن رجلا هشم إبريق فضة لرجل فجاء آخر فهشمه هشما آخر، فإن[3] الأول يبرأ؛[4] لأن صاحب الإبريق لا يمكنه أن يرد[5] عليه على الحالة[6] التي هشم. قال الفقيه: وكذلك روي عن محمد بن الحسن في رجل صب ماء على حنطة رجل ثم جاء رجل آخر فصب عليه الماء وزاد في نقصانها، فإن[7] الأول يبرأ، والضمان على الثاني يضمن[8] قيمتها يوم صب عليها الثاني.

وسألت امرأةٌ أبا بكر قالت: إن ابني يريد الجهاد وهو مدرك فلو منعته[9] هل يكون[10] لي[11] إثم؟ قال: إن كان قلبك لا يحتمل ولو منعتيه[12] فامتنع[13] فإنك لا تأثم، ولو أنك منعتيه فذهب بغير رضاك فلا تمنعيه.

وسئل أبو بكر عن رجل حرق صكا لرجل. قال: عليه قيمة الصك مكتوبا.

وسئل[1] عن قصار أقام ثورا له على الطريق وعليه ثياب فجاء راكب ومزق بعض الثياب الذي على الثور. قال: الراكب ضامن إن كان أبصر[2] على الطريق الثور وعليه[3] متاع، وإن لم يبصر ينبغي[4]

---

[1] رص – وسئل عن المكروه، قال: إلى الحرام أقرب

[2] رص – وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: المكروه إلى الحرام أقرب

[3] فز رص دم قال

[4] رص دم برئ

[5] فز رص دم يرده

[6] رص ط با الحال؛ دم حاله

[7] رص قال

[8] فز رص ط با –

[9] ب + امتنع

[10] رص –

[11] رص ط با دم علي

[12] فز رص ط با دم ومنعتيه

[13] ب –

ألا يضمن. قيل له: فلو[٥] وضع ثوبا على الطريق فجعل الناس يمرون عليه حتى تخرق وهم لا يبصرون؟[٦] قال: لا ضمان عليهم. قيل له: لو أن رجلا جلس على الطريق فوقع عليه إنسان فلم يره فمات الجالس. قال: كذا أقول أنه لا ضمان عليه قال الفقيه[٧] قد[٨] روي عن أصحابنا خلاف هذا، ولكن لو أفتى مفت بما قال أبو بكر فلا بأس به.

وسئل أبو بكر عن رجل غصب من رجل عبدا ثم رافعه[٩] إلى حاكم[١٠] من[١١] حكام[١٢] المسلمين[١٣] وقال: اقض لي بالإنفاق على هذا، /[٢١٥و] والحاكم يعلم أنه قد غصبه، وقضى له بالنفقة. قال: لا يجب[١٤] على المغصوب منه[١٥] شيء في قول علمائنا؛ لأن أمر الحاكم بذلك كأنه قال: أنفق[١٦] على نفسك.

---

[١] فز + أبو بكر
[٢] رص يبصر
[٣] فز وكان عليه
[٤] رص فينبغي
[٥] فز رص ط با دم لو
[٦] ب – وهم لا يبصرون
[٧] فز + رضي الله عنه
[٨] رص وقد
[٩] رص ط با دم رفعه
[١٠] رص الحاكم
[١١] رص –
[١٢] فز رص ط با دم الحكام؛ رص –
[١٣] فز رص ط با –
[١٤] فز ليس
[١٥] فز رص ط با دم –
[١٦] فز رص ط با دم أنفقه

قال[1] أبو نصر:[2] لو أن رجلا غصب لحما فطبخه أو حنطة فطحنها صار الملك له وعليه الضمان وأكله له[3] حلال في قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: أكله[4] حرام إن أكل[5] قبل أن يرضي صاحبه.

وسئل أبو بكر عن ميت[6] كفن في ثوب غصبه وأهيل عليه التراب ثم جاء صاحب الكفن قال: يخير، إن شاء أخذ القيمة، وإن شاء نبش الميت[7] ويأخذ الكفن وإن[8] كان[9] بعد الثلاث[10] ولا يشبه هذا من غصب ساجة[11] فأدخل[12] في بنائه. قال الفقيه: هذا هو القياس، وأما في الاستحسان فإن كان للميت تركة يمكنه أن يأخذ القيمة من الساعة[13] أو أعطاه[14] رجل آخر[15] قيمته لم يكن له أن ينبش القبر. وإن لم يصل إليه القيمة فهو بالخيار، إن شاء تركه لآخرته ولا يتعرض للكفن فهو أفضل لدينه ودنياه وإن شاء[16] نبش القبر وأخذ كفنه فإن انتقص الكفن فله أن يضمن الذين كفنوه ودفنوه نقصانه.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف في رجل غصب[17] عبدا فرده عليه وفي عينه بياض لا يبصر بها وضمَّنه[1]

---

[1] فز رص ط با دم + أبو بكر كان؛ رص وقال
[2] فز رص + يقول
[3] فز رص –
[4] رص + له
[5] فز –؛ رص أكله
[6] رص ط با دم رجل
[7] دم القبر.
[8] دم فإن.
[9] دم جاء.
[10] فز + أيام؛ دم الثلاثة له القيمة وليس له أن ينبش القبر.
[11] رص ساحة
[12] فز رص ط با فأدخلها؛ دم وأدخلها
[13] فز رص ط با ساعته
[14] فز وأعطاه
[15] ب –
[16] ب –
[17] فز ط با اغتصب؛ رص + رجلا/من رجل

الأرش وقبضه رب العبد فباعه فانجلى البياض. قال: يرجع الغاصب على رب العبد بما قبض من أرش العين.

وقال[٢] إبراهيم بن يوسف: وسمعت أبا يوسف سئل عن رجل قتل ذئبا أو أسدا لرجل. قال: ليس عليه[٣] في[٤] ذلك ضمان، وإن قتل قردا فهو ضامن،[٥] والقرد بمنزلة الكلب. قال الفقيه: لأن القرد يخدم في البيت ويكنس البيت فيكون لها[٦] قيمة.

ولو أن رجلا له على رجل دراهم فجاء بها ليقضيها فدفعها إلى الطالب وأمره بأن ينتقدها[٧] فهلكت في يدي[٨] الطالب فإنها تهلك من مال المطلوب والدين على حاله؛ لأن[٩] الطالب وكيله. وروي[١٠] هذا القول عن سفيان عن[١١] /[٢١٥ظ] أصحابنا. ولو أن المطلوب دفع إلى الطالب ولم يقل شيئا ثم دفع الطالب إلى المطلوب لينقدها[١٢] فهلكت في يده هلكت من مال الطالب، ألا ترى أنه لو دفع إلى الأجنبي لينتقدها[١٣] فهلكت كان الهلاك من ماله، فكذلك[١٤] هذا.[١٥]

---

[١] فز رص ط با دم فضمنه
[٢] فز رص ط دم با قال
[٣] رص –
[٤] ب –
[٥] فز فعليه الضمان
[٦] رص له
[٧] رص أن ينقدها
[٨] رص ط يد
[٩] ب – والدين على حاله؛ لأن
[١٠] فز روي
[١١] فز رص وعن
[١٢] فز ط لينتقدها
[١٣] رص ينقدها؛ والدين على حاله؛ لأن لينقدها
[١٤] رص –
[١٥] فز ههنا؛ رص –

وسئل[1] أبو جعفر عن رجل رش الماء في الطريق فجاء رجل بحمارين فتقدم صاحب الحمار إلى أحدهما يقوده فتبعه الحمار الآخر فزلق الحمار[2] التابع فانكسرت رجله، هل على الذي رش الماء ضمان؟ وقد كان صاحب الحانوت أمر إنسانا برش الماء؟ قال: لو كان سائقا لهما[3] فلا ضمان عليه، فإن[4] لم يكن سائقا للثاني يجب الضمان على صاحب الحانوت.

وسئل أبو القاسم عن رجل طرح على باب داره خشبة في أحد جانبي السكة وكان طريق السكة واسعة[5] يسلك فيها[6] الدواب فساق صبي حمارا في ناحية الخشبة فبقيت رجل الحمار في الخشب[7] فانكسرت رجل الحمار هل يلزم صاحب الخشبة ضمان الحمار؟ قال: إن لم تضر الخشبة بالمارة ولا ضيقت عليهم طريقهم فتعمد الصبي سوق حماره في ذلك الموضع على استغناء[8] عنه[9] رجوت ألا يضمن واضع الخشبة.

وسئل عن رجل سلم حنطة إلى حمال فحملها إلى الطاحونة[10] ووضعها في صحن الطاحونة وأمر[11] صاحب الطاحونة أن يدخلها إلى[12] بالليل في بيت[13] الطاحونة فلم يدخلها ونقب الجدار بالليل

---

[1] فز + الفقيه
[2] رص –
[3] فز لها
[4] فز رص ط با دم وإن
[5] رص ط با دم واسعا
[6] فز رص ط با دم فيه
[7] رص ط با دم الخشبة
[8] رص استغنائه
[9] فز رص منه
[10] رص طاحونة
[11] رص وأمره
[12] فز رص ط با دم –
[13] ب – بالليل في بيت

وسرق، أيضمن الطحان أم لا؟ قال أبو القاسم: إن كانت الصحراء[١] محاطة عليها حائط مرتفع في الهواء مقدار ما لا يتسلق إلا بسلم[٢] فلا ضمان على واحد منهما.

وسئل أبو بكر عن جارية جاءت إلى نخاس بغير إذن مولاها وطلبت البيع ثم ذهبت ولا يدري أين ذهبت فقال[٣] النخاس: رددتها عليك. قال: القول قول النخاس ولا ضمان عليه؛ لأن الجارية هي التي ذهبت إليه وهي أمانة عنده،[٤] وإن كان[٥] النخاس هو الذي ذهب بها من منزل المولى[٦] أو من الطريق فهو ضامن، ولا يصدق على مقالته إنه ردها.

وسئل عن رجل انتقد دراهم رجل ولم يحسن الانتقاد، هل يجب عليه الضمان وهل يجب[٧] له الأجر؟ قال: لا ضمان عليه، والبدل على من قضى[٨] المال[٩] ولا أجر للناقد.

وقال أبو بكر لو أن رجلا غصب من رجل شيئا /[٢١٦و] ثم أن المغصوب[١٠] منه حلله من ذلك فإن كان الشيء مستهلكا فقد برئ، وإن كان قائما لا[١١] يبرأ من الضمان ويصير عنده أمانة؛[١٢] لأن هذا من حقوق الناس،[١٣] فلما حلله[١٤] أبرأه[١] من الضمان.[٢]

---

[١] رص ط با دم كان الصحن
[٢] فز بالسلم
[٣] فز رص ط دم با وقال
[٤] ب – ولا ضمان عليه؛ لأن الجارية هي التي ذهبت إليه وهي أمانة عنده،
[٥] فز رص ط با دم ولو أن
[٦] رص مولاها
[٧] فز –
[٨] فز ط قبض
[٩] رص + منه
[١٠] فز ط با دم المغتصب
[١١] رص لم؛ با –
[١٢] فز أمانة عنده
[١٣] فز رص با دم العباد
[١٤] فز رص حلله

وسئل عن مسلم غصب من مسلم خمرا فجعلها في دنه فصارت خلا لمن يكون الخل؟ قال أبو بكر: الخل لصاحب الخمر. قيل له: لم لا يكون بمنزلة رجل غصب نواة فألقاها في أرضه فصارت[٣] شجرة وصارت مالا تكون لصاحب الأرض؟ قال: لأن النواة لا[٤] تحرز، ولكن يرمى بها، وأما الخمر فإنها تحرز وصار حكم النواة بمنزلة من اتخذ خمرا للصب فأخذ[٥] آخر وجعلها خلا.

وسئل أبو بكر[٦] عن رجل غصب أرضا فبنى فيها حائطا فجاء صاحبها فأخذ الأرض فأراد الغاصب أن يأخذ الحائط. قال: إن بنى الحائط من تراب هذه الأرض فلا سبيل له على النقض ويكون لصاحب الأرض وهكذا قال أبو القاسم؛ لأنه لو كلف النقض لعاد ترابا كما كان.

وسئل عن مخرج انفتح إلى دار رجل على من يجب دفع الواقع في دار جاره؟ قال: على صاحب المخرج، ولا فرق بين هذا وبين سقوط الحائط في داره.

وسئل أبو بكر عن رجل غصب من آخر ثوبا ثم جاء بالثوب ووضعه في حجر المغصوب منه وهو يعلم بوضعه في حجره إلا أنه لا يعلم بأنه ثوبه، فجاء إنسان فرفعه[٧] قال: أخاف ألا يبرأ من الضمان؛ لأن المغصوب منه يقع عنده أنه وديعة ولا يعلم أنه ثوبه.

وقال أبو نصر سمعت محمد بن سلمة قال:[٨] لو أن رجلا كسر درهما لرجل فوجد داخله فاسدا، فلا[١] شيء عليه. وكذلك لو كسر جوزا لرجل فوجده[٢] داخله فاسدا.

---

[١] رص أبرأه حلله

[٢] رص با ضمانه

[٣] فز وصارت

[٤] رص لم

[٥] فز رص ط با دم فأخذها

[٦] ب فز + أبو بكر

[٧] فز ط با دم فحمله؛ رص فأخذه

[٨] ب -

وسئل أبو القاسم[٣] عن رجل دفع حمولة إلى حمال ليحملها إلى بلخ فجاء الحمال إلى نهر عظيم وفي النهر جمد كثير يجري في الماء كما يجري في الشتاء فركب الجمال جملا من الجمال[٤] والجِمال الأُخر يدخلون على أثر الجمل فبقي[٥] جمل من الجمال في الماء من جريان الجمد فسقط الحمل[٦] في الماء وذهب الحمل،[٧] فهل[٨] على الجمال ضمان ذلك الحمل؟ قال: إن كان الناس يسلكون في مثل ذلك[٩] النهر[١٠] فلا /[٢١٦ظ] ضمان عليه.

وسئل الفقيه أبو جعفر في[١١] رجل انهدم[١٢] بيوته[١٣] وألقى ترابا كثيرا لضيق الجدار الذي بينه وبين جار له[١٤] ووضع فوقه لبنا كثيرا حتى مال الحائط وانهدم[١٥] بعضه. فقال:[١٦] إن كان اللبن مشرجا على الحائط متصلا بالحائط[١٧] لا[١٨] مجاورا وإن[١٩] كان[١] ثقل[٢] ذلك أوصل إلى الحائط وهنا فهو ضامن.

---

[١] رص قال لا؛ با إنه لا
[٢] فز رص با فوجد
[٣] با نصر
[٤] رص –
[٥] فز رص با دم فنفر
[٦] رص با الجمل
[٧] فز رص ط با دم –
[٨] فز رص ط با دم هل
[٩] فز رص ط با دم + الوقت
[١٠] رص ط با دم –
[١١] فز رص با دم عن
[١٢] فز رص ط دم با هدم
[١٣] رص داره
[١٤] رص جاره
[١٥] رص فانهدم
[١٦] رص با قال
[١٧] فز رص ط با دم –
[١٨] رص –
[١٩] رص فإن؛ رص ط با –

وسئل أبو القاسم عن زقاق فيه دور فغطى أحد أربابه بعضه وجعله[٣] على عمد نصبها متلاصقة بجدار رجل وبنى فوقه غرفة فاشترى رجل في ذلك الزقاق دارا ولم يكن له[٤] وقت البناء دار في السكة، هل له أن يأخذه برفعها؟ قال: له أن يأخذها برفعها إذا لم يكن له أن يبني.

وسئل أبو بكر عن دجاجة ابتلعت لؤلؤة لرجل. قال: ينظر إلى قيمة اللؤلؤة وقيمة الدجاجة فإن كانت قيمة الدجاجة[٥] أكثر[٦] يقال لصاحبها:[٧] إما[٨] أن تضمن لصاحب اللؤلؤة قيمتها وإما أن تذبح الدجاجة؛ وإن كانت قيمة اللؤلؤة أكثر يقال لصاحب اللؤلؤة إن شئت[٩] فاضمن[١٠] قيمة الدجاجة واذبحها، وإن شئت فتربص[١١] حتى تخرج اللؤلؤة منها،[١٢] وإن كانت قيمة الدجاجة أكثر يقال لصاحبها إما أن تضمن لصاحب اللؤلؤة قيمتها وإما أن تذبح الدجاجة[١٣] وهكذا[١٤] هذا[١٥] الجواب في الأترجة تدخل[١٦] في قارورة إنسان، ولو[١٧] أن رجلا أدخل أترجة لرجل[١] في قارورة لآخر فإنه يضمن لصاحب الأترجة قيمة الأترجة ولصاحب القارورة قيمة القارورة ويكون الأترجة والقارورة له.

---

[١] فز رص ط با دم وكان
[٢] رص فعل
[٣] رص فجعله
[٤] رص لهم
[٥] فز رص ط با دم اللؤلؤة
[٦] فز رص ط با دم + أكثر من قيمة الدجاجة
[٧] فز رص ط با دم لصاحب اللؤلؤة
[٨] فز رص ط با دم إن شئت
[٩] رص ط –
[١٠] رص + له
[١١] دم تربص
[١٢] فز –
[١٣] ب – وإن كانت قيمة الدجاجة أكثر يقال لصاحبها إما أن تضمن لصاحب اللؤلؤة قيمتها وإما أن تذبح الدجاجة
[١٤] دم وكذلك
[١٥] دم –
[١٦] رص فدخل
[١٧] فز فلو؛ با لو

وسئل أبو بكر عن سنور لإنسان قتلت حماما لجاره هل على صاحب السنور ضمان. قال: لا ضمان عليه. والله أعلم بالصواب.[٢]

كتاب[٣] الديات والقصاص

سئل أبو القاسم عن رجل وجب عليه القصاص والقتل بالردة بأيهما يقتل؟ قال: إن سبق الأولياء بالخصومة أقيم لهم القصاص،[٤] وإن[٥] تأخر الولي بالخصومة[٦] يقتل[٧] بالردة.

وسئل نصير بن يحيى عن صبي مات في الماء أو سقط من سطح فمات هل يجب على الوالدين شيء؟ قال: أما[٨] ابن سبع[٩] سنين أو نحوه فإنه يحفظ نفسه، وإذا[١٠] كان لا يعقل فمات في[١١] شيء[١٢] من ذلك[١٣] فعليهما الكفارة، وإن كان في حجر أحدهما فالكفارة على الذي في /[٢١٧و] حجره. وسئل أبو بكر عن الوالدين إذا لم يتعاهدا الصبي حتى سقط من سطح أو وقع في نار فاحترق قال: لا أرى على الوالدين شيئا. قال:[١٤] وكان أبو نصر يقول عليهما الكفارة. وقال أبو القاسم: عليهما الاستغفار والتوبة. قال الفقيه:[١٥] وبه نأخذ أنه لا تجب الكفارة على أحدهما إلا أن يسقط من يده؛ لأن الكفارة إنما

---

[١] رص –

[٢] فز ط با – والله أعلم بالصواب؛ رص دم – بالصواب

[٣] ط با دم باب

[٤] فز –

[٥] دم وإذا

[٦] فز رص ط با دم عن الخصومة

[٧] فز رص ط با دم قتل

[٨] فز + إن كان؛ ط إذا كان

[٩] ط با تسع

[١٠] رص وإن

[١١] رص من

[١٢] رص ذلك من شيء

[١٣] فز رص –

[١٤] ب –

[١٥] فز + رضي الله عنه

تجب إذا كان فعله اتصل به، ألا ترى أنه لو حفر بئرا في الطريق فوقع فيها إنسان فمات أو كان قائدا أو سائقا لدابة فأصابت إنسانا فلا كفارة عليه، فهذا أولى ألا[1] كفارة عليه.

وسئل محمد بن سلمة عن قوم اجتمعوا على كلب عقور فرموه بالسهام فأخطأ سهم فأصاب جارية صغيرة فماتت وشهد قوم أن هذا السهم[2] فلان ولم يشهدوا أن فلانا رماها[3] فصالح الأب صاحب السهم على كرم ثم طلب المصالح رد الصلح. قال: إن كان يعلم أن المصالح هو الجارح وأن الصبية[4] ماتت من تلك الجراحة فالصلح جائز. وإن كان لا يعلم غير معرفة السهم فالصلح باطل. وسئل إن كان يعلم أن صاحب السهم هو للذي رماه[5] فاستقبلها أبوها فلطمها فسقطت فماتت ولا يدرى أماتت من اللطمة أو من الرمي ما حال الصلح؟ قال: إن صالح الأب بإذن سائر الورثة فالصلح جائز وهو[6] كسائر[7] الورثة ولا ميراث للأب، وإن كان الصلح بغير إذنهم فالصلح باطل.

وسئل عن القاتل إذا عفا عنه الورثة أيبرأ فيما بينه وبين ربه؟ قال أبو نصر: هذا بمنزلة الدين على رجل فمات الطالب فأبرأته الورثة فإنه يبرأ فيما بقي، وأما في ظلمه[8] المتقدم[9] فإنه لا يبرأ، وكذلك القاتل لا يبرأ عن ظلمه ويبرأ عن القصاص والدية.

---

[1] رص + يكون
[2] فز رص ط با دم سهم
[3] فز رص ط با دم رماه
[4] فز –
[5] رص الذي رمى بالسهم؛ ط الذي
[6] فز فهو
[7] فز رص با دم لسائر
[8] رص با مظلمه؛ رص مظالم
[9] فز ط المظلمة المتقدمة؛ رص القيامة

وسئل عن رجل ضرب على وجه رجل فتناثرت أسنانه كلها. قال: يجب لكل[١] سن ديته لكل سن[٢] خمس مئة.[٣] قال الفقيه: إن كانت جملة أسنانه اثنين وثلاثين تجب[٤] ستة عشر ألفا، وإن كانت أسنانه[٥] ثلاثين فعليه خمسة عشر ألفا، ولو[٦] كانت ثمانية وعشرين فعليه أربعة عشر /[٢١٧ظ] ألفا.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل قال لرجل: يا خبيث. هل يجوز أن يقول له: بل أنت خبيث؟ قال: يجوز، وهو معنى قوله:[٧] (لا يُحِبُّ اللَّهُ الْجَهْرَ بِالسُّوءِ مِنَ الْقَوْلِ إِلَّا مَنْ ظُلِمَ) قال الفقيه: لو تجاوز عنه ولم يقل شيئا فهو أفضل؛ لأن الله تعالى قال: (فَمَنْ عَفَا وَأَصْلَحَ فَأَجْرُهُ عَلَى اللَّهِ) ولو قال مثل ما[٨] قاله[٩] فلا بأس به؛ لأنه أذن له بأن ينتصر منه إلا في كلمة تجب[١٠] بها[١١] الحد، فلا ينبغي أن يجيبه بمثل ذلك.

وسئل أبو بكر عن الخناق والساحر قال: يقتلان؛ لأنهما يسعيان في الأرض بالفساد، وإن تابا لا يقبل ذلك منهما؛ لأن توبتهما لا تظهر ولا تعرف.[١٢] قال الفقيه: إن تابا قبل أن يؤخذا قبلت توبتهما، وإن أخذا ثم تابا لم تقبل توبتهما ويقتلان. وكذلك الزنديق المعروف الداعي.[١٣]

---

[١] فز على كل
[٢] فز رص –
[٣] فز رص + درهم
[٤] رص وجب عليه؛ با دم + عليه
[٥] رص با –
[٦] رص ط با دم وإن
[٧] با قول الله؛ فز با + تعالى؛ رص ط عز وجل
[٨] فز رص ط با دم –
[٩] فز رص ط با دم قوله
[١٠] رص ط با دم توجب
[١١] رص ط –
[١٢] رص دم لا تعرف ولا تظهر
[١٣] دم والداعي.

قال[١] أبو بكر:[٢] سمعت أبا نصر قال سأل[٣] المعلى بن المنصور[٤] محمد بن الحسن[٥] عن[٦] مجنون قصد إنسانا ليقتله فقتله المقصود إليه أو بعير[٧] سكران[٨] قصد إنسانا[٩] فقتله[١٠] الرجل. قال: هو ضامن. فقلت له:[١١] إن صاحبنا يقول لا ضمان عليه وعني أبا مطيع. قال المعلى: فكنت[١٢] في الطواف فلقيني محمد بن الحسن قال: القول ما قال صاحبكم. وقال أبو بكر: به[١٣] أفتي[١٤] أنه[١٥] لا ضمان عليه؛[١٦] لأنه لا حيلة له في ذلك.[١٧] قال الفقيه: هذا القول خلاف ما قال في الروايات الظاهرة. قال في الجامع الصغير في المجنون إنه يضمن. ولم يذكر الاختلاف. وذكر البعير[١٨] في موضع آخر أنه يضمن. وبه نأخذ؛ لأنه أتلف مال إنسان لمنفعة نفسه فصار كمن أكل مال إنسان عند الضرورة يجوز أكله ويضمن قيمته، فكذلك[١٩] هذا. وفي قول الشافعي: لا ضمان عليه.

---

[١] رص ط وقال
[٢] با دم – أبو بكر
[٣] لا سألت
[٤] فز + عن
[٥] رص با – محمد بن الحسن
[٦] لا في
[٧] با بغير؛ دم – بعير.
[٨] رص ط هائج؛ با –
[٩] با + ليقتله
[١٠] رص ط + المقصود أو قصد سكران إنسانا ليقتله فقتله
[١١] ب –
[١٢] فز وكنت
[١٣] رص وبه
[١٤] فز –
[١٥] رص لأنه
[١٦] رص – لا ضمان عليه
[١٧] رص + ولا ضمان عليه
[١٨] فز التغير
[١٩] فز كذلك

وروى مجاهد عن ابن عمر أنه كوى ابنا له وهو محرم فمات. قال الفقيه:[1] في هذا الخبر دليل أنه لا بأس[2] بالتداوي بالكي؛ لأنه لم يرو عنه أنه جعل لذلك كفارة، وفيه دليل أنه لا بأس للمحرم[3] بأن يكتوي، وفيه دليل[4] أن من داوى[5] مريضا برضا المريض فمات وهو علاج يستشفى به فلا شيء عليه. وروي عن النبي صلى الله عليه وسلم أنه كوى سعد بن معاذ على أكحله فرقا[6] دمه فمكث كذلك أياما ثم انفجر دمه فمات فلم يبلغنا /[٢١٨و] أنه أمر في ذلك بالكفارة على الكاوي ولا على المكوي.[7]

وروي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه قال: تداووا عباد الله. وروي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه قال: لم يخلق الله داء إلا وخلق له دواء.[8]

وروي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم[9] أنه قال: خيار أمتي الذين لا يكتوون ولا يسترقون ولا يتطيرون وعلى ربهم يتوكلون. ففي[10] هذا[11] الخبر دليل أن من ترك التداوي فمات فلا إثم عليه، وقد جاءت الآثار في الأمرين جميعا، فمن تداوى فلا بأس، ومن ترك[12] فلا شيء[13] عليه،[14] وهو أمر مباح.

---

[1] ب + أبو الليث
[2] ب دم + للمحرم
[3] دم – بالتداوي بالكي؛ لأنه لم يرو عنه أنه جعل لذلك كفارة، وفيه دليل أنه لا بأس للمحرم.
[4] ب ط + على
[5] ب عالج
[6] ب + أي انقطع
[7] رص با المكتوي
[8] ب ترتيب الروايتين بالعكس
[9] رص –
[10] دم وفي
[11] دم – هذا.
[12] ب وترك
[13] دم بأس
[14] دم –

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة في رجل حلق لحية رجل كوسج فلم ينبت فعليه فيها حكومة عدل بعدما ينتظر[١] سنة، وإن كانت لحيته متصلة وهي خفيفة أو رقيقة أو كثيرة فعليه الدية بعدما ينتظر به[٢] سنة، فلم ينبت. فإن كان فعل عمدا ففي ماله، وإن كان خطأ فعلى عاقلته، وإن حلق شاربه فلم ينبت كان عليه حكومة عدل.

وسئل بعضهم عن رجل قال لرجل: بعتك دمي بفلس أو قال:[٣] بألف. وقتله.[٤] قال: يقتص منه.[٥] وإن قال: اقتلني فقلته فعليه الدية ولا يقتص.

وسئل أبو بكر عن صبيان يلعبون[٦] يرمون[٧] فمرت بهم امرأة فرمى صبي سهما فأصاب عين امرأة فذهبت عينها والصبي ابن سبع[٨] سنين أو نحوه هل يجب على والد الصبي ضمان؟ قال: لا ضمان على والده، وتكون الدين في مال الصبي وإن كان لا مال له فنظرة إلى ميسرة. قال الفقيه: إنما[٩] قال يجب في ماله؛ لأنه كان لا يرى للعجم عاقلة، وكان يقول: العاقلة[١٠] للعرب؛ لأنهم يتناصرون فيما بينهم، وأما العجم فلا يتناصرون فيما بينهم[١١] فلا يجب على العاقلة، وأما إذا كان للصبي عاقلة وشهد الشهود على

---

[١] رص + به
[٢] ط –
[٣] فز –
[٤] فز رص ط با دم فقتله
[٥] فز رص به؛ با –
[٦] ب –
[٧] رص ط با دم فيرمون
[٨] رص ط با تسع
[٩] فز وإنما
[١٠] فز ط كانت
[١١] فز ب – وأما العجم فلا يتناصرون فيما بينهم

فعل الصبي فإنه يجب على عاقلته، وإذا[1] لم تشهد الشهود على فعله ولكن الصبي أقر[2] به[3] أو شهد الصبيان على ذلك لا[4] يجب على أحد شيء.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف قال: إذا قلع الرجل[5] سن رجل ليس[6] فيها[7] أجل ولكن يقضى بالأرش. فأما[8] سن الصبي فإنه يؤجل سنة، وكذلك في حلق الرأس ونتف اللحية فإن مات الصبي قبل الحول ولم تنبت السن أو مات الرجل قبل الحول ولم ينبت الشعر قال:[9] في قول أبي حنيفة لا شيء /[٢١٨ظ] فيه،[10] وقال أبو يوسف: فيه حكومة عدل.

قال إبراهيم سمعت أبا يوسف سئل عن عبد جنى جناية فزعم ابن السيد[11] أن العبد حر فمات السيد فورثه ابنه هذا قال: العبد حر وعليه الدية فهو[12] مأخوذ[13] بقوله.

وروى ابن سماعة عن أبي يوسف في رجل به سلعة أو حجر فشق وخرج منه شيء كأنها[1] أو حجر في المثانة[2] فأراد أن يستخرجه ويخاف منه التلف[3] قال: إن كان أحد فعل فنجا فلا بأس به[4] بأن يفعله.

---

[1] رص ط وإن؛ دم فإن
[2] رص أقر دم الصبي
[3] رص –
[4] رص لم
[5] فز رجل
[6] رص فليس
[7] فز + قصاص ولا
[8] فز رص ط دم با وأما
[9] رص فإن
[10] رص دم با عليه
[11] من هنا سقط من ط إلى: وليس هذا بمنزلة من دفع السكين.
[12] فز رص دم با وهو
[13] فز رص دم با مختار

وسئل أبو القاسم عن رجل له خادم حر يخدمه فخدعه رجلان وامرأة بأن يأخذ مالا من مال المخدوم فحمل الغلام المال وأخذه[٥] الرجلان وخنقاه[٦] وقتلاه وأخذا منه المال كيف الحكم فيه؟ قال: إن أقرا بأخذ المال من الخادم فإن أقر وارث[٧] الخادم أن ذلك مال المخدوم دفع إليه، وإن[٨] جحد لم يستحق المخدوم ذلك بغير بينة أو بنكول الوارث عن اليمين. وأما نفس الخادم تجب فيها الدية إن ثبت فعلهما ببينة أو إقرار من غير كره ولا تهديد.

وقال نصير بن يحيى: إذا وضعت الأم الصبي بين يدي الأب وذهبت فالولد[٩] يقبل ثدي غيرها فلم يحمل[١٠] الأب الصبي[١١] إلى[١٢] ظئر[١٣] حتى مات من الجوع فالأب آثم، وعليه عتق رقبة والتوبة. وإن كان الصبي لا يقبل ثدي أحد وهي تعلم ذلك[١٤] فالإثم على الأم وهي التي ضيعته وعليها عتق رقبة.

ولو أن رجلا شج رجلا موضحة فبرأت ونبت الشعر فإن أبا حنيفة رحمه الله[١٥] قال: لا شيء عليه وهو القياس. وقال أبو يوسف: أستحسن أن أجعل عليه حكومة عدل[١] مثل أجر الطبيب، وكذلك الجراحات كلها إذا برئت، وهكذا روي عن محمد.

---

[١] فز رص با دم – أو حجر فشق وخرج منه شيء كأنها
[٢] رص دم با – في المثانة
[٣] فز رص دم با الموت
[٤] فز رص دم با –
[٥] فز رص دم با فأخذه
[٦] فز رص فخنقاه؛ دم فجمعاه.
[٧] با أو أقر وارث؛ ب – فإن أقر وارث
[٨] فز با فإن
[٩] فز رص والولد؛ با والدته
[١٠] رص يأخذ؛ با يجعل
[١١] رص با للصبي
[١٢] رص با –
[١٣] رص با ظئرا
[١٤] فز رص با دم بذلك
[١٥] فز رص با دم –

وسئل شداد بن حكيم عن امرأة إذا[٢] أراد أن يستكرهها رجل[٣] هل لها أن تقاتله؟[٤] قال لها أن تقاتله[٥] وكذلك الغلام. قال الفقيه: وبه نأخذ. وإن قتله فدمه هدر إذا لم يستطع منعه[٦] إلا بالقتل. وقد روي عن أبي القاسم عن محمد بن الحسن قال: إذا أراد[٧] امرأة أو صبيا فقتلاه فدمه هدر.

ولو أن رجلا قتل عمدا وله وليان فصالح أحدهما القاتل من جميع الدم على خمسين ألفا فالصلح[٨] جائز في[٩] نصيبه على خمسة وعشرين ألفا، /[٢١٩و] ووجب للآخر نصف الدية خمسة آلاف. وروي عن أبي حنيفة أنه قال: الصلح على أكثر من الدية باطل ووجب لكل واحد منهما خمسة آلاف، ولكن هذه الرواية غير مشهورة. وفي الروايات الظاهرة جاز.[١٠]

وروي عن نصير بن يحيى أنه قال:[١١] فيمن له[١٢] أصبع[١٣] زائدة فأراد قطعها هل له ذلك؟ قال: إن كان الغالب على من قطع مثل ذلك الهلاك فلا يفعل، وإن كان الغالب النجاة فهو في سعة من قطعها.

وسئل عن بلدة ذات ثلج وربما يكثر الطين في الطريق فألقى كل رجل بفناء داره أو بقرب داره حجرا فتعثر[١] به إنسان فمات[٢] هل يضمن الواضع؟ قال أبو القاسم: أحب أن يكون ذلك بإذن الإمام، فإن فعل ذلك بغير إذن الإمام فالقياس أن يجب الضمان.

---

[١] رص –
[٢] فز رص –؛ با إن
[٣] رص: راودها رجل عن نفسها
[٤] رص تقتله
[٥] رص تقتله
[٦] رص دفعه
[٧] فز + الرجل؛ رص + الرجل أن يستكره
[٨] رص فإن
[٩] فز على
[١٠] رص إنه جائز
[١١] فز –
[١٢] فز با به
[١٣] رص با سلعة

وروي عن أبي حنيفة أنه قال: العقل على عدد الرؤوس وأجر القسام على عدد الرؤوس، والطريق إذا اختلفوا فيه[٣] على عدد الرؤوس. والشفعة على عدد الرؤوس.

وسئل أبو بكر عن امرأة قطعت يد رجل قال: تجب الدية ولا يجب القصاص. قال[٤] أبو بكر:[٥] سمعت[٦] أبا بكر[٧] الفارسي قال[٨] في قول الشافعي الرجل بالخيار إن شاء قطع يدها وإن شاء أخذ دية يده، وإن كان الرجل هو الذي قطع يدها فلا خيار لها ولها دية اليد، وقاسه برجل قطع يد رجل ويد القاطع شلاء فهو بالخيار، وإن قطع يدا شلاء فلا خيار له.

وسئل الحسن بن زياد عن رجلين اصطدما فماتا قال: إن وقع كل واحد منهما على وجهه فلا شيء على واحد منهما، وإن وقع كل واحد منهما على قفاه[٩] فعلى عاقلة كل واحد منهما دية صاحبه، ولو وقع أحدهما على وجهه[١٠] والآخر على قفاه[١١] فدم الذي وقع على وجهه هدر؛ لأنه سقط بفعل نفسه، ودية الآخر على عاقلة صاحبه.

وسئل علي بن أحمد عن رجل أدخل بعيرا مغتلما في[١٢] دار رجل وفي الدار بعير لصاحب الدار فوقع البعير المغتلم على بعير صاحب الدار فقتله هل يجب عليه الضمان؟ قال: لا ضمان عليه. قال

---

[١] با فتعقل
[٢] رص با –
[٣] فز با –
[٤] رص وقال
[٥] با – أبو بكر
[٦] با وسمعت
[٧] رص –
[٨] با ب –
[٩] ب –
[١٠] فز رص با دم قفاه
[١١] فز رص با دم وجهه
[١٢] ب –

الفقيه: هذا على وجهين: إن أدخله بإذن /[٢١٩ظ] صاحب الدار لا[١] يضمن، وإن أدخله بغير إذنه ينبغي أن يجب الضمان عليه،[٢] ألا ترى أنه لو ألقى حية على رجل فنهشته فمات ضمن الرجل فكذلك هذا.[٣] وليس هذا بمنزلة من[٤] دفع السكين[٥] إلى صبي فضرب نفسه أو ضرب إنسانا بغير إذن الدافع[٦] لا يضمن الذي دفع إليه السكين؛ لأن فعل الصبي معتبر وفعل الدابة غير معتبر، فينسب الفعل إلى الذي أرسله.

وروى هشام عن محمد قال: إذا شج رجل رجلا أصلع موضحة خطأ فعلى الشاج أرش الشجة[٧] دون[٨] الموضحة. ولو[٩] شجه هاشمة فعليه أرش دون الهاشمة.

قال هشام: سألت محمد بن الحسن[١٠] عن رجل حلق رأس العبد فلم ينبت قال: في قول أبي حنيفة إن شاء دفعه إليه وأخذ قيمته، وإن شاء تركه. وسألته عن حلق اللحية قال: لا أحفظ عنه شيئا.

وقال محمد: إذا ضرب رجل سن رجل فتحرك فإنه ينتظر به حولا[١١] وإن ضربه فسقط سنه فإنه ينتظر حتى يبرأ موضع السن ولا ينتظر به حولا.

هشام قال: سألت محمد[١٢] عن رجل أخذ إنسانا فكبله[١] وحبسه[٢] في البيت حتى مات جوعا. قال: أوجعه عقوبة وأجعل عليه[٣] الدية على عاقلته.[٤]

---

[١] رص لم
[٢] فز رص عليه الضمان؛ رص + قال الفقيه
[٣] رص ههنا. (إلى هنا سقط من ط).
[٤] فز رص با دم رجل
[٥] فز رص با دم سكينا
[٦] رص + فإنه
[٧] ب – با + شجة
[٨] ب –
[٩] رص فلو
[١٠] رص –
[١١] رص –
[١٢] با + بن الحسن أبا عبد الله الشيباني

وروى هشام عن محمد في رجل دخل على رجل فأذن له بالقعود على وسادته فإذا تحتها قارورة فيها دهن لا يعلم به فانكسرت/فانخرقت[٥] وذهبت الدهن فإنه[٦] يضمن الدهن وما تخرق من الوسادة وفسد؛ لأنها تخرق من جلوسه، وإن كانت القارورة تحت ملاءة قد غطاها فأذن له بالجلوس عليها فلا ضمان على الجالس،[٧] وإن أذن له بالجلوس[٨] على سطح فانخسف به فوقع على مملوك الآمر[٩] يضمن.[١٠] قال الفقيه: وقد قال بعضهم في مسألة الوسادة إنه لا ضمان عليه وهذا[١١] أقرب إلى القياس وبه نأخذ.

وسئل سفيان الثوري عن حائط مائل قد تقدم إلى صاحبه فانهدم فنفرت منه دابة فقتلت رجلا قال[١٢] لا[١٣] ضمان عليه إلا أن يسقط الحائط على إنسان او دابة فتقتلهما.[١٤] قال الفقيه: وهذا[١٥] بمنزلة رجل[١٦] وضع شيئا[١٧] على الطريق[١] فنفرت منه دابة فلا ضمان على /[٢٢٠و] الواضع لأنه[٢] لم يصبها بذلك[٣] الشيء، فكذلك[٤] هذا.[٥]

---

[١] رص –؛ با وكبله

[٢] رص فحبسه؛ ط أو حبسه

[٣] رصبا –

[٤] با على عاقلته الدية

[٥] فز فانخرقت؛ رص فانكسرت؛ با فانكبت

[٦] رص قال

[٧] فز رص ط با دم فليس على الجالس ضمان

[٨] فز رص ط با دم فجلس

[٩] فز + فمات فإنه؛ با + فإنه

[١٠] رص ضمن

[١١] فز رص ط با دم وهو

[١٢] رص با –

[١٣] رص با فلا

[١٤] رص فقتلها؛ رص فيقتل؛ با فقتلهما

[١٥] رص هذا

[١٦] فز –

[١٧] فز كواضع شيء سقط

وروى عبد الله بن المبارك عن سفيان الثوري في رجل بعث غلاما صغيرا في حاجة بغير إذن أهله فرأى الغلام غلمانا يلعبون فأتى[٦] إليهم فارتقى فوق البيت فوقع فمات. قال: يضمن الذي أرسله.

وسئل أسد بن عمرو عن[٧] رجل ضرب سن رجل فسقطت ثم نبتت سوداء أو ضرب رأسه فسقط شعره ثم نبت أبيض والرجل شاب قال: أما في السن فعليه جميع أرشها وأما في الشعر فليس عليه شيء من قبل أن الرأس لو حلق بعد ذلك فلم ينبت فعليه الدية؛ لأن الدية في الشعر الأبيض والأسود سواء. وسئل الحسن بن زياد عن ذلك فقال: عليه في الشعر حكومة عدل.[٨]

وسئل شداد[٩] عن رجل قطع رأس أصبع رجل من مفصله. قال: يقتص منه. قيل: فإن اقتص منه ثم قطع أحدهما يد صاحبه؟ قال: ليس بينهما قصاص.[١٠]

كتاب[١١] السرقة والحدود

وسئل[١٢] محمد بن مقاتل الرازي عن لص معروف بالسرقة وجده رجل وهو ذاهب في حاجته وليس هو متعرض[١٣] للسرقة في تلك الساعة، هل له أن يقتله أو يأخذه ويأتي به إلى الإمام. قال: له أن

---

[١] فز –
[٢] فز با دم إن
[٣] فز رص با دم ذلك
[٤] رص كذلك
[٥] رص ههنا
[٦] فز رص ط با دم فانتهى
[٧] فز في
[٨] فز –
[٩] فز –
[١٠] با دم + والله أعلم
[١١] رص ط با دم باب
[١٢] فز رص ط با سئل؛ دم قال وسئل
[١٣] فز رص ط با دم معترض

يأخذه[١] ويأتي[٢] به الإمام ويحبسه[٣] حتى[٤] يموت[٥] ولا يسعه أن يقتله. قال: وإذا دخل اللص منزل رجل فسرق متاعا يساوي عشرة دارهم وذهب فله أن يطلبه ويضربه حتى يلقى متاعه، فإن[٦] قاتله اللص[٧] فله أن يقاتله.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل وجب عليه الحد وهو ضعيف الخلقة وخيف عليه الهلاك إذا ضرب. قال: لا أعرف في هذا رواية عن أصحابنا، ولكن الوجه فيه أن يجلد جلدا خفيفا يحتمله ولا يتخوف عليه كما روي في الخبر أن رجلا مخدرجا[٨] زنى فأمر صلى الله عليه وسلم[٩] بأن يؤخذ عثكال فيه مئة شمراخ وضرب به ضربة. قال الفقيه: وهذا القول حسن وبه نأخذ.[١٠]

وذكر أن ابن أبي ليلى مر على امرأة يقال لها أم عمران وهي مجنونة فمر بها[١١] رجل فقالت له يا ابن الزانيين فدعاها /[٢٢٠ظ] ابن أبي ليلى في المسجد الجامع وضربها حدين[١٢] وهي قائمة فسمع[١٣] أبو حنيفة فقال: أخطأ[١٤] ابن أبي ليلى في هذه المسألة[١٥] في ستة مواضع: أحدها أنه ضرب مجنونة وليس

---

[١] فز –
[٢] فز يأتي
[٣] فز ط فيحبسه؛ رص با دم ليحبسه
[٤] دم في.
[٥] فز رص ط يتوب؛ دم بيوت.
[٦] فز رص وإن
[٧] ب –
[٨] فز رص ط با مخدجا؛ رص دم –
[٩] فز با –
[١٠] فز رص ط دم با أقول
[١١] فز فضربها
[١٢] رص وضربها حدين في المسجد الجامع
[١٣] رص بلغ
[١٤] فز + قاضيكم
[١٥] فز رص ط با دم –

على المجنون حد. والثاني:[1] ضربها في المسجد والمسجد[2] لا يقام فيه الحدود. والثالث[3] أنه جمع بين الحدين وبقذف الجماعة لا يجب إلا حد واحد. والرابع أنه والى بين حدين[4] ولا ينبغي أن يقام الحد الثاني ما لم يخِفَّ[5] الأول.[6] والخامس أنه ضربها بغير خصم. والسادس أنه ضربها وهي قائمة، والمرأة لا تحد قائمة.

وذكر في قول الله تعالى: (وَلْيَشْهَدْ عَذَابَهُمَا طَائِفَةٌ مِنَ الْمُؤْمِنِينَ) عن[7] أنس بن مالك[8] أن الطائفة أربعة نفر.[9] وفي[10] قول[11] عطاء:[12] اثنان. وقال بعضهم:[13] ثلاثة نفر. وقال مجاهد: واحد فصاعدا. قال الفقيه: وهذا قول أصحابنا. وهو استحباب[14] وليس بواجب والفائدة فيه أن يعينوا الإمام إذا احتاج إليه. والثاني أن الذين[15] يشهدون[16] يعتبرون[17] به ويخبرون[18] غيرهم ليعتبروا. والثالث: أن في حضورهم زيادة عقوبة ونكال؛ لأنه يستحي ويخجل ممن يشهد هناك.

---

[1] رص ط + أنه
[2] رص والمساجد
[3] ب - ضربها في المسجد والمسجد لا يقام فيه الحدود. والثالث
[4] رص الحين
[5] فز يجف
[6] با -
[7] رص وعن
[8] فز ط مالك بن أنس
[9] رص -
[10] رص وعن
[11] رص -
[12] با علمائنا
[13] فز با هو
[14] رص ط وهذا استحسان
[15] رص -
[16] رص يشهدوا
[17] رص ليعتبروا
[18] رص ط با دم ويخبروا

وسئل أبو بكر عن رجل له عبد فأساء الأدب هل له أن يضربه؟ قال: لا ينبغي[1] أن يضربه ولكن يرفع[2] إلى الحاكم ليكون هو الذي يؤدبه؛ لأن التعزير ليس له[3] مقدار فليس إليه التعزير،[4] وإنما[5] ذلك إلى الحاكم. قال الفقيه: وهذا خلاف قول علمائنا، وقد قال أصحابنا أن المولى ليس له أن يقيم الحد على مملوكه، وله أن يعزره وبه نأخذ. فله أن يعزره تعزيرا لا يبلغ[6] به[7] الحد، وكذلك امرأته؛ لأن الله عز وجل[8] قال: (وَاضْرِبُوهُنَّ) فأباح تعزير النساء عند الحاجة إلى ذلك.

وسئل أبو بكر عن سارق دخل الدار وجمع المتاع ثم طرح في نهر كان فيها ماء ثم خرج وأخذه. قال: إن كان للماء من القوة ما أخرجه[9] بنفسه فلا قطع عليه، وإن لم يكن للماء قوة وإنما أخرجه بتحريكه فإنه يقطع.

وروى أبو مطيع عن العباد بن كثير قال: سألت فقهاء[10] المدينة مثل ربيعة بن أبي عبد الرحمن وغيره عن رجل زنى بامرأة ميتة قال[11] عليه حدان. فقدمت البصرة فما سألت أحدا إلا قال: حد واحد. فقدمت /[٢٢١و] الكوفة فما سألت أحدا إلا قال: عليه العقوبة ولا حد عليه. قال الفقيه: وبه نأخذ لا حد

---

[1] فز ط با دم ليس له؛ رص + له
[2] رص يرفعه
[3] رص إليه وليس له
[4] رص –
[5] فز ط با دم + كان
[6] رص يجاوز
[7] ب –
[8] فز رص ط دم با تعالى
[9] رص يخرجه
[10] فز رص ط دم با أهل
[11] فز لي

عليه وعليه التعزير. وروي في الحديث[1] أن بهلول النباش قد[2] فعل ذلك على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم فلم يقم عليه الحد.

وروى ابن[3] سماعة عن محمد في قوم نزلوا جميعا بيتا[4] أو خانا فسرق بعضهم من بعض متاعا وصاحب المتاع يحفظه أو[5] تحت رأسه. قال: لا قطع عليه، ولو سرق من تحت رأسه في مسجد جماعة أو سرقه منه وصاحبه حيث[6] يحفظه فإنه يقطع، والمسجد مخالف للخان والبيت الذي فيه القوم نزول. ألا ترى أن الذي سرق من مسجد الجماعة وتنحى عن صاحبه فأخذه قبل أن يخرج من المسجد فإنه يقطع. ولو دخل في[7] بيت رجل فسرق بعض متاعه فأخذه صاحب المتاع قبل أن يخرجه السارق فلا قطع عليه. ولو أن رجلا فتح باب حانوته ونشر متاعه فدخل عليه رجل فسرق بعض متاعه ورب المتاع بحيث يحفظه فلا قطع عليه،[8] وكذلك رجل دخل الحمام فسرق متاع رجل ورب المتاع حيث يكون حافظا فلا قطع عليه؛ لأنه بيت مأذون فيه، ولا يشبه هذا المسجد، ولو كان صاحبه معه في المسجد فسرق منه[9] يقطع.[10]

وسئل شداد عن رجل استقبله اللص هل[11] له أن يقاتله قال: لا يسعه أن يقاتله فيما دون العشرة. وذكر عن غيره أنه يجوز وبه نأخذ.

---

[1] فز رص ط دم با الخبر
[2] رص –
[3] فز + محمد
[4] فز منزلا
[5] ب –
[6] رص بحيث
[7] فز رص ط با دم –
[8] رص دم + لأنه بيت مأذون فيه
[9] فز + قال لا؛ دم فلا
[10] رص قطع؛ دم + عليه.
[11] فز رص ط با + يحل

وسئل عن رجل تزوج بامرأة[١] أبيه بعد موت أبيه فولدت منه، قال أبو بكر: إن أقر بذلك أربع مرات في أربع مجالس فعليهما الحد والولد غير ثابت النسب من الرجل، ولا يرث منه وعليهما الاستغفار والتوبة. قال الفقيه: هذا الجواب على قول أبي يوسف ومحمد وبه نأخذ. وهي مسألة كتاب الحدود.

وقال نصير: سألت شدادا عن لصوص وقعوا على قوم فأخذوا متاعهم فاستعانوا[٢] بقوم حتى خرجوا في طلبهم ولحقوهم. قال: يستردون منهم المتاع من غير قتال إلا ان يكون أرباب المتاع معهم فيقاتلونهم، قال الفقيه: إن لم يكن أرباب المتاع معهم ولكن يعلم هؤلاء /[٢٢١ظ] أنهم[٣] يقدرون على استرداد[٤] المتاع منهم[٥] فلا بأس بأن يقاتلوهم ليستردوا المال ويردون إلى أربابه. ولو غاب أصحاب الأموال[٦] وصاروا بحال لا يعرف مكانهم يجوز لهؤلاء أن يقاتلوهم على استرداد المال.[٧]

قال[٨] نصير: سألت محمد بن مقاتل عن عشرة قطعوا الطريق تسعة منهم قيام وواحد منهم يقتل ويأخذ الأموال فأخذوا. قال: يقتلون كلهم، وإن تابوا يقتل الواحد منهم.

وقال بشر بن الوليد: سألت أبا يوسف عن حد السكران الذي يجب فيه الحد قال: الذي لا يستطيع أن يقرأ سورة قل يا أيها الكافرون. فقلت: ربما يخطئ فيها الصحيح[٩] فكيف أمرته بقراءة هذه[١٠]

---

[١] رص امرأة
[٢] فز رص ط با دم فاستغاثوا
[٣] فز لأنهم
[٤] فز رص ط با دم رد
[٥] فز عليهم؛ رص –
[٦] رص –
[٧] فز رص ط دم با الأموال
[٨] رص وقال
[٩] رص الصاحي
[١٠] رص بهذه

السورة من بين سائر السور. قال: لأن تحريم الخمر نزل من قبل رجل سكر[١] فقرأ[٢] قل يا أيها الكافرون فلم يستطع أن يقرأها.[٣]

وسئل أبو القاسم عن الساحر هل يقتل أو تقبل توبته؟ قال: الساحر[٤] على ثلاثة أقسام: ساحر كافر يدعي أني أخلق ما[٥] أفعله فمتى ما تاب عن دعواه ذلك ويقول الله خالق كل شيء ويتبرأ منه فإنه تقبل توبته. والآخر[٦] ساحر بالامتحان والتجربة غير معتقد به فذلك ليس بكافر إذا تقدم منه الإسلام. وآخر[٧] ساحر يسحر وهو جاحد لا يدري كيف يفعل ولا يقر به[٨] فهذا لا يستتاب ويقتل إذا أخذ وثبت منه ذلك. قال: وكان ببغداد نصرانيان مرتدان إذا أخذا تابا وإذا تركا عادا إلى الارتداد وسئل[٩] أبو عبد الله الثلجي عنهما فقال:[١٠] يقتلان.

وسئل أبو القاسم عن رجلين مسلمين أحدهما فقيه والآخر جاهل يشربان الخمر ويزنيان ما يلزم كل واحد منهما من العقوبة وهل يلزم العالم من العقوبة أكثر مما[١١] يجب على[١٢] الجاهل؟ قال: الجاهل والعالم[١٣] في وجوب الأحكام والحدود[١٤] سواء. قال الله تعالى: (الزَّانِيَةُ وَالزَّانِي) الآية[١٥] واتفقوا أن الحد

---

[١] رص سكران
[٢] رص قرأ
[٣] رص قراءتها
[٤] رص السحرة
[٥] رص لما
[٦] رص والثاني
[٧] رص والثالث
[٨] فز يقره
[٩] فز وقال؛ رص ط با دم فقال
[١٠] فز رص ط با دم –
[١١] فز ما
[١٢] رص يلزم
[١٣] رص العالم والجاهل
[١٤] فز الحدود والأحكام
[١٥] فز ب –

لا يجب على العالم[١] أكثر ما[٢] يجب على الجاهل وللفقيه منهما فضل درجة بفقهه؛ لأنه قد علم الفقه، وربما يعمل شيئا[٣] من الطاعات بالعلم وهو مع ذلك يتعاطى ما لا يحل، والجاهل يتعاطى المحرمات ولم يعمل من الطاعات ما يعمل[٤] الفقيه.

وذكر عن خلف بن أيوب أنه قيل له: هؤلاء الذين يختلفون إليك يفعلون كذا وكذا.[٥] قال خلف: أويفعل /[٢٢٢و] مثل هذا غيرهم؟ قالوا نعم. قال: فهم خير من غيرهم. وذكر عن خلف بن أيوب[٦] أنه وقعت الزلزلة فأمر أصحابه بالدعاء وقال: خيركم خير من خير غيركم، وشركم خير من شر غيركم.

وقال نصير بن يحيى:[٧] لو أن رجلا سرق إبريق فضة قيمتها ألف درهم وفيه[٨] لبن[٩] أو نبيذ قال[١٠] لا يقطع، وكذلك إن سرق كلبا وفي عنقه طوق فضة أو سرق ثوبا لا يساوي عشرة وعلى طرفه دينار يعني[١١] مشدود.[١٢]

وسئل أبو بكر عن رجل قال لكاتب: إن ابن فلان يتعاطى الفساد فاكتب إلى أبيه كتابا بذلك. هل يجوز له أن يكتب إلى أبيه بذلك؟ قال: إن[١] وقع في قلبه أن الأب يمكنه أن يعزره[٢] يحل له أن يكتب،[٣] وإن كان[٤] الأب لا يمكنه التعزير عليه وإنما[٥] وقعت[٦] العداوة فقط لا ينبغي له أن يكتب.

---

[١] فز –
[٢] رص مما
[٣] رص –
[٤] فز بعمل
[٥] فز رص ط با دم ويفعلون
[٦] فز رص –
[٧] فز –
[٨] با وفيها
[٩] فز ثلث؛ رص با مثلث
[١٠] رص با –
[١١] فز با –
[١٢] با –

وذكر[٧] عن أبي حنيفة رحمه الله[٨] أنه خرج حاجا فلما دخل المدينة رأى الناس قد اجتمعوا على رجل فسألهم[٩] عنه[١٠] فقالوا: وجدنا معه ركوة خمر، وهم[١١] يريدون[١٢] أن يقيموا عليه الحد. قال[١٣] أبو حنيفة: قد[١٤] وجدتم معه آلة الزنا فهلا رجمتموه؟ فتركوا الرجل وتفرقوا عنه.

وذكر عصام بن يوسف أنه دخل على حباب[١٥] بن جبلة وكان أميرا ههنا،[١٦] فأتي بسارق فقال المدعي: سرق هذا مني كذا. فأنكر[١٧] السارق. فقال الأمير لعصام: إيش يجب على هذا؟ قال[١٨] عصام: يجب على المدعي البينة وعلى المنكر اليمين. قال[١٩] الأمير: على السارق اليمين؟ هاتوا بالسوط والعقابين. فما ضرب عشرة حتى أقر وأتى[٢٠] بسرقته[٢١] فوضعت[١] بين يديه. فقال عصام: سبحان الله! ما رأيت جورا أشبه بالعدل من هذا.

---

[١] ب –
[٢] فز رص ط با دم يعزر على ابنه
[٣] رص + إلى الأب
[٤] رص: وقع في قلبه أن
[٥] با ولكن
[٦] رص با تقع
[٧] رص دم وروي
[٨] فز رص ط دم – با: رضي الله عنه
[٩] فز رص ط دم با فسأل
[١٠] فز عنهم؛ دم عن حاله
[١١] با دم –
[١٢] فز با دم أرادوا؛ رص وأرادوا
[١٣] رص فقال
[١٤] فز لو؛ رص فقد
[١٥] رص ط با دم حيان
[١٦] رص بالناحية
[١٧] فز وأنكر
[١٨] رص با فقال
[١٩] رص با فقال
[٢٠] با فأتى
[٢١] فز فأتى بالسرقة

وقال نصير: أتي بسارق إلى أمير الكوفة فأنكر فبعث الأمير إلى الحسن بن زياد يسأله[٢] عن ذلك فقال الحسن: سمعت ابن شبرمة يقول: لا يتوصل إلى العظم إلا بقطع اللحم، فرجع الرسول إلى[٣] الأمير فأخبره[٤] بذلك فأمر بضرب السارق فاعترف وأتى بالسرقة. فندم الحسن على ما قال فركب الأمير فوجد السارق قد أقر وأتى بالسرقة.

وروى إبراهيم بن يوسف عن أبي يوسف في رجل شهد عليه شاهدان بسرقة وشهد آخران بسرقة أخرى فأقيم عليه الحد ثم رجع أحد الفريقين فلا[٥] شيء عليهما. وإذا[٦] رجع واحد من هذين وواحد من هذين[٧] كان[٨] عليهما نصف دية اليد. ولو أقر بسرقة ثم رجع ثم أقر يضمن /[٢٢٢ظ] ولا[٩] تقطع يده.[١٠]

وسئل أبو القاسم عن السارق إذا استهلك المسروق بعدما قطعت يده، هل يضمن؟ قال: لا. ويستوي حكمه[١١] فيما استهلكه[١٢] قبل القطع وبعد القطع. وقيل[١٣] له: فإن قال السارق: قد[١٤] استهلكته.

---

[١] دم فوضعه
[٢] رص ط فسأله
[٣] فز رص ط با –
[٤] فز با فأخبر الأمير؛ رص دم وأخبر الأمير
[٥] رص قال لا
[٦] رص وإن؛ با فإذا
[٧] رص –
[٨] رص + عليه و
[٩] رص ولم؛ با فلا
[١٠] فز رص –
[١١] فز رص با دم الحكم
[١٢] رص دم استهلك
[١٣] فز رص دم با قيل
[١٤] رص با –

وقال صاحب المال:[1] لم تستهلكه وهو عندك قائم. هل يحلف؟ قال: يجب[2] أن يكون القول قول السارق ولا يمين عليه.

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى عبدا فوجده سارقا قد[3] سرق أقل من عشرة دراهم هل يجب بذلك رده؟ قال: نعم. وكذلك لو ثبت أنه نقب البيت ولم يختلس أو اختلس.

وسئل أبو القاسم عن رجل سرق في[4] جوزجان[5] فرفع إلى قاضي بلخ هل يقيم عليه الحد؟ قال: نعم؛ لأن الجوزجان[6] وبلخ كله في الأصل من عمل[7] واحد، وكل واحد منهما من أعمال والي خراسان. فأما إذا كان الجوزجان[8] غلب عليها رجل من أهل البغي من غير أن ولاه والي خراسان لم يكن له أن يقيم الحد إذا لم يكن في ولايته.

وسئل أبو بكر عن رجل كان مستلقيا فجاءت امرأة فقعدت عليه حتى قضيا حاجتهما. قال: يجب الحد عليهما؛[9] لأنهما زنيا. قيل[10] له: لو حلف لا يقربها فجاءت المرأة وقعدت عليه حتى قضيا حاجتهما.[11] قال: يحنث في يمينه، وإن كان نائما لا يحنث. والله أعلم بالصواب.[12]

كتاب[1] الوديعة والعارية

---

[1] رص الثوب؛ با المتاع
[2] فز ينبغي
[3] ب –
[4] دم من.
[5] رص ط با بجوزجان
[6] رص ط با جوزجان
[7] رص ط با + رجل
[8] رص جوزجان
[9] فز رص ط عليهما الحد
[10] رص فقيل
[11] رص دم قضت حاجتها
[12] فز رص ط با –

ولو[٢] أن المودَع قال: وضعت الوديعة في مكان حصين فنسيت. قال بعضهم: لا يضمن وهو بمنزلة قوله: ذهبت ولا أدري كيف ذهبت. وقال بعضهم: يضمن؛ لأنه جهل الوديعة فصار كالذي مات ولم يبين. ألا ترى أنه لو كانت عنده غنم فاختلطت ولا يعرفها فإنه يضمن، فكذلك[٣] ههنا. قال الفقيه: إن قال: وضعت في داري فنسيت المكان فلا ضمان عليه، وإن قال: لا أدري في داري وضعت أو في موضع آخر فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن والد الصغير هل له أن يعير متاع ولده؟ قال: لا.

سئل[٤] علي بن أحمد عن رجل استعار من رجل حمارا ليحمل عليه وقر حنطة من الرستاق إلى البلد فحمل عليه فلما فرغ من حاجته استقبله شغل فوجد إنسانا من الرستاق فدفع إليه الحمار وأمره بأن[٥] يسلم الحمار[٦] إلى صاحبه فضاع[٧] /[٢٢٣و] في الطريق. هل يجب عليه الضمان لصاحبه؟[٨] قال: عليه الضمان لصاحبه. قال الفقيه: هذا إذا اشترط أن يحمل هو[٩] بنفسه أو يركب هو خاصة، فليس له أن يدفع إلى غيره. وأما إذا استعار ولم يبين فإنه لا ضمان عليه؛[١٠] لأن العارية تودع.

وسئل الفقيه[١١] أبو جعفر عن رجل أعار رجلا[١] شيئا وقال له: لا تدفع إلى غيري فدفع إلى غيره فهلك عنده. قال: هو ضامن.

---

[١] رص ط با دم باب

[٢] دم قال ولو

[٣] فز كذلك

[٤] دم وسئل

[٥] رص أن

[٦] رص يسلمه؛ ط –

[٧] رص دم با + الحمار

[٨] ب –

[٩] رص –

[١٠] فز با دم فلا يجب عليه الضمان؛ رص فلا يجب الضمان

[١١] رص –

وسئل أبو القاسم عن رجل استعار من آخر سترا للأذين[٢] فضاع من الأذين هل يجب عليه الضمان؟ قال: إذا لم يترك المستعير حفظ ذلك وسرق من غير عمله فلا ضمان عليه، وإن دخل المنزل ولم ينصب حافظا فهو ضامن.[٣]

وسئل الفقيه[٤] أبو جعفر عن رجل استعار من رجل دارا وسكنها وبنى فيها حائطا بالرهص فاستأجر[٥] الأجراء بعشرين درهما للبناء فلما استرد المعير الدار جاء[٦] المستعير ويقول:[٧] إما أن ترد عليّ النفقة أو أهدم حائطي، والحائط له قيمة ما دام قائما، ولو[٨] هدم لم يكن للتراب قيمة. وكان بناؤه من تراب صاحب الدار. قال ليس للمستعير هدمه، ولا يرجع بما[٩] أنفق في عمارته.[١٠] إذا أنفق[١١] بغير إذن[١٢] صاحب[١٣] الدار.[١٤]

وقال أبو نصر: سمعت محمد بن سلمة يقول في سوقيٍ قام من حانوته إلى الصلاة أو لحاجة له[١٥] وفي حانوته ودائع فضاع شيء منها.[١٦] فلا ضمان عليه. ولم يكن قيامه تضييعا لما في حانوته.

---

[١] ب إنسانا
[٢] ب لشد الأذين
[٣] ب – وإن دخل المنزل ولم ينصب حافظا فهو ضامن.
[٤] رص –
[٥] رص واستأجر
[٦] رص –
[٧] فز رص ط وقال؛ دم وهو يقول
[٨] رص وإذا
[٩] دم فيما
[١٠] رص با دم + يعني؛ ط عليه
[١١] ب ط – إذا أنفق
[١٢] ط إذنه
[١٣] دم صاحبه.
[١٤] ط دم – الدار.
[١٥] رص الحاجة
[١٦] رص دم –

وضرب لذلك مثلا قال: لو أن أحدكم قام من ههنا ووضع كتابه وجب على صاحبه حفظه.[١] قيل له: لو قام الثاني[٢] والثالث[٣] حتى قاموا كلهم واحدا بعد واحدا حتى بقي الواحد.[٤] قال: هذا الواحد صار حافظا. فإن قام هذا الآخر فقد ضيع ذلك كله وصار ضامنا الكل.[٥] قال: ولو قام هذا الواحد وقال لآخر وليس[٦] من أهل المجلس: احفظ هذا، صار مضيعا. وكذلك السوقي.

وسئل أبو بكر عن رجل رهن عند رجل خاتما وقال للمرتهن تختّم به ففعل فهلك الخاتم قال: الدين على حاله؛ لأن الخاتم صارت عارية. ولو أنه أخرجه من الأصبع ثم هلك هلك بالدين؛ لأنه عاد رهنا. ولو أنه[٧] أمره بأن يتختم في البنصر أو في أصبع غير الخنصر فإنه لا يكون عارية ويكون رهنا على حاله؛ لأنه أمره بالحفظ ولم يأمره بالاستعمال.

وسئل /[٢٢٣ظ] أبو بكر عن رجل غاب من[٨] منزله وخلف امرأته وكانت في يده[٩] وديعة فلما رجع طلب الوديعة في منزله فلم يجدها هل عليه ضمان؟ قال: إن علم أن امرأته متهمة غير أمينة على أمانات الناس وتركها في يدها[١٠] ضمن. وإن كانت امرأته أمينة فلا ضمان عليه.

وسئل عن امرأة كانت عندها وديعة فلما حضرتها الوفاة دفعت إلى جارة لها فهلكت[١] عند الجارة قال أبو بكر: إن لم يكن عند[٢] وفاتها بحضرتها أحد من عيالها فلا ضمان عليها، بمنزلة حريق وقع في دارها كان[٣] لها أن تدفع إلى غيرها، بل هذا أشد،[٤] فلا[٥] ضمان عليها.[٦]

---

[١] ب ط الحفظ
[٢] رص الناس
[٣] فز رص با دم –
[٤] رص با واحد
[٥] فز با دم للكل؛ رص ط –
[٦] فز رص ط با دم ليس
[٧] رص –
[٨] فز با دم عن
[٩] رص دم يديه
[١٠] رص يديها

وسئل أبو بكر عن امرأة[٧] إذا أودعت وديعة فدفعت إلى زوجها. قال: لا تضمن. قيل له:[٨] لم لا تضمن والزوج ليس من[٩] عيالها؟ قال: العبرة للمساكنة ألا ترى أن الابن لو كان معه ساكنا وليس في عياله فخرج من المنزل[١٠] وترك المنزل على الابن لا يضمن قيل له:[١١] أرأيت لو أن رجلا آجر بيتا في داره رجلًا فدفع الوديعة إلى من هو في داره هل يضمن؟ قال: إن كان لكل واحد منهما مَغلق ومَفتح على حدة فإنه يضمن،[١٢] وإن لم يكن لكل واحد[١٣] مغلق على حدة وكل واحد منهما يدخل على صاحبه بغير[١٤] حشمة فهو بمنزلة من في عياله.

وسئل أبو بكر عن رجل قال:[١٥] جعلتك في حل ساعة أو قال جعلتك في حل في الدنيا. قال يصير في حل في الدارين. ولو قال: لا أخاصمك ولا[١٦] أطلب[١٧] ما لي قبلك. قال: هذا ليس بشيء، وحقه على حاله.

---

[١] ب وهلكت
[٢] فز عندها وقت؛ رص دم في حال؛ با وقت
[٣] فز رص ط دم جاز
[٤] رص –
[٥] رص با ولا
[٦] رص + كذلك هذا
[٧] رص با المرأة
[٨] فز –
[٩] فز رص با ط دم في
[١٠] رص منزله
[١١] فز رص با ط دم –
[١٢] رص ضمن
[١٣] فز رص ط با دم + منهما
[١٤] فز من غير
[١٥] رص لآخر
[١٦] با أو قال لا
[١٧] فز أطلبك

وسئل أبو بكر عن رجل دفع إلى رجل سكرا لينثره في العرس هل له أن يحبس لنفسه شيئا من ذلك؟[١] قال: ليس له أن يحبس لنفسه[٢] شيئا[٣] من ذلك؛[٤] لأنه مأمور بالنثر لا بالحبس، وليس له أن يدفع إلى غيره لينثره، وإن نثر كما أمره ليس له أن يلتقط منه، وهذا بمنزلة رجل دفع إلى رجل دراهم وأمره أن ينفق[٥] على الفقراء وهو فقير ليس[٦] له أن يأخذها[٧] لنفسه؛ لأنه مأمور بأن يدفع إلى غيره فكذلك ههنا.[٨] قال الفقيه: هذا هو القياس، ولا نأخذ به؛ لأن النثر للإباحة وبناء الإباحة على السهولة لا على الاستقصاء، فلما أمره بأن ينثر صار كأنه أباح له[٩] بأن[١٠] يلتقط وأن يحبس لنفسه مقدار ما يحبسه[١١] /[٢٢٤و] الناس، وأذن له أن[١٢] ينثر بنفسه أو يأمر غيره[١٣] من طريق الدلالة ممن كان حاضرا هناك وليس بمنزلة الدراهم؛ لأن أمر الدراهم على الاستقصاء[١٤] فيؤخذ فيها بالقياس.[١٥]

---

[١] فز رص ط دم –
[٢] فز رص با ط دم –
[٣] رص –
[٤] فز رص ط دم + لنفسه
[٥] رص با بأن يفرقها
[٦] رص فليس
[٧] رص يأخذ
[٨] رص هذا
[٩] رص –
[١٠] فز با دم أن
[١١] فز رص دم ط يحبس
[١٢] فز رص ط با دم بأن
[١٣] رص بغير أمره
[١٤] رص + فيه
[١٥] دم بالاحتياط.

وسئل أبو بكر عن رجل استعار ثورا من رجل يساوي خمسين[١] ليستعمله فقرنه[٢] مع ثور يساوي مئة[٣] فعطب الثور العارية. قال: إن كان الناس يفعلون مثل ذلك فلا ضمان عليه، وإن كان الناس لا يفعلون[٤] مثل[٥] ذلك فهو ضامن.

وسئل أبو بكر عن امرأة أودعت صبية من بنات سنة ونصف فاشتغلت بشيء فوقعت الصبية في الماء. قال: لا ضمان عليها؛ لأنها أمانة في يدها، وليس بمنزلة من غصب صبية فوقعت في الماء؛ لأن هناك يجب الضمان بالغصب.[٦]

وسئل أبو بكر عن رجل أودع عند[٧] رجل[٨] وديعة ثم هاجت فتنة في الناحية فقال صاحب الوديعة: أعطني الوديعة، وقال المودع: لا أصل إليها الساعة، فأغير[٩] على تلك الناحية فقال المودع: قد أغيرت على الوديعة ما القول فيه؟ قال: إن كانت الوديعة في موضع لم يكن يتهيأ للمستودع ردها من[١٠] بعدها[١١] منه أو من ضيق الوقت فلا ضمان عليه، والقول قوله. وإن كان غير ذلك فهو ضامن.

وروى محمد بن سماعة عن محمد بن الحسن[١٢] في رجل عنده وديعة فدفعها إلى غلامه أو[١٣] أجيره الذي استأجره مشاهرة أو ابنه وهو كبير[١] في عياله[٢] فلا[٣] ضمان عليه. ولو دفع إلى رجل يجري

---

[١] رص دم + درهما
[٢] فز وربطه
[٣] ب + درهم
[٤] ب يستعملون
[٥] ب –
[٦] فز بالأخذ
[٧] فز –
[٨] فز رجلا
[٩] رص ثم أغير
[١٠] ب –
[١١] ب لبعدها
[١٢] فز –
[١٣] فز دم + إلى

عليه نفقة كل شهر دراهم[٤] فليس[٥] هذا بمنزلة الذي في عياله. وقال هلال بن يحيى في كتاب الوقف: لو كان لرجل امرأتان لكل[٦] واحدة منهما ابن من غيره وهو ينفق عليهما[٧] فهما[٨] من عياله.

وسئل عن رجل استمد من محبرة رجل بغير إذنه. قال: روي عبد[٩] الرحمن[١٠] المروزي قال: رأيت عبد الله بن المبارك يستمد من حبر غيره ولا يستأذنه.[١١] وروي عن بن المبارك أن رجلا استأذنه بأن يستمد من حبره. قال: ما هذا الورع البارد؟ وروي عن سفيان الثوري[١٢] سئل عن هذا فقال: هو مال غيره فليستأذنه. قال الفقيه: لو استأذنه فحسن، ولو[١٣] لم يستأذنه ولكن[١٤] يعلمه[١٥] أنه يريد أن يستمد من محبرته فإن لم يأذن له ولم ينهه فلا بأس، ولو أنه استمد منه من غير أن يتكلم بهذا ولا أشار إليه[١٦] بشيء فلا أحب ذلك إلا /[٢٢٤ظ] أن يكون بينهما انبساط، فلا بأس بذلك.

وسئل أبو بكر عن قوم دفعوا إلى رجل دراهم ليدفع الخراج من قبلهم فأخذ دراهمهم وشدها على منديل ووضع في كمه ودخل في مسجد فذهبت الدراهم منه ولا يدري كيف ذهبت وهم لا

---

[١] فز رص با دم ط الكبير وهو
[٢] رص + قال
[٣] فز رص ط دم لا
[٤] فز دراهم كل شهر
[٥] رص با دم وليس
[٦] رص با ط دم ولكل
[٧] رص با عليه
[٨] فز رص با دم ط فهو
[٩] رص با + أن
[١٠] فز الله؛ رص با دم –
[١١] رص –
[١٢] فز رص ط دم + أنه
[١٣] رص با وإن
[١٤] رص با ولكنه
[١٥] رص با يعلم
[١٦] فز با –

يصدقونه. قال: لا يقبل قوله ذهبت منه[1] بغير[2] بيان وجه الذهاب[3] ويجب عليه اليمين بالله ما سقطت عنه. قال الفقيه: هذا على خلاف قول أصحابنا؛ وقد قال أصحابنا في كتاب الوديعة: إنه[4] إذا[5] قال: ذهبت الوديعة ولا أدري كيف ذهبت فالقول قوله مع يمينه ولا ضمان عليه وبه نأخذ.

وقال[6] أبو بكر: العبد المحجور عليه إذا استعار شيئا فاستهلكه فإنه يضمن في قول أبي يوسف، وهو على الاختلاف الذي ذكر في كتاب[7] الوديعة.

وسئل عن رجل أجلس عبدا[8] له[9] في حانوته[10] وكان في حانوته دراهم لرجل وديعة فسرق العبد[11] تلك الدراهم فأخذ المولى[12] بعض تلك الدراهم وقد كان أتلف البعض، ثم إن المولى باع الغلام على من يجب الضمان؟ قال: إن كان للمودع بينة عادلة على دعواه فهو بالخيار، إن شاء أجاز البيع وأخذ ثمنه، وإن شاء نقض البيع وباعه في دينه، وإن لم يكن له بينة[13] فله أن يحلف مولاه على علمه. فإن أقر أو نكل عن اليمين أخذ من ثمنه ولا ينقض البيع إلا أن يقر المشتري بذلك.

---

[1] رص –؛ با مني
[2] رص من غير
[3] رص ذهابها
[4] فز رص ط دم –
[5] رص إن
[6] رص قال
[7] فز –
[8] دم عبده
[9] فز دم –
[10] ط الحانوت؛ دم حانوت
[11] ب + من
[12] رص ط با دم مولاه
[13] رص ط عادلة

وسئل شداد عن رجل قال لرجل أعرني دابتك إلى الليل فقال: أعرتك. وقال[1] الآخر:[2] أعرني دابتك يوما إلى الليل فقال: أعرت، قال:[3] الدابة لمن سبق.[4] وإن استعارا جميعا والدابة[5] عارية لهما جميعا.[6]

وسئل أبو نصر عن رجل دخل كرم صديق له وتناول شيئا منه[7] بغير أمره وهو يعلم أن صاحب الكرم لو علم أنه[8] لا يبالي[9] بذلك. قال: أرجو أن لا[10] بأس به.[11]

وقال أبو نصر: لو أن رجلا استعار من رجل عبدا فطعامه على المستعير، ولو أن مولى العبد أعار العبد فطعامه على المعير.[12] قال الفقيه: يعني إذا قال مولى العبد لرجل: خذ عبدي فاستخدمه[13] واستعمله من غير أن يستعيره فإن هذا بمنزلة الوديعة والأمانة فطعامه[14] على مولاه.

وسئل أبو القاسم عن الوديعة إذا كانت شيئا من الصوف[15] والمودع غائب فخاف عليها الفساد. قال: يرفعها إلى القاضي حتى يبيعها. قيل: فإن لم يفعل ولم يحتل في دفع ذلك الفساد[16] عن[1] الثوب[2]

---

[1] فز با دم + له
[2] رص با دم آخر
[3] ب فقال؛ دم + فإن
[4] با + بالسؤال؛ دم يسبق بالسؤال
[5] فز رص ط فالدابة
[6] با –
[7] رص با دم –
[8] رص با دم به
[9] رص لم يبالي
[10] رص + يكون
[11] رص به بأس
[12] فز ط المعير؛ رص المولى؛ با المستعير
[13] فز رص ط با واستخدمه؛ رص –
[14] فز وطعامه
[15] ر: رص صوفا
[16] فز با دم –

قال:[٣] لا[٤] ضمان /[٢٢٥و] عليه في مثل هذا؛ لأن هذا شيء حادث، وقد حفظ الوديعة على ما أمره[٥] من الحفظ. قال الفقيه: هكذا قال أصحابنا في كتاب الإجارات إذا أصابه نجس[٦] أو قرض فأرة[٧] أو حرق نار فلا ضمان عليه.

وسئل عن نجار[٨] أودع عند رجل زنبيلا فيه آلات النجارين ثم جاء واسترد[٩] وادعى أنه كان فيه قدّومها[١٠] وقد ذهب[١١] منه.[١٢] فقال[١٣] المودع:[١٤] قبضت منك الزنبيل ولا أدري ما كان فيه. هل عليه ضمان أو هل عليه يمين؟ قال الفقيه[١٥] أبو جعفر: لا ضمان على المودع ولا يمين عليه بهذه الدعوى إلا أن يدعي بأنه[١٦] قد[١٧] دفعه أو ضيعه فحينئذ يجب عليه اليمين، فإن نكل عن اليمين فعليه الضمان، وإن

---

[١] دم من.
[٢] رص عنه؛ با + حتى فسد
[٣] دم – قال.
[٤] دم فلا.
[٥] رص أمر به؛ دم أمر
[٦] فز رص نجس؛ رص كسر
[٧] فز فأر
[٨] فز دم النجار
[٩] فز دم رص ط با واسترده
[١٠] فز دم رص با ط قدوم
[١١] دم ذهبت
[١٢] رص –
[١٣] إنه كان فيه قال
[١٤] ب + إنه كان فيه
[١٥] رص –
[١٦] فز أنه
[١٧] فز –

حلف فلا شيء عليه، وكذلك إذا أودعه دراهم في كيس ولم يزن عليه[١] ثم ادعى أن[٢] دراهمه كانت أكثر، فلا يمين عليه إلا أن يدعي التضييع أو خيانة.[٣]

وذكر أن رجلا جاء بدراهم وأراد أن يضعها عند ابن الرماح فوزن بين يدي المعدلين عشرة آلاف ثم جاء إلى ابن رماح ليضعها عنده. وقال: هي عشرة آلاف.[٤] فقال[٥] له[٦] ابن الرماح: زنها ثانيا[٧] عندي. فقال: قد وزنتها عند المعدلين وهي عشرة آلاف. فقال ابن رماح: زنها[٨] ثانيا،[٩] فوزنها[١٠] ثانيا[١١] فإذا هي تسعة آلاف. وقد كانوا غلطوا في الوزن. فقال[١٢] ابن رماح: لو شققت[١٣] عن قلبي أكنتم[١٤] تصدقونني في ذلك؟

وسئل أبو القاسم عن رجل له على آخر دين فأرسل رسولا يقبضه[١٥] فذهب الرسول إلى الغريم فقبض الدين منه ودفع إلى المرسل فأنكر المرسل[١٦] دفعه[١] إليه. قال:[٢] فالقول[٣] قول الرسول مع يمينه أنه قد سلم ما قبض إلى مرسله.

---

[١] فز + ثم ردها عليه
[٢] ب –
[٣] فز جناية؛ رص الخيانة؛ دم والخيانة
[٤] رص –؛ دم + درهم
[٥] دم قال
[٦] رص با دم –
[٧] فز با –
[٨] ب ط – وهي عشرة آلاف. فقال ابن رماح: زنها
[٩] ب ط رص –
[١٠] فز با رص ط فوزن؛ دم فوزنه
[١١] رص با دم –
[١٢] دم قال
[١٣] ب شققتُم
[١٤] ب ما كنتم
[١٥] رص با دم يقبض دينه
[١٦] با + أنه؛ دم أنه

وقال نصير:[٤] بلغني عن هشام بن عبيد الله روى عن محمد[٥] قال: لو أن رجلا استعار[٦] دابة ثم نام في مفازة ومقودها في يده[٧] فجاء إنسان فقطع المقود وذهب بالدابة[٨] لا يضمن. وإن أخرج المقود من يده[٩] وذهب بها فإنه يضمن.

وقال محمد في ثلاثة نفر أودعوا رجلا مالا وقالوا له[١٠] لا تدفع إلى رجل منا حتى نجتمع كلنا فجاء رجل منهم بعد ذلك وحده فطلب نصيبه[١١] فدفع نصيب واحد منهم إليه. قال: هو ضامن في القياس وهو قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: أستحسن فلا[١٢] أضمنه.

خلف قال: سألت محمدا عن رجل أودع رجلا خمس مئة درهم[١٣] فأنفق منها ثلاث مئة ورد عليه مئتين ثم حلف أنه لم يحبسه[١٤] من الوديعة شيئا. قال: لا يحنث؛ لأنها /[٢٢٥ظ] صارت دينا عليه، فلا يكون حابسا للوديعة.

وروى علي بن أحمد عن نصير بن يحيى أنه كتب إلى أبي شجاع[١٥] عن رجل أودع عند رجل وديعة فقال المستودع: دفنتها[١] في مكان كذا وكذا في داري ونسيت موضعها أو في الجبانة.[٢] هل عليه

---

[١] فز ط أن يدفعه؛ رص أن يكون دفعه

[٢] ب –

[٣] فز رص ط با القول

[٤] فز + قد؛ ب ط + بن يحيى

[٥] رص + أنه

[٦] فز رص ط + من رجل

[٧] رص يديه

[٨] دم فذهبت الدابة فإنه؛ رص + قال

[٩] رص يديه

[١٠] فز رص ط با –

[١١] ب با فز – فجاء رجل منهم بعد ذلك وحده فطلب نصيبه

[١٢] رص ألا

[١٣] رص با –

[١٤] فز با رص ط دم يحبس

[١٥] رص + يسأله

شيء؟ قال: إن[3] دفنها في داره فليس عليه شيء، وإن[4] دفنها في غير داره فهو[5] تضييع[6] وهو ضامن. قلت: أرأيت إن دفنها في كرمه فسرق منه قال: إن[7] دفنها في كرم له باب فليس بتضييع،[8] وإن لم يكن له باب فقد ضيعها، وكذلك الدار إذا لم يكن لها باب.

قال[9] علي بن أحمد: سألت أبا عبد الله عن رجل أودع عند[10] آخر[11] وديعة فجاء سارق فدخل داره من الباب والباب مفتوح وهو غائب عن الدار قال: يضمن. قلت: إن[12] دخل صاحب الدار كرمه أو بستانه وهو متلازق[13] بالدار. قال: إن لم يكن في الدار أحد ولا في موضع سمع[14] الحس أخاف أن يضمن؛ لأن هذا تضييع.

وقال نصير: المودع إذا لم يغلق الباب حتى دخل السارق وسرق الوديعة فلا ضمان عليه. قال الفقيه[15] يعني[16] إذا كان في الدار حافظ. وسئل[17] عن رجل استعار حمارا إلى الطاحونة وأدخله في

---

[1] ب –
[2] ب – أو في الجبانة؛ دم جبانة
[3] رص با دم إذا
[4] فز با وإذا
[5] دم فقد
[6] رص مضيع؛ دم ضيع
[7] فز إذا
[8] رص بمضيع
[9] فز رص ط با وقال
[10] رص با –
[11] رص با رجلا؛ دم رجل
[12] ب إذا
[13] فز با ملازق؛ دم متلاصق
[14] فز با رص ط يسمع
[15] رص با دم – قال الله
[16] رص –
[17] ب + نصير بن يحيى

المربط الذي هناك وجعل على الباب خشبا لكيلا يخرج الحمار ويتفرغ[1] هو للطحن، فسرق[2] الحمار. قال: إن استوثق وثيقة لا يقدر الحمار على الذهاب فلا[3] ضمان عليه.

وروى ابن سماعة عن محمد في رجل أودع عند رجل وديعة فجاء بها المودع فوضعها في منزل المودع فضاعت الوديعة. قال: المستودع ضامن؛ لأن الذي أودعه ائتمنه ولم يرض بغيره ولا يجوز للمودع أن يدفعها إلى غير الذي أودعه ولا يضعه في منزل المودع. وكذلك إذا دفع إلى ابن المودع أو امرأته أو غلامه. ولو كانت عارية فلا ضمان عليه.

ولو[4] أن رجلا استعار دابة ليشيع جنازة إلى موضع[5] كذا، فلما انتهى إلى المقبرة دفعها إلى إنسان ودخل المصلى[6] ليصلي[7] فسرقت الدابة، قال محمد: لا ضمان عليه.

وسئل أبو القاسم عن رجل بعث أجيره إلى رجل ليستعير دابته فأعارها وعليها عباءة فسقطت في الطريق على من يجب الضمان؟ قال: إن سقطت من عنف[8] الأجير فالضمان عليه، وإن لم يعنّفه فلا يجب الضمان.[9]

وسئل أبو القاسم عن رجل أودع عند رجل حنطة فأفسدتها الفأرة هل يضمن؟ قال: إذا اطلع على نقب[1] معروف /[٢٢٦و] فلم يسده فما كان من نقصان بعد ذلك فهو ضامن، وما كان من خلاف ذلك فلا ضمان عليه. قال الفقيه: لو أخبر صاحب الحنطة أن ههنا نقبا[2] فلا ضمان عليه.[3]

---

[1] فز اشتغل؛ با دم ويفرغ
[2] فز وسرق
[3] ب لا
[4] رص با قال ولو
[5] رص مكان
[6] با دم –
[7] فز –
[8] ب تعنيف
[9] فز با ضمان ط عليه

وسئل أبو بكر عن رجل أودع عند رجل مالا فمات المودَع[٤] فقالت ورثته:[٥] قد رد عليك الوديعة في حياته. قال: إن سمع من المودع في حياته أنه رد الوديعة فالقول قول الورثة مع يمينهم على علمهم، وإن كان المودع لم يسمع منه إقرار برد الوديعة فلا يصدق الورثة والضمان واجب في مال الميت.

وسئل أبو القاسم عن رجل أودع عند رجل شيئا وقال المودع[٦] في السر:[٧] من أخبرك بعلامة[٨] كذا وكذا فادفع إليه ذلك، فجاءه رجل وزعم أنه رسول المودع وبين له تلك العلامة فلم يصدقه ولم يدفع إليه الوديعة حتى هلكت. هل يضمن؟ قال: لا يضمن؛ لأن من أسره يمكنه[٩] إظهاره.

وسئل أبو بكر عن المودع إذا قال: ذهبت الوديعة من منزلي ولم يذهب من ماله شيء، أيقبل قوله؟ قال: القول قول المستودع مع يمينه ولا ضمان عليه سواء ذهب من ماله شيء أو لم يذهب في قول علمائنا. وفي قول مالك إن ذهب معه[١٠] من متاع[١١] المودع شيء[١٢] فلا ضمان عليه وإن لم يذهب معه[١٣] متاعه فهو ضامن. قال والعامة تقول: ذهب مالي مع الوديعة أو[١٤] مع[١٥] الرهن احترازا من قول مالك.

---

[١] رص با دم ثقب
[٢] رص دم ثقبا
[٣] با –
[٤] ب + فجاء المودع في طلبها
[٥] رص الورثة
[٦] رص فقال للمودع؛ با دم للمودع
[٧] رص –
[٨] رص + في السر
[٩] فز ط يمكن
[١٠] فز رص ط با + شيء
[١١] فز مال
[١٢] فز رص با ط –
[١٣] با دم + شيء من
[١٤] ب –
[١٥] ب مع

وسئل أبو بكر عن رجل استعار كتابا ليقرأه فوجد فيه خطأ هل له أن يصلحه؟ قال: إن علم أن صاحب الكتاب يكره ذلك فليس له أن[١] يصلحه، وإن علم أنه لا يكرهه فلو أصلحه جاز. وإن لم يصلحه لم[٢] يأثم.

وسئل[٣] عن رجل في يديه وديعة فوجهها[٤] إليه على يدي ابنه وليس الابن في عياله فهلكت عنده. قال: إن كان الابن كبيرا ضمن الأب وإن لم يكن الابن كبيرا لا[٥] ضمان عليه؛ لأن الابن إذا كان غير مدرك فتدبير الابن إليه وإن لم يكن في عياله. ألا ترى أنه لو بعث على يدي عبده[٦] لا[٧] يضمن وإن كان العبد آجره من غيره، فكذلك الابن.

وسئل أبو بكر عن رجل استعار كتابا فضاع عنده فجاء صاحب الكتاب فطالبه بالكتاب فلم يخبره بالضياع /[٢٢٦ظ] وأنعم له حتى رجع ثم أخبره بالضياع. قال: إن لم يكن آيسا[٨] من وجوده وكان يرجو وجوده فلا أرى عليه الضمان[٩] وإن كان آيسا[١٠] من[١١] وجوده فوعده في رده ثم أخبره أنه كان[١٢] ضاع قبل العدة[١٣] أخاف أن يضمن.

---

[١] فز رص با ط دم ينبغي ألا
[٢] فز با لا
[٣] با + أبو بكر
[٤] فز با فوجه
[٥] رص فلا
[٦] فز عبد
[٧] رص لم
[٨] فز رص ط با دم أيس
[٩] فز رص ط دم ضمانا
[١٠] رص با ط دم أيس
[١١] با –
[١٢] رص + قد
[١٣] رص أن يعده

وسئل أبو القاسم[1] عن رجلين كانا يسكنان في بيت واحد وكان يسكن[2] كل واحد منهما[3] زاوية[4] من زوايا البيت معلومة فاستعار أحدهما من صاحبه شيئا فطالبه المعير بذلك وقال[5] المستعير: قد كنت وضعتها في الطاق الذي في زاويتك. هل يصدق بذلك؟[6] وهو مقر أنه[7] لم يدفعه إلى المعير. قال: إن كان البيت في أيديهما جميعا[8] فلا يكون المستعير رادا ولا مضيعا.

وسئل أبو القاسم عن رجل في يديه ثوب لرجل عارية فطلب رب الثوب ثوبه قال[9] المستعير: هو ذا أدفعه إليك. ففرط[10] في دفعه إليه حتى مضى عليه شهر أو شهران ثم سرق من المستعير هل يضمن قيمته لصاحبه لما فرط في إيصاله إليه؟ قال: إن كان قادرا[11] على دفعه عند سؤاله وسكت المعير من غير رضا ولا كراهية فهو ضامن، وإن[12] قال: لا بأس به[13] فإن لم يستعمله بعد ذلك حتى هلك فلا ضمان عليه.

وسئل الفقيه[14] أو جعفر عن رجل أودع فاميا ثيابا فوضعها في حانوته وكان السلطان يأخذ من الناس في كل شهر رشوة سماها وظيفة عليهم[15] فرفع ثياب الوديعة عن[1] أجل[2] الوظيفة ووضعها عند

---

[1] ب – أبو القاسم
[2] رص –
[3] رص + يسكن في
[4] فز بالزاوية
[5] فز رص ط دم فقال
[6] رص في ذلك
[7] فز رص با ط دم بأنه
[8] رص –
[9] فز رص ط دم فقال
[10] فز فأفرط
[11] رص قدر
[12] رص + كان
[13] فز رص ط با دم –
[14] رص با –
[15] فز ط با –؛ رص + فجاء

رجل رهنا فكوبر[٣] على[٤] بيت المرتهن ورفع ثياب المرتهن.[٥] هل على الفامي أو على المرتهن ضمان؟ قال: إن أخذ المرتهن الثوب[٦] طائعا غير مكره فلصاحب الثياب أن يضمن قيمتها إن شاء السلطان وإن شاء المرتهن، ولا ضمان على الفامي المودع إن كان لا[٧] يقدر على منع السلطان من رفعه.[٨]

وسئل عن رجل استعار من رجل بقرا[٩] فاستعمله إلى صلاة الظهر ثم تركه في الجبانة فلم[١٠] يرد[١١] على البقار ولا على صاحبه فذهب البقر[١٢] ماذا يجب عليه؟ قال يضمن المستعير قيمته قيل أرأيت إن كانت الجبانة مسرح هذا البقر[١٣] المستعارة[١٤] وكان المعير يرضى بكونه[١٥] أن يرعى فيها وحده. قال: لا ضمان على المستعير إن كان الأمر على ما وصفت.

وسئل عن رجل أودع رجلا مالا فوضعه[١٦] في حانوته فقال له صاحبه: لا تضع[١٧] في الحانوت؛ فإنه مخوف فتركه فيه[١٨] وسرق[١٩] /[٢٢٧و] منه ليلا. هل يضمن؟ قال: إن لم يكن منزله أحرز من

---

[١] رص با من
[٢] فز لأجل
[٣] رص فكوبس
[٤] رص –
[٥] فز رص ط با دم الرهن
[٦] فز رص ط با دم –
[٧] رص –
[٨] رص فعله
[٩] رص بقرة (والضمائر التي بعدها كلها مؤنثة)
[١٠] رص ولم
[١١] رص يردها؛ ط يرده
[١٢] رص فذهبت البقرة
[١٣] رص هذه البقرة
[١٤] فز رص با ط دم للمعير
[١٥] رص –
[١٦] فز فوضعت
[١٧] رص تضعه
[١٨] رص –
[١٩] رص با فسرق

الحانوت ولم يكن له مكان آخر أحرز منه فلا ضمان عليه، وإن كان منزله أحرز من الحانوت وقال له ذلك القول والوديعة حاضرة وكانا عند الحانوت فتركه فيه ضمن قيمة ذلك.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل طلب من رجل ثورا عارية فقال[1] رب الثور: أعطيك[2] غدا فلما كان غدا ذهب[3] الرجل الذي طلب الثور منه[4] عارية فأخذ الثور بغير إذنه فاستعمله ورده فمات عنده. قال: لا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل أبضع عند رجل بضاعة وقال له: ضعها في هذا العدل وأشار إليه. فوضعها في الحقيبة. قال: فإنه[5] يضمن. ولو قال: ضع بضاعتي في الجوالق ولم يشر إلى جوالق فوضع[6] في الحقيبة فإنه[7] لا يضمن.

وسئل أبو بكر عن المودع إذا قال: وضعت الوديعة في مكان[8] بين يدي[9] ثم قمت فنسيتها.[10] قال: هو ضامن؛ لأن نسيانه تضييع منه. قيل له: لو قال: سقطت مني. قال: هو ضامن؛ لأنه ضيعها. قال الفقيه: عندي أنه[11] لو[12] قال: سقطت عني[1] لا يضمن، فإن قال بالفارسية: بيفكندم يضمن.[2] وإن قال: بيفتاذازمن لا[3] يضمن.

---

[1] فز وقال
[2] فز ط أعطيكه؛ رص با + هو
[3] فز رص با ط دم + هذا
[4] فز رص ط دم منه الثور
[5] رص إنه
[6] رص فوضعها
[7] فز –
[8] رص –
[9] رص + في مكان كذا
[10] فز رص ط دم ونسيتها
[11] با –
[12] رص با إذا

وسئل أبو بكر عن مودع حمل الوديعة مع نفسه إلى مدينة أخرى فلما رجع منها[٤] أخذ منه الوديعة في الطريق. قال: إن كان للوديعة حمل ومؤنة يضمن،[٥] وإن لم يكن لها حمل ومؤنة[٦] لا[٧] يضمن.

وسئل أبو القاسم عن امرأة أودعت كتاب وصيتها رجلا بحضرة زوجها وأمرته أن يسلمه إلى زوجها بعد وفاتها فبرأت من مرضها واستردت الكتاب من المودع فأبى ذلك هل له ذلك؟ قال: إن كان في الكتاب إقرار للزوج بمال أو بقبض مهرها فله أن يمتنع؛[٨] لأن في ذلك ذهاب حق الزوج. قيل له: لو كانت الكاغدة لها هل كان له منعها؟ قال: نعم؛ لأن في[٩] الرد إعانة لها على ظلمها، ألا ترى ان رجلا لو أودع عند رجل سيفا ثم أراد أن يأخذ منه ليضرب به رجلا فإنه لا يدفع[١٠] إليه فكذلك ههنا.[١١]

وسئل أبو بكر عن رجل وضع صكا عند متوسط[١٢] وأمره بأن يسلم الصك إلى غريمه إن دفع إليه دراهمه قبل مضي ثلاثة أشهر،[١٣] فلم يدفع إليه الدراهم إلا بعد مضي المدة والآن جاء[١٤] دافع[١٥]

---

[١] رص با مني أنه
[٢] رص ضمن
[٣] رص لم
[٤] فز با –
[٥] رص ضمن
[٦] ب – لها حمل ومؤنة
[٧] رص لم
[٨] رص + من ذلك
[٩] فز –
[١٠] ب يدفعه
[١١] فز كذا هذا؛ رص هذا
[١٢] ب فتوسط
[١٣] رص أيام
[١٤] رص وجاء
[١٥] رص واضع

الصك يطلب[١] منه الصك.[٢] /[٢٢٧ظ] قال: إن علم يقينا أن المطلوب قد أعطاه المال الذي في الصك كله قبل المدة أو بعدها فينبغي للمتوسط أن يرد الصك إلى المطلوب ولا يدفع إلى الطالب.

وسئل أبو بكر عن رجل دخل الحمام فاستعمل قصاع الحمام فسقطت من يده فانكسرت. قال:[٣] لا[٤] ضمان عليه وكذلك إذا أخذ كوز الفقاع[٥] للشرب[٦] فسقط من يده فانكسر[٧] فلا ضمان عليه[٨] لأنه عارية في يده.

وسئل أبو القاسم عن أكار لامرأة رفع أَنزالها[٩] وطرح في منزله، وكانت[١٠] المرأة تقول:[١١] لا تطرح[١٢] نزلي[١٣] في[١٤] منزلك، فجنى[١٥] جناية فهرب من منزله ورفع ما كان له من قماش وترك ذلك النزل[١٦] فهجم السلطان[١٧] منزله ورفع ذلك[١٨] النزل[١٩] أيضمن أم لا؟ قال: إن كان منزله قريبا من موضع

---

[١] فز رص با فطلب
[٢] فز رص با ط الصك منه
[٣] رص ط –
[٤] رص ط فلا
[٥] با الفقاعي
[٦] فز ط با ليشرب؛ رص ليشرب منه
[٧] رص –؛ ط فانكسرت؛ وكذلك إذا أخذ كوز الفقاع للشرب فسقط من يده فانكسر
[٨] ط + قال لا ضمان عليه؛ دم – فلا ضمان عليه.
[٩] رص: الكدس من البيدر
[١٠] رص ط وقد كانت
[١١] رص قالت
[١٢] رص ترفع
[١٣] رص –
[١٤] رص ط إلى
[١٥] رص ثم جنى الأكار
[١٦] رص الكدس؛ دم + في.
[١٧] دم – فهجم السلطان.
[١٨] رص –
[١٩] رص الكدس

البيدر[1] فلا ضمان عليه. قيل له: لما[2] قالت لا تطرح[3] في منزلك فطرح بغير إذنها لم[4] لا[5] يجب[6] الضمان. قال: هذا حجر[7] غير معتبر؛[8] لأن حفظ الكدس وتحصينها كان واجبا على الأكار، فإذا[9] طرحها[10] في موضع لا يلحقها مؤنة بسبب النقل وقد طرحها في موضع هو أحصن من البيدر فهو غير ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل أدخل دابته خانا من الخانات فقال لصاحب الخان: أين أربطها؟ فقال: هناك. فربطها في[11] ذلك[12] الموضع[13] فرجع[14] صاحب الدابة فلم يجد دابته فيقول صاحب الخان: إن صاحبك أخرج الدابة ليسقيها ولم يكن له صاحب. هل يضمن صاحب الخان. قال: يضمن صاحب الخان قيمة الدابة. قيل له: لمَ يضمن ولم يستحفظ؟[15] قال: قوله: أين أربطها هو استحفاظ منه، فإذا أشار إليه بالربط فقد أجابه بالحفظ. قيل: فإن دخل الحمام وأشار إليه[16] صاحب الحمام بالوضع في مكان قال:[17] هذا ليس[18] باستحفاظ ولا إجابة في الحفظ،[1] ولكن[2] هذا استشارة؛[3] لأن صاحب الحمام

---

[1] دم + فهجم السلطان.
[2] رص أليس
[3] فز ط + النزل؛ با دم تطرحه.
[4] رص فلمَ؛ رص –
[5] رص فلا
[6] رص + عليه
[7] رص هذه حجة عليه وذلك
[8] رص معتبرة
[9] دم فإن
[10] رص حمله
[11] رص با دم –
[12] فز با رص دم –
[13] فز ناحية؛ رص با دم –؛ ب + وذهب لحاجته
[14] فز ثم رجع؛ دم ورجع
[15] رص ط دم يستحفظه
[16] رص – إليه
[17] رص –
[18] ب ليس هذا

إنما[٤] قعد لأخذ الغلة ،[٥] وصاحب الخان إنما[٦] قعد للحفظ. قال: وكان محمد بن سلمة يقول: هذا إيداع في الحمام وفي كل موضع وضع الشيء بين يديه وذهب من غير أن يتكلم بشيء فهو مستحفظ،[٧] وأنا[٨] أقول بذلك.[٩] قال الفقيه: وبقول محمد بن سلمة نأخذ أن[١٠] صاحب الحمام مودع مستحفظ.[١١]

كتاب[١٢] الهبة والصدقة

وسئل[١٣] أبو بكر الإسكاف عن رجل قال لامرأته: قولي وهبت مهري منك. فقالت المرأة ذلك وهي لا[١٤] تحسن العربية. قال: لا يكون هبة. /[٢٢٨و] قيل:[١٥] أرأيت أن رجلا قيل له: قل عبدي حر، فقال ذلك وهو لا يحسن العربية. قال يعتق عبده. قال الفقيه: وعندي أنه لا يعتق إن كان الرجل معروفا بالجهل عن اللغة[١٦] العربية، ولو قال لعبده أنت حر ولا يعرف أن هذا القول عتق فإن العتق يقع في القضاء وأما فيما بينه وبين الله تعالى[١٧] فإنه لا يعتق. وكذلك هذا في الطلاق.

---

[١] رص -

[٢] ب لكن؛ رص –

[٣] رص –؛ رص + وليس كذلك صاحب الحمام

[٤] ب –

[٥] فز ط با الغلة؛ رص الأجرة

[٦] رص –

[٧] فز دم – فهز مستحفظ

[٨] با + لا

[٩] رص –

[١٠] فز لأن

[١١] دم + والله أعلم بالصواب.

[١٢] رص ط با باب

[١٣] فز رص ط سئل

[١٤] رص ولا

[١٥] دم + له.

[١٦] رص بأنه لا يحسن

[١٧] فز عز وجل؛ رص –

وسئل عن رجل له ابن صغير فغرس كرما فقال:[1] أغرس هذا الكرم باسم ابني. قال:[2] هذا لا يكون هبة. ولو قال: جعلته باسم ابني. قال: هذا[3] أقرب إلى الهبة من الأول.[4] ولو[5] قال: جعلت[6] لابني. قال هذا لا شك فيه أنه هبة.[7]

وسئل أبو نصر عن رجل قال: جميع ما أملكه لفلان. قال: هذا ليس بإقرار ولكنه هبة، ولا يجوز إلا بالقبض. ولو قال: جميع ما يعرف لي أو ينسب إليّ فهو[8] لفلان[9] فهو[10] إقرار.

وسئل الفقيه[11] أبو جعفر عن رجل قال لرجل هذا العبد لك، أيكون إقرارا أو هبة؟ قال: لو قال بالفارسية اين تراست يكون إقرارا. ولو[12] قال: اين ترا فهي[13] هبة. ولا يجوز إلا بالقبض.

وقال[14] أبو عبد الله[15] محمد بن سلمة: اختلفت أنا ونصير بن يحيى إلى الحسن بن شهرب في سماع كتاب الإكراه فسألته عما يوهب للصبي من المأكولات[16] أيأكل منه أبواه؟ قال: سألت هذا عن[17]

---

[1] فز رص با ط دم وقال
[2] دم فإن
[3] رص فهذا
[4] رص – من الأول
[5] با وإذا
[6] فز رص با ط دم جعلته
[7] رص فهو هبة لا شك فيه
[8] با دم –
[9] فز –
[10] فز ط –؛ رص فهذا
[11] رص با –
[12] رص وإن
[13] رص دم فهو
[14] رص قال
[15] دم – أبو عبد الله
[16] فز رص با دم المأكول
[17] فز رص با ط عن هذا

محمد بن الحسن قال: يأكل.[١] فقلت:[٢] لم؟ قال: ألا ترى أن العبد المأذون يدعو إلى طعامه يعني[٣] فيجاب.[٤] ولو أن رجلا اتخذ وليمة للختان فأهدى الناس هدايا ووضعوا بين يدي الابن أو دفعوها إلى الوالد وقالوا: هذا لولدك أو لم يقولوا[٥] فلمن[٦] تكون الهدية للوالد[٧] أو للولد؟[٨] قال[٩] بعضهم: هي للوالد[١٠] في الأحوال كلها؛[١١] لأن الوالد هو الذي اتخذ الوليمة. وقال النبي صلى الله عليه وسلم: الخراج بالضمان. وقال بعضهم: هو للولد؛ لأن الوالد إنما اتخذ الوليمة لأجل ولده. وقال بعضهم: إذا قالوا هذا للولد يكون[١٢] للولد، وإن لم يقولوا فهو للوالد؛ لأن التمليك من جهتهم فالبيان إليهم. قال الفقيه: إن كانت الهدية مما يصلح للصبي فهو للصبي مثل ثياب الصبيان أو شيء يستعمله الصبيان، وإذا[١٣] كانت الهدية درهما[١٤] أو دينارا[١٥] أو شيئا من متاع البيت أو الحيوان، فإن أهدى إليه[١٦] أحد من أقرباء الأب

---

[١] فز يأكلان
[٢] دم قلت
[٣] رص با ط –
[٤] فز ط با دم –
[٥] رص + ذلك
[٦] رص ط دم لمن
[٧] دم للولد
[٨] دم لوالده
[٩] فز وقال
[١٠] فز با –
[١١] فز + كلها
[١٢] فز رص فهو
[١٣] فز رص ط دم فإن
[١٤] فز رص ط دراهم
[١٥] فز با دم – أو دينارا؛ رص دنانير
[١٦] رص أهداه؛ با دم –

/[٢٢٨ظ] أو أحد من معارفه فهو للوالد، وإن كان[١] أهدى[٢] أحد من أقرباء المرأة أو من معارفها فهو للأم. وذكر[٣] عن[٤] أبي القاسم نحو هذا وبه نأخذ.

وقال نصير:[٥] سألت الحسن بن زياد عن رجل قال لآخر: أنت في حل مما[٦] أكلت من مالي. قال: فله أن يأكل. ولو قال: من أكل من مالي فهو في حل لا يحل لأحد أن يأكل. قال:[٧] وسألت محمد بن مقاتل عن رجل[٨] له[٩] شجرة[١٠] فقال: كل من أكل منها فهو[١١] في حل.[١٢] قال: يجوز. وكل من أكل منها فهو في حل، ولا بأس أن يأكل منها الغني والفقير.

وسئل محمد بن سلمة عن امرأة يتصدق[١٣] عليها وهي معسرة ولها زوج موسر. قال: إن كان الزوج وسع عليها في النفقة فهي موسرة بغنى الزوج.

