

**T.C.
SAKARYA ÜNİVERSİTESİ
SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ**

**MUHAMMED B. İBRAHİM EL-HASİRİ’NİN EL-HAVİ
Fİ’L-FETAVA ADLI ESERİNİN MUAMELAT
BÖLÜMÜNÜN TAHKİK VE TAHLİLİ**

DOKTORA TEZİ

Shaker JABARİ

Enstitü Anabilim Dalı : Temel İslam Bilimleri

Enstitü Bilim Dalı : İslam Hukuku

Tez Danışmanı: Prof. Dr. Soner DUMAN

Ocak-2021

T.C.
SAKARYA ÜNİVERSİTESİ
SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ

MUHAMMED B. İBRAHİM EL-HASİRİ’NİN EL-HAVİ
Fİ’L-FETAVA ADLI ESERİNİN MUAMELAT
BÖLÜMÜNÜN TAHKİK VE TAHLİLİ

DOKTORA TEZİ
Shaker JABARİ

Enstitü Anabilim Dalı : Temel İslam Bilimleri
Enstitü Bilim Dalı : İslam Hukuku

“Bu tez sınavı 21/01/2021 tarihinde online olarak yapılmış olup aşağıda isimleri bulunan jüri üyeleri tarafından oybirliği ile kabul edilmiştir.”

JÜRİ ÜYESİ	KANAATİ
Prof.Dr. Soner DUMAN	Başarlı
Prof.Dr. Osman Güman	Başarlı
Prof.Dr. Mehmet BOYUNOKALIN	Başarlı
Prof.Dr. Süleyman KAYA	Başarlı
Dr.Öğr.Üyesi Muhammed Ali BAĞIR	Başarlı

 SAKARYA ÜNİVERSİTESİ	T.C.		Sayfa : 1/1
	SAKARYA ÜNİVERSİTESİ		
	SOSYAL BİLİMLERİ ENSTİTÜSÜ		
	TEZ SAVUNULABİLİRLİK VE ORJİNALLİK BEYAN FORMU		
Öğrencinin			
Adı Soyadı	:	SHAKER JABARİ	
Öğrenci Numarası	:	1460D08009	
Enstitü Anabilim Dalı	:	TEMEL İSLAM BİLİMLERİ	
Enstitü Bilim Dalı	:	İSLAM HUKUKU	
Programı	:	☐ YÜKSEK LİSANS	☒ DOKTORA
Tezin Başlığı	:	MUHAMMED B. İBRAHİM EL-HASİRİ'NİN EL-HAVİFİ'L-FETAVA ADLI ESERİNİN MUAMELAT BÖLÜMÜNÜN TAHKİK VE TAHLİLİ	
Benzerlik Oranı	:	%12	
SOSYAL BİLİMLERİ ENSTİTÜSÜ MÜDÜRLÜĞÜNE,			
☒ Sakarya Üniversitesi Sosyal Bilimleri Enstitüsü Enstitüsü Lisansüstü Tez Çalışması Benzerlik Raporu Uygulama Esaslarını inceledim. Enstitünüz tarafından Uygulama Esasları çerçevesinde alınan Benzerlik Raporuna göre yukarıda bilgileri verilen tez çalışmasının benzerlik oranının herhangi bir intihal içermediğini; aksinin tespit edileceği muhtemel durumda doğabilecek her türlü hukuki sorumluluğu kabul ettiğimi beyan ederim.			
			/...../2021
☒ Sakarya Üniversitesi Sosyal Bilimleri Enstitüsü Lisansüstü Tez Çalışması Benzerlik Raporu Uygulama Esaslarını inceledim. Enstitünüz tarafından Uygulama Esasları çerçevesinde alınan Benzerlik Raporuna göre yukarıda bilgileri verilen öğrenciye ait tez çalışması ile ilgili gerekli düzenleme tarafıma yapılmış olup, yeniden değerlendirilmek üzere@sakarya.edu.tr adresine yüklenmiştir.			
Bilgilerinize arz ederim.			
			/...../20.....
Uygundur			
Danışman Unvanı / Adı-Soyadı: Prof.Dr. Soner Duman Tarih: İmza:			
☒ KABUL EDİLMİŞTİR ☐ REDDEDİLMİŞTİR EYK Tarih ve No:		Enstitü Birim Sorumlusu Onayı	

İÇİNDEKİLER

ÖZET	iii
ABSTRACT.....	iv
GİRİŞ.....	1
BÖLÜM I: HASÎRÎ DÖNEMİ VE ÖNCESİNDE MÂRÂÜNNEHİR'DE HANEFÎ FIKHİNİN GELİŞİMİ VE FETÂVÂ VE NEVÂZİL LİTERATÜRÜ	11
1.1. Mâverâünnehir Bölgesinin Hanefilik Açısından Önemi	11
1.1.1 Mâveraünnehir Tarihine Kısa Bakış.	11
1.1.2. Hâsirînin Yetiştirilmesinde Önemli Bir Yere Sahip Olan Buhara'nın Siyasi Kronolojisi.....	15
1.1.3. Buhara Sadrlar Sistemi.....	16
1.1.4. Mâverâünnehir'in İlim Merkezi Buhâra ve Tarihi Serüveni	17
1.2. Hasîrî'den Öncesi Dönemde Hanefî Fıkında Nevâzil ve Fetvâ Literatürü	18
1.2.1. Hanefî Mezhebinde Hasîrî Öncesinde Nevâzil ve Fetva Eserlerine Genel Bir Bakış.....	19
1.2.2. Hâsirî Sonrası Nevâzil Müellifleri Ve Eserleri (6.Yy).....	25
1.2.3. El-Hasîrî'den Önceki Fetva Eserlerinin Müellifleri Ve Eserleri	30
1.2.4. Hasîrî Dönemindeki Fetvâ Eserleri ve Müellifleri	33
BÖLÜM II: EL-HASÎRÎ' VE EL-HÂVÎ Fİ'L-FETÂVÂ ADLI ESERİNİN TAHLİLİ.....	36
2.1. Hâsirî'nin Hayatı	36
2.2. El-Hâvî Fî'l-Fetâvâ	38
2.2.1. El-Hâvî Fî'l-Fetâvâ Adlı Eserin Önemi.....	39

2.2.2. El-Hâvî Fî'l-Fetâvâ'nın Muhtevası	48
2.2.3. El-Hâvî Fî'l-Fetâvâ'nın Muâmelât Bölümünün Kaynakları	69
2.2.4. Hasîrî'nin El-Hâvî Fî'l-Fetâva'da Yer Verdiği Fetvaların Muhteva Açısından Tahlili	86
SONUÇ	116
BİBLİYOGRAFYA	120
تحقيق القسم الثاني من هذا الكتاب.	127
EKLER	328
ÖZGEÇMİŞ	342

Sakarya Üniversitesi
Sosyal Bilimler Enstitüsü Tez Özeti

Yüksek Lisans		Doktora	☒
Tezin Başlığı: Muhammed B. İbrahim El-Hasiri'nin El-Havi fi'l-Fetava Adlı Eserinin Muamelat Bölümünün Tahkik Ve Tahlili			
Tezin Yazarı: Shakek JABARİ		Danışman: Prof.Dr. Soner DUMAN	
Kabul Tarihi: 21/01/2021		Sayfa Sayısı: iii(ön kısım)+ 326(Tez) +13(Ekler)	
Anabilim Dalı: Temel İslam Bilimleri		Bilim Dalı: İslam Hukuku	
Bu araştırma Arapça ve Türkçe olmak üzere iki kısımdan oluşmaktadır. Tezin Arapça kısmı el-Hâvî fi'l-fetâva'nın tahkikinden oluşmaktadır. Türkçe kısım bir giriş, iki bölüm ve sonuç kısımlarından oluşmaktadır. Giriş kısmından sonra birinci bölümde Hasîrî'nin eseri öncesinde yazılmış fetva ve nevâzil türü eserler hakkında bilgi verilmek suretiyle Hasîrî'nin eserinin fetva ve nevâzil literatürü içindeki yerinin belirlenmesine çalışılmış ayrıca birçok âlim gibi Hâsiri'nin de yetiştirdiği bir coğrafya olması sebebiyle Mâveraünnehir bölgesinin genel özellikleri ve tarihinden kısaca bahsedilmiştir. İkinci bölümde Hasîrî'nin hayatından söz edildikten sonra araştırmaya konu olan el-Hâvî fi'l-Fetâvâ adlı eserin ele alınmış ve müellifin fetva seçimindeki yöntemine ışık tutacak bazı örnek fetvaların tahlili yapılmıştır. Çalışmanın genel amacı hicrî V.yüzyıl Mâveraünnehir Hanefî fıkında önemli bir yere sahip olan Ebubekir el-Hasîrî'nin, fetva literatürü arasında müstesna bir yere sahip olan el-Havî fi'l-fetâva adlı eserinin muamelat bölümünün edisyon kritiğini (tahkiki) yaparak ilim dünyasına kazandırmak ve tahkik edilen bölümün tahlilini yapmak suretiyle Mâveraünnehir Hanefî fıkıh literatürünün genel yapısı hakkında bazı tespitlerde bulunmaktır. Edisyon kritik ile daha önce yayınlanmamış olan eserin ilim dünyasına kazandırılması ve eserde yer alan ancak günümüze gelmemiş olan fetva literatürü hakkında bölge ve döneme ilişkin önemli bir veri tabanı sunmayı amaçladık. Çalışmanın tahlil bölümünde ise hem Hanefî fıkıh literatürü hem de el-Hâvî adlı eserde yer alan fetvaların seçiminde dikkate alınan hususlar öne çıkarılmaya çalışılmıştır. Eserin edisyon kritiğinde Türkiye'de bulunan yazma nüshaları esas alınmış, Türkiye Diyanet Vakfı İslam Araştırmaları Merkezi'nin (İSAM) belirlediği tahkik yöntemine uyulmuştur. Hâsiri'nin eseri Hanefî fetâvâ literatürü alanında çok farklı kaynaklardan yararlanarak telif edilmiş olduğundan zengin bir içeriğe sahip olduğunu tespit ettik.			
Anahtar Kelimeler: Hasirî, el-Hâvî, Fetva, Mâveraünnehir			

Sakarya University
Institute of Social Sciences Abstract of Thesis

Master Degree		Ph.D.		
Title of Thesis: Analysis and Verification for the Chapter of Transactions from Al-Hawi fi Fatawa of Muhammad Ibn Ibrahim Al-Husayri.				
Author of Thesis: Shaker Jabari		Supervisor: Prof.Dr. Soner Duman.		
Accepted Date: 21/01/2021		Number of Pages: iv(pere text) +327(main body)+13(App)		
Department: Basic Islamic Sciences		Subfield: Fiqh		
This Study consists of two parts, the first is in Arabic, and the other is in Turkish. The Arabic part investigates Hawi Al-Husayri script while the Turkish part comprises an introduction, two chapters and the results. After introduction in first part presents discusses the fatwas and similar books that preceded Al-Husayri's book. Due to the variety of scholars who grew up in behind the river region, this thesis pointed out the most important information and the history of that place. The Second part talks about Al-Husayri's life, the subject of this study, viz. Al-Hawi, sources, importance, and methods. The study investigated the fatwas of Al-Husayri by using examples to analyse them comprehensively. The overall objective of the study is to examine one of the most important Hanafi books in Transoxiana region, through looking into the fatwas regarding transactions in Abu Bakr Al-Husayri's book to reproduce it in the form of a contemporary book. By analysing this section, we explored the literature of Hanafi jurisprudence in the Transoxiana region. For endeavoured to produce a new publication that can enrich the circles of knowledge, and we extracted some books that did not reach it except through this impact, and we made it a reference for these books. In our study, we highlighted the crucial topics mentioned in Hawi Al-Husayri and what was related to the Fatwas in Hanafi jurisprudence. To this end, we used manuscripts in Turkey as the basis for the study and followed the standards of ISAM Center.				
Keywords: Al-Husayri, Al-Hawi, Fatwas, Beyond the River(Transoxiana).				

GİRİŞ

Çalışmanın Konusu

Fıkıhın müstakil bir ilim hüviyetini kazanması ve ilk yazılı ürünlerini vermesi İmam Ebu Hanife'nin önderliğindeki Irak/Kûfe rey ekolünün sistematik çalışmalarıyla olmuştur.¹ Kûfe şehrinin kuruluşundan itibaren Hz. Ali, Abdullah bin Mes'ûd, Ebû Mûsa el-Eş'arî gibi pek çok sahabînin görüş ve fetvaları Kûfe'de başından beri kendine özgü bir ilim halkasının teşekkül etmesine önayak olmuştur.² Ebû Hanîfe'nin ilim halkasında yetişen pek çok öğrenci, onun düşüncelerini zamanla sistematize etmiş, görüş belirtmediği meselelerde ise kendi görüşlerini ortaya koymuş, hatta pek çok meselede de hocalarının görüşlerinden farklı görüşler benimsemişlerdi. Bu öğrenciler arasında İmam Ebû Yûsuf, İmam Muhammed ve İmam Züfer'in ayrı bir yeri bulunmaktadır.³ Hanefî mezhebi ilk dönemlerinden itibaren yalnızca Ebu Hanife'nin görüşleri etrafında değil, onun ilk nesil öğrencileri arasında öne çıkan/temeyyüz eden bu imamların görüşleri etrafında da şekillenmiştir. Mezhep içinde özellikle İmam Muhammed'e nispeti kuvvetli olan ve sonraları "Zâhirü'r-rivâye" adıyla anılan literatür, mezhebin kurucu metinleri olarak görülmüş, zaman içinde bu literatürü merkeze almakla birlikte gittikçe genişleyen yeni ve zengin bir fikhî birikim oluşmuştur.⁴

Mezhebin farklı coğrafyalara yayılması gerek ilk imamlara ait kurucu fikirlerin anlaşılıp yorumlanması gerekse söz konusu coğrafyalara özel yeni problemlerin çözülmesi noktasında yeni ilmî mesâileri de beraberinde getirmiştir.

¹ Uzunpostalıcı, "Ebû Hanîfe", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/ebu-hanife#1> (22.10.2020).

² Avcı, "Kûfe", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/kufe> (22.10.2020).

³ Bu öğrencilerin mezhep içindeki konumları ve müstakil müctehid olarak anılmayı hak edip etmedikleri konusundaki bir tartışma için bkz. Bekdaş, *Tekvînü'l-mezhebi'l-Hanefî*, s. 13-50.

⁴ Ebu Hanife'nin ilk nesil öğrencilerinin mezhebe katkıları hakkında ayrıca bkz. Ebu Zehra, *Ebu Hanîfe*, s. 210-245.

Başlangıçta Irak bölgesinde temelleri atılan Hanefî mezhebi, kısa bir süre içinde farklı coğrafyalara da yayılmış, Abbâsîlerden itibaren pek çok devletin yönetimleri tarafından benimsenen bir tür “resmî mezhep” hüviyetini de hâiz olmuştur.⁵

Hanefî mezhebi tarihinde Mâverâünnehir bölgesinin özel bir yeri vardır. Zira mezhebin kuruluşunun ilk dönemlerinde Irak’ta sürdürülen ilmî faaliyet, kısa bir süre sonra mezhebin Mâverâünnehir bölgesinde varlık göstermesiyle birlikte söz konusu bölge mezhebin kaderi açısından tayin edici bir öneme sahip olmuştur.⁶

Sonraki dönemde mezhep literatüründe baskın bir etkiye sahip olan eserlerin büyük bir bölümü Mâverâünnehir bölgesi âlimleri tarafından yazılmıştır. Söz gelimi Hanefî usul düşüncesinin en önemli simaları olan ve eserleriyle Hanefî usulünde önemli bir mevkiye sahip olan Serahsî, Pezdevî, Sadrüşşeria, Nesefî, Abdülaziz el-Buhârî gibi şahıslar bu bölgeye mensuptur. Yine Hanefî fûrû fıkhrındaki en muteber muhtasar metinlerden olan Hâkimü’ş-Şehîd’in el-Kâfî’si, Nesefî’nin Kenzü’d-dekâik’i, Burhânüşşeria’nın Vikâyetü’r-rivâye’si bu bölgedeki ilmî mesainin bir ürünüdür. Sonraları Hanefî mezhebinin en muteber mutavassıt metinlerinden kabul edilen el-Hidâye’nin yazarı Merğînânî de bu bölge âlimlerindendir. Mâveraünnehir bölgesi ulemasının Hanefî mezhebi içindeki fikhî mesailerini “usul metnlerinin üretimi”, “muhtasar fûru metnlerinin üretimi”, “ilk dönem kurucu eserlerin şerhi”, “nevâzil ve vâkıat literatürünün üretimi” ve “fetva eserlerinin üretimi” şeklinde ifade etmek mümkündür.

Genel bir şekilde belirtmek gerekirse fetva eserleri, diğer fûrû fıkıh eserlerine göre muhatabının özel şartlarını dikkate almasıyla temayüz eden eserlerdir. Bir başka deyişle fûrû fıkıh eserinde herhangi bir mükellefin özel durumu dikkate alınmaksızın genel olarak formüle edilmiş bir hükmün, somut bir durumda belirli şartlarla kuşatılmış bir mükellefin özel durumuna indirilmesidir. Bu durumda bir fetva eserinde genel fûrû eserlerinde görmeye alışık olduğumuzdan farklı tarzlarda açıklamalar görmek kaçınılmazdır. Söz gelimi genel bir fûrû eserinde mutlak olarak belirtilen pek çok hükmün fetva eserlerinde bazı kayıtlarla kayıtlandığını, genel olarak caiz görülmeyen bir durumun özel bir sebebe,

⁵ Ebu Zehra, *Ebu Hanife*, s. 521; Bardakoğlu, "Hanefî Mezhebi", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hanefi-mezhebi#1> (22.10.2020).

⁶ Bardakoğlu, "Hanefî Mezhebi", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hanefi-mezhebi#1> (22.10.2020).

mazerete binaen caiz görüldüğünü yahut bunun aksi olarak genel olarak caiz görülen bir durumun soru soran mükellefin özel durumu itibarıyla kısıtlandığını görebiliriz. Şu halde fıkıh ilminin genel çerçevesini çizmede yalnızca genel fûrû fıkıh eserlerinin dikkate alınması kaçınılmaz olarak yanıltıcı sonuçlara yol açacaktır. Furu eserlerinde yer alan hükümlerin pratiğe yansıma biçimleri iki yönlü bir takibi gerekli kılmaktadır. Bunların ilki mahkeme kayıtlarıdır. Osmanlı Kadı sicilleri bu noktada Osmanlı ülkesinde fûrû fikhın pratikte uygulamaya nasıl konulduğunu göstermesi bakımından son derece önemli ipuçları barındırmaktadır. Fûrû fikhın pratiğe yansımaları takip edebileceğimiz ikinci nokta ise fetva eserleridir. Bu eserler, bireysel dindarlığın seyrini takip etme, genel hükümlerin özel durumlara nasıl yansıtılabileceğine ilişkin fukahânın ilmî derinliğini takip konusunda eşsiz bir malzeme barındırmaktadır.

Fetva literatürünü önemli kılan hususlardan birisi de bu literatürün zaman içinde mezhebin doktrininde yer alan kimi hususların değiştirilmesine yahut daha önce yer almayan hususların mezhep doktrininde yer etmesine önayak olmasıdır. İlk dönem kurucu metinlerinde yer almadığı halde sonraki dönem fûru fıkıh literatüründe yer alan pek çok hükmün dayanağı fetva literatürüdür.⁷ Kimi fetva eserleri, mezhebin kurucu imamlarının mutlak icihadlarına kayıtlar koyma, açıklanmaya muhtaç olan yönlerini açıklama, dönem ya da bölgeye uyarlama, gerektiğinde revize etme gibi rolleri üstlenmektedir.

Fetva literatürü gerek bölgesel gerekse dönemsel olarak farklı taksimlere tabi tutulabilir. Yine bu eserlerin yazarları dikkate alınarak söz gelimi bürokraside görev almış şeyhülislam, kadı vb. kimseler tarafından yazılan fetva literatürü ile tamamen sivil eğitim-öğretim faaliyetlerinde bulunan âlimler tarafından yazılmış eserler şeklinde bir ayırmadan da hareket edilebilir. Bu literatürün farklı bakış açılarıyla incelenmesi, herhangi bir mezhebin fıkıh kültürünün seviyesini tespit noktasında son derece önemli ipuçları ortaya koyabileceği gibi eserin yazıldığı dönem ve muhitte gündem edilen bireysel ve sosyal olayların tespiti noktasında da önemli hususlar barındıracaktır.

⁷ İbn Âbidîn, Ebu Hanife ve öğrencilerinin verdiği hükümlerin, sonraki dönem âlimlerinin fetvalarında “fesad-ı zaman”, “umumî zaruret” gibi nedenlere bağlı olarak değiştiğini belirterek buna dair örnekler verir. Bkz. İbn Âbidîn, *Şerhu Ukûd-i resmi'l-müftî*, s. 213-221.

Nasıl ki genel usul ve fûrû eserlerinden bazıları diğerlerine göre mezhep içinde daha büyük bir etkiye sebep oluyor ve mezhebi temsil gücü itibarıyla diğerlerine göre daha öne çıkıyorsa aynı durum fetva literatürü için de söz konusudur. Kimi fetva eserlerinde yer alan görüşler sonraki dönem uleması tarafından muteber addedilmezken bazı eserler ise mezhebin doktrinini etkileyecek bir önem kazanabilmektedir. Hanefî mezhebi açısından düşünüldüğünde çalışmamızda ele aldığımız el-Hâvî fi'l-fetâvâ, sonraki dönem Hanefî fûrû fıkıh literatüründe önemli bir etki düzeyine ulaşmıştır.

Hasîrî'nin eseri Hanefî fetva literatüründe son derece önemli bir konuma haizken, bilimsel anlamda üzerinde yeterli çalışmaların yapılmadığı görülmektedir. Eserin bazı kısımları tahkik edilmiş olup söz konusu çalışmaların biri Irak'ta diğeri Türkiye'de yapılmıştır. Bu iki tahkikin de ibadat bölümünden olması, eserin diğer bölümlerinin günümüze kadar hiç tahkik edilmediğini gözler önüne sermektedir. Irak'taki çalışma ile ilgili araştırmalarımız sonucunda kayda değer bir bilgiye ulaşamadık. Türkiye'deki çalışma hakkında elde ettiğimiz bilgileri ise daha sonra ayrıntılı bir şekilde ele alacağız.

Çalışmanın Önemi

Çalışmamız, hicrî VI. yüzyıldan sonra kaleme alınan Hanefî fûrû fıkıh ve fetva literatüründe gittikçe artan bir öneme sahip fetva eserlerinden biri hüviyetinde olan el-Hâvî fi'l-fetâvâ adlı eserin muamelat bölümünün gün yüzüne çıkmasını sağlamıştır. Pehlül Düzenli'nin “Osmanlı Fetvasında Muteber Kaynak ve ‘Müftâ bih Mesele’ Problemi” isimli makalesinde zikredildiği üzere, Muhyiddin Mehmed Efendî eserinde, tezimizin temel konusu teşkil eden el-Hâvî isimli eseri kaynak olarak kabul etmiştir.⁸ Muhyiddin Mehmed Efendî ile ilgili bir başka doktora tezini incelediğimizde ise Mehmed Efendî'nin eserinde Serahsî'ye nisbet ettiği bir Hâvî isimli kitaptan bahsedilmektedir.⁹ Ancak araştırmalarımız sonucunda hem Serahsî'nin böyle bir kitabı olmadığına hem de Mehmed Efendî'nin böyle bir nisbette bulunmadığına ulaştık. Serahsî'nin Hasîrî'nin

⁸ Pehlul Düzenli, *Osmanlı Fetvâsında “Muteber Kaynak” ve “Müftâ Bih Mesele” Problemi*, Türkiye Araştırmaları Literatür Dergisi, Cilt 11, Sayı 22, (2013), 38-39.

⁹ Mehmet Gel, XVI. Yüzyılın İlk Yarısında Osmanlı Toplumunun Dinî Meselelerine Muhalif Bir Yaklaşım: Şeyhülislam Çivizâde Muhyiddin Mehmed Efendî Ve Fikirleri Üzerine Bir İnceleme, Gazi Üniversitesi, Sosyal Bilimler Enstitüsü, Tarih Anabilim Dalı, Doktora tezi (2010), 347.

hocası olması sebebiyle, sözkonusu tezde yazarın bu iki ismi karıştırdığını düşünmekteyiz.

Çalışmamız daha önce yayınlanmamış olan bir eserin gün yüzüne çıkması ve ilim dünyasına kazandırılması bakımından önemlidir. Böylelikle Hanefî mezhebi fetva literatürüne ilişkin önemli bir boşluk doldurulmuş, eksiklik giderilmiş olmaktadır.

Çalışmayı önemli kılan hususlardan birisi de tahkik edilen bölümde yer alan ve diğer eserlerde bulunmayan görüşlerdir. Hasîrî eserinin muamelat bölümünde 70 Hanefî âlim ve Hanefî mezhebine ilişkin 27 eserden ismen bahsetmektedir. Bu da Hasîrî'ninengin bilgisini ve zengin bilgi kaynaklarını göstermektedir. Söz konusu eserlerin bir kısmı günümüze gelmemiş olup bu eserlerden aktarılan bilgileri Hasîrî'nin el-Hâvî'si aracılığıyla öğrenmekteyiz.

Çalışmanın Amacı

Sünnî fıkıh mezhepleri içinde diğer mezheplere kıyasla Hanefî mezhebine dair yazma literatürün matbu hale getirilmesi noktasında az çalışıldığı görülmektedir. Asırlar boyunca Abbasîler, Selçuklular, Osmanlılar gibi büyük devletlerin resmî veya yarı resmî mezhebi hüviyetine sahip olmuş Hanefî mezhebine ilişkin binlerce yazma eser gerek Türkiye gerekse dünya kütüphanelerinde yazma eser halinde gün yüzüne çıkarılmayı beklemektedir. Hasîrî'nin el-Hâvî fi'l-Fetavâ adlı eseri Hanefî mezhebi fetva ve nevâzil literatürünün erken dönem örneklerinden biri olması hasebiyle de çok büyük önem arz etmektedir. Tahkik ve tahlilini gerçekleştirdiğimiz “el-Hâvî Fi'l-Fetavâ” adlı eser, Hanefî mezhebinin muteber fıkıh eserlerinden biri olup sonraki dönemde gerek doktrin gerekse fetva literatüründe kendisine atıfta bulunmaktadır. Takriben hicrî 500 yılı civarında yazılmış bulunan eserin pek çok yazması bulunmakla birlikte günümüze kadar bir bütün halinde tahkikinin gerçekleştirilmemiş olması eserden istifade edilmesine ve günümüze gelmemiş olup yalnızca bu eserde adı belirtilen kaynakların bilinip tanınmasına engel olmaktadır. Bu sebeple kütüphanelerde yazma nüshaları bulunan bu eserin gün yüzüne çıkarılması, fıkıh tarihi, fetva literatürü ve Hanefilik üzerine çalışma yapmak üzere ilim dünyasının istifadesine sunulması çalışmamızın temel amacıdır.

Konuya İlişkin Önceki Çalışmalar

Tespit edebildiğimiz kadarıyla el-Hâvî fi'l-fetâvâ adlı eser üzerinde biri yurt dışında diğeri de Türkiye'de olmak üzere iki kısmî tahkik çalışması yapılmıştır. Her iki tahkikin de ibadetler bölümü ile ilgili olduğu görülmektedir. Eser üzerinde yurt dışında Bilal el-Ubeydî isimli Iraklı bir araştırmacının Ebu Hanife fakültesinde yüksek lisans tezi olarak eserin ibadetler bölümünün tahkikini yaptığı tespit edilmiştir.

Türkiye'de ise Ondokuz Mayıs Üniversitesinde Ercan Akman yüksek lisans tezi olarak “Hasîrî'nin “El-Hâvî Fi'l-Furû” Adlı Eserinin ‘İbadetler’ Bölümünün Edisyon Kritiği” isimli çalışma gerçekleştirmiştir. Çalışma, Hasîrî'nin Hayatı ve el-Hâvî fi'l-Furû ve el-Hâvî fi'l-Furû'nun İbadetler Bölümü olmak üzere iki bölümden oluşmaktadır. İlk bölümde Hasîrî'nin yaşadığı dönemin siyasi durumu, Hasîrî'nin tam adı, doğduğu yer, hocaları, öğrencileri, ilmi kişiliği gibi meseleleri ele almıştır. Bu bölümde ayrıca sözkonusu eser, yararlandığı kaynaklar, önemi, içeriği, üslubu, Türkiye'deki yazma nüshaları, İbadetler bölümünün tahkikinde izlediği yöntemleri ele almıştır. Çalışmada Hasîrî'nin hayatı, ilmî kişiliği ve eserinin yüzeysel bir şekilde izah edildiği görülmektedir. İkinci bölümü Arapça kaleme almayı tercih eden yazar ilgili fıkıh bablarını sırasıyla ele almış, Hasîrî'nin görüşlerine değinmiş ve yararlandığı kaynaklara pek fazla değinmemiştir.

Biz çalışmamızda içeriğini görebildiğimiz ikinci çalışmadan farklı olarak Hasîrî'nin hayatı, eserinin kaynakları konusunu daha geniş bir biçimde ele almaya çalıştık.

Akman çalışmasında ibadetler bölümünün bir kısmını ele almış, Hasîrî'nin sistematüğini takip etmemiştir. Mesela Hasîrî hem nikah bahsine hem de siyer bahsine ibadet bölümünde yer verdiği halde Akman, tahkik çalışmasında bu konulara yer vermemiştir.

Çalışmanın Yöntemi

Çalışmamız biri edisyon-kritik (tahkik) diğeri de araştırma olmak üzere iki bölümden oluşmaktadır.

Çalışmamız ilk olarak Hasîrî'nin eserinin muamelat bölümünü tahkik edip matbu bir şekilde gün yüzüne çıkarmayı amaçlamaktadır. Bunu yaparken İSAM'ın belirlediği tahkik kriterlerine uyulmuştur. Tahkik işlemi esnasında 4 yazma nüshadan faydalanılarak bunlar Word ortamına aktarılmıştır. Türkiye'de Süleymaniye Kütüphanesinde bu eserin 7 nüshasına rastladık. Bu nüshaları ve özelliklerini şu şekilde belirtmek mümkündür:

Çalışmamızın tahkik kısmında Süleymaniye Yazma Eserler Kütüphanesi Carullah nüshasını esas aldık. Carullah nüshası 410 varak/yapraktan oluşmaktadır. 366. sayfaya kadar çoğunlukla Kûfi bir hatla yazılmış, daha sonra başka bir hat ile yazılmıştır. Giriş sayfalarının hattının sülûse benzeyen bir hat ile yazıldığını söyleyebiliriz. Bu nüshada 366. Sayfaya kadar her sayfada 17 satır varken daha sonra sayfadaki satır sayıları değişkenlik arz etmektedir.

Nüshaların ortak özellikleri arasında başlıkların kırmızı renk ile yazılmış olmasını, cümle başları yatay uzun çizgiyle gösterilmesini ve üzeri karalanmış hatalı cümlelerin veya eksik cümlelerin sayfa kenarlarında zikredilmesini sayabiliriz.

Şehid Ali Paşa nüshası, 1018 nolu eser, 201 yaprak olup, talik tarzda kaleme alınmıştır. Kitabın kapağı ciltlidir ve benzer bir tarzla tezyin edilmiştir. Giriş sayfaları rastgele yazılmış olup çoğu okunamayacak tarzda notlar ve karalamalardan ibarettir. Kitabın sistematigi ise Carullah nüshasına benzemektedir. Üzerinde “vakf-u şehid Ali Paşa” yazılı bir mühür bulunmaktadır. İbn Arabşah 881 yılında neshetmiştir. Carullah Ali nüshasından farklı olarak her sayfasında eşit olacak şekilde 21 satır bulunmaktadır.

Kasidecizâde nüshası, 264 no’lu eser, 192 varaktır. Nesih hattı ile yazılmıştır. Muhammed Süleymânî tarafından yazılmıştır. Ebu’s-Suûd el-Âmidî mülkiyetine almıştır. 712 yılında nesh edilmiştir. Bu nüshanın son bölümünün el yazması eksiktir. Her sayfa 29 satırdan oluşmaktadır.

Fazıl Ahmed Paşa nüshası 549 no’lu eser, 313 varaktan oluşmaktadır. Nesih hattı ile yazılmıştır. “Vakf-u el-vezir Ebu Abbas” baskısıyla bir mührü bulunmaktadır. 971 yılında istinsah edilen bu nüshanın her sayfasında 27 satır bulunmaktadır.

Hekimoğlu nüshası, 402 nolu eser ise 278 varak/yaprak, 268x180 mm. ebadında, Nesih tarzda yazılmış bir eserdir. Giriş kısmında kareli bir içindekiler tablosu yer almakta, yine aynı şekilde başlıklar kırmızı harflerle yazılmış olup, cümle başları kırmızı çizgilerle gösterilmektedir.

Köprülü Kütüphanesi, Fazıl Ahmet Paşa bölümü, tasnif no: 297.5/000674, varak sayısı: 439. Bu nüshanın müellife zaman olarak en yakın nüsha olması muhtemeldir. Zira

nüshayı yazan Ebu Bekir b. el-Hüseyin hicrî 578'de vefat etmiştir. Ancak bu nüshanın büyük bir bölümü okunamayacak niteliktedir.

Beyazıt Kütüphanesi, Merzifonlu Kara Mustafa Paşa Koleksiyon, tasnif no: 300-18967, varak sayısı:206 her sayfada 31 satır olup nesih hattı ile yazılmaktadır , nüshayı yazan Ebu Bekir b. Ali hicrî 883'te vefat etmiştir. İstinsah Tarihi ise: 13 Cemâziyelâhir, nüshanın özellikleri ise: Siyah meşin, Selçuk tarzı, miklebli bir cildi vardır. Söz başları kırmızı mürekkeple belirlenmiştir.

Şeyhülislâm Rükneddin b. Kasım ve Fahreddin Muhammed' in mülkiyet, 'Atâullah b. Ahmed' in vakıf kayıtları ile Merzifonlu Kara Mustafa Paşa' nın vakıf mührü vardır.

Türkiye dışında bazı ülkelerde de eserin yazma nüshaları bulunmaktadır. Tespit edebildiğimiz nüshalar şunlardır:

1- ABD'de Princeton Üniversitesi'nde bir nüsha vardır, web sitesi'nde bu nüsha hakkındaki bilgiler şunlardır: Eserin adı: al-Ĥawī fī al-fatāwī, varak sayısı: 240, her varakta 29 satır vardır, arapça Nesih hattı ile yazılmıştır.

2- Devlet Kütüphanesi, Almanya, 1686dn ve 22b dn

Tezimizde muamelat bölümünün tahkiki için tamamı Türkiye'de bulunan dört nüshayı esas aldık. Esas aldığımız nüshalar şunlardır:

Fazıl Ahmed Paşa ve Carullah nüshaları ile Kasidecizade ve Şehid Ali Paşa nüshaları.

Bu nüshalar içinden Carullah Ali'nin nüshasını asıl nüsha kabul ettik. Bu nüshaya işaret etmek üzere “ج”, Fazıl Ahmet Paşa nüshası için “ف”, Kasidecizade nüshası için “ك” ve Ali paşa nüshası için ise “ش” harfini kullandık.

Bu dört nüshayı birbiriyle mukayese ettiğimizde şu hususları tespit ettik:

- 1) Fazıl Ahmed Paşa ve Carullah nüshaları birbirine çok benzemektedir.
- 2) Kasidecizade ve Şehid Ali nüshaları birbirine çok benzemektedir.
- 3) Kasidecizade nüshasının büyük bir bölümünün kurtlar tarafından yenildiği ve nüshanın zarar gördüğü mülahaza edilmektedir.

Bu nüshalar içinden Cârullah Ali nüshasını asıl kabul ettik. Bu tercihin temel sebeplerini şu şekilde belirtebiliriz:

a) Hasîrî'nin bizzat kendi el yazması olan nüsha günümüze ulaşmamıştır. Fazıl Ahmed Paşa kütüphanesinde eserin iki nüshası yer almaktadır. Hasîrî dönemine en yakın nüshanın, bu kütüphanedeki 557 tarihli nüsha olduğu kabul edilmektedir. Tarih olarak müellife en yakın dönemde istinsah edilmiş olduğu belirtilmesine rağmen metnin yeteri kadar okunaklı olmaması bu nüshanın asıl nüsha kabul edilmesine engel olmuştur.

b) Carullah nüshası mevcut nüshalar içinde metin bütünlüğüne sahip ve en okunaklı nüshadır.

c) Carullah nüshası üzerinde herhangi bir tarih yer almamakla birlikte varaklarının yıpranmışlığı, yazılarının silikliği (nitekim bazı silik bölümlerin üzerinden daha sonra geçildiği görülmektedir) gibi emareler bu nüshanın oldukça erken bir dönemde yazılmış olabileceği ihtimalini güçlendirmektedir.

d) Konuya ilişkin daha önceki çalışmalarda da belirtildiği üzere Carullah nüshasının müellif hattından istinsah edilmiş veya müellif hattıyla karşılaştırılmış olma ihtimalini taşıdığına dair bir takım emareler söz konusudur. Zira nüshada gerek metin üzerinde gerekse kenar boşluklarında sıklıkla tashihlere rastlanmakta, metinde görülen yanlışlıkların doğru hali ara boşluklarda belirtilmektedir.

Çalışmamızda Cârullah nüshası esas alınmakla birlikte bu nüsha Kasidecizade, Şehit Ali Paşa ve Fazıl Ahmet Paşa nüshalarıyla mukayese edilmiş, aradaki farklara dipnotlarda temas edilmiştir. Son olarak bu dört nüsha hakkında elde edilen bilgiler çalışmamızda ayrıntılı bir şekilde aktarılmıştır.

Çalışmamızın araştırma kısmı bir giriş ve iki bölüm ve sonuç kısımlarından oluşmaktadır.

Giriş bölümünde tezin konusu, çalışmanın önemi, konuya ilişkin daha önceki çalışmaların tanıtımı ve değerlendirilmesi ve çalışmanın yöntemi hakkında bilgi verilmektedir.

Birinci bölümde Hasîrî öncesi dönemde Mâveraünnehir bölgesinde Hanefî fıkhnın gelişimi ve Hanefî fıkhnında nevâzil ve fetva literatürü hakkında bilgilere yer verilecektir. Bu bölümle amaçlanan şey Hasîrî'nin el-Hâvî adlı eserini yazmasını sağlayan ilmî

ortamın tanınması, Hasîrî'nin eserinde kaynak olarak kullandığı fetâvâ ve nevâzil literatürünün nasıl oluşup geliştiğini ortaya koymaktır.

İkinci bölümde Hasîrî ve el-Hâvî fî'l-fetâvâ adlı eseri tanıtılmaktadır. Bu bölümde Hasîrî'nin hayatı, hocaları, öğrencileri hakkında bilgi verildikten sonra el-Hâvî fî'l-fetâvâ'nın önemi, kaynakları, muhtevası, üslup ve yöntemi ortaya konularak esere ilişkin tahliller yapılmaktadır.

Sonuç kısmında tezimizde ulaştığımız sonuçlara genel bir şekilde temas edilmektedir.



BÖLÜM I. HASÎRÎ DÖNEMİ VE ÖNCESİNDE MÂRÂÜNNEHİR'DE HANEFÎ FIKHİNİN GELİŞİMİ VE FETÂVÂ VE NEVÂZİL LİTERATÜRÜ

1.1. Mâverâünnehir Bölgesinin Hanefîlik Açısından Önemi

1.1.1.Mâveraünnehir Tarihine Kısa Bakış.¹⁰

“Nehrin ötesi” anlamına gelen Mâverâünnehir ifadesini semantik açıdan incelediğimizde, Grekler’in ve Romalılar’ın Arapların fethi sonrasında Oxus [Ceyhun] ırmağının doğusuna verdiği “Transoxania” isminin Arapça karşılığı olduğunu söyleyebiliriz.

Siriderya ve Amuderya nehir havzalarının içinde bulunan bu bölgenin Mâverünnehir olarak isimlendirilmesi ise ilk olarak IX.yy’da Farsça kaynaklarda yer almaktadır.

Arapça kaynaklarda ise genel olarak bu bölge Mâverâe’l-Ceyhûn,, Türkçe kaynaklarda ise Çayardı olarak geçmektedir.¹¹ Araplar bölgeye geldiklerinde bölgeyi İslamlaştırmak (I. [VII.] yüzyılın ortaları) ve üstünlük elde edebilmek için gerek Soğdlularla ve gerekse Türk hakanlarıyla uzun süre savaşmak zorunda kalmışlardır.¹² Mâverâünnehir bölgesi İslam hâkimiyetine dahil olmadan önce farklı zamanlarda İranlı, Soğd ve Türk hanedanlar tarafından yönetilmiştir. Batı Türk Hakanlığı döneminde bu hakanlığa bağlıydılar ve onların müttetiki konumunda idiler. Soğd-Türk kültürel yöresi, Soğdlular’la Türklerin 6-10 yy. arasındaki kaynaşmalarının neticesinde ortaya çıkmıştır.¹³

Soğd dili yüzyıllar boyunca, Soğdluların yanı sıra farklı topluluklar tarafından da din, devlet ve ticaret dili olarak kullanılmıştır. Mesela milattan önce 50 yıllarında Semarkand

¹⁰ Mâveraünnehirin Hanefî fikhî açısından arzettiği önemi ortaya koyan çalışmalar arasında Murteza Bedir’in “Buhara Hukuk Okulu” adlı çalışmasının ayrı bir yeri vardır. Bu bölümün hazırlanmasında diğer eserler yanında söz konusu eserden önemli ölçüde istifade ettik.

¹¹ Emel Esin, *İslâmiyetten Önce Türk Kültür Tarihi ve İslâm’a Giriş*, s. 152. Yusuf ŞEN, *Mâverâünnehir Fıkıh Kültürünün Etkileri (Kırgızistan Örneği)*, Atatürk Üniversitesi, Türkiyat Araştırmaları Enstitüsü Dergisi , Sayı 56, (2016), s. 1041.

¹² Murteza Bedir, *Buhara Hukuk Okulu Vakıf Hukuku Bağlamında X-XIII. Yüzyıl Orta Asya Hanefî Hukuku Üzerine Bir İnceleme*, baskı 2, (İstanbul, İSAM Yayıncılık, 2014), s. 5.

¹³ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 25.

ve civarında resmi görüşmelerde Soğdca kullanılmaktaydı. Ancak ne varki Soğdca kutsal bir dil haline gelmemiş, profan bir dil olarak kullanılmıştır.¹⁴ Soğd, Mâverâünnehir bölgesindeki diğer gruplar arasında farklı dini grupları bir arada barındırmakla temâyüz etmektedir. Dolayısıyla Soğdlular, bölgede hangi din baş göstermişse onu benimsemiş, hatta hem kendi bölgelerinde hem de civar bölgelerde bu dinin yayılmasını sağlamışlardır. Soğdluların benimsediği dinler arasında Yahudilik, Zerdüştlük, Budizm, Maniheizm, Nestûri hristiyanlık ve İslamiyet yer almaktadır. Soğdlular, savaşçı özelliklerinin yanı sıra İran ve Turan arasındaki ticaretle de ilgilenmişlerdir.¹⁵

Ne var ki zamanla İslamlaşma süreci hızlanmış ve böylece Arap ve İran etkisi bölgeye giderek hakim olmaya başlamıştır. Sâ mânîler dönemindeki Maverünnehir bölgesinde yerli halkın Soğd dilinin etkisiyle ortaya çıkan Yeni Farsça'yı benimseyip kullanması, Sünniliği benimsemesi ve Ebû Hanîfe'nin öğretilerini hukuk kuralları olarak kabul etmesini bölgedeki farklı kimliklerin görülmesinin başlıca nedenleri arasında zikredebiliriz.¹⁶

Mâverâünnehir, Hanefî mezhebinin Irak'tan sonra en yaygın olduğu bölgelerden biridir.¹⁷ Nitekim bu dönem hem refah seviyesinin hem de kültürel zenginliğin en yüksek seviyelerde olduğu bir dönemdir. İslam ilim ve düşünce dünyasının birçok önemli ismi bu bölgede yetişmiştir; örneğin fikhî ve kelâmî görüşlerinin Mâtürîdîlik mezhebinin esasını oluşturduğu İmam Mâtürîdî (v. 334/944) bu dönemde Semerkantta yaşamıştır. Türkler bu mezhebi daha sonra yaygın olarak kabul etmiştir. Büyük hadis alimi Buhârî (v. 256/870) Sâ mânîler'den önce yine bu bölgede yetişmiş olan önemli şahsiyetlerden biridir.

Maverünnehir'in Türk hakimiyetine girmesindeki etkenler arasında Gazneliler'in Nişabur'dan Maverünnehir'e kadar olan bölgeyi ele geçirmeleri, Karahanlılar'ın Semerkant ve çevresini ele geçirmeyi istemeleri ve Batı İran'ı ele geçirmiş olan Selçuklular'ın bölgeyi kontrolleri altına almak istemeleri zikredilebilir. Karahanlılar

¹⁴ Eker, 'Orta Asya'nın Gizemli Halkı': Soğdlular Soğd Ve Soğdca", s. 86-87.

¹⁵ Eker, 'Orta Asya'nın Gizemli Halkı': Soğdlular Soğd Ve Soğdca", s. 78-79.

¹⁶ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 26-27.

¹⁷ Şen, Mâverâünnehir Fıkıh Kültürünün Etkileri, s. 1043.

Buhara'yı 999 yılında ele geçirmiş ve sonraki yıllarda Sâ mânîler ve İranlı'ların egemenliğinin sona ermesiyle, belli aralıklarla da olsa günümüze kadar süren Türk üstünlüğü devam etmiştir. Harzemşahlar ve Maverünnehir bölgeleri VI. (XII.) yüzyılda Çin veya Moğol kökenli ve Moğol ve Türk kültürü etkisi altındaki hanedanın (Karahıtaylar) hakimiyetine girmiş ve XIII. yüzyılın başlangıcında bu bölgeler tümüyle Cengiz Han'ın yönetimine girmiştir.¹⁸

Ebu Hanife'nin öğretilerinin Mâveraünnehir bölgesinde tanınması ve yayılması III. (IX.) yüzyılın başında başlamıştır, Ebû Hanîfe'nin meşhur öğrencilerinden biri Ebû Abdullah b. İshak b. Bişr el-Buhârî'dir. Bir diğer meşhur öğrencisi Muhammed b. el-Kâsım el-Esedî ise 40 yıl gibi uzun bir süre onun öğrencisi olmuştur. Buharalı da olması hasebiyle Buhara İmamı olarak kabul edilir. Bu öğrenciler Mâverâünnehirde Ebû Hanîfe'den aldıkları rivayetleri aktarmış böylece orada Hanefî fıkıhı ilim geleneğinin temelini atmışlardır. Osman b. Hamîd ve Eflah b. Zur'a ise Ebû Hanîfe'nin öğrencisinden dersler almışlardır. Hatta Eflah b. Zur'a'nın bölgede Ebû Hanîfe'nin kelamî görüşlerini ilk aktaran kimse olduğu ifade edilmektedir.¹⁹

Ebu Hanife'nin okulu, Buhara'ya ise Ebu Hafs el-Kebir (v. 217/832-833) tarafından getirildi.²⁰ Ebu Hafs el-Kebir, Ebû Hanîfe'nin fıkıh anlayışını yazıya geçirenler arasında hususi bir yeri olan Muhammed b. Hasan eş-Şeybani'nin (v. 189/805) öğrencisi olarak bilinmektedir. Ebu Hafs el-Kebir'in oğlu Ebu Hafs es-Sağir (v. 264/877-8) Buhara halkının temsilcisi olarak şehri, daha sonra halifenin “Horasan emiri” unvanı vereceği Sâ mânî Hükümdarı İsmail b. Ahmed'e teslim eden eşrafın lideri olmuştur.²¹ Bu gelişmeler Sâ mânîler'in yıkılışına kadar son derece verimli ve üretken olunan işbirliğine götürmüştür. Sâ mânîler'in etkin olduğu Buhara edebiyat, hukuk, bilim, felsefe ve zengin kültürel, bilimsel zenginliğin baş merkezi olmuştur.²²

¹⁸ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 26-27.

¹⁹ Hoyladı, Duman, “Ebû Hanîfe'nin Ders Halkası Ve Onun Meşhur Olmayan Öğrencilerinin Hanefi Düşüncesinin Teşekkülüne Ve Yayılmasına Katkıları” s.1083

²⁰ Ahmed Mahmud, *Tarih-i Mollazade der Zikr-i Mezarat-ı Buhara*, s. 86-89.

²¹ Nerşahi, *Târîhu Buḥârâ*, s. 130-131. Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 28.

²² Richard Nelson Frye, *Bukhara: The Medieval Achievement*, s. 109 Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 28.

Sâmânîler yıkılıp Karahanlılar Buhara'nın hakimiyetini ele geçirdiğinde (389/999) Buhara'daki ilmi ve kültürel hayatta herhangi bir duraksama yaşanmadı. Karahanlılar döneminde Şîî ayaklanmasının baş gösterdi ve hatta zamanla Şîilik bölgede yayılmaya başlamıştı. Bu nedenle Karahanlı devleti, alimleri korumak, şîî akidesine karşı sünni akideyi hakim kılmak ve önceki inanışların toplum üzerindeki etkisini asgari düzeye indirebilmek için bir takım düzenlemeler getirmiştir. Bu dönemdeki fazla medrese açılmasının temel sebebi de budur.²³ Karahanlı hükümdarları İslam'a ve ilme önem vermişlerdir, fakihlere her zaman saygı duymuşlar ve genel olarak fakihlere danışmadan iş yapmamışlardır.²⁴ Hukuk alanında Sünni Hanefi mezhebi daha da güçlenmiştir. Buhara'nın Sâmânîler devrinde başlayan hukuk eğitimi alanındaki başarısı Karahanlılar döneminde zirveye ulaşmıştır.²⁵ Bu dönemde yöneticiler, medreselerde Sünni Hanefi mezhebinin öğretilmesini şart koşmuşlardır.²⁶

Buhara'daki hukuk okulunun bu başarısında, toplumun altyapısının ve yöneticilerin ilim adamlarını mâlî yardımla destekleyip koruma altına almalarının önemli bir rolü vardır. Semerkant'ın da gelişmesinde Karahanlı hükümdarlarının etkisi büyüktür. Buğra Han tarafından bir çok medrese ve vakıf Semerkant'a bırakılmıştır.²⁷ Buhara'ya İbrahim Tamgaç Buğra Hanoğlu tarafından yapılan ve eserler göz önünde bulundurulunca Semerkant Buhara'daki başarıya ulaşamamıştır²⁸. Buhara'daki Hanefi topluluğu, hukuk eğitimi ve şehir yönetimini V. (XI.) asırda ortaya çıkan "sadr" adlı kurum ile sağlamıştır.²⁹

²³ Yahya Akyüz, *Türk Eğitim Tarihi M.Ö 1000- M.S. 2008*, s. 21. Altan Çetin, "İrfan Ordusunun Temelleri Türklerde Medreseler (Karahanlı, Selçuklu ve Beylikler Devri Medreseleri)", s.183.

²⁴ Ali Jusubaliyev, *Kırgızların İslamiyeti Kabulü*, Ankara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, doktora tezi, (2007), 46. Şen," Mâverâünnehir Fıkıh Kültürünün Etkileri", s. 1049.

²⁵ Çetin, "İrfan Ordusunun Temelleri Türklerde Medreseler", s. 184.

²⁶ Genç, *Kaşgarlı Mahmud'a Göre XI. Yüzyılında Türk Dünyası*, s. 138. Bilhan, "900 Yıllık Bir Türk Öğretim Kurumu Buğra Han Tamgaç Medresesi Vakıf Belgesi", s.121 . Çetin, "İrfan Ordusunun Temelleri Türklerde Medreseler", s. 185.

²⁷ Bilhan, "900 Yıllık Bir Türk Öğretim Kurumu Buğra Han Tamgaç Medresesi Vakıf Belgesi", s. 117-123.

²⁸ Hunkan, "Türk Hakanlığı (Karahanlılar)'Nın Dinî Siyaseti'nde Mâtürîdî Âlimlerin Rolü", s. 385.

²⁹ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 29.

Burhânî ailesinden birinin görev aldığı şeyhülislam makamındaki liderlerle beraber Buhara fakihleri tarafından takip edilen hukuk ve ilim faaliyetleri siyasi istikrarsızlıklardan etkilenmemiştir. Bu aksiyonu sağlayan Sadr sisteminin Karahanlılar'ın bölgeyi hakimiyet altına aldığı yıllarda geliştiği söylenmektedir.³⁰ Zaman zaman şehrin iç işlerinde bağımsız olmayı da ön gören bir siyasi düzen olan sadr sistemi aslında ulemanın hiyerarşik yapılanmasını ifade etmektedir ve bu yapılanmada içlerinden birinin reis (el-sadr) olduğu bilinmektedir. Sadrlar idareleri altında bulunan mali kaynaklar sayesinde Buhara'daki fakih ve ilim talebelerini desteklediler. İki asır boyunca binlerce öğrencinin desteklendiği bilinmektedir; Murteza Bedir Nesevi Sadr-ı Cihan'ın himayesinde 6000 fakihin bulunduğunu zikrederek konuya bir örnek getirmiştir.³¹

1.1.2. Hâsirînin Yetiştirmesinde Önemli Bir Yere Sahip Olan Buhara'nın Siyasi Kronolojisi

Buhara tarihinin aydınlanması müslümanların bu bölgeye gelmeleriyle başlamıştır. Horasan Valisi Ubeydullah b. Ziyâd, Emeviler Döneminde Buhara hükümdarı olan Kabac Hatun ile bir anlaşma imzalayarak 674 yılında şehri fethetmiştir.³² İki yıl sonra Said b. Osman bu anlaşmayı yenilemesine rağmen Müslümanlar şehrin hakimiyeti zaman zaman kaybetmiştir.³³ Daha sonra emevi hanedanının meşhur valisi kuteybe b. Müslim ise 706 tarihinde bölgeye arap birlikleri yerleştirmiştir.³⁴ Yaklaşık çeyrek asır boyunca Horasan valiliği Tahirilere aitken,³⁵ 873 tarihinde Yakup b. Leys onları yönetimden uzaklaştırdı,³⁶ ve Sâ mânî hükümdarı Nasr b. Ahmed'den Bûhârâ yönetimi için birini görevlendirmesini

³⁰ Bedir, Buhara Hukuk Okulu, s. 29.

³¹ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 29.

³² Belâzurî, *Futûhu'l-Buldân*, Thk. Ridvan Ridvan, (Beyrut 1983), s. 585.

³³ Ya'kûbî, *Târîhu'l-Ya'kûbî*, (Beyrut, 1960), II, 258.

³⁴ Belâzurî, *Futûhu'l-Buldân*, s. 403. Ya'kûbî, *Târîhu'l-Ya'kûbî*, II, 252.

³⁵ Oscar Wilde, "Orta Çağ Başarısı Buhara", Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi, (2000), Cilt 41, sayı:1, 445.

³⁶ Wilde, "Orta Çağ Başarısı Buhara", s. 445.

rica etti.³⁷ Nasr b. Ahmed ise küçük kardeşi İsmail b. Ahmed'i gönderdi,³⁸ Abisinin vefat etmesi üzerine 892 yılında İsmail b. Ahmed Sâ mânîler'in hükümdarı oldu.³⁹ Buharaya yerleştiği için de Sâ mânîlerin başkenti buhara'ya taşındı. / yeni başkenti buhara oldu.⁴⁰ Abbasi halifesi de 900 yılında İsmail b. Ahmed'i Mâverâünnehir bölgesinin meşrû emiri olarak kabul etti.⁴¹ Ancak 99 yıl sonra Karahanlıların bölgeyi ele geçirmesiyle Sâ mânî hakimiyetinin sona erdi, ve Karahanlılar dönemi başladı.⁴² Daha sonra 1141 tarihinde gayr-ı müslimler Buhara'yı ele geçirdi.⁴³

1.1.3. Buhara Sadrlar Sistemi.

Tarihsel açıdan önemli etkileri bulunan bir kimse üzerine yapılacak araştırmada yalnızca ilgili şahsın kendi dönemindeki siyasî, sosyal, kültürel, eğitimsel olguların incelenmesi yeterli görülemez. Bu olguların meydana gelişi ve seyrini takip için söz konusu dönemin öncesi ve sonrası ile birlikte ele alınması gerekir. Çalışmamızın temelini oluşturan Hasîrî'nin yaşadığı dönemi incelediğimizde kuruluşu onun dönemine denk gelen Buhara Sadrları Sistemine temas etmek kaçınılmaz bir zorunluluk olmaktadır. Mâverâünnehir'de Hanevî mezhebinin ileri gelenlerine "sadr" denilirdi. Hatta Buhara'da Sadr-ı Cihân ve Sadr-ı Şerîat lakabını taşıyanlar bile vardı. Sadr yönetimi dini ve hukuki liderliğin yanında zaman zaman şehir yönetiminde söz sahibi olacak güce de kavuşmuştur. Miladî onbirinci yüzyılın sonundan başlayarak on ikinci yüzyıl boyunca bir buçuk asırdan fazla bir süre Âl-i Burhân, Buhara'nın iç yönetiminde bir ulema ailesi olarak söz sahibi olmuş, zaman zaman siyasi iktidarla da ters düşmüştür. Ayrıca dönemin en zengin ailesi olarak da tanınırdı. Sadr sisteminin başında yer almaları ise Selçuklu Meliki Sencer, Merv'i

³⁷ Wilde, "Orta Çağ Başarısı Buhara", 445. Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, 29.

³⁸ Abdullah Duman, "Ebû İbrahim İsmail El-Muntasır'ın Sâ mânî Devletini Diriltme Gayretleri Bağlamında Karahanlılar Ve Gaznelilerle İlişkileri", s. 533. Wilde, "Orta Çağ Başarısı Buhara", s. 445. Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 30.

³⁹ Duman, "Ebû İbrahim İsmail El-Muntasır'ın Sâ mânî Devletini Diriltme Gayretleri Bağlamında Karahanlılar Ve Gaznelilerle İlişkileri", s. 533. Wilde, "Orta Çağ Başarısı Buhara", s. 445. Bedir, "Buhara Hukuk Okulu", s. 30.

⁴⁰ Duman, "Ebû İbrahim İsmail El-Muntasır'ın Sâ mânî Devletini Diriltme Gayretleri Bağlamında Karahanlılar Ve Gaznelilerle İlişkileri", s. 445. Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 30.

⁴¹ Abdullah Duman, "Sâ mânîlerin Yıkılış Dönemi Vezirleri", s. 37.

⁴² İbnü'l-Esîr, *el-Kâmil fi't-Târîh*, VII, 505. Duman, "Sâ mânîlerin Yıkılış Dönemi Vezirleri", s. 57.

⁴³ İbnü'l-Esîr, *el-Kâmil fi't-Târîh*, IX, 119.

merkez olarak seçip yeniden teşkilanlandırmasıyla başlamıştır. Sencer bu sırada kendisi için siyasi bir tehlike olarak gördüğü es-Saffâr'ı Merv'e ikamet etmesi için getirerek tehlikeyi uzaklaştırmış, daha sonra İbn. Mâze'yi Buhara sadrı ilan ederek kız kardeşiyle evlendirmiş⁴⁴ ve böylece ilişkilerini daha da kuvvetlendirmiştir. Ayrıca bu evlilik ile Sencer, Karahanlı hükümdarları ile ulemâ arasındaki anlaşmazlığın önünü almıştır.⁴⁵

1.1.4. Mâverâünnehir'in İlim Merkezi Buhâra ve Tarihi Serüveni

Mâverâünnehirde çok sayıda hukuk ve ilim merkezi ortaya çıkmıştır. Horasan'ın meşhur ve önemli merkezlerinden Kûfe ve Bağdat'a dayanan Ebû Hanîfe'nin fikirlerinden etkilenen ilim/hukuk öğrencileri daha II. (VIII.) yüzyılda onun fıkhi görüşlerini Merv'de, Belh'te ve diğer Horasan şehirlerinde yaymaya başlamışlardı. "el-Câmi" lakabıyla tanınan Nuh b. Ebû Meryem (v. 173/789) Merv'de ilk defa Ebû Hanîfe'nin fikirleri etrafında bir ilim halkası oluşturmuştur,⁴⁶ Nitekim kendisine verilen el-Câmi' lakabının (bir rivayete göre "Ebû Hanîfe'nin görüşlerini derleyen, toplayan" anlamında) bu faaliyetinden dolayı olduğu söylenir.⁴⁷ Ebû Hanîfe'nin hem fıkhi görüşlerini hem de itikadi alandaki öğretilerini Horasan bölgesinde yayan kişi Belhli Ebu Muti' olmuştur (v. 199/814).⁴⁸ Buhara'nın ilmî faaliyetlere katılması Mâverâünnehir'in diğer bölgelerine nazaran daha geç olmuştur. Buhara bölgesinde yaşayan ve İslam öncesi "Sogdiana" adıyla bilinen Soğd halkı İslam'ı tercih etmiş ve bölgede Horasan'dan farklı bir kültür ortamı geliştirmişlerdir. O dönemde bölgede Sâ mânî Devleti'nin hâkimiyet kurduğu bilinmektedir.⁴⁹ Sâ mânîler ise Soğdi kültürden Farisi kültürü benimsemişlerdir; buna karşılık İran kökenli olmalarına ve dilleri Farsça'nın bir kolu olmasına karşın Soğdlular

⁴⁴ Mahmud, *Tarih-i Mollazade der Zikr-i Mezarat-ı Buhara*, s. 48.

⁴⁵ Öngül, "Burhan Âilesi", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/burhan-ailesi> (12.11.2020).

⁴⁶ Hoyladı, Duman, "Ebû Hanîfe'nin Ders Halkası Ve Onun Meşhur Olmayan Öğrencilerinin Hanefî Düşüncesinin Teşekkülüne Ve Yayılmasına Katkıları" s. 1077-1078.

⁴⁷ el-Kureşi, *el-Cevahirü'l-mudiyye fi tabakati'l-Hanefiyye*, II, 285. Şener, "Ebû Mutî' el-Belhî", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/ebu-muti-el-belhi> (02.11.2020).. Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 55.

⁴⁸ Kureşi, *el-Cevahirü'l-mudiyye fi tabakati'l-Hanefiyye*, II, 255-266.

⁴⁹ Hoyladı, Duman, "Ebû Hanîfe'nin Ders Halkası Ve Onun Meşhur Olmayan Öğrencilerinin Hanefî Düşüncesinin Teşekkülüne Ve Yayılmasına Katkıları", 1076-1077; E. Vaissiere, *Sogdian Traders: A History*, s. 286-288. Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 55.

Batı Fars kültüründen farklı kimlikleri ile tebârüz eden tüccar bir halktı. Soğdluların bozkır halkları ve özellikle Türk kavimleriyle yakın ilişkileri ve daha doğuya doğru ticareti kontrol altında tutmaları Batı İran kültüründen ayrı kalmalarının nedenlerinden biri olabilir.⁵⁰ Soğdlu'lar İslam'dan sonra Batı İran kökenli bir hanedan olan Sâ mânîler'le birlikte Batı İran kültüründen etkilenmeye başlamışlardır. Dillerini büyük ölçüde kaybetmelerine rağmen Sâ mânîler'in son döneminden itibaren özellikle Karahanlılar ve Selçuklular dönemlerinde Zerefşan çevresinde halkın yeniden özgün bir kültür geliştirdiği ve canlandığı söylenebilir. Bölgedeki bu farklı kimliğin en önemli göstergelerden biri bölgenin aldığı "Nehrinötesi" anlamına gelen "Maveraünnehir" ismidir. Bölgede yaşayan toplulukların Hanefi hukuk ekolüne çok sıkı bir biçimde bağlı olmaları ve onun gelişimine V. (XI.) yüzyıldan itibaren kayda değer katkılarının bulunması hukuk sahasında bu farklılığın tezahürlerinden biri olarak karşımıza çıkmaktadır. Bu dönemde Maveraünnehir bölgesi, Hanefi hukuk düşüncesini ve hukuk doktrinini geliştirmede Hanefi ekolünün merkezi olan Irak-Bağdat'ın önüne geçecek ve neredeyse yaklaşık üç yüzyıl boyunca Hanefi hukuk okulunun en önemli eserleri Nehrinötesi'nde telif edilecektir.⁵¹

Mâverâünnehir bölgesinde öne çıkan ve temayüz etmede adeta birbiriyle yarışan Semerkant ve Buhara, nisbet edildikleri alanlar yönüyle birbirinden ayrılır. Semerkant daha çok kelim alanında tebarüz ederken Buhara ise hukuk alanındaki faaliyet ve gelişimleriyle öne çıkmaktadır.⁵² Buhara'yı hukuk alanında bu şekilde öne çıkaran etkenin ne veya neler olduğu sorusu önemlidir. Daha önce pek çok çalışmada değinilen Buhara'daki sadr sisteminin bu olguyu ortaya çıkaran en temel siyasi ve sosyolojik faktör olduğu söylenebilir.⁵³ Buharadaki siyasi iktidarların değişmesine rağmen bölgedeki istikrarın hem müslüman hem de gayrimüslim hakimiyetiyle korunması ve devam ettirilebilmesi sadr sistemi sayesinde olmuştur. Karahıtay devri ve Moğol istilasını müteakip onlarca yıl bu durumun en belirgin göstergesidir. Buhara sadr ailelerinin oldukça zengin bir serveti yönettikleri ve bu serveti ulemayı himaye etmede kullandıkları

⁵⁰ Eker, "Orta Asya'nın Gizemli Halkı: Soğdlular", s. 84-85

⁵¹ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 56.

⁵² Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 56.

⁵³ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 56-57.

bilinmektedir (Bu dönemde binlerce fıkıh/hukuk talebesi himaye edilmiştir). Bununla birlikte belirtilen dönemde Buhara'daki medreselerin adedi ve bunların, -bilhassa yüksek ihtisas medresesinin- hangisi olduğu kesin olarak bilinmemektedir.⁵⁴

Tüm bu bilgilerden yola çıkarak Karahanlılar döneminde yaşayan Hâsirî'nin Sadr sistemi altında beş yıl yaşadığını da göz önünde bulundurduğumuzda, onun yaşam tarzı ve eserlerinde dönemin ilim merkezi olan Buhara'nın etkisini rahatlıkla gördüğümüzü söyleyebiliriz.

1.2. Hasîrî'den Öncesi Dönemde Hanefî Fıkıhında Nevâzil ve Fetvâ Literatürü

Hasîrî'nin eserinin Hanefî mezhebi fetva literatürü içerisinde nerede durduğunu tespit edebilmek bakımından gerek Hasîrî öncesinde gerekse Hasîrî sonrasında mezhep içinde fetva literatürünün seyrinin incelenmesi önemlidir. Bu bakımdan bu bölümde, Hasîrî'den önceki ve sonraki dönemde Hanefî mezhebinde yazılan nevâzil ve fetva eserleri kısaca tanıtılacaktır.

1.2.1. Hanefî Mezhebinde Hasîrî Öncesinde Nevâzil ve Fetva Eserlerine Genel Bir Bakış

1.2.1.1- Nevâzil, Nevâdir, Vâkı'ât, Havâdis Ve Fetâvâ Kavramları:

Nevâzil, (نوازل) n-z-l (نزل) kökünden türemiş bir kelime olup *nâzile* kelimesinin çoğuludur.

Sözlükte yüksek yerden alçalmak, felaket, olay, şiddetli musibet , insanların başına gelen bela, hadise, bir kavim üzerine inen bela, sonradan meydana gelen veya insanlar için sıkıntı doğuran durum” ayrıca “açmak, çözmek, yüksek yerden alçalmak” gibi anlamlarda kullanılan bir kelimedir.⁵⁵

Bir terim olarak nevâzil ilkin İmam Şafîî tarafından kullanılmıştır. İmam Şafîî er-Risâle adlı eserinde şöyle der: “Allah'ın kitabında Müslümanlardan birinin karşılaşacağı herhangi bir hadisenin (nâzile) hükmünü doğru olarak gösterecek bir delil mutlaka

⁵⁴ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 57.

⁵⁵ Cevheri, *es-Sihah*, V, 1829, Zebîdî, *Tâcu'l-Arûs*, XXX, 478. Firuzabâdî, *el-Kâmusu'l-muhîd*, s. 1338.

vardır”.⁵⁶ İmam Şâfiî’nin bu ifadesinde yer alan “nâzile” ifadesi, sonraki dönemde kelimenin kazandığı dar ve teknik anlamından biraz daha geniş bir anlam ifade etmekte, bir kimsenin hayatı boyunca karşılaşacağı her türlü olayı içine almaktadır.

Hanefi mezhebinde ise klasik fıkıh metinlerinde mezhep imamlarından sonra ortaya çıkmış fikhî meseleleri, Seleften sonraki dönemde fakihlerin ortaya koydukları görüşleri ifade etmek için nevâzil terimi kullanılmıştır.⁵⁷

İbn Âbidîn tarafından nevâzil kavramı şu şekilde açıklanır: “fetâvâ ve vâkıât, yani müteahhirîn ulemanın mütekaddimînden bir rivayet bulunmadığında istinbatta bulunduğu meselelerdendir”.⁵⁸

Nevâzil kavramı şu şekilde tanımlanmaktadır: eskiden olmamış, yeni meydana gelen olaylar, maruz kalınmış başa gelmiş olaylar anlamında nevâzil denir.⁵⁹

Nevâzil fukahânın dilinde ise “içtihad etmeyi ve hükmünün açıklanmasını gerektiren yeni vuku bulan meseleler”,⁶⁰ demektir. Abdunnâsır Ebu’l-Basal’e göre nevâzilin tanımı: “şer’i hükmü talep edilen meseleler (mesâil) ve olaylar (vakar’).⁶¹

Mâlikî mezhebi fıkıh literatüründe nevâzil kavramına ilişkin müstakil bir çalışma yapmış olan Hafsa Kesgin, Ebu’l-Basal’ın nevâzil tanımını tercih etmekle beraber bu tanımın çok geniş bir tanım olduğu konusunda bir eleştiri getirmiştir. Kesgin’e göre bu nevâzil tanımı ile bir vakıanın yeni veya eski, tekrar eden veya nadir olması arasında bir fark gözetilmemektedir. Kesgin bu tanımın, herhangi bir şer’i hükmü açıklayabilmek için içtihad veya fetvaya ihtiyaç duyan olayların tamamını kapsayan bir tanım olduğunu söylemiştir.⁶²

⁵⁶ Şâfiî, *er-Risâle*, s. 19.

⁵⁷ Kaya, Hanefî Mezhebinde Nevâzil Literatürünün Doğuşu ve Ebu’l-Leys es- Semerkandî’nin Kitabı’n-Nevâzil’i, (İstanbul; Yüksek Lisans Tezi, 1996), 42-44.

⁵⁸ İbn Âbidîn, *Reddû’l-muhtâr*, I, 69.

⁵⁹ Biçer, Sadru’ş-Şehîd (536/1141)’ın Umdetu’l-Fetâvâ Adlı Eserinin Tahkiki, (Selçuk Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Doktora Tezi, 2010), s. 4.

⁶⁰ Cîzânî, “Menhecü’s-selef fi’taâmüli mea’n-nevâzili”, s. 30.

⁶¹ Ebu’l-Basal, “el-Medhal ilâ fikhı’n-nevâzil”, s. 11.

⁶² Kesgin, Nevâzil Kavramı ve Fetvâ, Kazâ İlişkisi, s. 370.

Nevâzil meseleleri, fîrû-i fıkha ait bir takım mevzulardır. Nevâzil, vuku bulmuş, daha önce mevcut olduđu bilinen fakat haklarında mezhep imamlarından herhangi bir rivayet ulaşmamış meseleleri de içine almaktadır. Farazî fıkıh ile elde edilen görüşlerin de nevâzil meseleleri içinde yer aldığı gözlemlenmektedir.⁶³

Eyyüp Said Kaya'ya göre nevâzil kavramı, Hanefî mezhebinin kadîm fıkıh kitaplarında daha çok mezhep imamlarından bir süre sonra ortaya çıkmış olan meseleler için kullanılmıştır. Günümüzde ise daha çok yeni fikhî problemleri ifade etmek için kullanılmaktadır.⁶⁴

Malikîler “nevâzil” kavramı yerine “el-Es'ile, ve el-Ecvibe”, veya “el-Fetâvâ” kelimelerini kullanmışlardır.⁶⁵

Vâkıât: (واقعات) v-k-a (وقع) kökünden gelip, sözlükte batmak, kıyamet, şiddetli savaş ve bela anlamlarına gelir. Vâkıât sözcüğünün terim anlamı nevâzil ile büyük bir benzerlik gösterir.

İbn Âbidîn, Hanefî mezhebi literatüründe özel bir tür adı olarak zikredilen vâkıattan söz ederken Hanefî mezhebinde hakkında hüküm verilen meselelerin üç tabakaya ayrıldığını belirtir. İlk tabakayı mezhebin kurucu imamları olan Ebu Hanîfe, Ebû Yusuf ve İmam Muhammed'den aktarılan “zâhiru'r-rivâye” eserleri oluşturur. Ebu Yusuf ve İmam Muhammed kadar olmasa da Ebu Hanife'den fıkıh tahsil etmiş Züfer, Hasen b. Ziyad gibi ilk nesil diğer öğrenciler de bu gruba dahil olmakla birlikte Zâhiru'r-rivâye'de yaygın olan yalnızca üç imamın (Ebu Hanife, Ebu Yusuf ve İmam Muhammed) görüşleridir. Bu meseleler sağlam ve güvenilir kimseler tarafından rivayet edildiği için “zâhiru'r-rivâye” olarak isimlendirilmiş olup İmam Muhammed'in altı kitabı bu rivayetleri kapsamaktadır. İkinci grupta ise “nevâdir” adı verilen meseleler yer alır. Bunlar da yine kurucu imamlara ait görüş ve icthadlar olduğu halde zâhiru'r-rivâye eserlerinde yer almayıp İmam

⁶³ Kaya, Hanefî Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebu'l-Leys es- Semerkandî'nin Kitabı'n-Nevazil'i, 44-47.

⁶⁴ Kaya, Hanefî Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebu'l-Leys es- Semerkandî'nin Kitabı'n-Nevazil'i, 48.

⁶⁵ Alhusein Muftah, Maliki Nevazil Fıkında Tahriç Usulü, Süleyman Demirel Üniversitesi, Sosyal Bilimler Enstitüsü, Temel İslam Bilimleri, Doktora tezi, (2019), 99.

Muhammed'e ait Keysâniyyât, Hârûniyyat, Cürcâniyyat ve Rakkiyyat gibi isimlerle anılan kitaplarda nakledilmektedir. Bu meselelere ilişkin rivayetler ilk grupta yer alanlar kadar sağlam bir şekilde nakledilmediği için “nâdiru’-rivâye” diye isimlendirilmiştir. Üçüncü grupta “vâkıat” adı verilen meseleler yer alır. Bu meseleler sonraki müctehitlere sorulan ve cevaplarının (gerek zâhir gerekse nâdir) rivayetlerde yer almadığı meselelerden oluşur. Bu tür meseleleri cevaplayan müctehidler Ebu Yusuf ve İmam Muhammed’in öğrencileri ile bunların öğrencilerinden oluşup devam eder. Bunların sayısı çoktur. İmameynin ilk nesil öğrencileri arasında İsam b. Yusuf, İbn Rüstem, Muhammed b. Semâa, Ebû Süleyman el-Cürcânî, Ebu Hafs el-Buharî öne çıkar. Bunlardan sonra Muhammed b. Seleme, Muhammed b. Mukatil, Nusayr b. Yahya, Ebu’n-nasr el-Kâsım b. Sellam gelir. Bu imamların bazen mezhebin kurucu imamlarına bir takım deliller ve sebeplere bağlı olarak muhalefet ettiği de görülür. Bu şekilde sonraki müctehidler görüşlerini toplayan ilk eser Ebu’l-Leys es-Semerkandî’nin “Kitâbu’n-nevâzil” adlı eseridir. Daha sonra başka âlimler de bu türden meseleleri bir araya getirmek üzere eserler yazmışlardır. Bunlar arasında Nâtîfî’nin Mecmuu’n-nevâzil ve’l-vâkıat adlı kitabı ile Sadruşşehid’in el-Vâkıat’ı önemli eserlerdendir.⁶⁶

İbn Âbidîn’in bu ifadelerinden vâkıat literatürünün yalnızca kurucu imamlardan nakledilmeyen meselelerin hükme bağlanması işlevine sahip olmadığı, bir takım delil ve sebeplere bağlı olarak gerektiğinde kurucu imamların görüşlerinden farklı fetvaların da söz konusu olduğu net olarak anlaşılmaktadır. Bu şekilde kurucu imamlara muhalif olarak ortaya konulmuş fetvaların zaman içinde mezhep içinde “müfta bih” konuma yükselerek mezhebi temsil eder hale geldiği görülmektedir. Nitekim İbn Âbidîn, Şerhu Ukûd-i resmi’l-müftî adlı eserinde örf-âdet değişikliği, zaruret vb. bir takım sebeplere bağlı olarak sonraki âlimler tarafından mezhebin kurucu imamlarına muhalif fetvaları aktarmış ve fetvanın da buan göre olduğunu belirtmiştir.⁶⁷

Fetâvâ (فتاوی) Kelime olarak, genç, delikanlı, yiğit anlamlarında, f-t-y (فتي) ve f-t-v (فتو) kökünden gelmektedir. Fetva ise sözlükte bir meselenin hükmünü açıklamak ve ortaya

⁶⁶ İbn Âbidîn, *Reddû’l-muhtar*, I, 69.

⁶⁷ İbn Âbidîn, *Şerhu Ukûd-i resmi’l-müftî*, s. 213-221.

koymak, güçlükleri çözmek ve gücü yetmek anlamınlarla gelir.⁶⁸ “Fetva” kavramını daha iyi anlamak için “müftü” kavramını incelemek yerinde olacaktır. Bazı alimler müftünün, fetvayı haber veren kimse anlamında ism-i fâil yani fetva kelimesinden türediğini söyleyerek kelime kökeni bakımından bir ilişki kurmuşlardır. Mesela İmam el-Karâfî “Müfti, delilin gerektirdiğini haber veren kişidir. O da Allah’tan gelen hükmü açıkladığı için tıpkı bir mütercim gibidir.” demiştir⁶⁹. Diğer alimler ise müftü kelimesiyle fetva kelimesi arasında görev bakımından ilişki kurmuşlardır. Buna örnek olarak ise Şâtıbî’nin müfti ile peygamber benzetmesini zikredebiliriz. Ona göre müfti görev bakımından peygamber gibidir. Çünkü her ikisi de bize Allah’tan haber getirirler.⁷⁰ Nitekim fetva, günümüzde, insanların şer’i hükümlerle alakalı sorulan sorulara verilen cevapları kapsayan bir kavram olarak nitelendirilmektedir. Dolayısıyla fetvanın tanımı “İnsanların ibadet ve muamelat alanlarında olmuş ve olması muhtemel olayların şer’i hükmü hakkındaki sorularına bağlayıcı olmaksızın, şer’i bir delille verilen cevaplar ve açıklamalar” şeklinde ifade edilir.⁷¹ Bu tanımla fakihin, sorulan fikhî meseleye verdiği cevap anlaşılmaktadır. Bu anlamda fikhî bir görüşe fetva adı verilebilmesi için onun müftî-müsteftî ilişkisi içinde ortaya konulmuş bir halde olması gereklidir. Fetvanın kapsamına fıkha dair güncel meseleler hakkında bildirilen fikirler ve öngörüler de dâhil edilmiştir. Bu anlamındaki fetva kelimesinin bir fikhî mesele hakkında kullanılabilmesi için açıklanan görüşün müftî-müsteftî ilişkisi içerisinde vuku bulması zorunlu değildir. Nazarî fûrû-i fıkıh eserlerinin çoğu bu sebepten fetva eseri olarak adlandırılmaktadır.⁷²

Fetva ile nevâzil arasında tazammun ve şumul yönünden farklılık söz konusudur. Nevâzil, belirli bir dönemde belirli sıfatları haiz kişiler tarafından içtihat, tahrir ve tercih usulleri ile elde edilmiş fikhî hükümlerdir. Sorulan sorulara verilen cevaplar da nevâzilin bir bölümü olmakla beraber, farazî meseleler geniş bir alan kaplamaktadır. Dönemin çözüm bekleyen meselelerine de yer verilmesi sebebiyle nevâzil eserleri fetva olarak

⁶⁸ Atar, "Fetva", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/fetva> (26.10.2020).

⁶⁹ Karâfî, *el-İhkâm fî temyîzi 'l-fetâvâ 'ani 'l-ahkâm ve tasarrufâtî 'l-kâdi ve 'l-imâm*, s. 143.

⁷⁰ Şâtıbî, *el-Muvâfakât*, V, s. 253-254.

⁷¹ Kesgin, Nevâzil Kavramı Ve Fetvâ, Kazâ İlişkisi, s. 378

⁷² Biçer, Sadru’ş-Şehid (536/1141)’ın Umdetu’l-Fetâvâ Adlı Eserinin Tahkik, 5.

nitelendirilmiştir. Nevâzil, içerisinde fetva denebilecek mevzular bulunmakla birlikte fetvadan farklı, geniş bir içeriğe sahiptir.⁷³

Nevâdir (نوادير) Nevâdir, yukarıda İbn Âbidîn'den aktardığımız üzere Hanefî mezhebinin kurucu imamı olan Ebu Hanife, Ebu Yusuf ve İmam Muhammed'den nakledilen ancak rivayeti sağlam olan Zâhirî'r-rivâye kitaplarında yer almayan meselelerdir.

Şeybânî'nin nevâdir görüşlerinin tesbit edildiği on eser bulunur. Bu eserleri şu şekilde sıralayabiliriz: Nevâdirü's-salât li-Muhammed b. el-Hasen, Nevâdirü'z-zekât li-Muhammed b. el-Hasen, Nevâdirü's-sıyâm li-Muhammed b. el-Hasen, Nevâdirü Hişâm b. Ubeydillâh er-Râzî, Nevâdirü İbrâhim b. Rüstem, Nevâdirü Dâvûd b. Rüşeyd, Nevâdirü Muhammed b. Semâa, Nevâdirü Ali b. Yezîd, Nevâdirü Ebî Süleymân el-Cûzcânî, Nevâdirü İsâ b. Ebân.⁷⁴

Orhan Ençakar, Şeybani'nin, Nevâdir eserlerini inceleyerek şunları tesbit etmiştir:

Nevâdirü's-salât, Nevâdirü'z-zekât ve Nevâdirü's-sıyâm eserleri, telif tarzı ve isimleri açısından diğer yedi nevâdirden farklıdır. İlk üç nevâdire bakıldığında eseri yazdıran veya yazan kişinin Şeybânî olduğu anlaşılmaktadır. Ebû Yûsuf'un nevâdir mesâillerinin yazıldığı eserlerin sayısı yedi olduğu tespit edilmektedir. Onlar da: Nevâdirü Muallâ b. Mansûr, Nevâdirü Ebî Yûsuf rivâyetü Muhammed b. Semâa, Nevâdirü Bişr b. Velîd, Nevâdirü Ebî Yûsuf rivâyetü Ali b. el-Ca'd, Nevâdirü Muhammed b. Şücâ' es-Selcî, Nevâdirü Bişr b. Gıyâ, Nevâdirü Ebî Yûsuf.⁷⁵

Nevâdire ilişkin meseleler, her ne kadar zâhirî'r-rivâye kadar sağlam olmasa da teorik olarak bakıldığında bu tür meseleler, nevâzile göre önceliklidir. Zira ne de olsa bu tür meseleler, mezhebin kurucu imamlarına nispet edilmektedir. Nevâzil içerisinde nâdir metinlerde geçen ibareler açıklanmıştır. Buradan hareketle nevâdirin nevâzilden önce kullanılan bir kavram olduğunu, kapsam açısından da nevâzilden farklılaştığını

⁷³ Kaya, Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebu'l-Leys es- Semerkandî'nin Kitabı'n-Nevazil'i, 44-47. Kesgin, Nevâzil Kavramı Ve Fetvâ, Kazâ İlişkisi, 378.

⁷⁴ Geniş bilgi için bkz Ençakar, Bir Mezhebin Yitik Kültürü: Hanefî Mezhebi Nevâdir Literatürü, 19-18.

⁷⁵ Bkz. Ençakar, Bir Mezhebin Yitik Kültürü: Hanefî Mezhebi Nevâdir Literatürü, 18-28.

söyleyebiliriz. Nevâzil daha sonra ortaya çıkan meseleleri ele alırken, nevâdir ilk dönem Hanefî literatüründe zâhir rivayetlerin içerisinde yer almayan rivayetlerin ismi olmuştur.⁷⁶ Nevâzil literatürünün nevâdir kapsamındaki meselelerle ikinci ilişki türü ise gerektiğinde bir takım delil ve sebeplere bağlı olarak nevâdir kapsamındaki fetvaların zâhiru'r-rivâyedeki görüşlere öncelenmesidir.

1.2.1.2 Hasîrî'ye Kadar Nevâzil Müellifleri Ve Eserleri

Hasîrî'nin eserinin nevâzil ve fetâvâ literatüründeki öneminin ortaya konulabilmesi için bu eserlerin genel bir bakış ile incelenmesi gerektirmektedir.

Ebu'l-Leys es-Semerkandî (v. 373/983):

İsmi, Nasr b. Muhammed b. İbrahim Ebu'l-Leys es-Semerkandî'dir. İmâmu'l-Hudâ diye de bilinir. Ebû Cafer el-Hinduvânî'den fıkıh eğitimi almıştır. Hoca zinciri İbn Semâa'ya kadar ulaşmaktadır. Muhammed b. el-Fadl b. Uneyf el-Buhârî'den rivayette bulunmuştur.⁷⁷

Tenbîhu'l-gâfilîn, Te'sîsu'n-nazar, el-Fetâvâ, el-Mukaddime fi's-salât, Uyûnu'l-mesâil, en-Nevâzil fi'l-fürû', Hizânetu'l-fıkh, Bustânu'l-ârifin, Mecmû'âtu'l-fetâvâ, Muhtelifu'r-rivâyeye fi mesâili'l-hilâf, Nevâdiru'l-fıkh, Mebsût fi'l-fürû', Tefsîru'l-Kur'ân, Şerhu'l-Câmi'u's-sağîr li's-Şeybânî, et-Tetimme ve el-Muhtelef gibi eserleri bulunmaktadır.

en-Nevâzil fi'l-fürû' eserinde es-Selcî'nin görüşleri ile Muhammed b. Mukâtil ve birçok âlimin görüşlerini toplamıştır. 373 yılında vefat etmiştir.⁷⁸ Bu eserde Muhammed İbn Şüca', Muhammed b. Mukâtil, Muhammed b. Seleme, Nasir b. Yahya, Muhammed b. İslam, Ebî Bekr el-İskaf, Ali b. Ahmed, ve el-Fakih Ebû Ca'fer Muhammed'in görüşlerini ele aldığını belirtmektedir.⁷⁹

Hasîrî'nin eserinin ilk sahifesinde (Fâzıl Ahmed Paşa Nüshası), şöyle yazılmıştır: Kitabın tümünde vaki olan “ve fi'l-Fetâvâ” "وفي الفتاوى" ibaresinden kastedilen, el-İmâm Ebû'l-Leys

⁷⁶ Kaya, Hanefî Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebu'l-Leys es-Semerkandî'nin Kitabı'n-Nevazil'i, 27-32.

⁷⁷ Leknevî, *el-Fevâidü'l-Behiyye*, s. 220.

⁷⁸ Zehebî, *Siyeru a'lâmi'n-nübelâ*, XVI, 322-323.

⁷⁹ Halilî, *Leâli'l mehâr*, II, 640-650.

es-Semerkandî'nin nevâzil kitabıdır. Nitekim El-Hasîrî'nin en-Nevâzil fi'l-fürû eserinden bazı fetvâları naklettiği tespit edilmiştir. Hasîrî'nin bu eserden çok etkilendiği dikkatlerden kaçmamaktadır.⁸⁰

Nâtîfî (v.446/1054):

Adı, Ebu'l-Abbas Ahmed B. Muhammed b. Ömer (Amr) en-Nâtîfî'dir. "Natîfî", bir tür helva yapıp satma mesleğine nisbettir.⁸¹ Ebû Abdullah el-Cürcânî ve Ebû Hafs b. Şahin'den ders almıştır. Merğînânî de, eserinde ondan bahsetmiştir. Nâtîfî, el-Vâkı'ât, el-Ecnâs ve'l-furûk, Fetâva'n-Nâtîfî isimli eserleri bize bırakmıştır.⁸² Mecnû'atü'n-nevâzil ve el-Vâkı'ât adında da eserleri vardır.⁸³ Müellifin bunlar dışında vakıât konusunda Hizanetü'l-vakıât fi'l-furû isimli bir eseri daha bulunduğunu tespit ettik.⁸⁴ 446/1054 yılında Rey'de vefat etmiştir. Hasîrî'nin el-Havî fi'l-fetvâ eserinde el-Ecnâs'dan bazı fetâvâlar naklettiği görülmektedir.

Ebû Muhammed Şemsüleimme Abdülazîz b. Ahmed el-Halvânî (v.452/1060):⁸⁵ Helva yapıp sattığı için Halvânî denir,⁸⁶ el-Vakıât fi'l-furû adında bir eser bırakmıştır.⁸⁷ Kaynaklarda hayatı hakkında detaylı bilgilerin bulunmadığı Halvânî'nin vefatı konusunda farklı görüşler söz konusu olmakla birlikte hicrî 450 tarihinde ölmüş olması ihtimali güçlü görülmektedir.⁸⁸

⁸⁰ Halilî, Semerkandî'nin Nevâzil kitabının tahkikini kendisine nisbet eden Yûsuf b. Ahmed'i eleştirmiş ve bu iki kitap arasında birtakım farklar mülâhaza ettiğini, dolayısıyla da en-Nevâzil ile başka bir kitabı karıştırmış olabileceğini ifade etmiştir. Zira Yûsuf b. Ahmed'in tahkiki ile Semerkandî'nin kitaplarını incelediğinde bu iki eserin aynı olmadığını, tahkik eserinin Dârü'l-Kütübî'l İlmiyye tarafından hicrî 1425 tarihinde basıldığını ve hatta bu eserin Semerkandî'ye nisbetinde hiçbir delilin bulunmadığını ifade etmiştir. Bu sebeple eserinde söz konusu tahkike atıfta bulunarak yazarı uyarmıştır. Bkz. Halilî, *Leâli'l-mehâr*, II, 650

⁸¹ Kureşî, el-Cevahiru'l- Mudiyye, I, 123-124.

⁸² el-Ecnâs fi'l-Fürû', Süleymaniye Kütüphanesi, Carullah Bölümü, dn: 000568, 248 vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Şehid Ali Paşa Bölümü, dn: 000683, 400 vr, Beyazıt Devlet Kütüphanesi, Merzifonlu K.M. (Tüyatok), dn: 000155, 124 vr. Vâkı'ât, Süleymaniye Kütüphanesi, H. Hüsnü Paşa Bölümü, dn: 000345, 163 vr.

⁸³ Halilî, *Leâli'l-mehâr*, II, 523.

⁸⁴ Kâtib Çelebî, Keşfü'z-zunûn, I, 307. Halilî, *Leâli'l-mehâr*, II, 678.

⁸⁵ Kureşî, el-Cevahiru'l- Mudiyye, I, 318.

⁸⁶ Şahin "Halvânî", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/halvani> (02.11.2020).

⁸⁷ Halilî, *Leâli'l-mehâr*, I, 68.

⁸⁸ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 53-54.

Ebu'l-Usr el-Pezdevî (v.482/1089):

Hanefî usul müellifi el-Pezdevî'nin tam adı Ebü'l-Hasen Ebü'l-usr Fahrü'l-İslâm Alî b. Muhammed b. el-Hüseyn b. Abdilkerîm el-Pezdevî'dir.⁸⁹ Fahrü'l-İslâm olarak bilinir. Maverâünnehr'in büyük imam ve fakihlerindendir. Hanefî mezhebi üzerine yaptığı çalışmalarla bilinen meşhur Hânefî âlimidir.⁹⁰ Serahsinin vefat tarihi hakkında birkaç farklı görüş bulunmaktadır. Ancak Ahmet Özel eserinde 482 tarihini kabul etmiştir/tercih etmiştir.⁹¹ El-Vakîât fi'l-furû adlı eseri telif etmişse de bu eser hakkında herhangi bir bilgi mevcut değildir.⁹²

1.2.2. Hâsirî Sonrası Nevâzil Müellifleri Ve Eserleri (6.Yy)

Hasîrî sonrası fetva literatürünü günümüze gelinceye dek incelemek tezimizin sınırlarını aşmaktadır. Biz, Hasîrî'den yaklaşık bir asır sonraki zaman dilimine gelinceye dek yazılmış fetva eserlerini incelemeye çalışacağız.

İmâduddîn el-Lâmişî (v. 522/1128):

Tam adı, Ebû Ali Hüseyin b. Ali Ebi'l-Kâsım İmâduddîn el-Lâmişî'dir. Ebû Muhammed Abdurrahman b. Abdurrahim el-Hâfız el-Kassâr ve Ebû Bekr Muhammed b. el-Hasan B. Mansur en-Nesefî'den eğitim almıştır. 515/1121 yılında Mâverâunnehir hükümdarı tarafından Bağdat'a görevlendirmiş. ez-Ziyâdât fi'l-fürû', el-Fetâvâ, Vâkı'âtü'l-Lâmişî isimli eserleri vardır.⁹³ 441 yılında Fergâna köylerinden Lâmiş'te doğmuş, Ramazan 522 tarihinde Semerkant'ta vefat etmiştir.⁹⁴ Lâmişî'nin el-Vâkı'ât'ı ile ilgili bir bilgiye ulaşılamamıştır.

Ebû Abdullah Yûsuf b. Ali el-Cürcânî (v. 522/1128):

⁸⁹ Kureşî, *el-Cevahirü'l- Mudiyye*, I. 199.

⁹⁰ Kureşî, *el-Cevâhirü 'l-mudiyye*, I, 374.

⁹¹ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 57.

⁹² Halilî, *Leâli 'l-mehâr*, I, 68.

⁹³ Leknevî, *el-Fevâidü'l-Behiyye*, s. 67.

⁹⁴ Kureşî, *el-Cevâhirü 'l-mudiyye*, I, 215.

Künyesi Ebû Ya'kûb olarak da kaydedilmektedir.⁹⁵ Hizânetü'l-ekmel adlı bir eser kaleme almıştır. Mukaddimedeki ifadelerinden eseri 522 yılında yazmaya başladığı görülmektedir.⁹⁶ Eser altı ciltten oluşmakta olup el-Kâfi'den başlayarak el-Câmi'u's-sağır, el-Câmi'i'l-kebîr, ez-Ziyâdât, el-Mücerred, el-Münteka, Şerhu Muhtasari't-Tahâvî, Uyûnü'l-mesâil gibi eserlerinden de aralarında bulunduğu birçok fetâvâ ve vakîât tarzı eserleri kendi bünyesinde toplamıştır.⁹⁷ Türkiye kütüphanelerinde Hizânetü'l-ekmel eserinin 15 nüshası vardır.⁹⁸ Eserin bir kısmının eksik olduğu tespit edilmiştir.

Hüsâ müddin es-Sadruşşehîd (v. 536/1314):

Tam adı Hüsâ müddin es-Siğnâkî Muhammed b. Abdilaziz Muhammed b. Ömer b. Abdilaziz b. Ömer İbni Mâze'dir. Ebû Muhammed künyesi olup Buhârî, el-Hanefî, el-Buhârî, el-Horasanî ise nisbeleridir. es-Sadru's-şehîd lakabıyla meşhur olmuştur ayrıca Sadr-ı Cihan ve Hüsâmü's-şehîd olarak da bilinir.⁹⁹ Hüsâ müddin es-Sadruşşehîd'in vâkıât konusundaki eserinin adı el-Vâkı'âtu'l-Hüsâmiyye olup el-Ecnâs adıyla da bilinir. Eserde Ebu'l-Leys'in Nevâzi'li ile Nâtıfî'nin Vâkı'ât'ı bir araya getirilmiş, ayrıca İbnü'l-Fadl'ın ve Semerkand ulemasının fetvâlarına yer verilmiştir. Eserin genel tertibi el-Hâkim eş-Şehîd'in el-Muhtasar adlı eseri gibi, nevâzil bablarına ayrılmıştır.¹⁰⁰

Bu eser adından da anlaşılacağı üzere Hanefî mezhebinde vâkıât, nevâzil, havâdis adı ile bilinen meseleleri incelemektedir.¹⁰¹ Eser, toplam kırk kitap ve altı ayrı baktan

⁹⁵ Kâtip Çelebi, *Keşfu'z-Zünûn*, 1, 702.

⁹⁶ Kureşî, *el-Cevâhîru'l-mudiyye*, II, 228-229.

⁹⁷ Kâtip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, I, 702

⁹⁸ Bu nüshalar için bkz. Süleymaniye Kütüphanesi., Fâtih bölümü, dn: 1627, Süleymaniye Kütüphanesi, Molla Çelebi bölümü, dn: 101, Süleymaniye Kütüphanesi, Hâlet Efendi bölümü, dn: 131, Süleymaniye Kütüphanesi, Ayasofya bölümü, dn: 1146, Süleymaniye Kütüphanesi, Şehid Ali Paşa bölümü, dn: 769-770, Süleymaniye Kütüphanesi, Esad Efendi bölümü, dn. 678-680, Süleymaniye Kütüphanesi, Yenicami bölümü, dn: 413-415

⁹⁹ Leknevî, *el-Fevâidü'l-Behiyye*, s. 183. Özel, "Sadruşşehîd", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/sadrussehid> (12.11.2020).

¹⁰⁰ Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 94-95.

¹⁰¹ Abdulnasır Hakimi, es-Sadruşşehîd Ömer b. Abdilaziz'in (ö. 536/1141) Kitabü'l-Vakîât Adılı Eserin Tahkik ve Değerlendirilmesi, Necettin Erbakan Üniversitesi, Temel İslam bilimleri, İslam Hukuku Bilim Dalı, konya (2018), 88. Halilî, *Leâli'l-mehâr*, II, 677.

oluşmaktadır.¹⁰² “ن” harfî ile nevâzile, “و” harfî ile vâkıâta, “ب” harfî ile Ebû Bekr Muhammed b. El-Fadl’in görüşlerine, “س” harfî ile Semerkand ehlinin (Fetâva’s-Semerkandî) fetvalarına işaret edilmiştir.¹⁰³ Eserin yazma olarak kütüphanelerde toplam 36 nüshası vardır. 2018 yılında Abdulnasır Hakimi tarafından “Kitâbü’l-Vâkıât Adlı Eserin Tahkik ve Değerlendirilmesi” adını taşıyan doktora tezi kapsamında tahkik edilmiştir.¹⁰⁴

Tâhir b. Ahmed b. Abdürreşîd el-Buhârî (v. 542/1147)

Lakabı İftihârüddîn’dir. Tâhir b. Ahmed 482 yılında Buhara şehrinde doğmuş, 542 yılında vefat etmiştir.¹⁰⁵ Hayatı hakkında bibliyografya kaynaklarında yeterli bilgi bulunmamaktadır. Hızânetü’l-vâkı’ât diye bir kitabı bulunmakla birlikte eserine ilişkin herhangi bir bilgiye ulaşılamamıştır. Söz konusu eserini ihtisar ederek, Hülâşatü’l-fetâvâ adıyla yeniden telif ettiği bu eserin Türkiye genelinde yaklaşık 40 nüshası bulunmaktadır.¹⁰⁶

Keşşî (v. 550/1155):

Asıl adı Ahmed b. Musa b. İsa b. Me’mûn el-Keşşî’dir. Yaşadığı köye nisbetle Keşşî nisbesini almıştır. Keşş Cürcân’a yaklaşık üç fersah uzaklıkta bir köydür.¹⁰⁷ Hanefî fıkıh âlimidir. Necmeddin Ömer en-Nesefî’den ders almıştır. Fetâva’l-Keşşî ve Mecmû’u’n-nevâzîl ve’l-havâdis ve’l-vâkı’ât¹⁰⁸ isimli eserleri vardır.¹⁰⁹ Keşşî, Mecmû’u’n-nevâzîl

¹⁰² Hakimi, Kitâbü’l-Vâkıât Adlı Eserin Tahkik ve Değerlendirilmesi, s. 89.

¹⁰³ Biçer, Sadru’s-Şehîd (536/1141)’ın Umdetu’l-Fetâvâ Adlı Eserinin Tahkiki, 89-90. Bedir, *Buhara Hukuk Okulu*, s. 95.

¹⁰⁴ Hakimi, Kitâbü’l-Vâkıât Adlı Eserin Tahkik ve Değerlendirilmesi, 102-108.

¹⁰⁵ Kâtip Çelebi, *Keşfü’z-zunûn*, 1, 718.

¹⁰⁶ Kılıçer, "Buhârî, Tâhir b. Ahmed", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/buhari-tahir-b-ahmed> (02.11.2020); Halilî, *Leâli’l-mehâr*, I, 265-266.

¹⁰⁷ Leknevî, *el-Fevâidü’l-Behiyye*, s. 42-43.

¹⁰⁸ Mecmû’u’n-Nevâzîl ve’l-Havâdis ve’l-Vâkı’ât, Süleymaniye Kütüphanesi, Carullah Bölümü, dn: 000973, 194vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Yeni Cami Bölümü, dn: 000547, 319vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Çorlulu Ali Paşa Bölümü, dn: 000278, 268vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Esad Efendi Bölümü, dn: 000913, 219 vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Yeni Cami Bölümü, dn: 000548, 343vr.

¹⁰⁹ Halilî, *Leâli’l-mehâr*, II, 523.

ve'l-havâdîs ve'l-vâkı'ât'ta Ebu'l-Leys Semerkandî, Ebû Bekr b. el-Fadl ve Ebu Hafs el-kebîr'in fetvâlarını toplamıştır.

Kadîhân (v. 592/1196):

Adı Hasan b. Mansur b. Abdilaziz'dir. Kadîhân veya Özcend'e nispetle Özcendî olarak da bilinir. Ebu'l-Hasan Ali b. Abdilaziz el-Merğînânî, Ebû İshak İbrahim b. İsmail es-Seffârî ve dedesi Mahmud b. Abdilaziz el-Özcendî'den eğitim almıştır. Cemaluddin Mahmud b. Ahmed el-Hasîrî, Şemsuleimme Muhammed el-Kerderî, Necmeddin Yusuf el-Hâsî öğrencilerinden birkaçıdır. el-Fetâvâ, el-Vâkı'ât, el-Emâlî, el-Mehâdır, Şerhu'z-Ziyâdât li's-Şeybânî, Şerhu'l-Câmi'i's-sağîr, Şerhu Edebi'l-kâdî li'l-Hassâf isimli eserleri vardır. 592 yılında vefat etmiştir.¹¹⁰ Kadîhân'ın eseri olan el-Vâkı'ât ile ilgili bir bilgiye ulaşılamamıştır.

Merğînânî (v. 593/1197):

Tam adı Ebu'l-Hasan Ali b. Ebû Bekr Abdilcelil el-Ferğânî el-Merğînânî'dir. Ali el-İsbicanî, (v. 535) es-Sadru's-Şehîd (v. 536), Ziyauddin Muhammed el-Bendîhî, Ebû Amr Osman el-Bîkendî ve Kıvamuddin Ahmed el-Buhârî'den ders almıştır ve 593 tarihinde vefat etmiştir.¹¹¹ Merğînânî'nin Muhtârâtü'n-nevâzil adlı eseri Kitâbü't tahâre ile başlar ve Kitâbu'l-hüsnâ ile sona erer.¹¹² Eserin Türkiye kütüphanelerinde 55 el yazması bulunmaktadır.¹¹³

1.2.3. El-Hasîrî'den Önceki Fetva Eserlerinin Müellifleri Ve Eserleri

¹¹⁰ Zehebî, *Siyeru a'lâmi'n-nübelâ*, XXI, 231-232.

¹¹¹ Zehebî, *Siyeru a'lâmi'n-nübelâ*, XXI, 232.

¹¹² Halilî, *Leâli'l-mehâr*, II, 531.

¹¹³ Bkz. Süleymaniye Kütüphanesi, Ayasofya Bölümü, dn: 000092, 205vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Giresun Yazmaları Bölümü, dn: 000129, 165vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Mihrişah Sultan Bölümü, dn: 000143, 180vr, Muhtârü'n-Nevâzil adı ile: Milli Kütüphane- Ankara, Nevşehir Ürgüp Tahsin Ağa İlçe Halk Kütüphanesi, dn: 50 Ür 212, 148yp. Milli Kütüphane- Ankara, Afyon Gedik Paşa İl Halk Kütüphanesi Koleksiyonu, dn: 03 Gedik 17384, İstinsah tarihi: H.1076 M.1664, Diyarbakır İl Halk Kütüphanesi, Diyarbakır İl Halk Kütüphanesi Koleksiyonu, dn: 21 Hk 860, IV+198+II yp, Muhtârâtü Mecmû'i'n-Nevâzil: Çorum Hasan Paşa İl Halk Kütüphanesi, Çorum Hasan Paşa İl Halk Koleksiyonu, dn: 19 Hk 1515, V+1b-195 vr, Çorum Hasan Paşa İl Halk Kütüphanesi, Çorum Hasan Paşa İl Halk Koleksiyonu, dn: 19 Hk 1672/1, 1a-84a yp, Manisa İl Halk Kütüphanesi, Manisa İl Halk Kütüphanesi Koleksiyonu, 45 Hk 4613, V+146 yp 23satr.

el-Hasirî'den önce yazılmış fetvâ türündeki eserler, müellifleri ve bu eserlerin nerede ve hangi kütüphanelerde bulunduğuna dair başlıca bilgiler şu şekilde özetlenebilir:

Ebü'l-Hasen Ali b. Saîd er-Rüstüfağnî el-Hanefî (v. 345/956):

Ebu'l-Hasan Ali b. Saîd er-Rüstüfağnî'dir. Semerkanddaki Hanefî fakihlerinden biridir. Ebû Mansur Maturidî'nin talebelerinden biridir¹¹⁴.

İrşâdu'l-mühtedî, el-İrşâd fî usûli'd-dîn, Fetâva'r-Rüstüfağnî, Kitâbu'z-zevâid ve'l-fevâid, Kitâb fî'l-hilâf isimli eserleri vardır. 345 yılında vefat etmiştir. Rüstüfağnî nisbesi ise Semerkand'ın köylerinden birine nispetledir.¹¹⁵ Türkiye genelinde Rüstüfağnî'nin el-Fetâvâ'sının el yazması bulunmamaktadır.¹¹⁶

Ebu'l-Leys es-Semerkandî (v. 373/983):

Bir önceki başlık altında da zikrettiğimiz Ebu'l-Leys es-Semerkandî, Fetvâ türü eserler de telif etmiştir.¹¹⁷

Nesefî (v. 424/1033):

Tam adı Ebû Ali Hüseyin b. Hıdr b. Muhammed en-Nesefî el-Feşidiyzeci'dir. Bağdat'ta yaşamıştır. Ebû Bekr b. Muhammed B. el-Fadl'dan fıkıh ilmini tahsil etmiştir. Kendisinden ise Şemsuleimme el-Hulvânî ve Cafer b. Muhammed en-Nesefî eğitim almıştır.

Ebû Cafer el-Ustruşenî'nin vefatının ardından kadılık yapmaya başlamıştır. el-Fetâvâ ve el-Fevâid fî'l-fürû' isimli eserleri vardır. 424 tarihinde Buhârâ'da vefat etmiştir.¹¹⁸ el-Fetâvâ adlı eseri hakkında ise herhangi bir bilgiye ulaşamadık.

¹¹⁴ Kureşî, el-Cevâhirü'l-mudiyye, s. 65

¹¹⁵ Özel, Hanefî Fıkıh Âlimleri, s. 34.

¹¹⁶ Biçer, Sadru'sh-Şehîd (536/1141)'ın Umdetu'l-Fetâvâ Adlı Eserinin Tahkiki, 69.

¹¹⁷ Bkz. el-Fetâvâ, Süleymaniye Kütüphanesi, Carullah Bölümü, dn:00937, 95vr, Fetâva'n-Nevâzil başlık altında da bu nüshalar var: Süleymaniye Kütüphanesi, Serez Bölümü, dn: 000772, 154vr, Beyazıt Devlet Kütüphanesi, Beyazıt Bölümü, dn: 297,5/ 002786, 129vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Kadızade Bölümü, dn: 00253, 191vr, Süleymaniye Kütüphanesi, Reisülküttab Bölümü, dn: 000395, 135vr, Manisa Kütüphanesi, İl Halk koleksiyonu, dn: 45 HK 8462, 51vr, Kütahya Vahid Paşa Kütüphanesi, dn: 00218, 250 vr.

¹¹⁸ Kureşî, el-Cevâhirü'l-mudiyye, II, 109. Özel, Hanefî Fıkıh Âlimleri, s. 36.

Ebû Ali es-Semerkindî (v. 450/1058):

Tam adı Ebû Ali Muhammed b. el-Velîd es-Semerkindî. ez-Zâhid'dir. Ebû Abdullah ed-Dameğânî ile çağdaştır. Mecnû'u'l-fetâvâ ve el-Câmiu'l-asğar fî'l-fürû' isimli eserleri bulunmaktadır. 450 yılında vefat etmiştir.¹¹⁹ es-Semerkindî'nin Mecnû'u'l-fetâvâ eseri, günümüze kadar ulaşan eserlerinden biridir.¹²⁰

Ali b. el-Hüseyin es-Suğdî (v. 461/1068):

Buhara'da yaşamış ve orada kadılık yapmıştır. Yaşadığı dönemde Hanefî mezhebinin imamı olarak meşhur olmuş, fetâvâ konusunda Nutaf fî'l-fetâvâ adlı eseri yazmıştır.¹²¹ Bir de Fetâvâ Şeyhülislam Ebi el-Hasan Ata' b. Hamza es-Suğdî adlı bir eseri vardır.¹²²

Hâherzâde (v. 483):

Tam adı Ebû Bekr Muhammed b. el-Hüseyin b. Muhammed b. el-Hasan el- Buhârî'dir. Bekr Hâherzâde olarak meşhurdur. Mâverâunnehir âlimlerinden biridir. Babasından, dayısı Ebû Sabit, Ebu'l-Fadl Mansur b. Nasr el-Kâğizî'den, el-Hâkim Ebû Ömer ve Muhammed b. Abdilaziz el-Kantârî'den ders aldı. Kendisi ise Ömer b. Muhammed b. Lokman ve Osman b. Ali el-Bîkendî'ye ders vermiştir.¹²³

el-Muhtasar, el-Mebsût, Şerhu'l-Câmi'i'l-kebîr fî'l-fürû' li's-Şeybânî, Şerhu Edebi'l-Kâdî li-Ebî Yusuf, et-Tecnîs, Fetâvâ Hâherzâde, Şerhu Muhtasaru'l-Kudûrî isimli eserleri bulunmaktadır, 483 yılında vefat etmiştir.¹²⁴ Kaynaklarda, Hâherzâde'nin el-Fetâvâ'sı ile hakkında herhangi bir bilgiye ulaşılamamıştır.

Şemsü'l-Eimme Es-Serahî (v.490/1090)

¹¹⁹ İbn Kutluboğa, *Tâcü't- Terâcim*, s. 281. Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 39.

¹²⁰ Bkz. Mecnû'u 'l-Fetâvâ, Diyarbakır Umumi Kütüphanesi, Diyarbakır Umumi Ktp Bölümü, dn: 001559.

¹²¹ Bu eser Selâhaddin en-Nâhî tarafından tahkik edilmiştir ve Darü'l-Furkan tarafından basılmıştır

¹²² Bu eser ise 2020'de Muhammed Yasir Şahin tarafından tahkik edilmiştir, ve Darü'r-Reyâhîn tarafından basılmıştır.

¹²³ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, III, 141-142; İbn Kutluboğa, *Tâcü't- Terâcim*, s. 259.

¹²⁴ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, III, 141-142; İbn Kutluboğa, *Tâcü't- Terâcim*, s. 259.

Asıl adı Muhammed b. Ahmed b. Ebû Sehl Ebû Bekri's-Serahsî'dir. el-Hidaye'de tekrar tekrar bahsedilen büyük imâm Şemsü'l-Eimme, el-Mebsût ve diğer bir çok eserin sahibidir. Fıkıh ve münazara alanlarında huccet kabul edilen, büyük imamlardan biridir ve büyük bir alimdir. H. 490'da vefat etmiştir.¹²⁵ Şemsüleimme es-Serahsî, büyük Hanefî müctehididir. Yaşadığı şehir olan Serahs'a nisbetle Serahsî nisbesiyle tanınmaktadır. Buhara'da tahsil görmüştür. Ebû Hafs Ömer b. Mansûr el-Bezzâz ve Şemsüleimme el-Halvânî'den ders aldı.¹²⁶ el-Vecîz fi'l-fetâvâ adlı bir eser bırakmıştır.¹²⁷

1.2.4. Hasîrî Dönemindeki Fetvâ Eserleri ve Müellifleri

Fadlî (v. 508/1114):

İsmi, Ebû Amr Osman b. İbrahim b. Muhammed b. Ahmed el-Esedî el-Buhârî'dir. Fadlî olarak da bilinir. Hanefî fakihidir. Ebu'l-Hasan Ali es-Suğdî'den ders almıştır. Kendisi Buhârâ ve Semerkand'ta öğrencilere ders vermiştir. Fetâvâ'l-Fadlî isimli eseri çok meşhurdur. 426 yılında doğmuş, 508 yılında Buhârâ'da vefat etmiştir.¹²⁸ Fadlî'nin Fetâvâ'sı ile ilgili herhangi bir bilgiye ulaşamamıştır.

Lâmişî (v. 522/1128):

Lâmişî hakkında bilgiler daha önce verilmiştir. Lâmişî'nin Şemseddin b. Kemal Paşa'nın da eserinde atıfta bulunduğu Fetâvâ eseri hakkında herhangi bir bilgiye ulaşamadık.¹²⁹

Ahmed b. Muhammed b. Ebû Bekr el-Hanefi (v. 522)

Ahmed el-Hanefî'ye fetâvâ konusunda Hizânetü'l-fetâvâ ve Mecmuu'l-fetâvâ adında iki eser nispet edilmekle birlikte kaynaklarda bu şahsa ilişkin herhangi bir bilgi

¹²⁵ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 28-29.

¹²⁶ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 59.

¹²⁷ Bu eser Sudan ve Irak'ta ki üniversitelerin bazı bölümlerinde tahkik edilmiştir. Bkz. <https://majles.alukah.net/t165686/>.

¹²⁸ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 515-516.

¹²⁹ İbn Kemalpaşa, *Mühimmâtü'l-müftî*, I, 453.

bulunmamaktadır. Hizânetu'l-fetâvâ'nın Türkiye genelinde 7 el yazması vardır.¹³⁰ Mecma'u'l-Fetâvâ ise Türkiye genelinde 14 el yazması vardır.¹³¹

es-Sadru's-Şehîd (v. 536/1141):

es-Sadru's-Şehîd hakkında bilgiler önceki başlık altında verilmiştir. Sadru's-şehid'in fetvâ konusundaki eserinin adı Umdetü'l-fetâvâ olup eser Umdetu'l-müftî olarak da bilinmektedir. Kitabü's-salât bölümüyle başlayıp Kitabü'r-rada' bölümüyle bitmektedir.¹³²

Sadru's-şehid'in fetvaya dair diğer eserinin adı el-Fetâva'l-kübrâ'dır. Bu eser (Tecnîsu Vâkı'âtı Husâmuddin) adıyla da anılmaktadır. Yusuf b. Ebî Bekr el-Hâsî (v. 634) bu kitabı bablara ayırmıştır. Mahmud el-Konevî (v. 771) ise özetini yapmış ve fûrû' ile ilgili bazı eklemelerde bulunmuştur.

es-Sadru's-şehîd eserinde, Ebu'l-Leys'in Nevâzil'i, Nâtîfî'nin Vâkı'ât'ı, el-Fadl'ın Fetâvâ'sı ile Semerkand ehlinin fetvalarını bir araya getirmiştir. Nevâzil ile ilgili konularına “ن”, vâkıâta “و”, Ebû Bekr B. el-Fadl'ın görüşleri “ب”, Semerkand ehline ise “س” harfi ile zikredilir. Cemaluddin el-Konevî bu eseri ise, “Müntehab mine'l-Fetâva'l-Kübrâ” da özeti yapmıştır.¹³³ Türkiye'de yazmaları bulunan eser hala tahkik edilmemiştir.¹³⁴

¹³⁰ Bkz. Konya Bölge Yazma Eserler Kütüphanesi, Isparta İl Halk Kütüphanesi, dn: 32 Hk 1542, 184 vr, Balıkesir İl Halk Kütüphanesi, dn: 10 Hk 468/01, 155vr, Milli Kütüphane-Ankara, Tokat Müzesi, dn: 60 Mü 117/1, 131vr, Kastamonu İl Halk Kütüphanesi, 37 Hk 3545, 354, Balıkesir İl Halk Kütüphanesi, dn: 10 Hk 468/1, 155vr, Milli Kütüphane-Ankara, Adana İl Halk Kütüphanesi, dn: 01 Hk 595,184, Diyarbakır İl Halk Kütüphanesi, dn: 21 Hk 1095/1, 185vr.

¹³¹ Eserin yazma nüshaları için bkz. Milli Kütüphane-Ankara, Adana İl Halk Kütüphanesi, dn: 01 Hk 482, 184, Amasya Beyazıt İl Halk Kütüphanesi, Amasya Beyazıt İl Halk Kütüphanesi, dn: 05 Ba 254, 201vr, Amasya Beyazıt İl Halk Kütüphanesi, Amasya Beyazıt İl Halk Kütüphanesi, dn: 05 Ba 1537, 221vr, Diyarbakır İl Halk Kütüphanesi, dn: 21 Hk 657, 213, Milli Kütüphane-Ankara, Nevşehir Ortahisar İlçe Halk Kütüphanesi, dn: 50 Or His 66, 200.

¹³² Halîlî, *Leâli'l-mehâr*, I, 392-39, Biçer, Sadru's-Şehîd (536/1141)'ın Umdetu'l-Fetâvâ Adlı Eserinin Tahkiki, 92-104.

¹³³ Biçer, Sadru's-Şehîd (536/1141)'ın Umdetu'l-Fetâvâ Adlı Eserinin Tahkiki, 87-88.

¹³⁴ Eserin yazmaları için bkz. Süleymaniye Kütüphanesi, Lâleli Bölümü.dn: 1274 dn. Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih Bölümü,dn: 2410, Süleymaniye Kütüphanesi, Fatih Bölümü.dn: 2411, Süleymaniye Kütüphanesi, Yeni Harfler Bölümü, dn: 657-659, Süleymaniye Kütüphanesi, Serez Bölümü, dn:1145.

Sadruşşehid'in fetva konusundaki üçüncü eseri ise el-Fetâva's-suğrâ'dır. Bu eseri Yusuf el-Hâsî el-Fetâvâ'l-kübrâ'yı bablara ayırdığı gibi ayırmıştır. Yusuf es-Sicistânî'nin bazı tercihlerini de eklediği bu esere “Münyetü'l-müftî” adını vermiştir. Eserde nevâdir türünden bilgiler de yer almaktadır.¹³⁵ Eser hala tahkik edilmemiştir.¹³⁶

Ebû Bekr Muhammed b. Abd er-Râşid el-Kirmânî (565/1169):

Kaynaklarda Kirmânî hakkında çok fazla bilgi yer almamaktadır. Abdurrahmân el-Kirmânî ve Cemalüddin el-Yazdî'den eğitim almış ve 565 yılında vefat etmiştir.¹³⁷

Kirmânî'nin fetvaya ilişkin Cevâhirü'l-fetâva adlı bir eseri bulunmakta olup müellif bu kitabında iki hocasının fetva ve görüşleri yanında Buhara, Maverâünnehir, Horasan ve Kirman bölgesi âlimlerinin fetvalarını da eklemiştir. Eser altı bölüm olup birinci bölümde Ebu'l-Fadl el-Kirmânî, ikinci bölümde Cemalüddin el-Yazdî, üçüncü bölümde Atâ b. Hamza es-Suğdî, dördüncü bölümde Neseî, beşinci bölümde Mecdüddin Süleyman b. el-Hasen el-Kirmânî ve son bölümde ise müteahhirûn âlimlerinin fetvaları nakledilmektedir.¹³⁸

Ebü'l-Mehâsin Fahrüddin Hasen el-Özkendî el-Fergânî (v. 592)

Mâverâünnehir bölgesinde bulunan Özcend şehrinde doğmuştur. el-Mergînânî ve Ebû İshak es-Saffâr'dan ders almıştır. Fetâvâ konusunda Fetâvâ Kađîhân isimli bir eser bıraktı. Kaynaklara baktığımızda el-Fetâvâ'l-Hâniyye ya da el-Hâniyye olarak geçtiğini görmekteyiz. Hanefî mezhebindeki fetâvâ konusunda yazılan en muteber fetva eserlerden birisi olarak kabul edilir.¹³⁹

¹³⁵ Biçer, Sadru's-Şehîd (536/1141)'In Umdetu'l-Fetâvâ Adlı Eserinin Tahkiki, 88

¹³⁶ Eserin yazmaları için bkz. İstanbul Millet Kütüphanesi, Feyzullah Efendi Bölümü, dn: 34 Fe 1047, Konya Bölge Yazma Eserler Kütüphanesi. Koleksiyonu. dn: 15 Hk 1897, Konya Bölge Yazma Eserler Kütüphanesi. Koleksiyonu, dn: 15 Hk 1897.

¹³⁷ Halîlî, *Leâli'l-mehâr*, I, 225-226.

¹³⁸ Halîlî, *Leâli'l-mehâr*, I, 225-226.

¹³⁹ Kâtip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, II, 1227. Bu eser 2013 yılında Muhammed el-Hüseyenî tarafından tahkik edilmiştir ve Darü'n-Nevâdir tarafından basılmıştır. Eserin daha önce farklı baskılarının bulunduğu da görülmektedir. Bkz. Halîlî, *Leâli'l-mehâr*, I, 446-447.

BÖLÜM II: EL-HASÎRÎ' VE EL-HÂVÎ FÎ'L-FETÂVÂ ADLI ESERİNİN TAHLİLİ

2.1. Hâsîrî'nin Hayatı

Tam adı Ebû Bekr Muhammed b. İbrâhîm b. Enûş b. İbrâhîm b. Muhammed el-Hasîrî el-Buhârî el-Hanefî'dir.¹⁴⁰

Fazıl Ahmet Paşa nüshasının ilk sayfasında el-Hâvî fî'l-fetâvâ adlı eserin müellifi hakkında şu bilgilere yer verilir:

“Hafız Ebu Sa'd Abdülkerim es-Sem'anî'nin (v. 562/1166) *ez-Zeyl 'alâ Târîhi'l-Hatîb* (Zeyl-ü Târih-i Bağdad) adlı eserin nüshasında elime şöyle bir yazı geçmiştir:

Buharalı Muhammed b. İbrahim b. Enûş b. İbrahim b. Muhammed el-Hasîrî Ebu Bekir b. Ebi İshak. Salih bir fakihdir. İmam Muhammed b. Sehl es-Serahsî'den fıkıh tahsil etmiştir. Kendisi ondan pek çok şey duymuştur ve bize naklettiği için birçok kişi istifade etmiştir. 478 yılında hacca gitmiştir. Kitaplarını Hicaz'da, Irak'ta ve Horasan'da yazmıştır. Daha sonra memleketine gitmiştir. Öğrencileri kendisinden aldığı bilgileri derleyip, aktarmışlardır. Buhara'da Ebu Hafs Ömer b. Mansur el-Buhârî'den ders aldığı bilinir.

Sem'anî (v. 562/1166) hocalarının isimlerini sayarak şöyle der: “Yeğeni Ebu Ömer ve Osman b. Ali el-Bîkendî bize rivayette bulundular ve kendilerinden başka kimse bana ondan bir şey nakletmemiştir.”

Murteza Bedir “Buhara Hukuk Ekolü” adlı kitabında Zeylû Târîhi Bağdâd'ın bize ulaşmadığını belirtmiş olmakla birlikte¹⁴¹, biz eserin bir nüshasına ulaştık ve Carullah

¹⁴⁰ el-Hâvî fî'l-Fetâvâ'nın bazı yazma nüshalarında Hâsîrî'nin adı yanlış zikredilerek Mahmut el-Hâsîrî şeklinde geçmektedir. Carullah Ali ise dördüncü sayfa hamisinde Mahmut el-Hasîrî'nin tam adının Mahmut B. Ahmed B. Abdüsseyyid Cemaleddin Ebu Hamid olduğunu ifade ederek sözkonusu kişinin el-Hâvî sahibi olmadığını belirtmiştir. Zira Mahmut el-Hâsîrî, meşhur Hanefî âlimlerinden biri olan Kadıhan'dan fıkıh ilmini tahsil etmiş ve 636/1238'da Dimaşk'ta vefat etmiştir. Çalışmamızın temel konusunu teşkil eden el-Hâvî müellifi Hâsîrî ise Serahsî'nin öğrencisidir. Carullah Ali, İmam Attabî'nin “Camiu'l-Fıkıh” adlı eserinde el-Havî'den nakilde bulunduğunu söylemektedir. Halbuki vefat tarihlerine istinaden bu kanaatin yanlış olduğu anlaşılmaktadır. İmam Attabî 586/1190'da, Hâsîrî ise 636'da vefat etmiştir. Ayrıca Hâsîrî'nin eserinde çokça rastladığımız “Üstadımız şöyle dedi” ibaresiyle genellikle Serahsî'yi kastedilmektedir. Yine Camiü'l-Fıkıh adlı eserin Feyzullah Efendi nüshasında, Attabî'nin el-Havî eserindeki satım (bey') bölümünden naklettiği fetvaların elimizdeki nüshalarla örtüştüğü görülmektedir.

¹⁴¹ Bedir, *Buhara Hukuku*, s. 57-58.

Ali nüshasının dördüncü varağına el yazısıyla yazdığına ek bir şey bulunmadığını tespit ettik.

İmam Zehebî *Târîhü'l-İslâm* kitabında¹⁴² Hasîrî'nin hocalarına dair şu bilgileri verir:

1) Hafız Ömer b. Mansur el-Buharî. Hasîrî kendisinden ilim tahsil etmiş ve nakillerde bulunmuştur. O da hicrî 460/1068 yılında vefat etmiş olan Mâveraünnehir muhaddisi olarak da bilinen Ömer b. Mansur b. Ahmed b. Muhammed b. Mansur Hafız Ebu Hafs el-Buharî el-Bezzaz'dan ilim tahsil etmiştir.¹⁴³

2) Hasîrî'nin bir diğer hocası ise hicrî 481/1089'de vefat etmiş olan ve kendi çağında Mâveraünnehir bölgesi Hanefîlerinin şeyhi olarak anılan Abdülkerim b. Ebi Hanife b. el-Abbas Ebu'l-Muzaffer el-Andaki el-Buhari'dir.¹⁴⁴

3) Hasîrî'nin bir diğer hocası ise fakih ve zahit gibi ünvanlarla anılan ve yüz otuz yıldan fazla süreyle yaşadığı belirtilen, Ebû Muhammed ez-Zebîrî'dir (v. 495/1102). Zehebî bu zatın hayat süresiyle ilgili olarak: "Dünyada bunun bir benzeri yoktur. 495/1102'te vefat etmiştir."¹⁴⁵ demiştir.

4) el-Emir b. Makula. Bu zat da Ali b. Hibetü'llah b. Ali b. Cafer b. Ali b. Muhammed, İbnü'l-Emir'den ilim tahsil etmiştir. Bu zat, Sa'dü'l-Melik ibn Makula olarak bilinir. 487/1095'de vefat etmiştir.¹⁴⁶

İmam Hasîrî'ye dair bilgi verenler ittifakla kendisinin İmam Serahsî'nin öğrencisi olduğunu ittifakla belirtmişlerdir.

Tabakat eserlerinde Hasîrî'nin talebeleri hakkında yalnızca iki isim sayılmaktadır. Bunlar da yeğeni Ebu Amr ve Osman bin. Ali el-Bîkendî (v. 552/1157)'dir.¹⁴⁷ Bazı kaynaklarda talebelerin isimlerinin hatalı bir şekilde belirtildiği görülmektedir. Mesela Ahmet Özel kitabında, el-Cevahirü'l-Mudiyye'den nakille İbn Mâkûlâ'nın (. 475/1082) onun talebesi

¹⁴² Zehebî, *Tarihu'l-İslam*, X, 828.

¹⁴³ Zehebî, *Tarihu'l-İslam*, X, 156.

¹⁴⁴ Zehebî, *Tarihu'l-İslam*, X, 495.

¹⁴⁵ Zehebî, *Tarihu'l-İslam*, X, 769.

¹⁴⁶ Zehebî, *Tarihu'l-İslam*, X, 581.

¹⁴⁷ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-muđıyye*, II, 3.

olduğunu söylemiştir.¹⁴⁸ Ancak İmam Zehebî (v. 748/1107) *Tarihu'l-İslam* adlı eserinde açıkça İbn Mâkûlâ'nın Hasîrî'nin talebesi değil hocası olduğunu söylemektedir.¹⁴⁹

Bibliyografya eserlerinde Hasîrî'nin vefatı hakkında iki farklı tarih zikredilir. Bu rivayetlerden ilkinde göre İmam Hasîrî ilmi yolculuğundan sonra memleketi Buhara'ya dönmüş ve orada hicri 500 yılında vefat etmiştir.¹⁵⁰ Ancak Kâtip Çelebi (v.1068/1657), Hasîrî'nin 505'te vefat ettiğini ifade eder.¹⁵¹ Kehhâle ise her iki tarihe yer vermiş, Hasîrî'yi tanıtırken 500 yılında vefat ettiğini daha sonra metin içerisinde Katip Çelebi'den nakille 505 yılında vefat ettiğini ifade etmiştir.¹⁵²

Kaynaklar, Hasîrî'nin doğum tarihi ve doğum yerini net bir biçimde belirtmemektedir. "Hasîrî" nisbesinin doğduğu yere mi atıf olduğu, yoksa başka bir husustan mı kaynaklandığı da kesin olarak belli değildir. Fakat "Hasîrî" nisbesiyle anılan bir diğer Hanefî fakihi, Ebü'l-Mehâmid Cemâlüddîn Mahmûd el-Hasîrî el-Buhârî'nin hayatını kaleme alan Cengiz Kallek, bu nisbenin Buhara'da hasır dokumacılığıyla meşhur bir mahallede doğmasından ötürü verildiğini zikretmektedir.¹⁵³ Eserini incelediğimiz Hasîrî'nin de aynı sebeple bu lakapla anılmış olması mümkündür.

2.2. EL-HÂVÎ Fİ'L-FETÂVÂ

Bibliyografya eserlerinde Hasîrî'nin el-Havî adlı eseri dışında herhangi bir eserinden bahsedilmediği görülmektedir. Bazı kaynaklarda Hasîrî'den bize ulaşan tek eserin el-Havî fi'l-fetâvâ olduğu belirtilmektedir.¹⁵⁴

¹⁴⁸ Saffet Köse de İslam Ansiklopedisinde İbn Makula'nın Hasîrî'nin öğrencisi olduğunu belirtmiştir. Bkz. Köse, "Hasîrî, Muhammed b. İbrâhim", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hasiri-muhammed-b-ibrahim> (12.11.2020).

¹⁴⁹ Zehebî, *Tarihu'l-İslam*, X, 828. Bahsi geçen İbn Makula'nın vefat tarihinin h. 475 olduğu dikkate alınırsa onun Hasîrî'nin öğrencisi olması uzak bir ihtimal olarak görünmektedir.

¹⁵⁰ Kureşî, *el-Cevahiru'l-Mudiyye*, III, 8.

¹⁵¹ Katip Çelebi, *Keşfü'z-Zunûn*, I, 624.

¹⁵² Kehhâle; *Mu'cemü'l-Müellifîn*, VIII, 193.

¹⁵³ Kallek, "Hasîrî Mahmûd b. Ahmed", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hasiri-mahmud-b-ahmed> (12.11.2020). Akman, Hasîrî'nin el-Havî Fî'l-Furû" Adlı Eserinin 'İbadetler' Bölümünün Edisyon Kritiği, s. 7.

¹⁵⁴ Kavakçı, *XI. ve XII. Asırlarda Karahanlılar Devrinde Mavara al-Nahr İslam Hukukçuları*, s. 66; Köse, "Hasîrî, Muhammed b. İbrâhim", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hasiri-muhammed-b-ibrahim> (12.11.2020).

Karabulut, “Dünya Kütüphanelerinde Mevcut İslam Kültür Tarihi İle İlgili Eserler Ansiklopedisi” adlı eserinde Hasîrî’ye ait “Tefsiru’l-Fâtîha” adında bir eser tespit ettiğini belirtmiş olup eserin demirbaş kaydında “Ramazanoğlu, 895/2” koduyla kayıtlı ve 43 ve 52 sayfaya sahip olduğu belirtilmiştir.¹⁵⁵ Bununla birlikte kaynaklarda Hasîrî’nin böyle bir tefsirinden hiç söz edilmemiş olması bu tespitin ihtiyatla karşılanmasını gerektirir.

Hasîrî’nin *el-Hâvî fi’l-fetâvâ* adlı eseri üç farklı isimle tanınır: *Hâvî’l-Hasîrî*, *el-Hâvî fi’l-fetâvâ* ve *el-Hâvî fi’l-furû*. Zikredilen ilk iki isim eserin Türkiye’de bulunan tüm yazma nüshalarında yer almaktadır. Üçüncüsü ise yalnızca Beyazıt kütüphanesinin fihristinde yer almaktadır. Yazma nüsha üzerinde ise fihristte zikredilen üçüncü isim değil ilk veya ikinci isim yazıldığı görülmektedir.

Mu’cemü’l-müellifin adlı kitapta Hasîrî’nin eserinin adı *el-Hâvî fi furûi’l-fikhi’l-Hanefî* ismiyle zikredilmektedir.¹⁵⁶ Eserin ibadetler bölümünü Yüksek lisans tezi çalışması olarak tahkik eden Ercan Akman da bu ismi kullanmıştır.¹⁵⁷ Eserin tüm yazma nüshalarında ve Beyazıt kütüphanesindeki nüshada ilk iki isim zikredildiği halde Akman, bu üçüncü ismi niçin tercih ettiğine ilişkin herhangi bir bilgiye yer vermemiştir.

2.2.1. El-Hâvî Fi’l-Fetâvâ Adlı Eserin Önemi

Hasîrî’nin *el-Hâvî fi’l-fetâvâ* adlı eseri özelden genele söylemek gerekirse Mâveraünnehir bölgesi fıkıh düşüncesi, Hanefî fıkıh düşüncesi ve genel fıkıh tarihi açısından büyük bir öneme sahiptir.

Eseri Mâveraünnehir açısından önemli kılan husus, fûru fıkıh ve fetva konularında bölge âlimlerinden yaptığı nakillerdir. Bir kısmı günümüze ulaşmamış farklı eser ve âlimlerden aktarımlarda bulunan Hasîrî, Mâveraünnehir bölgesi fıkıh düşüncesi üzerine yapılacak

¹⁵⁵ Karabulut, *Dünya Kütüphanelerinde Mevcut İslam Kültür Tarihi İle İlgili Eserler Ansiklopedisi*, IV, 2455.

¹⁵⁶ Kehhâle; *Mu’cemü’l-Müellifin*, VIII, 193

¹⁵⁷ Akman, Hasîrî’nin “El-Hâvî Fi’l-Furû” Adlı Eserinin ‘İbadetler’ Bölümünün Edisyon Kritiği, Ondokuz Mayıs Üniversitesi, Sosyal bilimler Enstitüsü, Yüksek Lisans Tezi(2019)

araştırmalarda bölge âlimlerinin görüşlerinin tespitinde önemli bir role sahip olmaktadır.

158

Şükrü Özen'in "Ebu Bekr el-İyazî'nin, el-Mesâilü'l-aşru'l-İyâziyye'sine bugün için Muhammed b. İbrahim el-Hasîrî'nin el-Hâvî fil-Fetâvâ adlı eserinde yaptığı iktibas sayesinde ulaşma imkânı bulunmaktadır"¹⁵⁹ ifadesi eserin günümüze gelmemiş bir takım kaynaklara ilişkin verdiği bilgilere ve önemine örnek olarak zikredilebilir. Aynı minvalde olmak üzere tahkikini yaptığımız muamelat bölümünden şu örnekleri zikredebiliriz: Ebu Nasr el-Debûsî'ye sirke suyunun meyve suyu karşılığında alınmasının hükmü sorulmuş, gerek Debûsî gerekse Ebu Bekr İyazî buna cevaz vermiştir.¹⁶⁰ Yine Ebu Bekr İyazî'ye "odun satın alan kişinin daha sonra satıcıya bu odunu kendisinin evine taşıması talebinde bulunması" hakkında soru sorulmuş, İyazî şöyle söylemiştir: "Bu şart satım akdinde zikredilmediği için akdi fasit kılmaz. Bu, akitten sonra söylenmiş müstakil bir ifadedir. Satıcı odunu dilerse müşterinin evine taşır, dilerse taşımaz. Şehirde alışveriş yapıyorsa taşıma fiili şart koşulmamışsa alıcının evine taşır, ancak ev uzaksa evine (satıcı) götürmeme hakkı vardır."¹⁶¹ Bu iki örnekte isimlerine yer verilen âlimlerin görüşleri, yalnızca el-Hâvî adlı eser aracılığıyla bilinmektedir.

el-Hâvî aynı zamanda müellifin yaşadığı dönemde tartışma konusu olan meselelerin tespiti konusunda da büyük önem arz etmektedir.¹⁶² Zira binlerce fıkıh meselesi içinden müellifin eserinde yer verdiği konular, eserin yazıldığı dönem açısından aktüel olma özelliğine sahip olan konulardır.

¹⁵⁸ Kavakçı, *XI. ve XII. Asırlarda Karahanlılar Devrinde Mavera al- Nahr İslam Hukukçuları*, s. 69. Özen, "IV. (X.) Yüzyılda Mâverâünnehir'de Ehli Sünnet- Mu'tezile Mücadelesi ve Bir Ehl-i Sünnet Beyannameşi", s. 83.

¹⁵⁹ Şükrü, "IV. (X.) Yüzyılda Mâverâünnehir'de Ehli Sünnet- Mu'tezile Mücadelesi ve Bir Ehl-i Sünnet Beyannameşi", s. 83; Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 43.

¹⁶⁰ Carullah nüshası, 183:

وسئل أبو نصر الدبوسي عن بيع الخل بالعصير متفاضلاً قال يجوز، وكذا قال أبو بكر العياضي.

¹⁶¹ Carullah nüshası, 185:

وفي الجامع الأصغر وسئل أبو بكر العياضي عن اشتري حطباً في القرية ثم قال موصولاً بالبيع، ولكن احمله إلى منزلي قال: لا يفسد البيع إذ الشرط ليس في صلب العقد بل هو كلام مبتدأ، فإن شاء فعله وإن شاء لا، وإن لم يشترط الحمل وقد اشترى، في المصر، قال يوفيه في منزله إلا أن يكون منزله بعيداً.

¹⁶² Kavakçı, *XI. ve XII. Asırlarda Karahanlılar Devrinde Mavera al- Nahr İslam Hukukçuları*, s. 65.

el-Hâvî'nin sonraki dönem Hanefî hukuk düşüncesi açısından da önemli bir yere sahip olduğu görülmektedir. Müellifin vefatından sonra yazılan pek çok eserde bu esere atıflarda bulunulmuş. Bu eser hakkında Hanefî muhitte herhangi olumsuz bir ifadeye rastlanılmamakta, tersine pek çok övücü ifadeye rastlanmaktadır.

Bazı kaynaklar bu kitabın mezhepte mutemed bir eser olduğunu belirtirken,¹⁶³ diğer bazı kaynaklar ise eserin mezhebin ana kaynaklarından sayılabileceğini ifade ederler.¹⁶⁴ Kimi eserlerde ise el-Hâvî hakkında “mezhebin fetvalarının bir arada toplandığı yer” anlamına gelen “Mecmaü'l-Fetava” nitelemesinde bulunurlar.¹⁶⁵

Yusuf Ziya Kavakçı, eseri “tamamen fıkhn fûruuna aittir” diye nitelerken,¹⁶⁶ Kâtip Çelebi, *Keşfü'z-zünun* adlı eserinde “Hanefî fıkhnının temel eserlerinden biri, eserin içerisinde görüşlerine müracaat edilen ve görüşleri muteber addedilen birçok âlimin fetvaları yer almaktadır” diye belirtir.¹⁶⁷

Eserin önemine ve muteberliğine binaen Hanefî mezhebinde Hasîrî'den sonra gelenler onun fetvalarından nakilde bulunmuşlardır. Aşağıda, Hasîrî'nin eserinden nakilde bulunan Hanefî âlimlerin bu nakillerine ilişkin bazı örneklere yer vereceğiz.

1) Attâbî (v. 586/1190)

Hasîrî'den ilk nakilde bulunanlar arasında hicri (586/1190)'da vefat eden, *el-Fetavâ'l-Attâbîye* eserinin sahibi imam Ahmet b. Muhammed b. Ömer Nasr Attâbî el-Buhârî'dir. *el-Fetavâ* eseri *Camîu'l-Fıkhn ve Cevamîu'l-Fıkhn*¹⁶⁸ isimleriyle bilinmektedirler.¹⁶⁹ Buna örnek olarak, *el-Fetavâ'l-Attâbîye* adlı eserindeki şu ifadeyi zikredebiliriz: “el-Hâvî'de belirtildiğine göre karz verirken veya sonrasında vade tayin etmek caiz değildir.”

¹⁶³ Bkz. Özel, *Hanefî Fıkhn Âlimleri*, s. 61.

¹⁶⁴ Taşkesenoğlu, *İbn Abidin Tercümesi ve Fihristi*, s. 53.

¹⁶⁵ Kavakçı, *XI. ve XII. Asırlarda Karahanlılar Devrinde Mavara al- Nahr İslam Hukukçuları*, s. 66.

¹⁶⁶ Kavakçı, *XI. ve XII. Asırlarda Karahanlılar Devrinde Mavara al- Nahr İslam Hukukçuları*, s. 66.

¹⁶⁷ Kâtip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, 1, 624.

¹⁶⁸ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-muđıyye*, I, 114.

¹⁶⁹ Bu eser hâlâ yazma halde olup tahkiki yapılmamıştır. Eserin yazma nüshasında Attâbî'nin el-Havî'den nakilde bulunduğu görülmektedir.

Attâtîbî'nin sözünü ettiği mesele elimizdeki el-Hâvî nüshalarında farklı bir biçimde ifade edilmektedir. Dolayısıyla Attâbî'nin de fetvayı mana ile aktardığını söyleyebiliriz.¹⁷⁰ el-Havî'de bu mesele şu şekilde ele alınmaktadır:

“Sahih bir satım akdi yaptıktan sonra satım bedelinin ödenmesini hasat zamanına veya ekinin başağının sapından ayrıldığı zamana kadar erteleme hakkında soru sorulduğunda [Hasîrî] şu şekilde cevap vermiştir:

Ebu Hanife'ye göre satım akdi fasit olur. İmam Muhammed'e göre ise satım akdi bâtlı olmaz, bedelin ödenmesinin ertelenmesi sahihtir; çünkü satım akdi vadesiz olarak sahih olmuştur. Bilinmezlik satım bedelindeki vade konusunda olduğundan bu mesele bu yönüyle kefaletle benzemektedir.

İmam Muhammed'in bu görüşü karz akdi dikkate alındığında geçersiz olmaktadır. Çünkü karz akdinde borç verdikten sonra veya borç verme anında vade belirlemek caiz değildir.”¹⁷¹

Görüldüğü üzere Attâbî bu fetvanın yalnızca sonuç bölümünü manen aktarmıştır.

2) Burhaneddin el-Buhârî (v. 616/1219)

Mezhep içinde en önemli kitaplardan biri olarak kabul edilen ve (v. 616/1219)'da vefat eden İmam Burhânüddîn el-Buhârî tarafından kaleme alınan, *el-Muḥîṭü'l-Burhânî* adlı eserin 25 yerinde Hasîrî'nin eserinden nakilde bulunulmuştur.¹⁷²

Burhaneddin el-Buhârînin el-Hâvî'den yaptığı nakillere bazı örnekler verelim:

[1] – “Bir kadının saçına şehvetle dokunmak hürmet-i musahareyi gerektirmez.”¹⁷³

¹⁷⁰ Attâbî, . *el-Fetavâ*, Feyzullah Efendi nüshası, s. 67

في الفصل الثالث فيما يتعلق بتمام الأثمان، في مسألة التأجيل في القرض، قال: " لا يجوز الأجل في القرض ولا بعده، ذكره في الحاشية."

¹⁷¹ Carullah nüshası, V, 198:

وسئل عَمَّنْ باعَ بَيْعاً صَحِيحاً ثُمَّ أَخَّرَ الثَّمَنَ إِلَى الْحَصَادِ وَالْذِيَّاسِ، فَقَالَ: عَلَى مَذْهَبِ أَبِي حَنِيفَةَ -رَحِمَهُ اللَّهُ- يَفْسُدُ الْبَيْعُ، وَعَنْ مُحَمَّدٍ -رَحِمَهُ اللَّهُ- أَنَّهُ لَا يَبْطُلُ، وَالتَّأْخِيرُ صَحِيحٌ؛ لِأَنَّ الْبَيْعَ صَحَّ بِغَيْرِ أَجَلٍ، وَجَعَلَ الْأَجَلَ الْمَجْهُولَ فِي الثَّمَنِ فَصَارَ كَالْكَفَالَةِ، غَيْرَ أَنَّ هَذَا يَبْطُلُ بِالْقَرْضِ، فَإِنَّهُ لَا يَجُوزُ التَّأْجِيلُ بِأَجَلِهِ بَعْدَ الْقَرْضِ، أَوْ مَقَارَناً لَهُ

¹⁷² Örnek olarak bkz. Burhâneddin el-Buhârî, *el-Muḥîṭü'l-Burhânî*, II, 41, 283, 288, III, 24, 66, 156.

¹⁷³ Burhâneddin el-Buhârî, *el-Muḥîṭü'l-Burhânî*, III, 66.

[2] – “Bir kimsenin bir kadınla zina ettiği yönünde bir itham söz konusu olsa, daha sonra kadın hamile kalsa ve bu erkekle evlense bu erkek, kadının karnındaki yavrunun kendisine ait olduğunu ikrar etmese Ebu Yusuf’a göre nikâh fasittir. Bu durumda kadın nafakayı hak etmez.”¹⁷⁴

[3] – “[Kurban bayramında] kişi imam kurban bayramı namazının teşehhüdünü bitirdikten sonra ancak henüz selam vermeden önce kurbanını kesmiş olsa bu caiz olmaz. Bir rivayete göre ise kötü bir iş yapmış olmakla birlikte caiz olmuş olur. Bize göre bu yeterli değildir. Hasan [bin Ziyad]’a göre bu yeterlidir.”¹⁷⁵

[4] – “Bir kimse bir mescit inşa ettikten sonra [mescidi insanlara namaz kılmak üzere teslim etmemiş olup] mescid elinde iken onun üstüne bir ev inşa etse bu caiz olur. Ancak mescidi inşa ettikten sonra insanların namaz kılmasına müsaade etmiş, sonra da üzerine ev inşa etmek istemişse buna müsaade edilmez.”¹⁷⁶

[5] – “Bir kimse; bu dirhemi tasadduk etmek Allah için üzerime borçtur, dedikten sonra başka bir dirhem tasadduk etse bu yeterli olur. O dirhemi tasadduk etmeden önce dirhem onun elinde iken telef olursa bir şey yapması gerekmez.”¹⁷⁷

[6] – “Fakihe [yani Ebu’l-Leys es-Semerkandî’ye], malın zekatının babası zengin olan fakir bir kıza -evli olsun veya olmasın- verilmesi hakkında sorulmuş, bazılarının buna cevaz verdiğini bazılarının ise cevaz vermediğini söylemiştir.”¹⁷⁸. Burhaneddin el-Buhârî’nin bu fetvayı mana ile aktardığı görülmektedir.¹⁷⁹

¹⁷⁴ Burhâneddin el-Buhârî, *el-Muḥîṭü ’l-Burhânî*, III, 525.

¹⁷⁵ Burhaneddin el-Buhârî, *el-Muḥîṭü ’l-Burhânî*, VI, 89.

¹⁷⁶ Burhaneddin el-Buhârî, *el-Muḥîṭü ’l-Burhânî*, VI, 207.

¹⁷⁷ Burhaneddin el-Buhârî, *el-Muḥîṭü ’l-Burhânî*, VI, 265.

¹⁷⁸ Burhaneddin el-Buhârî, *el-Muḥîṭü ’l-Burhânî*, II, 283:

وفي «الحاوي» سئل الفقيه عن دفع زكاة ماله إلى بنت رجل غني، والابنة فقيرة كبيرة، ولها زوج، أو ليس لها زوج، قالوا: قال بعضهم: يجوز، وقال بعضهم: لا يجوز.

¹⁷⁹ Carullah nüshası: s. 65:

سئل الفقيه عن دفع الزكاة إلى ابن رجل غني والابن فقير صغير، أيجوز فقال: لا. وإن دفع إلى ابنته الكبيرة، قال بعضهم: لا يجوز. وعن أبي يوسف رحمه الله تعالى قال: إذا كان الأب من مشاريق الأغنياء لم يجز، يعني من المكثرين والأندب. وعلى هذا القياس قال الفقيه: وكذلك هذا الاختلاف في المرأة، الرجل غني والمرأة فقيرة فقيل للفقيه: وكيف يفتي الفقيه من هذين القولين. فقال: لا أفتي. أحدهما، لكن أذكر الاختلاف.

Yukarıdaki örneklerde de görüleceği üzere Burhaneddin el-Buhârî genellikle Hasîrî'nin fetvalarını aktarıp kabul ya da red yönünde bir açıklama beyan etmediği halde nadiren de olsa Hasîrî'ye yönelik itirazlar yöneltmiştir. Buna dair şu örneği zikredebiliriz:

“Bir kimse sığır eti yemeyeceğine dair yemin ettikten sonra manda eti yese yemini bozulmuş olmaz. İmam Muhammed el-Câmi' [el-Câmiü'l-kebîr] adlı eserinde bu şekilde belirtmiştir. el-Hâvî adlı eserde ise şöyle denilmiştir: “Bu kişi yeminini bozmuş olur. Bunun aksine kişi manda eti yemeyeceğine dair yemin ettikten sonra inek-dana eti yese yemini bozulmuş olmaz. Çünkü sığır sözcüğü cins, manda ise tür bildirir.” Doğru olan el-Câmi'deki görüştür. Çünkü manda sözcüğü her ne kadar bir tür sığır olsa bile genellikle manda eti yenilmez. Oysa yemin eden kimse sığır sözcüğünü yeme fiiline bitişik olarak zikretmiştir. Bu durumda onun yemini genellikle yenilmesi adet olan şeyi içermektedir. Nitekim bir kimse kelle satın alamayacağına dair yemin ettikten sonra kuş kafası satın alsa, her ne kadar ona da “kelle” adı verilirse de yemini bozulmaz. Çünkü genellikle kuşun kafası satın alınmaz. Kelle sözcüğü satın almaya bitişik olarak zikredildiğinde genellikle satın alınan kelleyi ifade eder. Bizim meselemizde de durum böyledir.”¹⁸⁰

3) İbn Nüceym (v. 970/1563)

İbn Nüceym, *el-Eşbâh ve'n-nezâ'ir*¹⁸¹ eserinde, Hasîrî'nin el-Havi sonunda malın mülkiyetinin satım akdiyle mi yoksa sonrasında mı karşıya geçeceği konusunda önemli bazı açıklamalar yaptığını belirtir ancak konunun ayrıntısına girmez.¹⁸²

el-Bahrü'r-râ'ik adlı eserlerinde ise ibâdât, nikah, yemin ve iki tane de vakf bahislerinde¹⁸³ olmak üzere toplam beş yerde Hâsîrî'den nakilde bulunmuştur.¹⁸⁴ İbn Nüceym'in muamelat bahislerinde Hasîrî'nin eserine atıfta bulunmadığı görülmektedir.

¹⁸⁰ Burhaneddin el-Buhârî, *el-Muḥîṭü'l-Burhânî*, IV, 284.

¹⁸¹ İbn Nüceym, *el-Eşbâh ve'n-nezâ'ir*, s. 365.

¹⁸² İbn Nüceym, *el-Eşbâh ve'n-nezâ'ir*, s. 396.

وَقَالَ فِي آخِرِ الْحَاوِيِ الْحَصِيرِيُّ مَسْأَلَةً جَلِيلَةً فِي أَنَّ الْمُبِيعَ يُمْلِكُ مَعَ الْبَيْعِ أَوْ بَعْدَهُ.

¹⁸³ İbn Nüceym, *el-Bahrü'r-râ'ik*, I, 403; III, 114; IV, 333; V, 256, 259.

¹⁸⁴ İbn Nüceym'in yaptığı nakiller birazdan Şürünbülâlî'den yapılacak nakillerle aynı olduğundan bu meselelere orada yer verilmiştir.

1098/1687 yılında vefat eden İmam Hamevî, *Gamzu uyûni'l-besâir fî şerhi'l-Eşbâh ve'n-nezâ'ir* adlı eserinde doğrudan el-Hâvî'den iktibasta bulunmayıp, İbn Nüceyn'in eserini referans alarak bu eserde zikredilen nakillerde bulunmuştur.¹⁸⁵

4) Şürünbülâlî (v. 1069/1659)

Şürünbülâlî'nin (v. 1069/1659) Osmanlı Devletinin önde gelen şeyhülislamlarından ve fıkıh âlimlerinden olan Molla Hüsrev'in (v. 885/1480) *Dürerü'l-hükkâm* adlı eserine yazdığı hâşiyede¹⁸⁶ de şu üç yerde Hasîrî'den lafzen değil manen nakilde bulunmuştur.

[1] – “Namaza sonradan gelen kişi (mesbuk) namaza başladığında imama uymak yerine kaçırıldığı kısmı kaza etse sonradan imama uysa bir görüşe göre sünnete muhalefet etmesi sebebiyle bu hareketi mekruh olmakla birlikte namazı bozulmuş olmaz. Bir görüşe göre ise namazı bozulmuş olur ki bu görüş daha doğrudur. Çünkü –el-Muhtasarü'z-Zahîriyye'de belirtildiği üzere- mensuh olan fiili yapmıştır. Hasîrî ise el-Hâvî adlı eserinde el-Câmiü'l-asgar adlı esere nispet ederek namazın bozulmayacağı görüşünü sahih kabul etmiştir. [Kâsânî] Bedâi'de Zahîriyye adlı eserde yer alan namazın fasit olduğu görüşünü sahih kabul etmiştir.”¹⁸⁷

Bu örnekte Şürünbülâlî'nin Hasîrî'den naklettiği görüşü tercih etmediği, diğer görüşü tercih ettiği görülmektedir.

[2] – Bir cariye'nin efendisi onunla ilişkide bulunduktan sonra bu cariye ile başka bir kimsenin evlenmesi sahihtir. Böyle bir durumda önceki ilişki sebebiyle cariye'nin hamile olup olmadığını belirlemek için cariye'ye efendisi tarafından bir hayız görünceye dek istibra yaptırılmasının hükmü konusunda iki farklı görüş bulunmaktadır. Bir görüşe göre bu vacip iken diğer görüşe göre müstehaptır. “Hasîrî el-Hâvî adlı eserinde bunun vacipliği görüşünü İmam Muhammed'in görüşü olarak belirtmiştir.”¹⁸⁸ Şürünbülâlî de bu konuda Hasîrî'nin görüşünü tercih etmiştir.

¹⁸⁵ Hamevî, *Gamzu uyûni'l-besâir*, IV, 304.

¹⁸⁶ Şürünbülâlî, *Gunyetu zevi'l-ahkâm*, I, 93, 333; II, 44.

¹⁸⁷ Şürünbülâlî, *Gunyetu zevi'l-ahkâm*, I, 93.

وصح في الحاوي الحصري عدم فساد صلاته معزيا إلى الجامع الأصغر واختار في البدائع ما صححه في الظهيرية من الفساد..

¹⁸⁸ Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkâm*, I, 333:

[3] – “Yeminlerde yemin eden kimselerin niyetleri değil söyledikleri lafızlar dikkate alınır.”¹⁸⁹

5) Muhammed Emin İbn Âbidîn (v. 1252/1836)

Hasîrî’den nakilde bulunan âlimlerden birisi de 1252/1836 yılında vefat eden imam İbn Âbidîn’dir.

İbn Âbidîn, İbn Nüceym’in *el-Bahru’r-râik* adlı eserine yazdığı *Minhatü’l-Hâlık* adlı hâşiyesinde Kınalızade’den¹⁹⁰ Hasîrî’nin görüşünü nakilde bulunmuştur. Bir vakfın nâzırının vakfı gabn-ı fâhişle kiraya veremeyeceği belirtilirken fazlalığın ölçüsü ile ilgili olarak Hasîrî’den “emsal kira ücretinin iki katı” şeklinde görüş nakleden Kınalızade bu görüşü Hasîrî’den başkasında görmediğini, doğru olanın gabn-ı fâhişin “insanların aldanmayacağı miktar” olduğunu söylemiştir. Bu miktar ister emsal kira ücretinin yarısı, ister dörtte biri olsun fark etmez.¹⁹¹ İbn Âbidîn, İbn Nüceym’in Kunye adlı eserden yaptığı naklin el-Hâvî’deki görüşü desteklediğini belirtir.

İbn Âbidîn, *Reddû’l-muhtâr ‘ale’ d-Dürri’l-muhtâr* adlı eserinde Pîrîzade aracılığıyla el-Hâvî’den şu fetvayı aktarmıştır: “Vakfeden kimsenin komşuları ve akrabalarından vakfın yönetimini ancak maaş karşılığı üstlenen kimseler bulunduğu bunlar dışında vakfı maaş almaksızın yöneten bir kimse bulursa bu konuda karar verme yetkisi hâkime ait olup vakıf lehdarlarının maslahatına uygun olacak şekilde karar verir.”¹⁹²

İbn Âbidîn’in yine Pîrîzade aracılığıyla Hâvî’den aktardığına göre bir vakıf kiralandıktan sonra vakfın emsal ücreti kiraya verildiği ücretin yarısı oranında artsa bu durumda vakfın mütevellisi kiracı ile bu yeni emsal ücret karşılığında yeniden akit yapar.¹⁹³

وفي البحر عن الذخيرة الصحيح أنه يجب على المولى استئجارها إذا أراد تزويجها وإليه مال شمس الأئمة السرخسي.
وفي الحاوي الحصري جعل الوجوب قول محمد

¹⁸⁹ Şürünbülâlî, *Gunyetu zevi’l-ahkâm*, II, 44: عن الحاوي الحصري المعتبر في الأيمان الألفاظ دون الأغراض

¹⁹⁰ İbn Âbidîn herhangi bir eser adı zikretmemiş olmakla birlikte konu vakfı meselesi olduğundan ve Kınalızade’nin vakfa dair eseri *el-İs’âf fî ahkâmi’l-evkâf* olduğundan bu eserden nakilde bulunduğunu düşünüyoruz.

¹⁹¹ İbn Âbidîn, *Minhatü’l-Hâlık*, V, 256.

¹⁹² İbn Âbidîn, *Reddû’l-muhtar*, IV, 382.

¹⁹³ İbn Âbidîn, *Reddû’l-muhtâr*, IV, 403:

İbn Abidîn el- 'Ukûdü'd-dürriyye fî tenkîhi 'l-Fetâva 'l-Hâmidîyye eserinde ise dört yerde Hasirî'den iktibas yapmıştır¹⁹⁴. Kitâbu'n-nuzzâr'da Hasirî'den vakıf gözetiminde bulunacak kişinin tanındık olup ücretli bakmak istemesi veya yabancı birisi olup ücretsiz bakmayı kabul etmesi durumunda bu iki kişiden hangisinin daha liyakatli olduğuna hâkimin karar vereceğini nakletmiştir¹⁹⁵. İkrar bölümünde el-Hâvî'den davacının tüm davalarından vazgeçmesinin caiz olduğunu nakletmiştir¹⁹⁶. “Hazır ve İbaha” bölümünde, Hasirî aracılığıyla Ebu Yusuf'tan nakledildiğine göre bir kişinin sahip olduğu iki cariye kendilerinin kardeş olduğunu iddia ederlerse ve bu kişi de bunu hissederse onlara dokunması caiz olmaz. Kalbinde bu cariyelerin doğru söylediğine dair bir duygu oluşmazsa onlara dokunmasında bir beis yoktur.¹⁹⁷ Son bölümde ise gabn-i fâhiş ile ilgili bir nakilde bulunmuştur. Bu başlığa daha önce de temas ettiğimiz için detaylıca yer vermeyeceğiz.

6. Alaaddin İbn Âbidîn (1306/1889)

İbn Abidîn'in oğlu Alaaddin bin Muhammed ibn Âbidîn, *Ḳurretü 'uyûni 'l-aḫyâr*¹⁹⁸ kitabında ise sadece vasi bahsinde Muhammed b. Mukâtil'in el-Hâvî eserinde vefat eden birinin borcu varsa, varislerin vâsiden bu borcu talep etme hakkının olmadığını naklettiğini ifade etmiştir¹⁹⁹.

قلت: لكن نقل البيري وغيره عن الحاوي الحصري أن الزيادة الفاحشة مقدارها نصف ما أجر به أو لا.

¹⁹⁴ İbn Âbidîn, el- 'Ukûdü'd-dürriyye I, 211; II, 50, 101, 322.

¹⁹⁵ İbn Âbidîn, el- 'Ukûdü'd-dürriyye I, 211:

قال في الحاوي الحصري ناقلاً عن وقف الأنصاري فإن لم يكن من يتولى من جيران الوقف وقربائه إلا برزقي ويفعل واحد غيرهم بغير رزق قال ذلك إلى القاضي ينظر في ذلك ما هو الأصل والأحسن.

¹⁹⁶ İbn Âbidîn, el- 'Ukûdü'd-dürriyye, II, 50:

في الحاوي الحصري إبراؤه عن جميع دعاويه وخصوماته صحيح.

¹⁹⁷ İbn Âbidîn, el- 'Ukûdü'd-dürriyye II, 322:

خلف عن أبي يوسف فيمن اشترى جاريته زعمًا أنها أختان فإن وقع في قلبه أنها صادقتان فلا يقربهما وإن وقع في قلبه أنها كاذبتان فليس عليه شيء كما في الحاوي الحصري

¹⁹⁸ Alaaddin İbn Âbidîn, *Ḳurretü 'uyûni 'l-aḫyâr*, VII, 298.

¹⁹⁹ Alaaddin İbn Âbidîn, *Ḳurretü 'uyûni 'l-aḫyâr*, VII, 298.

في الحاوي الحصري: قال محمد بن مقاتل: لو كان للميت على الناس ديون فليس للورثة أن يأخذوا الوصي باستخراج ذلك وقضائه.

Yukarıdaki örneklerde Burhaneddin el-Buhârî, İbn Nüceym, Şürünbülâlî, Kınalızade, İbn Âbidîn gibi müelliflerin Hasîrî'nin el-Hâvî adlı eserinden nakillerde bulunduğunu gördük. Bu müelliflerin tamamı Osmanlı dönemi fıkıh eserleri üzerinde büyük etkiye sahip âlimlerdendir. Bu yönüyle Hasîrî'nin Osmanlı âlimlerine dolaylı olarak tesirinin bulunduğunu görmüş oluyoruz. Nitekim bu tespiti destekleyecek bir şekilde Mehmet Kalaycı, Maturîdî-Hanefî geleneğin Osmanlı üzerindeki etkilerini incelerken Hasîrî'nin el-Hâvî fî'l-fetâvâ'sının hem Selçuklu, hem de Osmanlı fikriyatının oluşmasına katkı sağlayan bir eser olduğunu zikretmektedir.²⁰⁰

2.2.2. El-Hâvî Fî'l-Fetâvâ'nın Muhtevası

Eserin bütün yazma nüshalarında son derece sağlam ve sistematik bir yapısının bulunduğu görülmektedir. Hemen her konunun başında detaylı bir konu listesine yer verilmiştir. Bu, eski fıkıh kitaplarında az rastlanan bir durumdur. Dahası eserdeki sistematik yapının günümüz dünyasında kullanılan sistemle büyük ölçüde örtüştüğü söylenebilir. Günümüzden yaklaşık 1000 yıl önce hicrî 5. Yüzyılın sonlarında bir eserin bu şekilde ayrıntılı ve sistematik olması dikkat çekici bir durumdur. Bu durum esere ayrı bir değer kattığı gibi, o zamandan beri âlimlerimizin sistematik tutarlılığa verdikleri önemi de göstermektedir. İmam Attâbî'nin fetava eserine baktığımızda da bu eser gibi güzel ve sağlam bir fihriste sahip olduğunu görürüz. Nitekim Kâsânî'nin Bedâiu's-sanai' adlı fûru fıkıh eserindeki sistematik yapı ve fihrist de bu düşüncemizi desteklemektedir. Bu sistematik yaklaşımın, Maverâünnehir ekolüne has olduğu yönünde bir kanaate sahip olmakla birlikte bunun bilimsel bir biçimde ortaya konması başka bazı çalışmaların yapılmasını gerektirmektedir.

Eser dört kısımdan oluşmaktadır..²⁰¹ Bu dört kısım “el-ibadat ve'l-kurubât”, “el-muâmelât ve'l-mübâhât”, “el-mahzûrat ve'l-mekrûhat” ve “el-cinâyât” başlıklarını taşımaktadır. Bu dört kısmın ardından eser “hâtime” adı verilen sonuç kısmıyla bitirilmektedir.

²⁰⁰ Kalaycı, “Mâtürîdî-Hanefî Aidiyetin Osmanlı'daki İzdeşimleri”, s. 22.

²⁰¹ Carullah Ali nüshası diğer nüshalardan farklı olarak 3 bölümden oluşmaktadır. Diğer nüshalar ise eseri 4 bölümde işlemişlerdir. Zira diğer nüshalar mekrûhat ve mahzurât konusunu ayrı ayrı bölümlerde işlerken Carullah Ali nüshasında ikisi aynı bölümde toplanmıştır.

2.2.2.1. Birinci Kısım: el-İbâdât ve'l-kurubât

Eserin ilk kısmını teşkil eden bu bölümde toplam 13 kitap bulunmaktadır. Bu kitaplar sırasıyla şunlardır: 1) Salât, 2) Savm, 3) Zekât, 4) Evkâf, 5) 'Itâk (köle azadı), 6) Vesâyâ, 7) Nikâh, 8) Siyer, 9) Udhiyye, 10) Vedîa, 11) Âriyet, 12) Hibe, 13) Lükata.

Hasîrî'nin ibadetler bölümünde böyle bir sıralamayı takip etmesinin ve diğer fıkıh eserlerinde görmeye alışık olmadığımız başka konuları ilave etmesinin gerekçeleri üzerinde bir nebze durmak gerekir.

İbn Âbidîn Hanefi fıkıh kitaplarında konuların sıralanış gerekçesinden söz ederken dine ilişkin konuların akaid, adap, ibadetler, muamelat ve ukubat kısımlarından oluştuğunu, akaid ve adap konularının fıkıhta ele alınmadığını belirttikten sonra ibadet konularının namaz, zekât, oruç, hac ve cihad olmak üzere beş tane olduğunu belirtir. Muamelat konularının da bedelli malî akitler, nikah, davalar, emanetler ve miras olmak üzere beş tane olduğunu, ukubat konularının ise kısas, hırsızlık cezası, zina, kazif ve irtidad olmak üzere beş tane olduğunu belirtir.²⁰²

Fıkıh kitaplarında ibadet konularının muamelat ve cezalardan niçin önce zikredildiği meselesi de ele alınması gereken bir konudur. Aynî bunun sebebini ibadet konularının daha önemli olmasına bağlar. Zira ibadet kulluğun manasını gerçekleştirir ki cin ve insanlar ancak ibadet etsinler diye yaratılmışlardır..²⁰³

Hanefi âlimlerinin tasnif sisteminde genellikle nikah ve ilgili konular muamelat bölümünde ele alınır. Ancak ilginç bir şekilde Hasîrî'nin eserinde nikah konusu ibadat bölümünde işlenmiştir. Çünkü Şeyhîzade'nin dediği gibi nikah ibadetlere nispeten basitin mürekkebe nispeti gibidir, zira nikah bir yönüyle ibadet diğer bir yönüyle muamelattır. Evlenmek, evliliği terk ederek tamamen ibadete yönelmekten daha faziletli görülmüştür. Ayrıca evlenmek insanın nefsinin zinadan korur. Evlenen kimse, Hz. Peygamberin övgüsüne mazhar olur. Bu sayede insanlar arasında evlilik öncesinde olmayan yeni ilişkiler kurulmuş olur. Yine evlenmek evlat yetiştirmeye âciz Müslümanın yapamayacağı görevleri yapmaya vesile olur. Evlilik sebebiyle oluşan akrabalık bağları,

²⁰² İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, I, 79..

²⁰³ Aynî, *el-Binâye*, I, 139.

akrabalara nafaka vermeye imkân tanır. Ayrıca bir erkek evlenerek kendisini zinaya düşmekten koruduğu gibi eşini de iffetli kılarak ondan fitneleri savuşturur. Bu yönüyle evlilik insanın ruhunu temizleyen ve göğsünü genişleten bir ibadet olmaktadır.²⁰⁴

Bazı Hanefî âlimler nikah konusunu muamelat bölümünde işlemişlerdir. Çünkü nikahın diğer bir yönü de mehir, icab-kabul, şahitlik ve mahkeme hükmünün altına girmektedir.²⁰⁵ el-Hidâye yazarı Merğînânî tıpkı Hasirî gibi nikahın hem muamelat hem ibadet bahislerine mevzu olduğunu düşünerek ona göre bir taksimata gitmiştir.

Hanefî eserlerindeki konu tertibinde evlilik konusunun, yine ibadet kapsamında görülen cihad konusundan niçin önce ele alındığına dair bazı görüşler de serdedilmiştir. Buna göre her ne kadar nikah ve cihad yeni Müslüman nüfusun meydana gelme sebebi olsa da, nikah Müslümanların çoğalmasına vesile olması ve cihada göre daha sık karşılaştıkları bir konu olması, cihad ise daha çok öldürmeye ve zimmet ehlinin çoğalmasına yol açtığından nikâhtan sonra ele alınmıştır. Ayrıca cihada “Müslümanların meydana gelme/çoğalma sebebi” adı verilmesi bir tür mecaza dayalıdır. Böyle bir mecaz anlayışının temelinde “sıfatın yenilenmesi zatın yenilenmesine eşittir” anlayışı söz konusudur.²⁰⁶ Zira cihad İslam’ın yayılmasına vesile olur ve bu sayede pek çok kimse İslam ile tanışarak Müslüman olur. Daha önce Müslüman sıfatını taşımayan nice kimse İslam dairesine girerek Müslümanlığı kabul eder.

Hasîrî, diğer müelliflerden ayrılarak kurban konusu dışında vakıf ve köle azadını da ibadetler kısmında ele almıştır. Her üç konunun da ibadetle ilişkilendirilebilecek bir yönü bulunmaktadır.²⁰⁷ Geç dönem Hanefî âlimleri genellikle köle azadı konusunu boşanma konusundan sonra işlerler. Çünkü her iki konu “hakkı düşürme (ıskat)” noktasında ortaklardır. Boşanma konusunu önce işlemeleri de nikahla olan ilişkisinden dolayıdır.²⁰⁸ Yine geç dönem Hanefîleri vakıf konusunu şirket konusundan sonra işlerler. Çünkü her ikisi malın aslının dışında olan ziyade ile faydalanma noktasında ortaklardır. Ancak

²⁰⁴ Şeyhîzâde, *Mecmaü'l-enhur*, I, 315.

²⁰⁵ Şeyhîzâde, *Mecmaü'l-enhur*, I, 315.

²⁰⁶ İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, III, 3.

²⁰⁷ İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, III, 3.

²⁰⁸ İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, III, 639.

şirkette mal insanın mülkünde kalırken vakıfta çoğunluğa göre vakıf insanın mülkünden çıkar.²⁰⁹ Kurban konusu ise ibadetler bölümünde yer almaktadır; çünkü kurban hac ile eşleştirilir. Zira kurbanın vaktinin şartı haccın yapıldığı günlerde kesilmesidir.²¹⁰

Hasîrî'nin tasnifinde dikkat çeken hususlardan birisi “emanet mal bırakma” anlamına gelen vedia'nın ibadetler bölümünde ele alınmasıdır. Normalde vedia konusu Hanefî fıkıh kitaplarında ikrar, sulh ve mudarebe konularından sonra yer alır. Bâbertî bu sıralamanın mantığını şu şekilde ortaya koyar: Müddei bir davada bulunursa davalı kişi ancak ikrar veya inkar edebilir. İnkâr ise husumete, husumet de sulhe yol açar. İkrar veya sulh ile malını geri aldıktan sonra mal sahibi ya kazanç sağlar veya sağlamaz. Sağlarsa ya kendisiyle veya başka bir şeyle sağlamış olur. Eğer başkasıyla sağladıysa mudarebe olmaktadır.²¹¹

Hasîrî, vedia konusunu niçin ibadetler bölümünde ele aldığına dair herhangi bir bilgiye yer vermez. Bunun muhtemel sebebi herhangi bir karşılık almaksızın başkalarının mallarını emanet alarak korumanın Allah'a yaklaştıran fiiller kapsamında ve bir yönüyle ibadet olarak görülmüş olmasıdır. Aynı husus ödünç verme anlamına gelen “âriyet” konusu için de geçerlidir. Normalde Hanefî fûru fıkıh kitaplarında âriyet ve hibe konularının vediadan sonra işlenmesi aralarında küçükten büyüğe olan bir sıralamanın takibi içindir. Zira vedia bir emanet olup herhangi bir temlik söz konusu değildir. Ariyette ise karşılıksız menfaat temliki vardır. Hibede ise karşılıksız ayn/mal temliki söz konusudur.²¹²

Buluntu mal (lukata) konusunu Hanefî fıkıh âlimleri genelde sokağa bırakılan çocuk (lakîr) konusundan sonra ele alırlar. Çünkü her ikisi buluntu olması yönünde ortaklıklar. Ancak lakîr, sokakta bulunan insanken, lukata sokakta bulunan eşyadır.²¹³

Hasîrî'nin âriyet, hibe ve lukata konusunu ibadetler bölümünde işleminin muhtemel sebebi bunların tümünde başkalarına iyilik yapma özelliğinin bulunmasıdır. Âriyette bir

²⁰⁹ Zeylaî, *Tebyînü'l-hakaik*, II, /324.

²¹⁰ Mevsilî, *el-İhtiyar*, V, 16.

²¹¹ Bâbertî, *el-İnaye*, VIII, 317-320.

²¹² Bâbertî, *el-İnaye*, VIII, 484.

²¹³ Zeylaî, *Tebyînü'l-hakaik*, I, 301.

malın menfaati başkasına bedelsiz temlik edilirken hibede malın kendisi temlik edilmekte, lukatada ise bir mal, asıl sahibini bulmak amacıyla bulunduğu yerden alınmaktadır. Din, yardımlaşmayı teşvik etmiş, kişinin kendisi ve başkalarının malına zarar verici fiillerden uzak durmasını istemiştir. İşte bu tasarrufların tümünde bir tür “yardımlaşma” niteliği bulunduğundan bu tasarruflar Hasîrî tarafından ibadetler kapsamında değerlendirilmiş olmalıdır. Lukatanın bu kapsamda yer alması “Allah hakkı” kapsamında görülmesinden de kaynaklanabilir. Zira bulunan malı almak kimi durumlarda mendup bazen de vacip olabilmektedir.²¹⁴

Şeyhîzade, Hanefî fıkıh kitaplarında lukata konusunun cihad konusundan sonra işlenmesinin sebebini şu şekilde açıklar: “Cihadda ölüm söz konusu olabilir. Buluntu malı ve sokağa terk edilmiş çocuğu almakta ise helak olabilecek vaziyette bulunan bir mal ve can söz konusudur. Buluntu çocuğun, buluntu maldan önce zikredilmesi ise insanın maldan daha kıymetli olduğundan dolayısıdır. Cihadın her ikisinden önce olmasının sebebi ise cihatta i'lâ-yi kelimetullah'ın olmasıdır.”²¹⁵

Hasîrî'nin cihad, kurban, vedia, ariye, hibe, ve lukata'yı bu şekilde ibadetler bölümünde işlemesinin sebeplerinden birisi de bunların her birinde nefsi ve malı helaktan koruma yönü olmasıdır. Ayrıca her birisi Allah'ın insanlar üzerindeki haklarındanıdır. İnsanların dünyaya geliş amaçlarının Allah'ın razı olacağı bir kul olabilmek olduğunu göz önüne alındığında aslında Kur'an'ın tüm emir ve yasaklarına riayet etmenin bir yönüyle ibadet kapsamına dahil olacağı söylenebilir. Zira belirli zaman ve saati bulunan ibadet-i mersume (namaz, oruç, hac) dışında bizim aslında genel anlamda yükümlü olduğumuz ibadetler mevcuttur. Hasîrî de muhtemelen bu yönü esas kabul ederek yukarıda zikrettiğimiz muamelat alanlarını da ibadât bölümüne dahil ederek alışılmışın dışında bir tasnife gitmiştir. Vasiyet konusunu ibadetlerde zikretmesinin sebebi ise bazı alimlerin vasiyeti farz bazılarının ise vacip veya mendup görmelerinden kaynaklanıyor olmalıdır.²¹⁶ Hasîrî'nin ibadetler bölümünde gördüğümüz bu tasnif sistemi, ibadetin, ibadat-ı mersumeden ibaret olmadığı, zannedilenden çok daha geniş olduğu ve bu başlık

²¹⁴ İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 500.

²¹⁵ Ahmet Çelebi, *Haşiyetü Çelebi ala tebiyini'l-Hakaik*, III, 397.

²¹⁶ Serahsî, *el-Mebsut*, XXVII, 142.

altında zikredilenlerin bir ibadet bilinciyle yapılması gerektiği mesajını içermesi itibarıyla son derece önemlidir.

2.2.2.2. İkinci Kısım: El-Muâmelât Ve'l-Mübâhât

Bu kısım bizim tahkik ettiğimiz bölüm olduğu için bu kısmın muhtevasını diğer kısımlardan farklı bir biçimde ayrıntılı olarak ele alacağız.

a. Kitapların sıralanışı ve birbiriyle münasebeti

Eserin ikinci kısmını teşkil eden bölüm sırasıyla şu 9 kitaptan oluşmaktadır: 1) Buyu', 2) Şuf'a, 3) İcârât, 4) Şirket, 5) Müzaraa, 6) Mudarebe, 7) Şirb, 8) Rehin, 9) Eşribe

Hanefî mezhebi fûru fıkıh literatüründe ibadetlerden sonra muamelat konularının ilki olarak hangi konuya yer verileceği konusunda farklı eserlerde farklı uygulamalar söz konusudur. İmam Hasîrî muamelat bölümünü alışveriş konusuyla başlamıştır.

İbnü'l-Hümmam alışveriş konusunun ibadet bölümünden sonra işlenen ilk muamelat konusunun olmasının sebebini şöyle açıklar “ Hükümlerin bazısında sırf Allah'ın hakkı söz konusuyken bazı hükümlerde sırf kul hakkı diğer bazısında ise hem Allah hem kul hakkı söz konusudur. Hem Allah'ın hem kulun hakkının olduğu hükümlerde Allah'ın hakkı daha baskın olan hükümler olduğu gibi kulun hakkı daha baskın olan hükümler de mevcuttur. Allah'ın hakkı ibadet, ceza ve keffâret bölümlerinde söz konusudur. Musannif (Merginânî) sırf Allah'ın hakkı olan konulardan başlayarak sonuna kadar gelmiştir. Daha sonra sırf kulların hakkı söz konusu olan muamelat bölümüyle devam etmiştir. Kulların hakkı konusunda ise en önde geleni alışveriştir”.²¹⁷

Görüldüğü kadarıyla Hasîrî de aynı mantıktan hareket etmiştir. Zira Allah'ın hakkı söz konusu olan ibadetler bölümünü bitirdikten sonra kulların hakkının söz konusu olduğu muamelat bölümüne alıveriş konusuyla başlamıştır.