وسئل أبو القاسم عن رجل سيب دابته لعلة[١٤] فأخذها إنسان فأصلحها لمن تكون؟ قال إن سيبها وقال من شاء فليأخذها فأخذها إنسان فهي له. وإن سيبها ولم يقل شيئا فهي على ملكه. وله أن يردها حيث وجدها. قال الفقيه: إذا قال لقوم معلومين: من شاء فليأخذها فأخذها رجل جاز وصارت هبة له[١٥]

---

[١] فز رص با ط –
[٢] رص أهداه
[٣] فز ط وسئل
[٤] فز –
[٥] فز رص ط با + بن يحيى
[٦] فز ما
[٧] فز رص با ط + نصير
[٨] رص با ذلك
[٩] رص با –
[١٠] فز + مثمرة؛ رص با –
[١١] رص با + مباح وهو
[١٢] رص + قال نصير وسألت محمد بن مقاتل عن رجل له شجرة فقال كل من أكل منها فهو في حل.
[١٣] رص با تصدق
[١٤] رص ط + بها
[١٥] ب ط –

بالاستحسان. وكان القياس ألا يجوز؛ لأن الموهوب له مجهول وفي الاستحسان يجوز لأن وقت القبض صار معلوما بمنزلة رجل وهب دينا له على رجل.

وسئل الفقيه[١] أبو جعفر عن رجل أهدى إليه جاره شيئا من المأكول في الإناء[٢] هل له أن يأكل في إنائه؟ قال إن كان ثريدا أو نحوه فلا بأس به؛ لأنه لو جعل في إناء آخر ذهبت لذته، فصار كأنه أذن له[٣] بالأكل[٤] فيه من طريق الدلالة. وأما إذا كان شيئا من الفواكه لا يسعه ذلك إلا أن يكون بينهما[٥] من الانبساط[٦] فلا بأس به.[٧]

وسئل عن مريضة تقوم في حوائجها ووهبت[٨] صداقها من زوجها ثم ماتت في مرضها هل يجوز هبتها؟ قال: إن كانت تقوم إلى حاجتها وترجع من غير معين لها على القيام والقعود فهذه في حكم الأصحاء.

وسئل نصير بن يحيى عن رجل قال لمكاتبه: وهبت لك ما لي عليك، فقال المكاتب: لا أقبل. قال: في قول[٩] زفر هو مكاتب على حاله، وقال أبو يوسف: صار حرا والمال عليه دين.

ولو أن رجلا هلكت منه لؤلؤة فوهبها لرجل /[٢٢٩و] وسلط[١٠] على قبضها وعلى طلبها حتى وجدها وقبضها. فإن أبا يوسف قال: الهبة باطلة، وقال زفر: الهبة جائزة.

---

[١] رص –
[٢] فز رص ط دم با إناء
[٣] رص –
[٤] فز رص با دم ط في الأكل
[٥] رص بينهم
[٦] رص + بذلك
[٧] فز رص با دم –
[٨] رص با ط دم وهبت
[٩] فز وقول
[١٠] فز رص ط دم با وسلطه

وسئل نصير[1] عن رجل قال: مالي صدقة في المساكين إن فعلت كذا. وله ديون على الناس. قال[2] أبو حنيفة: لا يدخل في يمينه إلا الصامت وأموال[3] التجارة. ولو قال[4] رجل[5] لرجل: حللني من كل حق لك عليّ ففعل وأبرأه من غير أن يعلم ما عليه. قال أبو يوسف: برئ مما عليه، وإن لم يكن علم صاحبه. وقال محمد: أما في الحكم فإنه يبرأ وأما فيما بينه وبين الله تعالى فلا يطيب له ما لم يفسر ما له عليه، وذهب إلى حديث داود النبي عليه السلام مع أوريا والقصة معروفة.

وسئل أبو نصر عن رجل له على رجل حق فأبرأه على أنه بالخيار جازت[6] قال: البراءة جائزة والخيار باطل ألا ترى أنه لو وهب شيئا على أنه بالخيار جازت الهبة وبطل الخيار، فالبراءة أولى؛ لأن الهبة تحتاج إلى القبول. والبراءة لا تحتاج إلى القبول.

وسئل أبو القاسم عن رجل أمر شريكه بأن يدفع ماله إلى ولده على وجه الهبة وكتب إليه كتابا بذلك فامتنع الشريك عن الأداء[7] هل للابن خصومة معه؟[8] قال: هذا شيء لم يجب له بعد ولا يجب له إلا بالقبض فليس للابن خصومة في ذلك. قال الفقيه: لو[9] لم يكن على وجه الهبة فللابن[10] أن يخاصمه في ذلك[11] إذا كان مقرا بالمال وبالوكالة؛ لأنه يقبض لأبيه[12] فقام مقامه في القبض.

---

[1] فز بن يحيى؛ با أبو نصر
[2] رص فقال
[3] با ومال
[4] رص با أن
[5] رص با + قال
[6] فز رص با دم ط –
[7] رص الدفع
[8] با + في ذلك
[9] فز با ولو
[10] رص كان للابن
[11] فز ط دم معه؛ با – في ذلك
[12] فز ط لابنه

وقال محمد بن مقاتل:[1] إذا قال الرجل لرجل: كل منفعة تصل إليّ من مالك فعلي أن أتصدق بها. فإن[2] وهب له شيئا وجب عليه أن يتصدق.[3] ولو[4] أذن له أن يأكل من طعامه فإنه لا يحل له أن يتصدق به وإنما يحل له أن يأكل من طعامه.[5]

وسئل محمد بن مقاتل عما يهدي أبو[6] الصبي إلى المعلم أو إلى المؤدب في النيروز أو في المهرجان أو في[7] العيد[8] قال: إذا لم يسأل ولم يلح عليه في ذلك فلا بأس به.[9] وسئل شريح[10] عن صلة[11] الصبيان في هذه الأيام. قال: لا بأس به.

نصير قال: سألت الحسن بن زياد عن رجل قال لآخر: أنت في حل مما أكلت من مالي أو أخذت من مالي /[٢٢٩ظ] أو أعطيت. قال: لا يحل له أن يأخذ وأن يعطي إلا الأكل خاصة فإنه يأكل.

وسئل أبو بكر عن رجل له دار فيها أمتعة له فوهبها لرجل قال لا يجوز، قيل له: أرأيت إن كان للمرأة دار وهي فيها ساكنة ولها فيها أمتعة وزوجها معها ساكن فوهبت دارها من زوجها قال: الهبة جائزة؛ لأنها وما[12] في يديها في يدي الزوج. فالدار[13] مشغولة بعياله فجازت الهبة منه.

---

[1] ط + الرازي
[2] رص قال إن
[3] رص با + به
[4] فز رص دم وإن؛ ط با فإن
[5] رص –
[6] كل النسخ تكتب الأسماء الخمسة هكذا أب دون علامة الإعراب. ونحن نكتبها على القواعد المعاصرة.
[7] فز رص –
[8] فز العيدين؛ ط –
[9] ط + يعني أيام العيد
[10] رص –
[11] فز رص با ط دم –
[12] رص لأن ما؛ ط –
[13] رص والدار

وقال[1] أبو بكر: ولو[2] أن امرأة قالت لزوجها: وهبت مهري منك على أن كل امرأة تتزوجها فتجعل[3] أمرها بيدي. فإن قبل الزوج من ساعته جازت الهبة وللزوج ألا يجعل أمرها بيدها، وصار هذا بمنزلة رجل أوصى بأن يعتق[4] أمته على ألا تتزوج فإذا قبلت عتقت، وإن تزوجت بعد ذلك لا يجب عليها شيء.

وسئل أبو بكر عن الصبي إذا عمل من الحسنات قبل أن يجري عليه القلم فثوابه له أم[5] لأبويه؟ قال: ثوابه[6] له ولا يكون لأبويه؛[7] لأنه ليس للإنسان إلا ما سعى إلا أن يكون لوالده[8] في ذلك[9] تعليم وإرشاد فله أجر تعليمه وإرشاده. وقال علي بن أحمد: حسناته لأبويه؛ لأنه ليس من أهل الفرائض، ولو تصدق عن الميت أو دعا له فإن ذلك يصل إليه؛ لأنه روي في بعض الأخبار أن الحي إذا تصدق عن الميت بعث الله إلى الميت ذلك على طبق من نور.

وسئل أبو بكر عن رجل[10] إذا كان محتاجا ومعه دراهم فإنفاقه على نفسه أفضل أم إعطاؤه للفقراء؟[11] قال: إنفاقه على نفسه أفضل من إعطائه للفقراء،[12] ولو أنه أعطى الفقراء[13] فقد خالف السنة؛

---

[1] رص با قال
[2] فز با رص دم ط لو
[3] رص تجعل
[4] فز –
[5] فز با رص دم ط أو
[6] رص الثواب
[7] رص با + شيء
[8] فز ط لوالديه؛ رص للوالد
[9] رص فيه
[10] ب –؛ رص با الرجل
[11] فز رص دم ط الفقراء؛ رص إلى الفقراء
[12] فز رص دم ط الفقراء؛ رص إلى الفقراء؛ با الفقير
[13] با – قال: إنفاقه على نفسه أفضل من إعطائه للفقراء، ولو أنه أعطى الفقراء

لأن النبي صلى الله عليه وسلم سأله رجل فقال: عندي دينار فما أصنع به؟ قال: أنفق على نفسك. قال[1] عندي آخر قال:[2] أنفقه على عيالك.[3] قال[4] عندي[5] آخر قال:[6] تصدق به. قال الفقيه: إنما[7] يخالف السنة إذا تصدق ولم[8] ينفق[9] على نفسه إن[10] خاف[11] ألا يصبر على[12] الشدة، وأما إذا كان بحال لو تصدق به على من هو مثله في الحاجة أو أشد ويعلم[13] من نفسه أنه يصبر[14] على الشدة فهو[15] أفضل؛ لأن الله تعالى قال: (وَيُؤْثِرُونَ عَلَى أَنْفُسِهِمْ وَلَوْ كَانَ بِهِمْ خَصَاصَةٌ) وإنما نزلت[16] الآية في مثل هذه الحالة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: أبحت لفلان أن[17] يأكل من مالي. والمباح له لا يعلم. قال:[18] إن[19] تناول /[٢٣٠و] فلان[20] ذلك[21] على[1] الجهل[2] فإنه يتناول[3] حراما ولا يسع[4] التناول ما لم يعلم بالإذن والإباحة.

---

[1] فز رص دم با ط فقال
[2] رص فقال
[3] دم + ثم
[4] رص فقال
[5] دم + دينار
[6] رص فقال
[7] ط + قلنا إنه
[8] دم ولا
[9] رص دم ينفقه
[10] فز رص دم –؛ رص إذا
[11] فز دم يخاف
[12] فز رص با ط في
[13] فز با دم فيعلم؛ رص وعلم
[14] رص أنها تصبر؛ با + لا
[15] ط فالتصدق
[16] رص با + هذه
[17] فز ط بأن
[18] ط دم –
[19] رص دم ط فإن
[20] ب دم –
[21] رص ط –

وسئل عن رجل وهب لرجل كرباسا فقصره هل للواهب أن يرجع فيه؟ قال: ليس له أن يرجع فيه، وكذلك لو[٥] وهب من آخر[٦] عبدا كافرا فأسلم في يدي الموهوب له[٧] ليس[٨] له أن يرجع فيه.

وسئل أبو بكر عن عبد مأذون[٩] دفع من مال مولاه أو من تجارته شيئا لإنسان[١٠] هبة هل يسعه ذلك؟ قال: إن دفع شيئا لو بلغ مولاه كره ذلك فلا يحل له ذلك، وإن[١١] كان يعلم أنه لو بلغه لم يكره[١٢] فلا بأس به.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل دعا قوما إلى طعامه ففرقهم على خوانه هل لأهل الخوان أن يتناولوا[١٣] شيئا من على[١٤] خوان آخر[١٥] وهو ممن[١٦] ليس[١٧] يجالسهم[١٨] على خوانهم. قال: ليس له[١٩]

---

[١] ب عن
[٢] رص + قبل أن يعلم؛ با الإيهام
[٣] فز يتناوله؛ رص ط با تناول
[٤] رص ط دم يسعه
[٥] رص وسئل عن رجل
[٦] رص رجل
[٧] رص + قال
[٨] فز با ط دم فليس
[٩] رص + له
[١٠] رص إلى إنسان
[١١] رص ولو
[١٢] رص دم يكرهه
[١٣] رص دم يتناول
[١٤] رص –
[١٥] رص الخوان الآخر
[١٦] فز ط وممن هو؛ رص ومن هو؛ لا ومن
[١٧] رص –
[١٨] فز ط يجالس معهم؛ رص جالس معهم؛ با هو جالس معهم
[١٩] فز ط با دم لهم

ذلك.[١] وإذا ناوله من معه على خوانه فلا بأس به.[٢] قال الفقيه: القياس ما قال، ولكن في الاستحسان[٣] كل من كان في تلك الضيافة إذا أعطاه جاز وبه نأخذ.

وقال نصير بن يحيى في رجل له عند رجل دراهم فقال له:[٤] اصرفها في حوائجك. فهي قرض عليه.[٥] وإن كانت[٦] عنده حنطة فقال له: كل.[٧] فإن ذلك هبة له.[٨]

وقال أبو بكر: إذا أرادت المرأة أن تهب مهرها من زوجها[٩] ولا يبرأ زوجها عن ذلك فإنها تصالح عن مهرها مع رجل على لؤلؤة أو على شيء آخر سرا من زوجها ولا تنظر إلى ذلك الشيء، فإذا فعلت ذلك برئ الزوج ثم تهب مهرها ثم تنظر إلى[١٠] اللؤلؤة فتردها بخيار الرؤية فيعود المهر على الزوج على حاله.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها: اتخذ الوليمة[١١] وقت جهازي فما أنفقتها[١٢] فاحسبه[١٣] من مهري. قال: يكون كما قالت.[١٤]

---

[١] رص أن يتناول من على الخوان الآخر

[٢] ر: أن يناول من على الخوان الآخر ولا بأس بأن يناول من معه على خوانه

[٣] رص + أن

[٤] رص –

[٥] رص –

[٦] رص + له؛ ط كان

[٧] فز دم كلها

[٨] فز –؛ ط له هبة

[٩] فز ط با دم لزوجها؛ رص –

[١٠] ب – ذلك الشيء، فإذا فعلت ذلك برئ الزوج ثم تهب مهرها ثم تنظر إلى

[١١] رص با وليمة

[١٢] رص با وما أنفقت فيها؛ ط وما أنفقته

[١٣] فز رص با دم ط با فانقص

[١٤] رص + له

وقال أبو بكر: لو أن رجلا وهب من رجل تمرا ببغداد فحمله الموهوب له إلى بلخ لا يكون للواهب أن يرجع كما قالوا في كتاب السير: إذا وهب لرجل[١] جارية[٢] في دار الحرب ثم أخرجها إلى دار الإسلام فليس له أن يرجع.

وسئل أبو القاسم[٣] عن امرأة قالت لزوجها: إنك تغيب عني كثيرا، فإن مكثت معي ولا تغيب[٤] فقد وهبت لك[٥] الحائط الذي في مكان كذا،[٦] فمكث معها ثم طلقها ثم ادعى الزوج الحائط[٧] /[٢٣٠ظ] قال: هذا على وجوه: وجه من ذلك أنها[٨] كانت عدة لا هبة، فلا يجب للزوج ذلك. والوجه الثاني[٩] إذا وهبت له وسلمته[١٠] إليه ووعدها بأن يمكث معها فالهبة جائزة ولا تبطل بالطلاق.[١١] والوجه الثالث[١٢] إذا وهبت على شرط أن يمكث معها وسلمتها[١٣] إليه كانت الهبة جائزة ولا يبطلها طلاق.[١٤] والوجه الرابع: إذا قالت: وهبت منك إن مكثت معي، فهذه هبة فاسدة وهي مخاطرة. والخامس: إن صالحها على أن يمكث معها على أن تلك الأرض هبة له، فالصلح باطل والأرض مردودة عليها.

---

[١] رص –؛ رص الرجل
[٢] رص + لرجل
[٣] فز ط –
[٤] رص ط با ولم تغب
[٥] ب –
[٦] فز رص با + وكذا
[٧] رص دم + الذي في مكان كذا.
[٨] رص + إن
[٩] رص الآخر
[١٠] فز ط با دم وسلمها
[١١] يبطله الطلاق
[١٢] فز والثالث
[١٣] رص وسلمته؛ دم وسلمها
[١٤] فز رص ط با طلاقه

وقال نصير: لو أن رجلا دفع دراهم إلى رجل وقال: أنفقها[١] ففعل. فهو قرض. فإن[٢] دفع إليه ثوبا وقال: اكس به نفسك ففعل، فهو هبة.

وقال نصير: سمعت أبا مطيع يقول: إذا قال رجل لرجل: ادخل كرمي وخذ من العنب، كم يأخذ. قال: يأخذ[٣] عنقودا واحدا. فإن[٤] قال: خذ من البر. قال يأخذ منوين؛ لأن المنوين يجوز[٥] في كفارة اليمين. قال الفقيه: جاز[٦] له أن يأخذ من العنب مقدار ما يشبع به إنسان واحد، فإن كان العنقود كبيرا يأخذ[٧] عنقودا واحدا، وإن كان صغيرا يأخذ[٨] اثنين[٩] أو ثلاثا؛[١٠] لأنه أذن له أن يأخذ مقدار حاجته.

وروي عن عائشة رضي الله عنها[١١] أن سائلة سألتها شيئا[١٢] فأمرت خادمتها فأعطتها فلما رجعت الخادمة قالت عائشة:[١٣] ما قالت تلك[١٤] السائلة؟ قالت: بارك الله فيكم. فقالت[١٥] عائشة رضي الله عنها:[١٦] الحقيها وقولي: وفيكم، فيكون قولا بقول وتكون الصدقة لنا فضلا.

---

[١] فز + على نفسك
[٢] فز رص ط با دم وإن
[٣] فز رص ط با دم –؛ رص + قال
[٤] رص ط با دم وإن
[٥] رص يجزىء
[٦] رص يجوز
[٧] فز رص با أخذ
[٨] رص أخذ
[٩] فز رص با عنقودين
[١٠] فز رص با ثلاثة
[١١] فز رص ط –
[١٢] رص –
[١٣] ب –
[١٤] رص با ط لك
[١٥] فز با رص ط قالت
[١٦] فز ب – رضي الله عنها

وسئل عن رجل قال لرجل:[1] هب لي هذا الشيء على وجه المزاح فقال: وهبت. قال: إن سلم إليه جاز. وقال[2] نصير: بلغني أن عبد الله بن المبارك مر على قوم يضربون الطنبور[3] فوقف عندهم[4] وقال[5] لهم: هبوا مني هذا. فدفعوه إليه فضرب به الأرض وكسره.[6] فقالوا: يا شيخ خدعتنا.

وقال نصير في رجل في يديه[7] درهم[8] فقال: لله عليّ أن أتصدق بهذا الدرهم[9] فتصدق بدرهم سواه[10] جاز. وإن لم يتصدق[11] حتى هلك في يديه فلا[12] يجب عليه شيء.

وسئل الحسن البصري عن رجل يخرج الكسرة إلى المساكين[13] فلم يجده. قال: يضعها حتى يجيء آخر. فإن أكلها أطعم مثلها. وقال إبراهيم النخعي مثله. وسئل عامر الشعبي عن ذلك فقال:[14] /[٢٣١و] هو بالخيار، إن شاء قضاها وإن شاء لم يقضها. ولا تجوز الصدقة حتى يقبض.[15] وقال مجاهد

---

[1] ب لآخر
[2] رص قال
[3] فز با ط دم بالطنبور
[4] رص –؛ با عليهم
[5] رص فقال
[6] فز ط با فكسره
[7] فز ط يده
[8] رص دراهم
[9] رص بهذه الدراهم
[10] رص بدراهم سواها
[11] رص ط + بها
[12] فز با لا
[13] فز با رص ط المسكين
[14] فز قال
[15] رص إلا بالقبض

فيمن أخرج صدقة فهو بالخيار إن شاء أمضى[1] وإن شاء لم يمض. وروي عن عطاء مثله. قال الفقيه: وبه نأخذ.[2]

وسئل أبو نصر عن رجل وهب لابنه دار والابن صغير والدار مشغولة بمتاعه قال: يجوز ولا يحتاج إلى تفريغها.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لختنه بالفارسية: اين زمين ترا فاذهب فازرعها هل تصح الهبة؟ قال: إن قال الختن عندما قال له[3] هذه المقالة: قبلت. صارت الأرض له بالقبول والزراعة، وإن لم يقل قبلت فلا يجب له.[4]

وسئل أبو بكر عن امرأة وهبت مهرها الذي لها على زوجها لابن لها صغير وقبل الأب هل يجوز؟ قال: أنا[5] في هذه المسألة أقف،[6] يحتمل أنها يجوز كما أنه لو كان عنده عبد وديعة فأبق فوهب من ابن المودع جاز. وسئل عن هذه المسألة مرة أخرى قال: الهبة باطلة؛ لأنها غير مقبوضة؛ لأنه بمنزلة المستهلك. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وقال[7] أبو بكر: إذا قال وهبت هذا الشيء لابني[8] جازت الهبة ولا يحتاج إلى[9] أن يقول قبلت، ولا ينبغي أن تكون الهبة أكثر من البيع. وفي باب[10] البيع:[11] لو قال بعت عبدي من ابني ثم لم يقل

---

[1] فز ط أمضاها
[2] فز رص ط با وهذا القول هو المأخوذ؛ رص + عندنا
[3] رص ب –
[4] رص: لم يجز
[5] رص أما
[6] رص: فأفتي بأنه
[7] رص قال
[8] رص + الصغير
[9] رص –
[10] ب – وفي باب
[11] فز ب –

اشتريت كان البيع جائزا. وكذلك لو ابتدأ وقال[١] اشتريت عبدي هذا لابني فإن ذلك جائز وكذلك لو قال رجل[٢] لآخر:[٣] وهبت عبدي هذا منك وقبض الآخر والعبد حاضر جازت الهبة وإن لم يقل قبلت. وكذلك لو كان العبد[٤] غائبا فقال: وهبت منك فاذهب فاقبضه ولم يقل ذلك قبلت فذهب فقبضه جاز. قال[٥] الفقيه: وبقول أبي بكر نأخذ.

وسئل بعضهم عن شريكين قال أحدهما لصاحبه: وهبت منك حصتي من الربح فرد عليّ رأس مالي فرد عليه ثم أراد أن يطالبه بالربح قال: إن كان المال قائما غير مستهلك ولم[٦] يقسماه[٧] حتى[٨] وهبه فالهبة باطلة.

وسئل الفقيه[٩] أبو جعفر عن رجل منع امرأته من المصير إلى أبويها وهي مريضة فقال لها: إن وهبت لي مهرك أبعثك[١٠] إلى أبويك فقالت المرأة: أفعل. ثم قدمها إلى الشهود فوهبت[١١] له بعض مهرها وأوصت بالبعض للفقراء وغير[١٢] ذلك. وبعد ذلك /[٢٣١ظ] لم ينفذها/لم يأذن لها[١٣] إلى أبويها ومنعها ما حال هبتها؟ قال: الهبة باطلة ولها مطالبته[١٤] بالمهر. قال الفقيه: لأنها بمنزلة المكرهة في الهبة.[١٥]

---

[١] رص فقال
[٢] فز ط با الرجل؛ رص لرجل
[٣] رص –
[٤] فز ما وهبه
[٥] رص وقال
[٦] ط فلم
[٧] رص ط با دم يقسمها
[٨] رص ط با دم حين
[٩] رص ط با دم –
[١٠] فز رص ط دم با بعثتك
[١١] فز رص ط دم با ووهبت
[١٢] رص ط با دم أو غير
[١٣] فز ط با دم لم ينفذها؛ رص لم يأذن لها في الخروج
[١٤] فز با مطالبة؛ رص المطالبة
[١٥] فز بالهبة

وسئل أبو نصر عن رجل اتخذ لولده الصغير ثيابا كما يتخذ الآباء لأولادهم.[1] يكون[2] ذلك تمليكا لهم أو على ملك آبائهم كالطعام يأكلون على ملك والدهم؟[3] قال: للناس معاني في تعارفهم فيما يتعاطون بينهم والأمر إذا توجه إلى وجوه فأولاها بالحكم أغلبها في تعارفهم. والأغلب عندهم[4] أنهم لا يريدون العواري في كسوتهم[5] أولادهم الصغار والكبار فالأغلب في ذلك البر والصلة إلا أن يبين أنه[6] عارية.

وسئل أبو نصر عن رجل زف ابنته إلى بيت زوجها فيهدي إليه بهدايا[7] بعضها مما ليس يشبه مما[8] يجهز به[9] كالدراهم والدواب.[10] أيكون لها[11] أو لوالدها؟ وكذلك يختن الرجل[12] ولده فتهدى إليه بهدايا[13] لمن تكون تلك الهدايا؟ قال: للهدايا وجوه وأسباب فيما يتعاطاه الناس يجوز أن يستدل بها على موضع الملك فما[14] فُهم بدلائلها[15] اعتُمد عليه. وقد يكون الرجل إذا جل قدره وعظم خطره فأهدي[16] إليه فيضاف[17] إلى خدمه وولده الصغير استحقارا لها قاصدا بذلك إلى تعظيم شأن المحمول إليه. وقد

---

[1] رص للأبناء
[2] فز رص ط دم با أيكون
[3] رص آبائهم
[4] رص ط دم با عندنا
[5] رص ط دم با كسوة
[6] رص أنها
[7] رص هدايا
[8] رص ما
[9] رص –
[10] رص والدنانير
[11] رص للابنة
[12] رص الرجل يختن
[13] رص هدايا
[14] رص فيما
[15] رص من دلالتها
[16] فز أهدى؛ رص فيهدى
[17] رص ويضاف؛ ب + الهبة

تكون المرأة لشرف نفسها دون أبيها فالمرأة[1] التي يرغب فيها غني من الأغنياء لجمالها ولخصال فيها فإذا فقدت الدلائل فالذي أضيف إليه أولى.

وسئل أبو القاسم عن رجل وهب من رجل أرضا وسلمها إليه واشترط على[2] أن ينفق الموهوب له على الواهب ما خرج من هذه الأرض ما حال هذه الهبة؟ قال: إن[3] كانت فيها كروم وأشجار فالهبة جائزة والشرط باطل. وإذا[4] كانت أرض قراح[5] فالهبة فاسدة. قال الفقيه: لأنه[6] إذا اشترطا أن ينفق عليه[7] من ثمرها فقد اشترط رد بعض الهبة، وإذا وهب واشترط[8] بعضها جازت الهبة وبطل الشرط؛ لأنه ليس بشرط عوض. وأما[9] أرض بيضاء[10] فالخارج مال الموهوب له؛[11] لأنه خرج من بذره، فإذا اشترط[12] أن ينفق على الواهب من ذلك فقد شرط عليه عوضا مجهولا والهبة إذا اشترط فيها عوضا مجهولا بطلت الهبة.

وسئل محمد بن الحسن عن رجل وهب من /[٢٣٢و] رجل[13] ثوبا وهو حاضر فقال الموهوب له: قبضته. قال محمد: صار قابضا. وقال أبو يوسف: لا يصير قابضا ما لم يقبض.

---

[1] رص كالمرأة
[2] رص با –
[3] فز با رص ط دم إذا
[4] فز ط وإن
[5] رص خراج
[6] ط ب –
[7] فز ط –
[8] رص با دم + رد
[9] رص + إذا وهب
[10] رص الأرض البيضاء
[11] رص –
[12] ب وإذا أراد
[13] ب – من رجل

ولو أن رجلا له على رجل ألف درهم وضح وألف درهم[1] غلة فقال: وهبت منك أحد المالين. قال محمد: يجوز والبيان إليه وإلى ورثته بعد موته؛ لأن هذا تحليل وإبراء.

وسئل بعضهم عن التصدق على المكدين[2] الذين يسألون الناس إلحافا ويأكلون إسرافا. قال: ما لم يتبين لك أن الذي تتصدق[3] عليه ينفق في المعصية أو هو غني فلا بأس بأن تتصدق[4] عليه وأنت مأجور بما نويت من سد خلته.[5] وروي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه قيل له: قد كثروا السؤَّال فمن نعطي؟ قال: من رق قلبك عليه.[6]

وسئل أبو القاسم عن رجل وهب دارا من ابنين[7] أحدهما صغير في عياله[8] والآخر كبير[9] قال: كان[10] محمد بن سلمة يقول: الهبة فاسدة؛ لأن هبة الصبي[11] تنعقد ساعة العقد وهبة الكبير تحتاج إلى قبوله فصارت الهبة للصغير[12] شائعة[13] على هبة الكبير وسدت[14] كلها. قال الفقيه: وأما في قول أبي حنيفة لا شك[15] أن الهبة لا تجوز؛ لأنه لو وهب من كبيرين لا تجوز. وفي[16] قول أبي يوسف ومحمد

---

[1] فز ط + رديء
[2] فز ط المكدين؛ رص المساكين؛ با دم المكذبين
[3] فز با رص دم تصدق
[4] رص با يتصدق
[5] ف ط فقرة انفردت بها
[6] رص + وعن الحسن مثله
[7] رص + له؛ با اثنين
[8] رص –
[9] رص + والصغير في عياله والكبير ليس في عياله
[10] فز دم –
[11] رص الصغير
[12] ب – تنعقد ساعة العقد وهبة الكبير تحتاج إلى قبوله فصارت الهبة للصغير؛ رص هبة الصغير
[13] فز رص ط دم سابقة
[14] رص با ط دم ففسدت
[15] رص فلا يشكل
[16] رص وأما في

فإنه[1] لو وهب من كبيرين وسلم إليهما جاز. فلما[2] كان أحدهما صغيرا في عياله لم يجز في قولهما كما قال أبو حنيفة.

وسئل أبو بكر عن مريض وهب من رجل جارية فوطأها الموهوب له ومات الواهب وعليه دين هل يجب عليه العقر؟ قال: كان أبو نصر يقول: لا يجب شيء؛[3] لأنه وطئ ملك نفسه، كما أن الصحيح إذا وهب جارية فوطأها الموهوب له ثم رجع الواهب فلا عقر[4] عليه،[5] فكذلك[6] ههنا.[7] ألا ترى أن المشتري إذا وطئ الجارية قبل القبض فمنعها البائع فهلكت عنده فلا عقر على المشتري، وكذلك[8] هذا.[9] قال الفقيه: وكان[10] الفقيه أبو جعفر[11] يقول: فيما أرى أن العقر عليه في قول أصحابنا إذا كانت الهبة في المرض وبه نأخذ؛ لأن الجارية مضمونة عنده بالقيمة ألا ترى أنها لو هلكت عنده يغرم[12] قيمتها، فلما كانت مضمونة عنده بالقيمة يجب عليه العقر.

وسئل أبو بكر عن امرأة قالت لزوجها: وهبت منك مهري إن لم تظلمني فضربها /[٢٣٢ظ] بعد ذلك قال الهبة فاسدة. وإن قالت على ألا تظلمني جازت الهبة، وإن ظلمها بعد ذلك قيل له: ما[13] الفرق

---

[1] ب – لو وهب من كبيرين لا تجوز. وفي قول أبي يوسف ومحمد فإنه
[2] فز فلو؛ رص وإذا
[3] فز رص با ط العقر
[4] دم: يجب
[5] دم + شيء
[6] رص وكذلك
[7] فز با رص ط دم هذا
[8] فز با رص ط فكذلك
[9] رص ههنا
[10] فز كان
[11] فز + رحمة الله عليه
[12] رص غرم
[13] فز أرأيت؛ رص دم إيش

بينهما؟ قال: لأن إن كلمة شرط، فصارت الهبة معلومة[1] بشرط،[2] وإن قالت على[3] فهو معلق بالقبول، فإذا قبل الرجل وقعت[4] الهبة ألا ترى أن[5] رجلا لو قال لامرأته: أنت طالق إن دخلت الدار لا تطلق ما لم تدخل الدار. ولو قال: أنت طالق على دخولك الدار يقع[6] الطلاق إذا قبلت، فكذلك هذا. قال الفقيه: في[7] الفصل الأول لم تصح الهبة ضربها أو لم يضربها،[8] وفي الفصل الثاني إذا قبل وقعت الهبة ضربها[9] بعد ذلك أو لم يضربها والله أعلم بالصواب.[10]

كتاب[11] اللقيط واللقطة

قال أبو نصر محمد بن سلام رحمه الله:[12] ترك اللقطة في قول أصحابنا[13] أفضل من رفعها، ورفع اللقيط أفضل من تركه.

وسئل إبراهيم[14] عن الغنم تجمع[15] في مكان[16] يجتمع[1] من[2] بعرها فجاء[3] آخر فالتقطه[4] أو كان ذلك أخثاء البقر، هل يحل له ذلك؟ قال: إن كان أرباب[5] الغنم[6] يشحون على ذلك ويجمعونه أو[7]

---

[1] فز با رص ط دم معلقة
[2] رص دم بالشرط
[3] فز ط + ألا تظلمني
[4] رص صحت
[5] رص –
[6] رص وقع
[7] فز وفي
[8] فز ب ط – أو لم يضربها
[9] ب ط – وفي الفصل الثاني إذا قبل وقعت الهبة ضربها
[10] فز رص – بعد ذلك أو لم يضربها والله أعلم بالصواب؛ في ط فقرة انفردت بها؛ با دم –
[11] رص با ط دم باب
[12] رص با ط دم –
[13] ب – في قول أصحابنا
[14] دم أبو نصر.
[15] فز رص با دم ط يجتمع
[16] رص مكانها

هيئوا مرابض لغنمهم[٨] فجمعوا[٩] بعرها فذلك لهم ولا[١٠] يجوز لأحد أن يأخذ بغير إذنهم وإن كان غير ذلك فلا بأس.

وسئل بعضهم عن إمساك الحمامات، قال: إن كان يضر بالناس يكره له[١١] ذلك، قال: وذكر أن بعض الخلفاء المأمون أو هارون لما حج رأى بمكة[١٢] من الحمام شيئا كثيرا فأمر بأخذ جملة منها وأخرج[١٣] إلى الحل فذبح[١٤] وتصدق بلحمها وأعطى بكل[١٥] حمام ذبحه درهما.

وسئل[١٦] محمد بن مقاتل قال:[١٧] ينبغي لمن اتخذ برج حمام في قرية أن يحفظها ويعلفها ولا يتركها بغير علف فتصير[١٨] إلى بيادر الناس، وإن اختلط بها حمام[١٩] غيرها حماما أهليا[٢٠] ويعرف أنها[٢١]

---

[١] فز با رص ط دم فيجتمع؛ رص ليجتمع
[٢] رص –
[٣] رص فيجيء
[٤] رص فيلتقطها؛ ط دم فالتقطتها
[٥] دم أصحاب.
[٦] فز البقر
[٧] رص + يأمرون غيرهم بجمعه
[٨] رص ط با –؛ دم لغيرهم
[٩] فز ط با ليجمعوا؛ رص ليجتمع
[١٠] رص فلا
[١١] فز رص ط –
[١٢] فز ط في مسجد مكة
[١٣] رص فأخرج
[١٤] رص با وذبح
[١٥] رص مكان كل
[١٦] فز رص با ط دم وقال
[١٧] فز رص با ط دم –
[١٨] فز لكيلا تصير؛ با لتصير
[١٩] رص –
[٢٠] رص من الحمام الأهلي
[٢١] رص أهلي وله صاحب؛ با –

حمام الناس[١] لا[٢] ينبغي له أن يأخذه.[٣] وإن أخذه[٤] يطلب صاحبه[٥] مثل[٦] الضالة واللقطة، فإن[٧] لم يأخذه[٨] وفرخ عنده فإن كانت الأم غريبة فلا يتعرض لفرخها، وإن كان الغريب ذكرا والأنثى لصاحب البرج[٩] فالفرخ له؛ لأن الفرخ والبيض لصاحب الأم وإن لم يعرف أن في حمامه غريبا فلا شيء عليه إن شاء الله.

وسئل أبو القاسم عن سكران ذاهب العقل وقع ثوبه /[٢٣٣و] في الطريق والسكران نائم في الطريق فجاء رجل وأخذ[١٠] ذلك الثوب ليحفظه فهلك في يده، قال: لا ضمان عليه؛ لأن ذلك متاع ضائع بمنزلة اللقطة، فقيل:[١١] فإن كان الثوب[١٢] تحت رأسه فأخذ منه لما خاف[١٣] ضياعه، قال: يضمن؛ لأن السكران حافظ، وكذلك لو كانت الدراهم[١٤] في كمه فأخذها ليحفظها[١٥] فهو ضامن[١٦] إن هلك.[١٧]

---

[١] رص با –
[٢] رص لم
[٣] رص يأخذ؛ رص يأخذها
[٤] رص أخذها؛ رص + وجب عليه أن؛
[٥] رص صاحبها؛ رص + ليردها عليه
[٦] فز با رص ط دم بمنزلة
[٧] رص وإن
[٨] فز يأخذ؛ با يجده
[٩] فز الفرخ
[١٠] رص با فأخذ
[١١] فز رص با ط دم قيل
[١٢] فز رص ط دم +
[١٣] رص يخاف؛ رص + من
[١٤] رص دراهم
[١٥] رص + فهلكت
[١٦] فز ط + له؛ رص –
[١٧] فز با رص دم ط –

وسئل أبو القاسم عن رجل غاب وجعل دارا له في يد[1] رجل ليعمرها ودفع إليه مالا ليحفظه ثم فقد الدافع، هل يجوز[2] له أن يعمر الدار ويصلحها؟ قال: عليه أن يحفظ وليس له أن يعمر إلا بإذن الحاكم ولا يكون الرجل وصيا.[3]

وسئل أبو القاسم عن المفقود متى يحكم في ماله بالقسمة؟ قال: إذا أتت عليه مئة سنة من يوم مولده.[4] وسئل نصير[5] عن ذلك، قال: كان الحسن بن زياد يقول: ينتظر به[6] مئة وعشرين سنة، وقال[7] نصير:[8] وأنا أقول: مئة سنة وبه نأخذ.

وسئل الفقيه[9] أبو جعفر عن رجل التقط لقطة، كم يعرفها؟ قال: سمعت علي بن أحمد قال: سمعت نصير بن يحيى[10] قال: سمعت الحسن بن زياد قال: قال أبو حنيفة: إن كانت مئة درهم أو نحوها يعرفها[11] حولا، وإن كانت عشرة دراهم أو نحوها يعرفها شهرا، وإن كانت ثلاثة دراهم أو نحوها يعرفها جمعة، وإن كانت درهما واحدا أو نحوه[12] يعرفها ثلاثة أيام، وإن كانت دانقا أو نحوه[13] يعرفها يوما. وإن كانت تمرة[14] أو نحوها تصدق بها[15] مكانه، وإن كان محتاجا أكلها مكانه.

---

[1] رص با يدي
[2] فز با رص دم ط –
[3] فز + له
[4] رص ولد
[5] رص أبو نصر
[6] فز –
[7] رص با قال
[8] رص أبو نصر
[9] رص –
[10] فز –
[11] رص عرفها وكل مرة يمر هذه الكلمة في الفقرة فكذلك في نسخة رص وص.
[12] رص –
[13] رص –
[14] فز + أو تمرتين تصدق بها وإن كانت تمرة واحدة أو؛ ط ثمرة
[15] فز ط –؛ رص + في

وسئل الحسن بن زياد عن رجل مات بالبادية، هل لصاحبه أن يبيع حماره ومتاعه ويحمل الدراهم إلى أهله؟ قال: نعم، قال نصير: وبه نأخذ.

وقال أبو بكر الإسكاف: إن أخذ السلطان[١] عبدا آبقا فرده على مولاه من مسيرة ثلاثة أيام فلا جعل له؛ لأن الواجب عليه أن يتولى أموال الناس[٢] ويحفظها، فإذا فعل ما هو واجب عليه فلا[٣] يجب له[٤] جعل.[٥] قال الفقيه: وبه نأخذ، وهو بمنزلة الوصي إذا[٦] أخذ عبدًا ليتيمٍ[٧] وجاء به فلا جعل له.

وسئل أبو بكر عمّا يجتمع للدهانين مما يقطر من الأوقية، قال: إن كان وقت الشراء زاد[٨] المشتري[٩] شيئا من الدهن أرجو أن يطيب له ذلك وإلا فلا يطيب له. قال الفقيه: إن وضع الأوقية /[٢٣٣ظ] في إنائه بعدما كان الدهن بحال يسيل الدهن من خارجه ولا يسيل من داخله فهو طيب له،[١٠] وإن كان الدهن يسيل من داخل الأوقية فإن زاد[١١] لكل واحد من المشترين[١٢] شيئا من الدهن طاب له ذلك، وإن لم[١٣] يزد[١٤] شيئا ينبغي[١٥] أن يتصدق[١٦] ولا ينتفع به، إلا أن يكون محتاجا ويكون سبيله سبيل

---

[١] فز رص با ط دم السلطان إذا أخذ
[٢] فز رص با ط دم المسلمين
[٣] فز ط دم –؛ رص لم؛ با لا
[٤] فز ط با دم –؛ رص + به
[٥] فز با الجعل
[٦] رص با –
[٧] فز با رص ط دم عبد اليتيم.
[٨] رص أراده
[٩] فز با دم: ما كان للمشتري زاده
[١٠] رص –
[١١] رص ط أراد؛ رص + المشتري
[١٢] رص –
[١٣] با –
[١٤] رص المشتري
[١٥] ط فينيتغي له
[١٦] رص + به

اللقطة، وإن كان لا يعلم أنه سال من داخلها أو خارجها[1] أو سال من كلا الوجهين فالجواب كذلك أنه لا يطيب له إلا أن يزيد للمشتري[2] شيئا.[3]

كتاب[4] الأشربة

قال أبو بكر: بلغني أن داود بن عباس جمع[5] الفقهاء للطعام فبينما هم يطعمون وفيهم نصير بن يحيى[6] فسقي من هذا الزبيبي فتناوله نصير وشربه فلما رأى[7] داود[8] ذلك[9] منه[10] أمر بأن[11] يتخذ مجلس الشراب فلما فرغوا من الطعام أرادهم[12] أن يقوموا إلى ذلك المجلس فامتنع نصير وقال: إنه حرام فقال[13] سبحان الله يا أبا بكر شراب[14] واحد هاهنا حلال وثم حرام؟ فقال:[15] بلى هاهنا حلال تناولناه للحاجة إليه لاستمراء الطعام، وثم يكون التناول للهو فهو حرام. قال الفقيه: يعني إذا كان مطبوخا وقد[16] اشتد فلا بأس به في قول أبي حنيفة وأبي يوسف فإن[17] شرب[18] لاستمراء الطعام قليلا،[19] وإن كان غير

---

[1] رص با دم خارجه أو داخله
[2] فز با ط المشتري
[3] با + والله أعلم بالصواب؛ دم + والله أعلم
[4] رص با ط دم باب
[5] فز رص ط دم حبس؛ رص با أجلس
[6] فز ط با دم – بن يحيى
[7] ط + وشربه؛ دم رأوا.
[8] دم –
[9] ط –
[10] ب دم –
[11] ب أن
[12] رص أراد منهم
[13] ب + له داود
[14] رص –
[15] ب قال الفقيه
[16] رص ولا
[17] ف با ط ز إن؛ رص دم أن
[18] رص يشرب منه؛ دم يشرب
[19] فز با رص ط دم القليل منه

مطبوخ فلا خير فيه وفي قول[1] محمد مطبوخا كان أو غير مطبوخ فهو[2] حرام، إذا كان[3] يعلم[4] أن الكثير منه يسكر فالقليل منه حرام. وإن كان من العنب فهو حرام في قولهم جميعا، وإن كان مطبوخا لم يذهب ثلثاه وبقي ثلثه فإن ذهب ثلثاه وبقي ثلثه[5] ثم اشتد فهو على هذا[6] الاختلاف.

وروي عن محمد بن مقاتل الرازي أنه قال: لو أعطيت الدنيا بحذافيرها لما[7] شربت المسكر، ولو أعطيت الدنيا بحذافيرها ما[8] أفتيت بأنه حرام يعني به[9] نبيذ التمر أو الزبيب[10] إذا كان مطبوخا، وأما إذا كان غير مطبوخ أو عصير العنب قبل أن يطبخ على الثلثين لم[11] يختلف[12] أصحابنا في تحريمه.[13]

وقال نصير: سألت أبا سليمان عن المثلث[14] صب على[15] عصير، قال: يستأنف الطبخ حتى يذهب ثلثاه ويبقي ثلثه وهو قول محمد، قلت: أويشرب ما دام حلوا؟ قال: ما لم يخف أن يتغير، فقلت:[16] كم؟[17] قال: أقل من[18] /[٢٣٤و] ثلاثة أيام.

---

[1] رص وقال
[2] ص: المطبوخ وغير المطبوخ
[3] رص –
[4] رص علم
[5] رص –
[6] رص –
[7] رص ما
[8] دم فما
[9] فز رص ط با –
[10] فز رص ط با والزبيب
[11] رص فلم
[12] دم يختلفوا.
[13] فز حرمته؛ دم أنه حرام.
[14] فز ط با دم ثلاثي؛ رص مثلث
[15] فز عليه
[16] رص قلت
[17] رص وكم أقله
[18] رص –

وقال أبو القاسم: سمعت محمد بن سلمة يقول: كان القراء إذا أرادوا أن يتخذوا من العنب خلا[١] صب[٢] في أسفل الخابية خلا[٣] كيما [٤] يخرج من العنب فيحمض.

وسئل أبو بكر عن العصير إذا وضع في الشمس حتى ذهب ثلثاه وبقي ثلثه، قال: لا بأس به، وهو بمنزلة طبخه بالنار. قال الفقيه: وروي عن أبي حنيفة أنه سئل عن هذا فقال: لا بأس به.

وسئل سفيان الثوري عن ذلك فكرهه والقياس ما قال أبو حنيفة.[٥] وكذلك إذا أطلى الخابية بالخردل وجعل فيها العصير ومضى على ذلك مدة ولم يشتد وهو بحال لا يسكر فلا بأس به في قول أصحابنا وكرهه بعضهم، وبقول أصحابنا نأخذ.

قال الفقيه:[٦] شرب الأشربة على خمسة أوجه، في وجه هو حلال بالإجماع، وفي وجه هو حرام بالإجماع، وفي وجه هو[٧] حرام عند أصحابنا وحلال[٨] عند بعض الناس، وفي وجه هو[٩] حلال عند أصحابنا حرام عند بعض الناس، وفي وجه الاختلاف[١٠] بين[١١] أصحابنا. أما[١٢] الوجه الذي هو حلال بالإجماع فهو كل شراب لم يمض عليه ثلاثة[١٣] أيام وهو حلو لا يسكر، وأما الذي هو حرام بالإجماع

---

[١] رص خلا من العنب
[٢] رص صبوا
[٣] رص –
[٤] فز ط دم با لكي؛ رص لكيما
[٥] فز با + رحمه الله
[٦] رص با + رضي الله عنه؛ ط + رحمه الله
[٧] فز رص ط دم با +
[٨] رص ط با دم حلال
[٩] رص –
[١٠] فز رص با دم اختلاف
[١١] رص عند
[١٢] فز رص ط دم با فأما
[١٣] فز –

فهو الخمر بعينها والسكر من كل شراب، وأما الذي هو حرام عندنا[1] حلال عند بعض الناس[2] هو[3] ماء العنب الذي[4] قد طبخ على النصف ويشتد[5] ففي[6] قول علمائنا[7] لا[8] يجوز شربه،[9] وهو قول عامة فقهاء الأمصار، وقال بشر المريسي: يجوز شربه فيما[10] دون السكر، وأما الوجه الرابع فهو العصير الذي جعل في الشمس حتى ذهب ثلثاه وبقي ثلثه أو لم[11] يطبخ ولم يشمس[12] ولكنه[13] عولج بالخردل فإنه يجوز شربه عند[14] علمائنا ولا يجوز عند بعض الناس، وأما الوجه الخامس فهو نبيذ التمر أو نبيذ الزبيب إذا طبخ أدنى طبخة ثم اشتد فإنه يجوز شربه دون السكر في قول[15] أبي حنيفة وأبي يوسف الآخِر[16] إذا أراد به استمراء الطعام ولم يرد به اللهو. وقال محمد: لا يجوز شربه كثيره وقليله[17] حرام. وبه نأخذ. ولو أراد أن يشربه باللهو[18] كثيره وقليله[19] حرام بالاتفاق. ولو اتخذ نبيذا من الشعير أو الذرة أو التفاح[20] أو العسل

---

[1] رص عند أصحابنا و
[2] فز –
[3] فز رص ط دم با فهو
[4] رص إذا
[5] فز رص با دم وقد اشتد
[6] رص في؛ رص ط دم با فإن في
[7] فز ط با دم –
[8] فز فلا
[9] فز + في قول أصحابنا
[10] رص –
[11] فز رص ط دم با ولم
[12] فز رص ط دم با –
[13] فز رص ط دم با ولكن
[14] فز رص ط دم با في قول
[15] رص عند
[16] رص –
[17] رص قليله وكثيره
[18] فز رص ط با دم للهو
[19] فز رص ط با دم فقليله وكثيره
[20] ب – أو التفاح؛ ط + أو من التفاح

فاشتد وهو مطبوخ أو غير مطبوخ فإنه يجوز شربه ما دون السكر عند أبي حنيفة وأبي يوسف، وعند محمد لا يجوز شربه وبه نأخذ.[1]

كتاب[2] الوقف

سئل أبو بكر[3] /[٢٣٤ظ] عن رجل وقف وقفا على أمهات أولاده[4] إلا[5] من تتزوج[6] فلا شيء لها، فتزوجت واحدة منهن ثم طلقها. قال: لا شيء لها إلا أن يكون قد اشترط في الوقف، وكذلك لو قال: على بني فلان إلا من يخرج من البلد فخرج بعضهم ثم عاد فلا شيء له.

وسئل الفقيه[7] أبو جعفر عن رجل وقف أرضا على مسجد ولم يجعل أجره[8] للمساكين، قال: ذكر عن محمد بن سلمة أنه كان يقول في قياس قول أبي يوسف يجوز؛ لأنه يرى المسجد مؤبدا، وفي قياس قول محمد لا يجوز؛ لأن من مذهبه أن المسجد إذا خرب ما حوله صار المسجد ملكا للذي اتخذه مسجدا فصار الوقف غير مؤبد، قال: وكان أبو بكر الإسكاف يقول: لا يجوز في قولهم جميعا، وكان أبو بكر بن أبي سعيد يقول يجوز في قولهم جميعا وبه قال[9] أبو جعفر وبه نأخذ.

---

[1] في ط فقرة انفردت بها؛ دم + والله أعلم
[2] رص ط با دم باب
[3] ب ط دم -
[4] دم الأولاد
[5] رص + على
[6] رص + منهن
[7] ب ط رص -
[8] رص دم آخره
[9] فز با رص + الفقيه

وسئل محمد بن الحسن عن مسجد عتيق لا يعرف[١] من بناه خرب[٢] واتخذ مسجدا آخر، هل لأهل المسجد[٣] أن يبيعوه ويستعينوا بثمنه في مسجد آخر؟[٤] قال: نعم. قال الفقيه: وفي قول أبي يوسف لا يجوز بيعه بوجه من الوجوه.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن سراج المسجد، أيجوز أن يترك في المسجد من وقت المغرب إلى وقت العشاء؟ قال: لا بأس به؛ لأن المصلي ينشط للصلاة إذا كان في المسجد ضوء، قيل: أيجوز[٥] أن يترك السراج على حاله الليل كله؟[٦] قال: لا إلا أن يكون في موضع[٧] جرت العادة في مسجدهم كذلك،[٨] قيل: أيجوز أن يدرس الكتاب بسراج المسجد؟ قال: أرجو أن لا بأس به.[٩] قال الفقيه: إذا وضع السراج في المسجد للصلاة فأراد أن يدرس بضوئه فهذا لا يشكل أنه[١٠] يجوز، وإن[١١] أراد أن يدرس بعد ما فرغوا من الصلاة وذهبوا فقد اختلفوا فيه،[١٢] والذي يقول:[١٣] إنه لا بأس به إلى ثلث الليل ونحوه؛[١٤] لأنهم لو أخروا الصلاة إلى هذا الوقت والسراج في المسجد فلا بأس به، فكذلك درس العلم إذا كان في الدهن متسع.[١٥]

---

[١] رص يدرى
[٢] رص با دم فخرب
[٣] رص + العتيق
[٤] رص المسجد الآخر
[٥] رص فيجوز؛ با أفيجوز
[٦] رص الليلة كلها
[٧] رص + قد
[٨] رص بذلك؛ دم –
[٩] ب –
[١٠] ب أن
[١١] فز رص ط وإذا
[١٢] ب دم –
[١٣] رص نقول به رص ط نقول؛ با والذين قالوا؛ دم ولكن نقول
[١٤] فز با رص ط دم أو نحوه
[١٥] رص سعة

وسئل أبو القاسم عن رجل جعله الحاكم قيما على غلات المسجد الجامع وجعل له شيئا معلوما[١] كل سنة، هل يحل لهذا القيم أخذ ما جعل له الحاكم؟ أو جعل الحاكم منها شيئا لخادم المسجد هل يجوز؟[٢] قال: أما ما جعل للقيم في أخذ[٣] غلاته والنفقة[٤] عليه مقدار أجر مثله فهو جائز، أما[٥] ما[٦] جعل لخادم المسجد إن[٧] كان الواقف /[٢٣٥و] قد[٨] شرط ذلك في وقفه فهو جائز، وإن كان الواقف لم يشترط في الوقف لا[٩] يجوز للقاضي أن يجعل له ولا يجوز[١٠] للقابض أن يقبض.[١١]

وسئل عن مسجد له مستغلات وأوقاف، أيجوز للقيم أن يشتري من غلاته الحصير والآجر لفرش المسجد أو يلقي فيه الحصى[١٢] أو يبني منارة؟ قال أبو القاسم: أما بناء المنارة وفرش المسجد بالآجر فهو من البناء، وأما الجص[١٣] وإلقاء الحصى ليس[١٤] من البناء، وإن[١٥] كان صاحب الوقف بين في وقفه جاز، وإن لم يبين صاحب الوقف فإنه لا يجوز. قال الفقيه: إن كان قيم المسجد أراد أن يشتري الدهن للمسجد أو الحصير أو الحشيش من غلة المسجد فإن كان الواقف وسع على القيم أن يفعل ما

---

[١] رص + يأخذه
[٢] فز ط –
[٣] فز با دم بأخذ
[٤] فز ط وبالنفقة؛ با وللنفقة
[٥] رص دم –
[٦] رص دم وما
[٧] فز رص دم با ط فإن
[٨] رص –
[٩] رص لم
[١٠] ب –
[١١] رص + من غلة حانوت آخر وإن كان وقفها مختلفا وهذا استحسان لأن ذلك كله للمسجد؛ رص بعد هذه الفقرة فقرة: عن مسجد بابه على مهب الريح.
[١٢] رص الحصاة؛ ب + والآجر
[١٣] رص دم الحصير
[١٤] رص ط با فليس
[١٥] فز با رص ط فإن

يرى من مصلحة المسجد[١] فله ذلك، فإن[٢] كان الواقف جعله لعمارة المسجد وبنائه فليس للقيم ذلك، وإن[٣] كان الوقف قديما لا يعرف[٤] شرط الواقف[٥] فإنه ينظر إلى من كان[٦] قبله، فإن كانوا يشترون منه الحصير والدهن ونحو ذلك جاز له أن يفعل، وإن كان الذين[٧] قبله لم يكونوا يشترون منه[٨] فلا[٩] ينبغي له أن يشتري منه.

وسئل عن قيم المسجد[١٠] أراد أن يبني حانوتا[١١] في حد المسجد أو فنائه، قال: لا يجوز له[١٢] أن يجعل شيئا من المسجد مسكنا فتسقط حرمة المسجد عنه، ولا يجوز أن يضيق فناءه على المصلين والمارة.[١٣]

وسئل علي بن أحمد عن رجل أراد أن يجعل ماله لوجه القربة فعتق العبد أفضل أم[١٤] اتخاذ الرباط[١٥] للمسلمين؟ قال: يجعل رباطا فيكون[١٦] أفضل.

---

[١] رص + المتعلقة بالمسجد
[٢] رص با دم وإن
[٣] فز فإن
[٤] رص يدرى
[٥] رص ما شرطه
[٦] فز ط با دم –
[٧] فز + من
[٨] رص + ذلك؛ ب + الحصير والدهن
[٩] رص لا
[١٠] رص + إذا
[١١] رص ط با دم حوانيت
[١٢] با +
[١٣] رص –
[١٤] رص أو
[١٥] فز ط با يتخذ رباطا
[١٦] رص فهو

وسئل الفقيه[١] أبو جعفر عن رجل مات وترك ابنين في يدي[٢] أحدهما ضيعة يزعم أنها وقف عليه من أبيه، والابن الآخر يقول: هي وقف علينا، قال: القول قول الابن[٣] الآخر، وهي وقف عليهما؛ لأنهما تصادقا أنها كانت في يد[٤] أبيهما. وقال بعضهم: القول قول الذي هي في يديه[٥] والقول الأول[٦] أصح.

وسئل عن أرض وقف بجنب المسجد والوقف على المسجد فأرادوا أن يزيدوا في المسجد من الأرض، قال: يجوز وينبغي أن يفعلوا بإذن الحاكم.

وسئل عن بئر بنيت[٧] بالآجر في قرية على شارع فخربت القرية وانقرض أهلها وعند هذه القرية قرية أخرى وفيها حوض يحتاج إلى الآجر، أيجوز أن يؤخذ الآجر من تلك البئر وينفق[٨] في[٩] الحوض؟ قال: إن /[٢٣٥ظ] كان يعرف الذي بنى البئر فقد رجعت إلى ملكه، وإن لم يعرف صاحبها فهي كاللقطة يتصدق بها[١٠] على إنسان حتى[١١] ينفقها في الحوض.

---

[١] ب رص –
[٢] فز ط دم با يد
[٣] فز رص دم با ط –
[٤] رص يدي
[٥] فز ط با يده
[٦] رص والأول
[٧] رص طويت
[٨] رص ويجعل
[٩] رص با + هذا
[١٠] فز رص دم ط –
[١١] فز ط با دم ثم؛ رص –

وسئل الفقيه[1] أبو جعفر عن رجل باع أرضا ثم قال: إني كنت وقفتها وأقام البينة، قال: تقبل بينته وينقض البيع بمنزلة شهود شهدوا على عتق الجارية تقبل البينة بغير دعوى الجارية[2]. قال الفقيه: وبه نأخذ. وقال بعض الناس:[3] إن[4] الشهادة[5] لا تقبل؛[6] لأن البيع متناقض في دعواه،[7] ولا نأخذ به.

وسئل عن حانوت وقف عمارته للآخر[8] فأبى صاحب العمارة أن يستأجره بأجر مثله، قال: إن كانت العمارة لو رفعت فإنه يستأجر بأكثر مما استأجره كلف رفع العمارة ويؤاجر من غيره، وإن كان لا يستأجر بذلك يترك في يدي[9] الأول[10] بذلك الأجر.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف الضيعة[11] على الفقراء فمات وله ابنة[12] ضعيفة، أيجوز أن يعطى لها من الوقف مقدار كفايتها؟ قال: إن كان الوقف في صحة البدن والعقل[13] فالأفضل للقيم والحاكم أن يصرف إليها مقدار حاجتها وكفايتها.

وسئل عن رجل له دار فيها موضع مقدار بيت وقف وليس يصل إلى الموقوف عليه شيء من غلته فيريد صاحب الدار أن يستأجره مدة طويلة، ما القول فيه؟ قال: إن كان هذا الموضع مسلك إلى الطريق الأعظم لا يجوز[1] أن يؤاجره[2] مدة طويلة مخافة أن[3] يندرس أثر[4] الوقف.

---

[1] رص ب –
[2] رص با دم – الجارية
[3] رص بعضهم
[4] فز ط با دم لأن؛ رص –
[5] رص –
[6] رص + فيه البينة
[7] ر: رص دعوى البائع متناقض
[8] فز رص ط دم با وعمارته لآخر
[9] فز با يد؛ رص يده
[10] رص –
[11] فز رص ط دم با ضيعة
[12] فز ط با دم + صغيرة
[13] فز رص دم ط با العقل والبدن

وسئل أبو القاسم عن قيم وقف[٥] آجر دار وقف،[٦] هل يجوز أن يحتال بالغلة على مديون المستأجر؟ قال: أحب إلي أن يجعله كفيلا.

وسئل الفقيه[٧] أبو جعفر عن رجل جعل أرضه مقبرة وفيها أشجار فأرادت ورثته أن يقلعوا[٨] الأشجار؟ قال: لهم ذلك؛ لأن موضع الأشجار مشغول فلا يصلح للقبر،[٩] وكذلك لو جعل داره مقبرة فإن البناء[١٠] لم يدخل فيها.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى دارا فلم يقبضها حتى وقفها، قال: لا يجوز الوقف؛ لأن الوقف قد ينقض بعد صحته، ألا ترى أن الشفيع إذا جاء ينقض الوقف، وليس كالعتق؛ لأن العتق لا يحتمل النقض. قال الفقيه: وقد ذكر هلال في كتاب الوقف أن رجلا لو اشترى أرضا شراء جائزا فوقفها قبل القبض وقبل نقد الثمن فإن الأمر موقوف، فإن أدى /[٢٣٦و] الثمن وقبضها جاز الوقف، وإن مات ولم يترك مالا فإنه يباع ويبطل الوقف، وبه نأخذ.

وروي عن علي بن أحمد عن أبي نصر في قيم الوقف إذا اشترى بغلة الوقف ثوبا فدفع إلى المساكين، قال: لا يجوز ولكن يعطي الدراهم.

---

[١] فز رص ط دم با لم يجز
[٢] فز رص ط دم با يؤاجر
[٣] فز رص ط دم با لعله
[٤] رص ط با دم به أمر
[٥] ب -
[٦] رص ط با دم -؛ رص الوقف
[٧] رص -
[٨] رص يقطعوا
[٩] فز ط با دم للمقبرة
[١٠] فز رص دم ط با فالبناء

وسئل عن قيم وقف طلب منه خراج[1] وجبايات[2] وليس في يده[3] من النزل شيء، قال: إن كان أمر الواقف بالاستدانة فإنه يستدين، وإن لم يأمره بها فإن استدان فلا[4] يرجع[5] ويكون في[6] ماله. قال الفقيه: إذا استقبله أمر لا بد له[7] من الاستدانة[8] ينبغي أن يستدين بأمر الحاكم ثم يرجع في الغلة.

ولو أن رجلا كانت له أرض فوقفها وغصبها[9] منه إنسان آخر فادعى المغصوب منه وأقام البينة، فإن بينته تقبل[10] وترد عليه بالاتفاق، وأما[11] في قول أبي يوسف فلأنها[12] صارت وقفا وإن لم يخرجها من يده فهو[13] أولى بإصلاحها والتولية فيها، وفي قول أبي حنيفة الوقف باطل وهو على ملكه فيرد عليه،[14] وفي[15] قول محمد فإنه إذا لم يخرج من يده لم يصر وقفا وهي على ملكه.

وسئل أبو نصر عن رباط يستغنى[16] عنه وله غلة وبقربه رباط،[1] قال: صرفت[2] الغلة إلى ذلك الرباط، وإن لم يكن بقربه[3] رباط يحتاج الناس إليه، واستغني عن الأول فالوقف راجع إلى ورثة الذي بنى الرباط.

---

[1] فز الخراج
[2] رص وجباية
[3] رص ط با يديه
[4] رص لم؛ رص لا
[5] فز با + على الواقف؛ رص + به في الوقف
[6] ط من
[7] فز رص با دم +
[8] رص + فيه
[9] رص فغصبها
[10] رص قبلت بينته
[11] رص أما
[12] ط لأنها؛ فز فإنها؛ رص ط دم با + قد
[13] فز وهو
[14] رص إليه؛ ط –
[15] رص وأما في
[16] رص استغني

وسئل أبو نصر[٤] عن رجل وقف دارا وفيها حمامات يطرن ويرجعن، قال: يدخل في وقفه الحمامات الأهلية. قال الفقيه: وهذا بمنزلة رجل وقف ضيعة مع الثيران والعبيد جاز. وقد روي[٥] عن علي بن أبي طالب[٦] أنه فعل ذلك.

وسئل[٧] أبو جعفر عن رباط السبيل وعلى باب الرباط قنطرة على نهر كبير لا يقدر على الانتفاع بالرباط إلا بمجاوزة القنطرة وليست للقنطرة غلة تعمر بها، هل يجوز أن ينفق عليها من غلة الرباط ما فيه مصلحة الرباط؟[٨] قال: إن اشترط الواقف في الوقف أن يصرف الغلة إلى عمارة الرباط وما فيه مصلحة الرباط فلا بأس بأن يصرف الغلة إليه، وإن لم يكن في شرط الواقف ذكر المصالح وإنما فيه مرمته ونحو ذلك فإنه لا يجوز صرفه إلى عمارة القنطرة، ألا ترى أن دارًا لوقف[٩] لو كانت في سكة فخربت الدور التي حواليها لا[١٠] يجوز أن تعمر تلك الدور من غلة الوقف، وإن كان لا ينتفع بها إلا بالدور التي /[٢٣٦ظ] حواليها، فإن كان الرباط بحال لو لم تعمر القنطرة لخرب الرباط[١١] ينبغي أن يستحسن فتعمر من غلته؛ لأن الرباط للعامة والقنطرة طريق العامة، وهذا كما روي عن محمد بن الحسن في مسجد ضاق على[١٢] أهله وبجنبه طريق العامة فلا بأس بأن يلحق بالمسجد[١] من الطريق؛ لأن الطريق[٢] للمسلمين والمسجد للمسلمين، فكذلك هذا.[٣]

---

[١] رص طبا + آخر؛ رص +
[٢] رص ط با دم تصرف
[٣] ب – رباط، قال: صرفت الغلة إلى ذلك الرباط، وإن لم يكن بقربه
[٤] فز رص ط با دم –
[٥] فز رص ط دم با وروي
[٦] فز ط با + رضي الله عنه
[٧] فز + الفقيه
[٨] فز رص ط دم با –
[٩] فز رص الوقف
[١٠] رص لم
[١١] رص + فحينئذ
[١٢] ب –

ولو[٤] كان للمسجد أوقاف[٥] مختلفة فلا بأس للقيم بأن يخلط غلتها كلها. وإن[٦] خرب حانوت منها فلا بأس بعمارته من[٧] غلة حانوت آخر، وإن كان وقفها مختلفا. وهذا[٨] استحسان؛ لأن ذلك كله للمسجد.[٩]

وسئل الفقيه[١٠] أبو جعفر عن مسجد بابه على مهب الريح فيصيب المطر باب المسجد فيفسد الباب ويبتل داخل المسجد ويشق على الناس دخول المسجد، هل يجوز أن يتخذوا ظلة على باب المسجد من غلة أوقاف المسجد لتمنع ماء المطر عن باب المسجد[١١] وعن جدار[١٢] المسجد؟ قال: إن لم يكن في ذلك ضرر بأهل[١٣] الطريق فلا بأس به استحسانا.

وسئل الفقيه[١٤] أبو جعفر عن قوم جمعوا الدراهم[١٥] لعمارة قنطرة ليشتروا ببعضها الطعام للعمال فيجتمع هناك من يعمل ومن لا يعمل، هل يسعهم أن يأكلوا؛ لأن العمال يستنكفون أن لا يدعوا الحضور من الناس إلى الطعام، وهل يسعهم أن يعطوا السؤَّال من ذلك؟ أرأيت إن فضل من[١٦] شيء من[١] خشب

---

[١] فز في المسجد؛ رص المسجد
[٢] ب – لأن الطريق
[٣] رص –؛ رص ههنا
[٤] رص وإذا
[٥] ب موقوفات
[٦] رص وإذا
[٧] رص منها
[٨] رص فهذا
[٩] رص –. رص اعتبارا من هذه الفقرة ترتيب المسائل كما هي في المتن حتى فقرة: وسئل بعضهم عن شراء الدهن للمسجد... من هنا سقط من نسخة رص حتى فقرة: وسئل بعضهم عن شراء الدهن للمسجد
[١٠] ب –
[١١] فز رص دم با الباب
[١٢] فز –
[١٣] رص على أهل
[١٤] رص ب –
[١٥] ب دراهم
[١٦] ب –

القنطرة وأحجارها[٢] أو دراهمها[٣] وكان بقرب تلك القنطرة قنطرة أخرى، هل يجوز أن يصرفوا ذلك إلى قنطرة أخرى؟ قال: إن كان الذين حضروا لهداية العمال وإرشادهم والإشارة والحث على العمل فهم بمنزلة العمال، وإن كانوا حضروا نظارا[٤] فإن كانوا قليلا يجوز في الاستحسان،[٥] وإن كانوا كثيرا يتبين بأكلهم النقصان فيما جعل للقنطرة فلا يجوز للعمال أن يدعوهم إلى أكل[٦] ذلك الطعام،[٧] وأما ما فضل من الخشب ونحوه فينبغي أن يفعلوا بمشاورة أربابه إن كان يقدر عليهم.

وسئل الفقيه[٨] عن حجرة موقوفة على مسجد فانكسر حائط المسجد من ماء في شارع بجنب المسجد وذلك الماء للشفة، هل يجوز صرف غلة الحجرة إلى عمارة النهر ليرتفع الضرر عن حائط المسجد؟ قال: إن كانت المرمة على عمارته لا /[٢٣٧و] يزيد على قيمة العمارة القائمة فيه جاز أن يعمر من غلة المسجد ولهم أن يمنعوا أهل المجرى من الانتفاع حتى يعطوهم قيمة العمارة فيصرف ذلك إلى عمارة المسجد، وإن شاء أهل المسجد تقدموا إلى أهل النهر بإصلاحه، فإن[٩] لم يصلحوه[١٠] حتى انهدم حائط المسجد أو انكسر ضمنوا[١١] قيمة الهدم.

وسئل عن وقف على نفر قد استولى عليه رجل لا يمكن انتزاعه من يديه[١٢] فادعى الموقوف عليهم على واحد منهم أنه باع ممن في يديه[١] وسلمه إليه وهو منكر فأرادوا تحليفه، قال: لهم أن

---

[١] رص ب –
[٢] ب + وآجُرّها
[٣] رص دراهم
[٤] رص للنظارة
[٥] فز بالاستحسان
[٦] رص الأكل
[٧] رص –
[٨] فز + أبو جعفر
[٩] رص وإن
[١٠] ب يصلحوا
[١١] ب ضمنهم
[١٢] فز رص ط با دم يده

يحلفوا[٢] على دعواهم، فإن نكل عن اليمين أو قامت عليه البينة قضي عليه بقيمتها فيشتري بها ضيعة أخرى فيكون على[٣] سبيل الوقف الأول.

وسئل الفقيه[٤] أبو جعفر عن أوقاف على قنطرة على واد، فبيس الوادي[٥] وصار[٦] إلى شعبة أخرى من أرض تلك المحلة واحتيج إلى عمارة[٧] قنطرة على هذا الوادي الجديد واستغنى الناس عن القنطرة الأولى، هل يجوز صرف غلات الأولى إلى الثانية؟ قال: إن كانت القنطرة الثانية للعامة ولم يكن قنطرة أخرى للعامة أقرب منها[٨] جاز صرف الغلة إليها.

وسئل عن مقبرة عليها أشجار عظمت وأثمرت لمن يكون أصلها؟ قال: إن كانت الشجرة نابتةً في الأرض قبل أن يتخذ مقبرة فالأشجار للذي كانت له الأرض،[٩] وإن[١٠] نبتت بعدما جعلت مقبرة فإن أنبتها رجل فهي للذي أنبتها وإن نبتت بنفسها فالحكم إلى قاضي المسلمين إن رأى بيعها وإنفاق ثمنها في المقبرة فعل.

وسئل الفقيه[١١] أبو جعفر عن قيم وقف جمع[١٢] جميع الغلة فقسمها على أهل الوقف وحرم واحداً منهم فلم يعطه وصرف نصيبه إلى حاجة نفسه فلما خرجت الغلة الثانية طلب المحروم نصيبه الأول من الغلة الثانية، هل له ذلك؟ قال: هو بالخيار، إن شاء ضمن القيم وإن شاء اتبع شركاءه

---

[١] فز دم يده
[٢] فز ط يحلفوه
[٣] ب + ما كان
[٤] رص ب –
[٥] فز فليس في الوادي ماء
[٦] ط + الماء
[٧] ب –
[٨] فز رص ط با إليها
[٩] رص الأرض له
[١٠] ب + كانت
[١١] رص ب –
[١٢] فز دم –

فيشاركهم فيما أخذوا، فإن اختار أخذ[١] القيم سلم لهم ما أخذوا، وليس له أن يأخذ من غلة هذا العام أكثر من نصيبه، وإن اتبع شركاءه فله أن يأخذ من غلة هذا العام نصيبه ومقدار ما وجب له على شركائه، فيأخذ من أنصبائهم ثم له ولهم أن يرجعوا على القيم بما استهلكه.[٢]

وسئل عن مواضع موات على شط جيحون عمرها أقوام واستنزلوها وكان /[٢٣٧ظ] السلطان[٣] يأخذ[٤] العشر من غلاتها فقام[٥] متولي الرباط إلى السلطان[٦] فأطلق له السلطان،[٧] هل[٨] للمتولي أن يصرف إلى مؤذن يؤذن في الرباط[٩] يستعين[١٠] في طعامه وكسوته؟ وهل يحل للمؤذن أن يأخذ من العشر الذي أباح السلطان للرباط؟ قال: إن كان المؤذن محتاجاً فإنه يطيب له ذلك ولا ينبغي أن يصرف ذلك العشر إلا إلى الفقراء ولا يصرف إلى عمارة الرباط، ولو صرف إلى المحتاجين فأنفقوا ذلك في الرباط جاز ذلك ويكون حسناً.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف الكتب قال كان محمد بن سلمة لا يجيز وكان نصير بن يحيى[١١] قد وقف كتبه، قال الفقيه: وكان الفقيه أبو جعفر يجيز ذلك[١٢] وبه نأخذ.

وسئل عن رجل جعل أرضه مقبرة أو خاناً للغلة أو مسكنا هل يسقط[١] الخراج عنه؟[٢] قال أبو بجعفر قال[٣] أبو نصر: يسقط الخراج عنه[٤] إذا جعلها مقبرة أو مسكناً أو خاناً أو مستغلا.[٥]

---

[١] ب –
[٢] رص دم استهلك
[٣] دم للسلطان
[٤] دم –
[٥] ب فتقدم
[٦] رص – إلى السلطان؛ ب + وسأله أن يصرف العشر إلى عمارة الرباط
[٧] ب + ذلك
[٨] ب + يحل ؛ با + يجوز
[٩] با + ما
[١٠] با + به
[١١] فز –؛ رص + يجيز و
[١٢] فز –

وسئل[٦] أبو نصر عن رجل وقف بقرة على رباط على أن ما يخرج من لبنها وسمنها يعطى أبناء السبيل، هل يجوز ذلك؟[٧] قال: إن كان في موضع يغلب ذلك في أوقافهم رجوت أن يكون جائزاً.

وسئل[٨] عن نصراني وقف ضيعة له على أولاده أبداً ما تناسلوا أو آخره للفقراء فأسلم بعض أولاده هل يعطى له؟[٩] قال أبو نصر:[١٠] نعم لأن[١١] الوقف على أولاده،[١٢] ولا يضرهم كيف كانت أحوالهم ولا يمنع الإسلام ذلك عنهم.

وسئل أبو نصر عن رجل قال وقفت داري على فقراء مكة أو على فقراء قرية[١٣] كذا.[١٤] قال إن كان الوقف في حياته وصحته وهم يحصون فإنه لا يجوز الوقف. وإن كانوا لا يحصون فإنه يجوز ويكون الوقف مؤبداً. وإن كان وقف بعد موته فإنه يجوز يحصون أو لا يحصون، غير أنهم إن كانوا يحصون فإذا انقرضوا صار ميراثا. قال الفقيه: لأن الفقراء إذا كانوا يحصون لم يقع الوقف مؤبداً، فلا يجوز الوقف إن كان في صحته إلا أن يقول[١٥] بعدهم على الفقراء. وأما إذا كان بعد الموت فيكون على وجه الوصية.

---

[١] رص + عنه
[٢] فز رص ط –
[٣] فز رص ط –
[٤] رص –
[٥] دم مستغلات؛ ب ط رص – إذا جعلها مقبرة أو مسكناً أو خاناً أو مستغلا
[٦] هذه الفقرة سقطت من ر
[٧] فز –
[٨] ب + نصير
[٩] رص من ذلك
[١٠] ب + أبو نصر
[١١] رص –
[١٢] رص لأولاده؛ با + جائز
[١٣] رص أقاربه
[١٤] رص با –
[١٥] رص + ثم

وسئل أبو نصر عن رجل بنى مسجداً في زقاق فنازعه بعض أهل المحلة في نصب المؤذن والإمام أو في عمارته. قال: أما العمارة فالذي بنى المسجد أولى. وأما نصب المؤذن والإمام فلهم أن ينصبوا ذلك[١] إن[٢] شاءوا ولا يكون /[٢٣٨و][٣] أحق بذلك منهم. قال الفقيه: وهذا جواب أبي نصر وسئل أبو بكر الإسكاف عن ذلك فقال: الذي بنى[٤] أحق بنصب المؤذن والإمام[٥] من غيره، وبه نأخذ إلا أن يريد[٦] أن يتخذ[٧] مؤذناً أو إماماً[٨] والقوم يريدون من هو[٩] أصلح منه[١٠] لذلك الأمر،[١١] فلهم أن يفعلوا[١٢] ذلك.

وسئل[١٣] أبو جعفر عن رباطي غرس أشجاراً في أرض موقوفة على الرباط وقام عليها في سقيها وتعاهدها حتى كبرت، ولم يبين وقت غرسه أنها للرباط، لمن تكون الأغراس؟[١٤] قال: إن[١٥] ولي الرباط تعاهد الأرض الموقوفة على الرباط فالأشجار للوقف، وإن لم يكن إليه ولاية الوقف فالأشجار للغارس وله رفعها.

---

[١] رص لذلك من
[٢] رص –
[٣] ب الجاعل
[٤] رص الباني
[٥] رص با الإمام والمؤذن
[٦] رص + القوم
[٧] رص يتخذوا
[٨] ب رص إماما أو مؤذنا؛ رص –
[٩] رص –
[١٠] رص با منهم
[١١] رص –
[١٢] رص –
[١٣] با + الفقيه
[١٤] رص الأشجار
[١٥] ب + كان

وسئل أبو القاسم عن مسجد أراد أهله أن يجعلوا الرحبة مسجداً أو المسجد رحبة[1] أو[2] أرادوا أن يحدثوا له باباً أو يحولوا الباب عن موضعه ويمنع عن[3] ذلك بعضهم. قال: إذا اجتمع أكبرهم وأفضلهم[4] فليس للأقل منعهم عن[5] ذلك[6].

وسئل[7] بعضهم[8] عن شراء الدهن للمسجد أفضل أم شراء الحصير؟ قال: هما سواء. قال الفقيه: إن كان للمسجد حصير وهو محتاج إلى الدهن فشراء الدهن أفضل، وإن كان المسجد مستغنياً عن الدهن محتاجاً إلى الحصير فشراء الحصير أفضل، وإن كانت الحاجة إليهما سواء[9] فهما في الأجر سواء.[10]

وسئل أبو القاسم[11] عن رجل قال هذه الشجرة للمسجد قال لا تصير للمسجد حتى يسلم إلى قيم المسجد.[12]

وسئل[1] أبو القاسم عن رجل ادعى كرماً في يدي[2] رجل فزعم المدعي عليه أنه وقف الكرم وليس للمدعى البينة[3] هل يجب[4] للمدعي على المدعى عليه يمين؟ قال: إن أراد أن يحلفه ليأخذ القيمة إن نكل عن اليمين فله أن يحلفه، وإن أراد أن يحلفه ليأخذ الكرم إن نكل عن اليمين فليس له ذلك.

---

[1] ط بالعكس
[2] رص و
[3] فز با وأبى
[4] رص على ذلك
[5] با من
[6] ر: فلا بأس به؛ رص بعد هذه الفقرة فقرة: مسجد له مستغلات وأوقاف
[7] رص من هنا الترتيب كما في المتن
[8] فز رص ط با أبو القاسم
[9] ب – سواء
[10] رص بعد هذه الفقرة فقرة: وسئل أبو نصر عن رجل قال ضيعتي هذه للسبيل
[11] ط –
[12] رص –؛ هذه الفقرة في ط قبل الفقرة السابقة

وسئل أبو القاسم عن مسجد اتخذ لصلاة الجنازة أو لصلاة العيد هل يجنب ما يجنب المساجد؟ قال: يجنب كما[٥] تجنب المساجد.[٦]

وسئل أبو نصر[٧] عن رجل قال ضيعتي هذه للسبيل. ولم يزد على هذا قال: إن كان القائل من أهل ناحية يفهمون بها الوقف المؤبد فذلك على ما عرفوه وهو كصريح الوقف.

وسئل أبو نصر عن رجل خرج في سفر[٨] مع رفقائه وعند[٩] كل واحد منهم زاد أيجوز أن يجتمعوا في النهد بغير وزن؟ فإن دخل داخل معهم /[٢٣٨ظ] على أن يدفع كل يوم كذا أيجوز ذلك؟ قال: المناهدة على المسامحة بين الرفقاء في أسفارهم،[١٠] ولو راموا[١١] التساوي ما قدروا عليه؛ لأنهم يتفاوتون في الأكل وفي وقت الجوع. وقد أباح الله تعالى مخالطة اليتامى مع ما أوعد على أكل مال اليتيم فقال: (وَإِنْ تُخَالِطُوهُمْ فَإِخْوَانُكُمْ وَاللَّهُ يَعْلَمُ الْمُفْسِدَ مِنَ الْمُصْلِحِ) وإذا دخل رجل[١٢] معهم[١٣] برضاهم أرجو أن يجوز. وروي عن سفيان الثوري أنه كان يسافر ويقول لرفيقه[١٤] أنفق، فإذا بلغت النفقة مئة أعطاه[١٥] خمسين درهماً.

---

[١] رص هذه الفقرة تأتي بعد فقرة العلوية الساكنين ببلخ

[٢] رص في يد

[٣] رص بينة

[٤] رص –

[٥] رص ما

[٦] رص بعد هذه الفقرة فقرة: رجل بنى رباطا على أن يكون

[٧] في هامش ص: لعله أبو القاسم

[٨] رص ط با سفره

[٩] رص ومع

[١٠] رص الأسفار

[١١] فز أرادوا

[١٢] ط –

[١٣] رص با معهم رجل

[١٤] رص با + في السفر

[١٥] رص أعطيتك

وسئل أبو بكر عن الحشيش يخرج من المسجد[1] أيام الربيع قال: إن لم يكن له قيمة فلا بأس بطرحه خارجاً ولا بأس لمن[2] أخذ[3] أن ينتفع[4] به، وكذلك[5] لو[6] رمى[7] إنسان بقشر الرمان[8] فلا بأس[9] لمن[10] رفعه[11] أن ينتفع[12] به وطرحه دليل على[13] أنه أباح[14] لمن أخذه.[15]

وسئل أبو بكر عن رجل قال وقفت ضيعتي هذه على فقراء قرابتي وعلى فقراء قريتي وجعل آخره للمساكين، وأراد[16] القيم أن يفضل بعضهم على بعض. قال: إن كان فقراء قريته[17] وفقراء قرابته[18] لا يحصون فللقيم أن يعطى من شاء منهم، وله أن يفضل بعضهم على بعض فيجعل نصف الغلة لفقراء القرابة[19] ونصفها لفقراء القرية[20] ويعطي من شاء منهم. وإن كانوا يحصون فإن الغلة تقسم بينهم على عدد رؤوسهم، وليس له أن يفضل بعضهم على بعض. وان كان أحد الفريقين يحصون والآخر لا

---

[1] رص + في
[2] رص بمن
[3] رص ط با دم رفعه
[4] فز ط با دم رفعه وانتفع
[5] رص قشر الرمان
[6] رص إذا
[7] رص + به
[8] رص –؛ رص + إذا رمى به
[9] رص برفعه والانتفاع
[10] رص –
[11] فز با يرفعه؛ رص –
[12] رص –
[13] رص + إباحته؛ ط –
[14] رص أباحه
[15] رص –
[16] فز فإن أراد؛ رص فأراد
[17] رص قرابته
[18] رص أهل قريته؛ رص قريته
[19] رص القرية
[20] رص القرابة

يحصون فينظر[١] إلى عدد الذين يحصون فيضرب لهم بعددهم، والذين لا يحصون يضرب[٢] لهم سهم[٣] واحد، فما أصاب ذلك السهم الواحد[٤] يعطي[٥] من شاء،[٦] وأما[٧] حصة الذين يحصون يقسم بينهم بالسوية. قال الفقيه: هذا الجواب على قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وفى قول محمد هكذا إلا في فصل واحد، أن الذين لا يحصون يضرب لهم بسهمين؛ لأن الفقراء اسم جماعة وأقل الجماعة اثنان. وأصل الاختلاف بينهم في الوصايا.

وسئل[٨] عن أهل المسجد[٩] أو[١٠] بعضهم باعوا غلة المسجد ونزله أو أمروا رجلاً يبيع ذلك. قال أبو بكر: أرجو أن يكون جائزاً، ولو باعوا بأمر الحاكم كان[١١] أعجب[١٢] إلي، وكذلك نقض المسجد إذا استغنى المسجد عن ذلك باع[١٣] مشايخ أهل[١٤] ذلك المسجد ومن يتولى /[٢٣٩و] أمره[١٥] فلا بأس بذلك.[١٦]

---

[١] رص فإنه ينظر
[٢] رص فيضرب
[٣] رص بسهم
[٤] فز ط با –
[٥] رص أعطى
[٦] رص يشاء
[٧] رص والذي أصاب
[٨] رص هذه الفقرة والتي تليها تأتي بعد فقرة: ولو أن رجلاً وقف أرضه على الفقراء فاحتاج بعض ورثته
[٩] رص مسجد
[١٠] رص –
[١١] فز ط با دم لكان
[١٢] رص أحب
[١٣] رص فاع
[١٤] رص –
[١٥] فز ط با ذلك
[١٦] رص به

وسئل أبو بكر عن الوقف على العلوية الساكنين ببلخ والوظيفة لهم ومنهم من يغيب عن البلد[١] سنة أو نحو ذلك. قال: من غاب عنهم ولم يبع مسكنه ولم يتخذ مسكناً آخر[٢] فهو من سكان بلخ ولم يبطل وظيفته ولا وقفه.[٣]

وسئل أبو القاسم عن رجل غرس على شط نهر بحذاء[٤] المسجد وغرس[٥] في المسجد ثم مات، لمن تكون الاشجار؟ قال: ما غرس على شط النهر فهو لورثته، والذي غرس في المسجد يكون للمسجد بمنزلة البناء إذا[٦] بناه.[٧]

وسئل[٨] أبو بكر عن رجل[٩] وقف على فقراء أولاده، ثم جاء واحد منهم وادعى[١٠] أنه فقير. قال: لا يعطى من يدعي[١١] أنه فقير ما لم يثبت فقره عند الحاكم.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يوقف من ماله كذا وكذا لدين يظهر عليه[١٢] ووقت وقتاً أو لم يوقت. قال: الوصية باطلة إلا أن يقول: إن رأى الوصي ذلك.[١٣] فيوقف ذلك من ثلث ماله. وكأنه قال يعطي الوصي ذلك[١٤] من شاء.

---

[١] رص البلدة
[٢] ب + في موضع
[٣] رص بعد هذه الفقرة فقرة: رجل ادعى كرما في يدي رجل
[٤] رص –
[٥] ب أو وغرس
[٦] رص الذي بنى فيه
[٧] ب بني؛ رص –
[٨] سقطت الفقرة من ر
[٩] رص عمن
[١٠] رص يدعي
[١١] ب + منهم
[١٢] فز ط با ظهر علي؛ رص عليّ
[١٣] رص –
[١٤] رص –

وسئل أبو بكر عن وقف مشهور مثل وقف علي بن يونس هل تجوز الشهادة عليه بالشهرة؟ قال: لا تجوز. وإن كان مثل وقف عمرو بن العاص. قال الفقيه: وكان[١] الفقيه أبو جعفر يقول تجوز الشهادة على الأوقاف المشهورة؛ لأنه لو لم يجز ذلك أدى ذلك إلى استهلاك الأوقاف. وبه نأخذ.

وقال أبو بكر: سأل رجل الحاكم الماضي عن رجل في يديه[٢] أرض وماء للفقراء، ففضل[٣] الماء من أرض الوقف، أيعطي[٤] ذلك الماء غنيا لينتفع به[٥] فأمره[٦] الحاكم بأن يرسل فضلة من[٧] الماء في النهر ولا يعطي أحدا شيئا،[٨] بل[٩] يرسل في النهر ليصل إلى الفقراء وإلى[١٠] كل أحد.[١١]

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له فأخرجها[١٢] إلى يد قيم ثم أراد أن يأخذ منه. قال: لا يمكنه أن يأخذ منه إلا أن يكون قد اشترط لنفسه بأن يكون إليه العزل والإخراج والاستبدال، فحينئذ[١٣] له ذلك. واما إذا لم يشترط[١٤] فليس له ذلك؛ لأنه يحول[١٥] بينه وبين الفقراء. وإن ظهر به فسق فالحاكم هو الذي يفعل ذلك، ولا كلام للواقف. قال الفقيه: هذا الجواب على قياس قول محمد خاصة؛ لأن من

---

[١] رص وسمعت
[٢] ب يده
[٣] رص فقصر
[٤] فز ط با دم أيجوز له أن يعطي
[٥] رص –
[٦] رص وأمر
[٧] ب –
[٨] رص +
[٩] رص قال
[١٠] فز ط با أو إلى
[١١] ب واحد
[١٢] فز ط با وأخرجها من يده ووضعها؛ رص وأخرجها
[١٣] رص + يكون
[١٤] رص يكن شرط
[١٥] فز رص عدل

مذهبه أن الوقف لا يصح إلا بالقبض، فلما كانت صحته بإخراجه من يده وقد وُجد[1] فليس له أن ينزعه[2] من يده. وأما في قياس قول أبي يوسف فللواقف /[٢٣٩ظ] أن يخرج من يده ويضع في يدي[3] من يشاء،[4] سواء اشترط أو لم يشترط؛ لأن القيم وكيله، فله أن يخرج الوكيل من الوكالة متى شاء، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفاً على أقاربه المقيمين في بلدة[5] كذا وجعل آخره للفقراء والآن[6] يريد أقاربه[7] الانتقال من تلك القرية،[8] هل يحرمون من نزل هذا الوقف؟ قال: إن كان القوم ممن يحاط بهم، فإن صلتهم تدور بهم أينما داروا، وان كانوا ممن لا يحاط بهم،[9] فكل من انتقل عن تلك القرية[10] انقطعت صلته من الوقف، وأعطي من وجد[11] مقيماً هناك. وإن لم يبق أحد مقيم هناك صرف إلى الفقراء وصاروا[12] كأنهم[13] قد[14] انقرضوا. قال الفقيه: وإن[15] رجعوا إلى القرية وأقاموا بها رجعت إليهم الغلة في المستقبل. وقد ذكر نحو هذا في كتاب الوقف عن هلال بن يحيى البصري.

---

[1] فز رص –
[2] رص ينزع
[3] فز رص يد
[4] رص شاء
[5] رص كذا
[6] رص وأراد
[7] ب ط أقاربه يريدون
[8] رص ط با دم البلدة
[9] رص + ذلك
[10] رص با من البلد
[11] رص رجلا
[12] ط با –
[13] فز با رص وكأنهم
[14] رص با ط –
[15] فز إن

وسئل أبو بكر عن رجل وقف أرضاً وفيها زرع، هل يدخل الزرع في الوقف؟ قال: إن كان الزرع وقت ما وقف لا قيمة له دخل في[١] الوقف، وإن كانت له قيمة يوم الوقف، فالزرع لا يدخل في الوقف ما لم يذكره. قال الفقيه: وقد ذكر هلال إن الزرع لا يدخل في الوقف. ولم يفصل بين الزرع[٢] الذي[٣] له قيمة أو[٤] لا قيمة له. [٥]وبه نأخذ.[٦]

وسئل أبو بكر عن صدقة موقوفة استولى عليها ظالم وأنكر الوقف، هل يجب على أهل القرية أن يشهدوا أنها للفقراء؟ قال: من سمع من الواقف جاز له أن يشهد، ومن لم يسمع لا يجوز.[٧] قال الفقيه: وقد قال غيره إن الشهادة على الوقف إذا كان الوقف مشهوراً يجوز. وبه نأخذ.

وسئل[٨] أبو القاسم عن رباط فيها ثمار هل يجوز للنزال أن يتناولوا منها؟ قال: رجوت[٩] أن يكونوا في سعة من تناولها إلا أن يظهر أن جاعلها جعلها للفقراء. قال الفقيه: إن لم يكن الرجل من ساكني الرباط، فإن احترز عن تناولها فهو أحوط لدينه إلا أن تكون ثماراً[١٠] لا قيمة لها[١١] مثل التوت[١٢] ونحوه.[١٣]

---

[١] رص ط –
[٢] رص –
[٣] رص بين ما؛ رص + لا
[٤] رص وبين ما
[٥] رص له قيمة
[٦] رص –
[٧] رص ط + له
[٨] هذه الفقرة سقطت من ص
[٩] رص أرجو
[١٠] رص –
[١١] ب –
[١٢] فز الثوم
[١٣] فز ط با ونحو ذلك

وسئل أبو القاسم عن مسجد بني، فيُريد رجل أن ينقضه فيبنيه[١] أحكم من بنائه.[٢] قال: لا سبيل له إلى ذلك إلا أن يخاف[٣] أن ينهدم.

وسئل عن رجل باع أشجاراً من أرض الوقف ثم آجر منه الأرض. قال: أبو بكر إذا باع الأشجار بعروقها دون الأرض، وآجره منه[٤] مدة معلومة غير مجحف[٥] طول المدة بأرض الوقف، فالإجارة جائزة. وإن باع الأشجار /[٢٤٠و] من وجه الأرض فالإجارة فاسدة.

وسئل أبو بكر عن رجل جعل جنازة ومغتسلاً لمحلة قوم فتفانى أهلها أيرد[٦] إلى الورثة؟ قال: لا يرد إلى الورثة، بل يوجه إلى مكان آخر. قال الفقيه: وبه نأخذ، وليس هذا بمنزلة المسجد إذا خرب ما حوله صار المسجد ميراثا عند محمد؛ لأن المسجد لا يمكن أن ينقل[٧] إلى موضع آخر. وأما هذا فيمكن نقله إلى موضع آخر.

وسئل أبو القاسم عن مجوسي وقف ضيعة له على بيت نار[٨] ولسبيل نوائب المجوس وقفا مؤبداً، هل تصرف[٩] من[١٠] غلته إلى فقراء المجوس؟ قال: هذا وقف باطل يرد عليه إن كان حياً، وإلى ورثته إن كان ميتاً.[١١]

---

[١] رص ويبنيه
[٢] رص بنيانه
[٣] ب – أن يخاف
[٤] ب + الأرض
[٥] فز مجهول
[٦] رص + يعني
[٧] رص ينتقل من موضع
[٨] رص با له؛ دم النار
[٩] با –
[١٠] رص –
[١١] رص با + وكذلك لو فعل/فعله يهودي أو نصراني

وسئل أبو بكر عن وقف على مسجد أيجوز لهم أن يبنوا منارة من غلة المسجد؟ قال: إن كان في ذلك مصلحة للمسجد فلا بأس به، وإن لم يكن فيه مصلحة فلا أرى لهم أن يفعلوا ذلك، والمصلحة أن يكون أسمع لهم، فإن كان هذا المسجد في موضع[١] أهله حوله ويسمعون الآذان بغير[٢] منارة فلا[٣] يكون فيه[٤] مصلحة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: إن مت من مرضي هذا فقد وقفت أرضي. ثم إنه برئ من مرضه[٥] فأراد أن يرجع عن ذلك ويبيعها. قال: له أن[٦] يبيعها،[٧] وكذلك لو مات من مرضه لا يصير وقفاً؛ لأنه علقه بالخطر، والوقف لا يعلق بالأخطار.[٨] قال الفقيه: ولو قال إذا مت فاجعلوا أرضي وقفاً يجوز، ألا ترى أن رجلا[٩] لو قال إن[١٠] دخلت الدار فقد جعلت أرضي وقفاً لم يجز، ولو قال لرجل:[١١] إن دخلت الدار[١٢] فاجعل[١٣] أرضي وقفا جاز.[١٤]

وسئل عن وقف في يدي[١٥] قيم جعلها في يدي[١] أكار وكان فيها قطن فسرق فوجده الأكار في منزل رجل فأخذ[٢] صاحب المنزل فقال صاحب المنزل ضمنت أن[٣] أوفر عليك مئة منٍّ ونيف من

---

[١] رص –
[٢] فز ط من غير
[٣] فز رص ط لا
[٤] فز –
[٥] فز: ذلك
[٦] فز + يرجع
[٧] فز ويبيعها
[٨] رص بخطر؛ با بالخطر
[٩] رص –
[١٠] فز ط إذا
[١١] رص –
[١٢] رص إذا مت
[١٣] رص فاجعلوا
[١٤] رص يجوز
[١٥] رص يد

القطن. هل يحل للقيم أن يأخذ ذلك؟ قال:[٤] إن علم[٥] أنه سرق[٦] ذلك المقدار أو أكثر جاز له أن يأخذ ما ضمن. وإن كان يعلم أنه يعطيه مخافة هتك الستر أو نحو ذلك[٧] لا يجوز له أن يأخذ شيئاً منه. وان علم أنه أخذ ولكن الذي يعطي أكثر مما أخذ من القطن لا يحل له أخذه إلا مقدار ما استيقن[٨] أنه كان سرق.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له[٩] على بناته وأشهد على ذلك جماعة وكتب[١٠] صكاً وأخطأ[١١] /[٢٤٠ظ] في كتبه الحدود فكتب حدين كما كان وحدين بخلاف ما كان. قال: إن كان الحدان اللذان[١٢] غلط في ذكرهما في ذلك الجانب ولكن بين ذلك الحد وبين هذه[١٣] الضيعة أرض أو كرم أو دار لغير هذا الواقف فالوقف جائز، ولا يدخل أرض غيره في الوقف. وإن كان الحد الذي سمى[١٤] ليس يوجد في ذلك الموضع ولا بالبعد منه فالوقف باطل إلا أن يكون ضيعة مشهورة معروفة[١٥] مستغنية عن التحديد فيجوز الوقف.

---

[١] فز رص ط يد
[٢] ب فأخذه
[٣] ب –
[٤] با –
[٥] رص + أن السارق سرق؛ ب + أنه سارق وأقر
[٦] فز يسرقه؛ رص –
[٧] فز نحوه
[٨] رص يستيقن
[٩] ب –
[١٠] رص خطأ
[١١] رص –
[١٢] ب –
[١٣] رص تلك
[١٤] ب + من
[١٥] رص با معروفة مشهورة

وسئل أبو بكر عن مريض قال إني كنت متولي حانوت وقف على الفقراء وكنت استهلكت من غلته كذا[1] ولم[2] أؤَد زكاة مالي فأدوا ذلك[3] من تركتي. أيكون ذلك من ثلثه أو جملة المال؟[4] قال: إن صدقه الوارث ففي الوقف يعطي من جميع المال، وفي الزكاة من الثلث، وإن كذبته الورثة فكله من الثلث، وللوصي أن يحلف الوارث بالله العظيم[5] ما[6] تعلم[7] أن ما أقر به مما استهلك من غلة الوقف أنه فعل، فإن حلف جعل من الثلث، وإن نكل عن اليمين يكون من جميع المال؛ لأن الوقف له طالب والزكاة لا طالب لها. ولكن الواقف لما لم يقر لقوم معلومين يحتاج إلى تصديق الورثة. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إن الجواب فيهما واحد أنه من الثلث؛ لأنه لم[8] يقر لإنسان بعينه، ألا ترى أنه لو أقر أنه كان له مال سائمة واستهلكه[9] ولم يؤد زكاته، فإنه يؤخذ من ثلثه وإن كان له طالب، فكذلك[10] هذا وخاصة[11] على قول أبي يوسف؛ لأنه قال في كتاب الإقرار: لو أن رجلاً قال هذا المال عندي لقطة، فإنه يتصدق[12] من ثلثه.[13]

وسئل أبو بكر عن قيم[14] أدخل جذعاً في دار الوقف ليرجع في غلتها. قال: يجوز وله أن يرجع في غلتها بقيمته بمنزلة وصي[1] أنفق من ماله في النفقة على اليتيم، فله أن يرجع في مال اليتيم،[2]

---

[1] فز + درهماً
[2] فز أو قال ولم؛ رص با + أكن
[3] رص –
[4] رص التركة؛ رص جملة المال أو من ثلثه
[5] رص با –
[6] فز ط –
[7] رص ط با دم يعلم
[8] رص –
[9] با وقد استهلكه
[10] رص وكذلك
[11] فز خاصة؛ رص وقاسه
[12] فز رص ط يصدق
[13] فز + وقال محمد لم يصح الإقرار ويكون للورثة إن كانت التركة حصلت لهم
[14] فز + وقف

فكذلك الوقف. والوجه له أن يبيع الجذع من آخر ثم يشتريه لأجل الوقف. فأما[٣] إذا[٤] أدخل[٥] ههنا[٦] الجذع[٧] في السقف فلا[٨] يجوز بيعه بعد ذلك.[٩]

وسئل أبو بكر عن امرأة وقفت دارا لها في مرضها على ثلاث بنات لها وليس لها ملك غيره ولا وارث لها غيرهن. قال: الثلث من الدار وقف وثلثاه[١٠] مطلق[١١] يصنعن بها ما شئن. قال[١٢] الفقيه: هذا إذا لم يُجِزنَ الوقف، فأما إذا أجزن[١٣] فالوقف كله جائز. /[٢٤١و]

وسئل أبو بكر عن سكة غير نافذة في وسطها مزبلة يريد واحد منهم أن يفرغ كناسة[١٤] له ويحوله إلى ههنا ويتأذى به الجيران ألهم منعه؟ قال للجيران أن يمنعوه عن[١٥] ذلك وعن[١٦] كل[١٧] شيء يتأذون به تأذيا[١٨] شديداً.

---

[١] فز رص ط من
[٢] رص –
[٣] رص وأما؛ رص –
[٤] فز با بعدما؛ رص بعد أن؛ رص وبعدما
[٥] رص أدخله
[٦] فز رص با –
[٧] رص –
[٨] رص فإنه لا؛ ط لا
[٩] رص –
[١٠] رص والثلثان
[١١] رص –
[١٢] رص وقال
[١٣] فز + الوقف
[١٤] فز كرباشا؛ رص با كرباسا؛ ط كناسا
[١٥] رص من
[١٦] رص ومن؛ ط –
[١٧] ط وكل
[١٨] رص أذى

وسئل عن رجل أراد أن يتخذ داراً له وقفاً على الفقراء فالتصدق بثمنها أفضل أم الوقف؟ قال: التصدق بثمنها أفضل، ولو كانت ضيعة فالوقف أفضل.

وذكر أن امرأة من جيران أبي بكر أرادت أن تقف داراً لها. فقال لها أبو بكر: تريدين[١] أن تجعلي دارك مزبلة؟ فإن أردت ذلك فبيعي دارك واشتري بثمنها ضيعة ثم اجعليها وقفاً ليصل إليك أجرها إلى الأبد. وقال: لا تؤجرين[٢] من وقف الدار، بل تصل إليك[٣] اللعنة من الجيران.[٤]

وسئل أبو بكر عن رجل وقف وقفاً صحيحاً على ساكني دار المختلفة بأن يعطي كل واحد شيئا معلوما كل يوم، ثم إن بعض ساكنيها لا يبيت هناك ويشتغل[٥] بالحراسة. هل يستحق من هذا الوقف شيئا؟[٦] وهل يسع للقيم أن يحرمه؟ قال: إذا كان له مأوى في الرباط في بيت من بيوته وله هناك شيء من آلته[٧] فله[٨] من الوظيفة ما لغيره من السكان. وكذلك لو خرج بالنهار في طلب[٩] المعاش واشتغل بحرفة من الحرف لا يحرم وظيفته. قيل له: أرأيت إن[١٠] اشتغل بالليل بالحراسة[١١] وهو في النهار يقصر في التعلم[١٢] هل يمنع عنه[١٣] غلة[١٤] ذلك؟ وان لم يمنع هل يحل له أخذه؟ قال: إن كان هو يعد من المختلفة

---

[١] رص أتريدين
[٢] رص ط يؤجر
[٣] رص إلى صاحبها؛ ط –؛ با إليه
[٤] رص لعنة الجيران
[٥] ط + بالليل
[٦] رص –
[٧] رص الثياب
[٨] رص وله
[٩] فز + من
[١٠] رص لو
[١١] فز في الحراسة؛ رص بالحراسة بالليل
[١٢] رص –
[١٣] رص با –
[١٤] رص –

وأهل العلم أرجو أن يكون له[١] في الوظيفة كغيره، وإن كان اشتغل بعمل من الأعمال حتى لا يعد من المختلفة فلا وظيفة له. قيل له: أرأيت إن اشترط الواقف على ساكني دار المختلفة ولم يقل طلبة العلم منهم، وفيها ساكن لا يطلب العلم، هل له من الوظيفة نصيب؟ قال: هو لساكن دار المختلفة من أهل العلم ولا شيء لمن لم يكن[٢] من أهل العلم[٣] ولا من المختلفة.[٤]

وسئل عن رباط المختلفة كان فيها ساكن فهدم الرباط فلما بني أراد الساكنون الذين كانوا فيه[٥] أن يسكنوا فيها أكانوا أحق من غيرهم؟ قال: إن هدم كله ولم يبق هناك شيء فلا يكونون أولى به من غيرهم. ولو أنه لم يغير ترتيبه[٦] وهو على حاله إلا أنه زيد أو نقص فإنهم أولى به من غيرهم.

وسئل أبو القاسم عن المختلفة إذا /[٢٤١ظ] اختلفوا في الأسباق وليس لواحد منهم بينة قال[٧] يقرع بينهم وصار كأنهم قدموا جميعاً معاً بمنزلة قوم وجدوا موتى، فإنه لا يرث بعضهم من بعض، وجعل كأنهم ماتوا[٨] معاً.[٩]

قال الفقيه: ولو[١٠] أن متعلما[١١] غاب عن البلد أياما ثم رجع وطلب وظيفته، فإن خرج إلى مسيرة ثلاثة أيام فليس[١٢] له أن يطالب لما مضى، وإن خرج إلى بعض الرساتيق وأقام خمسة عشر يوماً فليس له

---

[١] رص هو
[٢] رص ليس
[٣] رص منهم
[٤] رص با –
[٥] رص –
[٦] رص توبته
[٧] رص فلا
[٨] رص با + جميعا
[٩] رص – معا؛ رص –
[١٠] رص لو
[١١] ب المتعلم
[١٢] رص ليس

أن يطالب لما مضى،[1] وإن[2] أقام أقل من ذلك بأمر لا بد منه ينبغي أن يستحسن ووظيفته على حالها، وينبغي ألا يؤخذ بيته إن كان غيبته مقدار شهرين أو ثلاثة، فإن زاد على ذلك جاز لغيره أن يأخذ بيته. وإن كان حاضراً في المصر ولا يختلف إلى الفقهاء للتعلم، فإن كان اشتغل بكتابة شيء من الفقه مما يحتاج إليه فلا بأس بأن يأخذ وظيفته، وإن اشتغل بغيره لا يسعه أن يأخذ.[3]

وسئل[4] أبو بكر عن رجل بنى رباطاً على أن يكون ذلك في يده ما دام حياً. فهل لأحد أن يخرجه من يده ويعطي غيره؟ قال: ما لم يكن منه أمر يوجب[5] الإخراج من يده فلا ينبغي أن يخرج من يده، وإذا كان ذلك منه[6] فلا ينبغي[7] أن يترك هو[8] هناك. وكذلك لو[9] ظهر فيه[10] فساد[11] من شرب ما لا ينبغي ومن الفسق[12] وما[13] ليس لله[14] تعالى[15] فيه[16] رضا.[17]

---

[1] رص –
[2] رص فإن
[3] رص يأخذه
[4] رص هذه الفقرة تأتي بعد فقرة: مسجد اتخذ لصلاة الجنازة
[5] فز رص ط با يستوجب
[6] رص –
[7] فز با بأس
[8] رص –
[9] رص إن
[10] رص منه
[11] رص الفساد
[12] ب الفسوق ؛ رص من الفسق
[13] رص با ما
[14] رص فيه لله؛ با له
[15] فز با رص –
[16] رص –
[17] رص هذه الفقرة تأتي بعد فقرة: حائط بين دارين أحدهما وقف

وسئل أبو القاسم عن تراب سور[١] المدينة. قال: لا يجوز أن يحمل منه.[٢] قيل: فإن[٣] انهدم شيء من السور ولا يحتاج إليه؟ قال: لا بأس به وقل[٤] ما لا يحتاج إليه. قيل: أفيصلى في مسجد اتخذ في السور؟ قال: لا.

وسئل أبو بكر عن حانوت بين شريكين وقف[٥] أحدهما نصيبه وأراد أن يضرب لوح الوقف على بابه ومنعه الشريك[٦] الآخر. قال: ليس له أن يضرب عليه اللوح[٧] على كره من الشريك إلا أن يأذن له القاضي.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف[٨] أرضا[٩] على بناته وأولادهن[١٠] أبداً ما تناسلوا وجعلوا[١١] آخر ذلك للفقراء ثم إنه غرس فيه[١٢] غرساً ثم مات. لمن يكون ذلك الغرس؟ قال: إن غرس من غلة الوقف فهو للوقف، فإن[١٣] غرس من مال نفسه، فإن[١٤] ذكر أنه غرسه للوقف فهو[١٥] للوقف، وإن لم يذكر شيئاً فهو ميراث عنه.

---

[١] رص بسور
[٢] فز + شيء
[٣] فز وإن
[٤] فز وقيل؛ رص وقت
[٥] فز فوقف
[٦] رص شريكه
[٧] رص –
[٨] فز –
[٩] رص با ط –
[١٠] رص وأولاده
[١١] رص با وجعل
[١٢] رص با ط دم فيها
[١٣] فز با رص ط وإن
[١٤] رص وإن
[١٥] فز كان

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له على الفقراء في صحته وأخرجها من يده.[١] ثم قال لوصيه /[٢٤٢و] عند الموت: أعط من غلة تلك العقار[٢] خمسين قفيزاً لفلان،[٣] ومئة[٤] قفيز لفلان.[٥] ومات[٦] الواقف، وله ابن محتاج، وقد كان[٧] قال[٨] لوصيه: افعل ما رأيت. هل يجوز للوصي أن يدفع إلى هؤلاء؟ قال: إن لم يكن اشترط في الوقف أنه يوظف لمن يشاء[٩] فجعله[١٠] لأولئك باطل، وهو للفقراء. وإن دفع إلى ولده المحتاج وكان الوقف في الصحة جاز وهو أفضل.