Hasîrî alışveriş konusunun hemen ardından şuf'a konusuna yer vermiştir. Bunun muhtemel sebebi şufa hakkının alıverişten doğan bir hak olmasıdır. Hanefî fıkıh kitaplarının genelinde şufa hakkı konusu gasp konusundan sonra yer alır. Çünkü şufa,

²¹⁷ İbnü'l-Hümmam, *Fethü'l-Kadir*, VI, 246.

başkasının malını onun rızası olmadan mülk edinmektir. Gasp da öyledir. Bazı Hanefî müellifler şuf'a hakkını gasptan önce işlemişlerdir. Çünkü gasp sık sık karşılaşılan bir durumdur. Ayrıca menkul ve gayrimenkul mallarda gasp söz konusuyken şuf'a ancak gayrimenkulde söz konusudur.²¹⁸ Babertî şuf'a hakkının gasptan önce işlenmesi gerektiğini savunur; çünkü şuf'a hakkı helal bir hak iken gasp haram bir davranıştır.²¹⁹

Hasîrî daha sonra icar/kira konusuna yer vermiştir. Zira satım akdinde malın aynının kira akdinde ise menfaatin bedelli temlikî söz konusudur.²²⁰

Hanefî fıkıh kitaplarında icar/ kira konusu ariyet ve hibeden sonra işlenir. Bu akitler arasında bağlayıcılık açısından zayıftan güçlüye doğru bir sıralama vardır. Zira ariyette, emanet ve karşılıksız menfaat temlikî söz konusudur. Hibede, aynın karşılıksız temlikî vardır. Kirada ise ivazlı/ karşılıklı menfaat temlikî söz konusudur. Bağlayıcılığı olan, olmayandan daha üstün ve güçlü olduğundan öyle bir sıralama söz konusu olmuştur.²²¹

Hasîrî daha sonra şirket konusunu ele almıştır. Hanefî fıkıh kitaplarının genelinde şirket bahsi mefkud (kendisinden haber alınmayan kişi) konusundan sonra yer alır. Çünkü mefkud kişinin mirasçısından alacağı mirasın diğer kardeşlerinin mallarıyla karışması ihtimali söz konusudur. Nitekim şirket de iki malın karışması gibidir.²²² Hasîrî'nin şirket bahsini icar/kiradan sonra işlemesinin sebebine ilişkin şöyle bir ihtimalden de söz etmek mümkündür: Kira akdinde kiraya konu olan mal kiracının elinde emanet hükmündedir. Şirket akdinde de şirket malı, ortaklardan her birinin elinde emanet hükmündedir. Böylelikle Hasîrî, malın emanet hükmünde elde bulundurulduğu iki akdi ardarda ele almıştır.

Hasîrî daha sonra müzaraa konusunu zikretmiştir. Müzaraa bir taraftan tarla, diğer taraftan da emek ortaya konulması ve elde edilecek ziraî ürünün paylaşılması amacıyla yapılan bir akit olduğundan ve ziraî üründe ortaklık söz konusu olduğundan şirket

²¹⁸ İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, VI, 216.

²¹⁹ Bâbertî, *el-İnaye*, IX, 368.

²²⁰ Bâbertî, *el-İnaye*, VIII, 484.

²²¹ Çelebi, *Haşiyetü Çelebi*, V, 76.

²²² Bâbertî, *el-İnaye*, VI, 152.

akdinden sonra ele alınmış olmalıdır.²²³ Geç dönem Hanefilerin eserlerinde müzaraa konusu kısmet (ortak mülkün paylaşılması) konusundan sonra işlenir. Çünkü ziraat ortaklığı sonucu tarladan çıkan ürünler akdin tarafları arasında paylaşım konu olacaktır. Ayrıca ekilen yer de taksime konu olabilir ve daha sonra üzerinde ekim yapılabilir.²²⁴

Hasîrî daha sonra, mudarebe konusunu ele almıştır. Hanefî fıkıh kitaplarında mudarebe bahsi genellikle sulh konusundan sonra yer alır. Aynî, mudarebe ile sulhun aralarındaki münasebeti şöyle açıklamaktadır: “Her ikisi kazanç barındırır. Mudarebe doğrudan kazanç odaklıyken sulh, davalı kişinin kazanmasına yol açar, sulh ister ikrar ister inkâr isterse susma yoluyla olsun fark etmez.”²²⁵ Hasîrî ise kendi sistemine bağlı kalarak mudarebeyi şirket bahsinden sonra işlemiştir. Çünkü mudarebe, bir tarafın sermaye diğer tarafın emeğini ortaya koyduğu, elde edilecek kazancın da önceden anlaşılan oranlara göre paylaşıldığı bir nevi şirket akdidir.

Hasîrî daha sonra “şirb” başlığı altında irtifak haklarından birisi olan “su alma” hakkı ile ilgili bahisleri ele almaktadır.

Hasîrî muamelat bölümünde son olarak rehin konusunu ele almıştır. Onun rehin konusuna muamelatta yer vermesi de rehnin bir akit olması ve belli şart ve rükünlerinin olması nedeniyledir.²²⁶

b. Konuların kapsamı ve uzantıları

Hasîrî eserini yazarken her bir kısmı kitaplara, kitapların hacimce uzun olması halinde önce fasıllara sonra da bablara ayırmaktadır. Muamelat bölümünde bu sistemi yalnızca kitabu’l-buyu’ ve kitabu’l-icârât başlıkları altında uygulamış, diğer kitaplarda ise bab yerine doğrudan fasıllar açmak suretiyle konuları ele almıştır. Buyu’ ve icârât dışında şuf’a, müzaraa ve şûrb (şirb) başlığını taşıyan kitaplarda fasıllar bulunmakta ancak şirket, mudarebe, rehin ve eşribe bölümleri kısa olması sebebiyle tek bir fasıldan oluşmaktadır.

²²³ Mevsılî, *el-İhtiyar*, III, 74.

²²⁴ Çelebi, *Haşiyetü Çelebi*, V, 278.

²²⁵ Aynî, *el-Binâye*, X, 42.

²²⁶ Kâsânî, *Bedâ’i’u’s-şanâ’i*, VI, 135.

Hasîrî yalnızca bu kısımda değil el-Hâvî'nin bütününde “kazuistik yöntem”i takip etmekte, konulara ilişkin soyut ve teorik açıklamalar yapmaksızın doğrudan her bir mesele hakkında mezhep içinde muteber âlimlerin görüşlerini aktarmakla yetinmekte, nadiren kendi tercihini ortaya koymaktadır.

1. Kitabu'l-buyû'

Muamelat kısmının ilk kitabı olan Kitabu'l-buyu' bu kısmın yaklaşık yarısını teşkil eden en büyük bölümü oluşturmaktadır. Yedi babtan meydana gelen kitabın ilk iki babı dörder fasıl, diğer bablar ise üçer fasıldan oluşmaktadır. Böylece kitabın toplamında 23 fasıl bulunmaktadır.

“Satımın kendisi ile ilgili meseleler” başlığını taşıyan ilk bâb dört fasıldan oluşmaktadır.

“Akdin zatı ile ilgili hususlar” başlığını taşıyan İlk fasılda akdin kuruluşuna ilişkin konular ele alınmaktadır. Bu bölümde fetvaya konu olan meselelerin geneli satım akdinde icap ve kabule ilişkin hususlardan oluşmaktadır. İcap ve kabulün sözlü olarak dile getirildiği durumlarda mazi sigası dışında bir sîga ile icap veya kabulde bulunmanın yeterli olup olmayacağı, icaba karşılık “evet” şeklinde cevap vermenin kabul yerine geçip geçmediği, fiil ya da sükût yoluyla icap ve kabulde bulunmanın olup olmayacağı gibi meseleler tek tek örnekler üzerinden ele alınmakta, konuya ilişkin fetvalar aktarılmaktadır. Zaman zaman Farsça bir takım ifadelerin icap ve kabulde kullanıldığında akde etkisi konusu üzerinde de durulmaktadır. Hasîrî bu babta Ebu Hanife, Ebu Yusuf ve İmam Muhammed'in Zâhiru'r-rivaye ve Nevâdir eserlerde yer alan görüşlerini aktarmakla birlikte konuların genelinde Fetâvâ Ebi'l-Leys es-Semerkindî, el-Câmiu'l-asğar gibi eserlere atıflarda bulunmaktadır.

İlk bâbın ikinci faslını çeşitli satım türleri ve bu satımlara ilişkin hükümler oluşturmaktadır. Fasılın genelinde akit konusu olan malın mahiyeti, türü, kapsamına ilişkin hususlar ve bu hususlardaki belirsizliklerin akde etkisi üzerinde durulmaktadır.

İlk bâbın üçüncü faslı “satım akdinde meydana gelen durumlar” başlığını taşımakta olup özellikle arazi ve ev gibi gayrimenkul satımlarında söz konusu olabilecek ihtimaller üzerinde durulmaktadır. Bu kapsamda çıkmaz sokakta olan evin satımı, evlerin birbirine ve yola açık olan kapılarına ilişkin hükümler, birbirine komşu ev ve dükkânların

birbirinin yapılarına yönelik müdahaleleri, irtifak haklarına ilişkin bir takım meseleler ele alınmaktadır.

İlk bâbın son faslında “özel olarak zikredilmeksizin mutlak satım akdinin kapsamına giren hususlar” konusu ele alınmaktadır. Bu bölümde ele alınan meseleler satıma konu olan malın mahiyet ve kapsamının netleştirilmesine ilişkin meselelerdir.

Kitabu'l-buyu'un ikinci bâbı “akdin fesad açısından sıfatları, türleri ve fasit olan ve olmayan akitlere ilişkin konular, akdi ifsad eden ve etmeyen şartlar” başlığını taşımakta olup dört fasıldan oluşmaktadır.

İlk fasılda satım akdinin sıhhat ve fesad açısından durumu ele alınmaktadır.

İkinci fasılda akdi ifsad eden ve etmeyen şartlar ele alınmaktadır.

Üçüncü fasılda yırtıcı hayvanların, böceklerin ve haşeratın satımı konusu ele alınmaktadır.

Dördüncü fasılda gayri menkul satımlarında haraç vergisinin ödenme şekline ilişkin satıcı ile müşteri arasında ileri sürülen şartlar konusu ele alınmaktadır.

Kitabu'l-buyu'un üçüncü bâbı “satım akitlerindeki ruhsatlar, mekruh görülen hususlar ve bunlara ilişkin meseleler” başlığını taşımakta olup üç fasıldan meydana gelmektedir.

İlk fasılda selem akdi ele alınmaktadır. Hasîrî'nin selem akdine bu babta yer vermesi selem akdinin kıyasa aykırı olarak istihsan yoluyla ruhsat verilen akitlerden olması sebebiyledir.

İkinci fasılda mekruh olan ve ruhsat verilen satımlardan söz edilmektedir. Bu bölümde ele alınan satım türleri arasında bey'u'l-îne, bey' bi'l-vefâ, bey'u'l-isticrâr, umumî yollar üzerinde tezgâh kurarak satım yapmak, ihtikâr, bey'u't-teâtî gibi hükmü tartışmalı olan satım türlerine temas edilmektedir.

Üçüncü fasılda satıcı ile müşteri arasında yaşanan anlaşmazlıklar konusu ele alınmaktadır.

Kitabu'l-buyu'un dördüncü babı satım bedellerine ilişkin konulardan oluşmakta olup üç fasıl olarak işlenmektedir.

İlk fasılda satım bedelleri meselesi ele alınmaktadır.

İkinci fasılda satıma konu olan malın kabzından önce karşılaştığı durumların satım akdine etkisi, malın teslim edilmiş sayıldığı ve sayılmadığı durumlar ele alınmaktadır. Bu fasılda Hasîrî menkul ve gayr-i menkul mallar, köle ve câriyeler ile hayvanların teslim şekillerinden söz etmektedir.

Üçüncü fasıl satım için pazarlık yapma ve bu esnada müşterinin malı elinde bulundurması, malın telef olması ve kusurlanması gibi durumlardan söz edilmektedir.

Kitâbu'l-buyu'un beşinci bâbı akdi yapandan başkasına ait tasarruflar konusunda olup bu bâb başlığı altında baba ve vasî'nin küçüğün malları üzerindeki tasarrufları, vekil ve fuzûlînin başkasına ait mallar üzerindeki tasarrufları ele alınmaktadır. Bu bâb üç fasıldan oluşmaktadır.

İlk fasılda baba, vasî ve annenin küçüğün malları üzerinde gerçekleştirdiği alım satımlar konusu ele alınmaktadır.

İkinci fasılda vekil ve fuzûlînin tasarruflarına ilişkin konular ele alınmaktadır.

Üçüncü fasılda ticaret yapmasına izin verilen kölenin tasarrufları ele alınmaktadır.

Kitabu'l-buyû'un altıncı bâbında satım akdindeki muhayyerlikler konusu ele alınmıştır.

İlk fasılda şart muhayyerliği, ikinci fasılda görme muhayyerliği, üçüncü fasılda ise ayıp muhayyerliği konusundan söz edilmektedir.

Kitâbu'l-buyu'un yedinci ve son bâbında tarım ürünlerinin satımına ilişkin konular ele alınmakta olup bu bâbta üç fasıl bulunmaktadır.

İlk fasılda ağaçlara ilişkin meseleler ele alınmaktadır.

İkinci fasılda meyvelerin satımına ilişkin konular ele alınmaktadır.

Üçüncü fasılda ekinlerin satımına ilişkin konular ele alınmaktadır.

2. Kitâbu's-şuf'a

Muamelat kısmının ikinci kitabı olan Kitâbu's-şuf'a üç fasıldan oluşmaktadır. Bir önceki kitabın aksine burada Hasîrî “bab” şeklindeki başlıklara yer vermemiştir. Bunun sebebi bu bölümün muhteva olarak Kitabu'l-buyû'a göre hacimce daha küçük oluşudur.

İlk fasıl, şefî'in şuf'a talebinde bulunmasına ilişkindir. Müellif burada şefî'in şuf'a talebini kime karşı ve hangi ifadeleri kullanarak ileteceği meseleleri üzerinde durmaktadır. Şuf'a talebi için öngörülen sözlü ifadeler eğer gereği gibi ifade edilmezse şefî'in şuf'a hakkını kaybetmesine yol açabileceğinden Hasîrî'nin bu konu üzerinde özel bir biçimde durduğu görülmektedir.

İkinci fasılda şuf'a hakkının düşürülmesi için başvuru hileleri ve bu konudaki anlaşmazlıklar meselesi ele alınmaktadır.

Üçüncü fasılda baba, vasî ve vekil gibi kimselerin şuf'a konusundaki tasarrufları ele alınmaktadır.

3. Kitâbu'l-icârât

Muâmelât bölümünün üçüncü kitabı olan Kitâbu'l-icârât, ilk kitap olan Kitâbu'l-buyu'dan sonra en geniş hacme sahip olan kitaptır. Bu kitap da tıpkı alım-satım bölümünde olduğu gibi kitap-bab-fasıl sistemi ile işlenmiş olup üç bab halinde ve toplam on yedi fasıldan meydana gelmektedir.

İlk babta câiz (sahih) ve fasit olan icare türleri ile bunlara ilişkin meseleler ele alınmakta olup bu bâb toplam yedi fasıldan oluşmaktadır.

İlk babın birinci faslında icâre, ibrâ ve zamana bağlı olarak icârenin feshi konularından söz edilmektedir. Bu kapsamda icarenin bitiş zamanının belirsiz olması, ücrette indirim yapılması, ücrette ibra gibi konular ele alınmaktadır.

İkinci fasılda Ebubekir Muhammed İbn Fadl'ın fetvalarında yer alan ve onunla ilişkili olan bazı meselelerden söz edilmektedir.

Üçüncü fasılda kira akdinde meydana gelen bazı özel durumlar ele alınmaktadır. Bu bölümde genellikle kira akdinin bağlayıcı olup olmadığı durumlar, kira akdini feshetmeyi mazur kılan özür durumları üzerinde durulmaktadır.

Dördüncü fasılda ücret ödemenin gerekli olmadığı kira akitleri konusu ele alınmaktadır.

Beşinci fasılda fasit icare akdine ilişkin konular ele alınmaktadır.

Altıncı fasılda bir icare akdinde ücret, amel ve âletlerin kim tarafından tedarik edileceği konuları ele alınmaktadır.

Yedinci ve son fasılda kira akdinin süresinin dolması konusu ele alınmaktadır.

Kitabu'l-icâre'nin ikinci bâbı ecîr-i müşterek konusu ile ilgili olup altı fasıldan oluşmaktadır.

İlk fasılda hamamcılık yapan kimseye ilişkin hükümler ele alınmaktadır.

İkinci fasılda büyükbaş hayvan çobanının ücretle tutulmasına ilişkin meseleler ele alınmaktadır.

Üçüncü fasılda çamaşır yıkayıcısının ücretle tutulmasına ilişkin meseleler ele alınmaktadır.

Dördüncü fasılda dokumacı ve terzi gibi ecîr-i müştereklerin ücretle tutulmasına ilişkin meseleler ele alınmaktadır.

Beşinci fasılda dellâl, simsar gibi kimselerle yapılan kira sözleşmeleri konusu ele alınmaktadır.

Altıncı fasılda kira akdinde akdi feshetme konusunda özür olarak değerlendirilen ve değerlendirilmeyen durumlar ele alınmaktadır.

Kitabü'l-icâre'nin üçüncü bâbında kira sözleşmesinde taraflar arasında yaşanan anlaşmazlıklar konusu ele alınmakta olup bu bab dört fasıldan meydana gelmektedir.

İlk fasılda kira konusu malın telef olması ve tazmini meselesi ele alınmaktadır.

İkinci fasılda hamalın yük taşımaya ilişkin meseleler ele alınmaktadır.

Üçüncü fasılda icare konusunda meydana gelen anlaşmazlıklar ve yine kira konusu malın telef olması meseleleri ele alınmaktadır.

Dördüncü fasılda, kiralanan gayri menkul üzerinde kiracının bina yapması ve ağaç dikmesi konuları ele alınmaktadır.

4. Kitâbu's-şerike

Kitabu's-şerike tek fasıldan oluşmakta olup küçük bir hacme sahiptir. Bu bölümde şirket malının ortaklar elindeki durumu, ortaklar arasında bazı anlaşmazlıklar gibi konular üzerinde durulmuştur.

5. Kitâbu'l-müzâraa

Kitabu'l-müzâraa dört fasıldan oluşmaktadır.

Birinci fasılda müzâraa akitlerinde caiz olan ve fasit olan şartlar konusu ele alınmaktadır.

İkinci fasılda müzâraa akdinde yapılması yasak olan ameller konusu ele alınmaktadır.

Üçüncü fasılda, kişinin başkasına ait tarlaya sahibinden izinsiz bir şeyler ekmesi konusu ele alınmaktadır.

Dördüncü fasılda üzüm bağlarına ilişkin ortakçılık usulleri ve buna ilişkin meseleler ele alınmaktadır.

Beşinci fasılda tarlaların kiralanmasına ilişkin meseleler ele alınmaktadır.

6. Kitâbu'l-mudârebe

Kitâbu'l-mudârebe tek fasıldan oluşmaktadır.

7. Kitâbu's-şirb

Kitâbu's-şirb beş fasıldan oluşmaktadır. Bu kitap boyunca arazilerin sulanması, evlere ve arazilere su getirme, su taşması sebebiyle arazilerde ve ürünlerde meydana gelen zararlar gibi konular ele alınmaktadır.

İlk fasılda teaddî olarak değerlendirilen ve değerlendirilmeyen fiiller ele alınmaktadır.

İkinci fasılda ıslah edilmesi gereken nehir yatakları, bunları kimin ıslah etmekle yükümlü olduğu ve ıslahın nasıl yapılacağı konuları ele alınmaktadır.

Üçüncü fasılda tazmini gerektiren ve gerektirmeyen durumlar konusu ele alınmaktadır.

Dördüncü fasılda suyun akıtılmasına ilişkin hükümler ele alınmaktadır.

Beşinci fasılda nehir kenarında bulunan ağaçlara ilişkin hükümler ele alınmaktadır.

8. Kitâbu'r-rehn

Kitâbu'r-rehn yalnızca bir fasıldan oluşmaktadır. Bu bölümde rehnin hangi borçlar karşılığı olacağı, rehin akdinin kuruluşu, rehin verilen malın telef olması gibi konular ele alınmaktadır.

9. Kitâbu'l-eşribe

Kitâbu'l-eşribe bir fasıldan oluşmaktadır.

Bu bölümde sarhoş edici olan ve olmayan, içilmesi caiz olan ve olmayan içecekler konusu ele alınmaktadır.

2.2.2.3. Üçüncü Kısım: El-Mahzûrât Ve'l-Mekrûhât

Eserin üçüncü kısmını teşkil eden bölüm sırasıyla şu 5 kitaptan oluşmaktadır: 1) Talak, 2) Eymân, 3) Gasp, 4) Damân, 5) el-Hazr ve'l-ibâhâ

Hasîrî bölüm başlığında yer alan “mahzûrât ve'l-mekrûhât” ifadesini “dinî veya dünyevî açıdan haksız olan ya da uzak durulması gereken fiiller” gibi bir anlamda kullanmış olup bu bölüm son derece orijinal bir tasnife sahiptir. Diğer fıkıh kitaplarında el-mahzurat ve el-mekruhât ya da benzer türden başlıklarda ele alınan konular Hasîrî'nin bu kısımdaki son bölüme tekabül etmektedir.

Hanefî fıkıh kitaplarında modern zamanlarda “günlük hayatımızdaki helaller ve haramlar” ile ilgili konuların ele alındığı bölümlere ne isim verileceği konusunda farklı yaklaşımların bulunduğu görülür. Bazıları bu bölüme mekruhlar ismini vermiştir. “Kerahiye” ismiyle zikreden kitaplar el-Camiu'l-sağır, Tahavî muhtasarı, Hidaye ve Kenzü'l-Dekaik'tir. Kudurî, İzah, Tuhfetü'l-fukaha, Fetava-i Kadîhân ve Muhtasaru'l-Kerhî gibi bazı Hanefî eserlerde “hazr ve ibaha” ismi yer alırken el-Muhîtu'l-Burhânî, Zahira ve el-Kâfi gibi bazı kitaplarda ise “istihsan” ismi yer almaktadır. Diğer bazı âlimler ise bu konuları zühd ve vera' başlığı altında işlemektedirler.

Bu türden konulara “kerâhiyye” adının verilmesinin temel sebebi, bu konuların çoğunluğunun günlük hayatta haram veya mekruh olan veya böyle olduğu zannedildiği halde aslında öyle olmayan davranışlardan oluşmasından kaynaklanmaktadır. Hazır/Haram ile isimlendirme sebebi ise yapılması veya kullanılması haram olan bazı hükümlere yer verildiğinden dolayıdır. Hazr, ibaha'nın karşıtıdır. İbaha da yapılması veya yapılmaması konusunda insanın muhayyer bırakılması ve herhangi bir ceza veya sevap almamasıdır. İstihsan olarak isimlendirilmesine gelince, bu bölümde yer alan meselelerin bir kısmının din nazarında hoş görülmesi, bazılarının ise hoş görülmemesinden dolayıdır. Bu bakımından istihsan lafzının kullanılması daha hoştur. Zühd ve vera' olarak

isimlendirilmesinin sebebi ise şudur: Şâri bazı hükümleri mübah kılmışken takva ve zühd gereği onlardan uzak durulması teşvik edilmiştir..²²⁷

Hasîrî bu kısımda mekruh olan ve olmayan konuları ve kullanılması meşru olan ve olmayan şeyleri işlemektedir. Hasîrî'nin bu kısma, normalde fıkıh kitaplarında “muâmelât” bölümünde ele alınan talak konusuyla başlaması son derece ilginçtir. Bunun muhtemel nedeni Hz. Peygamber'in şu sözüdür: “Allah'ın en sevmediği helal boşanmaktır”..²²⁸

Hasîrî daha sonra bu bölümde “eymân (yeminler)” konusuna yer vermiştir. Hanefî fıkıh kitaplarında bu konunun talaktan sonra ele alınmasının nedeni, yemin ve talakta şaka ve ikrahın etkili olmamasıdır..²²⁹ Hanefî fakihlerin “köle azadı (ıtk)” konusunu talaktan sonra yeminden önce işlediğini ifade etmiştik..²³⁰ Bu da İmam Hasîrî'nin kendi içindeki tutarlılığını göstermektedir. Zira o ibadet yönü olduğundan köle azadını ibadetler bölümünde işlemiş daha sonra Hanefîlerin sistemine uyarak yemini talaktan sonra işlemiştir. Yemin konusunun bu kısımda ele alınmasının sebeplerinden birisi de olur olmaz ve çokça yemin etmenin hoş karşılanmayan bir davranış olması olabilir.

Hasîrî yemin konusundan sonra gasp konusuna yer vermiştir. Hanefîler bu konuyu muamelat bölümünde şuf'adan önce işlerler. Çünkü hem gasp hem de şuf'ada sahibinin rızası olmadan bir şey mülk edinmek söz konusudur..²³¹ Hasîrî'nin gasp konusunu “mekruhlar ve haramlar” bölümünde ele alması kanaatimizce daha uygundur. Zira her ne kadar şuf'a ve gasp, bir başkasının mülkünü onun rızası olmaksızın ele geçirmek anlamına gelse de şuf'a meşru, gasp ise haram bir fiildir.

Hasîrî gasp konusundan sonra damân/tazmin konusunu ele alır. İmam Muhammed'in el-Câmiu's-sağîr adlı eseri dışında sonraki dönem Hanefî fûru fıkıh kitaplarında tazmin konusunu müstakil bir başlık altında ele alan bir esere rastlayamadık..²³² Hasîrî'nin

²²⁷ Molla Hüsrev, *Dürerü'l-hükkam*, I, 309; Zeylaî, *Tebîyynü'l-hakaik*, VI, 10.

²²⁸ Ebû Davud, “Talâk”, 3; İbn Mâce, “Talâk”, 1.

²²⁹ Çelebi, *Haşiyetü Çelebi*, III, 106.

²³⁰ Çelebi, *Haşiyetü Çelebi*, III, 106.

²³¹ İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, VI, 216.

²³² Şeybanî, *el-Camiu'l-Sağir*, s. 379.

tazmini gasptan sonra ele alması, gasp edilen malın tazmininin gerekli olması sebebiyledir.²³³

Hasîrî bu kısımda son olarak diğer Hanefî eserlerinin “el-Hazr ve’l-ibâhâ”, “el-Kerâhiyye”, “el-İstihsân” başlıkları altında ele aldığı ve hüküm bakımından haram, mübah, mekruh ve caiz olan “günlük hayatımızdaki helaller ve helaller” mahiyetindeki konuları işlemektedir.

2.2.2.4. Dördüncü Kısım: El-Cinâyât Ve’l-Ukûbât

Eserin dördüncü kısmı sırasıyla şu 12 kitaptan oluşmaktadır: 1) Cinâyât, 2) Serika, 3) Hudûd, 4) İkrâh, 5) Kazâ, 6) Vekâlet, 7) Deâvâ, 8) İkrar, 9) Şehâdât, 10) Sulh, 11) Kismet, 12) Mevârîs.

el-Hâvî fi’l-fetâvâ adlı eserin dördüncü bölümü cana ve vücut bütünlüğüne yönelik fiiller ve bunların cezası olan kısas konusunun ele alındığı bölümle başlar. Hanefî fıkıh eserlerinde bu konunun sistematik yeri konusunda farklı uygulamalar söz konusudur. İbn Hümam’ın tercihiyle Fethü’l-Kadir adlı eserde cinâyetler konusu rehin meselesinden sonra ele alınır. Bu da geç dönem Hanefîlerin tasnif sistemidir. İbnü’l-Hümâm bunun gerekçesini ortaya koyarken hem rehnin hem de cezaların amacının “hakkın korunması” noktasında birleştiği üzerinde durur. Rehin akdi kişinin malını koruma altına alırken kısas cezası canı ve vücut bütünlüğünü korur.²³⁴ İbn Âbidîn, rehnin canın korunmasının önüne geçirilmesi ile ilgili bazı Hanefî alimlerin eleştirilerini zikreder. Zira onlara göre nefsi korumak malı korumaktan evladır.²³⁵ Cinayetlerde organlara gelen zararların tazmin edilmesi söz konusu olduğundan²³⁶ Hasîrî, cinayetleri hemen tazminden sonra işlemiştir.

Cana ve vücut bütünlüğüne yönelik fiillerin ve bunların cezası olan kısas konusunun ele alınmasından sonra Hasiri hırsızlık konusuna yer vermiştir. Hanefî fakihler genelde hırsızlık suçu ve cezasını had cezalarının son konusu olarak işlerler. İbnü’l-Hümam bunu şu şekilde izah eder.”Hadlerdeki amaç onu gerektiren fillerden mükellefi uzak tutmak

²³³ Kâsânî, *Bedâ’i’u’ş-şanâ’i*, VII, 150.

²³⁴ İbnü’l-Hümam, *Fethü’l-Kadir*, X, 203.

²³⁵ İbn Âbidîn, *Reddü’l-muhtâr*, VI, 527.

²³⁶ Kâsânî, *Bedâ’i’u’ş-şanâ’i*, VII, 164.

olduğundan sıralamasında zarar ve kötülüğün büyüklüğü itibara alınmıştır. Âlimler konuları ele alırken hangisinin zararı daha çoksa onu öne almışlardır. Çünkü bunları öğretmek daha önemlidir. Kötülüğün ve zararın en büyüğü ise zinadır. Çünkü zina manen öldürmeye eşittir. Daha sonra akli örten sarhoş edici içkilerin içilmesi suçu gelir ki aklın gitmesi nefsin gitmesine benzerdir. Çünkü sarhoş kişi nefsinden istifade etmez. Daha sonra ırzı fesada uğratan kazıf/iftira gelmektedir. Zira iftira candan dışarı bir şeydir ancak ona çirkin bir durumu atfeder. En sonda da malı telef edecek fiiller gelir ki mal, canı ve nefsi korumak için gerekli bir şeydir dolayısıyla en sona alınmıştır.”²³⁷

Hasirî, Hanefî fakihlerin genel tasnifinden farklı olarak hırsızlık konusunu diğer had cezalarından önce cinayetlerden sonra işleyerek tazmin ve tazmin yönü olan konuların akışını izlemiştir. İbn Âbidîn haşiyesinde şunu ifade eder: “Bazı hırsızlık olayları tazmin gerektirir. Âlimlerimiz hırsızlık suçunu ve cezasını ele alırken onu sanki diğer had cezaları kapsamında değil de müstakil olarak yer vermiş gibi hareket etmişlerdir. Zira hırsızlık suçunda had cezası dışında ayrıca malî açıdan çalınan malın tazmini meselesi de bulunmaktadır. Dolayısıyla hırsızlık fiili bir yönüyle haddi gerektiren bir suç olsa da bir yönüyle had değildir ve kendine özgü bir konu olarak işlenmiştir.”²³⁸

Hasîrî hırsızlık suçu ve haddinden sonra diğer had cezalarını ele almaktadır. Hanefî eserlerin genelinde hadler konusu yemin konusundan hemen sonra gelmektedir. Yeminin hadlerle münasebeti ise yeminde kefarete olmasıdır. Kefaret de ibadet ve ceza arasında bir durumdur. Hadler de sırf bir cezadır.²³⁹ Ancak Hasîrînin cana ve vücut bütünlüğüne yönelik suçlar ve cezasını ele aldıktan sonra hırsızlık konusunu diğer had cezalarından önce işlemesi, “canı korumak için malı korumak gereklidir” şeklindeki anlayışa dayalı olsa gerekir.

Hasîrî had cezalarını ele aldıktan sonra ikrah/zorlama konusuna yer vermiştir. Bu konu Hanefîlerin eserlerinde genellikle azat olan köle ile efendisi arasındaki ilişkinin ele alındığı “velâ” başlığından sonra gelir. Zira vela, köle azat etmenin sonucudur. Köle azadı

²³⁷ İbnü'l-Hümmam, *Fethü'l-Kadir*, V, 352-353.

²³⁸ İbn Âbidîn, *Reddü'l-muhtâr*, IV, 82.

²³⁹ Aynî, *el-Binâye*, VI, 256.

ikrah ile olsa da bu ikrah köle azadını etkilemez, azat geçerli olur. Bu açıdan velâ konusundan sonra ikrah konusunun işlenmesi uygun olmuştur.

Hasîrî'nin ikrah konusunu hadlerden sonra ele almasının muhtemel sebeplerinden birisi de şudur: İkrahta genellikle cana veya mala karşı bir zarar söz konusu olur. Semerkandî'nin ifade ettiği üzere ikrah iki türlüdür; ilki zararı gerektiren ikrah, öldürme, organ kesme veya telefe yol açacak şiddetli dayakla tehdit gibi, ikincisi ise yine zararı gerektiren hapis ve dayakla tehdit gibi.”²⁴⁰ İnsanın vücut bütünlüğüne zarar vermenin ismi cinayet, mala zarar vermenin ismi hırsızlık, cana zarar vermenin ismi zina veya katl. İşte tüm bunlar had olarak isimlendirilir. Bu konulardan sonra bu konularla yukarıda anlattığımız gibi dolaylı bir ilişkisi bulunan ikrah bölümünü ele almayı uygun görmüştür.

Hasîrî daha sonra yargıya ilişkin meselelerin ele alındığı “kazâ” başlığına yer vermiştir. Hanefî fıkıh eserlerinde genellikle bu konu alışverişten sonra yer alır. Zira davaların ve anlaşmazlıkların çoğu borç ve alışverişten kaynaklanmaktadır. Bu tür anlaşmazlıklar da çözülmesi gerektiğinden bu sorunu giderecek kaza konusuna yer verilmiştir.²⁴¹ Ancak Hasîrî hadler ve ikrah konusundan sonra yargıya ilişkin kazâ konusuna yer vermiş, böylece önceki konuların kazâ konusuyla uyumlu olmasını istemiştir. Nitekim gerek suçlar gerekse ikrah gibi konular ancak hâkimin hükmüyle çözülebilirler. Ayrıca had cezaları da ancak hâkimin hükmüyle uygulanabilirler. Bu bakımdan kazâ konusunun bunlardan sonra gelmesi mantıkî açıdan isabetli bir tercih olarak değerlendirilebilir.

Hasîrî daha sonra vekâlet konusunu işlemiştir. Hanefilerin fıkıh eserlerinde vekâlet konusu genellikle şahitlik konusundan sonra ele alınır; çünkü gerek şahit gerekse vekil, bir başkasının belirli bir amaca ulaşmasına yardımcı olurlar.²⁴² Anlaşıldığı kadarıyla Hasîrî'nin vekâleti kaza konusundan sonra işlemesi şu sebebe istinad etmektedir: Vekâlet iki türlüdür. Birincisi Allah'ın hakkı olan konularda olur. Bu tür vekâlette isbat ve istifa olarak ikiye ayrılır. Birincisi hadlerin ispatında vekâlet ki bunda da hırsızlık ve kazif davası olması gerekir. Bu tür vekalet tartışmalı olsa da İmam Muhammed buna cevaz vermişlerdir. Keza kısas davalarında durum öyledir. Ancak bunlar dışında davalaşmaya

²⁴⁰ Semerkandî, *Tuhfetü'l-fukaha*, III, /273.

²⁴¹ İbnü'l-Hümmam, *Fethü'l-Kadir*, VII, 251.

²⁴² İbn Âbidîn, *Reddû'l-muhtâr*, V, 509.

gerek yoktur. Dolayısıyla bunda vekâlet sahih değildir. Hüküm de iki şahit veya ikrarla sabit olur. İstifada ise eğer malı çalınan kişi veya iftira atılan kişi mevcutlarsa vekâlet sahih olur.²⁴³

Vekâlet konusundan sonra yine yargıya ilişkin meselelerden olan dava konusu ele alınmıştır. Çünkü vekalet genellikle davalarda olduğundan dava ile vekâlet arasında sebep-müsebbeb ilişkisi bulunmaktadır. Bu bakımdan müsebbebin sebepten sonra zikredilmesi uygun olmuştur..²⁴⁴

Dava konusundan sonra Hasîrî ikrar konusunu işler. Buradaki ilişki ise şu şekilde açıklanabilir: Davalı kişi ya ikrarda bulunur veya inkar eder. Eğer ikrar ederse sonraki konu olan ikrar gelmiş olacaktır. Eğer inkar ederse bu husumete ve davaya yol açar.²⁴⁵

İkrar konusundan sonra şahit konusu gelmektedir. Hanefilerin fıkıh eserlerinde genelde şahitlik kaza konusundan sonra yer alır. Hasîrî de şahitlik konusunu ikrar konusundan sonra işlemiştir. İbn Hümam'a göre bunun sebebi, şahitlikte ikrarın manası olduğundan olabilir ki insanın kendi aleyhine şahitlik yapması ikrardır.²⁴⁶ Ancak bu görüş pek isabetli görünmemektedir. Çünkü Hasîrî şayet böyle düşünseydi ikrarı şahitlikten sonraya alması gerekirdi. Bunun sebebi, kişinin borcunu ikrar ettiği durumda şahitliğine ihtiyaç duyulmaması olabilir. Şeyhi Zâde'ye göre ise şahitliğin kaza konusunun önüne geçirilmesi daha evladır; çünkü kaza ona bağlı olup hakkın ortaya çıkışı onunladır. Ancak şahitlikten maksat ve amaç kaza olunca maksadın vesileye takdim edilmesi sebebiyle sıralamanın böyle yapıldığını söylemek mümkündür.²⁴⁷ Ne varki bu mantıkla hareket ettiğimizde bütün ispat vasıtalarını kaza bahsinin önüne almamız gerekir ki ikrara da şahitliğe de yargılama esnasında başvurulur. Dolayısıyla tahammül itibarıyla kazadan önce ise de eda bakımından yargılama başladıktan sonra ortaya çıkar ve etkisini gösterir.

İkrar konusundan sonra Hasîrî sulh konusunu işlemektedir. Nitekim ikrar ve sulh konuları kaza ve davayla olan ilişkilerinden dolayı kendisinden sonra yer almaktadırlar. Zira davalı

²⁴³ Semerkandî, *Tuhfetü'l-Fukaha*, III, 227.

²⁴⁴ İbnü'l-Hümam, *Fethü'l-Kadir*, VIII, 152.

²⁴⁵ İbnü'l-Hümam, *Fethü'l-Kadir*, VIII, 317.

²⁴⁶ İbnü'l-Hümam, *Fethü'l-Kadir*, VIII, 319.

²⁴⁷ Şeyhîzâde, *Mecmaü'l-enhur*, VII, 64.

kişi ya ikrarda bulunur veya inkar eder. İkrar ederse sonraki konu ikrar olmaktadır. İnkâr ederse husumete, husumet de sulhe yol açar.²⁴⁸

Hasîrî daha sonra ortak mülklerin taksimi konusunun ele alındığı “kısmet” başlığına yer vermiştir. Hanefî fıkıh eserlerinin genelinde bu konu Şuf’a bahsinden sonra ele alınır; çünkü her ikisi şayi/ortak malın sonucu olarak çıkar. Zira ortaklardan biri ortaklıktan çekilmek isteyip kendi hissesinin müstakil olarak ortaya çıkmasını talep ettiğinde ortak malın taksimine gidilir. Eğer malın kendisinde kalmasını istemiyorsa, satacaksa o halde mesele şufa hakkı vacip olur.²⁴⁹

Hasîrî, “Cinayet ve Cezalar” bölümünü “miras” meselesi ile sonlandırmaktadır. Hanefîlerin fıkıh kitaplarının genelinde miras konusu vasiyet konusundan sonra yer almaktadır. Çünkü vasiyet mirasın kardeşi gibidir ve genellikle vasiyet işlemi ölüm hastalığı esnasında olur. Miras ise ölümden sonra olduğu için mirası vasiyetten sonra işlemektedirler.²⁵⁰

Hasîrî vasiyeti ibadet yönü olduğundan ibadetler bölümünde zikretmiştir. Miras konusunu ise ortak mülklerin taksimi anlamına gelen kısmet konusundan sonra bu bölümde işlemiştir. Bunun temel sebebi ise ölen kişinin geride bıraktığı terekenin taksimine ihtiyaç duyulmasıdır.

2.2.2.5. Son Kısım: Hâtîme

Eserde müellif tarafından “hâtîme” adı verilen bir kısım daha yer almakta olup bu bölüm şu başlıkları taşıyan 8 fasıldan oluşmaktadır: 1) Selef-i Salihinin itikadını, siyerleri, bidatlerin şerhi ve bidatlere karşı nasıl muamele edileceğinin beyânı, 2) Fetva konusunda ihtiyatlı davranmak, 3) Fıkıhın Şerefi, 4) Ebu Hanîfe’nin menkıbeleri, 5) Mezhebini terk eden kişinin zemmedilmesi, 6) Ebu Yusuf’un menkıbeleri, 7) Muhammed b. Hasen el-Şeybanî’nin menkıbeleri, 8) Fakihlere davranma şekli.

El-Hâvî fi’l-fetâvâ adlı eserin kimi yazma nüshalarının sonunda yukarıdakilere ek olarak bir bölüm daha bulunmaktadır. Bazı yazma nüshalarda ise bu son bölüm yer

²⁴⁸ İbnü’l-Hümmam, *Fethü’l-Kadir*, VIII, 317.

²⁴⁹ Aynî, *el-Binâye*, XI, 398.

²⁵⁰ İbn Âbidîn, *Reddü’l-muhtâr*, VI, 757.

almamaktadır. Bu bölümde aralarında bir ilişki ve münasebet olmayan dağınık konular ele alınmaktadır. Bu bölümde ehl-i sünnet akidesiyle, fikhın şerefiyle, fetvanın adabıyla; Ebu Hanife, Ebu Yusuf ve İmam Muhammed'in menkıbeleriyle ve son olarak mezhebini terk edene eleştiriyiyle ilgili konular yer almaktadır.

2.2.3. El-Hâvî Fi'l-Fetâvâ'nın Muâmelât Bölümünün Kaynakları

el-Hâvî fi'l-fetâva adlı eserde İmam Muhammed'e ait Zâhiru'r-rivâye eserleri başta olmak üzere müellif Hasîrî'nin dönemine gelinceye kadar mezhep içinde otorite haline gelen şahısların yazdığı kaynakların büyük bir bölümü kullanılmıştır. Bu kaynaklar içinde özellikle Mâveraünnehir bölgesi meşâyihinin fetva eserleri en çok kullanılan kaynaklar arasındadır. Eserde kimi zaman herhangi bir kitap adı zikredilmeksizin belirli şahısların görüşlerine de temas edilmekte, kendilerinin görüşleri aktarılmaktadır. Aslında bu şahısların görüşleri de müellif tarafından başka bir takım yazılı kaynaklardan alınmış olmakla birlikte müellif tarafından herhangi bir kaynak adı zikredilmemesi sebebiyle biz el-Hâvî'nin kaynaklarını “kendilerinden görüş aktardığı kitaplar” ve “kendilerinden görüş naklettiği şahıslar” olmak üzere iki grupta inceleyeceğiz.

2.2.3.1. el-Hâvî fi'l-Fetâvâ'nın Muâmelât Bölümünde Adı Geçen Kitaplar

Hasîrî'nin el-Hâvî adlı eserinin muamelat bölümünde kendisinden aktarımlarda bulunduğu eserleri, Hanefî fıkıh literatürünün “Zâhiru'r-rivâye”, “nâdiru'r-rivâye” ve “fetâvâ / nevâzil / vâkıat” şeklindeki üçlü taksimine uygun bir şekilde tasnif etmek mümkündür. Buna göre söz konusu eserleri şöyle zikredebiliriz:

a. Zâhiru'r-rivâye eserleri

Hasîrî tahkik ettiğimiz muamelat bölümü dışında İmam Muhammed'e ait olan zâhiru'r-rivâye eserlerinin tümünü kullanmakla birlikte muamelât bölümünde bu eserler içinden el-Asl, el-Câmiu's-sağîr, el-Câmiu'l-kebîr ve ez-Ziyadat adlı eserlerden nakilde

bulunmuş ancak es-Siyerü's-sağîr ve es-Siyerü'l-kebîr adlı eserlerden nakilde bulunmamıştır. Bunun sebebi muamelat konuları arasında siyer bölümüne ilişkin hususların yer almıyor olmasıdır. Hasîrî'nin aktarımında bulunduğu eserler arasında Mâveraünnehir bölgesi âlimlerinin Zâhiru'r-rivâye eserleri üzerinde yaptığı çalışmalara sıklıkla yer verdiği, bu kapsamda özellikle el-Câmiu's-sağîr şerhlerinden istifade ettiği görülmektedir.

b. Nâdiru'r-Rivâye Eserleri

Hasîrî, el-Hâvî'nin muamelat bölümünde Ebu Yusuf'un herhangi bir eserine doğrudan atıfta bulunmadığı gibi İmam Muhammed'e Zâhiru'r-rivâye dışında nispet edilen ve Hâruniyyat, Cürcâniyyat, Rakkiyyât, Keysâniyyat gibi anılan eserlerden de herhangi bir nakilde bulunmamıştır. Onun nevâdir kapsamında yer verdiği eserlerden biri Ebu Hanife'nin önde gelen dört öğrencisinden biri olan Hasan b. Ziyâd el-Lü'lûî (v. 204/819)'nin²⁵¹ el-Mücerred adlı eseridir. O, bu eser vasıtasıyla Ebu Hanife'nin iki görüşüne yer vermiştir. El-Mücerred adlı eserde, Hasen bin Ziyad'ın Ebu Hanife'den öğrendiği fikhî bilgiler yer almaktadır. Sonraki Hanefî fıkıh kitaplarında zaman zaman bu eserden nakiller yapılmıştır.²⁵²

Hasîrî'nin nevâdir kapsamında aktarımında bulunduğu diğer eserler ise Nevâdiru İbn Semâa, Nevâdiru Hişâm, Nevâdiru İbn Rüstem ve Nevâdiru Muhammed b. Mukatil adlı eserlerdir. Hasîrî el-Hâvî'nin muamelat bölümünde toplam 13 konuda bu eserlerden nakillerde bulunmuştur.

c. Nevâzil, Vâkıât ve Fetâvâ Kitapları

Hasîrî'nin el-Hâvî'de hem genel olarak hem de muamelat bölümünde en çok yer verdiği eserler Hanefî fıkıh literatürünün üçüncü tabakasını teşkil eden nevâzil, vâkıât ve fetâvâ kitaplarıdır. Aşağıda bu kitapların listesine yer vereceğiz.

ca. Hasîrî'nin çok sık nakilde bulunduğu kitaplar

²⁵¹ İbnü'n-Nedîm, *Fihrist*, s. 254.

²⁵² Gözübenli, "Hasan b. Ziyâd", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hasan-b-ziyad> (16.11.2020).

Aşağıdaki kitaplar Hasîrî'nin eserinin muamelat bölümünde sıklıkla atıfta bulunduğu kaynakları oluşturmaktadır. Bu durum, aynı zamanda söz konusu kitapların Hanefî fetva literatürü içindeki ağırlığını göstermesi bakımından da önemlidir.

el-Fetâvâ (Fetâva'n-nevâzil): Hasîrî'nin eserinde en çok atıf yaptığı ve faydalandığı eser olup Fâzıl Ahmed Paşa Nüshasında el-Hâvî'nin tümünde vaki olan “ve fi'l-Fetâvâ” ibaresinden kastedilenin Ebü'l-Leys es-Semerkandî'nin Nevâzil kitabı olduğu belirtilmiştir. Nevâzil-ü Ebi'l-Leys²⁵³ fürû' alanında yazılmıştır. Ebü'l-Leys Semerkandî kitabını vefat ettiği yıl olan hicrî 376'da Cemaziyelevvel ayında tamamlamıştır.²⁵⁴ Kayıtlarda Ebü'l-Leys'e nisbet edilen el-Fetâvâ, en-Nevâzil mine'l-fetâvâ, Fetâva'n-nevâzil ve Muhtârâtü'n-nevâzil adlı eserlerin tamamı aynı eser olup sonradan farklı isimlerle kaydedilmiştir.²⁵⁵

Kitâbü'l-Uyûn (Uyûnu'l-mesâil): Bu eser de Ebü'l-Leys Nasr es-Semerkandî'ye aittir.²⁵⁶ Bu eserinde semerkandî Ebû Hanîfe ve talebelerinin zâhirü'r-rivâye dışında kalan görüşlerini derlemiştir. Eser bu yönüyle Hanefî fıkhnın erken dönem tarihi için önemli bir kaynak niteliğindedir. Müellifin görüşleri de zaman zaman rivayetlerin sonuna eklenmiştir.²⁵⁷

el-Câmiü'l-Asğar: Hanefî âlimlerinden Muhammed b. el-Velîd es-Semerkandî'nin eseridir.²⁵⁸ Semerkandî'nin kesin vefat tarihi bilinmemekte olup kimi kaynaklar hicrî 450 yılında hayatta olduğunu belirtmektedir.²⁵⁹ Eser, Semerkandî'nin el-Fetâva adlı eserinden sonra Hasîrî'nin en çok aktarımında bulunduğu kitapların başında gelmektedir. Kaynaklarda bu eser hakkında bir bilgi bulunmamaktadır. el-Muhîtu'l-Burhânî, el-Binâye fî şerhi'l-Hidâye, el-Bahru'r-râik, Dürerü'l-hükkâm fî şerhi Gureri'l-ahkâm,

²⁵³ Katip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, II, 1229.

²⁵⁴ Katip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, II, 1981.

²⁵⁵ Yazıcı, "Semerkandî, Ebü'l-Leys", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/semerkandi-ebul-leys> (16.11.2020).

²⁵⁶ Katip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, II 1187.

²⁵⁷ Yazıcı, "Semerkandî, Ebü'l-Leys", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/semerkandi-ebul-leys> (16.11.2020).

²⁵⁸ Katip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, I, 536; Kureşî, *el-Cevâhiru'l-mudiyye*, II, 141.

²⁵⁹ Kehhâle, *Mu'cemü'l-müellifin*, XII, 96.

Fetâvâ-yı Hindiyye, Mecmeu'l-enhur gibi mezhebin önde gelen kaynaklarında aktarımlar yapılmaktadır. Bu durum, eserin Hanefî ilim muhitinde fetva konusunda önemli bir yere sahip olduğunu göstermektedir.

el-Ecnâs: Hasîrî'nin sıklıkla aktarımda bulunduğu ve kaynaklarda “el-Ecnâs ve'l-Furûk” adı ile geçen²⁶⁰ eserin müellifi, Ebu'l-Abbas Ahmed b. Amr en-Nâtîfî'dir (v. 446/1054).²⁶¹ Eserin adında da anlaşılacağı üzere muhtevası Hanefî fıkında benzer meselelerin ve aralarındaki farkların muhtasar bir şekilde ele alınmasıdır. Bu eser sonraki dönemde Ebü'l-Hasan Ali b. Muhammed b. İbrâhîm el-Cürcânî tarafından Hâkim eş-Şehîd'in el-Kâfî isimli kitabının sistematîği esas alınarak tertip edilmiştir. Eserde bütün fıkıh konuları yer almayıp yalnızca benzer meseleler arasındaki farklar incelenmektedir. Yer yer Şâfiî mezhebine ait görüşlere de temas edilmektedir. Eser sonraki dönem Hanefî literatüründe önemli bir kaynak olarak kabul edilmiş ve çokça alıntı yapılmıştır.²⁶²

Fetâva'n-Nesefî: Hasîrî'nin eserinde sıklıkla kendisinden aktarımlarda bulunduğu bu eserin Semerkand âlimlerinden Necmeddin Ömer b. Muhammed en-Nesefî'ye (v. 537) ait el-Fetâvâ Necmiddin adlı eserin aynısı olup olmadığı belli değildir.²⁶³ Kâtip Çelebi bu iki eserin ayrı eserler olduğunu belirtmektedir. Necmeddin Ömer en-Nesefî'nin vefat tarihinin Hasîrî'den 37 yıl sonra olması da bu kitabın farklı bir müellif tarafından yazılmış olduğu izlenimini güçlendirmektedir. Necmeddin en-Nesefî eserinde Ebü'l-Hasan es-Suğdî'nin fetvalarını derlemiştir.²⁶⁴

Fetâvâ Muhammed b. Fazl: Eser Belh'li olan Ebû Bekr Muhammed b. El-Fazl b. El-Abbas el-Hanefî'ye (v. 319) âittir.²⁶⁵ Hasîrî'nin en çok atıfta bulunduğu kaynaklardan birisidir. Hasîrî muamelat bölümünün genelinde bu kitaptan çok istifade etmiş olmasının yanında icare akdinin ilk babı olan “icarenin türleri” bölümünün ikinci başlığını “Muhammed b. Fazl'ın fetvalarında istihraç ettiği meseleler” şeklinde koyarak onun

²⁶⁰ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 54.

²⁶¹ Katip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, I, 1.

²⁶² Özcan, “Nâtîfî”, *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/natifi> (16.11.2020).

²⁶³ Aslantürk, "Nesefî, Necmeddin", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/nesefi-necmeddin> (16.11.2020). Katip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, II, 1230.

²⁶⁴ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 66-68.

²⁶⁵ Katip Çelebi, *Keşfü'z-zunûn*, II, 1219.

fetvalarına yer vermiştir. Alıntı yaptığı diğer eserler hakkında böyle bir uygulamada bulunmamış olması bu kitabın Hasîrî nezdinde ne denli öneme sahip olduğunu göstermektedir.

Fetâvâ Mâverâünnehr: Keşfü’z-zünûn’da bahsi geçen bu eserin, Tatarca olduğundan bahsedilir ve kitap hakkında başka da bir bilgi verilmez.²⁶⁶

cb. Hasîrî’nin yalnızca bir kere nakilde bulunduğu kitaplar

Tespit edebildiğimiz kadarıyla Hasîrî eserinin muamelat bölümünde aşağıdaki kitaplardan yalnızca bir kere aktarımda bulunmuştur:

Kitâbu’ş-Şûrb: Ebu Amr Ahmed b. Muhammed ez-Zâşkânî et-Taberî’nin (v.. 320) eseridir.²⁶⁷ Eserin adından irtifak haklarından biri olan “su alma” ve “sulama” hakkını konu edindiği anlaşılmaktadır. Hasîrî eserden yalnızca bir yerde aktarımda bulunmaktadır.

Nüketü’l-Asl: Serahsî’nin (v. 483/1090) eserlerinden biri olup²⁶⁸ adından, İmam Muhammed’in el-Asl adlı eserinde yer alan bazı inceliklere dikkat çekmek amacıyla yazıldığı anlaşılmaktadır. Hasîrî esere yalnızca bir kere atıfta bulunmuştur.

Muhtasaru’t-Tahâvî: Ebû Ca’fer et-Tahâvî’nin (v. 321/933) yazdığı ve Hanefî fikhının ilk muhtasar eserlerinden kabul edilen bu esere Hasîrî eserinde bir kere temas etmiştir.

Şerhu’t-Tahâvî: Ebû Ca’fer et-Tahâvî’nin (v. 321/933), İmam Muhammed’in el-Câmiu’s-sağîr adlı eserine yaptığı şerhtir.²⁶⁹ Hasîrî tıpkı Muhtasaru’t-Tahâvî adlı eserde olduğu gibi bu esere de yalnızca bir kere satım akdi konusunda atıfta bulunmuştur.

Şerhu’l-Câmi’i’s-Sağîr: Pezdevî’nin (v. 482) İmam Muhammed’in el-Câmiu’s-sağîr adlı eserine yazdığı şerhtir.²⁷⁰ Hasîrî eserinde bu kitaptan yalnızca bey’u’l-îne adı verilen alışverin nasıl yapıldığı konusunu aktarmıştır.

²⁶⁶ Katip Çelebi, *Keşfü’z-zunûn*, II, 1229.

²⁶⁷ Katip Çelebi, *Keşfü’z-zunûn*, II, 1429.

²⁶⁸ Katip Çelebi, *Keşfü’z-zunûn*, II, 962.

²⁶⁹ Katip Çelebi, *Keşfü’z-zunûn*, I, 569.

²⁷⁰ Bağdâdî, *Hediyyetü’l-ârifîn*, I, 693.

2.2.3.2. Muâmelât Bölümünde Fetva ve Görüşleri Nakledilen Fakihler

el-Hâvî fi'l-fetâvâ adlı eserde sahabeden başlamak üzere Hasîrî'nin kendi dönemine gelinceye kadar yaşamış olan pek çok fakih ve âlimin isimlerine yer verilmiştir.

Tespit edebildiğimiz kadarıyla eserin muamelat bölümünde sahabeden yalnızca Hz. Ali ile ilgili bir nakilde bulunulmuştur. Söz konusu nakilde Müslüman bir kimsenin gayrimüslim bir kimsenin yanında ücretle iş yapıp yapamayacağı konusu ele alınırken bunun caiz olduğu, Hz. Ali'nin hicret öncesinde Yahudi bir kadına ücretle kuyudan su çektiği belirtilmiştir.

Hasîrî tâbiûndan Şa'bî (v.104/722) ve İbn Sîrîn'in (v. 120/729) görüşünü bir meselede aktarmıştır. Buna göre bir kimseye parayı peşin vererek daha sonra ondan peyderpey mal alıp sonra mahsuplaşmayı Hanefiler caiz gördükleri halde Şa'bî ve İbn Sîrîn bu şekilde alışverişe sıcak bakmamışlar, paranın verilip malın alınmasını uygun görmüşlerdir.

Hasîrî diğer mezhep imamlarının görüşlerine de yalnızca birer defa temas etmiştir. Bir kimsenin belirli bir malı belirli bir fiyata satmak veya satın almak konusunda vekil tayin edilmesinin caiz olup olmadığı meselesi ele alınırken Hanefilerin aksine İmam Mâlik'in (v. 179/795) bunu caiz görmediği nakledilmiştir. İmam Şâfî'nin (v. 204/820) görüşünün aktarıldığı mesele ise şudur: Bir kimse bir evi bir köle karşılığında bir yıllığına kiralık olarak tuttuktan sonra henüz köleyi teslim etmeden önce azat etse Hanefîlere göre ücretin peşin ödenmesi şart koşulmamışsa icare akdi fasit olur. İmam Şâfî'ye göre ise köle her halükârda azat olur.

Hasîrî, Ebu Hanife döneminde Kûfe kadılığı yapan ve Ebu Hanife ile zaman zaman münazaraları olan İbn Ebî Leyla'nın (v. 148/765) görüşüne de muamelat bölümünde iki yerde temas etmiştir. Bunların ilkinde bir kimsenin yanında onun malı başkası tarafından satılırken sessiz kalmasını İbn Ebî Leylâ akdi onaylamak olarak kabul edmiştir. Diğer mesele ise yukarıda İmam Mâlik ile ilgili yapılan nakildeki meselenin aynısıdır.

Hasîrî eserinde sıklıkla Hanefî mezhebinin kurucu imamı olan Ebu Hanife ve onun önde gelen öğrencileri Ebu Yusuf, İmam Muhammed, Züfer ve Hasen bin Ziyad'dan nakillerde bulunmaktadır.

Aşağıda şu ana kadar zikrettiklerimiz dışında Hasîrî'nin görüşlerine yer verdiği fakihleri vefat tarihlerine göre kronolojik olarak sıralamak suretiyle kısaca tanıtacağız.

Abdullah İbnü'l-Mübârek (v. 118/736): Ebu Abdurrahmân Abdullah b. el-Mübârek el-Mervezî. Hicrî 118'de Merv'de doğdu, Hanzala'lı bir adamın kölesiydi. Annesi Harezm'li, Babası ise Türk'tür. Ebû Hanîfe'nin talebelerindendir. Hicrî 181'de vefat etmiştir.²⁷¹ Hasîrî muamelat bölümünde yalnızca bir yerde Abdullah İbnü'l-Mübârek aracılığıyla Ebu Hanife'den bir görüşe yer vermiştir. Söz konusu görüş Zâhiru'r-rivâyede yer alandan farklı olduğu için Hasîrî, İbnü'l-Mübârek'in aktardığı görüşün muhtemelen Ebu Hanife'nin önceki görüşü olduğunu, sonradan bu görüştern rücu ettiğini belirtmiştir.

Süfyan es-Sevrî (v. 161/778): Ebû Abdullâh Süfyân b. Saîd b. Mesrûk es-Sevrî el-Kûfî. İlmini Ebû Hanîfe'den aldı. Ondan aldıklarını aynen kitaplarına aktarıyordu. Fakat Ebû Hanîfe kendisini bundan men etti. Hicrî 160'ta vefat etti.²⁷² Hasîrî eserinin muamelat bölümünde Süfyan es-Sevrî'nin görüşüne yalnızca iki meselede temas etmiştir. Bunların ilki sıkılmış meyve suyunun güneşte bırakılması sonucunda üçte ikisinin gidip geriye üçte birinin kalması halinde içilmesinin mekruhduğı, diğeri ise teati yoluyla yapılan alışverişin cevazı konusundadır.

Esed b. Amr (v. 188/804) : Esed b. Amr b. Âmir b. Abdullah, bû Hanife'den fıkıh tahsil eden âlimlerdendir. Hicrî 188'de vefat etmiştir.²⁷³ Hasîrî, Esed bin Amr'ın her ikisi de satım akdi ile ilgili iki görüşünü nakletmiştir.

Süfyan b. Uyeyne (v.198/813): Ebû Muhammed Süfyân b. Uyeyne “Beni hadise bağlayan kişi Ebû Hanîfe'dir” diyerek Ebu Hanife'ye duyduğu sempatiyi ifade etmiştir. Süfyan hicrî. 198'de vefat etmiştir.²⁷⁴ Hasîrî eserinde bir defa Süfyan bin Uyeyne ile ilgili nakilde bulunmuştur. Buna göre Süfyan, sarrafların dükkânlarında bulunup onların ikramlarını yemekten kaçınmaz ve “bu zaman, şüpheli şeylerden kaçınma zamanı olmayıp haramlığı açık olan şeylerden kaçınma zamanıdır” derdi.

Ebû Mutî'(v. 199/814): Tam adı Ebû Müti' el-Belhî Hakem b. Abdullah b. Mesleme el-Belhî'dir.²⁷⁵ Ebû Hanîfe'den e l-Fıkhü'l-Ekber'i rivayet eden kişidir. Hicrî. 199'da vefat

²⁷¹ Leknevî, *el-Fevâidü'l-Behiyye*, s. 103.

²⁷² Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, /250.

²⁷³ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 140.

²⁷⁴ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 251.

²⁷⁵ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 28.

etmiştir.²⁷⁶ Hasîrî, eserinin muamelat bölümünde Ebu Mutî'den dört defa nakilde bulunmuştur.

Ebû Süleymân el-Cüzcânî (v. 200/816) Tam adı Ebû Süleyman Musâ b. Süleyman el-Cüzcânî'dir. İmam Ebû Yûsuf ve İmâm Muhammed'in talebesidir. O ikisi ve İbnü'l-Mübarek'ten rivayette bulunmuş,²⁷⁷ seksen yaşından sonra vefat etmiştir. es-Siyerü's-Sağîr, Kitabu's-salat ve Kitabu'r-rehin başlıca eserleridir.²⁷⁸

Halef bin Eyyûb (v. 205/820): Halef b. Eyyûb, İmam Züfer'in öğrencilerindendi. Daha sonra Ebu Yusuf ve İmam Muhammed'i takip etmiş, İbrahim b. Âdem'in bir müddet sohbetinde bulunup, ondan zühd eğitimi almıştır. Hicrî 205/820 senesinde vefat etmiştir.²⁷⁹ Hasîrî eserinin muamelat bölümünün iki yerinde Halef'ten aktarımda bulunmuştur.

İsâm b. Yûsuf (v. 210/825): Tam adı İsâm b. Yûsuf b. Meymûne b. Kudâme Ebû Asîmetü'l-Belhî'dir. Abdullah İbn Mübarek'ten rivayette bulundu. Hadis talebesiydi ve öyle kaldı. Hicrî. 210'da vefat etti.²⁸⁰ Hasîrî eserinin muamelat bölümünde biri icare diğeri de rehin bölümünde olmak üzere İsâm b. Yusuf'tan iki kere nakilde bulunmuştur.

Şeddâd (v. 210/825): Şeddâd b. Hakîm, Belh şeyhlerinin büyüklerinden biridir. Ebu Ca'fer er-Razî, Süfyan es-Sevrî ve onların akranları Şeddâd'dan ilim tahsil etmişlerdir. Şeddâd, Züfer'den bir nüsha rivayet etti. Hicrî 210/825'da vefat etmiştir.²⁸¹ Hasîrî muamelat bölümünde Şeddâd'tan yalnızca bir defa söz etmektedir.

Ebû Hafs el-Kebîr (v. 217/882): Ebû Hafs Ahmed b. Hafs el-Buharî, İmam Muhammed'in öğrencilerinden ve Maverâünnehr bölgesi büyük Hanefî alimlerinden biridir.²⁸² 217/882 yılında Buhara'da vefat etmiştir. Ebu Hafs, İmam Ebû Yûsuf ve İmam

²⁷⁶ Leknevî, *el-Fevâidü'l-Behiyye*, s. 68-69.

²⁷⁷ Zehebî, *Siyer-ü a'lâmü'n-nübelâ*, VIII, 333.

²⁷⁸ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 186.

²⁷⁹ Leknevî, *el-Fevâidü'l-Behiyye*, s. 71.

²⁸⁰ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 347.

²⁸¹ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 256.

²⁸² Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 9-13.

Muhammed'in görüşlerini içeren nevâdir adlı eserin sahibidir.²⁸³ Hasîrî biri "satım" birisi de "şûrb" bölümünde olmak üzere iki yerde Ebu Hafs'ın görüşüne temas eder.

Bişr el-Merîsî (v. 218/833): Tam adı Bişr b. Ğıyâs b. Ebî Kerîme'dir. Fukahanın büyüklerindendir.²⁸⁴ Kısa bir süre Ebû Hanîfe'den eğitim almıştı, sonra Ebû Yûsuf'un derslerine katıldı. Hicrî 218'de vefat etti.²⁸⁵ Hasîrî muamelat bölümünün en sonunda "Kitabu's-şîrb" bölümünde Merîsî'nin adını bir kere zikreder.

Hişâm b. Ubeydullah (v. 221/836): Hişâm b. Ubeydullah hicrî 221/836'da vefat etmiştir.²⁸⁶ Hişâm re'y taraftarı olmasına rağmen hadis rivayetiyle de meşhurdur. İbn Ebû Zi'b, Mâlik b. Enes, Hammâd b. Zeyd, Ebû Avâne, Leys b. Sa'd, İbn Lehîa gibi âlimlerden hadis rivayet etmiş olan Hişâm'ın en-Nevâdir ve Şîlâtü'l-eşer adlı kitapları kaynaklarda zikredilmektedir. Bunlardan ilki Serahsî'nin el-Mebsû'tunun kaynaklarındandır.²⁸⁷

İsâ b. Ebân (v. 221/836): Tam adı Ebû Mûsa İsâ b. Sadaka'dır. İsa bin Eban İmam Muhammed'in önde gelen öğrencilerindendir. Hanefî usulünün şekillenmesinde büyük bir etkiye sahip olan İsa b. Eban'ın Kitabu'l-hüceci'l-kebîr ve Kitabu'l-hüceci's-sağîr günümüze gelmeyen eserleri Cessas'ın el-Fusûl fi'l-usûl adlı eserinde sıkça zikredilir. İsa b. Eban hicrî 221'de Basra'da vefat etmiştir.²⁸⁸ Hasîrî, eserinin muamelat bölümünde biri "ayıp muhayyerliği" diğeri de "icare" bahsinde olmak üzere iki yerde İsa b. Eban'ın görüşünü aktarmaktadır.

İbn Semâa (v. 233/848) : Tam adı Ebû Abdullah Muhammed b. Semâa b. Ubeydullah (Abdullah) b. Halil et-Temîmî el-Küfî olup hicrî 233'te vefat etmiştir.²⁸⁹ Fıkıh tahsilini Hanefî mezhebinin meşhur imamları Ebû Yûsuf, Muhammed b. Hasan eş-Şeybânî ve

²⁸³ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 205.

²⁸⁴ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 164 vd.

²⁸⁵ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 30.

²⁸⁶ Zehebî, *Siyer-ü a'lâmü'n-nübelâ*, VIII, 475.

²⁸⁷ Erdoğan, "Hişâm b. Ubeydullah", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hisam-b-ubeydullah> (17.11.2020).

²⁸⁸ Leknevî, *el-Fevâidü'l-Behiyye*, s. 151. Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 30-31.

²⁸⁹ Özel, *Hanefî fıkıh Âlimleri*, s. 31.

Hasan b. Ziyâd el-Lü'lûî'den yapan İbn Semâa rak'ta Hanefî fıkının otoritelerindendi. Özellikle Ebû Yûsuf ve Muhammed b. Hasan eş-Şeybânî'den bazı eserleri rivayet etmesiyle tanınmış, çeşitli görüş ve rivayetleri daha sonraki mezhep kaynaklarında yer almıştır. Kaynaklarda Nevâdirü'l-mesâ'il 'an Muhammed b. el-Hasan, el-Meḥâdır ve's-sicillât, Edebü'l-kâdî adlı eserleri kaleme aldığı belirtilen İbn Semâa, Şeybânî'nin Kitâbü'l-Kesb'ini rivayet etmiş olup bu eser Şemsüleimme es-Serahsî tarafından şerhedilmiştir.²⁹⁰ Hasîrî muamelat bölümünde dört yerde İbn Semâa'nın adını zikretmektedir.

Bişr b. Velîd (v. 238/852): Tam adı Bişr b. Velîd b. Hâlid b. El-Velîd el-Kindî el-Kâdî'dır.²⁹¹ Müslüman alimlerin en önde gelenlerinden ve meşhurlarından biridir. Ebû Yûsuf'un talebelerindendir. Pek çok öğrencisi kendisinden fıkıh, nevâdir ve mesail alanında çok şeyler almıştır. Bişr hicrî 238'de vefat etmiştir.²⁹²

İbrahîm b. Yûsuf (v. 241/ 856): Tam adı İbrahim b. Yûsuf b. Meymûne b. Gudâme el-Belhî'dir. İbn Rezîn onun ceddine nisbetle, Makyânî olarak bilindiğini söyler. Belh alimlerindendir. Hicrî 241'de vefat etmiştir.²⁹³

Ebû Sehl (v. 247/862): Tam adı İsmâil b. Tevbe b. Süleyman b. Zeyd es-Sekafî Ebû Süleyman b. Zeyd es-Sekafî Ebû Süleymân'dır. Ebû Sehl'in Kazvin'den (Hazar Bölgesinden) geldiği ve aslen Tâif'li olduğu söylenir. Haşîm b. Uyeyne, Muhammed b. Hasan el-Fakîh, Halef b. Halîfe, İsmâil b. Ca'fer ve diğerlerinden rivayette bulunmuştur. H.247'de vefat etmiştir.²⁹⁴

Muhammed b. el-Ezher (v. 251/866): Muhammed b. El-Ezher Ebû Abdullah Horasan bölgesi imamlarındandır. et-Tabakâtü'l-âliye adlı eserin sahibidir. Hicrî. 251'de vefat etti.

²⁹⁰ Kallek, "İbn Semâa", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/ibn-semaa> (17.11.2020).

²⁹¹ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 31-32.

²⁹² Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 166.

²⁹³ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 51-52.

²⁹⁴ İbn Hacer, *Tehzîbü't-Tehzîb*, I, 286.

Fakîh Ebu'l-Leys, bir başka kitabı olan en-Nevâzil'de, onun, h. 278'den bir sene önce vefat ettiğini zikreder.²⁹⁵ Hasîrî kitabında bir yerde kendisinden görüş nakletmiştir.

Hassâf (v. 261/875): Tam adı bû Bekr Ahmed b. Ömer (Amr) b. Müheyr el-Hassâf eş-Şeybânî'dir. Doğum tarihi tam olarak bilinemeyen Hassâf hicrî. 261'de Bağdat'ta vefat etmiştir.²⁹⁶ Müteahhirîn Hanefî âlimlerinin önde gelenlerinden ve kendi zamanında Irak fıkıh ekolünün (ehl-i re'y) güçlü temsilcilerinden biri olan Hassâf, Ebû Hanîfe ve talebelerinin görüşlerini değerlendirerek bunlar arasında tercih yaptığı gibi hükmü hakkında bu imamlardan rivayet bulunmayan konularda da icihad ederdi.²⁹⁷

İbn Şüca' (v. 266/879): İbn Şüca' Muhammed es-Selcî. El-Hasan b. Ziyâd'n talebelerindendir.²⁹⁸

Nasîr b. Yahyâ (v. 268/811): Nasîr b. Yahya el-Belhî. Fıkıh ilmini, Ebî Süleymân El-Cürcanî ve İmam Muhammed'den aldı. Kendisinden Ebû Attab el-Belhî rivayette bulundu.²⁹⁹ 268/811 yılında vefat etti.³⁰⁰

Muhammed b. Seleme (v. 278/892): Muhammed b. Seleme El-Fakîh Ebû Abdullah. Fıkıh ilmini Ebî Süleyman Cüzcevanî'den aldı. Kendisinden de Ebû Bekr Muhammed b. Ahmed el-Askâfî ders aldı. H. 278'de vefat etti Künyesinde, nesebi Belh şehrine atfedilir. Aynı zamanda, İmam Züfer'den rivayetlerde bulunan Şeddâd b. Hakîm'den de ders aldı.³⁰¹

Ebû Abdullah el-Gallâs (v. 314/926): Muhammed b. Huzeyme el-İmâmü'l-Belhî. H. 314'de vefat etti.³⁰²

²⁹⁵ Leknevî, *el-Fevâidü'l-Behiyye*, s. 160.

²⁹⁶ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 88-89. Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 33

²⁹⁷ Öztürk, "Hassâf", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hassaf> (17.11.2020).

²⁹⁸ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 400.

²⁹⁹ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 200.

³⁰⁰ Leknevî, *el-Fevâidü'l-behiyye*, s. 221.

³⁰¹ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 56.

³⁰² Kâtib Çelebî, *Süllemü'l-vusûl*, III, 118.

Ebu Cafer et-Tahavî (v. 321/933): Tam adı Ahmed b. Muhammed b. Selâme b. Seleme'dir. İmam Şâfiî'nin önde gelen öğrencilerinden Müzenî'nin yeğeni olan Ebu Cafer et-Tahavî önceleri Şâfiî mezhebine mensuptu.³⁰³ Daha sonra Hanefî mezhebini benimsemiş ve Hanefiliğin görüşlerini rivayetler yoluyla temellendirmede önemli bir işlev görmüştür. Onun Ahkâmu'l-Kur'an, Şerhu meâni'l-âsâr, Şerhu müşkili'l-âsâr adlı eserleri Hanefîlerin görüşlerinin Kur'an, sünnet ve sahabe kavline dayandığını ispat etmek üzere yazılmıştır. Muhtasaru't-Tahavî adlı eser ise Hanefîlerin ilk muhtasarlardan sayılır.³⁰⁴ Tahavî hicrî. 321'de Kahire'de vefat etmiştir.³⁰⁵ Hasîrî, muamelat bölümünde dört yerde Tahavî'nin görüşünü aktarmıştır.

Ahmed b. İsmah es-Saffâr el-Belhî (v. 327/938): Hadis fakihidir. Fıkıh ilmini Ebû Ca'fer el-Mağîdevânî'nin fikhî üzerine inşa etmiş, kendisinden hadis de tahsil etmiştir. Kendisinden de güvenilir(sika) bir şeyh olan, Ebû Alî el-Hüseyn b. El-Hasen b. Sadîg b. El-Fethü el-Vez'acî rivayet etmiştir.³⁰⁶ El-Kârî, Ahmed b. İsmah Ebu'l-Kâsım es-Saffâr'ın 327/938'de vefat ettiğini rivayet etmiştir. Ancak el-Kefevî vefat tarihi konusunda ona muhalefet etmiştir.³⁰⁷

Ebû Bekr el-İskâf (v. 336/947) : Ebû Bekr el-İskâf el-Belhî. İsmi Muhammed b. Ahmed'tir. Büyük bir imamdı. Hicrî 336'da vefat etti.³⁰⁸

Ebu'l-Kâsım es-Saffâr (v. 337/948): Ahmed b. İsmah Ebû'l-Kâsım es-Saffâr. Fıkıh ilmini Nasîr'den, o da Muhammed b. Semmâa'dan, o da Ebî Yûsuf'dan aldı. Ve büyük bir imam oldu. Belh'e gitti ve orada Ebû Hâmid Ahmed ibnü'l-Hüseyn el-Mervezî'yi yetiştirdi. 337/948 yılında vefat etmiştir.

Kerhî (v. 340/952) : Tam adı Ebü'l-Hasan Ubeydullah b. Hüseyin olup meşhur Hanefî müctehidlerindendir. Kerh'de doğdu, Hanefî mezhebinin en tanınan simalarından biriydi,

³⁰³ Ziriklî, *el-A'lâm*, I, 206.

³⁰⁴ Eser, Soner Duman tarafından Türkçe'ye tercüme edilmiştir. Bkz. Tahavî Muhtasarı, Beka Yayınları, İstanbul, 2013.

³⁰⁵ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 102. Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 33.

³⁰⁶ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 78.

³⁰⁷ Leknevî, *el-Fevâidü'l-behiyye*, s. 26.

³⁰⁸ Leknevî, *el-Fevâidü'l-behiyye*, s. II, 239.

Hicrî 340'ta Bağdat'ta vefat etti.³⁰⁹ Kerhî, Hanefî usul düşüncesinin şekillenmesinde önemli bir yere sahiptir. Kendisinin Hanefîlerin usule ilişkin genel ilke ve prensiplerine dair yazdığı risalesi günümüze gelmiş olup bu eserde yer alan kaidelerin fûrudan örneklerini Nesefî zikretmiştir. Kerhî'nin muhtasarı Hanefî fûru fıkına ilişkin ilk muhtasarlarda arasında yer alır. Kerhî'nin en meşhur öğrencisi, Hanefîlerin günümüze gelen ilk usul eserinin sahibi olan Cessâs'tır.

Ahmed b. Sehl (v. 340/952): Ebû Hâmid Ahmed b. Sehl el-Fakîhü'l-Belhî. H. 340'ta vefat etti.³¹⁰

Ebû Nasr ed-Debûsî (v. 352/437): Mansûr b. Ca'fer b. Alî b. El-Hasen b. Mansûr b. Halid b. Yezîd b. Mühleb b. Ebî Safratî'l-Mühellebî, Semerkand'lı fakihlerden ve fetva konusunda en önde gelen müftilerden biriydi.³¹¹ 352/437 senesinde vefat etti. Hanefîliğin yargı alanındaki görüşlerini ele alıp aktaran imamlarından olup³¹² künyesi Semerkant'ta bir köy olan Debûsiyye'ye nisbet edilmiştir.³¹³

Ebû Bekr el-Iyâzî (v. 361/1068): Muhammed b. Ahmed b. Abbas Ebû Bekr el-Iyâzî. Matematik, Aritmetik ve Geometri onunla zirveye ulaştı. Mezhep ve kitap bilgisini korurken aynı zamanda bu tür aklî ilimler üzerinde de çalıştı. Devlet gücü onu bir grup fakihle beraber Buhara'ya taşıdı. 361/1068 yılında vefat etti. "Iyâzî" nisbesi, Iyaz beldesine nisbettir.³¹⁴ Babası Ebû Nasr Ahmed b. el-Abbas el-Iyâzî'dir.³¹⁵

Ebû Ca'fer el-Hinduvânî (v. 362/973): Tam adı Ebû Ca'fer Muhammed b. Abdullah b. Muhammed el-Hinduvanî, A'meş'in öğrencilerindendir.³¹⁶ Merginânî namazın sıfatları bahsinde, onu Belh ehlinden büyük bir imam olarak zikretmiş, Sem'ânî de kendisine "Küçük Ebû Hanîfe" lakabının verildiğini söylemiştir. Fıkıh ilminde, hocası A'meş'i

³⁰⁹ Özel, *Hanefî fıkıh Âlimleri*, s. 40.

³¹⁰ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 69.

³¹¹ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 339.

³¹² Leknevî, *el-Fevâidü'l-behiyye*, s. 221; Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, 339.

³¹³ Leknevî, *el-Fevâidü'l-behiyye*, s. 221.

³¹⁴ Leknevî, *el-Fevâidü'l-behiyye*, s. 156.

³¹⁵ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 237

³¹⁶ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 43.

takib etti. Belh ve Maverâünnehr’de ders verdi, problemlere fetvalar verdi, tereddüt doğuran bazı meseleleri şerhetti ve belirsizlikleri giderdi. Hicrî 362’de, Zilhicce ayında, Buhara’da vefat etti.³¹⁷

Ebü’l-Leys Es-Semerkandî (v. 373/983): Tam adı Nasr b. Muhammed b. Ahmed b. İbrahîm Es-Semerkandî olup İmâmü’l-Hüdâ diye anılan Semerkandî Hanefî fıkıh ve kelim alimidir. 373/983 veya 393’te vefat etmiştir. Tenbîhü’l-Ğafilîn ve El-Fetâvâ adlı eserleri vardır.³¹⁸ Muhammed b. El-Fazl b. Enîfü’l-Buhârî’den (v. h.375) rivayet edilen “el-Fetâvâ” da onun kitabıdır.³¹⁹ Hasîrî’nin el-Hâvî’de kendisinden en çok görüş naklettiği âlimlerin başında gelmektedir.

Ahmed b. Yûsuf (v. 377/987): Tam adı Ahmed b. Yûsuf el-Ezrak b. Ya’kûb b. İshâk olup fıkıh ilmini Ebü’l-Hasen el-Kerhî’den aldı. Hicrî 377’de vefat etti.³²⁰

Muhammed b. el-Fazl (v. 381/992): Muhammed b. El-Fazl, Ebû Bekr el-Fazlû’l-Kemârî el-Buhârî, büyük bir imam ve seçkin hoca idi. Rivayet ilminde farklı belde imamlarının danıştığı biriydi. Meşhur fetva kitapları, onun fetva ve rivayetleriyle doludur. Fıkıh ilmini, Abdullah es-Sebzemûnî’den o da Ebû Hafs es-Sağîr’den, o babasından, o da İmam Muhammed’den aldı³²¹. Hicrî 381/992’de vefat etti³²².

Ebü Abdullah el-Cürcânî (v. 398/1008): Muhammed b. Yahya El-Cürcânî Irak ulemasındandır. Zâhid, âbid ve saygın bir alimdi. Hayatının son dönemlerinde felç olan Cürcânî hicrî 398’de vefat etmiş ve Ebû Hanîfe’nin kabri yanına defnedilmiştir.³²³

Ebü Bekr b. Ebî Saîd (v. 416/1025): Bağdatlı Hanefî fakihlerden olan Muhammed b. Muhammed b. Abdullah b. Ca’fer, Hicrî 416’da vefat etmiştir.³²⁴

³¹⁷ Kureşî, *el-Cevâhirü’l-mudiyye*, I, 68.

³¹⁸ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 45.

³¹⁹ Zehebî, *Siyeru a’lâmi’n-nübelâ*, II, 333.

³²⁰ Kureşî, *el-Cevâhirü’l-mudiyye*, I, 133.

³²¹ Leknevî, *el-Fevâidü’l-behiyye*, s. 184.

³²² Kureşî, *el-Cevâhirü’l-mudiyye*, II, /107.

³²³ Safedî, *el-Vâfi bi’l-vefâyât*, V, 127.

³²⁴ Sarafeynî, *el-Müntehab*, I, 40.

Ahmed b. Muhammed (v.442/1050): Ahmed b. Muhammed b. Nasr b. Ahmed Nesefî'dir. Sem'ânî, onun Semerkant'ta yetiştiğini söyler. Hicrî 442'de vefat etti.³²⁵

Halvânî (v. 452/1060) : Şemsü'l-eimme el-Ekber ya da Muhammed Abdulazîz b. Ahmed b. Nasr el-Buhârî el-Halvânî diye anılan büyük fakih Buhara'nın re'y ehli imamlarından. Kimi rivayetlerde hicrî. 456'da vefat ettiği de söylenmiştir.³²⁶ Aralarında Şemsüleimme es-Serahsî, Ebü'l-Usr el-Pezdevî, Ebü'l-Yüsr el-Pezdevî'nin bulunduğu birçok talebe yetiştirdi. Halvânî, kendi zamanında Buhara yöresinde Hanefî âlimlerinin en önde geleniydi. "Meselede müctehid" olan âlimler arasında adı geçmektedir.³²⁷

es-Suğdî (v. 461/1058): Ali b. Hüseyin b. Muhammed es-Suğdî, Semerkant'lıdır. Büyük Hanefî alimlerinden biridir. Buhara'da yaşadı ve kadılık yaptı. Serahsî es-Siyerü'l-Kebîr adlı eseri es-Suğdî'den rivayet etmiştir.³²⁸ Ünvanı Şeyhü'l-İslâm'dır. Sem'ânî onun Buhara'da yaşadığını ve görüşlerine müracaat edilen, faziletli, fakih bir imam olduğunu söylemiştir. Hicrî. 461'de Buhara'da vefat etti.³²⁹

Ebu'l-Usr el-Pezdevî (v. 482/1089): Tam adı Ebü'l Hasan Ali b. Muhammed b. Hüseyin b. Abdülkerim³³⁰ olup Pezdevî Fahrü'l-İslâm olarak bilinir. Maverâünnehr'in büyük imam ve fakihlerindendir. H. 482'de vefat etmiştir.³³¹ Pezdevî fûru fıkıh alanında yazdığı eserler yanında özellikle Kenzü'l-vusûl adlı eseri ile Hanefî mezhebi usul düşüncesine damgasını vurmuştur. Hanefî mezhebinde sonraki dönem usul çalışmalarının büyük bir kısmı Pezdevî'nin Kenzü'l-vusul adlı eserini esas almıştır.

Hâherzâde (v. 483/1090): Muhammed b. El-Huseyn el-Buhârî Bekr Hâherzâde olarak bilinir. Faziletli bir imam ve fıkıhta güzel bir yönteme sahiptir. Maverâünnehr'in

³²⁵ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 122.

³²⁶ Leknevî, *el-Fevâidü'l-behiyye*, s. 96.

³²⁷ Şahin, "Halvânî", *TDV İslâm Ansiklopedisi*, <https://islamansiklopedisi.org.tr/halvani> (17.11.2020).

³²⁸ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 54-55.

³²⁹ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 361.

³³⁰ Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, s. 57.

³³¹ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 374.

büyüklerindendir. el-Muhtasar, et-Tecnîs ve el-Mebsût adlı eserleri vardır. Hicrî 483'te vefat etmiştir.³³²

Serahsî (v. 490/1090): Cârullâh Ali nüshasının 3/b sayfasında şöyle yazılmıştır; Kitabın bir çok yerinde geçen “Mevlânâ” ifadesinden kastedilen Serahsî'dir. Serahsî, el-Mebsût başta olmak üzere Şerhu's-siyerî'l-kebîr, Usul ve diğer bir çok eserin sahibidir. Başta fıkıh olmak üzere hilaf, cedel, kelam alanında hüccet kabul edilen, büyük imamlardan biridir. Serahsî'nin en önde gelen hocası Şemsüleimme el-Hulvânî'dir. Serahsî hicrî 490/1090 yılında vefat etmiştir.³³³

en-Nesefî (v.537/1142): Necmeddin Ömer b. Muhammed en-Nesefî Semerkand alimlerinden. el-Manzûme ve Fetâva Necmiddîn adlı eserin sahibidir.³³⁴ Hasîrî'nin eserinde geçen Fetâvâ'n-Nesefî adlı eserin Necmeddin en-Nesefî'nin Fetâva'n-Necmiddin adlı eseri olup olmadığı net olarak belli değildir. Zira Hasîrî hicrî 500 yılında vefat ettiği halde Necmeddin en-Nesefî ondan 37 yıl sonra hicrî 537 yılında vefat etmiştir. Nesefî'nin söz konusu eseri Hasîrî'nin vefatından önce yazmış olması ve Hasîrî'nin de bu eserden nakilde bulunmuş olması imkân dışı değilse de uzak bir ihtimal olarak görünmektedir.

Bişr b. Yahyâ el-Mervezî: Bibliyografya eserlerinde kendisi hakkında çok az bilgi bulunan Bişr b. Yahya'nın vefat tarihi de kaynaklarda zikredilmemektedir. el-Fazl b. Musâ es-Sînânî'den rivayette bulunduğu zikredilmiştir.³³⁵

Ebubekir İbn Mükâtil: Tam adı Ahmed b. Muhammed b. Mukâtil er-Razî olup babasından, babası Ebû Mutî' den, Ebî Mutî' Ebû Hanîfe'den rivayette bulunmuştur.³³⁶

Alî b. Ahmed: Ebû'l-Hüseyn Alî b. Ahmed el-Fârisî.³³⁷ Kaynaklarda hayatı ve vefat tarihi ile ilgili bilgi bulunmamaktadır.

³³² Leknevî, *el-Fevâidü'l-behiyye*, s. 163-164.

³³³ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, II, 28-29.

³³⁴ Kâtib Çelebî, *Keşfü'z-zunûn* II, 1230.

³³⁵ Hemedânî, *Terâcimu Ricâli'd-Darekutnî*, s. 157.

³³⁶ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 121.

³³⁷ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 514.

Ebû Muhammed Abdü'l-Kerîm: Tabakat kitaplarında aynı isimde iki âlim bulunmaktadır. Her ikisi de Hanefî mezhebine mensup âlimlerden olup aynı yerde yaşamışlar ve yakın tarihlerde vefat etmişlerdir. Bu iki alimden ilki Abdülkerîm b. Muhammed b. Mûsâ Ebû Muhammedel-Mengî'dir ki hicrî 398'de vefat etmiştir. İkincisi ise Abdülkerîm b. Mûsâ b. Îsâ Ebû Muhammed el-Fakîh el-Bezî'dir. Ve o da hicrî 390'da vefat etmiştir.³³⁸

el-Hâvî'î'l-fetâvânın muamelat bölümünde geçen bazı âlimler hakkında tabakat ve rical kitaplarında herhangi bir bilgiye rastlanmamaktadır. Bu konuda tespit edebildiğimiz isimler şunlardır: İmrân b. Yûsuf el-İbâd (Ehû Alî b. Yûsuf), el-Fakîh Ebû İbrâhîm, Ebû Nasr ibn Ebî Selâm, Mahmûd b. El-Hasan, Hasan b. Ebî Mutî', Leys b. Mûsâvir, er-Razeî, el-Gazî, İbn Ebî Mutî', Ahmed b. Muhammed el-Gâzî, Hâlid b. Es-Sabîh.

2.2.4. Hasîrî'nin El-Hâvî Fi'l-Fetâva'da Yer Verdiği Fetvaların Muhteva Açısından Tahlili

Hasîrî'nin el-Hâvî adlı eseri her şeyden önce bir “fetvalar mecmuası” görünümündedir. O, ele aldığı meseleye ilişkin zâhiru'r-rivâye, nevâdir ve fetva literatüründe kim ne söylemişse bunları bir araya getirip aktarmaya gayret eder. Eserin öncelikli amacı “müfta bih” görüşün tespitinden ziyade mezhep içinde bir meselede hangi görüşler ileri sürülmüşse bunların hepsine yer vermektir. Bu sebeple eserde birbirine zıt görüşler ve fetvalar aktarılabilmektedir.

Hasîrî'nin eseri Hanefî fıkıh doktrininin temellendirilmesine ilişkin bir kitap olmadığından eserde klasik fıkıh eserlerinde gördüğümüz türden tanımlar, teorik açıklamalar, bir konunun kısımları, türleri gibi hususlar neredeyse hiç yer almaz. Yine aşağıda temas edeceğimiz sınırlı birkaç örnek dışında hükümlerin temellendirilmesi konusu üzerinde durulmaz.

Hasîrî'nin eserini oluştururken kaynak olarak kullandığı kitaplardaki tüm fetvaları kullanmadığı açık bir durumdur. Bu durumda onun eserine bu fetvaları seçerken neye göre hareket ettiği büyük önem kazanmaktadır. Hasîrî'nin kendisi bu konuda herhangi bir açıklama yapmamaktadır. Ancak eserde yer verdiği fetvaların incelenmesinden bu

³³⁸ Kureşî, *el-Cevâhirü'l-mudiyye*, I, 327.

konuda tahmine dayalı bazı çıkarımlar yapmak mümkündür. Genel olarak söylemek gerekirse fetva seçimindeki muhtemel sebeplerden birisi yer verdiği fetvanın müellifin yaşadığı dönemde aktüel değerini koruyan konular üzerine olması, bir diğeri de müellif tarafından yer verilmeyen diğer meselelere göre daha önemli görülmüş olması olmalıdır. Müellifin kendince ilginç gördüğü, normal fıkıh kitaplarında rastlanılması mümkün olmayan meseleleri de eserine aldığı görülmektedir. Hasîrî'nin eserinde yer verdiği fetvalarda dikkat çeken hususları incelediğimizde onun fetva seçiminde hangi noktaları önelediğini de anlamış oluruz. Aşağıda onun yer verdiği fetvalarda dikkati çeken özellikleri belirterek bu özelliği yansıtan bazı örneklere yer vereceğiz.

2.2.4.1. Fetvaların Naklî Delilleri

Genel olarak fetva literatüründe fetvaların delillerine yer verilmeyip hazır sonuçların zikredilmesiyle yetinildiği görülür. Bununla birlikte nadiren de olsa bazı fetvalar zikredilirken delillere yer verildiği görülmektedir. Hasîrî'nin el-Hâvî'de yer verdiği fetvalar için de aynı durum söz konusudur. Eserde yer alan fetvaların yalnızca birinde delil olarak âyet zikredilmiş, üç fetvada merfu hadise yer verilirken bir fetvada ise sahabe kavli ile istidlalde bulunulmuştur. Hasîrî'nin eserinde yer verdiği ve naklî delil içeren fetvalar aşağıdakilerden ibarettir:

1) Alacağın vadesini uzatma karşılığında miktarını arttırmak

Bir kimsenin alacağının vadesini uzatma karşılığında alacağın miktarını arttırması meselesi ile ilgili Hasîrî'nin aktardığı fetvada şöyle bir yöntem önerilmektedir: Alacaklı borçlunun bir malını peşin bir bedelle satın alıp ona o malı daha yüksek bir bedelle vadeli olarak satar, böylelikle bu işlem faiz olmaktan kurtulur. Bu fetvanın içinde kaliteli hurma ile kalitesiz hurma değişimi yapılmak istendiğinde hurmanın para karşılığı alınıp para karşılığı satılması yolunu gösteren hadise yer verilmiştir.³³⁹

Muhtemelen eser boyunca yüzlerce fetvada bu tarz bir naklî delile yer verilmediği halde yukarıdaki meselede buna yer verilmesi meselenin ilk anda faizi çağrıştırması ve bu alının bertaraf edilmesi için alım-satım yolunun devreye sokulmasının meşru olduğunun hadis aracılığıyla gösterilmek istenmesidir.

³³⁹ 189 - ج

2) Umumî yollar üzerindeki seyyar satıcılardan alışveriş yapmak

Umuma ait yollar üzerinde satım yapan kimselerden mal satın alma konusunda Ebu'l-Kâsım şöyle demiştir: Bu kimselerden mal alınmaz. Çünkü bu kimseler şayet müşteri bulamazlarsa yolda [tezgâh kurarak] oturmazlar. Yüce Allah “günah ve düşmanlık hususunda birbirinize yardım etmeyin” (el-Mâide 5/2) buyurmuştur.³⁴⁰

Burada herkesin gelip geçtiği yolların seyyar satıcılar tarafından işgal edilerek yolun daraltılması ve gelip geçenlere rahatsızlık verme endişesinin söz konusu olduğu görülmektedir. Fetvanın delili olarak zikredilen âyet aslında ele alınan meseleyi doğrudan çözüme kavuşturmamakla birlikte âyetteki genel ilkenin kapsamına söz konusu mesele de girdiğinden âyet buna delil olarak zikredilmiştir.

3) Arazide kendiliğinden biten ottan başkasının istifade etmesi

Kişi, arazisinde kendiliğinden çıkan otlar konusunda öncelikli hak sahibidir. Şayet onun buna ihtiyacı yoksa buna ihtiyacı olan bir kimse o otları arazi sahibinden talep edebilir. Arazi sahibine “ya otları biçip bana ver, yahut benim almama izin ver” der. Arazi sahibi kendiliğinden biten bu otları satamaz. Çünkü Hz. Peygamber (s.a.v.)’den şu hadis rivayet edilmiştir: “İnsanlar üç şeyde ortaktır: Su, ateş ve ot.”³⁴¹

4) Müslümanın zımmî için şarap imalatında çalışması

Müslüman bir kimsenin ücret karşılığında Hristiyanlar için şarap imalatında çalışması mekruhtur. Çünkü Allah Resûlü (s.a.v.) şöyle buyurmuştur: “Allah [şarap imalatı için] üzüm sıkana ve onu taşıyana lanet etsin.”³⁴²

Hadiste lanet ifadesi yer almış olmakla birlikte hadis haber-i vâhid olduğu için hüküm “haram” şeklinde değil “mekruh” şeklinde ifade edilmiştir.

5) Müslüman kadının gayrimüslim kimsenin çocuğunu ücretle emzirmesi

³⁴⁰ 192 - ج

³⁴¹ 215 -214 – ج

³⁴² 225 - ج

Müslüman bir kadın, kâfir bir şahsın çocuğunu ücretle emzirebilir. Nitekim Hz. Ali, hicret öncesinde bir Yahudi kadın için ücretle kuyudan su çekmiştir.³⁴³

Bu fetvada sahabî uygulamasının delil olarak zikredildiği görülmektedir. Muamelat bölümünde sahabî uygulamasının delil olarak zikredildiği yegâne örnek budur.

2.2.4.2. Kıyas – İstihsan Ayırımının Fetvalara Yansıması

Hasîrî bazı meselelerde kıyas-istihsan ikilemine temas eden fetvalar nakletmektedir. Buna dair aşağıdaki örnekleri verebiliriz:

1) *Yük taşımak için kiralanan eşeğe binmek*

Bir kimse, bir eşeği üzerinde buğday taşımak üzere bir günlüğüne kiralasa, dönüşte eşeğe binse ve eşek telef olsa Ebubekir’e göre kiracı tazminle yükümlü olur. Fakih [Ebu’l-Leys] ise şöyle demiştir: “Bu kıyasa göre böyledir. Ancak istihsana göre kiracı tazminle yükümlü olmaz; çünkü insanlar arasında âdet bu şekilde yürüdüğünden kişinin bunu yapmasına delaleten izin bulunmaktadır.”³⁴⁴

Bu örnekte bir meselede Hanefî mezhebinde fetvaları muteber olan âlimlerden kimilerinin kıyasla amel ederken kimilerinin ise istihsanı tercih ettikleri görülmektedir. Ebu’l-Leys’in istihsanının örf ve âdete dayalı olduğu görülmektedir.

2) *Dükkân satın almak*

Bir kimse bir dükkân satın aldığı anda kıyasa göre dükkânın levhaları bu satımın kapsamına girmez. İstihsana göre ise girer. Kuyu satın alma durumunda ip ve kova da böyledir.³⁴⁵

Yukarıdaki fetvada “satım konusu malın kapsamı” meselesi ele alınmakta ve iki örnek üzerinde durulmaktadır. İlk örnekte levha ile neyin kastedildiği yeterince açık olmamakla birlikte muhtemelen dükkân içinde yer alan vitrin, raf gibi eşyalar kastedilmektedir. İkinci örnekte ise kuyu satımında ip ve kovanın kıyasa göre satım kapsamına girmediği belirtilmiştir. Burada kıyas ve istihsanın gerekçesi zikredilmemiştir. Muhtemelen kıyas ile kastedilen satıma konu olan malın sözlük anlamı, istihsan ile kastedilen ise o mal

³⁴³ 225 - ج

³⁴⁴ 239-238 – ج

³⁴⁵ 180 - ج

satılırken âdeten diğer malların da ona tâbi olarak satıma dâhil sayılmasıdır. “Kuyu” sözcüğü ip ve kovayı kapsamamakla birlikte kuyudan istifade etmek kova ve ip olmaksızın mümkün olmayacağından bu husus istihsan olarak ifade edilmiştir.

3) Emlakçıya (dellâl) ödenecek ücret

Bir kimse bir dellala (emlakçıya) “arazimi sat, sana şu kadar ücret vereceğim” dese, dellal araziye satmak için etrafa duyuruda bulunmakla birlikte müşteri çıkmasa, başka bir dellal o araziye satmış olsa Ebu'l-Kâsım'a göre ilk dellal, harcadığı emeğin karşılığında emsal ücret almaya hak kazanır. Fakih [Ebulleys]'e göre ise bu kıyasa dayalı hükümdür. İstihsana göre ise ilk dellal emri yerine getirmeyi bıraktığında ücret almaya hak kazanamaz. Çünkü emsal ücret, tüccarın ameli ile bilinir. Tüccar arasında ise böyle bir iş için [sırf etrafa duyuruda bulunmak için] ücret ödenmesi bilinmemektedir. Satımı hangi dellal gerçekleştirmişse ücrete o hak kazanır. Mutad olan budur.³⁴⁶

Bu örnekte de aynı meselede biri kıyasa diğeri istihsana dayalı iki fetva söz konusu olup istihsanın gerekçesini örf ve âdet teşkil etmektedir.

4) Sülük satımı

Ebubekir sülük satımının caiz olmadığını söylemiştir. İmam Muhammed'den ise insanların ihtiyacı sebebiyle istihsanen sülük satımının caiz olduğu nakledilmiştir.³⁴⁷

Buradaki istihsanın veçhi maslahattır. Zira sülük, vücuttaki zararlı kanların emilmesi için tedavi maksadıyla kullanılabilir. Kendisinden bir menfaat elde edilen şeyin satımı caiz olduğuna göre o halde sülük satımının da caiz olması gerekir.

2.2.4.3. Maslahat Ve Sedd-İ Zerîa Delillerine Dayalı Fetvalar

Hasîrî'nin yer verdiği fetvalarda zaman zaman maslahat ve sedd-i zerîa düşüncesinin izleri görülmektedir. Buna dair şu örnekleri zikredebiliriz:

1) Sahipsiz haraç topraklarının durumu

Haraç toprakları kapsamında yer alan bir köyde bazı arazilerin sahipleri ölmüş olsa ve köylüler de o toprakların haraçlarını ödeme imkânları bulunmadığından devlet başkanına

³⁴⁶ 236 - ج

³⁴⁷ 187 - ج

teslim etmek isteseler bu durumda ilk olarak başvurulacak yol arazilerin kiraya verilerek elde edilen gelirden haracın ödenmesidir. Bu mümkün olmadığında devlet başkanının bu toprakları satması caiz olur. Şayet devlet başkanı bu toprakları kendisi satın almak isterse bunu doğrudan yapmayıp öncelikle başkasına satması, sonra müşteriden satın alması daha uygun ve töhmetten daha uzak bir davranış olur.³⁴⁸

Yukarıdaki örnekte bir köyde yer alan haraç toprağının haracının ödenmesinde köylü için bir zorluğun söz konusu olduğu için maslahata en uygun çözüm yolu bulunması gerektiği belirtilmektedir. Toprağın satılmasından ise kiraya verilmesi maslahata daha uygun görüldüğü için ilk aşamada bu yöntem önerilmekte, bunun mümkün olmaması halinde toprağın satılmasına cevaz verilmektedir. Fetvanın buraya kadar olan kısmında maslahat düşüncesinin hâkim olduğu görülmektedir. Devlet başkanının satıma konu olan bu araziye kendisi için satın alması onun açısından bir töhmet oluşturacağından önce başka bir kimseye satılması, daha sonra devlet başkanının istiyorsa orayı o kişiden satın alması sedd-i zerîa düşüncesine dayalı bir tavsiye hükmünde durmaktadır. Bununla amaçlanan töhmetin önlenmesidir.

2) Müşterinin teslim almadığı bozulabilir bir malın başkasına satılması

Hasen bin Ziyad'dan nakledilen bir fetvaya göre bir kimse et veya balık gibi çabuk bozulabilir bir şey satın aldıktan sonra satım bedelini getirmek üzere akit meclisinden ayrılarak gitse ancak gelmesi uzun sürse ve bu esnada et ya da balığın bozulmasından korkulsa satıcı bunu başkasına satabilir. Satın alan kişi daha önceki akdi biliyor olsa bile eti ya da balığı alması helal olur. Bu ikinci satım akdinde satıcı daha yüksek bir fiyata satmışsa aradaki farkı tasadduk eder, daha düşük bir fiyata satmışsa önceki müşteriden de o oranda indirim yapar.³⁴⁹

Bu fetvada “malın zayi edilmesini önlemek” üzere genel kurala aykırı bir davranışa izin verilmiştir. Bu, “maslahata dayalı istihsan” örneğidir. Zira normal şartlar altında bir kimse başkasına ait olan bir malı satamaz. Ancak burada malın bozulmasına engel olmak için maslahat gerekçesiyle böyle bir şeye göz yumulmuştur.

³⁴⁸ 188 - ج

³⁴⁹ 192 - ج

3) Yetimin gayrimenkullerinin vasî tarafından satılması

Hasîrî'nin Fetâva'n-Nesefî adlı eserden naklettiğine göre yetim bir çocuğun gayrimenkulünü zorba bir kimse gasp etse, vasî bu gayrimenkulü yeniden ele geçirmekle birlikte elinde o gayrimenkulün, velayeti altındaki yetim çocuğa ait olduğuna dair bir delil bulunmasa, zorba şahsın orayı tekrar gaspederek zilyetliğine alması ve buna dayanmak suretiyle oranın kendisine ait olduğunu iddia etmesinden korkuyor olsa bu durumda gayrimenkulü emsal bedeline satıp bedelini bu çocuk için saklayabilir. Bu, söz konusu vasînin baba tarafından tayin edilmiş veya onun derecesinde bir vasi olması durumunda söz konusudur. Çünkü onun umumî bir velayeti vardır.³⁵⁰

Bu fetva Mecelle'de "raiyye üzerine tasarruf maslahata menûttur" (md. 58) şeklinde ifade edilen genel kurala dayalı bir örnektir. Söz konusu vasînin baba tarafından tayin edilmiş olmasının şart koşulması ise muhtemelen onun babaya kıyaslanmasından kaynaklanmaktadır. Baba vasî tayin ederken çocuğunun maslahatını en iyi koruyacak kimseyi vasî tayin eder. Babanın tayin ettiği veya onun derecesinde olan vasî dışında bir vasî ise çocuğun maslahatını koruma konusunda aynı özeni göstermeyebilir. Bu sebeple söz konusu satım izni bu şekilde maslahata dayalı olarak sınırlandırılmıştır.

4) Mefkudun evinin kiraya verilmesi

Mukâtil'den nakledilen bir fetva şu şekildedir: Mefkud bir evde başkasıyla ortak olsa onun payına düşen boş kısımda başkası oturamaz, bu bölüm kiraya verilemez. Ancak evin bu şekilde kalması halinde tahrip olmasından korkulursa o zaman hâkim o evi kiraya verir ve ücretini de mefkud için saklar. Şayet mefkuda düşen pay taksim edilmemiş ortak mülkün şayi bir hissesi ise o zaman evin harabeye dönüşmemesi için diğer ortak evin tamamını kullanabilir.³⁵¹

Bu fetvada kayıp şahsın malını korumak üzere maslahata en uygun olan çözümlerin sırasıyla uygulanması söz konusudur.

2.2.4.4. Örfe Dayalı Fetvalar

³⁵⁰ 203 – ج

³⁵¹ 228 - ج

Hanefî usul kitaplarında örf ve âdet müstakil bir şer’î delil olarak zikredilmemekle birlikte özellikle istihsanın vecihlerinden birini teşkil etmesi, ayrıca fûru fıkıhta sıklıkla hükümlerin örfle gerekçelendirilmesi, dahası eşbah ve nezâir tarzı kitaplarda örf ve âdetle ilgili küllî kaidelere yer verilmesi örf ve âdetin Hanefî fıkıh düşüncesinde önemli bir yere sahip olduğunu göstermektedir.

Hasîrî’nin naklettiği bazı fetvalarda örf, âdet, teâmül gibi sözcükler zikredilerek fetvada yer alan hükmün temellendirildiği görülmektedir. Buna dair şu örnekleri zikredebiliriz:

1) Sütanneye verilen çocuğun ihtiyaç duyduğu malzemelerin temini

Çocuk sütanneye verildiğinde onun bakımında ihtiyaç duyulan yağ, reyhan (güzel koku) vb. şeylerin kime ait olduğu örfе göre belirlenir.³⁵²

2) İş hanında dükkânların korunması için bekçi tutulması

İçinde birden fazla dükkân bulunan bir handa dükkân sahiplerinden birisi hanı korumak üzere bir bekçiyi ücretle tutsa diğer dükkân sahipleri bunu istememiş olsa bile bu akit sahih olur ve o bekçinin belirlenen ücreti alması caiz olur; çünkü bu konuda hepsinin maslahatı bulunduğu gibi böyle bir âdet de bulunmaktadır. Zira bekçi tutma işini genellikle dükkân sahiplerinden biri yapar. Handa bulunan dükkân sahiplerinden reis ve büyük konumunda olan birinin fiili onların tümünün fiili gibi kabul edilir.³⁵³

3) Simsarlık ücreti

Simsarlık ve açık arttırma satımını yönetme karşılığında bu işleri yapan kimselere ödenen ücret konusunda Hanefî âlimler “fasit” demiştir. Bu aslen fasit olmakla birlikte Muhammed bin Seleme bu tür uygulamaların insanlar arasında çok yaygın bir örf haline gelmesini gerekçe göstererek caiz olduğunu söylemiştir.³⁵⁴

Bu örnek, “örf sebebiyle istihsan” kapsamında değerlendirilebilecek bir fetvadır. Zira burada aslî hüküm açısından fasit olan bir şeye yaygın örf sebebiyle müsamaha gösterilmektedir.

³⁵² 231 - ج

³⁵³ 236 - ج

³⁵⁴ 237 - ج

Bir başka açıdan bu örnek örf sebebiyle fetvada değişimin mümkün olduğunu göstermektedir. Zira bu örnekte de görüldüğü üzere ilk dönem âlimlerinin caiz görmediği bir şey örf haline geldiğinde sonraki âlimler bunu caiz görebilmektedir.

4) Mudâribin farklı kimselere ait sermayeleri birleştirmesi

Farklı beldelelerde tüccar arasında var olan mudarebe akitlerinde, sermaye sahipleri tarafından mudariblere “nasıl uygun görürsen o şekilde hareket edebilirsin” şeklinde genel bir yetki verilmediği halde mudarebe yoluyla teslim alınan sermayelerin birbirine karıştırılması örf ve âdet haline gelmiştir. Şayet bu konuda yaygın bir âdet varsa o zaman farklı sermayeleri birbirine karıştıran mudaribler tazminle yükümlü olmazlar.³⁵⁵

Bu örnek “örfe dayalı istihsan” kapsamında değerlendirilebilir. Zira genel kurala göre mudarebe akdi mutlak olarak yapılmadığında mudâribin sermayeyi kendisine ait veya başkasına ait sermayelerle karıştırma yetkisi yoktur. Böyle bir şey yapması halinde tazminle yükümlü olur. Zira böyle bir karıştırma durumunda sermaye sahibinin sermayesi ile ne kadar kâr edildiği kesin belli olmaz. Ancak bir mudâribin farklı kimselerden sermaye alıp bunları birleştirerek büyük bir ticarî faaliyet yürütmesi farklı beldelelerde görülen bir uygulama olduğundan böyle bir durumda mudâribin sermayeleri karıştırma sebebiyle tazmin yükünü üstlenmiş olmayacağı kabul edilmiştir.

2.2.4.5. Tahric Tarzındaki Fetvalar

Hasîrî'nin naklettiği fetvaların bir kısmı, kurucu imamlardan sonra mezhepte görüşleri öne çıkan fakihlerin tahric yoluyla ortaya koyduğu görüşlerden oluşmaktadır. Bu durum, mezhep içi istidlalde tahricin önemli bir yeri bulunduğunu göstermesi bakımından önemlidir. Tahric yoluyla ortaya konulan görüşlerde kurucu imamların görüşleri asıl kabul edilerek yeni karşılaşılan meselelerin bunlara kıyaslandığı görülmektedir. Aşağıda buna dair bazı örnekler vereceğiz:

1) Ayıp muhayyerliği

Müşteri satın aldığı malı henüz teslim almadan önce malda bir kusur tespit etse – Ebubekir'in belirttiğine göre- satıcıya “malı sana geri veriyorum” derse satıcı bunu kabul

³⁵⁵ 248 - ج

etsin ya da etmesin satım akdi bozulmuş olur. Satıcının bulunmadığı bir mecliste bunu söylese Ebu Hanife ve İmam Muhammed'in görüşüne göre bunun caiz olmaması gerekir. Ebu Yusuf'un görüşüne kıyasla ise bu caizdir.³⁵⁶

Bu fetvada satın alınan malın kusurunun müşteri tarafından teslim öncesinde fark edilmiş olması ve onun tarafından malın satıcıya geri verildiğinin belirtilmesi söz konusudur. Mezhebin kurucu imamlarının söz konusu olduğu mesele ise malın müşteriye teslim edildikten sonra kusurunun teslim edilmesi meselesidir. O meseleye kıyaslandığında Ebu Hanife ve İmam Muhammed'e göre akdin satıcının huzurunda bozulması gerekli olduğu halde Ebu Yusuf'a göre satıcının gıyabında bozulması da caizdir.

2) Tarlada kanal kazılması karşılığında tarlanın bir bölümünün ücret olarak verilmesi

Bir kimse söz gelimi yedi dönümlük tarlasına su kanalı kazmaları için bir başka şahısla anlaşma yapsa ve bu iş karşılığında tarlanın üç dönümünü ona ücret olarak vereceğini söylese, diğer şahıs da su kanalını kazsa Ali bin Ahmed şöyle demiştir: "Bu durumda kira akdinin caiz olacağı ve kişinin bu ücreti vermekten imtina edemeyeceğini düşünüyorum." Ebu'l-Leys "bu, Ebu Yusuf ve İmam Muhammed'in görüşü ile uyumludur. Ebu Hanife'nin görüşüne kıyasla ise bunun caiz olmaması gerekir. Bu tıpkı 'bu arazilerden şu kadar dönüm satıyorum' demek gibi olup o caiz olmadığı gibi bu da caiz değildir."³⁵⁷

3) Akitlerde kabul anlamına gelen ve gelmeyen ifadeler

Bir kimse bir şahsa hitaben "bu kölemi sana şu kadar paraya sattım" dediğinde muhatap olan şahıs "evet" veya "yaptım" dese Ebubekir'e göre satım akdi tamamlanmış olur. Ebu'l-Leys bu konuda şöyle demiştir: "Muhatap yalnızca 'evet' dediğinde âlimlerimizin görüşüne kıyasla satım akdi tamamlanmış olmaz. Nitekim bir kimse karısına 'kendini [yani evliliğini sürdürüp sürdürmemeyi] tercih et' dediğinde kadın 'evet' dese bununla boşanmayı tercih etmiş kabul edilmez. 'Yaptım' derse tercih etmiş olur."³⁵⁸

Burada Ebu'l-Leys es-Semerkindi'nin satım akdinde icaba "evet" şeklinde karşılık vermeyi kabul olarak geçerli saymadığı halde "yaptım" şeklinde karşılık vermeyi kabul

³⁵⁶ 207 - ج

³⁵⁷ 251 - ج

³⁵⁸ 174 - ج

olarak geçerli sayması mezhebin kurucu imamlarının nikâh akdinde kocanın karısını muhayyer kılmasına kıyasla verilmiş bir fetvadır.

4) Satıma konu olan malın kapsamının meçhul olmasının akde etkisi

Bir kimse “bu köşkteki (dâr) bana ait olan ne varsa sana sattım” demiş olsa Ebu Yusuf’un görüşüne kıyasla bu satım akdinin caiz olması gerekir. Ebu Hanife ve İmam Muhammed’in görüşüne kıyasla ise bunun caiz olmaması gerekir. Bu şuna benzer: Bir kimse bir köşkteki payını sattığında müşteri bu payın neresi olduğunu bilmesi belirttiğimiz görüş ayrılığı söz konusudur.³⁵⁹

Burada zâhiru’r-rivâyede yer alıp kendisine kıyas yapılan meselede bir köşkteki belirsiz payın satımı esas meseledir. Ona kıyaslanan mesele ise köşkün içinde bulunan mallardır. Asıl meseledeki bilinmezliği Ebu Yusuf satım akdinin kurulmasına engel görmediği halde Ebu Hanife ve İmam Muhammed bunu engel olarak görmüşlerdir. Yukarıdaki fetva da bu görüşler doğrultusunda tahrir yoluyla verilmiştir.

5) Ortak malın yarısının istihkak yoluyla başkasına ait olduğunun anlaşılması

İki kişi ortaklaşa olarak bir köle satın aldıktan sonra kölenin yarısının başkasına ait olduğu anlaşılacak istihkak edilse bu durumda ortaklar dilerlerse ellerindeki yarım hissedeki satım akdini feshedebilirler. İkisinden birisi satıma razı olursa Ebu Yusuf ve İmam Muhammed’in görüşüne kıyasla bu durumda satıma razı olan kişi satım bedelinin dörtte birini ödeyerek kölenin dörtte birine sahip olur, diğer şahsa ise kölenin bedelinin dörtte biri geri verilir. Ebu Hanife’nin görüşüne kıyasla ortaklardan biri razı olduğunda diğerinin kendi payını geri verme hakkı yoktur.³⁶⁰

Bu örnekte tahrice esas alınan asıl meseleden söz edilmemiştir. Asıl mesele, İmam Muhammed’in el-Asl adlı kitabında şu şekilde belirtilmektedir: “İki şahıs ortak olarak bir câriye satın aldıktan sonra onda bir kusur bulunduğunu fark etseler, ortaklardan birisi bu haliyle câriyeyi almaya razı olduğu halde diğeri onu kabul etmek istemese her ikisi de câriyeyi geri verme konusunda ittifak etmedikçe geri veremezler; çünkü bu tek bir akittir. Bu, Ebu Hanife’nin görüşüdür. Ebu Yusuf ve İmam Muhammed’e göre ise ayıba razı

³⁵⁹ 175 - ج

³⁶⁰ 208 - ج

olan ortak kendi payını alır, diğeri ise kendi payını geri verir. Satımı kabul etmeyen ortak açısından kusur bağlayıcı değildir; çünkü başkası razı olsa bile o buna razı olmamıştır.”³⁶¹

6) Bir bağın üzümünün satılması

Bir kimse üzüm bağındaki üzümü bir kimseye “bu bağdaki üzümün bir ölçeğini şu kadar bedel karşılığında sana satıyorum” dese Ebubekir’in dediğine göre bakılır: Bu ölçek taraflarca biliniyorsa ve bağda tek cins üzüm varsa satım akdi caiz olur. Farklı cinslerde üzüm varsa caiz olmaz.

Fakih Ebu’l-Leys es-Semerkindî ise şöyle demiştir: Bu, Ebu Hanife’nin görüşüne uygun bir görüştür. Nitekim Ebû Hanîfe’ye göre bir kimse bir buğday ve arpa yığını göstererek “bu yığındaki buğday ve arpanın bir kafızını bir dirheme satıyorum” dese veya bir köşkü göstererek “bu köşkün bir zira’ını şu kadar bedel karşılığı satıyorum” dese satım akdi fasit olur. Ebu Yusuf ve İmam Muhammed’in görüşüne kıyasla ise bağda farklı cins üzümler olsa bile bu şekildeki satımın caiz olması gerekir. Biz de bu görüşteyiz.³⁶²

Bu fetvada üzüm bağında ağaç ve asmalar üzerinde bulunan üzümlerin satımı, miktarı bilinmeyen bir yığın buğdayın veya toplam yüzölçümü bilinmeyen bir evin satımına kıyas edilmiştir.

7) Kiralık bir malın sahibine kiralanması

Bir kimse uzun süreliğine bir evi kiracı olarak tuttuktan sonra o evi bir aylığına ev sahibine kiraya verse Ebu Yusuf’un görüşünden tahric yoluyla elde edilen görüşe göre ikinci kira akdi fasit olmakla birlikte ilk kira akdi nakz olur. Zira Ebu Yusuf’a göre bir kimse bir malı satın alıp henüz teslim almadan önce ilk sahibine geri satsa bu ikinci satım fasit olmakla birlikte ilk satım akdini nakzeder.³⁶³

Bu fetvada kira akdi satım akdine kıyas edilmiştir.

8) Vasînin yetimin arazisini müzaraa yoluyla değerlendirmesi

³⁶¹ Şeybânî, el-Asl, II, 503.

³⁶² 213 - ج

³⁶³ 224-223 – ج

Bir yetimin vasîsi o yetimin arazisinde müzaraa akdi yapabilir. Bu konuda mezhebin kurucu imamlarından herhangi bir nakil olmamakla birlikte bu mesele vasînin yetimin malı ile mudarebe akdi yapmasının caizliğine kıyasla çözüme bağlanmıştır.³⁶⁴

2.2.4.6. Küllî Kaidelere ve Zavâbıtı Yer Verilen Fetvalar

Küllî kaide, fıkhnın farklı alanlarında geçerli olan ve altına pek çok cüz'î meselenin girdiği genel kurallardır. Zâbıt ise küllî kaideye göre daha dar kapsamlı olup genellikle fıkhnın bir bâbında veya belirli bir meselede geçerli olan genel kurallardır.

a) Küllî kaidelere yer verilen fetvalar

Hasîrî'nin naklettiği fetvalarda nadiren de olsa küllî kaidelere yer verdiği görülür. Buna dair şu örnekleri zikredebiliriz:

1) *Bey' bi'l-vefâ*

Bey' bi'l-vefâ'nın satıcı açısından rehin, müşteri açısından ise satım akdi gibi olacağını, insanların ihtiyaçları ve faizden kurtulma amacı sebebiyle böyle kabul edildiğini, üstelik Belh bölgesinde halkın bu uygulamayı âdet haline getirdiği belirtilen fetvada (ما ضاق على الناس اتسع حكمه)³⁶⁵ ifadesini zikreder.

Bu fetvada yer verilen genel kural daha sonra Mecelle'de (الأمر إذا ضاق اتسع) “bir iş zîk oldukça müttesi' olur” (md. 18) şeklinde ifade edilen kaidedir.

2) *Satın alınan ev veya bahçede deri tabaklama işi yapmak*

Bir kimse bir sokaktaki köşkü veya bahçeyi satın alarak orada deri tabaklama işi yapmak istese bakılır: Eğer bu işlemin devamlı olarak yapılması komşulara zarar veriyorsa o zaman bunu yapmasına izin verilmez. Çünkü “İslam'da ilk olarak zarar vermek olmadığı gibi mukabele bi'z-zarar da yoktur”. Ancak bazı durumlarda nadiren zarar veriyorsa bu zarara tahammül edilir.³⁶⁶

³⁶⁴ ج - 244

³⁶⁵ ج - 191

³⁶⁶ ج - 192

Bu fetvada Mecelle’de (لَا ضَرَرَ وَلَا ضِرَارَ) “zarar ve mukâbele bi’z-zarar yoktur” (md. 19) şeklinde ifade edilen kural zikredilmiştir. Kuralın aslı bir hadis rivayeti olduğundan bu örnek, Hasîrî’nin naklî deliliyle birlikte zikrettiği fetvalar kapsamında da değerlendirilebilir.

3) Hayvan gaspı

Hasîrî, Fetâva’n-Nesefî adlı eserden şu fetvayı nakletmiştir: Bir kimsenin hayvanlarına yönelik saldırı yapılsa, bu hayvanlar onun elinden kaçarak başka bir insanın eline gitse, daha sonra hayvan pazarında satılsa, kişi buraya bir öküz satın almak için gitse ve sürüde yer alan hayvanlardan biri için pazarlık yapsa, ardından öküzü dikkatlice incelediğinde bunun kendi öküzü olduğunu fark edip bunu dava etmek istese buna hakkı yoktur. Çünkü onun hayvan üzere pazarlık yapması o hayvana malik olmadığını ikrar etmek anlamına gelir. O hayvanın kendi hayvanı olduğunu bilmiyor olsa bile böyledir. “Hükümler zâhirleri üzerine cereyan eder.”³⁶⁷

4) Muamelelerde harama düşmemek için araştırmada bulunmak

Mal-alım satımı ile iştigal eden ancak muamelede bulunduğu kimselerin haram işler yapması ihtimalinden şüphelendiği için herkesten alışveriş yapmayan bir tüccar ne yapmalıdır? “Ârızî durumlar ortaya çıkıncaya kadar eşya, âdetin cari olduğu zâhir üzeredir”. Buna göre bir beldedeki çarşı-pazarda helal muameleler yaygın ise bu tacirin soruşturma yapması gerekli değildir. Eğer haramın yaygın olduğu bir zaman dilimindeler ise veya muamelede bulunan kimsenin habîs kazançları varsa bu durumda soruşturma yapması iyi olur.³⁶⁸

b) Zavâbıta yer verilen fetvalar

Hasîrî kimi zaman da naklettiği fetvalarda belirli bir fikhî konu ile ilgili dar kapsamlı küllî kaidelere yani zâvâbıta yer verir. Buna dair şu örnekleri verebiliriz:

1) Paralar tayin ile taayyün etmez

³⁶⁷ 202 - ج

³⁶⁸ 192 – ج

Bir kimse bir yiyecek maddesini mutlak olarak satın alıp satım bedelini “vallahı bu paralarla bir şey satın almayacağım” diyerek yemin ettiği paralardan ödese Tahavî’nin Muhtasarında belirttiğine göre yemini bozulmaz. Ancak paraları önce satıcıya ödeyip ardından o paralarla yiyecek maddesini satın alırsa o zaman yemini bozulmuş olur. Çünkü “paralar ilk olarak kabzedilmedikçe bedelli akitlerde tayin ile taayyün etmez.”³⁶⁹

Bedelli akitlerde paralar tayin ile taayyün etmez. Mesela bir kimse satıcıya elindeki parayı göstererek “bu yüz dirhem karşılığında senden şunu satın alıyorum” dedikten ve karşı tarafla akit yaptıktan sonra başka paraları ödeyebilir. Ancak parayı karşı tarafa teslim ettikten sonra artık malın bedelinin o paralar olduğu taayyün etmiş olur. Yukarıdaki örnek de bu anlayışa bina edilmiştir.

2) Hayvanların işlediği cinayet hederdir

Bir kimsenin satın aldığı ancak henüz teslim almadığı iki koçtan biri diğerini süserek öldürse bu, koçun kendiliğinden ölmesi gibi kabul edilir. [Bu durumda müşteri, kalan hayvanı satım bedelinden ona düşen hisseyi ödeyerek alır]. Çünkü bu hayvanın işlediği bir cinayet olup “hayvanların işlediği cinayet hederdir.” Bu sebeple diğer hayvan kendiliğinden ölmüş gibi kabul edilir.³⁷⁰

Hayvanların işlediği cinayetin heder olduğu hususu bir hadis olarak da rivayet edilmektedir. Bu bakımdan bu örnek, meseleye ilişkin naklî delilin zikredildiği örnekler kapsamında da değerlendirilebilir.

3) İşlerin ilk durumları dikkate alınır

Şu’fa hakkına konu olan ve şu’fa hakkına sebep olan gayrimenkullerin durumunda bu hakkın kullanımından önce meydana gelen değişikliğin hükme etkisi yoktur. “Çünkü bütün hükümlerde işlerin ilk durumları dikkate alınır, sonradan dönüştükleri hal dikkate alınmaz.”³⁷¹

4) Mutlak akitle bir şey kiralayan kiracı kiraladığı şeyi emanet bırakabilir

³⁶⁹ 191 - ج

³⁷⁰ 200 - ج

³⁷¹ 219 - 218 - ج

Bir kimse kiraladığı bir eşeği bir kimsenin ücretle koruması için ona teslim ettiğinde bakılır: Eğer akit esnasında kendisinin binmesi için ücretle tutmuşsa başkasına verdiğinde tazmin yükünü üstlenir, mutlak kira akdi ile kiralamışsa tazmin yükünü üstlenmez. Çünkü “bir şeyi kiraya verme veya ödünç verme hakkına sahip olan kimse onu başkasına emanet bırakma hakkına da sahiptir.”³⁷²

Burada kira akdinin mutlak veya mukayyed yapılmasına göre kiracının mal üzerindeki yetkilerinde değişiklik olduğu görülmektedir. Bir hayvana kendisinin binmesi şartıyla o hayvanı kiralayan kişi mukayyed bir kira akdi yapmıştır. Bu durumda o hayvana binmeyip başkasına emanet bırakması akde aykırı davranış kapsamında görülür. Buna karşılık mutlak bir kira akdinde kiracı malı başkasına kiraya verme hakkına sahip olduğu gibi onu başkasına emanet bırakma hakkına da sahip olur. Bu fetvada tartışılan asıl mesele kira akdi olduğu halde aynı durumun âriyet akdinde de söz konusu olması sebebiyle o akitten de söz edilmiştir.

2.2.4.7. Takdîrî Hükme Dayalı Fetvalar

Hasîrî'nin “mevcut olmayan bir şeyi varmış gibi kabul etmek” suretiyle takdire dayalı hükme dayandırılmış bir fetvası şu şekildedir:

Bir kimse bir şahsın elbisesini günlük bir dânik ücret karşılığında giymek üzere kiralasa, elbiseyi bir yıl boyunca evinde tutmakla birlikte giymese elbise giyilmiş olsaydı hangi tarihte tahrip olacak ise o zamana kadar her bir gün için bir dânik ücret ödemesi gerekir.³⁷³

Burada şahsın elbiseyi giydiği varsayılmakta ve elbisenin tahminî yıpranma süresi dikkate alınarak ücretin o zamana kadar ödenmesi gerektiği belirtilerek takdiri hüküm verilmektedir.

2.2.4.8. Hîle-İ Şer'iyye Tarzında Fetvalar

Hasîrî'nin yer verdiği fetvaların bir kısmında fetva sahiplerince “meşru hîle” kapsamında görülen uygulamalar yer almaktadır. Hasîrî muhtemelen fetvaya konu olan muameleleri yapmaya ihtiyaç duyanlara meşru çözüm yolları göstermek amacıyla bu tür fetvaları aktarmıştır. Aşağıda buna dair bazı örneklere yer vereceğiz.

³⁷² 230 - ج

³⁷³ 227 - ج

1) Bir akdin iki taraf için farklı akit hükmünde olması

Hasîrî, iki taraf arasında akdedilen bir akdin akdin iki tarafı açısından farklı akitler kapsamında değerlendirilebileceğini belirtmek üzere İbnü'l-Fadl'dan şu fetvayı aktarır: “Bir kimse bir köle karşılığında vasıflarını tayin etmek suretiyle bir elbiseyi vadeli olarak satsa bu akit selem kapsamında caiz olur. Ancak köle akit meclisinde karşı tarafa teslim edilmezse akit batıl olmaz. Burada selem hükmü yalnızca elbise hakkında dikkate alınır, buna göre o elbisenin teslim alınmadan önce başkasına satılması caiz olmaz. Bir akitte iki akit hükmünün geçerli olması tuhaf karşılanmaması gereken bir durumdur. Mesela bedel alma şartıyla yapılan hibe böyledir. Yine bir kimsenin kölesine “bana bin dirhem verirsen hürsün” ifadesi de böyledir. Burada bin dirhem kölenin sahibi açısından satım bedeli, köle açısından ise kitabet hükmündedir.”³⁷⁴

Bu fetvada “Müslümanın tasarrufu imkân ölçüsünde sıhhate hamledilir” şeklindeki genel kuralın uygulaması görülmektedir. Hasîrî'nin naklettiği şu fetva da aynı kural kapsamında değerlendirilebilir: Bir kimse bir yiyecek maddesini gasp ederek yemiş olsa Ebu Hanife'den bir nakle göre bu kimse helal olan bir şeyi yemiş olur; çünkü yiyecek maddesini çiğneyerek tüketmektedir. Bu durumda mal, yutma öncesinde onun mülkiyetine geçmektedir. Faiz yiyenlerle ilgili âyetin bu fetva ile nasıl bağdaştırılabileceği sorusuna ise faizle ilgili âyetteki tehdidin hem faiz alma hem de faizi yeme ile ilgili olduğunu dolayısıyla orada tehdidi gerektiren durumun varlığını koruduğu belirtilerek cevap verilmiştir.³⁷⁵

2) Alacağın vadesini uzatarak miktarını arttırmak

Bir şahısta 10 dirhem alacağı bulunan bir kimse o şahsa bir yıl süre tanımak buna karşılık alacağını 13 dirheme çıkarmayı istemektedir. Bu durumda şöyle bir yol izleyebilir: Borçlu kişide olan 10 dirhemlik alacağı karşılığında ondan 10 dirhem değerinde bir mal satın alır. Bu malı kendisinden teslim aldıktan sonra bir yıl vade ile ona 13 dirheme satar. Bu uygulama, Hz. Peygamber'den rivayet edilen “hurmanı bir mal karşılığında satsaydın

³⁷⁴ 189 – ج

³⁷⁵ 191 - ج

sonra da mal karşılığında hurma satın alsaydın ya!” şeklindeki rivayete uygundur. Buna göre bir kimseyi haramdan kurtaracak şekilde çözümlere başvurmak caizdir.³⁷⁶

Hz. Peygamber’in kaliteli hurma ile kalitesiz hurmanın eşit olmaksızın değişimini faiz kapsamında değerlendirip bunun için kalitesiz hurmanın parayla satılıp kaliteli hurmanın para ile alınmasını önermesi faize düşmemek için gösterilen bir çözümdür. Yukarıdaki örnekte bir malın peşin olarak düşük fiyata satın alınıp vadeli olarak yüksek fiyata satılması da fetva sahibi tarafından bu kapsamda faizden kurtulmak için başvurulmuş yöntem kabul edilmiştir. Burada aslında iç içe birkaç işlemin bulunduğu görülmektedir. İşlemin ilk basamağında başkasının zimmetindeki 10 dirhemlik alacağı karşılığında ondan 10 dirhem değerinde bir mal satın alınmaktadır. Bu aşamada zimmetteki 10’ar dirhemlik karşılıklı borçlar takas yoluyla düşmektedir. Daha sonra kişi bu malı karşı tarafa 13 dirheme vadeli olarak satmaktadır. Şu halde “satın alma – takas – satma” şeklinde bir işlem setinden söz etmek mümkündür.

3) Faize düşmemek için alım-satım yoluna başvurmak

Bir kimse 10 dirhem borç almayı istemekte, borç verecek olan kimse ise buna karşılık 12 dirhem geriye almayı istemektedir. Böyle bir durumda başvurulması gereken yöntem şudur: Borç isteyen kimse bir malını ortaya koyarak “sana bu malı bu dirhemler (10 dirhem) karşılığında satıyorum” der. Diğeri de “satın alıyorum” der ve malı teslim alır. Daha sonra borç isteyen kimse “bana bu malı, üzerine ziyade koyarak sat!” der. Karşı taraf da üzerine daha önce aralarında şart koşup anlaştıkları fazlalığı koyarak satar. Bu şart koşma akit esnasında değil akit öncesinde yapıldığı için her iki satım akdi de caiz olur. Bu konuda en güvenli yol iki tarafın aralarında karşılıklı satım yapmak istediklerinde muamelede bulunmayı istediği kişinin “aramızdaki bütün mukavele ve şartları terk ettim” dedikten sonra karşı tarafın satımı gerçekleştirmesidir. Bu daha uygun bir yoldur.³⁷⁷

4) Zimmetteki ortak alacakta ortaklardan yalnızca birine ödeme yapmak

³⁷⁶ 189 - ج

³⁷⁷ 189 - ج

Bir kimseden ortaklaşa toplam 1.000 dirhem alacağı olan iki kişiden birisi borçludan 500 dirhem almayı ve ortağını buna katmamayı istemektedir. Bu durumda başvurulması gereken yol şudur: Borçlu olan şahıs bu kişiye 500 dirhem hibe ederek teslim eder. Daha sonra alacaklı olan şahıs da onu kendi alacak payından ibra eder.³⁷⁸

Bilindiği üzere zimmetteki ortak alacak bölünemez. Borçlu olan şahıs, alacakta ortak olan kişilerden birine ödeme yaptığında diğer ortak, kendi payı oranında bu ödemede hak sahibi olur. Yukarıdaki örnekte ise yapılan ödemede diğer ortağın pay sahibi olmaması için “hibe” ve “ibra” uygulamasına başvurulmaktadır. Karz ödemesi yapılmış olmadığı için diğer ortak da pay sahibi olmamaktadır.

Hasîrî, neyin meşru hîle kapsamında görülüp görülmeyeceği konusunda farklı fetvalara da yer vermektedir. Buna dair şu örnekleri zikredebiliriz:

1) *Bey’u’l-îne*

Hasîrî’nin Pezdevî’nin el-Câmiu’s-sağîr şerhinden naklettiği şu fetva, Hz. Peygamber tarafından yasaklanan bey’u’l-îne kapsamında değerlendirilmiştir: Bir kimse bir malı vadeli olarak satın aldıktan sonra malı teslim alıp başkasına daha düşük peşin bir fiyata satsa, ardından bu şahıs da malı ilk sahibine aynı fiyata peşin olarak satsa bu satım hadiste belirtilen îne satımı kapsamında olur.³⁷⁹ Buna karşılık el-Câmiu’l-asğar adlı eserde Muhammed b. Seleme’den “sahih olan îne bana günümüzde çarşı-pazarda gördüğümüz ticaret türlerinden daha sevimli gelmektedir” demiş ve Ebu Yusuf’tan “îne satımı yapan kimsenin satımı caizdir ve bundan dolayı ecir alır” görüşünü nakletmiş, buradaki ecri de haramdan helale kaçmak olarak izah etmiştir.³⁸⁰

2) *Bey’ bi’l-vefâ*

Hasîrî bey’ bi’l-vefâ ile ilgili olarak Fetâva’n-Neseî adlı eserden bu akdin satım değil her yönüyle rehin akdi olarak değerlendirileceği yönündeki görüşü aktarmıştır.³⁸¹ Bu,

³⁷⁸ 242 - ج

³⁷⁹ 190-189 – ج

³⁸⁰ 190 - ج

³⁸¹ 190 - ج

Mâveraünnehir bölgesi ulemasının bu akit konusunda olumsuz bir yaklaşıma sahip olduğunu göstermesi bakımından önemlidir.

2.2.4.9. Tanımlara Yer Verilen Fetvalar

Hasîrî bazen sıkça kullanılan kavramların tanımlarına ilişkin fetvalar aktarır. Bununla amacı söz konusu kavramlara açıklık getirmektir.

1) Paralara ait terimler

Mesela fıkıh kitaplarında paralarla ilgili sıklıkla kullanılan “züyuf”, “nebehrece” ve “süttûka” kavramları buna örnektir. Hasîrî’nin Ebu Nasr’dan aktardığına göre “zuyûf” içindeki katkı maddesi altın veya gümüş oranına göre yarıdan fazla olan paralardır. “Nebehrece” devletin darphanesi dışında basılmış olan paradır. “Süttûka” ise gümüş suyuna batırılmış tunç paradır.³⁸²

2) Akit meclisi

Mâlî muamelatın temelini akitler teşkil etmektedir. Akitlerin kuruluşunda ise “akit meclisi” kavramı en önemli hususlardan biridir. Akit meclisinin zamanla mı yoksa mekânla mı ilgili olduğu, akit meclisinin ne zaman sona ereceği gibi hususlar fıkıh kitaplarında ayrıntılı bir şekilde ele alınmaktadır. Hasîrî yer verdiği fetvaların birinde özellikle selem akdine ilişkin “akit meclisi” kavramına açıklık getirmek istemiştir. Hasîrî’nin İbnü’l-Mukatil’den naklettiği fetva şu şekildedir:

“Bir kimse on kafız buğday üzerinde on dirheme selem akdi yaptıktan sonra bu dirhemler elinde olmasa, dirhemleri almak üzere evine girmiş olsa bakılır: Şayet sipariş edilen kimsenin göreceği şekilde eve girmişse o zaman selem akdi caiz olur. Şayet eve girdikten sonra gözden kaybolduysa her ikisinin selem akdini yenilemeleri gerekir.”³⁸³ Burada akdi yapan iki taraftan birinin gözden kaybolması akit meclisinin sona ermesi olarak kabul edilmektedir.

2.2.4.10 Mezhep İçi İcmalara Yer Verilen Fetvalar

³⁸² 197 - ج

³⁸³ 189 - ج

Hasîrî bazı meselelerde mezhebin kurucu imamları arasında ittifakla benimsenmiş olan hükümlerden “icma” terimiyle söz eder. Bu, söz konusu meselede Hanefî mezhebi içinde bir icma bulunduğu anlamına gelmektedir. Buna dair şu hususları örnek verebiliriz:

1) Bir kimse “bu köyde bana ait ne varsa sana sattım” dese bu şekildeki satım akdinin caiz olmadığı konusunda icma vardır.³⁸⁴

2) Bir kimse belirli bir vadeye kadar mal satsa, vade doluncaya kadar malı teslim etmese o malı hapsetme hakkının olmadığı konusunda icma vardır. Çünkü bu akdin haklarından değildir.³⁸⁵

3) Muhayyerliğin söz konusu olduğu bir satım akdinde muhayyer olan taraf, diğerinin bulunmadığı bir mecliste akdi onaylasa bu akdin bağlayıcı hale geleceği konusunda icma söz konusudur. Yine iki ortaktan birisi diğerinin bulunmadığı bir ortamda şirket akdini feshetse bunun sahih olmadığı konusunda icma vardır.³⁸⁶

4) Müvekkil vekilinin hazır olmadığı bir mecliste onu vekâletten azletse bu azil işleminin geçerli olmadığı konusunda icma vardır.³⁸⁷

5) Satın alma konusunda vekil kılınan kimsenin satıma konu olan malı görmesinin müvekkilin görmesi gibi olduğu konusunda icma vardır. Buna karşılık satın alma veya malı teslim alma konusunda elçi olarak gönderilen kimsenin malı görmesinin onu gönderen kimsenin görmesi yerine geçmeyeceği konusunda da icma vardır.³⁸⁸

6) Bir kadın hamama girerken elbisesini bir kadına bıraksa hamamdan çıktığında elbisesini o kadının yanında bulamasa bakılır: Elbiseyi tutan kadın bu iş için ücret almıyorsa o zaman ecîr-i müşterek değil emanetçi konumunda olduğundan elbiseyi tazminle yükümlü olmaz. Bu konuda icma vardır.³⁸⁹

³⁸⁴ 176 - ج

³⁸⁵ 198 - ج

³⁸⁶ 206 - ج

³⁸⁷ 206 - ج

³⁸⁸ 206 - ج

³⁸⁹ 233 - ج

2.2.4.11. Mezhep İçi İhtilaflara Yer Verilen Fetvalar

Hasîrî'nin eserinde yer verdiği fetvalar kimi zaman belirli bir meseleye ilişkin tek bir çözüm ortaya koyarken çoğu defa da meseleler hakkında ihtilafın söz konusu olduğunu göstermektedir. Eserin bu özelliği fetvaya konu olan meselelerin hangilerinde Hanefî mezhebi içinde ittifak olduğunu, hangilerinde ihtilaf bulunduğunu tespit bakımından önemli bir katkı sunmaktadır. Hasîrî'nin aktardığı ihtilafların bir kısmı mezhebin kurucu imamlarının görüşleri arasında olduğu halde önemli bir kısmı fetâvâ ve nevâzil konusunda eser yazan ve görüşleri el-Hâvî'de nakledilen âlimler arasındadır.

Hasîrî'nin mezhebin kurucu imamlarından naklettiği ihtilaflı görüşlere örnek olarak şunu zikredebiliriz:

1) Şuf'a hakkını iskat için hileye başvurmak

Ebu Yusuf şuf'a hakkının talep edilmemesi için hileye başvurulmasında bir sakınca görmediğini beyan etmiş, buna karşılık İmam Muhammed ise “bunu kerih görürüm” demiştir.³⁹⁰

2) Lehine ikrarda bulunulan kimsenin şuf'a hakkı

Ebû Hanîfe şöyle demiştir: “Bir kimse evinin üçte birinin bir insana ait olduğunu ikrar ettikten sonra evin bitişiğinde başka bir ev satılsa, lehine ikrarda bulunulan kimsenin şuf'a hakkı yoktur; çünkü ikrar, kişinin şuf'a hakkı sahibi olmasını gerektiren bir mülkiyet değildir. Evin geri kalan kısmını elinde tutan kimsenin de şuf'a hakkı yoktur.” Ebu Yusuf şöyle demiştir: “Lehine ikrarda bulunulan kimsenin şuf'a hakkı vardır.” İmam Muhammed şöyle demiştir: “İkrarda bulunan kimse evin kendisine ait olduğuna dair şahit getirir.”³⁹¹

Hasîrî'nin ihtilaflı fetvalara yer verdiği meselelerde çoğunlukla bir tercihte bulunmayıp ihtilaflı görüşleri nakletmekle yetindiği görülmektedir. Hasîrî'nin bu kapsamda yer verdiği ihtilaflı meseleler arasında bey'u'l-îne ve bey' bi'l-vefa satımları dikkat

³⁹⁰ 218 - ج

³⁹¹ 219 - ج

çekmektedir. Bu satımların geçerli olup olmadığı ile ilgili farklı görüş ve fetvalara yer veren Hasîrî herhangi bir tercih belirtmemiştir.

Bunun dışında şu örnekleri zikredebiliriz:

1) Kuyu satımında ip ve kovanın akde dahil olması

Bir kuyu satımında kuyunun kovası ve ipinin satım akdinin kapsamına girip girmeyeceği tartışması ile ilgili aktardığı fetva buna örnektir. Konuya ilişkin ilk fetvada kıyasa göre bunlar satım akdinin kapsamına girmediği halde istihsanen bunların da akit kapsamında olduğu belirtilmektedir. İkinci fetvada ise satım akdinde “ irtifak haklarıyla birlikte” şeklinde bir ifade kullanılmamışsa ip ve kova kuyu satımının kapsamına girmez.³⁹²

2) Keylî malın veznen selem akdine konu kılınması

Hacim ölçüsü ile alınıp satılan bir mal tartı ile selem akdine konu kılındığında veya aksi bir durum söz konusu olduğunda hükmün ne olacağı ile ilgili kurucu imamlardan bir görüş nakledilmemiş olup sonraki âlimler bu konuda ihtilaf etmişlerdir. Bazıları bunu caiz gördüğü halde bazıları fasit görmüştür. Hasîrî bunu el-Câmiu’s-sağîr adlı eserden aktarmakla yetinip herhangi bir tercihte bulunmamıştır.³⁹³

3) Müşterinin satın aldığı evde para bulması

Bir ev satın alan kimse evin ağaçtan olan direklerinin birinin içinde bir miktar para bulsa bu paranın hükmünün ne olacağı konusunda iki farklı görüş bulunmaktadır. Ebubekir’e göre bu mal lükata hükmündedir. Ebu’l-Leys’e göre ise bu durumda müşteri bulduğu parayı satıcıya verir; çünkü evi içindekilerle birlikte ondan almıştır. Evi ondan aldığını ikrar ettiği durumda evden çıkanı da ona geri vermek zorundadır. Şayet satıcı geri almaktan kaçınırsa bu durumda para lükata hükmünde olur.³⁹⁴

Hasîrî bazen kendisi tercihte bulunmamakla birlikte ihtilafı bir meselede bir başkasının tercihini aktarır. Buna örnek olarak şu meseleleri zikredebiliriz:

³⁹² 180 - ج

³⁹³ 188 - ج

³⁹⁴ 192 - ج

1) Haram kazançla satın alınan malın durumu

Bir kimse haram bir yolla kazanç elde ettikten sonra bir mal satın alsa, akit esnasında bedeli o haram paradan ödeyeceğini belirtmese Ebu Nasr'a göre paraları satıcıya önce teslim edip malı ondan daha sonra teslim almadığı sürece elde ettiği mal tayyip olur, o maldan elde edeceği kârı tasadduk etmesi gerekmez. Ebu Bekir ise akdi ister o paralara izafe etsin ister etmesin fazlalığın temiz olmayacağını belirtmiştir.³⁹⁵

Kişî satım akdi esnasında akdi o paralara nispet etmemekle birlikte bedeli bu paralardan ödemeye niyet ederse hüküm yine böyle olur. Ebu'l-Leys'in belirttiğine göre kıyasa uygun olan Ebu Nasr'ın görüşüdür. Çünkü satım akdi kişinin elindeki o dirhemler üzerinden yapılmamış, bedelin ödenmesi kişinin zimmetinde bir borç olmuş, ödeme daha sonra o dirhemlerden gerçekleşmiştir.³⁹⁶

2) Satın alma niyetiyle elde bulundurulanan malın telef olması

Bir kimse bir malı satın alıp almama konusunda karar vermek için alıp incelerken mal telef olsa, şayet malın satım bedeli belirtilmemişse bu durumda mal elinde telef olan kişinin tazminle yükümlü olup olmadığı konusunda iki rivayet bulunmaktadır. Bir rivayete göre tazminle yükümlü olur, diğer bir rivayete göre ise tazminle yükümlü olmaz. Doğru olan tazminle yükümlü olmamasıdır. Hasîrî bu tercihi Serahsî'den nakletmiştir.³⁹⁷

Hasîrî'nin ihtilaflı kimi meselelerde ise nadiren de olsa tercihlerde bulunduğu görülür. Buna dair şu örneği zikredebiliriz:

Bir köşk satımında köşkün bahçesinin satım kapsamına girip girmediği konusunda farklı görüş ve fetvalara yer veren Hasîrî, “bahçe köşkten küçük olup köşke doğru açılıyorsa satım akdine girer” görüşünü aktardıktan sonra “biz de bu görüşteyiz” diyerek tercihini ortaya koymuştur.³⁹⁸

³⁹⁵ 191 - ج

³⁹⁶ 191 -ج

³⁹⁷ 202 - ج

³⁹⁸ 180 - ج

Hasîrî, mezhebin kurucu imamları arasında ihtilafı olan konularda da tercihlerde bulunabilmektedir. Ebu Hanife'nin görüşleri dışındaki imamların görüşlerini tercih edebilmektedir. Buna dair şu örnekleri verebiliriz:

1) Buğdayın ekmek karşılığında satımı

Buğdayın ekmek karşılığında satımını Ebu Hanife caiz görmediği halde Ebu Yusuf ve İmam Muhammed caiz görmektedir; çünkü buğday ekmek haline geldiğinde artık keylî olmaktan çıkıp veznî mala dönüşmüştür. Hasîrî bu konuda imameynin görüşünü tercih ettiğini belirtir.³⁹⁹

2) Yanlış ödenen satım bedelinin teslim öncesinde telef olması

Satıcıya satım bedeli olarak içinde dirhem olduğu belirtilen bir kese verilse, satıcı sonradan keseye baktığında içinde dinarların bulunduğunu görse, bunu müşteriye geri vermek üzere yola çıktığında yolda bu paraları kaybetse Ebu Hanife ve İmam Züfer'e göre tazminle yükümlü olmaz. Ebu Yusuf'a göre ise tazminle yükümlü olur. Çünkü keseyi kendi parası zannederek teslim almıştır. Hasîrî bu meselede Ebu Hanife'nin görüşünü tercih ettiğini belirtir.⁴⁰⁰

2.2.4.12. Kazaî Hüküm – Diyanî Hüküm Ayrımı Yapılan Fetvalar

Hasîrî'nin naklettiği fetvaların bir kısmında kazaî hüküm – diyanî hüküm ayrımından söz edilmektedir. Aşağıda buna dair bazı örneklerle yer vereceğiz:

1) Şuf'a hakkının ıskatı

Bir gayrimenkul satımında şuf'a hakkı sahibinin hakkını ıskat etmek için satıcı ve/veya müşteri hak sahibine “beni/bizi, aramızdaki her türlü husumet konusunda ibra et”, “bana/bize hakkını helal et!” diyerek ondan helallik alsalar ve hak sahibi de bunu yapsa şefî' şuf'a hakkını kaybeder. Ebu'l-Leys es-Semerkandî bunun kazaî hüküm olduğunu, şefî' işin aslını bilmediği sürece uhrevî hüküm açısından şuf'a sahibinin hakkının düşmeyeceğini belirtmiştir.⁴⁰¹

³⁹⁹ 182 - ج

⁴⁰⁰ 196 - ج

⁴⁰¹ 217 - ج

2) Akitte kabulün gerçekleşip gerçekleşmediğine ilişkin taraflar arası anlaşmazlık

Bir kimse satıcıya hitaben “bana şu malını sat!” dediğinde satıcı “sattım” dese, diğer şahıs da “aldım” dese, akit meclisinde bulunan şahıslar bunu duymuş olmakla birlikte satıcı “ben onun ‘aldım’ dediğini duymadım” dese kazaen onun bu sözü tasdik edilmez; çünkü zâhir durum onu yalanlamaktadır.⁴⁰²

3) Satılan malın miktarında hata

Bir kumaş satıcısı muhatabına “sana bu kumaşın şu tarafından şu tarafına kadar satıyorum, burada on üç zira’ kumaş vardır” dese, diğer şahıs kumaşı aldığı anda onun uzunluğunun on beş zira’ olduğunu görse, satıcı “uzunluk konusunda hata etmişim” dese satıcının burada satım akdini bozma yetkisi yoktur. Hasen bin Ziyad’ın belirttiğine göre bu kazaî hüküm açınsındandır. Diyaneten ise satım akdini geri çevirebilir.⁴⁰³

4) Başkasının suyu ile bahçesini sulamak

Bir kimse arazisini veya üzüm bağıını başkasına ait suyu gasp ederek sulamış olsa bu arazi veya bağdan çıkan ürünü kesip koparması gerekmez; çünkü bu malı ifsad etmek anlamına gelir. Ancak bu ürünü tasadduk ederse iyi bir iş yapmış olur. Hüküm açısından bunu yapması gerekmez.⁴⁰⁴

Hasîrî’nin kimi fetvaları ise diyanî – kazaî ayrımı tarzında olmamakla birlikte meseleyi iki farklı açıdan değerlendirmesi bakımından bu ayrımı çağrıştırmaktadır. el-Câmiü’l-asgar adlı eserden aktarılan şu fetvayı buna örnek olarak verebiliriz:

Bir kimse kilise veya havra inşa etmek yahut da bir kadının isteği üzerine onun sevgilisine mektup yazmak üzere yahut tanbur vb. çalgı âleti yapmak üzere ücretle tutsa bu şahsın ücreti temiz (tayyip) olmakla birlikte masiyet olan bir şeye yardım etmesi sebebiyle günaha girer.⁴⁰⁵

⁴⁰² 174 - ج

⁴⁰³ 177 - ج

⁴⁰⁴ 245 - ج

⁴⁰⁵ 228 - ج

2.4.4.13. Meseleler Arası Farklara Dikkat Çeken Fetvalar

Fıkıh literatüründe “furuk” adı verilen ve birbirine benzer görünen meseleler arasındaki farkları ortaya koyan yaklaşım tarzının Hasîrî tarafından da zaman zaman uygulandığı görülür. Zira o, aktardığı fetvalarda birbirine benzer görünmekle birlikte aslında aralarında fark olan meselelere de temas etmektedir.

Buna örnek olarak şu fetvaları zikredebiliriz:

1) *Satın alınan malda hak sahibi çıkması*

Bir kimse satım bedeli konusunda satıcıya rücu etmemek şartıyla eşek satın aldıktan sonra eşek üzerinde hak sahibi ortaya çıksa müşteri satıcıya rücu edebilir. Çünkü bu, hem caiz hem de fasit satım akdinde sabit bir haktır. Bu akit fasit olur; çünkü burada akdin iki tarafından biri lehine bir menfaat söz konusudur. Bu, kişinin maldaki kusurdan beri olmak şartıyla mal satmasından farklıdır; çünkü o şart satım akdinin hükmünü pekiştirmektedir. Oysa yukarıdaki şart satımın hükmüne aykırıdır. Zira ancak satıma konu olan mal müşteriye ait olduğunda satım bedeli satıcının olur.⁴⁰⁶

2) *Selem akdiyle alınan malda görme muhayyerliği*

Selem akdinde sipariş konu olan mal (müslem ileyh) “görme muhayyerliği” kapsamında geri verilemez. İstisna’ akdinde ise mal geri verilebilir. Çünkü ıstisna’ akdinde kişi malı geri verdiğiğinde sanatkar yeni bir eser üretmekle yükümlü tutulamaz. Selem akdinde ise sipariş veren kimse malı geri verdiğiğinde selem akdi batıl olmaz, bu malın mislini alması gerekir.⁴⁰⁷

3) *Satın alma niyetiyle teslim alınan malın telef olması*

Hasîrî’nin Ebu’l-Leys’ten naklettiği bir fetvaya göre bir kimse bir malı evine götürmek ve şayet razı olursa satın almak, razı olmazsa geri getirmek üzere satıcının elinden teslim aldıktan sonra mal telef olsa bu kimse malı tazminle yükümlü olmaz; çünkü malı pazarlık etmek üzere teslim almamış, emanet olarak teslim almıştır. Buna mukabil bir kimse bir malı eve götürünceye kadar muhayyer olma şartıyla satın aldıktan sonra mal onun elinde

⁴⁰⁶ 185-184 ج

⁴⁰⁷ 188 - ج

telef olsa kıymetini tazmin etmesi gerekir; çünkü muhayyerlik için kesin bir süre zikretmediğinden satım akdi Ebu Hanife'ye göre fasit olmuştur.⁴⁰⁸

4) *Buluğ öncesinde yapılan akdin buluğdan sonra onaylanması*

Henüz buluğa ermeden önce alım-satım yapan bir çocuk buluğa erdikten sonra daha önceki bu tasarrufunu onaylasa tasarruf geçerli olur. Henüz buluğa ermediği halde evlendirilmiş olan bir erkek çocuk karısını boşasa veya kölesini azat etse ve buluğa erdikten sonra bu tasarruflarını onaylasa bunlar geçerli olmaz. Çünkü çocukken yaptığı alım-satım gibi tasarruflarını onaylayacak baba veya vasi gibi kimseler bulunmakta olduğundan o tasarruflar mevkuf olmuş olur, oysa diğer tasarruflar böyle değildir.⁴⁰⁹

5) *Kusurlu olan cariyein geri verilmesi*

Bir kimse sütü bulunan bir câriye satın alsa, bu câriye çocuğu emzirdikten sonra kendisinde bir kusur bulunduğu tespit edilse onu satın alan kişi cariyei geri verebilir; çünkü cariyein çocuğu emzirmesi bir tür hizmet kabul edilir. Onun sütü mal değildir. Ancak koyun ve inek satın alan kişinin onu sağıp sütünü içmesi durumu bundan farklıdır. Çünkü onun sütü maldır.⁴¹⁰

6) *Kusurlu olan yumurta ve ceviz arasındaki fark*

Ceviz alan bir kimse cevizi kırdıktan sonra onun bozuk olduğunu görse bakılır: Cevizin kırılması onun değerini azaltmıyorsa o zaman müşteri bunu geri verebilir. Değerini azaltıyorsa o zaman ayıbın meydana getirdiği azalmayı satıcıdan geri alır. Yumurta ise bundan farklıdır; çünkü yumurta cevizden farklı olarak kırıldıktan sonra kıymeti olmaz.⁴¹¹

7) *Fasit akitle kiralanan malın başkasına kiraya verilmesi*

Bir kimse fasit bir icare akdi ile tuttuğu evi başkasına sahih bir icare akdi ile kiraya verse evin sahibi ikinci kira akdini bozdurabilir. Nitekim bir kimse fasit bir satım akdi ile malını

⁴⁰⁸ 202 - ج

⁴⁰⁹ 203 - ج

⁴¹⁰ 207 - ج

⁴¹¹ 209 - ج

sattığında müşteri bu malı başkasına sahih bir şekilde kiraya vermiş olsa, mal sahibi kira akdini bozdurabilir. Şu durum bundan farklıdır: Fâsit bir satım akdi ile satılan mal müşteri tarafından başkasına sahih bir şekilde satılsa, ilk satıcı bu ikinci satım akdini bozduramaz. Arada şu fark vardır: İcare akdi özür sebebiyle bozulabildiği halde satım akdi özür sebebiyle bozulamaz.⁴¹²

8) Müslüman bir kimsenin başka dinden olanlara ücretle iş yapması

Ebu Yusuf ve İmam Muhammed'e göre Müslüman bir kimse ücret karşılığında Mecusîlerin tapındığı ateşi yakabilir. Ancak ücret karşılığında Hristiyanların şarabını taşıması caiz değildir. Çünkü ateş üzerinde tasarrufta bulunmak caiz olduğu halde şarap üzerinde tasarrufta bulunmak caiz değildir.⁴¹³

9) Ücretle mektup götürmek

Hasîrî'nin bu kapsamda yer verdiği ilginç fetvalardan birisi Muhammed bin Seleme'den naklettiği şu fetvadır. Bir kimse mektubunu bir şahsa götürmesi için ücretle bir şahsı tutsa, o şahıs mektubu o kişinin bulunduğu yere götürmekle birlikte şahsı orada bulamasa bakılır: Mektubu orada yırtarsa oraya kadar gitmesi karşılığında ücret alır. Mektubu yırtması ücreti hak etmesine engel teşkil etmez. Şayet mektubu geriye getirirse o zaman kendi amelini nakzetmiş olduğundan ücret almaya hak kazanamaz.⁴¹⁴

10) Ücretle mal taşımak

Ebubekir şöyle demiştir: “Bir kimse çuvalını belirli bir yere taşıması için ücretle birini tutsa, çuval kendiliğinden yarılarak içindekiler dışarı çıksa tazminle yükümlü olur. Bu, çuvalın bağlandığı ipin kopması gibidir.” Fakih [Ebulleys] ise şöyle demiştir: “Çuvalın kendiliğinden yarılması durumunda Ebu Hanife'ye göre hamal tazminle yükümlü olmaz. Çünkü çuvalın bağlandığı ipin kopması durumunda kusurlu davranışı hamal yapmıştır;

⁴¹² 224 - ج

⁴¹³ 225 - ج

⁴¹⁴ 227 - ج

çünkü çuvalı çürük iple bağlamıştır. Burada ise kusur çuvalın sahibinden kaynaklanmaktadır. Biz de bu görüşü esas alıyoruz.”⁴¹⁵

11) Bir kimse belirli bir mekâna gitmek üzere hayvan kiralasa dönüş esnasında o hayvana binemez. Belirli mekâna gitmek üzere hayvanı ödünç almış ise dönüş esnasında hayvana binebilir. Çünkü âriyet akdinde malı geri verme yükümlülüğü âriyet alana aittir, kira akdinde ise böyle değildir.⁴¹⁶

2.2.4.14. Zamana Bağlı Olarak Fetvada Değişim

Hasîrî’nin naklettiği kimi fetvalar, zamana bağlı olarak ilgili meseledeki fetva ve hükmün değişebileceğini göstermektedir. Buna şu meseleyi örnek olarak zikredebiliriz:

Kur’an öğretimi için ücret almak

Kur’an, ferâiz ve vasiyetlere ilişkin hesapların öğretilmesi için ücret verilmesi meselesinde mütekaddimûn âlimler bunu mekruh görmüşlerdir. Çünkü Resûlullah (s.a.v.) zamanında Kur’an bilenler az olduğu için onların başkalarına Kur’an öğretmesi onlar üzerine gerekli idi. Fakih (Ebu’l-Leys), İsam, Ebu Nasr ve başka meşâyih da bu görüştedir. İbn Fadl ise “önceki âlimlerimiz buna cevaz vermiyorlardı, sonrakiler ise cevaz vermişlerdir” demiştir. Çünkü öğreticilerin devletten aldıkları atâlar kesildiği için onların kendi maişetlerini temin işiyle uğraşmaları vakitlerini almaktadır.⁴¹⁷

Burada fetvanın değişiminde ilk dönem şartları ile sonraki dönem şartları arasındaki değişim dikkate alınmıştır. Zira Kur’an eğitim ve öğretimine bütün zamanını vakfeden kimsenin bu iş için ücret alması caiz görülmezse eğitim-öğretimde aksamalar meydana gelecektir.

⁴¹⁵ 239 - ج

⁴¹⁶ 240 - ج

⁴¹⁷ 228 - ج

SONUÇ

Hanefî mezhebi, kurulduğu toprak olan Irak dışında en çok Mâveraünnehir bölgesinde yayılma ve gelişme imkânı bulmuştur. Ebû Hanîfe'nin ilk nesil öğrencilerine öğrencilik etmiş pek çok âlim, sonradan Mâveraünnehir bölgesinde ilmî faaliyetlerde bulunarak mezhebin bu topraklarda yayılmasına öncülük etmişlerdir. Böylece daha hicrî III. asırdan itibaren Mâveraünnehir bölgesinde güçlü Hanefî âlimler yetişmeye başlamıştır. Mâveraünnehir bölgesi Hanefî âlimlerinin fıkıh alanındaki ilmî mesâileri birkaç farklı yönde tezâhür etmiştir. Bölge âlimleri usul-i fıkıh alanında önemli telifler meydana getirmişlerdir. Bu kapsamda Serahsî, Pezdevî, Sadruşşerîa, Neseî, Abdülaziz el-Buharî gibi âlimlerin usul eserleri ilk anda akla gelen usul eserleri arasında yer alır. Yine bu bölge âlimleri mezhebin kurucu imamlarına ait görüşlerin özetlenmesi ve şerh edilmesi konusunda da önemli çabalar ortaya koymuşlardır. Hâkimü's-Şehid'in el-Kâfi adlı eseri, İmam Muhammed'in zâhirü'r-rivâye kitaplarını özetleyen en muteber ilk muhtasarlar arasında yer alır. Sonrasında bunu Kenzü'd-dekâik, el-Vikâye gibi diğer muhtasarlar da takip etmiştir. İmam Serahsî'nin 30 ciltlik el-Mebsut adlı eseri de bölge âlimlerinin mezhebin delillendirilmesine verdiği önemin göstergelerinden yalnızca biridir.

Mâveraünnehir bölgesi âlimleri, sadece kurucu imamlardan nakledilen görüşlerin şerhi, savunusu ve delillendirilmesi gibi faaliyetlerle meşgul olmakla yetinmeyip yeni gelişen ve hakkında ilk imamlardan nakil bulunmayan meselelere ilişkin yeni bir literatür de vücuda getirmişlerdir. Nevâzil ve vâkıat adıyla da anılan bu literatür, zaman içinde mezhep doktrini belirleyen temel eserler arasında yer almıştır.

Mâveraünnehir bölgesi âlimlerinin fıkıh alanındaki önemli faaliyetlerinden birisi de fetva literatürünün oluşumundaki rolleridir. Mezhep doktrininin somut durumlara indirgenmesi olarak görülebilecek fetva literatürü fıkıhın yaşayan hayatla içiçe oluşunu en güzel gösteren kaynaklardan biridir. Zaman içinde fetva literatüründe yer alan kimi hususlar mezhep doktrininde yer alan hükümleri etkileyecek boyutlara ulaşabilir. Bu kapsamda kimi zaman ilk nesilde kabul edilen bir hükmün değiştirilmesi, kimi zaman kurucu metinlerdeki mutlak ifadelerin takyidi, umum ifadelerin tahsisi, o metinlerde yer almayan yeni hükümlerin ihdasına öncülük eden fetva literatürü fıkıh ilminde son derece önemli bir role sahip olmuştur. Mâveraünnehir bölgesi fıkıh âlimleri tarafından yazılan fetva

eserleri arasında özellikle Kadıhan, Bezzâzî, Hasîrî ve Gaznevî'nin eserleri sonraki dönem Hanefî fûru fıkıh literatüründe son derece önemli bir etkiye sahip olmuştur.

Tezimizde inceleme konusu yaptığımız Hâsîrî'nin el-Hâvî fi'l-fetâvâ adlı eseri Hanefî fetâvâ, nevâzil ve vâkıât literatürü alanında çok farklı kaynaklardan yararlanarak telif edilmiş olduğundan zengin bir içeriğe, doktrin kitaplarında yer almayan pek çok görüşe sahiptir. Bu yönüyle eser, Mâveraünnehir bölgesi Hanefî fıkıh düşüncesinin tanınmasında son derece büyük bir öneme sahiptir. Eserde, günümüze gelmemiş pek çok eserden yapılan alıntılar, bölge âlimlerinin fikhî mesâîlerini belirlemede bir ipucu işlevi görmektedir. Eserin muamelat bölümünde kendisi öncesinde yazılmış 27 esere ve yaklaşık 70 âlime atıflarda bulunmaktadır. Onun adını zikrettiği eserlerin bir kısmı günümüze gelmemiştir. Bu durum, özellikle günümüze gelmemiş fıkıh literatüründe yer alan görüşlerin tespiti noktasında el-Hâvî fi'l-fetâvâ'yı önemli kılmaktadır.

Hasîrî'nin el-Hâvî adlı eserinde herhangi bir nakilde bulunmaksızın doğrudan kendisine ait bir görüş veya fetva zikrettiğini tespit edemedik. Bu durum, onun eserinin bir bütün halinde “fetvaların derlenmesi” yoluyla oluşturulduğunu göstermesi bakımından önemlidir.

Hasîrî eserinin tertibinde normal fıkıh kitaplarında görmeye alışık olduğumuzdan bir hayli farklı bir yöntem takip etmiştir. Eser dört kısımdan oluşmakta olup birinci kısım el-İbâdât ve'l-kurubât, ikinci kısım el-Muâmelât ve'l-mübâhât, üçüncü kısım el-Mahzûrât ve'l-mekrûhât, dördüncü kısım ise el-Cinâyât ve'l-ukûbât başlıklarını taşımaktadır. Bu kısımların içerikleri ve tertibi de fıkıh kitaplarında gördüğümüzden bir hayli farklı düzenlenmiştir. Bu yönüyle eserin tertibinin son derece orijinal olduğu görülmektedir.

Edisyon kritiğini yaptığımız “el-Muâmelât ve'l-mübâhât” başlığını taşıyan ikinci kısım dokuz kitaptan oluşmaktadır. Bu bölümde yer alan kitap isimleri şu şekildedir: 1) Buyu', 2) Şuf'a, 3) İcârât, 4) Şirket, 5) Müzaraa, 6) Mudarebe, 7) Şirb, 8) Rehin, 9) Eşribe

Muâmelât bölümünün en ayrıntılı bölümlerini kitabu'l-buyu' ve kitabu'l-icâre kısımları oluşturmaktadır.

Kendisi öncesindeki zengin fetva birikiminden hangi kriterlere göre seçimde bulunduğu konusunda herhangi bir açıklama yapmayan Hasîrî'nin eserinde yer verdiği fetvalardan yola çıkarak onun hangi kapsamdaki fetvalara yer verdiğini belirlemek mümkündür.

Hasîrî'nin el-Hâvî fi'l-fetâvâ adlı eserinde yer verdiği fetvalarda birkaç istisna dışında naklî delillere yer verilmediği görülmektedir. Bu durum fetva literatürünün genel karakteristiğiyle de uyumludur. Nitekim fetva eserlerinde hükmün delillendirilmesinden ziyade hükmün tespiti konusu üzerinde durulmaktadır.

Hasîrî'nin fetvalarda kimi konularda birbirine zıt fetvalar nakletmesi, naklettiği fetvalarda kurucu imamların farklı görüşlerine yer vermesi onun mezhep içinde üzerinde ittifak ve ihtilaf edilen noktalara vurgu yapmayı amaçladığını göstermektedir.

Hasîrî'nin yer verdiği fetvalarda kimi zaman kıyas-istihsan ikilemine işaret edilmektedir. Fetvaya konu olan meselelerde sonraki dönem meşâyih içinden kimilerinin kıyası esas olarak fetva verdiği kimilerinin ise istihsanı esas olarak fetva verdiği görülmektedir.

Hanefî usulünde “maslahat” “sedd-i zerâ” gibi şer’î delillerin hücciyeti açık bir biçimde söz konusu edilmemekle birlikte Hasîrî'nin naklettiği pek çok fetvada bu delillerin göz önünde bulundurulduğu görülmektedir. Yine fetvalarda örfe sıklıkla vurgu yapıldığı da görülmektedir. Kimi fetvalarda da küllî fıkıh kurallarına (kavâid-i külliyye) veya daha dar çerçeveli bazı fıkıh kurallarına (zavâbit) göndermeler yapıldığı görülmektedir.

Bazı fetvalarda fetvaya konu olan meseleye ilk bakışta benzer gibi görünen ancak aralarında fark olan meselelere de temas edilerek iki mesele arasında fark bulunduğu belirtilmekte, farkı gerektiren sebebe temas edilmektedir. Nitekim bu tür ayrımlar sonraları “eşbâh ve nezâir” ve “furûk” adı verilen müstakil alt ilim dallarının doğmasına sebebiyet verilmiştir.

Hasîrî'nin yer verdiği bazı fetvalarda “diyanî hüküm – kazaî hüküm” ayrımına riayet edildiği de görülmektedir. Yine sayısı az da olsa takdire dayalı bazı fetvaların bulunduğu, zamana bağlı olarak fetvada değişimin söz konusu olduğunu ima eden fetvalara yer verildiği görülmektedir.

Hasîrî'nin eseri yazıldığı dönemden itibaren Hanefî çevrelerde itibara alınmıştır. Eserin etkisi yalnızca Mâveraünnehir bölgesiyle sınırlı kalmış olmayıp sonraki dönemlerde Mısır ve Osmanlı coğrafyasında yazılan fûru fıkıh eserlerinde de el-Hâvî'ye göndermelerde bulunulmuştur. Nitekim Aynî, İbn Nüceym, Şürûnbülâlî, İbn Âbidîn gibi müelliflerin Hasîrî'nin el-Fetâvâ'sından aktarımda bulunmuş olmaları eserin müteahhirûn ulema nezdindeki önemini göstermesi bakımından dikkat çekicidir. Yine

Burhaneddin el-Buhârî'nin el-Muhîtü'l-Burhânî ve ez-Zahîra gibi eserlerinde de Hasîrî'den aktarımlarda bulunulması, eserin Mâveraünnehir bölgesinde de etkili olduğunu göstermesi bakımından önemlidir.

Son olarak el-Hâvî'nin bir bütün olarak tahkik edilip ilim dünyasına kazandırılmasının ilim adına son derece önemli bir kazanım olacağını belirtmek isteriz. Böylece günümüze ulaşmamış pek çok eser ve şahıstan yapılan fetva aktarımları gün yüzüne kavuşmuş olacak, genel anlamda Hanefî fikhî, daha da özelde fetva literatürü alanında önemli bir çalışma ilim dünyasına kazandırılmış olacaktır.



KAYNAKÇA

- AHMET ÇELEBİ, Şihâbeddin, *Haşiyetü Çelebi ala Tebiyini'l-Hakaik*, Kâhire: Matbaatü'l-Bulak el-Emîriyye, h. 1313.
- AKYÜZ, Yahya, *Türk Eğitim Tatrihi M.Ö 1000- M.S. 2008*, baskı 12, (Ankara, Pegem Akademi, 2008).
- ALAADDİN İBN ÂBİDİN, *Kurretü 'uyûni'l-aḥyâr*, (Reddü'l-muhtar içinde), (Beyrut: Dâru'l-fikr, 1992).
- ASKALANÎ, Ali, et-Telhisü'l-habir fi tahriri ehadisi'r-Rafiiyyi'l-kebir, 1. Baskı, (Beyrut, Daru'l-Kütübi'l-İlmiyye, 1989).
- AVCI, Câsim, "Kûfe", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/kufe> (22.10.2020).
- AYNÎ, Ebû Muhammed (Ebü's-Senâ) Bedrüddîn Mahmûd b. Ahmed b. Mûsâ b. Ahmed, el-Binâye şerhi'l-Hidâye, (Lübnan, Darü'l-Kütübi'l-İlmiyye, 2000).
- BA'LÎ, Şemseddîn Muhammed b. Ebu'l-Feth, el-Mutli' alâ elfâzı'l-Mukni', nşr. Mahmûd el-Arnaût, Yâsîn el-Hatîb, 1, baskı, (Mektebetü'-Sevâdî li't-Tevzî', 2003)
- BAĞDATLI İSMAİL PAŞA, Hediyetü'l-'ârifin, esmâ'ü'l-mü'ellifin ve âşârü'l-muşannifin, (Beyrut, Dâr-ü İhyâü't-Türâsi'l-Arabî, 1951).
- BARDAKOĞLU, Ali, "Hanefî Mezhebi", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hanefi-mezhebi#1> (22.10.2020).
- BEDİR, Murteza, Buhara Hukuk Okulu: Vakıf Hukuku Bağlamında X-XIII. Yüzyıl Orta Asya Hanefî Hukuku Üzerine Bir İnceleme, baskı 2, (İstanbul, İSAM Yayıncılık, 2014).
- BEKDAŞ, Sâid Bekdaş, Tekvînü'l-mezhebi'l-Hanefî, (Dâru's-Sirâc, Medîne, 2015)
- BELÂZURÎ, Ebü'l-Hasen Ahmed b. Yahyâ b. Câbir b. Dâvûd, Futûhu'l-Buldân, Thk. Ridvan Ridvan, (Beyrut 1983).
- BİÇER, Ayşe, Sadru's-Şehîd (536/1141)'in Umdetu'l-Fetâvâ Adlı Eserinin Tahkiki, (Selçuk Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Doktora Tezi, Konya, 2010).
- BİLHAN, Saffet "900 Yıllık Bir Türk Öğretim Kurumu Buğra Han Tamgaç Medresesi Vakıf Belgesi", Atatürk Üniversitesi Eğitim Bilimleri Fakültesi Dergisi, (1982), cilt 15, Sayı 5.
- BURHÂNÜŞŞERÎÂ, Mahmûd b. Ahmed b. Abdilazîz el-Buhârî el-Mergînânî, el-Muḥîṭü'l-Burhânî fi'l-fıkhî'n-Nu'mânî, thk: Abdülkerim el-Cündi, (Lübnan, Darü'l-Kütübi'l-İlmiyye, 2004).

- CEVHERİ, Ebû Nasr İsmâîl b. Hammâd, es-Sıhah: Tâcu'l-luğa, (Beyrut; Darü'l-İlim, 1987).
- CİZÂNÎ, Muhammed, “Menhecü’s-selef fi’t-teâmüli mea’n-nevâzil”, Cidde, Mecelletu’l-usûl ve’n-nevâzil, (2009), sayı 1.
- ÇETİN, Altan İrfan Ordusunun Temelleri Türklerde Medreseler (Karahanlı, Selçuklu ve Beylikler Devri Medreseleri), Dini Araştırmalar Dergisi, Sayı 5, cilt 2, (Eylül-Aralık 1999).
- DUMAN, Abdullah, “Ebû İbrahim İsmail El-Muntasır’ın Sâ mânî Devletini Diriltme Gayretleri Bağlamında Karahanlılar Ve Gaznelilerle İlişkileri”, Gaziantep Üniversitesi Sosyal Bilimler Dergisi, (2012) sayı 11.
- DUMAN, Abdullah, “Sâ mânîlerin Yıkılış Dönemi Vezirleri”, Yüzüncü Yıl Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Dergisi, (2020), Sayı: 47.
- DÜZENLİ, Pehlul, “Osmanlı Fetvâsında “Muteber Kaynak” ve “Müftâ Bih Mesele” Problemi”, Türkiye Araştırmaları Literatür Dergisi, Cilt 11, Sayı 22, (2013).
- EBÛ DAVUD, Süleymân b. el-Eş’as b. İshâk es-Sicistânî el-Ezdî, Sünenü Ebî Davud, thk: Şuayb Arnavut, baskı :1, (Daru’r-Risale, 2009).
- EBU’L-BASAL, Abdunnâsir, “el-Medhal ilâ fikhî’n-nevâzil”, en-Nevâzilu’l-fikhiyye ve eseruhâ fi’l-fetvâ ve’l-içtihâd, Rabad, 2001.
- EKER, Süer, “Orta Asya’nın Gizemli Halkı: Soğudlular, Soğud ve Soğdca”, Türkbilgi dergisi, sayı 24, (2012).
- ENÇAKAR, Orhan, “Bir Mezhebin Yitik Kültürü: Hanefî Mezhebi Nevâdir Literatürü”, İslam Araştırmaları Dergisi, sayı 44, (2020).
- ESİN, Emel İslâmiyetten Önce Türk Kültür Tarihi ve İslâm’a Giriş, (İstanbul, Edebiyat Fakültesi Matbaası, 1978).
- EZHERÎ, Ebû Mansûr Muhammed b. Ahmed b. Ezher el-Ezherî el-Herevî, Tehzibü’l-Luga, 1. Baskı, nşr. Muhammed Murib, (Lübnan, Dâr-ü İhyâü’t-Türâsi’l-Arabî, 2001).
- FETENÎ, Muhammed Tahir Es-Sadîki el-Hindi, Mecmeu biharu’l-envâr (Haydarâbad, Da’iratu’l-Mearifi’l-Osmaniyye, 1967).
- FRYE, Richard Nelson, Bukhara: The Medieval Achievement, (California: Mazda Publishers, 1996) (Türkçesi: Buhara, çev. Hasan Kurt, (Ankara: Bilig Yayınları, 2003).
- GEL, Mehmet, XVI. Yüzyılın İlk Yarısında Osmanlı Toplumunun Dinî Meselelerine Muhalif Bir Yaklaşım: Şeyhülislam Çivizâde Muhyiddin Mehmed Efendi Ve Fikirleri Üzerine Bir İnceleme, Gazi Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Tarih Anabilim Dalı, Yayınlanmamış Doktora Tezi, Ankara (2010).

GENÇ, Reşat, Kaşgarlı Mahmud'a Göre XI. Yüzyılında Türk Dünyası, baskı 1, (Ankara, Türk Kültürnü Araştırma Enstitüsü, 1997).

GÖZÜBENLİ, Beşir, "Hasan b. Ziyâd", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hasan-b-ziyad> (16.11.2020).