وسئل أبو القاسم عن رجل له شريك[١١] في أرض[١٢] فوقف نصيبه مشاعاً أيجوز ذلك؟ وإذا قسمه وقع نصيبه[١٣] في موضع هل يجب[١٤] أن يوقفه ثانياً؟ قال:[١٥] الوقف جائز ولا يحتاج إلى إعادته إلى الوقف،[١٦] والأوثق له أن يشهد ثانياً على المقسوم. قيل:[١٧] فإن[١٨] كانت الأرض كلها له فوقف نصفها[١٩]

---

[١] رص يديه
[٢] فز + غلى فلان
[٣] فز با رص –
[٤] فز با او مئة؛ رص –
[٥] رص وفلانا مئة قفيز
[٦] فز ثم مات؛ رص با فمات
[٧] فز با: لو؛ رص با –
[٨] رص با وقال
[٩] رص با شاء
[١٠] رص فالجعل
[١١] فز رص شركة
[١٢] ب ط – في أرض
[١٣] فز رص –
[١٤] رص + له
[١٥] رص + إن
[١٦] فز رص –
[١٧] ط + له
[١٨] رص إن
[١٩] رص بعضها

مشاعاً[1] ثم أراد[2] القسمة؟[3] قال: إن باع ما بقي ثم قاسم المشترى فهو جائز، وإن رفع[4] إلى الحاكم ليأمر أحداً بقسمته[5] فهو جائز.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال في مرضه جعلت نزل كرمي وقفاً وكان فيه ثمر أو لم يكن. قال: يصير الكرم وقفاً؛ لأن النزل إنما يصير وقفاً بوقف الكرم فصار كقوله وقفت كرمي بما فيه من النزل. وكذلك لو قال: جعلت غلة كرمي وقفاً.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له على ابنه وابنته، فأراد أحدهما قسمتها وأن يدفع نصيبه مزارعة؟ قال: لا تجوز قسمة الوقف وينبغي أن يدفع جميع ذلك مزارعة واحدة، وليس لأحد من أرباب[6] الوقف[7] عليهم[8] أن يعقد على شيء من ذلك مزارعة وذلك[9] إلى القيم.[10]

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة له[11] على مواليه وأولاده وجعل آخرها للمساكين وفيهم امرأة وابنها، فماتت المرأة أيكون نصيبها لابنها؟ قال: إذا لم يكن الواقف شرط أن من مات منهم رد[12] إلى ولده فنصيب[13] المرأة يرد إلى الجميع.

---

[1] رص –
[2] رص –
[3] رص قسمه
[4] فز ارتفع
[5] رص –
[6] فز ب –
[7] فز ب الموقوف
[8] رص –
[9] رص وكل
[10] رص للقيم
[11] رص –
[12] ب + نصيبه
[13] رص قال نصيب

وسئل أبو القاسم عن إخوة ورثوا ضياعاً فاقتسموا وجعلوا للأصغر ناحيةً معلومة وسموا طولها ستين ذراعاً وعرضها خمسين ذراعاً، غير أنهم لم يعزلوها من تلك القطعة، ثم إن هذا الأصغر طلب نصيبه فأبى الآخر أن يسلمه إليه. فقال الأصغر:[١] اشهدوا أني جعلتها للفقراء ثم سلموا إليه ما الذي يجب عليه؟ قال: إن كان الموضع الذي /[٢٤٢ظ] بينوا له معروفاً من غير أن يختلف باختلاف العارفين بالزرع لاستوائها، فإنه يسأل[٢] عما أراد بقوله جعلتها للفقراء،[٣] فإن أراد بذلك وقفاً كان وقفا، وإن أراد به الصدقة أو لم يكن له نية يكون نذراً ولا يكون وقفاً. وعليه أن يتصدق بها أو بقيمتها.

وسئل أبو القاسم عن رجل على باب داره أشجار ويتأذى بها فأراد قطعها فقال الجيران إن هذه الأشجار لهذا المسجد. قال: إذا كانت الأشجار خارجة من[٤] حدود[٥] تلك[٦] الدار[٧] فإن عرف غارسها وقد توفي كان ذلك ميراثاً عنه ولا يكون للمسجد.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بشيء لعمارة المسجد[٨] في أي شيء يستعمل في المسجد؟ قال: عمارته في بنائه[٩] دون تزيينه.[١٠] قيل له: هل[١١] المنارة[١٢]؟ قال:[١٣] المنارة من بناء المسجد، يجوز أن يبني بذلك المنارة.[١]

---

[١] رص الآخر
[٢] ب سأل
[٣] رص –
[٤] رص عن
[٥] فز حدودها
[٦] رص مالك
[٧] فز –
[٨] رص مسجد
[٩] رص با دم بنيانه
[١٠] دم شرفتها
[١١] ب + تكون؛ دم –
[١٢] رص –؛ ب + من العمارة؛ رص من بناء المسجد
[١٣] رص –

وسئل أبو القاسم عن حشيش المسجد أيجوز رفعه للانتفاع؟ قال: لا. قيل: فإن رمى به خارجاً من المسجد للاستغناء عنه؟ قال: لا بأس بالانتفاع به.[٢]

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يخرج ثلث ماله فيعطى ربع الثلث لفلان وثلاثة أرباعه لأقربائه وللفقراء ثم قال: لا تتركوا حظ الرباطيين من الثلاثة الأرباع. كم يجب للرباطيين؟ قال: ينظر إلى القرابة، فإن كانوا يحصون أخذ عددهم ويجعل[٣] عدد كل واحد منهم جزء وجعل للمساكين جزء وللرباطيين جزء. فإذا[٤] كانت القرابة عشرة يجعل ثلاثة أرباع الثلث على اثني عشر جزءا،[٥] عشرة من ذلك للقرابة وجزء[٦] من ذلك للفقراء وواحد من ذلك للرباطيين. وإن كانت القرابة لا تحصى فإنه يجعل ثلاثة أرباع الثلث أثلاثاً ثلث[٧] للقرابة وثلث للمساكين وثلث للرباطيين.

وسئل أبو القاسم عن المريض إذا قال أخرجوا نصيبي من مالي ولم يزد على هذا. قال: ينفذ[٨] ثلث ماله؛ لأن ذلك نصيبه.[٩]

وسئل نصير بن يجيى[١٠] عن ديباج الكعبة إذا خلق. قال: لا يجوز أخذه وللسلطان أن يبيعه ويستعين بثمنه[١١] على أمر[١٢] الكعبة. قيل له: فبواري المسجد إذا استغنوا عنها. قال: هو لمن كان طرحه

---

[١] رص –
[٢] رص –
[٣] رص فجعل
[٤] رص ط فإن
[٥] رص سهما
[٦] رص وواحد
[٧] رص ثلاثة والكلمتين القادمتين كذلك ثلاثة
[٨] رص يخرج في
[٩] رص –
[١٠] ب – بن يحيى
[١١] فز رص ط دم به
[١٢] رص في عمارة

فيه. قيل: فإن مات؟ قال: أرجو أن لا بأس بأن يدفع[١] أهل المسجد إلى فقير أو يبيعوا[٢] وينتفعوا[٣] من[٤] ثمنه[٥] على المسجد في شراء بوار أخرى.

وسئل /[٢٤٣و] نصير عن قطعة أرض جعلها صاحبها للمقبرة وأقبروا فيها. ثم إن رجلاً من أهل تلك القرية بنى في تلك الأرض بيتاً[٦] لوضع اللبن وأداة القبر وأجلس فيه رجلاً ليحفظ المتاع بغير رضا أهل تلك[٧] القرية أو رضي بعضهم وأبى البعض ما الحكم فيه؟ قال: إذا[٨] كانت في أرض المقبرة سعة ما[٩] لا يحتاج إلى ذلك المكان اليوم فلا بأس بذلك وهو في سعة من ذلك، فإن أقبروا في تلك الأرض حتى لم يبق موضع واحتاجوا إلى ذلك الموضع رفعوا لبناء[١٠] حتى يقبروا.[١١]

وسئل أبو القاسم عن حانوت موقوف على الفقراء في يدي[١٢] وصي بنى ساكن فيه بناء وعمَّره بغير إذن الوصي وقال أنفقت عليه كذا وكذا. هل يسع للقيم أن يصدقه؟ قال: إذا[١٣] كان ما أنفق فيه لم يكن به مأموراً لم يحتج فيه إلى تصديقه فما ثبت[١٤] من بناء يمكن أخذه[١٥] مميزاً[١٦] لا يضر[١٧] رفعه[١]

---

[١] رص با يدفعه
[٢] رص + ذلك
[٣] فز ويبيعوا؛ رص با وينفقوا
[٤] فز رص ط با دم –
[٥] فز ط بثمنه؛ رص با ثمنه
[٦] رص بناء
[٧] فز رص با دم –
[٨] رص إن
[٩] فز رص با دم –
[١٠] فز وقفوا للبناء؛ رص ط با دم رفعوا البناء
[١١] فز رص ط با دم يقبر فيه
[١٢] رص يد
[١٣] فز رص ط دم إن
[١٤] رص وما كان أحدثه؛ رص ط با دم فما بنى
[١٥] فز رص با دم هو أحدثه؛ رص يمكن رفعه؛ ط –
[١٦] رص ط با دم –
[١٧] رص يضره

بالبناء القديم فهو له، وما كان[٢] من ذلك لا يمكن رفعه إلا بضرر فهو الذي ضيع مال نفسه حيث[٣] جعله[٤] في موضع لا يمكنه[٥] رفعه،[٦] فليتربص إلى أن يخلص ماله من تحت البناء ثم يأخذه، فإذا[٧] اصطلحوا على أنه[٨] جعل[٩] ذلك للوقف ببدل لا يجاوز قيمة ذلك الشيء أقل القيمتين منزوعاً[١٠] أو[١١] مبنيا فيه[١٢] فسبيل ذلك يعني يجوز الصلح.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف أموالاً على مواليه وقفاً صحيحاً ومات الواقف فجعل الحاكم الوقف في يدي[١٣] قيم فجعل له عشر غلاته،[١٤] وفيه طاحونة في يدي[١٥] رجل بالمقاطعة لا حاجة لها[١٦] إلى القيم. وأصحاب الطاحونة يقبضون غلاتها.[١٧] هل يجب للقيم عشر غلتها ولا يعمل القيم فيها؟ قال أبو القاسم:[١٨] هو بمنزلة الأجير وإنما يثبت للأجير الأجر بالعمل وعلى قدر العمل وينبغي أن يشترط له الأجر بقدر ذلك، فما قل[١٩] العمل فأجره على قدر ذلك.[١]

---

[١] رص من غير ضرر
[٢] رص + له
[٣] رص –
[٤] با يجعله
[٥] رص يمكن
[٦] فز رص ط با دم حمله
[٧] رص فإن
[٨] فز رص ط با دم أن
[٩] فز رص ط با دم يجعل
[١٠] رص مرفوعا
[١١] رص و
[١٢] فز فيه مثبتا؛ رص مثبتا فيه؛ رص ط – فيه
[١٣] فز رص با دم يد
[١٤] رص غلته
[١٥] رص با يد
[١٦] رص إليها
[١٧] رص ط با دم غلتها
[١٨] ب –
[١٩] رص فأقل

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف وقفاً وذكر في الصك أنه إن حدث عليه الموت صرف من غلة كل شهر منها درهمان في مرمة المسجد المعروف بكذا وفي ثمن حصيره ودهن سراجه وحشيشه وسائر ما يؤدي إلى مصالحه من غير أن يحبس عنه[٢] غلة شهر لشهر آخر ما لم ينقرض أهله ويستغنى عنه، فإذا انقرض صرف إلى فقراء المسلمين. /[٢٤٣ظ] أيسع للقيم أن يعطي القائم بأمر أهل المسجد؟ وما معنى قوله: من غير أن يحبس عنه[٣] غلة شهر لشهر[٤] آخر؟ قال: إذا كان المسجد يحتاج إلى قائم فيه فإنه يدفع إليه وهو[٥] من مصالح المسجد، وأما قوله: من غير أن يحبس عليه[٦] غلة شهر لشهر آخر،[٧] فمعناه عندنا أن ما وقع من حاجة في شهر مضى، وإذا لم يكن في شهر حاجة لم يحبس الدرهمان لشهر يتلوه، ولكن يمضي على ما جعل[٨] الباقي بعد الدرهمين.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف ضيعة له وكتب صكاً وشهد الشهود على ما في[٩] الكتاب[١٠] فقال الواقف: إني وقفت على أن بيعي فيه جائز وإني لم أعلم بأن الكاتب لم يكتب في الصك أن بيعي فيه جائز ولم أعلم بالذي كتب في الصك. قال: إذا[١١] كان هذا الواقف رجلاً فصيحاً يحسن العربية وقرأ عليه الصك فأقر بجميع ما فيه وقد كتب في الصك[١٢] وقفا صحيحا فالوقف صحيح فلا[١٣] يقبل ما قال

---

[١] فز رص ط با دم قدره
[٢] فز با عليه؛ رص –
[٣] رص –؛ با + عليه
[٤] رص إلى
[٥] رص فهو
[٦] فز رص با ط دم +
[٧] رص با +
[٨] فز رص ط دم غلته؛ رص با عليه
[٩] با فيه
[١٠] فز رص ط دم الصك؛ با –
[١١] رص إن
[١٢] رص –
[١٣] فز رص با ط دم ولا

الواقف، وإن كان هذا/الواقف[1] الإنسان[2] أعجمياً لا يفهم العربية ولا يشهد[3] الشهود على تفسيره بالفارسية فالقول قول الواقف إني لم أعلم ما في الصك،[4] وإن قال[5] الشهود أنه قرئ عليه بالفارسية وأقر به فلا[6] يقبل قوله.

وسئل أبو القاسم عن رجل ذهب له شيء فقال: إن وجدته فلله عليّ أن أقف أرضي على أبناء السبيل فوجده. هل يجوز له أن يقفها على وارثه في حياته وصحته وعلى[7] أقربائه الذين لا يرثون منه؟ قال: هذا نذر، فإذا لزمه جاز له أن يوقفه على القرابة أو على غيرهم، ولا يجوز على من لا يجوز له أن يعطيه من زكاة ماله. فإن وقف على ولده جاز في الحكم ونذره باق.

وسئل أبو القاسم عن حانوت مال على حانوت ومال الثاني على الثالث فتعطلت الحوانيت والحانوت الأول وقف، وقيم الوقف يأبى أن ينفق عليه، كيف الحكم فيه؟ قال: إن كانت لحانوت الوقف غلة يمكن أن يصلح منها فلصاحبي الحانوتين أن يأخذا القيم برد ما مال فيه[8] إلى حد[9] الوقف، فإن[10] لم يكن للحانوت غلة رفع ذلك إلى الحاكم فيأمر بالاستدانة على الوقف في إصلاحه ودفع ضرره.

وسئل أبو القاسم عن رجل جعل فرسه في السبيل[11] على أن يمسكه ما دام حياً أيجوز ذلك؟ قال: يجوز[1] لأنه[2] ذكر في كلامه[3] ما هو[4] إليه[5] لو لم يتكلم به لأن لجاعل[6] السبيل أن يمسكه

---

[1] فز رص با دم هذا؛ رص الواقف
[2] رص –
[3] فز رص ط دم شهد
[4] با الكتاب
[5] رص با قالت
[6] فز رص با ط دم لا؛ رص لم
[7] فز رص أو على
[8] فز رص با منه
[9] رص هذا
[10] فز با رص وإن
[11] فز با رص للسبيل

ليصرفه فيما /[٢٤٤و] جعل فيه، فإن[٧] كان مراده في كلامه أن يمسكه[٨] انتفاعاً به على غير وجه السبيل فهو شرط باطل وهو للسبيل.[٩]

وسئل أبو القاسم عن حائط بين دارين أحدهما وقف انهدم ذلك الحائط فبناه صاحب الدار في حدود الوقف. هل لقيم الوقف أن يأخذه بنقضه وبنائه حيث ما كان في القديم؟ أرأيت إن قال للقيم:[١٠] أعطيك قيمة بنائك وأقر[١١] الحائط حيث[١٢] بنيت[١٣] وابن لنفسك حائطاً في حدك. أله ذلك؟ قال:[١٤] إذا ثبت أنه بنى الحائط في حد الوقف فإنه يجبر على نقضه وليس للقيم أن يجبره على أخذ القيمة، فإذا اصطلحا على أخذ القيمة لم يجز إلا أن يضم نصيب الوقف فيما كان متقدماً إلى هذا الموضع فيقاسمه حتى لا يضع[١٥] ما وراء هذا[١٦] الحائط، والأحوط له[١٧] أن ينقض ويرد إلى موضعه الذي كان.[١٨]

---

[١] با + ذلك قال

[٢] فز با رص: قد

[٣] رص + إمساكه حال حياته فلا يكون للسبيل ما دام حيا وكانت وصية بعد موته. (وما بعد هذا في هذه الفقرة ساقط من ر)

[٤] با –

[٥] رص بأنه

[٦] فز لعامل

[٧] رص وإن

[٨] فز با أني أمسكه

[٩] رص بعد هذه الفقرة فقرة: على الفقراء في صحته ثم مات، فجاء إنسان وادعى...

[١٠] فز با القيم؛ رص –

[١١] فز + صاحب؛ رص وابن

[١٢] فز بحيث

[١٣] با شئت

[١٤] ب –

[١٥] رص يقع من؛ با يقع

[١٦] فز ذلك؛ رص ط –

[١٧] فز رص ط دم –

[١٨] فز با رص ط دم –

وسئل أبو القاسم[١] عن رجل وقف ضيعة[٢] له[٣] ولم يشترط لنفسه التمتع بغلتها فزرع الأرض وخرج الزرع ثم مات الواقف. قال: إذا لم يشترط لنفسه التمتع بغلتها فإنما هو غاصب بزراعتها، ويغرم النقصان[٤] والخارج له.

وسئل أبو بكر عن سلطان أذن لأقوام أن يجعلوا أرضاً من أرض الكورة حوانيت موقوفة على مسجد وأمرهم أن يزيدوا في مسجدهم. قال: إن كانت الكورة فتحت عنوة ولا يضرها[٥] أمره[٦] بالمارة فإنه يجوز أمره.[٧] وإن كان صالحهم عليها ولم يفتح عنوة لا يجوز أمره؛ لأنه إذا فُتح عنوة مُلك، فجاز أمره. وأما إذا صالح[٨] فأرض[٩] تلك القرية[١٠]على ملكهم ولا تدبير له[١١] في أملاكهم.[١٢]

ولو أن رجلاً وقف ضيعةً له[١٣] على أن له أن يبيعها ويصرف ثمنه إلى حاجته. قال أبو نصر: الوقف جائز والشرط باطل. وذكر عن أبى القاسم نحوه. وقال أبو بكر الإسكاف: الوقف باطل. ولو وقف على أن يبيعها ويشتري بثمنها أرضاً ويجعلها موقوفة قال أبو نصر: الوقف جائز والشرط باطل مثل الأول. وقال أبو بكر: الوقف جائز والشرط جائز. قال الفقيه وقد[١٤] ذكر هلال بن يحيى[١٥] هذه المسألة[١]

---

[١] فز با رص دم بكر
[٢] فز أرضا
[٣] ب –
[٤] رص + في ذلك
[٥] رص با يضر
[٦] فز با رص ط دم يضر ما أمر
[٧] فز با رص –
[٨] رص صولحوا؛ با صولح
[٩] رص فإن
[١٠] رص الكورة
[١١] رص با لهم
[١٢] فز با رص دم فيهم؛ رص فيه
[١٣] رص با +
[١٤] رص وذكرها
[١٥] رص – هلال بن يحيى

في كتاب الوقف قال: إذا[٢] وقف على أنه بالخيار فالوقف باطل سواء بين للخيار وقتاً أو لم يبين. وروي عن أبي يوسف /[٢٤٤ظ] أنه قال: إن بين للخيار وقتا جاز الوقف والشرط، وإن لم يوقت[٣] وقتا فالشرط والوقف[٤] باطلان كما قال في البيع:[٥] إذا باع شيئاً على أنه بالخيار فإن[٦] بين وقت الخيار[٧] جاز البيع والخيار، وإن لم يبين لم يجز. وقد ذكر عن محمد بن الحسن أن الوقف باطل.[٨]

وقال[٩] في السير الكبير:[١٠] لو[١١] أن رجلاً حبس فرساً أو سلاحاً أو أرضاً وجعلها وقفاً عشرين سنة ثم هي مردودة على صاحبها، كان هذا[١٢] باطلاً؛ لأن هذا خلاف الصدقات التي جاءت بها الأثار. وذكر عن يوسف بن خالد السمتي وهو أستاذ هلال وهو إمام أهل البصرة وقد أخذ العلم من أبي حنيفة. قال: الوقف جائز والشرط باطل.

ولو أنه[١٣] وقفه على شرط أن يبيعه ويشترى بثمنه آخر جاز الوقف والشرط في قول أبي يوسف وهو قول هلال بن يحيى.[١٤] وفي قول[١٥] يوسف بن خالد:[١٦] الوقف جائز والشرط باطل فقول[١٧] أبي نصر

---

[١] رص –
[٢] فز إن
[٣] فز يبين فيه؛ رص يبين له
[٤] فز رص با ط دم فالوقف والشرط
[٥] رص البيوع
[٦] رص فإن
[٧] رص –
[٨] رص + قاله في السير الكبير
[٩] فز رص –
[١٠] رص –
[١١] رص ولو
[١٢] فز رص ط دم با –
[١٣] فز أن ما
[١٤] ب – بن يحيى
[١٥] فز + أبي
[١٦] رص + السمني
[١٧] فز وفي قول؛ رص وقول

يوافق قول[1] يوسف بن خالد[2] وقول أبي بكر يوافق قول هلال. واتفقوا[3] أنه لو اتخذ مسجداً على أنه بالخيار جاز المسجد والشرط باطل.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف شجرة بأصلها والشجرة مما ينتفع بأوراقها أو بثمارها أو بأصلها. قال: الوقف جائز. فإن كان ينتفع بأوراقها أو بثمرتها[4] فإنه لا يقطع أصلها إلا أن تفسد أغصانها. وإن كان لا ينتفع بأوراقها ولا بثمرها[5] فإنه يقطع ويتصدق. فإن نبت ثانياً وإلا غرس مكانها.

وسئل أبو القاسم عن شجرة وقف على مسجد فيبس[6] بعضها وبقي بعضها. قال: ما يبس منها فسبيلها سبيل غلتها، وما بقي فمتروك على حالها.[7]

وسئل أبو نصر عن رجل وقف أرضاً ثم إن القيم خاف عليها[8] من وارث أو سلطان أيبيعها ويتصدق بثمنها؟ قال: روي عن أبي يوسف مثل هذا إذا خاف القيم فله أن يبيعها ويتصدق بثمنها. قال:[9] ولا[10] يعجبني هذا القول؛ لأن هذا شيء[11] قد خرج من ملك الآدميين فكيف يباع؟

وقال[1] أبو نصر: قال محمد بن مقاتل: لو أن رجلاً ربط دابةً أو سيفاً أو وقف شيئاً على رباط فخرب الرباط واستغنى الناس منه[2] قال: يربط في أقرب الرباطات إليها. قيل[3] لأبي نصر: أتقول به؟ قال: هذا[4] قول[5] حسن.

---

[1] فز + أبي؛ رص –
[2] رص –
[3] رص + على
[4] فز ط ثمرها؛ رص با بثمارها
[5] ب ط بثمرتها
[6] فز قد يبس
[7] فز با حالته؛ رص حاله
[8] فز + غلبة
[9] فز با دم –
[10] رص لا
[11] رص –؛ ب + قد

وسئل أبو القاسم عن أقوام غزاة من الصلحاء يريدون الخروج إلى الغزو ومعهم أقوام[٦] /[٢٤٥و] من أهل الفساد يخرجون معهم من[٧] أمير[٨] وغير ذلك، هل يكره للصلحاء الخروج مع أهل الفساد أم[٩] الصواب لهم[١٠] التخلف عن ذلك؟ قال: إن كان يمكن للصلحاء وأصحاب النيات الصادقة أن يخرجوا منفردين من غير صحبتهم فعلوا ذلك، وإن كان لا يتهيأ لهم إلا بصحبتهم فلا يترك[١١] الخروج لأجل عمل على خلاف السنة، فعلى[١٢] الفاعلين إثمهم ولصادقي النية أجرهم، فلا[١٣] يترك حق لأجل مبطل.

وسئل أبو القاسم عن مسجد له غلة وكان صاحبها ذكر في كتاب الوقف بأن القيم يشترى ما فيه منفعته[١٤] للمسجد،[١٥] أفيشترى[١٦] جنازة؟ قال: لا يجوز للقيم أن يشتري الجنازة؛[١٧] فإن[١٨] الجنازة[١٩] ليست فيها منفعة للمسجد.[١]

---

[١] ب قال
[٢] فز منها؛ رص عنه؛ با عنها
[٣] فز فقيل
[٤] ب –
[٥] رص –
[٦] ب فز قوم
[٧] رص دم– ط مع
[٨] ط دم مزامير
[٩] فز رص با دم أو
[١٠] فز + الجلوس أو
[١١] فز رص ط دم با يتركوا
[١٢] رص وعلى
[١٣] فز رص لا
[١٤] رص منفعة
[١٥] رص المسجد
[١٦] فز رص ط دم با أيشتري
[١٧] فز ط جنازة
[١٨] رص لأن
[١٩] ط –

وسئل أبو القاسم عن رجل حفر قبراً في مقبرة لنفسه[٢] هل لآخر أن يقبر فيه ميته؟ قال: إذا كان في المكان سعة فالمستحب[٣] ألا يوحش[٤] الذي حفر القبر قيل[٥] فإن[٦] دفن هل يكره[٧] ذلك[٨] قال لا يكره[٩] قال الفقيه[١٠] لأن هذا الذي حفر لنفسه[١١] لا يدري بأي أرض يموت وفي أي موضع[١٢] يحتاج إلى قبره.[١٣]

وسئل عمن[١٤] وقف[١٥] على حفدته ومواليه من كان منهم فقيراً، وله[١٦] حفدة قد زمن وله فرس. هل يعطى من ذلك الوقف؟ قال إن كان[١٧] ذلك[١٨] ثغر من الثغور يربطه لمجاهدة أعداء الله[١٩] فهذا فقير، وإن كانت به زمانة يركبها فكذلك. وإن لم يكن به زمانة[٢٠] وإنما يمسكه شرفاً[٢١] والدابة تساوي مائتي درهم وليس عليه دين ولا مهر، فإن هذا ليس بفقير.

---

[١] رص –
[٢] ب –
[٣] فز + له
[٤] ط يؤذذي
[٥] ط + له. في ط على الأغلب تأتي هذه الزيادة بعد كلمة: قيل.
[٦] فز رص با دم فإذا
[٧] فز دم + له
[٨] رص –
[٩] فز رص دم – يكره
[١٠] فز + رضي الله عنه
[١١] رص –
[١٢] رص وقت؛ ط أرض
[١٣] دم القبر
[١٤] ب رص فز عن؛ رص + رجل
[١٥] رص + أرضا
[١٦] رص أو له
[١٧] فز ط + في
[١٨] فز –؛ رص في
[١٩] رص + تعالى
[٢٠] فز ذلك؛ رص ط با به ذلك
[٢١] رص سرفا؟

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعةً له عن ابن له وأولاده وأولاد أولاده أبداً[1] ما تناسلوا، كيف يقسم بينهم؟ قال: من[2] كان من ولده لابنه وولد ولده[3] أبداً ما تناسلوا[4] فهم فيه شركاء يقسم بينهم على عدد الرؤوس، الذكور والإناث فيه سواء. قيل له: لو كان له أولاد لابنه؟ قال: يدخلون فيه؛ لأنهم أولاد أولاده.

وسئل محمد بن الحسن عن مسجد خرب حتى لا يصلى فيه. قال: الذي بناه أحق به. فقيل له:[5] لو[6] لم يكن من بناه رجلا معروفا وهو عتيق فخرب وبنى أهل المسجد مسجداً آخر ثم أجمعوا على بيع هذا ليستعينوا بثمنه على المسجد الآخر. قال: لا بأس به. قيل:[7] فإن لم يخرب هذا ولكن أعطاهم رجل موضع مسجد؟ قال: ليس[8] لهم أن يبيعوا هذا المسجد حتى صار بحال لا يصلى فيه.[9]

وسئل[10] أبو بكر عن رجل وقف ضيعةً له /[٢٤٥ظ] على الفقراء في صحته ثم مات، فجاء إنسان وادعى بأن الضيعة ضيعته فأقر بعض الورثة أو نكل عن اليمين. قال: لا يصدق الوارث على إبطال الوقف ويضمن قيمة حصته من الضيعة في قول من يرى الضيعة مضمونة بالغصب يعني يضمن من تركة الواقف.

---

[1] فز رص ط با دم +
[2] فز إن؛ رص ما
[3] رص وولده
[4] رص –
[5] فز رص ط دم با قيل
[6] فز رص ط با دم فإن
[7] فز + له
[8] فز –
[9] رص بعد هذه الفقرة تمام الفقرة التي تبدأ بـ : ولو أن رجلاً وقف أرضه على الفقراء فاحتاج
[10] ترتيب المسائل في رص اعتبارا من هذه الفقرة كما في المتن.

وسئل أبو بكر عن رجل كانت عليه ديون فوقف ضيعةً له تساوي عشرين ألفاً قاصدا[1] منه إلى المماطلة وشرط صرف غلاتها إلى منافعه وشهدت الشهود على إفلاسه. قال: الوقف جائز، وقد خرج بذلك من ملكه. وإن حلف أن لا مال له فهو بار في يمينه، فإن فضل من قوته وغلاته[2] فللغرماء أن يأخذوه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: أرضى هذه للسبيل ولم يزد على هذا. قال: إن كان في بلدة تعارفوا[3] فيما بينهم هذا الكلام للوقف صارت الأرض وقفاً، وإن لم يتعارفوا فإنه يسأل عن ذلك، فإن[4] أراد به الوقف صار وقفاً، وإن أراد به الصدقة تصدق بها أو بقيمتها، وإن لم يبين حتى مات صار ميراثاً.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعةً له على فقراء أقربائه، وإن[5] بعض القرابات موسرا، ولكنه[6] خفي[7] اليسار، هل لفقراء القرابات[8] أن يحلفوهم[9] ما هم أغنياء؟ [10]والقيم يميل إليهم[11] هل يحلف القيم على العلم؟ قال: إن ادعوا لهم مالًا[12] يصيرون[13] به أغنياء[14] فاليمين واجبةً على المدعى عليهم، ولا يقبل قول القيم ولا يمين عليه. وسئل أبو بكر[15] عن هذا فأجاب هكذا.

---

[1] فز رص ط با دم قصدا
[2] فز ط با ومن غلته؛ رص من غلته؛ رص من غلاته؛ ب + شيء
[3] رص يتعارفون
[4] فز با وإن
[5] فز + لم يعرف؛ رص وفي؛ رص با وكان
[6] رص –
[7] فز + به
[8] رص لسائرهم
[9] رص يحلفوه
[10] رص ما هو
[11] رص إليه؛ رص إليهم يميل
[12] رص ما
[13] رص ط يصير
[14] رص غنيا
[15] ط –

وقال أبو بكر إذا قال الرجل في مرضه: اشتروا من غلة داري هذه كل شهر بعشرة دراهم خبزاً وفرقوا[١] على المساكين. فإن[٢] هذه الدار تصير وقفاً وتجعل كقوله: وقفت دارى هذه بعد موتي.

وسئل علي بن أحمد عن رجل له دار فأراد أن يجعلها رباطاَ للمسلمين فإن باعها واشترى بثمنها عبداً ويعتقه[٣] أيكون أفضل أم يجعل ذلك[٤] رباطاً؟[٥] قال: يجعل[٦] ذلك رباطا أفضل. قال الفقيه: هذا على وجهين: إن جعلها رباطاً ويجعل لها مستغلات لعمارتها فهو أفضل، وإن أراد أن يجعلها رباطاً ويتركها على حالها ولا يجعل لها[٧] وقفاً لعمارتها فبيعها وشراء العبد بثمنها وعتقه أفضل؛ لأنها إذا خربت أضرت بالمسلمين، /[٢٤٦و] ولو أنه[٨] باعها وتصدق بثمنها على المحتاجين كان أفضل من عتق العبد.

وسئل عن رجل وقف وقفاً على أهل الحاجة من قراباته[٩] فمات الواقف، هل للقيم أن يعطى ابن الابن إذا كان فقيراً؟ قال على بن أحمد: للقيم أن يعطى ابن الابن إذا كان فقيراً؛ لأنه من القرابة. قال الفقيه:[١٠] هذا قول محمد قاله[١١] في[١٢] الزيادات، وفي قول أبي حنيفة وأبي يوسف:[١٣] لا يعطى.[١] وروى ذلك[٢] عن[٣] أبي حنيفة[٤] الحسن بن زياد،[٥] وروى قول[٦] أبي يوسف[٧] هلال[٨] في كتاب الوقف.

---

[١] رص وفرقوه؛ دم وتصدقوا
[٢] رص قال
[٣] رص يعتقه
[٤] ب –
[٥] دم – أم يجعل ذلك رباطاً؟
[٦] رص جعل
[٧] رص با +
[٨] رص –
[٩] فز قرابته؛ رص أقربائه
[١٠] ب – قال الفقيه
[١١] رص ما قاله محمد؛ رص قال
[١٢] رص + كتاب
[١٣] با + أيضا

وسئل أبو القاسم عن مقبرة كانت للمشركين فأرادوا أن يجعلوها مقبرةً للمسلمين، أيجوز ذلك؟ قال: إن كانت آثارهم قد اندرست فلا بأس بذلك، وإن كانت عظامهم باقية فلا بأس بأن ينبش ويقبر فيها المسلمون. قال: وكان موضع مسجد رسول الله صلى الله عليه وسلم مقبرةً للمشركين فنبشت واتخذت مسجداً.

وسئل أبو نصر عن رجل أراد أن يقف جميع نصيبه في قرية من القرى على قوم فأمر بكتابة الصك فى مرضه فنسي الكاتب أن يكتب بعض أقرحة من الأرضين والكروم. ثم قرئ الصك على الواقف، فكان[٩] المكتوب أن فلان ابن فلان وقف جميع نصيبه[١٠] في هذه القرية وهو كذا وكذا أقراحاً على فلان وفلان وبيّن[١١] حدودها ولم[١٢] يقرأ عليه القراح الذي نسي فأقر الواقف بجميع ذلك، أرأيت إن كان فيه[١٣] هذه الضيعة بيت[١٤] حمامات[١٥] مع الحمامات هل يدخل غير المكتوب من الضيعة في الوقف؟ وهل يجوز وقف الحمامات؟ قال: إن كان الوقف في حياة الواقف وصحته وقد أخبر عن مراده أنه أراد الجميع من المذكور وغير المذكور فذلك على الجميع الذي أراد،[١٦] وكذلك إن مات وقد كان عبر عن

---

[١] رص يعطيه
[٢] با
[٣] فز با قول؛ رص –
[٤] رص –
[٥] رص + عن أبي حنيفة وأبي يوسف كذلك
[٦] ب هلال عن
[٧] فز رص با ط + هلال
[٨] ب: أنه قال ذلك
[٩] فز با وكان
[١٠] رص –
[١١] رص ومن؛ رص في
[١٢] رص فلم
[١٣] فز رص با ط دم في
[١٤] رص برج
[١٥] فز ط با الحمامات؛ رص –
[١٦] فز رص با أراده

نفسه قبل الموت، فالأمر على ما تكلم،[١] وأما وقف بيت الحمامات أرجو[٢] أن يجوز ويكون الحمام تابعةً لبيتها. قال:[٣] وسمعت[٤] محمد بن سلمة يذكر عن أبي يوسف فيمن وقف ضيعة بما فيها من الثيران والعبيد يجوز الوقف فكذلك[٥] الحمامات،[٦] وكذلك إذا[٧] كانت فيها كوارات[٨] العسل جاز الوقف، وتكون الزنابير تابعةً لبيوتها.[٩]

وسئل بعضهم عن أخوين عليهما دار موقوفة غاب أحدهما وقبض الحاضر[١٠] /[٢٤٦ظ] غلتها سبع[١١] سنين ومات الحاضر، هل للآخر أن يطالب بنصيبه من الغلة؟[١٢] قال: إن كان الحاضر قيماً لهذا الوقف رجع في تركته وإن لم يكن قيماً وهما أجراء جميعاً فهو كذلك، وإن[١٣] آجره الحاضر فذلك كله للقابض. قال الفقيه:[١٤] في الحكم هو للحاضر، ولكن لا يطيب له، وعليه أن يتصدق به.[١٥]

وسئل أبو نصر عن رجل استأجر أرضاً موقوفة وبنى فيها حانوتاً وسكنها، هل يجوز لغيره أن يزيد عليه الغلة[١٦] ويخرجه من هذا الحانوت أو يؤمر برفع بنائه[١٧] عن هذه الأرض؟ قال: إن كان أجره كل

---

[١] فز رص + به
[٢] رص فأرجو
[٣] رص وقال
[٤] فز سمعت؛ رص – ط وقال
[٥] فز با رص دم وكذلك
[٦] رص –
[٧] رص إن
[٨] رص با كوارة
[٩] فز با رص لبيت العسل
[١٠] رص الآخر
[١١] فز با تسع
[١٢] ب + الماضية
[١٣] رص وإذا
[١٤] ب + أبو الليث
[١٥] رص بذلك
[١٦] رص الغلة عليه
[١٧] رص بنيانه

شهر فكلما انقضى[1] شهر فللقيم[2] فسخ إجارته، وأما البناء فإن كان مالاً قائماً لا يضر رفعه بالوقف رفعه المستأجر إذا فسخت الإجارة، وإن كان قلع بنائه يضر بالأرض إضراراً بيناً فللقيم أن يغرم من غلته قيمة ذلك، فيصير البناء وقفاً مع الأرض.

وسئل الفقيه[3] أبو جعفر عن امرأة قال لها الجيران: اجعلي هذه الدار وقفاً على المسجد على أنك متى احتجت إليها تبيعيها،[4] فكتبوا الصك بغير هذا الشرط وقالوا قد فعلنا واشهدوا عليها. قال: إن قرؤوا عليها الصك بالفارسية وهي تسمع جاز الوقف، وإن لم يقرؤوا عليها لا تصير وقفا.

وسئل الفقيه[5] أبو جعفر عن رجل قال جعلت حجرتي لدهن سراج المسجد، ولم يزد على هذا. هل تصير وقفاً على ما قال؟ وهل له أن يجعل بعض غلة تلك الحجرة لشيء آخر[6] أم لا؟ قال: صارت الحجرة[7] وقفاً على المسجد[8] بما[9] قال وليس له الرجوع، ولا له أن يجعلها لغيره.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن ضيعة في يدي[10] رجل وضيعة أخرى في يدي[11] رجل[12] آخر، ادعى[13] رجل أن هاتين الضيعتين وقف عليه[14] وقفا جده على أولاده وأولاد أولاده، وأحد الرجلين

---

[1] ب مضى
[2] رص للقيم
[3] رص –
[4] رص تبيعينها
[5] با –
[6] رص لغيره
[7] رص للمسجد
[8] رص –؛ با على المسجد وقفا
[9] رص –
[10] رص يد
[11] رص با يد
[12] ب رص –
[13] رص + أن
[14] ب – وقف عليه

غائب، هل يقضى له[١] بالضيعتين جميعا أو يقضى له بالتي في يدي[٢] الحاضر خاصةً إذا أثبت ما ادعى.[٣] قال: إن كانت الشهود شهدوا على ملك الواقف وعلى وقفهما جميعاً وقفاً واحداً وسبيلهما[٤] أن يبدأ بخراجهما ومؤنتهما، ويصرف الغلتين في عمارة كل واحد منهما قضي بوقف الضيعتين جميعاً، وإن شهدوا على وقفين متفرقين لم يحكم الحاكم إلا بوقف الضيعة /[٢٤٧و] التي في يدي[٥] الحاضر.

وسئل الفقيه[٦] أبو جعفر عن امرأة جعلت قطعة أرض لها مقبرة[٧] وأخرجتها من يدها ودفنت فيها ابنها[٨] المتوفى[٩] وتلك الأرض لا تصلح للمقبرة لغلبة الماء عليها، ويخاف[١٠] فساد الأرض بالماء. هل تكون الأرض مقبرة أم لا؟ وأرادت بيعها. قال: إن كانت الأرض بحال لا[١١] يرغب عن[١٢] دفن الموتى فيها لفسادها لم تصر مقبرة، ولها بيعها، فإذا باعتها فللمشتري أن يأمر برفع الميت.

وسئل أبو يوسف عن مرتد قتل على ردته أيدفع إلى النصارى أو إلى من يدين بدينهم؟ قال: لا يدفع إليهم، ولكن تحفر [١٣]حفيرة[١٤] ويلقى فيها.

---

[١] رص +
[٢] رص با يد
[٣] رص با –
[٤] فز رص با ط سبيلهما؛ رص يسلمها
[٥] رص با يد
[٦] ب –
[٧] ب للمقبرة
[٨] رص أمها
[٩] ب با –
[١٠] رص با أو يخاف
[١١] ب با –
[١٢] رص في
[١٣] با + له
[١٤] رص حفرة

وسئل الفقيه[1] أبو جعفر عن رجل في يديه[2] ضيعة فجاء[3] رجل وادعى أنها وقف وجاء بصك فيه خطوط عدول وحكام قد انقرضوا وطلب من الحاكم القضاء به. قال: لا يعتمد على الخطوط ولا ينبغي للحاكم أن يحكم بذلك، وكذلك لو كان لوح مضروب على باب دار ينطق بالوقف لا يجوز للحاكم أن يقضى بالوقف ما لم يشهد الشهود على الوقف.

وسئل عن إخراج الميت من القبر ودفنه[4] في مكان آخر بعد مدة طويلة أو قليلة. هل يرخص في ذلك؟[5] قال: لا يسع إخراجه بعد دفنه بغير عذر، ويجوز بالعذر، والعذر أنه دفن في أرض مغصوبة أو نحو ذلك.

وسئل الفقيه[6] أبو جعفر عن رجل أراد أن يجعل داره أو أرضه وقفاً كيف يقول؟ وكيف لفظ الوقف؟ قال: هذا على وجوه ولكل وجه منها حكم على حدة: فلو[7] قال: أرضي هذه صدقة أو قال جعلت أرضي هذه صدقة فإن هذا نذر، وعليه أن يتصدق برقبتها على الفقراء، وإن شاء أمسكها وتصدق بقيمتها. ولو قال: أرضي هذه موقوفة أو قال أرضي هذه وقف أو قال جعلت أرضي[8] وقفاً أو[9] جعلتها موقوفة، فإن في قول أبي يوسف صارت وقفاً على الفقراء، وفي قول غيره لا يصير وقفاً، وكان مشايخ بلخ يفتون بقول أبي يوسف وبه نأخذ. ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة[10] أو قال جعلت أرضي هذه

---

[1] ب –
[2] رص با يده
[3] رص جاء
[4] فز –
[5] فز + أم لا
[6] ب –
[7] رص فإن؛ رص ولو
[8] با + هذه
[9] رص با + قال
[10] ب –

صدقة موقوفة صار وقفاً على الفقراء في قول أبي يوسف وهو قول هلال بن يحيى. وقال[١] يوسف بن خالد: لا يصير وقفاً ما لم /[٢٤٧ظ] يقل آخره للمساكين أو[٢] للفقراء. ولو قال أرضي صدقة[٣] موقوفة مؤبدة أو قال موقوفة على المساكين فهو جائز في قول من يجيز الوقف كلهم إلا أن في قول بعضهم يحتاج إلى القبض. وفي قول أبي حنيفة ومن لا يجيز الوقف[٤] فهو على ملكه. ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة[٥] مؤبدة في حياتي وبعد وفاتي، فإنه يجوز في قولهم جميعاً؛ لأن أبا حنيفة يجعلها بمنزلة النذر في حياته، ويصير وصية بعد وفاته. ولو قال أرضي هذه موقوفة على فلان أو قال[٦] أرضي هذه موقوفة على ولدي أو قال على قرابتي[٧] فهم[٨] يحصون فالوقف باطل في قولهم جميعاً إذا لم يذكر صدقة. وإنما أجاز[٩] ذلك[١٠] أبو يوسف في الموضع الذي قال موقوفة ولم يسم إنساناً بعينه صار الوقف على الفقراء فإذا ذكر إنساناً معلوماً لم يجز إذا لم يذكر الصدقة. ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة على ولدي فهو جائز، والغلة لولده ما دام حياً، فإذا مات ولده انصرفت الغلة إلى الفقراء. ولو قال موقوفة على الفقراء أو قال موقوفة على أعمال البر وذكر الصدقة أو لم يذكر[١١] فهو جائز.

ولو أن رجلاً وقف أرضاً له أو داراً[١٢] على الفقراء ولم يذكر عمارتها فإنه يبدأ أولاً بالعمارة وإن لم يشترط الواقف، وهو استحسان.

---

[١] فز + أبو

[٢] رص و؛ رص –

[٣] رص –

[٤] ب – ومن لا يجيز الوقف

[٥] رص + أو قال صدقة مؤبدة موقوفة على المساكين فهو جائز، ولو قال أرضي هذه صدقة موقوفة

[٦] رص –

[٧] رص ابني

[٨] رص با وهم

[٩] رص أجاب

[١٠] رص با ط دم –

[١١] رص يذكرها

[١٢] رص ودارا

ولو وقف أرضاً على ولده وله أولاد فمات بعضهم فإن الوقف يصرف إلى الباقين منهم، فإن انقرضوا[1] كلهم صرف إلى الفقراء، ولا يصرف إلى ولد الولد إلا أن يشترط الواقف. ولو أنه وقف على ولده المعروفين وسماهم وقال: وقفت على فلان وفلان،[2] وجعل آخره للمساكين ثم مات واحد منهم انصرف نصيبه إلى الفقراء إن لم يشترط بعده على غيره.

وسئل أبو نصر عن رجل وقف وقفاً على الفقراء والمساكين واشترط فيه[3] أن له أن يأكل ويؤكل ما دام حياً، فإذا[4] مات كان لولده أن يأكل ويؤكِل وينفق من ذلك، وكذلك[5] لولد ولده أبدا[6] ما تناسلوا. قال: الوقف جائز على ما اشترط. فقيل[7] له: اشتراطه لولده لا /[٢٤٨و] يكون وصية منه له؟ قال: لا؛ لأن ولده أن يأكل منه في حياته، وليس[8] بمال له، وإنما هو مال الله تعالى، فكذلك[9] له أن يشترط بعد موته. قال الفقيه: قد[10] ذكر هلال[11] في كتاب الوقف أن الواقف إذا اشترط لنفسه لم يجز الوقف. وروي عن أبي يوسف أنه قال: يجوز. ومشايخ بلخ أخذوا بقول أبي يوسف، وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل اشترى من غلة المسجد للمسجد غلة، هل يجوز؟ قال: أفتى[12] محمد بن سلمة في خان الصفارين فاشترى من غلة المسجد الجامع واتخذ غلة له.[13] قال الفقيه:[1] هذا[2]

---

[1] رص انقرض
[2] رص با + وفلان
[3] رص –
[4] رص وإذا
[5] ب أو
[6] فز –
[7] رص قيل
[8] ب + هو
[9] رص وكذلك
[10] ب وقد
[11] ب + بن يحيى
[12] رص كان
[13] رص الغلة

استحسان والقياس ألا يجوز، وينبغي أن يشتري بأمر القاضي. ولو اشترى بالغلة حانوتاً أو داراً تستغل وتباع عند الحاجة فهذا أقرب إلى الجواز.

وسئل أبو القاسم عن رجل أراد أن يقف أرضاً على المسجد في عمارته وما يحتاج إليه من الدهن والحصير وغيره كيف يقف؟ قال أبو القاسم: يقول: وقفت أرضي التي[٣] في موضع كذا، أحدُّ حدودها الأول والثاني والثالث والرابع بحقوقها[٤] ومرافقها وقفاً مؤبداً على أن يستغل بوجوه غلاتها ويبدأ من غلتها بما فيه من عمارتها ومصلحتها وأجور القوام عليها، فما فضل من ذلك صرف إلى عمارة مسجد كذا ودهنه وحصيره وما فيه مصلحته، على أن للقيم أن يصرف[٥] في ذلك على ما يرى فيه، فإذا استغنى هذا المسجد صرفت الغلة إلى فقراء المسلمين.

وسئل الفقيه[٦] أبو جعفر عن رجل وقف أرضاً له على ولد فلان، وليس لفلان ولد. قال: الوقف جائز، وتكون الغلة للفقراء. قيل: فإن كان ولد لفلان ولد بعد ذلك؟ قال يصرف ما يحدث بعد ذلك من الغلة إلى ولده. قيل: فإن كان لفلان أولاد فمات بعض أولاده وحدث له أولاد أخر؟[٧] قال: ينظر إلى ولده وقت حدوث الغلة، فكل ولد يكون له وقت حدوث الغلة فالغلة له؛ لأن الحق يجب لهم وقت حدوث الغلة، وصار بمنزلة الوصية لولد فلان، فإنه ينظر إلى ولده وقت موت الموصي؛ لأن الوصية تجب بالموت.

---

[١] ب + أبو الليث
[٢] رص با وهذا
[٣] ب –
[٤] رص وحقوقها
[٥] رص يتصرف
[٦] رص ط ب –
[٧] ب –

ولو أن رجلاً وقف على فقراء قرابته فافتقر بعضهم واستغنى الآخرون، فإنه ينظر إلى كل من كان فقيرا يوم[١] حدوث الغلة، فكل[٢] من كان فقيراً في ذلك الوقت يعطى له، /[٢٤٨ظ] وكل من كان غنياً لا يعطى.[٣] وإذا وقف على يتامى بني فلان فكل من أدرك فلا حق له؛ لأنه لا يتم بعد الحلم، فإن اختلفوا في بلوغه فالقول قوله مع يمينه إنه[٤] لم يدرك ولم يحتلم.

ولو أن رجلاً وقف وقفاً ولم يذكر الولاية لأحد فإن الولاية إلى الواقف وهو أولى بالقيام عليه؛ لأنه أقرب الناس إليه.

ولو أن رجلاً وقف أرضه على الفقراء فاحتاج بعض ورثته قال هلال بن يحيى: فإنه يعطى لهم وهم أولى من سائر الفقراء؛ لأن فيه صدقة وصلة،[٥] فهو أفضل كما جاء في الآثار في زكاة المال، إن صرفها إلى الأقرب فالأقرب أولى.[٦] قال أبو القاسم[٧] إن لم ينازع قرابته في ذلك غيرهم صرف إليهم وذلك أفضل وإن نازعوا في ذلك وخاصموا لا يعطى لهم، وكان الفقيه أبو جعفر يقول: إن نازعوا لا يعطى لهم وإن لم ينازعوا فإنه يعطى لهم البعض ويصرف البعض إلى فقراء الأجنبيين؛ لأنه لو صرف كله إليهم على الدوام وقع عند الناس أنها وقف عليهم. وإذا[٨] طال الأمر يتخذونها ملكا لأنفسهم، ولو أن متولي الوقف آجر دار الوقف ثم مات قبل مضي المدة كان القياس أن تبطل الإجارة؛ لأن المتولي

---

[١] فز وقت

[٢] فز وكل

[٣] فز دم + له

[٤] ب –

[٥] رص صلة وصدقة

[٦] رص بعد هذه الجملة تأتي فقرة: باعوا غلة المسجد ونزله...

[٧] ب + أحمد بن حم

[٨] فز فإذا

كالمالك في الولاية والعقد.[١] وفي الاستحسان لا تبطل الإجارة؛[٢] لأن الإجارة[٣] للفقراء فصار[٤] موته بمنزلة موت الوكيل.

وسئل أبو القاسم عن رجل آجر داراً موقوفة عليه خمس سنين قال: لا تجوز إجارة الموقوف[٥] أكثر من سنة واحدة إلا لعلة عارضة يحتاج فيها إلى تعجيل الأجرة بحال من الأحوال. وسئل أبو بكر[٦] عن ذلك فقال: أنا لا أقول بفساد الإجارة، ولكن الحاكم[٧] ينظر في ذلك، فإن كان في ذلك ضرر بالوقف أبطله.

وسئل[٨] أبو جعفر عن متولي الوقف إذا آجر الوقف مدة طويلة؟ قال: كان بعض مشايخنا لا يجيز الإجارة أكثر من سنة واحدة؛ لأنه لو جازت الإجارة مدة طويلة يتخذه المستأجر ملكاً، ويؤدى[٩] ذلك إلى الفساد. قال: وأنا أجيزه ثلاث سنين في الضياع؛ لأنه ربما لا يرغب في أقل من ذلك. قال الفقيه: إن كان الواقف اشترط ألا يؤاجر أكثر من /[٢٤٩و] سنة[١٠] لم يجز أكثر من ذلك، ولو كان الواقف لم يشترط ذلك، فإن الإجارة جائزة كما يجري بين الناس مقدار ثلاث سنين أو نحو ذلك، وإن كانت مدة طويلة ينبغي للحاكم أن يبطلها.

---

[١] فز –
[٢] فز ط ب –
[٣] فز –؛ رص للكفارة
[٤] فز با وصار
[٥] رص الموقوفات
[٦] فز القاسم
[٧] ب + أن
[٨] با دم + الفقيه
[٩] رص ط با فيؤدي
[١٠] رص با + واحدة

وسئل عن نصراني وقف ضيعة أو داراً على أولاده وأولاد أولاده، فإذا[1] انقرضوا فعلى فقراء المسلمين. قال: جاز الوقف وهو على ما شرط، وكذلك إذا قال: فإذا انقرضوا فعلى الفقراء جاز[2] وصرف ذلك بعد انقراضهم على فقراء المسلمين. ولو أنه وقف على أولاده وأولاد أولاده ثم من بعدهم على فقراء النصارى لم يجز. ولو قال: على أولادي وأولاد أولادي[3] ثم من بعدهم على فقراء النصارى من محلة فلان ثم من بعدهم على فقراء المسلمين جاز. ولو أن نصرانياً أوصى بضيعة بعد موته على فقراء النصارى، فإن في قياس قول أبي حنيفة جائز؛[4] لأنهم يتقربون به. وفي قول أبي يوسف ومحمد لا يجوز؛ لأنه ليس فيه[5] قربة ولا صلة إلا أن يقول على فقراء محلة فلان من النصارى فيجوز، فإذا انقرضوا رجع إلى ورثته. وأصل الاختلاف فيمن أوصى بعمارة البيعة والكنيسة[6] جاز عند أبي حنيفة ولا يجوز عند أبي يوسف ومحمد.

وسئل أبو نصر عن[7] وقف[8] كان[9] الوقف[10] يفرق الأنزال في قراباته[11] ومواليه، وكان[12] يفضل بعض القرابات[13] والموالي على[14] بعض[15] وكان[16] يصنع بها حيث[1] شاء، ويصنع[2] فيمن[3] شاء، فمات

---

[1] رص با ط فإن
[2] ب دم –
[3] فز –
[4] رص با جاز
[5] رص –
[6] با ب أو الكنيسة
[7] فز + رجل
[8] فز + وقفا
[9] ب + وصي
[10] فز رص ط: الواقف
[11] فز با دم قرابات الواقف
[12] رص + ما
[13] فز رص دم من القرابة؛ با القرابة
[14] رص با دم –
[15] فز بعضها؛ رص با دم –
[16] رص –

الوصي وأوصى إلى آخر ولم يبين له كيف كان سبيل تلك الصدقة، ولم يجد الصك الذي كتبه الواقف والتبس الأمر عليه، كيف يجري الوصي أمره في ذلك وكيف يفرق؟ قال: يعتمد على ما كان يفعله الأول في أمر القرابة والموالي، ويصرف البواقي إلى ما كان يصرفه الأول، وإن أشكل أمره صرف الزيادة إلى الفقراء بعدما يفرق على القرابة والموالي حظهم.[٤]

وسئل أبو نصر عن رباط كثرت دوابه وعظمت مؤنتها على صاحب الرباط هل لقيم الرباط أن يبيع نصف الدواب ويشتري ضيعة للرباط وينفق ثمنها في مرمة الرباط؟ أرأيت إن لم يكن في الرباط علف ولا موضع يسعها هل يبيع /[٢٤٩ظ] من الدواب شيئاً فيشتري علفا[٥] ويبني[٦] بناء للدواب؟ قال:[٧] ما صار منها إلى حد لا يصلح لما ربط له يجوز[٨] بيعه ويصرف[٩] ثمنه إلى مصالح الرباط والمحتاج إليه من الدواب، وما كان منها بسبيل ما ربطت له لم يعجبني بيعه، ولكن إن لم يحتج أهل ناحية ذلك الرباط إلى[١٠] كلها فلا بأس بأن يربط منها ما زاد على مقدار الحاجة إلى أدنى الرباط[١١] إلى ذلك الرباط.[١٢]

---

[١] فز با كيف؛ رص ما

[٢] رص –؛ با ويضع

[٣] فز فيما؛ رص وفيمن

[٤] ب + حظهم؛ فز + وسئل أبو بكر عن رجل وقف على عمارة المسجد أن يتخذ القيم من ذلك شر قال ونقش المسجد من ذلك قال لا يجوز وهو ضامن.

[٥] رص علفها

[٦] فز ط أو يبني

[٧] رص + أما

[٨] رص ط جاز

[٩] فز وتصدق؛ رص وصرف

[١٠] فز + الدواب

[١١] فز الرهط

[١٢] دم –

وسئل أبو بكر عن رجل قال: وقفت أرضي هذه على ولدي وقفاً آخره للمساكين فمات ولده. قال: لا يصرف إلى ولد ولده ويصرف إلى الفقراء. قيل:[1] فإن قال على ولدي وولد ولدي[2] وجعل آخره للفقراء؟[3] قال: يصرف إلى ولده[4] وولد[5] ولده، فإذا ماتوا لا يصرف إلى[6] ولد[7] ولد ولده ولكن يصرف إلى الفقراء. فإن[8] قال[9] على ولد ولدي وولد ولد ولدي فإنه يصرف على أولاده أبدا[10] ما تناسلوا ولا يصرف إلى الفقراء ما دام أحد من أولاده باقياً وإن سفل. قال الفقيه: هكذا ذكر هلال بن يحيى[11] في كتاب الوقف أنه إذا ذكر ثلاثة أبطن يكون الوقف عليهم وعلى من هو أسفل منهم ويكون الأقرب والأبعد فيه سواء، إلا أن يذكر أنه يبدأ بالأقرب فالأقرب[12] أو قال على ولدي ثم من[13] بعدهم على ولد ولدي فيبدأ بالذي بدأ به[14] الواقف.

وسئل أبو بكر[15] عن رجل قال: أرضي هذه صدقة موقوفة على أقرب قراباتي وله أخت لأب وأم وابنة ابنة ابنه،[16] قال: ابنة ابنة ابنه[17] أولى، قيل له:[1] لا يعتبر الميراث وإنما يعتبر القرب[2] ألا ترى

---

[1] رص –

[2] ب – وقفاً آخره للمساكين فمات ولده. قال: لا يصرف إلى ولد ولده ويصرف إلى الفقراء. قيل: فإن قال على ولدي وولد ولدي

[3] فز رص ط –

[4] رص –

[5] ب ط رص –

[6] رص –

[7] فز رص ط –

[8] فز وإن

[9] رص –

[10] فز –

[11] فز –

[12] ب –

[13] با +

[14] فز –

[15] رص + الإسكاف

[16] فز رص ط دم ابنة؛ با ابنته

[17] فز رص ط ابنة؛ با الابنة

أنه لو كان له مولى وابنة ابنة فميراثه للمولى والوقف يصرف إلى ابنة الابنة، فكذلك هاهنا ابنة الابنة وإن سفلت فهي من صلبه فهي أقرب إليه من التي هي من صلب أبيه.

وسئل أبو بكر عن رجل محجور عليه وقف ضيعة له، قال: وقفه باطل إلا أن يأذن له القاضي، قال[٣] أبو القاسم: لا يجوز وإن أذن له القاضي.

وسئل[٤] أبو بكر عن رجل وقف وقفا على عمارة المسجد أيتخذ القيم من ذلك[٥] شرفا أو ينقش المسجد من ذلك، قال: لا يجوز وهو ضامن.

وسئل عن رجل وقف أرضا له على /[٢٥٠و] مصاحف موقوفة بأن يصلح ما يدرس[٦] منها، قال: الوقف باطل؛ لا يجوز لأن هذا ليس من أوقاف الناس.

وسئل أبو بكر عن رجل وقف دارا على مسجد على أن ما فضل من عمارته فهو للفقراء، فاجتمعت الغلة والمسجد لا يحتاج إلى العمارة، هل تصرف إلى الفقراء. قال: لا تصرف إلى الفقراء[٧] وإن اجتمعت غلة كثيرة، قال: لا لأنه يجوز أن يحدث بالمسجد حدث والدار تصير بحال لا تغل، قال الفقيه: وسئل[٨] الفقيه أبو جعفر عن[٩] هذه المسألة فأجاب هكذا: ولكن الاختيار[١٠] عندي أنه إذا علم أنه

---

[١] با + لم
[٢] فز القرابة؛ با + قال
[٣] فز با وقال
[٤] فز هذه الفقرة مرت في الصفحة الماضية.
[٥] رص – من ذلك
[٦] رص اندرس
[٧] ب + قيل
[٨] رص سئل
[٩] فز رص ط + نحو
[١٠] ب الاحتياط

قد اجتمع من الغلة مقدار ما لو احتاج المسجد والدار إلى العمارة يمكن[1] العمارة منها صرفت الزيادة إلى الفقراء على ما شرط الواقف.

وسئل أبو بكر[2] عن رجل بنى في أرض الوقف بناء أو نصب فيها بابا أو غلقا، قال: إن نوى حين وقف أنه للوقف فإنه يصير وقفا، وإن لم ينو لا يصير وقفا، قال: وكان أبو نصر يقول: لا يصير وقفا نوى أو لم ينو؛ لأن وقف البناء وحده لا يجوز. قال الفقيه: وبقول أبي بكر نأخذ؛ لأن البناء يصير وقفا على وجه التبع.

وسئل أبو القاسم[3] عن رجل آجر دارا موقوفة عليه[4] فجعل المستأجر رواقها مربطا يربط فيه دوابه وخرَّبها، هل يجب الضمان عليه؟ قال: إن لم يكن للمستكري اتخاذ الآري وربط الدواب في موضع لا يتهيأه الناس لربط الدواب وما حدث في ذلك من نقصان فهو ضامن.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف ضيعة على الفقراء وله ابنة محتاجة ولها أولاد محتاجون، أيجوز أن يعطوا من ذلك؟ قال: إن كان الوقف في صحة بدنه وعقله جاز أن يصرف إليهم، وإن كان الوقف في المرض لا يجوز[5] أن يصرف إليها[6] ويجوز أن يصرف إلى ولدها.[7]

كتاب[8] الوكالة

---

[1] رص أمكن
[2] فز الإسكاف
[3] ط نصر
[4] فز –
[5] رص لم يجز
[6] رص با ط دم إلى الابنة
[7] دم + والله أعلم
[8] رص ط دم با باب

قال أبو بكر: لو أن رجلاً له على رجل دين فبعث المطلوب الدين[١] على يدي وكيله[٢] فجاء به إلى الطالب وأخبره بذلك فرضي[٣] به[٤] وقال: اشتر لي[٥] شيئاً. فذهب واشترى ببعضه[٦] شيئا وسرق[٧] الباقي منه.[٨] قال بعضهم: يهلك[٩] من /[٢٥٠ظ] مال الموكل. وقال بعضهم: يهلك من مال الطالب وهذا أصح لأنه لما أمره بالشراء صار ذلك بمنزلة القبض.

قال[١٠] نصير[١١] سمعت شداداً يقول: إذا وكل رجل أن يطلق امرأته فسكر الرجل ثم طلق[١٢] لم يقع الطلاق؛ لأن نزول طلاق السكران على امرأته إنما هو[١٣] عقوبة له. قال الفقيه: هذا القول خلاف قول أصحابنا.

خلف بن أيوب قال: سألت أسد بن عمرو عن رجل[١٤] قال لرجل لا أنهاك عن طلاق امرأتي. هل يكون هذا أمرا بالطلاق؟ ولو طلق الوكيل هل يقع؟ قال: لا يقع الطلاق، وكذلك لو قال لعبده لا أنهاك عن التجارة لا[١٥] يصير مأذوناً. وقال الحسن بن زياد[١٦] مثل ذلك. قال الفقيه: أما الجواب في

---

[١] رص بالدين
[٢] فز الوكيل؛ رص ط دم با وكيل
[٣] فز ط ورضي
[٤] رص با دم –
[٥] رص + ببعضها
[٦] فز رص ط + له؛ رص –
[٧] فز دم فهلك؛ رص وعطب
[٨] فز رص با دم –
[٩] فز –؛ ط هلك
[١٠] فز رص ط وقال
[١١] رص + بن يحيى
[١٢] فز رص ط با دم فطلق
[١٣] فز رص ط با دم جعل
[١٤] ب – عن رجل
[١٥] فز ط فلا؛ رص لم
[١٦] فز –

الوكالة فهو كما قال، وأما في الإذن فينبغي أن يصير العبد مأذوناً في قول علمائنا؛ لأنه يصير مأذوناً بالسكوت، وهذا القول أكثر من السكوت عند التجار.[١]

وحكى أبو نصر عن نصير بن يحيى[٢] قال: لو أن رجلاً له على رجل دين ولا يعلم بجميع المال فقال له: أبرئني من مالك[٣] علي. فقال: أبرأتك. قال: لا يبرأ إلا بقدر ما يتوهم أن له عليه. وروي عن محمد بن سلمة أنه قال: يبرأ من الكل. قال الفقيه: أما في القضاء فإنه يبرأ من الكل كما قال محمد[٤] بن سلمة وأما في حكم[٥] الآخرة[٦] فالجواب كما قال نصير.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل قال لرجل أعتق عبدي هذا ودبّر عبدي هذا وبع عبدي هذا من فلان[٧] وهب[٨] هذا العبد لفلان وطلق امرأتي وكاتب عبدي وادفع هذا الثوب إلى فلان قال فقبله فغاب الموكل فجاء هؤلاء وأخذوه[٩] بهذا[١٠] قال: لا يجبر على شيء من ذلك إلا في دفع[١١] الثوب إلى الذي أمره بأن[١٢] يدفع. قال الفقيه: لأنه احتمل[١٣] أن الثوب للمدفوع إليه فوجب عليه دفعه إليه، وأما في[١٤] سائر الأشياء[١٥] فهو على ملك الموكل وإنفاذه غير واجب.

---

[١] رص –؛ با دم التجارة
[٢] ب – بن يحيى
[٣] رص دم مما لك
[٤] ب –
[٥] رص –
[٦] رص الحكم
[٧] ب – من فلان
[٨] فز أو وهب
[٩] فز وأخذوا
[١٠] رص بهذه الأشياء
[١١] رص أنه يدفع
[١٢] رص أن
[١٣] رص أخبر
[١٤] رص –
[١٥] رص سواه

قال[1] أبو بكر: لو أن رجلاً وكل رجلاً بأن يبيع عبدا له ووكل آخر بأن يبيع[2] عبده[3] هذا،[4] فباعه أحدهما ثم باعه الوكيل الآخر من المشتري بأكثر من ذلك الثمن، فإن بيعه جائز؛ لأن بيع[5] الوكيل لم يخرج من الوكالة ببيع الأول، ألا ترى أن الموكل لو باع[6] ثم رد عليه هذا العبد بقضاء القاضي إن[7] الوكيل على وكالته، /[٢٥١و] فإن قيل: أليس بيعة الثاني إقالة للبيع الأول، فلم جازت إقالته بعدما تم البيع؟ قال: هو كالإقالة وليس بإقالة.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لوكيله رد عليّ الوكالة فقال رددتها قال خرج من الوكالة.[8]

وسئل أبو القاسم عن رجل وكل وكيلاً بأن يبيع عبدا[9] وقال له: اعمل في ذلك[10] برأيك. فوكل الوكيل رجلا آخر، فباع الوكيل الثاني من الوكيل[11] الأول، هل يجوز؟ قال: لا يجوز بيعه منه؛ لأن الثاني يسلم الثمن[12] إليه ويعمل حجره عليه.

وسئل أبو بكر عن رجل اكترى حمالاً وحمل الحمولات عليها إلى بلخ وأمر الجمال بأن يسلمها إلى وكيله، فقبل[13] وكيله الحمولات وأدى الوكيل بعض الكراء وامتنع عن أداء الباقي، هل

---

[1] رص وقال
[2] فز ببيع؛ رص ببيعه
[3] رص –
[4] رص –
[5] رص –
[6] رص باعه
[7] ب فإن
[8] رص + وليست كالإقالة
[9] رص + له
[10] رص فيه
[11] ب الوكيل
[12] ب المبيع
[13] ب وقبل

للجمال عليه باقي[1] الكراء؟ قال: إن كان لصاحب الحمولات دين على هذا الرجل الذي أمر ببلخ[2] بتسليم[3] الحمولات إليه وهو مقر بالدين ومقر[4] بأنه أمره[5] بقبض الكراء منه، فإنه يجبر على الدفع، وإن أنكر الأمر فللجمال أن يحلفه بأنه لا يعلم أنه أمره[6] بالقبض،[7] وإن لم يكن لصاحب الحمولات عليه دين لا يجبر على الدفع.

وسئل أبو القاسم عن وكيل القوم كان يكتب إلى تاجر يسأله توجيه قماشاته[8] على وجه الشراء إلى[9] أولئك[10] القوم الذين وكلوه، وكان هذا[11] التاجر يبعث ما يسأل على يدي رسول هؤلاء بكتاب ذلك[12] الوكيل، على من يجب ثمن ما وجه إلى القوم؟ قال: إن[13] كتب أن[14] وجه كذا ولم يسم إلى من، أو كتب وجه إلى أو كتب وجه إلى منزل فلان ولم يقل إلى فلان، فهو لازم للوكيل. وإن قال وجه إلى فلان فهو[15] لازم[16] على الذي أرسل إليه، قيل: أرأيت لو كتب فما جاءك رسول من منزل فلان فادفع إليه[17] ما يطلب؟ قال: هذا على الوكيل.

---

[1] رص –
[2] رص –
[3] فز تسليم
[4] فز +؛ رص وهو مقر
[5] رص أمر
[6] رص أمر
[7] رص + منه
[8] فز رص با قماشات؛ ر: ما يسألون
[9] رص –
[10] فز وكيل؛ ر: يعني
[11] ب –
[12] رص هذا
[13] رص + كان
[14] ط ب – كتب أن
[15] ر: فالثمن
[16] رص –
[17] ب –

وسئل أبو القاسم عن رجل ادعى على امرأة دعوى من غير شاهدين وهي مستورة ولها زوج وهي في دار زوجها وللدار غلق[١] ولا[٢] يتهيأ لها الخروج من دار زوجها، هل يجوز لهذا المدعي أن يخاصم زوجها؟ قال: ليس للزوج أن يمنع المدعي من الخصومة مع وكيل امرأته أو مع امرأته، ولا يجب على الزوج سوى ذلك بغير إثبات حجة توجب حقا.[٣]

وسئل أبو القاسم عن رجل وكل آخر بأن يشتري له دارا ببلخ، فاشترى بجباخان[٤] قال: إن كان الآمر من أهل المدينة لا /[٢٥١ظ] يجوز، وإن كان من أهل الرستاق فهو جائز، وهو على ما يعرف من ذلك.

وروى عليّ بن أحمد عن نصير بن يحيى[٥] عن بعض أصحاب أبي يوسف عن أبي يوسف في رجل وكل رجلاً بأن يبيع هذا الثوب بعشرة دراهم، فأمر الوكيل الآخر فباع فهو جائز إن كان الأول حاضراً أو غائباً؛ لأنه قد بين له الثمن وباع بما قال. وأما في قول محمد:[٦] لا يجوز. وهو قول أبي حنيفة إلا أن يكون الأول حاضراً. وفي قول زفر لا يجوز سواء كان الأول حاضرا أو غائبا ٧ وفي قول بن أبي ليلى: جاز سواء كان حاضراً أو غائباً سواء[٨] بين الثمن أو لم يبين.

ولو أن شريكين بينهما متاع فأراد أحدهما أن يغيب فقال لشريكه: إن أردت القسمة فوكل رجلاً يقاسمك، ثم غاب فأراد[٩] الحاضر[١] أن يوكل وكيلاً[٢] يقاسمه. قال شداد: هذا لا يجوز.

---

[١] فز دم ولها غلة؛ رص وبها علة

[٢] فز دم لا

[٣] فز عليها حقا؛ ب الحق

[٤] في حاشية نسخة ب معلومة عن اسم المكان تقول: هي محلة بخارج بلخ ٢٤٢أ.

[٥] فز –

[٦] فز + فإنه

[٧] ط ب – وفي قول زفر لا يجوز سواء كان الأول حاضرا أو غائبا

[٨] فز ط –

[٩] فز قال

هشام قال: سألت أبا يوسف عن رجل أعطى رجلاً ديناراً يبيعه فعمد الوكيل فأخذ ديناراً من عند نفسه وباعه للآمر يعني لأجل الآمر واحتبس دينار الآمر. قال: لا يجزئه. ولو دفع إليه ديناراً ليشتري به[٣] ثوباً فاشترى بدينار من عند نفسه جاز الشراء للآمر والدنانير له، وكذلك لو دفع إليه ديناراً ليقضي غريماً له، فقضاه من مال نفسه وحبس الدينار لنفسه جاز.

وسئل أبو القاسم عن رجل وكل وكيلاً باقتضاء ديونه وحبس الغرماء وكيلا مخاصِما ومخاصَما، فحبس الوكيل غريماً للموكل ثم أخرجه من الحبس[٤] وأخذ منه كفيلاً بنفسه ثم مات الوكيل، هل لصاحب المال أن يأخذ الكفيل؟ قال: له أن يأخذ[٥] وصي[٦] الوكيل أن يطالب لنفس الغريم.[٧]

وسئل عن رجل أراد أن يوكل رجلاً فقال الوكيل: أنا إذا دخلت فيها لا أسلم من أن أتناول من مالك شيئاً إما مأكول أو غير مأكول. قال:[٨] أنت في حل من تناولك من مالي من درهم إلى مئة درهم. فدخل فيها، هل له[٩] أن يتناول من ماله شيئاً؟ قال: له أن يتناول من ماله[١٠] من المأكول والمشروب والدراهم ما لا بد منه، فأما أن يقصد إلى ماله فيأخذ جملةً مئة[١١] أو خمسين درهماً ليس له ذلك.

---

[١] فز والحاضر
[٢] ب + بأن
[٣] فز ط له
[٤] فز ط با دم السجن
[٥] فز يأمر
[٦] فز رص ط با دم الوصي
[٧] فز رص ط با دم بالنفس
[٨] فز فقال
[٩] فز رص ط دم با أله
[١٠] ب – من ماله
[١١] فز رص ط با دم أما إذا أخذ من ماله

قال[١] الفقيه أبو جعفر: قال أصحابنا في كتاب الوكالة: إن الوكيل بالخصومة له أن يقبض الدين، وأما المتأخرون يقولون: ليس له أن يقبض[٢] الدين؛ لأن في هذا الزمان الخيانات قد ظهرت، وكذلك الوكيل بالتقاضي. قال الفقيه:[٣] هذا[٤] قول زفر: أن الوكيل بالخصومة ليس له أن يقبض وهو اختيار مشايخ بلخ وبه نأخذ. /[٢٥٢و]

وسئل أبو بكر عن رجل له عند وكيل له حنطة، فأمره بأن يتصدق على فلان من تلك الحنطة كذا كذا قفيزاً، ثم إن المتصدق عليه أمر وكيل الآمر الذي عنده الحنطة بأن يبيعها قبل أن يسلم إليه. قال: لا يجوز البيع؛ لأنه مأمور بالتصدق لا بالبيع. فهذا البيع قد توقف على الموكل، فإن أجاز جاز وإلا فلا.

وسئل أبو القاسم عن رجل وكل وكيلاً بقبض كل حق له على الناس وعندهم ومعهم وفي أيديهم وبقبض ما يحدث له من حقوق بالخصومة في ذلك، وشرط له المقاسمة بين شركائه ويحبس من يرى حبسه وبالتخلية عنه إذا رأى ذلك، وكتب في آخره أنه مخاصم ومخاصَم،[٥] ثم إن قوما يدعون قبل الموكل مالا والموكل غائب، وأقر الوكيل عند القاضي أنه وكيله، وأحضروا شهودهم على الموكل، هل للحاكم أن يحبس الوكيل بما[٦] ادعى قبل الموكل؟ قال: لا يجب على الوكيل الحبس إذا لم يتضمن هذه الوكالة أمراً بالأداء ولا بالضمان.[٧]

---

[١] فز رص وقال
[٢] فز يأخذ
[٣] فز + أبو جعفر
[٤] فز وهذا
[٥] فز رص دم ط با وخاصم
[٦] فز لما
[٧] فز رص دم ط با ضمان عليه

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: وكلتك في جميع أموري. فقال الوكيل: طلقت امرأتك ثلاثاً أو وقفت جميع أرضك. قال: ذكر عن أبي عبد الله القلاس أو عن[1] غيره أنه قال يجوز فعله. قال[2] الشيخ أبو نصر: لا يجوز شيء مما صنع. وبه نأخذ.

ولو أن رجلاً وكل رجلاً بأن يشترى أخاه فاشتراه، قال[3] الآمر: ليس هذا أخي، فالقول قوله مع يمينه، ويلزم الوكيل ويعتق بقوله هذا أخوك. وإذا وكل رجل رجلاً بأن يكاتب عبده ويقبض الكتابة فقال: كاتبت وقبضت الكتابة وأنكر الموكل. قال محمد: القول قول الوكيل في الكتابة ولا يصدق الموكل في قبض الكتابة. ولو قال كاتبه ثم قال قبضت الكتابة ودفعت إليك فهو مصدق.

وسئل بعضهم عن رجل دفع إلى رجل ألف درهم وأمره بأن يشتري له بها عبداً، فوضع الوكيل الدراهم في منزله وخرج إلى السوق واشترى له عبداً بألف درهم، وجاء بالعبد إلى منزله، وأراد أن يأخذ الدراهم ليدفعها إلى البائع فلم يجدها وقد أخذها السارق وهلك العبد في منزله، فجاء البائع وطلب منه الثمن وجاء الموكل يطلب منه العبد كيف يصنع؟ قال: للوكيل أن يأخذ من الموكل ألف درهم، ويدفع إلى البائع؛ لأن الوكيل اشتراه بأمر[4] الآمر[5] فما وجب عليه من الضمان فهو على الآمر، والدراهم والعبد هلك في يديه على الأمانة. قال[6] الفقيه: هذا /[٢٥٢ظ]إذا كان الشراء بشهادة الشهود، فأما[7] إذا لم يعرف أنه اشتراه للآمر إلا بقوله، فإنه يصدق في نفي الضمان عن نفسه، ولا يصدق في إيجاب الضمان على غيره.[8]

---

[1] فز –
[2] فز وقال
[3] فز رص دم ط با فقال
[4] فز –
[5] فز بالآمر
[6] فز رص ط با وقال
[7] فز وأما
[8] فز رص ط با عن الآمر

وسئل نصير عن خمسة وكلوا رجلاً بشراء حمار، فاشترى لهم حماراً وقبض من كل واحد منهم[1] نصيبه من الثمن، فضاع نصيب واحد منهم. قال: يضمن الوكيل ولا يرجع به[2] على أحد. قال الفقيه: لأنه[3] حيث قبض المال قبض لنفسه؛ لأنه وجب للبائع على الوكيل، وللوكيل على الآمر.

وسئل[4] عن رجل دفع إلى رجل قمقمة فقال له: ادفعها إلى إنسان يصلحها، فدفع[5] إلى رجل[6] ليصلحها ثم نسي ولا يدري إلى من يدفعها.[7] قال: لا يضمن، وصار كالذي وضعها في موضع من داره ثم نسي فلا ضمان عليه، فكذا هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل وكل وكيلاً بأن يبيع له دنانير بدراهم فباع بما لا يتغابن الناس في مثله. قال: لا يجوز في قولهم جميعاً.[8]

وسئل أبو بكر عن رجل وكل وكيلاً بأن يبيع عبداً له بألف درهم وقيمته ألف درهم، ثم تغير السعر وصار بحال يشترى هذا العبد بألفي درهم. هل للوكيل أن يبيعه بألف درهم؟ قال: ليس للوكيل أن يبيعه بألف.

وقال محمد بن الحسن في رجل وكل وكيلا[9] بأن يشترى له جارية بألف درهم ودفع إليه الألف وأجاز ما صنع، فوكل الوكيل غيره ثم إن الآمر عزل الوكيل الأول، فاشترى الوكيل الثاني وقد علم بذلك

---

[1] ب –
[2] ب –
[3] فز كأنه
[4] ب + أبو بكر
[5] فز رص با دم فدفعها
[6] فز إنسان
[7] فز دفعها
[8] فز –
[9] فز رجلا

أو لم يعلم، وقد دفع إليه الأول الألف أو لم يدفع فشراؤه جائز على رب المال. وكذلك لو مات[1] الوكيل[2] الأول ثم اشترى الثاني جاز على رب المال، ولو أن رب المال أخرج الوكيل الثاني من الوكالة كان إخراجه جائز سواء كان الأول حياً أو ميتاً. ولو[3] أن الوكيل الأول اشترى جارية كان شراؤه للموكل. فان اشترى الثاني صار شراؤه لنفسه علم أو لم يعلم، دفع إليه الدراهم أو لم يدفع. وهذا كرجل قال لرجلين ليشتر أحدكما لي جارية، فاشتراها أحدهما ثم اشترى الثاني فإن شراء الثاني لنفسه. ولو اشترى كل واحد منهما جارية على حدة في وقت واحد فهما جميعاً للموكل، وكذلك في الوكيلين.

وسئل أبو القاسم عن رجل طلق امرأته تطليقة بائنة ثم وكلته بأن يراجعها بنكاح جديد فقال لجماعة: فلانة باز أوردم بمهر مسمى هل يصح النكاح؟ قال: صح النكاح وقوله باز أوردم أو باز أورد سواء.

قال[4] الحسن بن زياد في /[٢٥٣و] رجل وكل رجلا وقال له: اشتر لي[5] جارية أطؤها، فاشترى أخت امرأته أو عمة امرأته من رضاع أو نسب كان مخالفاً. وكذلك إذا اشترى جارية ولها[6] زوج أو في عدة من زوج من[7] طلاق بائن أو طلاق[8] يملك الرجعة أو عدة وفاة كان مخالفا ويلزم المأمور ولا يلزم الآمر. وهذا كله قياس قول زفر. وبه أخذ الحسن. وقال أبو يوسف: إن كانت العدة بالشهور لزمت الآمر.

---

[1] ط كان
[2] ط –
[3] فز لو
[4] فز وقال
[5] ب –
[6] فز رص ط با دم لها
[7] فز –
[8] فز –

وإذا وكل رجل رجلاً وقال: اشتر لي جاريتين أطؤهما، فاشترى أختين في عقدة واحدة. فإن أبا يوسف قال: هو مخالف ويلزم المأمور. وقال زفر: يلزم الآمر ولا يكون مخالفاً. وكذلك لو اشترى جارية وعمتها أو خالتها من رضاع أو نسب[1] كان مخالفاً في قول أبي يوسف، وقال زفر: ليس بمخالف. ولو اشترى في صفقتين لم يكن مخالفاً في القولين جميعا.

ولو أن رجلاً أمر رجلاً بأن يبيع عبداً له فباعه نسيئة جاز بيعه في قول أبي حنيفة. وقال أبو يوسف: إن كان البيع للتجارة فالنسيئة جائزة، وإن كانت للحاجة لم تجز النسيئة فيه. قال الفقيه: وبه نأخذ.

ولو أن رجلاً قال لرجل: اشتر لي جارية أطأها بكذا[2] درهماً فاشترى جارية صغيرة لا توطأ مثلها فهو مخالف، وكذلك لو اشترى جارية مجوسية. ولو اشترى جارية يهودية أو نصرانية جاز على الآمر ولو اشترى جارية صابئة جاز على الآمر[3] في قياس قول أبي حنيفة ولا يجوز على الآمر في قول أبي يوسف ومحمد.[4] ولو اشترى جارية رتقاء فإن لم يعلم بذلك وقت الشراء يلزم الآمر، وله حق الرد، وإن اشتراها وهو يعلم فهو مخالف ولزم الوكيل؛ لأنه لا يقدر على الرد. وكذلك لو اشتراها على أن البائع بريء من كل عيب، فإذا الجارية رتقاء فإنه يلزم الوكيل علم أو لم يعلم. ولو قال: اشتر لي جارية أعتقها عن ظهاري فاشترى جارية عمياء أو مقطوعة اليدين ولم يعلم، فإنها تلزم الآمر وله حق الرد. وإن علم فهو مخالف ويلزم الوكيل.

وعن الحسن بن زياد في رجل أمر رجلاً بأن يشتري له جارية بألف فاشتراها، ثم إن البائع وهب الألف للوكيل، فللوكيل أن يرجع على الآمر. ولو أن البائع وهب من الوكيل خمس مئة لم يكن للوكيل

---

[1] ب – أو نسب

[2] فز رص كذا كذا

[3] با ب – ولو اشترى جارية صابئة جاز على الآمر

[4] فز –

أن يرجع على الآمر بخمس مئة. ولو أنه وهب منه خمس مئة ثم[١] وهب منه[٢] الخمس[٣] مئة الباقية فإن /[٢٥٣ظ] الوكيل لا[٤] يرجع على الآمر بالخمس مئة الثانية،[٥] ولا[٦] يرجع عليه[٧] بالخمس مئة الأولى؛[٨] لأن الأولى حط والثانية هبة. ولو أنه وهب منه تسع مئة ثم وهب منه الباقية، فإنه لا يرجع على الآمر إلا بالمئة. قال: وهذا كله قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وبه أخذ الحسن.

ولو أن الوكيل اشترى الجارية بألف درهم ونقدها وقبض الجارية فلم يحبس الوكيل الجارية حتى نقده الآمر خمس مئة وطلب منه الجارية فمنعها فهلكت[٩] عنده سلم للوكيل الخمس مئة التي قبض وبطلت الخمس مئة الباقية ولو كان حبسها في الابتداء فعليه أن يرد الخمس مئة التي قبض وتبطل[١٠] الخمس مئة الباقية.

ولو أن رجلاً أمر رجلاً بأن يبيع جارية له فباعها على أن[١١] الوكيل[١٢] بالخيار ثلاثة أيام، فمات الآمر أو الوكيل في الثلاث تم البيع في قول أبي يوسف والحسن بن زياد. وقال زفر: إن مات الآمر في الثلاث انتقض البيع، وإن مات الوكيل تم البيع.

ولو أن وصياً باع جارية لليتيم[١] على أن الوصي بالخيار ثلاثة أيام، فمات اليتيم في الثلاث أو أدرك فيها أو مات الوصي في الثلاث تم البيع وبطل الخيار. وهذا قول أبي يوسف والحسن. وقال زفر:

---

[١] با + إنه
[٢] فز رص ط دم + أيضا
[٣] فز بالخمس
[٤] ب –
[٥] فز رص ط با دم الأولى
[٦] فز با دم وله أن
[٧] فز با دم –
[٨] فز با دم الباقية
[٩] فز وهلكت
[١٠] فز با دم وبطلت
[١١] رص أنه
[١٢] رص –

إن مات الوصي أو أدرك اليتيم في الثلاث[٢] تم البيع، وإن مات اليتيم في الثلاث انتقض البيع. قال الفقيه: وقد ذكر محمد بن الحسن في الجامع الكبير: أن الأب إذا باع شيئاً[٣] على أنه بالخيار ثلاثة أيام فأدرك الصبي في الثلاث، لا يجوز البيع إلا بإجازة الصبي، فتلك الرواية مخالفة لقول أبي يوسف وزفر. وروي عن محمد رواية أخرى أن الخيار تحول إلى الصبي، فإن أجاز في الثلاث جاز، وإن[٤] نقضه انتقض.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل دراهم وأمره بأن يشترى له الحنطة ويزرعها ودفع إليه عشرة دراهم أجرته، فاشترى فزرعها في وقت لا يخرج زرعه شيئاً ما الحكم فيه؟ قال: إن كان اشترى[٥] الحنطة في أوان الزراعة[٦] وزرعها في غير أوانها جاز الشراء على الآمر، وهو ضامن للحنطة، وإن كان اشترى الحنطة في غير أوان الزراعة فالشراء لنفسه، وهو ضامن لثمن الحنطة.

وروي عن أبي يوسف في عبد في يدي رجل فقال كنت عبداً لفلان وقد باعني منك ولم يقبض الثمن ووكلني بقبض /[٢٥٤و] الثمن منك فلمولاه أن يقول له: لا تخاصمني فيمنعه عن الخصومة. ولو قال العبد أنا عبد لفلان ولدت في ملكه وقد وكلني بخصومتك في نفسي، فليس لمولاه أن يمنعه إذا كان للعبد بينة على الوكالة. قال الفقيه لأن في المسألة الأولى العبد مقر بأن الملك للمشتري فله أن يمنعه،[٧] وفي المسألة الثانية أنكر العبد ملكه فليس له منعه عن[٨] الخصومة، والله أعلم.[٩]

---

[١] فز با دم رص ليتيم
[٢] فز –
[٣] فز رص + من متاع الصبي
[٤] ط فإن
[٥] ط يشتري
[٦] ط الزرع؛ دم المزارعة
[٧] فز دم رص دم منعه
[٨] فز من
[٩] فز ط –

كتاب[1] الكفالة

سئل أبو نصر محمد بن سلام[2] عن رجل كفل بنفس رجل على أنه إن لم يسلمه إليه في يوم كذا وكذا[3] فما له عليه فهو علي، فتوارى المكفول له. قال: كان نصير بن يحيى يقول: للكفيل أن يرفع إلى الحاكم لينصب له وكيلاً، فيسلم المطلوب إلى الوكيل فيبرأ الكفيل. وكان يقول فيمن باع شيئاً على[4] أن المشتري بالخيار فتوارى البائع: فإن[5] المشترى يرفعه إلى الحاكم لينصب للبائع وكيلاً ويرد عليه. قال أبو نصر: إن أراد بالغيبة التعنت فالقول كما قال نصير. قال الفقيه: هذا القول خلاف قول أصحابنا في الروايات الظاهرة، وروى في بعض الروايات عن أبي يوسف نحو هذا، ولو فعل[6] به القاضي فهو حسن.

وسئل أبو بكر الإسكاف[7] عن[8] رجل كفل عن رجل بدينه على أن فلانا وفلانا يكفلان عنه بكذا وكذا من هذا المال فأبى الآخر أن يكفل. قال: الكفالة لازمة[9] ولا خيار له[10] في ترك الكفالة.

وحكي عن بعضهم أنه قال: أنه[11] مكتوب على باب من أبواب الروم أن الكفالة أولها ملامة وأوسطها ندامة وآخرها غرامة ومن لم يصدق فليجرب حتى يعرف البلاء من السلامة.

وروي عن عليّ بن أحمد عن نصير[1] قال: سألت ابن محمد بن الحسن أبا سليمان عن رجل قال لآخر: أنا ضامن لمعرفة فلان. قال أبو سليمان:[2] أما في قول أبي حنيفة وأبيك لا يلزمه شيء، وأما

---

[1] رص دم ط دم باب
[2] ب + رحمه الله
[3] با ب - وكذا
[4] فز إلى
[5] رص إن
[6] رص وإن أمر
[7] دم - الإسكاف.
[8] فز في
[9] رص + له
[10] فز رص با +
[11] رص با دم - قال: أنه

أبو يوسف فقال:[٣] هذا[٤] معاملة الناس. قال الفقيه: هذا القول عن أبي يوسف غير مشهور، والظاهر ما روي عن أبي حنيفة ومحمد.

وسئل بعضهم عن رجل أخذه السلطان وألزمه غرما فتكفل بذلك المال رجل، فباع السلطان خاتماً له من هذا الكفيل بمئتي درهم مقدار الغرامة، فتشفع رجل للمطلوب فسلمه[٥] السلطان إليه. هل للسلطان أن يأخذ الكفيل بثمن الخاتم؟ قال: إن كان شراؤه إياها[٦] مكرهاً فالبيع فاسد، وإن لم /[٢٥٤ظ] يكن مكرهاً فإن[٧] كان فص الخاتم منه[٨] فضة فالبيع أيضا باطل، وإن كان فصه غير فضة[٩] جاز البيع، فإن تفرقا قبل القبض فإن كان فصه بحال لا يمكن تمييزه إلا بضرر فسد البيع في الكل، وإن كان بحال لا يكون في[١٠] نزعه ضرر انتقض البيع بحصة الخاتم وجاز بحصة الفص.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل كفل بنفس رجل إلى ثلاثة أيام، فمضت ثلاثة أيام. هل يبرأ من الكفالة؟ قال: لا يبرأ، وإنما الثلاثة الأيام أجل لتأخير المطالبة. وعن أبي بكر الإسكاف قال: كنت عند الحاكم عبد الحميد فأراد أن يطالب رجلاً بكفالة نفس قد كفل إلى ثلاثة أيام. فقلت له:[١١] لا يلزمه المطالبة إلا بعد ثلاثة أيام، فإذا[١٢] مضت ثلاثة أيام فله المطالبة بنفسه أبدا ما لم يسلم إليه، كما[١٣] لو باع

---

[١] ط + بن يحيى
[٢] فز رص + الجوزجاني
[٣] دم قال
[٤] فز رص + على
[٥] رص فسلم
[٦] فز ط –
[٧] فز –
[٨] رص –؛ ط من
[٩] فز دم با رص الفضة
[١٠] فز –
[١١] رص –
[١٢] فز رص با دم ط وإذا
[١٣] فز رص با دم ط وقلت له

عبداً بثمن معلوم إلى ثلاثة أيام فالثمن لا يلزم[١] إلا بعد ثلاثة أيام، فكذلك هذا. فقال: كنت لم أعلم بذلك.

وسئل الحسن بن زياد عن رجل أمر رجلاً بأن[٢] يكفل عنه لرجل بألف درهم، ثم إن المطلوب دفع الألف إلى الكفيل ولم يدفع الكفيل إلى الطالب، فأراد المطلوب أن يسترد من الكفيل. قال: ليس له ذلك إلا أن يأخذه الطالب بالمال، فإن أخذه بالمال كان له أن يأخذ الكفيل حتى يرد عليه المال الذي قضاه إياه أو يقبضه الطالب. قال الفقيه: وهذا إذا أداه على وجه القضاء، واما إذا كان المطلوب دفع إلى الوكيل على وجه الرسالة فله أن يسترد منه إن شاء. ولو أن المطلوب دفع إلى الكفيل المال،[٣] ثم إن الطالب أخر المال عن الكفيل سنة. قال:[٤] للطالب أن يأخذ من المطلوب، وللمطلوب إذا أخذه الطالب بالمال أن يأخذ الكفيل حتى يخلصه من الطالب أو يرد عليه المال الذي قضاه إياه.

وسئل الفقيه[٥] أبو جعفر عن رجل قال لرجل: ادفع إلى فلان كل يوم درهماً فأنا ضامن لك. فأعطاه فاجتمع عليه مال كثير، فقال الآمر: لم أرد بهذا كله. قال: يلزمه جميع ذلك. قيل له: لم لا يكون هذا بمنزلة رجل قال لامرأته[٦] كفلت لك بنفقتك[٧] كل شهر لا يلزمه إلا شهر واحد. قال: لأنه أمره بدفع المال وصار القابض كالوكيل للآمر بالقبض، ألا ترى أنه لو قال: ما بايعت فلانا فهو علي، فكل ما بايعه لزمه فصار[٨] كالنفقة إذا قال: أنا ضامن لك أبداً، فإنه[٩] يلزمه ذلك كله، فكذلك هذا والله أعلم.[١] /[٢٥٥و]

---

[١] فز دم با رص ط يلزمه
[٢] رص أن
[٣] فز دم با رص ط +
[٤] فز دم با رص ط كان
[٥] ط –
[٦] رص دم لامرأة
[٧] فز بمنفعة؛ رص با دم بنفقة
[٨] فز با دم رص وصار
[٩] ب –؛ رص فله

كتاب[٢] القسمة

إذا كان بعض الشركاء غائباً فطلب[٣] الحضور القسمة، فإن[٤] كانت الدار بالميراث[٥] فإن القاضي يقسم بينهم،[٦] وإن كانت بالشراء[٧] لا يقسم بينهم.[٨] وقال[٩] أبو نصر: سألت محمد بن سلمة عن الشركة التي كان أصلها ميراثاً إذا جرى[١٠] فيها الشراء أو كان أصلها الشراء فجرى فيها الميراث؟ قال: ينظر إلى الأول فيقوم الوارث مقام المورث في الشركة التي كان أصلها شراء، ولا يقسم ما لم يحضر سائر المشترين، ويقوم المشترى مقام البائع في الشركة التي كان أصلها وراثة، يقسم[١١] إذا حضر بعض الورثة.

ولو أن أرضاً بين رجلين طلب أحدهما القسمة فقدمه إلى القاضي وأبى شريكه القسمة وقال: إني بعت نصيبي. وأقام البينة على البيع. قال محمد بن مقاتل: تقبل بينته لدفع القسمة عن نفسه، ولا يحكم بالبيع. قال: وهذا مثل ما قال أصحابنا في رجل وكل وكيلاً ليحمل امرأته من موضع كذا فأقامت المرأة البينة أن الزوج طلقها، فإن البينة[١٢] تقبل فيمنع[١٣] الوكيل عنها ولا يقضى بالطلاق. قال الفقيه: لا تقبل بينته في دفع القسمة ويقسم بينهما، ولا يشبه هذا مسألة الطلاق؛ لأن ههنا أراد إبطال حق القسمة

---

[١] فز رص ط –
[٢] رص با دم ط باب
[٣] فز رص با دم ط وطلب
[٤] ط وإن
[٥] رص ميراثا
[٦] رص با دم –
[٧] رص شراء
[٨] فز رص با دم ط –
[٩] رص دم قال
[١٠] رص فجرى
[١١] فز –؛ رص با ويقسم
[١٢] رص بينتها
[١٣] فز رص ط با دم ويمنع

بفعل[١] نفسه وهو البيع، فلا تقبل بينته. وقد ذكر نظائر هذه المسألة في الجامع الكبير والزيادات أنه لا يدفع الخصومة.

وسئل محمد بن الحسن عن الطريق إذا كان واسعاً فيبنى[٢] فيه أهل المحلة مسجداً للعامة ولا يضر بالطريق. قال: لا بأس به؛ لأن الطريق للمسلمين والمسجد للمسلمين.

وسئل علي بن أحمد عن شريكين تفاسخا الشركة واقتسماها[٣] على أن لأحدهما الصامت وللآخر قماش الحانوت والديون التي على الناس والعروض، على أنه إن تَوِيَ عليه من الديون يرد عليه[٤] نصفه، فاتجر كل واحد منهما بعد ذلك، ما حال القسمة؟ قال: القسمة فاسدة وعلى الذي أخذ الصامت أن يرد على شريكه نصف الصامت، وما اتجر عليه فهو له، وعلى شريكه[٥] الآخر أن يرد نصف ما أخذ إلى شريكه إن كانت قائمة، فإن اتجر فيها[٦] فعليه أن يرد نصف قيمتها، وما اتجر فيه[٧] فهو له كله.

وروي عن حمدان بن أبي سهل أن رستاقيا سأله فقال: ما تقول في قسمة[٨] الأثمار؟[٩] فلم يجبه، فسأله مراراً /[٢٥٥ظ] فقال: ليست هذه مسألتك، سل غيرها. فقال: ما تقول في التبن كيف يقسم؟ قال: بالكوارجات، فإن لم يكن فبالحبال. قال الفقيه: إن كانت القسمة بالحبال لم يقع فيها كثير التفاوت،[١٠] ويجوز[١١] بالاستحسان.

---

[١] رص بعقد
[٢] فز رص دم با ط فبنى
[٣] فز رص ط وقاسماها
[٤] رص إلى شريكه
[٥] رص الشريك
[٦] رص استهلك
[٧] فز -؛ با فيها
[٨] فز رص دم ط -
[٩] فز رص دم با ط الأيمان
[١٠] رص تفاوت كثير
[١١] رص جاز

وسئل الفقيه أبو جعفر عن أهل قرية غرَّمهم السلطان، فأرادوا أن يقسموا فيما بينهم قال بعضهم: يقسم على الرؤوس. وقال بعضهم: يقسم على قدر أملاكهم.[1] قال: إن كانت الغرامة لتحصين أموالهم قسم ذلك على قدر أملاكهم،[2] وإن كانوا غرّموا لتحصين الأبدان قسم على قدر رؤوسهم الذين يتعرض لهم، ولا شيء على النساء والصبيان.

وسئل عن دار بين شريكين فرفعا بابها ووضعاه في الدار ثم قسما الدار وصار باب الدار لأحدهما، ثم طلب الآخر شركته[3] في الباب الموضوع في الدار. قال: الباب الموضوع في الدار لا يدخل في القسمة إلا أن يذكراه فيها وهو بينهما على الشركة.

وسئل أبو بكر عن دار بين رجلين أحدهما أكثر نصيباً والآخر أقل نصيبا وهي بحال لو اقتسما لا ينتفع صاحب القليل بنصيبه. قال: أيهما طلب القسمة يقسم. وقال أبو القاسم: أيهما طلب لا يقسم، فتكلم[4] في مجلس فيه أبو نصر، فقيل لأبي القاسم: هذا قول من؟ قال: هذا قولي. وسئل أبو نصر عن ذلك قال:[5] إن كان صاحب الكثير هو الذي يطلب القسمة يقسم،[6] وإن كان صاحب القليل الذي لا ينتفع بنصيبه هو الذي طلب لا يقسم.[7] قال الفقيه: وبه نأخذ وهو قول أصحابنا.

وسئل أبو بكر عن دار بين قوم فاقتسموها[8] فوقع في نصيب أحدهما بيت فيه حمامات، هل يدخلن في القسمة؟ قال: إن لم يذكروا في القسمة فهو بينهم على حاله، وإن اشترطوا له[9] في القسمة،

---

[1] فز الأموال

[2] ب – قال: إن كانت الغرامة لتحصين أموالهم قسم ذلك على قدر أملاكهم

[3] فز رص ط دم با شركة

[4] رص وتكلم

[5] رص فقال

[6] فز رص ط با قسم

[7] ب ط – وإن كان صاحب القليل الذي لا ينتفع بنصيبه هو الذي طلب لا يقسم

[8] رص اقتسموها

[9] رص –

فإن كانت تؤخذ بغير صيد فالقسمة جائزة، وإن كانت لا تؤخذ إلا بصيد فالقسمة فاسدة، وكذلك البيع. قال الفقيه: إن أراد أن يبيع البيت مع الحمامات ينبغي أن يبيع[١] بالليل حين اجتمعن[٢] كلهن في البيت، وإذا باع[٣] بالنهار بعدما خرجن من البيت فالبيع باطل.

وقال أبو بكر كنت[٤] بقرية ملبران فسئلت عن رجلين بينهما خمسة أرغفة لأحدهما رغيفان وللآخر ثلاثة، فدعيا[٥] ثالثا وأكلوا[٦] جميعاً مستوين، ثم أعطاهم[٧] الثالث خمسة دراهم وقال: /[٢٥٦و] اقتسما على قدر ما أكلت من الأرغفة. كيف يقسم؟ فقلت: لصاحب الرغيفين درهم، ولصاحب الثلث أربعة دراهم؛ لأن كل واحد منهما[٨] قد أكل رغيفاً وثلثي رغيف، فالأجنبي إنما أكل من نصيب صاحب الرغيفين ثلث الرغيف؛ لأن صاحب الرغيفين قد أكل من رغيفه رغيفاً وثلثي رغيف، فلم يبق من رغيفه إلا ثلث رغيف، فتبين[٩] أن الأجنبي قد أكل ثلث الرغيف[١٠] من نصيب صاحب الرغيفين، ورغيفاً وثلث رغيف من نصيب صاحب[١١] الثلاثة، فاجعل كل رغيف على ثلاثة أسهم. قال الفقيه: الجواب عندي بخلاف هذا، وجب أن يكون الدرهمان لصاحب الرغيفين، وثلاثة دراهم لصاحب الثلاثة الأرغفة؛ لأن كل واحد منهم قد أكل رغيفاً وثلثي رغيف، خُمُسا[١٢] ذلك من نصيب صاحب الرغيفين، وثلاثة أخماس من نصيب الآخر، فوجب أن تكون الدراهم مقسومة على هذا الحساب.

---

[١] رص يباع
[٢] رص حتى يجتمعن؛ رص ط دم با حين يجتمعن
[٣] رص بيع
[٤] فز ط –
[٥] رص فدعوا
[٦] رص فأكلوا
[٧] رص أعطاهما
[٨] رص منهم
[٩] رص فبان
[١٠] ب – قد أكل ثلث الرغيف؛ رص رغيف
[١١] ب – الرغيفين، ورغيفاً وثلث رغيف من نصيب صاحب
[١٢] رص خمسان من

وسئل أبو بكر عن ضيعة بين ورثة ميراث،[١] واحد منهم[٢] صغير واثنان غائبان واثنان حاضران، فاشترى رجل نصيب أحد الحاضرين من هذه الضيعة، هل له أن يطالب شريكه الحاضر بالقسمة؟ قال: إن أراد المشتري القسمة من الشريك الحاضر لا يجوز لهما أن يقتسما وينبغي لهما أن يصيرا إلى القاضي ويخبراه بالقصة على وجهها ثم يسأل القاضي أن يأمر شريكه بالقسمة، ويقول للقاضي: اجعل وكيلاً للغائب وللصغير.[٣]

وسئل أبو بكر عن قرية مشاعة بين أهلها وربعها[٤] وقف[٥] وربعها حوز ونصفها ملك، يريدون أن يتخذوا فيها مقبرة ويريدون قسمة بعضها ليصفو لهم الملك ليجعلوها مقبرة. قال: إن قسمت القرية كلها على مقدار نصيب كل فريق منهم جازت القسمة، وإن أرادوا أن يقسموا موضعا من هذه القرية لا تجوز القسمة.

وسئل أبو القاسم عن كرم بين رجلين اقتسماه فوقع الأعلى لأحدهما ونصيب الأسفل للآخر، وجعلا الطريق القديم لصاحب الأعلى، وتركا طريقاً لصاحب الأسفل، وفي الطريق الذي تركا لصاحب الأسفل أشجار، لمن تكون هذه الأشجار؟ قال: من جعل الطريق له[٦] فالأشجار له. /[٢٥٦ظ] قال الفقيه: إن جعل ملك الطريق له فالأشجار له، وإن جعل له حق المرور فالأشجار على حالها بينهما.

وسئل أبو نصر عن أرضين بين الشركاء[٧] لأحدهم عشرة أسهم وللآخر خمسة أسهم وللآخر سهم واحد، فأرادوا قسمة هذه الأرضين، وأراد صاحب السهام الكثيرة أن تقع سهامه متصلة، ولا يرضى

---

[١] رص –
[٢] رص أحدهم
[٣] رص والصغير
[٤] فز رص با دم ربعها
[٥] فز رص با دم –
[٦] فز رص با دم له الطريق
[٧] رص شركاء

بذلك صاحب السهم الواحد.[1] قال: لو كانت الأرضون متصلة أو متقاربة قسمت بينهم على سهامهم على عشرة وخمسة وواحد، ثم جعلت[2] بنادق سهامهم على عدد ما لهم ويقرع بينهم، فأول بندقة تخرج فإنها توضع على طرف من أطراف السهام بعد أن[3] عدلت وسويت، ثم ينظر إلى البندقة لمن هي؟ قال إن[4] كانت لصاحب العشرة أعطى ذلك السهم وتسعة أسهم متصلة بالسهم الذي وقعت البندقة عليه، ويعزل به[5] سهام صاحبيها[6] على الاتصال، ثم يقرع[7] على الستة الباقية بعدها، فأول بندقة تخرج بعد ذلك تلقى على طرف من أطراف الستة الباقية، فإن كانت من البنادق الخمسة فهو[8] لصاحبها، وأربعة تتصل بذلك السهم، ويبقى الواحد لصاحب السهم،[9] وكذلك إن خرجت بندقة صاحب السهم الواحد[10] فوقعت على طرف، استحق صاحبه ذلك السهم، وبان أن[11] الخمسة الباقية للآخر.[12]

وعن الحسن بن زياد في رجل اشترى من رجل نصف داره، ثم قاسمه قبل أن يقبضها جازت القسمة، فإن استحق النصف الذي صار للمشتري بطل البيع فيه، والمشتري بالخيار إن شاء أخذ نصف ما[13] في يدي البائع بحصته من الثمن، وإن شاء ترك، وإن لم يستحق النصف الذي صار للمشتري ولكن استحق النصف الذي صار للبائع بطل البيع فيه والمشتري بالخيار إن شاء أخذ النصف من النصف الذي

---

[1] فز ص با: دم الذي له سهم واحد

[2] رص تجعل

[3] فز رص با دم + تكون

[4] فز رص ط با دم فإن

[5] فز رص ط با دم –

[6] فز رص ط با دم صاحبها

[7] فز رص با دم ويقرع

[8] فز رص با دم ط فذلك

[9] فز رص با دم لصاحبه

[10] فز + أولا

[11] رص با وصارت

[12] فز + فيستحق صاحبها ذلك الأسهم وكذلك إن كانت بندقة صاحب الخمسة الأسهم خرجت أولا فيوضع على طرف السهام ثم أربعة متصلة بها فتكون له على هذا المال ينقسم كلها.

[13] رص النصف الذي

صار له بحصته من الثمن وإن شاء ترك، ولو لم يستحق شيئاً حتى باع المشتري النصف الذي صار له، ثم استحق النصف الذي صار للبائع، فإن البيع جائز في النصف الذي صار للمشتري، ويضمن البائع[١] نصف الثمن ونصف القيمة، وإن لم يبع المشتري ولكن البائع باع النصف الذي صار له، ثم استحق النصف الذي صار للمشتري بطل البيع فيه، وكان للمشتري أن يأخذ نصف ما باع البائع، ويبطل البيع في نصفه، وكذلك إن باع كل واحد منهما نصيبه ثم استحق أحد النصفين، فالجواب فيه كالجواب في الذي /[٢٥٧و] باع أحدهما. وهذا كله على[٢] قياس قول أبي يوسف وزفر، وبه أخذ الحسن. قال: وفي قول أبي حنيفة أي النصفين استحق[٣] جاز البيع في الآخر؛ لأن بيع العقار[٤] قبل القبض جائز، وله أن يبيعه من الذي اشتراها منه قبل القبض ومن الأجنبي، والله أعلم.[٥]

كتاب[٦] العتاق

سئل أبو القاسم عن رجل قال: لفلان عليّ ألف درهم وإلا فعبدى حر. ثم أنكر المال، أيكون إنكاره إقراراً بالعتق؟ قال: إن قال ليس له عليّ شيء لم يكن إقراراً بعتق العبد.[٧] وإن قال لم يكن له عليّ شيء كان إقراراً بالعتق.

وسئل الفقيه[٨] أبو جعفر عن عبد لرجل أخذ منديل مولاه ووضع تحته، فقال له مولاه بالفارسية: بار خداي مراد استار من بايد بار بر خود نهد؟[٩] قال: لا يعتق.