HAKİMÎ, Abdulnasır, es-Sadruşşehid Ömer b. Abdilaziz'in (ö. 536/1141) Kitabü'l-Vakâât Adılı Eserin Tahkik ve Değerlendirilmesi, Necmettin Erbakan Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Temel İslam bilimleri, İslam Hukuku Bilim Dalı, Yayınlanmamış Doktora Tezi, Konya (2018).

HALİL BİN AHMED, Ebû Abdirrahmân b. Amr b. Temîm el-Ferâhîdî, Kitabu'l-'ayn, nşr. Mahdî el-Mahzumi, (Lübnan, Mektebetü'l-Hilal).

HALİLÎ, Lüeyy, Leâliü'l mehâr fî tahrîci mesâdiri İbn Âbidîn fî Hâşiyetihî Reddî'l Muhtâr, 1. Baskı, (Amman, Darü'l-Feth, 2010).

HAMEVÎ, Ebû Abdillâh Şihâbüddîn Yâkût b. Abdillâh, Mü'cemü'l-büldân, (Beyrut, Dar Sadir, 1995).

HAMEVÎ, Ebü'l-Abbâs Şihâbüddîn Ahmed b. Muhammed el-Hasenî, Gamzu Uyuni'l-Basâir fî şerhi'l-Eşbâh ve'n-nezâ'ir, Baskı:1 (Lübnan, Darü'l-Kütübi'l-İlmiyye, 1985).

HASKEFÎ, Alâüddîn Muhammed b. Alî b. .Muhammed ed-Dımaşkî, ed-Dürri'l-muhtâr, thk: Abdulmunim İsmail, baskı:1, (Lübnan, Darü'l-Kütübi'l-İlmiyye,2002).

HOYLADI, Adnan – DUMAN, “Ebû Hanîfe'nin Ders Halkası Ve Onun Meşhur Olmayan Öğrencilerinin Hanefi Düşüncesinin Teşekkülüne Ve Yayılmasına Katkıları”, Bilimname Dergisi, sayı 41, (2020).

İBN ÂBİDÎN, Muhammed Emîn b. Ömer b. Abdilazîz el-Hüseynî ed-Dımaşkî, Reddû'l-muhtâr 'ale'd-Dürri'l-muhtâr, baskı:2 (Beyrut, Darü'l-Fikr, 1992).

-----, el-'Ukûdü'd-dürriyye fî tenkîhi'l-Fetâva'l-Hâmidîyye, (Daru'l-Marife).

-----, Şerhu Ukûd-i Resmi'l-müftî, thk. Hâmid Ali Alîmî, Karaçi: Dâru'n-nûr, 2015.

İBN HACER EL-ASKALANÎ, Ebü'l-Fazl Şihâbüddîn Ahmed b. Alî b. Muhammed, et-Telhisü'l-habir fi tahrîci ehadisi'r-Rafiiyyi'l- kebir, 1. Baskı, (Beyrut, Dâru'l-Kütübi'l-İlmiyye, 1989).

-----, Tehzîbü't-Tehzîb, 1. Basım, (el-Hind, Matbaat-ü Dâru'l-Meârifü'n-Nizamiyye, h. 1326).

İBN MÂCE, Ebû Abdillâh Muhammed b. Yezîd Mâce el-Kazvînî, Sünenü İbn Mâce, 1. Baskı,nşr. Şuayb Arnavut (Darül-Risaleh, 2009).

- İBN NÜCEYM, Zeynüddîn b. İbrâhîm b. Muhammed el-Mısırî, el-Eşbâh ve'n-nezâ'ir (Lübnan, Darü'l-Kütübi'l-İlmiyye, 1999).
- İBN NÜCEYM, Sirâcüddîn Ömer b İbrâhîm b. Muhammed el-Mısırî, Bahrü'l-Râ'ik, thk: Ahmet İnaye, baskı:1, (Lübnan, Darü'l-Kütübi'l-İlmiyye, 2002).
- İBNÜ'L-ESÎR, Ebü'l-Hasen İzzüddîn Alî b. Muhammed b. Muhammed eş-Şeybânî, el-Kâmil fî't-Târîh, Thk. Ömer Tedmûrî, Baskı. 1, (Lübnan, Darü'l-Kitabü'l-Arabyî, 1997).
- İBNÜ'L-İMÂD, Ebü'l-Felâh Abdülhay b. Ahmed b. Muhammed es-Sâlihî el-Hanbelî, Şezerâtü'z-zeheb fî ahhârî men zeheb, Tahkîk: Mahmûd el-Arnâvûd, 1. Basım, (Dimaşk – Beyrût, Dâr-u İbn-i Kesîr, m. 1986).
- İBNÜ'N-NEDÎM, Ebü'l-Ferec Muhammed b. İshak, el-Fihrist, 2. Basım, Lübnan,
- JUSUBALİEV, Ali, Kırgızların İslamiyeti Kabulü, Ankara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Doktora tezi, Ankara (2007).
- KALAYCI, Mehmet, “Mâtürîdî-Hanefî Aidiyetin Osmanlı'daki İzdüşümleri”, Cumhuriyet İlahiyat Dergisi, 2016, cilt: XX, sayı: 2.
- KALLEK, Cengiz, "Hasîrî Mahmûd b. Ahmed", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hasiri-mahmud-b-ahmed> (12.11.2020).
- , "İbn Semâa", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/ibn-semaa> (17.11.2020).
- KARABULUT, Ali Rıza – Karabulut, Ahmet Turan, Dünya Kütüphanelerinde Mevcut İslâm Kültür Tarihi ile İlgili Eserler Ansiklopedisi, (Kayseri, Akebe Kitabevi). ty.
- KARÂFÎ, Ebü'l-Abbâs Şihâbüddîn Ahmed b. İdrîs b. Abdîrrahmân, el-İhkâm fî temyîzi'l-fetâvâ 'anî'l-ahkâm ve tasarrufâtî'l-kâdi ve'l-imâm, Baskı 2, tahkik. Abdulfettah Ebû Gudde, (Beyrut, Darü'l-Beşairi'l-İslamiyye, 1995).
- KÂSÂNÎ, Alâüddîn Ebû Bekr b. Mes'ûd b. Ahmed, Bedâ'i'ü's-şanâ'i' fî tertîbi's-şerâ'i', (Lübnan, Darü'l-Kütübi'l-İlmiyye, 1986).
- KÂTİP ÇELEBÎ, Mustafa b. Abdullah, Keşfü'z-zünûn an esâmi'l-kütübi ve'l-fünûn, (Bağdat: Mektebetü'l-Müsennâ, m.1941).
- , Süllemü'l-vusûl ilâ tabakâti'l-fusûl, Tahkîk: Mahmûd el-Arnâvûd, (Türkiye, İrcia Kütüphanesi, İstanbul, m. 2010).
- KAVAKÇI, Yusuf Ziya, XI. ve XII. Asırlarda Karahanlılar Devrinde Maverâü'n-Nehir İslam Hukukçuları, (Atatürk Üniversitesi Yayınları, Ankara 1976).

- KAYA, Eyyüp Sait, Hanefi Mezhebinde Nevazil Literatürünün Doğuşu ve Ebu'l-Leys es-Semerkandî'nin Kitabı'n-Nevazil'i, (Marmara Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü, Yayınlanmamış Yüksek Lisans Tezi, İstanbul, 1996).
- KEHHÂLE, Ömer Rıza; Mu'cemü'l-Müellifin, (Beyrut: Mektebetü'l-Müsennâ).
- KESGİN, Hafsa, "Nevâzil Kavramı Ve Fetvâ, Kazâ İlişkisi (Kavramsal Bir Analiz)", Atatürk Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi, Sayı: 40, (2013).
- KÖSE, Saffet, "Hasîrî, Muhammed b. İbrâhim", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hasiri-muhammed-b-ibrahim> (12.11.2020).
- KUREŞÎ, Ebû Muhammed Muhyiddîn Abdülkâdir b. Muhammed b. Muhammed, el-Cevahirü'l-mudîyye fî tabakati'l-Hanefiyye, (Karaçi: Mir Muhammed Kitabevi)
- LEKNEVÎ, Ebû'l-Hasenât Muhammed Abdülhay b. Muhammed Abdilhalîm b. Muhammed Emînillâh es-Sihâlevî, el-Fevâidü'l-behiyye fî terâcimü'l-Hanefiyye, 1. Basım,(Mısır, Dâru's-Saadeh, h. 1324).
- Mecmau'l-lugati'l-Arabiyye, el-Mu'cemü'l-Vasit, (Darü d-Deva).
- MOLLA HÜSREV, Dürerü'l-ḥukkâm fî şerḥi Ğureri'l-aḥkâm (Daru İhyâi'l-Kütübi'l-Arabiyye).
- MOLLAZÂDE, Ahmed b. Mahmud, Tarih-i Mollazade der Zikr-i Mezarat-ı Buhara, nşr Ahmed Gülçin Maani, (Tahran: Kütüphan-e İbn Sina, 1339).
- MUFTAH, Alhusein Musbah Omran, Maliki Nevazil Fıkında Tahriç Usulü, Süleyman Demirel Üniversitesi, Sosyal Bilimler Enstitüsü, Temel İslam Bilimleri, Yayınlanmamış Doktora tezi, Isparta, (2019).
- NERŞAHÎ, Ebu Bekir, Târîḫü Buḥârâ, (Kahire: Darü'l maarif,1965).
- EBU ZEHRA, Muhammed, Ebu Hanîfe, (Mısır: Dâru'l-fikri'l-Arabî, ty).
- NÂTIFÎ, Ebû'l-Abbâs Ahmed b. Muhammed b. Ömer, el-Ecnâs fî furûi'l-fikhi'l-Hanefiyye, tahkik: Abdullah et-Tuhays ve Kerim el-Lem'î, I-II, (Medine, Dâru'l-me'sur, 2016).
- ÖZEL, Ahmet, Hanefi Fıkıh Alimleri ve Diğer Mezheplerin Meşhurları, Baskı. 4., (Ankara, Türkiye Diyanet Vakfı Yayın Matbaacılık ve Ticaret işletmesi).
- ÖZEN, Şükrü, "IV. (X.) Yüzyılda Mâverâünnehir'de Ehli Sünnet- Mu'tezile Mücadelesi ve Bir Ehl-i Sünnet Beyannamesi", İslâm Araştırmaları Dergisi, (2003).
- ÖZTÜRK, Abdülvehhab, "Hassâf", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/hassaf> (17.11.2020).
- RIZA, Ahmed, Mu'cemu Metni'l-Luga, (Beyrut, Daru Mektebeti'l-Hayat, 1960).

- SAFEDÎ, Selâhaddîn Halîl, el-Vâfi bi'l-vefâyât, Tahkîk: Ahmed el-Arnâvûd,(Beyrût, Dâr-ü ihyâü't-Tûras, m. 2000).
- SARÎFÎNÎ, Takıyyüddin Ebu İshak İbrahim b. Muhammed, el-Müntehab min Kitâbi's-siyâk li târîh-i Nisâbûr, Tahkîk: Hâlid Hıdır,(Dârü'l-Fikr, h.1414).
- SEMERKANDÎ, Alaaddin Ebû Bekr Alâüddîn Muhammed, Tuhfetü'l-Fukaha, 2. Baskı (Lübnan, Darü'l-Kütübi'l-İlmiyye,1994 .
- ŞÂFÎÎ, Muhammed b. İdris, er-Risâle, tahk. Ahmed Muhammed Şâkir, Baskı 1, (Mısır, Mektabatü'l-Halbî, 1940).
- ŞAHİN, Kâmil, "Halvânî", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/halvani> (17.11.2020).
- ŞÂTIBÎ, Ebû İshâk İbrâhîm b. Mûsâ b. Muhammed el-Lahmî, el- Muvâfakât, Tahkik, Meşhûr Al Salman, (Mısır, Darü İbn Affan, 1997).
- ŞEN, Yusuf, Mâverâünnehir "Fıkıh Kültürünün Etkileri (Kırgızistan Örneği)", Atatürk Üniversitesi Türkiyat Araştırmaları Enstitüsü Dergisi, Sayı 56, (2016).
- ŞENER, Mehmet, "Ebû Mutî' el-Belhî", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://Islamansiklopedisi.Org.Tr/Ebu-Muti-El-Belhi> (22.12.2020).
- ŞEYBÂNÎ, Muhammed b. Hasen, el-Asl, Thk. Muhammed Boynukalın, Beyrut: Dâru İbn Hazm, 2012.
- , el-Camiu'l-Sağır ve şerhihi en-Nafiu'l-Kebir, Baskı:1, (Beyrut, Alemü'l-kütüb, 1304).
- ŞEYHÎZÂDE, Abdurrahman b. Muhammed, Mecmaü'l-enhur fi şerhi Mülteka'l-ebhur, Lübnan: Darü İhyai't-Turasi'l-Arabî. ty.
- ŞÜRÜNBÜLÂLÎ, Ebü'l-İhlâs Hasen b. Ammâr b. Alî, Merâkı'l-felâh bi-İmdâdi'l-Fettâh, Baskı:1, (Mısır, el-Mektebetü'l-Asriyye, 2005).
- TAŞKESENOĞLU, Mazhar, İbn Âbidîn Tercümesi ve Fihristi, Haz. Hamdi Döndüren, (Şamil Yayınevi, Ankara-1988).
- UZUNPOSTALCI, Mustafa, "Ebû Hanîfe", TDV İslâm Ansiklopedisi, <https://islamansiklopedisi.org.tr/ebu-hanife#1> (22.10.2020).
- VÂDÎ'Î, Mukbil b. Hâdî, Terâcimü ricâlû'd-Darekutnî fi Sünenihî'l-lezîne Lem Yütercim lehüm fi't-Takrîb-i velâ fi ricâlî'l-Hâkim, (San'a, Dâru'l-Âsâr, m. 1999).
- WİLDE, Oscar, "Orta Çağ Başarısı Buhara", Çev: Hasan Kurt, Ankara Üniversitesi İlahiyat Fakültesi Dergisi, (2000), Cilt 41, sayı:1.
- YAKUBÎ, Ebü'l-Abbâs Ahmed b. Ebî Ya'kûb İshâk b. Ca'fer b. Vehb b. Vâzih, Târîhu'l-Ya'kûbî, (Beyrut, 1960).

ZEBÎDÎ, Ebü'l-Feyz Muhammed el-Murtazâ, Tacu'l-Arus min cevâhiri'l-Kamus, (Darü'l-Hidaye).

ZEHEBÎ, Ebû Abdillâh Şemsüddîn Muhammed b. Ahmed b. Osmân, Tarihu'l-İslam ve vefeyâtü'l-meşhâhîr ve'l-a'lâm, baskı:1, tahkik: Beşşar Maruf, (Daru'l-Garbi'l-İslami).

-----, Siyeru a'lâmi'n-nübelâ, nşr. Şuayb el-Arnâvut, (Beyrut; Müessesetü'r-Risâle, 1985)

ZERKEŞÎ, Ebû Abdillâh Bedrüddîn Muhammed b. Bahâdır b. Abdillâh et-Türkî, el-Mensûr fi'l-kavâidi'l-fikhiyye, (Küveyt, Küveyt Vakıflar Bakanlığı yayınları, 1985).

ZEYLAÎ, Ebû Muhammed Cemâlüddîn Abdullâh b. Yûsuf b. Muhammed, Naşbü'r-râye li-tahrîci eḥâdîsi'l-Hidâye, nşr. Muhammed Avvâme, (Lübnan, Müessesetü'r-reyyân, 1997).

ZİRİKLÎ, Hayreddin el-A'lâm, 15. Basım, (Dâru'l-İlmi'l-Melayîn, m.2002).

القسم الثاني من هذا الكتاب في ذكر:

المعاملات والمباحات

1. كتاب البيوع، وهي سبعة أبواب: 132

1.1 | الباب الأول: المسائل المتعلقة بنفس البيع|. 132

132 1.1.1. الفصل الأول: فيما يرجع إلى ذات العقد

136 1.1.2. الفصل الثاني: في البياعات وما يقع فيها.

142 1.1.3. الفصل الثالث: في الأحوال الواقعة في البيع.

146 1.1.4. الفصل الرابع: فيما يدخل في مطلق البيع من غير ذكره.

1.2. الباب الثاني من القسم الثاني: في صفات العقد من الفساد وأنواعه وما يتصل به. 149

149 1.2.1. الفصل الأول: البياعات الفاسدة وضده

153 1.2.2. الفصل الثاني: في ذكر الشروط في البيع منها ما هو المفسد ومنها لا.

158 1.2.3. الفصل الثالث: في بيع السباع والبهائم والحشرات.

160 1.2.4. الفصل الرابع: في البياعات التي شرط فيها الخراج.

1.3. الباب الثالث منه: في المسائل المتعلقة بالرخص والكراهية في البياعات وما يتصل به. 163

163 1.3.1. الفصل الأول: في مسائل السلم.

165 1.3.2. الفصل الثاني: في مسائل البياعات المكروهة والمرخصة أيضاً.

175 1.3.3. الفصل الثالث: في الخصومات الجارية بين البائع والمشتري في باب البيع.

181 1.4. الباب الرابع منه: في المسائل المتعلقة بالأثمان وما يتصل بها قبل القبض.

181 1.4.1. الفصل الأول: فيما يرجع إلى الأثمان.

186 1.4.2. الفصل الثاني: في المسائل المتعلقة بما قبل القبض في البيع.

193 1.4.3. الفصل الثالث: في مسائل السوم للشراء.

194 1.5. الباب الخامس من القسم الثاني: في التصرفات المتعلقة بغير العاقد.

194 1.5.1. الفصل الأول: في البياعات من الأب والوصي والأم للصغير.

196 1.5.2. الفصل الثاني: في تصرفات الوكيل الفضولي.

198 1.5.3. الفصل الثالث: فيما يتعلق بالعبد المأذون.

200 1.6. الباب السادس من القسم الثاني: في المسائل المتعلقة بالخيارات.

200 1.6.1. الفصل الأول: في خيار الشرط.

203 1.6.2. الفصل الثاني: في خيار الرؤية وما يتصل به.

206 1.6.3. الفصل الثالث: في خيار العيب وما يتصل به.

1.7. الباب السابع منه: في المسائل المتعلقة بالأشجار والثمر والزروع ونحوها في الأشجار والأثمار

وما يكون من جنسه من البديل فيما يتعلق بالزروع ونحوها/ك[94].

218

218 1.7.1. الفصل الأول: فيما يتعلق بالأشجار/[ج212].

222 1.7.2. الفصل الثاني: في بيع الأثمار وما يكون من جنسه من الإيزال.

225 1.7.3. الفصل الثالث: فيما يتعلق بالزروع ونحوها.

228 2. كتاب الشفعة.

228 2.1. الفصل الأول: فيما يرجع إلى الطلب

231 2.2. الفصل الثاني: فيما يرجع إلى الحيلة فيها والخصومة وغيرها.

238 2.3. الفصل الثالث: فيما يرجع إلى الأب والوصى والوكيل.

240 3. كتاب الإجازات.

240 3.1. الباب الأول: في ذكر مسائل أنواع الإجازات الجائزة والفاصلة وتفصيلها.

240 3.1.1. الفصل الأول: في الإجارة والإبراء والفسخ فيها المتعلقة بالأزمان.

3.1.2. الفصل الثاني: في المسائل التي استخرجها أبو بكر محمد بن الفضل وهي في فتاويه وما يتصل

243 بها مما جرى بين الناس من المعاملة.

247 3.1.3. الفصل الثالث: في الإجازات وما يقع فيها

255 3.1.4. الفصل الرابع: فيما لا يجب فيه الأجر

260 3.1.5. الفصل الخامس: في الإجارة الفاسدة وما يتصل بها.

264 3.1.6. الفصل السادس: في أجرة وأعمال وآلات تجب على الأجر أو على المستأجر.

266 3.1.7. الفصل السابع: فيما يتعلق بمضي مدة الإجارة.

268 3.2. الباب الثاني: في ذكر مسائل الأجير المشترك وما يتصل بها.

268 3.2.1. الفصل الأول: في المسائل العائدة إلى الحَمَام.

269 3.2.2. الفصل الثاني: في المسائل العائدة إلى البَقَار.

272 3.2.3. الفصل الثالث: في المسائل العائدة إلى القَصَار. [ك104]

275 3.2.4. الفصل الرابع: فيما يعود إلى النساج والخِيَاط ونحوه.

277 3.2.5. الفصل الخامس: أحكام الدَّلَال والسمسار وغيرهما.

280 3.2.6. الفصل السادس: في العذر في باب الإجارة.

282 3.3. الباب الثالث: في ذكر مسائل خلاف تقع في باب الإجارة.

282 3.3.1. الفصل الأول: فيما يعود إلى التضييع والضمان فيه.

286 3.3.2. الفصل الثاني: فيما يعود إلى الحمل في مسائل الحَمَال.

288 3.3.3. الفصل الثالث: في الخلاف في باب الإجارة والتضييع أيضاً.

292 3.3.4. الفصل الرابع: في إحداث البناء والغرس في المستأجر.

294 4. كتاب الشركة.

5. كتاب المزارعة. 298

298 5.1. الفصل الأول: في الشروط الجائزة والفاصلة في عقود المزارعة.

301 5.2. الفصل الثاني: في أعمال تمنع عن ذلك من المزارعة.

302 5.3. الفصل الثالث: فيما يزرع بغير إذن صاحبه وما يتصل به.

306 5.4. الفصل الرابع: فيما يرجع إلى معاملة الكروم وما يتصل به.

309 5.5. الفصل الخامس: في إجارة الأرض.

6. كتاب المضاربة، 310

7. كتاب الشرب. 312

312 7.1. الفصل الأول: في التعدي وغير التعدي.

315 7.2. الفصل الثاني: في إصلاح ما يجب إصلاحه، على من يجب، وكيف يجب.

317 7.3. الفصل الثالث: في الأحداث التي منها ما يمنع وما يضمن به.

319 7.4. الفصل الرابع: في إجراء الماء وما يتصل به من كفياته.

321 7.5. الفصل الخامس: في الحكم في أشجار على ضفة النهر ونحوها.

8. كتاب الرهن. 322

9. كتاب الأشربة: 325

1. كتاب البيوع، وهي⁴¹⁸ سبعة أبواب:

1.1 الباب الأول: المسائل المتعلقة بنفس البيع.

الأول من القسم الثاني: في المسائل المتعلقة⁴¹⁹ بنفس البيع وما يتصل به في ذات عقد البيع، فيما يقع⁴²⁰ في عقد البيع، في الأحوال الواقعة فيه، فيما يدخل في البيع من غير ذكر.

1.1.1 الفصل الأول: فيما يرجع إلى ذات العقد.

وفي⁴²¹ الفتاوى: "قال نصير فيمن قال لآخر بعث منك هذا الثوب،/[ف116] وفي يد المشتري قدح ماء، فشرب ثم⁴²² قال أجزت، جاز ذلك، وكذا⁴²³ لو قال في الركعة الأولى من التطوع،⁴²⁴ فأضاف إليها ركعة أخرى/[ك75] وسلم وأجاز، جاز، وكذا في صلاة الفريضة متى تمَّ، ولو كانا يمشيان فقال خذ⁴²⁵ عبدي هذا بيعاً لك بعشرة، فخطا خطوة ثم قال أجزت، جاز. وقال فيمن قال لآخر بعث منك، ثم قام البائع من مجلسه، ثم قال المشتري اشتريت، أو⁴²⁶ قام المشتري ثم قال اشتريت، قال: يبطل؛ لأنه لا يجوز القبول بعد القيام".
وسئل أبو نصر عمَّن قال لآخر بعت منك، فقال بعت، فقال المشتري اشتريت، ولم يسمع البائع قول المشتري، قال: للبائع أن ينتقض⁴²⁷ ما لم يكن جواباً يُسمع.
وفي فتاوى⁴²⁸ النسفي كذلك، وزاد: "قيل فإن سمع ذلك أهل المجلس والبائع يقول لم أسمع وليس به⁴²⁹ صمٌّ ولا وقْرٌ يعرف به، قال: لا يصدَّق في القضاء أنه لم يسمع؛ لأنَّ الظاهر يكذِّبه".

418 ك - وهي

419 ك - المتعلقة. بسبب عطب في المخطوط.

420 ك - الواقعة. بسبب عطب في المخطوط.

421 ك - وفي. بسبب عطب في المخطوط.

422 ك - ثم. بسبب عطب في المخطوط.

423 ف: وكذلك.

424 ف - فأضاف إليها ركعة أخرى وسلم فأجاز جاز، وكذا في صلاة الفريضة، متى تم.

425 ك - خذ.

426 ف: و.

427 ف: ينقض.

428 ك - وفي فتاوى النسفي. صح هامش ك.

429 ج+ش+ف: بي.

وفي الفتاوى: "سئل أبو بكر عمّن قال بعث عبدي هذا منك بكذا، فقال نعم، أو قال قد فعلت، قال: تمّ البيع. قال الفقيه كذلك، إلا في قوله (نعم) لا يتم في قياس قول علمائنا - رحمهم الله تعالى -، ألا ترى أنّ من قال لامرأته اختاري نفسك، فقالت نعم، لا يكون اختياراً، ولو [ج175] قالت فعلت، كان اختياراً".

وحكي في الجامع الأصغر هذه المسألة⁴³⁰ مثل ما قال أبو بكر، وزاد فيه: "لو قال لآخر أعتقت عبدك، فقال المولى نعم، أو قال قد فعلت، لا يُعتق. قال أبو الليث الكبير فيمن قال لآخر خذ هذا الثوب بعشرة، فقال أخذت، ثمّ قال البائع لا أعطيك، قال: ليس له ذلك، وكذا المشتري ليس له أن يمتنع بعد قوله قد أخذته. وسئل عمّن قال لآخر⁴³¹ بكم هذا الوُفْر من الحطب، فقال بدرهم، فقال سق الحمار، قال: لا يكون بيعاً ما لم يسلم الحطب وينتقد منه الثمن."، قال صاحب الكتاب: "ولو قيل أنّ هذا بيع لم⁴³² يبعد؛ لأنّ قوله (سق الحمار) رضاً بالبيع، فإذا ساقه البائع فقد ساعده على ذلك،⁴³³ فظهر تراضيهما بالبيع."، قال مولانا: "إنّ ساقه يكون بيعاً"، هو الصحيح.

قال خلف: "وسألت أسداً عمّن يقول في السوق من عنده ثوب هروي⁴³⁴ بعشرة؟ فقال رجل أنا، فأعطاه، قال: هذا ليس ببيع، إلا أن يقول حين أخذ قد أخذته بعشرة فاذهب وانظر⁴³⁵ إليه. قال وسألت الحسن عن هذا فقال: البيع جائز، ولكل واحد منهما حقّ نقض هذا البيع".

قال محمد - رحمه الله تعالى -: "فيمن قال للقصاب زن لي من هذا اللحم ثلاثة أرتال، فوزن له فإذا قطّعه،⁴³⁶ كان للمشتري الخيار؛ لأنّه ليس بمعلوم، ولو⁴³⁷ رضي به جاز، ولو قال زن لي ما عندك من اللحم، أو قال⁴³⁸ من هذا [ش82] الجنب، أو قال⁴³⁹ من هذا الرجل على حساب ثلاثة أرتال بدرهم، فوزن، لا خيار له."، كذا ذكر في نواذر ابن سماعة عن محمد - رحمه الله تعالى -.

430 ك - من أبي نصر ابن أبي سلام.

431 ف: لغيره.

432 ك: لا.

433 ف + الرضا.

434 ثوب ينسب في صناعة إلى مدينة هراة. وهي مدينة عظيمة مشهورة من أمهات مدن خراسان، فيها بستاتين كثيرة ومياه غزيرة وخيرات كثيرة محشوة بالعلماء ومملوءة بأهل الفضل والثراء. ينظر: الحموي، معجم البلدان، 396/5.

435 ف: فانظر.

436 ف: قطع له.

437 ف - لو.

438 ك - قال.

439 ك - قال.

ونذكر ⁴⁴⁰ في كتاب الأجناس: ⁴⁴¹ "قال في المجرد ⁴⁴² عن أبي حنيفة - رضي الله عنه - قال للحام كيف تباع اللحم؟! قال ثلاثة أرطال بدرهم، فقال قد أخذت منك وزن ⁴⁴³ لي، فبدا للحام أن لا يزن، له ذلك، وإن وزن قبل قبض المشتري كان لكل واحد منهما الرجوع، فإن قبضه أو جعله في وعاء المشتري بأمره تم البيع وعليه درهم، وإن وزنه ثم أعطاه الدرهم فقد رضي".

وفي نوادر ابن ⁴⁴⁴ رستم: "عن محمد - رحمه الله تعالى - قطع القصاب اللحم ووزن والمشتري ينظر، ثم أبى أن يقبض، له ذلك، حتى يقول رضيت أو يقبض".

وفي الفتاوى: "وسئل ⁴⁴⁵ أبو القاسم عمّن ابتاع من آخر ثوباً بتسعة، فقال رب الثوب بالفارسية (بده در كم ندبم بستدم ياني) ⁴⁴⁶ فقال المشتري رضيت، فامتنع البائع عن البيع، قال: لا يجب به البيع؛ إذ ليس في هذا اللفظ دلالة على ⁴⁴⁷ البيع، ولو قال الآخر بعت منك هذا الثوب بعشرة ⁴⁴⁸ وهبت منك العشرة ثم قال المشتري اشتريت، صح البيع، ولا تصح ⁴⁴⁹ البراءة ⁴⁵⁰؛ لأن الثمن لم يجب بعد. وسئل أبو بكر عمّن قال لآخر بعت منك عبدي هذا ⁴⁵¹ بألف درهم، ⁴⁵² قال المشتري اشتريت بألفي درهم، جاز البيع، وصار كأنه قال قبلت بألف درهم و ⁴⁵³ زدتك ألف درهم، فإن قبل البائع الزيادة كان البيع بألفين، وإن ⁴⁵⁴ لم يقبل كان البيع بألف ⁴⁵⁵. وقال نصير فيمن قال لآخر بعت منك هذا الثوب بعشرين

⁴⁴⁰ ك - ذكر. ق: ووجد.

⁴⁴¹ ف + و.

⁴⁴² ك - قال.

⁴⁴³ ك: زن.

⁴⁴⁴ ف - ابن.

⁴⁴⁵ ك - و.

⁴⁴⁶ بمعنى لا أبيع بأقل من عشرة دراهم، أتريد الشراء أم لا؟

⁴⁴⁷ ك+ف + ايجاب.

⁴⁴⁸ ك + دراهم.

⁴⁴⁹ ك+ف: تجوز.

⁴⁵⁰ ج: الهبة.

⁴⁵¹ ف - هذا.

⁴⁵² ك - درهم.

⁴⁵³ ف - و.

⁴⁵⁴ ف: فإن.

⁴⁵⁵ ك - زدتك ألف درهم، فإن قبل البائع الزيادة كان البيع بألفين، وإن. صح هامش ك.

فقال المشتري آخذه⁴⁵⁶ بعشرة فذهب بالثوب وهلك⁴⁵⁷ في يده، قال: عليه قيمته، ولو قال البائع لا أنقصه من عشرين، فعليه أن يرد الثوب أو يرد عليه قيمة الثوب⁴⁵⁸. وعن أبي بكر قال أحدهما بعت بعشرة وقال الآخر اشتريت بتسعة، قال: ينظر إلى آخرهما كلاماً فيحكم بقوله".

وفي⁴⁵⁹ الجامع الأصغر: "قيل لمن اشترى ثوباً بعشرة بكم اشتريت؟ قال بتسعة، يكون صادقاً، وكذا في سائرهما؛ لأن التسعة في العشرة".

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عمّن باع داراً ولم يبيّن الحدود، قال: إذا لم يقع بينهما تجاحد وقد عرفا/[ج176] جميعا المبيع جاز، ومعرفة جيران الدار ليست بشرط لصحة البيع". وفي الوقعات: "عن أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - فيمن قال لآخر بكم هذا الثوب؟ فقال بعشرة فذهب به وسكت، لزمه عشرة ولا يقدر على رده، قال أبو يوسف - رحمه الله تعالى - فيمن أخذ ثوباً فقال رب الثوب هو بعشرين، وقال الآخر لا أزيدك على عشرة، فأخذه وذهب فضاع⁴⁶⁰ الثوب، قال: هو بعشرين".

قال لآخر بعني هذا⁴⁶¹ العبد بألف درهم، فقال قد بعت، لا يتم البيع ما لم يقل⁴⁶² المشتري اشتريت، ولو قال المشتري أولاً قد اشتريت منك هذا العبد بكذا ثم قال البائع بعت، تمّ البيع. وعن الحسن قال: لو قال أقلني فقال الآخر قد أقلتك، لا تكون إقالة⁴⁶³ حتى يقول الآخر قبلت، وبه قال أبو حنيفة ومحمد - رضي الله عنهما - وعن أبي يوسف - رحمه الله - أنه قال: جاز وإن لم يقل الآخر قبلت.

قالت المرأة⁴⁶⁴ اخلعني⁴⁶⁵ بمائة،⁴⁶⁶ قال الزوج قد فعلت، تمّ الخلع.

وعن محمد قال لآخر اكفل لفلان بنفس هذا و بما عليه، فقال⁴⁶⁷ كفلت، تمت الكفالة.

456 ك: أخذته.

457 ك: فهلك.

458 ك: أو يدفع عشرين.

459 ف: وقال.

460 ك: وضاع.

461 ك - هذا.

462 ك: حتى يقول.

463 ك: لم يجز.

464 ك+ف + لزوجها.

465 الخلع في الاصطلاح، هو: افتداء الزوجة من الزوج بأخذه المال مقابل إزالة ملك النكاح. ينظر: ابن نجيم، البحر الرائق، 77/4.

466 ك - درهم.

467 ك - قد.

وفي نوادر هشام: "قال المولى لعبده اشتر نفسك مني بألف درهم، فقال العبد قد فعلت، عتق العبد بألف درهم".
قال في نكاح الأصل زوجي نفسك مني، فقال قد فعلت، بحضوره الشهود، تمّ النكاح.

وعن أبي يوسف -رحمه الله تعالى- قال هب لي هذا العبد، فقال وهبت، تمّ، ولو قال الموهوب له لا أقبل، لا⁴⁶⁸ يلتفت إلى ذلك. ولو قال أبرأئك بعد قوله أبرئني بما علي، تمّ.

1.1.2. الفصل الثاني: في البياعات وما يقع فيها.

وفي الفتاوى: "قال نصير قال شذاد فيمن قال لآخر بعت منك جميع ما لي في هذه⁴⁶⁹ الدار: لا يجوز، ولو جوّزت هذا لجوّزت قوله بعت منك جميع ما لي في هذه المدينة، ولو جوّزت لجوّزت قوله جميع مالي في الدنيا، ولو قال بعت منك جميع ما لي في هذا البيت جاز، والبيت كالصندوق والصندوق كالجوالق. قال الفقيه ما في الدار ينبغي أن يجوز في قياس قول أبي يوسف، ولا يجوز في قياس قول أبي حنيفة ومحمد⁴⁷⁰ -رحمهما الله-، بمنزلة رجل باع نصيبه من الدار ولا يعلم المشتري، فهو على هذا الخلاف، فكذا في قوله ما في الدار وما في هذه القرية من الدقيق أو⁴⁷¹ البر أو⁴⁷² الثياب جاز. قال بعت جميع ما لي⁴⁷³ في هذا البيت والمشتري يعلم ما فيه جاز، وإن لم يعلم المشتري/[ك76] لا يجوز عند أبي حنيفة ومحمد -رحمهما الله تعالى-، ويجوز عند أبي يوسف -رحمه الله تعالى-، وفي القرية لا يجوز إجماعاً، وإنما جوّزوا في البيت والصندوق".

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "وسئل عمّن باع حنطة ولم يصف البيع إليه ولا وصفه ولا أجله -كما يجعل في السلم- قال جاز البيع؛ لأنه باع ما يملك، ألا ترى أنّه لو باع عبده ولم يصف إليه جاز، وعن محمد -رحمه الله تعالى- أيضاً فيمن باع طعاماً والطعام في السواد قال إن كان يعلم المشتري بمكان الطعام فلا خيار له،⁴⁷⁴ وإن كان لا يعلم فله

⁴⁶⁸ ك: لم.

⁴⁶⁹ ج+ش: هذا.

⁴⁷⁰ ك: قولهما.

⁴⁷¹ ك: و.

⁴⁷² ك: و.

⁴⁷³ ك+ف - لي.

⁴⁷⁴ ف - فإن كان يعلم له الخير.

الخيار، فإن⁴⁷⁵ لم⁴⁷⁶ يجز البيع⁴⁷⁷ بالإشارة لم يكن لاشتراط الخيار معنى؛ لأنَّ بالإشارة يُعْلَمُ مكان الطعام فلم يكن له خيار، قيل له لو لم يكن في ملكه جميع ما باع، قال البيع كله باطل؛ لأنَّه باع ما يملك وما لا⁴⁷⁸ يملك".

وفي الفتاوى: "سئل⁴⁷⁹ عمَّن كانت له سلعة ظنَّ أنَّها أربعة آلاف مَنَّ⁴⁸⁰ فباعها من أربعة نفر لكل⁴⁸¹ منهم ألف مَنُ بثمن معلوم، ثمَّ وجدوه ناقصاً عمَّا⁴⁸² قال بكثير، قال: لهم الخيار، إنَّ شاؤوا أخذوا ما وجدوا بحصة مَن الثمن، وإنَّ شاؤوا تركوا. قال الفقيه: إذا⁴⁸³ باع منهم جملة،/[ج177] كذلك لو باع متفرقاً فالنقصان على الأخير خاصة، والخيار له دون الأولين".

وسئل ابن مقاتل فيمن اشترى⁴⁸⁴ حنطة مجموعة في بيت أو في بئر محفورة في أرض ولا يحيط بها علماً⁴⁸⁵ ولا يبلغها ولا انتهاها في البيت و⁴⁸⁶ البئر، قال: إذا عرف⁴⁸⁷ له الخيار، وإن شاء أخذها بجميع الثمن، وإن شاء تركها، أما إذا أحاط بها⁴⁸⁸ علماً غير أنَّه لا يعرف⁴⁸⁹ عدد القفزان⁴⁹⁰ جاز البيع ولا خيار له، إلا إذا⁴⁹¹ تحته دكاناً أو ماء يغير ذلك فله الخيار على ما بيَّنا.

⁴⁷⁵ ك: ولو.

⁴⁷⁶ ف: فلم.

⁴⁷⁷ ف + إلا.

⁴⁷⁸ ف: لم.

⁴⁷⁹ ك: - أبو بكر.

⁴⁸⁰ ك: +مَن. ف + واحد.

⁴⁸¹ ج: مَن.

⁴⁸² ج+ف+ش: ممَّا.

⁴⁸³ ك: إذ.

⁴⁸⁴ ك + من آخر.

⁴⁸⁵ ف - ولا يبلغها ولا انتهاها في البيت والبئر قال: إذا عرف له الخيار وإن شاء أخذها بجميع الثمن، وإن شاء تركها، أما إذا أحاط بها علماً.

⁴⁸⁶ ك: أو.

⁴⁸⁷ ش: + كان.

⁴⁸⁸ ك: بها.

⁴⁸⁹ ك: يدري.

⁴⁹⁰ القفزان جمع قفيز، والقفيز هو: "مِكْيَالٌ يتواضعُ الناسُ علَّيْهِ". ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 285/15.

⁴⁹¹ ك+ف+ش +خرج.

وقال محمد - رحمه الله تعالى- فيمن اشترى أمة بعبد وتقابضا فهلك أحدهما عند صاحبه ثمَّ أنَّ أحدهما زاد في المبيع شيئاً مسمى، قال: الزيادة جائزة؛ لأنَّ الإقالة في هذا الوجه جائزة، فكذا الزيادة، ولو اشترى عبيدين وزاد⁴⁹² المشتري في أحدهما ولم يسمِّه جاز، ويضع المشتري الزيادة في أيَّهما شاء، وإنَّ كانت⁴⁹³ الزيادة من البائع ثوباً⁴⁹⁴ أيضاً يضع مع أيَّهما شاء.

وسئل أبو القاسم عمَّن جاء إلى رجل⁴⁹⁵ / [ف117] وقال أعطني بدرهم خبزاً، أو إلى قصاب وقال أعطني بدرهم لحماً، وسِعُرُ الخبز واللحم في هذا المصر معلوم مشهود متفق عليه، فأعطاه الأقل من المعتاد، قال: الاصطلاح في اللّحمان من البدائع وفيه تفاوت،⁴⁹⁶ أما في الخبز عام عليه مضى من سبق من العامة، وهو من الذي يشرع السلطان في تسعيره، وليس كذلك⁴⁹⁷ اللّحمان، ففي اللحم لو كان من⁴⁹⁸ أهل البلدة فيقع على ما تعارفوا إذا صار تعارفهم كالمشروط، وإنَّ كان غريباً ولا يعرف فالبيع وقع على ما سلّم إليه".

وفي كتاب الصلح:⁴⁹⁹ "باع صوفاً في فراش فأبى أن يفتقه، فإنَّ كان في فتقه ضرر⁵⁰⁰ لم⁵⁰¹ يجبر⁵⁰² على ذلك،⁵⁰³ وإن اختلفا في الفتق فعلى⁵⁰⁴ البائع أن يفتق منه شيئاً حتى ينظر إليه المشتري، فإذا رضيه أجبرت البائع على فتقه كله.⁵⁰⁵

⁴⁹² ك: فزاده.

⁴⁹³ ج+ش+ك: كان.

⁴⁹⁴ ك + كذلك.

⁴⁹⁵ ك+ف: خَبَّاز.

⁴⁹⁶ ك: تقارب.

⁴⁹⁷ ج+ف+ش: ذلك.

⁴⁹⁸ ج+ك - من.

⁴⁹⁹ ك + منه.

⁵⁰⁰ ف: ضرراً.

⁵⁰¹ ج - لم.

⁵⁰² ج+ك+ش: أجبر.

⁵⁰³ ك: + وإن لم يكن فيه ضرر أجبر على ذلك.

⁵⁰⁴ ك: فإن على البائع.

⁵⁰⁵ وفي هامش ش: قال مولانا: موضوع المسألة إذا لم يكن في فتقه ضرر.

وكذا⁵⁰⁶ الكدس⁵⁰⁷ من الحنطة والجزر والبصل⁵⁰⁸، وأما الجوز⁵⁰⁹ فعلى المشتري قلعه؛ لأنه لا شيء للبائع فيه". وفي فتاوى النسفي: "عَمَّنْ يَأْتِي⁵¹⁰ القصاب أياماً كل يوم بدرهم، فيقطع⁵¹¹ القصاب اللحم ويزنه بصنجة ينظر هو إليه وهو⁵¹² يظن أنه مَنُّ؛ لأنَّ ثمن اللحم⁵¹³ في البلدة كذلك، فوزنه يوماً فإذا هو ثلاثون إستاناً⁵¹⁴، فقلت: أما بيع التعاطي⁵¹⁵ فجائز عندنا، والتراضي على قدر من واحد باعتبار العرف، فإذا انتقص عن قدر ما رضي به دلالة كان له أن يرجع على القصاب بما يخص قدر النقصان من الدراهم لا من اللحم؛ لأنَّ البيع لا يقع على اللحم إلا بعد التقابض ولم يوجد"، فذكرت ذلك لأستاذي فاستصوبه وقال⁵¹⁶ بمثله.

وفي الجامع الأصغر: "رجل قال⁵¹⁷ لآخر أبيعك⁵¹⁸ هذا الثوب، وأخذ ينظر فيه، وقال من هذا الطرف إلى هذا الطرف وهو ثلاثة عشر ذراعاً، فإذا هو خمسة عشر ذراعاً، فقال البائع غلطت،/[ش83] قال: البيع جائز وليس للبائع في ذلك أمر.

وقال الحسن: هذا في القضاء، أما في الديانة فيرد. وكذا⁵¹⁹ قاله أبو حفص، قال: ولو قال بعث⁵²⁰ منك⁵²¹ هذه الحنطة مثل ما يملأ هذا البيت، لم يجز البيع، ومثل ما يملأها هذا القفيز وهذا⁵²² الطست جاز".

⁵⁰⁶ ك: وكذلك.

⁵⁰⁷ الكدس هو: الخُبُّ المَحْصُودُ المَجْمُوعُ. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 430/16.

⁵⁰⁸ ك: - والجزر والبصل.

⁵⁰⁹ ج+ش - وأما الجوز.

⁵¹⁰ ك: أتى.

⁵¹¹ ك: فقطع.

⁵¹² ج: - وهو.

⁵¹³ ف - اللحم.

⁵¹⁴ هو مقدار للوزن، والجمع منه الأساتير، وهو عبارة وَزْنُ أَرْبَعَةِ مَثَاقِيلَ وَنِصْفٍ، وهو لفظ فارسي معرَّب. ينظر: ابن منظور، لسان العرب، 345/4.

⁵¹⁵ بيع التعاطي، هو: انعقاد البيع بالمبادلة الفعلية الدالة على التراضي دون لفظ الإيجاب والقبول. ينظر: علي حيد، درر الحكام، 143/1.

⁵¹⁶ ش: وأجاب.

⁵¹⁷ ك: قال رجل.

⁵¹⁸ ف: ابتعتك.

⁵¹⁹ ف: ذلك.

⁵²⁰ ج - بعث، صح هامش ج.

⁵²¹ ك+ف+من.

⁵²² ف - الطست جاز، وفي فتاوى ابن الفضل قال وجدت الرواية عند أصحابنا أن من كان له زرع.

وفي فتاوى ابن الفضل قال: "وجدت الرواية عند⁵²³ أصحابنا أنَّ من كان له زرع قد استحصد فباع حنطتها من رجل جاز؛ لأنَّ الحنطة موجودة، ولو باع نبتها لم يجز⁵²⁴؛ لأنَّه لا يصير موجوداً إلا بعد الدياسة، ولو باع ساق الحنطة دون الحنطة جاز؛ لأنَّه موجود، ولو اشترى حنطة في سنبلها على أن يكدهه/[ج178] البائع وينقيّه ويدفع إلى المشتري جاز".

روى هشام عن محمد – رحمه الله تعالى- فيمن اشترى حنطة في سنبلها: كانت الدياسة على البائع، فعلى هذا كانت التدريّة على⁵²⁵ البائع أيضاً؛ لأنَّ بعد الدياسة كانت الحنطة أكثر اختلاطاً بالتين منه قبل الدياسة، فلما كانت الدياسة على البائع فالتدريّة أولى، وإذا كان عليه فقد شرط ما يقتضيه في الحكم، جاز⁵²⁶ شراء الجمد⁵²⁷ في المجمدة، قال أحمد بن محمد⁵²⁸ القاضي لا يجوز، وقال أبو نصر⁵²⁹ يجوز، وقال أبو بكر يبيعها بعد ما سلّم إلى المشتري، وقال أبو جعفر لو باع وسلّم إليه في يومه جاز، ولو مضى عليه أيام فسد البيع؛ لأنَّه كثير النقصان.

وسئل أبو نصر عن البائع إذا امتنع من الإشهاد على ما باع، قال كان محمد بن سلمة يقول: له ذلك. وقال محمد بن الأزهر يشهد اثنين ثم يشهد على شهادتهما شاهدين⁵³⁰ آخرين ثم يشهد على شهادة شاهدين آخرين، وقيل عليه أن يشهد ثمانية نفر، قال أبو نصر قول ابن الأزهر أحوط، وقول ابن سلمة أيسر للناس.

⁵²³ ك: عن.

⁵²⁴ ك: لا يجوز.

⁵²⁵ ف - علي. صح هامش ف.

⁵²⁶ ك: فجاز.

⁵²⁷ ك - الجمد.

⁵²⁸ ف + بن.

⁵²⁹ ف: نصير.

⁵³⁰ هذا الموضوع يندرج تحت الشهادة على الشهادة، ومن أصول المذهب الحنفي أن الشهادة على الشهادة لا تقبل إلا بشهادة شاهدين على شهادة الواحد. ينظر: السرخسي، المبسوط، 137/16.

وسئل أبو بكر عن البائع امتنع عن كتابة الصك على ما باع وشهد⁵³¹ عليه، قال لا يجبر عليه، ولو أن المشتري كتب صكاً وجاء بالعدول عليه⁵³² وكلفه الإقرار⁵³³ ليس⁵³⁴ له الامتناع عن⁵³⁵ ذلك، وإن أبى أن يُقرَّ أحضره مجلس القاضي⁵³⁶، فإن أقرَّ بين يدي القاضي كتب له⁵³⁷ سجلاً وأشهد على ذلك".

وفي فتاوى النسفي: "وسئل عمّن تبايعا في القطن وطلب المشتري الزيادة في المبيع من جهة الورام المتعارف⁵³⁸ بين الناس ومعهود فيما بين التجار في مثل هذه⁵³⁹ السلعة، قال المعروف عرفاً كالمشروط شرطاً⁵⁴⁰، فاشتراطه صحيح والوفاء به واجب".

وقال في فتاوى ابن الفضل في هذا: ⁵⁴¹ "يجري في ذلك على ما كان رسم البلدة في مثله، فإن كان الورام من رسمهم حطّ من الثمن في البيع بقدره".

⁵³¹ ف: ويشهد.

⁵³² ف+ش: إليه.

⁵³³ ف + بالبيع.

⁵³⁴ ك: فليس.

⁵³⁵ ك: من.

⁵³⁶ ك: القضاء.

⁵³⁷ ف - له.

⁵³⁸ ف + فيما.

⁵³⁹ ف: هذا.

⁵⁴⁰ ف - شرطاً.

⁵⁴¹ ك: + قال.

1.1.3. الفصل الثالث: في الأحوال الواقعة في البيع.

وسئل أبو بكر عن امرأة لها حجرتان، ومستراح إحدى الحجرتين في الحجرة الأخرى ومفتحه ورأسه من الحجرة الثانية، فباعته الحجرة التي ليس مفتاح المستراح فيها، ثم باعت الحجرة الأخرى بعد ذلك، وقد كتبت لكل واحد منهما صكاً، قال: إن كانت كتبت في الصك الأول أنه اشتراها بسفلها وعلوها ولم يذكروا المستراح الذي للحجرة الأولى فالمستراح للحجرة⁵⁴² الثانية على حاله، وإن كان المكتوب في الصك الأول ولم يذكروا⁵⁴³ المستراح الذي للحجرة الأخرى فلمشتري⁵⁴⁴ الحجرة الأولى أن يرفع المستراح عن حجرتها، وإن لم يرفع فله أن يسد مفتحه، والمشتري الثاني بالخيار، إن شاء أخذ حجرتَه بحصتها من الثمن/[ك77] وإن شاء ترك إن اشترطت له البائعة المستراح في البيع.

وسئل أبو بكر عمّن باع ثلثي كرمه⁵⁴⁵ على أن لا يكون له الطريق في الثلث الباقي وكتب في الصك وطرقه التي هي له، إن اتفق المتبايعان على أن المشروط أن لا يكون له⁵⁴⁶ طريقاً في هذا الثلث فالبيع وقع عليه، وإن أنكر البائع⁵⁴⁷ فالقول قول⁵⁴⁸ المشتري،⁵⁴⁹ وله أن يمر فيه./[ف118] وسئل عمّن اشترى أرضاً بمجاريها ثم اشترى ماء فيريد أن يجري في ذلك المجرى إلى أرضه المشتراة، قال علماؤنا - رحمهم الله تعالى - ليس له ذلك، وقال محمد بن سلمة له ذلك إن اشترى من نهر هذه القرية للتعامل، ومن نهر إلى نهر لا يجوز إجماعاً.

وفي كتاب الصلح من الفتاوى: "سئل شدّاد عن درب بين خمسة نفر باع واحد منهم نصيبه من الطريق، قال جاز، وليس للمشتري أن يمر في هذا⁵⁵⁰ الطريق إلا أن يشتري داراً كان للبائع فيها طريق".

⁵⁴² ف - للحجرة الثانية على حاله وإن كان المكتوب في الصك الأول، ولم يذكروا المستراح الذي للحجرة الأولى.

⁵⁴³ ك: يذكرون.

⁵⁴⁴ ف: فلمشتري.

⁵⁴⁵ ك: +وطريق ذلك على الثلث الآخر.

⁵⁴⁶ ج+ف - له.

⁵⁴⁷ ك+ف + ذلك.

⁵⁴⁸ ك+ش - قول.

⁵⁴⁹ ك+ش: للمشتري.

⁵⁵⁰ ك: بهذا.

وفي كتاب الصلح من الواقعات: [ج179] "قال أبو حنيفة - رحمه الله تعالى- في سكة غير نافذة: ليس لأصحابها أن يبيعوها، وإن اجتمعوا على بيع هذه السكة ويقسموها⁵⁵¹ منعوا عن ذلك؛ لأن الطريق الأعظم إذا كان⁵⁵² أكثر فيه الناس كان لهم أن يدخلوا هذه السكة التي هي⁵⁵³ غير نافذة حتى يخف الزحام".

ذكر في نوادر ابن رستم: "وسئل عمّن باع داراً في سكة نافذة وكان⁵⁵⁴ باب هذه⁵⁵⁵ الدار في سكة غير نافذة، وقد سدّوه فيريد المشتري أن يفتح بابه القديم⁵⁵⁶ ومنع جيران تلك السكة، قال إن أقرّ أهل تلك السكة فله أن يفتح باباً وأكثر من ذلك، وإن جحدوا ولا بيّنة للمشتري فالقول لهم مع أيمانهم، وإن⁵⁵⁷ نكلوا فله الطريق، وإن حلف واحد من أهل تلك السكة فليس له الطريق ويسقط⁵⁵⁸ اليمين عن الباقي، وإن نكل فله أن يحلف الثالث هكذا، فإن نكلوا كلهم أو أقرّ⁵⁵⁹ غير واحد منهم فليس له أن يمرّ أيضاً، قال وإن كانت السكة واسعة وأقرّ بعضهم بجميع أنصابهم⁵⁶⁰ يجعل لهذا المدعي طريقاً من ذلك الجانب".⁵⁶¹

وسئل محمد بن سلمة فيمن اشترى داراً في الشارع وظهر الدار إلى سكة غير نافذة وللمشتري في هذه السكة دار، قال: ليس له أن يجعل طريق الدار المشتراة فيها⁵⁶²، وإن رضي كل أهل السكة غير واحد منهم فله حقّ المنع، وإن رضي الكل فهذه⁵⁶³ إعارة منهم، كان لبعضهم أن يمنعه إذا⁵⁶⁴ أراد.

551 ف: يقتسموها.

552 ك: كان.

553 ك: هي.

554 ف - وكان.

555 ف: هذا.

556 ك: القديمة.

557 ك: فإن.

558 ك: سقط.

559 ف: أقرّوا.

560 ك - بجميع أنصابهم.

561 وفي هامش ش: قال مولانا: موضع هذه المسألة فيما إذا باعها بحقوقها أو بمراقبتها أو طرقها.

562 ك - في هذه السكة غير نافذة.

563 ك: فهذا.

564 ف: متى.

وسئل أبو القاسم عن زقاق لاثنتين فيه داران لكل واحد منهما دار، فأراد أحدهما أن يغلق باباً على رأس هذه السكة، كان للآخر منعه، ولو رفع الباب القديم ثم وضعه فليس له منعه. استبدل القديم بالحادث⁵⁶⁵ ليس⁵⁶⁶ له منعه أيضاً.

وسئل نصير عمّن باع شقصاً⁵⁶⁷ مفرزاً من أرضه وتقابضا، ثم بعد مدة باع الأرض كلها من هذا المشتري ولم يسمّ الشقص، فأراد المشتري أن يمنع من الثمن قسط⁵⁶⁸ ما كان اشتراه، قال: إن كان ما سمّيا في العقد الثاني جميع الأرض حصة الشقص أقل من الأول أو أكثر فعليه جميع ثمن الثاني؛ لأنّ البيع الأول قد انتقص بالثاني، وإن كانت مثل الأول فالمعتبر في الشقص البيع الأول، وفيما بقي من الأرض الثمن الثاني يرفع عنه حصة الشقص. وفي آخر فتاوى النسفي أنّ من باع سهماً من سهمين⁵⁶⁹ من دار مشاعاً ثمّ كتب في صكها وحدود هذا السهم لم يجز؛ إذ لا يكون لهم غير مفرز⁵⁷⁰ حد⁵⁷¹، قال والصحيح أنّه يجوز، فإنّ الطحاوي كثيراً ما يذكره في شروطه، اشترى منه النصف من كذا بحدود⁵⁷² هذا النصف، قال: وبه نأخذ؛ إذ ليس فيه ما يوجب الإفراز.

اشترى حانوتاً في خان مشترك وبنى فوق هذا الحانوت غرفة وأراد أن يبني سلماً في الخان خارجاً من حانوته إلى هذه الغرفة في موضع لا ضرر لأهل الخان، قال: ليس له أن يبني الدرج ولا أن يركب سلماً، وله أن يضع سلماً للصعود بعد أن يرفع في الوقت الذي لا يحتاج إليه ولا يديم وضعه. وسئل أبو القاسم عمّن اشترى داراً فيها بيت مضروب فيه ثلاث طاقات⁵⁷³ من اللبن ورأس كل طاق على حائط بينه وبين جاره، فرفع المشتري الطاقات ووضع مكانها سطحاً من الخشب، قال: إن كان ثقل الثاني من⁵⁷⁴ الأول أو أقل وضرره كذلك فلا يمنعه، وإن كان أكثر فله منعه، إلا أن يضع الجار مثل ما⁵⁷⁵ وضع هو فيستويا في الحمل.

565 ك: بالحديث.

566 ج+ك ليس. ف+ليس.

567 شقص: النصيب المعلوم. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 15/18.

568 ف: فسقط.

569 ف - وإن كانت مثل الأول فالمعتبر في الشقص البيع الأول، وفيما بقي من الأرض الثمن الثاني يرفع عنه حصة الشقص. وفي آخر فتاوى النسفي أنّ من باع سهماً من سهمين. صح هامش ف.

570 ك+ج+ش: مفرد.

571 ف حد.

572 ف: فحدد.

573 الطاق، هو: ما عطف من الأبنية، والجمع الطاقات. والطيقان: فارسى مُعَرَّبٌ. والطّاق: عَقْدُ الْبِنَاءِ حَيْثُ كَانَ، وَالْجَمْعُ أَطَواقٌ وَطِيقَانٌ. ينظر: ابن منظور، لسان العرب، 233/10.

574 ف: مثل.

575 ك - ما.

روى أبو نصر عن محمد بن الأزهر قال: كتب إليّ بشر بن يحيى المروزي فيمن وضع رأس خشبة على حائط⁵⁷⁶ جاره أو حفر سرداباً تحت داره بإذن الجار، ثم اشترى منه هذه الدار / [ج180] رجل فطلب رفع الخشب والسرداب هذا المشتري، قال: للمشتري أن يفعل ما كان لبائعته، إلا أن يشترط وقت البيع تركه، فليس له أن يغير شيئاً من ذلك. وفي الجامع الأصغر: "باع رجل داره وفيها لآخر مسيل ماء وقد رضي به الآخر، قال: إن كان له رقبة المسيل فله حصته من الثمن، وإن كان له حق جري الماء فقط لا شيء له من الثمن وبطل حقه؛ لأنه أبطل حقه متى رضي، كمن أوصى له بسكنى دار فباع الدار ورضي الموصى له بطلت وصيته، كذا هذا، ولو لم يبع الدار لكن قال صاحب المسيل أبطلت حقي في المسيل بطل حقه، إن كان له حق جري الماء وإن كان له الرقبة لم يبطل؛ لأن قوله لا يزيل ملكه عنه، كقوله أبطلت خصومتي ولا أخاصم، قال ألا ترى أن المغصوب منه قال للغاصب / [ش84] أبطلت عنك ضمانه أنه لا يبطل ملكه".

وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عن دار فيها أبيات فباع بعض الأبيات بمرافقتها، فأراد البائع أن يمنع المشتري من الدخول من باب الدار، قال ليس له ذلك؛ لأنه قال⁵⁷⁷ بمرافقتها، وباب الدار من مرافقتها، وكذا لو قال بمرافقتها من حقوقها؛ لأن الطريق دخل بقوله من حقوقها، فإذا دخل الطريق دخل الباب؛ لأن الباب منصوب على الطريق⁵⁷⁸. وسئل عن اشترى بيتاً من منزل بحدوده وحقوقه وصاحب المنزل يمنعه من الدخول ويأمره بفتح الباب إلى السكة، قال: إن بين له صاحب المنزل طريقاً معلوماً لم يكن له منعه، وإن لم يبين له كان له منعه، وللمشتري أن يفتح باباً إلى السكة ولا يفسخ البيع، وقوله بحقوقه ينصرف إلى حقوق هذا البيت في السكة، قال القاضي / [ف119] إذا قال بحقوقه يدخل⁵⁷⁹ الطريق".

⁵⁷⁶ ج+ك: حائط.

⁵⁷⁷ ف + لأنه قال. وهو خطأ في النسخ.

⁵⁷⁸ ش- لأن الباب منصوب على الطريق. صح هامش ش.

⁵⁷⁹ ك: تدخل.

1.1.4. الفصل الرابع: فيما يدخل في مطلق⁵⁸⁰ البيع من غير ذكره.

وفي الفتاوى: "سئل أبو نصر عمّن اشترى حانوتاً، لا يدخل فيه الألواح قياساً، ويدخل فيه استحساناً⁵⁸¹، وكذا الحبل والدلو يدخل في شراء البئر استحساناً.

وسئل عمّن اشترى حانوتاً وعليه ظلة السوق كما يكون في الأسواق، قال⁵⁸² لا يدخل، قال الفقيه: إن اشترى الدار⁵⁸³ بمرافقها أو الحانوت بمرافقه أو البئر⁵⁸⁴ يدخل الدلو والحبل والظلة، وإن لم يقل بمرافقها لا يدخل شيء من ذلك".

وسئل أبو سليمان عمّن اشترى داراً⁵⁸⁵ فيها بستان، قال: إن كان البستان في الدار يدخل فيه، وإن كان خارجاً لا يدخل، وإن كان له باب في الدار دخل،⁵⁸⁶ صغيراً كان البستان أو كبيراً، قال كان أبو جعفر يقول: إن كان البستان أصغر من الدار ومفتحه⁵⁸⁷ إليها دخل في البيع. وبه نأخذ، قال⁵⁸⁸ مولانا: إذا باع الدار مطلقاً يدخل فيه⁵⁸⁹ البستان إذا كان البستان تبعاً للدار، وإن باعه وبين الحدود فإن كان البستان في الحدود دخل وإلا فلا.

وسئل أبو بكر عن قصاع الحمام هل تدخل في بيع الحمام، قال لا، قال⁵⁹⁰ [ك78] وليس هذه كتخاتج⁵⁹¹ الحانوت؛ لأن ذلك بمنزلة الباب والمفتاح فيدخل، أما هذا لا يدخل.

وسئل أبو القاسم عمّن باع الحانوت هل يدخل القفل في البيع، قال لا، مقللاً كان الحانوت أو لا؛ لأن التعارف دفعه فيما بينهم.

⁵⁸⁰ ج +ك+ش - مطلق.

⁵⁸¹ ك: استحسان. وهو خطأ نحوي.

⁵⁸² ف - قال.

⁵⁸³ ك: البئر. والصواب الدار.

⁵⁸⁴ ك: - البئر.

⁵⁸⁵ ف - و.

⁵⁸⁶ ج: - دخل.

⁵⁸⁷ ك: ومفتحها.

⁵⁸⁸ ك - قال: وإلا فلا.

⁵⁸⁹ ف: فيها.

⁵⁹⁰ ك: وقال.

⁵⁹¹ (التخاتج) جمع تخنج قياساً وهو تعريب تخته. ويقصد بها الألواح. ينظر: ناصر الخوارزمي، المغرب في ترتيب المعرب، (دار الكتاب العربي)، ص: 59.

باع حماراً موكفاً، دخل الأكاف⁵⁹² والبردعة في البيع، ولو كان غير موكف لا يدخل، قال الفقيه: وسألت⁵⁹³ أبا جعفر عن هذا، قال: يدخل الأكاف والبردعة، وفي بيع الفرس يدخل العذار⁵⁹⁴، وفي بيع الغلام دخل ثياب مثله في البيع، وبه نأخذ؛ لتعامل الناس.

وقال نصير⁵⁹⁵: سألت أبا سليمان عمّن باع / [ج181] أرضاً بكل حقّ هو لها، قال: لا يدخل فيه الزرع والثمر. وعن أبي يوسف - رحمه الله تعالى - أنّه قال يدخل فيه. قال: إنّما قال هذا غضباً، ليس بلغه عن محمد - رحمه الله تعالى -، وكان وهماً منه.

وفي الجامع الأصغر: "و⁵⁹⁶ في بيع الرقيق يدخل كسوة مثله،⁵⁹⁷ إنّ شاء البائع أعطاه ما عليه وإن شاء غير ذلك".

وفي فتاوى ابن الفضل: "وروى الخصّاف في كتابه أنّ المفتاح يدخل في بيع⁵⁹⁸ الدار؛ لأنّ المفتاح من المرافق، قال وكان مشايخنا يقولون أنّ⁵⁹⁹ الحجر الأعلى لا يدخل في البيع والأسفل يدخل، وذكر الخصّاف في كتابه أنّهما⁶⁰⁰ يدخلان؛ لأنّه لا ينتفع بالأسفل إلا بالأعلى، وسئل عمّن باع شجرة فقال: ذكر عن⁶⁰¹ أبي يوسف - رحمه الله تعالى -، وقال لا يدخل أصلها، وفي الإقرار بالشجر لإنسان يدخل، وقال محمد - رحمه الله تعالى - يدخل فيهما⁶⁰² جميعاً⁶⁰³.

وسئل عن بيع أرض مزروعة وكرم وأشجار⁶⁰⁴ مثمرة غير أنّه لم يكن لهما قيمة يومئذ، قال يدخلان بغير شرط، كأوراق الشجر في بيع الشجر يدخل بغير ذكر الأوراق.

592 أكاف الحمار بَرْدَعْتُهُ. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 27/23.

593 ك: سألت.

594 العذار، هو: اللجام. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 547/12.

595 ك: نصير.

596 ف: و.

597 ف: مثلها.

598 ك: بيع.

599 ك: أن.

600 ك: + لا. وهو خطأ.

601 ك: - عن.

602 ج - "فيهما". النقصان بسبب عطب بالمخطوط.

603 وفي هامش ج وهامش ش: قال مولانا: وهو الصحيح، الصحيح قول محمد رحمه الله.

604 ج: أشجار. ك: أشجار. ف: وأشجارها.

وسئل عمّن باع أتاناً، قال لا يدخل الجحش والعجول إلا بالذكر، قال وكان أبو سهل يقول أنّ العجول تدخل والجحش لا يدخل⁶⁰⁵، ويعتبر⁶⁰⁶ العرف.

وسئل عن السلام قال لا تدخل ما لم تكن ملصقة بالبناء.

وسئل عن ثياب الجارية والعبد، قال لا تدخل، وعلى البائع ستر عورتها⁶⁰⁷ بأيّ ثياب شاء، قال والرواية عن أصحابنا أنّ أم الولد إذا مات عنها سيدها ولها ثياب أنّ ثيابها ميراث، وليس لها إلا ما يستر عورتها⁶⁰⁸“.



⁶⁰⁵ ك: - لا يدخل.

⁶⁰⁶ ف: وتعين.

⁶⁰⁷ ف - بأيّ ثياب شاء وقال الرواية عن أصحابنا أنّ أم الولد إذا مات عنها سيدها ولها ثياب.

⁶⁰⁸ ك: + والله أعلم.

1.2. الباب الثاني من القسم الثاني: في صفات العقد من الفساد وأنواعه وما يتصل به.

في البيع⁶⁰⁹ الفاسد وضده، في الشروط المفسدة في البيع وضده، في بيع الهوام و⁶¹⁰الحشرات والسباع، في البيع الذي فيه شرط الخراج.

1.2.1. الفصل الأول: ⁶¹¹البياعات الفاسدة وضده

وفي الفتاوى: "عن محمد -رحمه الله تعالى- فيمن باع عبداً بيعاً فاسداً أو قبضه المشتري ثم قال هو حر، لا يعتق، فلو قال بعد ذلك هو حر، يعتق؛ قال لأنَّ العتق الأول نقض للبيع والثاني عتق⁶¹²، قال الفقيه: ينبغي أن يكون الكلام الأول بمحضر من المشتري حتى يكون فسخاً.

وسئل أبو بكر عمن اشترى جارية شراء فاسداً وقبضها فولدت عنده ولداً فماتت،⁶¹³ قال يضمن قيمة الجارية ويرد ولدها، كما في الغصب غير أنهما يفترقان فيما إذا استهلك المشتري الجارية ولدها فليس عليه⁶¹⁴ إلا قيمة الأم وفي الغصب يغرم قيمتهما جميعاً. وعن محمد -رحمه الله تعالى- فيمن باع بيعاً فاسداً ثم تقابضا ثم أبرأه عن القيمة ثم مات المبيع، فهو ضامن للقيمة والبراءة⁶¹⁵ باطلة، وإن قال أبرأتك من الغلام، فهو بريء وصار كالوديعة. وعن محمد -رحمه الله تعالى- فيمن قال بعت منك على أن أهب لك منه كذا، فسد البيع، وإن قال على أن أحط من ثمنه كذا أو على أن حطت عنك أو على أن وهبت لك، كان البيع جائزاً وهذا حط.

قال نصير فيمن قال لآخر أبيعك الدار الخارجة على أن تجعل طريقاً إلى داري الداخلة، قال البيع فاسد، ولو⁶¹⁶ قال بعتك إلا طريقاً لي، جاز، وطريقه عرض باب الخارجة.

⁶⁰⁹ ك: بيع.

⁶¹⁰ ف: من.

⁶¹¹ ف+ش: في.

⁶¹² ك+ف: إعتاق.

⁶¹³ ك: -فمات.

⁶¹⁴ ك: وليس له.

⁶¹⁵ وفي هامش ج: المسألة مدونة في البغاة، وقال في آخرها قال رضي الله تعالى عنه صح الإبراء؛ لأنه أبرأ بعد انعقاد سببه وهو القبض إلا أنه متضرر عند الهلاك انتهى. ... هذا ما في جناية.

⁶¹⁶ ك: وإن.

وسئل أبو بكر عمّن باع بناءً بغير أرض على أن يترك المشتري البناء، فالبيع فاسد، ولو باع علو هذا السفلى بثمن معلوم جاز البيع، وسطح الأسفل لصاحب السفلى،⁶¹⁷ وللمشتري حقّ القرار فيترك بناؤه على حاله، قال لآخر إن لك / [ج182] في يدي أرضاً في موضع كذا لا تساوي شيء فبعتها مني بستة دراهم، والبائع لا يعلم بذلك وهو يساوي أكثر فباعها منه وهي⁶¹⁸ مشاعة، قال جاز البيع، قيل أليس وقع البيع في شيء مجهول؟ قال إنّما أجابه بقوله لك في يدي.

وسئل الحسن ابن أبي مطيع عن بيع النواة في التمر أو حب هذا / [ف120] القطن، قال هذا فاسد؛ لأنّه لا ينزع إلا بضرر، قال الفقيه كذلك إلا في حب القطن؛ لأنّه لا ضرر⁶¹⁹ في نزعه فيجوز.

وفي كتاب الصلح عنه عن أبي يوسف - رحمه الله تعالى - عمّن اشترى تراب الصوّاغين بعرض فلم يجد ذهباً ولا فضة، كان البيع فاسداً، وإن وجد صح البيع، لكن لا يأكل البائع ثمنه، لما فيه من متاع الناس، إلا إذا زاد في متاعهم مقدار ما سقط في التراب.⁶²⁰ وسئل أبو بكر عن بيع الحنطة بالخبز، قال لا يجوز كيف ما كان، كالحنطة بالدقيق، قال الفقيه وهذا يوافق قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى -، وعن⁶²¹ أبي يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى - أن بيع الحنطة بالخبز جائز⁶²²؛ لأنّ الخبز خرج عن حد الكيل وصار وزنيّاً، وبه نأخذ،⁶²³ ذكره في كتاب الصلح من الفتاوى⁶²⁴، قال مولانا: إذا كانا نقدين جاز، فإن كان الخبز نسيئة لا يجوز؛ لأنّه يكون سلماً في الخبز، وأما إذا كانت الحنطة نسيئة جاز لأنّ السلم فيه جائز.

⁶¹⁷ ف: الأسفل.

⁶¹⁸ ف: ومنه.

⁶¹⁹ ضرورة.

⁶²⁰ [تم تقديم مسألة بيع العبد مع ماله في نسخة قاصد زاده وتأخيرها في النسخ الأخرى، تبدأ بـ] "وعن الحسن عن أبي حنيفة قال فيمن باع عبداً وله مال وباعه مع ماله فلم يسم المال، فسد البيع، وإن سمي جاز، إلا إذا كان ماله ديناً، وإن سمي فسد البيع، قال الفقيه: وكذا لو كان بعضه ديناً وبعضه عيناً فسد أيضاً، وإن كان الكل عيناً وكانت كلّها دنائير واشتراه مع ماله بأكثر من ماله، جاز بشرط أن يتقابض قدر المال، وإن كان المال دراهم فإن اشتراه بقليل الثمن من الدنانير جاز بشرط التقابض حصة الدراهم من الدنانير، حتى لو تفرقا قبل القبض فسد بحصة الصرف دون حصة العبد، ذكره في كتاب الصلح وفي الفتاوى ... [يكمل النص الموجود].

⁶²¹ ف +و.

⁶²² ك: يجوز.

⁶²³ [هناك تقديم لمسألة بيع العبيد مع المال في نسخة قاصد زاده، وتقديم قول أبي بكر] "لم لا يجوز إذا كان أكثر من الحنطة ليكون الزيادة بالنخالة كما في بيع السمسم بدنه، فقال بالفارسية "ناديك اوردی" ثم قال النخالة لا اعتبار لها، ألا ترى أن الدقيق المنخول وغيره سواء في الاسم والحكم، حتى لو باع أحدهما الآخر يجوز إذا كانا في الكيل سواء، وفي فتاوى النسفي: أن الصحيح من الجواب أن بيع غطريفية بغطريفيين لا يجوز، خلافاً لما قاله أبو القاسم الصفار أنه يجوز، وبصرف الفضة إلى غير الفضة من الآخر كما جعلنا في منع الدرهم والدينار بدرهمين ودينارين خلافاً لزرّ؛ لأنّ هناك أمكن أفراد الفضة من غيره، أما هنا غير ممكن، وقيل أنها كبيع الفلّس بفلّسين؛ لأنّها صارت ثمناً باصطلاح الناس فتخرج باصطلاحهم، وفي الفلّس يجوز عند أبي حنيفة وأبي يوسف خلافاً لمحمد، كذا هنا، قال محمد هذا كله غير صحيح لا الشرع ألحقه بالدرهم البيض في حقّ الزكاة حتى إن أوجب في مائتي منها همسة منها من غير اعتبار القيمة فكذا في حقّ اعتبار الربا وجب أن يلحق بالبيض أيضاً، وكذا الإسماعيلية بالمحمدية خلافاً لما يقوله الكرخي أنه يجوز قال.

⁶²⁴ ف - ذكره في كتاب الصلح من الفتاوى.

وعن الحسن عن أبي حنيفة قال فيمن باع عبداً وله مال وباعه مع ماله فلم يسم المال، فسد البيع، وإن سمي جاز، إلا إذا كان ماله ديناً، وإن سمي فسد البيع، قال الفقيه: وكذا لو كان بعضه ديناً وبعضه عيناً فسد أيضاً، وإن كان الكل عيناً وكانت كلها دنائير واشتراه مع ماله بأكثر من ماله، جاز بشرط أن يتقابض قدر المال، وإن كان المال دراهم فإن اشتراه بقليل الثمن من الدنانير، جاز بشرط التقابض حصة الدراهم من الدنانير، حتى لو تفرقا قبل القبض فسد⁶²⁵ بحصة الصرف دون حصة العبد. ذكره في كتاب الصلح من الفتاوى، وفي مسألة بيع الحنطة بالخبز قيل لأبي بكر لم لا يجوز إذا كان الخبز أكثر من⁶²⁶ الحنطة لتكون الزيادة بالنخالة كما في بيع السمسم بدهنه، فقال بالفارسية "باد يك اوردی"⁶²⁷، ثم قال النخالة لا اعتبار لها، ألا ترى أن الدقيق المنخول وغيره⁶²⁸ سواء في الاسم والحكم، حتى لو باع أحدهما بالآخر يجوز إذا كانا في الكيل سواء.

وفي فتاوى النسفي: "أنّ الصحيح من الجواب أنّ بيع غطيريفة بغطيرفتين لا يجوز، خلافاً لما قاله أبو القاسم الصفار أنّه يجوز، وتصرف الفضة إلى غير الفضة⁶²⁹ من الآخر، كما جعلنا في منع الدرهم والدينار بدرهمين ودينارين، خلافاً لزفر؛ لأنّ هناك أمكن إفراد الفضة من غيره، أما ها هنا غير ممكن، وقيل أنّها كبيع الفلاس بفلسين⁶³⁰؛ لأنّها صارت ثمناً باصطلاح الناس فيخرج باصطلاحهم، وفي الفلاس يجوز عند أبي حنيفة وأبي يوسف -رحمهما الله تعالى- خلافاً لمحمد -رحمه الله تعالى-، كذا ها هنا، قال هذا كله غير صحيح؛ لأنّ الشرع ألحقه [ش85] بالدراهم البيض في حقّ الزكاة، حتى إنّ محمداً -رحمه الله تعالى- أوجب في مائتي درهم⁶³¹ منها خمسة منها من غير اعتبار القيمة، فكذا في حقّ اعتبار الرّبا أوجب أن يلحق بالبيض أيضاً، وكذا الإسماعيلية بالمحمدية خلافاً لما يقوله الكرخي أنّه يجوز، قال لأنّ الفضة في المحمدية مستهلكة/[ك79]، قال: ⁶³² لا بل إنّها قائمة تظهر عند الإذابة به. قال صاحب الجامع الأصغر وهذا هو الصحيح/[ج183] عندنا".

وفي الجامع الأصغر: "سئل أبو القاسم عمّن باع الحنطة بالحنطة وزناً مماثلة، قيل يجوز، وقيل لا يجوز، إلا أن يعلم أنّهما متمثلان⁶³³ كيلاً، وبيع لبن المعز بلبن الضأن متفاوتاً لا يجوز؛ لأنّهما في الحكم جنس واحد، بدليل مسألة الزكاة

⁶²⁵ ف - فسد.

⁶²⁶ ف - الخبر أكثر من. صح هامش ف.

⁶²⁷ بمعنى أن النخالة تكون في الطحين لعدم التدرية في الرياح بشكل جيد فيعفى عنها.

⁶²⁸ ف - وغيره.

⁶²⁹ وفي هامش ش وهامش ج: قال مولانا لا يجوز بيع الواحد بالاثنتين إذا كان الغالب إنما هو الفضة وفيما سوى ذلك يجوز.

⁶³⁰ ف: بالفلسين.

⁶³¹ ك - درهم.

⁶³² ف: قلنا.

⁶³³ ف+ش: يتمثلان.

ونحوها، وقيل ⁶³⁴يجوز، وجعلها كنوعين مختلفين، وكذا لحم الشاة بلحم البقر متفاضلاً على هذا الخلاف، وبيع لحم الشاة بلحم البقر يجوز متفاضلاً على هذا الخلاف؛ لأنَّهما جنسان⁶³⁵،

وسئل أبو نصر الدبوسي عن بيع الخل بالعصير متفاضلاً، قال يجوز، وكذا قال أبو بكر العياضي، وسئل أبو القاسم عمَّن اشترى الأيدي والأرجل قبل أنْ تبان⁶³⁶ من الشاة المسلوخة، قال لا يجوز؛ لجهالة موضع القطع، وقال أبو نصر ابن أبي سلام يجوز.

وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عمَّن باع بيعاً جائزاً ثم أَّخر الثمن إلى⁶³⁷ الحصاد والدياس، قال: قال أبو حنيفة - رحمه الله- فسد البيع، وعن ابن سماعة عن محمد⁶³⁸ - رحمه الله- أنه لا يبطل والتأخير صحيح؛ لأنَّ البيع صح من غير أجل، وجعل الأجل المجهول في الثمن كالكفالة،⁶³⁹ غير أنَّه يبطل بالقرض؛ لأنَّه لا يجوز تأجيله سواءً أَّجله بعد القرض أو مقارناً به⁶⁴⁰،

وفي الواقعات في كتاب شفعة الأصل: "لو اشترى نصيب البائع من البناء وهو النصف من غير أرض، فالبيع فاسد، وكذا في دار بين رجلين باع أحدهما قطعة بعينه منها قبل القسمة، لم يجز في نصيب⁶⁴¹ واحد منهما من هذه القطعة".

⁶³⁴ ج+ش+ف+لا. والصواب عدم وجود لا النافية.

⁶³⁵ ك - وبيع لحم الشاة بلحم البقر يجوز متفاضلاً على هذا الخلاف؛ لأنَّهما جنسان. ش - وبيع لحم الشاة بلحم البقر يجوز متفاضلاً على هذا الخلاف؛ لأنَّهما جنسان، صح هامش ش.

⁶³⁶ ف - قبل أنْ تبان.

⁶³⁷ ك+ف+وقت.

⁶³⁸ ف - عن محمد.

⁶³⁹ ك: كالجعالة.

⁶⁴⁰ ك: له.

⁶⁴¹ ف - نصيب.

1.2.2. الفصل الثاني: في ذكر الشروط في البيع منها ما هو المفسد ومنها لا.

وفي الفتاوى: اشترى بقرّة على أنّها حبلّى، فولدت عنده فشرب من لبنها وأنفق عليها، فإنه يرد البقرة والولد و⁶⁴²مثل ما شرب من اللبن ولا شيء له مما أنفق؛ لأنّ البيع كان فاسداً.

وسئل أبو جعفر عمّن اشترى جارية على أنّها ذات⁶⁴³ لبن جاز، كمن اشترى عبداً على أنّه كاتب جاز⁶⁴⁴، أو⁶⁴⁵ اشترى بقرّة على أنّها حلوب جاز، ولو قال على أنّها تحلب كذا لم يجز، ولو اشترى قلنسوة على⁶⁴⁶ أنّ حشوها قطن ففتقها فوجدها صوفاً، لم يجز البيع ويردها ويرد النقصان، كذا قال أسد بن عمرو، وقال الحسن يجوز ويرجع بالنقصان، قال: وبه نأخذ؛ لأنّ الحشو تابع وتغيّر التابع لا يفسد. وعن محمد - رحمه الله - فيمن اشترى جراباً على أنّ فيه عشرة أثواب فوجد فيه أحد عشر وغاب البائع، قال: استحسّن أن يعزل من ذلك ثوباً ويستعمل البقية، قال مولانا: البيع فاسد في هذه الصورة⁶⁴⁷.

وسئل أبو جعفر عمّن اشترى بغيراً على أنّه خراشي فلم يجده كذلك، قال له أن يرده، كمن اشترى عبداً على أنّه كاتب أو خباز. وسئل عمّن اشترى جوزاً/ [ف121] على أنّه فاسد، لا يجوز، إلا أن يكون بحال في الكرة بحال يشترى⁶⁴⁸ للحطب.

اشترى شيئاً على أنّ ابنه بالخيار جاز، على⁶⁴⁹ أنّ ورثته بالخيار لم يجز؛ لأنّ خيار الورثة لا يعرف إلا بعد⁶⁵⁰ الموت، فصار كأنه قال على أنّ رجلاً من الناس بالخيار. وسئل الحسن بن أبي مطيع عمّن اشترى رطبة على أنّ يرسل فيها دابته، قال لا يجوز؛ لجهالته، قال الفقيه: وهذا قياس.

⁶⁴² فـو.

⁶⁴³ ف: أم.

⁶⁴⁴ ك: أو خباز.

⁶⁴⁵ ك - أو اشترى شاة.

⁶⁴⁶ ش - اشترى قلنسوة على، صح هامش ش.

⁶⁴⁷ ك - قال مولانا البيع فاسد في هذه الصورة.

⁶⁴⁸ ف: شري.

⁶⁴⁹ ك: وعلى.

⁶⁵⁰ ك+ف: خيار الورثة بعد الموت يتبيّن.

وعن نصير عمّن باع زرعاً وهو بقل على أن يرسل⁶⁵¹ المشتري فيها دوابّه، جاز وهذا استحسان، فكذا هذا، وبهذا⁶⁵² نأخذ.

وسئل أبو بكر عمّن اشترى سويقاً على أنّه ملتوت بمنّ من سمن⁶⁵³ ثمّ ظهر أنّه ملتوت بنصف منّ، جاز البيع ولا خيار له؛ لأنّه كان ينظر إليه وقت البيع، فصار كأنّه اشترى صابوناً على أنّه متخذ من كذا⁶⁵⁴ فلم يكن كذلك، فلا خيار له كذا هنا، قال مولانا: هذا/[ج184] إذا كان الدهن من جنس واحد أما إذا اختلف الدهن كان البيع باطلاً⁶⁵⁵.

وسئل عمّن اشترى حانوتاً على أن غلّته كذا فلم يكن كذلك، قال: إن أراد فيما مضى كان كذا⁶⁵⁶ جاز البيع ولا عبرة لهذا الشرط، ولو أراد فيما يستقبل أو لا يعرف ما أراد فالبيع فاسد، كمن اشترى بقرّة أنّها تحلب كذا. قال نصير: جاء رجل إلى محمد -رحمه الله- وهو يومئذ قاضٍ⁶⁵⁷ وادعى على آخر أنّه اشترى منه جارية⁶⁵⁸ تتغنى بكذا كذا صوت وليست كذلك، فقال: قم فإنّ هذه⁶⁵⁹ براءة العيب.

وسئل أبو القاسم عمّن اشترى داراً على أنّه إن رضي جيرانه أخذها، فالبيع فاسد. قال الفقيه: إن سمي الجيران إن رضي به فلان وفلان إلى ثلاثة أيام أخذتها جاز، وإلا فلا يجوز⁶⁶⁰.

وسئل عمّن اشترى عبداً على أن يكون سرقة على البائع أبداً، وشكوريته إلى ثلاثة ليالي، وجنونه عليه إلى مستهل الهلال، فجئ قبل المستهل فرد العبد على⁶⁶¹ البائع فلم يقبض⁶⁶² فمات العبد، قال إن هذا البيع فاسد، فإن رده عليه بحيث تناله يده فقد برئ منه. وسئل عمّن اشترى عبداً على أن يطعمه خبيصاً، قال: البيع فاسد، على أنّه يطعمه طعاماً جاز؛ إذ ليس عليه أن يطعمه خبيصاً.

⁶⁵¹ ف: يشتري. وهو خطأ في النسخ.

⁶⁵² ك: وبه.

⁶⁵³ ك: لمن من السمن.

⁶⁵⁴ ف+ش: دهن.

⁶⁵⁵ ك - قال مولانا: هذا إذا كان الدهن من جنس واحد، أما إذا اختلف الدهن كان البيع باطلاً.

⁶⁵⁶ ك: كذلك.

⁶⁵⁷ ف: قاضي.

⁶⁵⁸ ك: على أنها.

⁶⁵⁹ ك: هذا.

⁶⁶⁰ ف - يجوز.

⁶⁶¹ ك: إلى.

⁶⁶² ف + قال.

وسئل أبو بكر عمّن اشترى ثوباً على أنّه عشرة أذرع كل ذراع بدرهم فوجده تسعة أذرع ونصف،⁶⁶³ كان عبد الله القلاس يروي عن علمائنا⁶⁶⁴ ثلاث أقاويل:

- [1-] في قول يأخذ بتسعة إن شاء؛ لأنّ فيما زاد لم يوجد كمال الشرط، فلا يجب الزيادة.
 - [2-] وقيل يأخذ تسعة ونصف لا يشكل.
 - [3-] وقيل يأخذ بعشرة؛ لأنّ كل ذراع كثوب، فصار كأنّه اشترى خرقة بدرهم على أنّها ذراع فوجدها نصف ذراع يلزمه بدرهم كذا هذا. قال مولانا: الصحيح أنّه يأخذه⁶⁶⁵ بعشرة⁶⁶⁶.
- وسئل أبو بكر عمّن اشترى شاة على أنّها نعجة فإذا هي عنز⁶⁶⁷، جاز وله الخيار، إذ حكمها واحد في الصدقات وفي بيع اللحم بمثله وفي بيع اللبن بمثله، وكذا لو اشترى بقرة فوجدها جاموساً.
- وسئل عمّن اشترى عبداً على أن يبيعه من فلان، قال⁶⁶⁸: فسد البيع، ولو قال على أن يبيعه جاز؛ إذ لا خصم له فيه، والعبد ليس بخصم فيه، إنّما له حق المطالبة بالبيع حين الظلم من غير شرط، فالشرط كالمسكوت عنه.
- وسئل عمّن اشترى كتاباً على أنّه كتاب النكاح من تصنيف محمد - رحمه الله - فلم يجده⁶⁶⁹ كذلك، جاز البيع وله الخيار، بخلاف ما لو اشترى ثوباً على أنّه هروي فإذا هو زطي⁶⁷⁰؛ لأنّ الكتاب متى ذكر يعلم أنّه مكتوب من سواد، وإذا ذكر الثوب فإنّه لا يعرف، قال مولانا: إذا وجد غير ذلك الكتاب يكون البيع فاسداً، أما إذا كان⁶⁷¹ الكتاب لكن من تصنيف غيره جاز وله الخيار⁶⁷².

⁶⁶³ ك - قال.

⁶⁶⁴ ف - فيه.

⁶⁶⁵ ف: يأخذ.

⁶⁶⁶ ك - قال مولانا: الصحيح أنّه يأخذه بعشرة.

⁶⁶⁷ ك: غير نعجة.

⁶⁶⁸ ج+ف - قال.

⁶⁶⁹ ج+ف: يجد.

⁶⁷⁰ الزط نسبة إلى منطقة في بلد السند. ينظر: إبراهيم الكرخي، المسالك والممالك، ص: 35.

⁶⁷¹ ف - ذلك.

⁶⁷² ك - قال مولانا إذا وجد غير ذلك الكتاب يكون البيع فاسداً، أما إذا كان الكتاب لكن من تصنيف غيره جاز وله الخيار.

وسئل أبو جعفر عمّن اشترى من آخر أرضاً على أنّها جريبان وامتنع المشتري من نقد الثمن لعله أنّها⁶⁷³ أنقص والبائع يقول بعثتها كما هي، قال: القول للبائع مع يمينه بالله تعالى فيما أنكر من شرط الجريبين،⁶⁷⁴ فإنّ حلف أخذ تمام الثمن، وإنّ نكل أو قامت البيّنة فالقول للمشتري بالله⁶⁷⁵ فيما أنكر من الجريبين، فإنّ حلف فله ردها، وليس للمشتري أن يتربص حتى تمسح، بل ينقد تمام الثمن. وقال محمد -رحمه الله- فيمن باع ذراعاً من طين هذه الأرض ليحفره، قال⁶⁷⁶ لا⁶⁷⁷ بأس به.⁶⁷⁸

وفي فتاوى النسفي: "سئل عمّن باع حماراً وقال "يدان شرط كي فروشم كي ينس" يعني لا يرجع عليّ بالثمن عند الاستحقاق فاستحقّ، له أن يرجع/[ج185]؛ لأنّ هذا حقّ ثابت في البيع الفاسد والجائز⁶⁷⁹ جميعاً، قيل فإنّ قال على أن لا يرجع عليّ بثمنه/[ك80] عند الاستحقاق، قال كذا الجواب، قيل فهل فسد هذا العقد؟ قال نعم؛ لما فيه من شرط المنفعة لأحد العاقلين، وليس هذا كما لو اشترى بشرط البراءة من العيب؛ لأنّ ذلك حكم⁶⁸⁰ يقرر حكم البيع، وهذا يخالف حكم البيع؛ لأنّ الثمن إنّما يسلم للبائع إذا سلم الثمن للمشتري، قال مولانا: إذا قال على أنّه عارني يكون البيع موقوفاً؛ لأنّه فضولي، ولو قال على أن لا يرجع عليّ يكون البيع فاسداً⁶⁸¹.

وفي كتاب الصلح من الفتاوى: "اشترى ثوباً ولم يره فإذا هو صغير، فقال له البائع أره الخياط فإنّ قطعك وإلا فردّه، فأرى الخياط، فقال⁶⁸² الخياط هو صغير، قال: له أن يردّه، وليس هذا كما لو عرضه على البيع، وكذا الخف والقلنسوة"، وفي كتاب الصلح من الفتاوى: "قال محمد بن سلمة في الأشياء التي تباع على ظهور الدواب فاشترى شيئاً منها فامتنع البائع من الحمل إلى منزله، أجبرته على ذلك، وكذا الفحم والحنطة على ظهر الدابة، فإنّ كانت صغيرة فاشترها على أن يحمل إلى منزله فالبيع فاسد".

⁶⁷³ ك - أنّها.

⁶⁷⁴ ف - أخذ تمام الثمن، وإن نكل، أو قامت البيّنة فالقول للمشتري بالله فيما أنكر من الجريبين.

⁶⁷⁵ ج - بالله.

⁶⁷⁶ ك - ف - قال.

⁶⁷⁷ ك - فلا.

⁶⁷⁸ قدم في نسخة ك وفي كتاب الصلح من الفتوى، على هذا الموضع.

⁶⁷⁹ ك: الجائز والفاسد.

⁶⁸⁰ ك - حكم.

⁶⁸¹ ك - قال مولانا: إذا قال على أنّه عارني يكون البيع موقوفاً لأنّه فضولي، ولو قال على أن لا يرجع عليّ يكون البيع فاسداً.

⁶⁸² ف - فقال الخياط.

وفي الجامع الأصغر: "وسئل أبو بكر العياضي عمّن اشترى حطباً في القرية ثمّ قال [ش86] موصولاً بالبيع ولكن أحمله إلى منزلي، قال لا يفسد البيع؛ إذ⁶⁸³ الشرط ليس في صلب العقد، بل هو كلام مبتدأ، فإن شاء فعله وإن شاء لا، وإن لم يشترط الحمل وقد اشترى في المصر، قال يوفيه في منزله، إلا أن يكون منزله بعيداً [ف122]، وقال محمد -رحمه الله- مثل هذا على تعامل الناس".

وفي فتاوى ابن الفضل: "فيمن اشترى جارية على أنّها ذات لبن، قال إن البيع فاسد، وإن اشترى على أنّها حامل فسد البيع إذا اشترى الظئر، وقيل إن كان الشارط هو البائع يجوز؛ لأنّه باعها بشرط البراءة، وإن كان هو⁶⁸⁴ المشتري لا يجوز؛ لأنّه اشترط زيادة مجهولة، قال مولانا: إن كان ذلك في بلاد يعدّ ذلك زيادة ويرغبون في شرائها لأجل الولد كان فاسداً، وإن لم يكن في مثل هذه البلاد فالجواب على التفصيل الذي ذكر في الكتاب⁶⁸⁵".

وفي فتاوى ما وراء النهر: "وسئل عمّن قال لآخر بعت منك هذه الجارية على أنك إن بعتها فالربح بيننا نصفان، قال البيع فاسد، فإن وطئها على هذا فلا عقر عليه.

اشترى كرباسةً على أنّها⁶⁸⁶ سداسية فوجدها خماسية، قال إن شاء أخذ بكل الثمن، وإن شاء ترك.

اشترى على أن يوفيه ثمنه متى باعه، قال البيع فاسد، ولو أقر المشتري عند القاضي بالشراء مع هذا الشرط صدقه على الشراء دون هذا⁶⁸⁷ الشرط المفسد. اشترى كرباسة على أنّها وزارية فوجدها شبيهة، قال يجب أن يكون البيع فاسداً. اشترى ديكاً على أنّه يصيح فوجده يصيح في غير وقته، قال: هذا عيب، له⁶⁸⁸ رده. اشترى بغيراً على أنّه لا يصيح فإذا هو يصيح فله رده".

⁶⁸³ ف: إذا.

⁶⁸⁴ ك - هو.

⁶⁸⁵ ك - قال مولانا: إن كان ذلك في بلاد يعدّ ذلك زيادة ويرغبون في شرائها لأجل الولد كان فاسداً، وإن لم يكن في مثل هذه البلاد فالجواب على التفصيل الذي ذكر في الكتاب.

⁶⁸⁶ ف - أنّها.

⁶⁸⁷ ش - هذا، صح هامش ش.

⁶⁸⁸ ف: وله.

1.2.3. الفصل الثالث: في بيع السباع والبهائم والحشرات.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عمن اشترى دود القز، قال البيهقي، فاسد، وإن تعاهده المشتري حتى صار فيلقاً⁶⁸⁹،⁶⁹⁰ فذلك له مجاناً ولا شيء عليه، كمن اشترى حماراً ميتاً ودبغ جلده، قال البيهقي: يجوز أن يقال الفيلق لصاحب الدود؛ إذ لا بيع بينهما، فيبقى على ملكه، وكذا⁶⁹¹ الجلد، وبه⁶⁹² نقول. قال بعض المشايخ إن بيع دود القز جائز؛ لأن الناس يتمولونه.

وسئل عن امرأة أعطت بزر الفيلق بالنصف [ج186] فقامت عليه حتى أدرك الفيلق، قال البيهقي لصاحب البذر، ولها عليه قيمة الأوراق وأجر مثلها".

وفي كتاب الأجناس: "لو باع بذر القز الذي يكون منه الدود جاز بيعه. باع قزايي القز ولا قز معه كان باطلاً". وفي نوادر هشام عن أبي حنيفة - رحمه الله -: "لا يجوز بيع دود القز ولا بيضه، وقال محمد - رحمه الله - يجوز فيهما جميعاً، وبيع النحل لا يجوز إلا أن يكون في الكوارات في قول أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله - وقال محمد - رحمه الله - جاز بيعه على كل حال، قال: وفي الصيد يجوز بيع الكلب والسنور والحبل الذي يكون في الماء". وقال محمد - رحمه الله - في نوادر هشام: "يجوز بيع الكلب العقور، ومن قتله يضمن". وفي البيوع للحسن أن أبا حنيفة - رحمه الله - كان لا يجوز بيع الحيات والعقارب والودغ والقنافذ والضب وهوام الأرض، ويجوز بيع السرطان والسلحفاة والضفادع حال حياته، وإذا كان ميتاً لا يجوز بيعها⁶⁹³، ولا يجوز⁶⁹⁴ بيع السمك الطافي، ويجوز⁶⁹⁵ بيع الجرادة.

في الهاروني: "إذا ذبح حماراً أهلي⁶⁹⁶ فلحمه كلحم الكلب والسباع⁶⁹⁷، إذا باعوا ليطعم الكلاب، وجلده وعظامه⁶⁹⁸ كعظم الكلب، ولا بأس بشحمه أن يذبيوه وينتفعوا به سوى الأكل، وإذا مات فلا بأس بعظامه إذا كشف عنه اللحم، وكذا البغل، ولا بأس بشحم الكلب إذا ذُكِّي وشحم السباع إذا ذُكِّيَت أن يذاب وينتفعوا به، ولا بأس ببيعه إذا بيَّنوا، وكذا القرد

⁶⁸⁹ الفيلق: هو الشرائق. ينظر: ابن عابدين، حاشية ابن عابدين، 68/5.

⁶⁹⁰ ك: فيلق. وهو خطأ نحوي.

⁶⁹¹ ك: كذلك.

⁶⁹² ك - الجلد، وبه. بسبب عطب في المخطوط.

⁶⁹³ ك: بيعه.

⁶⁹⁴ ك+ف+ش: يجيز.

⁶⁹⁵ ك+ش: ويجيز.

⁶⁹⁶ ف - أهلي.

⁶⁹⁷ ك - السباع.

⁶⁹⁸ ف - وعظامه.

والفيل والأسد، وكذا لو ذبح كلباً و⁶⁹⁹باعه مذبوخاً جاز؛ لأنهم ينتفعوا بجلده ولحمه ويطعم منه سئوراً أو كلباً، ولو دُبغ جلد الكلب الميت يجوز بيعه والانتفاع به، وكذا عظامه إذا كشف عنه اللحم⁷⁰⁰، فأما لحمه وعصبه وشحمه ودباغه لا ينتفع به بعدما مات، كذا السَّوَر والذَّنب والثَّعلب والفهد والدب وجميع السباع، فهو بمنزلة الكلب فيما ذكرنا، ولو جعل عصبه أوتاراً أجاز بيعه والانتفاع به، كما يكون⁷⁰¹ ذلك من الميتة".

وفي البيوع للحسن: ⁷⁰²"لا ينتفع بعصب الميتة وعقبها ولا يباع".

وفي الجامع الصغير: "قال أبو حنيفة -رحمه الله- في جلد الميتة إذا دبغ وعظامها وعصبها وعقبها وشعرها وصوفها ووبرها وقرنها، يجوز بيعه والانتفاع به، وفيه أيضاً لا يجوز بيع شعر الخنزير ولا شعر الأدمي، ولا الانتفاع بشعر الأدمي، ويجوز للخزائين الانتفاع بشعر الخنزير. وفي المناسك للحسن يجوز بيع شعور⁷⁰³ الناس". وفي نوادر ابن رستم: "يجوز الانتفاع بشعور⁷⁰⁴ الناس"، قال مولانا: لا⁷⁰⁵ يجوز بيع شعر الأدمي في ظاهر الرواية⁷⁰⁶..

وفي الجامع الصغير: "لا بأس ببيع السرقين⁷⁰⁷، وكره بيع رجيع الأدمي. وفي نوادر هشام: لا بأس بأن يحمل رجيع الأدمي في⁷⁰⁸ الأرض والكروم فينتفع بها، وإذا وقع الخمر في جب ماء جاز بيعه ما دام الماء غالباً إذا بَيِّنَ".

وفي الهاروني: "لا بأس بسقي الماء النجس للدواب، والسمن الذائب متى وقع فيه فأرة لا بأس ببيعه والانتفاع به متى بَيِّنَ لغير الأكل".

كان أبو حنيفة -رحمه الله- لا يرى بأساً ببيع جلود⁷⁰⁹ النمر وبيع جلود السباع كلها إذا دبغت بعد موتها، وإذا ذكاه دبغت أم⁷¹⁰ لم تدبغ، وفي المناسك املاء الفيل بمنزلة الحمولة جاز بيعه، وقال أبو يوسف -رحمه الله- أكره بيع القرد،

⁶⁹⁹ ك+ف: ثم.

⁷⁰⁰ ك: إذا كشف اللحم منه.

⁷⁰¹ ف: يأكلون.

⁷⁰² ك: ببوع الحسن.

⁷⁰³ ك: شعر.

⁷⁰⁴ ك: بشعر.

⁷⁰⁵ ف -لا.

⁷⁰⁶ ك - قال مولانا: لا يجوز بيع شعر الأدمي في ظاهر الرواية.

⁷⁰⁷ سرقى، هو الفرث. ينظر، الزبيدي، تاج العروس، 321/5.

⁷⁰⁸ ك: إلى.

⁷⁰⁹ ج+ش -جلود.

⁷¹⁰ ك: أو.

وفي البيوع للحسن لا بأس ببيعه، وعن أبي حنيفة لا يجوز بيع الأسد حياً ويجوز مذبوحاً، وبيع الفهد جائز⁷¹¹، وسئل أبو يوسف - رحمه الله - عن أهل الكفر كانت ذبيحتهم أن يخنقوا الشاة أو يضربوها على الرأس أيجوز بيع/[ف123] ذلك فيما بينهم،/[ج187] قال نعم، ألا ترى أن ذبيحة المجوسي ميتة وتجوز مبايعتهم فيما بينهم، وعن محمد - رحمه الله - لا تجوز مبايعتهم فيما بينهم، ولا بأس ببيع البقر⁷¹² والغنم منهم وإن كان يعلم ذلك منهم، وفي الأشربة لا بأس⁷¹³ ببيع العصير ممن يتخذه خمرأً، كما لا بأس ببيع الأرض ممن يتخذ بيعة أو كنسية. وفي الجنايات للحسن: "لا ينبغي لأحد أن يتخذ كلباً في داره إلا أن يخاف من لصوص أو غيرهم فلا بأس أن يتخذ كلباً، وكذا الأسد والفهد والضبع وجميع السباع"، وهذا قياس قول أبي حنيفة وأبي يوسف وزفر - رحمهم الله -.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عن بيع العلق، قال لا يجوز، ولو استأجر أحداً⁷¹⁴ ليرسل عليه العلق جاز، ولو وقع العلق في الماء القليل قبل أن يمص، فالماء طاهر وبعده نجس إذا مات فيه، وقال محمد - رحمه الله - يجوز بيع العلق والنحل استحساناً؛ لحاجة الناس إليه، روى هشام عنه"، والله أعلم.

1.2.4. الفصل الرابع: في البياعات التي شرط فيها الخراج.

وفي الفتاوى: وسئل أبو/[ك81] جعفر عن اشترى أرضاً على أن خراجها على البائع كلها،⁷¹⁵ فالبيع فاسد، وإن اشترط البعض، قال إن كان على المشتري⁷¹⁶ خراج مثله⁷¹⁷ يجوز، وصار كأن البائع يحمل منه الظلم، وإن كان ما على المشتري أقل من خراج مثله لم يجز البيع، كأنه اشترط أن يقضي دينه.

وسئل عن قرية خراجها على الماء ولم يكن للكروم ماء ولا يؤخذ الخراج⁷¹⁸ للكروم، قال هذا غلط وقع في القسمة، ينبغي أن يوظف الخراج عليها، ولو فعلوا ذلك في الابتداء بإذن الخليفة جاز، وصار كأنه وضع عنهم خراج الكروم. اشترى أرضاً ولم يتسلم ولم يمكّن منها، أو قبضها ومنعه مستحق عن زراعتها وادعى فيها حقاً لا خراج عليه. اشترى ضيعة مع ثلاثة دراهم خراج، ثم باعها من آخر مع درهم خراج، قال: إن علم المشتري بذلك فالبيع فاسد على ما بينا من قبل، وإن لم يعلم إن شاء أخذ المبيع مع ثلاثة دراهم خراج، وإن شاء نقض البيع إن كان المبيع على حاله.

⁷¹¹ ك: ويجوز بيع الفهد.

⁷¹² ف: البقرة.

⁷¹³ ك+ف-بأس. صح هامش ف.

⁷¹⁴ ج - أحداً.

⁷¹⁵ ج: كله. ف: كالبيع

⁷¹⁶ ف + أقل من. وهذا خطأ من الناسخ بقلب المعنى.

⁷¹⁷ ك: مثله. ومثله هو الصواب.

⁷¹⁸ ف - الخراج.

وسئل أبو بكر عمّن باع أرضاً بلا خراج وهي من أرض الخراج، فالبيع فاسد، وسئل عمّن اشترى ضيعة بتسعة دراهم خراج ومضى على ذلك مدة، ثم إن أهل القرية يزعمون أنّ خراجها أكثر، قال لا يقبل قول أهل القرية ولا شهادتهم على ذلك، وخراجها⁷¹⁹ ما كان يؤدى إلى الآن، حتى يشهد على الزيادة عدلان من غير تلك القرية أو من القرية، وليس له ولا لوالديه ولا لولده ولا لزوجته فيها الخراج، يقبل، فإذا حكم عليه بذلك كان له الخيار على ما عُرف⁷²⁰.

وسئل أبو القاسم عمّن اشترى أرضاً فوجد خراجها ثقیلاً، قال إن وجدته [ش87] خلاف أشكالها ولم يكن أحدث المشتري في ذلك مما⁷²¹ يلزمه كان له الرد بعدما حلف بالله تعالى ما كان يعلم بخراجها قبل الشراء لها ولا رضي به بعد علمه ولا أبرأه من عيوبها، قال الفقيه: وهذا التحليف يجيء على قول أبي يوسف - رحمه الله -؛ لأنّه يُحلف من غير دعوى على⁷²² البائع احتياطاً، أما عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهم الله - لا يُحلف ما لم يدع⁷²³ البائع ذلك عليه.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "وسئل عمّن اشترى أرضاً على أن يتحمل البائع خراجها وأخذها الشفيع بالشفعة رغبة منه بأنّها⁷²⁴ ليست بخراجية، فظن أن البيع بهذا الشرط جائز، فلما ظهر أن هذا لا يجوز أراد الشفيع ردها، قال: إن أخذها من⁷²⁵ المشتري بعدما كان [ج188] بينهما الشرط ردها، وإن لم يكن هذا الشرط بينهما عند القبض لا رد له، قال القاضي: هذا البيع فاسد ولا شفعة في البيع الفاسد، وما ذكر فالمراد منه إذا أخذ بتراضيهما فيكون بيعاً جديداً، فإن شرطاً⁷²⁶ الخراج يكون له⁷²⁷ الخيار وإلا فلا.

وسئل عن أراض⁷²⁸ مات أربابها وعجز أهل القرية عن أداء⁷²⁹ خراجها، فأرادوا تسليمها إلى السلطان، فقال السبيل فيها إيجاريتها واستيفاء الخراج من أجرتها، وإن تعذرت إيجاريتها جاز للسلطان أن يبيعهها، وإن أراد أن يشتريها لنفسه أمر ببيعها من غيره ثم يشتريها من المشتري فيكون أوثق وأبعد من التهمة".

⁷¹⁹ ف: وخراجها.

⁷²⁰ ف + في المسألة.

⁷²¹ ف: ما.

⁷²² ك + ف - على.

⁷²³ ف: يدعي. وهذا خطأ نحوي.

⁷²⁴ ك - بأنّها.

⁷²⁵ ج - من. والصواب إثبات "من" ولذلك ثم بإثباتها في النص.

⁷²⁶ ك + من. ف: شرط.

⁷²⁷ ش - له، صح هامش ش.

⁷²⁸ ج + ف: أرض.

⁷²⁹ ف + أدائها أي.

وفي فتاوى ما وراء النهر: "وسئل الفقيه أبو ابراهيم عَمَّنْ أَجَرَ أرض كرمه بعد ما باع أشجاره من المستأجر فخرجه على من يكون، قال: حصّة خراج الأرض التي هي مشغولة بالأشجار على المستأجر، وحصّة الأرض التي لا شجر فيها على رب الأرض، وبعض هذه المسائل ذكر⁷³⁰ في آخر⁷³¹ كتاب السير منه⁷³²".



⁷³⁰ ج+ف-ذكر.

⁷³¹ ك-آخر.

⁷³² ك: ذكر في كتاب السير منه.

1.3.1. الباب الثالث منه: في المسائل المتعلقة بالرخص والكراهية في البياعات وما يتصل به.

في مسائل السلم في البيع المكروه والمرخص وما يتصل به في الخصومات الجارية في باب البيع.

1.3.1. الفصل الأول: في مسائل السلم.

وفي الفتاوى قال: "أسلم رجل إلى رجل⁷³³ في كر بحنطة،⁷³⁴ فقال للمسلم إليه أبرأتك من نصف السلم، فإن أبا القاسم كان يقول هذا حط، ولا يرد شيئاً من رأس المال، وصار بمنزلة حط نصف الثمن في البيع، وقال أبو نصر هذه إقالة من نصف السلم، فيرد المسلم إليه نصف رأس المال، يعني إذا قبل، وبه قال أبو بكر، كما في البيع، لو قال المشتري قبل القبض وهبت منك نصفه وقيل البائع صارت إقالة في النصف بنصف الثمن، فكذا/[ف124] هذا، الحط بمنزلة الهبة، والسلم كالبيع".

قال أبو نصر فيمن أسلم دراهم في شيء ثم أن رب السلم وهب ذلك الشيء للمسلم إليه: إن قبل المسلم إليه فعليه أن يرد رأس المال. وقال أبو بكر: ليس عليه الرد وهبته تبرئة من ذلك. قال مولانا: الصحيح أنه يكون فسخاً.⁷³⁵

وسئل أبو القاسم فيمن قال في السلم "كندم نيكو"⁷³⁶ قال: السلم فاسد؛ لأنَّ الجيد لا يوصف⁷³⁷ بهذا ولا الوسط، والواجب أن يقول "كند نيك"⁷³⁸ حتى يجوز السلم. قال الفقيه: لا بأس بقوله "نيكو" و "نيك" و "كندم سره"⁷³⁹، فإنَّ هذه الألفاظ قريبة بعضها من بعض. وقال أبو بكر في السلم: لا⁷⁴⁰ يرد بخيار الرؤية، وفي الاستصناع يرد؛ لأنَّ فيه لو رد لا يكلف المستصنع غيره، وفي السلم لو رده لا يبطل السلم فيجب عليه أخذ مثله، فلا يجب عليه رده⁷⁴¹.

وعن إبراهيم بن يوسف فيمن أسلم فلوسا في صفر أو سيفاً في حديد أو قصباً في بوري أو بوريا في قصب، فالسلم في ذلك كله باطل، وإذا أسلم قطن هروي في ثوب هروي، أو الشعر في مسح من الشعر، قال: إن كان ينتقص المسح فيعود شعراً فهو باطل، وإن كان لا يعود فهو جائز. قال نصير: كان شذاد يقول المسلم إليه إذا وجد في الدراهم زيواً

⁷³³ ك: رجل أسلم إلى رجل. ف - إلى رجل.

⁷³⁴ ف: حنطة.

⁷³⁵ ك - قال مولانا الصحيح أنه يكون فسخاً.

⁷³⁶ بمعنى "حنطة جيدة".

⁷³⁷ ك: لا يوصف الجيد.

⁷³⁸ أي "حنطة جيدة".

⁷³⁹ بمعنى "حنطة سوداء".

⁷⁴⁰ في - بقوله نيكو و نيك و "كندم سره"، فإنَّ هذه الألفاظ قريبة بعضها من بعض. وقال أبو بكر في السلم: لا. صح هامش ف .

⁷⁴¹ وفي هامش ج وهامش ش: قال مولانا: روى الحسن عن أبي حنيفة رضى الله عنه أنه لا يجوز السلم في المكيل وزناً.

بعدهما تفرقا ينبغي أن يأخذ البذل أولاً ثم يرد الزيوف. قال الفقيه هذا احتياط، ولو رد الزيوف وأخذ البذل قبل أن يفارقه يجوز أيضاً، وفي قول علمائنا —رحمهم الله— إذا كان أقل من النصف.

وفي الجامع الأصغر قال: "وسألت فقيهاً عمّن أسلم في المكيل وزناً أو عكسه، فقال لا رواية فيه نصاً، لكن اختلف فيه المتأخرون، أجاز بعضهم وأفسد بعضهم،/[ج189] كاختلافهم في بيع النقد".

وفي فتاوى ابن الفضل: "فيمن باع عبداً بثوب موصوف مؤجل، يجوز على وجه السلم، قيل فإن لم يسلم العبد في المجلس أيبطل؟ قال لا، إنّما يعتبر حكم السلم في الثوب حتى لا يجوز بيعه قبل القبض، ولا يستنكر أن يعتبر في عقد واحد حكم عقدين، كالهبة على شرط العوض، وكقوله إن أدّيت إلي ألفاً فأنت حر، يعتبر فيه حكم الثمن وحكم الكتابة⁷⁴².

وفي الفتاوى عن ابن مقاتل: "في رجل أسلم عشرة دراهم في عشرة أفقرة حنطة ولم يكن عنده دراهم فدخل بيته ليخرج، قال: فإن دخل بحيث يراه المسلم إليه جاز، وإن توارى فإنهما يجددان عقد السلم". وفي الواقعات: "لا يجوز السلم في طعام رديء".

⁷⁴² هامش ج+ش: قال مولانا إذا لم يقبض العبد في المجلس بطل السلم.

1.3.2. الفصل الثاني: في مسائل البياعات المكروهة والمرخصة أيضاً.

قال في الفتاوى: "وسئل/[ك82] أبو بكر عمّن له عشرة دراهم على آخر يريد أن يأخذ ثلاثة عشر إلى أجل، قال: يشتري منه بتلك العشرة متاعاً ويقبض المتاع وقيمتها عشرة، ثم يبيعه منه بثلاثة عشر إلى سنة، وهذا⁷⁴³ كما روي عن النبي -صلى الله عليه وسلم- أنّه قال: "هَلَا بعت تمرّك بسلعة ثم ابتعت بسلعتك تمرّاً"⁷⁴⁴، فيجوز أن يحتال بشيء يخرج من الحرام".

وسئل أبو القاسم عمّن طلب دراهم "بده دوازه"⁷⁴⁵، فوضع المستقرض سلعة، فقال للمقرض بعت منك هذه السلعة بهذه⁷⁴⁶ الدراهم، وقال الآخر اشتريت وسلم إليه، ثم قال المستقرض بعني بزيادة، فباع منه بزيادة⁷⁴⁷ بعدما تقدم الشرط بينهما ولم يكن الشرط في البيع، قال جاز البيعان جميعاً، والأوثق إذا أراد التبايع أن يقول الذي يريد معاملته كل مقولة وشرط كان بينهما⁷⁴⁸ تركته ثمّ يبيعه فهذا أحسن.

وفي فتاوى النسفي: "سئل عن هذه المسألة وقال: لو جرى بينهما عقد هل يصح؟ قال: لا؛ لأنّه يبيع المبيع قبل القبض، فهذا⁷⁴⁹ فاسد، ولو قبض على هذا أو ذهب به وأتلفه لم يكن ذلك فسخاً للبيع الأول ولا إقالة له، قال: وإذا وهب المشتري⁷⁵⁰ من البائع قبل القبض فقبله فهو إقالة، ولو باعه من البائع لم يكن إقالة، لكن يكون بيعاً فاسداً؛ لأنّه بيع قبل القبض، وبالقبض بملكه وعليه القيمة⁷⁵¹ دون الثمن، والبيع الأول صحيح، وعلى المشتري الأول ثمن ذلك، ويجعل قابضاً حكماً يبيعه من البائع وتسليطه على قبضه واستهلاكه"، خرّج المسألة على هذا، لكن لما قبض المقرض السلعة من المستقرض⁷⁵² صح الأمر -كما حكينا عن أبي بكر وأبي القاسم- بعد أن تكون السلعة ملك المستقرض، وإن كانت

⁷⁴³ ف: وهكذا.

⁷⁴⁴ لعله يقصد ما روي عن أبي هريرة -رضي الله عنه-: "أن رسول الله -صلى الله عليه وسلم- استعمل رجلاً على خبير، فجاءه بتمرّ جنيب، فقال رسول الله -صلى الله عليه وسلم-: «أكل تمرّ خبير هكذا؟»، قال: لا والله يا رسول الله إنا لنأخذ الصاع من هذا بالصاعين، والصاعين بالثلاثة، فقال رسول الله -صلى الله عليه وسلم-: «لا تفعل، بع الجمع بالدراهم، ثم ابتع بالدراهم جنيباً». محمد البخاري، الجامع المسند الصحيح المختبر من أمور رسول الله -صلى الله عليه وسلم- وسننه وأيامه المعروف بـ "صحيح البخاري"، ط: الأولى، دار طوق النجاة، حققه: محمد الناصر، باب إذا أراد بيع تمرّ بتمرّ خير منه، حديث رقم: 2201.

⁷⁴⁵ بده يقصد عشرة، ودوازه يقصد اثنان، والمعنى هنا أنه يطلب زيادة على النقد درهمان في كل عشرة.

⁷⁴⁶ ف: بهذا.

⁷⁴⁷ ج - فباع منه بزيادة.

⁷⁴⁸ ك - قد.

⁷⁴⁹ ك: وهو.

⁷⁵⁰ ج + المشتري. مكررة من الناسخ.

⁷⁵¹ ف - القيمة.

⁷⁵² ش + في البيع الأول ثم باعها المقرض من المستقرض.

السلعة ملك المقرض يبيعها من المستقرض بثلاثة عشر مثلاً، وقبض المستقرض وسلم الثمن إلى المقرض ثم يبيعها المستقرض من المقرض بعشرة، ويجوز لوجود التقابض في العقد الأول، ويأخذ المستقرض العشرة من المقرض، ورجعت⁷⁵³ السلعة إلى المقرض، فكان للمقرض ثلاثة عشر إلى مدة يريد لها.

وذكر صورة العينة في شرح الجامع الصغير للشيخ الإمام علي بن محمد البزدوي⁷⁵⁴ - رحمه الله - في باب الكفالة، وهو أن يشتري شيئاً بنسيئة ويقبض المبيع ثم يبيعه⁷⁵⁵ من غيره بثمان أقل مما اشترى، ثم ذلك الغير يبيع من⁷⁵⁶ البائع الأول بما اشترى ليصل الثوب⁷⁵⁷ بقيمته ويحصل له الربح، هذا هو العينة، والخبر الذي جاء في العينة قوله عليه السلام⁷⁵⁸ "إذا تبايعتم بالعينة/ [ج190] واتبعتم أذناب⁷⁵⁹ البقر ذللتم وظهر عليكم عدوكم"⁷⁶⁰ وإن لم يكن للمستقرض دراهم يشتري المستقرض السلعة من المقرض بثلاثة عشر مثلاً، ثم يبيعها إلى مدة/ [ف125] يريد لها من الأجنبي مثلاً، ثم يتفاسخ العقد ويتقايلا قبل القبض أو⁷⁶¹ بعده، ثم يبيعها المستقرض من المقرض بعشرة ويقبض منه⁷⁶² عشرة، حتى لا يكون شراء ما باع بأقل مما باع قبل نقد الثمن.

وفي الجامع الأصغر: "قال محمد بن سلمة: العينة الصحيحة أحب إلي من هذه التجارات التي يعمل بها اليوم. ثم قال: أخبرنا أحمد بن يوسف عن عمران بن يونس العباد أخي علي بن يونس قال: سألت أبا يوسف - رحمه الله - عن العينة، قال: جائز مأجور. قال ثم قال: أجره إنما كان لفراره من الحرام إلى الحلال. قال محمد بن سلمة: بيع العينة خير من البيع الذي أرى في السوق. وعن أبي بكر الإسكاف/ [ش88] فيمن استقرض من آخر عشرة دراهم فأوفأها وزاد، قال: إن كانت الزيادة مما يجري بين الوزنين فلا عبرة به، كدانق في مائة ونحوه، وقدر الدرهم والدرهمين لا يجري فلا يجوز، وقدر نصف درهم. قال نصير عن شذاد أنه يجوز أيضاً، وقال أبو نصر نصف درهم في مائة عندي كثير

⁷⁵³ ك - ويجوز لوجود التقابض في العقد الأول ويأخذ المستقرض العشرة من المقرض ورجعت.

⁷⁵⁴ ك: شرح الجامع الصغير للبزدوي وهو الإمام علي.

⁷⁵⁵ ف: يبيع.

⁷⁵⁶ ج+ش - من.

⁷⁵⁷ ك: الشيء.

⁷⁵⁸ ج+ش - قوله عليه السلام.

⁷⁵⁹ ف - أذناب. صح هامش ف.

⁷⁶⁰ "لم أف على الحديث بصياغته المذكورة، ولعله يقصد حديث رسول الله - صلى الله عليه وسلم - : "إذا تبايعتم بالعينة وأخذتم أذناب البقر ورضيتم بالزرع وتركتم الجهاد سلط الله عليكم ذلاً لا ينزعه منكم حتى ترجعوا إلى دينكم". أبو داود، سليمان بن الأشعث، سنن أبي داود، ط: بدون، سنة النشر: بدون، المكتبة العصرية، صيدا، بيروت، حققه: محمد محيي الدين، حديث رقم: 3462. قال علي ابن حجر العسقلاني: وإسناده ضعيف، وله عند أحمد إسناده آخر أجود، وأمثلة منه، ومن حديث عبد الله بن عمرو بن العاص نحوه عنده بإسناد ضعيف. ينظر: ابن حجر، أبو الفضل أحمد، الدراية في تخريج أحاديث الهداية، ط: بدون، سنة النشر: بدون، دار المعرفة، بيروت، حققه: السيد عبد الله هاشم المدني، 151/2.

⁷⁶¹ ف - أو.

⁷⁶² ف - منه.

يرد على صاحبه، ولو وهب المستقرض الزيادة⁷⁶³ للمقرض⁷⁶⁴ لا يصح؛ لأنها هبة غير مقسومة، وما روي عن النبي⁷⁶⁵ -صلى الله عليه وسلم- أنه استقرض تمرأ⁷⁶⁶ ثم أوفى وأرجح، وقال: "إنا كذلك نزن"⁷⁶⁷ فذلك⁷⁶⁸ محمول على زيادة تجري بين الوزنين".

وفي فتاوى النسفي: "أنَّ البيع الذي تعارف أهل زماننا احتيالا للربا وسمّوا بيع الوفاء⁷⁶⁹، وفي⁷⁷⁰ الحقيقة رهن، وهذا المبيع في يد المشتري كالرهن عند⁷⁷¹ المرتهن، لا يملكه ولا يطلق له الانتفاع به إلا بإذن مالكة، وهو ضامن لما أكل من ثمره واستهلكه من عينه، والدين ساقط بهلاكه في يده، إذا كان به وفاء بالدين فلا ضمان عليه في الزيادة إذا هلك من غير صنعه، وللبائع استرداده إذا قضى دينه؛ إذ لا فرق بينه وبين الرهن عندنا⁷⁷² في حكم من الأحكام، وعليه فتوى السيد الإمام⁷⁷³ أبي شجاع، وفتوى القاضي الإمام علي⁷⁷⁴ السعدي ببخارى، وكثير من الأئمة على هذا، وإذا اختلف البائع والمشتري فادعى المشتري⁷⁷⁵ بيعاً باتاً والبائع يدعي بيع⁷⁷⁶ الوفاء، فالقول للبائع؛ لأنَّ المشتري يدعي زوال ملكه عنه، والبائع ينكر، قال مولانا: القول قول المشتري؛ لأنَّهما توافقا على البيع إلا أنَّ البائع يدعي شرطاً زائداً والمشتري ينكره، فيكون القول قوله⁷⁷⁷."

⁷⁶³ ف + من.

⁷⁶⁴ ف: المقرض.

⁷⁶⁵ ك: أنه عليه السلام.

⁷⁶⁶ ك - تمرأ.

⁷⁶⁷ "لعله يقصد ما ورد عن النبي -صلى الله عليه وسلم- أنه تسلف من رجل ورقاً، فلما قضاه وضع الورق في كفة الميزان فرجح، فقيل قد أرجحت، فقال النبي -صلى الله عليه وسلم-: "إنا كذلك نزن". ينظر: عبد الرزاق الصنعاني، المصنف، ط: الثانية، 1403 هـ، المجلس العلمي، الهند، حققه: حبيب الأعظمي، كتاب البيوع، باب المكيال والميزان، حديث رقم: 14353.

⁷⁶⁸ ك: فذلك.

⁷⁶⁹ بيع الوفاء هو: أن يبيع شيئاً بكذا أو بدين عليه بشرط أن البائع متى رد الثمن إلى المشتري أو أداه الدين الذي له عليه يرد له العين المباعة وفاء. ينظر: محمد قنري باشا، مرشد الحيران إلى معرفة أحوال الإنسان، (مصر، المطبعة الكبرى، 1891)، ص: 7.

⁷⁷⁰ ج: و.

⁷⁷¹ ك: يد.

⁷⁷² ك: لا فرق عندنا بينه وبين الرهن.

⁷⁷³ ج - الإمام.

⁷⁷⁴ ج - علي.

⁷⁷⁵ ك - فادعى المشتري.

⁷⁷⁶ ك - بيع.

⁷⁷⁷ ك - قال مولانا: القول قول المشتري؛ لأنَّهما توافقا على البيع إلا أنَّ البائع يدعي شرطاً زائداً والمشتري ينكره، فيكون القول قوله.

وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عن كرم بين رجل⁷⁷⁸ وامرأة، باعت المرأة نصيبها من الرجل، واشترطت أنها⁷⁷⁹ متى جاءت بالثمن رد عليها نصيبها، ثم باع الرجل نصيبه، هل للمرأة فيه شفعة؟ قال: إن كان البيع بيع معاملة⁷⁸⁰ لها الشفعة، سواء كان نصيبها من الكرم⁷⁸¹ في يدها أو في يد الرجل. فقيل لم؟ قال: لأن بيع المعاملة والتلجنة حكمه⁷⁸² حكم الرهن، وللراهن الشفعة وإن كان الرهن في يد المرتهن. هكذا ذكر في كلا الموضعين على ما بينا، لكن سمعت من بعض مشايخ زماننا أن الشرط إذا لم يكن في العقد جعلياً⁷⁸³ جعلناه بيعاً صحيحاً في حق المشتري حتى ينتفع المشتري كما ينتفع بسائر أملاكه، وجعلناه رهناً في حق البائع حتى لو أراد المشتري البيع لم يقض القاضي بذلك، متى⁷⁸⁴ جاء بالثمن يجبر المشتري على قبوله⁷⁸⁵، ورد المبيع⁷⁸⁶ على⁷⁸⁷ بائعه، قال: لأن هذا البيع مركّب منهما⁷⁸⁸، كالهبة بشرط العوض، والهبة في حالة المرض، وكثير من الأحكام يكون لها⁷⁸⁹ حكمان، وإنما جعلنا ذلك⁷⁹⁰ [ج191] لحاجة الناس إليه⁷⁹¹ وفرارهم من الربا، خصوصاً في الكروم⁷⁹²، فإن بيلخ اعتادوا في هذا الباب الدين والإجارة،

⁷⁷⁸ ك: رجلين.

⁷⁷⁹ ف – أنها.

⁷⁸⁰ هو نفسه بيع الوفاء.

⁷⁸¹ ك – كرم. ج: كرم. تضررت الكلمة بسبب عطب في المخطوط.

⁷⁸² ك: حكمها.

⁷⁸³ ف – جعلياً.

⁷⁸⁴ ف: ومتى.

⁷⁸⁵ ك: ومتى جاءنا لم يجبر المشتري على قبوله.

⁷⁸⁶ ج: البيع.

⁷⁸⁷ ف: إلى.

⁷⁸⁸ ك: عنهما.

⁷⁸⁹ ج: له.

⁷⁹⁰ وفي هامش ج: الفصل الثاني من القسم الأول من إجازات الظهيرية، رجل أجر داره كل شهر بدرهم، وسلم ثم باعها من غيره، وكان المشتري يأخذ أجر الدار من هذا المستأجر، ومضى على ذلك زمان، وكان المشتري وعد البائع أنه إذا رد عليه الثمن يرد داره عليه ويحسب ما قبض من المستأجر من ثمن الدار، فجاء البائع بالدراهم وأراد أن يجعل الأجر محسوباً من الثمن، قالوا: لما طلب المشتري الأجر من المستأجر كان هذا منه إجارة مستقبلية، فيكون المأخوذ من المستأجر ملك المشتري؛ لأنه وجب بعد، وليس للبائع أن يجعل ذلك من الثمن، وما قال المشتري للبائع أنه يحسب ما قبض من المستأجر من ثمن الدار عند رد الدار وعد، فإن أنجز وعده كان حسناً وإلا فلا يلزمه الوفاء في المواعيد، وإن كان شرطاً في البيع ذلك كان مفسداً للبيع.

عدت إلى مخطوط الظهيرية من مكتبة جامعة لايبزيك الألمانية، عبر الرابط التالي: https://www.islamic-manuscripts.net/rsc/viewer/IslamHSBook_derivate_00002838/b_or_6_384.jpg ينظر: صفحة 384 من المخطوطة.

⁷⁹¹ ك – إليه.

⁷⁹² ف: الكرم.

والإجارة في الكروم لا تصح لما عرف، وببخارى اعتادوا الإجارة الطويلة، ولا يمكنهم ذلك في الكروم إلا بعد شراء الأشجار، وهذا الشراء عقد وفاء، فاضطروا إلى ما بيننا، وما ضاق على الناس اتسع⁷⁹³ حكمه⁷⁹⁴.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عمن اكتسب مالاً من الحرام، فاشتري شيئاً ولم يضيف البيع إلى تلك الدراهم، قال: كان أبو نصر يقول ما لم يسلم الدراهم إلى البائع ثم يشتري بها يطيب له⁷⁹⁵، وليس عليه أن يتصدق بربحه". قال أبو بكر: ويستوي الكل عندي، ولا يطيب له، وكذا لو لم يضيف عند الشراء بهذه الدراهم، لكن من نيته أن يعطي من تلك الدراهم؟! قال الفقيه: وقول أبي نصر هو القياس؛ لأن⁷⁹⁶ البيع لم يقع على هذه الدراهم التي عنده، وإنما وجب في ذمته.

وفي الجامع الأصغر: "فيمن اشترى طعاماً وفي يده دراهم غصب، قال: إن لم يشر إلى هذه الدراهم طاب له أكله، وإن أشار إليها يكره له ولغيره أكلها، وكذا السلطان لو اشترى بالدراهم⁷⁹⁷ المرسلة أو المطلقة ثم أدى الثمن من مال مأخوذ من الناس، غير أنه [ك83] يكره لغيرهم تناول أطعمتهم زجراً لهم عما يرتكبون من الظلم". وعن أبي بكر الإسكاف أنه قال فيمن غصب مأكولاً فأكله، عن أبي حنيفة -رحمه الله- أنه أكله حلالاً؛ لأنه استهلكه بالمضغ فملكه قبل الابتلاع، قيل ما تأويل قوله تعالى {الذين يأكلون...}⁷⁹⁸ قيل⁷⁹⁹ الوعيد للأخذ والتناول، وذلك قائم فكان الوعيد قائماً. قال⁸⁰⁰: وفي الجامع الصغير أن من اشترى بدراهم مغصوبة وربح تصدق بالربح، جرى بعض أصحابنا على ظاهر الرواية، قال أبو الحسن الكرخي: هذا إذا⁸⁰¹ اشترى بدراهم مغصوبة منقودة، فأما⁸⁰² إذا لم تكن منقودة لا يتصدق بالربح، قال نصير سألت شذاداً عن قول أبي حنيفة -رحمه الله- أن من اشترى بدراهم

⁷⁹³ قال الزركشي: "إذا ضاق الأمر اتسع" هذه من عبارات الإمام الشافعي -رضي الله عنه- الرشيدة، وقد أجاب بها في ثلاثة مواضع. انظر: بدر الدين الزركشي، المنثور في القواعد الفقهية، ط: الثانية، 1985، وزارة الأوقاف الكويتية، 120/1.

⁷⁹⁴ الأمر إذا ضاق اتسع، قاعدة فقهية اخذت من كتاب الأشباه والنظائر، ومعناها: أنه إذا شوهد ضيق ومشقة في فعل أو أمر يجب إيجاد رخصة وتوسعة لذلك الضيق، فلا زالت المشقة تجوز الأشياء غير الجائزة بقياس، والمخالفة للقواعد. ينظر، حيدر أفندي، درر الحكام، 36/1.

⁷⁹⁵ ف - له.

⁷⁹⁶ سقطت من المخطوط بسبب القرصة.

⁷⁹⁷ ك: بدراهم.

⁷⁹⁸ [البقرة، 275/2]

⁷⁹⁹ ك: أنه.

⁸⁰⁰ ج: قال.

⁸⁰¹ ك: لو. ف - إذا.

⁸⁰² ك - فأما.

الغصب ودفع غيره أو اشترى بدراهم غيره⁸⁰³ ودفع دراهم الغصب، قال: لا يتصدق إلا أن يشتري بالغصب ويدفع إليه.

رجل اشترى الطعام بالدراهم/[ف126] المطلقة وقضى الثمن من الدراهم المحلوف عليها بأن لا يشتري منها، قال أبو جعفر الطحاوي في مختصره بأنه لا يحنث إلا أن ينقد من هذه الدراهم ثم يشتري بها الطعام فحينئذ يحنث، قال⁸⁰⁴: لأن الدراهم لا تتعين في عقود المبادلات بالتعيين ما لم يقبض أولاً، قال أبو القاسم قال نصير: كان سفيان بن عيينة على دكاكين الصرافين ويأكل عندهم، قال فقيل له في ذلك، قال ليس ذا زمان الشبهات، اتق الحرام الصراح -أي المحض-.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عن دفع إلى خباز يأخذ منه⁸⁰⁵ كل يوم شيئاً، قال: يقول كل ما أخذت⁸⁰⁶ فهو على ما قاطعتك عليه".

وسئل ابن مقاتل عن ذلك فقال⁸⁰⁷: لا بأس أن يأخذ منه البقل والخبز وقتاً بعد وقت، ما لم يشترط عليه أنه إنما يدفعها على أن يأخذها منها⁸⁰⁸ تبرعاً ولكن إن أقرضها إياه ويشتري منه بتلك الدراهم الشيء فلا بأس به، وبه قال أبو حنيفة وأصحابه -رحمهم الله-. وعن ابن سيرين أنه قال: لا تعجل البقال الدرهم وتأخذ منه السلعة، ولكن خذ منه السلعة ثم أعطه الدرهم. وعن الشعبي كذلك، قال: خذ وأعطه.⁸⁰⁹ وقال ابن مقاتل: إذا قبض الإنسان شيئاً من بقال على غير ثمن مسمى على أنه سيقاطعه على ثمنه بعد ذلك⁸¹⁰ فهذا بيع فاسد وجب/[ج192] عليه رد ما أكله، إن كان كيلياً فمثله، وكذا الوزني، وكذا في العددي كالبيض والجوز، وقال زفر -رحمه الله-: يغرم قيمته⁸¹¹.

وسئل أبو بكر عن دفع دراهم إلى خباز وقال اشتريت منك مائة من من⁸¹² الخبز، وجعل يأخذ كل يوم خمسة أمناً، قال: البيع فاسد، وما أكله فهو مكروه، ولو دفع الدراهم ولم يشتري منه بل يأخذ كل يوم ما يريده فهو حلال، وإن كانت

⁸⁰³ ج - أو شارتي برداهم غيره.

⁸⁰⁴ ك - قال.

⁸⁰⁵ ف+ش - من.

⁸⁰⁶ ك: أخذ.

⁸⁰⁷ ك: قال.

⁸⁰⁸ ف: منه.

⁸⁰⁹ ج+ش+ف + قال.

⁸¹⁰ وفي هامش ج: سعة أن يبنني على هذا ما يفعلونه في بيع الجبن في زماننا.

⁸¹¹ ف: بقيته.

⁸¹² ف - من.

وقت الدفع⁸¹³ نيته الشراء فلا عبرة لتلك النية ما لم يتلفظ به، ألا ترى أنه لو اشترى عبداً ومن نيته أن يعتقه ولم يتلفظ به⁸¹⁴ جاز، ولم تجعل النية بمنزلة الشرط في البيع، كذا ها⁸¹⁵ هنا. قال: وبه نأخذ.

وسئل أبو القاسم عن تاجر⁸¹⁶ لا بد له من شراء الأمتعة ولا يحتمل قلبه أن يشتري من كل أحد شيئاً حتى يسأل عنه ويتفحص مخافة الشبهة، قال: الأشياء على ظاهرها التي جرت العادة عليه حتى تجيء العوارض، فإذا كان البلد⁸¹⁷ الغالب فيه الحلال في الأسواق فلا يجب فيه السؤال، وإن كان وقتاً⁸¹⁸ غلب الحرام على أهلها⁸¹⁹ أو كان الرجل⁸²⁰ ممن يأخذ المال من خبث فالسؤال عنه حسن.

وسئل عمّن يبيع ويشترى على الطريق، قال: إن كان الطريق واسعاً ولا يكون في قعوده ضرر بالناس فلا بأس به. وعن أبي عبد الله⁸²¹ القلاس أنه كان لا يرى بالشراء منه بأساً وإن كان بالناس ضرر منه؛⁸²² لما فيه من إفراغ الطريق، وقال أبو القاسم: لا يشتري؛ لأنه لما لم يجد مشترياً لا يجلس هناك، وقال تعالى: {ولا تعاونوا على الإثم والعدوان}⁸²³، وسئل عن بيع الطين الذي يؤكل، قال: لا يعجنني⁸²⁴ بيعه إذا لم ينتفع به إلا الأكل؛ فإنه يضر ويقتل. وعن محمد بن مقاتل: الاحتكار في طعام الناس وعلف الدواب وكل ما كان لعامة الناس إليه حاجة فهو حكره. وشرح مسألة الاحتكار في الجامع الصغير للبزدوي في باب الكراهية على الوجه. وعن أبي يوسف - رحمه الله -⁸²⁵ لو أن

813 ك: البيع.

814 ج+ك+ف-به.

815 ج-ها.

816 ك: آخر.

817 ك: بلداً

818 ف+قد.

819 ج: أهله.

820 ك - الرجل.

821 ف-الله.

822 - وإن كان بالناس ضرر به. صح هامش ج.

823 المائدة: 2.

824 طمس حرف العين بـ " يعجنني " بسبب ضرر بالنسخة.

825 ك - يقولون.

غرباناً⁸²⁶ قدموا الكوفة وأرادوا أن يمتازوا منها ويضرب ذلك بأهل الكوفة، قال نمنعهم عن⁸²⁷ ذلك، ألا ترى أنه يمنع أهل البلد عن الشراء للحكمة؟! فهذا أولى.

وعن الحسن بن زياد في رجل اشترى لحماً أو سمكاً ونحوه فذهب ليجيء بالثمن فأبطأ فخشي البائع أن يفسد، قال: يبيعه من غيره. قلت: فإذا علم المشتري بالقصة؟! قال: إذا حلَّ للبائع البيع حل / [ش89] للآخر الشراء. قلت: وإن باع بزيادة أو نقصان؟ قال: الزيادة يتصدق بها والنقصان موضوع عن المشتري.

وسئل أبو بكر عن مشتري داراً وجد في جذع من جذوعها دراهم، قال: سبيله سبيل اللقطة. قال الفقيه: عندي يردها على البائع؛ لأنه أخذ الدار من يده بما كان فيها، فمتى أقر بالأخذ⁸²⁸ منه رد عليه، فمتى⁸²⁹ أبى البائع أن يقبل فحينئذ صار⁸³⁰ حكمه حكم اللقطة.

وسئل أبو القاسم عن اشترى داراً أو بستاناً في سكة، وكان ذلك للدباغة، أراد المشتري أن يدبغ فيها، قال: إن كان عملاً يعمل فيه أدى جيرانه على الدوام فإنه يمنع من ذلك⁸³¹؛ فإنه لا ضرر ولا ضرار⁸³² في الإسلام، إلا أن يكون ذلك في بعض الأوقات في الندرة، فيحتمل عنه. وسئل أبو بكر عن استقراض الكاغد⁸³³، قال: جائز؛ لأنه عددي كالجوز والبيض⁸³⁴. وسئل أبو عبد الله القلاس في⁸³⁵ قرض الخبز، قال: يجوز إلى حد⁸³⁶ الثلاث، وما زاد عليه لا يجوز إلا بالوزن. وهكذا قال أبو بكر.

وسئل ابن مقاتل عن بيع الزنار/ [ج193] لأهل الزمة، قال: لا بأس به؛ لأن ذلك إذلال لهم.

⁸²⁶ ك: أعراباً.

⁸²⁷ ف - عن.

⁸²⁸ ك - بالأخذ. بسبب ضرر لحق بالنسخة.

⁸²⁹ ك: فإن.

⁸³⁰ ف - فحينئذ صار.

⁸³¹ ج - من ذلك.

⁸³² هي قاعدة وردت عن حديث قال فيه النووي: حديث حسن رواه ابن ماجة والدارقطني وغيرهما مسنداً، ورواه مالك في الموطأ مرسلًا عن عمرو بن يحيى عن أبيه عن النبي - صلى الله عليه وسلم -، فأسقأ سعيده، وله طرق يقوي بعضها بعضاً. ينظر: محيي الدين النووي، الأربعون النووية، ط: الأولى، 2009م، دار المنهاج، بيروت، لبنان، 97/1-98.

⁸³³ الكاغد، هو: القرطاس، فارسي معرب. ينظر الزبيدي، تاج العروس، 9/110.

⁸³⁴ ش - وسئل أبو بكر عن اتسقراض الكاغد، قال: جائز؛ لانه عددي كالجوز والبيض، صح هامش ش.

⁸³⁵ ف: عن.

⁸³⁶ ك-ف-حد.

وسئل نصير عمّن كان كسبه من البازق⁸³⁷ ومات أychل للورثة⁸³⁸ أن يأخذوا ميراثه؟ قال: ينبغي أن يتورعوا، فإن عرفوا أربابها ردوا عليهم، وإن لم يعرفوا تصدّقوا به.

وسئل أبو بكر عمّن يحتال لإسقاط الاستبراء هل يائّم؟ قال: لا؛ لأنّه يحتال كي لا يقع في الحرام. قال الفقيه: إن كان البائع باعها في ظهر لم يجامعها فيه جاز الاحتيال، بأن يتزوجها المشتري إذا لم يكن في نكاحه حرّة، ثمّ يشتريها أو يزوجه البائع ممّن لا حرّة في نكاحه، ثمّ يشتريها ويقبضها، ثمّ يطلقها الزوج أو يشتريها فيزوجها من إنسان ثمّ يقبضها ثمّ يطلقها الزوج قبل الدخول. قال الفقيه: وإن خاف المشتري أن الزوج لا يطلقها ينبغي أن/[ف127] يقول لمن يزوجه منه قبل التزويج إذا تزوجتها فأمرها بيدي بعدما تزوجتها فأطلقها متى شئت، ثمّ يزوجهها ثمّ يقبضها ثمّ يطلقها، ولا يجب عليه الاستبراء.

وسئل أبو بكر عمّن يريد بيع عبده من فاسق، قال: أكره أن يبيعه ممّن⁸³⁹ يعصي الله تعالى⁸⁴⁰ به⁸⁴¹.

وفي فتاوى ابن الفضل: "فيمن اشترى جارية ثمّ أعتقها ثمّ تزوجه، عند محمد — رحمه الله — يجب الاستبراء، وعند أبي حنيفة — رحمه الله — لا يجب، وأصل الاختلاف فيمن تزوج أمة موطوءة، وسئل عمّن⁸⁴² اشترى⁸⁴³ ستر الكعبة من بعض السدنة، فقال لا يجوز. وإن نُقلَ إلى بلده؟ قال يتصدق به على⁸⁴⁴ الفقراء".

وفي فتاوى النسفي: "وسئل عمّن باع نصف داره⁸⁴⁵ مشاعاً ثمّ وهب ثمنه من المشتري، قال يصح، وهذا هو الحيلة لمن أراد أن يهب لأخر نصف داره⁸⁴⁶ مشاعاً".

وفي الفتاوى: "وسئل/[ك84] أبو القاسم عمّن اشترى حجرة سطحها وسطح حجرة جاره يستويان، وتقع عينه على عورات الجار، قال: لا بد من سترة مانعة للعين من النظر". قال الفقيه: إن كان في صعوده على السطح يقع بصره

⁸³⁷ هو العصير إذا طبخ حتى يذهب أقل من ثلثيه وهو المطبوخ أدنى طبخة. ينظر: العيني، البناية شرح الهداية، 361/12.

⁸³⁸ ف: لورثته.

⁸³⁹ ف+ش+يعلم أنه.

⁸⁴⁰ ك: تعالى.

⁸⁴¹ وفي هامش ج: الفصل التاسع في الاستبراء من بيوع الذخيرة: وإذا أراد الرجل أن يزوج أمة من إنسان كان يطأها، بعض مشايخنا (سقط) يستحب له أن يستبرئها بحيضة ثم يزوجه، كما لو أراد بيعها، والصحيح أن ههنا يجب الاستبراء، وإليه مال شمس الأئمة السرخسي. حاولت الوصول لكتاب الذخيرة، ويبدو أن المقصد به هو الذخيرة البرهانية لابن مازة، ولم أحصل على الكتاب؛ لأنّه ما زال مخطوطاً.

⁸⁴² ف: عن.

⁸⁴³ ف: شراء.

⁸⁴⁴ ك: — على.

⁸⁴⁵ ج: دار.

⁸⁴⁶ ج: دار.

على⁸⁴⁷ دار جاره يمنعه الجار من الصعود ما لم يتخذ ستراً، وإن لم يقع إلا أن يكونوا على السطح، هما في أخذ السترة على السواء، فينبغي أن يتراضيا ويتخذ أسترة بينهما.

وحكي أن سفيان الثوري -رحمه الله- جاء إلى⁸⁴⁸ صاحب الرمان فوضع عنده فلساً وحمل رمانة، ولم يتكلم ومضى، قال: وبه نأخذ، يجوز البيع بالتعاطي وإن لم يتعاقدا، إلا في قول الخوراج⁸⁴⁹.



⁸⁴⁷ ف+ش: في.

⁸⁴⁸ ك: مر.

⁸⁴⁹ وفي هامش ج: الخوراج لا يجوزون البيع بالتعاطي.

1.3.3. الفصل الثالث⁸⁵⁰: في الخصومات الجارية بين البائع والمشتري في باب البيع.

وفي الفتاوى: "روى أبو يوسف عن أبي حنيفة -رحمهم الله- فيمن باع أمة له فجدد المشتري شراؤه، لا يجوز للبائع وطء هذه الجارية ما دام يريد أن يكون على الخصومة⁸⁵¹، فإن اجتمع⁸⁵² على ترك الخصومة كان مناقضاً للبيع وجاز له وطؤها. وعن محمد -رحمه الله- فيمن ادعى⁸⁵³ على آخر أنه باع منه ومن فلان عبداً بألف درهم وفلان غائب، وأقام البيّنة على الحاضر بنصف الثمن⁸⁵⁴، فمتى حضر الغائب يعيد عليه البيّنة، ولو قالاً وقد⁸⁵⁵ ضمن كل واحد منهما ما على صاحبه جاز، ويقضي عليهما ولا يحتاج إلى إقامة⁸⁵⁶ البيّنة".

وسئل أبو القاسم عمّن باع من آخر عبداً اشتراه من رجل، فأبى⁸⁵⁷ عنده ولم يوقف عليه، فجاء المشتري يطلب من البائع التفقد معه، قال: لا يلزم البائع الطلب معه. وسئل عمّن اشترى غلاماً من آخر فادعى رجل أن الغلام كان له وأنه أعتقه منذ سنة، قال: على المدعي بيّنة الملك لا بيّنة العتق؛ لأنه لما ثبت له الملك ثبت [ج194] له⁸⁵⁸ العتق بإقراره، وإن لم يكن له البيّنة يحلف المشتري على ملكه. وسئل عن البائع والمشتري إذا⁸⁵⁹ اختلفا في ثمن عبد، فقال البائع إن بعته إلا بألف فهو حر، وقال المشتري: إن اشتريته إلا بخمسائة فهو حر، قال⁸⁶⁰: لزم البيع؛ لأنّ عند البائع أن العبد قد عتق بيمين المشتري، فكيف ينقض البيع؟! ولزم المشتري ما أقر به من الثمن، ولا يعتق العبد⁸⁶¹. وسئل

⁸⁵⁰ ف - الثالث.

⁸⁵¹ ك: خصومته.

⁸⁵² ك: أجمعاً.

⁸⁵³ ك+ف: يدعي.

⁸⁵⁴ ك - بنصف الثمن.

⁸⁵⁵ ج+ف+ش-قد.

⁸⁵⁶ ك: إعادة.

⁸⁵⁷ أبى: استخفى. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 5/25.

⁸⁵⁸ ك+ف+ش-له.

⁸⁵⁹ ك: و.

⁸⁶⁰ ك - قال.

⁸⁶¹ تقدمت نسخة ك على النسخ الأخرى بهذه المسألة "وسئل أبو نصر عمّن اشترى داراً وفيها سرداب مفتحه إليه، وأسفله إلى دار جاره، أو كنيف مثل ذلك، قال: السرداب للذي مفتحه إليه، فإن أقام الذي أسفله إليه البيّنة فإنه تقضى له، فإن كان المشتري اشتراه بحقوقه رجع على بائعه بخصه من الثمن، ولو كان كلا الدارين لواحد، فباع أولاً التي تفتح السرداب إليها، ثم باع الدار الثانية، قال: السرداب للذي مفتحه إليها، ولو باع عكسه لم يكن للذي مفتحه إليها شيء. وسئل عمّن باع ضيعة .. بها نوع تعريف إذ في الزقاق كره. {يكمل بنفس الصياغة في المخطوطات الأخرى}.

عَمَّن اشترى⁸⁶² داراً فذكر في البيع ثلاث حدود على الصحة، وفي الحد الرابع سور المدينة القديمة الجاهلية التي⁸⁶³ لا يعرف أصلها أكانت⁸⁶⁴ مملوكة أو لا غير أنه يعرف بسور المدينة، ووراء هذا السور دور، فذكر في الحد الرابع لزريق دور فلان، هذه الدور التي وراء السور، وأدخل السور في البيع، ومات البائع فادعى على الورثة أن هذا البيع⁸⁶⁵ وقع فاسداً لذلك، قال: إن كان البيع بينهما على إشارة إلى الدار بالإشارة⁸⁶⁶ أو قد عرّفاها جميعاً، فالبيع جائز فيما بينهما وبين الله تعالى، وأما في الحكم أن البيع لم يجز إذا كان مثل هذا الحائط لم يكن من حيطان الدار، فأما لو كان مثل هذا الحائط قد يكون من حوائط القصور كان هذا حائطاً من حيطان الدار، وقد دخل في البيع، ولا يجب أن يعتبر في ذلك شهرة الاسم، وإنما يعتبر الكون في اليد.

وسئل عَمَّن باع ضيعة في حدود أربعة، أحد حدودها حريم النهر⁸⁶⁷، وبين الحريم⁸⁶⁸ والضيعة طريق العامة، وعند الشراء كان المشتري والبائع⁸⁶⁹ يعلمان ذلك، فأراد البائع إبطال البيع، قال: في هذه المسألة فتوى وحكم، فالفتوى إذا علما ما وقع عليه الشراء جاز البيع، ليس لأحدهما نقض البيع فيها⁸⁷⁰، والحكم فيها فإن ذكر في البيع بطرقها التي هي لها من حقوقها⁸⁷¹، وكان ذلك طريق منفرد عن الضيعة، فإن المشتري يرجع على البائع بحصة ذلك الطريق من الثمن، ولا خيار له في نقض البيع.

وفي آخر فتاوى النسفي: "سئل عَمَّن كتب في صك أحد حدودها لزريق أرض فلان، والفاصل بينهما زققة، قال هذا فاسد لما فصل، فلا يكون أرض فلان حداً لهذه الدار، بل حدها الزققة، ويجب أن تعرّف الزققة بشيء تنسب إليه، وإلا فلا أقل من أن⁸⁷² يقول زققة بها آتي بالمحلة أو بالقرية⁸⁷³ أو بالناحية؛ ليقع بها نوع تعريف إذ في الزقاق كثرة".

862 ك - سئل عَمَّن اشترى. بسبب عطب في المخطوط.

863 ك - التي.

864 ك: كانت.

865 ك: البيع هذا.

866 ك: بالمشاهدة.

867 ك - حريم. ف + هكذا فيما. ش + كتبوا هكذا.

868 ج - بين الحريم.

869 ك: البائع والمشتري.

870 ك - فيها.

871 ك - حقوقها.

872 ك - أقل مما. بسبب عطب في المخطوط.

873 ك: والقرية.

وسئل أبو بكر عمّن باع عبداً من آخر وسلمه إليه، ثم إنّه⁸⁷⁴ أتى إلى بلده وادعى هناك أنّه حر، الأصل لا خصومة له على بائعه ما لم يثبت حرّيته بقضاء القاضي.

وسئل نصير عن جارية ادعت حرية نفسها، قال: ليس للمشتري أن يردها على بائعها، غير أنّه يتزوجها احتياطاً، وكان شدّاد متى اشترى أمة كان يتزوجها ويقول: لا أدري لعلها حرة أو جرى كلام الحرية على لسان أربابها.⁸⁷⁵

وسئل أبو بكر عن مديون ليس له إلا⁸⁷⁶ داراً يسكنها، قال يبيعها القاضي فيقضي دينه، فقيل⁸⁷⁷ أين يسكن؟/[ف128] قال: يذهب إلى رباط جوبيار الأعلى فنّمة مكان نزه بين يديه.

وسئل ابن أبي مطيع عمّن له دقيق وآخر نورة فاختلفا ونقص من ثمن كل واحد⁸⁷⁸ منهما، قال: يضرب كل واحد منهما بقيمة ماله مختلطاً؛ لأنّ هذا نقصان دخل لا بفعلهما.

وسئل أبو نصر عمّن اشترى داراً فيها سرداب مفتحه إليه، وأسفله إلى دار جاره، أو كنيف مثل ذلك، قال: السرداب للذي مفتحه إليه، فإنّ أقام الذي أسفله إليه البيّنة أنّه له قضى به⁸⁷⁹ له، فإنّ كان المشتري اشتراه بحقوقه رجع على بائعه بحصته/[ج195] من الثمن، ولو كان كلا الدارين لواحد فباع أولاً التي مفتح السرداب إليها ثم باع الدار الثانية، قال: السرداب للذي مفتحه إليها، ولو كان⁸⁸⁰ على عكسه لم يكن للذي مفتحه إليها شيء.⁸⁸¹

وفي فتاوى النسفي: "عمّن باع عقاراً وابنه وامرأته حاضرة⁸⁸² يعلم به، ووقع التقابض بينهما وانصرف المشتري ومضى على ذلك مدة، ثمّ أنّ الابن الحاضر عند البيع أو المرأة ادعت⁸⁸³ على هذا المشتري أنّ الذي اشتراه ملكي ولم يكن ملك البائع وقت البيع، قال: اتفق مشايخنا وأستاذونا أنّ هذه الدعوى ومثلها لا تسمع، وهو تلبيس محض، وحضوره

⁸⁷⁴ ف + أبق.

⁸⁷⁵ وفي هامش ش: قال مولانا: هذا إذ التفاوت للتسليم، ثم زعمت أنها حرة الأصل، فإن المشتري لا يرجع بالثمن على بائع بقولها، إلا إذا لم تنقذ فزعمت أنها حرة، كان للمشتري أن يرجع على بائعها.

⁸⁷⁶ ف - إلا.

⁸⁷⁷ ك: قيل.

⁸⁷⁸ ش - ثمن. صح هامش ش.

⁸⁷⁹ ك: به.

⁸⁸⁰ ك: باع.

⁸⁸¹ ك + وفي الجامع الأصغر: وإذا بيع متاع إنسان بين يديه وهو ينظر وهو ساكت، قال أبو حنيفة وأبو يوسف لا يجوز عليه، وبه نأخذ، وكان ابن أبي ليلى يقول: سكوته إجازة منه للبيع.

⁸⁸² ك+ف+ش: حاضر.

⁸⁸³ ك+ش: ادعى.

عند البيع وتركه منازعة فيما يصنع⁸⁸⁴ إقرار منه أنه ملك / [ش90] البائع وأن لا حق له في المبيع⁸⁸⁵، وجعل سكوته في هذه الحالة كالإفصاح بالإقرار دلالة؛ قطعاً لأطماع الفساد⁸⁸⁶ لأهل العصر في الإضرار بالناس". قال مولانا: هذا استحسان المشايخ، الأولى أن لا⁸⁸⁷ يفتى به، وتكون الدعوى منه⁸⁸⁸ مسموعة⁸⁸⁹.

وفي الجامع الأصغر: "إذا بيع متاع إنسان بين يديه وهو ينظر وهو ساكت، قال أبو حنيفة وأبو يوسف -رضي الله تعالى عنهما- لا يجوز عليه، وبه نأخذ، وكان ابن أبي⁸⁹⁰ ليلى -رحمه الله- يقول: سكوته إجازة منه للبيع⁸⁹¹،".

وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عمّن اشترى خادماً⁸⁹² فسرقت ثياب المشتري وأبق، قال: إن فعل هذا عند البائع قبل البيع وظفر المشتري بالعبد رده على البائع، وإن لم يظفر به⁸⁹³ فلا خصومة للمشتري على البائع⁸⁹⁴ حتى يظهر موت العبد فيرجع عليه بنقصان العيب. وسئل عمّن بعث أغناماً إلى سمسار فباعها في الحظيرة ثم مات السمسار وترك وارثاً، فطالب صاحب الأغنام المشتري بالثمن، فزعم أنه وفى الثمن إلى السمسار، قال: لا يطالب⁸⁹⁵ ورثة السمسار حتى يثبت قبض السمسار، ولا يصدق⁸⁹⁶ المشتري بإيفاء الثمن إلى السمسار، ولا مطالبة / [ك85] لصاحب⁸⁹⁷ الأغنام المشتري إلا بأمر وصي السمسار، وبموت الوكيل لا تنتقل المطالبة إلى الموكل⁸⁹⁸، بل تنتقل إلى

⁸⁸⁴ ك: صنع.

⁸⁸⁵ ف: البائع.

⁸⁸⁶ ك: للأطماع الفاسدة.

⁸⁸⁷ ج+ك - لا.

⁸⁸⁸ ف: منهما.

⁸⁸⁹ ك - قال مولانا: هذا استحسان المشايخ، الأولى أن لا يفتى به، وتكون الدعوى منه مسموعة.

⁸⁹⁰ ف - أبي.

⁸⁹¹ تم تقديم هذه الفقرة في نسخة ك كما وضحت.

⁸⁹² لعل الصواب عبداً.

⁸⁹³ ف - به.

⁸⁹⁴ ج - وإن لم يظفر به فلا خصومة للمشتري على البائع.

⁸⁹⁵ ك+ف: يطلب.

⁸⁹⁶ ف - ولا يصدق.. وصي السمسار.

⁸⁹⁷ ج: صاحب.

⁸⁹⁸ ك: - إلى الموكل.

وصي الوكيل إن كان، وإلا يرفع الأمر إلى القاضي. كذا ذكر محمد في كتاب الشركة، أنَّ أحد المتفاوضين إذا باع شيئاً من المفوضة⁸⁹⁹ ومات، فقبض الثمن⁹⁰⁰ إلى وصيه.

وسئل عمّن اشترى جارية وتداولتها الأيدي، ثم ادعت الجارية أنَّها حرة، وردّها على بائعها بقولها، وقبلها الثالث من الثاني، وأبى الرابع⁹⁰¹ أن يقبلها من الثالث بقول الجارية، قال: له أنَّهُ لا يقبلها؛ لأنَّ⁹⁰² الجارية تدعي أنَّها حرة الأصل، ولم تكن أقرب بالرق، فكان القول لها. وسئل عمّن باع جارية فوضعها عند متوسط، فنقد المشتري بعض الثمن وسلم المتوسط الجارية إلى المشتري بغير أمر البائع، قال: للبائع أن يأخذ المشتري برد الجارية ليستوفي الثمن⁹⁰³، فإن تعذر رد الجارية ضمن العدل قيمتها للبائع، ولا⁹⁰⁴ يطلب⁹⁰⁵ العدل بقيمة الثمن. وسئل عمّن بعث بضاعة إلى سمسار لبيعها ويدفع ثمنها إلى فلان، فطالب صاحب البضاعة فلان بما قبض من ثمن البضاعة، فأكر أن السمسار دفع إليه شيئاً، فقال السمسار دفعت إليه، قال: القول للسمسار في براءة نفسه إن باع البضاعة بغير أجر وإن باع⁹⁰⁶ بأجر، فكذلك عند أبي حنيفة -رحمه الله-؛ لأنَّ⁹⁰⁷ الثمن مضمون عنده، كما كانت السلعة مضمونة عنده.

وسئل عمّن باع من امرأة شيئاً ثمَّ اختلفا، فقالت كنت أنت رسول زوجي وكان البيع على وجه الرسالة ولا ثمن لك عليّ، وقال البائع لا بل بعثتها/[ج196] منك وعليك الثمن، قال: القول لها وعلى البائع البينة. قال القاضي: هذا إذا لم يظهر عندها إلا⁹⁰⁸ بقولها، فأما إذا ظهر فلا يصدق⁹⁰⁹.

وسئل عمّن اشترى جارية فادعى المشتري أنَّها لا تحيض، واسترد بعض الثمن، ثمَّ حاضت، قال: إن كان البائع إنَّما أعطى على وجه الصلح عن العيب كان له الاسترداد. وسئل عمّن اشترى جارية وادعى المشتري فيها عيباً وأنكر البائع ذلك، والجارية في يد ثالث يريد أن يتوسط بينهما، يدفع المشتري شيئاً إلى البائع ويردها، أو يقبضها ويحط عنه

899 ك: المتاع.

900 ف- مات فقبض الثمن. صح هامش ف.

901 ج: البائع.

902 ف: إلا أن.

903 ف + لأنَّ المتوسط استرد الجارية.

904 ف: وإلا.

905 ف: يطالب.

906 ك: كان.

907 ف+ش+أجير المشتري عنده أمين، ولا يصدق السمسار في قولها.

908 ف: لا.

909 ف: تصدق. ف+هي.

من الثمن⁹¹⁰، قال: إن كان البائع هو الذي يدفع المال جاز الصلح ويكون خطأً، وإن دفع المشتري ليرد لم يصح، إلا إذا باع منه بأقل مما اشترى، وقد نقد كل الثمن على ما عرف، وليس لأحد أن يلزمهما شيئاً إلا أن يتراضيا على ذلك". وفي كتاب الصلح من الفتاوى: "وسئل أبو بكر عمّن باع من الآخر⁹¹¹ إبريسماً⁹¹² ووزنه عليه وقبضه المشتري، ثم جاء المشتري وزعم أنّه وجده ناقصاً، فقال⁹¹³: إن علم أنّ النقصان من أجل الهواء أو مما يجري بين الوزنين لا شيء له على البائع، وإن علم أنّ النقصان لا بما ذكرنا ولم يسبق من المشتري إقرار بالقبض يكون وزنه كذا فله من الثمن قدر النقصان، وإن أقر بالقبض فلا شيء له"⁹¹⁴[ف129] والله أعلم.



⁹¹⁰ ك + شيئاً.

⁹¹¹ ف: آخر.

⁹¹² إبرسيم، هو: الحرير. مفرح مسخن للبدن معتدل مقو للَبَصَر إذا اكتحل به. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 276/31.

⁹¹³ ك+ف: قال.

⁹¹⁴ ك: عليه.

1.4. الباب الرابع منه: في المسائل المتعلقة بالأثمان وما يتصل بها قبل القبض.

في البياعات، في ما يرجع إلى الأثمان، في ما يتعلق بالقبض ونحوه، في ما يتعلق بسوم الشراء وما يتصل به.

1.4.1. الفصل الأول: فيما يرجع إلى الأثمان.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو جعفر عَمَّن اشترى شيئاً بالدرهم القراونية قبل كسادها ويطالبه اليوم بدراهم دارية، قال: إن كانت القراونية تروج في السوق أيضاً فله ذلك، وإن لم يقدر عليها فعلى المشتري قيمتها يوم يختصمان، وإن كانت القراونية من الردية التي لا تروج في السوق فالبيع فاسد وعلى المشتري رد المبيع أو قيمته. قال الفقيه: هذا كما لو اشترى شيئاً بالفلوس ثم رخصت⁹¹⁵ جاز الشراء، وإن كسدت الفلوس فسد⁹¹⁶ الشراء، كذلك هنا".

وسئل أبو نصر عن مشترٍ دفع الدراهم الصحاح فكسرها فوجدها بنهرجة⁹¹⁷، قال: يردها ولا شيء عليه⁹¹⁸. وعن محمد بن سلمة أنه قال في هذا: نعم ما صنع حيث بين عبه وخيانتته.

وعن أبي يوسف -رحمه الله- فيمن اقتضى من آخر دراهم فأنفقها ثم⁹¹⁹ ردها عليه، قال: إن أنفق⁹²⁰ وهو يعلم بكونه زيوفاً ليس له أن يرده، وإن كان لا يعلم له أن يرده بقضاء أو بغير قضاء كان رد الثاني عليه، وكذا لو دفع إليه لينظر فكسره. وعن الحسن فيمن أخذ ثمن جارية⁹²¹ باعها⁹²² في كيس يزعم أن فيها دراهم فوجد فيها دنائير فجاء بها ليردها فضاع في الطريق، قال أبو حنيفة وزفر -رضي الله عنهما- لا ضمان عليه، وقال أبو يوسف -رحمه الله- هو ضامن لأنه أخذه على أنه له،⁹²³ ويقول أبي حنيفة -رحمه الله- أخذ، فإن نقد⁹²⁴ من المشتري ألف درهم فتبين أنه كان ألفاً ومائتين ثم ضاعت، فهو مستوفٍ في الألف وفي المائتين مؤتمن، فإن ضاع نصفها، قال: فالنصف الثاني⁹²⁶

915 ك: +الفلوس.

916 ك: فسدت.

917 البنهرج، هو: ما يهجره التجار لغش فيه، وهو أردى من الزيف. ينظر: العيني، البناية، 247/6-248.

918 ك: - عليه. بسبب عطب في المخطوط.

919 ك: - ثم. بسبب عطب في المخطوط.

920 ج: نفقه.

921 ف: الجارية.

922 ف: باعها.

923 ف: + قال الحسن.

924 ف: - نقد.

925 ف: - ضاع نصفها، قال: فالنصف الثاني بينهما على ستة أسهم، للبائع خمسة وللمشتري سهم، فلو أنه عزل منها مائتين ليرد فسرقت منه، قال: صارت الألف بينهما على ستة على ما بينا ولو أنه.

926 ك: فنصف الباقي.

بينهما على ستة أسهم، للبائع خمسة وللمشتري سهم، فلو أنه عزل منها مائتين ليرد فسرق منه، قال: صارت الألف بينهما على ستة، على ما بينا، ولو أنه عزل المائتين وبعث إليه ثم⁹²⁷ ضاعت الألف من يده، فله أن يرجع على الدافع بخسمة أسداس المائتين، جعل الألف في كمه ودفع المائتين إلى غلامه ليردها فسرق المائتين وسرق الألف من يده، لم يرجع واحد منهما على صاحبه، وهذا كله / [ج197] قياس قول أبي حنيفة وزفر والحسن - رضي الله عنهم -، وقال أبو يوسف - رحمه الله -: ضمن المائتين التي⁹²⁸ ضاعت من يده أولاً.

وسئل أبو بكر عمّن له على آخر عشرة دراهم صحاح فأراد أن يأخذ اثنتي⁹²⁹ عشرة مكسرة، قال: يستقرض منه اثنتي عشرة⁹³⁰ مكسرة ثم يقبضه العشرة الصحاح ثم يبرئه من درهمين. وعن أبي يوسف - رحمه الله - فيمن باع داراً⁹³¹ بعشرة ولم يزد على هذا، فهي عشرة دنانير، وإن قال اشتريت هذا الثوب بعشرة، فهي عشرة دراهم، وفي البطيخة عشرة أفلس. قال الفقيه: ⁹³² إذا كان الناس في البلدة يتبايعونها. وعن نصير عن الحسن أنه قال: التغابن في العروض⁹³³ "ده ينم"⁹³⁴، وفي الحيوان "ده يازده"⁹³⁵، وفي العقارات "ده دوازده"⁹³⁶. وسئل أبو بكر عمّن اشترى جارية بصرة من دراهم وهي بحضرتها وقال اشتريتها بهذه الصرة، قال: إن كان فيها نقد البلدة⁹³⁷ جاز وله ذلك، وإن لم يكن نقد البلدة⁹³⁸ فإنه يرد ويأخذ منه نقد البلدة، ولو قال اشتريتها منك بهذه الدراهم التي هي في الخانية، جاز البيع⁹³⁹ والبائع بالخيار إذا رأى، ويسمى هذا "خيار الكمية"، وليس الخانية كالصرة؛ لأن ما في الصرة يرى وما في الخانية لا يرى شيئاً منها، ولا يوقف على مقدارها بوجه. وسئل أبو بكر عمّن قال بعت بعشرة دراهم صحاح ومكسرة،

⁹²⁷ ك: ثم.

⁹²⁸ ك - التي.

⁹²⁹ ك: اثنتا. وهو خطأ نحوي. ف: اثنا عشر.

⁹³⁰ ف: اثنا عشر.

⁹³¹ ف - داراً.

⁹³² ك + كذلك.

⁹³³ ف: القروض.

⁹³⁴ ده بمعنى عشرة، و "ينم" بمعنى نصف، ويقصد في كل عشرة دراهم ربع نصف درهم، فيكون المجموع عشرة دراهم ونصف.

⁹³⁵ "ده" بمعنى عشرة، و "يازده" بمعنى واحد، ويقصد في كل عشرة دراهم ربع درهم، فيكون المجموع أحد عشر درهماً.

⁹³⁶ ده" بمعنى عشرة، و "دوازده" بمعنى إثنان، ويقصد في كل عشرة درهم ربع درهمان، فيكون المجموع اثنا عشر درهماً.

⁹³⁷ ف: البلد.

⁹³⁸ ك: البلد.

⁹³⁹ ك+ش - البيع.

قال: يجوز ولزم من كل واحد منهما نصفه، وإن قال بعضه من ذا وبعضه⁹⁴⁰ من ذا فالبيع فاسد. وسئل أبو بكر⁹⁴¹ عن المشتري أتى بالدرهم/[ك86] فقال كلها جيدة، فأجرة الناقد على البائع، وإن قال⁹⁴² غير منتقدة فالأجرة عليه. وسئل أبو نصر عن تفسير الزيوف، فقال: دراهم مغشوشة، والنبهجة الذي يُضرب في غير دار السلطان، والمستوقة صفر مُمَوَّه⁹⁴³ بالفضة. وقال أبو جعفر: الزيوف ما زيفه بيت المال، والنبهجة ما نبهجه التجار، والمستوقة فارسية معربة، وهو⁹⁴⁴ شيء تق.

وسئل أبو نصر عن اشترى متاعاً بألف درهم إلى عشرة أشهر على أن يعطيه الثمن أي نقد كان يومئذ، قال:/[ش91] البيع فاسد ويرد المبيع إن كان⁹⁴⁵ قائماً، وقيمته يوم القبض إن كان هالِكاً.

وعن الحسن فيمن اشترى شيئاً إلى الموسم، قال: جاز البيع⁹⁴⁶، وهو عندنا، إذا زالت الشمس من يوم عرفة⁹⁴⁷ إلى النفر لا يجوز، إلا إذا قال إلى النفر الأول جاز، إذا زالت الشمس في النفر الأول لزمه. وفي كتاب الصلح من الفتاوى: "وسئل أبو بكر الإسكاف عن اشترى طاووساً بثمن معلوم على أن⁹⁴⁸ ينقد منه كذا ويقبض الباقي إلى النيروز، فوجدها مريضة فأراد أن يردها على بائعه فلم يقبلها منه، فأعادها إلى بيته فماتت، قال: ليس عليه شيء من الثمن، كمن حمل المغصوب إلى صاحبه⁹⁴⁹ فلم يقبله المغصوب منه، فأعادها إلى منزله فضاع، لم يضمن، كذا هذا، وإعادته لا⁹⁵⁰ تكون غصباً جديداً، إلا⁹⁵¹ أن لو وضعه عنده ثمَّ حمله، فأما لما كان في يده ولم

⁹⁴⁰ ف: ويعطيه.

⁹⁴¹ ك – أبو بكر.

⁹⁴² ف + دراهمي.

⁹⁴³ ف: مموهة.

⁹⁴⁴ ف: وهي.

⁹⁴⁵ ك – فاسد ورد المبيع إن كان. بسبب عطب في المخطوط.

⁹⁴⁶ ك – اشترى شيئاً إلى الموسم قال جاز. بسبب عطب في المخطوط.

⁹⁴⁷ ف: +و.

⁹⁴⁸ ج: أن.

⁹⁴⁹ ج+ف+ش: الغاصب.

⁹⁵⁰ ك: إنما.

⁹⁵¹ ك – إلا.

يقبل منه فهذا⁹⁵² على⁹⁵³ الأمانة. ثم قال أبو بكر: كان أبو نصر يقول إذا كان البيع فاسداً لا اختلاف⁹⁵⁴ أنه يبرأ عن الضمان سواء قبل منه البائع أو لم يقبل، وإن لم يكن فاسداً لم يبرأ إلا بقبول البائع أو بقضاء القاضي، وأنا أقول يبرأ فيهما جميعاً". قال الفقيه: وإنما يكون البيع فاسداً/[ف130] إلى النبروز إذا كان المتعاقدان لا يعرفان وقته، فأما إذا عرفا فالبيع جائز.⁹⁵⁵

وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عمّن باع شيئاً بثمن على التعارف، قال: له أن يطالب المشتري بالثمن جملة، إلا أن يكون ذلك شرط في البيع⁹⁵⁶ فيفسد البيع".

وفي كتاب الصلح من الوقعات/[ج198] قال وذكر في كتاب الصلح: ⁹⁵⁷"الأصل لو قال للمطلوب قد برئت من الأجل أو قال لا حاجة⁹⁵⁸ في الأجل الذي في هذا الدين، فإن هذا ليس بشيء، والأجل على حاله، ولو قال قد أبطلت الأجل أو قال ترك الأجل، فهذا جائز، والدين صار حالاً، وكذا⁹⁵⁹ لو قال جعلت مالك من الدين علي مؤجلاً حالاً،⁹⁶⁰ جاز وصار حالاً، ولو قضى الدين المؤجل قبل انقضاء الأجل فوجده القابض زيوفاً أو استحقّ عليه أو رده عليه، فالمال عليه إلى أجله، ذكره في كتاب الصلح من كتاب الأجناس.

وسئل عمّن باع سلعة إلى أجل ولم يسلمها حتى مضى الأجل، قال: ليس له أن يحسبها إجماعاً؛ لأنه ليس من حقوق هذا العقد، ولم يكن الحق ثابتاً حالة العقد، فقليل له أليس عقد الوكيل لم يوجب له حق حبس المبيع ثم كان للبائع حبسه بعد العقد؟! فقال: لأنّ الوكيل لم يرض بأن يقع القبض للموكل، ولكن الحكم أوجب ذلك، فكان كالمكره على ذلك، فكان له أن يحبسه لعدم رضاه، وأما هنا رضي بإبطال الحبس، قال وأما المطالبة بتسليم الثمن، قال أبو حنيفة - رحمه الله - للبائع أن يطالب المشتري بتسليم الثمن، وقال محمد - رحمه الله - ليس له؛ لأنّ الأجل عند أبي حنيفة - رحمه الله - يعتبر من وقت العقد، وعند محمد - رحمه الله - يعتبر من وقت التسليم، وأجمعوا فيمن باع شيئاً إلى سنة على⁹⁶¹ أنه بالخيار

⁹⁵² ف - فهذا.

⁹⁵³ ف: يكون.

⁹⁵⁴ ك: خلاف. ف: لا اختلاف.

⁹⁵⁵ وفي هامش ش: قال مولانا: في البيع الصحيح لا يصير راداً إلا بقضاء القاضي وبقبول البائع، بخلاف البيع الفاسد.

⁹⁵⁶ ك: إلا أن يكون شرط ذلك في البيع.

⁹⁵⁷ ك + من.

⁹⁵⁸ ف + لي.

⁹⁵⁹ ج - كذا.

⁹⁶⁰ ف - حالاً.

⁹⁶¹ ك - على. بسبب طمس بالحبر.

إلى⁹⁶² ثلاثة أيام أو شهر، عندهما أن السنة تعتبر⁹⁶³ بعد أيام الخيار؛ لأنَّ الأجل يعتبر بعد وجوب الثمن، قال ورأيت⁹⁶⁴ المسألة على قلب هذا⁹⁶⁵، أن عند أبي حنيفة -رحمه الله- لا يطالبه ما لم يمض سنة في المستقبل، وعندهما يطالب في الحال.

وسئل⁹⁶⁶ عمَّن باع بيعاً صحيحاً ثمَّ أحرَّ الثمن إلى الحصاد والدياس، فقال: على مذهب أبي حنيفة -رحمه الله- يفسد البيع، وعن محمد -رحمه الله- أنه لا يبطل، والتأخير صحيح؛ لأنَّ البيع صح بغير أجل، وجعل الأجل المجهول في الثمن فصار كالكفالة⁹⁶⁷، غير أن هذا يبطل بالقرض، فإنَّه لا يجوز التأجيل بأجله بعد القرض أو مقارناً له⁹⁶⁸،

وفي فتاوى النسفي: ⁹⁶⁹ "عمَّن باع عبداً بألف على أن ينتقده كل أسبوع حتى ينتقده خمسمائة عند مضي الشهر فقال البائع أنا أطلب منك جميع الثمن، قال: البيع فاسد؛ لجهالة⁹⁷⁰ الأجل؛ لأنَّه لا يدري ماذا⁹⁷¹ يمكنه تسليمه عند كل أسبوع، والجهالة تفسد البيع⁹⁷²."

وسئل عمَّن اشترى⁹⁷³ ثياباً ببغداد بخمسين ديناراً وكتبه على أن يوفِّي الثمن بسمرقند، أجاز البائع، قال: البيع فاسد لوجهين، أحدهما أن ظاهره يوهم شرط الثمن لغير البائع، كما إذا باع على أن الثمن على غير المشتري، ويوهم أنه يترتب⁹⁷⁴ على أن الثمن للبائع، وأنه يوكل أخاه بقبضه بسمرقند، وهذا مفسد، والآخر أن فيه أجلاً مجهولاً، فإنَّه يبيعه بثمن فيه قطع للمسافة من بغداد إلى سمرقند. قال: وكذا لو قال البائع على أن توفيني هذا الثمن بسمرقند، لما ذكرنا من جهالة المدة."

⁹⁶² ف - إلى.

⁹⁶³ ك - السنة عندهما تعتبر. بسبب عطب في المخطوط.

⁹⁶⁴ ف + هذه.

⁹⁶⁵ ك - هذا. بسبب عطب في المخطوط.

⁹⁶⁶ ك - سئل. بسبب عطب في المخطوط.

⁹⁶⁷ ك: كالجعالة.

⁹⁶⁸ ك - له.

⁹⁶⁹ ف + وسئل.