---

[١] رص للبائع
[٢] فز –
[٣] رص إن استحق أحد النصفين
[٤] ط با دم العقارات
[٥] فز با رص ط با –
[٦] رص با ط دم باب
[٧] رص بالعتق
[٨] ط ب –
[٩] فز رص ط + هل يعتق

وروي[1] عن أبي نصر لو[2] أن رجلا[3] قال لعبده يا سيدي، لا يعتق. ولو قال لأمته: يا كدبانو من لا تعتق. وهكذا قال محمد بن سلمة؛ لأن هذه كلمة لطف. وقال الحسن بن مطيع إذا قال لعبده: يا سيدي يعتق، وإذا قال: يا سيد لا يعتق، وإن قال لأمته:[4] يا كدبانو من[5] تعتق،[6] وإن[7] قال: يا كدبانو[8] لا[9] تعتق.[10] وقال نصير: لا يعتق في هذا كله ما لم ينو العتق.

قال[11] وسئل الفقيه[12] أبو جعفر عن امرأة قالت لجاريتها بالفارسية: حربى كونه هر روزي ورى كسي بايدنا حور كانت بافد هل تعتق؟[13] قال: لا تعتق، لأن هذا تشبيه، ويصير بمنزله قولها كأنك حرة فلا تعتق به،[14] ولو أن رجلا قال لعبده: يا آزاد مرد كجبودي. قال بعضهم: يعتق. وقال: بعضهم لا يعتق. قال[15] أبو الليث:[16] وبه نأخذ، ولا يعتق؛[17] لأنه إذا قيل:[18] آزاد يراد[19] به العتق، وإذا قيل[1] آزاد مرد يراد[2] الإنسانية ولا يراد به العتاق.

---

[1] رص دم با قال وروي
[2] ب ط رص –
[3] رص + لو
[4] رص –
[5] فز رص –
[6] فز رص لا تعتق
[7] فز ط وإذا
[8] فز رص ط دم + من
[9] فز رص ط دم –
[10] رص عتقت
[11] رص با دم ط –
[12] ب –
[13] ب – هل يعتق
[14] رص –
[15] رص وقال
[16] فز رص دم با ط الفقيه
[17] فز رص دم ط با –
[18] رص قال
[19] رص أراد

وسئل عن رجل تشاجر مع أمة فقال لها بالفارسية وهي تريد البيع: رهي من آزاد وأكرني من أز شهر بروم تاتوازعم من نميري، فخرج الرجل من البلد ثم رجع[٣] قبل موت أمه.[٤] قال: قد بر في يمينه، ولا يقع بذلك عتاق.[٥] وإذا أعتق الرجل أم ولده على أن تتزوج به[٦] فقبلت وعتقت ثم أبت أن تتزوجه فلا شيء عليها من السعاية، وليست كالأمة إنها تسعى في قيمتها. قال الفقيه: هذا الجواب يوافق قول أبي حنيفة؛ لأن من أصله أن أم الولد لا قيمة لها حتى إن أحد الشريكين لو أعتقها لا يضمن. وعلى قول أبي /[٢٥٧ظ] يوسف ومحمد: ينبغي أن يجب عليها السعاية.

ولو أن رجلاً قال لعبده: أنت حر إن مت إلى مئتي سنة. قال أبو يوسف: هذا مدبر مقيد وله أن يبيعه. وقال الحسن بن زياد: هو مدبر لا يجوز بيعه؛ لأنه علم أنه لا يعيش إلى تلك المدة، فصار كأنه قال: إن مت فأنت حر. قالالفقيه:[٧] وهذا[٨] الاختلاف بمنزلة الاختلاف الذي قالوا[٩] في رجل تزوج امرأة إلى مئتي سنة. قال الحسن: جاز النكاح في قول الحسن لأنهما لا يعيشان إلى ذلك الوقت، وفي قول علمائنا الثلاثة:[١٠] لا يجوز النكاح.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل قال: اعتقوا عبدي الذى هو قديم الصحبة. قال: سألت محمد بن الحسن عن ذلك، قال: من صحبه منذ ثلاث سنين. ثم عاودته في ذلك، يعني سألته مرة أخرى[١١]

---

[١] رص ط قال
[٢] رص با + به
[٣] فز ط -
[٤] رص الأمة
[٥] فز العتاق
[٦] رص يتزوج بها
[٧] ب أبو الليث
[٨] رص با ط هذا
[٩] ب - الذي قالوا
[١٠] ب -
[١١] رص -

قال:[1] ستة أشهر. وقال أبو يوسف: ثلاث سنين. وقال بعض[2] العلماء:[3] هو[4] سنة لقوله تعالى: (حَتَّى عَادَ كَالْعُرْجُونِ الْقَدِيمِ) والعرجون الذي ينبت على النخل يقطع في كل سنة، وأما[5] الطري الحديث فإنه لا يتم انحناؤه، ولأن الزكاة إنما تجب في السنة، والعشر يؤخذ في كل سنة، وإلى هذا القول كان يميل محمد بن مقاتل.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده: أنت ولدي الأكبر. قال: لا يعتق بهذا القول. قال الفقيه: هذا فيما بينه وبين الله تعالى،[6] وأما في القضاء فإنه لا يصدق ويعتق.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده: أنت حر قبل موتي بشهر وهو صحيح، فمضى شهر ثم مات. قال: يعتق فى قولهم جميعاً من الثلث؛ لأنه ينبغي أن يكون في ملكه من وقت اليمين إلى وقت العتق، فصار كأنه قال وقت الموت: أنت حر قبل ذلك بشهر. وقال أبو القاسم: يعتق من جميع المال في قول أبي حنيفة. قال الفقيه: القول ما قال أبو القاسم، وقد قال في الجامع الكبير أن رجلاً لو قال لعبده: أنت حر قبل موتي بشهر ثم كاتبه ولم يؤد[7] الكتابة حتى مضى شهر ثم مات الرجل، فإنه يعتق في قول أبي حنيفة وبطلت عنه الكتابة، ولم يوجب[8] عليه السعاية، وإن أدى بعض كتابته فله أن يأخذها.[9]

---

[1] رص با دم فقال
[2] ب بعضهم
[3] ب –؛ با – ثلاث سنين. وقال بعضهم
[4] با –
[5] رص فأما
[6] رص –
[7] فز رص ط دم يرد
[8] فز رص ط دم يجب
[9] رص با يأخذ

وسئل أبو بكر عن أمة قالت لمولاها: أعتقنى فقال لها بالفارسية: أندون كينيز كان آزاد كردم. قال: لا تعتق. وكذلك لو أن رجلاً باع من امرأته تطليقة فقالت: خريده كير. لا يكون هذا منها إجابة.[١] وكذلك لو باع عبداً.

/[٢٥٨و] نصير قال: سألت عيسى بن أبان عن رجل مات وترك جواري وعقارات[٢] فقال الوارث: اجعل الدين في العقارات وأمسك الجواري. قال: له ذلك ويجوز أن يطأ الجارية. قلت: عمن هذا؟ قال: عن محمد بن الحسن. قلت: فإن كان عليه دين بمقدار قيمة[٣] الجارية وله مال سواها فأعتقها الوارث ثم هلك سائر الأموال؟ قال: عتقه جائز وهو ضامن لقيمتها. قال نصير: سألت أبا سليمان قال: إذا كان على الميت دين فإن الوارث لا يطأ الجارية. قلت: فإن[٤] كان الدين قليلاً؟ قال: وإن كان[٥] الدين[٦] قليلاً. [٧] قال الفقيه: القياس ما قال عيسى بن إبان.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لقوم معلومين فى مرضه بالفارسية: أن بند كان مرابنده مهليد. قال: ينبغي لهؤلاء أن لا يتركوا عبيده ويعتقوهم، وهذا كأنه أوصى بعتقهم.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده "يا آزاد مرد" أعطني ذلك الماء قال لا يعتق. قال أبو بكر: إذا قال لعبده[٨] يا آزاد مرد وأراد عتقه عتق، وإن لم يرد عتقه لم يعتق، وإذا قال يا أزاد مرد لم يعتق سواء نوى أو لم ينو.

---

[١] فز رص دم ط إجازة
[٢] رص وعقارا
[٣] رص وقد ترك
[٤] با وإن
[٥] فز رص ط –
[٦] ب –
[٧] رص + وقال عيسى له أن يطأ الجارية
[٨] ب – "يا آزاد مرد" أعطني ذلك الماء قال لا يعتق. قال أبو بكر: إذا قال لعبده

وسئل أبو القاسم عن رجل له جارية فجاءت بالسراج ووقفت بين يدي مولاها، فقال لها مولاها: ما أصنع بالسراج ووجهك أضوأ من السراج يا أنا عبدك. أيعتق بهذا القول؟ قال: هذا كلمة لطف وليست على الحقيقة، فلا[1] تعتق بذلك.

وروى ابن سماعة عن محمد[2] في رجل قال لعبده[3]: أنت حر قبل الفطر والأضحى بشهر. قال: يعتق فى أول رمضان؛ لأن هذا قبل الفطر والأضحى بشهر.

وسئل أبو بكر الإسكاف[4] عن رجل قال لعبده بالفارسية: بو آزاد تراز منى. قال: لا يعتق؛ لأنه أراد به التشبيه ولم يرد به الإيقاع. قال الفقيه: يعني إذا لم يرد به العتق، وأما إذا أراد به العتق فإنه يعتق. وهذا كما روي عن أبي يوسف فى رجل قال لامرأته: أنت أطلق من فلانة، فإن أراد به الطلاق طلقت، وإن لم يرد به الطلاق لم[5] تطلق، فكذلك[6] هذا.

وقال[7] أبو بكر: لو قال رجل لعبده يا نيم آزاد.[8] يعتق وصار كقوله نصفك حر، فى قول أبي حنيفة يعتق نصفه، وفى قولهما يعتق كله.

وسئل أبو بكر عن رجل كتب فى كتاب الوصية أن عبده فلان حر بعد موته، ولم يسمع منه أحد. ثم مات الرجل، هل يعتق العبد؟ /[٢٥٨ظ] وهل يعمل على الكتابة بغير سمع؟[9] قال: إن جحد

---

[1] ط لا
[2] ط + لو قال
[3] ط – في رجل قال لعبده
[4] ط +
[5] فز رص دم با لا
[6] فز ط با دم وكذلك
[7] فز ط با قال
[8] رص ط با دم + قال
[9] رص سماع

ورثته لما وجد فى كتاب وصيته فهو[1] مملوك، وإن[2] ادعى العبد على ورثة الميت فالقول قول الورثة مع أيمانهم على علمهم.

وسئل أبو بكر عن رجل قال لغلامه: إن بعتك في هذا البلد[3] أبداً فأنت حر، فباعه فى هذا البلد[4] هل يعتق؟ قال إن باعه بيعاً جائزاً لم يعتق، ويعجبني إذا أراد بيعه أن يسلمه إلى المشتري ثم يوجب البيع؛[5] لأني أخاف أن يبيعه بيعاً فاسداً فيعتق لو كان في يدي[6] البائع.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: لله علي أن أعتق عبداً فأعتق عبداً آبقاً. قال: لا يجوز كما لا يجوز الأعمى وهو أكثر. قال الفقيه:[7] هذا قول أبي القاسم، وفي قياس قول علمائنا: ينبغي أن يجوز؛ لأنهم قالوا في كتاب جعل الآبق أنه إذا أعتق عبداً آبقاً عن كفارته[8] جاز إن[9] كان حياً وقت العتق.

ولو أن رجلاً قال: اشهدوا بأن اسم عبدي حر ثم دعاه[10] يا حر لا يعتق. ولو دعاه بالفارسية: يا آزاد[11] يعتق،[12] ولو سماه آزاد ثم دعاه يا آزاد لا يعتق. ولو قال: يا حر يعتق؛[13] لأنه دعاه بغير اسمه.

---

[1] فز وهو
[2] رص فإن
[3] فز رص ط دم با هذه البلدة
[4] فز رص ط دم با هذه البلدة
[5] رص يبيعه
[6] فز ط با يد
[7] ب – أبو الليث
[8] ب كفارة يمينه
[9] ب إذا
[10] ب دعى
[11] ب + مرد
[12] رص عتق
[13] ب –؛ رص عتق

ولو أن المشركين[1] أخذوا عبداً لرجل وأحرزوه بدار الحرب ثم هرب العبد منهم فهو حر، ولو كان العبد أبق إليهم فأحرزوه ثم أبق إلى دار الإسلام فهو عبد في قول أبي حنيفة، وفي قول أبي يوسف ومحمد هو حر.

ولو أن رجلاً قال لعبده لك علي ألف درهم وأنت حر عتق، ولا يلزمه المال، سواء قال موصولاً أو مفصولا. ولو[2] قال: أنت حر ولك علي ألف درهم؟[3] فإن قال موصولا لا يلزمه شيء،[4] وإن قال مفصولا لا[5] يلزمه.

وسئل أبو القاسم عن رجل له جارية وهربت[6] منه يوماً ثم وجدها وهو يطأها ويعزل عنها، فظهر بها حبل فولدت بعد تسعة أشهر منذ هربت ومات الولد ما حال الجارية؟ قال: إن كانت[7] الجارية ذهبت إلى رجل متهم بها، فإن كان أكبر رأيه أنه من فجور فهو في سعة من بيعها، وإن كان أكبر[8] رأيه أنها عفيفة ولم يظهر[9] منها فجور لا ينبغي[10] أن يبيعها وينبغي أن يشهد أنها أم ولده[11] لكيلا تسترق بعد موته،[12] هذا حق لازم[13] في عنقه إن كان أكبر رأيه أنها عفيفة، والعزل ليس يعتمد عليه.

---

[1] ب شريكين
[2] ب + أنه
[3] ب + قال
[4] ب –
[5] ب لا
[6] رص فهربت
[7] فز –
[8] فز رص ط با دم أكثر
[9] رص + له
[10] رص + له
[11] رص ولد
[12] رص وفاته فإن
[13] فز ط –

وسئل أبو القاسم عن مريض أعتق مكاتبه وعليه دين. قال: /[٢٥٩و] عليه الأقل من قيمته ومن كتابته، يسعى فيه. قيل له:[١] أيش الفرق لأبي يوسف بين هذا وبين مكاتب بين اثنين أعتقه أحدهما فيجب عليه نصف القيمة ولا يعتبر الكتابة قال[٢] لأن أحد الشريكين إذا أعتقه فقد سقطت[٣] الكتابة وصار[٤] مستهلكاً للرقبة، وأما العتق فى المرض فالعتق من قبل المولى، وليس له أن يوجب لنفسه[٥] أكثر مما[٦] عليه من الكتابة.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده بالفارسية: تاتو بنده بودي بعزاب تواندر وزم أكنون نيستي بعزاب تواندوم. قال: هذا إقرار منه بالعتق في الحكم.

وسئل عن المدبر إذا وجبت عليه السعاية بموت مولاه كيف يقوَّم؟ قال أبو القاسم: يقوَّم مدبراً، وذلك نصف القيمة عبداً؛[٧] لأنه ينتفع بالمملوك على وجهين: انتفاع بعينه وانتفاع ببدله، والانتفاع ببدله[٨] فائت، والانتفاع بعينه باق،[٩] وكذلك لو قتله قاتل أو جنى جناية[١٠] تقوَّم قيمته مدبرا.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده لا سبيل لأحد عليك بعد موتي. قال: يصير مدبراً.

---

[١] فز ط –
[٢] فز رص –
[٣] فز أسقط
[٤] فز فصار
[٥] فز على نفسه
[٦] رص + له
[٧] رص قيمة عبد
[٨] رص بالبدل
[٩] فز رص قائم
[١٠] فز رص عليه

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل دار الحرب وخدع هندياً وخرج معه إلى دار الإسلام، وقال[1] له الهندي: أنا عبدك وأسلم.[2] كيف الحكم فيه؟ قال:[3] إذا خرج معه بغير إكراه فهو حر. وقوله: أنا عبدك فهو[4] باطل.

وقال أبو القاسم: سمعت نصيراً[5] سألت سمعت[6] الحسن بن زياد عن رجل دخل عليه عبده فقال: أي حر قدم عليكم؟ قال: هذا تشبيه ولا يعتق.

وسئل أبو القاسم عن رجل أذن لعبده في التجارة وفي يده مال، فقال العبد للمولى: إن اشتريت جارية فقال له المولى: هي لك اصنع بها ما شئت. فأعتقها العبد هل يجوز عتقه؟ قال: إن لم يكن أمره بالعتق لا يعتق.

وعن محمد بن الحسن في رجل أوصى في مرضه وقال: أعتقوا فلاناً بعد موتي إن شاء الله أو قال هو حر بعد موتي إن شاء الله. لا[7] يكون مستثنى[8] قال: هما[9] في القياس سواء وهو باطل، ولكني أستحسن إذا قال: أعتقوه بعد موتي إن شاء الله فليس بمستثنى،[10] وإن قال: هو حر بعد موتي إن شاء الله،[11] فهو مستثنى. وكل أمر أمره[12] به فإذا استثنى[1] فيه فاستثناؤه باطل.

---

[1] فز قال؛ ط فقال
[2] فز واعمل
[3] فز –
[4] رص –
[5] رص + قال
[6] فز رص –
[7] فز هل
[8] رص با ط دم لا يكون مستثنى –
[9] رص با هذا
[10] ر: أن أعتقه
[11] فز –
[12] رص با أمر

وقال محمد في رجل قال: إن أكلت طعاماً أو قال: إن طعمت طعاماً فعبدي حر. فحسا مرقة. قال: أستحسن إذا قال لو طعمت طعاماً يحنث، وإن قال إن أكلت لا يحنث.

وقال خلف بن أيوب /[٢٥٩ظ] سألت محمدا عن رجل قال لعبديه: أحدكما حر بعد موتي وله وصية مئة درهم ثم مات. قال: يعتقان والمئة بينهما جميعاً نصفان. قلت: فإن قال: لكل واحد منهما مئة درهم؟ قال: يبطل مئة واحدة. قال: وسألته[٢] عن رجل قال لآخر:[٣] جاريتي هذه لك على أن تعتق عني عبدك فلاناً، فرضي بذلك ودفع الجارية إليه. قال: لا يكون[٤] العبد حتى يعتق عنه. وهذا لا يشبه التزويج يعني في باب التزويج ولا يحتاج إلى جواب الآخر.

وسئل أبو بكر عن صبي فى يدي رجل قيل له: هذا ابنك؟ فأومأ برأسه أي نعم. هل يصير ابنه؟ قال: نعم يثبت نسبه. وأما في العتق لو قيل له: أعتقت هذا العبد؟ فأومأ برأسه أي نعم،[٥] لا[٦] يعتق وليس النسب كالعتق.

وسئل أبو القاسم عن رجل بعث غلامه إلى بلدة من البلدان وقال:[٧] إذا استقبلك أحد فقل له[٨] أنا حر، فخرج الغلام فاستقبله[٩] رجل وسأله فأجابه بما قال له مولاه هل يعتق؟ قال: إن لم يقل سميتك حراً ولكن قال: قل أنا حر، فقال هذا[١٠] الغلام مثل ذلك[١١] عتق. وإذا قال سميتك حراً،[١] لا يعتق. قال

---

[١] فز رص با ط فاستثنى
[٢] ط فسألته
[٣] فز رص با ط لرجل
[٤] با + له
[٥] رص با + فإنه
[٦] فز ط فليس
[٧] رص دم + له
[٨] رص با –
[٩] فز رص با دم ط واستقبله
[١٠] رص –
[١١] من هنا سقط من رص إلى آخر الكتاب.

الفقيه: هذا في القضاء وأما فيما بينه وبين الله تعالى[٢] فإنه لا يعتق إذا أراد به القول بالكذب في الوجهين جميعاً.

نصير قال:[٣] قال الحسن عن أبي حنيفة في رجل قال لعبده أنت حرة فإنه يعتق. ولو قال لرجل يا زانية لا يكون قذفاً.

وقال محمد بن الأزهر جاء رجل إلى شداد بن حكيم وسأله[٤] عن رجل[٥] قال: أهل بلخ أحرار، وله أمة لم ينوها.[٦] قال: تعتق أمته. فقال السائل: إن عصام بن يوسف أفتاني بأنها[٧] لا تعتق أيسعنى أن آخذ بقوله؟ قال شداد: لا تسم عندي الناس، إن كان رجلا[٨] يقبل[٩] الناس فتواه[١٠] يسعك[١١] أن تأخذ بقبوله.

قال الفقيه:[١٢] بيع أم الولد لا يجوز في قول علمائنا. وقال بشر بن غياث: يجوز بيعها. وقال: غسان سمعت بشراً يحتج بجواز بيع أم الولد قال: لأن الأمة قد أجمعت على أن[١٣] بيعها كان[١٤] جائز[١٥]

---

[١] فز –؛ با – ولكن قال: قل أنا حر، فقال هذا الغلام مثل ذلك عتق. وإذا قال سميتك حراً

[٢] رص –

[٣] رص با قال نصير

[٤] رص فسأله

[٥] فز –

[٦] فز وهو لم ينو أمته؛ رص ط با ولم ينو أمته

[٧] فز رص دم با أنها؛ ط فإنه

[٨] رص الرجل

[٩] رص يعمل

[١٠] رص بفتواه

[١١] فز يسع له؛ رص دم ط با وسعك

[١٢] ب –؛ ط + أبو الليث

[١٣] رص جواز

[١٤] فز +

[١٥] رص –

قبل أن تصير أم الولد، فنحن[١] على ذلك الإجماع حتى يتبين إجماع آخر. قال غسان فعارضته فقلت له: لما حملت من سيدها فقد أجمعت الأمة أن بيعها لا يجوز ما دام الولد في بطنها، فنحن على ذلك الإجماع ما لم[٢] يتبين إجماع آخر.

/[٢٦٠و] وسئل أبو نصر عن رجل قال لعبده يا حرج[٣] قال لا يعتق.

وسئل الحسن ابن مطيع عن رجل قال لمملوك له: اخدم ورثتي بعد موتي سنة ثم أنت حر. فمات بعض الورثة. قال: يعتق العبد للوقت الذي قال الميت؛ لأن خدمة الورثة ليست بوصية، وإنما هذا استثناء[٤] من العتق،[٥] والاستثناء[٦] من العتق باطل.[٧]

وسئل أبو نصر عن رجل قال: كل جارية اشتريتها ما لم أشتر فلانة لجارية سماها فجاريته حرة. ثم إن الجارية المحلوف عليها ماتت أو غابت لا يدري أحية هي أم ميتة؟ أيسع لهذا الرجل أن يشتري جارية؟ قال: أما غيبتها فلا[٨] تخرجه[٩] من يمين[١٠] ما لم يتبين موتها، فإذا ظهر موتها سقطت اليمين على مذهب أبي حنيفة ومحمد،[١١] ولم تسقط عند[١٢] أبي يوسف.

---

[١] فز نحن
[٢] رص حتى
[٣] فز خارج؛ رص حر روح
[٤] رص استثناه
[٥] فز –؛ رص العبد
[٦] فز واستثناؤه
[٧] فز رص با دم –
[٨] فز لا
[٩] رص يخرجها
[١٠] فز رص ط دم با يمينه
[١١] ب –
[١٢] رص في قول

وسئل محمد بن الحسن عن رجل قال لجاريتين له: إحداهما[١] حرة. ثم سئل المولى عن إحديهما بعينها. قال: لم أعن هذه. قال: عتقت الأخرى. قيل له: فإن سئل عن الأخرى فقال: لم أعن هذه؟ قال: عتقت الأولى ولا يصدق على إبطال عتق الأخرى وعتقت الجاريتان جميعاً.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال[٢] محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف قال: إذا قال الرجل إن اشتريت عبدين بصفقة[٣] واحدة فهما حران، فاشترى ثلاثة أعبد صفقة واحدة.[٤] قال: اثنان منهما يعتقان، والخيار إليه. وكذلك إذا قال: إن اشتريت عبدين معاً.

قال إبراهيم بهذا الإسناد: وسئل أبو يوسف عن رجل قال: كل عبد اشتريته فهو حر، فاشترى عبداً بيعاً فاسداً ولم يقبضه ثم تداركا ذلك البيع فاشتراه[٥] شراء صحيحاً. قال: لا يعتق؛ لأنه كان حنث في الشراء الفاسد. ولو قال: كل امرأة أتزوجها فهي طالق، فتزوج امرأة نكاحاً فاسدا ثم تزوجها نكاحاً مستأنفاً[٦] فالطلاق واقع.[٧] ولو قال: كل امرأتين أتزوجهما فهما طالقان فتزوج امرأة ثم طلقها ثم تزوجها وأخرى معها فالطلاق واقع بهما جميعاً، ولو تزوج امرأة ثم تزوجها وأخرى معها فالطلاق واقع بهما[٨] ولو تزوج امرأة ثم ثنتين قال: يطلق من الثلاث ثنتان أيتهن شاء. وكذلك إن[٩] قال: إن اشتريت عبدين فهما حران، فاشترى عبداً ثم اشترى عبدين. قال: يعتق أي الاثنين شاء. وإن اشترى عبداً /[٢٦٠ظ]

---

[١] رص إحداكما
[٢] رص + سمعت
[٣] فز رص ط دم با صفقة
[٤] ب - صفقة واحدة
[٥] رص واشتراه جديدا
[٦] رصحيحا
[٧] فز -
[٨] ب + جميعا
[٩] فز إذا

فأعتقه ثم اشترى عبدين. قال: عتق الآخران جميعاً. ولو قال: أول عبدين أشتريهما فهما حران فاشترى عبداً ثم عبدين لم يعتق واحد منهم. ولو[1] اشترى عبداً ثم عبداً أو أمة عتق العبدان.

قال إبراهيم: وسمعت[2] أبا يوسف سئل عن رجل قال لعبده: أنت حرة أو قال لأمته: أنت حر. قال: هما سواء يعتقان[3] جميعا.

قال إبراهيم[4] وبهذا[5] سمعت الإسناد[6] أبا يوسف يروي عن الأشعث عن الحسن البصري في عبد أعطى رجلاً مالاً فقال اشترني من مولاي وأعتقني، ففعل. قال الحسن: البيع[7] والعتق جميعاً[8] باطل، ولا يفعل هذا إلا فاسق. وقال ابن سيرين:[9] البيع والعتق مردودان. وروي عن أبي يوسف عن الحكم عن إبراهيم: قال العتق جائز، وعلى المشتري ثمنه مرة أخرى. قال أبو يوسف: وهو قولي وقول[10] أبي حنيفة.

قال إبراهيم: وسمعت أبا يوسف يقول في رجل قال لعبده: رأسك حر أو فرجك حر أو روحك حر[11] أو وجهك حر أو رقبتك حر، عتق ولا يعتق فيما سوى ذلك إذا سمى يداً أو رجلاً. قال أبو يوسف: إذا وقع العتق على شيء لو باع ذلك الشيء جاز البيع فكذلك العتق، وإذا وقع العتق على شيء لو باع ذلك الشيء لم يجز فكذلك لم يعتق.

---

[1] ب فإن
[2] فز سمعت
[3] فز ويعتقان؛ رص دم + في الوجهين
[4] رص + وسمعت
[5] فز بهذا
[6] رص –؛ با الإسناد سمعت
[7] رص با + باطل
[8] رص با –
[9] ر: بشر بن الربيع
[10] رص وهذا قول
[11] رص –

وسئل محمد بن الحسن عن رجل قال: لله علي أن أتصدق بهذا العبد فقتله إنسان خطأ فأخذ[1] قيمته. قال: عليه أن يتصدق بالقيمة.[2] ولو قال لله علي أن أعتقه فقتله إنسان خطأ[3] فأخذ قيمته فالقيمة له ولا شيء عليه، وكذلك في الوصية إذا أوصى بالعبد لرجل فقتل العبد بعد موته فالقيمة للموصى له، وإن أوصى بعتقه فقتل[4] فالقيمة للورثة.

وسئل أبو نصر عن رجل قال لعبده: إن شتمتك فأنت حر. ثم قال: لا بارك الله فيك، قال: ليس هذا شتم،[5] هذا[6] دعاء عليه. قال الفقيه: وكذلك لو قال: اللهم العنه.

وسئل أسد بن عمرو عن رجل قال لامرأته: إن تكلمت بطلاقك فغلامي حر. ثم قال:[7] إن شئت فأنت طالق. فقالت لا أشاء. أرأيت إن قال لآخر: إن تكلمت بقذفك فغلامه حر. ثم قال: أنت زان إن شاء الله. أو قال: لا أتكلم بالشرك. ثم قال: إن الشرك لظلم عظيم. قال: يقع في هذا كله. وسئل الحسن بن زياد /[٢٦١و] عن ذلك فقال[8] له نيته[9] وإن لم تكن له نية فلا أراه يحنث. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وسئل شداد عن رجل قال: ولد آدم كلهم أحرار وله عبيد. قال: لا يعتق عبيده. قيل:[10] فإن قال: عبيد أهل بلخ أحرار. قال: أخاف أن يعتق.[11] قيل: فإن قال عبيد أهل الدنيا أحرار. قال: كلما سمى عبيدا[1] أخاف أن يعتق عبيده.

---

[1] رص + المولى
[2] رص به
[3] رص با –
[4] رص –
[5] رص بشيء؛ با بشتم
[6] فز –
[7] ب + لها
[8] فز ط + الفقيه
[9] فز –
[10] ب –
[11] رص يعتقوا؛ ب + عبيده

وسئل إبراهيم بن يوسف عن عبد أخذ سيده فى موضع خال فقال له:[٢] إن[٣] أنت أعتقتني وإلا قتلتك، فأعتقه مخافة القتل. قال: العبد حر ويسعى في قيمته.

وعن الحسن بن زياد فى رجل أمر رجلاً بأن يشتري له جارية بعينها فاشتراها له بألف درهم ثم لم يقبضها حتى أعتقها الموكل. قال:[٤] جاز العتق ويأخذ البائع المشترى بالثمن، ولا سبيل له على الموكل في قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف، وفي قياس قول[٥] زفر: للبائع أن يأخذ الآمر بالقيمة فيكون في يده حتى يستوفي الثمن من المشتري ثم يرد القيمة على الآمر. وإن قتل الآمر الجارية وهي في يدي[٦] البائع قبل أن ينقد الثمن؟ كان للبائع أن يأخذ منه القيمة في القولين جميعاً. ولو دبرها الآمر أو ولدت فادعاه قبل القبض فالجواب فيه كالجواب في العتق.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل كاتب عبدا له على أن المولى بالخيار ثلاثة أيام ثم إنه دبره، هل[٧] يكون تدبيره اختيارا لنقض الكتابة؟ قال: لا ينبغي أن يكون تدبيره دليلا على نقض الكتابة وليس عن أصحابنا فيه رواية. قيل له: لم لا يكون تدبيره نقضا للكتابة؟ قال: لأن الرجل يدبر المكاتب ويكاتب المدبر، فلم يفعل فعلاً يمنعه عن الكتابة.

---

[١] رص عبدا
[٢] ب –
[٣] با –
[٤] ط ب –
[٥] ب محمد و
[٦] فز يد
[٧] فز فهل

وقال[١] أبو بكر: إذا اشترى الرجل عبداً بيعاً فاسداً ثم أمر البائع أن يعتقه فأعتقه، فإنه يجوز عتقه. ولو أعتقه المشتري لم يجز. والفرق بينهما: أن معنى قوله للبائع أعتقه أي سلطني عليه، فلما أعتقه فقد أجابه إلى ملتمسه.

وسئل أبو بكر عن مكاتب مات ولم يترك وفاء ما حاله؟ قال: قد قال بعضهم أنه يصير عاجزاً قضى القاضي بذلك أو لم يقض، حتى[٢] أن إنساناً لو تطوع[٣] بأداء الكتابة[٤] بعد موته لا يقبل ذلك منه. قال[٥] وأما أنا أقول:[٦] ما لم يقض القاضى بعجزه لا[٧] يصير عاجزاً، ولو تطوع عنه إنسان قبل أن يقضي القاضي بعجزه[٨] فإنه يقبل منه ويعتق.

/[٢٦١ظ] وسئل أبو بكر عن رجل وهب نفس العبد من العبد هل يحتاج إلى قبول العبد؟ قال: يعتق العبدُ قبل أو لم يقبل، ألا ترى أنه لو[٩] قال أوصيت لك بنفسك بعد وفاتي، فإنه[١٠] لا يعتبر بقبوله[١١] فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر عن عبد قال لمولاه بالفارسية آزادي من بدا كن فقال المولى: آزادي تو ندا كردم. قال: لا يصير حرا؛ لأن كلام المولى يحتمل التعليق والتدبير وغير ذلك.

---

[١] فز ط قال

[٢] ط لو

[٣] رص ولو تطوع إنسان

[٤] رص + عنه

[٥] رص ط –؛ با + الفقيه

[٦] رص با فأقول

[٧] فز فلا

[٨] با – بعجزه لا يصير عاجزاً، ولو تطوع عنه إنسان قبل أن يقضي القاضي بعجزه

[٩] فز –

[١٠] فز ط إنه؛ رص –

[١١] فز قوله؛ رص قبوله

وسئل أبو بكر عن رجل قال لمكاتبه: إن أنت عبدي فأنت حر. قال: لا يعتق قال الفقيه وبه نأخذ لأن المكاتب عبده من وجه وليس بعبده من جميع الوجوه فلم يوجد الشرط فوجب ألا يعتق بهذا الشرط. إلا أن يقول له أنت[١] حر فيعتق، وهذا كرجل طلق امرأته طلاقاً بائناً ثم قال لها أنت طالق فإنها[٢] طلقت إذا[٣] كانت في العدة، ولو قال لها إن أنت امرأتي فأنت طالق[٤] فإنها[٥] لا تطلق، فكذلك[٦] هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: طالق أو قال حر فقيل له: من عنيت؟ فقال: امرأتي أو عبدي قال الطلاق واقع ويعتق العبد.

وسئل أبو بكر عن رجل مفسد يستحق الحجر فقال: إن حجر علي الحاكم فجميع مالي فى المساكين صدقة وعبدي حر، فحجر عليه[٧] الحاكم. قال: يعتق العبد ويستسعى[٨] في قيمته؛ لأنه أعتق بعد الحجر وليس عليه[٩] أن يتصدق.[١٠]

وسئل أبو بكر عن رجل قال لعبده: عتقك على واجب. قال: لا يعتق وليس كالطلاق؛ لأنه ليس له[١١] تعارف في باب العتق بهذا اللفظ.

وعن الحسن بن زياد فى رجل قال لمماليكه: أيكم بشَّرني بقدوم فلان فهو حر. فعلم بعض مماليكه بقدومه فأمر مملوكاً آخر أن يذهب برسالة منه إلى مولاه فجاءه فقال:[١] إن فلانا يقول لك أبشر

---

[١] فز –
[٢] رص دم –
[٣] رص دم إن
[٤] رص ط +
[٥] ب با – طلقت إذا كانت في العدة، ولو قال لها إن أنت امرأتي فأنت طالق فإنها
[٦] ط كذلك
[٧] فز –
[٨] فز رص ويسعى
[٩] رص وعليه
[١٠] رص ط با دم + بماله
[١١] رص للناس فيه

بأن[٢] فلاناً قد قدم، فإنه يعتق الذي أرسله، ولا يعتق الذي بلغ[٣] الرسالة. وكذلك لو قال إن[٤] فلانا أرسلني إليك وهو يقول أبشر فإن فلانا قد قدم. فإن[٥] قال الرسول: يا مولاي! أبشر فإن فلاناً قد قدم وقد أرسلني إليك فلان بذلك، عتق الرسول ولم يعتق الذي أرسله؛ لأن البشارة كانت من قبله ثم أخبره[٦] بعده[٧] أنه رسول. ولو قال لمماليك له:[٨] أيكم اخبرني بقدوم فلان أو قال من أخبري منكم بقدوم فلان فهو حر فأخبروه جميعاً أو واحداً بعد واحد عتقوا جميعاً. /[٢٦٢و] وإن قال: إن أخبرني واحد منكم بقدوم فلان فهو حر فأخبروه[٩] واحدا بعد واحد عتق الأول ولا يعتق[١٠] غيره، وإن أخبروه جميعاً عتق واحد منهم، والخيار إلى المولى، فإن مات المولى قبل أن يبين والعبيد ثلاثة، عتق ثلث كل واحد منهم، فإن[١١] مات واحد منهم والمولى حي عتق أحد الباقيين والمولى بالخيار وإن[١٢] مات[١٣] قبل أن[١٤] يبين[١٥] عتق نصف كل واحد منهما، وإن[١٦] مات أحد الباقين والمولى حي عتق الثالث منهم.

---

[١] فز با وقال

[٢] فز با فإن

[٣] فز ط با قد بلغه؛ رص بلغه

[٤] فز –

[٥] رص با وإن

[٦] رص با أخبر

[٧] رص با بعد

[٨] رص لممالكيه

[٩] با + جميعا معا

[١٠] فز + الآخر

[١١] فز رص ط با وإن

[١٢] فز فإن

[١٣] فز رص ط + المولى

[١٤] با + في الباقين

[١٥] فز رص –؛ با – وإن مات قبل أن يبين

[١٦] فز با فإن

وإذا قال الرجل لمماليكه: أيكم دخل دار فلان فهو حر فدخلوها عتقوا جميعا.[1] وإن قال: إن[2] دخل أحد[3] منكم دار فلان فهو حر، فدخل واحد بعد واحد عتق الأول. وإن دخلوا جميعاً عتق واحد منهم، والخيار إلى المولى.

ولو أن مكاتباً لرجل وهب له سيده المكاتبة صار حراً ساعة وهبها له، فإن قال: لا أقبل، عادت المكتابة عليه وهو حر فى قول أبي يوسف. وقال زفر: لا يعتق إلا أن يقبل الهبة، فإن قبلها صار حراً، وهو قول الحسن بن زياد.

ولو أن رجلاً كاتب عبدين له مكاتبةً واحدة على ألف درهم على أن يأخذ أيهما شاء، ثم وهب السيد الكتابة[4] لأحدهما صارا جميعاً حرين. فإن قال الذي وهب له الكتابة:[5] لا أقبلها، عادت الكتابة[6] وصارت[7] ديناً عليهما للسيد كما كانت، وصارا حرين، وهذا قول أبي يوسف. وقال زفر والحسن: لا يعتق واحد منهما إلا أن يقبل الهبة.[8]

كتاب[9] الشرب

سئل[10] أبو القاسم[1] عن رجل له مجرى ماء بقرب دار لامرأة، فأجرى في النهر ما لم يحتمله النهر فدخل الماء في[2] جحر إلى دارها وخربها، هل يجب عليه الضمان؟ قال: إن كان الثقب[3] خفياً

---

[1] فز با رص –
[2] رص با من
[3] رص –
[4] رص با دم المكاتبة
[5] با رص دم المكاتبة
[6] با رص دم المكاتبة
[7] فز رص دم فصارت
[8] دم + والله أعلم
[9] رص با دم ط باب
[10] با وسئل

ولولا الثقب[٤] ما تعدى الماء فلا ضمان عليه، وإن كان حمل عليه من الماء ما يتعدى بغير نقب[٥] فهو ضامن.

وسئل أبو الحسن عليّ بن أحمد عن رجل له مجرى ماء السطح[٦] على سطح جاره، فخرب سطح الجار، فيقول لصاحب المجرى: ضع ناوِقاً فى موضع المجرى على سطحي[٧] حتى يتعدى[٨] إلى[٩] مصبه،[١٠] فأبى صاحب المجرى فيقول[١١] إصلاح ذلك عليك. قال: إصلاح المجرى على صاحب[١٢] السطح الذي يجرى الماء[١٣] على سطحه.

وسئل عن نهر يجرى فى أرض قوم فانبثق النهر وخرب بعض أرض قوم. هل لأرباب الأرضين أن يأخذوا أصحاب /[٢٦٢ظ] النهر بعمارة الأرضين أم لا؟ قال عليّ بن أحمد: ليس لهم[١٤] على أصحاب النهر شيء. قال الفقيه: لأصحاب الأرضين أن يأخذوا أصحاب النهر بعمارة النهر، وليس لهم أن يأخذوهم بعمارة الأرضين.

---

[١] فز + أحمد بن حم؛ ط + الصفار

[٢] رص –؛ با من

[٣] ب النقب

[٤] فز النقب

[٥] فز النقب؛ رص ط ثقب

[٦] رص لسطح

[٧] فز سطحه؛ دم السطح

[٨] رص ط با + الماء

[٩] فز رص –

[١٠] رص –

[١١] فز رص با ويقول

[١٢] فز + المجرى

[١٣] ب –

[١٤] رص لأرباب الأرضين

وسئل عن امرأة لها سبعة أجربة من الأرضين فخرب السيل مجرى هذه الأرضين فاستأجرت المرأة أقواما على أن يعمروا[١] المجرى وتعطيهم[٢] ثلاثة أجربة من الأرضين فعمروا[٣] ثم امتنعت المرأة من إعطاء الثلاثة الأجربة التي شرطت، هل لها الامتناع؟ قال علي بن أحمد: رجوت أن تكون الإجارة جائزة وليس لها الامتناع.[٤] قال الفقيه:[٥] هذا[٦] الجواب يوافق قول أبي يوسف ومحمد. وفي قياس قول أبي حنيفة: لا يجوز بمنزلة رجل باع كذا ذراعاً من هذه الأرضين[٧] وكذلك[٨] الأجربة.

وسئل الفقيه[٩] أبو جعفر عن رجل ألقى شاةً ميتة في نهر طاحونة، فسال بها الماء في الطاحونة فخربت الطاحونة. قال: إن كان النهر لا يحتاج إلى الكراء[١٠] فلا ضمان عليه، وإن كان النهر يحتاج إلى الكراء[١١] فهو ضامن إن علم أنها خربت من ذلك.

وسئل[١٢] أبو جعفر عن نهر كبير يتشعب منه نهر صغير فخرب فوهة النهر الصغير فأرادوا إصلاحه بالآجر والجص، هل يجب على أصحاب النهر الكبير شيء من النفقة؟ قال: إصلاح الفوهة[١٣] على أصحاب النهر الصغير؛ لأنهم هم الذين يقبضون[١٤] الماء فإصلاحها إليهم.

---

[١] رص ليعمروا
[٢] رص وأعطتهم
[٣] فز رص با دم فعمروها
[٤] ط المنع
[٥] ط + رضي الله عنه
[٦] با وهذا
[٧] رص الأرض
[٨] فز رص با ط دم فكذلك
[٩] رص –
[١٠] رص الكرب؛ با الكري
[١١] رص الكرب؛ با الكري
[١٢] فز با دم + الفقيه
[١٣] فز رص دم با الدرهة
[١٤] فز رص دم با يفيضون

وسئل عن رجل اشترى شرباً بغير أرض فقبضه ثم باعه[١] مع أرض،[٢] هل يجوز؟ قال: البيع في الشرب لا يجوز إلا أن يجيزه البائع الأول؛ لأنه لم يملكه بالشراء والقبض؛ لأنه لم يضمن بقبضه،[٣] ولأن البيع لم يقع على شيء موجود، ألا ترى أنه لو باع الأرض والشرب فالبيع جائز، وإن كان وقت البيع الماء منقطعاً، والبيع إنما وقع[٤] على ما يحدث وقتا بعد وقت، فلم[٥] يشتر شيئا موجوداً حتى يملكه بالقبض، فلا يجوز بيعه الثاني؛ لأنه على ملك الأول.

وسئل عن نهر لكرم رجل فاشترى صاحب الكرم حائطاً[٦] لضيق كرمه ويريد[٧] أن يسوق/يسقيه[٨] الماء إلى الحائط من نهر هذا[٩] الكرم ويضر ذلك بجدار الجار/بالدارين؛[١٠] لأنه يحتاج إلى[١١] أن يملأ النهر ليركب الماء الحائط، هل لصاحب الدارين ألا يرضى؟ قال: إن كان يملك[١٢] أرض النهر لمجرى الماء فله أن يسيل في[١٣] النهر ما لا يفيض على ضفته فيتعدى إلى دار جاره. وإن كان له إجراء الماء دون رقبة النهر، فليس له أن يفعل ذلك إلا يأذن مالك أرض مجرى الماء.[١٤]

---

[١] فز رص ط دم با وباعه
[٢] فز رص ط دم با أرضه
[٣] ب –
[٤] رص يقع
[٥] فز ولم
[٦] فز + ملاصقا بدارين لرجل آخر
[٧] فز يريد
[٨] فز رص دم ط با يسقيه
[٩] فز رص –؛ فز رص دم با + من مجرى
[١٠] فز رص دم با بالدارين
[١١] رص –
[١٢] رص ملك
[١٣] فز رص دم ط با –
[١٤] فز رص المجرى

وسئل عن مجرى ماء[1] بئر في سكة الماء فجاء المطر بحذاء باب دار رجل فامتلأت[2] البئر[3] مرة،[4] /[٢٦٣و] ولهذا الرجل من هذه البئر ضرر، هل له كبسها؟ قال: إن كانت سكة نافذة فله كبسها، وكذلك إن كانت غير نافذة وهي محدثة.

وسئل أبو القاسم عن رجل له أرض وفي أرضه مجرى ماء لقوم فكنسوا النهر وألقوا التراب في أرضه، هل له أخذهم بتفريغ أرضه من ذلك؟[5] قال: إذا[6] تعدوا بإلقاء التراب[7] في[8] موضع الحريم،[9] فله أخذهم برفع ما جاوز الحريم.

وسئل عن رجل أراد أن يحفر بئراً في الطريق ويكبس رأسها ليجري فيها الماء، ويريد أن يجعل ظلة على بابه، فأراد جاره أن يمنعه من ذلك، قال: يرفع إلى حاكم من حكام المسلمين ليتولى هو[10] المنع؛ فإن منع العامة بعضهم بعضا يقع منه[11] الفساد.

وسئل عن نهر زقة[12] يخرج منها الماء ويسيل[1] في مجريين، وبين المجريين حائل من خشبة[2] فيفسد أحيانا ويسيل الماء في مجرى واحد. هل لهم يقولوا نحن نريد أن تجعلوا مجراكم من النورة والآجر ليمسك الماء؟ قال: يجب تحصين موضع الفساد بما يكون مانعاً من تحول حق غيرهم إليهم.

---

[1] فز رص –
[2] فز وامتلأت
[3] فز رص –
[4] فز + بعد مرة
[5] رص + التراب
[6] رص إن
[7] فز رص ط دم با بالإلقاء
[8] فز رص –
[9] رص حريم البئر
[10] فز هذا
[11] فز تحته؛ رص فيه
[12] رص موضع

وسئل أبو نصر عن رجل له قطعة أرض وبلزق الأرض نهر فيه مجرى لصاحب الأرض ولغيره وبلزق النهر طريق، فباع صاحب القطعة قطعته، وذكر في الصك حد القطعة والطريق، أيدخل النهر في البيع أم لا؟ قال: إن باع القطعة[٣] لم يدخل في البيع غيرها. قال الفقيه: وعندي[٤] أنه يدخل في البيع إن كان النهر بين القطعة والطريق.

وسئل الفقيه[٥] أبو جعفر عن نهر يجري في سكة وفي كل[٦] سنة يحفر مرتين فيجتمع في السكة تراب كثير، هل لأهل السكة أن يطلبوا أرباب النهر بنقل التراب أم لا؟ قال: إن كان التراب على حريم النهر ليس لهم أن يكلفوهم ذلك، وإن كان التراب[٧] جاوز مقدار حريم النهر، ليس فلهم[٨] أن يكلفوهم برفعه.[٩]

وسئل الفقيه[١٠] أبو جعفر عن رجل قلع شجرة له على ضفة نهر فانثلم[١١] النهر وسواه[١٢] فألقى[١٣] في موضع الشجرة بعض التربة[١٤] وتركه، ثم إن أرباب النهر استأجروا رجلاً يكنس[١٥] النهر فأجرى فيها[١٦]

---

[١] فز رص دم ط با فيسيل
[٢] رص خشب
[٣] رص ط با + الأرض
[٤] فز ط عندي
[٥] ب –
[٦] ب –
[٧] ب – على حريم النهر ليس لهم أن يكلفوهم ذلك، وإن كان التراب
[٨] ب لهم
[٩] فز رص ط با رفعه
[١٠] ب –
[١١] فز فامتلأ
[١٢] ب –
[١٣] ب وألقى
[١٤] رص التراب
[١٥] فز ليكنسوا؛ رص ط با ليكنس
[١٦] فز رص ط دم با + ليسيل

الماء قليلا[١] ليدخل[٢] النهر حتى يسهل حفره على أهله، فأرسل الماء في النهر ونام على الطريق وكان ذلك قليلا،[٣] فلما انتبه وجد الماء قد خرج من موضع قلع الشجرة وغرق كدس حنطة لرجل فعلى[٤] من يجب الضمان؟ على الأجير أو على قالع الشجرة؟ وهو يقول: إني كنت أصلحته. هل يصدق؟ قال: أما الأجير فلا ضمان عليه، وأما قالع الشجرة، فإن كانت الشجرة بلغت النهر حتى صار جانب النهر فلا /[٢٦٣ظ] ضمان على القالع،[٥] وإن كانت الشجرة لم تبلغ جانب النهر فقلع الشجرة فانهدم جانب النهر فهو ضامن لما أفسد[٦] الماء.

وسئل[٧] أبو جعفر عن حائط بين رجلين عليه حمولتهما فرفعه أحدهما برضا صاحبه ثم بناه الآخر بماله برضا صاحبه على أن يغير[٨] صاحبه مجرى ماء[٩] في داره يجري[١٠] ماؤه إلى داره ويسقي[١١] بستانه ففعل وأعاره المجرى ثم بدا له منع المجرى. قال: له منع المجرى وعليه أن يغرم نصف النفقة التي أنفقها في بناء الحائط.

---

[١] رص – قليلا

[٢] فز –؛ رص ليبتل

[٣] رص ليلا

[٤] رص على

[٥] فز رص ط با عليه

[٦] فز أفسده

[٧] فز + الفقيه

[٨] فز ط يعبره؛ رص يعير (بدون تنقيط)

[٩] ب –

[١٠] فز رص با ليجري

[١١] فز رص ط با –

وسئل أبو القاسم عن نهر بين رجلين وعلى ضفة النهر أشجار فيدعي[١] كل واحد منهما أن الأشجار له. قال: إن عرف غارسها فهو له، وإن لم يعرف غارسه، فما كان من هذه الأشجار في موضع يملكها أحدهما[٢] فهو في الحكم له، وما كان في[٣] موضع مشترك فهو بينهما في الحكم.

وسئل عن رجل له حائط وله أشجار على ضفة نهر ماذيان فنبتت من عروق[٤] أشجار في الجانب الآخر من النهر، ولرجل آخر في ذلك الجانب كرم، وبين الكرم والنهر طريق، فادعى صاحب الكرم أن الأشجار له، وادعى صاحب الحائط أنها من عروق أشجاره. قال أبو القاسم إذا عرف أنها نبتت من عروق هذه الأشجار فهي لصاحب الحائط، وإن لم يعرف[٥] ذلك ولم يعرف لها غارس فهي[٦] كاللقطة[٧] لا ملك لأحدهما[٨] فيها[٩] ولا يستحق صاحب الحائط ولا صاحب الكرم.

وسئل أبو القاسم عن رجل له سباط قديم فوق سكة غير نافذة وأحد أطراف جذوعه على جدار المسجد، فرفعه ويريد أن يضعه أرفع منها من غير أن يحدث على جدار المسجد بناء ويمنعه من ذلك أهل السكة. قال: إن كان هذا الجدار هو الجدار الذي بين المسجد والسكة فأهل السكة في ذلك شركاء إذا كان ستراً لهم، وإن[١٠] كان هذا الجدار[١١] الذي[١٢] هو ستر السكة،[١٣] فليس لأهل الزقاق في ذلك كلام.

---

[١] رص فتدعى
[٢] فز إلى أحد
[٣] ب ط –
[٤] رص عروقها
[٥] فز با + له غارس فتلك الأشجار
[٦] رص فتلك الأشجار
[٧] فز با – ذلك ولم يعرف لها غارس فهي كاللقطة ؛ رص – كاللقطة
[٨] فز رص لأحد
[٩] فز + فصار كاللقطة
[١٠] با فإن
[١١] رص + غير الجدار
[١٢] ب –
[١٣] با للسكة

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل سقى أرضه وأرسل الماء في النهر حتى جاوز[١] أرضه وقد كان طرح رجل آخر أسفل منه في النهر ترابا فمال الماء عن النهر حتى خربه وجاوز[٢] فغرق[٣] قصر[٤] رجل. قال: الضمان على من أحدث في النهر، وليس على مرسل الماء شيء إن كان له في النهر حق.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين وبيت أحدهما أسفل وبيت الآخر أعلى بذراع أو ذراعين[٥] فانهدم فقال صاحب الأعلى لصاحب الأسفل ابن إلى حذاء بيتي[٦] ثم نبني جميعاً. قال: ليس له ذلك، ولكن بناؤه عليهما جميعاً من أعلاه إلى أسفله. قال الفقيه:[٧] وإن[٨] كان بيت أحدهما /[٢٦٤و] أسفل بأربعة أذرع أو نحو ذلك مقدار ما يمكن أن يتخذ بيتاً، فإصلاحه على صاحب الأسفل حتى ينتهي إلى موضع بيت آخر؛ لأنه بمنزلة الحائطين سفل وعلو.

وسئل أبو بكر عن نهر عظيم لأهل قرية يتصدع ماؤها فيسيل في نهرين ثم يجتمع بعد ذلك في نهر واحد، على كل نهر طاحونة فخربت طاحونة أحدهما فأراد أن يرسل الماء كله في النهر الآخر الذي عليه الطاحونة حتى يعمر الطاحونة ويضر ذلك[٩] بالطاحونة الأخرى. قال: ليس له ذلك إن ضره.[١٠]

وسئل أبو بكر عن رجلين لهما شبان روز[١] من ماء في نهر قرية لكل واحد منهما يوم واحد، فاتفقا على أن يسوقا ماءهما جميعاً معاً في يوم واحد ويمنعهما بعض الشركاء عن ذلك قال لهما أن يسوقاهما جميعا في يوم واحد وليس للشركاء منعهما عن[٢] ذلك.

---

[١] فز + عن؛ با عين
[٢] فز فجاوز
[٣] فز –
[٤] فز فضر؛ رص كدس
[٥] فز براعين
[٦] رص جدار بيتك أي الأساس
[٧] ب + أبو الليث
[٨] رص فإن
[٩] فز –
[١٠] فز أضره؛ رص كان يضره

وسئل أبو بكر عن نهر في دار رجل يتعدى الضرر البين من ماء ذلك النهر إلى دهليز جاره ثم يتعدى من الدهليز إلى دار امرأة، وفي ذلك[٣] ضرر فاحش، أيجب لصاحب الدار على الرجل شيء أم لا؟ قال: إن كان النهر ليس بملك له، وإنما كان النهر يجري في داره، والماء لأهل الشفة، فكل[٤] من كانت له مضرة فعليه إصلاح النهر ودفع المضرة عن نفسه. قال الفقيه: وذكر عن أبي القاسم أن إصلاحه على أصحاب المجرى وبه نأخذ.

وسئل عن نهر يجري في دار رجل وله فيها بستان يسقيه من هذا النهر، وله في البستان[٥] شجرة الفرصاد، فيدخل الماء في عروق هذه الشجرة من هذا[٦] النهر إلى دار جاره وقد تداعت هذه الدار إلى الخراب، فعلى من إصلاح هذا النهر؟ قال أبو بكر: إن لم يغرسها في حريم النهر لا[٧] يأمر يقلعها، فإن كان عروقها دخلت في دار جاره فعليه قطعها فإن لم يقطعها فلجاره قطعها.

وسئل أبو بكر عن رجل له داران متلاصقتان إحداهما عامرة والأخرى خراب، فباع الدار الخراب وكان مصب ميزاب[٨] الدار العامرة وملقى ثلجها في الدار الخربة، ومنعه[٩] المشتري من[١٠] ذلك، أرأيت إن رضي المشتري بذلك ثم أراد أن يمنع عنها.[١١] قال: للمشتري أن يمنعه عن ذلك. قيل:[١٢] فإن استثنى البائع لنفسه مسيل الماء وطرح الثلج؟ قال: استثناء مسيل الماء جائز، وطرح الثلج لا يجوز؛ لأن

---

[١] فز رص ط دم با شبَّاروز
[٢] فز رص با دم ط من
[٣] فز داره
[٤] فز وكل
[٥] فز رص با ط وقد غرس على شط النهر
[٦] ب –
[٧] ب فلا
[٨] رص –
[٩] فز رص با ط دم فمنعه
[١٠] فز ط با عن
[١١] فز با رص دم يمنعه؛ ط –
[١٢] رص قال

المعاملة جرت في مسيل الماء ولم تجر في إلقاء الثلج. قال الفقيه: إن كان له ميزاب في تلك الدار ومسيل ماء سطحه إلى /[٢٦٤ظ] هذا الجانب ومسيل سطوحه إلى هذا الجانب، وعرف أن ذلك قديم، فمسيله على حاله وإن لم يشترط، وكذلك لو كان مسيل سطوحه إلى دار رجل وله فيها ميزاب قديم فليس لصاحب الدار أن يمنعه. وهو[١] استحسان وبه جرت العادة، فأما[٢] أصحابنا فقد أخذوا بالقياس قالوا ليس له ذلك إلا أن يقيم البينة أن له حق المسيل.

وسئل أبو بكر عن ضيعة لرجل متلاصقة بنهر[٣] ماذيان وعلى ضفة النهر أشجار دُلب[٤] ولا يعرف غارسها، هل يجوز لصاحب الضيعة أن يبيعها؟ قال: إن كانت الأشجار نبتت في[٥] غير مستنبت وأرباب النهر قوم لا يحصون فهي لمن أخذها ويقطعها[٦] ولا أحب أن يبيعها صاحب الضيعة قبل أن يقطعها،[٧] وإن كانت لا تنبت من غير أن تستنبت فهي كاللقطة.

وسئل أبو القاسم عن حوض في بستان رجل مستنقع الماء لأقوام[٨] ويضر ببنيان[٩] صاحب البستان، أله أن يمنعه[١٠] من إجراء الماء فيه إلى أن يصلح الحوض؟ قال: إن كان الحوض الذي[١١] في بستانه مقرا لأرباب النهر بالحوض والمجرى، وإن[١٢] استنقاع[١٣] الماء فيه حق قديم، فإن كان في الحوض

---

[١] فز رص با ط دم وهذا
[٢] فز رص با ط دم وأما
[٣] فز رص با ط على نهر
[٤] رص –
[٥] فز ط با من
[٦] رص وقطعها
[٧] فز با رص يقلعها
[٨] فز لماء أقوام
[٩] رص ببيت؛ با ببناء
[١٠] رص با دم يمنعهم
[١١] با ب فز –
[١٢] رص وكان
[١٣] فز واستنقاع

عيب يضر ببستان الرجل فللذي الحوض في بستانه منعهم من إجراء الماء إلى أن يصلح الحوض، وكذلك إن كان يدخل فيه من الماء ما يفيض على بستانه فليس على صاحب البستان إصلاح الحوض.

وسئل أبو القاسم عن أشجار على ضفة نهر لأقوام يجري ذلك النهر في سكة غير نافذة وبعض الأشجار في ساحة من هذه[١] السكة فادعى بعض أهل السكة أن غارسها فلان وأنا وارثه، وأنكر أهل السكة ذلك، كيف الحكم فيه؟ قال: على المدعى البينة، فإن لم تكن له[٢] بينة، فما كان من الأشجار خارجاً من حريم النهر، فهي لجميع أهل السكة، وما كان على حريم النهر فهي لأرباب النهر.

وسئل أبو القاسم عن شبان روز[٣] ماء بين قوم وكانوا يسقون[٤] إلى قطع[٥] الأرضين من أسفل القرية، ثم يقتسمون بينهم على نوبهم فباع بعضهم حصته من الماء من رجل له أرض أعلى القرية، فأراد أن يسوق المشتري حصته إلى أرضه إذا جاءت نوبته، ويدخل في ذلك ضرر على بقية الشركاء، وذلك أنه إن[٦] فرغ هو من نوبته يحتاج[٧] الآخر أن يسوق الماء إلى أسفل القرية بعد أن كان حقه يصل إليه بمقاسمة الشرب /[٢٦٥و] عند أسفل القرية، أيجوز هذا؟ قال: إن باع الماء بمجاريه جاز البيع وللمشترى أن يسقي أرضه إن كان شرب الأرض من هذا النهر من غير أن يستوعب[٨] نوبته على الكمال حتى[٩] يخلى[١٠] عن الماء في[١١] نوبته فيكون النهر ممتلئاً عند حاجة الآخرين إلى أخذ الماء.

---

[١] فز با رص دم لهذه
[٢] فز با رص دم ط +
[٣] فز با رص دم ط شبَاروز
[٤] رص با دم يسقونه
[٥] رص قطاع
[٦] فز با دم رص إذا
[٧] رص احتاج
[٨] با + النهر في
[٩] ب -
[١٠] ب - ويخلى
[١١] ب ط -

وسئل أبو القاسم عن كرم بين أربعة إخوة، وبجنب الكرم حائط لعمتهم فاشترى أحد الأخوة الحائط من عمتهم،[١] وأراد أن يسوق ماءه[٢] إلى الحائط المشترى، والإخوة[٣] الباقين يمنعونه عن[٤] ذلك. قال: إن أراد أن يسوق في مجرى مشترك فلهم منعهم،[٥] وإن أراد أن يجري في مجرى له خاصة لم يمنع من ذلك إذا كانت المشترى شربها[٦] من هذا النهر.

وسئل أبو نصر عن رجل له مياه متفرقة في قرية، فأراد أن يجمع كله ويجعلها في شبَّاروز[٧] واحد. قال: له ذلك.

وسئل أبو نصر عن نهرين بينهما مُسَنَّاةٌ وأحد النهرين أكبر والأخر أصغر فاحتيج إلى إصلاح المسناة التي بين النهرين كيف تجب النفقة بينهما. قال: إصلاحه بينهما عليهما[٨] جميعاً، وتكون النفقة عليهما نصفان إن[٩] كان كله حريماً للنهرين، ولا تعتبر قلة الماء وكثرته ويكون كالجدار بين دارين ولأحدهما أكثر حمولة[١٠] من الآخر، فاحتيج إلى النفقة فالنفقة[١١] عليهما نصفان.[١٢] ولا يشبه هذا إصلاح النمرزقة إذا فسدت فاحتيج[١٣] على[١] إصلاحها يكون[٢] على قدر مياههم؛ لأنهم يستعملون النمرزقة بمياههم فيكون إصلاحه على قدر مياههم.[٣]

---

[١] رص العمة
[٢] فز ماء؛ رص الماء
[٣] رص هل للإخوة
[٤] رص منعه من
[٥] رص با منعه
[٦] فز المشتراة يشتريها؛ با شربه
[٧] ب شبان روز
[٨] ب –
[٩] رص وإن
[١٠] با + عليه
[١١] فز –
[١٢] رص + كذلك هذا
[١٣] دم فاحتاج

وسئل أبو بكر عن وقف على مرمة نهر سكة[٤] كذا، وكان الماء ينصب في درقة[٥] يسيل إلى السكة ثم يسيل من تلك السكة إلى السكة التي وقف عليها، فاحتاج النهر إلى المرمة في السكة التي هي أعلاها،[٦] هل يجوز أن يرم من غلة هذا الوقف؟ قال: لا يرم من غلة هذا الوقف الموضع الذي هو أعلى، وإنما يرم النهر الذي يجري في السكة الموقوفة عليها. قال ولو كان النهر الذي ينصب من النهرالعظيم[٧] ويسيل[٨] على[٩] فضاء وليس عليه شفعة ولا شاربة ثم يسيل من الفضاء إلى السكة الموقوف عليها، فإنه يرم من غلة الوقف من أعلى النهر إلى أن يخرج من السكة. والفرق بينهما أنه[١٠] في المسألة الأولى ينسب النهر إلى السكتين جميعاً، وأما إذا لم يكن بينهما سكة، فإن النهر من أعلاه إلى أسفله يضاف إلى /[٢٦٥ظ] تلك السكة. قيل له: أرأيت إن احتاج النهر إلى الحفر هل يحفر[١١] من تلك الغلة؟ قال: لا[١٢] لأن الحفر ليس من المرمة. قال الفقيه: إن كان يخاف بترك الحفر تخريب المسناة[١٣] جاز أن يحفر؛ لأن كل ما كان في تركه خراب النهر فهو من المرمة.

وسئل أبو بكر عن رجل له جمال أو باقورة[١٤] فأراد أن يسقي من نهر رجل فأراد صاحب النهر أن يمنعه[١] لما يخاف من تخريب النهر أو فساد المسناة[٢] أو في[٣] الجمال كثرة فيخاف[٤] قطع[٥] الماء.

---

[١] فز ط با دم إلى
[٢] رص با دم + بينهم
[٣] فز رص با ط قدرهم
[٤] فز با دم لسكة
[٥] رص دورته؛ دم نمرزقة
[٦] رص دم أعلى
[٧] ب الأعظم
[٨] با وسئل
[٩] با عن نهر في
[١٠] رص أن
[١١] فز أيحفر؛ رص –
[١٢] رص + يحفر
[١٣] فز المسنيات
[١٤] فز رص دم با بقور

قال: ليس له منعه.[٦] قال أبو القاسم: إن أدى إلى فساد المسناة[٧] له[٨] منعه من ذلك. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل له مجرى ماء[٩] في دار رجل فخرب المجرى وأخذ[١٠] صاحب الدار صاحب المجرى بإصلاحه. قال: لا يجبر صاحب المجرى على إصلاحه، وهذا كرجل له مجرى على سطح رجل فخرب السطح لم يكن لصاحب السطح أن يأخذ صاحب المجرى بإصلاح سطحه، فكذلك هذا.[١١] وإن[١٢] كان النهر ملكا لصاحب النهر أخذ بإصلاحه.[١٣] قال الفقيه: وقد قال بعضهم إن إصلاح النهر على صاحب المجرى، وليس هذا كالسطح؛ لأن الماء الذي يجرى في النهر ملكه، وهو الذي يستعمل النهر بملكه، فإصلاحه عليه، وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل له دار في سكة غير نافذة وفي السكة نهر، فأراد صاحب الدار أن يدخل الماء في داره ويجريه على[١٤] بستان له، فأراد الجيران أن يمنعوه[١٥] من[١٦] ذلك قال هل[١٧] لهم ذلك[١٨] فإن

---

[١] رص منعه
[٢] فز المسنيات
[٣] رص كان في عدد
[٤] ب فخاف
[٥] رص انقطاع
[٦] ب أن يمنعه
[٧] فز المسنَيات
[٨] فز با فله
[٩] فز با رص دم –
[١٠] فز با دم فأخذ
[١١] ط رص با – فكذلك هذا.
[١٢] با فإن
[١٣] ط ب – إن كان النهر ملكا لصاحب النهر أخذ بإصلاحه
[١٤] رص إلى
[١٥] رص منعه
[١٦] ب عن
[١٧] ب –
[١٨] ب منعه قيل

كان[1] غيره من أهل السكة قد فعل مثل ذلك هل له أن يمنعه من ذلك؟ قال: للجيران أن يمنعوه من ذلك، وله أن يمنع الجيران من ذلك أيضا، ومن أجرى قبل ذلك وأقر بأنه أحدثه فله منعه، وإن كان ذلك قديماً لم يكن له، وهو بمنزلة الظلة فوق السكة.

وسئل أبو بكر عن رجل في داره مجرى ماء فحوله من موضع[2] إلى ناحية[3] من[4] داره، فانهدم حائط جاره من ذلك. قال: هو ضامن لذلك. قيل له: لو ترك بين النهر وبين حائط الجار فجوة[5] فترك[6] من ذلك؟ قال: هو ضامن سواء ترك فجوة[7] أو لم يترك؛ لأنه جنى في تحويله فما[8] تولد منه فهو جناية منه وهو ضامن، قال: ولو ترك النهر الأول على حاله ولم[9] يكبسه، ولكن جعل نهراً ثانياً وجعل الماء فيه فانهدم دار جاره، فإن جعل بينهما فجوة مقدار ذراعين[10] فإنه لا يضمن؛ لأن النهر الجديد[11] بمنزلة حوض جعل في داره فلا يكون في ذلك جناية منه. قال الفقيه: هذا إذا أخرج[12] الماء من النهر من موضع لم يكن له حق إخراج /[٢٦٦و] الماء منه، وأما إذا انشق[13] حافة النهر في موضع له[14] وأخرج[15] منه الماء إلى موضع آخر، فإنه لا يضمن في الوجهين جميعا إذا بقيت بينهما فجوة؛ لأن كبس نهر الماء جناية منه وإسالة الماء في موضع آخر من داره لم يكن جناية منه فلا يضمن ما لم يصل الماء إلى حائط الجار.

---

[1] فز –
[2] فز رص –
[3] ب موضع
[4] ب في
[5] رص فرجة
[6] فز فنز؛ رص فيبري؟؟
[7] ب فرجة
[8] ب ط وما
[9] فز رص لم
[10] رص دار
[11] رص الحديث
[12] فز خرج
[13] ط ب فتق
[14] فز + قح
[15] فز رص وأجرى

وسئل أبو القاسم[1] عن قطعتي كرم لرجل فاشترى رجل إحدى القطعتين واشترى رجل آخر القطعة الأخرى وكان مجراهما واحد، فمنع[2] صاحب القطعة الأعلى مجرى ماء القطعة السفلى، هل له ذلك؟ قال: إن كانت القطعتان جميعاً مالكهما واحد ثم[3] باع[4] القطعتين[5] متفرقا لم يستحق أحدهما على الآخر مجرى بغير شرط إما إفصاحاً وإما دلالة، وإن[6] كان كل قطعة لواحد،[7] واشترى[8] كل واحد من مالكها بكل حق هو لها فيها[9] فقد[10] دخل فيه المجرى. قال الفقيه: يعني إذا باع الأعلى أولاً ثم السفلى، وأما إذا باع السفلى أولاً بكل حق هو لها دخل الشرب والمسيل فيه.

وسئل أبو القاسم عن حائط لرجل باع نصفه فأراد[11] صاحب النصف المشترى أن يتخذ لنصيبه مفتحاً في نهر الماذيان، هل له ذلك. قال: إن أراد أن يجعل[12] مفتحاً جديداً وخرق[13] ضفة النهر المشترك ليس له ذلك، وإن اتخذ في حد نفسه مفتحا من غير أن يخرق ضفة النهر المشترك[14] لم يمنع من ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل اتخذ غطاء على مجرى قال إذا لم يكن على موضع المجرى غطاء في القديم فغطاه فلأرباب المجرى أن يأخذوه بكشف ذلك[15] ورفع الغطاء.[1]

---

[1] ط + الصفار
[2] ط فيمنع
[3] ب –
[4] ب فباع
[5] ب فز قطعتين
[6] فز فإن
[7] فز القطعة الأخرى؛ رص لمالك على حدة؛ ط لآخر
[8] ط وإذا اشترى
[9] فز رص –
[10] رص –
[11] رص وأراد
[12] فز رص با دم يفتح
[13] رص ط با دم ويخرق
[14] ب رص – ليس له ذلك، وإن اتخذ في حد نفسه مفتحا من غير أن يخرق ضفة النهر المشترك
[15] رص الغطاء ونفقته

وسئل نصير بن يحيى عن مقدار حريم النهر. قال: قال أبو يوسف حريم النهر بقدر عرض النهر نصفين:[٢] نصف من هذا الجانب ونصف من هذا[٣] الجانب الآخر.[٤] وقال محمد: حريم النهر قدر عرض النهر من هذا الجانب ومن هذا الجانب.[٥]

وسئل أبو بكر عن رجل له داران مسيل سطح إحداهما على سطح الدار الآخرى، فباع الدار التي عليها المسيل من إنسان بكل حق هو لها، ثم باع الدار الأخرى من آخر،[٦] فأراد المشتري الأول أن يمنع المشتري الثاني عن إسالة الماء على سطحه. قال: له أن يمنعه إلا أن يكون اشترط عليه وقت ما باعه أن مسيل ماء[٧] التي[٨] لم أبع في الدار التي بعت.[٩]

وسئل أبو بكر عن سكة غير نافذة يدخلها نهر لشفههم وعلى النهر بالوعة منذ قديم. قال: للجار أن يأخذ الجار برفع البالوعة عن نهر /[٢٦٦ظ] الشفة، فإن لم يرفع رفع إلى صاحب الحسبة ليأمره برفعه. قيل له: لا عبرة للقديم والحديث؟ قال: لا.

وسئل عليّ بن أحمد عن رجل باع ماء بمجاريه بغير أرض، وفي تلك القرية تباع المياه بمجاريها، هل يجوز البيع؟[١٠] فإن[١١] كان على الماء خراج هل يجب خراجه على المشتري؟ قال: البيع جائز ولا خراج على المشتري؛ لأنه لا خراج على الماء. قال الفقيه: لأن البيع وقع على المجرى والماء

---

[١] رص –
[٢] فز ط با دم +
[٣] فز رص –
[٤] رص –
[٥] رص –
[٦] فز رجل
[٧] دم الماء؛ رص با + الدار
[٨] دم الذي
[٩] دم بعتها
[١٠] فز + قال؛ دم –
[١١] دم وإن

تبع له فيجوز البيع، فإن باعه[1] واشترط الخراج على المشتري في عقد البيع ينبغي أن يكون البيع فاسدا، وإن لم يشترط في البيع جاز البيع والخراج على البائع على حاله، ولا خراج على المشتري.

وسئل أبو القاسم عن نهر المدينة يجري في باب البهار[2] حتى يخرج إلى القهندز، فيقول[3] أهل محلة جويبار لمن أسفل منهم: احفروا النهر الذي يجري في محلتنا؛ لأن في ذلك نفع لكم للفواليز وغيرها. قال: هذه المسألة لا يجري الأمر فيها على الفتوى والحكم؛ وذلك أن هذا مما[4] يجري على وجه عواري المجاري، فمجرى هذا ليس بمملوك، فالصلح في هذا أولى.

وسئل شداد بن حكيم عن سقي البستان بماء[5] الشفة. قال: كنت أشدد فيه، وكان في بستاني شجرة، فربما كنت أدخل فأراها عطشانة، فلم آمر أحدا أن يسقيها،[6] ويسرني أن يسقيها أحد بغير أمري.[7] ثم روى[8] خلف[9] عن بعض الكوفيين فرخصت به. وقال محمد بن سلمة: كان خلف ابن أيوب إذا دخل ماء الشفة في داره فكان يجلس ويقول لبعض أصحابه، ألا ترى إلى حسن هذا الماء؟ فقال له الرجل:[10] أيحل هذا[11] تدخل ماء الشفة في دارك؟ فقال: إن أخرجها إنسان لا أمنعه من ذلك.[12]

---

[1] فز دم باع
[2] فز أنهار؛ دم النهار
[3] فز + له
[4] فز دم ما
[5] فز ط دم عن ماء
[6] رص ط –
[7] دم إذني
[8] رص فروى؛ دم سألت
[9] دم –
[10] با دم رجل
[11] فز أن؛ با لك أن
[12] با دم + والله أعلم

كتاب[1] الشركة

سئل أبو القاسم أحمد بن حم[2] عن بعير بين رجلين فجعل[3] أحدهما من الرستاق عليه شيئا[4] بأمر شريكه وساقه على جسر فوقع في النهر وعطب[5] فنحره أهل القرية، فجاء الشريك الآخر وباع اللحم. هل على الشريك السائق ضمان؟ ويجب للسائق عليه[6] فيما باع من لحمه ضمان أو على أهل القرية ضمان؟ قال: لا ضمان على السائق إذا لم يخالف، ولا ضمان على الذابحين إذا علم أنه لا يعيش إلى أن يحضر صاحبه، وثمن اللحم بين الشريكين جميعا.[7] قال الفقيه: هذا جواب[8] الاستحسان، وهكذا روي عن محمد بن سلمة، وكان القياس أن يضمن الذابح[9] إذا ذبح[10] بغير إذن صاحبه قيمته قبل /[٢٦٧و] الذبح، واللحم للذابح، وإن شاء صاحبه أخذ اللحم ولا يضمنه، والبائع أيضاً يضمن نصيب شريكه من اللحم إذا باع بغير إذن شريكه في القياس. وفي الاستحسان لا يضمن، وهو كالمأذون من طريق الدلالة، وكذلك الراعي إذا ذبح شاة خاف[11] عليها الهلاك أو البقار ذبح بقرة خاف عليها الهلاك.

---

[1] رص با ط باب
[2] ط - أحمد بن حم
[3] فز رص با دم فحمل
[4] رص تبنا
[5] رص وانكسر فخذه
[6] رص على الآخر
[7] فز نصفين؛ با نصفان
[8] رص ط الجواب
[9] رص الناحر
[10] رص نحر
[11] رص يخاف

وسئل نصير بن يحيى[1] عن رجلين لهما على رجل ألف درهم، فأراد أحدهما أن يأخذ حصته ولا يكون لشريكه عليه سبيل ما الحيلة فيه؟ قال: يهب الغريم له مقدار حصته ويقبض ثم يبرئ الغريم من حصته.[2]

وسئل أبو القاسم عن ثلاثة نفر اشتركوا بمال معلوم شركة صحيحة على أن يكون الربح على[3] قدر رؤوس أموالهم، فخرج أحدهم إلى ناحية من النواحي بشركتهم، ثم إن الحاضرَين شاركا رجلا آخر على أن ثلث الربح له والثلثين بينهم أثلاثاً ثلثاه للحاضرين وثلثه للغائب، فعمل المدفوع إليه بذلك المال سنين مع الحاضرَين ثم جاء الغائب فلم يتكلم بشيء حتى اقتسموا ولم يزل يعمل معهم هذا الرابع حتى خسر على[4] المال أو استهلكه، فأراد الغائب أن يضمن شريكه، ما القول فيه؟ قال: الربح على ما اشترطوا ولا ضمان عليهما وعمله بعد ذلك رضاً بالشركة.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجلين اشتركا فاشتريا أمتعة ثم قال أحدهما لشريكه: لا أعمل معك بالشركة، ولم يقسم شيئا وغاب، فعمل الحاضر وجعل يتجر بالأمتعة حتى اجتمع له مال، هل للغائب شركة في ذلك؟ قال: ما اجتمع عنده فهو للذى عمل بالمال، وهو ضامن لقيمة[5] نصيب شريكه؛ لأن قوله لا أعمل معك بالشركة بمنزلة قوله فاسختك الشركة.

وسئل أبو بكر عن معلمين اشتركا لحفظ الصبيان وتعليم الكتابة. قال: هذه شركة جائزة.

---

[1] ط دم – بن يحيى

[2] في ب فقرة انفردت بها: والأصل فيه...

[3] فز رص ق با – (من فوارق ب)

[4] رص في

[5] ب من قيمته

ولو أن رجلين اشتركا شركة عنان على أن يبيعا بالنقد وبالنسيئة،[١] ثم نهى أحدهما صاحبه عن بيع النسيئة. قال نصير بن يحيى: لا يجوز نهيه ولا يعمل النهي الخاص في الإذن العام. وكان محمد بن سلمة يقول: يجوز من قبل أنهما لو اشتركا في الابتداء على هذا الشرط كان جائزاً، وإنما يصلح هذا القول في العبد المأذون؛ لأنه لو نهاه في الابتداء لم يجز، /[٢٦٧ظ] فكذلك إذا نهاه بعد الإذن. قال الفقيه: وبقول محمد بن سلمة نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن شريكين اشتركا فعمل أحدهما وغاب الآخر فلما حضر الغائب أعطاه الحاضر[٢] نصيبه ثم غاب الحاضر[٣] وعمل[٤] الغائب بعدما حضر وربح وأبى أن يدفع حصة شريكه من الربح. قال: إن كانت الشركة بينهما في الصحة والشرط أن يعملا جميعاً وشتى،[٥] فما كان من تجارتهما من الربح[٦] فهو بينهما على ما اشترطا ما عمل كل واحد منهما على حدة وما عملا جميعاً.

وسئل عن رجلين اشتركا على أن يبيعا ويشتريا والربح بينما نصفان ولكل واحد منهما أيضاً دراهم من غير هذه التجارة، فقال أحد الشريكين لصاحبه: نقاسم المال ونقطع الشركة؛ لأنه لا منفعة فيها، فقاسما المتاع ثم باع أحدهما نصيبه كله للآخر وقبض بعض[٧] الدراهم وأخذ[٨] عملا آخر ولم يقولا فارقنا.[٩] قال: الكلمة المتقدمة أنا نقطع الشركة مع البيع المتأخر يكون فيه[١٠] قطع الشركة.[١١]

---

[١] فز و با النسيئة
[٢] فز ط الغائب
[٣] رص الآخر
[٤] فز ثم
[٥] رص –
[٦] من هنا سقط من ط.
[٧] فز با –
[٨] رص + في
[٩] ب تفارقنا
[١٠] فز با به؛ رص –
[١١] رص للشركة؛ ب + لصاحبه

وسئل أبو بكر عن شريكين قال أحدهما لصاحبه: اخرج إلى نيسابور ولا تجاوز، فجاوز وهلك المال. قال: يضمن حصة[1] شريكه.

وسئل عن رجلين اشتركا في بذر الدود كيف يجب أن يعمل لتصح الشركة؟ قال: يقرضه[2] نصف البذر أو بيعه منه ويشتركان بعد ذلك،[3] و[4] كذلك أيضا[5] في الورق ويكون الخارج بينهما. قال الفقيه: هذا بمنزلة المزارعين[6] اشتركا في المزارعة، فإن خلطا البزر صحت الشركة وإن لم يخلطا[7] لم تصح الشركة فكذلك[8] ههنا.[9]

وسئل أبو نصر عن سكة غير نافذة بين عشرة لكل واحد فيها دار غير أن لأحدهما دار في سكة أخرى لا طريق لها في هذه السكة، وليس بحيال داره التي في هذه السكة غير أن حائطها في هذه السكة. هل له أن يفتح باباً في هذه السكة؟ قال: أهل السكة شركاء في جميع هذه السكة من أعلاها إلى أسفلها بدليل أن الشفعة تجب لهم جميعاً، فلو شاء رفع حائطه كله لم يمنع من رفعه،[10] فلما لم يمنع من رفعه لم[11] يمنع من خرقه لفتح الباب، فلما لم يمنع من ذلك لا يمنع من دخوله فيها؛ لأنه يدخل في ملك

---

[1] فز نصيب
[2] فز ط با يقرض منه؛ رص يقبضه
[3] رص –
[4] فز –
[5] رص –
[6] رص + إذا
[7] فز يخلطاه
[8] فز كذلك
[9] رص –
[10] رص –
[11] فز لا

نفسه. وسئل أبو بكر عن ذلك فأجاب مثل ذلك. وسئل أبو القاسم عن ذلك[١] فقال: ليس له أن يمر من هذه السكة إلى تلك الدار. وكان الفقيه أبو جعفر يفتى بذلك وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى رجل مالاً ليعمل به[٢] على أن الربح بينهما فقال: لا أرضى أن تعمل في شركة غيري، فإن عملت في شركة غيري فأنا أريد منه /[٢٦٨و] الحصة، فتراضيا على ذلك، فعمل[٣] المدفوع إليه في شركة آخر[٤] وربح. قال: ليس لرب المال شركة في ربح ما عمله مضاربةً في غير المال الذي دفع إليه.

وسئل أبو نصر عن شريكين جن أحدهما فعمل الآخر بالمال حتى ربح أو وضع أيلحق ذلك المجنون منهما؟ قال: الشركة كانت قائمة إلى أن يتم إطباق الجنون عليه، فإذا مضى[٥] الوقت الذي يكون الإطباق[٦] تنفسخ[٧] الشركة بينهما،[٨] فإن عمل بالمال بعد انفساخ الشركة كان الربح للذي عمل وعليه الوضيعة، وهو كالغاصب لمال المجنون فيطيب له حصة ماله ولا يطيب له ما ربح على مال المجنون، ولكن يضمن له ماله ويتصدق بذلك الربح.

وسئل أبو نصر عن قصار ضاع الثوب عنده[٩] بسرقة أو غيرها فضمن قيمته ثم ظهر الثوب، أيملكه بالتضمين؟ قال: لا يملكه بالتضمين؛[١٠] لأنه لم يكن مضموناً بنفسه كالرهن إذا ذهب فجعل الدين بما فيه ثم ظهر فإن المرتهن لا يملكه ويعود رهناً. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إنه يملك وليس كالرهن؛

---

[١] فز + فأجاب
[٢] دم – ليعمل به
[٣] رص ثم عمل
[٤] فز الشركة الأخرى
[٥] رص جاء
[٦] رص وقت إطباق الجنون
[٧] فز تفسخ؛ رص انفسخت
[٨] رص –
[٩] فز + او
[١٠] ب فز –

لأن[1] في الرهن[2] لم يغرم[3] قيمته، وأما القصار فإنه[4] غرم قيمته[5] في قول أبي يوسف ومحمد، وإذا[6] غرم قيمة الثوب صار الثوب[7] له،[8] وأنا[9] آخذ بقول أبي حنيفة أنه لا ضمان على القصار إلا أن يكون الهلاك من عمله.

وسئل أبو القاسم عن أرض مشاعةً بين قوم، فعمد[10] بعض القوم إلى[11] شيء منها فزرعها ببذره وساق إليه من الماء المشترك[12] فاستنزل[13] الأرض على هذه الصفة سنين، ما يجب عليه لشركائه في حصصهم من الأرض والماء،[14] وذلك كله بغير أمر شركائه. قال: إن كان الذي استعمل من الأرض هو مقدار حصته لو عمل على المهاياة، وكان قبل ذلك يتهايؤون ولم يكن شركاؤه طلبوا القسمة فلا ضمان عليه فيما استعمل، ولا شركة لشركائه فيما اشتركوا[15] من ذلك.

وسئل[16] أبو جعفر عن ثلاثة نفر أخذوا أرضاً بالنصف ليزرعوها فيها بالشركة، فغاب واحد منهم فزرع اثنان بعض الأرض حنطة ثم حضر الآخر[17] وزرع[1] بعض الأرض شعيراً. قال: إن فعلوا ذلك

---

[1] فز با + المرتهن
[2] فز –
[3] رص يضمن
[4] رص وههنا
[5] رص يغرم القيمة
[6] ب فإذا
[7] فز فالثوب جاز
[8] ب وقال الفقيه
[9] فز وإذا؛ رص وإن
[10] رص فعمل
[11] رص في
[12] فز رص ط با + بينهم
[13] فز واشترك؛ رص واستعمل
[14] ب –
[15] ب استنزل
[16] فز + الفقيه
[17] رص الآخر

بإذن[٢] كل واحد منهم فالحنطة بينهم ويرجع صاحب الحنطة على الآخر بثلث الحنطة التي بذر،[٣] والشعير أيضاً بينهم، ويرجع صاحب الشعير أيضاً عليهما بثلثي الشعير الذي بذر بينهم[٤] بعد أن رفع[٥] نصيب صاحب الأرض مما خرج من الحنطة،[٦] وإن فعلوا ذلك[٧] بغير إذن[٨] فالحنطة ثلثها لصاحب الأرض وثلثاها لهما، ويغرمان نقصان /[٢٦٨ظ] ثلث الأرض، وثلث الخارج يطيب[٩] لهما، وثلثه[١٠] يرفعان نفقتهما منه ويتصدقان بالفضل؛ لأن ثلثي ذلك زرعا نصيبهما فهو على الشرط، وثلث الآخر صارا غاصبين له، فصار كله لهما، فجعل[١١] لهما من الحنطة الثلثان ولصاحب الأرض الثلث، وأما صاحب الشعير فخمسة أسداسه له ولرب الأرض السدس؛ لأن ثلثي الشعير زرع غصباً فهو له، وثلثه زرع بحق، فنصفه له أيضاً، وذلك خمسة أسداس، ولرب الأرض السدس وعليه نقصان الأرض في مقدار ثلثي ذلك ويتصدق بالفضل.[١٢]

كتاب[١٣] الوصايا

سئل[١] أبو بكر الإسكاف عن رجل أوصى إلى رجل وأمره أن يعمل برأي فلان. قال: هو وصي تام، وله[٢] أن يعمل بغير رأي فلان. ولو قال: لا تعمل إلا برأي فلان، فالثاني هو الوصي، والأول وصي

---

[١] ب فزرع
[٢] فز + صاحب الشعير
[٣] رص + كل واحد منهم
[٤] ب + وهذا؛ دم – بينهم.
[٥] ب يدفعوا
[٦] ب + والشعير
[٧] ب فإن كانوا زرعوها
[٨] فز با –؛ با الآخر؛ دم إذنهم؛ ب + صاحب الأرض
[٩] فز با فيطيب؛ دم طيب
[١٠] ب فز + الآخر
[١١] رص دم فحصل
[١٢] دم + والله أعلم
[١٣] رص دم با باب

ناقص. قال الفقيه:[٣] قد اختلف المشايخ في هذه المسألة، قال بعضهم في الوجهين جميعاً: كلاهما وصيان. وقال بعضهم: في الوجهين الأول هو الوصي وهو قول نصير بن يحيى، وقال أبو نصر بن سلام:[٤] إن[٥] قال اعمل بأمر فلان فهو الوصي خاصة، وإن قال لا تعمل إلا بأمر فلان فهما وصيان، وهذا أشبه بقول أصحابنا؛ لأنهم قالوا في رجل وكل وكيلا[٦] وقال له بعه[٧] بالشهود[٨] فباعه بغير شهود جاز. وإن قال له لا تبع إلا بشهود أو قال لا تبع إلا بمحضر[٩] فلان، لا يجوز له أن يخالف، فكذلك[١٠] ههنا.[١١] وكذلك لو قال للوصي اعمل بعلم فلان، فله أن يعمل بغير علمه، وإن قال لا تعمل إلا بعلم فلان لم يجز له أن يعمل بغير علمه.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يدفن في داره. قال: وصيته[١٢] باطلة؛ لأنه ليس[١٣] في وصيته[١٤] منفعة له ولا لأحد من الآدميين. قيل له: فإن دفن فيها؟ قال: دفنهم فيها بالوصية كدفنهم بغير وصية يرفع إلى القاضي، فإن رأى أن يأمر برفعه فعل، وإن أوصى أن يدفن فلان في داره؟ قال:[١٥] الوصية[١٦] باطلة إلا أن يوصي بأن[١] يجعل مقبرةً للمسلمين. قيل له: لو دفن الميت في مكان هل يجوز

---

[١] با دم وسئل
[٢] فز له
[٣] فز + رضي الله عنه
[٤] دم – بن سلام.
[٥] فز ب إذا
[٦] ب رجلا
[٧] رص بع
[٨] رص با دم بشهود
[٩] رص بحضرة؛ با بحضور
[١٠] دم فكذلك
[١١] رص هذا
[١٢] دم الوصية
[١٣] رص لا
[١٤] رص – في وصيته
[١٥] رص –
[١٦] رص فالوصية.

أن يدفن فيه ميت آخر؟ قال: يجوز إذا بلي ولم يبق منه العظام ولا غيرها، فإذا حفر فوجد فيه عظام ميت فإنه يهال عليه التراب ولا تحرك العظام[٢] روي عن رسول الله[٣] صلى الله عليه وسلم أنه نهى عن وطء القبور. والدفن فوق الميت أشد من وطء القبور. وإن /[٢٦٩و] شاءوا دفنوا بجنبه ويجعل بينهم حاجز من الصعيد.

ولو أن رجلاً أوصى لرجل بمال وأوصى للفقراء بمال والرجل محتاج، هل يجوز له[٤] أن يعطى له من نصيب الفقراء أم لا؟ قال محمد بن مقاتل وخلف وشداد:[٥] يعطى. وقال إبراهيم النخعي والحسن بن مطيع: لا يعطى. وقال نصير بن يحيى: إن كان أوصى بدفعة واحدة لا يعطى،[٦] وهو أنه لو[٧] قال: يعطى لفلان كذا[٨] وكذا والباقي لفلان أو قال يعطى فلان كذا[٩] وكذا[١٠] وللفقراء[١١] كذا وكذا والباقي للفقراء[١٢] فإنه لا يعطى، ولو أوصى لفلان ثم أوصى[١٣] بوصايا ثم قال ويعطى للفقراء[١٤] كذا[١٥] فإنه يعطى.

---

[١] رص – يوصي بأن
[٢] فز با + لأنه
[٣] رص با النبي
[٤] فز رص –
[٥] فز بن شداد
[٦] با – لا يعطى
[٧] با –
[٨] با + درهما
[٩] ب – وكذا والباقي لفلان أو قال يعطى فلان كذا
[١٠] فز –
[١١] رص والفقراء.
[١٢] رص با – والباقي للفقراء
[١٣] رص – لفلان ثم أوصى
[١٤] رص الفقراء
[١٥] رص وكذا

وسئل نصير[1] عن رجل أوصى بوصايا لقوم فنسي الوصي مقدار وصية كل واحد منهم. قال: يستأذنهم الوصي فيقول إن نسيت وصاياكم فأذنوا لي حتى أعطي كيف شئت. فأذنوا[2] له جاز له أن يعطي كيف شاء.

وقال نصير: للوصي أن يأكل من مال اليتيم ويركب دوابه إذا ذهب في حاجته. قال الفقيه: هذا[3] إذا كان الوصي محتاجاً؛[4] لأن الله جل وعز[5] قال: (وَمَنْ كَانَ غَنِيّاً فَلْيَسْتَعْفِفْ وَمَنْ كَانَ فَقِيراً فَلْيَأْكُلْ بِالْمَعْرُوفِ) وقال بعضهم: لا يجوز. قال: وهذه الآية منسوخة بقوله جل وعز:[6] (إِنَّ الَّذِينَ يَأْكُلُونَ أَمْوَالَ الْيَتَامَى ظُلْماً) والقياس ما قال هذا القائل إنه لا يجوز أكله، وفي الاستحسان يجوز أكله بالمعروف إذا[7] كان محتاجاً بقدر ما يتغنى في ماله.

وسئل عن وصي استهلك مالا لليتيم[8] وهو صغير كيف يبرأ منه؟ قال: يشتري له شيئاً ويعطي من ملك نفسه فيبرأ إن شاء الله.

وسئل أبو نصر عن شيء يلقى في القبر تحت الميت مثل الثوب أو الْمُضَرَّبَةَ. قال: لا بأس به، وهو كزيادة في الكفن.

وسئل عن رجل أوصى فقال: ثلث مالى وقف، ولم يزد على هذا. قال: إن كان ماله دراهم أو دنانير أو نحو ذلك[1] فهذا القول باطل؛. وإن كان ماله ضياعاً أو غير[2] ذلك صار ذلك[3] وقفاً على الفقراء لأن رجلاً لو قال هذه الدراهم[4] وقف كان باطلاً.

---

[1] فز + بن يحيى
[2] رص فإن أذنوا؛ با فإذا أذنوا
[3] رص –
[4] رص + جاز
[5] فز با رص دم تعالى
[6] فز با رص دم تعالى
[7] فز إن
[8] فز مال اليتيم؛ رص با دم ليتيم

وقال أبو نصر: كان نصير[٥] بن يحيى في مأتم وعنده محمد بن سلمة وشاذان بن إبراهيم وفضل الواسطي فجاء مستفت وسأل نصيراً عن رجل أوصى بوصايا فأنفذت وصاياه بدراهم رديئة. قال نصير: يجوز وقال شاذان: لا يجوز. فلم يلتفت نصير إلى كلامه. فقلت لشاذان: لم لا يجوز؟ قال: لأنه وقعت وصاياه على الجياد. فقلت:[٦] أرأيت لو كاتب عبده على ألف درهم فأدى زيوفاً أليس يعتق؟ ولو أسلم عشرة دراهم فالسلم /[٢٦٩ظ] وقع على الجياد، فلو[٧] أدى الزيوف يجوز؟[٨] وكذلك الصرف؟ فسكت. قال الفقيه: هذا على وجهين: إن كانت الوصايا لقوم بأعيانهم فأعطاهم فرضوا[٩] بذلك مع علمهم بالوصية جاز، فإن[١٠] كانت الوصية للفقراء بغير أعيانهم جاز في قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف. وفي قياس قول محمد: لا يجوز ويعطى الفضل بمنزلة رجل له مائتا درهم جياد فأعطى خمسة رديئة.[١١]

وسئل الفقيه[١٢] أبو جعفر عن رجل أوصى بوصايا وأوصى للفقراء وأوصى لمعتَقه بمئة درهم فمات معتَقه قبل موته، فنصيبه يكون للفقراء أو يرجع إلى الورثة؟ قال: إن أوصى بثلث ماله وبين لكل واحد منهم شيئاً وجعل الباقي للفقراء، فالمئة تصرف إلى الفقراء، وأما إذا جعل لكل واحد منهم وصية مقدرة وللفقراء وصية[١٣] مقدرة فالمئة[١] للورثة.

---

[١] ب – أو نحو ذلك
[٢] رص با نحو
[٣] ب – صار ذلك
[٤] فز الدنانير
[٥] فز –
[٦] رص با دم + له
[٧] فز با دم رص ولو
[٨] رص جاز
[٩] فز با رص ورضوا
[١٠] فز رص وإن
[١١] با + في الزكاة على هذا الاختلاف
[١٢] ب –
[١٣] رص –

وسئل[٢] أبو جعفر عن رجل أوصى بأن يتخذ طعام[٣] للناس بعد وفاته ويطعم الذين يحضرون التعزية. قال: يجوز من الثلث للذي يطول مقامه[٤] أو[٥] الذي[٦] يجيء من مكان بعيد، والأغنياء والفقراء فيه سواء، ولا يجوز للذي لا تطول مسافته ولا مقامه، فإن فضل من الطعام شيء كثير يضمن الوصي، وإن[٧] فضل شيء قليل لا يضمن.

وسئل[٨] أبو جعفر عن وصي أنفق مال اليتيم على اليتيم في تعليم القرآن والأدب قال: يجوز إن كان الصبي يصلح لذلك والوصي مأجور، وإن كان الصبي لا يصلح[٩] لذلك فلا بد[١٠] أن يتكلف[١١] مقدار ما يقرأ في صلاته.

وسئل[١٢] أبو جعفر عن رجل أوصى إلى رجل واستأجره بمئة درهم لإنفاذ الوصية. قال: لا تكون هذه إجارة،[١٣] ويكون[١٤] ما أوصى له صلة من الثلث.

وسئل أبو بكر عن رجل استأجر الوصي. قال: كان أبو نصر يقول إذا قال استأجرتك بمئة درهم لتنفذ وصاياي فالمئة تكون صلةً له؛ لأنه لا يكون إجارة بعد الموت.[١]

---

[١] با والمئة
[٢] فز با + الفقيه
[٣] إلى هنا سقط من ط.
[٤] رص + عنده
[٥] رص –
[٦] رص والذي؛ با للذي
[٧] فز ط دم فإن
[٨] فز با دم + الفقيه
[٩] فز –
[١٠] با + من
[١١] ط يتعلم؛ ط با + شيئا؛ با + يسيرا
[١٢] فز با + الفقيه
[١٣] فز + بعد الموت
[١٤] فز بأن يكون

وسئل[٢] أبو القاسم أحمد بن حم عن رجل مات وأوصى بثلث ماله وخلف صنوفاً من العقارات[٣] فباع الوصي صنفاً للوصية. فقال الوارث: بع من كل صنف الثلث. قال: للوارث ألا يرضى إلا أن يباع[٤] من كل شيء الثلث مما يمكن بيع الثلث منه.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل وقال: إذا أدرك ولدي فأعتق عبدي هذا وأعطه مائتي درهم. والعبد مفسد وهم في تعب منه، فرضي العبد أن يعتق في الحال ولا يطلب صلته. قال: لا يجوز عتق الوصي قبل الوقت /[٢٧٠و] الذي أمر[٥] به[٦] الموصي.

وسئل عن رجل لم يووترك أولاداً صغاراً وجعل الحاكم وصياً في تركته فادعى عليه رجل ديناً ووديعة، وادعت المرأة مهرها. هل للوصي أن يؤدي بغير حجة؟ قال أبو القاسم: أما الدين والوديعة لا تؤدى إلا أن تثبت عند الحاكم، وأما المهر إن[٧] ادعت مقدار[٨] مثلها فذلك واجب وكفى بالنكاح شاهدا. قال الفقيه: إن كان الزوج قد بنا بها فإنه يمنع منها مقدار ما جرت العادة في التعجيل،[٩] والقول قول الورثة بذلك[١٠] المقدار، وما[١١] زاد على ذلك فالقول قول المرأة.

---

[١] فز –
[٢] ط با دم + الفقيه
[٣] رص العقار
[٤] فز رص با دم –
[٥] رص أمره
[٦] رص –
[٧] رص فإن
[٨] رص المرأة مهر
[٩] رص بتعجيله
[١٠] رص في ذلك
[١١] ب فما

وسئل عن رجل أوصى بمئة درهم لمرمة المسجد الذي في موضع كذا وعمارته وفي ثمن آجر وخشب وغيره وما احتيج إليه وما كان فيه مصلحته، وبجنب هذا المسجد نهر[١] يضر ماؤه بهذا المسجد. هل يجوز له أن يصرف إلى إصلاح النهر؟ قال: إن[٢] كان[٣] يتعدى إلى[٤] المسجد مفسداً ولم يصلحه أهل المحلة جاز أن ينفقوا[٥] منها عند تبين الضرر فيه.

وسئل أبو بكر عن رجل قال في مرضه: أخرجوا ألف درهم من مالي أو قال أخرجوا ألف درهم. ولم يزد على هذا ثم مات. قال: إن كان ذلك في ذكر الوصية جاز، ويصرف إلى الفقراء.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل فقال الوصي: إني أقبل وصيتك في إنفاذ ثلث مالك ولا أقبل في قضاء ديونك. فأجابه الموصي إلى ذلك. قال: إن لم يسند الميت قضاء ديونه إلى غيره فالوصي يكلف بجميع أمور الميت.

وسئل نصير عن رجل مات وأوصى إلى رجل، فجاء قوم وادعوا على الميت ديناً ولا بينة لهم والوصي يعلم،[٦] كيف الحيلة له حتى يقضي دينهم ولا يضمن؟ قال: يبيع التركة[٧] من الغريم ثم يجحد الغريم الثمن فيصير قصاصاً، وإن كان التركة صامتاً أودعهم ثم يجحدون.

وسئل[١] أبو جعفر عن رجل أوصى بثلث ماله لرباط، وفي الرباط مقيمون فالثلث للمقيمين أو للعمارة؟ قال: إن كان هناك دلالة يعرف أنه أراد به المقيمين صرف إليهم، وإن لم يكن هناك دلالة صرف إلى العمارة.

---

[١] ب + يجري
[٢] رص إذا
[٣] رص + النهر
[٤] ب + فساد
[٥] رص ينفق
[٦] ب + بذلك
[٧] رص بعض تركة الميت

نصير قال: سألت شداداً عن الوصي إذا قال: لي على الميت دين. هل يخرج القاضي المال من يده؟[٢] قال: لا، وإن ادعى شيئاً بعينه أخرجه من يده.[٣] قال الفقيه: وقد قال بعض المشايخ: إذا ادعى /[٢٧٠ظ] الوصي على الميت ديناً ولا بينة له، فإن القاضي يخرجه من الوصايا؛ لأنه لو تركه فإنه يستحل الأخذ من مال اليتيم. والاختيار عندي أن القاضي يقول للوصي: إما أن تبرئه من الدين الذي تدعي، وإما أن تقيم البينة عليه حتى تستوفي، وإما أن أخرجك من الوصاية. فإن أبرأه وإلا أخرجه وجعل مكانه آخر.

نصير[٤] عن شداد بن حكيم عن رجل حضره الموت فقال: إن لرجل عليّ ألف درهم. قال: المال كله يدفع إلى الورثة ولا يوقف شيء . وإن[٥] سمى فقال: لمحمد علي ألف درهم ولا يعرف محمد؟ قال: يوقف مقدار الدين.

وسئل نصير عن رجل أوصى بنزل كرمه ثلاث سنين للمساكين ومات فلم يحمل كرمه ثلاث سنين شيئا[٦] قال: بطلت وصيته وليس على الورثة[٧] شيء بعد ذلك؛ لأن وصيته تجب بالموت. وقال محمد بن سلمة: يوقف ذلك الكرم إن خرج من الثلث ما لم[٨] يتصدق بغلته ثلاث سنين. وقال[٩] الفقيه: قول محمد بن سلمة موافق لقول أصحابنا؛ لأنهم قالوا في رجل أوصى بخدمة عبده سنةً لفلان وفلان

---

[١] فز دم + الفقيه

[٢] رص يديه

[٣] رص يديه

[٤] رص ط با دم + بن يحيى

[٥] فز فإن

[٦] فز ط با دم –

[٧] رص الوارث

[٨] رص إلى أن

[٩] رص ط با دم قال

غائب فمتى[1] رجع[2] فإن العبد يخدمه سنة، ولو قال يخدمه هذه السنة فقدم فلان بعد مضي السنة بطلت وصيته، فكذلك[3] الغلة.

محمد بن سلمة عن خلف بن أيوب في رجل أوصى فقال: تصدقوا بهذا الثوب. قال: إن شاؤوا تصدقوا به،[4] وإن شاؤوا باعوه وأعطوه ثمنه، وإن شاؤوا أعطوه[5] قيمته وأمسكوا الثوب. وقال محمد بن سلمة: يتصدق به كما هو فكذلك[6] اللقطة، وأما إذا قال الرجل: لله عليّ أن أتصدق بهذا الثوب فله أن يتصدق بقيمته. قال الفقيه: وبقول خلف بن أيوب نأخذ، وقد قال أصحابنا في كتاب الزيادات: إذا أوصى الرجل بأن يباع هذا العبد ويتصدق بثمنه على المساكين جاز لهم بأن[7] يتصدقوا بنفس العبد ولا يبيعوه،[8] فثبت أن الصدقة بنفسه وبثمنه سواء.

وسئل محمد ابن سلمة عن رجل أوصى بوصايا ثم قال والباقي يتصدق به[9] على الفقراء ثم رجع عن بعض الوصايا أو مات بعد الموصى لهم قال يتصدق بالباقي على الفقراء إن لم يرجع عنهم.

وسئل نصير عن الوصي متى يدفع المال إلى اليتيم؟ قال: إذا بلغ وظهر منه الرشد في المال. وقال نصير جاء رجل إلى شداد ومعه /[٢٧١و] صبي فقال: إن أبا هذا أوصى إليّ وإن هذا قد أدرك وهو ذا يطلب ميراثه. قال: لا تدفع إليه حتى تستأنس منه الرشد. ثم عاد الرجل إلى شداد فقال:[10] إني أردت

---

[1] ب –
[2] ب فرجع
[3] فز وكذلك
[4] رص با –
[5] رص با أعطوا
[6] رص با وكذلك
[7] فز با رص با أن
[8] رص + وكذلك لو أوصى بنفس العبد ولا يقول: بيعوه
[9] ب –
[10] فز وقال

أن أتخذ له قميصاً في هذه الأيام، فقال الصبي: لا تتخذ في هذه الأيام؛ فإن هذه[1] أيام العيد والخياط يطلب الأجر أكثر. فقال شداد: ادفع إليه ماله فإنه مصلح.[2]

وسئل نصير عن رجل أوصى بثلث ماله للفقراء ولقراباته. قال: الوصية بين الفقراء والقرابة[3] نصفان. قال: وهذا مراد الميت. قال محمد بن سلمة: إن كانت القرابات يحصون فالثلث بين الفقراء والقرابات، للفقراء سهم وللقرابة[4] لكل واحد منهم سهم. وإن كانوا لا يحصون فالثلث بينهما[5] نصفان. قال الفقيه أبو الليث[6] وبه نأخذ، إلا أن للفقراء سهمين إذا كانت القرابة يحصون.

وقال نصير في رجل مات وأوصى بأن[7] يحج عنه، فحج عنه ابنه، ثم مات في الطريق. قال: إن لم يكن له وارث غيره فإنه يحج عن الميت من حيث مات. وإن كان له وارث غيره وخرج بغير إذنه[8] فإنه يحج عن الميت عن[9] وطنه، ويغرم الوارث ما أنفق في الطريق.

وقال محمد بن سلمة: الذي يحج عن الميت لا يتداوى من مال الميت ولا يحتجم ولا يشتري منه ماء ليتوضأ أو يغتسل من جنابة، ولا بأس بأن يشتري[10] ماء يغسل ثيابه ويغسل[11] بدنه ورأسه من الوسخ؛ لأن غسل ثيابه وبدنه من الوسخ إنما هو من القذر، قال وكذلك[12] الزوج عليه الماء[13] تغسل[1]

---

[1] با + الأيام
[2] فز يصلح
[3] فز رص ط دم وبين القرابات؛ با وبين القرابة
[4] رص وللقرابات
[5] رص با بينهم
[6] رص با –
[7] رص با أن
[8] رص با إذنهم
[9] فز رص ط دم با من
[10] با + منه
[11] فز –
[12] فز وقال كذلك
[13] رص ماء الذي؛ با + الذي

المرأة ثوبها وبدنها من الوسخ، وليس عليه أن يشتري لها ماء تغتسل به من الجنابة ولا[٢] ماء تتوضأ به من الحدث كما لا يلزم[٣] الدواء. قال: وهكذا قول أصحابنا.

وسئل عن رجل مات وأوصى إلى امرأته وترك ورثةً صغاراً فجاء سلطان جائر فنزل في داره، فقيل لامرأته: إن لم تعطه شيئاً استولى على العقار،[٤] فأعطت شيئاً من المال. قال أبو القاسم: مصانعتها جائزة والله يعلم المفسد من المصلح.

نصير قال[٥] في رجل قال: أوصيت بثلث مالي لبني فلان، وهم ثلاثة فمات أحدهم قبل موت الموصي، فإن كان أبوهم في الأحياء فالثلث بينهما نصفان وإن كان[٦] مات أبوهم بطل ثلث الوصية والثلثان بينهما نصفان. قال الفقيه: وبه نأخذ؛ لأن أباهم إذا كان ميتاً لا يتوقع له ولد سواهم، فانصرفت[٧] الوصية إلى عددهم، وصار كأنه سماهم وقال[٨] /[٢٧١ظ] ثلث مالي لفلان وفلان،[٩] فإذا مات أحدهم بطلت وصيته.

وسئل محمد بن سلمة عن الوصي إذا استعمل دراهم الورثة في[١٠] دراهم[١١] الوصية ثم دفع من عنده في وصية الميت فأنفق[١] على اليتامى قال: أرجو أن يبرأ منه وهو آثم في فعله، والقياس ألا[٢] يبرأ من الضمان.

---

[١] رص + به
[٢] رص – ولا
[٣] رص با يلزمه
[٤] ب الدار
[٥] رص –
[٦] ب + قد
[٧] رص وانصرفت
[٨] فز ولو قال
[٩] فز ط با دم + وفلان
[١٠] رص با –
[١١] رص با ودراهم

وسئل عن رجل مات وترك ابنين وأوصى بوصايا وأوصى إلى أحد ابنيه ولم يوإلى الآخر فأحب[٣] الذي لم يوإليه أن يعلم مقدار المال وكم الوصايا. قال[٤] محمد بن سلمة: له أن يعلم ذلك.[٥]

وسئل عن وصي كتب في كتاب وصيته أن يعطى كل[٦] فقير منه[٧] درهماً فزاده الوصي. قال: لا ينبغي أن[٨] يفعل. قيل: فإن قال لا يعطى كل فقير إلا درهماً؟ قال: هذا يضمن الزيادة، والأول لا يضمن.

وسئل أبو نصر عن امرأة ماتت وتركت زوجها وابنتها[٩] وأخاها وأوصت إلى أخيها فقبل الأخ وصيتها، ثم إن الوصي اشترى نصيب زوجها من الأمتعة والعقار، ولم يعلم البائع مقدار نصيبه، وعرف المشترى ذلك[١٠] إنفاذ وصيتها وقضاء دينها. قال: إن أنفذت[١١] الوصايا قبل أن يقسموا[١٢] جاز البيع وإن لم تنفذ الوصايا حتى اختصموا إلى القاضي أبطل بيعه وبدأ بديون الميت[١٣] وبوصاياه[١٤] ثم يقسم[١٥] الميراث.

---

[١] فز وأنفق؛ رص با أو أنفق
[٢] ب أن
[٣] فز فوجب
[٤] رص فقال
[٥] با بذلك
[٦] فز لكل
[٧] رص –
[٨] فز ينبغي ألا
[٩] رص وابنها
[١٠] فز با + وذلك؛ رص + ومن ذلك قبل
[١١] فز تصرف
[١٢] فز رص با دم يختصموا
[١٣] رص الميتة
[١٤] فز ووصاياه؛ رص ووصاياها
[١٥] فز رص دم با يجعل

وسئل عن رجل أوصى أن يعطى كل فقير درهماً فأعطى الوصي فقيراً نصف درهم ثم أعطاه بعد ذلك نصف درهم وقد استهلك النصف الأول أو لم يستهلكه، هل يضمن الوصي؟[1] قال: أرجو ألا يضمن ولا يكون مخالفاً إذا أكمل له الدرهم.

وسئل عن رجل أوصى بأن يكفن في مسح كان اشتراه ويغل يده ويقيد رجله. قال أبو بكر:[2] يكفن كفن مثله ويدفن كما يدفن سائر الناس.

وسئل عن رجل مات وعليه دين يحيط بجميع ماله أو أكثر فادعى مدع على الميت ديناً وعجز عن إقامة البينة، هل له أن يستحلف أصحاب الديون أو الورثة من[3] الخصم في إقامة البينة عليه؟[4] قال أبو نصر[5]: لا يمين على الغرماء ولا على الورثة، فإن كانت له[6] هو الخصم، وإن لم يكن وصي جعل القاضي[7] وصياً، وإن كان في المال فضل على الديون يحلف الوارث.

وسئل الفقيه[8] أبو جعفر عن رجل مات وخلف ابنتين وعصبة /[٢٧٢و] فطلب السلطان التركة ولم يقر بالعصبة، فغرم الوصي للسلطان دراهم من التركة بأمر الابنتين حتى ترك السلطان التعرض لهم،[9] هل يحسب ذلك من نصيب العصبة خاصةً؟ قال: إن لم يكن[10] يقدروا[11] على تحصين التركة إلاً بما غرم للسلطان فذلك محسوب من جملة الميراث، وليس لهما أن يحسبا ذلك من نصيب العصبة خاصة.

---

[1] فز –
[2] رص نصر
[3] فز رص با دم ومن
[4] فز –
[5] رص القاسم
[6] رص + بينة فالوصي
[7] رص + له
[8] رص –
[9] رص با –
[10] فز رص –
[11] فز رص يقدر

وسئل[1] أبو جعفر عن رجل أقعد صبياً مع رجل يعمل معه، فاتخذ هذا[2] الرجل له كسوة، ثم بدا لهذا الصبي ألا يعمل معه، هل له أن يسترد ما أعطى[3] من الثوب؟ قال: إن كان أعطاه كرباساً والصبي هو الذي تكلف خياطته لم يكن للرجل على الكسوة سبيل.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل له أمة فماتت فأراد أن يتصدق عنها. قال: يجوز؛ لأنها لما ماتت زال عنها الرق وصارت بمنزلة الحرة.

وعن محمد بن سلمة[4] في رجل أوصى بثلث ماله لفلان ولبني تميم. قال: الثلث كله لفلان، وإنما هذا بمنزلة وصية[5] لفلان وللموالي إذا كانوا لا يحصون، فالوصية لهم باطلة. ولو قال: ثلث مالي لفلان ولرجل من المسلمين، فالوصية لرجل من المسلمين باطلة، ولفلان نصف الثلث. وكذلك لو قال: الوصية لفلان ولعشرة من المسلمين فالوصية باطلة لهم، ولفلان جزء من أحد عشر جزءاً.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل قال: أوصيت بمئة درهم لمسجد كذا أو[6] لقنطرة[7] كذا. قال: روي عن محمد بن الحسن أنه قال هو[8] جائز وهو لمرمتهما ولإصلاحهما. قال محمد بن مقاتل: وبه نأخذ، وأحسب أن الحسن بن زياد قال: الوصية باطلة إذا لم يسم مرمة ولا إصلاحاً. وقد روي عن غير واحد من الصحابة[9] أنه فعل.[10]

---

[1] فز با + الفقيه
[2] رص –
[3] فز با أعطاه
[4] ب + عن الحسن
[5] رص با وصيته
[6] رص –
[7] رص ولقنطرة
[8] فز –؛ رص إنه
[9] فز رص أصحابه
[10] ب + ذلك

وقال محمد بن مقاتل: لو أن رجلاً أوصى إلى رجلين وقال: فعل كل واحد منهما يجوز أو قال: كل واحد منهما وصي تام،[١] فلكل واحد منهما أن يتصرف وحده في قول علمائنا. قال الفقيه: وهذا موافق لما قال أبو القاسم أحمد بن حم[٢] أن رجلاً[٣] أوصى إلى رجلين[٤] أوصى إلى كل واحد منهما على حدة، فلكل واحد منهما أن يتصدق[٥] وحده في قولهم جميعاً، وإنما الاختلاف في التي[٦] أوصى إليهما جميعاً.

وقال محمد بن مقاتل: لو أن رجلاً أوصى بمئة درهم لإنسان بعينه فباع الوصي شيئاً من مال الميت من الموصى له بالمئة فهو جائز، ولو صالحه الوصي على ثوب قلت قيمته أو أكثر[٧] جاز الصلح. ولو حط بعضه وأخذ البعض فإنه[٨] يجوز. ولو كان الميت أوصى بمئة درهم للمساكين، ثم إنه صالح[٩] ثلاثة من المساكين على عشرة دراهم فإنه لا يجوز، /[٢٧٢ظ] وكان القياس أن يسترد العشرة؛ لأنه أعطاهم على شرط أن يسقط الباقي عن الورثة، وفي الاستحسان يجوز لهم العشرة[١٠] ويؤدى الوصي تسعين[١١] إلى المساكين. ولو صالحهم على ثوب قليل القيمة فإنه لا يجوز، وله أن يأخذ منهم الثوب.

---

[١] فز قائم؛ با –

[٢] با + بن عصمة الصفار؛ دم – أحمد بن حم؛ فز رص + لو

[٣] دم + لو

[٤] فز + أو

[٥] فز يشتري؛ رص با يتصرف

[٦] رص الذي؛ با رجل

[٧] فز رص كثرت

[٨] رص با دم + لا

[٩] فز صالحه

[١٠] رص – لأنه أعطاهم على شرط أن يسقط الباقي عن الورثة، وفي الاستحسان يجوز لهم العشرة

[١١] رص التسعين؛ با سبعين

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى إلى رجلين فقبل أحدهما وسكت الآخر، فقال الذي قبل للذي سكت بعد الموت: اشتر للميت كفناً، فاشتراه. قال: هو قبول للوصية، وكذلك لو كان الساكت خادماً للآخر غير أنه حر يعمل عنده، فأمره بشراء الكفن للميت، فاشترى فهو قبول للوصية.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى لصبي بمال سماه وقال: أوصيت له بهذا المال، وأعطوه[١] إياه بعدما يموت أبوه أو قال: أعطوه إذا أدرك. قال: هذه الوصية قد وجبت له بعد موت الموصي وللوصي ألا يدفع إلا بعد الموت، فإن رفع إلى القاضي فإن رأى أبو الصبي موضعاً لمال الصبي أمره بأن بدفع[٢] المال إليه فدفعه[٣] جائز. ولو أن الميت قال: متى[٤] مات أبو هذا الصبي فقد أوصيت له بكذا. قال: فهذه[٥] وصية فيها ضعف في مذهب علمائنا. وقال[٦] محمد بن مقاتل: وأما[٧] عندي فإن المال الذي أوصى به يوقف، فإن مات الصبي قبل موت أبيه بطلت الوصية.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى إلى رجلين وقال لهما: ضعا ثلث مالي حيث شئتما أو قال: اجعلا ثلث مالي لمن شئتما. ثم مات أحد الوصيين قبل أن يجعل ذلك. قال: بطلت هذه الوصية ورجع الثلث إلى ورثة الميت. ولو قال: جعلت ثلث مالي للمساكين يضعه[٨] الوصيان لمن شاءا من المساكين، فمات أحدهما. قال: يجعل القاضى وصياً آخر، وإن شاء قال لهذا الباقي: اقسم أنت وحدك. وفي قول أبي يوسف: للآخر أن يتصدق وحده.

---

[١] ط فأعطوه
[٢] ب يدفع
[٣] ب ودفعه
[٤] رص + ما
[٥] ب هذه
[٦] فز با قال
[٧] ب فأما
[٨] ب يجعله

وسئل محمد بن مقاتل عمن أوصى بأن يتصدق عنه بألف[1] فتصدق عنه بالحنطة أو تصدق بالدراهم مكان الحنطة. قال: يجوز. قال الفقيه: معناه[2] أنه[3] أوصى بأن يتصدق عنه بألف درهم حنطة ولكن سقط ذلك عن السؤال. قيل[4] له: إن كانت الحنطة موجودة فأعطى[5] قيمتها دراهم؟ قال: أرجو أن يجوز. وإن أوصى بالدراهم فأعطى حنطة لم يجز. قال الفقيه: وقد قال بعضهم إنه يجوز وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل له عبد فأوصى بأن يخدم ولدين له سنة ثم يعتق. قال: إن كان الولدان أحدهما ذكراً والآخر أنثى فالوصية باطلة؛ لأنه لو جاز[6] ذلك لاشتركا في[7] الخدمة، وكانت الوصية للوارث ولا وصية للوارث.[8] ولو كان الولدان في الميراث /[٢٧٣و] سواء كان جائزا، فسبيله[9] سبيل الميراث وليس سبيله سبيل الوصية. قال الفقيه: وقد قال بعضهم: إن كان أحدهما ذكرا والآخر أنثى جازت الوصية ويخدمهما على قدر ميراثهما إلا أن يقول في وصيته يخدمهما على السواء، فالوصية باطلة إلا أن يجيز الابن. وأما إذا لم يبين[10] صار[11] كأنه أوصى بأن يعتق العبد بعد سنة، وبه نأخذ.[12] وقال[13] أصحابنا في رجل أوصى بأن يخدم عبده جميع ورثته سنة ثم هو حر، فالوصية جائزة، فكذلك[1] هذا.

---

[1] ب – قفيز حنطة؛ با + درهم
[2] رص ومعناه
[3] با إن
[4] فز رص دم با فقيل
[5] فز –
[6] فز –
[7] فز لا يبيع كافر
[8] رص لوارث
[9] رص با وسبيله
[10] با يتبين
[11] رص با فصار
[12] ب + وقد
[13] ب قال؛ ب + بعض

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يحج عنه فدفعوا إلى عبد يحج[٢] عنه بإذن مولاه. قال: الحج جائز، ولا يستحب ذلك.[٣]

وسئل عن رجل قيل له عند موته: أوبشيء. قال: ثلث مالي ولم يزد على هذا حتى مات. قال: إذا قال ذلك على أثر السؤال، فإن هذا جواب لما قال، ويخرج من ثلث ماله ويصرف إلى الفقراء. ثم قال: سمعت محمد بن سلمة في رجل قال يخرج ثلث مالي ولم يزد على هذا: إن الثلث يصرف إلى الفقراء.[٤]

وسئل أبو نصر عن مريض أقر بأن لفلان عليه كذا ولفلان عليه كذا، ثم قال: إن جاء أحد[٥] فيدعى[٦] علىّ[٧] مئتي درهم إلى خمس مئة[٨] وأعطوه[٩] ما ادعى.[١٠] قال: إن لم يقيد إعطاء من يدعي برأي الوصي أو برأي رجل معلوم كانت وصيته بإعطائه باطلة،[١١] ولا يعطى شيء إلا ببينة.[١٢]

وسئل عن رجل وقف حانوتاً على مرمة مسجد هل يجوز للقيم أن يشتري من هذه الغلة سلماً ليرتقى[١٣] على السطح لكنس[١٤] الثلج[١٥] وتطيينه؟[١] وهل يجوز أن يعطى للذي يكنس الثلج من هذه الغلة؟

---

[١] فز كذلك
[٢] فز رص با ليحج
[٣] با –
[٤] با – ثم قال: سمعت محمد بن سلمة في رجل قال يخرج ثلث مالي ولم يزد على هذا: إن الثلث يصرف إلى الفقراء
[٥] فز ط + ثم جاء رجل
[٦] با يدعي
[٧] ب –
[٨] ب + فصدقوه
[٩] فز ط فأعطوه
[١٠] ط – ما ادعى
[١١] رص با ط فاسدة
[١٢] فز –
[١٣] رص يرتقي به
[١٤] رص ويكنس
[١٥] فز –؛ رص با السطح

أرأيت إن اجتمع في المسجد التراب هل يجوز أن يستأجر رجلاً ينقله عن المسجد؟[٢] قال أبو نصر: للقيم أن يفعل ذلك في[٣] ما في تركه خراب للمسجد.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى إلى امرأته وترك ضياعاً وللمرأة عليه مهر، كيف يأخذ مهرها من هذه الضياع؟ قال: إن كان لزوجها[٤] من الصامت مثل مهرها فلها أن تأخذ من الصامت، وإن لم يكن للزوج صامت فلها أن تبيع ما كان أصلح للبيع وتستوفي صداقها من ثمنها.[٥]

وسئل أبو نصر عن رجل مات وترك ضياعاً وعليه دين، فأرادت الورثة أن يقضوا دينه ليبقى الضياع لهم.[٦] قال: إن اتفقوا على ذلك وعجلوا قضاء الدين وإنفاذ الوصايا من أموالهم فلهم ذلك، وإن لم يتفقوا واختلفوا فللوصي أن ينفذ الوصايا ويقضي الدين من مال الميت ولا يلتفت إلى قولهم، وباع ما احتاج إليه[٧] من مال الميت.

وسئل أبو نصر /[٢٧٣ظ] عن الوصي ينفذ الوصية من مال نفسه، هل له أن يرجع في مال الميت؟ قال: كان خلف بن أيوب يقول: إن كان الوصى[٨] وارثا يرجع، وإن لم يكن وارثا لا يرجع، وكان محمد بن الأزهر يقول: إن كانت الوصية للعباد يرجع، وإن كانت لله تعالى لا يرجع؛ لأن الوصية إن[٩]

---

[١] فز ويطينه؛ رص ويطين؛ ط –

[٢] رص – التراب هل يجوز أن يستأجر رجلاً ينقله عن المسجد

[٣] رص با –

[٤] ب للزوج

[٥] رص ط ثمنه

[٦] ب + ذلك

[٧] فز –

[٨] رص –

[٩] رص با إذا

كانت للعباد له[1] طالب. وكان محمد بن سلمة ونصير بن يحيى يقولان: إن للوصى أن يرجع على كل حال. قال أبو نصر: وبه نأخذ.

وسئل أبو نصر عن رجل قال: أعطوا فلانا ألف درهم ليحج عني، فأبى فلان[2] أن يفعل.[3] قال: يعطى غيره. وروي ذلك عن محمد بن الحسن.

وسئل نصير بن يحيى[4] عن وصي أخذه سلطان غالب أو متغلب على كورة،[5] فسأله أن يدفع[6] بعض مال اليتيم وهدده ودفع[7] إليه بعض مال اليتيم.[8] قال: لا ينبغي له أن يعطي مال اليتيم، فإن أعطى فهو ضامن. قال الفقيه: إن خاف[9] الوصي[10] على نفسه القتل أو إتلاف عضو من أعضائه فدفع فلا ضمان عليه، وإن خاف على نفسه الحبس أو القيد فأعطى فهو ضامن، وإن خاف أن يأخذ من ماله لو لم يدفع إليه مال اليتيم، فإن علم أنه يأخذ بعض ماله ويبقى له ما فيه كفاية، فلا يسعه أن يدفع مال اليتيم، وإن أعطى فهو ضامن. وإن خشي أخذ ماله كله فهو معذور، فلا[11] ضمان عليه وإن دفع مال اليتيم. وهذا كله

---

[1] رص فلها؛ با لها
[2] رص با –
[3] ب – ذلك
[4] ب – نصير بن يحيى
[5] با كره
[6] ب+ إليه
[7] رص فدفع
[8] با – وهدده ودفع إليه بعض مال اليتيم.
[9] ب كان
[10] ب + خاف
[11] فز رص ولا

إذا كان الوصي هو الذي دفع إليه. ولو أن السلطان هو الذي بسط يده وأخذه فلا ضمان عليه[١] على[٢] الوصي.[٣]

وسئل نصير عن وصي أوصى إليه الموصي بأن يبيع هذه الدابة ويتصدق بثمنها على المساكين، وعلى الميت دين، فباع الدابة ودفع ثمنها إلى الغرماء،[٤] هل يجب عليه الضمان؟ قال: لا ضمان عليه، والواجب أن يبدأ بالدين، فإن كان مقدار ثمن الدابة يخرج من ثلث ماله بعد الدين تصدق بمثله.

وقال نصير بن يحيى: سألت بشر بن الوليد عن الميت إذا ترك ورثة صغاراً وكباراً، أيسع للكبار أن يأكلوا؟[٥] قال: نعم. قلت: فإن أطعموني[٦] وأهدوا إلي أيسعني أن آكل؟ قال: نعم. قلت: فإن كان على الميت دين ألف درهم، وترك مالاً كثيراً أيسع للوارث أن يأكل ويطأ الجارية إذا كان في غيرها وفاءً بالدين؟ قال: نعم. قلت: عمن هذا؟ قال: ما رأيت أحداً امتنع عن ذلك.

وقال نصير: سألت شدادا عن وارث كبير باع شيئاً من تركة الميت أو من[٧] العقار وقد بقي عليه دين ووصايا، فأراد[٨] الوصي أن يرد بيعه. قال: /[٢٧٤و] إن كان في يد[٩] الوصي شيء غير ذلك يستطيع أن يبيعه وينفذ منه الدين والوصايا لا يرد البيع.

---

[١] رص با –
[٢] با عليه
[٣] با –
[٤] ب آخر
[٥] رص با + جميعا
[٦] رص أطعموا
[٧] ب –
[٨] رص با وأراد
[٩] ب يدي

وقال نصير سألت عيسى بن أبان عن رجل مات وترك ابناً صغيراً وابناً كبيراً أيسع للكبير أن يأكل من المال بقدر نصيبه؟ قال: نعم، يأكل مما يكال أو يوزن بقدر نصيبه ويسكن الدار. فقلت: فإن كان للميت شياه[١] كثيرة؟ قال: لا يسعه أن يذبح شاة فيأكل. وسألت أبا سليمان عن ذلك فقال مثل ذلك.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بوصايا لأقوام مسمين والنقود مختلفة كيف السبيل فيه؟ قال: ينقد[٢] الوصايا بأقل[٣] النقود النافقة بين الناس. قال الفقيه: إذا[٤] كانت النقود مختلفة وبعضها أغلب في استعمال الناس وفي[٥] مبايعاتهم[٦] وعقودهم انصرفت الوصية إلى النقد المعروف الغالب، وإن لم يكن بعض النقود أغلب تنفذ الوصايا من أقل النقود النافقة.

وقال أبو نصر: سألت محمد بن سلمة عن وصي باع تركة الميت لإنفاذ الوصية، فجحد المشتري البيع فرفعه إلى القاضي وحلفه[٧] فحلف، والوصي يعلم أنه كاذب، كيف يصنع؟ قال: يقول له القاضي: إن كنت صادقا فقد فسخت البيع بينكما. قلت: يجوز الفسخ بالمخاطرة؟ قال: إن كان مثل هذا يجوز. قال الفقيه: وإنما يحتاج إلى فسخ الحاكم، لأن الوصي لو عزم على تلك[٨] الخصومة وجحد البيع صار جحودهما بمنزلة الإقالة بينهما، ويلزم المبيع للوصي، وإذا فسخ القاضي لا يلزم للوصي، ولكن رجع إلى ملك الميت.

---

[١] رص شاءٌ
[٢] رص دم ينفذ
[٣] فز بأخذ
[٤] رص با إن
[٥] رص –
[٦] رص ط ومبايعاتهم؛ با في
[٧] ب فحلفه
[٨] با ترك

وسئل عن الوصي إذا باع شيئاً من تركة الميت بدراهم صحاح وكان[1] الميت[2] أوصي بألف درهم مكسرةً لأقوام. قال أبو نصر: يصارف صرفاً صحيحاً يشترى شيئاً بالوضح[3] ثم[4] يبيع بالمكسرة.[5] قيل له: أيجوز ذلك؟ قال: نعم إذا كان لا وجه له إلا هذا.[6]

وسئل عن رجل مات وعليه دين وأوصى بوصايا فمات الوصى فعمد بعض الورثة وباع بعض تركته وقضى دينه وأنفذ وصاياه. قال أبو نصر: البيع فاسد إلا أن يبيعه بأمر القاضي.[7]

وسئل أبو عبد الله محمد بن الأزهر عن وصي باع[8] شيئاً من مال الميت فأدرك اليتيم فأبرأ المشتري عن الثمن. قال: إن كان مصلحاً غير مفسد وقال: أنت بريء مما باع منك وصيي من مالي جاز، وهو بريء. وإن قال: أنت بريء مما لي عليك لم يبرأ؛ لأنه ليس له عليه شيء. وكذلك الوكيل إذا باع شيئاً فقال الموكل للمشتري: أنت بريء مما لي عليك، لم يبرأ؛ لأنه ليس له عليه شيء،[9] ألا ترى أنه لو أراد أن يستوفي /[٢٧٤ظ] منه لم يكن له ذلك، وإنما الدين للوكيل. قال الفقيه: هذا[10] خلاف قول أصحابنا، ولا نأخذ بهذا، بل يبرأ من الدين؛ لأن الدين له، ولكن حق المطالبة للوكيل والوصي، ألا ترى أنهم قالوا في كتاب المأذون: إن الوكيل إذا باع شيئاً وللمشتري على الموكل دين مثل ذلك[11] الثمن

---

[1] با وإن كان
[2] رص با الموصي
[3] فز بألف وضح
[4] فز –
[5] ب بمكسورة
[6] فز –
[7] رص –
[8] فز –
[9] ب فز – وكذلك الوكيل إذا باع شيئاً فقال الموكل للمشتري: أنت بريء مما لي عليك، لم يبرأ؛ لأنه ليس له عليه شيء
[10] ب وهذا
[11] رص + أن

يصير قصاصاً به. ولو كان للمشتري على الموكل دين وعلى الوكيل دين يصير قصاصاً بالدين الذي على الموكل خاصة دون الذي على الوكيل، فثبت أن الدين للموكل إلا أن[1] حق المطالبة للوكيل.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل بأن يتصدق بثلث ماله فغصب رجل المال من الوصي واستهلكه[2] وأراد الوصي أن[3] يدخل[4] ذلك عليه صدقة، والغاصب معسر. قال: يجزئه.

وسئل أبو القاسم عن امرأة صاحبة فراش أوصت إلى أمها بأن تكفن بمقدار ستين درهماً، فكفنت كفناً يساوى ثلاث مئة درهم، أتضمن الأم[5] أم لا؟[6] قال: إن لم تعمل بإذن جميع الورثة وهم كبار فهي ضامنة، وإن كانت كل الثياب رفيعة فهي ضامنة للكل، وإن كان بعض الثياب بقدر[7] كفن مثلها، لا يضمن ما هو كفن مثلها، وضمنت الآخر.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل أوصى بأن يتخذ طعام بعد موته ليطعموا[8] الناس ثلاثة أيام. قال: الوصية باطلة.

وسئل أبو بكر عن وصي برّ بمال اليتيم على جائر، وهو يخاف إن لم يبرَّه أن ينزعه من يده، فبرَّه من مال اليتيم. قال: لا ضمان عليه وكذلك المضارب. قال أبو بكر: وليس هذا بقول[9] علمائنا، ولكن[10] قول محمد بن سلمة وهو[11] استحسان. قال الفقيه: روي[1] عن أبي يوسف أنه كان[2] يجيز للأوصياء

---

[1] فز + له
[2] رص فاستهلكه
[3] فز رص ط دم بأن
[4] فز رص با ط دم بأن يجعل
[5] فز + ما زاد؛ ب –
[6] فز رص –
[7] رص على
[8] فز رص ليطعم
[9] فز رص ط دم با قول
[10] فز رص ط دم با ولكنه
[11] ط وهذا

المصانعة في مال اليتامى وهو موافق لقول محمد بن سلمة وبه نأخذ، بدليل قول الله عز وجل:[٣] (أَمَّا السَّفِينَةُ فَكَانَتْ لِمَسَاكِينَ يَعْمَلُونَ فِي الْبَحْرِ فَأَرَدْتُ أَنْ أَعِيبَهَا) فأجاز إحداث العيب في مال اليتيم مخافة أخذ المتغلب منه.

وسئل أبو بكر عن امرأة أوصت بثلث مالها، فأنفذ الوصي بعض وصيتها وبقي في يدي[٤] الورثة شيء. هل يجوز للوصي أن يترك في أيديهم؟ قال: إن علم الوصي من ديانة الورثة أنهم يخرجون الثلث جاز له أن يترك في أيديهم، وإن علم خلاف ذلك لا يسعه أن يترك في أيديهم إن كان يقدر على استخراجه.

وسئل أبو يوسف عن رجل قال: أعتقوا كهول غلماني. قال: من كان ابن ثلاثين سنة فهو كهل. وروي عنه أنه قال: ثلاث وثلاثون سنة فصاعدا[٥] حد الكهولة. وروي عن سعيد بن المسيب في قوله جل وعلا:[٦] (وَكَهْلاً وَمِنَ الصَّالِحِينَ) قال: /[٢٧٥و] ابن ثلاث وثلاثين سنة،[٧] فإذا[٨] بلغ خمسين[٩] سنة[١٠] فهو شيخ. ولو قال: أعتقوا كل قديم الصحبة. قال: يعتق كل من صحبه ثلاث سنين فصاعداً. وسئل محمد عن ذلك فقال مثل ذلك. ثم قال محمد بعد ذلك: قديم الصحبة من صحبه ستة أشهر جعله مثل الحين

---

[١] رص ط با دم وروي
[٢] ب + لا
[٣] فز رص با دم تعالى؛ ط - عز وجل
[٤] فز ط با دم يد
[٥] رص + إلى
[٦] رص ط با تعالى
[٧] فز -
[٨] فز وإذا
[٩] ط أربعين
[١٠] رص ط -

والزمان. وقال بعضهم من صحبه حولاً. وقال محمد: الكهل الذي بلغ ثلاثين[1] وكثر فيه الشيب، وإذا بلغ أربعين فهو كهل شاب أو لم يشب.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى بأن تدفن كتبه. قال: لا يجوز أن تدفن إلا أن يكون فيها شيء لا يفهمه أحد وفيها فساد فينبغي أن يدفن.

وسئل محمد بن مقاتل عن الكتب التي فيها الرسالة[2] وفيها اسم الله تعالى ويستغني عنها صاحبها ويحب ألا يقرأ. قال: أحب الأمور إلينا أن يمحو ما كان فيها[3] اسم الله[4] ثم أمر[5] بحرقها أو يلقيها في الماء الجاري، وإن لم يمح الأسامي وحرقها، وألقاها في الماء الجاري الكبير[6] فلا بأس به، وإن لم يفعل ذلك ودفنها في أرض طاهرة لا ينالها قذر كان ذلك حسناً،[7] ولا أحب أن يحرقها بالنار حتى يمحو ما كان فيها من اسم الله تعالى، وكذلك أسماء رسل الله وملائكته. وروي عن ابن[8] طاووس أنه قال: كان[9] أبي إذا اجتمعت عنده[10] رسائل أحرقها. قال الفقيه: يعنى بعدما يمحوها.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى بأن يعطى الناس ألف درهم. قال: الوصية باطلة، وإذا قال تصدقوا بألف درهم فهو جائز ويعطى للفقراء.[11]

---

[1] رص با دم + سنة
[2] فز رص دم ط با الرسائل
[3] رص + من
[4] فز + تعالى
[5] رص يأمر
[6] فز ط با الكثير؛ رص الكثير الجاري (فوق كلتا الكلمتين حرف م)
[7] ب –
[8] ب –
[9] ب –
[10] ب –
[11] رص الفقراء

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل أوصى لرجل بعبد على أن يكون بعد موت الموصى له لفلان. قال: الوصية للأول جائزة وللثاني باطلة.

وروى[١] نصير عن أبي سليمان قال: مات رجل يقال له ليث المروزى ههنا، ولم يوإلى أحد، فباع محمد بن الحسن متاعه وكتبه في بيع من يزيد. قال نصير:[٢] فقلت وهو يومئذ قاض؟ قال: لم يكن يومئذ قاضيا. قال أبو سليمان: هذا يجوز/هو الحق[٣] عندنا. قلت:[٤] فإن كان عليه دين؟ قال: لا يبيع. قلت: فإن كانت عنده جارية؟ قال: لا يبيعها؛ لأن المشتري لا يسعه أن يطأها.

نصير قال كتبت إلى أبي عبد الله الثلجي[٥] في رجل أوصى بأن يتصدق عنه بألف درهم وقال: أعطوا كل فقير درهماً. هل يزاد الفقير على درهم؟ قال: في قول علمائنا له أن يزيد إلا أن يكون قال لا تعطوا أكثر من درهم.

وسئل أبو نصر عن قراءة القرآن على القبر أيستحب ذلك؟ أرأيت إن أوصى لقارئ يقرأ عند قبر[٦] لإنسان معلوم /[٢٧٥ظ] أو مجهول هل يجوز؟ قال: القراءة حسنة، إذا زار إنسان قبر صديق أو قريب وقرأ عند قبره كان محسنا،[٧] وأما الوصية بذلك فلا معنى لهذه الوصية، ولا معنى لصلة القارئ لقراءته؛ لأنها بمنزلة الإجارة، والإجارة في ذلك باطلة، وهذه بدعة لم يفعل ذلك أحد من الخلفاء.

---

[١] رص وسئل
[٢] رص – قال نصير.
[٣] فز رص با دم الحق
[٤] ب –
[٥] فز البلخي
[٦] رص ط با قبره
[٧] رص حسنا

وسئل أبو بكر عن جدار بين دارين لصغيرين لهما عليه حمولة، ولكل واحد منهما وصي، وقد وهن الجدار ويخاف سقوطه فطلب أحدهما المرمة[١] وامتنع[٢] الآخر عن مرمته. قال: للوصي الذي يطلب المرمة أن يرفع الوصي الآخر إلى الحاكم ويخبره بالقصة، ويبعث القاضى أميناً لينظر[٣] فيه، فإن رأى في تركه ضرراً عليهما أجبر الذي يأبى حتى يبني مع صاحبه، وليس بمنزلة المالكين إذا امتنع أحدهما؛ لأنه قد رضي بإدخال الضرر على نفسه فلا يجبر عليه، وأما الوصي فإنه أراد إدخال الضرر على اليتيم.[٤]

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأرض كرمه لرجل وأغراسه[٥] وأشجاره[٦] لآخر فقطعت[٧] الأشجار فطلب[٨] منه صاحب الأرض[٩] تسوية الأرض. قال: هو مأمور بتسوية أرضه كما كانت؛ لأنه[١٠] هو الذي خربها، وكذلك لو كان رجلا[١١] أكارا استأجر أرضاً وغرس فيها، فلما مضت المدة وقلع الأشجار فعليه تسوية الأرض.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: أخرجوا من مالي عشرين ألفاً فأعطوا فلاناً كذا وفلاناً كذا،[١٢] حتى بلغ أحد عشر ألفا، ثم قال: والباقي للفقراء. ثم مات.[١٣] فإذا ثلث ماله تسعة آلاف. قال: ينفذ من وصية كل واحد منهم تسعة أجزاء من عشرين جزءاً، ويبطل من وصية كل واحد منهم أحد عشر جزءاً، ويجعل

---

[١] فز –؛ رص مرمته
[٢] فز فامتنع
[٣] ب فينظر
[٤] رص + فيمنع؛ با + فمنع
[٥] رص وبأغراسه لآخر؛ با –
[٦] رص با وبأشجاره؛ ط –
[٧] با فقلع
[٨] با وطلب
[٩] رص – فقطعت الأشجار فطلب منه صاحب الأرض
[١٠] ب –
[١١] رص – هو الذي خربها، وكذلك لو كان رجلا
[١٢] ب – وفلاناً كذا
[١٣] ب + فنظر

قوله: وما بقي للفقراء كأنه سمى لهم تسعة آلاف درهم كما سمى لهؤلاء؛ لأنه لما ذكر أولاً جملة المال معلوماً ثم ذكر لكل واحد منهم نصيباً وقال: الباقي للفقراء، صارت[١] تلك تسمية منه للفقراء، ولو لم يقل كذا،[٢] ولكنه قال: أعطوا من ثلث مالى فلاناً كذا وفلاناً كذا حتى بلغ أحد عشر ألفاً ثم قال: وأعطوا[٣] الباقي للفقراء، فإذا ثلث ماله تسعة آلاف فلا شيء للفقراء ويعطى لكل[٤] واحد من أصحاب الوصايا تسعة أجزاء من أحد عشر جزءاً من وصيته ويبطل سهمان.

وسئل أبو بكر عن امرأة ماتت وخلفت ابناً غير مدرك وابنة مدركة وتركت قماشات وأوصت إلى ابنتها فتصدقت الابنة ببعض المتاع وجعلت بعضها للابن وهي ترى والدتها في المنام[٥] توبخها وتقول لها: لم فعلت كذا؟ قال: إن لم تكن الوالدة أمرتها بالصدقة فما تصدقت بمال بعضه لها وبعضه للصغير /[٢٧٦و] فعليها ضمان حصة الصغير، ولعل رؤيتها في المنام لهذا[٦] المعنى. وقد روي في بعض الأخبار أن أعمال الأحياء تعرض على الأموات، فما وجدوا في أعمالهم خيراً سروا به، وما وجدوا من شر اغتموا.[٧]

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بثلث ماله لأعمال البر، أيجوز أن يعطى في بناء السجن؟ قال: لا ينبغي. قيل له: أليس هذا من أعمال البر؟ قال: تسويته وإصلاحه[٨] على السلطان، وهم يحبسون فيه[٩]

---

[١] ب فصارت
[٢] فز يذكر
[٣] رص أعطوا
[٤] رص كل
[٥] ب – وهي
[٦] ب بهذا
[٧] فز رص + به
[٨] رص مرمته
[٩] فز –

بغير حق، فلا ينبغي لهذا أن يعينهم على الباطل، وإن كان هذا السجن مثل السجن الذي بناه علي بن أبي طالب[1] جاز له أن يعطي لمرمته.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بوصايا تخرج[2] من ثلث ماله بعد قضاء ديونه التي عليه وخلف دارا وله ورثة ولا يقدر الوصي على إنفاذ وصايا الميت وقضاء ديونه التي عليه بالسرعة[3] إلا من ثمن هذه الدار، فيريد الوصي بيع الدار، والوارث يقول: لا أرضى ببيعك جميع الدار. قال: إن كان الدين يأتي على جميع الدار وعلى[4] عامتها حتى لا يبقى منها إلا شيء يسير فله أن يبيع الدار[5] ولا يسعه إلا ذلك إن علم أنه يبقى الدين على الميت طويلا إن لم يبع. وأما أهل الوصايا[6] فهم شركاء الورثة.

وسئل عن وصي عليه دين لميت كيف يصنع حتى يبرأ والميت أوصى بوصايا؟ قال: ينفذ الوصايا من مال نفسه أو يقضي الدين من مال نفسه فيصير قصاصا. قيل له: يحتاج إلى النية حتى يقضي؟ قال: نعم ينبغي[7] أن ينوي فيقول: أقضي من مالي لأرجع في مال الميت حتى يصير قصاصا.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بوصايا وكتب لها[8] صكا ثم إنه مرض بعد ذلك وأوصى بوصايا أخرى[9] وكتب[10] صكا[11] بأيهما يعمل؟ قال: إن لم يذكر في الصك الثاني أنه رجع عن الوصية الأولى يعمل بهما جميعا.

---

[1] رص + رضي الله عنه وسماه محبسا
[2] فز فخرج
[3] رص بالتعجيل
[4] رص أو على
[5] رص يبيعها
[6] فز القضايا
[7] ب + له
[8] فز بها
[9] رص أيضا
[10] ب + بها
[11] ب + ثم مات

وعن محمد بن الحسن في رجل أوصى بوصية[١] ودبر بعض رقيقه ثم إنه وسوس وصار معتوها فمكث كذلك زمانا ثم أفاق ثم مات. قال: لا تصح الوصية[٢] إلا التدبير.

وسئل محمد بن مقاتل عن الوصي إذا أنفق من مال اليتيم في حاجة نفسه ثم رد على اليتيم. قال: لا يبرأ[٣] ولا يجوز للوصي أن يقبض ذلك لليتيم من نفسه، وإن[٤] أراد الوصي أن يبرأ فإنه فليشتر[٥] لليتيم ما يجوز شراؤه ثم يقول للشهود: كان لليتيم علي كذا وكذا، فأنا أشتري هذا له /[٢٧٦ظ] فيصير قصاصا ويبرأ من الدين.

وقال محمد بن مقاتل إذا أوصى الرجل لذوي قرابته من الكفار جاز. وقد ذكر[٦] عن صفية زوجة[٧] رسول الله[٨] صلى الله عليه وسلم[٩] أنها أوصت بثلثها لأخ لها يهودي.

وسئل عن رجل أوصى بثلث ماله للفقراء فأعطى الوصي الأغنياء وهو لا يعلم. قال محمد بن مقاتل: لا يجزئه والوصي ضامن للفقراء في قولهم جميعا.

قال[١٠] أبو بكر الخصاف: لو أن رجلا أوصى بعبد لرجل وبخدمته لآخر فنفقته على صاحب الخدمة. فإن مرض العبد مرضا لا يمكنه الخدمة من زمانة أو علة فالنفقة على صاحب العبد.[١١] وإن كان

---

[١] رص بوصايا
[٢] فز رص الوصية باطلة
[٣] فز –
[٤] ب ولو
[٥] ب يشتري
[٦] ب روي
[٧] رص با زوج
[٨] ط با النبي
[٩] فز النبي عليه السلام؛ رص النبي
[١٠] رص با وقال
[١١] فز صاحبه؛ رص ط با الرقبة

مريضا يرجى برؤه فالنفقة على صاحب الخدمة.[1] ولو أن رجلا أعتق عبدا زمنا أو صغيرا لا يجب عليه نفقته.

ولو أن رجلا أوصى لرجل بتبن هذه الحنطة وبالحنطة للآخر فإن بقي من الثلث شيء فالنفقة في تخليصه[2] في مال الميت. وإن كان قد استغرق الثلث كانت النفقة عليهما على قدر قيمة ما أصاب[3] كل واحد منهما.[4] هكذا قال الحسن بن زياد.

ولو أوصى بدهن سمسم لرجل ولآخر بكسبه[5] فالتخليص على صاحب الدهن.[6] ولو أوصى بما في اللبن من الزبد لرجل وبالمخيض لآخر فالنفقة في إخراج الزبد على صاحب الزبد.

وقال محمد بن الحسن: لو أوصى بشاة مذبوحة لرجل وبجلدها للآخر فالنفقة عليهما جميعا.[7] وإن كانت الشاة[8] حية فأجر الذبح على صاحب اللحم خاصة، وأجر السلخ عليهما جميعا؛ لأن التذكية للحم خاصة؛ لأنها لو ماتت لا تضر بصاحب[9] الجلد.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بثلث ماله للشيعة ومحبي آل رسول الله صلى الله عليه وسلم المقيمين ببلد كذا، فمن الشيعة ومحبو آل رسول الله صلى الله عليه وسلم؟ قال: أما في الحقيقة فإن كل[10] مسلم من الشيعة ومحبي آل رسول الله صلى الله عليه وسلم؛ إذ لا يصلح في[11] ديانتهم[1] إلا ذلك.

---

[1] ب – وإن كان مريضا يرجى برؤه فالنفقة على صاحب الخدمة.
[2] فز –
[3] فز ط أصابه
[4] فز ط – كل واحد منهما
[5] رص وبكسبه لآخر
[6] فز –
[7] فز با –
[8] ب –
[9] رص با صاحب
[10] رص با فكل
[11] با –

فأما[٢] ما يقع عليه الوهم مما أراد به الموصي /[٢٧٧و] فإن مراده الذين يعرفون بالميل إليه وجعلوا موسومين بذلك دون غيرهما[٣] ، فالقياس[٤] فيه أن الوصية باطلة إذا كانوا لا يحصون، وفي الاستحسان يكون للفقراء منهم قياسا على اليتامى. قال الفقيه: عندي[٥] أن هذا لا يشبه اليتامى؛ لأن اليتم يدل على الحاجة وهذا اللفظ لا يدل على الحاجة، فالوصية باطلة إن كانوا لا يحصون.

وسئل أبو القاسم عن رجل دفع إلى ابنته خمسين درهما في مرضه وقال: إن مت فاعمري قبري وحفرتي وخمسة دراهم لك، واشترى[٦] بالباقي[٧] حنطة وتصدقي بها. قال: أما الخمسة لها فلا[٨] يجوز، وينظر إلى القبر الذي أمر بعمارته، فإن كان يحتاج إلى العمارة للتحصين لا للزينة عمر[٩] بقدر ذلك، والباقي تتصدق به على الفقراء. وإن كان أمر بعمارته فضلا عن الحاجة التي لا بد منها فوصيته باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: أبرأت جميع غرمائي ولم يسمهم بلسانه ولم ينوهم ولا نوى واحدا منهم بقلبه، هل يبرأ غرماؤه؟ قال محمد بن مقاتل: روي عن أصحابنا أنهم قالوا:[١٠] لا يبرؤون. قال:[١١] هو كما روى محمد بن مقاتل؛ لأن الإبراء حق أوجبه لغرمائه ولا يجوز إيجاب الحقوق إلا لقوم بأعيانهم.

---

[١] رص الديانة
[٢] رص وأما
[٣] رص با غيرهم
[٤] رص والقياس
[٥] رص وعندي
[٦] فز فاشتري
[٧] ب ولتشتري بالباقية
[٨] فز با لا
[٩] ب عمرته
[١٠] با –
[١١] با + الفقيه

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يدفع إلى فلان دراهم ليشتري[1] بها الأسارى فمات ذلك الرجل قبل موت الموصي قال: يرفع[2] الأمر[3] إلى[4] الحاكم ليولي الأمر إلى أحد من الناس حتى[5] يفعل[6] ذلك.

وقال أبو القاسم: حكي عن إبراهيم بن أبي صالح أنه قال في الوصي إذا ادعى على الميت دينا لا يقدر على إثباته أن الحاكم يعزله عن الوصية. وصوبه محمد بن الحسن.

وسئل نصير عن رجل كتب وصية وقال: أنفذوا ما في هذا الكتاب. قال: تنفذ الوصية. قال نصير: وكتبت إلى محمد بن مقاتل بذلك فأمر[7] بالإنفاذ.

قال هشام: لو أن رجلا أوصى وهو ببلاد ووطنه ببلاد أخرى بثلث ماله في المساكين. قال: يعطى ثلث ماله لمساكين أهل بلده ووطنه.[8] وإن أعطى مساكين أهل البلاد التي مات فيها جاز.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يكفن في ثوب كذا[9] ويدفن[10] في موضع كذا قال: الوصية في الكفن وموضع القبر باطلة.

---

[1] رص يشتري
[2] فز يدفع
[3] فز با –
[4] رص – الأمر إلى
[5] ب –
[6] ب ليقعد
[7] فز وأمر
[8] ب –
[9] ب + وكذا
[10] فز با أو يدفن

وسئل عن رجل أوصى بوصية ثم جن قال محمد: إن أطبق[١] عليه[٢] الجنون حتى بلغ سبعة أشهر فوصيته باطلة، وإن أفاق قبل ذلك فحكمه فيما أوصى على حاله. وروي عنه أنه قال: إن أفاق قبل سنة صار كأنه كان[٣] صحيح. /[٢٧٧ظ] وروي عن أبي يوسف أنه وقت[٤] شهرا.

وسئل أبو بكر عن امرأة أوصت إلى زوجها وامرأته أن يكفنها من مهرها الذي لها عليه قال: وصيتها في تكفينها باطلة، وكذلك نهيها. قيل له: إذا لم يكن لها قال[٥] على من كفنها؟ قال: في بيت المال. فقيل:[٦] لا يجب على الزوج؟ قال: لا. فقيل[٧]: فهل في هذا اختلاف؟ قال: أما بين علمائنا فليس فيه اختلاف. قال الفقيه: يعني ليس فيه اختلاف في الروايات الظاهرة، ولكن روى خلف بن أيوب عن أبي يوسف أن الكفن يجب على الزوج بمنزلة الكسوة. وروي عن محمد[٨] أن الكفن لا يجب على الزوج. وبقول أبي يوسف نأخذ.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يباع جملان من جماله وينفذ وصاياه فباع الوصي الجملين فجاء الجمال وقال للمشتري: إن أحد الجملين به عيب فأراد المشتري رده فقال له الجمال:[٩] دع خصومة الوصي واجعل الجملين لي وخذ من جمالي أيها شئت، ففعل ثم ظهر أن الجمل الأول هو الصحيح وجمل الجمال هو المعيب فأراد رده قال: للمشتري أن يثبت العيب عند الحاكم ويأمره الحاكم برده

---

[١] ب انطبق
[٢] با وغلبه
[٣] ب –
[٤] رص + بينهما
[٥] فز –؛ با مال
[٦] رص + له؛ با قيل له
[٧] رص قيل
[٨] رص + بن الحسن
[٩] ب له الجمال

عليه،[1] وليس له على الوصي سبيل. قيل له:[2] لم جاز البيع مع[3] الجمال ولم يكن الجمل بعينه؟ قال: لأن هذا بمنزلة الهبة بالعوض والهبة بالعوض إنما تصح عند القبض.

وسئل أبو نصر عن وصي باع شيئا من مال اليتيم[4] ثم طلب منه بأكثر مما باع قال: ينظر في ذلك اثنان من أهل البصر والأمانة. فإن قال: ذلك قيمته. لم يلتفت إلى زيادة من يزيد. قيل:[5] فإن كان[6] بالمزايدة[7] يشترى بأكثر، وفي السوق يشترى بأقل؟ قال: لا يجب على الوصي دفع ما بيع على[8] المزايدة، ولكن يُري ذلك لأهل[9] بالتقويم وأهل الأمانة منهم. فإن اجتمع على ذلك رجلان اعتمد الوصي على قولهما.

وسئل أبو بكر[10] عن رجل[11] أوصى إلى رجل بوصايا ثم برأ من مرضه وعاش بعد ذلك عشر سنين ثم مرض فقيل له: أوفكان يقول: نعم ويسوف[12] إلى أن مات، فادعى[13] الوصي[14] الأول أنه وصيه. قال: إن[15] شهدت له[1] بذلك الشهود العدول سوى أصحاب الصلات فهو وصيه، وينفذ وصاياه الجائزة من ثلثه إن لم يكن اشترط في وصيته: إن مت من مرضي.

---

[1] ب –
[2] ب –
[3] فز جُوّز بيع
[4] رص با الميت
[5] ب –
[6] فز + ذلك
[7] ط في المزايدة
[8] ب أن يدفع ما أراد إلى
[9] فز أهل البصيرة؛ رص با أهل البصر
[10] فز با ط دم –
[11] با: مريض
[12] با وسوف
[13] ب ط فيدعي
[14] رص –؛ ط وصي
[15] ط –

وسئل[٢] عن امرأة أوصت بوصايا وأمرت زوجها بإنفاذ وصاياها ولها ضيعة أمرت ببيعها لإنفاذ وصاياها ولا يجد الوصي مشتريا لها ألـه[٣] أن يقومها على نفسه وينفذ وصاياها؟ قال: ينبغي له أن يقومها ويستقصي في تقويمها حتى /[٢٧٨و] يقال ليس فيها شيء من الغبن. ثم يبيع من إنسان ويسلم إليه ثم يشتري منه وينفذ وصاياها من ذلك من مال نفسه.

وسئل أبو بكر عن رجل مات في يوم ثلج شديد وله وصيان ولم يقدر المحتسبون حمله فاستأجر أحد الوصيين الحمالين[٤] حتى حملوه إلى المقبرة، والوصي الآخر كان هنالك ولم يتكلم بشيء أو استأجر ذلك بعض الورثة والوصيان جميعا ساكتان. قال: في الاستحسان جاز[٥] وهو من جميع المال وهو بمنزلة شراء الكفن. أرأيت لو كان الميت أوصى بأن يتصدق بالحنطة على الفقراء قبل رفع الجنازة ففعل أحد الوصيين؟ قال: إن كانت الحنطة في ملك الموصي جاز دفعه، وليس للآخر أن يمتنع.[٦] وإن لم يكن الحنطة في ملكه ولكن ليشتريها[٧] فالحنطة للمشتري وتصير عن نفسه صدقة.[٨] قال[٩] آخذ[١٠] في هذا بقول أبي حنيفة ومحمد.

وقال أبو نصر: إذا أوصى الرجل بخاتم لرجل وبفصه لآخر جازت الوصية. قيل له: فإن كان في قلعه ضرر قال: ينظر إن كانت الحلقة أكثر قيمة من الفيقال لصاحب الحلقة: اضمن قيمة الفص. وإن كان

---

[١] ب ط –
[٢] ط با + أبو بكر
[٣] رص هل له
[٤] فز حمالين
[٥] فز ط با دم الاستئجار جائز؛ رص جائز
[٦] فز يمنع
[٧] رص ط با دم – ولكن ليشتريها
[٨] ط با –
[٩] فز رص با دم – صدقة. قال
[١٠] با وآخذ

الفص أكثر[1] قيمة يقال لصاحب الفص: اضمن قيمة[2] الحلقة،[3] وشبهه[4] بدجاجة ابتلعت لؤلؤة لإنسان[5] ينظر إلى[6] أيهما أكثر قيمة فيغرم للآخر قيمة ماله.

وسئل محمد بن مقاتل عن مريض أوصى وهو لا يقدر على الكلام لضعفه فأشار[7] برأسه ويعرف منه أنه يعقل. قال: وصيته عندنا[8] جائزة ولا يجوز عند أصحابنا.

وذكر أن أبا محمد الهروي مات وأوصى بأن يباع من كتبه ما كان خارجا من العلم ويوقف ما كان من[9] كتب العلم، فميز كتبه فكان[10] فيها كتب الكلام فكتبوا إلى أبي القاسم أنه خرج كتب الكلام هل هو من العلم حتى يوقف مع كتب العلم؟ فأجاب بأنه يباع كتب الكلام فإنه[11] خارج من العلم.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يشتري بكذا وكذا درهما عبد ويعتق، وعنده عبيد أيجوز أن يعتق من العبيد الذين عنده؟ قال: لا يجوز. وإن[12] أوصى بأن يشتري بكذا وكذا حنطة ويفرق[13] على المساكين وعنده حنطة قال: يجوز أن يفرق الحنطة التي عنده.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يشتري خبز أو حنطة ويتصدق به على الفقراء، على من يجب أجر الحمالين الذين يحملون الحنطة أو الخبز؟ قال: إذا لم يكن أوصى الميت بحمله إلى موضع[1]

---

[1] با أكبر
[2] با –
[3] ب ط فصه
[4] ب وشبه محمد هذا
[5] با إنسان
[6] رص با –
[7] رص با وأشار
[8] ب عندي
[9] فز با رص ط –
[10] با وكان
[11] رص لأنه
[12] ب ولو
[13] ب ويتصدق

ينبغي للوصي[٢] أن يستعين بمن يحمل بغير أجر ثم يدفع إليه من ذلك على وجه الصدقة. وإن كان الميت أوصى بأن يحمل إلى المساجد فالأجرة[٣] في مال الميت.

وسئل عن رجل أوصى بعتق عبيد له وأوصى لهم بصلة وللعبيد متاع وكسوة /[٢٧٨ظ] كساهم صاحبهم ومتاع وهبه لهم غير المولى، هل يكون[٤] للعبيد من ذلك المتاع شيء؟ قال: لا يكون للعبيد من ذلك المتاع شيء إلا ما يواري عورتهم.[٥]

وسئل عن رجل قال: أعطوا ابن فلان خمسة دراهم لأني أكلت من ماله شيئا، وإن[٦] لم تجدوه فأعطوا ورثته، وإن[٧] لم تجدوا أحدا تصدقوا[٨] عنه، فوجدوا امرأة[٩] بن فلان[١٠] ولم يوجد غيرها، ما يصنع بهذه الخمسة؟ قال أبو القاسم: إذا[١١] ادعت قبل المتوفي مهرا ولم يعرف وارث غيرها دفعت إليها، وإن لم تذكر[١٢] المهر وتدعي[١٣] أنه[١٤] كان[١٥] لزوجها ولد دفع إليها الثُمن. وإن قالت: لم يكن له ولد دفع إليها الربع.

---

[١] ب ط + كذا
[٢] فز الموصي له؛ با الموصي
[٣] رص فالأجر
[٤] فز أيكون
[٥] با عوراتهم
[٦] ب فإن
[٧] ب فإن
[٨] رص فتصدقوا
[٩] ب امرأته
[١٠] ب - بن فلان
[١١] فز رص با دم إن
[١٢] رص تدع
[١٣] رص وادعت
[١٤] رص وادعت
[١٥] رص -

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لأخيه: استأجر فلانا حتى ينفذ وصيتي. أيصير هذا وصيا. قال: نعم.

وسئل[1] عن رجل كان له على رجل دين فقال الطالب: إذا مت أنا فأنت بريء من ذلك الدين. قال: يجوز. وتكون وصية من الطالب للمطلوب[2] المطلوب إذا مات. ولو قال: إن مت فأنت بريء من ذلك الدين. قال:[3] لا يبرأ وهو[4] مخاطرة وهو بمنزلة قوله: إن دخلت الدار فأنت بريء مما لي عليك.

وسئل أبو القاسم عن رجل يعطي بعض ولده شيئا دون الباقين قال: إن كان يفعل ذلك لزيادة بره فلا بأس بذلك. قيل: فإن كان في البر سواء. قال: لا ينبغي أن يفعل ذلك. قيل له: أرأيت إن كان في ولده فاسق. قال: لا ينبغي له[5] أن يعطي أكثر من قوته؛ لأن في ذلك إعانة له[6] على المعصية.

وسئل أبو القاسم[7] عن رجل أوصى بأن يطين قبره أو يضرب على قبره قبة. قال: الوصية باطلة. قيل أرأيت إن أوصى بأن يدفع إلي إنسان شيء[8] ليقرأ على قبره القرآن قال الوصية باطلة.

وسئل أبو القاسم عن رجل مريض أوصى بأن يعطى من كفارة صلاته[9] لولد ولده وهو[10] غير وارث[1] هل يعطى كما أمر أو لا؟[2] قال: يعطى كما أمر ولا يجوز عن الكفارة، وهذا بمنزلة رجل قال لرجل[3] في حياته[4]: أعتق مدبري عن كفارة يميني فإنه يعتق ولا يجوز عن الكفارة.[5]

---

[1] فز با + أبو القاسم
[2] رص ط با دم إلى
[3] فز + فإنه
[4] رص وهذه
[5] ب –
[6] فز با –
[7] ط –
[8] فز با ط دم –
[9] رص با لواته
[10] رص با ط دم وهم

وسئل أبو القاسم عن رجل قال لعبده: أوصيت لك بنفسك أو برقبتك قال: يصير مدبرا. ولو قال: أوصيت لك بعتقك لا[٦] يصير مدبرا. قال الفقيه[٧] لأنه إذا قال: أوصيت بنفسك يعتق بالموت، وإذا قال: بعتقك يحتاج[٨] إلى عتق الورثة فيتأخر عتقه عن الموت.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يشترى من ثلث ماله عبدا بكذا وكذا درهما وله وصيان ولأحد الوصيين عبد وقيمته أكثر مما سمى، أيجوز للوصي الثاني أن يشتري عبد صاحبه بما سمى به الموصي من الثمن. قال: إن كان[٩] فوض إلى كل /[٢٧٩و] واحد منهما أن يتفرد في ذلك فشراء أحد الوصيين من صاحبه جائز، وإن لم يكن فوض إلى كل واحد منهما فالوجه فيه أن يبيعه من رجل ويسلمه إليه ثم يشتريان جميعا ذلك للميت.

وسئل أبو القاسم عن ميت أوصى بوصايا ووقف ضياعا هل يجوز للوصي أن يعطي من ذلك والدته أو وامرأته وأخته؟[١٠] وقد قال الميت: هو موسع على الوصي أن يعطي حيث شاء وأين شاء. قال: إن كانوا فقراء أعطاهم لفقرهم، وهو وقف على الفقراء أجزأه.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى إلى رجل بإنفاذ وصاياه وأوصى بأن يعتق أمته بعدما خدمت ابنته سنين، فأراد الوصي أن يتزوج بها هل يجوز؟ وهل له حيلة؟ قال: لا يجوز أن يتزوج الوصي بها ولا غيره، وهي باقية على ملك الميت مهملة إلى وقت إنفاذ عتقها.

---

[١] رص ورثته؛ با ورثة
[٢] ب – هل يعطى كما أمر أو لا
[٣] فز با –
[٤] ب ط – في حياته
[٥] فز –
[٦] فز –
[٧] ب دم –؛ ب + أبو الليث
[٨] فز فيحتاج
[٩] دم + الوصي
[١٠] ب امرأته أو أخته

وسئل الفقيه[1] أبو جعفر عن رجل كتب صك وصيته وقال للشهود: اشهدوا بما فيه، ولم يقرأ عليهم. هل يجوز لهم أن يشهدوا بذلك؟ قال: أما في قول علمائنا المتقدمين لا يجوز إلا أن يعلم الشهود بما فيه، وفي قول نصير بن يحى يجوز. وبه كان يأخذ علي بن أحمد. قال:[2] وكنا عند علي بن أحمد[3] حين كتب وصيته وحضر هناك عدول فقرئ عليهم وكتبوا شهادتهم ثم دخل بعض المشايخ فأمره بأن يكتب شهادته ولم يقرأ عليهم[4]. وحكي عن نصير بن يحيى أنه كان يجيز ذلك.

وقال نصير: إذا قال المريض لرجل: اقض ديوني صار وصيا في قول أبي حنيفة، وفي قول محمد لا يصير وصيا ما لم يقل: اقض ديوني وأنفذ وصاياي.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أوصى لفقراء أهل بلخ قال: الأفضل للوصي ألا يجاوز بلخ، وإن هو أعطى في كورة أخرى جاز. ولو أوصى بأن يتصدق في عشرة أيام فلا بأس بأن يتصدق في يوم واحد.

وروى[5] هشام عن محمد في رجل قال: أوصيت بثلث مالي لله تعالى. قال: في قول أبي حنيفة الوصية باطلة. وقال محمد: هي جائزة[6] يعني[7] وتصرف[8] إلى وجوه البر. ولو قال لعبده: أنت لله تعالى. فإن في قول أبي حنيفة لا يعتق. وقال محمد: إن أراد به العتق عتق. وإن أراد به الصدقة تصدق به، وإن[9] أراد به أن كلنا لله تعالى لا يلزمه شيء.

---

[1] ب رص –
[2] ب با –
[3] با – وكنا عند علي بن أحمد
[4] رص با دم عليه
[5] ب روى
[6] فز + يعني
[7] ب بالعرف
[8] ب وتصرف
[9] ب با فإن

وروى عيسى بن أبان عن محمد في رجل اشترى عبدا في صحته بأكثر من قيمته بما لا يتغابن الناس في مثله على أنه بالخيار ثلاثة أيام ثم مرض فأجاز البيع أو سكت حتى مضى وقت الخيار. قال: المحاباة من الثلث. ولو قال لعبدين قيمة /[٢٧٩ظ] أحدهما ألف والآخر ثلاث مئة: أحدكما حر ثم مرض وصرف العتق إلى الذي قيمته ألف. قال: العتق من جميع المال.

وروي عن محمد بن سلمة أنه قال: الوصية للقرابة جائزة[١] سواء[٢] يحصون أو لا يحصون. قال[٣] أبو القاسم: وبه أفتي، غير أنه[٤] أعجب[٥] إلي أن يتحرى الوصي الأحوج منهم فيفرق عليهم وهذا في الاستحسان[٦] ، وأما في الجواز فجائز[٧] أن يفرق على الغني والفقير.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن تباع داره ويشترى بثمنها عشرة أوقار حنطة وألف رغيف/خبز[٨] ويتصدق[٩] بها على المساكين، فباع الوصي الدار فلم يبلغ ثمنها مقدار ما يشتري به هذا المقدار من الخبز والحنطة، وله مال سوى هذا، هل ينفذ من باقي ماله تمام وصيته؟ قال: إن اتسع الثلث لذلك ولغيره من الوصايا[١٠] أكمل[١١] من ثلثه وكأنه أوصى بعشرة أوقار حنطة وألف رغيف[١٢] خبز وقال:

---

[١] ب –
[٢] با –
[٣] ب وقال
[٤] رص –
[٥] رص الأعجب؛ با أحب
[٦] ب فز الاستحباب
[٧] فز فهو جائز
[٨] با منا خبزا
[٩] ب فيتصدق
[١٠] ب + جاز –
[١١] ب وأكمل
[١٢] فز رص –؛ با منا

اجعلوا ثمن ذلك من مال كذا، فجعلوه من غيره لم يضرهم إلا أن يكون في ذلك المال دليل وهو أن يكون سائر أمواله خبيثة ويعرف طائفة من ماله بالطيب فيخص ذلك بوصاياه.[١]

وسئل أبو القاسم[٢] عن وصي ميت دفع إلى رجل دراهم ليحج عن الميت، فلما بلغ بغداد مرض فدفع الدراهم إلى رجل بغير أمر القاضي،[٣] فحج[٤] الرجل[٥] عن الميت قال: الحج عن الميت ولكن لا[٦] تجوز عن وصيته، والحاج الأول والثاني ضامنان.

وسئل أبو القاسم عن مسجد بني ففضل من تلك الخشبات شيء هل لقيم المسجد أن يبيع ما فضل إذا كان المسجد يحتاج إلى الدهن والحصير وغير ذلك؟ أرأيت إن كانت هذه الخشبات قد أعطاها أقوام لبناء المسجد وقد بنوا وفضل فضل بين لنا. قال: إذا فضل من ذلك شيء يصرف إلى بنائه ولا يجوز أن يصرف إلى الدهن والحصير. وهذا إذا سلم أرباب ذلك إلى القيم، فأما إذا كان أرباب الخشب هم[٧] تولوا قطع ذلك فالباقي لهم. فإن صرفوا إلى ما شاؤوا جاز.

وسئل أبو القاسم عن رجل وقف وقفا واشترط أن يقسم بين فقراء أقربائه وقال[٨] في آخره: يعمل القيم في ذلك برأيه. فهل للقيم أن يفضل بعضهم على بعض؟ قال: إذا ذكر فيه عمل الوصي برأيه عقيب ذكر القسمة متصلا فهذا دليل على التفضيل وينبغي أن ينظر في الصك.

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى بأن يكفنه من ثمن كذا وكذا فلم يفعل الوصي من ثمن ذلك، وكان وجد له المشتري أو لم يجد هل يضمن الوصي؟ أرأيت إن لم يضمن الوصي هل يكون ذلك

---

[١] فز با لوصاياه
[٢] با –
[٣] با الوصي
[٤] رص با ليحج
[٥] رص با –
[٦] فز ولا
[٧] ب –
[٨] ب فقال

/[٢٨٠و] الشيء للورثة؟ قال: لا ضمان على الوصي، وذلك الشيء بعد قبض الوصي لثمن الكفن هو للورثة.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى إلى رجل وأمره أن يفرق ثلاث مئة قفيز حنطة بعد وفاته على الفقراء، ففرق الوصي مائتي قفيز حنطة في حياة الميت قال: يغرم الوصي ما فرق في حياة الميت ويفرقها بعد وفاته بأمر الحاكم، فإن فرق بغير أمر الحاكم لا يبرأ من الضمان. قيل: فإن أمرته الورثة ففرق بأمرهم؟ قال: إن كان فيهم صغير لا يجوز أمرهم، وإن لم يكن بينهم صغير جاز أمرهم ويخرج من الضمان إذا فرق.

وسئل أبو نصر عن وصي باع دارا ثم ادعى أن الدار كانت بينه وبين الميت قال: إن كانت الدار في يدي الميت في حياته يتقلب[١] فيها من الإجارة والعارية، ومرمة ما استرم منها لم يصدق الوصي على ما ادعى إلا ببينة عادلة، فيجعل الحاكم وصيا للميت حتى يقيم الوصي البينة. وكذلك إذا ادعى الوصي دينا على الميت جعل القاضي للميت وصيا حتى يقيم هذا الوصي البينة؛ لأن البينة لا تقبل إلا بالخصم. ثم[٢] الحاكم بالخيار إن شاء تركه خارجا من الوصية، وإن شاء أعاد إليها بعدما قضى دينه. قيل: لم كان للقاضي خيار[٣] ولم[٤] يظهر من الوصي خيانة؟ قال: لأنه لما أخرجه كان ذلك قضاء منه عليه، فله أن يدوم[٥] على قضائه ولا ينقضه. قال الفقيه:[٦] وقد ذكر الخصاف في كتاب أدب القاضي: أن القاضي يجعل للميت وصيا في مقدار ذلك الدين خاصة ولا يخرج هذا الوصي من الوصاية وذلك القول أصح، وبه نأخذ.

---

[١] فز ينقلب؛ رص يتصرف

[٢] ب + إن

[٣] رص الخيار

[٤] ب فلم

[٥] فز يديم

[٦] فز + رضي الله عنه

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصية من ثلثه ثم قال: أعرضوا وصيتي على فلان فما رد منها فهو مردود وما أجاز فهو جائز، فلم[1]يعرض[2] على ذلك الرجل أو عرض عليه فلم يقل شيئا حتى مات. قال: الوصية جائزة على أمر الميت حتى يرد منها الذي فوض إليه؛ لأنها قد كانت وصية، وإنما جعل فيها مشيئة للرد فلما فقدت المشيئة مضت الوصية على ما أمر به، ألا ترى أن الخيار في البيع إذا مات صاحب الخيار مضى البيع على وجهه ويتم العقد، فكذلك هذا. ولو قال:[3] أجيزوا هذه الوصية إن شاء فلان أو قال: أنفذوها إن نفذ فلان، فمات فلان قبل أن يقول شيئا فالوصية باطلة.

وسئل الحسن بن مطيع عن قوم لا يحصون ما حد الإحصاء؟ قال: اختلفوا قال[4] أبو يوسف: إن كانوا لا يحصون إلا بكتاب أو[5] حساب[6] فإنهم لا يحصون. وقال بشر: لا يوقت في الإحصاء إلا جاهل. وقال بعضهم: إذا[7] كان لا يحصيهم المحصي حتى يولد فيهم مولود أو يموت /[٢٨٠ظ] فيهم ميت فإنهم لا يحصون. وقال محمد: إذا كانوا أكثر من مئة فإنهم لا يحصون. وقال بعضهم: الأمر[8] موكول إلى رأي القاضي، وبه نأخذ.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصية لرجل وجعله متى شاء أن يخرج منها خرج. قال: هو جائز، وله أن يخرج منها متى شاء وفي أي وقت شاء.

وسئل الحسن بن مطيع عن رجل أوصى بوصية لرجل فباع الوصي من الموصى له شيئا من متاع البيت هل يصير قصاصا؟ قال: لا، إلا أن يرضى الموصى له.

---

[1] فز ولم
[2] ب يعرضوا
[3] ط + هذا
[4] رص با فقال
[5] رص –
[6] رص وحساب
[7] ب إن
[8] رص –

وسئل أبو بكر الإسكاف عن رجل وقف وقفا في حال[1] حياته ولم يجعل له قيما حتى حضرته الوفاة فأوصى إلى رجل. قال: يكون وصيا وقيما على أوقافه، وإن كان الواقف جعل على الوقف قيما ثم حضرته الوفاة فأوصى إلى رجل فإنه يكون وصيا له غير قيم على أوقافه، والقيم هو الذي يقوم على أوقافه.

وسئل أبو القاسم عن امرأة أوصت بشيء من الحنطة فقالت: يتصدق بها على الفقراء، عن كفارة أيمانها وفوائت صلاتها وصيامها ونذورها[2] الواجبة[3] لله عليها. قال: يقسم المقدار الذي ذكرت من الحنطة على خمسة أقسام، اثنان[4] من ذلك يعطى كيف شاء وكم شاء لفقير واحد أو أكثر[5] وهما حصة النذور والواجب[6]وخمس[7] من ذلك وهي[8] حصة الكفارة يعطى لكل إنسان منوان، والخمسان الآخران هما حصة الصلاة والصوم[9] فلا[10] بأس بأن يعطى إنسان[11] واحد من ذلك كثيرا أو قليلا بعد أن ينتفع[12] الإنسان به.[13]

وسئل أبو القاسم عن رجل حضرته الوفاة فقيل له: ألا توصي؟ فقال: أوصيت بأن يخرج من مالي الثلث فيتصدق منه بألف على المساكين. ولم يزد على هذا حتى مات. وثلث ماله ألفان. قال: لا

---

[1] ب –
[2] رص دم ونذور
[3] فز والنذر الواجب؛ رص ط با دم واجبة
[4] فز ب فاثنان
[5] رص لأكثر
[6] فز النذر الواجب؛ رص الواجبة وحصة الفقراء؛ با الواجبة
[7] با وخمسة
[8] فز هو؛ ط رص با دم وهو
[9] رص والصيام
[10] فز ط با ولا؛ دم لا
[11] ب لإنسان
[12] ط لا يستغني
[13] فز يشفع الأمناء؛ رص لا يستغني به ذلك الإنسان؛ ط با دم –

يلزمه[١] إلا الألف. قيل[٢] له: لو قال: أوصيت بأن يخرج ثلث مالي. ولم يزد عليه؟ قال: الثلث كله يدفع إلى الفقراء.

وسئل أبو القاسم عن رجل أمر رجلا بأن يتصدق بشيء من ماله ودفع إليه المال، فتصدق الوكيل على ابنه وابنه كبير. قال: يجوز بلا اختلاف. وهو خلاف البيع؛ لأن في البيع مبادلة والتهمة في[٣] المبادلة[٤] جائزة[٥] ولا بدل[٦] في الصدقة.

وسئل أبو القاسم عن رجل قال: أوصيت بأن يحفر عشرة قبور. هل تصح هذه؟ قال: إن كانت وصيته في مقبرة بعينها لتدفن فيها الموتى فإن هذه الوصية جائزة؛ لأن حفر القبور في المقبرة عمارة للمقبرة. قيل: فإن أوصى بأن يحفر عشرة أقبرة يدفن فيها أبناء السبيل والفقراء ولم يبين في أي المقابر؟ قال: الوصية باطلة؛ لأنها لم تقع لأقوام بعينهم.

/[٢٨١و] وسئل أبو القاسم عن امرأة ماتت وأوصت إلى أبيها وزوجها بوصايا من عتق وصلة وغير ذلك وتركت ضيعة وثيابا وحليا وتركت ابنا رضيعا[٧] وابنتين صغيرتين[٨] فقال الزوج: أنا أنفذ وصيتها من خالمالي ولا أبيع الثياب ولا الحلي. أرأيت لو فعله هل[٩] جازت الوصية؟ ويخرج الوصي[١٠] من ذلك أم لا؟ قال: إن أنفذ هذه الوصايا من ماله بأمر الوصي الآخر فما كانت من صلات ووصايا يحتاج فيها

---

[١] ط با دم يلزم
[٢] ط فقيل
[٣] با –
[٤] با والمبادلة
[٥] رص با دم جارية
[٦] ب تهمة
[٧] با – ابنا رضيعا؛ ب + وابنين صغيرين؛ با + ابنين صغيرين
[٨] ب – وابنتين صغيرتين
[٩] رص با –
[١٠] فز با الوصيان

إلى شراء شيء، فإن فعل ذلك على أن يرجع به[1] في التركة كان[2] ذلك دينا في تركة الميت، وإن فعل ذلك على ألا يرجع[3] لم تجز الوصية، وما احتيج[4] إلى[5] الصدقة من غير شراء شيء فلا يجوز من الوصية بوجه من الوجوه. وإن أحب الأب أن يبقي ذلك لولده[6] وينفذ الوصية فإنه يهب مالا للصغار ثم يبيع الوصيان مقدار الوصية من رجل ويشتري الأب بعد التسليم ذلك للصغار ثم يبيع ثم ينفذ ذلك المال للبائع الثاني ويقبضه الوصيان من ثمن الضيعة فينفذان به الوصية.

وسئل أبو القاسم عن امرأة قالت لرجل في مرضها: اجعل داري هذه لأولاد زوجي حتى يجعلوني في حل. هل يجب لهم[7] ذلك؟[8] وكيف يجب له ذلك[9] إن لم تجز[10] الورثة[11] ذلك؟ قال: إن فعلوا ذلك تم الأمر، وإن أبوا ذلك يقال للورثة: أقروا لأولاد الزوج بشيء،[12] فإن أقروا بشيء[13] نظر إلى قيمة الدار فيرفع من قيمتها مقدار ما أقروا به ثم ينظر إلى الباقي، فإن كان يخرج من الثلث بيع منهم، أو صولحوا[14] من[15] الحقوق الواجبة قبلها، وإن أبوا الشراء أو الصلح أعطوا ما أقرت به الورثة، وإن ادعى أولاد الزوج أكثر من ذلك حلف لهم ورثة المرأة على العلم.

---

[1] فز با –

[2] فز فإن

[3] با – في التركة كان ذلك دينا في تركة الميت، وإن فعل ذلك على ألا يرجع

[4] فز ط واحتيج

[5] رص ط إليه من

[6] فز لولده ذلك

[7] فز با له

[8] فز ملك

[9] ب + له ذلك

[10] رص تجب

[11] رص + إلى

[12] ب + ثم

[13] ب – فإن أقروا بشيء

[14] فز جعلوا؛ رص أصحاب الخواص؛ با + به

[15] رص –

قال[1] أبو عبد الله الثلجي: سمعت الحسن بن أبي[2] مالك عن أبي يوسف قال: الدخول في الوصية أول مرة غلط، والثاني خيانة. وذكر عن غيره أنه قال: والثالثة سرقة. وقال محمد بن مالك البلخي: لو كان الوصي عمر بن الخطاب رضي الله عنه[3] ما[4] ينجو من الضمان. وروي عن الحسن بن زياد هكذا.

وقال نصير: سمعت بشر بن الوليد قال: ما جاءني وصي فيه خير منذ خمسين سنة أو أكثر. وروي عن أبي مطيع أنه قال: أنا أفتي منذ نيف وعشرين سنة ما رأيت عماً عدل في مال ابن أخيه.

وسئل نصير[5] عن رجل قال لرجل: لك أجر مئة درهم على أن تكون وصيي. قال: الإجارة باطلة، ولا شيء له.[6] وسئل محمد بن سلمة عن ذلك قال: الشرط باطل والمئة وصية له جائزة وهو وصي وبه نأخذ.

/[٢٨١ظ] وسئل بعضهم عن رجل مات وعليه دين وقد ترك وفاء فصالح الورثة الغرماء. قال: لا يسعهم ذلك.

وسئل أبو بكر عن أشجار لأيتام باع لهم عمهم ولم يكن له وصي، ثم إن الحاكم جعل قيما لأيتام فأجاز القيم ذلك البيع. قال: يجوز استحسانا إن كان المبيع قائما.

---

[1] فز وقال
[2] ب –
[3] ب فز – رضي الله عليه
[4] رص لم
[5] فز با بن يحيى
[6] فز –

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى لرجل بغلة كرمه وفي الكرم قوائم وأوراق وحطب وثمرة. قال: يدخل ذلك كله في الوصية؛ لأن ذلك كله من غلة الكرم، ألا ترى أنه لو دفع الكرم معاملة كان الورق وحطب الكرم بينهما كما تكون الثمرة.[1]

وسئل أبو القاسم عن رجل غريب نزل في بيت رجل فمات وترك دراهم هل يجوز[2] له أن يشتري له كفنا من ماله ولم يوإلى أحد؟ قال: يرفع إلى الحاكم حتى يأمره، فإن لم يجد القاضي كفنه كفنا وسطا.

وسئل أبو القاسم عن رجل له عبيد فمات الرجل وأوصى بعتقهم وسماهم، ثم إن أحد العبيد ادعى أنه ابن ابن الميت ثم أقر بعد ذلك أنه كان عبدا للميت، ثم ادعى بعد ذلك وأقام البينة على إقرار الميت أنه ابن ابنه وأقام الورثة البينة على إقراره بما أقر أنه كان عبدا للميت، فبينة من تقبل؟ قال: إذا أعتقه الورثة[3] كما أمر الميت ثم ثبت إقراره أنه لم يكن ابنا للميت لم يقبل منه البينة.

وسئل أبو القاسم عن حمل الطعام إلى أهل المصيبة والأكل عندهم هل يكره؟ قال: حمل الطعام إلى أهل المصيبة في الابتداء غير مكروه؛ لشغلهم بجهاز ميتهم من اتخاذ ما يقوتهم. والحمل[4] اليوم الثالث إذا[5] اجتمع النوائح مكروه؛ لأنه إعانة على الاثم.

وسئل عن رجل أوصى إلى رجل وقال له بالفارسية: ده يتيم راجامه كن فأعطى الوصي إلى[6] كل[1] يتيم من الكرباس مقدار ما يتخذ[2] ثوبا، هل يجزئه؟[3] قال: هذه الكلمة يقع على المخيط.

---

[1] فز هذا؛ ب + فكذلك ههنا

[2] ب يجب

[3] فز –

[4] ب ط فأما الحمل

[5] فز وإذا

[6] رص ط –

وقال[٤] الحسن بن مطيع: سألت بشر بن غياث عن الوصي إذا اتهمه القاضي قال: في قول أبي حنيفة يجعل القاضي معه غيره. وقال أبو يوسف: يخرجه، وهو القياس؛ لأن أباه لو كان حيا وخيف عليه في مال[٥] الصبي[٦] يخرج[٧] من يده، فالوصي أولى.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يحمل بعد موته إلى موضع كذا ويدفن هناك ويبنى هناك رباط من ثلث ماله، فمات ولم يحمل إلى هناك هل تبطل وصيته بالرباط؟ قال: وصيته بالرباط جائزة ووصيته بحمله بعد موته إلى موضع آخر باطل؛ لأنه ليس فيه قربة ولا فائدة، ولو حمله الوصي فهو ضامن لما أنفق في حمله. /[٢٨٢و] قال الفقيه: يعني إذا حمل بغير إذن الورثة.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أوصى في مرضه وقال: إني كنت جامعت أهلي في[٨] رمضان نهارا. فاسألوا الفقهاء ما[٩] يجب علي؟ فافعلوا ما الذي يجب في الحكم قال: إن كانت قيمة الرقبة تخرج من ثلث ماله مع سائر وصاياه أعتقت عنه رقبة وأطعم عنه أيضا نصف صاع من حنطة أيضا، وإن كانت قيمة الرقبة لا تخرج من ثلث ماله وأبى الورثة إجازة الوصية أطعم عنه ستين مسكينا لكل مسكين مدين من حنطة ومدين أيضا لمسكين آخر[١٠] إن خرج ذلك من ثلث ماله.

---

[١] ط رص لكل
[٢] فز رص + منه
[٣] فز –
[٤] ط وروى
[٥] رص ماله
[٦] ر–
[٧] رص أخرج
[٨] ط با + شهر
[٩] ط عما
[١٠] فز با دم –

وسئل أبو القاسم عن رجل أوصى وقال في وصيته: من ادعى علي شيئا ورأى الوصي أن يفعل ذلك فعل. أيصح هذا القول؟ قال: كان مشايخنا يقولون: هذا كلام باطل. وكان نصير يقول: هو جائز، وصار[1] كأنه قال: ما رأى الوصي شيئا أن يفعل فعل.

وسئل أبو نصر عن قيم رباط في بعض الثغور احتاج إلى عمارة الرباط فقامت المتطوعة أو غيرهم بإعانته في ذلك، هل يسع للقيم أن يطعمهم من غلة الرباط؟ قال: إن احتسبوا في المعونة وأعانوه وأكلوا من أموالهم لا ينبغي له أن يطعمهم من ذلك، وإن لم يقوموا في ذلك إلا بإطعامهم وسعه ذلك إذا كان ذلك بحيث لو امتنعوا احتاج إلى إقامته بأجراء يذهب في أجرتهم مثل[2] ذلك أو ما يقاربه.[3] قيل:[4] أرأيت إن استعمل القيم فضل الغلة في حوائج نفسه على أن يرده إذا احتاج إلى المرمة؟ قال: لا يفعل ذلك ويتنزه منه غاية التنزه. فإن[5] فعل ذلك ثم أنفق فيه رجوت أن ذلك يبرئه مما وجب[6] عليه.[7] أرأيت إن أقرض فضل الغلة ليأخذ عند الحاجة وذلك أحرز للغلة من إمساكه[8] عنده؟ قال: رجوت أن يكون ذلك واسعا.[9]

وسئل أبو القاسم عن رجل عامل أمر[10] السلطان مات وأوصى بأن يعطى الفقراء الحنطة، أيكون ذلك حلالا للذي أخذ؟ قال: إن كان هذا مختلطا بماله فلا بأس به، وإن كان غير مختلط[11] لا[12] يجوز

---

[1] فز فصار
[2] با بمثل
[3] فز فعلوا به
[4] ب + له
[5] فز فإذا
[6] فز فأوجب
[7] ب + قيل
[8] رص با إمساكها
[9] ط موسعا
[10] ب من عمال؛ ط –
[11] ب + بماله
[12] ب فلا

أخذه إذا علم أنه من مال غيره. وأما إذا[١] لم يعلم أنه من ماله أو من مال غيره فهو حلال حتى يتبين. قال الفقيه: إن كان مختلطا ففي قول أبي يوسف ومحمد هو على ملك صاحبه[٢] لا يجوز أخذه إلا أن يأخذه ليرده على صاحبه. وفي قول أبي حنيفة: صار الملك له بالخلط ويجوز[٣] للآخر[٤] أن[٥] يأخذ[٦] إذا كان في بقية مال الميت وفاء بمقدار ما يرضى به خصماؤه.

هشام قال:[٧] سألت محمد بن الحسن عن أقوام أمروا بأن /[٢٨٢ظ] يكتبوا مساكين مسجدهم فكتبوا ودفعوا الأسامي إليهم فمات بعضهم وقد أخرجوا[٨] الدراهم على عددهم.[٩] قال: أرى أن يعطى ذلك ورثته إذا كان اسمه قد دفع قبل أن[١٠] يموت.[١١]

ولو أن رجلا أوصى بأن يطعم عشرة مساكين عن كفارة اليمين فَغَدَّى الوصي عشرة فماتوا. قال محمد: يُغَدِّي وَيُعَشِّي غيرهم ولا ضمان على الوصي.

قال الفقيه: سمعت الفقيه أبا جعفر قال: روي عن علي بن خشرم أنه قال: أحببت أبا يوسف في صغري وذلك أنه لما مات أبي فكان الوصي يعطيني كل يوم ثلثي درهم فأتيت أبا يوسف وقلت[١٢] له: إنه

---

[١] رص وإذا
[٢] ب – هو على ملك صاحبه
[٣] با ولا يجوز
[٤] رص ط –؛ با لأحد
[٥] ط –
[٦] ط الأخذ
[٧] ب قال هشام
[٨] فز فأخرجوا
[٩] ب عدد رؤوسهم
[١٠] ب –
[١١] ب –
[١٢] رص فقلت

لا يكفيني، فدعا أبو يوسف الوصي وأمره بأن يكمل إلي كل يوم درهما. ثم روى بإسناده عن شريح أنه قال: وسعوا على اليتامى أموالهم، فإن ماتوا فقد أكلوا أموالهم، وإن عاشوا فسيرزقهم الله[1] من فضله.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل بن أنيف قال سمعت محمد بن جعفر قال سمعت إبراهيم بن يوسف قال سمعت أبا يوسف في رجل قال: برذوني الأشقر وصية لفلان أو قال براذيني الشقر لفلان،[2] فباع براذينه واشترى براذين أخر شقرا ثم مات فلا وصية له. وكذلك إذا لم يكن له برذون وقت الوصية فاشترى براذين شقرا ثم مات فلا وصية له. وكذلك إذا[3] قال: عبدي الأعمى لفلان أو قال عبدي السندي لفلان فباع عبده ثم اشترى عبدا آخر أعمى أو سنديا فلا وصية له. وكذلك إذا لم يكن له عبد فاشترى[4] عبدا.[5] وكذلك إذا قال: عبدي الحبشيان لفلان وصية. وإذا قال: عبيدي لفلان أو قال براذيني لفلان ولم يضف إلى شيء ولم ينسبهم[6] إلى شيء[7] فهذا داخل[8] فيه ما كان وما يستفيد قبل الموت؟ وكل شيء يسميه فإن كان نسبه إلى شيء لم تكن الوصية إلا في ذلك بعينه ولا يدخل في ذلك ما استفاد. وإن لم يكن نسبه إلى شيء فالوصية فيما عنده وفيما استفاد.

قال إبراهيم بهذا الإسناد: وسألت الحسن بن زياد عن رجل دفع إلى رجل ألف درهم وقال هذه الألف لفلان فإذا أنا مت فادفعها إليه. فمات هل يسعه أن يدفعها إليه؟ قال: نعم فقلت له: فإن لم يقل هي له يسعه أن يدفع ذلك إليه إذا مات الآمر؟ قال: لا.

---

[1] با + تعالى

[2] رص + وصية له

[3] ب – لم يكن له برذون وقت الوصية فاشترى براذين شقرا ثم مات فلا وصية له. وكذلك إذا

[4] فز واشترى

[5] رص با –

[6] رص يسمهم

[7] رص بشيء

[8] فز يرجى؛ رص با دم يدخل

قال إبراهيم بن يوسف: إذا مات الرجل ولم يترك شيئا ينبغي أن يسألوا من الناس مقدار ثوب واحد ولو أنه ترك ثوبا واحدا فإنه يكفن في ذلك الثوب ولا يطلبون من الناس زيادة رجلا كان أو امرأة. وإذا مات رجل بغير /[٢٨٣و] وصية وكان ماله قليلا فإنه يكفن في ثوب واحد. قال الفقيه: هذا قول إبراهيم بن يوسف. وقال غيره: يكفن في ثلاثة أثواب وهو قول محمد بن سلمة وغيره، وكلا القولين حسن.[١] ولو كفن في ثوب واحد جاز، ولو كفن في ثلاثة أثواب جاز، ولا[٢] ضمان عليهم.

وسئل أبو القاسم عن وصي باع ضيعة لليتيم من رجل مفلس يعلم أنه لا يمكنه[٣] أداء ثمنها هل يجوز هذا البيع؟ قال: إن كان هذا[٤] بيع رغبة[٥] أجل القاضي المشتري ثلاثة أيام، فإن أمكنه أداء الثمن وإلا نقض البيع. ولو أن رجلا أوصى لفقراء قرابته بثلث ماله وأوصى لرجل آخر بمثل ذلك ورجل فقير له قرابة مهما جميعا فإنه يدفع إليه وصية كل واحد منهما إذا كان مائتي درهم أو أكثر إذا كان موتهم[٦] جميعا.[٧] ولو أن رجلا أوصى بغلة داره فإن الدار تؤجر ويدفع إليه غلتها، فإن أراد الموصى له أن يسكن هو بنفسه قال أبو بكر الإسكاف: له ذلك؛ لأن غيره يسكن له، فهو إذا سكن بنفسه جاز.[٨] وكان[٩] أبو بكر بن أبي سعيد يقول:[١٠] ليس له ذلك. وكان أبو القاسم يقول هكذا. وقال أبو بكر الإسكاف: كنت في مأتم فسئل[١١] أبو القاسم عن هذه المسألة فقال: ليس له أن يسكن. وقلت أنا: له أن يسكن.[١٢] وكان[١] الكلام

---

[١] رص + وأيهما فعلوا فلا

[٢] رص – ولو كفن في ثوب واحد جاز، ولو كفن في ثلاثة أثواب جاز، ولا

[٣] دم يمكن

[٤] ب + معجلا

[٥] ب – بيع رغبة

[٦] رص موتهما

[٧] فز موتهما معا؛ با – إذا كان موتهم جميعا

[٨] با –

[٩] ب فز وقال

[١٠] ب فز –

[١١] با سئل

[١٢] ب – وقلت أنا: له أن يسكن.

في الابتداء يجري بيني وبين أبي القاسم وكلنا نأتي بشيء حتى جاء أبو بكر بن أبي سعيد وكان فقيها فسألته فقال ليس له ذلك. فقلت: لم؟ قال: لأنا لو أطلقنا له السكنى فربما يظهر على الميت دين فلا يمكننا أن نصرف شيئا من ذلك إلى دينه، ولو أغل صرفت الغلة إلى دينه. قال: فتعلق أبو القاسم بهذا وسُر به وكان يحب أن يجري هذا على لسانه. فقيل لأبي بكر الإسكاف:[٢] ايش الجواب عن هذا؟ قال: الدين غير موجود فلا اعتبار للتوهم ألا ترى أنه تنفذ وصاياه وإن كان يتوهم ظهور الدين.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يخرج ثلث ماله لمجاوري مكة والمجاورون لا يحصون هل تجوز هذه الوصية؟ قال: الوصية جائزة وإن كانوا لا يحصون صرف إلى أهل الحاجة منهم وإن كانوا يحصون قسمت على رؤوسهم.

وقال الحسن بن زياد في[٣] رجل أوصى لرجل فقال: أوصيت لفلان بثلث مالي وهو ألف درهم فنظر فإذا الثلث أكثر[٤] قال له[٥]: الثلث بالغا ما بلغ. وكذلك لو[٦] قال: أوصيت لفلان بنصيبي من هذه الدار وهو الثلث. فإذا له النصف. قال: له نصف الدار إن خرج من الثلث. وإن قال: أوصيت لفلان بألف درهم وهي[٧] عشر مالي. /[٢٨٣ظ] لم يكن له إلا الألف سواء كان العشر أقل أو أكثر. ولو أخرج كيسا وقال: أوصيت لفلان بجميع ما في هذا الكيس وهو ألف درهم فنظروا فإذا فيه ألفا درهم فالألفان كلها للموصى له إذا كانت تخرج من ثلثه. وكذلك لو وجدوا في الكيس دنانير أو جواهر أو غير ذلك يكون للموصى له إن خرج من الثلث. وكان[٨] قوله[١] ألف درهم حشوا. ولو قال: أوصيت لفلان بألف درهم

---

[١] ب فكان
[٢] فز با –
[٣] ب فز عن
[٤] ب + من ذلك
[٥] رص با فله
[٦] فز إذا
[٧] رص وهو
[٨] ب –

وهي جميع ما في هذا الكيس وكان في[٢] الكيس أكثر من ألف درهم لم يكن له إلا ألف درهم. وإن كان في الكيس دنانير أو جواهر وليس فيه دراهم كان للموصى له ألف درهم من مال الميت. وإن قال: أوصيت لفلان مما[٣] في هذا الكيس بألف[٤] درهم وهو نصف ما في هذا الكيس فوجد في الكيس ثلاثة آلاف درهم[٥] كانت له ألف، وإن لم يكن[٦] فيه[٧] الألف[٨] كانت الألف له. وإن لم يكن فيه إلا خمس مئة كانت له الخمس مئة ولا[٩] يزاد عليها. وإن كانت في الكيس دنانير أو جواهر وليس فيه دراهم لم يكن للموصى له شيء. قال الفقيه: وعلى قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف ينبغي أن يعطى له مقدار[١٠] ألف درهم من ذلك؛ لأن الاستثناء[١١] من غير جنسه جائز. ولو[١٢] قال: أوصيت لفلان بجميع ما في هذا البيت وهو كر طعام فوجد فيه أكثر من كر أو وجد فيه حنطة وشعير كان ذلك كله للموصى له[١٣] بعد أن يخرج من الثلث. ولو وهب لرجل كيسا فيه دراهم فقال: جميع ما في هذا الكيس لك وهو ألف درهم. ودفعه إليه فإذا هو أكثر من ألف درهم أو فيه دنانير كان الكيس وما فيه للموهوب له.

وقال أبو نصر: إذا أوصى الرجل بهذه البقرة لفلان لم يكن للورثة أن يدفعوا بقيمتها.[١٤] وإن قال: هي للمساكين كان للورثة أن يتصدقوا بقيمتها، قال الفقيه: وبه نأخذ؛ لأن الوصية إذا كانت لإنسان

---

[١] ب وقوله
[٢] ب وفي
[٣] فز ما؛ با بما
[٤] رص بخمس مئة؛ با ألف
[٥] فز –
[٦] فز كانت؛ رص كان
[٧] ب + إلا
[٨] ب بألف
[٩] ب لا
[١٠] ب –
[١١] فز + على مذهبها
[١٢] فز وإن
[١٣] ب –
[١٤] رص ط قيمتها

معلوم يحتاج إلى قبوله، فإذا قبل الوصية فقد ملكها فليس للورثة أن يغيروا ملكه، والوصية للفقراء لا تحتاج إلى قبول أحد، وإنما قصد به الميت القربة ويكون[١] في دفع القيمة قربة كما تكون في دفع العين.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يتصدق على كل فقير في سكته بدرهم[٢] وفي السكة فقير[٣] له مملوك أيتصدق[٤] على الفقير[٥] وعلى مملوكه؟ قال: لا، إلا ان يكون على العبد دين.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يشتري بهذه الألف ضيعة فتوقف على المساكين فلم توجد هناك ضيعة تشترى هل يجوز أن يصرف[٦] الألف إلى /[٢٨٤و] مرمة المسجد أو يشترى في موضع آخر؟ أرأيت إن أتلف الوصي هذه الألف أتبطل هذه الوصية؟ أرأيت إن جعل الميت شيئا من السلاح في السبيل أيكون الوصي هو المتولي لإمساكها أم يولى إلى غيره؟ قال: ليس للوصي أن يصرف المال الذي أمر الميت أن يشتري به[٧] ضيعة[٨] للوقف إلى مرمة المسجد ولا إلى غير[٩] ما أمر به،[١٠] ولكن يشتري كما أمر في الموضع الذي سمى، فإن لم يوجد في ذلك الموضع فيشتري[١١] في أقرب المواضع إلى الموضع

---

[١] ب فيكون
[٢] ط + درهم
[٣] ب –
[٤] فز ب هل يتصدق
[٥] فز –
[٦] فز –
[٧] فز –
[٨] رص الضيعة
[٩] فز ط با دم غيرها
[١٠] فز ط –
[١١] رص أيشتري

الذي سمى فيوقف على ما سمى. فإذا[1] أتلف الوصي الألف غرم مثله ويشتري به الضيعة، وأما[2] السلاح الذي أمر فالأعجب إلي أن يتولى استعمال[3] ذلك السلاح غيره.

وسئل أبو نصر عن رجل أوصى بأن يتصدق بشيء من ماله على فقراء الحج أيجوز أن يتصدق على غيرهم من الفقراء؟ قال: يجوز على ما[4] قال أبو يوسف في رجل أوصى بأن يتصدق على فقراء مكة أنه يجوز أن يتصدق على غيرهم من الفقراء. وفي قول زفر لا يجوز.

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى بأن يشتري أربعين قفيز حنطة بمئة درهم فيتصدق[5] على المساكين فرخصت الحنطة حتى صار يوجد أربعون قفيزا بستين درهما. قال للمسألة طريقان: أحدهما أن يشترى بالأربعين[6] الفاضلة من الدراهم حنطة فيتصدق على المساكين ويجعل كأن الوصية بمئة درهم. ألا ترى أن الأربعين قفيزا لو صارت بمائتين لا يشترى إلا بالمئة مقدار عشرين قفيزا. وطريق آخر أن الفاضلة يصرف إلى الورثة. قال: وهكذا رويت[7] عن أبي يوسف.[8]

وسئل عن رجل أوصى بثلث ماله لأعمال البر هل يجوز أن يسرج في المسجد أو يزين المسجد؟ قال: يجوز أن يسرج في المسجد ولا يجوز أن يزاد على سراج المسجد؛ لأن فيه إسرافا سواء كان في شهر رمضان أو غيره.[9] ولا يزين به المسجد.

---

[1] فز وإذا
[2] ب + في
[3] ب إمساكه
[4] فز –
[5] رص فتصدق
[6] رص بالمئة الأربعين
[7] فز رأيت؛ fروي
[8] ب حنيفة
[9] ب + فلا بأس به

وسئل أبو بكر عن رجل أوصى فقال: أعتقوا عني عبدا، وله عبد واحد،[1] هل للوصي أن يعتق ذلك العبد؟[2] قال: كان أبو عبد الله القلاس يقول: إن أوصى الميت وقال: أعتقوا عني عبدا فللوصي أن يعتق العبد الذي للميت. ولو قال: اشتروا لي عبدا فأعتقوه فليس للوصي أن يعتق ذلك العبد، بل يشتري عبدا آخر فيعتقه. ولو باع هذا العبد ثم اشتراه فأعتقه جاز. قال: وكان أبو نصر يقول: لو قال: أعتقوا عني عبدا أو قال: اشتروا /[٢٨٤ظ] لي عبدا فأعتقوه، فإنه لا يجوز أن يعتق عنه العبد الذي في ملكه وقت الموت. قال أبو بكر: وكنت أميل إلى قول أبي عبد الله ثم رجعت إلى قول أبي نصر وذلك أنه كان لي صديق[3] فحضرت وصيته فأمرني بأن أكتب وصيته وكان في وصاياه أن يعتق عنه عبدان، وكان له عبد حجام وكان راضيا عنه فأمرني عبده أن أذكر له فقلت له: إنك كنت تثني على هذا خيرا فلو رأيت أن تجعله مكان أحد العبدين فقال: لا. فحينئذ رجعت إلى قول أبي نصر وعلمت أن الصواب كما قال.

وروي في الخبر أن أبا بكر الصديق دعا عثمان بن عفان[4] وأمره بأن يكتب وصيته فلما انتهى إلى ذكر الخلافة غشي على أبي بكر فكتب عثمان اسم عمر،[5] فلما أفاق قال:[6] هل كتبت اسم أحد قال: نعم، اسم عمر. قال: ويحك لو كتبت اسمك كنت أهلا لذلك.

وعن محمد بن سلمة قال: زرت نصير بن حماد وكان يقال له نصير العربي وكان زاهدا فقال لي: يا أخي أحب لك ما أحب لنفسي، فأوصيك[7] بثلاثة فاحفظها: فقلت هات يا أبا الفضل. قال: إذا مشيت في الطريق فلا تستتبعن أحدا وإياك أن تعود نفسك المعاذير، وإن أردت السؤدد في الدنيا والآخرة

---

[1] ب –
[2] ب + الذي للميت
[3] فز أثرصدق
[4] رص + رضي الله عنهما
[5] ب دم + رضي الله عنهم
[6] دم فقال
[7] فز فأوصيتك؛ ب ط وإني أوصيتك

فعليك بطريق هذين الشيخين خلف بن أيوب[1] وشداد بن حكيم.[2] وإنما عني بقوله لا تستتبعن أحدا يعني اذهب وحدك. وقد روي[3] عن عبد الله بن مسعود[4] أنه كان إذا مشى أحد خلفه رده. ويقول: هذا ذل للتابع وفتنة للمتبوع. وكان خلف إذا مشى فتبعه[5] إنسان يقول:[6] ألك حاجة؟ فإن[7] قال بلى قضاها وإن قال لا قال: فامض ثم[8] يمضي[9] هو[10] والله أعلم.[11]

كتاب[12] المواريث

وسئل[13] أبو نصر محمد بن سلام عن رجل مات وترك ابنة عم وابنة خال قال: إن كان العم لأب وأم أو لأب فالمال لابنة العم، فإن[14] ترك ابنة خال وابنة ابن عم[15] قال بعضهم: المال[16] لابنة الخال، ولكني أقول: ابنة ابن العم أولى؛ لأنها ابنة وارث. قال الفقيه: إن كان أحدهما ولد عصبة أو ولد صاحب فريضة والآخر ولد ذوي الأحام فالذي هو ولد العصبة أو ولد صاحب فريضة أولى من الذي هو ولد ذوي الأرحام.

---

[1] دم – بن أيوب
[2] دم – بن حيكم
[3] رص وروي
[4] با + رضي الله عنه
[5] رص واتبعه؛ با معه
[6] فز فيقول له؛ ط با + له
[7] ط وإن
[8] با + هو
[9] رص مضى
[10] با –
[11] فز رص – والله أعلم
[12] رص ط با باب
[13] رص با سئل
[14] ط با دم وإن
[15] فز –
[16] ب + كله

وسئل الفقيه[1] أبو جعفر عن /[٢٨٥و] رجل زوج ابنة امرأة ثم قال أبو الزوج لأب المرأة: أعطيتك هذه الدار وهذا الكرم بمهرها. فقال:[2] قبلت. وهي بكر. ثم مات أبو الزوج وترك ابنه هذا وابنة والابنة لا ترضى، هل تكون الأرض والدار ميراثا أو تكون لامرأة الابن؟ قال: إن كانت قيمة ذلك مثل الصداق أو أقل[3] مما[4] يتغابن الناس في أخذ العقار بالصداق[5] وكان هؤلاء من القوم الذين يتعارفون فيما بينهم أخذ العقار بالصداق جاز ذلك وصار العقار لامرأة الابن ولا شيء للابنة منها.

وسئل عن رجل مات وترك ابنين وابنتين[6] صغيرتين[7] والمرأة حامل فيطلب[8] بعضهم قسمة الميراث كيف الحكم فيه؟ قال: للمرأة ثمن ميراثها خمسة أسهم من أربعين سهما، وللابنتين سبعة أسهم وللابنين أربعة عشر سهما. ويوقف أربعة عشر سهما حتى يتبين حال الحمل؛ لأنه يحتمل أن يكون في البطن غلامان.[9]

وروي عن نصير قال سألت الحسن[10] عن الورثة إذا أرادوا قسمة الميراث وامرأة الميت حبلى، كم يمسك[11] للولد؟[12] قال: قال أبو يوسف: يمسك نصيب ابن. وقال الحسن: وأنا أقول يمسك نصيب ابنين.

---

[1] ب –
[2] با + قد
[3] رص ما
[4] رص –
[5] ب – أو أقل مما يتغابن الناس في أخذ العقار بالصداق
[6] فز ط دم ابنتين وابنين
[7] رص غارا
[8] رص فطلب
[9] رص با دم غلامين
[10] رص ط دم با + بن زياد
[11] رص + لما في البطن
[12] فز با دم +

وسئل أبو القاسم عن رجل جهز ابنته ثم مات وبقية الورثة أرادوا[1] النصيب من ذلك. قال: إن جعله لها في حال صغرها أو جعل بعد[2] الكبر وسلم[3] ذلك[4] إليها[5] فذلك لها إذا فعل[6] في صحته.

وسئل أبو بكر عن رجل مات وترك وارثا وعليه دين يأتي على جميع تركته هل يكون الوارث خصما؟ قال أبو بكر: لا يكون الوارث خصما إذا طلب الغرماء؛ لأنه لم يرث شيئا. قال علي بن أحمد: الوارث يكون خصما ويقوم مقام الميت في الخصومة. قال الفقيه: وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عن نائم انقلب على مورثه فقتله قال: لا يرث منه ويجب عليه الكفارة والدية على عاقلته. ولو كان مجنونا فقتل مورثه فإنه يرث ولا يشبه النائم المجنون؛ لأن النائم يؤمر بقضاء الصلوات والمجنون ليس كذلك.

وسئل أبو بكر عن كفن الميت قال: ينظر إلى مثل ثيابه التي كان يلبسها فيذهب إلى السوق أو إلى الجمعة أو إلى الوليمة التي كان يتزين[7] لها.[8] قيل له: لم لا يعتبر بثياب البذلة وقد قال أبو بكر الصديق رضي الله عنه:[9] الحي أحوج إلى الجديد من الميت؟ قال: كان ذلك في زمن لم يكن لهم سعة.

وسئل أبو بكر عن رجل مات وترك عصبة وامرأة وفي /[٢٨٥ظ] يديها[10] عدل[11] قطن وعدل[1] كرباس[2] وطلبت الورثة[3] حصتها والمرأة تقول: هي[4] لي. فهل للعصبة فيه نصيب؟ قال: إن كانت

---

[1] رص يطلبون
[2] با حال
[3] رص با دم + إليها
[4] فز –
[5] رص با –
[6] فز + ذلك
[7] با يستتر
[8] رص به؛ با بها
[9] ب فز – رضي الله عنه
[10] فز با يدها
[11] رص غزل

الثياب أصلها[٥] من قطن كان للزوج فهيأت وغزلت ونسجت منه فذلك كله للزوج وهو ميراث منه. وإن كان الأصل للمرأة فذلك للمرأة[٦] فذلك[٧] كله لها. وإن لم يعلم كيف كانت قصتها في الأصل فالقول قول المرأة إن كانت حية والقول قول ورثتها[٨] إن كانت ميتة.

وسئل أبو بكر مرة أخرى عن رجل مات وترك امرأة وورثة سواها وترك غزلا لمن يكون الغزل؟ قال: إن عرف القطن لمن كان فالقول قوله، وإن وقعت المنازعة في نفس القطن فالقول قول المرأة وورثتها[٩] بعد موتها؛ لأن الرجل لا يغزل القطن. قال: وهذه المسألة بمنزلة ما قالوا في كتاب المزارعة: إذا اختلفا في الشرط فالقول قول صاحب[١٠] البذر، وإن اختلفا في البذر فالقول قول المزارع؛ لأن البذر كان في يديه.[١١]

وسئل أبو القاسم عن امرأة ماتت وقد وجه زوجها ثيابا إليها ولم ترها ألهم أن يكفنوها في الثياب التي وجه إليها الزوج؟ قال: إن كان الزوج وجه إليها هدية وكانت تلك الثياب كفن مثلها جاز أن يكفن فيه، وإن كان بعث إليها من مهرها ولم يبين لها ثمنا فذلك للزوج. ولا يجوز أن تكفن إلا برضا الزوج.

---

[١] با وقز
[٢] رص با وكرباس
[٣] رص با فطلبت العصبة
[٤] رص با هو
[٥] ب –
[٦] با –
[٧] فز –
[٨] ب الورثة
[٩] رص أو ورثتها
[١٠] رص رب
[١١] فز يده

وسئل أبو القاسم عن امرأة لها أرض فاتخذ ابنها في الأرض مجمدة في حياة الأم ثم ماتت الأم وتركت الأرض بين الابن والابنة وأخذ[1] الابن في كل عام[2] ثمن الجمد ولم يعط الأخت شيئا فطلبت الأخت نصيبها فأبى الأخ أن يدفع إليها شيئا. قال: إن كان الأخ يتكلف[3] باتخاذ[4] الجمد بغير إذن شريكه[5] فهو كله له وهو ظالم لها، ولها أن تمنعه بعد ذلك من اتخاذ الجمد في موضع مشترك.

وسئل أبو القاسم عن رجل له على رجل دراهم فمات الذي عليه الدراهم ورب المال وارثه ووصيه هل يحل له أن يرفع مقدار دينه من غير علم[6] الورثة؟ قال: له أن يأخذ مقدار حقه.

وسئل نصير[7] عن الولد إذا خرج رأسه وهو يصيح ثم مات قبل أن يخرج قال: لا ميراث له ولا يصلى عليه إلا أن يخرج أكثر البدن. قال نصير: وسمعت[8] الحسن يقول: إذا خرج رأسه فصاح فجاء[9] رجل فذبحه[10] قال: عليه الغرة /[٢٨٦و] أو[11] خمس مئة درهم، وإن قطع أذنه وخرج حيا فعليه خمسة آلاف درهم.

وسئل أبو بكر عن رجل سقى امرأته دواء لتحمل فمرضت من ذلك وماتت هل له الميراث؟ والزوج مقر بذلك. قال: إن لم يكن يعرف أن ذلك الدواء قاتل فالميراث له[12] ولا إثم عليه بما فعل.

---

[1] ب فأخذ
[2] رص سنة
[3] فز -؛ ب تكلف
[4] رص ط اتخاذ
[5] رص الأخت
[6] ب + سائر
[7] فز أبو نصر
[8] فز سمعت
[9] فز وجاء
[10] فز وذبحه
[11] فز -
[12] رص فله الميراث

وسئل أبو القاسم عن امرأة حامل تجهز لولدها الذي في بطنها من الثياب فولدت فمات[1] ولدها لمن يكون تلك الثياب؟ قال:[2] إن وضع الولد على الثياب فالثياب ميراث. قال الفقيه:[3] وعندي[4] أن الثياب لها ما لم تقر المرأة أن الثياب جعلتها ملك الصبي، ألا ترى أن الولد لو كان الولد مقدار عشر سنين أو نحو ذلك فبسطت له كل ليلة فراشا وبسطت[5] عليه ملحفة أو لحافا لا يصير ذلك للولد ما لم تقل: هذا له. فكذلك[6] ههنا حيث اتخذت الثياب قبل ولادتها كانت الثياب على ملكها فلا[7] يتحول إلى الولد من غير إقرار أو هبة منها، وليس هذا بمنزلة ثياب البدن؛ لأن ثياب البدن لما دفعت إليه صار الولد مستعملا وصار الثياب في يديه، فيستدل بذلك أنها جعلت ذلك له. وأما النوم عليه فلا يثبت له اليد، ألا ترى إلى ما قال أصحابنا في الجامع الكبير: إذا أقر الرجل أن فلانا كان قاعدا على هذا البساط أو[8] كان[9] نائما عليه لا يكون ذلك إقرار لفلان. ولو[10] قال: كان فلان لابسا هذا الثوب كان إقرارا منه بالثوب له، فكذلك ههنا وضع الصبي على الثياب لا يكون إقرارا منها بأن الثياب للصبي والثياب باقية على ملكها.