⁹⁷⁰ ك - جهالة. بسبب عطب في المخطوط.

⁹⁷¹ ف: متى.

⁹⁷² ك: مفسد للبيع.

⁹⁷³ ك + من آخر.

⁹⁷⁴ ك - ويوهم أنه.

وفي الواقعات: "اشترى عينا⁹⁷⁵ بألف بنيسابور، ثمَّ باع ببلخ بربح مائة فرأس ماله⁹⁷⁶ نقد نيسابور يجب⁹⁷⁷ والربح نقد بلخ⁹⁷⁸. وإنَّ قال "بده باز ده"⁹⁷⁹، فهما على نقد البلد الذي اشترى، وكذا النقد الذي هو نوع الدراهم، والفقير والأثمان في بلده".

1.4.2. الفصل الثاني: في المسائل المتعلقة بما قبل القبض في البيع⁹⁸⁰

قال في الفتاوى: "وسئل أبو سليمان عمَّن باع وسلَّم الدار إلى المشتري وله فيها متاع قليل أو كثير، لا يكون تسليمًا حتى يسلمها فارغة⁹⁸¹، ولو أودع ما في الدار إلى المشتري ثمَّ سلَّم الدار / [ج199] إليه، قال يصح تسليمه، ولو باع أرضاً فيها زرع فسَلَّم الأرض إليه، لا يكون تسليمًا أيضاً".

وسئل أبو بكر عمَّن باع خلا في دن وخلَّى بينه وبين المشتري وختم المشتري⁹⁸² على الدن وتركه هناك فهلك الخل، قال: يهلك من مال المشتري، وصار البائع معيراً منه الدن كمشتري الحنطة، قال كلَّها في غراتك وهو حاضر، صار قابضاً. وعن الحسن فيمن اشترى جارية ولم يقبضها حتى مات وعليه دين فجاء ابنه وأدَّى الثمن وقبض الجارية، قال: تباع الجارية في الدين، والابن إساءة للغرماء⁹⁸³.

وسئل أبو بكر عمَّن اشترى عبداً ولم يقبضه حتى أمر البائع بأنَّ يواجهه من إنسان معيَّن أو غير معيَّن، قال: جاز وصار المشتري قابضاً، وما أخذه البائع من الأجرة يحسب من الثمن، وهذا كمن غصب شيئاً فقال صاحبه للغاصب ابعث إليَّ على يد إنسان ففعل فإنه يبرأ، كذا هنا.

وسئل عمَّن اشترى بقرة من آخر قال المشتري للبائع سقها إلى منزلك حتى أصير إلى منزلك وأسوقها إلى منزلي فماتت البقرة في منزل البائع، هلك من مال البائع، فإن ادعى البائع التسليم كان القول / [ف131] للمشتري أنَّه لم يقبض مع يمينه.

⁹⁷⁵ ف: عبداً.

⁹⁷⁶ ك: المال.

⁹⁷⁷ ف - يجب.

⁹⁷⁸ ك: البلخ.

⁹⁷⁹ بمعنى أرجعها.

⁹⁸⁰ ج: - في البيع.

⁹⁸¹ ف: فارغاً.

⁹⁸² ف - وختم.

⁹⁸³ ك: الغرماء.

باع رجل فص خاتمه أو باب بيته، قال أبو القاسم: إن نزعها وسلم إلى المشتري صح، وإن لم يسلم فللمشتري [ك87] خيار، إن شاء تربص إلى وقت ينزع، وإن شاء نقض البيع، وفيما يمكن النزع بغير⁹⁸⁴ ضرر جاز البيع بلا خيار. وسئل عمّن اشترى دجاجة بخمس بيضات بغير عيبة فباضت الدجاجة خمس بيضات قبل القبض⁹⁸⁵ وقد استهلك البيضات البائع⁹⁸⁶، قال: ينظر إلى قيمة البيضات والدجاجة، فإن كانت الدجاجة تساوي عشر بيضات، لزم الدجاجة المشتري⁹⁸⁷ بثلاث بيضات وثلاث في قياس قول⁹⁸⁸ أبي حنيفة -رحمه الله-، وقال: للمشتري الخيار، كما لو ولدت الشاة المشتراة عند البائع فذبح البائع ولدها، ولو أنّ البائع لم يستهلك البيضات⁹⁸⁹، أخذ المشتري الدجاجة والبيضات ويدفع الثمن إلى البائع ولا يجب أن⁹⁹⁰ يتصدق بشيء. قال الفقيه: كذلك الجواب إن كان الثمن بعينها، وإن كان بغير عينها يتصدق المشتري بالفضل، كذا روي عن محمد -رحمه الله-؛ لأنّ البيضة لا يجري فيها الربا، فيجوز بيع خمس بيضات بعينها⁹⁹¹ بخمس بيضات ودجاجة، ولو كانت بغير عينها لا يجوز، كذا هنا، إذا كان الثمن بغير عينها وجب أن يتصدق بالفضل. وفي كتاب الصلح منه، وعن أبي يوسف -رحمه الله-: "اشترى حنطة رطبة مجازفة وقد رآها ولم يقبضها حتى جفت ونقصت، فلا خيار له فيها، ولو اشترى رطباً مجازفةً فصار تمرّاً قبل أن يقبضه، فله الخيار". وعن أبي حنيفة⁹⁹² -رحمه الله-: فيمن أعتق عبداً اشتراه قبل القبض، جاز وليس للبائع أن يستسعيه وأن يحبسه بالثمن، وإن دبره جاز وحبسه⁹⁹³ حتى يؤدي الثمن. وطئ الجارية المشتراة قبل القبض وعلقت، ليس للبائع حبسها، وإن لم تغلق الجارية حبسها البائع بالثمن. ماتت الجارية بعد الوطء وقبل البيع، هلك⁹⁹⁴ من مال المشتري، ومن مال البائع إن كان منعها.

984 ك: من غير.

985 ك+ف: قبل القبض خمس بيضات.

986 ك+ف: البائع البيضات.

987 ج - المشتري.

988 ف - قول.

989 ك - البيضات. بسبب عطب في المخطوط.

990 ك - ولا يجب أن. بسبب عطب في المخطوط.

991 ج - بعينها.

992 ف + ك أبي يوسف.

993 ك: + البائع.

994 ك+ف: هلك.

كاتبها المشتري قبل القبض للبائع منها لنقد الثمن، فإذا نقد فتلك الكتابة جائزة. وطئها البائع قبل أن يقبضها المشتري فولدت منه، لم يثبت نسبه من البائع، والولد مملوك للمشتري، وعلى البائع عقرها للمشتري، ويتصدق بهذا العقر. قال الفقيه: كذا الجواب عن أبي حنيفة -رحمه الله-، إلا في العقر، قال⁹⁹⁵ محمد -رحمه الله-: روي عن/[ش92] أبي حنيفة -رحمه الله- أن العقر لا يجب على البائع/[ج200]، وما روى ابن المبارك عنه بإيجاب العقر يجوز أن يكون قوله الأول ثم رجع وقال لا عقر له⁹⁹⁶.

وطئ المشتري الجارية المشتراة قبل القبض ثم منعها البائع فماتت عنده، لا عقر على المشتري إجماعاً، قال أبو نصر قال أبو بكر: كذلك عند أبي حنيفة -رحمه الله-، وعندهما يجب. قال الفقيه: قول أبي نصر صحيح، وإنما الاختلاف في وطء البائع، وإنما يتبين ذلك في كتاب الزيادات.

وعن محمد -رحمه الله- فيمن اشترى دابة من آخر والبائع راكمها، فقال المشتري احملني معك، فحملة فعطبت الدابة، قال: هو من مال المشتري، وكان ركوبه قبضاً. قال مولانا: إن أردف المشتري لا يصير المشتري قابضاً، وإن كان العكس فالجواب ما ذكر في المتن⁹⁹⁷.

وعن محمد -رحمه الله- فيمن اشترى أرضاً بشرها فاستحقَّ الشرب قبل القبض، قال: إن شاء أخذ الأرض بجميع الثمن وإن شاء ترك، وكذا المسيل، وإن كان بعد⁹⁹⁸ قبض الأرض رجع بنقصان العيب، وإذا اشترى جراب هروي على أن فيه أربعين⁹⁹⁹ ثوباً فقبضه بغير عدد، قال أبو حنيفة -رحمه الله-: ليس له أن يبيعه ولا ينتفع به حتى يعده، وكذا لو اشترى جوزاً أو بيضاً لا يبيعه ما لم يعده. في قول أبي حنيفة -رحمه الله- كالكيل والوزن¹⁰⁰⁰، قال أبو يوسف -رحمه الله- يجوز بيعه، والعد في هذا مثل الزرع.

وفي الجامع الأصغر: "دفع المشتري إلى البائع ليميز الجيد من الرديء، فلو هلك هلك على المشتري؛ لأنَّ البائع وكيل المشتري¹⁰⁰¹ في التمييز، وما قبض لأجل الاقتضاء".

995 ك: إن.

996 ف: عليه.

997 ك - قال مولانا: إن أردف المشتري لا يصير المشتري قابضاً، وإن كان العكس فالجواب ما ذكر في المتن.

998 ك - بعد.

999 ف: أربعون.

1000 ك+ف: كالكيل والوزن.

1001 ف - في التمييز.. ليس للبائع أن.

قبض المشتري المبيع بإذن البائع، ليس للبائع أن ينزعه¹⁰⁰² منه¹⁰⁰³، فإن¹⁰⁰⁴ نزعه فهلك في يده فهو ضامن للقيمة أو جنسه، وإن قبضه المشتري ثم قال للبائع أمسك معك حتى أجيء بالثمن، فهو رهن.

قيل لأبي الليث¹⁰⁰⁵ الكبير عمن قبض اللحم من القصاب بإذنه ثم انتزعه القصاب ففسد عنده، قال عليه مثله.

وعن محمد - رحمه الله - فممن اشترى مملوكين فقتل أحدهما صاحبه قبل القبض، قال: يختار المشتري بين أن يأخذ الباقي بجميع الثمن وبين أن يترك. وإن مات أحدهما، قال: يأخذ الباقي بحصته من الثمن. فإن نطح إحدى الشاتين الأخرى قبل القبض، قال هذا بمنزلة الموت؛ لأن هذا جناية العجماء،¹⁰⁰⁶ فهي هدر، فصار كأنها ماتت بنفسها.

اشترى بغلاً وقفيز شعير بعينه فأكله البغل قبل القبض¹⁰⁰⁷، قال: انتقض البيع في الشعير، يأخذ البغل بحصته من الثمن؛ لأن الجناية في هذا هدر.

وفي فتاوى ما وراء النهر: "سئل الرازي عمن اشترى/[132] جارية برغيفين بأعيانها فأكلت الجارية الرغيفين¹⁰⁰⁸ قبل قبض الجارية، قال: فسد البيع، وللبيع أن يضمّن للمشتري مثل¹⁰⁰⁹ الرغيفين أو يبيعهما فيما وجب عليها، فإن اصطاح البائع والمشتري على أن يأخذ المشتري الجارية بمثل الرغيفين جاز. اشترى حماراً بشعير بعينه فأكله الحمار قبل القبض، فسد البيع ولا شيء على البائع".

وسئل نصير عمن باع الحباب وهي في بيت ولا يستطيع¹⁰¹⁰ إخراجها منه¹⁰¹¹ إلا بقلع الباب، قال: أخذ البائع بتسليمه خارج الباب.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "وسئل عمن باع عبداً ثم أودعه البائع من رجل قبل التسليم أو أجره منه وسلمه إليه فهلك عند المودع أو عند المستأجر، قال: هلك من مال البائع ولا ثمن على المشتري. ولو باعه البائع من آخر أو أعاره أو رهنه أو وهبه¹⁰¹² وسلمه إليه¹⁰¹³ فهلك عنده، كان للمشتري الأول أن يجيز في الرهن والهبة/[ج201] والعارية،

¹⁰⁰² ف: ينتزعه.

¹⁰⁰³ ف: عنه.

¹⁰⁰⁴ ك+ف: وإن.

¹⁰⁰⁵ ف - الليث.

¹⁰⁰⁶ ك - جناية العجماء. بسبب عطب في المخطوط. ويقصد بهاء الجناية الحادثة من البهائم.

¹⁰⁰⁷ ف - قبل القبض.

¹⁰⁰⁸ ج: - فأكلت الجارية الرغيفين.

¹⁰⁰⁹ ف - مثل.

¹⁰¹⁰ ك+ف: يستطاع.

¹⁰¹¹ ف - منه.

¹⁰¹² ج+ف - أو وهبه. ك: أو وهبه.

¹⁰¹³ ك - إليه.

وفي البيع لا يجوز؛ لأنَّ الأصل إنَّما كان صحته في القبض¹⁰¹⁴ فأجاز يجوز، وإلا فلا، قاله القاضي، وما أجاب في الكتاب من إجازة البيع ونحوه لا يصح على ما قال..

وفي فتاوى ما وراء النهر: "وسئل عمَّن اشترى فحماً في جوالقات¹⁰¹⁵ وهي في بيت البائع فوضع يده عليها، فقال¹⁰¹⁶ قبضت، أيجوز له بيعه¹⁰¹⁷ قبل أن يخرج من ذلك البيت؟ فقال: بلى.

وسئل عمَّن اشترى دابة مريضة وهي في إصطبل البائع، فقال المشتري دعها تكون¹⁰¹⁸ هنا¹⁰¹⁹ الليلة فإن ماتت¹⁰²⁰ لي، قال: لا تموت له، ولكن تموت من مال البائع. وسئل عمَّن اشترى داراً وقبض مفتاحها ولم يذهب إلى الدار، أكون قابضاً بقبض المفتاح؟ فقال: إن كان المفتاح بحال يتهيأ له أن يفتحه به¹⁰²¹ من غير كلفة يكون قابضاً بقبض المفتاح، وإن لم يكن¹⁰²² يتهيأ له فتحة به لم يصير قابضاً".

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "فيمن اشترى عبداً من آخر ثمَّ باعه من البائع قبل القبض، قال: أن بيع الثاني لا يجوز ولا يتضمن فسخ الأول؛ لأنَّ الفسخ بلفظة البيع لا يجوز، وقال محمد -رحمه الله-: لو قال المشتري بعه ممن شئت فباع كان فسخاً؛ إذ لا يمكن حمله على الوكالة، ويجوز حمله على الفسخ فيكون فسخاً. قال القاضي: وهنا ثلاث مسائل:

[1-] إما أن يقول بعه لي، يكون وكلاً.

[2-] أو قال بعه لنفسك فباع، يكون فسخاً.

[3-] أو يقول مطلقاً فباعه، عند أبي حنيفة -رحمه الله- يكون للأمر، وعند محمد -رحمه الله- يكون للمأمور".

وفي فتاوى النسفي: "وسئل عمَّن اشترى من آخر وقر حنطة، وقبضها وسلم بعض الثمن، فجاء البائع ليطلب بقية الثمن، فقال المشتري أنها تقوم علي بثمان غال¹⁰²³، فرد البائع عليه ما قبض من الثمن فأخذه [ك88] المشتري، هل ينتقض البيع بهذا؟ فقال: لا؛ لأنَّ الإقالة بمنزلة البيع، ولا بد للبيع من الإيجاب والقبول، أو بطريق التعاطي من القبض

¹⁰¹⁴ ك: بالقبض.

¹⁰¹⁵ الجوالق وعاء، انظر: الفاربي، الصحاح تاج اللغة، فصل الجيم، 1454/4.

¹⁰¹⁶ ك: وقال.

¹⁰¹⁷ ف: بيعها.

¹⁰¹⁸ ك: +ها.

¹⁰¹⁹ ف: هنا.

¹⁰²⁰ ف: +ماتت.

¹⁰²¹ ك: -به.

¹⁰²² ف: -يكن.

¹⁰²³ ج: غالي.

والتسليم، ولم يوجد أحدهما. قيل: فإن رجع البائع إلى بيته، وبعث إلى¹⁰²⁴ المشتري رجلاً ليسترد الحنطة منه، ويحملها إلى البائع فقال المشتري خذ الثمن واحمله إليه، فأخذ الرسول الدراهم وحملها إلى البائع، فقال البائع أنا لا أبيع هذه الحنطة، واستهلك المشتري الحنطة المقبوضة، قال: عليه الثمن الأول؛ لأن الإقالة لم تثبت فصَحَّ الأول، وإن كانت الإقالة صَحَّت لكن لما استهلك المشتري السلعة بعد الإقالة قبل الرد على البائع¹⁰²⁵ فبطلت الإقالة أيضاً فتم البيع الأول. وسئل: "مروى از بهر نن خویش خانه خرید وبيع بز داد"¹⁰²⁶ فروشنده وراکت بیع بمن بازده لفت دادم خان زن را بود، فقال نى"¹⁰²⁷، قيل ليس هذا بتوليّة، وإنّها بيع، والإقالة بعدما باعه غيره لا تصح. قال الزوج وكيل الشراء¹⁰²⁸ لامرأته قال "از بهر خویش"¹⁰²⁹، وقوله "بيع بز داد"¹⁰³⁰ هذا لغو، فإن الشراء¹⁰³¹ واقع للمرأة بدون ذلك، والوكيل إذا أقال يصح عند أبي حنيفة ومحمد - رضي الله عنهما -¹⁰³²، قيل قوله: "أز بهر خویش خرید"، قد يكون فضوليّاً، والفضولي يملك العقد دون الفسخ، قال متى وجدت الإجازة صارت كأنّه وكّله؛ لأنّ قول بيع برب مال دليل الإجازة منها، ألا ترى أنّ الفضولي إذا¹⁰³³ باع عبد إنسان وقبض الثمن فأجاز المالك فهلك في يد الفضولي بعد الإجازة لا يضمن كالوكيل¹⁰³⁴،".

وفي فتاوى ما وراء النهر: "عن محمد - رحمه الله - فيمن اشترى عشرة أرطال زيت بدرهم، وأمره أن يكيل في قارورته، فلما صبّ فيها وهي صحيحة رطلاً انكسرت القارورة [ج202] وهما لا يعلمان، ثمّ كال البائع جميع ذلك فيها فسال، لا يلزم المشتري إلا الرطل الأول؛ لأنّه صار قابضاً لذلك، فلما انكسرت خرجت من أن تكون وعاء قبضه

¹⁰²⁴ ك - بيته وبعث المشتري.

¹⁰²⁵ ك - الإقالة قبل الرد على البائع. بسبب عطب في المخطوط

¹⁰²⁶ ك - از بهر نن خویش خانه خرید وبيع بز داد.

¹⁰²⁷ بمعنى اشترى رجل لزوجته بيتاً، وسلمه لها، ثم طلب البائع إعادة المبيع، فقال المشتري لقد قمت بتسليم البيت لزوجتي لأنني اشتريته من أجلها.

¹⁰²⁸ ك+ف: بالشراء.

¹⁰²⁹ بمعنى: لزوجتي.

¹⁰³⁰ بمعنى اشتريت.

¹⁰³¹ ف: اشترى.

¹⁰³² ش - محمد. صح هامش ش.

¹⁰³³ ك: لو.

¹⁰³⁴ وفي هامش ش: قال مولانا: هذا في الوكيل بالبيع، أما الوكيل بالشراء لا يملك الإقالة، فيكون للمرأة.

لما ليس بوعاء إتلاف منه، وبخلط الرطل الثاني بالأول صار¹⁰³⁵ البائع ضامناً للرطل الأول، وإن كانت القارورة منكسرة وأمر المشتري بالصب فيها فما سال، سال¹⁰³⁶ من مال المشتري؛ لأنَّ البائع لم يخالفه، بخلاف الأول".



¹⁰³⁵ ك — بالأول صار. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁰³⁶ ك — سال.

1.4.3. الفصل الثالث: في مسائل السوم للشراء.

وفي الجامع الأصغر¹⁰³⁷ قال أبو نصر: " كان محمد بن سلمة يقول: إذا ساوم الرجل شيئاً من آخر واتفقا على ثمن ثم قال له البائع هو لك أو خذه أو اذهب به، وجب البيع، وكذا في بيع المزايدة إذا صفق به المنادي وجب البيع. وعن¹⁰³⁸ الحسن في البائع إذا قال لآخر انظر في هذه السلعة فأخذها لينظر فيها فهل لك في يده، قال: لا يضمن؛ لأنه ما نظر للمساومة، ولو قال الناظر بعدما نظر بكم تباع ثم هلك، ضمن¹⁰³⁹ قيمته؛ لأنَّ الأخذ كان على وجه المساومة". وقال مولانا: هذا إذا قدر الثمن، أما إذا لم يقدر الثمن لا يضمن؛ لأنَّ في المقبوض على سوم الشراء إذا لم يقدر الثمن روايتان، في رواية يضمن، وفي رواية لا يضمن، والصحيح أنَّه لا يضمن¹⁰⁴⁰/[ف133].

قال أبو الليث الكبير فيمن أخذ متاعاً ليذهب به إلى منزله فإن رضي اشتراه وإن لم يرض رده عليه فهل لك في يده، قال: لا يضمن؛ لأنه لم يأخذه/[ش93] على وجه المساومة، وإنما أخذه على وجه الأمانة. وإن اشترى متاعاً على أنَّه بالخيار إلى أن¹⁰⁴¹ يذهب به إلى منزله فهل لك، قال عليه القيمة؛ لأنه لم يؤقت للخيار وقتاً، ففسد البيع في قول أبي حنيفة - رحمه الله-، غير أنَّه يضمن الثمن إن هلك في ثلاثة أيام، وبعدها القيمة إن¹⁰⁴² لم يؤقت للخيار وقتاً.

وفي فتاوى النسفي: "وسئل¹⁰⁴³ عمَّن أُغِيرَ على دوابه فوق بعضها في يد إنسان، فكان يباع في سوق النخاسين، فجاء الرجل ليشتري ثوراً، فاختر من¹⁰⁴⁴ جماعة البقر فاستامه، ثم أمعن¹⁰⁴⁵ النظر فإذا هو ثوره الذي أُغِيرَ عليه¹⁰⁴⁶ فأراد أن يدعيها، قال: ليس له ذلك؛ لأنَّ استيامه إقرار منه أنَّه ليس بملكه وإن لم يعلم ملكه، والأحكام تجري على الظواهر".

¹⁰³⁷ ف: الصغير.

¹⁰³⁸ ك: وقال.

¹⁰³⁹ ك: يضمن.

¹⁰⁴⁰ ك - وقال مولانا: هذا إذا قدر الثمن، أما إذا لم يقدر الثمن لا يضمن؛ لأنه في المقبوض على سوم الشراء إذا لم يقدر الثمن روايتان، في رواية يضمن، والصحيح أنَّه لا يضمن.

¹⁰⁴¹ ك: أن أن.

¹⁰⁴² ك: إذا.

¹⁰⁴³ ج - سئل.

¹⁰⁴⁴ ج - من.

¹⁰⁴⁵ ك: أنعم أنعم.

¹⁰⁴⁶ ك - عليه.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "وسئل عن الوكيل بالشراء إذا أخذ السلعة على وجه سوم الشراء وأراه الموكل فلم يرض به فهلك عند الوكيل¹⁰⁴⁷، قال: يضمن الوكيل قيمتها ولا يرجع على الموكل، إلا إذا أمره بالأخذ على وجه سوم¹⁰⁴⁸ الشراء. فقليل له الأمر بالشراء لا يقتضي¹⁰⁴⁹ الأخذ على وجه سوم¹⁰⁵⁰ الشراء؟¹⁰⁵¹ قال: لا".

وفي فتاوى ما وراء النهر: "سئل عمّن دفع السلعة إلى منادٍ لينادي عليها فيبيعها، فطوب منه بدراهم معلومة، فوضعه عند الذي يطلبه، فقال الذي وضعت عنده ضاعت مئّي أو وقعت من يدي، قال: لزمه قيمته¹⁰⁵² لا ثمنه، ولا يلزم المنادي شيء".

1.5. الباب الخامس من القسم الثاني: 1053 في التصرفات المتعلقة بغير العاقد.

في تصرفات الأب والوصي في مال الصغير، في التصرفات في مال الغير بحكم الوكالة، و¹⁰⁵⁴الفضولي في العبد المأذون.

1.5.1. الفصل الأول: في البياعات من الأب والوصي والأم للصغير

وفي الفتاوى: "وسئل أبو نصر عن امرأة اشترت ضيعة لولدها الصغير من مالها، قال: يستحسن أن يجوز على الصبي. فقال¹⁰⁵⁵ الشراء يكون للأم أم للولد؟ قال: يكون للأم فيها¹⁰⁵⁶ صلة، وليس لها أن تمنع من دفع الضيعة إليه".

¹⁰⁴⁷ ك: الموكل.

¹⁰⁴⁸ ك: السوم.

¹⁰⁴⁹ في نسخة ج أعاد تكرار "فقليل له الأمر بالشراء لا يقتضي".

¹⁰⁵⁰ ف - سوم.

¹⁰⁵¹ في نسخة ك تكررت عبارة "فقليل له الأمر بالشراء لا يقتضي".

¹⁰⁵² ك - قيمته. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁰⁵³ ك - القسم الثاني.

¹⁰⁵⁴ ك: قول.

¹⁰⁵⁵ ك: فقليل.

¹⁰⁵⁶ ك - فيها.

وسئل أبو بكر عمّن باع ضبيعة / [ج203] لابنه الصغير، قال: إن¹⁰⁵⁷ كان الأب¹⁰⁵⁸ رجلاً مستوراً محموداً عند الناس فبيعه جائز، وليس للابن إذا أدرك أن يبطل بيعه، ولكن يطلب الثمن من أبيه، فإن قال ضاع أو أنفقت عليك فالقول للأب، وإن كان الأب فاسقاً لا يجوز بيعه.

وسئل أبو القاسم عن امرأة اشترت شيئاً لولدها الصغير على أن لا ترجع عليه بالثمن، جاز استحساناً، ويكون كالهبة منها إياه. وسئل أبو نصر عن صبي¹⁰⁵⁹ يقول أنا مدرك، فباع واشترى ثم قال أنا غير مدرك، قال: إن بلغ وقتاً يدرك مثله في مثل ذلك الوقت نفذ عليه قوله في الإدراك، ثم لا يقبل منه جوده بعد ذلك.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "وإذا باع الأب أو الوصي شيئاً من عقار من¹⁰⁶⁰ الصغير فرأى القاضي نقض البيع أصلح للصغير، كان له نقضه. ذكر في كتاب المأنون في أوله ما يدل عليه، قال أبو الليث الكبير: في الصبي¹⁰⁶¹ لو باع أو اشترى فأدرك فأجاز، جاز، ولو طلق أو أعتق في حال صباه ثم أجاز، لا يجوز؛ لما عرف أن البيع والشراء له مجيز في الجملة وهو الأب أو الوصي فيوقف، ولا كذلك الباقي".

وفي فتاوى النسفي: "وسئل عن امرأة باعت دار ولديها الصغيرين¹⁰⁶² وليست¹⁰⁶³ بوصية، وذلك بغير أمر القاضي، هل للولدين إبطال ذلك؟ وقد أجاب بعض الأئمة بنعم، فقال: لهما ذلك، إلا إن¹⁰⁶⁴ كبرا، وإلا فلا. وسئل عن وصي باع عقاراً لصغير¹⁰⁶⁵ وفي بيعه مصلحة غير أن بيعه على قصد أن ينفق ثمنه عليه، فقال: البيع جائز، وهو له ضامن. وسئل عن ضياع لليتيم استولى عليها متغلب وأعادها¹⁰⁶⁶ الوصي إلى يده غير أنه لا حجة في يده أنه ملك هذا اليتيم

¹⁰⁵⁷ ك+ف: إذا.

¹⁰⁵⁸ ف- الأب. صح هامش ف.

¹⁰⁵⁹ ك- وسئل أبو نصر عن. بسب عطب في المخطوط.

¹⁰⁶⁰ ك- من.

¹⁰⁶¹ ك- في الصبي.

¹⁰⁶² ك: ولدها الصغير.

¹⁰⁶³ ك+ف+هي.

¹⁰⁶⁴ ج+ش: إلا إذا.

¹⁰⁶⁵ ك: الصغير.

¹⁰⁶⁶ ف: وأعادها.

ويخاف احتجاج¹⁰⁶⁷ المتغلب بظاهر يده لأَنَّهُ كان في يده غصباً، هل له أن يبيع هذا العقار ويأخذ ثمنه لأجل الصغير بئس مثله لليتيم حاجة إلى بيعه أو لا¹⁰⁶⁸؟ قال: نعم إذا كان وصي الأب أو بدرجته، لعموم ولايته".
وفي فتاوى ما وراء النهر: "وسئل/[ك89] محمد بن الفضل عن امرأة باعت متاع زوجها بعد موته، وزعمت أَنَّها وصيَّة، ولزوجها يتامى، ثمَّ أقرَّت بعد مدة أَنَّها لم تكن وصيَّة، قال: بيعها موقوف إلى¹⁰⁶⁹ إدراك الصغار، إنَّ صدَّقوها جاز، وإنَّ كدَّبوها بطل البيع.

وإنَّ سَرَقَ¹⁰⁷⁰ المشتري الأرض المشتراة أله أن يرجع على هذه المرأة؟ قال: لا".

1.5.2. الفصل الثاني: في تصرفات الوكيل الفضولي.

وفي الفتاوى: "وسئل علي بن أحمد عمَّن دفع بضاعة إلى آخر ليبيعهها في بلد آخر بغير أجر، فحمل وباع وجعل الدراهم في بردعة حماره لخوف الطريق، فنزل بها طامع القافلة¹⁰⁷¹ فسرق الحمار¹⁰⁷² مع الدراهم، قال: لا ضمان عليه. وسئل خلف أو شدَّاد عمَّن في يده ثوب، فقال وكلَّني صاحب¹⁰⁷³ الثوب ببيعه بعشرة وأنَّ لا أنقص منه، ثمَّ باعه بتسعة، قال: إنَّ وقع في قلب¹⁰⁷⁴ المشتري أَنَّهُ إنَّما قال ذلك لترويجه بعشرة، يسعه أن يشتريه بتسعة منه".

وسئل أبو جعفر عمَّن دفع إلى آخر بغيراً وأمره أن يكرهه ويشتري له بالكراء شيئاً فعَمِيَ البعير في يده فباعه وأخذ الثمن فهلك الثمن في الطريق، قال: إنَّ باعه في موضع لا قاضي فيه لا ضمان عليه في شيء، وإنَّ أمكنه مرافعة الأمر إلى القاضي ولم يفعل وكان يستطيع إمساكه وردَّه على صاحبه/[ف134] يضمن قيمته.
وسئل أبو القاسم عمَّن باع ثوب غيره بغير أمره فقبضه المشتري فأجاز صاحبه البيع، قال: جاز، ولو قطعه ثمَّ خاطه ثمَّ أجاز البيع لم يجز¹⁰⁷⁵.

¹⁰⁶⁷ ك: إن احتج.

¹⁰⁶⁸ ك – أن يبيع هذا العقار ويأخذ ثمنه لأجل الصغير بئس مثله لليتيم حاجة إلى بيعه.

¹⁰⁶⁹ ك: على.

¹⁰⁷⁰ سرقن: السرَّقين والسرَّقين: مَا تُدْمَلُ بِهِ الْأَرْضُ، وَقَدْ سَرَقَهَا. التَّهْذِيبُ: السرَّقين مُعَرَّبٌ، ويقال سرَّجين. محمد ابن منظور، لسان العرب، ط: الثانية، 1414، دار صادر، بيروت، مادة سرقن، 208/13.

¹⁰⁷¹ ك – فنزل بها طامع القافلة. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁰⁷² ج+ف: الدابة.

¹⁰⁷³ ك – عمَّن في يده ثوب فقال ولكني صاحب. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁰⁷⁴ ك – في قلب. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁰⁷⁵ ف: لا يجوز.

وسئل أبو نصر / [ج204] عَمَّنْ باع متاع غيره بغير أمره ثُمَّ ماتَ العاقدُ ثُمَّ أجازَ صاحب المتاع البيع، قال: لا يجوز، بخلاف النكاح، زَوَّج الأب ابنته بغير رضاها، ثُمَّ مات الأب ثُمَّ¹⁰⁷⁶ أجازت أو¹⁰⁷⁷ زَوَّج ابنه فأجاز، جاز. قال الفقيه: هذا غير¹⁰⁷⁸ موافق لما قال الطحاوي لا تجوز الإجازة في البيع إلا بقيام أربعة أشياء: المالك والبائع والمشتري¹⁰⁷⁹ والمبيع، وإن فات واحد من الأربعة¹⁰⁸⁰ لَمْ تجز الإجازة¹⁰⁸¹.

وسئل أبو بكر عن غاصب باع عبداً لغيره بغرض بعينه¹⁰⁸² فقبض الغرض¹⁰⁸³ فهلك عنده ثُمَّ أجاز المالك البيع، لم يجز، ولو كان الثمن دراهم فهلك عنده ثُمَّ أجاز¹⁰⁸⁴ المولى، جاز.

وسئل أبو نصر عَمَّنْ دفع إلى آخر عشرة يشتري له ثوباً سَمَّاهُ فَأَنفق الوكيل العشرة ثُمَّ اشترى ثوباً له من عنده، قال أبو يوسف - رحمه الله - يكون للأمر، وقال محمد - رحمه الله - لا يجوز إلا أَنْ تكون العشرة قائمة، قال الفقيه: ذكر هذه المسألة في كتاب البيوع أَنَّ الوكالة قد بطلت من غير ذكر خلاف، وما روي عن أبي يوسف - رحمه الله - أَنَّهُ يجوز¹⁰⁸⁵ قال لأنَّ المثل يقوم مقامه إذا استهلك الدراهم غيره، فلم تبطل وكالته. وفي فتاوى ابن الفضل عَمَّنْ غاب وأمر تلميذه أَنْ يبيع الأمتعة ويسلِّم ثمنها إلى فلان فباع وأمسك الثمن عنده حتى هلك، قال: "لا يضمن بتأخير الأداء. وسئل عَمَّنْ أمر غيره بأنْ يبيع أرضه بغير الأشجار التي فيها فباع الوكيل الأرض بأشجارها، قال: القول للموكل أَنَّهُ¹⁰⁸⁶ لم يأمره ببيع الأشجار، والمشتري يأخذ الأرض بحصتها من الثمن، وكذا البناء في هذا الحكم".

وفي فتاوى النسفي: "عن ظالم أخذ الثوب من دار رجل وذهب به وعجز عن استرداده، فقال له آخر بعه مني حتى أسترده منه، فباعه بثمان معلوم، فطلب هذا الرجل من الظالم أَنَّهُ ثوبه فكذَّبه، فحلف بطلاق امرأته ثلاثاً أَنَّهُ ثوبه، هل

¹⁰⁷⁶ ك - ثم.

¹⁰⁷⁷ ف: و.

¹⁰⁷⁸ - غير، صح هامش ج.

¹⁰⁷⁹ ك - المشتري. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁰⁸⁰ ك: من الأربعة واحد.

¹⁰⁸¹ ك: لا تجوز.

¹⁰⁸² ك - غاصب باع عبداً لغيره بغرض بعينه. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁰⁸³ ف+ك+ج - فقبض الغرض.

¹⁰⁸⁴ ك - عنده ثم أجاز المولى. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁰⁸⁵ ج+ف: يجوز أَنَّهُ. ك: أَنَّهُ يجوز.

¹⁰⁸⁶ ف: إن.

يحدث هذا الحالف؟ قال: لَمَّا اشتراه صحيحاً لا يحدث؛ لأنَّ شراء المغصوب صحيح. كذا ذكره الكرخي.¹⁰⁸⁷ غير أنَّ البائع متى عجز عن التسليم فللمشتري حقّ الفسخ، لكن هنا لَمَّا علم المشتري أنَّ المبيع¹⁰⁸⁸ مغصوب وجب أن لا يكون له حقّ الفسخ، كمن اشترى المرهون و¹⁰⁸⁹المستأجر كان له الخيار، فإن شاء تربّص إلى وقت الفكّك وانقضاء مدة الإجارة وإن شاء فسخ البيع، وإذا علم عند الشراء أنَّه مرهون أو مستأجر فليس¹⁰⁹⁰ له أن يفسخ؛ لسبق رضاه. وكذا روي عن أبي يوسف — رحمه الله — قال كذا تلقيناه¹⁰⁹¹ في نكت الأصل".

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عمّن دفع إلى آخر سلعة ليبيعهها في بلد آخر، فحملها وباعها وأنقذ¹⁰⁹² بعض ثمنها وعاد، قال: لا يجبر على العود، لكن يجبر على¹⁰⁹³ أن يوكل رب المال إما بشهود أو بكتاب القاضي¹⁰⁹⁴ حتى يقبض الباقي".

وسئل أبو القاسم عن¹⁰⁹⁵ امرأة أمرت زوجها بأن يبيع جاريته ويشترى بها أخرى، ففعل ثمّ زعم أنَّه اشتراها لنفسه¹⁰⁹⁶ وجعلت ثمن جاريته ديناً على نفسي، قال: الجارية لها، ولا يصدّق الزوج أنَّه اشتراها لنفسه، وكذا لو قال لها هذه الجارية التي أمرتي بشرائها والجارية لها في الحكم، ولا يسمع كلامه.

1.5.3. الفصل الثالث: فيما يتعلق بالعبد المأذون.

¹⁰⁸⁷ وفي هامش ش: قال مولانا: هذا إذا كان المغصوب منه بيتة أو كان الغاصب مقراً، أما إذا كان جاحداً أو لا بينة له حدث؛ لأنّه لا يصح البيع.

¹⁰⁸⁸ ف+ك+ج: البيع.

¹⁰⁸⁹ ف: أو.

¹⁰⁹⁰ ك: ليس.

¹⁰⁹¹ ك: المنتقة.

¹⁰⁹² ف: ونقد.

¹⁰⁹³ ف — العود ولكن يجبر على . صح هامش ف.

¹⁰⁹⁴ ك — القاضي. بسبب طمس في المخطوط.

¹⁰⁹⁵ ج+ش — عن.

¹⁰⁹⁶ ك: لنفسه.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو نصر عمّن باع عبداً مأذوناً فكتب صكاً أنّه ليس له على عبده شيء، فتبين بعد ذلك أنّه كان باع من مال المولى،¹⁰⁹⁷ قال¹⁰⁹⁸: قوله ليس على عبده شيء فهو كذلك، إذ لا يكون/[ش94] لأحد على عبده شيء، ولكن إذا مد يده إلى مال¹⁰⁹⁹ مولاه فالمولى أحقّ بماله حيثما وجده/[ج205]".

وسئل أبو بكر عن عبد مأذون اشترى ابنه ثمّ أذن له¹¹⁰⁰ في التجارة، قال: جاز؛ لأنّه لا يجوز له أن يبيعه، ولو ولد له ولد من جارية له لا يجوز بيعه ولا إذهنه¹¹⁰¹؛ لأنّه لم يكن ممن يجري عليه أمره¹¹⁰² قط، ولا يشبه الولد المشتري. خلف قال: سألت أسد بن عمرو عمّن قال لعبده لا أنهاك عن التجارة، هل يكون هذا إنذاً؟ أو قال لرجل لا أنهاك عن طلاق امرأتي وطلق، ثمّ قال لا أرضى، قال: لا يجوز. وقال الحسن مثل ذلك. قال الفقيه: وعلى قياس قول علمائنا - رحمهم الله- ينبغي أن يصير العبد مأذوناً، ولا يصير الرجل وكيلاً¹¹⁰³ بالطلاق¹¹⁰⁴، وبه نأخذ.

¹⁰⁹⁷ ك - المولى. بسبب عطب في المخطوط

¹⁰⁹⁸ ف- قال. صح هامش ف.

¹⁰⁹⁹ ك - مال. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁰⁰ ك - له. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁰¹ ف: أجره.

¹¹⁰² ج: أجره.

¹¹⁰³ ك - ولا يصير الرجل وكيلاً. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁰⁴ ف: به.

1.6. الباب السادس من القسم الثاني: في المسائل المتعلقة بالخيارات.

في خيار الشرط، في خيار الرؤية، في خيار العيب.

1.6.1. الفصل الأول: في خيار الشرط¹¹⁰⁵.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عمّن باع عبداً على أنّه بالخيار¹¹⁰⁶ على أنّ له أن يعلّله ويستخدمه، قال: يجوز، وهو على خياره. قيل¹¹⁰⁷ ولو باع كرمًا على أن يأكل من ثمره؟ قال: لا يجوز؛ لأنّ الثمر يصير له حصة من الثمن".

نصير عن الحسن فيمن باع ثوباً على أنّه بالخيار ثلاثة أيام، قال لما تقاضى المشتري بالثمن أو أخذه قبل أن يتفرقا فهو على خياره، وإن تقاضاه¹¹⁰⁹ وأخذ بعد الافتراق فهذا رضى بالبيع، وإن كان أخذ الثمن حين باع ثم أكل الثمن فهو¹¹¹⁰ خياره، وإن أبرأه من الثمن فالبيع تام وسقط خياره.

وفي كتاب الصلح من الفتاوى: "روى أبو يوسف عن أبي حنيفة -رضي الله عنهما- فيمن اشترى بقرّة أو شاة على أنّه بالخيار فحلب لبنها، قال: قد انقطع خياره. قال أبو يوسف -رحمه الله-: هو على خياره حتى يشرب من¹¹¹¹ اللبن أو يستهلكه".

وعن أبي بكر أنّه قال فيمن اشترى جارية على أنّه بالخيار ثلاثة أيام ثمّ أنّه دعاها إلى فراشه، لا يبطل خياره، وكذا لو كان الخيار للبائع، ألا ترى إنّ رَوَجَ المشتري الجارية المشتراة من غيره لا يكون قبضاً؛ لأنّ البائع بالبيع قد أباح للمشتري وطأها، ثمّ لم يصّر المشتري قابضاً بتلك الإباحة، كذا المشتري إذا أباح لغيره/[ف135]. وسئل عمّن اشترى عبداً على أنّ المشتري بالخيار ثلاثة أيام، فليس للبائع/[ك90] مطالبة الثمن ما لم يمض مدة الخيار¹¹¹².

¹¹⁰⁵ خيار الشرط هو: أن يكون لأحد العاقلين أو لكليهما أو لغيرهما الحق في فسخ العقد أو إمضائه خلال مدة معلومة، كأن يقول المشتري للبائع: اشتريت منك هذا الشيء على أني بالخيار مدة يوم أو ثلاثة أيام. ينظر وهبة الزحيلي، الفقه الإسلامي وأدلته، ط 4، (مشق، دار الفكر)، 3109/4.

¹¹⁰⁶ ك- بالخيار. صح هامش ك.

¹¹⁰⁷ ف+له.

¹¹⁰⁸ ج+ف - قال.

¹¹⁰⁹ ف - أو أخذه قبل أن يتفرقا فهو على خياره وإن تقاضاه.

¹¹¹⁰ ف+على.

¹¹¹¹ ك - من.

¹¹¹² ك: الثلاث.

وسئل عمّن اشترى كتاباً على أنّه بالخيار ثلاثة أيام ثم أنّه انتسخ منه نفسه، لا يبطل خياره، كالنسخ إذا نظر في نقوش الديباج لا يبطل خياره، ألا ترى أنّ من انتسخ من كتاب مبسوط ولم يرفعه لا يصير غاصباً وإنّ قلب أوارقه. قيل له لو درس منه ولم يكتب؟ قال: يبطل خياره؛ لأنّ شراء الكتاب للدراسة يكون لا للانتساخ، وكذا لو انتسخ لغيره لا يبطل أيضاً. قال مولانا: لا يسقط الخيار فيهما؛ لأنّ الانتساخ والدراسة تصرف لا يختص بالملك.¹¹¹³ قال الفقيه: ولو قيل يبطل الخيار بالانتساخ والدراسة كان محتملاً؛ لأنّ في الدراسة امتحاناً ينظر إلى صحته، فصار¹¹¹⁴ كاستخدام العبد، وفي الكتابة¹¹¹⁵ استعمال، وبه نأخذ.

وعن نصير عن الحسن أنّه قال: لو قال البائع للمشتري بعد¹¹¹⁶ أيام أنت بالخيار في هذا البيع، قال: له الخيار ما دام في المجلس؛ لأنّ قوله لك الخيار بمنزلة قوله لك الإقالة، وكذا لو قال أنت بالخيار ثلاثة أيام، فله الخيار في المجلس. وقال محمد – رحمه الله تعالى – له خيار ثلاثة أيام على ما سمى، وبه نأخذ. قال مولانا: إذا قال بعد العقد بأيام لك الخيار لا يصح؛ لأنّه لو قال في نفس العقد على أنّ لك الخيار لا يجوز؛ لأنّه أثبت الخيار ولم يؤقّت،/[ج206] فيكون باطلاً، فهنا أولى¹¹¹⁷.

وفي الجامع الأصغر: "سئل نصير عمّن باع عيناً على أنّ المشتري بالخيار ثلاثة أيام وغاب البائع ليعجز المشتري عن الرد، قال: يُنصّب القاضي¹¹¹⁸ خصماً عن البائع ليرد المشتري عليه؛ دفعاً لاحتياله. وقال محمد بن سلمة¹¹¹⁹: لا يفعل القاضي ذلك، ولزم المشتري البيع؛ لأنّ إقدامه على هذا العقد مع احتمال أنّ البائع قد يفعل ذلك¹¹²⁰ كان رضى منه بالضرر على نفسه، فلا ينظر له".

¹¹¹³ ك – قال مولانا: لا يسقط الخيار فيهما؛ لأنّ الانتساخ والدراسة تصرف لا يختص بالملك.

¹¹¹⁴ ك – ينظر إلى صحته فصار. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹¹⁵ ج: الكتاب.

¹¹¹⁶ ك – لو قال البائع للمشتري بعد. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹¹⁷ ك – قال مولانا: إذا قال بعد العقد بأيام لك الخيار لا يصح؛ لأنه لو قال في نفس العقد على أنّ لك الخيار لا يجوز، لأنه أثبت الخيار ولم يؤقّت، فيكون باطلاً، فهنا أولى.

¹¹¹⁸ ك – القاضي.

¹¹¹⁹ ك – سلمه. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹²⁰ ك – يفعل ذلك. بسبب عطب في المخطوط.

وفي كتاب الأجناس: "لو قال أبطلت خيار الشرط، يبطل¹¹²¹، ولو قال أبطلت خيار الرؤية، لا يبطل¹¹²². قال أبو يوسف¹¹²³ -رحمه الله تعالى-: لا خيار؛ لأنَّ خيار الشرط ثبت بكلامهم،¹¹²⁴ فبطل بكلام، ولا كذلك خيار الرؤية".

فسخ البائع العقد في مدة الخيار عند غيبة المشتري، قال أبو حنيفة ومحمد¹¹²⁵ -رضي الله عنهما-: إن علم المشتري في مدة الخيار صح، وإن لم يعلم حتى مضى مدة الخيار جاز العقد، وكذا¹¹²⁶ لو أجاز بعد فسخه قبل أن يعلم المشتري حتى مضت المدة بعد البيع يفسد البيع ويبطل فسخه. وقال أبو يوسف -رحمه الله تعالى-: صح فسخه على المشتري أولاً، ولا تجوز إجازته بعد ذلك، ولو أجاز بغير حضرته جاز إجماعاً، وأحد الشريكين متى فسخ بغير محضر من صاحبه لا يصح إجماعاً.

نهى ربُّ المال المضارب عن التصرف بغير حضرته،¹¹²⁷ لا يصح. والموكل لو عزل وكيله بغير حضرته، لا يصح إجماعاً. ولو فسخ المشتري بغير¹¹²⁸ محضر من البائع، صح¹¹²⁹ عند أبي يوسف -رحمه الله تعالى- ولا يصح عندهما.

1121 ك - يبطل. بسبب عطب في المخطوط.

1122 ك: كذلك خيار الرؤية.

1123 في نسخة ك هناك تداخل في الكتابة، فقد أسقط الناسخ " الشرط يبطل، ولو قال أبطلت خيار الرؤية لا يبطل، قال أبو يوسف: لا خيار لأنَّ خيار الشرط ثبت" من المخطوط.

1124 ك - ثبت بكلامهم. بسبب عطب في المخطوط.

1125 ك - محمد.

1126 ك: وكذلك.

1127 ك - المضارب عن التصرف بغير حضرته. بسبب عطب في المخطوط.

1128 ف - حضرته لا يصح إجماعاً. ولو فسخ المشتري بغير. صح هامش ف.

1129 ك - المشتري بغير محضر من البائع صح. بسبب عطب في المخطوط.

1.6.2. الفصل الثاني: في خيار الرؤية¹¹³⁰ وما يتصل به.

وفي الفتاوى: "عن أبي يوسف عن أبي حنيفة -رضي الله عنهما- أنه قال فيمن اشترى بقرة أو شاة فاحتلب لبنها، قد انقطع خياره. وقال أبو يوسف -رحمه الله تعالى-: لا ينقطع خياره¹¹³¹ ما لم يستهلك اللبن أو يشربه. وعن نصير عن الحسن فيمن باع عبداً أو جارية فرأى حلقه، لا يبطل خياره ما لم ينظر إلى الوجه¹¹³². وعن نصير فيمن حسن¹¹³³ المشتري في سواد الليل وهو أعمى، لم يبطل خيار رؤيته".

وسئل أبو بكر عن¹¹³⁴ مشتري¹¹³⁵ اشترى أرضاً وله أكار¹¹³⁶ فزرعها ثم رآها المشتري، قال: ليس له ردها بخيار الرؤية؛ لأنَّ فعل الأكار برضاه بمنزلة فعله¹¹³⁷.

وفي الأصل¹¹³⁸ أنَّ رؤية الوكيل بالشراء أو بالرؤية كروية المؤكِّل إجماعاً، ورؤية الوكيل بالقبض كذلك عند أبي حنيفة -رحمه الله-، وعندهما: لا يكون، ورؤية الرسول بالشراء أو بالقبض لا يكون كروية المرسل¹¹³⁹ إجماعاً. والرد قبل القبض وبعده بالرؤية فسخ لا حاجة فيه إلى القضاء والرضا، ويشترط حضرة البائع عند¹¹⁴⁰ الرد عند أبي حنيفة ومحمد -رضي الله عنهما-، وقال أبو يوسف¹¹⁴¹ -رحمه الله- لا يشترط.

¹¹³⁰ خيار الرؤية، هو: أن يكون للمشتري الحق في إمضاء العقد أو فسخه عند رؤية المعقود عليه، إذا لم يكن رآه عند إنشاء العقد أو قبله بوقت لا يتغير فيه عادة. ينظر: الزحيلي، الفقه الإسلامي وأدلته، 4/3123.

¹¹³¹ ك - خياره.

¹¹³² ج - فيمن باع عبداً أو جارية فرأى حلقه لا يبطل خياره ما لم ينظر إلى الوجه.

¹¹³³ ف - حسن.

¹¹³⁴ ف: عمن.

¹¹³⁵ ف - مشتري.

¹¹³⁶ الأكار، هو: الزَّرَاع. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 6/10.

¹¹³⁷ ك - برضاه بمنزل فعله. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹³⁸ ك - وفي الأصل. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹³⁹ ك: الموكل.

¹¹⁴⁰ ك - عند. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁴¹ ف - أبو يوسف. صح هامش ف.

وفي الفتاوى¹¹⁴²: "وسئل أبو بكر عمّن اشترى لبناً على أن يحمله البائع إلى منزل المشتري، فحمّله ولم¹¹⁴³ يكن رآه، فلمّا رآه لم يرض به، قال: إن كان الشراء بالفارسية فلا فرق بين لفظ¹¹⁴⁴ الحمل والإيفاء، فيجوز البيع، وله أن يردّه إذا رآه على البائع". قال الفقيه: ليس له أن يردّه بعدما حمّله إليه عندي، ورؤية الأعمى أن يحسّه عند أبي حنيفة – رحمه الله تعالى-. وقال الحسن: عندي أن يوكل وكيلاً ينظر إليه. وقال محمد – رحمه الله – في الثياب اللمس والصفة، وفي الأدهان الشم، وفي الثمر الصفة والذوق، فإذا وجد من الأعمى¹¹⁴⁵ هذه الأشياء بطل خيار رؤيته.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "عمّن باع داراً من آخر ببلدة أخرى ولم يسلم إليه إلا باللفظ، ثمّ امتنع المشتري من¹¹⁴⁶ أداء الثمن لعدم التسليم وعدم رؤيته، قال: له رد الدار بخيار الرؤية، وإن لم يرد يؤمر البائع أن يخرج مع المشتري¹¹⁴⁷ هذا أو يبعث معه وكيلاً إلى ذلك البلد فيقبض الثمن ويسلم إليه الدار. قال وروى¹¹⁴⁸ أصحاب الإماء¹¹⁴⁹ عن أبي يوسف¹¹⁵⁰ – رحمه الله تعالى – أن من اشترى /ج207[أرضاً مستأجرة وعلم به لا خيار له في نقض البيع، كمن اشترى أمة ذات زوج وهو يعلم به. قال: وظاهر الرواية يخالف هذا؛ لأنّ تسليم الأمة التي ذات زوج غير مُتَعَدِّر، بخلاف هذه الأرض".

وسئل عمّن اشترى داراً قد رآها قبل الشراء بسنة ثمّ رآها بعد الشراء، قال: إذا طالّت مدته¹¹⁵¹ /ف136[فله خيار الرؤية، وقيل لا خيار له وإن طالّت المدة.

¹¹⁴² ج – وفي الفتاوى.

¹¹⁴³ ك: فلم. ف+ الموكل.

¹¹⁴⁴ ك – لفظ.

¹¹⁴⁵ ف – من الأعمى.

¹¹⁴⁶ ك+ف: عن.

¹¹⁴⁷ ك – وإن لم يرد يؤمر البائع مع. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁴⁸ ك – ويسلم إليه الدار، قال وروى. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁴⁹ هم التلاميذ الذي نقلوا الفتاوى عن أبي يوسف كتابة في مجلسه.

¹¹⁵⁰ ك – عن أبي يوسف.

¹¹⁵¹ ك+ف: رؤيته.

وفي فتاوى النسفي: "عمّن اشترى مكاعب¹¹⁵²، وقد ربط وجوه المكاعب، وقد نظر المشتري إلى ظهورها -يعني إلى الصرم-، قال: له الرد بخيار الرؤية، ولو نظر¹¹⁵³ إلى ظهورها ثمّ بعد الشراء¹¹⁵⁴ إلى وجوهها ويريد الرد له ذلك".



¹¹⁵² المكعب: الموشى من البرود والأثواب. ابن عابدين، حاشية ابن عابدين، 110/3.

¹¹⁵³ ف + قبل الشراء.

¹¹⁵⁴ ك - بعد الشراء. بسبب عطب في المخطوط

1.6.3. الفصل الثالث: في خيار العيب¹¹⁵⁵ وما يتصل به¹¹⁵⁶.

وفي الفتاوى¹¹⁵⁷: "وسئل عمّن اشترى ثوباً فوجده نجساً، قال: إذا¹¹⁵⁸ كان محشواً أو جلدأ فله الرد وإلا فلا¹¹⁵⁹".

قال الفقيه: فيما يكون في غسله نقصان في الثوب له الرد وإن لم يكن محشواً. اشترى جارية لها¹¹⁶⁰ لبن فأرضعت صبيّاً له ثمّ وجد بها عيباً، له أن يردها؛ لأنّ إرضاعها نوع استخدام، ولبنها ليس بمال، بخلاف الشاة والبقرة؛ لأنّ لبنها مال. وسئل أبو القاسم عمّن اشترى بقرة نحاس فنظر إليها وكسر طرفها فخرج منها¹¹⁶¹ حجر، قال: إن خرج منها مثل ما لا¹¹⁶² يخرج من النحاس نقص عنه من الثمن بحساب ذلك، إلا أن يسأل البائع أن يستردها،¹¹⁶³ ويرد كل الثمن. وسئل¹¹⁶⁴ أبو جعفر عمّن اشترى خمسمائة قفيز حنطة، فخرج منها مائة قفيز كشعير وتراب¹¹⁶⁵، قال: له ردها إن كان يقدر أن يرد بذلك الكيل، وإن انتقصت بالتفتية حتى لا يقدر على ردها¹¹⁶⁶ بذلك الكيل فللمشتري أن يمنع من الثمن حصة النقصان بالعيب، إلا أن يرضى البائع أن يأخذها¹¹⁶⁷ كذلك.

¹¹⁵⁵ خيار العيب هو: أن يكون لأحد العاقدين الحق في فسخ العقد أو إمضائه إذا وجد عيب في أحد البديلين، ولم يكن صاحبه عالماً به وقت العقد. فسبب هذا الخيار: هو ظهور عيب في المعقود عليه أو في بدله بنقص قيمته أو بخل بالغرض المقصود منه، ولم يكن صاحبه مطلعاً على العيب عند التعاقد، فسمي خيار العيب، الزحيلي، الفقه الإسلامي وأدلته، 4/3116.

¹¹⁵⁶ ك - به. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁵⁷ ك - وفي الفتاوى. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁵⁸ ك-ف: إن.

¹¹⁵⁹ ك - وإلا فلا.

¹¹⁶⁰ ك - جارية لها. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁶¹ ك - منها.

¹¹⁶² ج+ك - لا. ف+لا.

¹¹⁶³ ك - أن يسأل البائع أن يستردها و. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁶⁴ ف- وسئل. صح هامش ف.

¹¹⁶⁵ ك - مائة قفيز كشعير وتراب. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁶⁶ ك - على ردها. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁶⁷ ك - أني يأخذها. بسبب عطب في المخطوط.

وعن الحسن فيمن اشترى جارية فولدت في يد البائع ثم قبضها فوجد بها عيباً، قال¹¹⁶⁸ أبو حنيفة- رحمه الله - يردّها بحصتها من الثمن¹¹⁶⁹، وقال أبو يوسف - رحمه الله- لا يرد، ويرجع بنقصان/[ش95] العيب، وبه قال الحسن. قال الفقيه و¹¹⁷⁰ في الجامع الكبير: له¹¹⁷¹ أن يردّها بحصتها من الثمن. ولم يذكر فيها خلافاً. ولو أنّها ولدت في يد البائع ثم وجد عيباً قبل¹¹⁷² أن يقبض، إن شاء أخذهما وإن شاء تركهما، في قول أبي حنيفة وأبي يوسف - رضي الله عنهما-،¹¹⁷³ وليس عند زفر - رحمه الله-، كمن اشترى جاريّتين ثم علّم قبل القبض أن بأحدهما¹¹⁷⁴ عيباً، له أن يرد المعيبة خاصة.

وفي كتاب الصلح منه: "اشترى جارية ولها قرحة، فنظر إليها ولم يعلم أن ذلك عيب وقبضها على ذلك، ثم علم أن بها¹¹⁷⁵ عيباً¹¹⁷⁶، قال محمد بن سلمة: له أن يردّها لذلك¹¹⁷⁷".

وعن الحسن فيمن اشترى داراً ثم باع بعضها ثم وجد بها عيباً، قال أبو حنيفة وأبو يوسف - رحمهما الله تعالى-¹¹⁷⁸ لا يرجع بشيء ولا يرد، وقال زفر - رحمه الله تعالى- يرجع بحصة ما بقي عنده من العيب. وجد بالمشتري عيباً قبل القبض، قال أبو بكر: إن قال للبائع قد رددته عليك/[ك91] انتقض البيع قبل البائع أو لا، ولو قال بغير محضر البائع ذلك ينبغي أن لا يجوز في قول أبي حنيفة ومحمد - رضي الله تعالى عنهما-، ويجوز في قياس قول أبي يوسف - رحمه الله تعالى-، وهذا كاختلافهم في خيار الشرط وخيار الرؤية.

¹¹⁶⁸ ك - عيباً قال. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁶⁹ ك - يردّها بحصتها من الثمن. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁷⁰ ج+ك+ش-و.

¹¹⁷¹ ك - قال الفقيه في الجامع الكبير له. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁷² ك - عيباً قبل. بسبب عطب في المخطوط.

¹¹⁷³ ف+وزفر. وهذا خطأ.

¹¹⁷⁴ ف: يأخذ بهما.

¹¹⁷⁵ ك: أنّها.

¹¹⁷⁶ ك: عيب.

¹¹⁷⁷ ف: كذلك.

¹¹⁷⁸ ش: رضي الله تعالى عنهما.

وسئل عمّن اشترى خشبة ليتخذها مدقة ففقطعها ليلاً وأقرّ أنّها غير معيبة، ثمّ عقد البيع عليها ثانياً بغير شرط، فلما نظر إليها نهائياً وجدها معيبة، قال: البيع¹¹⁷⁹ الثاني ينقض الأول، وله أن يردّه بالعيب في البيع¹¹⁸⁰ الثاني، ولا عبرة بقوله لا عيب بها إذا ظهر بها عيب علّم أنّه قديم.

وسئل أبو بكر عمّن اشترى برزونا¹¹⁸¹ وكان في إحدى يديها جرحاً قد برئ ونبت الشعر ولم يرد ذلك المشتري ثمّ جاء¹¹⁸² بعد أيام يسيل منه¹¹⁸³ [ج208] القيح،¹¹⁸⁴ قال: إنّ كان مثل هذا العيب لا يحدث في مثل هذه المدة له حقّ الرد، وإنّ كان يحدث فالقول للبائع.

وسئل أبو القاسم عمّن اشترى بطيخة فقطّعها فوجدتها فاسدة، قال: إنّ كان مع فسادها لها قيمة فإنّ قطعها ولم يستهلكها حتى خاصمه يرد البائع حصّة النقصان من الثمن، أو يقبل ويرد جميع الثمن، وإنّ استهلكها أو بعضها بعدما علم لا شيء له على البائع، وإنّ لم يكن لها قيمة مع فسادها رجع على البائع بجميع الثمن.

وسئل أبو بكر عمّن اشترى خلاً فلما صبّ في خابية المشتري ظهر أنّه¹¹⁸⁵ منتن¹¹⁸⁶ لا ينتفع به، قال: هو أمانة في يد¹¹⁸⁷ المشتري فإنّ هلك أو فسد لا ضمان عليه، وإنّ أهرقه المشتري لفساده إنّ كان بحال لا قيمة له وأشهد عليه شاهدين فلا شيء عليه.

1179 ك: بيع.

1180 ف - البيع. صح هامش ف.

1181 برزون هو الخيل التركي. ينظر: عبد الغني الغنمي، اللباب في شرح الكتاب، حققه: محمد عبد الحميد، (لبنان، المكتبة العلمية)، 132/4.

1182 ف - جاء. صح هامش ف.

1183 وفي هامش ج: فرغ في النسخة: من البيع قبيل خيار المغبون، قال: وفي المستزاد إذا اشترى منه عبداً ثمّ أقرّ أنه كان لفلان يوم البيع، وصدقه المقر له وأجاز البيع وأخذ الثمن ثمّ وجد به عيب، لا يرد على البائع؛ لأنّ الإقرار بالملك له يدل على سبق تملك هذه بأدنى برهان يكون فيه، فيجعل كأنه ملكه منه ثمّ أقرّ له بهذا عليه، فيطل حقه في العيب أصلاً، وإنّ كذبه المقر له في الإقرار يردّه بالعيب؛ لأنّه بطل التملك ببطلان منفعته، وكذا لو أقرّ به بعد العلم بالعيب وكذبه فله الرد، ولو تعذر رده ورجع بنقصان العيب ثمّ أقرّ وصدقه المقر له بهذا لم يرجع عليه بما وقع من النقصان؛ لاحتمال التملك قبل الإقرار. انتهى.

1184 ك - منه القيح. بسبب عطب في المخطوط.

1185 ك-ف: أنّها. وهو خطأ.

1186 ك - لا. بسبب عطب في المخطوط.

1187 ك: يدي.

وسئل أبو القاسم عمن اشترى مشجرة فوجد بعض أشجارها¹¹⁸⁸ معيباً، فإن¹¹⁸⁹ كانت متباينة¹¹⁹⁰ فإما¹¹⁹¹ أن يرد الكل أو يأخذ الكل، ليس له رد المعيب خاصة. وسئل عمن اشترى بغيراً على أنه إن وجد به عيباً رده ثم وجد به عيباً فعطب في الطريق عند رده، هلك من مال المشتري، فإن أثبت العيب له أن يرجع بنقصان العيب.

وسئل عمن وجد جملاً اشتراه لا يعتلف وظهر به ريح فوق فانكسر فنحره، قال:¹¹⁹² لمّا ذبحه بعد ما علم¹¹⁹³ بالعيب لا شيء له على البائع. وسئل عمن اشترى بصل الزعفران في الأرض فأخذ المشتري في القلع فوجد في ناحية منها شيئاً كثيراً وفي ناحية وسطاً وفي ناحية لا شيء، ومثل هذا يعدونه عيباً، قال أبو القاسم: إن باع البصل في الأرض كل جريب بكذا يفسد البيع؛ لأنّ المساحة تقع على ما لا يقع عليه البيع، ومتى نبت شيء منه ثمّ باع، قال: إن كان ما نبت منه يفهم به وجوده في الأرض وجوداً يمكن قلعه ويكون له قيمة فالبيع في الجميع جائز، وإذا قلع منه شيئاً، لا خيار له فيما بقي؛ لأنّه لو ترك فسد، ولا يرجع بشيء من الثمن لما وجد بعض الأرض خالياً، وأما إذا كان شيئاً¹¹⁹⁴ منه نابتاً ولا يفهم بنباته وجوده تحت الأرض فالبيع فاسد؛ لأنّه غرر، وكذا إذا لم¹¹⁹⁵ يظهر منه شيء، وإنما يبيع ما غيّبته الأرض. قيل له أريت إن كان القلع في نهار¹¹⁹⁶ لا يفسد؟ قال: لا خيار له/[ف137] أيضاً؛ لأنّ في الإعادة إلى الأرض مؤنة، ولو اشترى هذا البصل أو غيره في الأرض فقلع البائع¹¹⁹⁷ شيئاً من موضع وقال أبيعك على أنه في كل مكان - هكذا في الكثرة - فالبيع فاسد؛ لأنّه يتفاوت.

وفي كتاب الصلح منه: "في رجلين اشترى عبداً، فاستحقّ نصف العبد، لهما الخيار في النصف الآخر، فإن رضي أحدهما سلّم له الرُّبُع برّيع الثمن، ويرد الآخر الرُّبُع برّيع الثمن في قياس قولهما، وفي قياس قول أبي حنيفة¹¹⁹⁸ - رحمه الله تعالى - ليس للآخر أن يردّه".

1188 ك: الأشجار.

1189 ف: وإن.

1190 في نسخة ك: آخر "فإن كانت متباينة".

1191 ك: فله.

1192 ك - فوق فانكسر فنحره قال. بسبب عطب في المخطوط.

1193 ك: علمه.

1194 ك: شيء.

1195 ك - وكذا إذا لم. بسبب عطب في المخطوط.

1196 ف - نهار.

1197 ف - البائع. صح هامش ف.

1198 ك: قوله.

وجد المشتري عبد المشتري أمرداً أو¹¹⁹⁹ ذا لحية قد حلفت¹²⁰⁰ ثم نبت في يد المشتري بعد أيام، قال أبو القاسم: إن علم أنه كان مخلوق اللحية ولم¹²⁰¹ يأت على المبيع وقت يتوهم خروج اللحية في مثل ذلك كان له رده، وإن أتى عليه وقت يتوهم خروج اللحية في تلك المدة والعبد مخلوق فللمشتري أن يثبت كونه مخلوقاً في يد البائع بالبيّنة وإلا استحلّفه. وعن عيسى بن أبان فيمن أراد أن¹²⁰² يرد الجارية المعيبة على البائع وهو يعلم بالعيب، فله أن لا يقبل¹²⁰³ حتى يقضي القاضي عليه¹²⁰⁴ بردها، إذ لو قبلها بغير قضاء لا رد له على بائعها¹²⁰⁵ الأول، وكذا الوصي إذا علم بالدين. وسئل أبو جعفر¹²⁰⁶ عن اشترى دقيقاً فخبز بعضه ثم تبين أن الدقيق¹²⁰⁷ كان مرّاً، قال: له أن يرد ما بقي بحصته من الثمن ويرجع/[ج209] عليه¹²⁰⁸ بنقصان العيب بحصة ما استهلك. قال الفقيه: هذا قول محمد -رحمه الله تعالى- خاصة، وقد ذكرنا¹²⁰⁹ الاختلاف في كتاب العيوب.

وسئل أبو بكر عن اشترى بقرة فإذا البقرة تأخذ بضرعها وتمصّ جميع لبنها، قال: هذا عيب ترد¹²¹⁰ به؛ لأنّها منعت تلك المنفعة عن المشتري. وسئل عن باع خلّاً أو لبناً في خابية فأتى به المشتري في جرة له فوجد فيها فأرةً فاختلفا، فقال: القول للبائع؛ لأنّ المشتري يدعي عليه العيب والبائع ينكر، فالقول¹²¹¹ للمنكر¹²¹² مع يمينه.

¹¹⁹⁹ ف -أو.

¹²⁰⁰ ف: حلق.

¹²⁰¹ ك: لم.

¹²⁰² ك - أراد أن. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁰³ ف - لى البائع وهو يعلم بالعيب، فله أن لا يقبل. صح هامش ف.

¹²⁰⁴ ك - القاضي عليه. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁰⁵ ك: بائعه.

¹²⁰⁶ ك - وسئل أبو جعفر عن. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁰⁷ ف- فخبز بعضه ثم تبين أن الدقيق. صح هامش ف.

¹²⁰⁸ ك - ما بقي بحصته من الثمن ويرجع عليه. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁰⁹ ك: ذكر.

¹²¹⁰ ف: يرتد.

¹²¹¹ ف -قول.

¹²¹² ف: المنكر.

وسئل بعضهم عمن اشترى جارية وهي ممن تحيض فارتفع حيضها، قال: في قول أبي حنيفة¹²¹³ - رحمه الله تعالى - يدعها حتى يتبين أنها ليست بحامل، وقال أبو مطيع يدعها تسعة أشهر، وقال سفيان يدعها¹²¹⁴ سنتين، وبه قال زفر - رحمه الله تعالى -، وقال محمد - رحمه الله - يدعها أربعة أشهر وعشراً¹²¹⁵.

وفي كتاب الحدود منه: "وسئل أبو القاسم عمن اشترى عبداً فوجده سارقاً قد سرق أقل من عشرة أو ثبت أنه نقب البيت واختلس أو لم يختلس، كان له حق الرد بالعيب". وفي فتاوى محمد بن الفضل: "وسئل عمن اشترى جارية ثم جاء بها بعد مدة يزعم أنها لا تحيض، قال: ارتفاع الحيض إنما يكون من حبل أو داء¹²¹⁶، فإذا¹²¹⁷ ادعى الحبل ترى النساء، وإذا¹²¹⁸ ثبت يحلف البائع أن ذلك لم يكن عنده، وإذا لم يثبت لم يكن على البائع يمين¹²¹⁹، وإذا ادعى أن ذلك من داء نظر إليها الاثنان من الأطباء، إن ثبت يحلف البائع كما تقدم، وإن لم يدع أن ذلك¹²²⁰ من حبل أو داء لم تسمع دعواه".

وفي الجامع¹²²¹ الصغير: "اشترى جارية كان بها حبل ولم يثبت¹²²² حتى وضعت¹²²³ الحمل في يد المشتري وماتت، هل على البائع شيء؟ فقال: لا؛ لأنها لما وضعت الحمل فرغت¹²²⁴ من العيب".

¹²¹³ ف: ح. وضع حرف الحاء اختصاراً لكلمة حنيفة.

¹²¹⁴ ك - يدعها.

¹²¹⁵ ك - وعشراً.

¹²¹⁶ ك - أو داء. بسبب عطب في المخطوط.

¹²¹⁷ ك: فإن.

¹²¹⁸ ك: فإذا.

¹²¹⁹ ك - يكن على البائع يمين. بسبب عطب في المخطوط.

¹²²⁰ ك - وإن لم يدع أن ذلك. بسبب عطب في المخطوط.

¹²²¹ ف - من داء نظر إليها الاثنان من الأطباء، إن ثبت يحلف البائع كما تقدم، وإن لم يدع أن ذلك من حبل أو داء لم تسمع دعواه وفي الجامع. صح هامش ف.

¹²²² ف: يدر.

¹²²³ ك - ولم يثبت حتى وضعت. بسبب عطب في المخطوط.

¹²²⁴ ك - فرغت. بسبب عطب في المخطوط.

وسئل أبو القاسم عَمَّن اشترى حنطة فيها غبار فذهب الغبار عنها وانتقص عن¹²²⁵ الكيل، ليس¹²²⁶ له حقّ الرد¹²²⁷ بالعيب، وكذا لو كان فيها رطوبة فيبست عنده¹²²⁸ أو خشبة رطبة فيبست عنده.

وسئل الرازي عَمَّن وجد بالجارية المشتراة¹²²⁹ عيباً فساومه¹²³⁰ البائع، فقال هل يبيعها؟ فقال: نعم، بطل حقّه في الرد؛ لأنّه عرضها على البيع. وعن أبي¹²³¹ يوسف — رحمه الله تعالى — في مشتري ثوب وجد به عيباً فقال له البائع اذهب به وبع فإن لم يشتروا منك فردّ علي¹²³² ففعل، لم يكن له حقّ الرد¹²³³، ومثل هذا لو وقع في الثمن في الدراهم والدنانير كان له حقّ الردّ استحساناً.

اشترى جوزاً فوجده فاسداً، إذا¹²³⁴ لم ينقصه الكسر قال رده عليه، وإنْ نقص رجع عليه بنقصان¹²³⁵ العيب¹²³⁶، بخلاف البيضة؛ لأنّه¹²³⁷ لا قيمة لها بعد الكسر، بخلاف الجوز.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "سئل عَمَّن اشترى عبداً فحُمّ عند المشتري في الوقت الذي كان يُحُمّ عند البائع، قال: له الرد عليه،¹²³⁸ وإن كان بغير وقت لا يردّه¹²³⁹؛ لأنّ الحمى مختلفة الأسباب".

اشترى أرضاً فنزّت عند المشتري، وكانت تنزّ في يد البائع، قال: له/[ك92] الرد؛ لأنّ سبب النّز كثرة الماء وتسفل الأرض، وذلك مما¹²⁴⁰ لا يختلف، بخلاف الحمى.

¹²²⁵ ك — عن.

¹²²⁶ ف — ليس.

¹²²⁷ ك — الرد. بسبب عطب في المخطوط.

¹²²⁸ ك — عنده.

¹²²⁹ ك — عَمَّن وجد في الجارية المشتراة. بسبب عطب في المخطوط.

¹²³⁰ ج: فساومها.

¹²³¹ ك — عرضها على البيع وعن أبي. بسبب عطب في المخطوط.

¹²³² ك — علي.

¹²³³ ك — ومثل هذا لو وقع في الثمن في الدراهم والدنانير كان له حقّ الرد.

¹²³⁴ ك: إن. ف — إذا.

¹²³⁵ ك: بالنقصان.

¹²³⁶ ك — العيب.

¹²³⁷ ف: لأنّ.

¹²³⁸ ك: ف — عليه.

¹²³⁹ ك: وأن تغير الوقت لا يرد..

¹²⁴⁰ ك — مما.

اشترى عبداً¹²⁴¹ فخاصم مع البائع في عيب حدث به ثم ترك الخصومة أياماً ثم عاد فقبل له لم أمسكت الأيام فقال¹²⁴² لأنظر هل يزول العيب، قال: لا يكون هذا رضى بالعيب.

وسئل عمن اشترى عبداً وبركبته ورم فقال البائع أنه ورم حديث لضرب أصابه وليس بقديم ثم ظهر أنه قديم، فقال: لا يردّه؛¹²⁴³ لأنه رأى العيب ورضي به¹²⁴⁴، وكل عيب قديم¹²⁴⁵ كان في أوله حديثاً ثم يصير قديماً وما/[ج210] زاد/[ش96] البائع على أن¹²⁴⁶ غره، فلو اشترى¹²⁴⁷ على أنه عيب حديث ثم ظهر أنه قديم هل يفسد البيع؟ قال: لا¹²⁴⁸.

وجد العبد¹²⁴⁹ غير مختون¹²⁵⁰، قال: إن كان صغيراً فليس بعيب وإن كان مولداً أو جليياً،¹²⁵¹ وإن كان كبيراً فهو عيب¹²⁵².

وسئل عمن اشترى حنطة فوجد فيها تراباً، إن عدّوا بذلك¹²⁵³ عيباً ردها وإلا فلا، وإن كان التراب مثل ما لا يكون في الحنطة، يأخذ الحنطة بقسطها من الثمن، إن شاء يطرح قدر التراب من الثمن وإن شاء رد الحنطة كلّها، كمن اشترى حنطة على أنها سفتجة¹²⁵⁴ فوجدها تنقص قفيزاً.

1241 ك: عينا.

1242 ك: قال.

1243 ك - يردّه لأنه. بسبب عطب في المخطوط.

1244 ك: ورضيه.

1245 ف - فقال لا يرد لأنه رأى لعيب ورضي به، وكل عيب قديم. صح هامش ف.

1246 ك - أن. بسبب عطب في المخطوط.

1247 ك: اشتراه.

1248 ك - البيع؟ قال لا. بسبب عطب في المخطوط.

1249 ج: المشتري.

1250 ف + ك: وجد العبد غير مختون.

1251 العبد الجليب هو من جلب إلى دار الإسلام. ينظر: الخوارزمي، المعرب، ص: 86.

1252 ج + إن كان مولداً أو كان جليياً فليس بعيب. وهو خطأ من الناسخ.

1253 ك: ذلك.

1254 السَّفَنَجَةُ "يفتح السين المهملة والتاء المشاة فوق بينهما فاء ساكنة وبالجميم": كتاب لصاحب المال إلى وكيله في بلد آخر، ليدفع إليه بدله، وفائدته: السلامة من خطر الطريق ومؤنة الحمل. انظر: محمد البعلبي، المطلع على ألفاظ المقنع، ط: الأولى، 2003م، حققه: محمود الأرنؤوط، مكتبة السوادى للتوزيع، ص: 312.

اشترى خَقِين فوجد¹²⁵⁵ أحدهما أضيق من الآخر وما رأى هو ذلك، قال: إن كان خارجاً من العادة له الردّ وإلا فلا؛ لأنّ الخف يشتري للّبس ويشترى للبيع، كمن اشترى جارية فوجدها رتقاء¹²⁵⁶، فإن اشترى لها اللوطه له حقّ الرد وإلا فلا.

قال القاضي الإمام¹²⁵⁷: له أن يرد الخف على كل حال إن لم يمنعه الآخر، والرتق عيب، له أن يرد على كل حال. وسئل عن اشترى¹²⁵⁸ / [ف138] عبداً بجارية وتقابضا فوطئ الجارية ثمّ وجد مشتري العبد عيباً بالعبد¹²⁵⁹ فردّه، قال¹²⁶⁰: بائع الجارية بالخيار، إن شاء ضمّنه قيمة الجارية يوم دفعها إليه، وإن شاء أخذها من غير نقصان بكرة كانت أو ثيباً.

وسئل عن مفلق المشمش اشتراه فوجد فيها تراباً، إن كان تراباً مثله يكون في مثله فلا شيء له، وإن كان خارجاً من العادة،¹²⁶¹ إن شاء أخذ كله بكل الثمن وإن شاء رده،¹²⁶² وليس له أن يميز التراب فيرده على البائع بحصته من الثمن. وجد في المسك رصاصاً، قال: يميز الرصاص ويرده بحصته من الثمن، والحنطة مثل المفلق في هذا، قال: والأصل فيه أن كل ما يسامح في قليله فإنّ كثيره لا¹²⁶³ يميز، وكل ما لا يسامح في قليله فإنّ كثيره يميز¹²⁶⁴.

وسئل عن اثنين تبايعا بعيرين ثمّ ظفر أحدهما بعيب في بعيره ثمّ مات والبعير الآخر مرض¹²⁶⁵ في يد الآخر، قال: إن كان العيب عند بائعه رجع بحصة العيب من البعير الآخر إن شاء وبحصة العيب بقيمة البعير الآخر إن شاء صحيحاً غير مريض، وإنما خيّر لمرض البعير¹²⁶⁶ الآخر.

¹²⁵⁵ ك - فوجد.

¹²⁵⁶ الرتق، هو: عيب يكون في المرأة يكون الفرج معه مسدوداً ملتصقاً بلحم من أصل الخلقة لا مسلك للذكر فيه. ينظر: الزحيلي، الفقه الإسلامي وأدلته، 7046/9.

¹²⁵⁷ ك - الإمام.

¹²⁵⁸ ك - اشترى.

¹²⁵⁹ ك: بالعبد عيباً.

¹²⁶⁰ ك: على.

¹²⁶¹ ك - خارجاً من العادة، بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁶² ج: ده. [الصواب رده].

¹²⁶³ ف: لا.

¹²⁶⁴ هامش ج.

¹²⁶⁵ ك - مرض في يد الآخر، قال: إن كان العيب عند بائعه رجع بحصة العيب من البعير الآخر.

¹²⁶⁶ ف - الآخر إن شاء وبحصة العيب بقيمة البعير الآخر إن شاء صحيحاً غير مريض، وإنما خيّر لمرض البعير. صح هامش ف.

ظهر الجارية المشتراة أنَّها مخضوبة الرأس، قال إنَّ ظهر بها شمت¹²⁶⁷ يردّها إن شاء، وإنَّ ظهر بها شقرة لا يردّها إلا إذا كان سواد الشقرة مشروطاً في البيع.

وسئل عمَّن اشترى دهنًا في زق¹²⁶⁸ فوجد به عيباً، قال: له أن يردّه بالعيب في البلد الذي اشترى فيه إن لم يذهب من الزق شيء. وفي فتاوى النسفي: فيمن اشترى سكنى حانوت لآخر مركباً وقد أخبر البائع أنَّ أجرة الحانوت كذا وظهر¹²⁶⁹ بعد ذلك زيادة على ما قال، ليس له حقّ الردّ؛ لأنَّ العيب ظهر في عين المشتري، قال: فإنَّ كلف صاحب الحانوت المشتري برفع سكناه وله فيه ضرر، قال: له ذلك؛ لأنَّ في المنع¹²⁷⁰ ضرراً لصاحب الحانوت وأنَّه لا يجوز. اشترى بقرة على أنَّها رحم دار فقبطها وكسرها، فلم يكن رحم دار، فقال نعم، ولو رد البقرة عليه ولم يرد هو الثمن وهو دنانير حتى تصرّف فيه وربح هل يطيب له الربح؟ قال: نعم؛ لأنَّه¹²⁷¹ لا يتعين في¹²⁷² العقود والفسوخ¹²⁷³.

وسئل عمَّن اشترى كرمًا وظهر أنَّ شربه من تروناه -يعني من ناوق-¹²⁷⁴ يوضع على ظهر نهر¹²⁷⁵، قال: له حقّ الردّ؛ لأنَّ هذا عيب فاحش؛ لأنَّ القديم ليس كالمحدث المنقول. اشترى هندياً لا يعرف¹²⁷⁶ لسان الهند، قال: إنَّ عده أهل البصر¹²⁷⁷ عيباً فهو عيب، كان [ج211] للمشتري حقّ الرد.

وجع الضرر إذا كان يأتي¹²⁷⁸ مرة بعد أخرى يُشترط وجوده في يد المشتري والبائع على ما عرف.

¹²⁶⁷ الشمت هو: يَبَاضُ شَعْرُ الرَّأْسِ يُخَالِطُ سَوَادَهُ. الزبيدي، تاج العروس، 421/19.

¹²⁶⁸ الزق هو: كُلُّ وعاءٍ اتَّخَذَ لِلشَّرَابِ وغيره. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 408/25.

¹²⁶⁹ ك: فظهر.

¹²⁷⁰ ج: البيع.

¹²⁷¹ ف - لأنَّه.

¹²⁷² ك - في. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁷³ ك+ف: لا يتعين في العقود ولا في الفسوخ.

¹²⁷⁴ مراوق.

¹²⁷⁵ ك - على ظهر نهر. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁷⁶ ك - هندياً لا يعرف. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁷⁷ ف: أهل الثغر.

¹²⁷⁸ ك - إذا كان يأتي. بسبب عطب في المخطوط.

وفي فتاوى ما وراء النهر: "سئل الفقيه¹²⁷⁹ أبو إبراهيم عمّن اشترى بطيخاً في السريحة ثمّ وجد بعضه أصغر مما رأى على رأس السريحة، قال: إنّ كان¹²⁸⁰ بحال لو علم المشتري بذلك¹²⁸¹ لا يشتريه فإنّ هذا عيب ردّه، وإن لم يكن كذلك فليس بعيب".

وجد في البطيخ عيباً بعدما وضع في حانوته، قال: يرد المعيب خاصة وإن لم يقبض بعد ردّ كله أو يأخذ كله. وسئل عمّن اشترى عبداً وظهرت¹²⁸² له لحية ولعل¹²⁸³ أنّها كانت نتفت قبل الشراء، قال هذا عيب.

وسئل عمّن اشترى كردجين من جزر فقلع بعض الجزر فوجده¹²⁸⁴ جيداً في إحدى الكردجين ثمّ قلع من الآخر فوجد به عيباً، قال: لا يرد ولكن يرجع بنقصان العيب.

وسئل عمّن اشترى جزراً وهو في داخل الأرض، فقال إن اشترى ما ظهر منها جاز، وإن اشترى ما بطن منها¹²⁸⁵ لم يجز.

وسئل عمّن اشترى جزراً في جوالق فوجد في أعلاه جزراً طويلاً وفي أسفله صغيراً قصيراً، فقال: إنّ كان يشتري الطويل بأكثر مما يشتري القصير، كان هذا عيباً ويرد به¹²⁸⁶.

وسئل عمّن اشترى كرباسة¹²⁸⁷ ففطعها وخاطها ثمّ تبين أنّها محترقة تتناثر، فقال: يجب أن يرى أهل العلم بالكرايس، فإن قالوا بأنّ هذا محترق كله فالبيع فاسد ويرد على البائع، وإن كان بعضه محترقاً رجع بنقصان العيب.

وسئل عمّن اشترى أرضاً وهب البائع الثمن للمشتري قبل أن يقبضه ثمّ وجد المشتري بها عيباً، قال: ليس له أن يرده. وقال أحمد بن سهل ومحمد بن إبراهيم: له أن يرده. قال: وإن وجد في الأرض المشتراة طريقاً يمرّ فيه الناس فهو عيب، وإن ظهر أن بعضها¹²⁸⁸ وقف لا يفسد البيع في الباقي، ذكره في كتاب الوكالة من هذا الكتاب¹²⁸⁹ ولو

اشترى كرمأ فوجد فيه بيوت نمل كثيرة فهو عيب أيضاً يرد به، وعن محمد – رحمه الله تعالى – فيمن قال للمشتري أبرأ إليك من كل عيب في عينها، فإذا هي عمياء فقد برئ، وإن قال من عيب في كفّها فإذا لا كفّ لها وهي مقطوعة،

¹²⁷⁹ ك – وفي فتاوى ما وراء النهر: سئل الفقيه. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁸⁰ ك – على رأس السريحة، قال: إن كان. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁸¹ ك: ذلك.

¹²⁸² ك: فظهر.

¹²⁸³ ف+ش: وعلم.

¹²⁸⁴ ج – فقلع بعض الجزر فوجده.

¹²⁸⁵ ك – منها.

¹²⁸⁶ ك: ويرده.

¹²⁸⁷ الكرايس: ثوب من القطن الأبيض، وكذا الكرباسة معرّب، فارسيتها كرايس. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 432/16.

¹²⁸⁸ ف: البعض.

¹²⁸⁹ ك – وإن ظهر أن بعضها وقف لا يفسد البيع في الباقي، ذكره في كتاب الوكالة من هذا الكتاب.

أنَّه لا يبرأ؛ لأنَّ عين الأعمى تسمَّى عيناً والكف المقطوعة لا تسمَّى كفّاً. قال الجنيد: سمعت¹²⁹⁰ اللولي عمّن اشترى بطّيخة فأطعمها ابنه الصغير أو الكبير أو امرأته أو مكاتبه أو ضيفه، ثمَّ وجدها مدودة، قال: إن كان¹²⁹¹ لها قيمة، لا يرجع على بائعه بشيء؛ لأنَّ إطعامها هؤلاء قد أخرجها عن ملكه؛ لأنَّه لا يملك ملك هؤلاء، وإن أكل هو أو أطمع عبده أو مديره أو أم¹²⁹² ولده يرجع؛ لأنَّ ملكه باق، وإن لم يكن للبطّيخة قيمة يرجع على البائع بالقيمة في المسألتين. وسئل عمّن اشترى شاة فوجدها مقطوعة الأذن، قال: إن اشترى للأضحية فله أن يردّها بالعيب وإلا فلا¹²⁹³.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم/[ف139] عمّن اشترى بطّيخة فقطعها فوجدها فاسدة، إن كان لها قيمة وبعدما تبين الفساد ولم يحدث فيه عملاً فإنَّ البائع يجبر على رد حصة النقصان من الثمن أو يقبل ويرد جميع الثمن، وإن استهلكها أو نقصها¹²⁹⁴ بعد ما علم لا شيء له على البائع، وإن لم يكن له قيمة رجع على البائع بجميع الثمن على كل حال¹²⁹⁵،

¹²⁹⁰ ك: سألت.

¹²⁹¹ ف+ج+ش - قال إن كان.

¹²⁹² ك - مديره أو أم. بسبب عطب في المخطوط.

¹²⁹³ ك + يرد.

¹²⁹⁴ ك: بعضها.

¹²⁹⁵ ك - على كل حال. ك + والله أعلم.

1.7. الباب السابع منه: في المسائل المتعلقة بالأشجار والثمر والزروع ونحوها في الأشجار والأثمار وما يكون من جنسه من الببدال¹²⁹⁶ فيما يتعلق بالزروع ونحوها/[ك94].

1.7.1. الفصل الأول: فيما يتعلق¹²⁹⁷ بالأشجار/[ج212].

وفي الفتاوى: "وسئل علي بن أحمد¹²⁹⁸ عمّن اشترى أشجاراً ليقطعها من وجه الأرض فأخّر¹²⁹⁹ المشتري فيريد¹³⁰⁰ أن¹³⁰¹ يقطعها في الصيف وذلك ضرر بالبائع، قال: يقطعها في أيّ وقت شاء، كمن باع بيتاً في الصيف وهو يريد إخراج البائع منه في الشتاء، له ذلك. قال الفقيه: إن كان في¹³⁰² القطع ضرر¹³⁰³ بين¹³⁰⁴ فإن شاء المشتري أخرها¹³⁰⁵ إلى وقتها وإن شاء أخذ من البائع قيمتها وهي قائمة".

وسئل أبو جعفر عمّن باع¹³⁰⁶ شجرة إلا ما عليها علامة، وقطع المشتري ذلك ثم زعم البائع أنه قطع بعض ما لم يدخل في البيع فأفسد بعض¹³⁰⁷ أغصان أشجاري، والمشتري يقول لم أتعمد ذلك، قال: القول للمشتري فيما يدعي¹³⁰⁸ عليه من قطع الأشجار، وينظر إلى نقصان الأشجار، فإن كان مما لا يمكن الاحتراز عنه فلا ضمان عليه، ويجعل كالمأذون به¹³⁰⁹ دلالة.