وسئل أبو القاسم عن رجل ضم امرأة إلى منزله وأسكنها معه فولدت ابنتها[11] وأقر أنها ابنته ثم مات. هل للمرأة المهر والميراث؟ قال: في هذه المسألة حكم وفتوى. أما الحكم فإنه[12] يجب القضاء

---

[1] ط ومات
[2] ب + هي ميراث عن الولد
[3] ط + أبو الليث
[4] ب عندي
[5] فز ب وتبسط
[6] رص كذلك
[7] رص لا
[8] رص –
[9] رص وكان
[10] رص وإن
[11] رص ابنة
[12] ب –

بإقراره لها بالمهر والميراث. وأما الفتوى فإذا[١] كانت المرأة عرفت أنه لم يكن بينهما نكاح لا يسعها أن تأخذ المهر والميراث، وأما الابنة فهي في سعة من أخذ الميراث.

قال الفقيه: سمعت محمد بن الفضل قال: سمعت محمد بن جعفر قال: حدثنا[٢] إبراهيم بن أبي يوسف قال: سمعت أبا يوسف[٣] سئل عن رجل مات وترك طعاما ودقيقا وسمنا قال هو ميراث كله وإن كانت الورثة صغارا /[٢٨٦ظ] وفيهم امرأة استحسنت أن يأكلوا فيما بينهم، وإن كان فيهم وارث كبير أخذ حصته.

وسئل أبو جعفر عن رجل مات وترك ابنتين وامرأة وادعت المرأة أنها حبلى قال: تعرض المرأة على امرأة ثقة أو امرأتين حتى تمس جنبها، فإن وقف على شيء من علامات الحمل يوقف نصيب ابنين ويقسم الباقي، وإن لم يوقف على شيء من علامات الحمل قسم ميراثه.

وسئل أبو بكر[٤] عن رجل له ولد خنثى مشكل فزوجه من خنثى مشكل برضا الولي فكبرا فإذا الزوج امرأة والزوجة رجل. قال: النكاح عندي جائز؛ لأن رجلا لو قال لامرأة: تزوجتك أو قالت المرأة للرجل تزوجتك فذلك كله يستوي في جواز النكاح فينبغي ههنا على هذا القياس أيضا[٥] أن يكون جائزا.[٦] قال الفقيه: عندي[٧] أنه لو ظهر أن الزوج غلام وأن الزوجة جارية[٨] جاز. ولو ظهر بخلاف ذلك[٩] لا تجوز؛ لأنهما قد أخرجا الكلام مخرج الفساد.

---

[١] ب فإن
[٢] رص سمعت
[٣] ب – سمعت أبا يوسف
[٤] رص + الإسكاف
[٥] دم –
[٦] دم + أيضا
[٧] فز دم وعندي؛ رص –
[٨] فز + أو أن الزوج جارية
[٩] فز دم –

وسئل أبو بكر عن رجل مات وترك ابنة وابن عم فأنكر السلطان ابن العم فأخذ[1] نصف المال هل لابن العم أن يأخذ من الابنة شيئا أم لا؟[2] قال: إن أقرت الابنة أنه ابن العم فالباقي بينهما نصفان، والسلطان أخذ ظلما فهو من النصيبين. قيل له: فلو ماتت المرأة وتركت زوجا وعمة أو خالة والزوج مقر فجاء[3] السلطان فأخذ[4] نصيب العمة والخالة[5] قال: ليس للعمة ولا[6] للخالة شيء، والنصف الباقي للزوج؛ لأن للزوج أن يقول: إن السلطان أخذ بحق علي قول زيد، أرأيت لو كان زيد في الأحياء فأخذ ذلك أكنت ترجع على ما في يدي الزوج[7] بشيء؟[8] لا يرجع، فكذلك هذا.[9]

كتاب[10] الصلح

قال الفقيه: سمعت[11] أبا بكر[12] إسماعيل بن[13] محمد[14] قال: سمعت علي بن أحمد[15] قال:[16] سمعت محمد بن الحسن الجويباري[17] عن بشر بن الوليد عن أبي يوسف قال: لو أن رجلا قضى رجلا

---

[1] فز رص ب وأخذ
[2] رص دم - أم لا
[3] ب وجاء
[4] فز وأخذ
[5] رص با دم أو الخالة
[6] رص دم أو
[7] فز دم - الزوج.
[8] با -
[9] فز با ههنا؛ دم + والله أعلم.
[10] رص با ط دم باب
[11] دم + محمد بن
[12] دم – أبا بكر
[13] ط + سهل بن
[14] با + بن أحمد
[15] با + بن موسى؛ ب - سمعت علي بن أحمد
[16] ب -
[17] فز الجوزجاني

دراهم زائفة وقال له: أنفقه فإن جاز عليك وإلا فرده علي فقبله[1] على ذلك فلم ينفق عنه فأراد رده[2] فإنه لا ينبغي في القياس أن يرده ولكن[3] أستحسن أن يرده[4] ولا أرى الدراهم والدنانير يشبهان العبد والجارية، ولو /[٢٨٧و] باع جارية فوجد بها عيبا بعدما قبضها فأراد الخصومة فيها فقال له البائع: أعرضها على البيع فإن نفقت[5] عنك[6] وإلا ردها[7] علي. فعرضها فإن هذا رضا منه بالبيع ولم يكن له أن يردها بذلك العيب. ولو اشترى ثوبا ولم يره فإذا هو صغير لا يقطعه فأراد رده فقال له البائع أره الخياط فإن قطعك وإلا فرده فأراه الخياط فإذا هو صغير لا يقطعه[8] فإن هذا له أن يرده وليس رؤيته كعرضه على البيع، وكذلك الخف والقلنسوة.

وبهذا الإسناد عن أبي يوسف: لو أن رجلا اقتضى من رجل دراهم فأنفقها ثم ردها[9] عليه فإن كان أنفقها[10] أنفقها وهو لا يعلم فله أن يرده بقضاء قاض قبله أو بغير قضاء قاض وإن أنفقها وهو يعلم أنها زائف ليس له أن يردها.[11]

وبهذا الإسناد عن أبي يوسف قال: لو أن رجلا استقرض من رجل دراهم بخارية ببخارى أو اشترى منه السلعة[1] بدراهم بخارية فالتقيا في بلدة لا يقدر فيها على البخارية. قال: يؤجل قدر المسافة ذاهبا وجائيا حتى يعطيه مثلها ويستوثق منه.[2]

---

[1] ب ط فقبلها

[2] ب ردها

[3] فز ولكني

[4] رص با - ولكن أستحسن أن يرده؛ دم – أن يرده

[5] ب اشتُريت منك؛ فز با أنفقت

[6] ب منك

[7] فز با ردتها؛ رص ط فردها

[8] رص - يقطعه فأراد رده فقال له البائع أره الخياط فإن قطعك وإلا فرده فأراه الخياط فإذا هو صغير لا يقطعه

[9] رص ردت؛ دم رد

[10] فز با دم + حين أنفقها وهو يعلم أنه زائف فليس له أن يردها وإن أنفقها؛ رص + حين

[11] با دم - وإن أنفقها وهو يعلم أنها زائف ليس له أن يردها؛ فز - وهو لا يعلم فله أن يرده بقضاء قاض قبله أو بغير قضاء قاض وإن أنفقها وهو يعلم أنها زائف ليس له أن يردها.

وبهذا الإسناد عن أبي يوسف: لو أن رجلا أقرض رجلا كر حنطة عفن وقبض منه المستقرض واستهلكها ثم قضاه كر حنطة جيد فإن هذا على وجهين: فإن[٣] قال الطالب: لي عليك كر حنطة جيد فصدقه[٤] المطلوب وقضاه ثم تصادقا أنه كان عفنا فله أن يرجع فيما قضاه ويعطيه كرا عفنا مثل القرض، وإن لم يكن الطالب قال له: كرا جيدا فقضاه جيدا بغير شرط فهذا جائز، وليس له أن يرجع.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل له على رجل ألف درهم فأنكر المطلوب فأراد الطالب أن يصالحه على مئة درهم فقال له:[٥] صالحتك على مئة درهم من الألف التي لي عليك وأبرأتك عن البقية أو لم يقل أبرأتك قال فهو[٦] جائز ويبرأ المطلوب عن الباقي في حكم[٧] الظاهر ولم يبرأ فيما بينه وبين الله تعالى.[٨] قيل له:[٩] فلو كان المطلوب قضاه الألف فأنكر الطالب ثم صالحه المطلوب على مئة درهم قال: الصلح جائز في حكم الظاهر، وأما فيما بينه وبين الله تعالى[١٠] فلا يحل للطالب أن يأخذ المئة إذا علم أنه لا شيء[١١] عليه.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن اللصوص يأخذون أموال المسلمين وقد قطعوا[١٢] الطريق وكان لرجل على رجل دين فأعطاه حينئذ وأراد الطالب ألا يأخذ قال: ليس له أن يأخذ، فحيثما قدر على الأداء

---

[١] رص سلعة

[٢] با – ويستوثق منه

[٣] ب إن

[٤] رص وصدقه

[٥] ب –

[٦] ب فقال هو

[٧] ب –؛ با حمل

[٨] ب رص –

[٩] با –

[١٠] رص – قيل له: فلو كان المطلوب قضاه الألف فأنكر الطالب ثم صالحه المطلوب على مئة درهم قال: الصلح جائز في حكم الظاهر، وأما فيما بينه وبين الله تعالى

[١١] ب + له

[١٢] رص أخذوا

فله أن يؤدي. قال الفقيه: عندي أن اللصوإذا استولوا عليهم فله أن يمتنع عن القبض؛ لأن المال صار في أيدي[1] اللصوألا ترى أن رجلا لو كفل بنفس رجل فسلم /[٢٨٧ظ] إليه الكفيل النفس في مفازة أو في موضع لا يقدر على استيفاء حقه لم يصح تسليمه فكذلك هذا.

وسئل أبو بكر عن رجل باع من رجل إبرسيما ووزنه عليه في وقت البيع وحمله المشتري ثم رجع إليه بعد مدة وقال: وجدته ناقصا. قال: إن علم[2] النقصان من أجل الهواء فليس على البائع منه شيء، وكذلك إن[3] كان النقصان مما يكون بين الوزنين وإن كان هذا النقصان لا من أجل الهواء ولا من تفاوت بين الوزنين فإن لم يكن سبق من المشتري إقرار بقبض كذا منا فله أن يمنعه من الثمن حصة النقصان، وإن نقده رجع بذلك المقدار، وإن كان أقر بقبضه فليس له شيء.

وسئل أبو بكر عن رجل له على رجل عشرة أقفزة حنطة فقال له المستقرض: ليس عندي حنطة، فبعني تلك الحنطة فقال المقرض: بعت منك الحنطة التي لي عليك بعشرين درهما، فقال المستقرض: اشتريت. وأتى على ذلك شهور،[4] فطلب المقرض الثمن. قال: البيع فاسد، وإن أراد أن يكون البيع صحيحا ينبغي للمقرض أن يشتري منه ثوبا بتلك الحنطة ويقبض[5] ثم يبيع منه ذلك الثوب بالدراهم.

وسئل شداد بن حكيم عن المشاعب التي تكون في الطريق قال: ليس لأحد أن يخاصم فيها ولا يرفعها؛ لأن هذا شيء قد[6] فعله[7] الناس ولهم فيها منفعة. وقال شداد في درب بين خمسة رجال[8] فباع[9]

---

[1] فز يد؛ رص يدي
[2] رص وجد
[3] رص إذا
[4] رص شهر
[5] ب فيقبض
[6] ب –
[7] فز جعله
[8] ب نفر
[9] ب باع

أحدهم نصيبه من الطريق. قال: البيع جائز، وليس للمشتري أن يمر في هذا الطريق إلا أن يشتري دار البائع التي كان له الطريق.

وسئل أبو بكر[١] عن رجلين لهما على رجل مائتا درهم فأراد أحدهما ان ياخذ نصيبه ولا يشاركه في ذلك شريكه كيف يصنع؟ قال: الوجه في ذلك أن يبيع من المطلوب كفا من زبيب بمئة درهم وسلم[٢] إليه الزبيب ثم يبرئه من نصف دينه القديم ويطالبه بثمن الزبيب ولا[٣] يكون لشريكه في ذلك[٤] شيء.

وسئل أبو بكر عن الخليفة إذا جعل رجلا ولي العهد ثم مات الخليفة. قال: لا يجب على الناس العمل بما أمر به، ولا يصير الثاني خليفة؛ لأنه لو أراد أن يقيم غيره مقام نفسه في حياته ويعتزل هو لم يكن له ذلك، فكذلك هذا إذنا ولاه بعد موته. قال الفقيه:[٥] وقد قال غيره: يجوز أن يوصي إلى غيره وبه نأخذ. ألا ترى أن أبا بكر الصديق[٦] فوض الأمر إلى عمر بن الخطاب[٧] وبعض الناس يعاتبونه على ذلك وقالوا له: تؤمر علينا فظا غليظا فايش[٨] تقول عند ربك؟[٩] فقال أبو بكر: أتخوفونني بربي؟ أقول له: وليت عليهم أفضل خلقك. فثبت أن تفويضه /[٢٨٨و] كان جائزا، ألا ترى أن للوصي أن يوصي إلى غيره بعد موته. ولو أراد أن يوصي إلى غيره في حياته ويعتزل[١٠] عن الوصاية لم يجز، فكذلك هذا.

---

[١] ب - أبو بكر
[٢] ب وسلمه
[٣] فز دم رص فلا
[٤] فز فيه
[٥] فز با دم + رضي الله عنه
[٦] رص با دم + رضي الله عنه قد
[٧] رص با دم + رضي الله عنه
[٨] رص فما
[٩] فز رص دم با لربك
[١٠] فز رص دم با وينعزل

وسئل الفقيه[1] أبو جعفر عن رجل دخل أرض أقوام يجمع السرقين[2] والشوك هل له ذلك؟ قال: هذا شيء قد جرى فيه الاصطلاح والإذن فأرجو أن لا بأس به، وكذلك لو دخل في أرض رجل ليحتش أو ليلتقط السنبلة إن تركها صاحبها، فصار تركه كالإباحة. فقيل له: إن كانت الأرض لليتامى أيجوز أن يترك هناك فيلتقط[3] الناس؟[4] قال: إن كان بحال لو استأجر على ذلك أجراء فيبقى للصبي بعد مؤنة الأجرة شيء ظاهر فلا يجوز تركه، وإن كان لا يفضل منه أو يفضل[5] شيء قليل مما لا يقصد إليه فلا بأس بتركه ولا بأس لغيره أن[6] يلتقطه.

وسئل عن شجرة الفرصاد في الطريق قال: إن كان لا يضر بالطريق فلا بأس ويطيب للذي غرسه أخذ ورقه وفرصاده. قيل: فإن[7] كان في المسجد شجرة الفرصاد[8] أيجوز أخذ ورقه وأكل[9] فرصاده؟ قال: لا بأس بأكل توته ولا يجوز أخذ ورقه.

وسئل أبو القاسم عن رجل له على رجل دين فحمل المطلوب حنطة وألقاها في بيت الطالب فقال له الطالب: كِلها حتى ننظر[10] كم هي، فكالها[11] ولم[12] يجر بينهما بيع هل صار[13] ذلك بيعا؟ قال: إن لم يكن جرت بينهما مقاولة متقدمة تواضعا فيه على ثمن مقدر لكل قفيز فلا بيع بينهما.

---

[1] ب رص –
[2] رص السرجين
[3] فز با فيلتقطه
[4] رص –
[5] فز –؛ رص با دم فضل
[6] رص بأن
[7] رص وإن
[8] رص فرصاد
[9] ط ويأكل
[10] رص ينظر
[11] فز وكالها
[12] رص فلم
[13] رص يصير

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى حجرة في سكة غير نافذة فأراد أن يجعلها طريقا لحاجته ويصير السكة نافذة هل لهم أن يمنعوه؟ قال: يرفع إلى الحاكم حتى يوجه رجلين عدلين يصوران له الأمر على كاغدة فإن كان ذلك ضرر فاحش حال بينه وبين ذلك، وإن لم يكن في ذلك ضرر فاحش واستوثق من ذلك الباب ما يدفع الضرر ويقوم مقام الحائط لم يمنع من ذلك.

وسئل أبو القاسم عن رجل أراد أن يتخذ بستانا ويغرس أشجارا في داره فأراد[١] جاره أن يمنعه[٢] وبين الأشجار[٣] وبين حائط جاره أربعة أذرع هل له أن يمنعه[٤] ؟ قال: ليس[٥] عندنا[٦] تقدير[٧] بالذرعان فربما[٨] كانت الأرض رخوة فيصل[٩] إليها الماء وربما كانت صلبة فلا يصل فهو على قدر ما يدفع الضرر.

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين يريد أحدهما أن يزيد البناء عليه والآخر يمنعه قال: إن كان الملك /[٢٨٨ظ] لهما ولم يكن لأحدهما أن يزيد[١٠] عليه حملا بغير أمر صاحبه.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين ولهما عليه حمولة، وكان من وجه أحدهما طاق في الحائط فأراد صاحب الطاق أن يجعله خوازستان[١١] يعني مكانا[١٢] يوضع فيه الأواني والأمتعة فمنعه جاره. قال: إن كان طاقا مرتفعا عن الأساس فليس له أن يحدث في ذلك حدثا بغير إذنه، وإن كان فرجة

---

[١] رص وأراد
[٢] رص منعه؛ ط + وما بينه
[٣] فز رص دم با وبينه؛ ط حائط جاره
[٤] رص ذلك
[٥] رص + التقدير
[٦] ب + في ذلك
[٧] رص –
[٨] رص ربما
[٩] رص يصل
[١٠] رص – البناء عليه والآخر يمنعه قال: إن كان الملك /[٢٨٨ظ] لهما ولم يكن لأحدهما أن يزيد
[١١] فز ط خوالستان؛ رص موضعا
[١٢] رص – يعني مكانا؛ ط + مرتفعا

في أصل الحائط من الأرض وإنما[1] هو شيء ترك عند البناء[2] بنى، وإن[3] كان الذي في جانبه مقرا بأن ذلك الموضع بينهما لم يكن له أن يحدث في ذلك حدثا بغير أمر صاحبه، وإن ادعى ذلك لنفسه كان له أن يضع في ذلك ما شاء ما لم يتعرض لشيء من البناء.

وسئل أبو القاسم عن حائط بين رجلين سقط ولأحدهما بنات عورة فطلب من جاره أن يبني فأبى جاره قال: لا يجبر واحد منهما، وإن[4] شاء أحدهما بنى[5] في ملك نفسه فعل. قال الفقيه: هذا هو القياس، وهو قول علمائنا، وقد قال بعضهم: لا بد من بناء يكون سترا بينهما، وبه نأخذ. وإنما قال أصحابنا: إنه لا يجبر؛ لأنهم كانوا في زمان أهل الصلاح، وأما[6] في زماننا هذا فلا بد من حاجز بينهما.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين لهما عليه حمولة وحمولة أحدهما أسفل من حمولة صاحبه،[7] فأراد أن يرفع حمولته ويضع بإزاء[8] حمولة صاحبه فمنعه[9] صاحبه. قال: ليس لصاحب حمولة الأعلى أن يمنعه وله أن يستوي بصاحبه.

وسئل نصير عن رجل له على رجل دين وهو جاحد أترى له أن يستحلفه ثم يسكت أو يترك[10] من غير استحلاف؟ فإن[11] مات الطالب قبل أن يقبض وصار المال للورثة والأجر[12] له أو لورثته أرأيت إن دفع إلى ورثته هل يبرأ من مطالبته في الآخرة؟ قال: إن استحلفه أو لم يستحلفه فهو سواء، والأجر له

---

[1] دم فإنما
[2] رص با دم عندما
[3] رص با دم فإن
[4] رص فإن
[5] رص أن يبني
[6] رص فأما
[7] رص الآخر
[8] فز رص دم بحذاء
[9] فز رص ط دم ومنعه؛ با ويمنعه
[10] رص با يتركه
[11] رص + فعل ذلك ثم
[12] فز رص با دم ط فالأجر

دون الورثة،[1] فإن[2] دفع إلى ورثته فقد برئ من الدين ولم ينج من الميت مما ظلمه وجحده ومنعه[3] حتى مات.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين لهما عليه حمولة فوهن الجدار فرفعه أحدهما وبناه من خاصة ماله وأبى تمكين الآخر من إعادة حمولته على ما كانت في القديم. قال: إن كان الجدار له من العرض ما لو قسمت تربته أصاب كل واحد منهما موضعا يمكن أن يبني عليه حائطا فليس له أن يمنعه ولصاحبه أن يقول: ابن في نصيبك واترك نصيبي. وإن لم يكن للحائط من العرض ما ذكرنا فليس له[4] أن يضع[5] الحمولة ما لم يعطه قيمة البناء. قال الفقيه: يعني إذا بنى بأمر الحاكم، وأما إذا بنى /[٢٨٩و] بغير أمر الحاكم فلا يرجع بشيء بمنزلة العلو والسفل إذا انهدم فبناه/فبنى صاحب العلو بغير أمر صاحب السفل وبغير أمر القاضي فهو متطوع.

وسئل[6] أبو بكر: لو كان جدار بين رجلين وحمولة أحدهما في وسط الجدار وحمولة الآخر في أعلاه فيريد[7] صاحب الأوسط أن يضع حمولته في أعلى الجدار. قال: ينظر إن كان الجدار من أسفله إلى أعلاه بينهما فلا يدخل على صاحب الأعلى مضرة فله أن يفعل ذلك، وإن كان يدخل على صاحب الأعلى مضرة[8] فليس له ذلك.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين لكل واحد منهما عليه حمولة فوهى الحائط فأراد أحدهما أن يرفعه ليصلحه وأبى الآخر قال: ينبغي له أن يقول لصاحبه ارفع حمولتك على أسطوانات وأعمدة

---

[1] فز –

[2] رص وإن

[3] رص بالجحد والمنع

[4] من هنا سقط من با إلى قوله: ... قال: لأن هذا البيع فاسد فصار كم غصب شيئا ثم حمله إلى...

[5] فز رص دم ط يحمل

[6] فز رص دم ط وقال

[7] رص فأراد

[8] رص ضرر

ويشهد على ذلك ويخبره بأني أريد أن أرفعه[1] في وقت كذا، فإن فعل ذلك وإلا فلهذا أن يرفع الجدار، وإن سقط حمولته فلا ضمان عليه.

وسئل أبو بكر عن جدار بين رجلين لأحدهما عليه حمولة وليس للآخر عليه حمولة فيريد الذي لا حمولة له أن يضع على هذا الجدار حمولة مثل حمولة شريكه. قال: إن كانت حمولته عليه محدثة فللآخر أن يضع عليه حمولة مثل حمولته، وإن كانت الحمولة التي عليه قديمة فليس[2] للأخر أن يضع عليه حمولته. قال الفقيه:[3] للآخر أن يضع عليه مثل حمولة صاحبه إن كان الحائط يحتمل ذلك، ألا ترى أن أصحابنا قالوا في كتاب الصلح: لو كان جذوع أحدهما أكثر فللآخر أن يزيد في جذوعه إن كان يحتمل ذلك ولم يشترطوا قديما ولا حديثا. فكذلك هذا.

وسئل عن رجل له بناء على حائط بينه وبين آخر فأراد أن يحول الجذوع عن موضعها إلى موضع آخر، وأراد أن يسفله أو أراد أن يرفعه قال أبو بكر: إن أراد أن يحول الجذوع من الجانب الأيمن إلى الجانب الأيسر أو من الأيسر إلى الأيمن ليس له ذلك، وإن أراد أن يسفل الجذوع من أعلى الحائط إلى أسفله فلا بأس به؛ لأن هذا أقل ضررا بالحائط، وإن أراد أن يرفعها عما كان فليس[4] له ذلك؛ لأنه يكون أكثر ضررا مما كان في القديم؛ لأن الأساس يحتمل ما لا يحتمل رأس الحائط.

وسئل أبو بكر عن جدار بين دارين طوله مئة ذراع خمسون ذراعا من ذلك مستوية بين أرض الدارين وخمسون ذراعا سطح أحد الجارين[5] مستويا بأرض دار الجار الآخر /[٢٨٩ظ] فانهدم كيف

---

[1] فز رص دم ط بأنه يريد رفعه

[2] رص ليس

[3] ط + أبو الليث

[4] ب ففليس

[5] ب الدارين

بناؤه؟ قال: النصف الذي هو أرض داريهما سواء فعمارته عليهما سواء والنصف الآخر على صاحب البيت الأسفل عمارته إلى أن ينتهي أطراف عوارضه ثم ما فوق ذلك فعليهما عمارته.[1]

وسئل أبو بكر عن جدار بين جارين انهدم وأحد الجارين غائب فبنى الحاضر في ملكه جدارا من خشب وبقي موضع الحائط على حاله ثم قدم الغائب فأراد[2] أن يبني في موضع الجدار[3] القديم جدارا أيضا[4] من خشب وجاره الآخر يأتي قال إن أراد أن يبني على طرف الحائط مما يلي جاره ويجعل ساحة[5] أساس الحائط إلى[6] ملكه فليس له ذلك، وإن أراد أن يبني حائطا على الغلظ الذي كان الحائط الأول أو يبني حائطا أدق من ذلك من وسطه ويدع الفضل من أسسه نصفا مما يلي شريكه ونصفا مما يلي ملكه فله ذلك.

وسئل عن حائط بين رجلين انهدم جانب منه فظهر أنه ذو طاقين متلاصقين فيريد أحدهما أن يرفع جداره ويزعم أن الجدار الباقي يكفيه للسترة فيما بينهما ويزعم الآخر أن جداره إذا بقي ذا طاقة واحدة يهي/وهى وينهدم، كيف القول فيه قال: إن سبق منهما أن الحائط بينهما قبل أن يتبين أنهما حائطان فكلا الحائطين بينهما وليس لأحدهما أن يحدث فيه شيئا بغير إذن شريكه، وإن أقر أن كل حائط لصاحبه فلكل واحد منهما أن يحدث فيه ما أحب.

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين ولأحدهما عليه حمولة فمال إلى أحدهما فتقدم إليه الذي ليس له حمولة برفعه وأشهد عليه شاهدين فلم يرفعه حتى انهدم وأضر بصاحب الدار، أرأيت إن

---

[1] ب + جميعا
[2] ب وأراد
[3] ب جداره
[4] فز –
[5] رص بناء
[6] رص التي

بنى وأصلح أحدهما أله أن يأخذ الآخر بشيء من النفقة؟ قال: إن[1] أقر بأن الحائط بينهما وأقر بأنه كان مائلا مخوفا وأنه تقدم إليه بأنه يرفع معه فإذا أفسد شيئا بسقوطه بعد إمكان رفعه بعد الإشهاد ضمن نصف قيمته. وما أنفق الآخر في الحائط بغير أمر صاحبه فليس له مطالبة صاحبته بذلك إلا أن يشاء أن يحمل عليه.[2]

وسئل أبو القاسم عن رجل له بيت وحائط هذا البيت بينه وبين جاره وصاحب البيت يريد أن يبني فوق هذا البيت غرفة بجنب هذا البيت ولا يضع الخشب[3] على هذا[4] الحائط[5] هل لجاره أن يمنعه؟ قال: إن بنى في حد نفسه من غير /[٢٩٠و] أن يكون معتمدا على الحائط المشترك لم يكن للجار منعه.

وسئل أبو القاسم عن جدار بين رجلين لكل واحد منهما عليه حمولة فانهدم وأحدهما غائب فبناه الحاضر هل له أن يطلب منه نصف النفقة وهل له أن يمنعه من وضع الحمولة عليه؟ قال: إن بناه بنقض الحائط الأول فهو متطوع في بنائه وليس له أن يمنع الآخر من الحمل، وإن بناه بلبن أو خشب من قبل نفسه لم يكن للذي لم يبن أن يحمل عليه حتى يؤدي نصف قيمته. وإذا كان الحائط بين جارين ولأحدهما عليه جذع واحد وللآخر عشر فلصاحب الجذع موضع جذعه وللآخر الحائط،[6] وهذا استحسان، وكان القياس أن يكون الحائط بينهما نصفين؛ لأنه في أيديهما. وكان أبو يوسف يقول بالقياس، ثم رجع إلى قول أبي حنيفة.

---

[1] فز ط دم إذا

[2] رص عنه

[3] رص – ولا يضع الخشب

[4] ط –

[5] فز بل على الأسطوانات

[6] فز وباقي الحائط للآخر

وسئل أبو بكر أو غيره عن رجل يريد أن يتخذ طينا في زقاق غير نافذ فمنعه بعضهم. قال: إن ترك من الطريق مقدار ممر الناس ويرفعه[١] سريعا ويتخذ في الأحايين مرة لم يمنع من ذلك.

وسئل أبو نصر عن سكة غير نافذة فأراد/أراد أحدهم أن يبل فيه طينا ومنعه[٢] أهل السكة. قال: كان[٣] محمد بن سلمة يقول: له أن يفعل وليس لهم أن يمنعوه، وكذلك إذا[٤] أراد ان يتخذ فيها آريا أو دكانا أو نحو ذلك.[٥]

قال[٦] محمد بن سلمة سألت محمد بن شجاع[٧] عن رجل له حائط ووجهه في دار رجل فأراد أن يطين الحائط فمنعه صاحب الدار دخول داره ولا سبيل[٨] إلى تطيين حائطه إلا من داره قال: ليس له أن يمنعه من تطيين حائطه، وله أن يمنعه من دخول داره. قال: قلت: فإن انهدم الحائط فوقع[٩] الطين في دار جاره فأراد نقل الطين وليس إليه[١٠] سبيل إلا أن أن[١١] يدخل[١٢] الدار قال: له أن يمنعه من دخول داره. قلت: ويترك[١٣] ماله في داره؟ قال: لا يمنع من ماله، ويمنع من دخول داره. وقال محمد بن سلمة: روي عن محمد بن الحسن في رجل له مجرى في دار رجل فأراد حفره ولا يمكنه أن يمر في بطن النهر أو في

---

[١] رص ورفعه
[٢] رص فمنعه
[٣] ب –
[٤] ب لو
[٥] رص + فله ذلك
[٦] رص وقال
[٧] رص إسحاق
[٨] ب + له
[٩] رص ووقع
[١٠] رص له
[١١] ب –
[١٢] ب بدخول
[١٣] فز فيترك

مُسناته فأراد إصلاحه ويمنعه صاحب الدار. قال: يقال لصاحب الدار إما أن تدعه حتى يصلحه وإما أن تصلحه من ماله. قال الفقيه: وبهذا نأخذ. وهكذا الجواب في الحائط.

وسئل أبو القاسم عن الحائط[١] بين رجلين لأحدهما عليه غرفة وللآخر عليه سقف بيت فهدما الحائط من أسفله ورفعا أعلاه بالأساطين ثم أنفقا جميعا حتى بنيا فلما بلغ البناء إلى موضع السقف هذا أبى صاحب السقف أن يبني بعد ذلك. قال:[٢] لا يجبر الذي لا حمل له إذا[٣] رفع أن[٤] يعلو بالنفقة[٥] فيما[٦] جاوز ذلك.[٧]

وسئل أبو القاسم[٨] عن حائط بين رجلين ولأحدهما عليه جذوع فأراد الآخر أن ينصب عليه جذوعا فمنعه من ذلك صاحبه والجدار لا يحتمل الحملين كيف السبيل فيه؟ قال: إن كانا مقرين بأن الحائط بينهما يقال لصاحب الجذوع: أنت بالخيار، إن شئت فحط حملك عن الحائط لتستوي بصاحبك، وإن شئت فحط عنه ما يمكن شريكك من الحمل؛[٩] لأن البناء الذي عليه[١٠] عن[١١] أحد معنيين: إما أن يكون فعل بغير رضا صاحبه فهو متعد ظالم، وإما أن يكون فعل بأمر صاحبه فهو[١٢] عارية، قال[١٣]

---

[١] حائط
[٢] ب –
[٣] فز –
[٤] رص + ينفق
[٥] ب ما يعينه في النفقة ؛ رص – ما يعينه في النفقة
[٦] ب على ما
[٧] ب سقفه
[٨] فز –
[٩] ط + قال
[١٠] ب + لا يخلو
[١١] رص على
[١٢] رص فهي
[١٣] رص ب –

ألا ترى أن دارا بين رجلين وأحدهما ساكن فأراد الآخر أن يسكن معه والدار لا تسع[١] لسكناهما فإنهما يتهايآن فيها؟ فكذلك هذا. قال الفقيه: وقد روينا عن أبي بكر خلاف هذا وبقول أبي القاسم نأخذ.

وسئل الفقيه[٢] أبو جعفر عن حائط كان عليه حمولة لرجلين فسقط الحائط فبناه أحدهما بماله وبنفقته ويمنع[٣] صاحبه أن يضع عليه حمولته. قال: إن بناه[٤] بغير[٥] إذنه[٦] فله منع[٧] صاحبه من وضع الحمولة عليه حتى يعطيه نصف قيمة بناء الحائط مبنيا بحق القرار، وإن بناه بإذنه[٨] ليس[٩] له أن يمنعه[١٠] من وضع الحمولة عليه، ولكن يرجع عليه بنصف النفقة التي ذهبت له في بنائه، وهذا الجواب إذا كان الحائط بعد الهدم لا يحتمل أصله القسمة، ولو قسم لا يصيب كل واحد منهما من أصله ما يقدر على أن يبني فيه حائطا يمكنه وضع حمولته عليه، وإن كان أصل الحائط يحتمل القسمة، فإن بنى بإذنه فالجواب كالأول، وإن بنى بغير إذنه كان له منعه حتى يصطلحا على شيء.

وقال محمد بن سلمة في الأشياء التي تباع على ظهور[١١] الدواب فاشترى[١٢] رجل من ذلك[١٣] شيئا فامتنع البائع من الحمل إلى منزله[١] أجرته[٢] على ذلك. وكذلك[٣] /[٢٩٠ظ] الحنطة إذا اشتراه على ظهر الدابة. وإن كانت صبرة[٤] فاشتراها على أن يحملها إلى منزله فالبيع فاسد.

---

[١] رص تتسع
[٢] رص –
[٣] رص ومنع
[٤] فز بنى
[٥] ب أمره
[٦] ب وإذنه
[٧] رص فاليمنع
[٨] فز بأمره
[٩] رص فليس
[١٠] رص منع صاحبه
[١١] ب فز ظهر
[١٢] ب + من
[١٣] ب – من ذلك

وسئل أبو بكر عن رجل قال للآخر أعرتك هذه القصعة من الثريد فأخذها وأكلها. قال: عليه مثلها أو قيمتها إن لم يكن لها[٥] مثل، وهذا قرض لازم؛ لأن فيه استهلاك العين. قال الفقيه: هذا إذا لم يكن بينهما تهادي ولم يكن دلالة الهبة.

وسئل أبو بكر[٦] عن رجل اشترى تراب الصواغين[٧] بعرض فلم يجد فيه ذهبا ولا فضة كان[٨] البيع فاسد وإن كان فيه الذهب[٩] أو الفضة[١٠] كان البيع جائزا،[١١] ولا ينبغي للصائغ أن يأكل ثمن ما باع؛ لأن فيه متاع الناس إلا أن يكون قد زاد في متاعهم بقدر ما سقط منه في التراب.

وقال أبو يوسف لو أن رجلا اشترى حنطة رطبة مجازفة وقد رآها فلم يقبضها حتى جفت ونقصت فلا خيار له فيها. ولو اشترى رطبا مجازفة فصار تمرا قبل أن يقبضه فله الخيار. ولو أن رجلا باع صوفا في فراش فأبى أن يفتقه فإن كان في فتقه ضرر لم يجبر على فتقه، وإن لم يكن في فتقه ضرر أجبر على ذلك، فإن اختلفا في الفتق فإن على[١٢] البائع أن يفتق شيئا حتى ينظر إليه المشتري فإذا رضيه أجبر البائع على فتقه كله. وكذلك الكدس من الحنطة. وأما الجزر والبصل فعلى المشتري قلعه؛ لأنه لا شيء للبائع فيه.[١٣]

---

[١] ب + قال؛ دم منزل المشتري

[٢] فز أجبرته؛ رص أجبر؛ دم أجبر به

[٣] فز + اللحم وكذلك؛ رص ط + الفحم وكذلك؛ دم + الفحم والحطب؛ دم + الفحم والحطب

[٤] فز صرة

[٥] رص له

[٦] رص يوسف

[٧] ب الصائغين

[٨] ب قال

[٩] رص ذهب

[١٠] رص فضة

[١١] ب جاز البيع

[١٢] فز فعلى

[١٣] ب –

ولو أن رجلين اشتريا عبدا فاستحق نصفه فالمشتريان في الخيار إن شاءا أخذا النصف بنصف الثمن، وإن شاءا تركاه، فإن قال أحدهما رضيت سلم له[١] الربع بربع الثمن ويرد الآخر الربع في قياس قول أبي يوسف ومحمد. وفي قياس قول أبي حنيفة: ليس للآخر أن يرده.

وسئل أبا بكر الإسكاف رجل[٢] فقال: اشتريت طاوسا بثمن معلوم على أن أنقد بعض الثمن حالا وبعضه إلى النيروز، فلما حملته إلى منزلي[٣] فإذا هو مريض فحملته إلى منزل البائع وأخبرته ودفعته إليه فلم يقبل ولم يأخذ[٤] مني[٥] فحملته إلى منزلي فمات. قال: لا يلزمك شيء من الثمن. فقيل له:[٦] لم؟ قال: لأن هذا البيع فاسد فصار كم غصب شيئا ثم حمله إلى[٧] المغصوب منه فأبى المغصوب منه أن يقبل منه فحمله الغاصب إلى منزله فضاع عنده لا يضمن الغاصب عندي فكذلك هذا. قيل له:[٨] لم لا يكون حمله إلى منزله بمنزلة غصب جديد؟ قال: إنما يصير بمنزلة غصب جديد لو وضعه /[٢٩١و] عنده ثم حمله مرة أخرة، فأما إذا كان في يدي الغاصب لم يضعه من يده وأبى أن يقبل منه فهذا على الأمانة. ثم قال أبو بكر:[٩] كان أبو نصر يقول: إذا كان البيع فاسدا لا اختلاف فيه أنه[١٠] يبرأ بالرد[١١] من الضمان سواء[١٢] قبل منه البائع أو لم يقبل قضى القاضي به أو لم يقض،[١٣] وإن[١٤] كان فاسدا لم يتفقوا عليه لا[١]

---

[١] رص إليه
[٢] رص ط –
[٣] فز المنزل
[٤] فز يأخذه
[٥] فز –
[٦] ط قيل؛ ب –
[٧] إلى هنا سقط من با.
[٨] ب –
[٩] فز –
[١٠] فز –؛ رص فإنه
[١١] فز –
[١٢] رص – من الضمان سواء
[١٣] فز –
[١٤] رص وإذا

يبرأ إلا بقبول البائع أو بقضاء القاضي، وأما أنا أقول يبرأ في الوجهين جميعا. قال[٢] الفقيه: وإنما يكون البيع[٣] فاسدا إلى النيروز إذا كان البائع والمشتري لا يعرفان وقته، وأما[٤] إذا عرف البائع والمشتري الوقت الذي بقي إلى النيروز فالبيع جائز.

وسئل عن رجل باع من آخر أرضا إلا هذه الشجرة بعينها بقرارها.[٥] قال: البيع جائز وللمشتري أن يمنع البائع من تدلي أغصان هذه الشجرة في ملكه؛ لأن ما عدا[٦] غلظ الشجرة ليس بملك له.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل اشترى جارية وبها قرحة فنظر إليها ولم يعلم أن ذلك عيب وقبضها على ذلك ثم علم أنها عيب. قال: له أن يردها بذلك.

وروي[٧] عن أبو يوسف عن أبي حنيفة فيمن اشترى بقرة أو شاة على أنه بالخيار فاحتلب لبنها قال: قد[٨] انقطع خياره.[٩] وقال أبو يوسف: هو على خياره ما لم يشرب اللبن أو يستهلكه.[١٠]

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة في رجل باع عبدا وله مال باعه[١١] مع ماله قال: إن لم يسم ماله فالبيع فاسد، وإن قال: أبيعك[١٢] مع جميع ماله وسمى له ماله فالبيع جائز، وإن كان ماله دينا فالبيع فاسد. قال الفقيه: إن كان بعض ماله دينا على الناس وبعضه عينا فالبيع كله فاسد، وإن لم يكن ماله دينا

---

[١] فز لم
[٢] ب وقال
[٣] ب بيعه
[٤] رص فأما
[٥] ب وبقرارها
[٦] فز قاعدا
[٧] ب روي
[٨] رص –
[٩] رص –
[١٠] فز استهلكه
[١١] ب ط باعه
[١٢] رص أبيعكه

فإن كان الشراء بدراهم ومال العبد دراهم فإن اشتراه بأكثر من دراهم العبد جاز البيع، وإن اشتراه بمثل تلك الدراهم أو أقل[١] لم يجز. وكذلك لو[٢] كان ماله دنانير فاشتراه بالدنانير[٣] وينبغي أن يتقابضا قبل أن يتفرقا. ولو[٤] كان مال العبد دنانير فاشتراه[٥] بدراهم أو ماله دراهم فاشتراه بدنانير[٦] جاز الشراء كان الثمن قليلا أو كثيرا. ولكن ينبغي أن يتقابضا حصة الدنانير بالدراهم، فإن لم يتقابضا حصته[٧] حتى تفرقا بطل البيع في حصة الصرف وبقي في حصة العبد.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل اشترى دقيقا فأكل بعضه ثم تبين أن الدقيق كان مرا /[٢٩١ظ] كيف يصنع؟ قال: له أن يرد ما بقي ويرجع بنقصان حصة ما أكل. قال الفقيه: وهذا قول محمد. وقد ذكرنا هذا الاختلاف ونظائره في عيون المسائل في أبواب البيوع.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن معنى قول الناس في صكوكهم[٨] وزن سبعة قال: يعني من الدراهم التي تكون وزن عشرة دراهم[٩] مثل وزن سبعة مثاقيل،[١٠] يعني سبعة دنانير[١١] وأصله أن نقود الدراهم كانت[١٢] على عهد عمر رضي الله عنه كان[١٣] على ثلاث مراتب: بعضها كل درهم اثنا عشر قيراطا،

---

[١] رص بأقل
[٢] ب إن
[٣] ب –
[٤] ب ط وإن
[٥] رص واشتراه
[٦] فز بالدنانير
[٧] فز رص –
[٨] ط ب + وزنا
[٩] ب منها؛ با –
[١٠] ب + الذهب
[١١] ب – يعني سبعة دنانير
[١٢] ب فز –
[١٣] رص – رضي الله عنه كان

وبعضها عشرون قيراطا وبعضها عشر قراريط. وكانت الدنانير على نوع واحد وهو عشرون قيراطا.[1] وكان يقع بين الناس خصومة واختلاف في مبايعاتهم فشاور عمر[2] أصحاب رسول الله[3] صلى الله عليه وسلم[4] في ذلك فقال[5] بعضهم: خذ من كل نوع بثلثه،[6] فأخذ عمر رضي الله عنه[7] ثلث العشرة[8] وثلث العشرين[9] وثلث الاثنا عشر[10] فذلك أربعة عشر قيراطا. فجعل وزن الدراهم أربعة عشر قيراطا[11] وبقي وزن[12] الدنانير عشرون قيراطا على حاله فيكون وزن عشرة دراهم مثل وزن سبعة دنانير؛ لأن عشرة دراهم كل درهم[13] في[14] أربعة عشر قيراطا[15] يكون[16] مئة وأربعين قيراطا،[17] وسبعة دنانير كل دينار عشرون قيراطا فيكون مئة وأربعين قيراطا.[18] إلا[19] أن[20] أهل الحساب يأخذون الدراهم اثني عشر قيراطا؛ لأنه أقل كسرا.

---

[1] فز –

[2] رص با دم + رضي الله عنه

[3] فز النبي

[4] فز رضي الله عنهم؛ ط عليه السلام

[5] با وقال

[6] فز رص دم ثلثه؛ با ثلاثة

[7] فز رص – رضي الله عنه

[8] ب ط + وهي ثلاثة وثلث

[9] ب ط + وهي ستة وثلثان

[10] ب ط + وهي أربعة

[11] رص – فجعل وزن الدراهم أربعة عشر قيراطا

[12] ب ووزن

[13] ب – دراهم كل درهم

[14] فز رص با ط –

[15] ب ط –

[16] با فيكون

[17] ب فز + وسبعة في عشرين يكون مئة وأربعين

[18] فز – وسبعة دنانير كل دينار عشرون قيراطا فيكون مئة وأربعين قيراطا.

[19] با –

[20] با لأن

وسئل الفقيه أبو جعفر[١] عن أكار له عمارة في ضيعة فباع عمارته هل يجوز؟ قال: إن كانت العمارة بناء أو أشجارا جاز بيعه إن[٢] لم يشترط تركها في الأرض. وإن كانت العمارة كرايا أو كري الأنهار أو نحو ذلك ولم يكن له مال قائم لا يجوز بيعه.

وسئل[٣] الفقيه[٤] أبو جعفر[٥] عن رجل باع الثمار قبل أن يدرك. قال: إن كان الثمار[٦] حصرما أو تفاحا أو نحو ذلك جاز بيعه قبل الإدراك؛ لأنه ينتفع به، وإن كان خوخا أو كمثرى أو نحو ذلك لا يجوز بيعه لأنه لا ينتفع بها[٧] إلا أن يكون قد أدرك بعضها فيجوز البيع فيما أدرك وفيما لم يدرك على تلك الشجرة إذا لم يشترط الترك وهذا كما قال أبو يوسف فيمن باع الفيلق وبعضها دود ولم يصر فيلقا أو بعدما خرج منه الفراش فالبيع جائز في الكل، وكذلك[٨] ههنا.[٩] قال: ولو كان هذا في ثمار شجر التين فإن أدرك بعضه وباع الموجود خاصة جاز البيع. فإن[١٠] لم يأخذها المشتري حتى خرج تين[١١] آخر فسد البيع.

وسئل أبو القاسم عن رجل /[٢٩٢و] باع دارا وأحد حدودها سور قديمة من سور الجاهلية وهو يعرف بسور المدينة لا يعرف أصلها كيف كانت مملوكة أو غير مملوكة، وهي وسط المدينة وداخلها وخارجها دور كثيرة قد ذكر[١٢] في البيع ثلاث حدود على الصحة وذكر حد[١٣] الرابع دور الجيران الذين

---

[١] رص ب –الفقيه أبو جعفر
[٢] با ب إن
[٣] ط + أيضا
[٤] رص ب ط –
[٥] ط –
[٦] رص الثمر؛ با –
[٧] ب – لأنه لا ينتفع بها
[٨] فز رص با فكذلك
[٩] ط با هذا
[١٠] رص وإن
[١١] ط ثمر
[١٢] فز با دم فذكر
[١٣] رص با دم الحد

وراء السور ولم يذكر السور وقبض الثمن وسلم الدار إلى المشتري فمات البائع فادعى ورثة البائع أن هذا البيع فاسد، وادعى[1] المشتري أن السور له والمشهور بين الناس أنها من سور الجاهلية، ما[2] الحكم فيه؟ قال: في هذه المسألة فتوى وحكم: فأما[3] الفتوى في ذلك:[4] فإن[5] كان البيع وقع بينهما على الإشارة[6] إلى الدار بالمشاهرة وقد[7] عرفاها[8] جميعا فالبيع جائز فيما بينهما وبين الله تعالى. وأما الحكم في ذلك أن البيع لم يجز إذا كان مثل هذا الحائط لا يكون حائطا من حيطان الدور، وإن كان مثل هذا الحائط قد يكون حائطا[9] من حيطان[10] القصور فهذا[11] حائط من حيطان الدور،[12] وقد دخل في البيع ولا يجب أن يعتبر في ذلك شهرة الاسم وإنما يعتبر الكون في اليد، والله أعلم.[13]

كتاب[14] الرهن

وسئل[15] أبو بكر الإسكاف عن رجل رهن شجرة الفرصاد وهي مع الورق[16] تساوي عشرين درهما فذهب أوان الورق وانتقثمنه. قال: يذهب من الدين بحصة[17] النقصان وليس هذا[1] كتغير السعر؛

---

[1] ب + هذا
[2] ب كيف
[3] با أما
[4] فز –
[5] ب إن
[6] رص با دم إشارة
[7] رص قد؛ ب: أو
[8] فز عرف جميعا
[9] فز ط رص –
[10] فز ط حوائط
[11] رص ط فهو
[12] فز ط دم الدار؛ با – وإن كان مثل هذا الحائط قد يكون حائطا من حيطان القصور فهذا حائط من حيطان الدور
[13] فز ط رص – والله أعلم
[14] رص با ط دم باب
[15] ب سئل
[16] ب البستان
[17] رص من

لأن هذا تغير حال. قال الفقيه: هذا عندي بمنزلة تغير السعر؛ لأن الشجرة لم تتغير عن حالها إلا أن يكون نقصان الثمن لنقصان[٢] يدخل في نفس الشجرة أو تناثر[٣] أوراقها وإلا فالدين على حاله.

وسئل بعضهم عن رجل رهن عند رجل مصحفا وأمره بالقراءة فيها قال: إن قرأ فيه صار عارية، فإن هلك لا يضمن والدين على حاله. وإن فرغ من قراءته ثم هلك هلك بالدين وكذلك إذا[٤] رهن خاتما وأذن له[٥] فجعله في أصبعه الخنصر فهلك[٦] فإنه يهلك على الأمانة. وإن نزع من خنصره[٧] فهلك هلك[٨] بالدين وكذلك إذا رهن ثوبا وأذن له باللبس[٩] أو دابة وأذن له بالركوب.[١٠]

وسئل عصام بن يوسف عن رجل دخل المدينة فنزل خانا فقال له صاحب الخان: إني لا أدعك أن تنزل ما لم تعطني شيئا. فدفع إليه ثيابه فهلكت عنده. قال: إن رهنه من قبل أجر البيت فالرهن بما فيه، وإن أخذ منه لأنه ظن أنه سارق أو خشي عليه فإنه يضمن. قال /[٢٩٢ظ] الفقيه:[١١] وعندي أنه لا[١٢] يضمن؛ لأنه لم يكن مكرها بالدفع إليه.

وسئل أبو بكر عن رجل له على آخر دين وبه رهن وكفيل كفل بإذن المطلوب فقضى الكفيل الدين ثم هلك الرهن في يدي[١٣] المرتهن قال: الكفيل يرجع على المطلوب، ولا سبيل للكفيل على

---

[١] ب با –
[٢] رص لأن النقصان
[٣] فز با ط دم بتناثر؛ رص أن يتناثر
[٤] فز با إن
[٥] رص – بالدين وكذلك إذا رهن خاتما وأذن له؛ ط + لأت يجعله في إصبعه
[٦] رص – فجعله في أصبعه الخنصر فهلك
[٧] رص با إصبعه
[٨] با –
[٩] رص في اللبس
[١٠] رص في الركوب
[١١] فز + رحمه الله
[١٢] فز ب لم
[١٣] فز يد؛ ط أيدي

الطالب بما أدى؛ لأن الكفيل كان بمنزلة الرسول، ولكن المطلوب هو الذي يرجع على الطالب. وكذلك لو أن رجلا باع من آخر شيئا وأخذ كفيلا فأدى الكفيل الثمن ثم هلك المبيع قبل القبض فلا سبيل للكفيل على البائع، ولكن المخاصمة للمشتري مع[1] البائع.

وسئل أبو بكر عن رجل أعار شيئا له حمل ومؤنة ليرهنه فرهنه فردُّه على المستعير أو على المعير؟ قال: عندي يجب رده على المعير؛ لأن للمعير فيه منفعة؛ لأنه لو هلك ضمن المستعير فصار كالإجارة. ألا ترى أنه لو دفع إليه شيئا ليبيعه بأكرار حنطة فحمله على الآمر فكذلك هذا.

ولو أن رجلا[2] عند رجل ثوبا يساوي مئتي درهم فقبضه المرتهن فاستعار منه الراهن فأعاره إياه أو أجره منه أو أودعه عند الراهن كانت الإجارة باطلة. وكان بمنزلة العارية وللمرتهن أن يسترده. ولو[3] أمره الراهن أن يودعه إنسانا أو يعيره أو يؤجره ففعل فإن أودعه فهو رهن على حاله فإن هلك في يدي المودع بطل الدين، ولو أعاره فقد خرج من ضمان الرهن، وللمرتهن أن يرده، ولو أنه[4] آجره كان الأجر للراهن وليس للمرتهن أن يعيده[5] إلا برهن جديد.[6]

كتاب[7] السير

قال الفقيه سمعت الفقيه أبا جعفر قال سمعت أبا القاسم[8] قال سمعت نصير بن يحيى[9] قال سمعت أبا مطيع [1]قال: الرباط الذي جاء الأثر في فضله أن يكون الرباط في موضع لا يكون وراءه

---

[1] ب على
[2] فز ط رص + رهن
[3] رص ب فلو
[4] فز –
[5] ب با + في الرهن
[6] با دم + والله أعلم
[7] رص دم با ط باب
[8] ب + أحمد بن حم؛ دم + الصفار
[9] رص بن يحيى

الإسلام. وروي عن سفيان بن عيينة أنه قال: إذا أغار العدو على موضع مرة يكون ذلك الموضع رباطا إلى أربعين سنة، وإذا أغار مرتين يكون رباطا إلى مئة وعشرين[٢] سنة، وإذا أغار ثلاث مرات يكون رباطا إلى يوم القيامة.

قال الفقيه: سمعت أبي[٣] يروي بإسناده عن الحسن البصري قال: ستة إذا أداها قوم كانت موضوعة عن العامة، وإذا اجتمعت العامة على تركها كانوا آثمين: الجهاد في سبيل الله[٤] /[٢٩٣و] وغسل الميت وتكفينه والصلاة عليه ودفنه وفتوى الناس وحضور الخطبة يوم الجمعة[٥] إذا سمعها البعض[٦] جاز لغيرهم وصلاة العيدين وعمارة المساجد.[٧]

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل أسره العدو فباعه[٨] الذي أسره من رجل آخر من العدو فقال المشتري للأسير: ارجع إلى أرض المسلمين ووجه إلي ثمنك الذي أديت فيك، فخرج[٩] الرجل إلى دار الإسلام هل يجب عليه الدراهم التي كانت[١٠] عليه؟ قال: إن كان أمره أن يشتري منه ليبعث إليه ثمنه فإنه ينبغي أن يفي بذلك. قيل له: فإن أسره عدو آخر. قال: لا يبطل عنه ما صنع به العدو بعد ذلك.

---

[١] با + الحكم بن عبد الله القرشي
[٢] ب با ثمانين
[٣] ب با ط + رحمه الله
[٤] با + عز وجل
[٥] فز –
[٦] ط با دم بعض القوم
[٧] فز المسجد
[٨] ب فباع؛ رص وباعه
[٩] فز وخرج
[١٠] ب با –

وسئل أبو بكر[1] عن امرأة ارتدت وقصدت الفرقة بينها وبين زوجها قال: فإنها تجبر على الإسلام وتعزر خمسة وسبعين[2] وليس لها أن تتزوج إلا بزوجها الأول. وكان الفقيه أبو جعفر يفتي بذلك وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن مسلم ونصراني أرادا أن يشتريا شيئا فتنازعا فيه بأيهما يبدأ؟ فقيل للنصراني: إنما يباع من مسلم[3] وأنت نصراني. فقال النصراني: أنا مسلم. هل يصير بهذا الكلام مسلما؟ قال: لا؛ لأن النبي صلى الله عليه وسلم[4] قال لنصراني من أهل نجران: أسلم. فقال:[5] أنا مسلم. فقال له[6] النبي صلى الله عليه وسلم:[7] كذبت، يمنعك من ذلك ثلاث: عبادة الصليب واستحلال الخنزير وقولك لله ولد. قيل:[8] فإن قال أنا مسلم مثلك؟ قال: يصير مسلما؛ لأنه لا يكون مسلما مثله إلا بعد التبرؤ من النصرانية.

وقال محمد بن مقاتل سمعت الحسن بن زياد قال: إذا قال الرجل لذمي: أسلم، فقال: أسلمت. فهو مسلم[9]. قال: وهكذا قول غيره من علمائنا؛ لأنه قد خاطبه فيما كلمه به فيلزمه قوله.

وسئل بعضهم عن الكافر إذا أذن هل يصير مسلما؟ قال: إذا أذن في وقت الصلاة فإنه يجبر على الإسلام وكذلك إن صلى في وقت صلاة[1] في جماعة، وإن أذن في غير وقت الصلاة لا يجبر على الإسلام؛ لأنه احتمل أنه أراد به السخرية.

---

[1] فز با رص + الإسكاف
[2] رص + سوطا
[3] ب المسلم
[4] فز عليه السلام
[5] رص قال
[6] ب –
[7] فز –
[8] فز با ط –
[9] رص با دم إسلام

وسئل أبو بكر عن متغلب في بلاد الشرك قهرهم ثم أسلموا أيكونون مماليكه؟ قال: إن كان أهل مملكته أقروا له بالسؤدد ورضوا بأن يكونوا مماليكه فهم مماليكه. قال الفقيه: هذا[٢] على وجهين: إن قهرهم واستذلهم على وجه السخرية واستعملهم[٣] فهم أحرار، وإن استرقهم واستعبدهم فهم عبيده.

وسئل الحسن بن زياد عن قوم حاصروا أهل الحرب فنزلوا على حكم رجل /[٢٩٣ظ] من أهل الذمة قال: لا يجوز. ولو حكم بحكم فحكمه باطل، وكذلك لو نزلوا على حكم صبي. ولو نزلوا على حكم امرأة فإن حكمت بالقتل لم يجز، وإن حكمت بأنهم[٤] ذمة جاز، ولو نزلوا على حكم عبد أو محدود في قذف أو أعمى لا يجوز. ولو أنهم نزلوا على حكم رجل يختارونه لأنفسهم من أهل العسكر قبل ذلك منهم. فإن اختاروا رجلا موضعا لذلك قبل ذلك منهم. وإن اختاروا بعض من وصفنا لم يجز. ولو سألوا أن ينزلوا على حكم رجل أسير فيهم من المسلمين لا ينبغي للوالي أن يجيبهم. ولو قبل لم يجز حكمه، ألا ترى أنه لو آمنهم لم يجز[٥] أمانه.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل هرب من العدو فاختفي[٦] في موضع فأصابه العدو فسألوه عن أصحابه هل يجوز[٧] أن يريهم موضع أصحابه لأنه[٨] يخاف على نفسه القتل؟ قال: لا ينبغي[٩] أن يعلمهم موضع أصحابه وإن قتل.[١٠]

باب[١] تنبيه المجيب وتصحيح الجواب[٢]

---

[١] رص دم الصلاة
[٢] فز با فهذا
[٣] فز با دم ويستعملهم
[٤] ب + أهل
[٥] فز لا يجوز
[٦] فز فاختلفا
[٧] رص + له؛ دم + لهم
[٨] فز + لا؛ رص إذا؛ دم + وإن
[٩] رص دم + له
[١٠] با دم + والله أعلم

ولو أن رجلا سئل عن هرة أخذت فأرة فوقعتا جميعا في البئر فماتتا فيها فإن قال ينزح ماء البئر كله[٣] أخطأ، وإن قال[٤] ينزح منها عشرون أو ثلاثون فقد أخطأ، وإن قال أربعون أو خمسون فقد أخطأ. فلا بد من أن يبين الشروط التي فيها. والجواب: أنه إن جرحتها نزح ماء البئر كله، وإن لم تجرحها فإن ماتت الفأرة وأخرجت الهرة حية نزح منها عشرون دلوا[٥] أو ثلاثون دلوا،[٦] ولو ماتت الهرة وخرجت الفأرة حية نزح منها أربعون أو خمسون. فإن قيل: لو أخرجتا[٧] حيتين فإن المسؤول يخطئ في ذلك أيضا إلا أن يقول: إن كانت الفأرة قد جرحتها الهرة ينزح[٨] ماء البئر كله، وإن لم تجرحها لا يجب عليهم[٩] نزحه إلا على وجه الاستحباب ينزح منها دلاء.

ولو أن إماما صلى بقوم ركعة فأحدث[١٠] وتأخر[١١] وقدم[١٢] رجلا والقوم قدموا رجلا آخر فتقدما ونويا الإمامة فإن أجاب المجيب أن صلاة القوم تامة أخطأ، وإن أجاب أن[١٣] صلاتهم[١٤] فاسدة[١٥] أخطأ[١٦] ، وإن أجاب أن صلاة الأكثر تامة أخطأ. ولكن ينبغي للمسؤول أن يقول: إن كان الإمامان نويا الإمامة معا أو نوى الذي قدمه الإمام ثم نوى الآخر أو نوى الذي قدمه القوم فلم يقتد به القوم حتى نوى الذي

---

[١] فز كتاب
[٢] ط السؤال
[٣] رص دم + فقد
[٤] ب – ينزح ماء البئر كله[٤] أخطأ، وإن قال
[٥] فز با ط –
[٦] فز با رص –
[٧] با + جميعا
[٨] رص دم نزح
[٩] رص
[١٠] ب + ثم
[١١] رص فتأخر
[١٢] فز ب قدم
[١٣] رص بأن
[١٤] دم صلاة القوم
[١٥] رص + فقد
[١٦] رص + أيضا

قدمه الإمام فإن صلاة الذين اقتدوا بالذي قدمه الإمام تامة وهو الخليفة، وصلاة الطائفة الأخرى فاسدة، وإن كان /[٢٩٤و] القوم نووا بالذي قدموه الاقتداء ثم نوى الآخر الإمامة فإن صلاة الذين اقتدوا به جائزة وصلاة الآخرين فاسدة. قال الفقيه: هكذا روي عن أصحابنا في بعض الروايات وبه نأخذ. وقال[١] في نوادر الصلاة بخلاف هذا أن الذي قدمه الإمام والذي تقدم بنفسه سواء. فإن قيل: ولو[٢] أن الإمام لم يقدم واحدا وتقدم رجلان فإن أجاب بشيء فقد أخطأ إلا أن يقول: إن سبق أحدهما إلى مكان الإمام فصلاة الذين اقتدوا به جائزة وصلاة الآخرين فاسدة سواء كانوا أكثر أو أقل. وإن[٣] قاما في مكان[٤] الإمام[٥] معا[٦] فصلاة الطائفة الأكثر جائزة، وإن كان كلا[٧] الفريقين سواء فصلاتهم جميعا فاسدة.

ولو أن رجلا[٨] ساوم رجلا بثوب فقال صاحب الثوب: أبيعك بخمسة عشر. فقال[٩] المشتري: لا آخذه إلا بعشرة. وذهب المشتري بالثوب على هذا. فإن أجاب بأن البيع بالعشرة أو بالخمسة عشر فقد أخطأ. وإن أجاب بأن البيع فاسد فقد أخطأ. وينبغي أن يقول: إن كان الثوب في يدي المشتري حين ساومه فإن البيع وجب بخمسة عشر إذا ذهب به. وإن كان الثوب في يدي البائع فدفعه إلى المشتري ولم يقل له شيئا فالبيع بعشرة.

ولو أن رجلا وكل رجلا بأن يزوجه امرأة على ألف[١٠] فزوجه الوكيل امرأة على ألف درهم[١] وزاد الوكيل شيئا[٢] مجهولة من قبل نفسه شيئا فإن قال: النكاح جائز فقد أخطأ، وإن قال: لا يجوز فقد

---

[١] فز رص وقالوا
[٢] فز رص لو
[٣] فز فإن
[٤] رص مقام
[٥] ب الإمامة
[٦] ب –
[٧] رص –
[٨] فز وإن رجل
[٩] فز رص وقال
[١٠] رص + درهم

أخطأ. ولكن ينبغي أن يقول: إن زاد من قبل نفسه شيئا معلوما لا يجوز النكاح إلا أن يجيز الموكل؛ لأنه خالفه، وإن[٣] زاد من قبل نفسه[٤] زيادة[٥] مجهولة[٦] مثل كرامتها وإن[٧] يهدي إليها هدية فإن كان مهر المثل[٨] ألفا[٩] أو أقل جاز النكاح. وإن[١٠] كان مهر مثلها أكثر من الألف لا يجوز إلا أن يجيز الزوج؛ لأن لها[١١] إن تبلغ إلى تمام مهر المثل فيصير النكاح بأكثر من ألف.[١٢]

ولو أن جارية بين رجلين جاءت بولد فادعاه أحدهما جاز[١٣] وثبت[١٤] النسب[١٥] وصارت الجارية أم ولد له والولد حر وعلى المدعي أن يغرم لشريكه نصف قيمة الجارية وهكذا[١٦] لا يشكل. فإن قيل: هل يجب عليه العقر أو هل يجب عليه قيمة الولد؟ فإن قال: يجب العقر وقيمة الولد فقد أخطأ، وإن[١٧] قال: لا يجب فقد أخطأ. وإن قال: يجب العقر دون قيمة الولد أو قيمة الولد دون العقر فقد أخطأ. ولكن ينبغي له أن يقول: إن ملكاها منذ أقل من ستة أشهر يجب عليه نصف قيمة الولد ولا يجب عليه[١٨] شيء

---

[١] ب ط -
[٢] رص + زيادة
[٣] رص + كانت
[٤] رص - زاد من قبل نفسه
[٥] رص الزيادة
[٦] ط ب دم + وهو
[٧] رص دم أو
[٨] رص دم مثلها
[٩] رص ألف درهم
[١٠] فز فإن
[١١] فز رص دم للمرأة
[١٢] فز رص دم الألف
[١٣] فز رص دم -
[١٤] فز رص دم ثبتت
[١٥] رص + منه
[١٦] فز رص دم وهذا
[١٧] فز فإن
[١٨] ب -

من العقر؛ لأن الوطأ لم يكن /[٢٩٤ظ] في ملكهما. وإن ولدت لأكثر من ستة أشهر[١] يجب[٢] عليه نصف العقر ولا يجب عليه شيء من قيمة الولد؛ لأن العلوق كان في ملكهما.

ولو أن رجلا أقام البينة على امرأة أنه تزوجها وأقامت ابنة تلك المرأة البينة أنه[٣] قد تزوجها فإن قال المجيب: البينة بينة الزوج فقد أخطأ، وإن قال: البينة بينة المرأة[٤] فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن لم يكن دخل بواحدة منهما فالبينة بينة الزوج[٥] وبطلت بينة الابنة،[٦] وإن دخل بإحداهما فإن كان دخل بالأم فالبينة بينة الزوج أيضا،[٧] وإن دخل بالابنة فالبينة بينة الابنة وبطلت بينة الزوج، وإن دخل بهما جميعا فإنه[٨] يفرق بينه وبينهما.

ولو أن رجلا ادعى دارا في يدي رجل وأقام البينة أن الدار لنا وأقام رجل آخر البينة أن البناء له فإن قال المجيب: البينة بينة مدعي الدار[٩] فقد أخطأ، وإن قال: البينة بينة صاحب البناء فقد أخطأ، وإن قال: يؤخذ بالبينتين جميعا فقد أخطأ، ولكن ينبغي للقاضي أن يسأل شهود الدار كيف يشهدون، فإن[١٠] قالوا: نشهد أن الدار والبناء كله لهذا، فإن[١١] الأرض[١٢] له والبناء بينهما، وإن قالوا: الأرض له فلا[١٣] ندري لمن البناء، قضي له بالأرض والبناء للآخر.

---

[١] ب + بعدما ملكها
[٢] رص وجب
[٣] رص كان
[٤] ب الابنة
[٥] فز دم الرجل
[٦] فز المرأة
[٧] فز –
[٨] فز قال؛ ط –
[٩] رص المدعي للدار
[١٠] ب وإن
[١١] رص –
[١٢] رص فالأرض
[١٣] فز رص دم ولا

ولو أن رجلا تزوج امرأة رضيعة ومضى على ذلك وقت ثم قالت أم الزوج أو أخته: إني قد أرضعت هذه الصغيرة هل يحل لهذا الزوج أن يتزوج أختها؟ وإن[١] قال نعم فقد[٢] أخطأ، وإن قال: لا فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن قالت قد أرضعتها بعد النكاح وصدقها الزوج فلا بأس بأن يتزوج أختها قبل أن يطلقها، وإن طلقها قبل أن يتزوج فهو أحسن. ولا يصدق على إبطال[٣] المهر وعليه نصف المهر للصغيرة. وإن قالت: كنت أرضعتها قبل التزويج لا يحل له أن يتزوج أختها ما لم يطلق هذه؛ لأن إقدامه على النكاح إقرار منه بصحة النكاح فتصديقه إياها في نكاح أختها لا يجوز.

ولو أن رجلا تزوج بأم[٤] ولد إنسان بغير إذن المولى وبرضا أم الولد ثم أعتقها المولى هل جاز[٥] النكاح؟ فإن قال: نعم فقد أخطأ، وإن قال: لا فقد أخطأ، وينبغي[٦] أن يقول: إن دخل بها قبل أن يعتقها المولى جاز النكاح؛ لأنه لا يجب عليها العدة. وإن لم يدخل بها لم يجز؛[٧] لأنه وجبت عليها العدة من المولى حين أعتقها. فلا ينعقد[٨] النكاح في العدة.

ولو أن رجلا باع مال رجل بغير إذنه فبلغه[٩] فأجاز فإن قال: يجوز أو لا يجوز /[٢٩٥و] فقد أخطأ، ولكن ينبغي[١٠] أن يقول: إن كان المبيع قائما والبائع والمشتري قائمين[١١] جازت الإجازة، وإن فات

---

[١] فز رص دم فإن
[٢] ب –
[٣] فز –
[٤] رص أم
[٥] رص يجوز
[٦] ب ولكن ينبغي
[٧] ب لا يجوز
[٨] رص ط با ينفذ
[٩] ب + ذلك
[١٠] ب وينبغي
[١١] ب والمشتري قائم والبائع قائم

أحد هذه الإشياء لم يجز. هكذا ذكر أبو جعفر الطحاوي عن أصحابنا. وكذلك لو مات المالك فأجاز الورثة لم يجز.

ولو أن رجلا وكل رجلا بأن يزوجه امرأة فزوجه الوكيل امرأة[1] ثم مات وليها الذي زوجها ولها ولي آخر وهو ينكر هل يحل[2] للزوج أن يطأها بقول الوكيل؟ فإن قال المجيب: نعم يحل أو لا يحل فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كانت المرأة صغيرة أو معتوهة لا ينبغي له أن يطأها بقول الوكيل ما لم يصدقه الولي الثاني، وإن كانت المرأة كبيرة فلا بأس بأن يطأها إذا كانت هي مقرة بالنكاح.

ولو أن مريضا صلى بإيماء[3] فلما كان في حال التشهد ظن أن[4] هذا[5] موضع القيام فاشتغل بالقراءة ثم ذكر بعد القراءة كيف يصنع؟ فإن قال: بنية القيام صار قائما أو قال: لم يصر قائما فقد[6] أخطأ،[7] وينبغي أن يقول: إن كان هذا في التشهد الأول فقراءته[8] يقوم مقام القيام ولا يعود إلى التشهد، وإن كان هذا في التشهد الأخير رجع إلى التشهد وهكذا في الصحيح الذي[9] قام قبل أن[10] يتشهد.[11]

ولو أن رجلا صلى أربع ركعات وجلس جلسة[12] ثم ظن[13] أنها ثالثة[1] فقام[2] ثم علم أنها هي الرابعة فجلس وقرأ بعض[3] التشهد وتكلم فإن قال جازت صلاته أو فسدت صلاته فقد أخطأ، وينبغي

---

[1] فز رص دم كما أمره
[2] فز رص دم يجوز
[3] رص بالإيماء
[4] ب أنه
[5] ب –
[6] رص –
[7] فز –
[8] رص فالقراءة؛ ط فإن القراءة
[9] رص إذا
[10] رص –
[11] رص التشهد
[12] فز –
[13] رص ظهر

للمجيب أن يقول: إن كان الجلوسان جميعا قبل القيام وبعده مقدار التشهد جازت صلاته، وإن كانت أقل فصلاته فاسدة.

ولو أن رجلا وكل رجلا بأن يشتري له عبدا بألف درهم ولم يدفع إليه الثمن فاشتراه[٤] الوكيل وقبض العبد وأدى الثمن ثم إن الوكيل لقي الآمر في غير المصر الذي فيه العبد فطلب[٥] قبض الثمن وأبى الآمر الدفع حتى يدفع[٦] العبد، فإن قال: له ذلك أو ليس له ذلك.[٧] فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن كان الآمر طلب قبل ذلك قبض العبد من المأمور والعبد بمحضرهما وأبى المأمور أن يدفع إليه حتى يقبض الثمن فللآمر ألا يدفع الثمن ما لم يحضر[٨] العبد ثم يدفع الثمن، وإن لم يكن طلب منه الآمر قبل ذلك فليس للآمر أن يمتنع عن دفع الثمن، فإن قيل: لو أن الوكيل قبض العبد فذهبت عين العبد عند الوكيل فأبى الآمر أن يأخذه هل له ذلك؟ فإن قال: لا أو نعم فقد أخطأ، ولكن ينبغي للمجيب[٩] أن يقول: إن كان الوكيل /[٢٩٥ظ] منعه من الآمر ثم ذهب عين العبد فالآمر بالخيار إن شاء أخذه بجميع الثمن وإن شاء تركه. وإن كان الآمر لم يطلب منه حتى ذهبت عينه[١٠] فعلى الآمر أن يأخذه ويدفع[١١] الثمن كله ولا خيار له.

---

[١] رص الثالثة

[٢] ب وقام

[٣] ب بعد

[٤] فز فاشترى به

[٥] رص + إليه

[٦] رص يقبض

[٧] فز –

[٨] رص ب يحضره

[٩] فز رص با –

[١٠] ب –

[١١] ب ويأخذ ؛ با بدفع

ولو أن رجلا اشترى دارا من رجلين فقال الشفيع: أعطني حصة فلان وسكت عن نصيب الآخر أو اشتراها من رجل واحد فقال[1] الشفيع: أعطني نصفها هل تبطل الشفعة؟ فإن قال:[2] تبطل[3] شفعته أو[4] لم تبطل فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن كان حين علم بالبيع طلب الشفعة كلها وأشهد على أخذ الشفعة ثم طلب هذا هكذا فهو على شفعته، ويقال له: إما أن تأخذها كلها أو تتركها كلها. ولو قال حين سمع بالبيع:[5] طلبت نصيب فلان أو قال طلبت نصف الشفعة بطل الكل ولا شفعة له.

ولو أن رجلا باع عبدين أحدهما له والآخر لغيره صفقة واحدة بغير[6] أمر[7] صاحب العبد ما حال البيع؟ وهل[8] للمشتري الخيار؟ فإن قال المجيب: البيع جائز أو قال البيع[9] باطل أو قال له الخيار أو لا خيار له فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن أجاز مولى الآخر جاز البيع فيهما جميعا، وإن لم يجز البيع،[10] فإن كان المشتري علم وقت الشراء بذلك لزمه البيع في الواحد بحصته وإن لم يعلم وقت البيع وعلم بعد ذلك، فإن علم قبل القبض فله أن ينقض البيع كله، وإن علم بعد قبضهما لزمه الباقي بحصته.

وسئل عن رجل[11] وكل رجلا بأن يشتري له دارا بعينها فاشتراها الوكيل وهو شفيعها أله[12] الشفعة؟ فإن قال: له الشفعة قيل له: كيف يقضى له[13] بالشفعة والعهدة على من؟ فإن أجاب بشيء فقد

---

[1] وقال
[2] فز با رص دم + المجيب
[3] رص با دم بطلت
[4] رص با دم + قال
[5] فز با رص البيع
[6] رص با –
[7] رص با بأمر
[8] ب هل
[9] رص ط –
[10] رص –
[11] ب ولو أن رجلا
[12] ب هل له
[13] فز –

أخطأ إلا أن يقول: إن كان الآمر حاضرا بعدما أتى القاضي قضي للمشتري بالشفعة على الآمر وأمر المشتري بقبضها لنفسه وعهدته على البائع، وإن كان االآمر غائبا قبضها المشتري للآمر وكتب عهدته على البائع فإذا حضر الآمر خاصمه المشتري فقضى[١] له بالشفعة عليه وكتب المشتري عهدة نفسه على الآمر.

وإذا[٢] سئل[٣] عن أربعة أجروا أنفسهم لحمل الجنازة إلى المقبرة هل تجوز الإجارة؟ هل[٤] يجب لهم الأجرة؟[٥] فإن قال: نعم أو لا[٦] فقد أخطأ، ولكن[٧] ينبغي أن يقول: إن لم يوجد لحمل الجنازة غيرهم لا تجوز الإجارة؛ لأن الواجب عليهم أن يحملوها، وإن وجد غيرهم جازت الإجارة ولهم الأجر؛ لأن الواجب ليس عليهم خاصة.

وإذا سئل /[٢٩٦و] عن رجل اشترى جارية بثمان مئة درهم نسيئة فحدث فيها عيب عند المشتري فباعها من البائع بست مئة درهم ثم ذهب العيب عنها. فإن قال المجيب: البيع جائز[٨] أخطأ أو[٩] قال[١٠] فاسد فقد أخطأ، ولكن[١١] ينبغي[١٢] أن يقول: إن ذهب العيب قبل القبض بطل بيع الثاني، وإن ذهب العيب بعد قبض[١٣] البائع من المشتري فالبيع جائز.

---

[١] ب ويقضي؛ با وقضى
[٢] رص ط –
[٣] رص ط دم وسئل
[٤] فز با رص ط دم وهل
[٥] فز الأمر؛ رص ط دم با الأجر
[٦] فز با ط رص دم لا أو قال نعم
[٧] ط –
[٨] رص + فقد
[٩] رص وإن
[١٠] فز –
[١١] ط – لكن
[١٢] ط + للمجيب
[١٣] فز قبضه؛ رص ط دم با ما قبضه

وإذا سئل عن رجل باع عبدا على أن البائع بالخيار ثلاثة أيام ثم إن البائع تقاضى[١] المشتري الثمن هل يكون هذا إجازة منه؟ فإن قال: بطل خياره أو[٢] هو على خياره فقد أخطأ، ولكن ينبغي[٣] أن يقول: إن تقاضاه قبل أن يتفرقا فهو على خياره، وإن تقاضاه بعدما تفرقا بطل خياره. وهذه[٤] الرواية عن الحسن بن زياد.

وإذا سئل عن رجل اشترى جارية على أنها من ذوات الحيض فإذا هي لا تحيض[٥] هل جاز[٦] البيع أم لا؟[٧] فإن قال: نعم أو لا[٨] فقد أخطأ، ولكن ينبغي[٩] أن يقول: إن أراد بقوله من ذوات الحيض[١٠] أنها حاضت عند البائع جاز البيع، وإن أراد أنها تحيض في المستقبل فالبيع فاسد.

وإذا سئل عن رجل استأجر رجلا ليحمل له حمولات إلى موضع فحمل نصف الطريق ثم تركه للعذر كم يجب الأجر؟ فإن قال المجيب: يجب نصف الأجر أو قال يجب[١١] نصف[١٢] الأقل[١٣] أو أكثر فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن كان الطريق كله مستويا ولم يكن في أحد النصفين جبل ولا عقبة يجب نصف الأجر، وإن كان في أحد النصفين جبل أو عقبة فإنه يقسم الأجر على كل واحد من النصفين فيلزمه حصة الذي حمل.

---

[١] رص + على
[٢] رص با + قال
[٣] فز رص با دم ط وينبغي
[٤] فز وهكذا
[٥] رص با ط دم - فإذا هي لا تحيض
[٦] فز با رص يجوز
[٧] فز -
[٨] رص با لا يجوز أو يجوز
[٩] فز رص دم با وينبغي؛ ط - فإذا هي لا تحيض هل جاز البيع أم لا؟ فإن قال: نعم أو لا فقد أخطأ، ولكن ينبغي
[١٠] با + أي
[١١] رص با دم + أقل من
[١٢] رص با دم ط النصف
[١٣] فز أقل من النصف؛ رص با -

وإذا سئل عن رجل باع شيئا في السوق واستعان[١] برجل من أهل السوق فأعانه ثم طلب الرجل من البائع الأجر هل له ذلك؟ فإن قال نعم أو قال لا فقد أخطأ، ولكن ينبغي للمجيب أن يقول: ينظر إلى أهل ذلك السوق، فإن كانوا لا يعينون إلا بالأجر فإنه يقضى للمعين بأجر مثله فيما أعان، وإن كان أهل ذلك السوق يعينون في مثل ذلك العمل بغير أجر فلا شيء له، وكذلك إن[٢] أدخل رجل من أهل السوق رجلا آخر في حانوته فأعانه ساعة على بيعه وشرائه.

وإذا سئل عن رجل أوصى بأن يعطى فلان عشرة نعاج من أغنامه ثم مات ونعاجه[٣] حبالى ثم ولدت بعد ذلك أيعطى مع[٤] أولادهن[٥] أو بغير أولادهن[٦] فإن قال: نعم أو قال:[٧] لا فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن كانت النعاج بغير[٨] أعيانها كان اختيارها إلى الورثة يختارون ما شاؤا /[٢٩٦ظ] ويدفعون عشرة[٩] بغير[١٠] أولاد، وإن كانت النعاج بأعيانها فهي له بأعيانها مع أولادها إن كان ذلك يخرج من الثلث.

وإذا سئل عن رجل له على رجلين دين فأخذ من أحدهما خمسة دراهم ومن الآخر خمسة وخلط بعضها ببعض ثم وجد بعض الدراهم نبهرجة فكل واحد منهما ينكر هل له أن يرد على أحدهما ولا يعرف من أيهما أخذ النبهرجة؟ فإن قال المجيب: له أن يرده[١١] على أحدهما أو لا يرد[١٢] فقد أخطأ،

---

[١] فز با رص دم فاستعان
[٢] فز با رص دم ط إذا
[٣] فز با رص دم ط وأغنامه
[٤] با من
[٥] با الأولاد
[٦] رص با ط - أو بغير أولادهن
[٧] ب -
[٨] فز من غير
[٩] فز با رص دم ط - ويدفعون عشرة
[١٠] فز أو بغير
[١١] فز با رص ط يرد
[١٢] رص -

وينبغي[1] ينبغي أن يقول: إن وجد درهما أو درهمين أو ثلاثة أو أربعة أو خمسة نبهرجة لا يرد على أحدهما؛ لأن كل واحد منهما أن يقول: الجياد هي دراهمي. وإن وجد الستة[2] منها نبهرجة كان له أن يرد على كل واحد منهما درهما، وإن وجد سبعة[3] فله أن يرد على كل واحد منهما[4] درهمين. وإن وجد ثمانية فله أن يرد على كل واحد منهما ثلاثة. وإن وجد تسعة فله أن يرد على كل واحد أربعة. وإن وجد العشرة نبهرجة فله أن يرد على كل واحد منهما خمسة.[5]

وإذا سئل عن امرأة وجب قبلها حق لآخر[6] فطلب إحضارها مجلس الحاكم وهي تأبى هل تؤمر بإحضارها؟ فإن قال نعم أو قال[7] لا فقد أخطأ، ولكن ينبغي[8] أن يقول: إن ثبت خروجها إلى الحمام ولم تكن نفساء ولا مريضة[9] فلا بد من[10] أن تحضر باب الحاكم إذا توجهت اليمين عليها، فإن[11] كانت عفيفة لا تخرج من بيتها يبعث[12] إليها من يحلفها ولا يخرجها.[13]

---

[1] فز با رص ولكن ينبغي
[2] رص با ط ستة
[3] فز + نبهرجة
[4] ب با –
[5] رص + دراهم
[6] رص لأحد
[7] فز با –
[8] فز با رص ط دم وينبغي
[9] فز با رص ط دم مريضة ولا نفساء
[10] ب –
[11] رص با وإن
[12] رص بعث؛ با + القاضي
[13] ط + من بيتها

وإذا سئل عن رجل حمل الدقيق إلى منزله واستأجر[١] امرأته لتخبزه هل يجب لها الأجر؟ فإن قال[٢] نعم أو قال[٣] لا فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن أراد أن يخبز[٤] للبيع، فلها الأجر، وإن أراد أن يخبز ليأكلوا منه[٥] لا يجب[٦] الأجر.

وإذا سئل عن رجل قال لامرأته: أنت طالق كالثلج تكون بائنا أو رجعيا؟ فإن قال المجيب[٧] بائنا أو رجعيا فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن أراد به كالثلج في البرودة فهي[٨] بائن، وإن أراد به[٩] في البياض مثل الثلج فهو رجعي.

وإذا سئل عن رجل له نهر فغصبه[١٠] غاصب هل يجوز لمن علم بالغصب أن يتوضأ من ذلك النهر؟ فإن قال لا[١١] أو قال نعم[١٢] لا ينبغي له أن يتوضأ به،[١٣] فقد أخطأ، ولكن[١٤] ينبغي أن يقول: إن كان الغاصب حوله من موضع إلى موضع آخر لا ينبغي أن يتوضأ به أحد، وإن كان النهر في موضعه لا يكره أن يتوضأ أو يشرب منه. وهذا جواب المشايخ، ولم يذكر عن[١٥] المتقدمين شيء.[١٦]

---

[١] فز رص با دم فاستأجر
[٢] ط + المجيب
[٣] فز ط –
[٤] رص الخبز
[٥] رص الخبز للأكل
[٦] ط + لها
[٧] رص –
[٨] فز رص ط دم با فهو
[٩] فز ط رص دم با –
[١٠] رص با فقبضه؛ ط فغصب
[١١] فز + بأس؛ رص دم ط با بأس به
[١٢] ط –
[١٣] ب – لا ينبغي له أن يتوضأ به
[١٤] ط –
[١٥] فز من
[١٦] فز رص –

/[٢٩٧و] وإذا سئل عن رجل اشترى دارا في سكة غير نافذة وفي السكة نهر جار هل لأهل السكة كلهم الشفعة؟ فإن قال: لا أو قال نعم فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إن كان هذا النهر للعامة وليس لأهل السكة ملك في رقبة النهر وكان النهر ابتداؤه من مفتح السكة طولا إلى أقصاها فهذه السكة حكمها حكم النافذة ولا تجب الشفعة إلا للجار. وإن كان نهر العامة[١] يجري في عرض السكة فإن كانت الدار في أقصى السكة فمن كان وراء النهر فهم كلهم شفعاء الملازق وغير الملازق واحد،[٢] ولا شفعة للذي دون النهر. وإن[٣] كانت هذه الدار في أعلى السكة والنهر بينهم لا[٤] شفعة إلا لمن[٥] جاورها[٦] بالملازقة. وإن كان هذا النهر رقبته ملكا لأهل هذه السكة وإنما يجري فيها الماء على اصطلاح من مالكيها فهذه سكة غير نافذة تجب الشفعة لهم جميعا.

وإذا سئل عن ذمي كان غنيا في بعض السنة ثم افتقر أو كان فقيرا ثم استغنى[٧] فإن قال: يؤخذ منه جزية الفقراء أو جزية الأغنياء فقد أخطأ،[٨] وينبغي أن يقول المجيب: إن كان أكثر السنة غنيا يؤخذ منه جزية الأغنياء، وإن كان أكثر السنة فقيرا ثم استغنى يؤخذ منه جزية الفقراء.

وإذا سئل عن رجل ضرب بطن شاة أو بقرة لرجل فألقت جنينا ميتا هل يجب عليه الضمان؟ فإن قال المجيب[٩] يجب[١٠] أو[١١] لا يجب[١٢] فقد أخطأ، ولكن ينبغي[١] أن يقول: إن ألقت جنينا[٢] ميتا ولم

---

[١] رص ط دم با النهر للعامة
[٢] ب – وغير الملازق واحد
[٣] ط وإذا
[٤] فز رص دم ط با فلا
[٥] رص إن
[٦] رص جاوزها
[٧] رص ط فاستغنى
[٨] فز ط دم رص با – فإن قال: يؤخذ منه جزية الفقراء أو جزية الأغنياء فقد أخطأ
[٩] فز –
[١٠] فز نعم؛ ط + الضمان
[١١] رص + قال
[١٢] فز رص –؛ ط + الضمان

ينقص[٣] الشاة أو البقرة لا يجب في الجنين شيء، وإن انتقص[٤] فعليه ضمان النقصان، وهي بخلاف للجارية.[٥]

ولو أن رجلا أخذ حمار رجل من الجبانة بغير أمر صاحبه فاستعمله ثم رده إلى الجبانة وكان مع الأتان جحش فأكل الذئب الجحش هل يضمن؟ وإنما استعمل الحمار خاصة؟ فالجواب فيه:[٦] إن لم يتعرض للجحش بشيء[٧] سوى[٨] أنه لما[٩] ساق الأم استاق[١٠] الجحش معه ذاهبا وجائيا فلا ضمان عليه. وإن كان حين ساق الأتان ساق معه الجحش[١١] فهو ضامن لقيمة الجحش.

وإذا أقر الرجل في مرضه بعبد لبعض ورثته ثم أعتق بعد ذلك العبد فإن قال المجيب: يجوز عتقه أو قال لا يجوز فقد أخطأ، ولكن[١٢] ينبغي[١٣] أن يقول: هو[١٤] على وجهين إن كذبه سائر الورثة على إقراره جاز عتقه في الحكم من ثلثه وإن صدقه سائر الورثة فعتقه باطل في الحكم وأما فيما بينه وبين الله تعالى، فإن لم يكن بينهما سبب /[٢٩٧ظ] التمليك[١٥] لم يخرج من ملكه وجاز عتقه من الثلث إذا مات من مرضه، وإن صح من مرضه جاز عتقه من جميع المال.

---

[١] فز ط وينبغي

[٢] ب –

[٣] فز تنتقص

[٤] فز ط رص دم با انتقصت

[٥] فز مخالفة بحكم الجارية

[٦] رص + أنه

[٧] رص –

[٨] ط غير

[٩] رص –

[١٠] رص فاستاق

[١١] ب – ذاهبا وجائيا فلا ضمان عليه. وإن كان حين ساق الأتان ساق معه الجحش

[١٢] ط –

[١٣] ط وينبغي

[١٤] ط هذا

[١٥] فز الملك؛ رص لتمليك

وسئل بعضهم عن صبي أدرك فأراد أن يحج فمنعه أبوه هل له أن يخرج بغير[1] رضاه[2] قال: الجواب فيه أنه إن كان الابن صبيح الوجه لم تخرج لحيته فلوالده أن يمنعه حتى يلتحي، وإن لم يكن حاله[3] هكذا[4] إلا أن والده[5] معسر محتاج[6] إلى النفقة وهو لا يمكنه أن يخلف لهما نفقة كاملة فالجواب كذلك. وإن أمكنه ذلك إلا أن الطريق مخوف فلا يخرج أيضا بغير إذنهما. وإن كان الطريق الغالب فيه[7] السلامة فله الخروج.

وإذا سئل عن رجل دفع إلى الصباغ[8] ثوبا ليصبغه فجحده الصباغ وحلف ثم جاء بالثوب مصبوغا هل يجب له الأجر؟ فإن قال نعم أو قال لا فقد أخطأ، والجواب فيه أنه لو صبغه قبل الجحود يجب[9] الأجر، وإن صبغه[10] بعد الجحود[11] فصاحب الثوب بالخيار إن شاء أخذ الثوب فأعطاه[12] ما زاد الصبغ فيه، وإن شاء تركه وضمنه قيمة الثوب أبيض، فصار[13] كمن صبغ ثوب رجل بغير إذنه.

وإذا سئل عن رجل وكل رجلا بأن يشتري له عبدا بعينه بألف درهم فاشترى[14] الوكيل بألف درهم كما أمره وقال عند الشراء: اشهدوا أني اشتريته لنفسي فإن قال المجيب: يجوز الشراء لنفسه أو[15]

---

[1] فز من غير
[2] ط رص – بغير رضاه
[3] رص –
[4] رص كذلك
[5] رص الوالد
[6] فز ط با دم والديه معسران يحتاجان؛ رص معسران يحتاجان
[7] فز رص دم ط با عليه
[8] فز رجل صباغ؛ ط رصباغ
[9] رص وجب
[10] فز –
[11] فز + فلا يجب الأجر
[12] رص ط دم با فأعطاه
[13] فز رص ط دم با وصار
[14] فز رص دم ط با فاشتراه
[15] فز + قال يكون الشراء؛ رص ط قال يكون شراؤه

للآمر فقد أخطأ،[١] والجواب أنه لو اشتراه بمحضر من الموكل[٢] جاز شراؤه لنفسه، وإن اشتراه في حال غيبته يكون الشراء للآمر.

وإذا سئل عن امرأة خرجت من بيت الزوج إلى منزل أبيها وأمها[٣] زائرة فمرضت ولم يتهيأ لها الرجوع إلى منزل الزوج هل لها النفقة ما دامت هناك؟ فإن قال: لا أو قال نعم[٤] فقد أخطأ، والجواب[٥] أنها إن كانت بحال يمكن أن تحمل في محفة أو نحو ذلك فلا نفقة لها ما لم ترجع، وإن كان لا يتهيأ حملها بوجه من الوجوه فإنه يؤخذ الزوج بنفقتها ما دامت في هذه الحال.[٦]

وإذا سئل عن رجل دفع إلى رجل درهما وضحا وقال: اشتر لي بنصف درهم لحما، وبنصف درهم قطنا ولم يزد على هذا فكيف يصنع هذا الوكيل؟ فإن[٧] كسر الدرهم يضمن وإن اشترى به مكسرة ضمن. فالجواب[٨] فيه: أنه لا وجه له سوى أن يقول لبائع القطن: اشتر لنفسك لحما بنصف درهم ثم يشتري هذا الوكيل منه القطن واللحم بدرهم.[٩] أو يقول للقصاب: اشتر لنفسك /[٢٩٨و] بنصف درهم قطنا ثم يشتري هذا الوكيل منه القطن واللحم بالدرهم.[١٠]

---

[١] رص + ولكن ينبغي أن يقول إن كان الآمر حاضرا وقال ذلك

[٢] رص – والجواب أنه لو اشتراه بمحضر من الموكل؛ با الوكيل

[٣] فز با أو أمها

[٤] فز با ط دم رص نعم أو قال لا

[٥] رص + أن يقال

[٦] فز با رص دم ط الحالة

[٧] رص إن

[٨] فز با ولكن الجواب؛ رص والجواب

[٩] فز بالدرهم؛ با بالدراهم

[١٠] رص – أو يقول للقصاب: اشتر لنفسك /[٢٩٨و] بنصف درهم قطنا ثم يشتري هذا الوكيل منه القطن واللحم بالدرهم؛ با بالدراهم

وإذا سئل عن رجل اشترى شيئا وزنيا على أن وزنه كذا فوجد[1] أكثر[2] من ذلك الوزن لمن يكون الزيادة وما حال البيع؟ فإن قال:[3] جائز أو فاسد والزيادة للمشتري أو للبائع فقد أخطأ، فالجواب[4] عنه[5] أن يقال:[6] إن اشتراه بغير جنسه جاز البيع، فإن وجده زائدا[7] على ما سمى من الوزن فهو على وجهين: إن كان الشيء في تبعيضه ضرر فالزيادة للمشتري، وهو أن يشتري إبريق فضة بعشرة دنانير على أن وزنه مئة درهم أو اشترى قمقمة بعشرة دراهم[8] على أن وزنها ثلاثة أمناء فإذا هو أكثر فالزيادة للمشتري، وإن كان المبيع شيئا لا يكون في تبعيضه ضرر وهو أنه اشترى نقرة فضة أو صفر أو نحاس غير معمول فالزيادة للبائع، وإن اشتراه بجنسه فهو أيضا على وجهين: فإن لم يكن في تمييزه ضرر جاز البيع في حصته، وهو أن يشتري نقرة فضة وزنه مئة بمئة درهم فوجدها مئتين جاز البيع في النصف وبطل في النصف.

ولو اشترى إبريق فضة وزنه مئة بمئة درهم فوجده[9] مئتين[10] فإن قال: البيع فاسد في الكل أو في النصف فهو خطأ،[11] ولكن الجواب[12] أنه[13] إن علم أن وزنه مئتان قبل أن يتفرقا فهو بالخيار إن شاء زاد

---

[1] رص ط دم فوجده
[2] رص أزيد
[3] با البيع
[4] رص با ط دم والجواب
[5] فز با ط دم والجواب فيه؛ رص –
[6] فز يقول
[7] فز رص دم ط زيادة
[8] رص بعشرين درهما
[9] رص ط فوجد وزنه؛ با ووجد وزنه
[10] ط: مئتي درهم
[11] فز فقد أخطأ
[12] ط + فيه
[13] ط أن يقال؛ با أن

في الثمن مئة ويجوز البيع في الكل وإن شاء نقض البيع، وإن علم به بعدما تفرقا فالبيع باطل في النصف وجائز[١] في النصف، وهو بالخيار.

وإذا سئل عن رجل سرق من رجلين عشرة دراهم أو سرق من عشرة أناس عن كل واحد منهم درهما هل يجب عليه القطع؟ فإن قال: لا أو قال[٢] نعم فقد أخطأ، وينبغي للمجيب أن يقول: إن سرق من بيت واحد بدفعة واحدة وجاؤوا كلهم فإنه يقطع، وهذه الرواية عن محمد بن الحسن.

وإذا[٣] سئل عن رجل كان له على رجل دين مئة درهم وعنده وديعة مئة درهم فقال جعلتها قصاصا بديني هل يصير قصاصا؟ فإن قال: نعم أو قال لا[٤] فقد أخطأ، وينبغي أن يقول: إن كانت الدراهم في يديه أو قريبة منه حيث[٥] يقدر على قبضها جاز،[٦] وصار[٧] قصاصا وإن لم تكن قريبة[٨] منه[٩] لا تصير قصاصا[١٠] ما لم يرجع إليها، وهذه الرواية عن محمد بن الحسن.[١١]

وإذا سئل عن رجل زوج لابنه الكبير امرأة بغير إذن الابن، فإن قال: /[٢٩٨ظ] النكاح موقوف على إجازة الابن قيل له: إن لم يجز الابن ولم يرده[١٢] حتى جن الابن[١٣] جنونا مطبقا ما حال النكاح؟ فإن

---

[١] رص با جائز
[٢] با –
[٣] في دم هذه الفقرة تأتي بعد الفقرة التالية.
[٤] فز دم با ط رص لا أو قال نعم
[٥] رص بحيث
[٦] دم – جاز.
[٧] دم: صار.
[٨] با – وإن لم تكن قريبة
[٩] ب –
[١٠] با – لا تصير قصاصا
[١١] فز با رص – بن الحسن؛ دم + والله أعلم.
[١٢] رص دم با يرد
[١٣] ب فز –

قال: جاز النكاح أو بطل فقد أخطأ، ولكن ينبغي أن يقول: إذا[1] أجاز الأب النكاح بعدما جن[2] الابن[3] جاز، وإلا فلا؛ لأن الأب صار بحال لو استأنف العقد جاز عقده[4] فتجوز إجازته.[5]

باب من تكلم بكلام[6] يكون كفرا أم لا[7]

وسئل[8] أبو القاسم عن رجل طالب رجلا بحق فانتهى كلامه إلى أن قال بالفارسية: أكر أو خداي جهانست بستانم أزوي. قال:[9] هذا اجتراء منه على الله تعالى ودعوى منه أنه يغلب ربه تعالى عن ذلك علوا كبيرا، وصار بذلك مرتدا، فإن تاب وإلا ضرب عنقه. قيل له: فإن قال: أكر أو بيغامبراست؟ قال: هذا[10] أيسر؛ لأن النبي صلى الله عليه وسلم كان يغلب ويقتص منه.

وسئل عن رجل بينه وبين رجل خصومة فقال له رجل حكم خداي خيست فقال من حكم خداي جه دانم قال ها استخفاف بأمر الله تعالى والاستخفاف بأمر الله تعالى كفر.

وسئل سفيان بن حيان عمن زعم أن المعوذتين ليستا من القرآن. قال: لا يكفر؛ لأنه متأول بحديث ابن مسعود وأبي بن كعب.

وقال إبراهيم بن رستم: من زعم أن إتيان الحائض حلال فقد كفر.

---

[1] فز رص با دم ط إن

[2] ب –

[3] فز ب –

[4] رص ب –

[5] من هنا سقط من نسخة رص إلى باب مسائل شتى متفرقة.

[6] فز الكلام

[7] با + يكون؛ ب رص – أم لا؛

[8] ترتيب بعض مسائل هذا الباب في ب مختلف عن سائر نسخ المجموعة.

[9] فز + يكون

[10] فز هو

وسئل بعضهم عن نصراني أسلم فمات أبوه بعد ذلك فقال: ليتني لم أسلم إلى هذا الوقت حتى أرث منه. قال: يصير مرتدا.[1]

وسئل[2] عن نصراني قال لرجل مسلم: اعرض عليّ الإسلام حتى أسلم عندك. فقال له[3] الرجل: اذهب[4] إلى فلان العالم حتى يعرض عليك الإسلام حتى[5] تسلم[6] عنده.[7] قال: /[٢٩٩و] يكفر هذا الرجل؛ لأنه قدر رضي بكفره في بعض الأوقات، ومن رضي بالكفر ساعة[8] يكفر. قال الفقيه أبو الليث:[9] سألت[10] الفقيه أبا جعفر عن هذا، قال:[11] لا يكفر.

وروي عن أبي يوسف أنه قال: كان النبي صلى الله عليه وسلم[12] يحب القرع، فقال رجل عنده:[13] أنا[14] لا أحبه. فقال أبو يوسف: هاتوا بالنطع والسيف.[15] والنطع فقال الرجل: أستغفر الله فتركه.

وسئل أبو بكر الإسكاف[16] عن رجل عاب النبي صلى الله عليه وسلم في شيء. قال: يكفر؛ لأنه استخف بالنبي صلى الله عليه وسلم،[1] ومن استخف بالنبي صلى الله عليه وسلم[2] فكأنه استخف ربه.

---

[1] في ب ترتيب ما بعد هذه المسألة مختلف عن سائر النسخ.
[2] ب ط + بعضهم
[3] فز –
[4] فز با دم حتى تذهب
[5] فز ط با –
[6] فز فتسلم؛ ط با لتسلم
[7] ط عنه
[8] فز رص با دم + فإنه
[9] فز ط رص دم –
[10] فز ط با دم رص وسألت
[11] فز با دم رص فقال
[12] فز عليه السلام
[13] با –
[14] فز رص دم ولكني؛ با إني
[15] رص بالسيف
[16] رص ط دم با –

وقال محمد بن سلمة: بلغني عن ابن الرماح أنه قال: من قال لشعر النبي صلى الله عليه وسلم[٣] شُعير[٤] فقد كفر.

وسئل غسان عن رجل تمنى ألا يكون حرم الله تعالى[٥] الخمر. قال: لا يكفر؛ لأن الخمر قد كانت حلالا من قبل. ألا ترى أنه لو تمنى ألا يكون الله تعالى فرض صوم شهر رمضان لما شق عليه الصوم لا يكفر. قال: ولو تمنى أن[٦] لو لم تحرم الزنا أو الظلم أو قتل النفس بغير حق كفر؛ لأن إطلاق هذه الأشياء خروج من الحكمة وجهل منه. قيل: فلو تمنى لنبي من الأنبياء ألا يكون نبيا قال: فهو[٧] على وجهين: إن أراد به أنه لو لم يبعث نبيا لم يخرج[٨] من الحكمة والعدل فإنه لا يكفر، وإن أراد به استخفافا بذلك النبي صلى الله عليه وسلم[٩] أو عداوة[١٠] له[١١] كفر.[١٢]

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: ينبغي لك أن تسجد لله تعالى سجدة وسجدة لي هل يكفر؟ قال: لا؛ لأن مراد الناس بهذا الشكر والمنة لا الحقيقة.

---

[١] فز رص دم عليه السلام

[٢] فز رص دم ط با - ومن استخف بالنبي صلى الله عليه وسلم

[٣] فز -؛ رص عليه السلام

[٤] فز رص شعيرة

[٥] فز رص -

[٦] رص أنه

[٧] رص با دم هو

[٨] فز با ط دم رص يكن خارجا

[٩] فز با -

[١٠] رص عداوته

[١١] فز ط به؛ ر: فقد

[١٢] بعد هذه الفقرة في ب فز دم تأتي الفقرة " وسئل أبو بكر عن رجل قال: استقبلني أمر أردت أن أكفر قال: لا يكفر بهذا الكلام."؛ وبعدها في فز فقرة تبدأ: "وسئل نصير عن رجل يدعوه الأمير فيسأله عن أشياء..."، ثم يستمر المتن من فقرة "... ينبغي أن تسجد لله سجدة وسجدة...."

وسئل أبو نصر /[٣٠٠و] عن رجل قال: إن كان الله تعالى يعلم أني عملت كذا فالله غير عالم. وقد كان عمل ذلك العمل. قال: هو كافر؛ لأنه وصف ربه بالجهل. قال الفقيه: هذا إذا كان القول باختيار منه. فأما[١] إذا حلف على ذلك وقال[٢] هذا القول لأمر خافه فهو عاص ولا يكفر.

وسئل أبو القاسم عن رجلين تشاجرا فقال أحدهما: الله حاكم بيني وبينك. وقال الآخر بالفارسية: خدايا حاكمي رانه شايز أو قال: حاكمي ترا شايز. قال: هذا[٣] مرتد؛ لأن المسلمين علموا أن الله يحكم بين عباده شريفهم[٤] ووضيعهم وغنيهم وفقيرهم[٥] ودنيئهم[٦]

سئل[٧] أبو بكر عن رجل قال لآخر في خصومة وقعت بينهما:[٨] هروزي من أزكل جون توده بكنم. قال: إن أراد بهذا الكلام أني أخلق وأصور مثلك لحما ودما، فإنه يكفر، وإن أراد به[٩] بيان[١٠] صفته[١١] لا يكفر.[١٢]

وسئل أبو بكر عن رجل قال لرجل: أعطني حقي وإلا أخذتك يوم القيامة. فقال له[١] الآخر بالفارسية:[٢] مرا كجاياني أندران أبنوهي. هل يكفر؟ قال: لا؛ لأنه يقول: إنك[٣] لا تجدني ولكن الله تعالى يجدني.

---

[١] فز ط با رص دم وأما
[٢] رص فقال
[٣] فز رص با ط هو
[٤] رص با ط فز + وحقيرهم
[٥] فز رص با ط – ووضيعهم وغنيهم وفقيرهم
[٦] رص دم + بالحق المبين؛ في ب ترتيب هذه الفقرة مختلف عن سائر النسخ.
[٧] رصدم ط وسئل
[٨] فز + قال بالفارسية
[٩] فز ط با دم –
[١٠] ب –
[١١] رص با ط دم ضعفه
[١٢] من هذه الفقرة في نسخة ب وفز الترتيب كما في المتن.

وسئل عن رجل قال بالفارسية: أكر فلان بيغامبر بودي بوي من بدونكه وندمي. قال: إن أراد به: لو كان هو رسول الله لم يؤمن به يكفر. قيل له: لم يكفر، وهو محال؟ قال: ألا ترى أنه لو قال: لو أمرني الله تعالى بأمر لا أفعل ولا أؤمن به أليس يكفر؟ ألا ترى أنه لو قال: لو أمرني الله تعالى بعشر صلوات فإني لا أصليها،[٤] أليس يكفر؟[٥] أو قال: لو كانت القبلة من هذه الناحية لم أصل فكذلك ههنا.[٦]

وسئل أبو القاسم عن رجل اشترى شيئا فجرى بينهما كلام فقال الرجل بالفارسية: كبركي به أز من كار. قال: صار الرجل كافرا وحرمت عليه امرأته؛ لأنه ليس عمل من الأعمال شرا من الكفر. قال الفقيه: إن أراد به تقبيح ذلك الفعل[٧] أي إن[٨] هذا الفعل شر من الكفر لا يكفر.

وسئل بعضهم عن رجل قال: لا إله وأراد أن يقول إلا الله، فلم يتكلم به. قال: لا يكفر؛ لأنه معتقد على الإيمان.[٩]

وسئل[١٠] أبو القاسم عن رجلين تشاجرا فقال أحدهما لصاحبه: يا ابن الزانية وهرج خداي راجنين نامست. وكان اسم الرجل محمد هل يكفر[١١] الشاتم؟ قال: لا يقع الأوهام على النبي صلى الله عليه وسلم[١] فلا[٢] يكفر ما لم ينوه ويحمل كلام المسلمين[٣] على أجمله وأحسنه.[٤]

---

[١] رص –

[٢] ب –

[٣] رص –

[٤] فز أفعل

[٥] رص ن – ألا ترى أنه لو قال: لو أمرني الله تعالى بعشرصلوات فإني لا أصليها أليس يكفر

[٦] فز با رص ط دم هذا

[٧] ب –

[٨] رص دم –

[٩] في مانيسا بعد هذه الفقرة وسئل أبو بكر عن رجل قيل له: ألا تخشى الله؛ وفي د بعد هذه الفقرة: وسئل أيضا عن رجل مر على مؤذن وهو يؤذن

[١٠] في مانيسا هذه الفقرة بعد فقرة: وسئل عن رجل قال: إن كان غدا كذا وإلا أكفر. قال: يكفر من ساعته

[١١] ط با + هذا

وسئل أيضا[٥] عن رجل مر على مؤذن وهو يؤذن فقال له: كذبت. قال: يكفر.[٦]

وسئل أبو القاسم عن رجل تشاجر مع امرأته فقال: هرزمان كافر شوم. قال: يكفر.

وسئل[٧] عن رجل قال: إن كان غدا كذا وإلا أكفر. قال: يكفر من ساعته.[٨]

وسئل أبو بكر عن رجل قيل له: ألا تخشى الله؟ فقال في حال الغضب: لا. قال: صار كافرا بالله العظيم وبانت منه[٩] امرأته وينبغي أن يتوب ويرجع إلى الإسلام، ويكون أبدا نادما باكيا على ما قال لعل الله تعالى يعفو عنه.

وسئل أبو بكر عن رجل يحتاج إلى كثرة[١٠] المال:[١١] فالحلال[١٢] والحرام سواء. قال: كل من استخف[١٣] بمحارم[١٤] الله تعالى[١٥] يخاف عليه الكفر، ولكن لا يحكم بكفره.

وسئل أبو بكر[١] عن رجل قال لامرأته: إن لم تكوني أحب إليّ من الله تعالى فأنت طالق. فسئل عن ذلك فقال: امرأتي أحب إليّ من الله تعالى، هل يصدق بهذا؟ أو هل يحكم[٢] بهذا[٣] عليه الكفر؟ قال:

---

[١] رص عليه السلام
[٢] رص با دم ولا
[٣] رص با الناس
[٤] ط أحسنه وأجمله؛ بعد هذه الفقرة في ن: وسئل أبو بكر عن رجل يحتاج إلى...
[٥] با أبو القاسم
[٦] ب – وسئل أيضا عن رجل مر على مؤذن وهو يؤذن فقال له: كذبت. قال: يكفر.
[٧] رص + أبو بكر؛ ط با + أيضا
[٨] بعد هذه الفقرة في ن: وسئل أبو القاسم عن رجلين تشاجرا فقال أحدهما لصاحبه...
[٩] رص –
[١٠] رص دم كثير من
[١١] ب + قال
[١٢] ب الحلال؛ با والحلال
[١٣] ب يستحل
[١٤] ب حرام
[١٥] رص دم –

ليس بمسلم عندي من كان شيء من خلق الله تعالى أحب إليه من الله تعالى فيستتاب عما قال ويجدد نكاحه إن تاب.

وسئل أبو بكر عن رجل قال: استقبلني أمر أردت أن أكفر قال: لا يكفر بهذا الكلام.[٤]

وسئل أبو القاسم عن رجل علم امرأته الارتداد. قال: يصير الرجل مرتدا. قال الفقيه: يعني إذا علمها وأمرها بالارتداد؛ لأنه رضي لها بالكفر، ومن رضي بالكفر فهو كافر.

وسئل أبو بكر عن رجل قيل له: جرا كرد حلال نكردي. فقال: تا حرام نايم كرد حلال جه كردم. هل يكفر؟ قال: لا يكفر، وهو عاص. قيل له: لم لا يكون استخفافه بالمعاصي كاستخفافه بالله تعالى؟ قال: لا يعتبر مثل هذا، وهذا أقل مرتبة. قال: ألا ترى أني ربما أستخف بهؤلاء يعني المستفتين[٥] وهم عبيد[٦] الله[٧] فلا يكون بمنزلة الاستخفاف بالله تعالى.[٨]

وروى أبو نصر عن أبي عبد الله الثلجي قال: رفع الخبر إلى المأمون أن قاضيا سئل عن رجل قتل حائكا قال:[٩] عليه إجانة[١٠] من البيت،[١١] وقال: من[١٢] قتل حائكا[١٣] فعليه[١٤] إجانة[١] من البيت.[٢] قال[٣]

---

[١] دم نصر.
[٢] فز رص دم با يدعى
[٣] فز رص با دم ط –
[٤] ط با دم – وسئل أبو بكر عن رجل قال: استقبلني أمر أردت أن أكفر قال: لا يكفر بهذا الكلام.
[٥] رص المقيمين؛ دم المستقيمين.
[٦] ط با دم عباد
[٧] فز + تعالى
[٨] رص دم –
[٩] با فقال
[١٠] رص دم إنجاته؛ ط با إيجانة
[١١] رص دم با البت
[١٢] فز قال ومن
[١٣] دم + متعمدا
[١٤] فز با: متعمدا فجزاؤه؛ ط فجزاؤه

المأمون: علي به. فلما أقيم بين يديه قال: ما الذي بلغني عنك؟ قال: يا أمير المؤمنين مازحت /[٢٩٩ظ] ولم أرد جدا. قال: ويحك أتستهزئ بأحكام الله تعالى؟[٤] ثم أمر به فضرب حتى مات تحت السياط. قال الفقيه: كان[٥] يكفيه أن تسعة وتسعين سوطا للتعزير.[٦]

باب[٧] الكراهية

سئل[٨] نصير بن يحيى عن رجل يختلف إلى رجل من أهل الباطل والشر ليذب عن نفسه. قال: إن كان هذا رجلا[٩] مشهورا ممن يقتدى به فإني أكره أن يختلف إليه ويعظم أمره بين يدي الناس فيظن الناس أنه يرضى به، وإن كان هذا[١٠] لا يعرف فيداريه حتى يدفع الظلم عن نفسه من غير أن يأثم فلا بأس به إن شاء الله.[١١]

وسئل نصير[١٢] عن رجل يدعوه الأمير فيسأله عن أشياء فيتكلم بما يوافقه وبما[١٣] لا يوافق الحق مخافة أن يناله مكروه، أترى[١٤] له[١٥] أن يفعل أو لا يتكلم بالحق ولا يبالي ما يصيبه. قال: لا يحل[١٦] له[١]

---

[١] ط إيجانة؛ دم إنجانة

[٢] رص وقال: من قتل حائكا فعليه إجانة من البيت؛ با دم البت

[٣] رص دم فقال

[٤] رص دم با –

[٥] فز با دم –

[٦] دم + والله أعلم

[٧] فز دم كتاب

[٨] دم وسئل

[٩] ب –؛ با –

[١٠] فز با + رجلا

[١١] رص –؛ با + تعالى

[١٢] ب أبو نصر

[١٣] رص ط مما؛ با دم بما

[١٤] ب أتراه

[١٥] ب –

[١٦] ب يسعه

أن يتكلم عنده بخلاف الحق إلا أن يكون في موضع القتل أو ضرر[٢] يخاف على نفسه أو على بعض جسده التلف. قال الفقيه: وكذلك إن خاف أن يأخذ ماله كله.

وسئل أبو نصر عن رجل يصلي على الأرض ويبسط خرقة ويسجد عليها ليتقي به الحر. قال: لا بأس به. قال: وذكر عن أبي حنيفة[٣] أنه كان يصلي بمنى يوما وقد وضع خرقة بين يديه يسجد[٤] عليها[٥] فمر به رجل فقال له: يا شيخ لا تفعل مثل هذا؛ فإن هذا مكروه. فقال[٦] له أبو حنيفة: من أين أنت؟ قال:[٧] من أهل[٨] خوارزم. قال[٩] أبو حنيفة: الله أكبر. جاء التكبير من وراء[١٠] خوارزم.[١١] ثم قال: أيلقى[١٢] في[١٣] مساجدكم الحشيش[١٤] ؟ قال:[١٥] نعم. فقال:[١٦] فيجوز[١٧] السجدة[١٨] على الحشيش ولا يجوز على الخرقة؟

وسئل نصير[١٩] عن رجل ليس له مال وله عيال ويحتاج الناس إليه في حفظ الطريق والبَدْرَقَة أترى له[١] أن يقوم في هذا الأمر أو يعمل لعياله؟ وإن عمل في هذا الوجه فأعطوه وأهدوا له أترى له أن

---

[١] ب –
[٢] رص ط ضرب
[٣] ب + رحمه الله
[٤] ب وسجد
[٥] رص سجد عليها
[٦] رص قال
[٧] رص با فقال
[٨] ب –
[٩] رص با دم فقال
[١٠] با ورائكم
[١١] رص با دم –
[١٢] رص ط دم –
[١٣] رص ط أفي
[١٤] رص ط حشيش
[١٥] رص فقال
[١٦] فز ط قال
[١٧] رص دم يجوز؛ ط أفيجوز
[١٨] فز ط السجود؛ رص السجود
[١٩] رص دم أبو نصر

يقبل؟ قال: إن قدر على أن يعمل هذا العمل ولا يضيع عياله فعل، وإن كان لو عمل يضيع عياله فالقيام بأمر العيال ألزم له،[٢] وإن عمل /[٣٠٠ظ] ذلك العمل فأهدي له بقيامه[٣] بذلك فإن لم يأخذ أحب إلي، وإن أخذ فليس بحرام.

وسئل نصير عن رجل اشترى[٤] فراء[٥] الخلقان من اليهود والنصارى والعبيد[٦] ولا يرى عليه أثر النجاسة فينحيها[٧] ويستعملها الأساكفة[٨] من غير أن يغسل. قال: أرجو أنه[٩] في سعة من ذلك.

وسئل أبو نصر[١٠] عن رجل كسبه من الباذق ومات[١١] أيحل لورثته أن يأخذوا ميراثه؟ قال: ينبغي أن يتورعوا عنه، وإن عرفوا أربابها ردوها عليهم، فإن لم يعرفوا تصدقوا به.

وسئل أبو بكر عن رجل مات في غير بلده صلي[١٢] عليه ثم جاء أهله فحملوه إلى منزله هل يصلى عليه ثانيا. قال: إن كان الأول صلى عليه بإذن الإمام يعني السلطان أو القاضي لا يصلى عليه.[١٣]

وسئل أبو نصر عن الخلخال للولد الصغير قال: أكرهه للذكور. قيل:[١٤] لم؟ قال: لأنه لا ينبغي أن[١] تشبه الذكر بالأنثى بالخلخال[٢] ولا بالسوار.

---

[١] رص دم –
[٢] ب إليه
[٣] رص با دم لقيامه
[٤] با يشتري
[٥] ب ثوب
[٦] رص ومن العبد
[٧] فز فيخلفها؛ رص ط دم فيجعلها
[٨] ب للأشياء
[٩] ب أن يكون
[١٠] ب نصير
[١١] ب ط با –
[١٢] ب وصلى
[١٣] با + ثانيا
[١٤] فز ط دم + له

وسئل أبو نصر عن أهل قرية ابتلوا بالدياسة بالحمر فبالت أو راثت قال: فلا بأس به إذا ابتلوا. قال: وهكذا كان يقول أبو عبد الله يعني محمد بن سلمة. قال الفقيه:[٣] وروي عن محمد بن الحسن أنه كره ذلك وأمر بغسل الحنطة.

وسئل أبو نصر عن رجل له قرابة يتخذ الضيافة أو[٤] الوليمة[٥] ويتخذ[٦] مجلسا لأهل الفساد ويظهرون فيه فسقهم ويدعون أهل البدع والضلالة، هل يجوز الامتناع من الإجابة؟ قال: إن كان الرجل في نفسه بحال لو امتنع عن الإجابة يزجرهم عن فسقهم وفجورهم[٧] وجب عليه ترك الإجابة، وهذا أحد ما يقيم به النهي عن المنكر، وكذلك أهل البدع إذا كان المتمسك بالاستقامة بموضع يتبين هجرانه على مهجوره ويحمله ذلك على ترك ما هو فيه، وإن لم يكن الرجل بحيث يبالى به فلا حرج عليه أن يطعم منكرا للهو غير متلذذ بذلك[٨] ولا يصغي إليه.

وسئل أبو القاسم عن التعشير[٩] والنقط في[١٠] المصحف[١١] قال: لا بأس به عندي لانتفاع الناس به. وإنما كره أبو حنيفة رحمة الله عليه[١٢] في الزمان المتقدم؛ لأنه لم يكن لهم[١٣] إليه حاجة. وأما[١] اليوم فيه[٢] منفعة عظيمة والحاجة إليها[٣] ماسة.

---

[١] ب با - لا ينبغي أن
[٢] ب في الخلخال
[٣] فز -
[٤] ب -
[٥] ب والوليمة
[٦] رص ط دم فيتخذ
[٧] رص -
[٨] رص به لذلك؛ با لذلك
[٩] ب تعشير المصحف
[١٠] ب فيه
[١١] ب -
[١٢] فز ط رص دم -
[١٣] فز ط با رص دم -

وسئل أبو مطيع عن امرأة تأكل الفتيت وأشباه ذلك تلتمس السمن قال: لا بأس به ما لم تأكل فوق الشبع، فإن[٤] أكلت فوق الشبع لم[٥] يحل لها.

وسئل شداد عن رجل استلب من رجل ثوبا أو ملاءة فهرب فتبعه هذا حتى دخل داره /[٣٠١و] هل لهذا أن يدخل داره؟ قال: لا بأس به[٦] حتى يأخذ حقه. قيل: فإن كان الرجل له على امرأة حق هل يجوز أن يلازمها؟ قال: يجوز أن يجلس معها ويقبض على ثيابها. قيل: فإن هربت المرأة فدخلت خربة أو موضعا خاليا أيدخل الرجل خلفها ويخلو بها؟ قال: نعم[٧] لا بأس به إذا أمن الرجل على نفسه، ولكن يكون بعيدا منها يحفظها.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل[٨] آجَر نفسه من نصراني ليضرب الناقوس كل يوم[٩] بعشرة[١٠] دراهم ويعطي في عمل[١١] آخر كل يوم درهما هل يسعه ضرب الناقوس أو يذهب إلى عمل آخر؟ قال: لا ينبغي أن يُؤاجر نفسه منه ويطلب الرزق من مكان آخر.[١٢]

وسئل عن رجل فقير[١] آجَر[٢] نفسه من الكفار ليعصر لهم العنب ليتخذوا منه الخمر قال: أكره له ذلك. قال: لأن النبي صلى الله عليه وسلم لعن الله عاصرها وعاملها.[٣]

---

[١] رص با فأما
[٢] فز ط با رص دم ففيه
[٣] فز ط با رص دم إليه
[٤] با فإذا
[٥] فز ط رص دم لا
[٦] فز رص دم ط عليه
[٧] رص ب دم –
[٨] رص الرجل؛ ب + فقير
[٩] ب شهر
[١٠] رص با دم بخمسة
[١١] فز بعمل
[١٢] فز أحسن منه

وسئل عن إسكاف أمره إنسان أن يتخذ له خفا مشهورا ويزيد في أجره هل يسعه ذلك؟ قال: إن كان ذلك زي الكفار والفساق[٤] فإني لا أرى له أن يعمل[٥] ذلك، وكذلك الخياط أمر بأن يخيط قراطق الفساق. قال:[٦] هو[٧] كذلك لا[٨] يعمل فيه[٩] في إقامة زي الكفار والفساق.[١٠]

وسئل عن صاحب حرفة[١١] يعمل بعض العمل فإن عمل في النقش[١٢] يعطى[١٣] عليه[١٤] أكثر[١٥] ويشتري بأكثر هل يسعه[١٦] يفعل ذلك؟[١٧] قال: إن لم يكن زي الكفار والفساق ولا في[١٨] ذلك العمل[١٩] إعانة على المعصية فلا بأس به.

وسئل عن رجل جالس مع القوم فسلم عليه رجل فقال له: السلام عليك. فرد عليه بعض القوم. هل يسقط عن هذا الذي سلم عليه؟ قال: يسقط عنه.

---

[١] رص –
[٢] رص يؤاجر
[٣] ط با دم وحاملها
[٤] فز ط با دم أو الفساق
[٥] رص يفعل
[٦] ب + أكره له أن
[٧] با وهو
[٨] ب هو كذلك لا
[٩] فز رص –
[١٠] رص + ليعطى إليه أكثر ويشتري بأكثر
[١١] رص خرقة
[١٢] ب بالنقش
[١٣] رص فيعطى
[١٤] ط أجره
[١٥] رص يكثر
[١٦] رص با فز دم + أن
[١٧] رص فز با دم –
[١٨] ب فيه
[١٩] ب – ذلك العمل

وسئل أبو بكر عن امرأة أتى على حملها شهران فأرادت أن تلقي العلق لأجل الدم هل لها ذلك؟ قال: تسأل أهل[١] الطب[٢] عن ذلك،[٣] فإن قالوا يضر بها لا تفعل ذلك، وإن قالوا لا يضر بها فلا بأس به،[٤] وكذلك الحجامة والفصد. قال الفقيه: وسمعت بعض[٥] الناس ممن يعرف[٦] الطب[٧] قال: لا ينبغي لها أن تفعل ذلك ما لم يتحرك الولد، فإذا تحرك الولد فلا بأس بالعلق والحجامة ما لم تقرب الولادة، فإذا قربت الولادة فلا تفعل، وأما الفصد فالامتناع منه أفضل في حال الحمل؛ لأنه يخاف على الولد آفة إلا أن تخاف أن يدخل عليها ضرر بين في تركه.

وسئل /[٣٠١ظ] أبو بكر عن متعلم معه خريطة فيها كتب من أخبار الرسول صلى الله عليه وسلم[٨] وغيره من كتب الفقه فينام ويتوسد الخريطة هل يكره له[٩] ذلك؟ قال: إن كان[١٠] عني به التوسد[١١] فإنه يكره له ذلك،[١٢] وإن وضع رأسه عليه[١٣] على معنى[١٤] الحفظ فإنه لا يكره. قيل له: فلو كان كتب أبي حنيفة ؟[١٥] قال: كتب أبي حنيفة تفسير الأخبار فحكمه كذلك.

---

[١] ب –
[٢] ب الأطباء
[٣] ب هذا
[٤] فز رص با دم –
[٥] ب –
[٦] رص ط با ذلك
[٧] فز بذلك الأمر؛ رص –
[٨] فز ط عليه السلام؛ رص – صلى الله عليه وسلم
[٩] ب ط –
[١٠] رص ط –
[١١] فز + به
[١٢] رص له ذلك
[١٣] ب با –
[١٤] رص وجه
[١٥] ب + رحمه الله

وقال أبو بكر:[1] إذا سال الدم من أنف إنسان ولا يرقأ فإنه يكتب فاتحة الكتاب بالدم على جبهته أو[2] أنفه[3] فإنه[4] يرقأ. قيل[5] له: أيجوز أن يكتب فاتحة الكتاب بالدم وهو كلام الله عز وجل قال: لا بأس به؛ لأنه يكتب[6] للمعالجة. فقيل[7] له: لو[8] كتب بالبول هل يجوز؟ قال: لو قيل إن فيه شفاء فلا بأس به. قيل:[9] فإن[10] كتب على جلد ميتة. قال: إن كان فيه شفاء يجوز وإن لم يكن فيه شفاء فلا[11] يجوز؛ لأن فيه استخفافا به. قال: وسمعت[12] أبا نصر يقول معنى قول عبد الله بن مسعود إن الله لم يجعل شفاءكم فيما حرم عليكم إنما ذلك في الأشياء التي ليست فيها شفاء فأما إذا كان فيها شفاء فلا بأس به.[13] ألا ترى أن العطشان يجوز له أن يشرب الخمر للضرورة.

وسئل أبو بكر عن صبي سمع الأحاديث وهو لا يفهم ثم كبر هل يجوز له أن يروي عن المحدث؟ قال: يجوز.[14] قيل له:[15] لو قرئ على هذا الصبي صك ولا يفهم ولا يعقل ما فيه هل يجوز له أن يشهد على ذلك؟ قال: لا؛ لأن الصك إذا قرئ على الكبير ولا يفهم ما فيه لا يجوز أن يشهد. ولو سمع الأحاديث ولا يفهم معناها جاز له أن يروي.

---

[1] ب + الإسكاف
[2] ب –
[3] ب وأنفه
[4] فز –
[5] فز ط فقيل
[6] فز لا يستكتب
[7] ب قيل
[8] ب فلو
[9] فز ط با + له
[10] فز فلو؛ ب وإن
[11] رص لا
[12] رص سمعت
[13] فز ط –
[14] ب – له أن يروي عن المحدث
[15] ب –

وسئل أبو بكر هل يؤخذ عبيد أهل الذمة بالكستيجات؟ قال مرة: لا يؤخذون به. وقال مرة:[1] يؤخذون به إذا كان كثيرا[2] ليعرف.[3]

وسئل أبو بكر عن الفيلق يلقى في الشمس لتموت[4] الديدان هل يكره؟ قال: لا يكره؛ لأن فيه منفعة للناس،[5] ألا ترى أن الرجل يأخذ السمك فيلقيها في الشمس فإنه[6] لا[7] يكره، فكذلك هذا.[8]

وعن أبي بكر الإسكاف أن امرأة سألته فقالت: وضعت ملاءتي في موضع فجاءت امرأة فوضعت ملاءتها مكان ملاءتي وحملت ملاءتي ولا أقدر عليها ولا أدري من كانت أيسعني أن أنتفع بملاءتها؟[9] قال: لا يسعك[10] ذلك. ثم قال لها: هل[11] لابنتك[12] مال[13] قالت: لا،[14] فقال[15] تصدقي[16] بهذه الملاءة عليها[17] على نية أن يكون الثواب لصاحبتها إن رضيت ثم تهب[18] الابنة[19] منك فيسعك التمتع[20]

---

[1] رص + أخرى إنهم
[2] فز رص دم كبيرا
[3] فز –
[4] ب فتموت
[5] فز –
[6] ب –
[7] ب فلا
[8] في ب ترتيب المسألة مختلف عن سائر النسخ.
[9] فز أضع ملاءتها
[10] فز يسع لك
[11] ب –
[12] ب ألك ابن
[13] ب –
[14] فز + فقال لها؛ ب نعم؛ ب + أله مال، قالت لا
[15] رص قال
[16] رص فتصدقي
[17] ب –
[18] ب تهبها
[19] ب –
[20] ط الانتفاع

بها. /[٣٠٢و] قال الفقيه: لأنها لما لم تعرف صاحبتها صار كاللقطة فسبيله أن تتصدق، ولا يجوز لها أن تنتفع به إن كانت غنية، وإن كانت فقيرة جاز لها أن تنتفع به.

وقال[١] أبو بكر: إن لي غنيمات في قطيع إنسان فقال لي الراعي أكويها لئلا لا تختلط وتصير معروفة فأشكلت علي هذه المسألة أنه يجوز أم لا؟ فقيل له: إيش تقول الآن؟ قال: في هذه ضرورة فلا بأس به كما أنه لا بأس بأن تخصى لما أن فيه منفعة لزيادة اللحم والشحم فكذلك في الكي منفعة فينبغي أن يجوز. قيل له: هناك في الإخصاء لا سبيل إلى الوصول[٢] إلا[٣] بهذا[٤] الجنس من المنفعة،[٥] وههنا يتوصل إليه من وجه آخر وهو أن يعلق في عنقها شيئا أو يصبغ موضعا منها. قال: هذا مما يزول عنه.

وسئل عن رجل رأى منكرا وهذا الرجل ممن يأتي بمثل[٦] ذلك هل يسعه أن ينهى عن[٧] ذلك؟[٨] قال: ينبغي أن ينهى عن ذلك ولا يسعه غير ذلك. قيل: لو سمع رجلا يقرأ القرآن ويلحن في قراءته ويعلم أنه لو منعه عن لحنه ويلقنه الصواب يغضب أو[٩] يدخل[١٠] عليه الوحشة قال: ينبغي أن يلقنه الصواب إلا أن يخاف[١١] أن يقع بينهما عداوة وخروج من الطبع فحينئذ يسعه ألا يخبره.[١٢]

---

[١] ب قال
[٢] ب وصولك
[٣] فز وصول هذا؛ ب –
[٤] ب –
[٥] ب فز + إلا بذلك
[٦] رص ط مثل
[٧] ب عنها
[٨] ب –
[٩] ب –
[١٠] ب ويدخل
[١١] ب يعلم ويخاف
[١٢] ب يلقنه

وسئل عن رجل استطلق بطنه أو رمدت عينيه فلم يعالج[١] حتى أضعفه[٢] ذلك ومات منه هل يأثم؟ قال: لا إثم عليه، ولو أنه جاع ولم[٣] يأكل وهو قادر على الأكل فهو آثم وفرض عليه أن يأكل مقدار ما[٤] يقوته.[٥]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل أدخل مرارة في أصبعه للتداوي هل يكره ذلك؟ قال: روي عن أبي حنيفة أنه كان يكره ذلك.[٦] وروي عن أبي يوسف أنه كان لا يكره ذلك. وهذا مثل الاختلاف الذي قال في كتاب الصلاة: إن أبا حنيفة كان يكره شرب بول ما يؤكل لحمه للتداوي. وأبو يوسف لا يرى به بأسا، وبه نأخذ.

وسئل محمد بن سلمة عن قتل النملة.[٧] قال: لا بأس به؛ لأنها أهل الأذى. قال: وأكره إيقاعها في الماء. وسئل أبو بكر عن قتل النملة قال: إذا ابتدأت[٨] فاقتلها، وإن[٩] لم تبتدئك فلا تقتلها. قال الفقيه: وبه نأخذ. وقد روي في الخبر أن نبيا من الأنبياء قرصته/لدغته نملة فأحرق بيت النمل فأوحى الله

[١] ب ولم يعالجها
[٢] رص ضعفه
[٣] فز فلم
[٤] ب –
[٥] ب قوته
[٦] ب –
[٧] ب النحلة
[٨] رص با ابتدأتك
[٩] رص با فإذا

تعالى[1] إليه[2] فهلا نملة واحدة. يعني[3] هلا قتلت التي أذتك خاصة. فيه[4] دليل أنه لا بأس بقتلها عند الأذى ولا يجوز /[٣٠٢ظ] بغير الأذى.[5]

وسئل أبو يوسف عن رجل أم قوما وهم له كارهون، هل يكره له ذلك؟ قال: روى الحسن البصري عن أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم أنهم[6] قالوا:[7] من أم قوما وهم له كارهون لم تجاوز صلاته ترقوته. قال أبو يوسف: تفسير هذا عندنا: إذا كان الإمام غير مستحق لذلك لفساد فيه، فأما إذا كان أحقهم فلا بأس وإن كرهوا.

وسئل الفقيه[8] أبو جعفر عن التعوذ كيف هو؟ قال: أحب إلي أن يقول: أعوذ بالله من الشيطان الرجيم ليكون[9] موافقا لما في القرآن. ولو قال: أعوذ بالله العظيم أو قال: أعوذ بالله السميع العليم جاز. قال: ولا أحب أن يقول: إن الله هو السميع العليم بعد التعوذ؛ لأنه يصير فاصلا بين التعوذ وبين القراءة، فينبغي أن يكون التعوذ موصولا بالقراءة.

وسئل محمد بن سلمة عن شجرة مثمرة في أرض رجل أغصانها خارجة إلى الطريق فتناثر[10] من ثمارها بالأرض أيأكل منها من يمر في الطريق أم لا؟ قال: قد وسع في ذلك من علماء السلف من لا يتهم عقلهم ولا ورعهم[11] ولا يعاب[1] المتنزه في تنزهه؛ لأنه هو الورع.

---

[1] ط با -
[2] ط رص -
[3] رص -
[4] رص ففيه
[5] ب أذى
[6] ب أنه
[7] ب قال
[8] ب -
[9] رص فيكون
[10] ب فيتناثر
[11] ب - عقلهم ولا ورعهم

وسئل محمد بن سلمة عن شجرة تنبت في مقبرة حتى غلظت وأثمرت كيف يكون أصلها وثمرتها؟ قال: إن كانت الشجرة نابتة في الأرض قبل أن تجعل الأرض مقبرة وكان مالك الأرض جعلها مقبرة فالشجرة على ملك رب الأرض، وموضعها من الأرض يصنع بها[٢] صاحب الأرض ما شاء، وإن كانت الأرض مواتا لا مالك لها واجتمع أهل تلك المحلة والقرية فجعلوها مقبرة فصارت الأرض مقبرة والشجرة وموضعها من الأرض على حكمها القديم. وإن نبتت فيها بعدما جعلت مقبرة فإن كان غرسها رجل فهي له ويتصدق بالزيادة وإن نبتت بنفسها فحكم ذلك إلى قاضي المسلمين، فإن رأى[٣] قلعها والإنفاق على المقبرة[٤] فعل.

وسئل أبو بكر عن رجل أقرض رجلا دراهم فأهدى إليه المستقرض بهدية قال: إن لم يكن يهديه قبل ذلك[٥] فالأفضل[٦] له ألا يقبل هديته.

وقال أبو بكر: لقي رجل أبا حنيفة على باب رجل وكان يقرع الباب ثم يتنحى ويقوم في الشمس فسئل عن ذلك فقال: إن[٧] لي على صاحبها[٨] دينا، وقد نهي عن قرض فيه جر[٩] منفعة، فلا أنتفع بظل حائطه.

---

[١] ب + على

[٢] من هنا إلى قبيل آخر باب الفتوى (ورقة رقم ٣١٤ظ) سقط من نسخة ف.

[٣] با –

[٤] ب رص المسلمين

[٥] ب هذا

[٦] رص با فز كان الأفضل

[٧] ب –

[٨] ب صاحب؛ ب + هذا الدار

[٩] ب –

وسئل /[٣٠٣و] أبو القاسم عن رجل في داره شجرة فرصاد وقد باع أغصانها فإذا ارتقاها ليقطع[١] يطلع[٢] على عورات الجار.[٣] قال[٤] يعلم جاره بذلك ليأخذوا حذرهم من الستر ولا يكون ذلك في اليوم إلا مرة أو مرتين.

وسئل أبو نصر عمن رفع[٥] طينا أو ترابا[٦] طريق المسلمين أيسعه ذلك؟ قال: إن كان ذلك[٧] في[٨] أيام الرداع والأوحال فرفع ذلك[٩] تنقية للطريق[١٠] رجوت[١١] أن يكون في رفعه محسنا[١٢] كمن أماط[١٣] الأذى عن الطريق. فإن كان ذلك قد تمكن من الأرض فصار كبعضها واحتاج رافعها إلى قلع ذلك فإن أضر قلعه بالمارة ولم[١٤] يسع[١٥] له[١٦] ذلك، وإن لم يضر بالمارة فلا بأس به.[١٧]

وسئل أبو نصر عن رجل له على آخر دين لا يقدر على الاستيفاء[١٨] أيدعه أم يبرئه؟ قال: سمعت محمد بن سلمة يقول: يبرئه خير من أن يدعه عليه؛ لأنه إذا أبرأه[١٩] من الدين فقد خلصه من عذاب

---

[١] رص با فز –
[٢] با اطلع
[٣] رص الناس
[٤] رص قد
[٥] ب + من الطريق–
[٦] ب ترابا أو طينا؛ رص + من
[٧] رص –؛ ط فز با الطين
[٨] ط –
[٩] ب + ليكون–
[١٠] ط فز دم لتنقية الطريق؛ با عن الطريق
[١١] ب أرجو
[١٢] ط ظ محتسبا
[١٣] ب كإماطة
[١٤] ب لم
[١٥] ب – يفعل
[١٦] ب ط –
[١٧] ط با –
[١٨] فز استيفائه
[١٩] رص أبرأ

الآخرة، ولو[1] خلص رجلا[2] من عذاب الدنيا لأصاب في ذلك فضلا عظيما فكيف من يخلص الآخر من عذاب الآخرة؟

وسئل أبو بكر عن رجل سلم على رجل فرد عليه الجواب ولم يسمعه. قال: أخاف ألا يسقط عنه الفرض؛ لأن المجيب لا يجب عليه الجواب إلا بالسماع، فكذلك[3] الرد لا يكون إلا بالسماع. قيل[4] له: أرأيت لو كان المردود عليه أصم فكيف يصنع؟ قال: ينبغي له أن يريه[5] تحريك[6] شفتيه.[7]

وسئل الفقيه أبو جعفر عن رجل طلق امرأته ثلاثا فتزوجها رجل آخر[8] ليحلّلها للأول[9] هل يكره له ذلك؟ قال: إن تزوجها على شرط أن يحلّلها للأول روي عن أبي حنيفة[10] أن النكاح جائز ويحل[11] للأول، وفي قول أبي يوسف: النكاح فاسد ولا تحل للأول.[12] وروي عن محمد أن النكاح جائز ولا تحل للزوج[13] الأول.[14] ولو تزوجها ولم يشترط في النكاح ولكن كانت نيته أن تحل للأول جاز في قولهم جميعا.

---

[1] رص فلو
[2] رص –
[3] ب وكذلك
[4] ب وقيل
[5] رص يرده
[6] رص بتحريك
[7] فز + أو بإشارة أصبعه
[8] ب –
[9] رص الأول
[10] فز روي عن أبي حنيفة قال: إن تزوجها على شرط أن يحلّلها للأول
[11] ب ويحلها
[12] ط فز دم للزوج الأول
[13] رص –
[14] رص للأول

وسئل أبو بكر عن حارس يقول: لا إله إلا الله أو يقول الفقاعي عند فتح الفقاع: صلى الله على محمد قال: كان أحمد بن محمد يقول: يأثم في ذلك ولا يؤجر؛ لأنه يأخذ بذلك ثمنا. قال الفقيه[1] وبه نأخذ.

وسئل محمد بن سلمة عن رجل يعمل أعمال البر فيقع في قلبه أنه ليس بمؤمن. قال: إن[2] وقع في قلبه أنه ليس بمؤمن وأن[3] أعماله ليس[4] تنفعه من قِبل أنه عصى الله تعالى؛[5] لأن المؤمن لا /[٣٠٣ظ] ينبغي له أن يعصي الله[6] فهذا مؤمن صالح، وإن كان[7] وقع في قلبه أنه ليس بمؤمن؛ لأنه عند نفسه[8] لم يعرف الله تعالى كما يجب[9] كما وصف نفسه فإن استقر قلبه على ذلك فهو غير مؤمن، وإن لم يستقر قلبه على ذلك ولكنه كالخاطر بقلبه فهذا مما لا يضره إذا وجد إنكار عند[10] ذلك على[11] نفسه.

وسئل أبو بكر[12] عن رجل يتمنى الموت هل يكره ذلك؟ قال: إن كان يتمنى[13] لضيق عيشه أو دخله غضب من عدوه أو يخاف ذهاب ماله أو نحو ذلك فإنه يكره له[14] أن يتمنى الموت،[15] وإن كان[1] لتغير[2] زمانه فيخاف أن يقع في المعصية[3] فلا بأس به.

---

[1] رص با –
[2] ط لو
[3] رص فإن
[4] رص لا
[5] رص –
[6] ب + تعالى
[7] ط –
[8] ب + إن؛ فز + أنه
[9] رص – تعالى كما يجب
[10] فز ط –
[11] رص – ذلك على
[12] ط + الإسكاف
[13] رص – هل يكره ذلك؟ قال: إن كان يتمنى
[14] ب –
[15] ر ب –

وسئل أبو نصر عن شيء ينبت على القبور أيقلع ذلك؟ قال: أكره قلعه. قال[٤] أبو نصر: سمعت[٥] نصير بن يحيى[٦] قال: كان[٧] رجل مات صديق له وكان يزور قبره فرأى على قبره شوكة نابتة فقلعها ورماها[٨] فرأى في المنام كأنه يقول له: لم قلعت شوكة[٩] من قبري؟ فإنها[١٠] كانت تسبح[١١] وكنت آنس بتسبيحها. قال الفقيه: إن صارت[١٢] يابسة فلا بأس بقلعه؛ لأنه يسبح ما دام رطبا.

وعن نصير قال: سألت شدادا هل يسع للمرأة أن تحلق رأسها أو[١٣] تجزه قال: إن فعلت[١٤] - لمرض أو وجع فلا بأس به.

ولو أن رجلا اطلع على حائط رجل عليه ملاءة فخاف صاحب الدار أن لو صاح به يأخذ الملاءة ويهرب هل له أن يرميه؟ قال محمد بن الحسن: له أن يرميه. قال أبو القاسم: تأويله عندي أن الملاءة تساوي عشرة دراهم فصاعدا. قال[١٥] الفقيه[١٦]: وأما[١] أصحابنا المتقدمون فإنهم لم يقدروا فيه[٢] تقديرا.

---

[١] ب فز + يتمنى
[٢] فز + أهل
[٣] رص المصيبة
[٤] فز + إن
[٥] فز - أبو نصر: سمعت
[٦] رص - بن يحيى
[٧] ط رص -
[٨] رص أو رماها
[٩] فز الشوكة
[١٠] رص إنها
[١١] ب + رطبا
[١٢] رص كان
[١٣] ب + أن
[١٤] ب + ذلك
[١٥] فز -
[١٦] فز رص -

وسئل أبو القاسم عن قراءة القرآن عند القبور هل ينفع شيئا؟ قال: يرجى[٣] أن يؤنسه صوت القراءة، فأما على غير ذلك فالله سميع لكل قراءة حيث كانت.

وسئل أبو بكر عن أكل الطين. قال: ليس ذلك من عمل العقلاء.

وسئل أبو بكر عن رجل جعل[٤] شيئا في كاغدة فيها اسم الله تعالى قال: يكره ذلك[٥] إذا[٦] كانت الكتابة في ظاهرها أو باطنها فهو[٧] سواء. قيل له: أليس الكيس يكتب عليه اسم الله تعالى ولا يكره؟ قال: الكيس يعظم والكاغدة والخرقة يستهان بهما.

وسئل أبو بكر عن رجل مضطر لا يجد ميتة ويخاف[٨] الهلاك فقال له رجل: اقطع يدي فكلها[٩] أو قال: اقطع مني قطعة فكلها. قال: لا يسعه ذلك؛ لأنه يؤدي إلى إتلافه. ألا ترى أنه لا يسعه أن يقطع قطعة من لحم نفسه ليأكل فكذلك هذا.

وسئل نصير عن رجل كان في البيت فأخذته الرجفة والزلزلة هل يكره له أن /[٣٠٤و] يخرج إلى الفضاء هربا؟ قال: لا أكره[١٠] له ذلك، بل أحب[١١] له أن يخرج إلى موضع يأمن السقوط. روي عن

---

[١] رص –
[٢] ب في ذلك
[٣] ب أرجو
[٤] ب عمل
[٥] فز –
[٦] ب إن
[٧] ب +
[٨] ب فيخاف
[٩] رص وكلها
[١٠] رص يكره
[١١] رص يستحب

خلف بن أيوب أنه خرج من المسجد لزلزلة. وروي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه مر بحائط مائل فأسرع[1] المشي.

وقال أبو نصر:[2] روي[3] في الخبر أنه لم يبق مع[4] رسول الله صلى الله عليه وسلم يوم حنين[5] حين انهزم أصحابه إلا ستة من مواليه والعباس وأبو سفيان، فحمل رجل من المشركين على النبي صلى الله عليه وسلم فوثب إليه العباس واحتضنه وقال لبعض موالي النبي صلى الله عليه وسلم:[6] اضرب ولا تبال أينما أصاب. ففي هذا الخبر دليل أن المشركين إذا تترسوا بأسارى المسلمين أو بأطفالهم فلا بأس للمسلمين أن يرموهم؛ لأن العباس قال ذلك القول وسمع رسول الله صلى الله عليه وسلم[7] ولم ينكر عليه. وسئل[8] بعضهم:[9] إن تترسوا بنبي من الأنبياء هل يجوز أن يرميهم؟ قال: يسأل ذلك النبي[10] هل[11] يرمي[12] أم لا. قال الفقيه: هذه المسألة[13] لا تقع في هذه الأمة بعد نبينا صلى الله عليه وسلم،[14] ولكن معنى هذا السؤال إنه لو وقع[15] مثل هذا في زمن[16] نبي من الأنبياء كيف كان حكمه.

---

[1] ط + في
[2] رص – وقال أبو نصر
[3] رص وروي
[4] رص من أصحاب
[5] ب خبير
[6] رص عليه السلام
[7] ط + منه
[8] ب فقيل
[9] ب فز + أرأيت
[10] رص با دم + صلى الله عليه وسلم
[11] فز –
[12] فز أيرمي
[13] رص –
[14] ب – صلى الله عليه وسلم
[15] فز ب كان
[16] رص زمان

وسئل أبو بكر عن تعلم[1] الكلام والنظر فيه قال: لا ينبغي أن يتعلم. ثم قال: اجتمع عند أبي القاسم الكعبي قوم للمناظرة فلما خرجوا من عنده قال الكعبي: كل فريق يكفر بعضهم بعضا، وكل فريق كافر عند الفريق الآخر. قال: وكذلك أنا[2] عندهم.[3] ثم قال أبو بكر: كل علم يؤدي إلى الكفر فتركه أفضل.

وقال أبو نصر: بلغني أن حماد بن أبي حنيفة كان يتكلم في الكلام فنهاه أبو حنيفة عن ذلك فقال له ابنه: قد رأيتك وأنت تتكلم في الكلام فما بالك تنهاني عنه؟ قال:[4] يا بني إنا كنا نتكلم وكل واحد منا كأن الطير على رأسه مخافة أن يزل صاحبه، وأنتم تتكلمون اليوم وكل واحد أراد[5] أن يزل صاحبه، فإذا[6] أراد أن يزل صاحبه فكأنه أراد أن[7] يكفر[8] ، ومن أراد أن[9] يكفر[10] صاحبه فقد كفر هو[11] قبل أن يكفر صاحبه.

وسئل محمد بن مقاتل عمن أكل متكئا قال: لا بأس به، وقد روى بعضهم عن النبي صلى الله عليه وسلم[12] أنه أكل يوم حنين متكئا. وكره بعضهم مخافة البطنة. وروي عن إبراهيم النخعي أنه قال: كانوا يكرهون ذلك مخافة أن تعظم بطونهم، وكانوا يكرهون أن يتعرض الرجل للبطنة.

---

[1] رص تعليم
[2] ب فز + كافر
[3] فز عندهم كافر
[4] رص فقال
[5] ب ط يريد
[6] ب وإذا
[7] ب –
[8] ب تكفيره؛ رص + صاحبه
[9] ب –
[10] ب تفكير
[11] رص –
[12] رص ط عليه السلام

وقال محمد بن مقاتل: البطنة بطنتان: إحداهما أن يتعمد الرجل السمن وعظم البطن، فإن هذا مكروه؛ لأن ذلك يكسله ويثقله عن الصلاة وسائر الطاعات، فأما من رزق بطنا عظيما وكان ذلك خلقة /[٣٠٤ظ] من غير أن يتعمد السمن فلا شي عليه. وإذا أكل الرجل الطعام مقدار حاجته فلا بأس به،[١] وكذلك[٢] لو[٣] أكل[٤] أكثر من مقدار حاجته إذا أراد به مصلحة لبدنه. وروي عن بعض أصحاب أنس بن مالك[٥] أحسبه الحسن البصري أنه ذكر له العلاج من[٦] الدواء.[٧] قال: رأيت أنس بن مالك يأكل ألوان الطعام أو قال: يكثر من الطعام ثم يتقاياه فيجده نافعا، فهذا[٨] ومثله على وجه العلاج، فلا بأس به. قال الفقيه: وكذلك التأويل في الخبر الذي روي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم[٩] قال:[١٠] إن الله تعالى[١١] يبغض الحبر السمين. معناه أنه تعمد ليسمن[١٢] نفسه، فأما[١٣] إذا كان[١٤] خلقه الله سمينا فإنه غير داخل في هذا الخبر.

وسئل محمد بن مقاتل عن رجل هم بسيئة[١٥] هل يأثم؟ قال: إن كان مثل الخطرة[١] فليس[٢] يأثم، وأما إذا عزم عليه على معنى الإصرار فإنه[٣] لا يبرئه[٤] عن[٥] الاثم.[٦]

---

[١] ط دم –؛ رص بذلك
[٢] رص دم ط –
[٣] رص ط وإذا؛ دم ولو
[٤] رص ط كان
[٥] ب + رضي الله عنه
[٦] ب –
[٧] ب بالدواء
[٨] ب وهذا
[٩] رص با فز دم + أنه
[١٠] ب ط –
[١١] رص با فز دم –
[١٢] فز با تسمين
[١٣] با وأما
[١٤] فز با –
[١٥] رص با بالسيئة

وسئل أبو بكر عن الأضياف إذا[٧] أعطى اللقمة بعضهم[٨] بعضا[٩] أو أعطى أحدهم اللقمة لمن هو قائم على الخِوان قال: يعتبر فيه تعامل الناس ويجوز بالاستحسان ويترك القياس. ولا يجوز أن يعطي سائلا؛ لأنه ليس فيه تعامل.[١٠]

وروي عن أبي يوسف أنه قال: لا بأس بأن[١١] يمشي الغلام مع مولاه ومولاه راكب بعد أن يطيق ذلك، ولا يحل له أن يكلفه[١٢] ما لا يطيق. وروي عن ابن عمر[١٣] أنه كان بمكة فبلغه[١٤] وجع عاصم بن عمر فخرج إلى المدينة على راحلته ومعه غلام يسير[١٥] آخذا[١٦] بغرزه.[١٧]

وسئل بعضهم عن السؤال عن أخبار[١٨] المحدثين[١٩] في المصر وغيره قال: كره بعضهم ورخص بعضهم. وكان الربيع بن خيثم يسأل ولا يخبر، وكان بكر بن عبد الله[٢٠] لا يسأل ولا يخبر، وكان إبراهيم

---

[١] رص خطيئة
[٢] ب لا؛ با فلا
[٣] ب فإنا
[٤] ب نبرئه
[٥] با أن
[٦] با يأثم
[٧] رص فإذا
[٨] با اللقمة
[٩] رص فز با دم لبعض
[١٠] ب + الناس
[١١] ب أن
[١٢] ب با + من ذلك
[١٣] ب + رضي الله عنه
[١٤] رص فبلغ
[١٥] رص دم فز يشد؛ ط يمشي
[١٦] رص أحدا
[١٧] ط بقوده
[١٨] فز با الأخبار
[١٩] فز با دم المحدثة
[٢٠] ب ط + المزني

النخعي يستخبر ولا يخبر، وكذلك ابن سيرين. وعن ابن[١] عوف[٢] أنه[٣] قال: دخلت على ابن سيرين فقال: ما الخبر؟

وسئل شداد بن حكيم عن رجل عليه دين لرجل فنسي الدين حتى مات أيؤخذ به يوم القيامة؟ قال: إذا كان الدين مما بايعه أو أقرضه لا يؤخذ به، وإن كان غصبه ونسي ذلك حتى مات فإنه مأخوذ به يوم القيامة.

وسئل شداد[٤] عن رجل له أب وعلى الأب دين[٥] ولا[٦] يعلم به[٧] الابن فمات الأب[٨] فورثه الابن فأكل ميراثه قال: لا يؤخذ الابن[٩] بدينه، فإن[١٠] علم به فعليه أن يؤدي.[١١] فإن نسي الابن بعدما علم حتى مات فإنه لا يؤخذ به في الآخرة وكذلك لو كانت عنده وديعة فنسي حتى مات فإنه لا يؤخذ بها في الآخرة.

وقال محمد بن سلمة /[٣٠٥و] فيمن قطع مال رجل أو ظلمه بوجه من الوجوه: أرى الأفضل[١٢] أن يحلله،[١] أرأيت إنك لو رأيت[٢] رجلا في نار[٣] الدنيا[٤] فأنقذته[٥] منها ألست[٦] كنت مكتسبا أجرا عظيما؟ فكف بمن أنقذته من عذاب الآخرة ونارها؟[٧]

---

[١] با –
[٢] ب + بن عبد الله
[٣] با –
[٤] فز + بن حكيم
[٥] فز + فنسي الأب الدين
[٦] فز ولم
[٧] رص دم –
[٨] ط با فز أبوه
[٩] ب با –
[١٠] رص دم وإن
[١١] رص دم يؤديه
[١٢] ط با + له

باب[8] مسائل شتى[9]

قال محمد بن الحسن: أخبرني رجل من أصحابنا عن الحسن البصري أنه سئل عن رجل أتى رجلا أيحل له أن يتزوج ابنته؟ قال: سبحان الله! أويكون هذا؟ قالوا: نعم. فوصفوا له رجلا مختثا[10] كان فعل هذا به، فقال: لا يحرم ذلك شيئا. قال محمد: وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن دارين متلاصقتين فجعل صاحب إحدى[11] الدارين في داره إصطبلا وكان في القديم مسكنا، وفي ذلك ضرر على صاحب الدار الأخرى، أله أن يمنعه؟ قال: إن كانت وجوه الدابة إلى الجدار فليس له أن يمنعه، وإن كانت حوافرها إلى الجدار فله أن يمنعه.

وسئل الفقيه أبو جعفر عن ناووس بجنب أرض رجل فأراد أن يحوزها[12] إلى أرضه قال: إن لم يكن لها قيمة فلا بأس به، وإن[13] كانت له[14] قيمة فإن كان من ناووس[15] أهل الجاهلية فهي بمنزلة أرض الموات وإن كان من ناووس[16] كان[1] بعد الإسلام فهو بمنزلة اللقطة يبيعها[2] ويصرف ثمنها إلى بعض

---

[1] رص يحل له
[2] رص دم - إنك لو رأيت
[3] ب با عذاب
[4] ب + في بلية
[5] با أنقذتها
[6] رص با دم أليس
[7] ب با + والله أعلم
[8] ب -
[9] ب + متفرقة
[10] دم مؤنثا.
[11] ب أحد صاحبي
[12] ب يحرزها
[13] با فإن
[14] رص با دم لها
[15] رص نواويس
[16] رص نواويس

مصالح المسلمين. وكذلك سبيل[٣] كل لقطة يعلم أنها كانت لذمي ينبغي ألا يتصدق ولكن سبيلها أن يصرف إلى بيت المال لنوائب المسلمين.

ولو أن مكاتبا بين رجلين قبض أحدهما نصف الكتابة لم يعتق، فإن أبرأ الآخر المكاتب من نصيبه أو وهبه[٤] له عتق نصيبهما جميعا، وسلم للمولى ما قبض. ولو[٥] أن الأول[٦] قبض أربع مئة[٧] فأبرأه[٨] الآخر[٩] من[١٠] أربع مئة[١١] وكانت الكتابة ألف درهم لم يعتق العبد، والذي قبض بينهما على ستة أسهم؛ لأن نصيب أحدهما مئة ونصيب الآخر خمس مئة، هكذا روي عن محمد.[١٢]

وسئل بعضهم عن رجل قال لامرأته وفي يدها[١٣] قدح من ماء: إن شربت الماء فأنت طالق![١٤] وإن صببته فأنت طالق! وإن[١٥] وضعته[١٦] أو دفعته[١٧] إنسانا فأنت طالق![١٨] قال: ترسل فيه ثوبا حتى ينشف الماء.[١]

---

[١] رص كانت؛ ط –

[٢] دم + بثمن؛ ب ط + ثم يشتريها

[٣] رص با فز –

[٤] ط وهب؛ با وهبها

[٥] با فلو

[٦] ب الأقل

[٧] ط + درهم

[٨] رص ط دم وأبرأه

[٩] رص + ربعه

[١٠] رص –؛ ط عن

[١١] رص – أربع مئة

[١٢] دم + بن الحسن

[١٣] رص يديها

[١٤] رص + أو

[١٥] رص – وإن صببته فأنت طالق! وإن

[١٦] با وضعه

[١٧] رص أعطيته إلى؛ با رفعه؛ دم أعطيت

[١٨] ب + فأنت طالق

وسئل عن رجل قال لامرأته: إن لم أجامعك على رأس هذا الرمح فأنت طالق. قال: ينقب السقف ويخرج رأس الرمح من السطح قليلا ثم يجامعها عليه.

وسئل عن رجل قال لامرأته: إن لم أجامعك وسط النهار في وسط السوق فأنت طالق! قال: يحملها على العماري ويدخل السوق /[٣٠٥ظ] ويفعل ذلك.[٢]

وسئل عن رجل قالت له امرأته: تعال حتى نتغدى فحلف ألا يتغدى إلا أن تطبخ غداء[٣] في قفيز من ملح. قال: تطبخ البيض في قفيز من ملح ثم يتغدى به.

وسئل عن رجل قال لامرأته: إن كلمتك أولا فأنت طالق! ثم قالت له: إن كلمتك أولا فعبدي حر. قال: يتكلم الرجل ولا يحنث في يمينه؛ لأنه قد خرج من يمينه بكلام المرأة.

وسئل عن رجل أجر دابة إلى موضع بأربعة دراهم على أن يرجع في يومه ذلك، فرجع بعد خمسة أيام. قال:[٤] عليه درهمان؛ لأنه خالفه في الرجوع فعليه أجر الذهاب خاصة.

وسئل عن رجل كتب إلى امرأته: كل امرأة لي غيرك وغير فلانة فهي طالق! ثم محا اسم فلانة فبعث[٥] بالكتاب[٦] قال: لا[٧] تطلق[٨] فلانة.

وسئل عن رجل قال: والله لا أشرب الخمر إلا أن أرى[١] خيرا من ذلك. ثم إنه شرب الخمر من غير اضطرار قال يحنث في يمينه وأخاف عليه الكفر بهذه الكلمة.

---

[١] فز + ولا يقع الطلاق
[٢] ط – ويفعل ذلك؛ دم + بها
[٣] رص فز دم غداءه
[٤] ب –
[٥] با دم وبعث
[٦] با الكتاب
[٧] رص –
[٨] ط + امرأته

وسئل أبو بكر عن رجل حلف ألا يأكل من كسب فلان فشرب من ماء الجمد قد[٢] وضعه[٣] على الطريق للشرب. قال: أخاف أن يحنث. قيل: فلو أكل كسرة مطروحة في بيت المحلوف عليه. قال: إن كانت الكسرة بحال لا يعطى مثلها الفقير فإنه لا يحنث، وإن كانت بحال[٤] يعطى مثلها للفقير[٥] فإنه يحنث.

وقال[٦] أبو بكر: سمعت أبا عبد الله القلاس يقول: لو أن رجلا قال لامرأة تزوجتك إن شئت أو قال: إن شاء زيد، فأبطل صاحب المشيئة مشيئته في المجلس فالنكاح جائز؛ لأن المشيئة إذا بطلت في المجلس صار النكاح بغير مشيئة كما قالوا في السلم: إذا بطل الخيار في المجلس جاز السلم.

وسئل عن رجل قال لامرأة كانت زوجة له[٧] فيما تقدم: أكر توزني من بودي يا باشي فأنت طالق ثلاثا. ثم تزوجها. قال أبو بكر: لا تطلق؛ لأنه قد وجد أحد الشرطين فانحلت يمينه كرجل قال لامرأة: إن خطبتك أو تزوجتك فأنت طالق، فخطبها ثم تزوجها لا تطلق؛ لأنه حنث[٨] حيث[٩] خطبها.

وسئل أبو بكر عن رجل حلف ألا يأكل هذا اللحم فأكله غير مطبوخ قال: لا يحنث كرجل حلف ألا يأكل هذا الدقيق فأكله على حاله لا يحنث، فكذلك هذا. قال الفقيه: وعندي أنه يحنث.

وسئل[١] عن سكران قال لامرأته إن لم تكن فلانة أوسع دبرا منك فأنت طالق ثلاثا قال شيء غير مفهوم ولا مقدور[٢] على معرفته فلا يقع به الحنث.

---

[١] رص فز أجد
[٢] با الذي؛ دم وقد
[٣] با + فلان
[٤] فز بحالة
[٥] رص ط با دم الفقير
[٦] ط قال
[٧] ب زوجته
[٨] دم حلت
[٩] ب دم حين؛ ط في

وسئل عن رجل حلف ألا ينام على الفراش ما دام في الغربة فتزوج امرأة في بلدة /[٣٠٦و] هل يجوز له أن ينام على الفراش؟ قال: إذا تزوج امرأة[٣] لا[٤] على[٥] نية[٦] أن[٧] يطلقها ولا[٨] على نية أن يذهب بها فقد خرج عن أن يكون غريبا وإذا[٩] تزوجها على نية أن يطلقها أو على نية النقلة[١٠] فهو يعد غريبا.

وسئل أبو القاسم عن رجل دخل منزل رجل فسرق منه ثوبا فلم يطالبه حتى وقع[١١] للسارق[١٢] منه[١٣] دراهم، فإن[١٤] جحده المسروق منه وحلف هل يكون حانثا؟ قال: إن كان الثوب ذهب من يد السارق كان المسروق منه صادقا في يمينه، وإن كان الثوب قائما فلا أقول إنه كان حانثا في يمينه.

وسئل أبو نصر عن رجلين تحريا القبلة فأصاب أحدهما القبلة ولم يصب الآخر أيستويان في الأجر؟ قال: لا. وذكر حديث عمرو بن العاص أن النبي صلى الله عليه وسلم قال له: اقض بينهما فقال: على ما أقضي؟[١٥] قال: على أنك إن أخطأت فلك حسنة، وإن أصبت فلك عشر حسنات.

---

[١] ط فز با + أبو بكر

[٢] ب مفهوم يقدر

[٣] رص – في بلدة هل يجوز له أن ينام على الفراش؟ قال: إذا تزوج امرأة

[٤] ط فز –

[٥] دم –

[٦] دم + له

[٧] فز + لا

[٨] ط –

[٩] ط وإن

[١٠] رص + بها

[١١] ط رجع؛ ب + في يدي

[١٢] ب المسروق؛ رص + على المسروق

[١٣] ط –

[١٤] ط وإن

[١٥] ط با دم + بينهما

وإذا اشترى الرجل من الرجل[1] جرابا هرويا على أن فيه أربعين ثوبا فقبضه بغير عدد قال أبو حنيفة: ليس له أن يبيعه ولا ينتفع به حتى يعده. وكذلك إذا اشترى جوزا أو بيضا لا يبيعه ما لم يعده في قول أبي حنيفة بمنزلة الكيل والوزن. وقال أبو يوسف[2]: يجوز بيعه والعدد في هذا مثل[3] الذرع.

وإذا[4] كانت الدار بين رجلين أو شيء من الكيل[5] أو الوزن[6] أو غير ذلك فوهب أحدهما نصيبه من شريكه فالهبة فاسدة في قول أبي حنيفة وأصحابه وهو قول سفيان الثوري. وفي قول ابن أبي ليلى: يجوز الهبة من شريكه ولا يجوز من غيره. قال الفقيه: يعجبني قوله.

وسئل سفيان الثوري عن رجل وهب لرجل ثوبا ثم اختلسه منه فاستهلكه قال على الواهب قيمته وليس الارتجاع الا عند القاضي قال الفقيه وهذا[7] قياس قول أصحابنا وبه نأخذ.

ولو وهب لرجل دراهم ثم استقرضها منه فأقرضها جاز وليس للواهب أن يرجع أبدا لأن الهبة صارت مستهلكة وصارت دينا على الواهب.

ولو أن رجلا وكل رجلا بالبيع والشراء ففعل غيره فأجاز الوكيل يجوز[8] وفي الطلاق والعتاق لا يجوز إجازة الوكيل.[9] هكذا روي عن محمد بن الحسن. والفرق بينهما أن البيع والشراء يجوز بتدبيره،

---

[1] ب رجل من رجل
[2] فز + ومحمد
[3] ب بمنزلة
[4] ط وإن
[5] ط المكيل
[6] ط – أو الوزن
[7] ب فهذا
[8] رص جاز في البيع والشراء ولم يجز؛ دم جاز
[9] رص – لا يجوز إجازة الوكيل

وإذا[1] وجد تدبيره جاز،[2] وأما في[3] العتاق والطلاق[4] لا[5] يحتاج إلى التدبير، فالطلاق[6] علق[7] بقوله وصار كأنه قال: إن قلت لها أنت طالق فهي طالق، فإذا قال غيره فأجاز لم يوجد منه القول بالطلاق.[8]

وسئل[9] نصير بن يحيى عن الكسب أفريضة أم لا؟ قال: الكسب /[٣٠٦ظ] والعمل فريضة مقدار[10] ما لا بد منه؛ لأن من الفرائض ما لا يستطاع إقامته إلا بأدائه[11] كالصلاة لا تجوز إلا بالوضوء فعليه تكلف الماء وطلبه ليقيم به الفرض،[12] وعليه أن يلبس الثياب لإقامة الصلاة ولا يرتفع ذلك إلا بالعمل؛ لأنه ما لم ينسجْ[13] النساج[14] ويخطْ[15] الخياط[16] لا[17] يمكنه أن يلبس[18] وقد[19] يحتاج[20] إلى[21] أن يزرع قبل ذلك بستة أشهر، وإنما[22] جعل الله تعالى[23] رزق أهل الجنة بلا مؤنة ولا تكلف، وأما في الدنيا

---

[1] ط فز با دم فإذا؛ رص وقد؛ ط + ثم
[2] رص –
[3] رص –
[4] ط الطلاق والعتاق
[5] رص فلا
[6] با والطلاق
[7] ب معلق
[8] با + الله أعلم؛ ب + باب الكسب (في سائر نسخ المجموعة سقط اسم الباب المذكور)
[9] با سئل
[10] فز –
[11] رص فز بأداته
[12] رص ض الفرضية
[13] دم ينسجه
[14] ب + وما لم–
[15] ب يخط؛ دم ويخيطه
[16] ب + لا يوجد الثوب
[17] با دم لم
[18] ب – لا يمكنه أن يلبس
[19] رص –
[20] رص ويحتاج
[21] رص –
[22] ط فإنما
[23] فز با ط –

فإنه بالتكلف[1] وقال[2] الله تعالى[3] لآدم عليه السلام[4]: "فلا يخرجنكما من الجنة فتشقى"، يعني بالكد في المعيشة[5] لا تأكل إلا بعرق جبينك.[6] وقال الله تعالى[7] لمريم: "وهزي إليك بجذع النخلة"،[8] وقال: "أنفقوا من طيبات ما كسبتم"، وقال[9]: "فإذا قضيت الصلاة فانتشروا في الأرض وابتغوا من فضل الله"، يعني الكسب، وقوله: "وآخرون يضربون في الأرض يبتغون من فضل الله"،[10]: وبلغنا عن بعض العلماء أنه قال لا يقوم الدين والدنيا إلا بأربعة: بالعلماء والأمراء والجهاد والكسب.

قال[11] نصير حدثنا صالح بن محمد عن المعلى عن ليث عن مجاهد عن ابن عباس عن النبي صلى الله عليه وسلم[12] أنه قال: "طلب الحلال جهاد".

قال[13] نصير: وحدثنا بعض أصحابنا عن علي بن يحيى بن شبل عن عباد بن كثير عن الحسن قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: كسب الحلال فريضة بعد أداء الفرائض.[14]

---

[1] ب فلا بد من التكلف؛ ط فإنه يكلف بالتكليف
[2] با قال؛ دم لأن
[3] فز –
[4] رص با فز – عليه السلام
[5] ب + أي
[6] دم جبينيه
[7] رص عز اسمه؛ فز عز وجل
[8] با + الآية
[9] فز ط –
[10] ب + يعني الكسب؛ ط + قال؛ دم وقال
[11] رص فز دم وقال
[12] ب عليه السلام
[13] ب دم وقال
[14] ط الفريضة

قال وحدثنا أحمد بن يونس[١] الكوفي عن حماد بن سلمة عن ثابت البناني عن أبي هريرة عن النبي صلى الله عليه وسلم "إن زكريا[٢] عليه السلام[٣] كان نجارا"، وقال النبي صلى الله عليه وسلم: "عليكم بالبز فإن أباكم كان بزازا"، يعني إبراهيم[٤] خليل الرحمن.[٥]

وقال عمر بن الخطاب:[٦] "يا معشر القراء ارفعوا رؤوسكم واتجروا[٧] فقد وضح الطريق ولا تكونوا عيالا على الناس[٨]

وقال نصير حدثنا يحيى عن ابن المبارك عن معمر عن الزهري عن مالك بن أوس عن عمر بن الخطاب أن النبي صلى الله عليه وسلم ادخر قوت سنة.

وقال نصير سمعت شقيق بن ابراهيم يقول في قوله عز وجل[٩]: "ولو بسط الله الرزق لعباده لبغوا في الأرض"، قال: لو أن الله تعالى رزق لعباده من غير كسب لتفرغوا وتفاسدوا ولكن شغلهم[١٠] بالكسب حتى لا يتفرغوا للفساد.

وقال[١] نصير حدثنا أبو أمامة عن هشام بن عروة عن أبيه قال: كان سليمان بن داود عليهما السلام[٢] يخطب الناس على المنبر وفي يده الخوص يعمل به القفة أو بعض ما يعمل،[٣] فإذا فرغ ناوله إنسانا وقال له اذهب به وبعه.[٤]

---

[١] ب بشر؛ ط يوسف
[٢] ب + النبي
[٣] فز ط – عليه السلام؛ با صلى الله عليه وسلم
[٤] ب رص + عليه السلام
[٥] رص – خليل الرحمن
[٦] رص + رضي الله عنه
[٧] ط واتخذوا؛ دم فاتجروا
[٨] ط + وقال النبي عليه السلام: كلوا من كد أيديكم ولا تأكلوا من دينكم.
[٩] ط تعالى؛ با – عز وجل
[١٠] ط دم يشغلهم

وقال نصير حدثني بعض أصحابنا[٥] أن داود النبي عليه السلام كان يخرج متنكرا /[٣٠٧و] يسأل عن سيرته في أهل[٦] مملكته فعرض له جبريل[٧] في صورة[٨] آدمي فقال له داود: يا فتى ما تقول في داود؟ قال:[٩] نعم العبد هو[١٠] غير أن[١١] فيه خصلة قال: وما هي؟ قال: يأكل من بيت مال[١٢] المسلمين وما في العباد[١٣] أحب الى الله[١٤] من عبد يأكل من كد يده، فعاد داود الى محرابه متضرعا يقول: يا رب علمني صنعة بيدي تغنيني بها عن[١٥] مال[١٦] المسلمين[١٧] فعلمه الله تعالى[١٨] صنعة الدروع وألان له الحديد حتى كان في يده بمنزلة العجين، وكان إذا تفرغ[١٩] عمل[٢٠] دروعا[٢١] فباعها[٢٢] وعاش هو وعياله بثمنها.[٢٣]

---

[١] ط قال

[٢] ط دم –؛ رص عليه السلام

[٣] رص – القفة أو بعض ما يعمل؛ با – ما يعمل

[٤] رص وديعة

[٥] ب أصحابي

[٦] رص –

[٧] ط با رص + عليه السلام

[٨] با –

[٩] ط فز فقال

[١٠] ط –

[١١] ط أنه

[١٢] ط –

[١٣] با العبيد

[١٤] ط + تعالى

[١٥] ب + بيت

[١٦] دم المال

[١٧] دم –

[١٨] ط فز دم –

[١٩] ط رص + من؛ ب فرغ

[٢٠] ب – عمل؛ رص + واحد؛

[٢١] رص فز –؛ ط الدرع؛ دم + الدروع؛ فز ذرعها

[٢٢] ب دم وباعها

[٢٣] رص من ثمنها

وقال[1] نصير[2] حدثنا المكي[3] بن إبراهيم عن شيخ عن ثابت البناني قال بلغني أن العبادة عشرة أجزاء،[4] تسعة في طلب المعيشة وواحد في العبادة.

قال[5] وحدثنا شداد بن حكيم عن أبي معاوية عن الأعمش عن إبراهيم قال: كانوا يقولون الذي يعمل بيده أفضل من التاجر، والتاجر أفضل من الجالس. قال الفقيه: حدثنا[6] الثقة[7] عن أبي القاسم[8] عن نصير بن يحيى بهذه الأحاديث التي[9] ذكرنا.

قال الفقيه: وسمعت أبي يذكر بإسناده عن معاوية بن قرة قال رأى عمر بن الخطاب[10] أناسا من أهل اليمن فقال: ما[11] أنتم؟[12] قالوا:[13] نحن المتوكلون[14] فقال:[15] كذبتم بل أنتم متكسلون[16] أو قال: بل أنتم متأكّلون[17] ألا أخبركم بالمتوكلين؟[18] رجل ألقى حبة في بطن الأرض وتوكل على ربه.[19]

باب[1] من الصلاة

---

[1] ط قال
[2] دم نصير قال
[3] رص مكي
[4] رص با ط فز -
[5] ط -
[6] ط حدثني؛ ب با حدثنا؛ دم + الفقيه أبو جعفر.
[7] دم - الثقة.
[8] ط + أحم بن حم؛ دم + الصفار.
[9] دم الذي.
[10] ط + رضي الله عنه
[11] ب من
[12] ط + يا أهل اليمن
[13] فز دم فقالوا
[14] رص متوكلون
[15] دم قال
[16] ط متكلون؛ با متوكلون؛ دم متأكلون
[17] دم - أو قال: بل أنتم متأكّلون
[18] رص بالمتوكل
[19] ب + والله أعلم ؛ من هنا سقط من نسخة رص حتى بداية باب التاريخ

سئل أبو بكر الإسكاف[٢] عن قروي دخل المصر هل تلزمه الجمعة قال لما دخل المصر صار كواحد من أهل المصر ولا يشبه هذا المسافر لأن المسافر لا جمعة عليه[٣] إلا أن ينوي إقامة خمسة عشر يوما قال الفقيه يعني القروي إذا دخل المصر ويريد أن يمكث هناك يوم الجمعة. فأما[٤] إذا أراد أن يخرج من المصر في يومه ذلك قبل دخول وقت الصلاة أو بعد دخول الوقت فلا جمعة عليه. ولو حضر وصلى مع الناس فهو مأجور.

وسئل أبو بكر عن رجل خرج إلى بغداد وله بنيسابور أبوان هل يصير مقيما بنيسابور قال لا يصير مقيما إذا لم ينو الإقامة لأنه لما أدرك فقد بان حكمه من حكم أبويه.

وسئل[٥] عن إمام يصلي بالناس[٦] في المسجد الجامع في غير يوم الجمعة[٧] فيقوم صف خلف الإمام عند المقصورة وقام صف في آخر المسجد عند دار النجارية واقتدوا بالإمام قال أبو نصر لا تجوز صلاتهم لأن الناظر إذا نظر إليهم لا يقول بأنهم مقتدون بالإمام وقال أبو بكر[٨] صلاتهم تامة قال والمكان /[٣٠٧ظ] الذي أنا[٩] أصلي فيه[١٠] العصر يوم الجمعة بقرب دار المخلفة منقطع عن الإمام قال ورأيت بمسجد مكة أن الإمام يقوم عند المقام ويقوم بعض الصفوف[١١] في[١٢] آخر المسجد.

---

[١] هذا الباب سقط من ز أيضا كما هو ساقط من ف.

[٢] دم –

[٣] دم له

[٤] دم أما؛ ط با وأما

[٥] با + أبو نصر

[٦] دم ط –

[٧] دم – في غير يوم الجمعة

[٨] ط با + الإسكاف

[٩] ب با –

[١٠] با + أنا

[١١] ط + خلفه ويقوم بعض الصفوف خلفه؛ با + خلفه

[١٢] دم با إلى

وسئل عن رجل يدخل في صلاة الظهر ثم شك في صلاة الفجر أنه[1] صلاها أم لا فلما فرغ من صلاته تيقن أنه لم يصل الفجر قال يصلي الفجر ثم يعيد الظهر وقياسه قياس متيمم صلى ورآى في صلاته سرابا فمضى في صلاته ثم[2] ظهر بعد فراغه من الصلاة[3] أنه ماء فعليه أن يتوضأ[4] ويعيد[5] الصلاة فكذلك ههنا.[6]

وروي عن علي بن أحمد عن نصير[7] قال: سألت بشر بن الوليد عن رجل يخرج[8] للحطب فلم[9] يجد الماء قال إن[10] كان بحال لو ذهب إلى الماء خرج الوقت[11] يتيمم.

وسئل أبو بكر عن رجل سبقه الحدث في الصلاة والماء بعيد منه وبقربه بئر أينزح الماء أو يذهب إلى الماء قال إن كانت مؤنة النزح أقل من الذهاب إلى الماء فينبغي[12] أن ينزح الماء وإن كانت مؤنة النزح أكثر يذهب إلى الماء.

وسئل الفقيه[13] أبو جعفر عن العذار[14] الذي بين الأذن ويبن[1] اللحية[2] هل يجب[3] غسله في الوضوء قال فيه اختلاف بين أبي يوسف وزفر قال أحدهما يجب غسله وقال الآخر لا يجب.[4]

---

[1] دم –
[2] دم ط فإن
[3] با + أنه سراب فلا إعادة عليه وإن ظهر
[4] دم –
[5] دم يعيد
[6] ط با هذا
[7] ط + بن يحيى
[8] دم خرج
[9] ط ولم
[10] دم با ط إذا
[11] دم وقت الصلاة
[12] دم ط با ينبغي
[13] ب –
[14] دم البياض

وروي عن[٥] أبي بكر عن الطحاوي في الذي يغتسل للتبرد إن الماء يصير مستعملا قال أبو بكر ليس هذا قول أصحابنا.

وسئل أبو بكر عن مسبوق بركعة سلم حين سلم الإمام ناسيا هل يجب عليه سجدتا السهو قال إن سلم مع الإمام لا يجب وإن سلم بعده[٦] يجب.

وسئل أبو بكر عن رجل يصلي خلف رجل من أصحاب الشافعي ينحرف عن القبلة هل تجوز صلاته خلفه[٧] قال تجوز لأن هذا مختلف فيه قيل له أليس عند هذا المقتدي أن إمامه يصلي إلى غير القبلة قال هي[٨] على[٩] غير القبلة على الاختلاف فلم يخرج من أن يكون قبلة من جهة الكل.[١٠]

وسئل عن رجل صلى فجرى على لسانه نعم هل تفسد صلاته؟ قال إن كان هذا الرجل يجري في كلامه[١١] في غير الصلاة[١٢] نعم نعم[١٣] فإن صلاته فاسدة وإن لم يكن[١٤] عادته[١٥] في غير الصلاة لا

---

[١] با –

[٢] دم العذار والأذن؛ با واللحية

[٣] دم + عليه

[٤] با + غسله

[٥] دم ط وقرئ على

[٦] دم بعد الإمام؛ با معه

[٧] دم –

[٨] ط هو

[٩] دم –

[١٠] دم با –

[١١] دم + على لسانه

[١٢] دم – في غير الصلاة

[١٣] م دم + من غير الصلاة؛ با –

[١٤] دم + له

[١٥] دم ط عادة

تفسد صلاته ويجعل[١] ذلك من القرآن قيل فإن قال بالفارسية أري قال ينبغي أن يكون على الاختلاف الذي ذكرنا.[٢]

وسئل عن رجل صلى فنسي التعوذ حتى قرأ فاتحة الكتاب هل يتعوذ ثم يقرأ السورة قال إنما التعوذ في أول القراءة وإذا[٣] قرأ بعض القراءة فقد[٤] سقط عنه التعوذ.[٥]

وسئل[٦] عن النجاسة إذا غسلت ثلاث مرات فلم يذهب أثرها قال[٧] إن كان لا يمكن أن تزال أثره[٨] فقد طهر.

وسئل أبو القاسم /[٣٠٨و] عن العاري إذا لم يقدر على ثوب نظيف ولا نجس[٩] ولا يجد[١٠] إلا جلد ميتة غير مدبوغ هل يستر به[١١] عورته؟ قال لا يستر به[١٢] وليس هذا كالثوب النجس لأن نفس الثوب يستر والنجاسة فيه عارضة ولو صلى في جلد الميتة لم تجز صلاته.[١٣]

وسئل أبو القاسم[١] عن الوضوء بماء الملح[٢] قال لا يجوز لأنه غير ماء لأن الماء يجمد في أيام الشتاء ولا يجمد في الصيف وهذا الماء إنما يكون انجماده في حر الصيف ويكون في شدة الشتاء أرَقّ ما يكون ولا يتجمد فصار التوضؤ به كالتوضؤ في النفط والقير.

---

[١] دم وجعل
[٢] ب – الذي ذكرنا
[٣] دم با ط فإذا
[٤] دم ط –
[٥] دم ط –
[٦] با +
[٧] ط فقال
[٨] ط با –
[٩] دم – ولا نجس
[١٠] ط – ولا يجد
[١١] دم با –
[١٢] دم –
[١٣] ب + لأنه في الأصل نجس

وسئل أبو بكر[1] عن رجل غير مختون يغتسل من الجنابة[3] كيف يصنع؟[4] قال الواجب عليه أن يبلغ الماء داخل الجلدة فإذا[5] لم يبلغ الماء داخلها لا يجزئه[6] وهو كالمضمضة والاستنشاق ولو توضأ ولم يبلغ[7] داخل الجلدة[8] جاز لأنه ليس من مواضع الوضوء وتلك النجاسة أقل من قدر الدرهم.[9]

باب التأويلات

وسئل نصير بن يحيى[10] عن معنى[11] قول[12] النبي[13] عليه السلام:[14] "حلالها حساب وحرامها عذاب". قال: حلالها يحاسب عليه العبد هل أدى[15] حق الله تعالى فيها[16] وما[17] أوجب الله عليه أم لا؟ وحرامها يستوجب صاحبه بذلك العذاب. قال الفقيه: وقد قيل[18] حلالها حساب:[19] من أين اكتسب وأين أنفق وماذا أراد به.

---

[1] ط با بكر
[2] دم الثلج
[3] با جنابة
[4] ط يصنع
[5] با فإن
[6] دم يجوز
[7] با يغسل
[8] دم با جلده
[9] ط + والله أعلم بالصواب
[10] دم ط – بن يحيى
[11] دم ط –؛ با تفسير
[12] ب قوله
[13] ب –
[14] ط فز با صلى الله عليه وسلم
[15] دم تؤدى
[16] ط فيما
[17] ط –
[18] دم قال؛ با –
[19] ط دم + ويحاسب

وسئل نصير[1] عن معنى[2] قول[3] النبي[4] صلى الله عليه وسلم:[5] قال[6]: أنا عند ظن عبدي بي وأنا معه إذا دعاني. قال: يعني إذا أحسن الظن بالله[7] أنه[8] غفور رحيم، فإن الله لا يخلف ظنه. قال الفقيه: هذا[9] إذا كانت أفعاله موافقة لظنه وأما إذا كان مصرا على الذنوب ولا يتوب فهو متمّن، وقال[10] الله تعالى: "أم للإنسان ما تمنى".

وسئل أبو القاسم عن معنى قوله تعالى: كل شيء هالك إلا وجهه. قال: "كل عمل لا يراد به وجهه" فهو باطل.

وقال نصير: بلغني في هذه الآية: عذابا من فوقكم أو من تحت أرجلكم: قال: من فوقكم الملوك، ومن تحت أرجلكم السفلة والغوغاء.

وسئل أبو القاسم عن قوم من المبتدعة يقولون: إن[11] النبوة كانت للنبي صلى الله عليه وسلم[12] ولغيره واحتجوا بقوله تعالى:[13] "يا أيّها الرسل"[14]. فخاطب الجميع، فإيش الجواب عن ذلك؟ قال: يذكر

---

[1] ط + بن يحيى؛ با –
[2] دم تفسير
[3] دم قوله
[4] دم –
[5] دم عليه السلام
[6] دم –؛ ط + أن الله تبارك تعالى؛ با + الله تعالى
[7] ب + عز وجل
[8] دم إن الله؛ ط فإنه
[9] دم يعني
[10] ب قال
[11] دم فز –
[12] دم ط عليه السلام
[13] ط –
[14] دم + كلوا

الواحد بلفظ الجمع[١] تبجيلا وتوقيرا كما وصف نفسه: "إنا أنزلناه"،[٢] "إنا[٣] نحن نزلنا الذكر،[٤] ونحو ذلك.[٥]

قال[٦] سفيان بن عيينة في قوله تعالى:[٧] اشكر لي ولوالديك، قال:[٨] من دعا لأبويه[٩] /[٣٠٨ظ] في[١٠] دبر كل صلاة فقد شكرهما؛ لأن الله تعالى جعل لنفسه في كل يوم خمس صلوات على عباده شكرا له، فإذا دعا لهما في[١١] دبر كل صلاة فقد شكر الله تعالى ولوالديه.

وروي عن أنس بن مالك قال: قلت يا رسول الله! من آل محمد؟ قال:[١٢] كل[١٣] تقي. وفي خبر آخر قال:[١٤] كل تقي إلى يوم القيامة.

وسئل أبو نصر عن تفسير قوله عليه السلام:[١٥] ولد الزنى شر الثلاثة. قال:[١٦] روي[١٧] عن ابن مسعود أن رجلا لا يعرف له أب فشتمه رجل بذلك فأتى أمه فسألها وقال لها: اصدقيني وهيبها.[١٨]

---

[١] دم الجماعة
[٢] دم أنزلنا
[٣] دم أي
[٤] دم فز –
[٥] ط – ونحو ذلك.
[٦] دم فز با وقال
[٧] دم –
[٨] با – سفيان بن عيينة في قوله تعالى: اشكر لي ولوالديك، قال:
[٩] رص لوالديه
[١٠] دم فز با –
[١١] دم فز با –
[١٢] دم با + صلى الله عليه وسلم
[١٣] ط + مؤمن
[١٤] دم ط با –
[١٥] با قول النبي صلى الله عليه وسلم
[١٦] ط –
[١٧] ط فز وروي
[١٨] دم –

فقالت:[1] صدق الرجل،[2] كان أبوك صاحب مال وما كان له ولد، وما أردت أن يخرب[3] بيتي فأتيت[4] برجل[5] فواقعني.[6] فقتلها. فبلغ ذلك النبي صلى الله عليه وسلم[7] فقال: ولد الزنى شر الثلاثة. يعني هذا القاتل شر من[8] أبويه.

وسئل أبو نصر عن تفسير قوله صلى الله عليه وسلم:[9] السلطان[10] ظل الله تعالى في الأرض. قال: الظل على وجوه: الظل النعمة، يقال: فلان يعيش في ظل فلان أي في نعمته. ويكون الظل الحفظ، يقال: فلان في ظل فلان يعني في حفظه[11] فلان-.[12] والظل الهيبة، يقال: فلان يخاف من ظل فلان.[13]

وسئل محمد بن سلمة عن[14] قول[15] الله[16] تعالى:[17] "ولقد عهدنا إلى آدم من قبل فنسي ولم نجد له عزما". إن كان آدم نسي فما الحجة عليه؟ والله تعالى لا يأخذ بالخطأ والنسيان؟ قال: النسيان أراد به الترك، كما قال في آية أخرى: نسوا الله فنسيهم. أي[18] تركهم في العذاب،[1].

---

[1] دم قالت

[2] دم - صدق الرجل

[3] دم أخرب

[4] دم فجئت

[5] دم + وهيبها قالت صدق الرجل. هذا خطأ وهو موجود في دم. من الأدلة على كون أصلهما واحد.

[6] ط فز با - كان أبوك صاحب مال وما كان له ولد، وما أردت أن يخرب بيتي فأتيت برجل قالت صدق الرجل فواقعني.

[7] دم ط عليه السلام

[8] ب -

[9] دم ط عليه السلام

[10] با -

[11] ب حفظ

[12] ط دم فز با -

[13] ب + أي من هيبته

[14] ط + تفسير

[15] دم قوله

[16] دم -

[17] ط عز وجل

[18] دم ط يعني

وروي عن شداد بن حكيم أنه قال: كتبت إلى محمد بن الحسن أسأله عن هذه الأخبار التي رويت[٢] في نزول الرب[٣] سبحانه وتعالى[٤] ونحو ذلك من الأحاديث فكتب إلي: إن كل[٥] ما روته الثقات فإنا نؤمن به، ولا نفسره. وسئل أيضا يزيد بن هارون عن تأويل ذلك فقال: تأويله الإيمان به.

وروي عن مالك بن أنس أن رجلا سأله عن تأويل قول الله جل وعز[٦]: الرحمن على العرش استوى فقال مالك: الاستواء غير مجهول، والكيفية غير معقولة، والإيمان به واجب، والسؤال عنه بدعة، وما أراك إلا ضالا فأخرجوه.

وقال أبو مطيع: قلت لأبي حنيفة: قد قال الجهم في صفات الله تعالى ما قد بلغك. وقال مقاتل بن سليمان: ما قال يعني بالتشبيه. والجهم يقول بنفي الصفات[٧] ولا بد من أن نصفه[٨] توافق الكتاب والخبر والعقل. قال أبو حنيفة رحمه الله:[٩] عليك بما في[١٠] الكتاب[١١]: ليس كمثله شيء وهو السميع البصير. فكما لا تشبّه قدرته بقدرة غيره فكذلك صفته[١٢] لا تشبه[١٣] صفة غيره.

---

[١] ب + فكذلك هذا؛ دم ط با + فنسي أي ترك العهد
[٢] ب –
[٣] دم الحق
[٤] ط –
[٥] دم خبر
[٦] ط قوله تعالى
[٧] ب الصفة
[٨] فز تصفه بصفة
[٩] دم رضي الله عنه
[١٠] دم –
[١١] دم بكتاب؛ ط فز با كتاب الله
[١٢] دم –
[١٣] دم + صفته

وروي عن محمد بن سلمة أنه كان إذا قرئ عليه هذه الأحاديث المنكرة التي يرويها الكلبي وغيره كان[1] يقول: هذه الأحاديث قد وردت نؤمن بها ونرويها كما جاءت. وقال[2] أبو بكر الإسكاف:[3] ما كان /[٣٠٩و] موافقا للدين فإنا نؤمن بها، وما كان[4] مخالفا للدين فلا نؤمن به، وما شككنا فيه فإنا نتوقف فيه؛ فإن الإسلام دقيق.

وقيل لأبي مطيع: هل يغضب الرب[5] ويرضى؟ قال: نعم يغضب ويرضى، لا كغضب المخلوقين ورضاهم.

وسئل[6] بعضهم: ألست تزعم أن الله شيء وأنت شيء؟ قال: هو شيء لا كالأشياء، وأنا شيء لي نظائر[7] وأمثال، وهو شيء منشِئ وأنا شيء منشَأ. قيل: فما أنكرت ممن قال إنه جسم لا كالأجسام؟ قال: الجسم اسم لكل مؤلف، والشيء ليس باسم لشيء دون شيء.

وروي[8] عن[9] محمد بن الحسن بإسناده عن ابن عمر في[10] تأويل قوله تعالى:[11] نساؤكم حرث لكم فأتوا حرثكم أنى شئتم./+قال إن شئتم عزلا وإن شئتم غير عزل. قال محمد: وبه نأخذ، وهو قول أبي حنيفة.

---

[1] ب –
[2] دم قال
[3] دم –
[4] ب – موافقا للدين فإنا نؤمن بها، وما كان
[5] ط + تعالى
[6] ب وقيل
[7] ب نظير
[8] ب –؛ فز دم وروى
[9] ب وعن
[10] دم عن
[11] دم –

وروي أن أسامة بن زيد أنه[1] لقي رجلا وهو يقول: أنا مسلم ويقول: لا إله إلا الله. فلم يصدقه وقتله فعاتبه رسول الله صلى الله عليه وسلم وقال:[2] أقتلت رجلا يقول لا إله إلا الله؟ قال أسامة: فلم يزل[3] يقول[4] ذلك[5] حتى تمنيت أني لم أكن أسلمت إلا[6] ذلك الوقت. فإن قيل: فما معنى هذا الحديث؟ وكيف يجوز للرجل أن يتمنى لنفسه الكفر إلى ذلك الوقت؟[7] قيل له:[8] معناه[9] أنه تمنى أن يكون الخطيئة منه قبل الإسلام،[10] ولم يتمن أن يكون كافرا إلى ذلك الوقت.

وسئل أبو القاسم عن قول النبي عليه السلام[11] لليهود: يا إخوة القردة والخنازير! فقالت اليهود: يا أبا القاسم ما كنت فحاشا من قبل. قال أبو القاسم: لم يكن هذا القول لهم فاحشة، وإنما كان عظة لهم؛ لأن صنفا منهم عصوا الله تعالى فجعلهم[12] القردة والخنازير بعصيانهم[13] فوعظهم النبي صلى الله عليه وسلم[14] وأوعدهم[15] وأنذرهم وقال: أنتم إخوة[16] أولئك القوم الذين جعلهم الله القردة والخنازير ليذكروا به وينزجروا[17] عن المعصية لكيلا يصيبهم مثل ما أصابهم.

---

[1] دم –
[2] ط فقال
[3] فز ط با لا يزال
[4] فز ط قال
[5] دم –
[6] ط إلى
[7] فز – قيل: فما معنى هذا الحديث؟ وكيف يجوز للرجل أن يتمنى لنفسه الكفر إلى ذلك الوقت
[8] ط فز – قيل له
[9] فز –
[10] دم في حال الشرك
[11] فز با صلى الله عليه وسلم
[12] ب + الله تعالى
[13] ب لعصيانهم
[14] ط عليه السلام
[15] ط –؛ دم فأوعدهم
[16] دم إخوان
[17] دم ويزجروا

وسئل[١] بعضهم: هل يكون للكافر حفظة؟ قال: نعم؛ لأن الله جل وعز[٢] قال: كلا بل تكذبون بالدين وإن عليكم لحافظين كراما كاتبين. قيل:[٣] إيش[٤] شيء يكتب؟ قال: يكتب أحدهما ويشهد الآخر.

وسئل علي بن أحمد عن معنى قول عمر[٥]: إن[٦] آخر ما نزل من القرآن آية الربا. قال: سمعت محمد بن سلمة يقول: يعني[٧] آخر ما نزل من الآيات في البيوع آية الربا.

قال الفقيه أبو جعفر: معنى قوله تعالى:[٨] "فأتوا بسورة من مثله"، الهاء[٩] إشارة إلى النبي صلى الله عليه وسلم[١٠] ، يعني: فأتوا بسورة من مثل محمد صلى الله عليه وسلم.[١١] رجلا لم يقرأ الكتب يأتي بسورة كما جاء بها محمد صلى الله عليه وسلم.[١٢]

وسئل بعض العلماء[١٣] عن تفسير قول لا إله إلا الله قال: /[٣٠٩ظ] لا إله يعني نفي معبود الكفار. إلا الله إثبات معبود المؤمنين. وقد[١٤] قيل:[١٥] لا إله: نفي الألوهية عمن لا يستحق الألوهية، إلا الله: إثبات الألوهية لمن يستحق الألوهية.[١٦]

---

[١] ب وقيل
[٢] ط فز با تعالى
[٣] دم ط با + له
[٤] دم أي
[٥] ب علي بن أبي طالب
[٦] دم –
[٧] ب –
[٨] دم –
[٩] ط إنها
[١٠] ط عليه السلام
[١١] دم – صلى الله عليه وسلم؛ ط عليه السلام
[١٢] ط عليه السلام
[١٣] ط فز الحكماء
[١٤] دم –
[١٥] دم وقيل
[١٦] دم – إلا الله: إثبات الألوهية لمن يستحق الألوهية.

وسئل أبو بكر عن تأويل[1] قول[2] النبي[3] صلى الله عليه وسلم:[4] الأئمة من قريش. قال:[5] يعني إذا جعل[6] من قريش واتفقوا عليه، ولو أن الأمة[7] اتفقت على رجل من العجم وجعلوه أمير المؤمنين فلا نقول إن أحكامه كلها تبطل،[8] بل هي جائزة.[9]

وسئل أبو نصر عن معنى قول النبي صلى الله عليه وسلم:[10] إن الملائكة لتبسط أجنحتها لطالب العلم.[11] قال: يحتمل أن المراد بذلك[12] إسراع الملائكة في صحبته؛ لأن ذا الجناح يسرع في طيرانه، وهذا كما قالت امرأة أعرابية:

ولو[13] أن داود يطير لوده[14] لطرت إليه حيث كان من الأرض

ولكن جناحي قص عن إثر وده فما لي من بسط إليه ولا[15] قبض

أرادت بذلك الإسراع في سيرها إلى[16] لقائه، وشبهت بذلك فعل الطائر من بسط جناحه. قال الفقيه: وقد قيل: هو كناية عن التواضع يعني الملائكة[1] يتواضعون له كما قال تعالى:[2] "واخفض لهما

---

[1] دم معنى
[2] دم قوله
[3] دم معنى
[4] ط عليه السلام
[5] ب –
[6] ب جعلوا
[7] ط الأئمة
[8] دم + باطل
[9] دم فز هو جائز
[10] ط عليه السلام
[11] با + رضًا بما يصنع
[12] ب –؛ با منه
[13] دم فز فلو
[14] فز بوده
[15] ط + لي من
[16] با – سيرها إلى؛ ط فز با + مرضات

جناح الذل من الرحمة"،[٣] أراد بذلك الجناح التواضع، فكذلك ههنا.[٤] وقال بعضهم: الخبر على ظاهره إنهم يبسطون أجنحتهم حتى يمر عليها إلا أن أجنحتهم[٥] لا تحول بين قدميه وبين الأرض؛ لأنهم خلقوا من نور، فليس[٦] لهم جسم كثيف، وإنما لهم جسم لطيف.

وسئل بعضهم عن قول[٧] النبي[٨] صلى الله عليه وسلم:[٩] الولد للفراش وللعاهر الحجر. فما معنى الحجر؟ قال: هذا[١٠] كناية عن الإياس يعني لا نسب له ولا حظ.[١١] وقال بعضهم: الخبر على ظاهره يعني للعاهر الحجر[١٢]الرجم. وقال بعضهم:[١٣] يعني[١٤] لا يقيم[١٥] فكأنه[١٦] ألقم[١٧] الحجر[١٨] في فيه لإبطال دعواه يعني للزاني الحجر في فيه.

---

[١] ب – يعني الملائكة
[٢] ط الله عز وجل
[٣] دم + إن
[٤] ط فز هذا
[٥] دم ط جناحهم
[٦] ط با وليس
[٧] دم قوله
[٨] دم –
[٩] ط عليه السلام
[١٠] ب هذه
[١١] دم ط + له
[١٢] ط با فز –؛ ب + أي
[١٣] با + معنى؛ دم ط فز با + يبطل دعواه
[١٤] دم با –
[١٥] دم با ط – لا يقيم
[١٦] دم با كأنه؛ ط فكأنما
[١٧] ب ألقي
[١٨] دم الحجر

وسئل بعضهم عن معنى قول[1] النبي[2] عليه السلام:[3] إذا لم تستحْيِ[4] فاصنع ما شئت. يعني إذا عملت عملا لو ظهر عند الناس لا تستحيِي منهم فاعمل من[5] ذلك العمل ما شئت.

وسئل عن معنى قول[6] النبي[7] عليه السلام:[8] سيد القوم خادمهم. قال: يعني: إن أجره أكثر؛ لأنه روي في خبر آخر: أعظم القوم أجرا[9] خادمهم.

وسئل بعضهم[10] عن معنى قول[11] النبي[12] صلى الله عليه وسلم:[13] كاد الفقر أن يكون كفرا. قال: لأن الله تعالى إذا رزق عبده الفقر[14] فينبغي[15] أن يعرف[16] ذلك منة[17] من الله تعالى[18] عليه[19] حيث أعطاه شعار الصالحين[20] وهو[21] شعار الأنبياء[22] فإذا لم يعرف المنة وجزع[1] فيه يخاف أن يقع في الكفر.[2]

---

[1] رص قوله
[2] م ط –
[3] ط با صلى الله عليه وسلم
[4] ب تستحِ
[5] دم با –
[6] دم ط قوله
[7] دم ط –
[8] ط با صلى الله عليه وسلم
[9] دم –
[10] فز با ط –
[11] دم قوله
[12] دم –
[13] دم ط عليه السلام
[14] دم –
[15] ط يجب
[16] با + أن
[17] ط + يعني
[18] دم –
[19] دم ط –
[20] ب + وهذا هو شعار الصالحين وهذا
[21] ب هو
[22] دم + عليهم السلام

وسئل عن معنى قول[٣] النبي[٤] عليه السلام:[٥] اليد العليا خير من اليد السفلى. قال: لأن الدافع إذا دفع ماله فإنه يقرب نفسه إلى /[٣١٠و] الفقر والقابض إذا قبض يقرب نفسه إلى الغنى[٦] فصار الدافع أفضل من القابض.

وسئل عن معنى قوله عليه السلام:[٧] المكثرون هم الأسفلون. قال معناه:[٨] إن كان الغني مسلما فهو[٩] أسفل درجة[١٠] في الجنة،[١١] وإن كان كافرا فهو[١٢] أسفل دركة في النار.

وروى أبو هريرة عن النبي صلى الله عليه وسلم[١٣] أنه قال: لا ينقش أحد على خاتمه عربيا فيشكل.[١٤] فسئل[١٥] الحسن البصري عن معنى هذا الحديث فقال:[١٦] لا ينقش أحد على خاتمه محمد رسول الله صلى الله عليه وسلم.[١٧]

---

[١] ط وخرج
[٢] دم – فإذا لم يعرف المنة وجزع فيه يخاف أن يقع في الكفر.
[٣] ط قوله
[٤] ط –
[٥] ط با صلى الله عليه وسلم؛ دم – وسئل عن معنى قول النبي عليه السلام
[٦] دم الأغنياء
[٧] با قول النبي؛ ط – عليه السلام؛ دم با صلى الله عليه وسلم
[٨] ب –
[٩] ط + في
[١٠] ب + من الفقير
[١١] ب – في الجنة
[١٢] ط + في
[١٣] ب عليه السلام
[١٤] ط فز فيشكل؛ با –
[١٥] ط سئل
[١٦] ط با فز قال
[١٧] ط با فز – صلى الله عليه وسلم

وسئل بعضهم عن معنى قول النبي عليه السلام[1] ساقي القوم آخرهم شربا. قال: لأن في بدايته[2] بنفسه تفضيل لنفسه[3] ، ولا[4] ينبغي لأحد أن يفضل نفسه على غيره. وهذا على وجه الاستحباب لا على وجه الوجوب. ولو[5] شرب في أولهم لا يكره.

وسئل أبو القاسم عن معنى قوله[6] تعالى:[7] والذين هم على صلاتهم دائمون. قال: هو الذي يصلي ولا يلتفت عن يمينه وعن[8] يساره.[9]

وسئل أبو نصر عن معنى قوله[10] تعالى: "ومن[11] كان غنيا فليستعفف ومن كان فقيرا فلياكل بالمعروف". قال: يأكل بالمعروف[12] إذا أطعمه الحاكم، فإن[13] لم يطعمه الحاكم[14] فلا يأكل.[15] ويقال يعني:[16] يأكل من مال نفسه بالمعروف فلا[17] يسرف فيه حتى لا يحتاج إلى مال اليتيم، وقيل: إن له أن يأكل مقدار ما يعمل في ماله. وجاء عن عمر بن الخطاب[18] أنه قال: أنا في مال الله كوصي اليتيم، إن[19]

---

[1] فز با صلى الله عليه وسلم
[2] دم با فز البداية
[3] دم با فز نفسه
[4] دم فلا
[5] دم فلو
[6] با قول الله
[7] ب عز وجل
[8] ط با ولا عن
[9] ب شماله
[10] با قول الله
[11] دم فز من
[12] ب - يأكل بالمعروف
[13] م وإن
[14] دم با فز -
[15] دم با فز -
[16] ب -
[17] دم ولا
[18] ب + رضي الله عنه
[19] دم فإن

استغنيت استعففت، وإن افتقرت أكلت. وقال[1] أبو بكر: يأكل بالقرض كما جاز أن يأكل مال غيره عند الضرورة ويدفع قيمته فكذلك هذا.[2]

وروى نصير عن محمد بن مقاتل في قول الله تعالى:[3] "ربنا اغفر لنا ذنوبنا وإسرافنا في أمرنا وثبت أقدامنا وانصرنا[4]". قال:[5] لأنهم علموا أن الأقدام لا تثبت مع الذنوب فلذلك[6] استغفروا لذنوبهم أولا ثم قالوا: ثبت أقدامنا.

وسئل أبو القاسم عن معنى[7] ما روي في الخبر[8]: إن رضا الوالدين يزيد في العمر. قال أبو القاسم:[9] سمعت[10] محمد بن سلمة يقول: قال سفيان بن عيينة: معنى هذا الخبر إنه[11] يوفق له[12] قيام[13] الليل، وإذا وفق له[14] ذلك[15] فقد زيد في عمره؛ لأن النائم والميت سواء، وإذا[16] وفق لترك النوم والإقبال على الصلاة فقد ازداد[17] في[18] عمره.

---

[1] قال
[2] دم ههنا
[3] ط فز با عز وجل
[4] ط با -؛ ب + على القوم الكافرين
[5] با -
[6] دم -
[7] ب + قول النبي صلى الله عليه وسلم
[8] ب - ما روي في الخبر
[9] ب با - أبو القاسم
[10] ب وسمعت
[11] با -
[12] ب -
[13] ب لقيام
[14] ب با لذلك
[15] دم قيام الليل
[16] دم با رص فإذا
[17] با زاد
[18] ط -

وسئل شداد بن حكيم[١] عن الحديث الذي روي أن الله[٢] خلق آدم على[٣] صورته[٤] أو بمثل صورته. قال: نؤمن بهذا الحديث ولا نفسره. قال الفقيه:[٥] بهذا[٦] أمر الله تعالى وهو قوله جل وعز[٧]: "والراسخون في العلم يقولون آمنا به".

وسئل أبو بكر عن معنى /[٣١٠ظ] قوله[٨] النبي صلى الله عليه وسلم:[٩] من نظر في كتاب أخيه بغير إذنه فكأنما ينظر في النار. قال: هذا[١٠] كناية عن العذاب. وهذا إذا كان كتاب الرسالة[١١] أو كتابا يشق على صاحبه النظر فيه فلا يجوز النظر[١٢] فيه بغير إذنه، وأما إذا لم يكن كتاب السر فلا بأس به.

وسئل أبو بكر عن معنى قول أبي الدرداء: إني لأستجم قلبي بشيء من اللهو. قال:[١٣] يعني به الأشعار التي فيها صفة الحور العين والغلمان والخمر ونحو ذلك. قيل: أيجوز إنشاد أشعار أهل الجاهلية؟ قال: إذا أراد به[١٤] الفصاحة والإعراب ولم يرد به الغناء فلا بأس به.[١٥]

---

[١] دم – بن حكيم
[٢] ب + تعالى
[٣] دم فز –
[٤] دم فز بصورته
[٥] با + يقال
[٦] ط فز با وبهذا
[٧] دم تعالى؛ فز عز وجل
[٨] ط قول
[٩] دم عليه السلام
[١٠] ب هو
[١١] ط + الرسائل
[١٢] ب أن ينظر
[١٣] دم –
[١٤] دم –
[١٥] ب –

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل صلى رياء أيؤجر عليه؟ قال: لا، ولكن عليه الوزر. وقال بعضهم: يكفر. قال الفقيه[1] وقال[2] بعضهم: لا أجر له ولا وزر عليه وصار كأنه[3] لم يعمل ذلك[4] العمل.[5]

وسئل الفقيه[6] أبو جعفر عن معنى قول[7] النبي[8] عليه السلام:[9] من لم يجب الدعوة فقد عصى أبا القاسم. قال: قد فسره سفيان بن عيينة قال:[10] كان بين القوم عداوة في الجاهلية وفي أول الإسلام يعني بين الأوس والخزرج، وإذا[11] لم يجب أحدهما الدعوة كان في ذلك زيادة عداوة، وفي الإجابة رفع العداوة، وأما[12] اليوم[13] فإذا لم يكن[14] فهذا[15] المعنى غير موجود[16] فإن[17] أجاب فحسن، وإن لم يجب فلا شيء عليه.

---

[1] فز با –
[2] دم ط قد قال؛ فز –
[3] با كأن
[4] با شيئا
[5] با –
[6] با –
[7] دم قوله
[8] دم –
[9] ط با صلى الله عليه وسلم
[10] دم ط وقال
[11] ط فإذا؛ ب وكان إذا
[12] ب فأما
[13] دم –؛ دم + إذا لم يكن؛ با + فقد زال هذا المعنى
[14] ب دم – فإذا لم يكن
[15] دم با فز هذا
[16] فز ط با – غير موجود
[17] با فلو

وسئل بعضهم عن معنى قول[1] النبي[2] صلى الله عليه وسلم:[3] لو بلغ سورة البقرة ثلاث مئة آية لتكلّمَتْ. قال: معناه إنه قد اجتمع فيها أحكام كثيرة فلو بلغت ثلاث مئة آية لصارت بحال يتكلم على وجه المثل. يعني يوجد فيها جميع الأحكام.

وسئل بعض الحكماء: العلم أفضل أم المال؟[4] قال: العلم. قيل:[5] فما بال الناس نرى[6] أهل العلم على أبواب أصحاب الأموال أكثر مما نرى[7] أصحاب الأموال على أبواب العلماء؟ قال: لأن العلماء عرفوا منفعة الأموال والحاجة إليها، وجهل أصحاب الأموال منفعة العلم وفضله.

وسئل عن معنى[8] قوله[9] صلى الله عليه وسلم:[10] أهل المعروف في الدنيا هم[11] أهل المعروف في الآخرة، فكيف[12] يكون المعروف في الآخرة؟ قال: معروفهم في الآخرة أنهم يشفعون لغيرهم لأنهم كانوا يعملون المعروف في الدنيا ويأمنون على أنفسهم ويشفعون لغيرهم.[13]

وسئل أبو بكر عما يقال: إن ما يعمل الصبي من الخيرات هل[1] يكون الأجر[2] لوالديه؟ قال: هذا موافق[3] لما روي[4] أن[5]: الدال على الخير كفاعله. فهما لما كانا يدلانه على الخير فكأنما يعملانه فيؤجران على ذلك.

---

[1] دم قوله
[2] دم –
[3] دم ط عليه السلام
[4] ب + أفضل
[5] دم قال
[6] دم ترى؛ ط با يرون
[7] ط با يرون
[8] ط –
[9] با قول النبي
[10] دم عليه السلام
[11] ب فز –
[12] ط كيف
[13] دم ط – لأنهم كانوا يعملون المعروف في الدنيا ويأمنون على أنفسهم ويشفعون لغيرهم.

وسئل سفيان الثوري عن قول الله تعالى: اجتنبوا كثيرا من الظن. ما الظن[٦] قال الظن ظنان: ظن يحل وظن لا يحل. أما الظن الذي يحل فهو أن /[٣١١و] يظن ويسكت، وأما الظن الذي لا[٧] يحل: فهو أن يظن ويتكلم به. قال الله تعالى: اجتنبوا كثيرا من الظن.[٨] ولم يقل: الظن كله قال لأن من الظن ما فيه ثواب ومنه ما فيه معصية لأن من ظن بأخيه خيرا فإنه يؤجر عليه.[٩]

وذكر أن طبيبا نصرنيا كان يقرأ القرآن فقيل له: أين الطب في كتاب الله؟[١٠] قال:[١١] قوله[١٢]: كلوا واشربوا ولا تسرفوا. فذكر[١٣] هذا الكلام عند أبي القاسم فقال: صدق هو كما قال.

وذكر أن طبيبا نصرانيا قال عند هارون الرشيد: إن في النفس ثلاث مئة وستين عرقا، بعضها متحركة وبعضها ساكنة، فإذا حم الإنسان تحرك ما كان ساكنا وسكن ما كان متحركا ولا يصلح ذلك إلا بعد السنة. فقال أبو يوسف: اشهدوا على صدق مقالته؛ لأنه حدثنا هشام بن عروة عن عائشة أن النبي صلى الله عليه وسلم قال: حمى ليلة كفارة سنة. وإنما قال ذلك لأن أثرها يبقى في النفس إلى[١٤] سنة.

---

[١] م با ط –

[٢] دم ط –

[٣] دم + لقوله عليه السلام

[٤] با + في الخبر

[٥] دم –

[٦] ط فز با ب –

[٧] ط ليس

[٨] ب فز – قال الظن ظنان: ظن يحل وظن لا يحل. أما الظن الذي يحل فهو أن /[٣١١و] يظن ويسكت، وأما الظن الذي لا//ليس يحل: فهو أن يظن ويتكلم به. قال الله تعالى: اجتنبوا كثيرا من الظن.

[٩] ط دم با – قال لأن من الظن ما فيه ثواب ومنه ما فيه معصية لأن من ظن بأخيه خيرا فإنه يؤجر عليه.

[١٠] دم با + تعالى

[١١] با + في

[١٢] دم –

[١٣] ط وذكر

[١٤] م –

وقال أبو القاسم: روي عن رسول الله[1] صلى الله عليه وسلم[2] أنه قال: لا حول ولا قوة إلا بالله[3] دواء من سبعة وسبعين داء أيسرها الهم.[4] قال:[5] وأخبرني[6] جبريل [7]عن تفسيره فقال: لا حول ولا قوة إلا بالله[8] يعني لا حول عن معصية الله إلا بقوة الله ولا قوة على طاعة الله إلا بعون الله.

وحكى أبو نصر عن[9] عكرمة قال: كان ابن عباس إذا تهجد بالليل فمر بآية يقول لعكرمة:[10] ذكرنيها غدا. فتهجد ليلة فمر بهذه الآية: رب لا تذر على الأرض من الكافرين ديارا. فقال[11]: يا عكرمة ذكرنيها غدا. فذكرته[12] فقال: إنه دعا على الكافرين بالهلاك وللمؤمنين بالمغفرة فاستجيب دعاؤه على الكافرين[13] فلم يدع على الأرض من الكافرين ديارا، واستجيب له في المؤمنين فلا يدع أحدا منهم إلا غفر له.

وسئل محمد بن مقاتل عن معنى قوله صلى الله عليه وسلم:[14] لا يزال أمتي بخير ما أخذوا العلم من أكابرهم. قال: يعني يقتدون بمن قبلهم. يعني[15] بالصحابة والتابعين ولم يتركوا[16] قولهم برأي

---

[1] دم النبي
[2] دم عليه السلام
[3] دم + العلي العظيم
[4] با الغم
[5] با وقال
[6] دم با ط أخبرني
[7] دم + عليه السلام
[8] دم – إلا بالله
[9] دم أن
[10] دم يا عكرمة
[11] دم قال
[12] دم –
[13] دم – على الكافرين
[14] م ط عليه السلام
[15] ط دم با + يقتدون
[16] ط ولا يترك

نفسه/أنفسهم. ولم يرد به الكبر[١] في السن؛ لأن في زمن النبي صلى الله عليه وسلم[٢] كان علي/+بن أبي طالب ومعاذ[٣] يفتيان وإن كان غيرهما أكبر منهما.

وروي عن أبي يوسف أنه قال: من طلب غرائب الحديث كذب، ومن طلب المال بالكيمياء أفلس،[٤] ومن طلب الدين بالكلام تزندق.[٥]

وسئل بعض الحكماء عن سرور ساعة قال: الجماع. وسئل عن سرور يوم قال: دخول الحمام. وسئل عن سرور جمعة قال: أخذ[٦] الشعر. وعن[٧] سرور جمعتين قال: غسل الثياب. وسئل عن سرور شهر قال: ثياب جديدة[٨] جديد. وسئل[٩] عن[١٠] سرور ستة أشهر قال: تزوج البكر. وسئل عن سرور سنة قال: بناء الدار وسئل عن سرور العمر قال: لقاء الإخوان واجتماعهم.

وقال نصير:[١١] سئل سفيان بن عيينة عن تفسير /[٣١١ظ] قول[١٢] النبي[١٣] صلى الله عليه وسلم:[١٤] نية المؤمن خير من عمله. قال: لأن المؤمن يعمل الخير[١٥] ومن نيته أن يعمل الخير[١٦] ما عاش،[١] ولعل[٢]

---

[١] دم ط الكبير
[٢] دم عليه السلام
[٣] دم با + بن جبل
[٤] دم – ومن طلب المال بالكيمياء أفلس
[٥] دم + ومن طلب المال بالكيمياء أفلس
[٦] دم ط جزّ
[٧] دم ط با وسئل عن
[٨] ط ثوب
[٩] ط –
[١٠] ط وعن
[١١] ط + بن يحيى
[١٢] دم قوله
[١٣] دم –
[١٤] ط دم عليه السلام
[١٥] دم خيرا
[١٦] دم + في عمره

عمله[٣] يعجز[٤] ، فنيته خير من عمله.[٥] وأما الفاجر فإنه[٦] يعمل الخبائث ومن نيته أن يعملها ما عاش ولعل عمله يعجز[٧] فنيته شر من عمله.

وسئل أبو بكر عن معنى قول[٨] النبي[٩] صلى الله عليه وسلم:[١٠] عليكم بالسواد الأعظم. قال: يعني[١١] جماعة الفقهاء. وذكر[١٢] أن[١٣] خلف بن أيوب[١٤] قال: إذا اجتمع ثلاثة من الفقهاء على شيء فهم جماعة أُوجب[١٥] اتباعَهم. وروي عنه أنه[١٦] قال: هو[١٧] اجتماع أبي حنيفة[١٨] وأبي يوسف ومحمد.[١٩]

وسئل أبو بكر عن تفسير الحديث الذي روي: ما من أحد إلا وله شيطان. قيل له: ولا أنت يا رسول الله؟ قال: ولا أنا إلا أن الله تعالى أعانني عليه فأسلم. فإن[٢٠] قيل[٢١] فكيف يكون الشيطان مسلما،

---

[١] دم – ما عاش
[٢] دم ولعله
[٣] دم –
[٤] دم + عن عمله؛ ط + عن نيته
[٥] دم + ونية الفاجر شر من علمه لأن الفاجر
[٦] دم – وأما الفاجر فإنه
[٧] ط + عن نيته
[٨] دم ط با قوله
[٩] ط دم –
[١٠] دم عليه السلام؛ ط – صلى الله عليه وسلم
[١١] ط دم + به
[١٢] دم وروي
[١٣] دم ط عن
[١٤] دم – بن أيوب
[١٥] دم فوجب؛ ط ووجب
[١٦] ط أن
[١٧] ط – قال: هو
[١٨] ط با + وأصحابه جماعة ؛ دم + وأصحابه
[١٩] دم – وأبي يوسف ومحمد
[٢٠] دم –
[٢١] دم + له؛ ط – فإن قيل له

وقد قال الله تعالى: وجنود إبليس أجمعون؟ قال: سئل[1] عن هذا أحمد بن محمد القاضي قال: معناه: أسلم يعني أسلم من شره. وقال بعضهم:[2] يعني/أي انقاد وخضع كقوله:[3] فلما أسلما وتله للجبين. قال الفقيه:[4] ولو حمل الخبر على ظاهره يجوز ويصير هذا الواحد مخصوصا من جنود إبليس.[5]

وسئل محمد بن سلمة عن معنى قول النبي عليه السلام:[6] من قرأ قل هو الله أحد ثلاث مرات فكأنما قرأ القرآن كله. قال:[7] معناه يعطى أجر قراءة القرآن كله من[8] غير[9] تضعيف.[10]

وسئل أبو القاسم عن رجل اغتاب رجلا ثم استغفر قال: لا يغفر له حتى يغفر له صاحبه. قال الفقيه: إن كان الرجل قد[11] بلغه الخبر أن هذا قد اغتابه[12] فلا بد له من أن يستحل منه، وإن كان الرجل[13] لم يبلغه الخبر فإنه يستغفر الله تعالى ولا يخبر صاحبه؛ لأنه لو[14] أخبره لاشتغل[15] قلبه بذلك.[16]

---

[1] ط وسئل
[2] ط دم با + أسلم
[3] دم + تعالى
[4] ط + أبو الليث
[5] دم الشياطين
[6] با صلى الله عليه وسلم
[7] ط وقال
[8] با –
[9] با يعني
[10] هذه الفقرة في ب بعد الفقرتين التاليتين؛ دم – وسئل محمد بن سلمة عن معنى قول النبي عليه السلام: من قرأ قل هو الله أحد ثلاث مرات فكأنما قرأ القرآن كله. قال: معناه يعطى أجر قراءة القرآن كله من غير تضعيف؛
[11] دم –
[12] دم اغتاب به
[13] ط –
[14] دم إن
[15] دم ط اشتغل
[16] ط –

وذكر أن غلاما لعمر بن عبد العزيز كتب إليه أن في هذا المصر طعام رخيص وخبز كثير من كل شيء[١] خاف عليهم[٢] من قبل النعمة الكثيرة أن ينزل عليهم البلاء. فكتب إليه عمر: يا أحمق! تخاف على قوم إذا[٣] ابتدؤوا بالأكل قالوا بسم الله، وإذا فرغوا قالوا الحمد لله؟

وسئل إبراهيم بن يوسف عن رجل حلف بالطلاق أن الإيمان قول وعمل. قال إبراهيم: هذا[٤] جاهل وقد حنث في يمينه وبانت منه امرأته.

وسئل علي بن أحمد عن الإيمان قال: لا يزيد ولا ينقص؛ لأنه لا يحتمل النسخ والتبديل، وإيمان أهل السماوات وأهل الأرض كلها واحد وإنما الإيمان الشهادة فقط، والأعمال شرائعه. قال[٥] الفقيه:[٦] يعني الشهادة باللسان مع تصديق القلب.[٧] وقال[٨]: حدثنا أبو إسحاق إبراهيم بن أحمد /[٣١٢و] المستملي قال: حدثنا أبو عمران المؤدب قال حدثنا حم بن نوح قال حدثنا سالم بن سليم عن أبي الجويرية عن عون بن عبد الله قال: سمعت عمر بن عبد العزيز يقول في خطبته: لو كان الأمر على ما يقول الشاك الضال[٩] إن الذنوب تنقص الإيمان لأمسى أحدنا حيث ينقلب إلى أهله وهو لا يدري ما ذهب من إيمانه أكثر أو ما بقي، والله أعلم.[١٠]

باب الفتوى

---

[١] ب فز – من كل شيء

[٢] ط –

[٣] ب فز – أن ينزل عليهم البلاء. فكتب إليه عمر: يا أحمق! تخاف على قوم إذا

[٤] ط دم + رجل

[٥] ط وقال

[٦] ط + أبو الليث

[٧] ط التصديق بالقلب

[٨] ط با قال الفقيه

[٩] ط الضال الشاك؛ با الشكاك الضلال

[١٠] ط – والله أعلم.

قال نصير بن يحيى: سألت الحسن بن زياد عن رجل أفتى له فقيهان واختلفا[1] فيه قال: يأخذ بقول أيهما شاء؟ قال الفقيه: يعني إذا كان المستفتي جاهلا فأفتى له[2] مفتيان بقولين مختلفين فإن كان المفتيان في العلم سواء فله أن يأخذ بقول أيهما شاء. وإن كان أحدهما أعلم فإنه يأخذ بقول[3] أعلمهما.

وسئل أبو نصر عن المفتي[4] قال: بلغني عن محمد بن الحسن أنه سئل: متى يحل للرجل أن يفتي؟ قال: إذا كان صوابه أكثر من خطئه.

وروي عن خلف بن أيوب أنه قيل له: لم لا تفتي وأنت تعلم أنه ليس في هذ البلد أحد[5] أعلم منك؟ قال خلف: أرأيت إن دخلت كابِلَ أيسعك أن تفتي وليس هناك أحد[6] أعلم منك؟

وسئل ابن عمر عن مسألة فقال: لا أدري. ثم قال: أتريدون أن تجعلوا ظهورنا لكم جسرا في جهنم؟ تقولون أفتانا ابن عمر بهذا.[7]

وقال ابن المبارك: روي عن النبي عليه السلام[8] أنه قال: لا يزال في أمتي من يستفتى فيوفق للصواب فيفتي به. قال: وأنا أرى محمد بن الحسن ذلك.

وقال نصير بن يحيى:[1] سألت شداد بن حكيم في مرضه الذي مات فيه: إن نزلت بنا نازلة بعدك ونحن نعرف قول أبي حنيفة وأصحابه أيسعنا أن نعمل به ونفتي به؟ قال: نعم. قلت: فإن اختلفوا؟ قال: إن كنت تحسن أن تختار فاختر من كلامهم، وإن لم[2] تحسن أن تختار فقول أبي حنيفة أنجى[3] لكم.[4]

---

[1] ط دم با فاختلفا

[2] ط فأفتاه

[3] دم – أيهما شاء. وإن كان أحدهما أعلم فإنه يأخذ بقول

[4] ط با دم الفتوى

[5] ط با –

[6] ط–

[7] ب فز –

[8] دم صلى الله عليه وسلم

وسئل أبو نصر عن مسألة وردت عليه: ما تقول رحمك الله وقعت عندك كتب أربعة كتاب إبراهيم بن رستم وأدب القاضي عن الخصاف وكتاب[٥] المجرد[٦] والنوادر[٧] من جهة[٨] هشام هل يجوز لنا أن نفتي منها أو[٩] لا وهذه الكتب محمودة عندك أم لا قال: ما صح عن أصحابنا فذلك علم مجتبى مرغوب فيه مرضي به. وأما[١٠] الفتوى، فإني لا أرى لأحد أن يفتي بشيء إلا أن يفهمه ولا يتحمل أثقال الناس، فإن[١١] كانت مسائل قد اشتهرت وظهرت وجلت عن أصحابنا /[٣١٢ظ] رجوت أن يسع الاعتماد عليها في النوازل.

وسئل أبو القاسم عن عالم يسأل ويقال له: أيجوز هذا أم لا؟ فيحرك رأسه، أيجوز لهذا أن يستعمل فتياه وبه علة أو لم تكن به علة. قال: يجوز أن يستعمل[١٢] ما أشار به.[١٣]

وسئل عن رجل قال له عبده في مرضه وهو لا يستطيع أن يتكلم أحُرٌّ أنا؟ فحرك رأسه، أيعتق؟[١٤] قال: لا يعتق؛ لأن هذا[١٥] إقرار.[١٦]

---

[١] دم – بن يحيى
[٢] با + تكن
[٣] ط أولى
[٤] دم ط با لك
[٥] ب فز –
[٦] ب فز والمجرد
[٧] با وكتاب النوادر
[٨] ط وجه
[٩] ط با أم
[١٠] دم با ط فأما
[١١] ط وإذا
[١٢] دم – قال: يجوز أن يستعمل؛ ط + بإشارته
[١٣] ط دم – ما أشار به
[١٤] ط أيجوز؛ با + أم لا
[١٥] با دم + ليس
[١٦] دم با بإقرار

قال[1] أبو بكر: إن[2] حفظ الرجل[3] وإن كان حفظ[4] جميع كتب أصحابنا فلا بد له[5] من أن يتأمل[6] للفتوى حتى يهتدي إليها. قال الفقيه: لأن كثيرا من المسائل أجاب أصحابنا على عادة أهل بلدهم ومعاملتهم[7] فينبغي لكل مفت أن ينظر إلى عادة أهل بلده في زمانه فيما لا يخالف الشريعة.

وسئل أبو القاسم[8] عن فقيه في بلدة ليس فيها أفقه منه يريد أن يغزو. قال: ليس له أن يغزو لما يدخل على أهل البلدة[9] من الضياع.

وسئل أبو القاسم عن العلم الذي يجب على الناس طلبه ما هو؟ أيقع ذلك على أجناس العلوم كلها[10] من الأحكام والطب والحساب وتأويل القرآن وغير ذلك ويقع ذلك على بعض ذلك دون بعض؟ قال:[11] أول العلم الذي افترض الله على عباده معرفة الله تعالى[12] ومعرفة رسوله وما يجب من الإيمان به، ولا ينبغي أن يغلو في ذلك حتى يخرج من حد الظاهر إلى ما يخاف الضلال فيه، فهذا[13] علم يجب على الخاص والعام معرفته، ثم شرائع الدين فذلك واجب على كل إنسان أن يعلمه، ثم بعد ذلك خصائص علوم لا يحتملها إلا أهل الفهم والحفظ فذلك فريضة عليهم ولا يسعهم تضييعه. وإذا قام بذلك بعضهم فقد قام بالفرض عن جميعهم. ألا ترى أن أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم كانوا مع رسول الله

---

[1] ط دم وقال
[2] ب فز –؛ با وإن
[3] ط با –
[4] ط با دم – وإن كان حفظ
[5] دم –
[6] ط دم يتتلمذ
[7] ط دم با ومعاملاتهم
[8] دم با بكر
[9] ط با دم البلد
[10] ب فز –
[11] ط + إن
[12] ط + به؛ با –
[13] دم وهذا

صلى الله عليه وسلم منهم المتعلمون ومنهم المجاهدون ومنهم السعاة على الصدقات؛ وإن الله[1] خلق خلقه متفاوت الأفهام والقوى وفرض فرائض مختلفة وألزم احتمالها أولي القوة فيها. وأما الحساب فعلى أولي الفهم أن يتعلموا مقدار ما يعينهم ذلك[2] على حساب المواريث والوصايا، وكل من تزوج امرأة فعليه أن يتعلم متى يأتيها ومتى ينزجر عن إتيانها وعليه أن يتعلم كيف يعاشرها وما الذي يلزمه لها، ثم إذا ولدت له[3] استقبل[4] فرض آخر فعليه أن يتعلم ما يلزم للولد وإذا طلقها فقد استقبله فرض آخر فعليه أن يتعلم ما يلزمه فيها. وعلى كل إنسان أن يتعلم أمر معاشه ما يجوز له من أمر معاشه وما لا يجوز له في أمر معاشه. ومن ذكرنا من /[٣١٣و] العوام يلزمهم احتمال ذلك[5] قبل الدخول[6] ولا يغرنك أمر العامة[7] وسهوهم وغفلتهم؛ فإنهم تاركون لما يجب عليهم وما سوى ذلك من العلوم إذا احتملها بعض الناس من العلوم التي ذكرنا فقد سقط فرضها عن غيرهم إلا في وجه واحد فإنهم لو تحتملوا الطلب عن الجاهلين؛ فإن الرجل إذا اعتمد على علم العلماء وترك التحمل عنهم فإذا ماتوا/فاتوا فات العلم، وهو قبض العلم كما جاء في الأثر: إن قبض العلم ذهاب العلماء.

وقال أبو بكر:[8] الفقيهان إذا رأى كل واحد منهما رأيا في مسألة بخلاف رأي صاحبه فإنه لا يسع لواحد منهما أن يفتي بقول صاحبه وترك رأي نفسه ولا يدل المستفتي عليه. وكذلك المتفقه إذا كان مستنبطا ويستحسن قول من يقع الطلاق في مسألة فليس له أن يدل المستفتي ويقول له: اذهب إلى ذلك

---

[1] دم با + تعالى
[2] دم با بذلك
[3] دم با –؛ با + ولدا
[4] ط با استقبله
[5] با + العلم
[6] ط با + فيه
[7] ط –؛ دم العوام
[8] ط با + الإسكاف

الفقيه؛ فإنه لا يرى الطلاق. وإن[1] كان المتفقه[2] غير مستنبط فلا بأس بأن يدل المستفتي إلى أحدهما أيهما أراد.[3]

وذكر عن أبي حنيفة رحمه الله[4] أن رجلا سأله عن مسألة فأسرع الجواب فظن الرجل أنه لم يفهم فقال أبو حنيفة: إن الله تعالى يسألني يوم القيامة بأي شيء أفتيت. فإن ظننت أني لم أفهم فبئس ما ظننت.

قال أبو القاسم: سمعت محمد بن سلمة يقول: لا ينبغي[5] للفقيه[6] لا[7] يعجب بنفسه فبينما[8] هو كذلك[9] معجب[10] بنفسه[11] إذا أتته مسألة[12] لا يحسنها.

وعن نصير بن يحيى قال: بلغنا عن محمد بن الحسن أنه قال: لا ينبغي للرجل[13] أن يعمل في الشعر والنحو وأشباه ذلك حتى يعرف به وينسب إليه؛ لأن صناعتهم مدح الناس وتأديب أولاد الملوك فيصير آخر أمرهم إلى المسألة وتعليم الصبيان، وكذلك الحساب والفرائض فيصير آخر أمرهم إلى مساحة الأرضين ونحوها. وكذلك التفسير يصير آخر أمرهم أن يذكر الناس ويقص عليهم. ولكن ينبغي

---

[1] دم فإن
[2] دم المنفعة؛ با الفقيه
[3] ط أراده
[4] دم با ط - رحمه الله
[5] دم با لا ينبغي للفقيه
[6] دم با الفقيه
[7] ط أن
[8] دم با بينيما
[9] دم - هو كذلك؛ با - كذلك
[10] ط يعجب؛ ب فز -
[11] ب با فز -
[12] ط + قال
[13] ب فز -

للرجل أن يكون آخر[١] علمه من الحلال والحرام وما لا بد[٢] من معالم الدين والأحكام والناسخ والمنسوخ والأخبار.

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف أنه قال: ما كان في كتاب الله تعالى[٣] فهو واجب فريضة من حلال أو حرام[٤] لا يحل ترك ذلك ولا شك[٥] فيه ولا أن تضرب فيه الأمثال، ولكن التسليم والأخذ به. وما جاءت[٦] به عامة الفقهاء عن رسول الله صلى الله عليه وسلم فهو[٧] المأخوذ به ولا[٨] يحل تركه ولا ينبغي أن يتعرض[٩] فيه بالمقاييس ولا يضرب[١٠] الأمثال. وما اجتمع عليه أصحاب النبي[١١] صلى الله عليه وسلم فليس يحل خلافهم ولكن ينبغي أن يتبع ما قالوا ويسلم. وما اختلف فيه /[٣١٣ظ] أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم لا يجوز خلافهم فلا[١٢] بأس بأن يتميز[١٣] من أقاويلهم ويضرب بذلك[١٤] الأمثال. وما جاء عن رسول الله صلى الله عليه وسلم من الأحاديث الشاذة فما كان منها يوافق القرآن والسنة المعروفة فكذلك،[١٥] وما كان مخالفا لا ينبغي أن يقبل ذلك؛ لأن النبي صلى الله عليه وسلم قال: ما جاءكم عني ما يخالف القرآن فليس مني.[١٦] وقد[١] رد[٢] عمر رضي الله عنه[٣] حديث فاطمة بنت قيس.

---

[١] ط با أكثر
[٢] دم منه
[٣] ط با –
[٤] ط با تحليل أو تحريم
[٥] دم الشريك؛ با الشك
[٦] ط + فيه
[٧] دم وهو
[٨] ط لا
[٩] دم با ط يعرض
[١٠] دم + فيه
[١١] دم با ط رسول الله
[١٢] ط با ولا
[١٣] ط با يتخير؛ ب فز – فيه /[٣١٣ظ] أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم لا يجوز خلافهم فلا بأس بأن يتميز
[١٤] ط في ذلك
[١٥] دم با يقبل
[١٦] دم عني

وإذا نزل أمر في حلال أو حرام ولم يكن ذلك في كتاب الله تعالى[٤] ولا في السنة[٥] ولا فيما اجتمع عليه المسلمون فلا بد من النظر في ذلك والمشاورة فيه بمنزلة من اشتبهت عليه القبلة فيتحرى الصواب.

وقال أبو بكر: كان المستفتي يتردد بين محمد بن سلمة وبين[٦] نصير[٧] بن يحيى.[٨] وقد كان رجل طلق امرأته فصار[٩] إلى نصير بن يحيى[١٠] وقد كان رجل يسأله[١١] فقال له: اذهب إلى محمد بن سلمة فلما جاءه وسأله قال له: اذهب إلى نصير بن يحيى[١٢] فلما جاءه قال اذهب إلى محمد بن سلمة[١٣] فلم يزل من[١٤] هذا دأبهما[١٥] إلى هذا[١٦] حتى مل الرجل وقال: امرأتي طالق ثلاثا فهل بقي لأحد فيه إشكال؟ ومضى.

---

[١] دم –

[٢] دم فرد

[٣] ط دم – رضي الله عنه

[٤] ط –

[٥] دم سنة رسول الله صلى الله عليه وسلم

[٦] دم –

[٧] دم ونصير

[٨] دم – بن يحيى

[٩] دم فجاء

[١٠] دم – بن يحيى

[١١] ط دم با – بن يحيى وقد كان رجل يسأله

[١٢] با – بن يحيى

[١٣] م – بن يحيى فلما جاءه قال اذهب إلى محمد بن سلمة

[١٤] ط دم –

[١٥] ب فز با –

[١٦] ط دم – إلى هذا؛ با + دائما

وقال الفقيه أبو جعفر: رأيت أبا بكر الفارسي في المنام يقول لي: إنك قد[1] أفتيت في مسألة كذا بكذا[2] وكذا فقلت له: هل عبت من[3] ذلك[4] شيئا؟[5] عبت كله. قلت:[6] وكيف؟[7] قال: الاحتجاج في الفتوى يوجب ريبة يعني لا ينبغي للمفتي أن يحتج للفتوى إذا لم يُسأل عن الاحتجاج.

وقال[8] أبو بكر: كان المستفتي إذا ألح على أبي[9] نصير[10] ويقول: جئت من مكان بعيد تمثل[11] بهذا البيت:[12]

فلا نحن ناديناك من حيث جئتنا ولا نحن عمينا عليك المسالكا[13]

قال الفقيه: ينبغي أن يرفق به في أول الأمر ويقول حتى أفرغ من هذا الأمر فإذا[14] ألح عليه بعد ذلك جاز له بعد ذلك أن يجيب بمثل هذا.[15]

قال[1] أبو بكر: قال أبو[2]حنيفة وأصحابه رحمة الله عليهم[3] جميعا: لأن يخطئ الرجل من فهم أحب إلي من أن يصيب من غير فهم.

---

[1] ط –
[2] ط –
[3] ط با دم في
[4] ط با دم –
[5] ط + قال؛ ب ط دم شيء
[6] دم فقلت
[7] دم با فكيف
[8] ط با دم قال
[9] دم با –
[10] ب فز –؛ دم + بن سلام
[11] دم با يتمثل
[12] با + ويقول
[13] دم –؛ ط المذاهبا؛ با المنازل
[14] ط با فإن
[15] دم بهذا البيت

وسئل أبو بكر عن رجل متفقه[٤] تعلم العلم عن رجل ثم اشتغل بالعبادة وامتنع عن تعليم الناس هل يسعه ذلك؟ قال: إن كان الناس استغنوا[٥] عنه[٦] بغيره أجزأه، كما روي عن داود[٧] الطائي أنه تعلم العلم[٨] من أبي حنيفة[٩] ثم اشتغل بالعبادة واعتزل من الناس ولم يشتغل بالتعليم.

وسئل أبو بكر عن رجل حلف بطلاق كل امرأة يتزوجها والرجل ليس من أهل الاجتهاد والاستنباط فسأل فقيها من أصحاب الشافعي فأفتاه بأن[١٠] يحل[١١] له[١٢] ثم صار الرجل فقيها على مذهب أبي حنيفة رحمة الله عليه[١٣] هل يسعه المقام معها؟ قال: إذا كان حين أفتى أخذ بقوله ومضى /[٣١٤و] على ذلك جاز له أن يمضي عليه، ألا ترى أن القاضي لو قضى له جاز له أن يمضي عليه، وأما إذا أفتى له توقف ولم يأخذ به ولم يستعمله حتى تفقه وصار فقيها لا يسعه الأخذ فيما يستقبل.

وذكر عن إسماعيل بن حماد بن أبي حنيفة أنه لما ولي قضاء البصرة فدخل البصرة فقيل لهلال بن يحيى: إنه قد[١٤] قدم علينا إسماعيل بن حماد بن أبي حنيفة[١٥] فقال لهم هلال: لا تسألوه عن المسائل

---

[١] ط دم با وقال
[٢] دم – قال أبو؛ دم + عن أبي
[٣] ب با فز – رحمة الله عليهم
[٤] دم تفقه؛ ط با يتفقه
[٥] ط استعينوا
[٦] ط كله
[٧] با + ين نصير
[٨] ب –
[٩] با + رضي الله عنه
[١٠] ط –
[١١] ط بالحل
[١٢] ط –
[١٣] ب – رحمة الله عليه
[١٤] دم –
[١٥] ب – بن أبي حنيفة

الصعاب ولكن سلوه[1] عن مسائل[2] المحقرات فسألوه فإذا هو يخطئ في عامتها. فقيل لهلال: من أين عرفت هذا؟ قال: لأن هذا رجل جليل يستنكف أن يشتغل بمثل هذا، وإنما يشتغل بالمسائل[3] الصعاب.

وذكر عن محمد بن مقاتل الرازي[4] أنه خرج إلى العراق وكان عنده أنه لا يقوم[5] أحد[6] في العلم فقالوا[7] هناك فيما بينهم: سلوه عن محقرات المسائل وإياكم وجليلها. فجعلوا يسألونه عن ذلك[8] فجعل يتخبط[9] فيها.

وروي عن أبي يوسف أنه كان[10] يخرج إلى البصرة وكانوا[11] يسألونه عن[12] المسائل الصعاب وكان[13] يجري فيها مجرى السحاب فسألوه عن مسائل الوقف فجعل يقول قولا ثم يرجع عنه في آخر النهار فلما رأوا عنه ذلك أكثروا عليه مسائل الوقف فاعتذر إليهم وقال:[14] ليس لنا في الوقف عن أستاذنا فيه أصل[15] يعني[16] شيء[17] كان[18] لا يجيز الوقف.

---

[1] دم اسألوا
[2] ب –
[3] ط بمسائل
[4] ط –
[5] دم –؛ ط يستقبله
[6] ط أخذ
[7] ط + له
[8] دم با المحقرات
[9] ط –؛ دم يتخطف
[10] ط –
[11] دم ط با فكانوا
[12] ط –
[13] دم ط با فكان
[14] ط قال
[15] ب – فيه أصل
[16] ط + إن أبا حنيفة
[17] ط دم با –
[18] ط –

وسئل أبو نصر[١] عن مقدار ما يعلم الرجل حتى يحل له الفتوى. قال: أما أبو يوسف فقد شدد الأمر فيه وقال:[٢] لا يسع لأحد[٣] أن يفتي بالرأي إلا من عرف أحكام الكتاب والسنة وعرف الناسخ والمنسوخ وعرف أقاويل الصحابة وعرف المتشابه ووجوه[٤] الكلام.[٥] وروي عن محمد أنه قال: إذا كان صواب الرجل أكثر من خطئه جاز[٦] له أن يفتي. قال الفقيه: سمعت الفقيه أبا جعفر يقول:[٧] سمعت أبا بكر[٨] أحمد بن سهل القاضي عن حمدان بن سهل[٩] عن عصام بن يوسف قال: قدمت الكوفة فوجدت أربعة من أصحاب أبي حنيفة منهم زفر بن الهذيل وأسد بن عمرو وعافية بن يزيد وآخرُ كلُّهم ذكروا عن أبي حنيفة أنه قال: لا ينبغي[١٠] لأحد أن يفتي بقولنا ما لم يعلم من أين قلنا.[١١]

وروي عن الحسن البصري أنه ترك القول بالرأي نحوا من سنة ثم عاد فيه فقيل له في ذلك فقال: وجدت رأيي لهم خيرا لهم[١٢] من رأيهم لأنفسهم.

وسئل محمد بن سلمة عن فقيه في ناحية يقتدى به وابتدع[١٣] بدعة ضلالة ولم يعرف /[٣١٤ظ] الأتباع أن ذلك بدعة[١٤] أيكونون معذورين في اتباعهم إياه؟ قال: لا أعلم للأتباع عذرا فيما بينهم وبين

---

[١] دم + بن سلام
[٢] ط فقال
[٣] دم أحدا
[٤] دم ووجه
[٥] دم –
[٦] دم حل
[٧] دم ط با قال
[٨] دم + القاضي عن
[٩] دم – القاضي عن حمدان بن سهل
[١٠] ط يحل
[١١] ب قلناه.
[١٢] دم لهم خيرا؛ ط –
[١٣] ط فابتدع
[١٤] دم + ضلالة

خالقهم؛[1] لأن أحكام الله تعالى[2] المنصوصة في كتابه وأحكام الله تعالى[3] المسنونة على لسان رسوله ظاهرة منتشرة في الإسلام، فإثم[4] من تبعه عليه[5] وعلى العالم إثم من تبعه. وبمثل هذا المعنى قول صاحب الشريعة محمد المصطفى[6] صلى الله عليه وسلم: من سن سنة سيئة فعليه وزرها ووزر من عمل بها إلى يوم القيامة.[7]

وسئل أبو بكر عن عالم في بلدة ليس هناك أحد أعلم منه هل يسعه ألا يفتي؟ قال: إن كان من أهل الاجتهاد لا يسعه ألا يفتي قيل: وكيف يكون من أهل الاجتهاد؟ قال:[8] أن يعرف وجوه المسائل ويناظر أقرانه إذا خالفوه.

وسئل أبو بكر عن رجل يفتي وهو ماشٍ قال: كان[9] بعضهم يفتي وهو ماشٍ. وبعضهم كان لا يفتي. قال: والمستحب عندي أن الشيء[10] إذا كان ظاهرا[11] فلا بأس[12]، وإن[13] لم يكن ظاهرا ويحتاج إلى الاستنباط والاستخراج فلا يفتي في حال المشي.

باب فضل أهل الفقه

---

[1] دم الله تعالى

[2] دم –

[3] ط – المنصوصة في كتابه وأحكام الله تعالى

[4] ط فآثام

[5] ط عليهم؛ من أواخر الورقة رقم ٣٠٢ظ إلى هنا سقط من نسخة ف ولم تسقط من ز.

[6] فز دم ط با: النبي

[7] فز ط – إلى يوم القيامة

[8] ب – لا يسعه ألا يفتي قيل: وكيف يكون من أهل الاجتهاد؟ قال:

[9] فز ط –

[10] م المسألة

[11] دم كانت ظاهرة

[12] دم – فلا بأس؛ + أن يفتي

[13] رص فإن

قال الفقيه:[1] سمعت الفقيه[2] أبا جعفر يروي بإسناده عن أبي هريرة[3] عن النبي[4] عليه السلام[5] قال: ما عبد الله تعالى بشيء أفضل من فقه في الدين ولفقيه واحد أشد على الشيطان من ألف عابد وأن لكل شيء عمادا وعماد الدين الفقه.

وقال أبو هريرة:[6] لأن أجلس ساعة فأتفقه[7] في الدين أحب إلي من قيام ليلة ومن أن أصلي حتى أصبح.

وعن معاوية بن أبي سفيان أنه[8] قلما[9] كان[10] يخطب إلا قال: سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول: من يرد الله به خيرا يفقهه في الدين[11] أيها الناس تفقهوا.

وروى محمد بن سماعة عن أبي يوسف أنه سئل عن الحشوية من هم؟ قال:[12] هم أصحاب الحديث الذين لم يسألوا عن معنى الحديث فحشوا الحديث في كتبهم كما يحشى الثوب بالقطن ولم يعرفوا ناسخه من منسوخه ولا عرفوا معناه وعجزوا أن يسألوا أهل الفقه والعلم عن تفسيره فضلوا وأضلوا عن سواء السبيل.

---

[1] ط + أبو الليث؛ با –
[2] ب با –
[3] دم + رضي الله عنه
[4] ط + أنه
[5] فز دم با ط صلى الله عليه وسلم
[6] با + رضي الله عنه
[7] دم عند فقيه
[8] ط –
[9] فز ما
[10] دم ط با –
[11] دم + يا
[12] ط + الحشوية

وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه قال: مثل صاحب الحديث مثل[1] صيدلاني يجمع الأدوية ولا يدري لأي داء هي حتى يجيء الطبيب فكذلك[2] أصحاب الحديث لا يعرفون معناه حتى يجيء الفقيه.

وروي عن أبي[3] عاصم النبيل قال: طلب الحديث حرفة المفاليس يعني إذا طلب الحديث ولم يطلب /[٣١٥و] الفقه.[4]

وسئل أبو بكر[5] عن قراءة القرآن أفضل للمتفقه[6] أم درس الفقه؟ قال: حكي[7] عن أبي مطيع قال: النظر في كتب أصحابنا من غير سماع أفضل من قيام الليل.

وروى بشر بن الوليد عن أبي يوسف قال: لقيني الأعمش فقال[8] لي:[9] لم قال صاحبك يعني أبا حنيفة رحمه الله[10] إن عتاق[11] الأمة لا يكون طلاقا. وكان الأعمش يراه طلاقا. فقلت: لأنك حدثتني عن إبراهيم عن الأسود عن عائشة[12] أن[13] النبي صلى الله عليه وسلم[14] خير بريرة حين أعتقت[1] فلو كان عتقها[2] طلاقا لم يكن لتخييره معنى؛ لأن عائشة[3] اشترتها. فقال[4] الأعمش: أنتم سحّار يا يعقوب.

---

[1] ط با كمثل
[2] دم وكذلك
[3] دم بن
[4] فز دم فقهه
[5] فز ط + الإسكاف
[6] ب –
[7] ط با يحكى
[8] ط قال
[9] ط –
[10] فز ط با – رحمه الله؛ دم رضي الله عنه
[11] فز با دم ط شراء
[12] دم با + رضي الله عنها
[13] ط عن
[14] ط عليه السلام

وروي عن الحسن بن مطيع أنه دخل على إسحاق بن راهويه بمرو فناظره فلما خرج[٥] من عنده اجتمع[٦] عليه[٧] أصحاب إسحاق وقالوا له: يا أبا علي فقال لهم: أما القياس فقد أصبتم ولكن كنيتي أبو محمد. فقالوا يا أبا محمد كيف وجدت مناظرة صاحبنا؟ قال: وجدت مناظرته غيبة وفتياه وقفا ودينه شكا قالوا: فسر[٨] لنا. قال: أما مناظرته غيبة؛ لأني[٩] إذا رويت له عن قتادة قال: هذا قدري، وإذا رويت عن جابر الجعفي قال هذا رافضي. وإذا رويت عن حماد بن أبي سليمان قال هذا مرجئ فيسب[١٠] الأحياء[١١] ويقع في الأموات، وأما فتياه وقف[١٢] ؛ لأنه إذا سئل عن مسألة يقول: حدثنا فلان عن فلان[١٣] بكذا، ثم يروي حديثا آخر[١٤] بخلاف ذلك فيروي[١٥] أحاديث[١٦] مختلفة في حادثة واحدة[١٧] وإذا[١٨] قيل له:[١٩] بأي[٢٠]

---

[١] دم + عائشة

[٢] فز دم ط با بيعها

[٣] دم با + رضي الله عنها

[٤] ط قال

[٥] دم –

[٦] ط دم فاجتمع

[٧] ط با إليه

[٨] دم فبين

[٩] ط فلأني؛ با – وفتياه وقفا ودينه شكا قالوا: فسر لنا. قال: أما مناظرته غيبة؛ لأني

[١٠] ط با يسب

[١١] دم –

[١٢] دم فوقف

[١٣] دم – عن فلان

[١٤] ب با – بكذا، ثم يروي حديثا آخر

[١٥] فز دم – حتى يروي

[١٦] با ويقول

[١٧] فز دم ط –

[١٨] دم ط فإذا

[١٩] با – مختلفة في حادثة واحدة وإذا قيل له

[٢٠] ط فأي

ذلك[1] تأخذ؟[2] لا يبين شيئا من ذلك. وأما دينه شك؛ لأنه[3] إذا[4] قيل له: أمؤمن أنت؟ فيقول إن شاء الله.

وروي عن ابن جريج أنه قال لأبي حنيفة: لم لا تترك الرأي وتشتغل بالحديث؟ فقال[5] أبو حنيفة[6] ليس كل شيء يوجد في الحديث.[7] فقال[8] ابن جريج: كل شيء يوجد في الحديث. فقال[9] له أبو حنيفة: ما تقول في محرم كسر سن ثعلب إيش[10] يجب[11] عليه؟ قال[12] ابن جريج: سن ثعلب[13] وسكت.[14]

وروى خلف بن أيوب عن أبي يوسف قال: لا يستقيم الرأي إلا بالحديث[15] ولا يستقيم[16] الحديث[17] إلا بالرأي.

وقال[18] ابن المبارك: اطلبوا الأثر وخذوا من أهل الرأي ما يفسر لكم الأثر.[19]

---

[1] با شيء
[2] دم با نأخذ
[3] ط –؛ با فلأنه
[4] ط فإذا
[5] ط قال
[6] ط + لأنه
[7] فز – ليس كل شيء يوجد في الحديث
[8] ط قال
[9] ط قال
[10] دم فأي شيء
[11] ط –
[12] فز فقال
[13] ط + سن ثعلب
[14] فز + يجب النقصان إذا لم ينبت عند أبي حنيفة وعندهما يلزمه النقصان نبت أو لم ينبت؛ دم فسكت
[15] فز دم ط با الأثر
[16] دم –
[17] فز دم ط با الأثر
[18] ط قال
[19] ب –

وقيل[١] لابن المبارك متى يجوز للرجل أن يفتي قال إذا كان بصيرا بالرأي عالما بالأثر.

وقال أبو بكر[٢] يوما لجلسائه: إني لا أعرف سرورا أشد من جلوسي مع هؤلاء يعني المختلفة.[٣] ثم[٤] قال: لأن كل من خرج من بلده ليتعلم[٥] العلم فهو مختار تلك البلدة ولا يقصد لتعلم العلم إلا من اختاره الله تعالى[٦] فهو قائد الله[٧] تعالى،[٨] والإنسان[٩] يقعد مع قُوّاد الله تعالى،[١٠] /[٣١٥ظ] فكيف لا يكون مسرورا؟ قال: إني[١١] ربما ضجرت مع واحد منهم وأسيء خلقي معه ثم أتفكر في نفسي فأقول إنما أفعل هذا مع قائد من قواد الله تعالى[١٢] وألوم[١٣] نفسي على ذلك. فقال بعض أصحابه: إن بعضنا يعجب بنفسه بهذا القول. فقال: ينبغي لكم أن تشتغلوا بالشكر وتعرفون[١٤] أن الملك إذا غضب على القائد تكون عقوبته أشد من عقوبته[١٥] على الحارس[١٦] فيحذروا[١٧] عقوبته.

---

[١] دم قيل
[٢] فز ط با + الإسكاف
[٣] دم – يعني المختلفة
[٤] دم –
[٥] فز لتعلم
[٦] دم –
[٧] فز – فهو قائد الله
[٨] فز دم با –
[٩] ط فالإنسان
[١٠] دم –
[١١] ط وإني
[١٢] دم –
[١٣] فز دم ط با فألوم
[١٤] ط –
[١٥] فز دم ط با الذي غضب
[١٦] دم المحارس
[١٧] دم فيتحذروا؛ ط فليحذروا

قال الفقيه[1]: حدثني الثقة بإسناده عن أبي[2] هارون العبدي قال: كنا إذا أتينا أبا سعيد الخدري فقال: مرحبا بوصية رسول الله صلى الله عليه وسلم أمرنا رسول الله صلى الله عليه وسلم[3] أن نوسع لكم في المجلس وأن نفهمكم الحديث. وكان إذا رأى الشاب أقبل إليه بوجهه ويقول[4] يا ابن أخي إذا شككت في شيء فسلني[5] فإنك أن تنصرف على اليقين أحب إلي من أن تنصرف على الشك.[6]

وحكى أبو نصر عن خلف بن أيوب أنه[7] قال: إن الله تعالى جعل العلم بعد نبيه صلى الله عليه وسلم[8] في أصحابه ثم بعدهم في التابعين ثم بعدهم في أبي حنيفة وأصحابه[9] فمن شاء فليرض ومن شاء فليسخط.

وقال محمد بن سلمة: أول ما يذكر الرجل أستاذه فيقول:[10] إلى من اختلفت؟[11] فإن[12] ذكر[13] أستاذا جليلا جل قدره. قال: وإنما خفي ذكر محمد بن مقاتل عند أهل العراق؛ لأنه لم يعرف له أستاذ جليل. وقد[14] كان اختلافه إلى هشام وهو أفقه من هشام.

---

[1] ط + أبو الليث

[2] ب –؛ دم بن

[3] دم – رسول الله صلى الله عليه وسلم

[4] دم فيقول؛ فز + له

[5] دم با فاسألني؛ ط وسألني

[6] في ب بعد هذه الفقرة مسألة: وقال أبو القاسم: من تعلم العلم في شبابه كان رحمة عليه وعلى غيره...

[7] ط –

[8] فز –

[9] دم + رضي الله عنهم

[10] فز فيقال؛ ط فيقال له

[11] فز من خدم؛ ط – إلى من اختلفت؛ دم من حدثك؛ ط + فقال حدثنا

[12] ط–

[13] ط وذكر

[14] ط –

وروى أبو نصر عن نصير بن يحيى[1] قال: كان شابان يختلفان إلى الحسن بن زياد وقال[2] أحدهما لصاحبه: ألا ترى إلى حرص هذا الرجل يعني الحسن بن زياد دخلت عليه البارحة وهو يتعشى وخادمه على رأسه يدرس كتابا وهو يسمع.

وقال[3] محمد بن سلمة: من لم يتخذ هذا الأمر صناعة يختلف[4] إليه كما يختلف أهل السوق[5] إلى السوق لا يرتفع له كثير شيء.

وقال[6] الحسن بن[7] مطيع: من ترك مجلسا من المجالس لربح مئة لا يفلح.

وقال[8] أبو نصر: سمعت محمد بن شجاع[9] يذكر أن زفر قد[10] اختلف إلى أبي حنيفة عشر سنين فوقع عنده أنه قد[11] بلغ مبلغا في[12] العلم[13] لا يحتاج بعده[14] إلى الاختلاف فرجع إلى البصرة فاجتمع الناس عليه يسألونه[15] عن مسائل وردت من البلدان[16] فكان يتحير[1] فيها ورجع إلى أبي حنيفة وجعل على نفسه ألا يفارقه فلزمه إلى أن[2] مات.

---

[1] ب – بن يحيى
[2] فز دم ط با فقال
[3] دم قال
[4] فز فاختلف
[5] ط – أهل السوق
[6] ط قال
[7] ط + أبي
[8] ط قال
[9] فز دم ط سلمة
[10] فز دم ط –
[11] فز دم ط –
[12] ط من
[13] فز دم والفقه؛ ط الفقه
[14] فز ط بعد ذلك
[15] فز دم وسألوه؛ ط فسألوه
[16] فز البلد

وقال[٣] الفقيه: سمعت الفقيه[٤] أبا جعفر يحكي عمن حدثه عن محمد بن سلمة قال: سمعت يوسف بن عاصم قال: اختلفت إلى أبي مطيع وأبي معاذ حتى ماتا، ثم اختلفت إلى خلف وشداد حتى ماتا، ثم قلت: هذا عصام بن يوسف[٥] شاب[٦] عاقل يمكنه[٧] أن يستخرج العلم /[٣١٦و] لفهمه[٨] فاختلفت إليه حتى مات فبلغ اختلافي نيفا وخمسين سنة والآن لا أصلح أن أكون معلما لأني لست هناك، ولا أصلح أن أكون متعلما لأن نفسي لا تخضع، وأصلح أن أكون مؤذنا؛ لأني أعرف مواقيت الصلاة. قال محمد بن سلمة بعدما فرغ من هذه الحكاية: إن أحدكم يختلف سنينا[٩] ثم ينظر إلى زوايا مسجده أيّ موضع يصلح لجلوسه[١٠] حتى يجلس[١١] فيه.

وروي عن أبي يوسف أنه سئل عن الحسن بن زياد وعن محمد بن الحسن أيهما أفقه؟ قال: الحسن أحسنهما سؤالا ومحمد أحسنهما جوابا.

وقال محمد بن سلمة: أخبرني أبو جعفر الطبري عن أبي ثور قال: قال الشافعي: من سمع كلام محمد بن الحسن فكأن الله تعالى خلقه لحسن الجواب.

---

[١] فز دم ط فتحير

[٢] ط حتى

[٣] فز طقال | هذه الفقرة في دم بعد فقرة وسئل أبو بكر عن رجل خرج في طلب العلم بغير أمر والديه قال: لا بأس به ولا يكون هذا عقوقا، وليس هذا كالخروج إلى الغزو.

[٤] فز +

[٥] فز +

[٦] ط –

[٧] ط دم يمكن

[٨] ط بفهمه

[٩] فز ط سنيات

[١٠] فز لجلوسي؛ دم ط با للجلوس

[١١] فز دم أجلس

وقال[1] أبو القاسم: ذكر عن يحيى بن أكثم[2] قال: لو اصطف أهل الدنيا للحسن بن زياد لأوسعهم جوابا.

وسئل أبو بكر عن رجل خرج في طلب العلم بغير أمر والديه قال: لا بأس به ولا يكون هذا عقوقا، وليس هذا كالخروج إلى الغزو.

وروى نصير بن يحيى[3] عن بشر بن الوليد قال قال أبو يوسف عند موته: اللهم إنك تعلم إنني[4] لم أزن قط ولم أشرب خمرا قط ولم أجُر في قضية وأنا أعلمها وقضيت بكتابك وسنة نبيك ومهما أشكل علي شيء جعلت بيني وبينك عبدك[5] أبا حنيفة فإني لم أعلم في خلقك أحدا أعلم منه.

وقال[6] نصير: قلت[7] لخلف بن أيوب: لم لا تكتب عن سفيان بن عيينة قال: لأنه كان في عمل السلطان وكان[8] على بيت المال. قيل له: وأبو[9] يوسف كان في عمل السلطان أيضا.[10] قال: كان هناك[11] فقه.[12]

---

[1] ط + قال
[2] فز ط با آدم؛ دم - ذكر عن يحيى بن أكثم
[3] دم - بن يحيى
[4] فز با ط أني
[5] دم -
[6] دم قال
[7] فز دم با قيل؛ ط -
[8] دم وكاتب
[9] ط با فأبو
[10] فز با دم ط -
[11] فز با دم ثَم؛ ط -
[12] ط تفقه

وروي عن محمد بن الحسن أنه دخل المسجد الحرام فرأى سفيان الثوري جالسا فجلس محمد واستقبل الكعبة وقال: بلغني أن النظر إلى الكعبة عبادة والنظر إلى وجه الوالدين عبادة والنظر في المصحف عبادة. قال[١] سفيان:[٢] والنظر إلى وجه مثلك عبادة[٣] يعني النظر إلى وجه العالم.[٤]

وروى بشر بن الغياث عن أبي يوسف أنه قال: ما أنا من أبي حنيفة إلا كورقة صغيرة على مشجرة[٥] كثيرة أغصانها. وقال بشر: وما أنا من أبي يوسف إلا هكذا.[٦]

وقال أبو القاسم: كان ههنا رجل من أصحاب الحديث وكان معجبا برأيه فقال له والدي يوما: هذا الذي يروى عن النبي عليه السلام:[٧] من أماط الأذى عن الطريق غفر له. ما معناه؟ وإيش يصنع بالذي رفع عن الطريق. قال: يرفعه من الطريق ويضعه بجنب الحائط قال:[٨] ويحك تأمره أن يرفع شيئا من طريق الأصحاء[٩] ويضعه[١٠] في طريق العميان؟ /[٣١٦ظ] قال: لا ولكن يجعل في حجر حائط. قال: تأمره بأن يحشو حوائط الناس بالمدر؟[١١] فسكت. قال أبو القاسم وكان الجواب فيه أنه[١٢] يرفعه[١٣] من[١٤] الطريق ويضعه[١٥] في غير الطريق.

---

[١] ط وقال
[٢] ط + نعم
[٣] ط + قال الفقيه
[٤] ط + عبادة
[٥] فز دم ط شجرة
[٦] انظر: وقال أبو القاسم: من تعلم العلم في شبابه كان رحمة
[٧] فز دم با صلى الله عليه وسلم
[٨] فز فقال له؛ دم فقال؛ ط با + له
[٩] فز دم ط با المبصرين؛ دم البصراء
[١٠] فز دم ط با ويطرح
[١١] فز دم ط با من المدر
[١٢] فز دم ط با: معناه
[١٣] ط دم يرفع
[١٤] دم عن
[١٥] فز ويضع؛ ط ويطرح

وقال أبو القاسم: من تعلم العلم[1] في شبابه كان رحمة الله[2] عليه وعلى غيره؛ لأنه[3] ينتفع[4] هو[5] وينتفع به غيره. ومن[6] تعلم في[7] كبره ينتفع هو به[8] وقل ما ينتفع به غيره.

[9]وروي عن عيسى بن أبان[10] أنه كان يميل إلى الحديث وكان بينه وبين ابن سماعة صداقة فحثه ابن سماعة حتى حضر يوما إلى مجلس محمد بن الحسن فلما[11] حضر أعجبه كلامه فجعل يختلف إليه. قال[12] عيسى بن أبان:[13] وأخرجت مئتي[14] حديث مما كنت أحسب[15] أنه لا محالة يخالفه. قال: فما كان حديث إلا وعارضه بآخر أو تأول فيه أو خرج منه بمعنى حتى خرج من الكل.

وذكر عن عيسى بن أبان قال: غدوت إلى أبي جعفر ببغداد في طلب الحديث فقعدت على بابه اطلب الإذن[16] قبل أن يأذن لي[17] بالدخول فأقبل أبو الحسن المدائني قال:[18] يا فتى ما[19] الذي أقعدك[20]

---

[1] ط القرآن
[2] فز ط دم با –
[3] فز –
[4] ط + به
[5] فز دم با + به
[6] فز دم ط با وإذا
[7] فز دم ط + با حال
[8] فز دم ط با به هو
[9] هذه الفقرة تأتي في فز و دم بعد الفقرة التالية. أما في با ط وب فكما في المتن
[10] دم حماد
[11] ط ولما
[12] فز وقال؛ دم ط فقال
[13] دم – بن أبان
[14] فز دم ط با مئة
[15] فز ط أعلم؛ دم –
[16] فز دم ط با – اطلب الإذن
[17] فز –
[18] ط وقال
[19] ط فما
[20] فز ط –

غدوة[1] في ظلمة؟ قلت:[2] لطلب الحديث.[3] فقال:[4] يا فتى[5] إني لك ناصح: إن الحديث لا يحظى به صاحبه إلا بعد أن يفني عمره، ولكن عليك بهذا الفقه، فإن أخذت بابا منه[6] أخذت به[7] بابا من الرياسة، فإن أردت الدنيا والقضاء[8] والمظالم، وإن أردت الآخرة فنعم العون عليها. قال: فانتقلت من مذهب الحديث إلى مذهب الفقه.

قال نصير: سألت أحمد بن حنبل فقلت له: لم تبغض أبا حنيفة؟ قال: لأنه تكلم بالرأي. فقلت له: مالك قد تكلم بالرأي. فقال: إنه تكلم في القليل منه. فقلت: فهلا[9] جعلت له[10] من[11] البغض بقسطه[12] فسكت.

وروى حرملة عن الشافعي[13] قال: ما تكلم أحد في الرأي بعد أبي حنيفة إلا كلهم عيال على[14] أبي حنيفة.

وروى خلف بن أيوب قال: دخلت على سفيان الثوري فقال لي: من أين أنت؟ فقلت: من أهل بلخ. قال: أهل بلخ كلهم مرجئة. قلت: وما تقول المرجئة؟ قال: يقولون لا يضر مع الإيمان ذنب. فقلت:

---

[1] ط غدوت

[2] ط فقلت

[3] دم – قال: يا فتى ما الذي أقعدك غدوة في ظلمة؟ قلت: لطلب الحديث

[4] دم وقال؛ ط قال

[5] فز دم با بني

[6] فز دم با منه بابا

[7] دم – أخذت به

[8] فز ط با فالقضاء

[9] دم هلا

[10] دم –

[11] فز دم ط با –

[12] دم لنفسك

[13] ب + أنه؛ دم + رحمه الله

[14] ب دم –

لا أعرف رجلا[1] واحدا[2] ببلخ[3] يقول هذا.[4] قال ما[5] يقولون؟ فقلت:[6] يقولون إن الذنوب لا تخرج أهلها من الإيمان. قال:[7] أستغفر الله أنا[8] معهم على هذا.

وروي[9] عن أبي حنيفة أنه دخل يوما على عطاء بن أبي رباح فقال له: من أين أنت؟ قال: من الكوفة. قال عطاء: أنت من الذين فارقوا دينهم وكانوا شيعا؟ قال: لا ولكن من الذين لا يخرجون من الإيمان إلا من حيث أدخلوه. قال: عطاء: أصبت فالزم.

وذكر عن المأمون أمير المؤمنين قال: لولا الحرص لخربت الدنيا ولولا الشهوة لانقطع النسل ولولا الرياسة لذهب العلم. والله أعلم.[10] /[٣١٧و]

باب الرد على الجهمية[11] والمبتدعة

قال[12] نصير بن يحيى[13] وسئل[14] الحسن بن مطيع: من أي شيء[15] كفرتم جهما؟ قال: من قبل أربعة أوجه: أحدها: أنه قال: إن أهل الجنة والنار يموتون[16] في الآخرة. وإنما حمله على ذلك لأنه سئل

---

[1] دم –
[2] دم أحدا
[3] فز ط با ببلخ رجلا واحدا
[4] دم بهذا
[5] فز با دم ط فما
[6] فز دم ط قلت
[7] فز با + سفيان
[8] فز وأنا
[9] دم قال وروي
[10] فز ط با – والله أعلم
[11] دم الجهلة
[12] ط + الفقيه قال
[13] دم – بن يحيى
[14] فز با دم سئل
[15] فز جهة؛ دم ط با وجه
[16] فز با دم ط با يضمحلون

هل يعرف ربك عدد حركات أهل الجنة والنار وعدد أنفاسهم؟ قال: إن قلت: لا يعرف وصفته بالجهل، وإن قلت يعرف[1] قضيت عليهم بالفناء. قال:[2] فلو[3] قضيت عليهم بالفناء أيسر من أن وصفته بالجهل فاختار أن يقضي عليهم بالفناء. قال:[4] وكان[5] جوابه: أن الله تعالى[6] يعرف أنه لا عدد[7] لحركاتهم. وهذا كرجل قال:[8] الله هل[9] يسمع صوت هذا الحائط[10] أو يعلم عدد أنفاس هذا الميت[11] بالعكس.[12] فيقال له:[13] الله تعالى[14] يعلم أن الحائط لا صوت له، والميت لا أنفاس له.

والوجه الثاني: أنه سئل: ألربك علم؟ قال: نعم. فقيل له: فعلمه هو أو غيره؟ قال: غيره. فقيل له: لم يزل معه أم يفارقه؟[15] قال: إن قلت لم يزل معه[16] لقلت بالقديمين[17] فقضى بأن العلم محدث، وقبل ذلك لم يكن له علم. وكان جوابه: أنه لم يزل عالما بما يكون قبل كونه؛ لأن العلم صفة في الذات ينتفي به الجهل تبارك وتعالى.

---

[1] دم نعم
[2] دم ط –
[3] دم وإن؛ ط ولو
[4] فز ط –
[5] ط كان
[6] ط با –
[7] دم نهاية لعدد
[8] فز + إن
[9] دم ط –
[10] ط – يسمع صوت هذا الحائط
[11] ط – أو يعلم عدد أنفاس هذا الميت؛ دم الترتيب
[12] ط وبالعكس؛ با –
[13] ط –
[14] فز ط با –
[15] فز ط با دم – أم يفارقه
[16] فز ط با دم: نعم؛ ط دم با فز – لم يزل معه
[17] دم بالقديم

والوجه[1] الثالث: قال: لا أقول إن الله تعالى شيء؛ لأن الشيء اسم يسمى[2] المخلوق، فلا أجري هذا الاسم في أسمائه. وهذا القول منه رد على الله تعالى؛ لأن الله[3] قال:[4] قل أي شيء أكبر شهادة قل الله.[5] وقال: أم خلقوا من غير شيء يعني من غير خالق. وقال كل شيء هالك إلا وجهه يعني إلا هو. فاستثني من الشيء فيثبت[6] أن المستثنى شيء.

والوجه الرابع: ما روي في الخبر أن العباد مجبرون على أفعالهم وأنه لا فعل لهم وإنما ينسب الفعل إليهم على وجه المجاز من غير تحقيق كما يقال: مات فلان. وإنما أميت. ويقال: طلعت الشمس ومال الحائط وما[7] أشبهه[8] ذلك قيل له: فإذا كان العباد لا أفعال[9] لهم فهل يجوز أن يغفر للعاصين ويعذب المطيعين؟ قال:[10] جائز. قيل[11] له: فإذا كان كذلك فهل يألم المعذبون ويتلذذ المتنعمون قال: لا. قال: فهذا ما أجمع الناس على تكفيره سوى ما اختلف الناس فيه.

قال الفقيه[12]: سمعت الفقيه أبا جعفر قال سمعت علي بن أحمد قال: كتب إلي الحسن بن الفضل البلخي قال سألني[13] عن الحديث الذي روي عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه قال: القدرية

---

[1] ب –
[2] فز دم وُسِم به؛ ط وسمي به؛ با سمي
[3] دم + تعالى
[4] ط يقول
[5] دم + شهيد بيني وبينكم
[6] ط فثبت
[7] دم –
[8] فز ط با أشبه ذلك؛ دم ونحو
[9] فز دم ط أفاعيل
[10] فز ط فقال
[11] ط فقيل
[12] ب –
[13] ط سألتني

مجوس هذه الأمة فما[١] معناه؟ فقلت مجيبا له:[٢] إن[٣] في[٤] ظاهر الرواية ما إن[٥] عقلت[٦] ذلك علمت[٧] معناها، وبيان ذلك: تسمية النبي صلى الله عليه وسلم[٨] إياها مجوس هذه الأمة، والحكم عليها بذلك، ولم يحكم عليها بيهود هذه الأمة ولا بنصاراها؛[٩] لأن المجوس /[٣١٧ظ] ادعت أن الله تعالى لم يخلق الأشياء الدنيئة فاستثنت على الله[١٠] من قوله:[١١] خالق كل شيء ما لم يستثنه. وكذلك استثنت القدرية أقوال العباد وأفعالهم فكانت[١٢] والمجوس سِيّان[١٣] لموافقتهما[١٤] إياها.

وسئل أبو القاسم عن قوم يوصفون بالكرامية وهم يميلون إلى الزهد أيؤخذ[١٥] ما[١٦] عندهم من العلم؟ أفتنا في ذلك. قال: إن لهم مقالات منكرة باطلة يجرون الناس إلى مقالاتهم بما يظهرون من زهدهم فاتقوا الله وجانبوهم وأخرجوهم من قريتكم لا[١٧] يتغير[١٨] منهم الصبيان والنساء[١٩] والجهال، وعليكم بما تعرفون من السلف الهادي أعاذنا الله وإياكم من مضلات القول وأئمة الضلال.

---

[١] فز دم ط با ما
[٢] ط لك
[٣] دم –
[٤] ط –
[٥] فز مع ابن؛ دم مع أنه
[٦] دم غفلت؛ ط علمت
[٧] فز دم ط با على
[٨] دم عليه السلام
[٩] دم نصرانيها
[١٠] فز ط + تعالى
[١١] ط + الله
[١٢] فز وكانت القدرية؛ دم وكان
[١٣] ط ينسبان
[١٤] ط لموافقتهم
[١٥] فز ط ويؤخذ؛ دم ويوجد؛ با هل يؤخذ
[١٦] ط مما
[١٧] دم ولا
[١٨] دم يغير؛ ط يُفْتَنَنَّ
[١٩] فز دم ط با النساء والصبيان

وسئل عبيد بن[1] محمد بن الحسن عن قول والده في القرآن قال: كان إذا سئل عنه يقول: السؤال[2] عنه بدعة[3] والخصومة فيه[4] بدعة. قال: فدخل[5] إليه رجلان يسألانه[6] فقالا: مسجدان لنا في السكة ولهما إمامان إمام أحد المسجدين يقول بهذا القول والآخر يقول بخلق القرآن أيهما نصلي خلفه؟ قال: إن كان يجادلان في ذلك ويختصمان فيه فلا تصلوا خلف واحد منهما؛ فإنهما صاحبا بدعة.[7] قال الفقيه: لم يكن طريق محمد بن الحسن[8] طريق الواقفية ولكن كره الكلام والخصومة فيه. وهكذا نقول إن من لم يخاصم فيه ولم يتكلم فهو أسلم لدينه.

وروي عن خلف بن أيوب[9] أنه قال: القرآن كلام الله ليس له جواب إلا هذا.

وروى الحسن بن أبي مالك عن أبي يوسف قال: جاء رجل إلى مسجد الكوفة يوم الجمعة فدار على الخلق وسألهم عن القرآن وأبو حنيفة في غيبته[10] إلى مكة فاختلف[11] الناس في ذلك فقال:[12] والله ما أحسبه إلا شيطانا تصور في صورة الإنس[13] حتى انتهى إلى حلقتنا وسألنا فقلنا:[14] شيخنا غائب ونكره أن نتقدم بكلام حتى يكون هو المبتدئ للكلام فيه. فلما قدم أبو حنيفة تلقيناه بالقادسية فقلنا:[15] قد

---

[1] دم – عبيد بن
[2] ب – يقول: السؤال
[3] دم –
[4] دم –
[5] فز قدّموا؛ ط قدم؛ دم فدنا
[6] فز سألاه؛ دم فسألاه
[7] دم البدعة
[8] دم – بن الحسن
[9] دم – بن أيوب
[10] دم غيبة
[11] دم فاختلط
[12] فز دم با –
[13] دم با – تصور في صورة الإنس
[14] دم قلنا؛ ط + إن
[15] فز ط با + له

وقعت لنا مسألة. قلنا: ما تقول في القرآن مخلوق[١] أم[٢] غير مخلوق؟[٣] قال: فما جوابكم؟ قلنا: لم نتكلم فيها بشيء. قال: جزاكم الله عن الإسلام خيرا. احفظوا[٤] وصيتي: ولا[٥] تنطقوا فيها بكلمة أبدا ما أحسب هذه المسألة تنتهي حتى توقع أهل الإسلام في أمر لا يقومون له ولا يقعدون. أعاذنا الله وإياكم من الشيطان الرجيم.

وقال[٦] محمد بن مقاتل: ما أعد شيئا بعداد الفرائض والإيمان بعد[٧] حب[٨] أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم[٩] فإن[١٠] من لقي الله /[٣١٨و] على الإسلام وحب[١١] أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم[١٢] فإني أرجو أن يغفر الله له. قال: وخير هذه الأمة بعد نبينا أبو بكر ثم عمر ثم عثمان ثم علي رضي الله عنهم.[١٣] وبلغنا عن ابن عمر[١٤] رضي الله عنه[١٥] أنه قال: كنا نقول على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم أبو بكر ثم عمر ثم عثمان ثم علي[١٦] رضي الله عنهم.[١٧]

---

[١] ط أمخلوق
[٢] با أو
[٣] فز –
[٤] دم فاحفظوا
[٥] فز ط لا
[٦] ط دم قال
[٧] دم –؛ با يعدل
[٨] دم وحب
[٩] فز + رضي الله عنهم؛ دم عليه السلام
[١٠] دم ط با –
[١١] فز وأحب
[١٢] دم عليه السلام؛ ط – صلى الله عليه وسلم
[١٣] فز ط + أجمعين؛ دم – رضي الله عنهم
[١٤] دم – وبلغنا عن ابن عمر
[١٥] ط دم با – رضي الله عنه
[١٦] دم – أنه قال: كنا نقول على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم أبو بكر ثم عمر ثم عثمان ثم علي؛ ط + بن أبي طالب
[١٧] دم ط با – رضي الله عنهم

وروي[1] عن[2] علي بن أبي طالب[3] رضي الله عنه[4] أنه قال:[5] ما زلنا نشك في عذاب القبر حتى نزل: ألهاكم التكاثر[6] يعني أنه لم يكن سمع[7] من[8] قبل ذلك[9] رسول الله صلى الله عليه وسلم.

وروي[10] عن[11] عائشة رضي الله عنها[12] أنها لم تكن سمعت عذاب القبر حتى دخلت عليها يهودية فقالت في بعض دعائها: أجاركم الله من عذاب القبر. فجعلت عائشة[13] تعدلها في مقالتها حتى دخل رسول الله صلى الله عليه وسلم فأخبرته بقول اليهودية فأعلمها رسول الله صلى الله عليه وسلم أن في القبر عذابا وأمرها أن تستعيذ من عذاب القبر.

وقال محمد بن مقاتل: عذاب القبر لا شك فيه قد رواه عن رسول الله صلى الله عليه وسلم عدة من أصحابه ولا اختلاف فيه بين العلماء.

وسئل أبو بكر عن القرآن ما هو؟[14] قال أبو بكر: سأل أهل بلخ يحيى بن معاذ[15] عن مذهبه في القرآن قال: أرأيتم لو أن ملكا له عبيد وله قرية أسكنهم فيها فكتب إليهم كتابا يأمرهم فيه بأمر[16] وينهاهم

---

[1] دم با –
[2] دم با وعن
[3] ط – وروي عن علي بن أبي طالب
[4] فز كرم الله وجهه
[5] ط أنه قال
[6] با + حتى زرتم المقابر
[7] دم نسمع
[8] دم –
[9] دم + من
[10] دم – وروي
[11] دم وعن
[12] فز ط دم – رضي الله عنها
[13] دم با + رضي الله عنه
[14] دم – ما هو
[15] ط + الرازي
[16] فز –

فلما بلغهم الكتاب[١] أيجب عليهم أن يقولوا كيف كتب هذا الكتاب؟ ومن أي شيء كتب؟ ومن أين هذا الكاغد؟ فكذلك[٢] القرآن هو كتاب الله تعالى وأنتم عبيده فاتبعوه ولا تشتغلوا بما لا يعنيكم.

وروي عن نوح بن مريم قال: سألت أبا حنيفة فقلت: إني أخذت حظا من الفقه وأريد أن أكتب الحديث، عمن أكتب؟[٣] قال: اكتب[٤] عن كل عدل في هواه ما خلا الرافضة وهؤلاء الذين يأتون أبواب السلطان. فأما[٥] الرافضة[٦] فإن اعتقادهم تضليل أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم، وأما الذين يأتون أبواب السلطان وطنوا أنفسهم له حتى انقادت لهم العامة فهم لا يصلحون أن يكونوا أئمة المسلمين.[٧]

وسئل أبو القاسم عن رجل يرى الإمامة لأبي بكر إلا أنه يحب عليا جدا. قال: لا بأس به، أنا أحبه جدا، قال الفقيه: هذا إذا أحب عليا جدا وأحب أبا بكر وعمر أيضا[٨] جدا، وأما[٩] إذا أحب عليا جدا وأحب أبا بكر وعمر دون ذلك فهو ضال مبتدع.[١٠]

وسئل محمد بن مقاتل عمن أنكر نبوة الخضر أو ذي الكفل قال:[١١] من لم تجتمع عليه الأمة أنه نبي فإنه لا يضره إن[١٢] جحد نبوته؛ لأن الله تعالى قال: منهم من قصصنا عليك ومنهم من لم نقصص عليك. فلا يضر من لم يعرف /[٣١٨ظ] جميع الرسل.

---

[١] ط + إليهم
[٢] ط فكذا
[٣] ط + الحديث
[٤] دم –
[٥] ط وأما
[٦] ط الروافضة
[٧] ط للمسلمين
[٨] دم با –
[٩] دم فأما
[١٠] فز دم با ط مبتدع ضال
[١١] فز ط با + كل
[١٢] دم وإن

باب الحكايات

زعموا أن الحجاج بن يوسف قال ذات ليلة لغلامه: انظر هل في السجن من يصلح للمحادثة؟ فطلب فوجد رجلا أديبا فجعل الحجاج يحدثه فلما أكثر الحديث قال له الحجاج: ما الذي أدخلك[١] السجن؟ قال: ابن عم لي قتل إنسانا فطلب فلم يوجد فأخذت من قبله.[٢] قال[٣] الحجاج: صدق الشاعر:

جنى ابن عمك ذنبا فابتليت به إن الفتى بابن عم السوء مأخوذ

فقال الرجل: بل[٤] قول[٥] الله أصدق فقال الحجاج وماذا قال الله فقال الرجل:[٦] ولا تزر وازرة وزر أخرى. فقال[٧] الحجاج: صدق الله وكذب الشاعر، خلوا[٨] سبيله.

وذكر أبو نصر عن[٩] محمد بن سلمة[١٠] أن رجلا من أصحابنا خرج حاجا فدخل المدينة فقيل له: ههنا رجل ينكر على من يقول أنا مؤمن. وطلبوا[١١] منه أن يذهب إليه ويناظره. فقال: أنا مختار[١٢] فتشفعوا إليه فأجابهم فقال:[١٣] غدا إن شاء الله.[١٤] فلما كان من الغد ذهب إلى مجلس ذلك الرجل وسأله عن رجل

---

[١] دم + في

[٢] فز قتله

[٣] ط فقال

[٤] دم ط –

[٥] رص وقول

[٦] فز دم با – فقال الحجاج وماذا قال الله فقال الرجل

[٧] فز صدق؛ دم + له

[٨] دم فخلى

[٩] دم – أبو نصر عن

[١٠] دم سماعة

[١١] ط فطلبوا

[١٢] ط مجتاز

[١٣] ط وقال

[١٤] دم – ويناظره. فقال: أنا مختار فتشفعوا إليه فأجابهم فقال: غدا إن شاء الله.

قتل رجلا خطأ إيش[1] يجب عليه؟ قال: تحرير رقبة مؤمنة ودية مسلمة إلى أهله كما قال الله تعالى. قال له: وهل يوجد رقبة مؤمنة[2] في الأرض فسكت الرجل.

قال: وسئل أبو الحازم[3] عن فقهاء زمانه فقال: الأئمة ثلاثة: أبو جعفر الطحاوي بمصر وعلي القمي بالري وأبو نصر محمد بن سلام ببلخ. فقيل له: أيهم أفقه قال: أما أبو جعفر الطحاوي أكثرهم حديثا، وأما علي فهو أحجهم، وأما أبو نصر فهو أفقههم.

وروى أبو نصر عن محمد بن سلمة قال: سبي مكحول ثلاث مرات من الهند ففي كل مرة قطع السلسلة ويهرب[4] إلى بلده ثم صار بعد ذلك عالم الشام فلا يقال مكحول الهندي، وإنما يقال[5] مكحول الشامي. وروي عن[6] مكحول أنه[7] كان[8] إذا[9] سئل عن شيء لا يعرفه[10] يقول: أساحر[11] أنا؟[12]

وذكر أن قتادة قدم الكوفة وجلس في أول يوم فقال: سلوني[13] دون عرش الرحمن فقال حماد بن أبي سليمان: إن هذا الرجل أعظم القول وقال لأبي حنيفة اذهب وسله[14] شيئا فقام إليه أبو حنيفة وقال: [15] رحمك الله النملة التي كلمت سليمان ذكرا[1] أو أنثى؟[2] فتحير[3] قتادة[4] ونزل[5] عن[6]

---

[1] دم فإيش
[2] ط – ودية مسلمة إلى أهله كما قال الله تعالى. قال له: وهل يوجد رقبة مؤمنة
[3] رص القاسم
[4] فز با دم ط وهرب
[5] فز با ط ويقال
[6] فز وذكر أن؛ دم با وذكر
[7] فز –
[8] با –
[9] دم – وكان إذا
[10] فز با دم يعرف
[11] دم أساهي
[12] فز أنا ساهر أم ساحر؛ ط أشار هربا
[13] دم + عما
[14] ط واسأله
[15] دم فقال

الكرسي[٧] ثم جلس في اليوم الثاني فقام أبو حنيفة وقال: كلب أصحاب الكهف ما لونه؟ فبقي[٨] وترك المجلس. ثم جلس في اليوم الثالث فقال: سلوني[٩] عن الفقه فقام[١٠] أبو حنيفة وقال: رحمك الله[١١] ما تقول في رجل غاب عن امرأته ثم تزوجت المرأة زوجا آخر /[٣١٩و] فجاءت بولد فجاء الزوج الأول وقال لها: يا زانية! تزوجت وأنا زوجك؟ وقال الزوج الآخر:[١٢] تزوجيتني ولك زوج؟ فكيف[١٣] يجب الحد ولمن يكون الولد؟ فقال قتادة:[١٤] بالله يا صبي[١٥] هل كانت[١٦] هذه المسألة[١٧] أم لا؟ فقال أبو حنيفة: لا ولكن نستعد للبلاء قبل نزوله. فقال[١٨] قتادة: والله لا أجلس في الكوفة ما دام هذا الغلام فيها فما علمت أن أحدا يسألني[١٩] عن هذه المسائل. فخرج من الكوفة.[٢٠]

---

[١] ط + كانت

[٢] فز + وترك المجلس

[٣] ط فبقي

[٤] ط + متحيرا

[٥] ط با وترك

[٦] دم با ط –

[٧] فز فتحير/فبقي قتادة /+متحيرا ونزل/وترك عن الكرسي –؛ ط با المجلس

[٨] فز ط + قتادة

[٩] رص + اسألوني

[١٠] ط + إليه

[١١] فز دم ط با – رحمك الله

[١٢] فز دم با الثاني؛ ط + يا زانية

[١٣] ط كيف

[١٤] ط + سألتك

[١٥] فز فتى

[١٦] دم – بالله يا صبي هل كانت

[١٧] دم البلية؛ فز ط + نزلت

[١٨] فز ط قال

[١٩] فز ط يسأل

[٢٠] فز + فجوابه: ثبت نسبه من الأول عند أبي حنيفة. وعند أبي يوسف إن جاءت به لأقل من سنتين أو سنتين ثبت منه، وإن جاءت به لأكثر فهو للثاني. وفي قول محمد: إن جاءت به لأقل من ستة أشهر فهو للأول، وإن جاءت به لأكثر منه فهو للثاني. وأما الحد فعلى هذا الخلاف: إن جاءت به في أي وقت كاف فإنه يلاعن ولا يحد؛ لأن اللعان بين الزوجين كالحد بين الأجنبيين، ويجب الحد في قول من جعل الولد للثاني.

وروي عن محمد بن الفضل قال: كانت امرأة في جوارنا لا تعرف أن اليهود والنصارى يبعثون[1] فسئل جميع من ههنا مثل خلف وأبي مطيع فقالوا: تكفر. فسألت أبا سليمان الجوزجاني قال:[2] تعلم ولا تكفر. ثم قال أبو سليمان: سأل أبو سعيد الصاغاني[3] أبا يوسف عن امرأة لا تعرف أن أهل الكفر يدخلون النار قال أبو يوسف: تعلم ولا تكفر.

قال[4] محمد بن الفضل: كان أبو مطيع يقول: الجنة والنار يفنيان عند فناء الأشياء كلها ثم يعادان[5] وكان أبو معاذ يكفره بذلك. قال محمد بن الفضل: نحن لا نقول: يفنيان[6] ولكن ننكر[7] قول أبي معاذ حيث كفره بشيء مخلوق إذا قال يفنى.

وروى الثلجي عن علي بن عاصم أنه سئل عن معنى قول سفيان الثوري: إن أبا حنيفة استتيب من الكفر مرتين. قال: كانت قصته أن ابن[8] هبيرة دعاه إلى أمر من أمور السلطان فأبى عليه فقال: كفرت يا أبا حنيفة! تب إلى الله.[9] وكان ابن[10] هبيرة يرى أن من خالف السلطان كفر. فقال أبو حنيفة أتوب إلى الله من كل ذنب. ثم دعاه بعد ذلك إلى الدخول في القضاء فأبى فقال: كفرت يا أبا حنيفة! تب إلى الله تعالى.[11] فقال: تبت[1] إلى الله من كل ذنب. قال: ولا أدري ما حمل سفيان على أن قال[2] ذلك. ولم يذكر كيف كانت قصته.

---

[1] فز —؛ ط + يوم القيامة
[2] ط فقال
[3] دم الصفاني؛ ط الصغاني
[4] ط وقال
[5] فز –؛ فز + كما كانتا
[6] فز دم ط با نقول لا يفنيان
[7] فز دم ط وننكر
[8] دم أبا
[9] فز + تعالى
[10] دم أبو
[11] فز –

وروي عن مسور بن مخرمة أنه دخل على ابن عباس فرأى عليه ثوب سندس وبين يديه كانون عليه تمثال طير فقال له: أرى عليك هذا الثوب وقد علمت ما كان من النهي في لبس الحرير، وهذا تمثال طير على كانونك؟ فقال له ابن عباس: ما شعرت بهذا الثوب الذي عليّ وكان ذلك بعد ما كف بصره، ولئن كان[٣] النبي صلى الله عليه وسلم[٤] نهى عن لبس الحرير فما نهي عنه إلا للتجبر والتكبر ولسنا منهم، وأما هذا[٥] الطير فما ترى[٦] كيف أخزيناها[٧] بالنار. فلما خرج المسور أمر ابن عباس بأن يأتوا[٨] بثوب غيره وخلع ذلك الثوب وأمر بذلك[٩] الطير[١٠] يقطع عن[١١] الكانون.[١٢]

وذكر أن /[٣١٩ظ] رجلا من أهل البصرة خرج إلى شريك فسأله أميرهم عن أهل البصرة ما كسبهم؟ قال: ثم[١٣] قوم لهم دور وحوانيت مستغلة وقوم لهم عبيد ودواب مستغلة وقوم لهم تجارة ورأس مال يتجرون وقوم لهم نخيل يستنزلونها. فقال[١٤] الأمير:[١٥] أما أصحاب الدور والحوانيت فهم كلاب يحتاجون[١٦] إلى[١٧] أن يطلبوا الغلة من[١٨] سكانهم[١] ليأخذوا غلاتهم. وأما أصحاب العبيد والإماء

---

[١] ط أتوب
[٢] ب دم – أن قال
[٣] ط –
[٤] دم عليه السلام
[٥] ط هذه
[٦] ط – فما ترى
[٧] فز دم ط با أحرقناها
[٨] ط يؤتى
[٩] ط بتلك
[١٠] ط + بأن
[١١] فز من
[١٢] في ب بعد هذه الفقرة مسألة: وذكر عن أبي يوسف أنه دخل على هارون الرشيد وعنده اثنان...
[١٣] دم هم
[١٤] دم + له
[١٥] دم با –
[١٦] دم + يكتالون
[١٧] فز –
[١٨] با – الغلة من

فهم لئام؛ لأنهم يستعملون أمثالهم ويأخذون بدل عملهم وأوساخهم. وأما أصحاب رؤوس الأموال فهم ذئاب الناس يثب بعضهم على بعض ويحتالون حتى يسلب بعضهم من بعض. وأما أصحاب النخيل فعليك بهم؛[٢] فإن الشأن فيهم.

قال أبو القاسم: خرجت يوما إلى محمد بن سلمة للزيارة[٣] فلما أردت الانصراف قال لي: اركب دابتي. فقلت:[٤] المشي أحب إلي. فقال: يا نبي إنك لا تزال بخير ما ذهبت[٥] هكذا. قال أبو القاسم: الآن عرفت قدر هذا الكلام؛ لأني حيث كنت[٦] لا أركب الدابة لم أكن أحتاج إلى مخالطة[٧] السلطان. وكنت ذلك اليوم أعز[٨] في[٩] مما أنا عليه اليوم.

وروي عن أبو الدرداء أن معاوية بن أبي سفيان بعث إليه وأمره بأن يكتب فساق حمص فقال أبو الدرداء: ما شأني وشأن فساق حمص؟ فكيف[١٠] أعرفهم؟ فقال ابنه:[١١] أنا أكتبهم لك، فكتبهم، ثم جاء به إليه فقال له أبو الدرداء: ألا تخبرني من أين عرفتهم؟[١٢] ما[١٣] عرفت[١٤] أنهم فساق إلا وأنت منهم، فإن شئت فابدأ بنفسك[١٥] ولم يرسل إليه[١] بأسمائهم.[٢]

---

[١] دم – إلى أن يطلبوا الغلة من سكانهم
[٢] فز با دم وعليك بأصحاب النخيل
[٣] فز للتبرك؛ با –
[٤] دم با قلت
[٥] فز با دم دمت
[٦] فز با دم ما دمت
[٧] فز ط با أن أخالط؛ دم اختلاط
[٨] فز با دم أعز ذلك اليوم
[٩] فز با دم ط –
[١٠] فز با ط ومن أين
[١١] فز: إن عرّفهم الله
[١٢] ط با علمت أنهم فساق
[١٣] فز دم –
[١٤] فز علمت؛ دم –
[١٥] فز دم با ط باسمك

وذكر عن أبي يوسف أنه دخل على هارون الرشيد وعنده اثنان يتناظران في الكلام فقال هارون لأبي يوسف: احكم بينهما. فقال[٣] أبو يوسف: أنا لا أخوض فيما لا يعنيني. قال له الخليفة: أحسنت. وأمر له بمئة ألف. وأمر بأن يكتب في الدواوين أن أبا يوسف أخذ مئة ألف بترك[٤] ما لا يعنيه.

وسئل أبو بكر الإسكاف[٥] عن الاستطاعة قبل الفعل أو مع الفعل. قال: ليس في هذا رأس مال ولا أشتغل به. ثم قال: لا يسأل أحد يوم القيامة عن هذا وإنما يسأل عما أمر به ونهي عنه، فالاشتغال[٦] به أولى.

وروي عن ابن مسعود أنه قال: إن الذي يفتي الناس بكل ما يسألونه لمجنون.[٧]

وقال ابن شبرمة: إن من المسائل مسائل لا يحل للسائل أن يسأل عنها ولا للمجيب أن يجيب عنها.

وقال /[٣٢٠و] الشعبي: سلوا[٨] عما كان ويكون، ولا تسألوا عما لم يكن ولا يكون.[٩]

وقال أبو القاسم: سمعت نصير بن يحيى يقول: حكى أن خالا لأبي يوسف القاضي دخل عليه وهو جالس على مصلى نفيس[١٠] وعلى الخال جبة نفيسة فاستحلى خاله المصلى فجعل يمسحه بيده، فلما رآه أبو يوسف مد يده إلى جبته وجعل يمسحها بأصبعه. فلما رأى الخال ذلك قال له: طمعتُ في

---

[١] فز با دم –

[٢] بعد هذه الفقرة في فز با دم ط المسائل التي تحتها خط وتبدأ: وذكر عن أبي يوسف أنه دخل على هارون الر وعنده

[٣] فز دم ط قال

[٤] دم با بتركه

[٥] دم ط –

[٦] ط والاشتغال

[٧] ط فهو مجنون

[٨] ط سلوني

[٩] بعد هذه الفقرة في فز ود م: وقال أبو القاسم: سمعت نصير بن يحيى يقول: حكى أن خالا. وبعدها نفس ترتيب المتن المكتوب

[١٠] ب دم –

مصلاك وطمعتَ في جبتي. ما مثلي ومثلك إلا كمثل رجل كان قبلنا أصابه الزكام فأشير عليه[1] أن يدخل الحمام فأول من يدخل فيها يقول له: ما بك بي وما بي بك، فيزول عنه. فدخل الحمام فاستقبله رجل به جرب، فقال[2] المزكوم ما بك بك وما بي بي، ولكن يا أبا يوسف لك مصلاك ولي جبتي.

وحكي أبو نصر أن أعربيا دخل على بعض الخلفاء فتكلم[3] بشيء فاستحسنه فقال له:[4] سل حاجتك. فقال الأعرابي: ألف درهم. فلما خرج قال له الخازن: يا مجنون! يقول لك أمير المؤمنين سل حاجتك فتقول ألف درهم؟ فقال الأعرابي:[5] ما علمت أن الله تعالى[6] عددا أكثر من ألف.

وذكر أن نبطيا دخل على الحجاج بن يوسف فقال: أصلحك الله مات أبانا فوثب أخينا وأخذ[7] مالنا فقال الحجاج:[8] لا رحم الله أباك ولا عافى أخاك ولا رد عليك مالك أفسدتُ[9] علينا لساننا.

وقال أبو حنيفة يوما لأبي يوسف: ويلك يا يعقوب! ما مثلك إلا مثل جراب[10] لا يوجد فيه إلا ما وضع[11]. يعني لا يقول الفقيه إلا ما سمع وحفظ.[12]

---

[1] ط إليه
[2] ط + هذا
[3] دم وتكلم
[4] دم –
[5] دم –
[6] ط –
[7] فز دم با ط فأخذ
[8] ب + بن يوسف
[9] ط با أفسدتُم
[10] فز با دم ط الجراب
[11] فز يوضع؛ با + فيه
[12] ط – يعني لا يقول الفقيه إلا ما سمع وحفظ

وذكر عن الثلجي أنه كان إذا سئل عن مسألة فيجيب فيقال له: قال محمد كذا وكذا. فيقول: وإيش[1] تصنع به. فإذا[2] سئل عن مسألة فيجيب فيقال له: هذا قول محمد. فيقول: سبحان الله! ما أدق مذهبه في العلم.

وقال محمد بن سلمة: لم يكن في هؤلاء أدق علما من محمد بن الحسن، يعني كان دقيق النظر.

وروى محمد بن سلمة عن محمد بن شجاع الثلجي[3] أنه[4] قال: لم يشك أهل بغداد أنه لم يقدمها غريب أفصح من محمد بن الحسن. قال ألا ترى إلى تصنيفه ليست فيها عربية غريبة.

روي[5] عن وكيع بن الجراح أنه كان يفتخر بمحمد بن الحسن يقول:[6] غلام منا تكلم في ألف مجلد ما ناقض بين كلمتين.

وروي عن خلف بن أيوب أن رجلا سأله عن الفرق بين المسألتين ففرق بينهما فلم يقنع به السائل فقال خلف: إنما يفرق بين المسألتين[7] بنكتة[8] لا بجوالق[9] من تبن[10] توضع بينهما.

وذكر أن أعرابيا وجد ولد ذئب مطروحا على قارعة الطريق فرحمه وحمله إلى خيمته، وكانت /[٣٢٠ظ] له[1] شاة يحلبها فعلقه[2] بالشاة حتى رضع منها ورباه حتى كبر وألف[3] بالشاة فغاب الأعرابي

---

[1] ط إيش
[2] فز وإذا
[3] ب –
[4] ط – أنه
[5] فز وذكر؛ ط وروي
[6] فز دم ط ويقول
[7] دم مسألتين
[8] ط + واحدة
[9] ط بجواليق
[10] فز تبن

وأهله يوما عن وطنه فقصد الذئب إلى الشاة فشق[٤] بطنها وأكل من لحمها ما أكل. فلما انصرف الأعرابي ورأى[٥] ذلك اغتم[٦] وجعل عند ذلك[٧] يقول:

غذيت بدرها ونشأت فينا فما يدريك أن[٨] أباك ذئب

إذا كان الطباع طباع سوء فليس بنافع أدب الأديب

وروي عن ابن عباس أن أباه العباس بن عبد المطلب قال:[٩] يا بني إن أمير المؤمنين يقربك ويخلو بك ويستشيرك مع أناس[١٠] من أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم يعني عمر فاحفظ[١١] عني ثلاث خصال: لا يجربن عليك كذبة ولا تفشين[١٢] له سرا ولا تغتابن[١٣] عنده أحدا. فقيل[١٤] لابن عباس: كل واحدة منهن خير من ألف. قال: نعم ومن عشرة آلاف.

وذكر أن عبد الملك بن مروان جلس ذات يوم للناس فقام رجل فقال يا أمير المؤمنين إني تزوجت امرأة وزوجت ابني أمها، فإن رأيت أن تأمر لنا بعطائنا حتى نرم[١٥] شأننا ونضم أهالينا، فأطرق عبد الملك ساعة ثم رفع رأسه فقال: إن ولد لكما غلامان ما القرابة فيما بينهما؟ إن علمتها أمرت

---

[١] فز –
[٢] دم فاعلمه
[٣] دم فألف
[٤] دم وشق
[٥] دم فرأى
[٦] ط فاغتم به
[٧] فز با دم – عند ذلك
[٨] في هامش فز: تدري بأن
[٩] ط با + له
[١٠] دم ناس
[١١] دم فاحفظه
[١٢] دم تفشي
[١٣] دم تغتاب
[١٤] دم با قيل
[١٥] ب –

بعطائك وأضعفت لك. فتفكر الرجل ساعة ثم قال: يا أمير المؤمنين هذا صاحب شرطك ولّيتَه أمرك، سله عنها، فإن أصابها فعطائي له، وإن لم يصبها فأنا أعذر. قال: صدقت. فسأل[١] صاحب شرطته[٢] عن المسألة فأجاب وأخطأ. ثم سأل جميع من حضره في المجلس فلم يصب أحد منهم فقام رجل كان في آخر الناس من أهل العراق أتاه[٣] بتظلم[٤] من عامل له فقال يا أمير المؤمنين: إن أنا أخبرتك تأمر بقضاء حاجتي؟ قال: نعم. قال: ابن الأب عم ابن الابن وابن الابن خال ابن الأب. فسره[٥] حتى[٦] فهم. فقال عبد الملك: أصبت لله درك. ثم أمر له بعشرة آلاف وكسوة وكتب له بعزل العامل ثم التفت إلى جلسائه فقال: لله در العلم أي ميراث هو؟

وذكر عن الشعبي أنه كان عند عبد الملك بن مروان وكان عبد الملك يرفع اللقمة والشعبي يحدثه فيقول: يا شعبي حديثك عندي أشهى[٧] من هذه اللقمة، فتبقى اللقمة في يده إلى أن يفرغ الشعبي من حديثه.

قال الفقيه[٨]: سمعت الفقيه[٩] أبا جعفر يذكر بإسناده عن ليث بن سعد قال: كنت /[٣٢١و] أتمنى أن أرى أبا حنيفة. قال: فبينما أنا بمكة في المسجد الحرام إذ رأيت الناس مجتمعين على رجل فأصغيت سمعي[١٠] إليه فسمعت رجلا يقول: يا أبا حنيفة أنا رجل من خراسان ولي مال كثير ولي ابن أزوجه امرأة

---

[١] ط ثم سأل
[٢] ط شُرَطه
[٣] با –
[٤] ط با يتظلم
[٥] فز با وفسره؛ ط ففسره
[٦] دم حين
[٧] فز با ط أشهى عندي
[٨] ط + أبو الليث
[٩] ب با –
[١٠] فز دم با ط –

فأنفق عليه مالا كثيرا[١] فيطلقها فيذهب مالي وأشتري له جارية بمال كثير[٢] فيعتقها فيذهب مالي فما ترى؟ فقال[٣] أبو حنيفة:[٤] خذ بيده وأدخله سوق الرقيق فإذا وقعت عينه على جارية فاشترها لنفسك ثم زوجها إياه فإن طلقها عادت إليك وإن أعتقها لم يجز عتقه. فقال:[٥] والله[٦] ما أعجبني جوابه كما أعجبني سرعة[٧] جوابه.[٨]

وروي عن أبي جعفر الدوانيقي أنه جمع عنده الفقهاء وكان فيهم أبو حنيفة رحمه الله[٩] وقال[١٠] لهم: إن أهل الموصل كانوا اشترطوا على أنفسهم ألا يخرجوا على عاملي فإنهم[١١] متى ما فعلوا ذلك فأنا في حل من دمائهم وأموالهم، وإنهم قد فعلوا ذلك. فقال[١٢] القوم: يؤخذون بشروطهم التي اشترطوا على أنفسهم. وأبو حنيفة ساكت. فقال له أبو جعفر: يا شيخ ما تقول؟ فقال: يا أمير المؤمنين اشترطت عليهم ما لا يجب لك، وشرطوا[١٣] على أنفسهم ما لا يجوز، وإن شرط الله[١٤] أولى. فقام أبو جعفر مغضبا ودخل[١٥] داره[١٦] وخرج الناس فمات أبو حنيفة بعد أيام، فلم يحب أن يقتله ظاهرا فسقاه[١٧] سما.

---

[١] فز دم با ط المال الكثير
[٢] فز ط بالمال الكثير
[٣] ط قال
[٤] ط + رضي الله عنه
[٥] ط + أبو الليث؛ با قال الليث
[٦] فز دم ط فوالله؛ دم + أحسن
[٧] دم – ما أعجبني جوابه كما أعجبني سرعة
[٨] دم + وأعجبني سرعة جوابه
[٩] فز دم با ط –
[١٠] ط فقال
[١١] فز دم با وإنهم
[١٢] فز ط با + له
[١٣] ط + لك
[١٤] با + تعالى
[١٥] فز دم با ط فدخل
[١٦] فز دم با –
[١٧] فز وسقاه

وروي عن الثلجي أنه[1] قال: أخبرني رجل سماه[2] أنه خرج بغلس فإذا بجنازة حملها أربعة من السودان فذهبوا بها إلى مقابر خيزران فسألهم عنها[3] فقالوا: جنازة أبي حنيفة رضي الله عنه.[4]

وذكر أن أبا حنيفة رحمه الله وبيض وجهه[5] دعاه ابن هبيرة للقضاء فأبى فضربه أياما في كل يوم عشرة أسواط فمات[6] في ذلك[7].

باب التاريخ

روي عن العباس[8] بن عبد المطلب قال: ولد رسول الله صلى الله عليه وسلم عام الفيل قال: وأنا ولدت قبله بسنتين. وروى محمد بن أبي جعفر[9] معشر عن أبيه عن جده عن المشايخة[10] منهم محمد بن الكعب القرظي وغيره أن النبي عليه السلام[11] هاجر من مكة إلى المدينة فقدم المدينة يوم الاثنين لليلتين مضتا من شهر ربيع الأول. وتوفي رسول الله صلى الله عليه وسلم يوم الاثنين في شهر ربيع الآخر.[12] ودفن يوم الأربعاء.

---

[1] ط –

[2] ط سمار

[3] فز دم ط –

[4] فز دم ط – رضي الله عنه؛ با رحمة الله عليه

[5] فز د با م ط رحمه الله وبيض وجهه –

[6] فز ط باومات؛ ط + رحمه الله؛ دم + رضي الله عنه وعن أصحابه أجمعين؛ با + رحمة الله عليه

[7] فز دم با رص –؛ في ط بعد هذه الفقرة متن بقدر نصف صفحة غير موجود في سائر النسخ يبدأ: قال الشيخ رحمه الله إن واحدا من يهود خيبر أضاف أبا بكر رضي الله عنه فلما قدّم...

[8] ط بن عباس

[9] فز دم رص – أبي جعفر؛ با – جعفر

[10] فز ط با دم رص المشخية

[11] فز با ط رصلى الله عليه وسلم

[12] ط الأول

وتوفي أبو بكر[١] رضي الله عنه[٢] لثمان ليال خلون من جمادى الآخرة يوم الاثنين سنة ثلاث عشرة من وقت الهجرة وهو ابن ثلاث وستين سنة.[٣] /[٣٢١ظ] فكانت[٤] خلافته[٥] سنتين وأربعة أشهر وأربعة أيام.[٦] وكانت خلافة[٧]عمر رضي الله عنه[٨] عشر سنين وستة أشهر وأربعة أيام.[٩] وكانت خلافة عثمان بن عفان[١٠] رضي الله عنه[١١] اثني عشرة سنة إلا إحدى عشرة ليلة.[١٢] وكانت خلافة عليّ بن أبي طالب[١٣] رضي الله عنه[١٤] خمس سنين إلا ثلاثة أشهر.[١٥] وكانت خلافة[١٦] معاوية تسع عشرة سنة وثلاثة أشهر.[١٧] وكانت ولاية[١٨] يزيد[١٩] ثلاث سنين[٢٠] وشهرا.[٢١]

---

[١] دم + الصديق

[٢] فز با –

[٣] فز با دم رص – وهو ابن ثلاث وستين سنة

[٤] فز با رص ط وكانت

[٥] ط خلافة أبي بكر

[٦] فز رص با: إلا عشر ليال

[٧] ب – وكانت خلافة

[٨] فز –

[٩] ب ط + وتوفي وهو بن خمس وخمسين ويقال ثلاث وستين.

[١٠] دم با – بن عفان

[١١] فز ط رص – رضي الله عنه

[١٢] ب ط + وتوفي وهو بن اثنين وثمانين سنة

[١٣] با – بن أبي طالب

[١٤] فز ط رص – رضي الله عنه

[١٥] ب ط + وقتله بن ملجم ليلة الجمعة لنصف من شهر رمضان وهو بن ثمان وخمسين سنة ويقال بن ثلاث وستين سنة

[١٦] فز ولاية

[١٧] ب + وبايعوه بعد علي رضي الله عنه في سنة أربعين من وقت الهجرة وهو بن اثنتين وستين سنة وتوفي وهو ابن ثمان وسبعين سنة؛ با + وتوفي وهو ابن ثمان وسبعين سنة

[١٨] ط خلافة

[١٩] ط + سنتين

[٢٠] دم رص – ثلاث سنين

[٢١] فز ط دم رص وأشهرا؛ ب + وأمر بقتل سيد الشهداء الحسين بن علي. ويوم قتل كان ابن ثمان وثلاثين من سنة أربع وستين من وقت الهجرة. في ب بعد هذه الفقرة صفحة لا توجد في النسخ الأخرى. بعد الصفحة فقرة تبدأ: "ثم انتقلت الولاية إلى ولد العباس...". بعد هذا ثلاثة أسطر في ب تبدأ: "وسبب ذلك أنه... ومات بها". بعد هذه الثلاثة الأسطر في ب الفقرة التالية: " فبويع عبد الله بن محمد ثم أبو جعفر الدوانيقي. وكان أبو حنيفة رضي الله عنه في زمانه. فكان ابن هبيرة

وذكر عن الواقدي أنه قال: آخر من مات من أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم بالكوفة عبد الله بن أبي أوفي سنة ست وثمانين. وآخر من مات بالمدينة[1] سهل بن سعد سنة إحدى وتسعين وهو ابن مئة سنة. وآخر من مات بالشام[2] واثلة بن الأسقع سنة خمس وثمانين. ثم مات عبد الله بن بشر سنة ثمان وثمانين. وآخر من مات بالبصرة أنس بن مالك سنة إحدى وتسعين.[3] ويقال: ثلاث وتسعين.[4]

ثم بايع أهل الشام مروان بن الحكم بعد موت[5] يزيد. وبايع أهل العراق عبد الله بن الزبير وعاش[6] مروان بن الحكم تسعة أشهر ثم مات ثم بايعوا عبد الملك بن مروان وكانت خلافته ثلاث عشرة سنة ثم الوليد بن عبد الملك وكانت خلافته[7] سبع[8] سنين[9] وسبعة أشهر. ثم استخلف سليمان بن عبد الملك[10] ثلاث سنين وأربعة[11] أشهر. ثم بايعوا[12] عمر بن عبد العزيز[13] سنتين وخمسة أشهر ونصف شهر. ثم بايعوا[14] يزيد بن عبد الملك ثم هشام بن عبد الملك ثم الوليد بن يزيد بن عبد الملك ثم يزيد بن الوليد ثم إبراهيم بن الوليد ثم مروان بن محمد.

عامل أبي جعفر وهو الذي طلب أبا حنيفة للقضاء فلم يجبه حتى قتل بالسياط أو بالسم ببغداد..." وبعد هذه الفقرة في ب تأتي الفقرة التالية: " بعد هذه الفقرة صفحة مكتوب فيها ما لا يوجد في سائر النسخ: ثم أبو العباس السفاح...". كل هذا انفرد به نسخة ب عن سائر النسخ.

[1] ب + من أصحاب النبي صلى الله عليه وسلم

[2] ب + من أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم

[3] دم با وسبعين

[4] دم وسبعين

[5] فز ط ما مات

[6] فز ط فعاش

[7] ب رص - ثلاث عشرة سنة ثم الوليد بن عبد الملك وكانت خلافته/

[8] ط با تسع

[9] ط + ويقال سبع سنين

[10] ب + وكانت خلافته

[11] فز ط با رص إلا أربعة

[12] فز با دم -

[13] دم + رضي الله عنه؛ ب + وكانت خلافته

[14] فز ط دم با - بايعوا

ثم انتقلت الولاية إلى ولد العباس فبويع عبد الله بن محمد ثم أبو جعفر الدوانيقي. وكان أبو حنيفة رضي الله عنه[١] في زمانه. وكان ابن هبيرة عامل أبي جعفر وهو الذي طلب أبا حنيفة للقضاء فلم يجبه حتى قتل بالسياط أو بالسم[٢] ببغداد[٣] سنة[٤] اثنين[٥] وخمسين مئة[٦] وهو ابن سبعين سنة. وأبو يوسف[٧] قاضي القضاة[٨] مقدار ما اختلف فيه وتوفي[٩] سنة اثنين وثمانين ومئة.[١٠] ومحمد[١١] مات سنة تسع وثمانين ومئة وهو ابن سبع[١٢] وخمسين سنة. ومات[١٣] ابن[١٤] أبي ليلى[١٥] في سنة ثمان وأربعين ومئة وهو على القضاء. والأوزاعي اسمه عبد الرحمن[١٦] بن عمرو ومات[١٧] سنة سبع وخمسين ومئة وكان إمام أهل الشام. وسفيان الثوري مات سنة ست[١٨] وستين[١٩] ومئة وكان من أهل الكوفة /[٣٢٢و] فطلبوه للقضاء فهرب إلى البصرة فمات وهو متوار.

---

[١] فز با ط دم – رضي الله عنه

[٢] ب – وكان ابن هبيرة عامل أبي جعفر وهو الذي طلب أبا حنيفة للقضاء فلم يجبه حتى قتل بالسياط أو بالسم

[٣] ب – رص ودفن ببغداد؛ ب + وقتل أبو حنيفة رحمه الله واسمه نعمان بن ثابت في

[٤] با –

[٥] فز با ط دم –

[٦] فز ط با رص مئة وخمسين

[٧] ب رص + القاضي اختلف إلى أبي حنيفة للتعلم سبع عشرة سنة وكان

[٨] فز + مات

[٩] فز با – مقدار ما اختلف فيه وتوفي؛ رص با + مات

[١٠] ب + واسمه يعقوب بن إبراهيم.؛ ط + ويقال تسع وثمانين ومئة

[١١] فز ط با + بن الحسن؛ رص + رحمه الله

[١٢] ط تسع

[١٣] فز ط با دم –

[١٤] فز ط با دم وابن

[١٥] رص با + مات

[١٦] رص الله

[١٧] فز ط دم مات

[١٨] ط با رص –

[١٩] فز با ط دم ستين

ومالك بن أنس وهو[1] إمام[2] المدينة مات سنة تسع[3] وسبعين ومئة وهو ابن خمس وثمانين. ويقال أكثر. وابن المبارك مات سنة إحدى وثمانين ومئة. وسفيان بن عيينة مات سنة ثمان وسبعين ومئة.

وأبو[4] معاذ خالد بن سليمان إمام[5] بلخ مات يوم الجمعة لأربع بقين من المحرم سنة تسع[6] وتسعين ومئة وهو ابن أربع وثمانين ومئة.[7] وأبو مطيع الحكم بن عبد الله البخلي[8] القرشي[9] وكان قاضيا ببلخ بعد ابن الرماح مات ليلة السبت لاثنتي عشرة ليلة خلت من جمادى الأولى سنة تسع[10] وتسعين[11] ومئة وهو ابن أربع وثمانين سنة.

وخلف بن أيوب الزاهد[12] مات أول يوم من[13] رمضان سنة خمس ومئتين. قال ابنه وهو[14] محمد[15] بن خلف: مات أبي وهو ابن تسع[16] وستين[17]. وشداد بن حكيم كان على قضاء بلخ نحوا من ستة أشهر استقضاه[18] هرثمة بن أعين حين خرج إلى سمرقند ثم[19] ترك القضاء وضرب[1] فتوفي وهو ابن

---

[1] فز با ط دم –
[2] ط با + أهل
[3] ط با سبع
[4] ب: وأما من مشايخ بلخ أبو
[5] ط + أهل
[6] رص سبع
[7] فز با ط سنة
[8] با –
[9] فز ط دم – البخلي القرشي
[10] رص سبع
[11] ط وسبعين
[12] فز ط با رص دم –
[13] رص + شهر
[14] فز ط دم با – ابنه وهو
[15] فز محمود
[16] فز –؛ رص سبع
[17] فز وتسعين؛ ط وثمانين؛ ط رص سنة
[18] فز استقضى؛ فاستقضاه
[19] با –

تسع وثمانين سنة في آخر سنة ثلاث عشرة ومئتين. ومات[٢] عصام[٣] بن يوسف مات[٤] ببلخ[٥] سنة خمس عشرة ومئتين وهو ابن أربع وثمانين سنة. وإبراهيم بن يوسف كان أخا عصام بن يوسف مات في جمادى الأولى سنة سبع[٦] وثلاثين ومائتين وصلى عليه داود بن العباس. ومحمد بن[٧] الأزهر يكنى أبا عبد الله توفي يوم الأربعاء لاثني عشرة[٨] خلون[٩] من صفر سنة إحدى وخمسين ومائتين.[١٠] ومحمد بن سلمة يكنى أبا عبد الله مات يوم السبت بعد صلاة الظهر ودفن يوم الأحد في شوال لعشرة ليال خلون منه سنة ثمان وسبعين ومئتين وهو ابن سبع وثمانين سنة. ونصير بن يحيى يكنى أبا بكر مات ليلة الأربعاء آخر ليلة من جمادى الآخرة سنة ثمان وستين ومئتين.

وأبو نصر محمد بن[١١] سلام مات سنة خمس وثلاث مئة. وأبو عبد الله محمد بن خزيمة القلاس مات يوم الاثنين في شعبان سنة أربع عشرة وثلاث مئة. وأبو القاسم[١٢] أحمد بن حم[١٣] بن عصمة[١٤] توفي ليلة الاثنين في شوال لعشر بقين منه سنة ست وعشرين وثلاث مئة.[١٥] وهو ابن سبع وثمانين سنة.[١٦] وأبو بكر محمد بن أحمد الإسكاف مات سنة ثلاث وثلاثين وثلاث مئة. وأبو بكر

---

[١] فز با رص ط وهرب

[٢] فز ط با - ومات

[٣] ط با وعصام

[٤] فز با ط +

[٥] با -

[٦] فز تسع

[٧] ط -

[٨] ط ليلة

[٩] ط با خلت

[١٠] ب + وهو بن سبع وثمانين سنة.

[١١] فز رص + بن محمد

[١٢] رص با + الصفار

[١٣] ط + الصفار

[١٤] رص ط -

[١٥] فز - وأبو القاسم أحمد بن حم بن عصمة توفي ليلة الاثنين في شوال لعشر بقين منه سنة ست وعشرين وثلاث مئة.

[١٦] فز ط رص دم -

محمد[١] بن أبي[٢] سعيد مات[٣] ثلاث[٤] وثلاثين[٥] وثلاث مئة وهو ابن خمس وخمسين وانتشر منه علم كثير.[٦] وعلي بن أحمد الفارسي[٧] مات يوم الأربعاء ودفن[٨] يوم الخميس في ذي الحجة سنة[٩] خمس وخمسين[١٠] وثلاث مئة. والفقيه أبو جعفر محمد بن عبد الله[١١] مات[١٢] ببخارى وحمل إلى بلخ ودفن يوم الجمعة لخمس بقين من ذي الحجة سنة اثنين وستين[١٣] وثلاث مئة. وهو ابن اثنين وستين سنة.[١٤]

وأبو الحسن محمد بن محمد بن مندوست[١٥] مات سنة أربع وستين وثلاث مئة. وأبو القاسم /[٣٢٢ظ] عبد[١٦] الله بن محمد وهو ابن أبي بكر بن أبي سعيد مات في صفر سنة سبعين وثلاث مئة وهو ابن ست وخمسين سنة.

والشيخ[١٧] الفقيه أبو علي الحسن بن علي بن محمد[١٨] إمام الحقائق[١٩] مات[١] يوم الأربعاء قبل الزوال بثلاث ساعات ودفن يوم الخمي قبل الزوال[٢] لتسع ليال بقين من محرم[٣] سنة ست وسبعين

---

[١] فز رص با ط دم –
[٢] فز رص ط دم –
[٣] با + سنة
[٤] رص با ثمان
[٥] رص با وعشرين
[٦] ط با رص – وانتشر منه علم كثير
[٧] فز –
[٨] رص أو في
[٩] ط – ودفن يوم الخميس في ذي الحجة سنة
[١٠] ط با وثلاثين
[١١] فز + رحمة الله عليه وعليهم
[١٢] ط + رحمة الله عليهم جميعا
[١٣] ط وسبعين
[١٤] فز –
[١٥] ط مندوسة
[١٦] فز با رص عبيد
[١٧] هذه الجملة التي سقطت من فز موجودة في ط وهي بعد الجملة التالية في الترتيب.
[١٨] ط + البزاز
[١٩] ط – إمام الحقائق

وثلاث مئة وصلى عليه الفقيه أبو العلاء.[٤] وأبو إبراهيم إسماعيل بن إبراهيم البستي[٥] توفي[٦] سنة تسع[٧] وخمسين وثلاث مئة.

وأبو[٨] مات[٩] الفقيه[١٠] أبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي[١١] مؤلف[١٢] صاحب[١٣] هذا[١٤] الكتاب[١٥] مات[١٦] في جمادى الآخرة[١٧] ليلة الحادي عشر منه[١٨] سنة خمس وسبعين[١٩] وثلاث مئة.[٢٠]

ومات الفقيه أبو علي الحسين بن محمد البزار في صفر[١] سنة خمس وسبعين وثلاث مئة.[٢]

---

[١] ط توفي

[٢] ط – قبل الزوال بثلاث ساعات ودفن يوم الخمي قبل الزوال

[٣] ط ذي الحجة

[٤] فز –؛ ط – وصلى عليه الفقيه أبو العلاء؛ رص با – والشيخ الفقيه أبو علي الحسن بن علي بن محمد إمام الحقائق مات يوم الأربعاء قبل الزوال بثلاث ساعات ودفن يوم الخمي قبل الزوال لتسع ليال بقين من محرم سنة ست وسبعين وثلاث مئة وصلى عليه الفقيه أبو العلاء.

[٥] ط – بن إبراهيم البستي

[٦] رص مات

[٧] رص سبع

[٨] رص ثم؛ ط: وتوفي الفقيه الزاهد الناسك؛ با –

[٩] با ومات

[١٠] رص – مات الفقيه

[١١] با + ببلخ وهو

[١٢] با –

[١٣] ط مصنف؛ رص –

[١٤] رص –

[١٥] ط + بنصف من جمادى

[١٦] رص با + ببلخ

[١٧] ط – في جمادى الآخرة

[١٨] رص با – ليلة الحادي عشر منه

[١٩] ب فز ست وتسعين

[٢٠] فز + ودفن يوم الثلثاء وكان ابن خمس وخمسين سنة؛ ب – وأبو إبراهيم إسماعيل بن إبراهيم البستي توفي سنة تسع وخمسين وثلاث مئة. وأبو الليث نصر بن محمد بن إبراهيم السمرقندي مؤلف صاحب هذا الكتاب مات في جمادى الآخرة ليلة الحادي عشر منه سنة ست وتسعين وثلاث مئة ودفن يوم الثلثاء وكان ابن خمس وخمسين سنة.

[1] با - في صفر

[2] رص - ومات الفقيه أبو علي الحسين بن محمد البزار في صفر سنة خمس وسبعين وثلاث مئة؛ ب + ثم بعد هذا اشتكى صاحب هذا الكتاب الفقيه الإمام الزاهد أبو الليث نصر بن أحمد بن إبراهيم السمرقندي ليلة الخميس لنصف من جمادى الأولى وتوفي ليلة الثلثاء لإحدى عشرة ليلة خلت من جمادى الآخر سنة خمس وسبعين وثلاث مئة. وفرغ الفقيه الإمام الزاهد من إملاء هذا الكتاب غداة يوم الجمعة ببلخ باب هشام في مسجد أبي نصر محمد بن سلام لليلتين بقيتا تم هذا الكتاب بعون الله... ثم مات الفقيه أبو العلاء أحمد بن كثير وهو صاحب أبي بكر الإسكاف في المحرم سنة ثمان وثلاث مئة، ثم توفي الفقيه أبو يوسف وهو صاحب الفقيه أبو جعفر في رجب سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة، ومات الشيخ الإمام أبو بكر بن الفضل إمام بخارى سنة إحدى وثمانين وثلاث مئة؛ با + ثم مات الفقيه أبو العلاء... ومات الشيخ الإمام أبو بكر محمد بن الفضل...

ÖZGEÇMİŞ

1998'de Suriye'nin başkenti Şam'a gitti. Burada orta ve lise öğrenimini tamamlayarak Arapça ve İslami ilimlerde icazet aldı. Bu esnada hafızlık yaptı. Lisans eğitiminin ilk yarısını Ezher Üniversitesi'nin Şam'daki şubesinde gördükten sonra 2007 yılında Mısır'a gitti ve burada Ezher Üniversitesi Şeriat (İslam Hukuku) Fakültesi'nden mezun oldu (2009). Bir yıl İstanbul Üniversitesi İlahiyat Fakültesi'nde denklik dersleri gördükten sonra denklik belgesini aldı (2012). 2016 yılı Ağustos ayında İstanbul Üniversitesi İlahiyat Fakültesi, Temel İslam Bilimleri İslam Hukuku Anabilim dalında, Prof. Dr. Abdusselam Arı'nın danışmanlığında *"İslam Borçlar Hukukunda Akit Konusunun Telefinden Doğan Sorumluluk"* başlıklı tezini savunarak yüksek lisansını bitirdi. İstanbul Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü'ne sunduğu, *"Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin en-Nevâzil İsimli Eseri: Tenkitli Neşir ve İnceleme (İcârât Bölümünden Eserin Sonuna Kadar)"* isimli teziyle doktor unvanı aldı (Prof. Dr. Mürteza Bedir, 2021). 2014 yılından itibaren Kırklareli Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Temel İslam Bilimleri Arap Dili ve Belağatı Anabilim Dalı'nda öğretim görevlisi olarak çalışmakta olup evli ve iki çocuk babasıdır.