¹²⁹⁶ ش: الأبدال.

¹²⁹⁷ ك: يتصل.

¹²⁹⁸ ف + في الفتاوى.

¹²⁹⁹ ف - فأخّر.

¹³⁰⁰ ك: ويريد.

¹³⁰¹ ك + لا.

¹³⁰² ف + هذا.

¹³⁰³ ف: ضرراً.

¹³⁰⁴ ف: بيناً.

¹³⁰⁵ ك + ف: أخر.

¹³⁰⁶ ك - جعفر عمّن باع. بسبب عطب في المخطوط.

¹³⁰⁷ ك - فأفسد بعض. بسبب عطب في المخطوط.

¹³⁰⁸ ك - فيما يدعي. بسبب عطب في المخطوط.

¹³⁰⁹ ك - به.

وسئل أبو نصر عمّن باع شجرة¹³¹⁰ لم يبيّن موضع قطعها، قال: إنّ بيّن في البيع من وجه الأرض فذاك، وإنّ لم يبيّن له أنّ يقطعها¹³¹¹ من أصلها، إلا أنّ يكون دلالة واضحة أنّه أريد ما ظهر منها.

وسئل أبو جعفر عمّن باع نصيبه من الشجرة بغير إذن شريكه وبغير الأرض، إنّ بلغ الأشجار أو انقطع جاز، وإنّ لم يبلغ فسد. قال الفقيه: هذا كما ذكرنا¹³¹² في كتاب الصلح فيمن باع نصيبه من الزرع من رجل قبل أن يدرك فالبيع فاسد، كذا هنا.

وسئل عن أشجار حافتي النهر في الشارع، إنّ كان حافتي النهر للشاربة¹³¹³ فالأشجار لهم، ولو لم يكن ولكن كان للعمامة فالأشجار لصاحب الدار التي هي مقابل هذه الأشجار، إلا إذا علم شراء داره بعد الغرس.

وسئل أبو بكر عمّن باع كرمًا ومجرى مائه في سكة بينه وبين رجلين، فباع الكرم بمجاريه وكل حقّ هو له، وعلى ضفة هذا النهر أشجار، قال: إنّ لم يكن المجرى ملكاً/[ش97] للبائع وله حقّ مسيل الماء فالأشجار للبائع إنّ لم يكن ذكر ذلك، وإنّ كان المجرى ملكاً للبائع فالأشجار للمشتري.

وسئل أبو القاسم عمّن دفع إلى آخر أرضاً معاملة بالنصف على أن يغرس فيها، فغرس ثمّ باع صاحب الأرض الأرض ونصيبه من الغراس بعد مضي المدة، ثمّ باع المشتري من آخر، قال: البيع للأول¹³¹⁴ جائز والثاني فاسد؛ لأنّه باع قبل القبض؛ لأنّها مشغولة بنصيب المعامل، ولا حيلة في قبضها إلا أن يأذن المعامل للمشتري في قبض الغراس ليصير ذلك كله في يده، وكذا لو باع بيتاً وللآخر¹³¹⁵ فيه متاع لم يصح قبض البيت إلا أن يأذن صاحب المتاع أن يقبضه بمتاعه¹³¹⁶.

وسئل عمّن اشترى شجرة فرصاد، قال أبو جعفر إن اشترى بحقّ قرارها من الأرض صح، وإن اشترى بغير أرض على أنّ لا يقطعها وتركها فالبيع فاسد.

وسئل أبو القاسم عمّن باع ضيعة وللبيع أشجار و¹³¹⁷ أغصانها متدلية في الأرض التي باعها للمشتري، قال: للمشتري أن يأخذ البائع بتفريغ ما كان في حد المشتري من الأغصان، وكذا لو ورثها وفيها أغصان لآخر أو لوارث آخر.

¹³¹⁰ ف + و.

¹³¹¹ ك + ف: يقطع.

¹³¹² ف: ذكر.

¹³¹³ ج: الشاربة.

¹³¹⁴ ك: الأول.

¹³¹⁵ ك: لآخر.

¹³¹⁶ ك: لمتاعه.

¹³¹⁷ ك + ف + و.

وفي كتاب الصلح من الفتاوى: "باع من آخر أرضاً إلا هذه الشجرة المعينة بقرارها، جاز البيع وللمشتري أن يمنع البائع من تدلي أغصان هذه الشجرة في ملكه؛ لأنَّ ما عدا¹³¹⁸ غلظ هذه الشجرة من الأرض ليس بملكه".

أكار باع عمارة له في ضيعة، قال أبو جعفر: إنَّ كانت العمارة بناء و¹³¹⁹ أشجاراً كما هو عادة أهل بلخ ولم يشترط تركها في الأرض جاز، وإنَّ كان كرمًا/[ج213] أو كرى أنهار ونحوه لم يكن مال قائم لم يجز بيعه. وفي كتاب الصلح من الوقعات قال: "وفي كتاب الدعوى إملاءً: كان لرجل نخلة في ملكه فخرج سعتها إلى ملك غيره فأراد الآخر أن يقطع سعتها، فله ذلك. ظاهره يفيد أنَّه يقطع بغير إذن القاضي".

وفي الجامع الأصغر: "وسئل أبو نصر عمَّن اشترى شجرة بأصلها على أن يقطعها، فسد البيع؛ لأنَّ¹³²⁰ له أن لا يقطعها، فهو بيع ضرر، وإن اشترى على أن يقطعها على وجه الأرض جاز؛ لأنَّه لا ضرر، وإن¹³²¹ اختلفا في ذلك فالقول للمشتري، غير أنَّه إنَّ كان في قلعه ضرر بالبائع فسخ البيع بينهما، إلا أن يرضى¹³²² البائع احتمال الضرر". وسئل أبو نصر الدبوسي عمَّن باع شجرة، قال: يجوز، ويدخل في البيع مقدار¹³²³ غلظ أصل الشجرة. وبه قال أبو القاسم.

قال الشيخ في كتاب القسمة أنَّ الحائط في القسمة إنَّما تكون بمقدار أصل الحائط في¹³²⁴ الأرض¹³²⁵ لمن وقع له الحائط في القسمة، فكذا في البيع؛ لأنَّ تسمية الشجرة¹³²⁶ لها بأصلها. قال أبو القاسم: فمن¹³²⁷ اشترى أشجاراً ملتفة فالقياس عندي/[ف140] أن يدخل في البيع من الأرض قدر دائرة الأغصان لا قدر¹³²⁸ الشجرة؛ لأنَّه لو حفر

¹³¹⁸ ف+هذا.

¹³¹⁹ ج+ف: أو. ك: و.

¹³²⁰ ك- لأنَّ. بسبب عطب في المخطوط.

¹³²¹ ك- وإن. بسبب عطب في المخطوط.

¹³²² ك- يرضى. بسبب عطب في المخطوط.

¹³²³ ك- مقدار. بسبب عطب في المخطوط.

¹³²⁴ ش: من.

¹³²⁵ ك: يكون من الأرض بمقدار أصل الحائط.

¹³²⁶ ك+ف+تسمية.

¹³²⁷ ف: فيمن.

¹³²⁸ ك+قرار.

جوار¹³²⁹ ذلك حفرة يكون فيه فساد الشجرة؛ لأنه ربما يقطع عروقها، ومتى ازدادت¹³³⁰ الأغصان بعد ذلك فإنه¹³³¹

يؤمر بقطع مقدار الزيادة.

قال أبو نصر الدبوسي: إذا اشترى رجل أشجار الفرصاد ولم يدخل أوراقها في البيع إلا بشرط - لأن في زماننا صارت

الأوراق¹³³² بمنزلة الثمر¹³³³ وكذا في أشجار الخلاف - لا يدخل القوائم في البيع¹³³⁴ إلا بشرط، والله أعلم¹³³⁵.



¹³²⁹ ك+ف: حول.

¹³³⁰ ج: خطأ في الإملاء: "ازدات".

¹³³¹ ك - فإنه.

¹³³² ك + هذه.

¹³³³ ك: الثمرة.

¹³³⁴ ك: لا يدخل في البيع القوائم.

¹³³⁵ ك - والله أعلم.

1.7.2. الفصل الثاني: في بيع الأثمار وما يكون من جنسه من الإبطال¹³³⁶.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عمّن باع نصيب¹³³⁷ عنب كرمه من آخر قال بعت منك عنب هذا الكرم كل وقّر¹³³⁸ بكذا، قال: إن كان الوقّر معلوماً عندهم والعنب ذو جنسٍ واحدٍ جاز¹³³⁹، وإن كان أجناساً مختلفة لم يجز¹³⁴⁰. قال الفقيه: هذا موافق¹³⁴¹ قول أبي حنيفة -رحمه الله تعالى-، كمن قال فيمن له صبرة حنطة وصبرة شعير فقال بعت منك هذه الحنطة وهذا¹³⁴² الشعير كل قفيز¹³⁴³ بدرهم، أو باع داراً كل ذراع¹³⁴⁴ بكذا، فالبيع فاسد، وعلى قياس قولهما ينبغي أن يجوز وإن كان العنب أجناساً مختلفة، وبه نأخذ".

¹³⁴⁵ وسئل أبو جعفر عمّن باع أوراق فرصاد له قد ظهرت على الشجرة فلم يقطع المشتري الورق حتى ذهب وقته، قال: إن اشترى الأوراق بأغصانها وموضع قطعها معلوم فليس للمشتري أن يرد المبيع وله قطعها -إلا أن يكون في قطعها فساد الشجرة- إن شاء البائع رد المبيع، وإن شاء رضي بقطعها، وإن اشترى بغير أغصان فبقي أياماً ولم يأخذ فسد البيع؛ لأنّه¹³⁴⁶ يخرج الأوراق فيختلط المشتري بالذي لم يشتري، ففسد البيع.

وفي كتاب الصلح من الفتاوى¹³⁴⁷ منه: "وسئل أبو جعفر عمّن باع الثمار قبل أن يدرك، قال: إن كان الثمار حصرماً أو تفاحاً و¹³⁴⁸ نحوه جاز؛ لأنّه ينتفع به، وإن كان خوخاً أو كمثري لا يجوز؛ لأنّه لا ينتفع به، إلا إذا أدرك بعضها، فما لم يدرك على تلك الشجرة كان تابعاً للمدرك إذا لم يشترط الترك، كما قال أبو يوسف -رحمه الله تعالى- فيمن باع

انيزل الطلع: أي انشق، انظر: الفارابي، الصحاح تاج اللغة، 1633/4. ¹³³⁶

¹³³⁷ - نصيب، صح هامش ج.

¹³³⁸ الوقّر: مقدار حمل الحمار أو البغل. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 375/14.

¹³³⁹ ج - جاز. ف+س+ك + جاز.

¹³⁴⁰ ك: فسد البيع.

¹³⁴¹ ك+ف+س: يوافق.

¹³⁴² ك: وهذه.

¹³⁴³ ش + منها. صح هامش ش.

¹³⁴⁴ ف + منها.

¹³⁴⁵ قدمت نسخة ك " وفي كتاب الصلح منه وسئل أبو جعفر..فسد البيع" على " وسئل أبو جعفر عمّن باع أوراق فرصاد.. بالذي لم يشتري فسد البيع".

¹³⁴⁶ ف + كان.

¹³⁴⁷ ك+ف - من الفتاوى.

¹³⁴⁸ ف: أو.

الفيلق وبعضها دود وبعضها فيلق جاز البيع، وأما التين فإن باع الموجود خاصة جاز، وإن لم يقبض المشتري حتى خرج تين آخر فسد البيع".

وفي فتاوى النسفي: "فيمن¹³⁴⁹ باع كرمًا له وفيه أعناب وزرع¹³⁵⁰ ولم يذكر في البيع هل يملكها؟ قال: إن كان¹³⁵¹ ذكر الكرم / [ج214] بقليله وكثيره أو بكل قليل وكثير دخل في البيع، ولو زاد¹³⁵² أو¹³⁵³ كثير¹³⁵⁴ فيه من حقوقه لم يدخل إلا قوله من حقوقه صار ذلك تفسيراً له، وصار كأنه قال بكل حق قليل أو كثير، واسم الحق لا يتناول العلة، والمسألة في كتاب الشفعة على البسط في شرح الطحاوي¹³⁵⁵".

وفي الجامع الأصغر: "باع ورق الفرصاد قبل أن يخرج لم يجز؛ لأنه بيع غرر¹³⁵⁶، وإن باع الأغصان لقطعها¹³⁵⁷ ثم أذن له في تركها حتى خرج الورق فهو للمشتري؛ لأن موضع قطع الأغصان معلوم عرفاً، فزال الغرر. جاز¹³⁵⁸".
وسئل أبو محمد عبد الكريم عمّن اشترى إبدال الكرم بعضها¹³⁵⁹ مدرك وبعضها غير مدرك، قال: إن¹³⁶⁰ كان الأكثر مدركاً دخل الأقل في الأكثر تبعاً، فيجوز.

وفي فتاوى محمد بن الفضل¹³⁶¹: "وسئل عن بيع كرم أشجارها مثمرة، أو بيع أرض مزروعة ولم يذكر الثمر ولا الزرع وهما يومئذ لا قيمة لهما، قال: يدخلان بغير شرط، كأوراق الشجر في بيع الشجر من غير ذكر الأوراق".
وسئل عمّن باع نصيبه من المبطخة، فقال: إن كان القلع يضره لم يجز، ونصيب البائع للمشتري بحكم عقد فاسد. قال القاضي: ولا يُعْمَل في هذا العقد إجازة¹³⁶² الشريك؛ لأن البيع فاسد.

1349 ك+ف: عمّن.

1350 ف: وزروع.

1351 ك - كان.

1352 ف: زادوا.

1353 ف - أو.

1354 ف كثيراً.

1355 وفي هامش ج: المسألة في شرح الطحاوي الرجوع عنه في كتاب الشفعة ولم أرها في الشرح الرجوع إليه.

1356 ف: غرور.

1357 ف+ش: ليقطعها.

1358 ك: "جاز" ساقطة.

1359 ك - بعضها. بسبب عطب في المخطوط.

1360 ك: إذا.

1361 ج- محمد بن الفضل. ك+ف+ش+ محمد بن الفضل.

1362 ك: أجاز.

وفي فتاوى ما وراء النهر: "وسئل أبو بكر¹³⁶³ عمّن اشترى مبطخة بعد نباتها على أنّه بعلي¹³⁶⁴ فوجده كرمه، قال: إن اشترى على أن يقلعه فالبيع جائز، وإن اشتراه ليتركه حتى يخرج البطّيح فالبيع فاسد".

وفي فتاوى ما وراء النهر¹³⁶⁵: "وسئل أبو بكر عمّن اشترى المبطخة أو الباقلاء المزروعة وغيره مما يخرج ثمرها مرة بعد مرة في عام واحد، قال: البيع فاسد، وينبغي أن يشتري حشيشها و¹³⁶⁶ أشجار البطّيح ببعض الثمن ثمّ يشتري¹³⁶⁷ الأرض، بشرطها أياماً معلومة بباقي الثمن، قال: وإذا باع شجراً فيها ثماراً إلا إن بحال¹³⁶⁸ لا قيمة لها، فإنّ ذلك الثمر للمشتري؛ لأنّ بائعه لو قصد بيعه على الانفراد لم يجز. وسئل عمّن باع أرضاً وفيها قصب، قال: القصب للبائع إلا أن يشترط المشتري، بمنزلة الثمر".

وسئل أبو القاسم عن كرم بين رجلين باع أحدهما نصيبه من تركه وهو حصرم، قال: إنّما يقضي القاضي بفسخ هذا البيع إذا طلب المشتري القطع، فإذا لم يطلب حتى أدرك¹³⁶⁹ لم يبطل البيع.

¹³⁶³ ج+ش - أبو بكر. ك + أبو بكر.

¹³⁶⁴ ف - بعلي.

¹³⁶⁵ ك: وفي الفتاوى.

¹³⁶⁶ ك+ف: أو.

¹³⁶⁷ ف+ك: يستأجر.

¹³⁶⁸ ج+ش - بحال.

¹³⁶⁹ ك: يدرك.

1.7.3. الفصل الثالث: فيما يتعلق بالزروع ونحوها.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عمن اشترى أرضاً وفيها زرع فدفع المشتري إلى البائع مزارعة على النصف، قال: هذه¹³⁷⁰ كالإجارة قبل القبض، يعني لا يجوز. وسئل عمن اشترى أرضاً قد بذرها¹³⁷¹ صاحبها ولم ينبت، أو نبت ولم يصر له قيمة، قال: لا يدخل في البيع. قال الفقيه: وقد قال أبو بكر الإسكاف/[ف141] إنَّ الزرع و¹³⁷²الثمر إذا لم يكن له قيمة دخل في بيع الأرض، وبقول أبي القاسم نأخذ".

وسئل بعضهم عن قطن في أرض لرجل، والقطن بينه وبين أكاره، وهو غير مدرك، فباع نصيبه من أكاره، قال: البيع فاسد، ولو اشترى نصيب أكاره¹³⁷³ ربُّ الأرض جاز، ولو كان الأرض بينهما فباع أحدهما نصيبه من شريكه أو من أجنبي لا يجوز، قال: ¹³⁷⁴ وإذا¹³⁷⁵ باع القطن على الانفراد.

وعن أبي يوسف -رحمه الله تعالى- فيمن باع حشيشاً من أرضه فاحتشه المشتري، قال: للمشتري أن يسترد من البائع الثمن¹³⁷⁶ ولا يسترد البائع من المشتري الحشيش. قال الفقيه: هذا إذا أنبت الحشيش بنفسه، فأما لو أثار صاحب الحشيش الأرض وسقاها لأجل الحشيش¹³⁷⁷ ونبت بإنباته جاز بيعه ويكون مملوكه، وأما إذا نبت من غير إنباته/[ج215] لم يملكه، غير أن له منع الدخول في ملكه، حتى لو عجز/[ش98] الطالب عن الوجود في غير ملكه يقول له إما أن يأذن لي بالدخول وإما أن يحشّه فيدفعه إليّ، ولا يجوز بيعه، قال -عليه الصلاة والسلام-: "الناس شركاء في الثلاث¹³⁷⁸ الماء والنار والكلأ"¹³⁷⁹ وثمنه حرام.

1370 ك - هذه. ف: هذا.

1371 ف+ش: بذر.

1372 ك: أو

1373 ف - وهو غير مدرك، فباع نصيبه من أكاره، قال: البيع فاسد، ولو اشترى نصيب أكاره. صح هامش ف.

1374 ك + الفقيه يعني.

1375 ك: إذا.

1376 ك: الثمن من البائع.

1377 - لأجل الحشيش، صح هامش ج+ش.

1378 ك: ثلاث.

1379 قال -عليه السلام-: "الناس شركاء في ثلاث: في الماء، والكلأ، والنار"، قلت: روي من حديث رجل، ومن حديث ابن عباس، ومن حديث ابن عمر. فحديث الرجل: أخرجه أبو داود في سننه¹ في النبوع عن خريز بن عثمان عن أبي خدّاش ابن جحّان بن زيد عن رجل من الصحابة، قال: غرّوت مع رسول الله صلى الله عليه وسلم ثلاثاً، أسمعه يقول: "المسلمون شركاء في ثلاث: في الكلأ، والماء، والنار"، انتهى. ورواه أحمد في مسنده، وابن أبي شيبه في مصنفه في الأقضية، وأسند ابن عدي في الكامل عن أحمد، وابن معين أنهما قالاً في خريز: ثقة، وذكره عبد الحق في أحكامه من جهة أبي داود، قال: لا أعلم روى عن أبي خدّاش إلا خريز بن عثمان، وقد قيل فيه: مجهول، انتهى. قال البيهقي في المعرفة: وأصحاب النبي صلى الله عليه وسلم كلهم ثقات، وتذكر أسماؤهم في الإسناد لا يضّر إن لم يُعارضه ما هو أصح منه، انتهى.

وفي الجامع الأصغر: "قال نصير: سألت أبا سليمان عمّن باع¹³⁸⁰ أرضاً فيها زرع، قال: هو للبائع، قلت: فيقطع؟! قال: لا، ولكن يجعل في يد البائع بأجرة مثله بعدما يسلم¹³⁸¹ إلى المشتري حتى لا تكون إجارة قبل القبض، قلت: فإن كان كرمًا أو نخلاً أو مالاً تجوز فيه الإجارة، قال: يقال للبائع إن شئت فأبطل البيع وإن شئت فاقطع العنب¹³⁸² والبسر".

وسئل عبد الكريم عن زرع بين شريكين -وهو¹³⁸³ غير مدرك- باع أحدهما نصيبه، لا يجوز. قال: هو موقوف، فإن لم يفسخ حتى أدرك الزرع جاز البيع. باع المزارع نصيبه من الزرع قبل النبات، لم يجز أصلاً. وبعد النبات، من مالكة يجوز دون غيره. وسئل أبو نصر الدبوسي عمّن باع أرضاً مزروعة ولم ينبت بعد أو نبت ولا قيمة له، قال: لا يدخل في البيع؛ لأنّ البذر المزور له قيمة¹³⁸⁴ كيف ما كان.

وقال نصير: سألت أبا سليمان عمّن بذر أرضاً ثمّ باعها قبل أن تنبت ثمّ نبت في يد المشتري، لمن الزرع؟ قال: إن كان البائع كربها¹³⁸⁵ وزرعها وسقاها ونبت من سقيه فإنّه للبائع يتركه¹³⁸⁶ في يده بأجر مثله، وإن نبت بسقي المشتري فعليه قيمة البذر مبذوراً عفاً في الأرض إن كانت له قيمة، والزرع للمشتري.

وَأَمَّا حَدِيثُ ابْنِ عَبَّاسٍ: فَأَخْرَجَهُ ابْنُ مَاجَةَ فِي سُنَنِهِ فِي الْأَحْكَامِ عَنْ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ خَدَّاشٍ عَنِ الْعَوَّامِ بْنِ حَوْشَبٍ عَنْ مُجَاهِدٍ عَنْ ابْنِ عَبَّاسٍ، قَالَ: قَالَ رَسُولُ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ: "الْمُسْلِمُونَ شُرَكَاءُ فِي ثَلَاثٍ: الْمَاءِ، وَالْكَلِّ، وَالنَّارِ، وَثَمَنُهُ حَرَامٌ"، أَنْتَهَى. قَالَ عَبْدُ الْحَقِّ فِي أَحْكَامِهِ، قَالَ الْبُخَارِيُّ: عَبْدُ اللَّهِ بْنُ خَدَّاشٍ عَنِ الْعَوَّامِ بْنِ حَوْشَبٍ مُنْكَرُ الْحَدِيثِ، وَضَعَفَهُ أَيْضًا أَبُو زُرْعَةَ، وَقَالَ فِيهِ أَبُو حَاتِمٍ: ذَاهِبُ الْحَدِيثِ، أَنْتَهَى كَلَامُهُ. وَأَقْرَرَهُ ابْنُ الْقُطَّانِ عَلَيْهِ، أَنْتَهَى.

وَأَمَّا حَدِيثُ ابْنِ عُمَرَ، فَرَوَاهُ الطَّبْرَانِيُّ فِي مُعْجَمِهِ حَدَّثَنَا الْحُسَيْنُ بْنُ إِسْحَاقَ التُّسْتَرِيُّ ثَنَا يَحْيَى الْجَمَانِيُّ ثَنَا قَيْسُ بْنُ الرَّبِيعِ عَنْ زَيْدِ بْنِ جُبَيْرٍ عَنْ ابْنِ عُمَرَ، قَالَ: قَالَ رَسُولُ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ: "الْمُسْلِمُونَ شُرَكَاءُ فِي ثَلَاثٍ: الْمَاءِ، وَالْكَلِّ، وَالنَّارِ"، أَنْتَهَى. انظر: جمال الدين الزيلعي، نصب الراية لأحاديث الهداية، مع حاشيته بغية الأملعي في تخريج الزيلعي، ط: الأولى، 1997، حققه: محمد عوامه، مؤسسة الريان للطباعة والنشر، بيروت، لبنان، 294/4.

1380 ف - باع. صح هامش ف.

1381 ف: سَلَّمَ.

1382 ف- العنب. صح هامش ف.

1383 ك - وهو. بسبب عطب في المخطوط.

1384 في نسخة ك، آخر "له قيمة" على "البذر المبذور".

1385 ف: كراها.

1386 ك: يترك.

وفي فتاوى ما وراء النهر: "وسئل عمّن اشترى أرضاً بعضها مزروع ثمّ جاء إنسان وادعى أنّ نصف هذا الزرع ملكه¹³⁸⁷ وأثبت ذلك، أينتنقض البيع فيما بقي؟ قال: لا، ولكن للمشتري الخيار،¹³⁸⁸ إنّ شاء أخذها بحصتها من الثمن وإنّ شاء ترك¹³⁸⁹،".

وفي كتاب الأجناس، "قال: وفي الأصل: أرض لرجلين¹³⁹⁰ فيها زرع فادّعاها رجل فجحداه، ثمّ صالح أحدهما على أن أعطاه مائة درهم على أن يسلم نصف الزرع للمدعي، قال: لا يجوز من قبل أن يضيف الأرض والزرع للذي هو في يده، ويضيف الزرع للمصالح يجبر على قلعه، وكذا¹³⁹¹ هذا في البيع، وكذلك¹³⁹² النخل والشجر، وإنّ كان زرع بين رجلين باع أحدهما نصيبه من رجل آخر لم يجز البيع،¹³⁹³ وكذا النخل والشجر، ولو باع¹³⁹⁴ من شريكه جاز. وفي نوادر هشام لا يجوز من شريكه أيضاً، ولو كان الزرع بين ثلاثة نفر فباع أحدهم نصيبه من واحد منهم لم يجز، وإنّ باعه منهما جاز، وهذا لفظ الصلح"، والله تعالى أعلم.

¹³⁸⁷ ك: ملكي.

¹³⁸⁸ ف: خيار.

¹³⁸⁹ ك: تركها.

¹³⁹⁰ ف: لرجل.

¹³⁹¹ ك + وكذلك. ف + وكذلك في.

¹³⁹² ش + في.

¹³⁹³ ك – وإن كان زرع بين رجلين باع أحدهما نصيبه من رجل آخر لم يجز البيع.

¹³⁹⁴ ف: باعه.

2. كتاب الشفعة.

فيه ثلاثة فصول:

فيما يرجع إلى الطلب، فيما يرجع إلى الحيلة في باب الشفعة والخصومة منها وغيرها، فيما يرجع إلى الأب والوصي والوكيل فيها.

2.1. الفصل الأول: فيما يرجع إلى الطلب.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عمّن طلب الشفعة فماذا¹³⁹⁵ يقول؟ قال: يقول عند السماع طلبتها وأخذتها¹³⁹⁶، و¹³⁹⁷ عند اللقاء يقول أطلب الشفعة في الدار التي اشتريتها من فلان التي أحد حدودها كذا والثاني كذا¹³⁹⁸ إلى آخره، فسلمها لي بشفعتي. وعند القاضي¹³⁹⁹ يقول¹⁴⁰⁰ اشترى هذه الدار التي أحد حدودها كذا ثم كذا إلى آخره، وأنا شفيعها بالجوار بداري التي أحد حدودها كذا إلى آخره، فمُرّه¹⁴⁰¹ بأن¹⁴⁰² يسلمها لي بشفعتي هذه. وقيل: لو قال عند اللقاء طلبت الشفعة بيطل طلبه؛ لأنه خبر عمّا طلب عند السماع، وعندنا لا يبطل".

وفي الوقاعات: "[ج216] عن محمد — رحمه الله تعالى — في الشفيع إذا سمع بالشراء فسكت بطلت شفيعته. فهذا يدل على أنه يحتاج إلى¹⁴⁰³ أن يطلب مع نفسه قبل خروجه إلى البائع أو المشتري، وطلب الوثبة، وهذا لا يحتاج إلى الإشهاد لصحة الطلب، لكن يشهد/[ك95] في حال¹⁴⁰⁴ التجاحد".

وفي الأجnas: "لو طلب الشفعة من المشتري والمبيع في يده أو في يد البائع جاز، وإن طلب من البائع والدار في يده جاز أيضاً، وإن كان في يد المشتري لا يجوز. وفيه أيضاً أن البائع لو كان بحضرة الشفيع والدار في يده، فخرج الشفيع إلى المشتري في أقصى هذا المصر وطلب جاز، وكذا على عكسه، وكذا لو كان عند الدار فترك الإشهاد

¹³⁹⁵ ك: ماذا.

¹³⁹⁶ ف: وأخذها.

¹³⁹⁷ ج+ش+ك-و.

¹³⁹⁸ ك- كذا.

¹³⁹⁹ ك: الحاكم.

¹⁴⁰⁰ ك- يقول.

¹⁴⁰¹ ك- فمره. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁴⁰² ف: أن.

¹⁴⁰³ ك- إلى.

¹⁴⁰⁴ ك+ف: لأجل.

عندهما، وخرج إلى البائع أو إلى المشتري إلى محلّة أخرى جاز، ولو كان هو بحضرة واحد من هذه الثلاثة والآخران¹⁴⁰⁵ في مصر آخر فترك الطلب وهنا وخرج إلى واحد منهما بطلت شفّعته، ولو لم يكن عند حضرة هؤلاء الثلاثة حتى كانت الدار والبائع أو المشتري في مصر آخر فله أن يخرج إلى أيّهم شاء ولا ينظر إلى الأقرب/[ف142] والأبعد، حتى لو كانت الدار بالريّ والبائع بنيسابور والمشتري بهمدان والشفيع ببغداد فجاء الشفيع بنيسابور والدار في يد البائع فطلب صح".

ثمّ اختلفوا في لفظ الطلب، قال الفقيه أبو جعفر: إذا تكلم بكلام يفهم منه طلب الشفّعة جاز، ولو قال طلبت الشفّعة أو قال أطلب الشفّعة أو قال -مثل ما يقول ابن مقاتل- طلبت الشفّعة وأطلبها وأنا طالبها جاز، وبه نأخذ، و¹⁴⁰⁶ذكر ذلك في الفتاوى، وفيه أيضاً عن ابن مقاتل أنّ الشفيع إذا طلب الشفّعة فهو على شفّعته أبداً، ما لم يسلم بلسانه في قول أبي حنيفة -رحمه الله تعالى-، وقال¹⁴⁰⁷ محمد -رحمه الله تعالى- يطلب في كل شهر، وعن أبي يوسف -رحمه الله تعالى- أنّه قال: لو ترك مجلساً من المجالس¹⁴⁰⁸ ولم يطلب بطلت شفّعته إلا أن يكون عذراً.

وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عن الشفيع يقول بالفارسية "شفّعة مراست خويشتم يافتّم"¹⁴⁰⁹ قال: الطلب صحيح فيما يروى¹⁴¹⁰ عن محمد -رحمه الله تعالى-".

وفي نوادر ابن رستم: "أنّ الشفيع إذا سكت هنيهة لا تبطل شفّعته، قال: ولا فرق بين السكوت وبين هذا القدر من الكلام الذي لا يحتاج إليه. وفي كتاب الأجناس أنّ أبا عبد الله الجرجاني يحكي عن الكرخي أنّه على المجلس، ولا يبطل ما لم يتشاغل عن طلبه، وأبو عبد الله يذهب إلى أنّ طلبها على الفور حين علم بالبيع، ولو سكت يبطل¹⁴¹¹، وروي فيها روايات عن أصحابنا".

وفي الفتاوى قال: "عن¹⁴¹² أبي¹⁴¹³ نصر فيمن سمع أنّه بيعت دار بجنبه بألف، ثمّ سمع أنّ البائع حطّ منه خمسمائة ثمّ طلب صح، رواه عن نصير وابن سلمة، وحكى الفقيه ذلك عن أبي يوسف -رحمه الله تعالى- قال: وكذا إذا زاده البائع عبداً أو أمة فللشفيع أن يأخذها بحصّتها من الثمن".

¹⁴⁰⁵ ك: الآخران.

¹⁴⁰⁶ ك: -و.

¹⁴⁰⁷ ك: وفي قول.

¹⁴⁰⁸ ف: مجالس.

¹⁴⁰⁹ بمعنى الشفّعة لي طلبتها وأخذتها.

¹⁴¹⁰ ك: روي.

¹⁴¹¹ ك: بطل.

¹⁴¹² ف: -عن.

¹⁴¹³ ف: أبو.

وسئل علي بن أحمد: تنازع الشفيع والمشتري في الثمن بعدما سلّم المشتري الشفعة للشفيع وأتى على ذلك مدة ثمّ أراد أن يأخذ، قال: إن أراد أن يأخذ بما قال¹⁴¹⁴ المشتري ليس له ذلك إلا برضى المشتري، وإن ثبت ما قاله الشفيع ثمّ يأخذه¹⁴¹⁵ بعد ذلك صح.

قال الشفيع حين سمع من اشترى وبكم اشترى ثمّ طلب صح ما قاله ابن سلمة، وكذا قال ابن مقاتل، ولو قال للمشتري بكم اشتريت ثمّ طلب صح¹⁴¹⁶.

وعن أبي بكر: عن الشفيع لو توهم أن المشتري فلان فسكت ثمّ علم المشتري غيره فطلب، قال: لا يصح. قال الفقيه: وعلى قياس ما قاله أبو القاسم ما لم يعلم بالمشتري وبالثمن لا تبطل/[ج217] شفّعته بالسكوت، كمن استأمر ابنته البكر في أمر التزوّج¹⁴¹⁷ وسكتت ثمّ علمت أنّ الأب زوجها من فلان فردّت صح الردّ.

وسئل أبو بكر عن سلّم على المشتري ثمّ طلب الشفعة، قال: تبطل شفّعته، كذا¹⁴¹⁸ قال ليث¹⁴¹⁹ بن مساور، وقال إبراهيم بن يوسف لا تبطل، وكذا¹⁴²⁰ عن محمد — رحمه الله تعالى —، قال: وبه نأخذ.

وفي فتاوى ابن الفضل: ¹⁴²¹ "لقي الشفيع المشتري واقفاً مع ابنه فسلم ثمّ طلب الشفعة، فادّعى المشتري أنّك سلّمت عليّ وبطل¹⁴²² حقّك، وقال الشفيع سلّمتُ على ابنك، قال: فتسليمه¹⁴²³ على المشتري لا يبطل، وتسليمه على غيره يبطل¹⁴²⁴، فالشفيع يدّعي بطلان حقّه فيبطل".

¹⁴¹⁴ ك: قاله.

¹⁴¹⁵ ج+ف+ش: لم يأخذ. ك: ثم يأخذه. والصواب ثمّ يأخذه.

¹⁴¹⁶ ج+ف — صح. ك: صح.

¹⁴¹⁷ ك: الزوج. ف: التزويج.

¹⁴¹⁸ ش- كذا. صح هامش ش.

¹⁴¹⁹ ج: كثير. ك: ليث.

¹⁴²⁰ ف+ش+روي.

¹⁴²¹ ك — فتاوى ابن الفضل. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁴²² ك — سلّمت عليّ وبطل. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁴²³ ك: تسليمه.

¹⁴²⁴ ك — غيره يبطل. بسبب عطب في المخطوط.

وفي الواقعات: "وفي الهاروني: قال اشتريتها لنفسي، فسلم الشفيع¹⁴²⁵ الشفعة ثم ظهر أنه اشتراها لغيره، قال محمد -رحمه الله تعالى- بطلت شفيعته، وقال أبو حنيفة -رحمه الله تعالى- لا تبطل، وعن¹⁴²⁶ الحسن إذا سمع الشفيع ليلاً، قال: هذا عذر، يشهد حين يصبح. وقال ابن الفضل: إذا كان وقت خروج الناس إلى حوائجهم يخرج ويطلب".

وفي الفتاوى: "قال الفقيه: ومتى سمع في طريق مكة ويجد رسولاً من ساعته ليكتب ويوكل¹⁴²⁷ وكياً فلم يفعل بطلت، وإلا فلا تبطل، وكذا لو لم يجد فيجاً¹⁴²⁸ فهو معذور¹⁴²⁹ إلى أن يجد".

2.2. الفصل الثاني: فيما يرجع إلى الحيلة فيها والخصومة وغيرها.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عن البائع والمشتري أو أحدهما قال للشفيع -وهو لا يعلم أنه وجبت له قبلهما الشفعة- أبرئنا عن¹⁴³⁰ كل خصومة لك قبلنا فأبرأهما، لا شفعة له فيها؛ لأنه أبطل حقه. قالوا أو قال¹⁴³¹ أحدهما: اجعلني في حل فقال: في¹⁴³² حل¹⁴³³، قال: بطلت أيضاً. قال الفقيه: هذا في القضاء ما لم يعلم/[ش99] بالحق لم يبرأ في حكم الآخرة".

وسئل أبو القاسم عن المشتري قال للشفيع بعد طلبه هات الدراهم¹⁴³⁵ وخذ شفيعك فلم يأت، قال: إذا مكّنه¹⁴³⁶ من أخذها فطلب منه أيضاً¹⁴³⁷ الدراهم فإن لم يحضر إلى ثلاثة أيام فهو مفترط وبطلت شفيعته. قال الفقيه: وعن محمد -رحمه الله تعالى- نحو هذا، وبه نأخذ.

¹⁴²⁵ ك - فسلم الشفيع. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁴²⁶ ك - لا تبطل وعن الحسن. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁴²⁷ ف - ويوكل. صح هامش ف.

¹⁴²⁸ الفيج: هو المسرع في مشيه حامل الأخبار من بلد إلى بلد، والجمع فيوج، وهو فارسي معرّب. انظر: محمد طاهر الصديقي، مجمع بحار الأنوار في غرائب التنزيل ولطائف الأخبار، ط: الثالثة، 1967، مطبعة مجلس دائرة المعارف العثمانية، 187/4.

¹⁴²⁹ ف: بعذر.

¹⁴³⁰ ك: من.

¹⁴³¹ ج+ف+ش - قال.

¹⁴³² ك - في.

¹⁴³³ ف - فقال في حل.

¹⁴³⁴ ك - قال.

¹⁴³⁵ صح: هامش ج.

¹⁴³⁶ ف: أمكنه.

¹⁴³⁷ ف: إيفاء.

وسئل أبو بكر الإسكاف عمّن اشترى سهماً من عشرة أسهم من دار مشاعاً ولم يقبض هذا السهم حتى اشترى ما بقي من الدار فجاء الجار يطلب¹⁴³⁸ الشفعة في التسعة الأسهم، قال: ليس له ذلك. قيل: فلم كان للمشتري حقّ الشفعة قبل القبض فهو ممنوع من الانتفاع به؟! قال: أرأيت لو اشترى داراً ولم يقبضها حتى بيعت بجنبها دار كان للمشتري الشفعة، فإنّ منع مانع يقال له هل للبائع¹⁴³⁹ شفعة؟! فلما لم يجب البائع ثبت للمشتري، ولأنّه لو باع/[ف143] قبل القبض جاز عند أبي حنيفة وأبي يوسف رضي الله تعالى عنهما، كذا هنا¹⁴⁴⁰ كان هو أولى بتسعة أسهم لمّا اشترى سهماً، وكذا قال ابن الفضل في فتاويه أنّ للجار حقّ الشفعة في السهم دون التسعة، قيل له: لو أراد الجار تحليف المشتري أنّه ما أراد به¹⁴⁴¹ إبطال حقّ¹⁴⁴² الشفعة، قال: لا يحلفه على¹⁴⁴³ ذلك، لكنّ إذا ادّعى أنّ الأول كان يبيع تلجئة¹⁴⁴⁴ يحلفه على ذلك¹⁴⁴⁵ ويستحلفه، فإنّ نكل كان له الشفعة في البيع الثاني ولم يكن في البيع الأول، وما قال في كتاب الشفعة يوجب الاستحلاف على أنّه لم يرد به إبطال الشفعة، تأويله ما ذكرنا¹⁴⁴⁶ أنّه يدعي التلجئة. وسئل أبو نصر عن مستأجر دار إلى مدة معلومة باع الآخر هذه الدار والمستأجر شفيعها، فإن شاء المستأجر يطلب الشفعة ويكون منه إجازة للبيع وإبطالا للإجازة، وإن شاء مضى على إجارته وبطلت شفعته. وسئل عن مزارع أرض اشترى هذه الأرض مع نصيب رب الأرض من الزرع -والزرع بقل- جاء الشفيع يطلب الشفعة فيما اشترى/[ج218]/[ك96]، قال: الشراء جائز، وللشفيع الشفعة، ولكن لا يأخذ حتى يدرك الزرع. كان للدار المبيعة¹⁴⁴⁷ شفيعان فطلب أحدهما نصفه على حساب¹⁴⁴⁸ أنّه لا يستحقّ إلا النصف أو لم يحسب ذلك، قال أبو نصر: بطلت شفعته؛ لأنّه يجب أن يطلب كلّها، فلمّا طلب النصف كان منه تسليماً للنصف، وإذا بطل في النصف بطل في الكل؛ لأنّ تسليم الشفعة لا يتجزأ¹⁴⁴⁹.

¹⁴³⁸ ف: يطلب.

¹⁴³⁹ ك+ف+فيها.

¹⁴⁴⁰ ك: ها هنا.

¹⁴⁴¹ ف+حقّ.

¹⁴⁴² ك-حقّ.

¹⁴⁴³ ك-على.

¹⁴⁴⁴ ك: التلجئة. وصورة بيع التلجئة هي: أن يخاف إنسان اعتداء ظالم على بعض ما يملك، فيتظاهر هو ببيعه لثالث فراراً منه، ويتم العقد مستوفياً أركانه وشرائطه. ينظر: الزحيلي، الفقه الإسلامي وأدلته، 3325/5.

¹⁴⁴⁵ ف-ذلك.

¹⁴⁴⁶ ك: ذكرت.

¹⁴⁴⁷ ف: المشفعة.

¹⁴⁴⁸ ف: حسابان.

¹⁴⁴⁹ ك- لأنّ تسليم الشفعة لا يتجزأ.

بيعت¹⁴⁵⁰ دار بجانب داره التي غصبها غاصب منه، بطلت شفيعته، ثم تخاصم الغاصب والشفيع¹⁴⁵¹ عند القاضي هذا رجل اشترى هذه الدار وقد طلبت منه شفيعتها بجواري من هذه الدار التي غصبها مني هذا الغاصب وأنكر¹⁴⁵² وأقام البيّنة على¹⁴⁵³ ذلك، أخذ الدارين، وإن لم يكن له¹⁴⁵⁴ بيّنة حلفهما، إن حلف الغاصب وكل المشتري قضى له بالشفعة دون الدار الغصب، فإن¹⁴⁵⁵ كان على عكسه فالجواب على عكسه أيضاً.

قال ابن مقاتل: وسئل أبو بكر عمّن له ضيعة و¹⁴⁵⁶ عليها خراج كثير¹⁴⁵⁷ وموّن لا تشتري بشيء، فباعها مع دار قيمتها ألف درهم بألف درهم، فجاء الشفيع للدار، بكم يأخذ الدار؟ قال: سئل أبو نصر عن هذه¹⁴⁵⁸ فلم يجب، قال: وأنا الآن لا أحسن. قال الفقيه: عندي أن الضيعة¹⁴⁵⁹ وإن لم تشتري¹⁴⁶⁰ بشيء أخذوا الضيعة بقيمتها في آخر ما ذهب رغبة الناس عنها، فيقسم الثمن عليهما.

وفي فتاوى ابن الفضل: "أنّ البائع والمشتري يدعيان بيع المعاملة والشفيع يدعي بيعاً باتّاً، قال: ينظر إلى الثمر إن كان مثله يباع بمثله فالقول للشفيع، و¹⁴⁶¹ على عكسه فالقول لهما ولا شفعة فيه".

¹⁴⁵⁰ ك: بيع.

¹⁴⁵¹ ش: الشفيع والغاصب.

¹⁴⁵² ك: فإنكر.

¹⁴⁵³ ف: عن.

¹⁴⁵⁴ ك: له.

¹⁴⁵⁵ ك: وإن.

¹⁴⁵⁶ ش: و.

¹⁴⁵⁷ ف: كثيرة.

¹⁴⁵⁸ ك: عنها.

¹⁴⁵⁹ ك: + فلو اشترى بشيء قسم الألف على قيمة الدار وما يشتري الضيعة به يبدو أنه خطأ من الناشر.

¹⁴⁶⁰ لعل الصواب تشتري.

¹⁴⁶¹ ف: و.

وفي الواقعات: "حائط بين دارين¹⁴⁶² تصدق أحد ولي الدار بالحائط على رجل وقبضه ثم اشترى منه ما بقي من الدار، فليس للجار شفعة، فإن طلب الجار يمينه أو¹⁴⁶³ يمين¹⁴⁶⁴ البائع أنهما ما فعلا ذلك فراراً من الشفعة على وجه تلجنة أو إبطال شفعة يحلف، فإن حلف فلا شفعة، وإن نكل كانت الشفعة للجار¹⁴⁶⁵ الملاصق".

وعن أبي يوسف - رحمه الله تعالى - أنه قال: لا بأس بالاحتياال في انتقاض¹⁴⁶⁶ حق طلب الشفعة، وقال محمد - رحمه الله تعالى - أكره ذلك له¹⁴⁶⁷.

وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل أبو بكر ابن أبي سعيد عن ذلك فقال: بعد البيع مكروه في الأحوال كلها، مثل أن يقول للشفيع اشتريه مني ونحوه¹⁴⁶⁸. وقيل البيع إن كان الجار فاسقاً يتأذى منه فلا بأس به، وقيل يكره في جميع¹⁴⁶⁹ الأحوال؛ لأنه منع وجوب حق¹⁴⁷⁰ الشفعة".

وسئل أبو القاسم عمّن له دعوى في دار بجنب داره بيعت كيف يطلب شفعتها حتى لا تبطل دعواه فيها؟ قال: يقول طلبت الشفعة، وأطلبها إن لم يثبت حقي الذي أدعي فيها. وسئل أبو نصر عمّن قضى القاضي له بشفعة دار بأسرها فجاء شفيع غائب فطلب، قال: يطلب من الشفيع المقضي له؛ لأنه من المشتري بمنزلة المشتري من البائع، إذ¹⁴⁷¹ تحولت المطالبة إليه بالقبض كالمشتري.

وسئل أبو بكر عن¹⁴⁷² دار لها باب إلى زقاقين لا منفذ لهما، قال: لهما¹⁴⁷³ الشفعة جميعاً فيها. قال الفقيه: إن كان في الأصل داران باب كل واحد منهما في الزقاق الذي يليها وملكها هذا البائع فلأهل كل زقيقة أن يأخذ الدار التي في جانبهم، وإن كانت في الأصل واحدة ولهما بابان فالشفعة لأهل الزقيقتين¹⁴⁷⁴ جميعاً في كل الدار، وكذا إذا كان الزقاق

1462 ف: دار.

1463 ف: و.

1464 ك - يمين.

1465 ف: على الجار.

1466 ك: إسقاط.

1467 ك - له. ش: له ذلك.

1468 ك: ونحوها.

1469 ك - جميع.

1470 ف: حق وجوب.

1471 ف: إذا.

1472 ك - عن.

1473 ك: لهم.

1474 ك: الزقاقين.

في أسفله فرفع الحائط حتى صارت زقاقاً واحداً أو رفع الحائط من أسفل الزقاق حتى صارت سكة نافذة، قال: إنما ينظر في جميع الأحكام إلى أول الأمور ولا ينظر إلى ما صار في / [ج219] الانتهاء.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "وسئل عمن باع خمس منازل في زقاق غير نافذة¹⁴⁷⁵ فطلب الشفيع الشفعة في منزل واحد منها، إن طلب بحق الجوار والجوار في الكل أو¹⁴⁷⁶ بحق الشركة في الطريق/[ف144] لم يكن له أن يأخذ بعضها دون بعض، وإن كان جواره في أحد المنازل له أن يأخذ الذي له الجوار بحصته من الثمن".

وفي كتاب الأجناس: "اشترى رجل خمس أدورة¹⁴⁷⁷ بصفقة¹⁴⁷⁸ واحدة من واحد، أو خمس أدورة¹⁴⁷⁹ في درب واحد في سكة غير نافذة، فجاء صاحب الدار السادسة¹⁴⁸⁰ يريد أن يأخذ بعضها بالشفعة دون بعض، له أن يأخذ الكل أو يترك في قول أبي حنيفة وأبي يوسف -رضي الله عنهما-، وقال محمد -رحمه الله تعالى- في عشرة أفرحة¹⁴⁸¹ ملازقة¹⁴⁸² بيعت فطلب من له الأرض بجانب قراح منها القراح الذي يليه دون الباقي، له ذلك وإن لم يكن بينهما إلا المسناه، وكذا في الدور عنده".

اشترى داراً وهو شفيعها، طلب جازاً لها آخر الشفعة، فسلم الكل إليه، كان للآخر النصف بحكم الشفعة والنصف بحكم الشراء من الأول، كما لو قضى القاضي داراً لشفيعين فسلم أحدهما الشفعة لم يصر كل الدار للآخر؛ لأنه سلم بعدما ملكه، كذا¹⁴⁸³ هنا، تسلم النصف بعدما ملكه¹⁴⁸⁴ بالشراء، فلا يكون إعراضاً عن الشفعة.

وفي الفتاوى: "تزوج امرأة ولم يسم لها مهراً ثم دفع إليها داراً، قال: ينظر إن قال الزوج جعلتها بمهرك فللشفيع فيها شفعة، وإن قال جعلتها مهرك فيها¹⁴⁸⁵ فلا شفعة فيها".

وسئل أبو القاسم عن المشتري لو أنكر طلب الشفيع، يحلف المشتري في طلب الوثبة على العلم وفي طلب اللقاء على الثبات.

¹⁴⁷⁵ ف: نافذ.

¹⁴⁷⁶ ف: و.

¹⁴⁷⁷ ش - أدورة. صح هامش ش.

¹⁴⁷⁸ ف: صفقة.

¹⁴⁷⁹ ك: نفر. ف - أدورة.

¹⁴⁸⁰ ف: والسادس.

¹⁴⁸¹ الفراح من الأرض: التي ليس بها شجر ولم يختلط بها شيء، انظر: محمد الأزهرى، تهذيب اللغة، ط: الأولى، 2001، دار إحياء التراث العربي، بيروت، حققه: محمد مرعب 28/4.

¹⁴⁸² ك+ف: متلازقة.

¹⁴⁸³ ك + ها.

¹⁴⁸⁴ ف: ملكته.

¹⁴⁸⁵ ك - فيها.

وفي الدعوى من الفتاوى: "و¹⁴⁸⁶ جاء الشفيع يخاصم المشتري فأنكر المدعى عليه الشراء أو أقر¹⁴⁸⁷ لابنه¹⁴⁸⁸ الصغير ولايته ولا بيّنه¹⁴⁸⁹ للشفيع على شرائه، قال: لا يمين على المشتري؛ لأنّه قد لزمه الإقرار لابنه، ولا¹⁴⁹⁰ يجوز الإقرار لغيره".

وفي الأجnas: "أنكر المشتري جوار الشفيع، قال أبو حنيفة ومحمد—رحمهما الله تعالى— ما لم تقم البيّنة أنّ هذه الدار بجوار تلك¹⁴⁹¹ الدار المبيعة ملكه قبل أن يشتريها هذا¹⁴⁹² المشتري هذه الدار وهي له إلى هذه الساعة¹⁴⁹³ يعلمها خرجت عن ملكه، لا تكون له الشفعة، ولو قال أنّ هذه الدار لهذا الجار لا يكفي. وقال أبو يوسف—رحمه الله— له الشفعة بمجرد اليد من غير بيّنة".

وقال أبو حنيفة—رحمه الله تعالى—: لو أقرّ الجار بثلث داره لإنسان ثمّ بيعت دار بجانب هذه¹⁴⁹⁴ الدار فلا شفعة له؛ لأنّ الإقرار ليس بملك يستحقّ به الشفعة، ولا شفعة للذي في يده باقي الدار. وقال أبو يوسف—رحمه الله تعالى— يأخذ المقرّ له بالشفعة، وقال محمد—رحمه الله تعالى— يقيم البيّنة أنّ الدار داره—يعني المقربة—¹⁴⁹⁵.

قال الشفيع للقاضي حلف المشتري أنّه لا يعلم أنّ هذه الدار التي في يدي ما هي لي، حلفه، وإنّ أقام المشتري البيّنة أنّ هذه الدار اشتراها من فلان كانت¹⁴⁹⁶ في يده أو وهبها منه وقبضها كفى.

أراد المشتري هدم الدار قبل الحكم، لا يمنع/[ش100]، وفي الكيسانيات أنّه يمنعه الشفيع¹⁴⁹⁷ من¹⁴⁹⁸ الهدم وحفر البئر ونحوه، ولو أجرها المشتري¹⁴⁹⁹ يطيب له الأجر¹⁵⁰⁰.

1486 ك+ف-و.

1487 ش+أن الدار.

1488 ك- لابنه الصغير ولايته للشفيع على شرائه، قال: لا يمين على المشتري؛ لأنّه قد لزمه الإقرار.

1489 ج+ك- ولا بيّنة. ف: ولا بيّنة.

1490 ك: فلا.

1491 ك- تلك.

1492 ف: بعد.

1493 ج- لا. ك+ف+لا.

1494 ف: هذا.

1495 ك- يعني المقربة. ف: المقر له.

1496 ف: كان.

1497 ك: أن الشفيع يمنعه.

1498 ش: عن.

1499 ك+ إياها.

1500 ك: الأجرة.

أكل ثمرة أشجارها، قال ابن الفضل في فتاويه: "إن كانت مُوردةً عند الشراء ولم يبدوا الطلع¹⁵⁰¹ لا يسقط شيء من الثمر، وإن كان الطلع بدا من الورد سقط¹⁵⁰² عنه بقدر ذلك يوم قبض المشتري الكرم، وإن كان المبيع أرضاً فيها زرع لا قيمة لها فأدرك وأكل المشتري لا شيء عليه¹⁵⁰³ للشفيع، وإن جاء الشفيع وقد/[ج220] زرع المشتري يترك/[ك97] الزرع في الأرض حتى يستحصد بأجر المثل¹⁵⁰⁴ وقت الحكم عند أبي حنيفة ومحمد -رضي الله عنهما-، وفي المجرد عن أبي حنيفة -رحمه الله تعالى- تواجر¹⁵⁰⁵ الأرض من المشتري بشيء معلوم، وقال أبو يوسف -رحمه الله تعالى-: يأخذ الأرض بالثمن والزرع بقيمته، ولو غرس يقلع، وكذا البناء¹⁵⁰⁶. وقال أبو يوسف -رحمه الله-: يأخذ¹⁵⁰⁷ الشفيع الغراس،¹⁵⁰⁸ والبناء بالقيمة¹⁵⁰⁹،

قال الشفيع لم¹⁵¹⁰ أعلم بالبيع¹⁵¹¹ إلا الساعة، كان القول له¹⁵¹² مع يمينه، وكذا لو قال طلبت الشفعة حين علمت بالشراء ولم يرد¹⁵¹³ علي¹⁵¹⁴ ذلك، إلا أن يقول البيع كان وقع أمس وطلبتها في ذلك الوقت لا يصدق إلا بالبينة. خشي الشفيع أنه لو قال طلبت في الوقت¹⁵¹⁵ المتقدم يحتاج إلى البينة فقال الساعة علمت وأنا أطلب الشفعة، يسعه أن يقول ذلك ويحلف عليه ويستثني¹⁵¹⁶ -يعني يقول إن شاء الله تعالى- في آخره، ذكره في نوادر محمد بن مقاتل¹⁵¹⁷.

1501 ف +و.

1502 ك: يسقط.

1503 ص هامش ش.

1504 ك+ف+من.

1505 ف: لو أجز.

1506 ف: النبات.

1507 ك - يأخذ.

1508 ك+ف: الأغراس.

1509 ك+ف: بقيمتها.

1510 ف: لا.

1511 ف: البيع.

1512 ك - له. ف+ش: قوله.

1513 ك: أزل.

1514 ك: على.

1515 ك: وقت.

1516 ك - يعني أن يقول إن شاء الله تعالى في آخره.

1517 ش + والله تعالى أعلم بالصواب.

2.3. الفصل الثالث: فيما يرجع¹⁵¹⁸ إلى الأب والوصي والوكيل.

وفي الفتاوى: "قال أبو بكر: لو اشترى لابنه الصغير داراً ولأب¹⁵¹⁹ شفعتها¹⁵²⁰، لا يأخذها¹⁵²¹ بالشفعة¹⁵²² ما لم يدرك الابن أو ينصب¹⁵²³ الحاكم له خصماً. قال الفقيه: هذا الجواب في الوصي¹⁵²⁴، وأما الأب يأخذ؛ لأنَّ الأب لو اشترى مال ابنه لنفسه يصح،¹⁵²⁵ كذا هذا يأخذ من غير قضاء".

وقال أبو القاسم: يقول الأب اشتريت وأخذت بالشفعة، والوصي يقول اشتريت وطلبت الشفعة، ثمَّ يخاصم إلى القاضي حتى يُنصَّب للصبيّ خصماً.

وعن شذاد أنَّ الوصيَّ يشهد على طلب الشفعة ويترك حتى يبلغ الصبيّ، و¹⁵²⁶لو كان الصبيّ شفيع دار اشترها الوصي لا يشهد، ولا يطلب الشفعة له حتى يدرك اليتيم.

وفي كتاب الأجناس: "قال المشتري اشتريت لابني الصغير فلان والمشتري ينكر شفعة الشفيع، لا يمين على المشتري إن¹⁵²⁷ أقر الشفيع أنَّ له ابناً¹⁵²⁸ صغيراً".

وفي الوقاعات: "قال الشفيع إنَّما قال المشتري ذلك ليدفع اليمين عن نفسه فحلَّفه أيها القاضي أنَّه ما اشترها لنفسه، فلا يمين عليه، وإنَّ أنكر الشفيع أنَّ له ابناً يحلف الشفيع بالله ما يعلم/[ف145] أنَّ له ابناً صغيراً، وإن كان الابن كبيراً وقد سلم الدار إليه دفع عن نفسه الخصومة، وقبل تسليم الدار هو خصم للشفيع، ذكرها في كتاب¹⁵²⁹ الأجناس".

¹⁵¹⁸ ج+ش+ك: يرجع.

¹⁵¹⁹ ك: والأب.

¹⁵²⁰ ك: شفيعها.

¹⁵²¹ ك: يأخذ.

¹⁵²² ك: الشفعة.

¹⁵²³ ك: يبعث.

¹⁵²⁴ ف - وفي الفتاوى: قال أبو بكر: لو اشترى لابنه الصغير داراً ولأب شفعتها، لا يأخذها بالشفعة ما لم يدرك الابن أو ينصب الحاكم له خصماً. قال الفقيه: هذا الجواب في الوصي صح هامش ف.

¹⁵²⁵ ك: صح.

¹⁵²⁶ ك - و.

¹⁵²⁷ ك: إذا.

¹⁵²⁸ ف: ابن.

¹⁵²⁹ ك - كتاب.

قال الأب أو الوصي اشتريت هذه الدار بألف درهم للصغير فقال له الشفيع اتق الله تعالى¹⁵³⁰ فإنك اشتريتها بخمسائة فصدقه، لا يصدق، ويأخذ الدار بألف حتى يقيم البيّنة على الشراء بخمسائة.

وفي الواقعات: "الوكيل يطلب الشفعة، إذا سلم الشفعة وقبل الشفيع¹⁵³¹ جاز عند القاضي في قول أبي حنيفة وأبي يوسف -رحمهما الله تعالى-، ولا يجوز في قول محمد -رحمه الله تعالى-، وهذا الاختلاف غير مبني على إقرار الوكيل على موكله بتسليم الشفعة، بل هذا الاختلاف في تسليم الوكيل خاصة، وهو كالأب والجد أب الأب إذا سلّم¹⁵³² شفعة الصغير، في قولهما يجوز، وعند محمد -رحمه الله تعالى- لا يجوز، ولو سكت الأب والوصي عن طلب الشفعة للصغير فهو¹⁵³³ كتسليمها الشفعة بعد الطلب على الاختلاف".

وفي فتاوى محمد بن الفضل أنّ الفقيه أبا¹⁵³⁴ إبراهيم يقول: "الوكيل بالشراء لو سلم الدار [ج221] إلى الموكل لا يصح منه الطلب، والفقيه يقول له الطلب سلم أو لا. قال القاضي الإمام علي السعدي: الصحيح أنّه يصح الطلب منه على كل حال؛ لأنّه هو العاقد".

وفي كتاب الأجناس عن محمد -رحمه الله تعالى-: "أنّ الوكيل بالشراء لو سلم الدار إلى الموكل لا يبقى خصماً في طلب الشفعة"، ذكره في نوادر هشام.

وفي الفتاوى عن أبي نصر: ¹⁵³⁵ "وكيل اشترى¹⁵³⁶ داراً لرجل وهو شفيعها، قال: يطلب الشفعة من الموكّل¹⁵³⁷، وليس كمن اشترى¹⁵³⁸ لنفسه؛ لأنّ الوكيل اشترى لغيره. قال: ولو أقام أحد الوكيلين¹⁵³⁹ مقام الموكّل في هذا الشراء لا ينعقد¹⁵⁴⁰، لكن الطريق الأول أعجب إليّ¹⁵⁴¹".

1530 ف -تعالى.

1531 ك - وقبل الشفيع.

1532 ف: أسلما.

1533 ك: فهي.

1534 ف: أبو.

1535 ك+ف+في.

1536 ك: يشتري.

1537 ك: الوكيل.

1538 ك: يشتري.

1539 ك: الوكيل.

1540 ك+ف+س: يتعد. والصواب "لا ينعقد".

1541 ج+ف+ش - إليّ.

3. كتاب الإجازات.

فيه ثلاثة أبواب:

3.1. الباب الأول: في ذكر مسائل أنواع الإجازات الجائزة والفاصلة وتفصيلها¹⁵⁴².

في الإجارة والإبراء والفسخ¹⁵⁴³ ونحوها، في الإجارة الطويلة وأنواع المعاملات فيما يقع¹⁵⁴⁴، في ما لا تجب الأجرة فيها، في الفاسدة منها، ما يجب على الأجر أو على المستأجر،¹⁵⁴⁵ في الأب فيها ونحوه،¹⁵⁴⁶ فيما يتعلق بمضي المدة.

3.1.1. الفصل الأول: في الإجارة والإبراء والفسخ فيها المتعلقة بالزمان.

وفي الفتاوى: "و¹⁵⁴⁷قال الآخر¹⁵⁴⁸: إذا جاء غدٌ فقد أجرتك هذه¹⁵⁴⁹ الدار أو قال أجرتك هذه الدار غداً، قال أبو بكر الإسكافي جاز فيهما، و¹⁵⁵⁰قال¹⁵⁵¹ أبو القاسم كذا إلا في قوله إذا جاء غد فإنه لا يجوز". قال الفقيه: وبقول أبي بكر نأخذ.

وسئل نصير عن قال: أجرتك دابتي¹⁵⁵² هذه غداً بدرهم ثم أجرها اليوم من آخر إلى ثلاثة أيام ثم جاء الغد، للأول أن ينتقض الإجارة الثانية. قال الفقيه: وقد روي عن عيسى بن أبان أنه ليس للأول أن يأخذ الدابة، وبه قال أبو جعفر، وبه نأخذ.

وقال أبو بكر: قال الآخر¹⁵⁵³ إذا جاء رأس الشهر فقد أجرتك الدار كل شهر بكذا، فإن ذلك جائز، ولو قال إذا جاء رأس الشهر فقد فاسختك هذه الإجارة، لا يجوز.

¹⁵⁴² ف: وتفصيلها.

¹⁵⁴³ ك + فيها.

¹⁵⁴⁴ ف: + فيها.

¹⁵⁴⁵ ف - ما يجب على الأجر أو على المستأجر.

¹⁵⁴⁶ ف: ونحوها.

¹⁵⁴⁷ ف - و.

¹⁵⁴⁸ ف: لآخر.

¹⁵⁴⁹ ف: هذا.

¹⁵⁵⁰ ف + وكذا.

¹⁵⁵¹ ف - قال.

¹⁵⁵² ج + ف + س: داري. والصواب دابتي.

¹⁵⁵³ ف: الآخر.

استأجر داراً من آخر سنة بألف درهم ثم قال الأجر للمستأجر وهبت منك الأجرة أو¹⁵⁵⁴ قال أبرأتك من الأجرة، صح في قول أبي يوسف الأول، وبه قال محمد -رحمهما الله تعالى-، وفي قول أبي يوسف الآخر لا يصح، ولو قال أبرأتك عن خمسمائة من هذا الأجر أو عن تسعمائة أو عن الألف¹⁵⁵⁵ جاز إجماعاً بمنزلة الحط، قال ذلك بعد¹⁵⁵⁶ - أعني أبرأتك من الأجرة- بعد مضي ستة أشهر صح لما مضى إجماعاً، وأما¹⁵⁵⁷ في المستقبل على هذا الخلاف، ولو قال ذلك بعدما شرط التعجيل¹⁵⁵⁸ للأجرة¹⁵⁵⁹ في أول الإجارة صح إجماعاً.

أجر بعبد بعينه أو بثوب بعينه ثم قال في الابتداء وهبت منك هذا العبد أو هذا الثوب، يجوز بشرط قبول المستأجر لبصير إقالة للعقد إجماعاً، كما في البيع. وعن نصير فيمن قال أجرتك داري هذه غداً بكذا ثم قال للمستأجر أبرأتك من الأجرة، يبرأ، وكذا في قوله أجرتك منك اليوم وغداً بكذا ثم قال¹⁵⁶⁰ أبرأتك. قال الفقيه: هذا الجواب يوافق قول محمد -رحمه الله تعالى-.

وسئل أبو القاسم عمّن أجر دار¹⁵⁶¹ من رجل ثم وهب له أجر رمضان، قال: إن استأجرها سنة تجوز، وإن استأجرها مشاهرة لا تجوز إلا إذا دخل شهر رمضان، ولا يجوز قبله. قال الفقيه: وهذا قول محمد -رحمه الله تعالى-، وبه نقول¹⁵⁶².

وسئل أبو نصر عمّن قال أجرتك هذه الدار كل شهر بكذا على أن أهب لك أجر¹⁵⁶³ شهر رمضان، قال فسدت هذه الإجارة. استأجر داراً بعبد إلى سنة ثم¹⁵⁶⁴ أعتق العبد، لم يصح إلا أن يشترط تعجيل الأجرة¹⁵⁶⁵، وقال الشافعي - رحمه الله تعالى- يعتق¹⁵⁶⁶ في الأحوال كلها.

¹⁵⁵⁴ ف: و.

¹⁵⁵⁵ ف: ألف.

¹⁵⁵⁶ ك - بعد.

¹⁵⁵⁷ ك: ولما.

¹⁵⁵⁸ ف: تعجيل.

¹⁵⁵⁹ ف: الأجرة.

¹⁵⁶⁰ ف - للمستأجر أبرأتك من الأجرة، يبرأ، وكذا في قوله أجرتك منك اليوم وغداً بكذا ثم قال. صح هامش ف.

¹⁵⁶¹ ف: داره.

¹⁵⁶² ك - وبه نقول.

¹⁵⁶³ ف - أجر.

¹⁵⁶⁴ ك: و.

¹⁵⁶⁵ ك+ف+أو عجل.

¹⁵⁶⁶ ك+ف: عتق.

اشترى بالأجرة عيناً صح الشراء، وإن فسخ الإجارة لا يفسخ الشراء، غير أن الأجر يؤمر بأداء الثمن عند مضي
المدة، وقيل عند انتفاض الإجارة، وإليه/[ج222] أشار محمد -رحمه الله تعالى-.

كان الأجرة¹⁵⁶⁷ ثوباً أو عبداً¹⁵⁶⁸ فهلك في يد المستأجر، وجب أجر المثل؛ لفساد العقد، والمسألة في باب الظئر من
الإجازات في الأصل.

وسئل أبو بكر عمن قال لآخر/[ك98] أجرت منك هذه الدار سنة بألف درهم كل شهر بمائة¹⁵⁶⁹، قال: الإجارة تقع
على ألف¹⁵⁷⁰ ومائتي درهم، والقول الثاني فسخ الكلام¹⁵⁷¹ الأول. قال الفقيه: هذا إذا قصد الثاني، أما إذا غلط في
التفسير لا يلزم¹⁵⁷² إلا الألف.

وسئل أبو بكر الإسكاف عمن أجر حمّاماً سنة بستمائة درهم على أن يحط عنه أجر شهرين للتعطيل، لا يجوز. قال
الفقيه: لو قال على أن لا أجرة¹⁵⁷³ له مدة التعطيل يجوز، كما لو قال بعت منك كذا زيتاً على أن تحط عنه كذا لأجل
الزق، لا يجوز، وإن¹⁵⁷⁴ قال على أن تحط عنه حصة وزن الزق/[ف146] جاز.

وفي الجامع الأصغر: "استأجر داراً كل شهر بكذا، فإن الإجارة تقع على شهر واحد، غير أنه لما دخل ولم يذكر وجه
الفسخ قيل يقول المؤاجر في الشهر الأول فسخت الإجارة في الشهر الثاني ولم يذكر وجه الفسخ، قيل يقول المؤاجر
في الشهر الأول فسخت الإجارة التي كانت بيننا في دار كذا إذا جاء رأس الشهر، وفي هذا تعليق الفسخ بالحظر وأنه
لا يجوز. وقيل يقول المؤاجر في آخر الشهر الأول¹⁵⁷⁵ فسخت الإجارة هذه مرة بعد أخرى حتى يهَلْ/[ش101]
الهلال، و¹⁵⁷⁶ في هذا حرج أيضاً¹⁵⁷⁷، وقيل تفسخ في الأيام الثلاثة من الشهر الثاني اعتباراً بأيام الخيار، غير أن ذلك
شُرِعَ في البيع فلا يقاس عليه غيره، وقيل يفسخ في أول ليلة ويوم من الشهر الثاني؛ لأن الخيار ثابت له في أول الشهر
وهذا أول الشهر".

¹⁵⁶⁷ ك: الإجارة.

¹⁵⁶⁸ ك: عبداً أو ثوباً.

¹⁵⁶⁹ ف: +درهم.

¹⁵⁷⁰ ف: الألف.

¹⁵⁷¹ ك: كلام.

¹⁵⁷² ف: يلزمه.

¹⁵⁷³ ك: أجر.

¹⁵⁷⁴ ف: كما.

¹⁵⁷⁵ ك: + يقول المؤاجر.

¹⁵⁷⁶ ف: و.

¹⁵⁷⁷ ك: أيضاً حرج.

وعن عبد الكريم أنّه قال فيمن استأجر داراً من آخر مائتي سنة، قيل يجوز، قال أبو نصر الدبوسي: لا يجوز، لوقوع بعض الإجارة بعد الموت غالباً،¹⁵⁷⁸ ومثل هذه الإجارة فاسد¹⁵⁷⁹.

3.1.2. الفصل الثاني: في المسائل¹⁵⁸⁰ التي استخرجها أبو بكر محمد بن الفضل وهي في فتاويه وما يتصل بها مما جرى¹⁵⁸¹ بين الناس من المعاملة.

وسئل: أجرة حانوته مشاهرة ثمّ أجرة غيره إجارة طويلة وأمر المستأجر الثاني أن يقبض الأجرة من المستأجر الأول ثمّ مات المؤاجر، قال: ما قبض المستأجر منه الأجرة فهو له، إلا أجرة الشهر الذي عقد¹⁵⁸² فيه عقد هذه الإجارة الثانية أنّها إنّما تصح في رأس الشهر الثاني؛ لأنّ الإجارة الأولى إنّما تناهت إلى هذه المدة.

وسئل عن¹⁵⁸³ المستأجر¹⁵⁸⁴ منازل¹⁵⁸⁵ إجارة طويلة على الرسم، ثمّ أنّ المؤاجر نقض هذه المنازل برضى المستأجر أو لا وجدّد بناءها، قال: لا ينقض الإجارة؛ لأنّ الأصل باقي¹⁵⁸⁶، قيل له: أليس المذكور في الإجازات أنّه إذا انهدمت المنازل وصارت بحيث لا تسكن أنّها تنتقض¹⁵⁸⁷ الإجارة؟ قال فيها أنّ الإجارة¹⁵⁸⁸ لا تحب، ولم يذكر الانتقاض. وسئل عنّ استأجر من آخر منازل إجارة طويلة وجعل الخيار إليهما في آخر كل شهر ثلاثة أيام، وكتب الصك على ذلك تسهيلاً لنقض الإجارة، كيف الأمر؟ قال: إنّ شرط الخيار ثلاثة أيام في آخر كل شهر لم تصح الإجارة عندنا، وإن استثنى بأن يقول غير ثلاثة أيام في آخر كل شهر يجوز. قيل لم لا يفسد العقد باشتراط الخيار في كل شهر؛ لأنّ مدة الخيار تزيد على الثلاث أنّه مفسد عند أبي حنيفة -رحمه الله تعالى-، قال: هذه الأيام الثلاث غير مشروطة فيها الخيار،/[ج223] ولو كان ذلك¹⁵⁸⁹ لفسد، لكنها مستثناة من العقد، ألا ترى أنّهما لو لم يشترطا على أنّهما بالخيار في هذه

¹⁵⁷⁸ ك: عادة.

¹⁵⁷⁹ ف: فاسدة.

¹⁵⁸⁰ ف + المتعلقة.

¹⁵⁸¹ ف: يجري.

¹⁵⁸² ف: عقدا.

¹⁵⁸³ ك+ش: عن.

¹⁵⁸⁴ ك+ش: استأجر.

¹⁵⁸⁵ ش - منازل. صح هامش ش.

¹⁵⁸⁶ لعل الصواب باقي.

¹⁵⁸⁷ ك: تنتقض.

¹⁵⁸⁸ ك: الأجرة.

¹⁵⁸⁹ ف: كذلك.

الثلاثة¹⁵⁹⁰ أكان لهما أن ينتقضا الإجارة في هذه الأيام؟ فكيف يكون هذا باشتراط الخيار أكثر من الثلاثة¹⁵⁹¹؟ فصارت كل سنة في مسائلنا عقوداً كثيرة؛ لأنَّ هذه الأيام لمَّا جاءت لم يبق عقد الإجارة فيها، فإذا جاء رأس الشهر الذي يليه يجدد عقد الإجارة، وصار عقداً غير العقد الأول، وهو جائز، كمن قال في شعبان آجرت داري¹⁵⁹² منك رمضان. قيل في اشتراط الخيار إن لم يصح عند أبي حنيفة رضي الله تعالى عنه - لما عُرف فلم يصح عندهما؟! قال: لأنَّه روي عن محمد - رحمه الله تعالى - أنَّه قال فيمن قال لآخر بعت منك هذا الشيء على أنَّك بالخيار في غرة شوال والعقد في رمضان قال: له الخيار من وقت العقد إلى غرة شوال، فيكون له الخيار في جميع المدة، ومثل هذا لا يجوز في الإجارة.

وسئل عمَّن آجر منزلاً لرجل وهذا المنزل وقف على الآجر أو¹⁵⁹³ وقفه والده عليه وعلى أولاده، فلما آجر أنفق المستأجر في عمارة هذا المنزل بأمر المؤاجر، قال: إن كان للمؤاجر ولاية في الوقف كان على المستأجر آجر المثل في المدة التي كانت¹⁵⁹⁴ في يده، ويرجع بما أنفق في الوقف إن كانت له ولاية في الوقف¹⁵⁹⁵، وإن لم يكن كان المستأجر متطوعاً ولا يرجع على المؤاجر. وسئل عمَّن استأجر من آخر منزلاً إجارة طويلة ثمَّ آجره¹⁵⁹⁶ من عبد¹⁵⁹⁷ المؤاجر، قال: إن كان العبد استأجر بغير إذن المولى وأدى المولى الأجرة عنه إلى آجره لم يحتسب على المستأجر الأول من رأس ماله، ويؤقَّت فيما لو كان بإذن المولى، وعَلَّ للفصل الأول، قال: أنَّه¹⁵⁹⁸ ليس للعبد أن يفسخ الإجارة الأولى على المولى بغير إذن الولي¹⁵⁹⁹؛ لأنَّ محمد - رحمه الله تعالى - ذكر في النوادر أن من آجر موضعاً ثمَّ أنَّ المستأجر آجر من غيره ثمَّ آجر الثاني من مالكه قال: لا تنتقض الإجارة الأولى¹⁶⁰⁰، والإجازات كُلُّها صحيحة.

1590 ك: الثلاث.

1591 ك: الثلاث. ف + في هذه الثلاثة.

1592 ج - داري. ك + داري. ف: منك داري.

1593 ج - أو. ك + أو.

1594 ك: كان.

1595 ف - إن كانت له ولاية في الوقف.

1596 ف: آجرها.

1597 - عبد، صح هامش ج.

1598 ف: لأنَّه.

1599 ك: المولى.

1600 ك - الأولى.

وسئل عمن اشترط في صك الإجارة التي جعل فيها الخيار، فقال: ينقض كل واحد منهما الإجارة في الأيام المستثناة بمحضر من صاحبه وبغير محضر من صاحبه، فقال: هذه إجارة فاسدة في قول أبي حنيفة ومحمد - رضي الله تعالى عنهما -، وكان أصحابنا يفتون بهذا، غير أنني وجدته منصوصاً عن محمد - رحمه الله تعالى -، يعني أنه لا يفسد.

وسئل عمن استأجر داراً إجارة طويلة، ثم أجرها من المؤاجر مشاهرة، قال: لا يصح، وما أخذ من الأجرة فهو محسوب من رأس المال، فقبل الإجارة الأولى لا تنتقض، فقال: تنتقض في الشهر الأول من الإجارة الثانية، وأما فيما بعد الشهر الأول أشك¹⁶⁰¹ في انتقاضها؛ لأن الإجارة الثانية وقعت في¹⁶⁰² شهر واحد، فقبل كلما دخل شهر بعد شهر تنتقض

الأولى؟ قال: / [ف147] يجب أن تنتقض؛ لأنه كلما دخل شهر انعقد¹⁶⁰³ الإجارة فيه. قال القاضي الإمام: الإجارة الثانية تنقض الأولى وإن كانت الثانية فاسدة؛ لأنه روى خالد بن الصبيح عن أبي يوسف - رحمه الله تعالى - في مشتري¹⁶⁰⁴ باع المبيع من البائع قبل القبض، قال¹⁶⁰⁵: / [ج224] لا يجوز، لكن ينتقض البيع الأول، وفي ظاهر الرواية لا ينتقض، فهنا يجوز أن ينتقض.

وفي الفتاوى: "و¹⁶⁰⁶ سئل أبو بكر عمن أجر داره إجارة فاسدة فقبضها وأجرها من غير إجارة جائزة، قال: لصاحب الدار أن ينقض الإجارة الثانية، كمن اشترى شراءً فاسداً وأجره من غيره فالبائع أن ينقض الإجارة¹⁶⁰⁷، قيل لو باع هذا المشتري من آخر بيعاً جائزاً لم يكن له¹⁶⁰⁸ عليه سبيل؟ قيل له؛ لأن الإجارة تنتقض بالعدر والبيع لا ينتقض بالعدر".

وسئل أبو نصر عمن قبض الدار بحكم الإجارة الفاسدة هل له أن يؤجرها؟ قال: لا، ولكن لو أجرها استحق الأجر على المستأجر/ [ك99] الثاني، ولا يكون غصباً، إذ لو كان غصباً لا يجب عليه أجر المثل.

وسئل أبو بكر عن مستأجر حانوت أجره من أجره، قال: بطلت الإجارة الأولى. قال الفقيه: هذا إذا قبض الأول؛ لأنه لو قبض من غير استئجار سقط عن المستأجر الأجر، فهكذا¹⁶⁰⁹ هنا، غير أن استئجار الأول لا يبطل، وللمستأجر أن

1601 ف: شك.

1602 ك+ف: على.

1603 ك+ف: انعقدت.

1604 لعل الصواب مشتري.

1605 ج+قال. وهو خطأ من الناسخ على الأغلب.

1606 ف-و.

1607 ف- الثانية، كمن اشترى شراءً فاسداً وأجره من غيره فالبائع أن ينقض الإجارة. صح هامش ف.

1608 ك-له.

1609 ف: فكذا.

يسترده منه. وأنه ذكر في كتاب المزارعة أنَّ رب الأرض إذا أخذ¹⁶¹⁰ الأرض¹⁶¹¹ من مزارعه، قال: المزارعة الثانية باطلة والأولى قائمة، فكذلك¹⁶¹² ههنا، فإن سكنها الأجر الأول بحكم هذه الإجارة لا أجر عليه؛ لأنَّ هذا منع المستأجر الأول عن الانتفاع بها لا غير، قيل: فلو أنَّ المستأجر بعدما قبضها أعارها منه؟ قال: لا يسقط الأجر عنه؛ لأنَّه لا يستحقَّ بحكم العارية شيئاً ولا حقاً في الدار.

وسئل أبو بكر عن مستقرض أسكن مقرضه في حانوته وقال: ¹⁶¹³ ما لم أرد عليك قرضك فلا أطالبك بأجرة الحانوت، قال: إنَّ ذكر ¹⁶¹⁴ ترك الأجرة قبل الاستقراض أو بعده فلا أجرة عليه، والhanوت في يده عارية.

وفي الجامع الأصغر: "وسئل أبو بكر الإسكاف عمَّن يريد أن يقرض لرجل دراهم ويسكن داره بغير أجر¹⁶¹⁵، قال: يقرضه ويستأجر داره بأجرة معلومة لسنة مثلاً ويبيع منه فانيئاً¹⁶¹⁶ بمقدار تلك الأجرة ثم يسكن الدار مقدار ما يجب عليه من¹⁶¹⁷ الأجرة، صار قصاصاً بثمن الفايئد، فإنَّ من أقرض إنساناً دراهم وأسكن داره إياه يجب عليه¹⁶¹⁸ أجر المثل، ويحتسب من رأس ماله؛ لأنَّه أسكنه فيها بمنفعة الدراهم لا مجاناً، وذلك لا يصلح¹⁶¹⁹ أجرة فيجب أجر المثل". وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عمَّن أخذ من مستقرضه¹⁶²⁰ حماراً ليستعمله إلى أن يرد دراهمه¹⁶²¹ عليه فسلم المقرض حماره إلى بقار فعقره الذئب، قال: المقرض ضامن لقيمة الحمار، فإنَّ الحمار عند المقرض بحكم إجارة فاسدة، وليس

¹⁶¹⁰ ف: من مزارعه الأرض..

¹⁶¹¹ ك - الأرض.

¹⁶¹² ك: كذا هنا.

¹⁶¹³ ف + فيما.

¹⁶¹⁴ ف + عليه مع استقرضه منه، فالأجرة واجبة على المقرض، وإن ذكر.

¹⁶¹⁵ ك: أجرة.

¹⁶¹⁶ الفانيئد: ضرب من الحلواء معروف، فارسي. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 455/9. وفي هامش ج: الفانيئد بت شكر وتعني " البعض بالتركي بيز شكرى.

¹⁶¹⁷ صح هامش: ف.

¹⁶¹⁸ ف - من الأجرة، صار قصاصاً بثمن الفايئد، فإنَّ من أقرض إنساناً دراهم وأسكن داره إياه يجب عليه. صح هامش ف.

¹⁶¹⁹ ك: يصح.

¹⁶²⁰ ف - أخذ من مستقرضه. صح هامش ف.

¹⁶²¹ ك: دارهم.

للمستأجر أن يبعث المستأجر إلى السرح¹⁶²² ليعتلف، فإذا فعل يكون مخالفاً، كما لو دفع مكان الحمار داراً ليسكنها كان هذا¹⁶²³ إجارة فاسدة، ولا يكون رهناً".

وسئل أبو القاسم عن مقرضٍ لرجل خمسمائة درهم¹⁶²⁴ آجر منه حجر الميزان كل شهر بدرهمين، قال: إن كان حجراً كما قلت ولا قيمة له لا تجوز هذه الإجارة.

وسئل أبو بكر عن¹⁶²⁵ مستأجر¹⁶²⁶ قدر النحاس ويريد المؤاجر أن يكون مضمونا على المستأجر، قال: يبيع منه النصف بكمال قيمتها ويؤجر¹⁶²⁷ منه النصف بما شاء، ويجوز هذا في قول أصحابنا، إنما الاختلاف فيما إذا آجر من غير شريكه.

3.1.3. الفصل الثالث: في الإجازات وما يقع فيها

وفي الفتاوى: "وسئل عمّن استأجر قلماً ليكتب، قال: يجوز/[ج225] إذا بيّن الوقت أو الكتابة. وحكي أن عصام بن يوسف -رحمه الله-¹⁶²⁸ اشترى قلماً في مجلس الحديث -بعدما انكسر¹⁶²⁹ قلمه- بدينار؛ خوفاً منه أنه لو ذهب منه ما كان يدركها بدينار ولا بأكثر!".

¹⁶³⁰وسئل إبراهيم بن يوسف عمّن آجر نفسه من/[ش102] النصارى ليضرب بينهم الناقوس كل يوم بخمسة ويعطى في عمل آخر كل يوم بدرهم، قال: لا ينبغي أن يؤاجر نفسه منهم، ويطلب الرزق من طريق آخر، ويكره أن يؤاجر

¹⁶²² ك: السروح.

¹⁶²³ ف: هذه.

¹⁶²⁴ ج+ف-درهم. ك+درهم.

¹⁶²⁵ ف: عمّن.

¹⁶²⁶ ف: يتأجر.

¹⁶²⁷ ف: ويؤاجر.

¹⁶²⁸ وفي هامش ش: مناقبه في آخر الكتاب.

¹⁶²⁹ ف: انكسرت.

¹⁶³⁰ في نسخة ك قدم الفقرة " وسئل أبو بكر.. والخمر ليس كذلك" على فقرة " وسئل إبراهيم بن يوسف.

نفسه¹⁶³¹ منهم لعصير العنب ليتخذوا منه خمراً؛ لأنَّ النبي -صلى الله عليه وسلم- قال: "لعن الله عاصرها وحاملها"¹⁶³².

وسئل أبو بكر عن حرّة أجزت نفسها للخدمة من ذي عيال، قال: لا بأس به، إنّما يكره إذا خلا بها. وسئل عمّن أجر نفسه من المجوس ليقود لهم ناراً¹⁶³³، قال: لا بأس به، بخلاف ما لو أجر نفسه من النصارى لحمل الخمر، عند أبي يوسف ومحمد -رحمهم الله-، حيث لم يجوّز، قال: لأنَّ النَّارَ تجوز التصرف فيها، والخمر ليس كذلك. وسئل محمد بن الفضل في فتاويه عمّن أجر نفسه من نصراني، قال: أمّا خدمته لا تجوز، وما وراء الخدمة فهو في سعة من ذلك إذا لم يكن فيه استدلالاً¹⁶³⁴ به¹⁶³⁵.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عن مسلمة ترضع ولد كافر¹⁶³⁶ بأجرة¹⁶³⁷، قال: لا بأس به، بدليل¹⁶³⁸ ما روي عن علي بن أبي طالب -رضي الله تعالى عنه- "أجر نفسه من يهودية قبل الهجرة ليسقيها"¹⁶³⁹، وسئل أبو بكر¹⁶⁴⁰ عمّن يغمر رجل امرأته بأجر، قال: لا يجوز؛ لأنَّ هذا ليس من إجازات الناس.

وسئل أبو القاسم عن بعض أهل قرية استأجر من يقطع الحجر ويكسح العين ليزيد الماء في جريها¹⁶⁴¹، قال: الأجرة على أهل القرية؛ لأنَّ زيادة الماء لجميعهم، ولو حفر عيناً أخرى فالماء له والأجر عليه، وليس له أن يجري تلك الزيادة

1631 ك - نفسه.

1632 لعله يقصد ما روي عن أنس بن مالك: "أنَّ النَّبِيَّ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ لَعَنَ فِي الْخُمُرِ عَشْرَةَ، فَذَكَرَهُ"، إِلَّا أَنَّ فِيهِ، عَوْضَ: الْخُمُرِ، وَالْمُشْتَرَاةَ لَهُ، قَالَ التِّرْمِذِيُّ: حَدِيثٌ غَرِيبٌ مِنْ حَدِيثِ أَنَسٍ، انظر: الزيعلي، نصب الراية، 264/4.

1633 ك: النار.

1634 ك: في ذلك.

1635 ف - قال: أمّا خدمته لا تجوز، وما وراء الخدمة فهو في سعة من ذلك إذا لم يكن فيه استدلالاً. صح هامش ف.

1636 ك: كافر.

1637 ك+ف+ب: بأجر.

1638 وفي هامش ج: قوله بدليل ما وري، أقول: أن هذا وقع في المدينة بعد الهجرة على ما ورد في كتب الحديث، أنه سقى دلواً في مقابلة تمرّة وبكذا. أبو عبد الله.

1639 لم أقف على الأثر بهذه الصياغة، ولعله يقصد "حديث علي أنه أجر نفسه من يهودي يستقي له من كل دلو بتمرّة"، انظر: ابن ماجه القزويني، سنن ابن ماجه، ط: الأولى، 2009، دار الرسالة العالمية، حققه: شعيب الأرنؤوط وآخرون، حديث رقم: 2446. قال ابن حجر: رواه ابن ماجه والبيهقي من حديث ابن عباس، وفيه حنش راويه عن عكرمة عنه وهو مضعّف، وسياق البيهقي أتم. وعندهما: أن عدد التمر سبعة عشر. ابن حجر العسقلاني، التمييز في تلخيص تخريج أحاديث شرح الوجيز المشهور بـ"التلخيص الحبير"، ط: الأولى، 1989، دار الكتب العلمية، حققه: محمد موسى، 146/3.

1640 ف - أبو بكر.

1641 ف: حريمها.

في نهر القرية إلا برضاهم، إلا أن يحفر نهراً آخر في أرض¹⁶⁴² موات¹⁶⁴³. أو ملك أهل بلدة¹⁶⁴⁵ تثقل عليهم المؤنات من جهة العمال،/[ف148] فاستأجروا رجلاً ليذهب ويرفع أمرهم إلى السلطان ليخفف عنهم بعض المؤنة¹⁶⁴⁶، قال: إن كان يتهيأ له الذهاب إلى حضرة السلطان بأن يصلح أمرهم في يوم أو يومين جازت الإجارة، وإن كان لا يأتيها¹⁶⁴⁷ إلا بمدة، فإن¹⁶⁴⁸ وقتوا للإجارة وقتاً، فالإجارة جائزة، وإن لم يوقتوا ففاسد، وله عليهم¹⁶⁴⁹ قدر مؤنتهم ومنافعهم أجر المثل.

وسئل أبو بكر عمن أعطى رجلاً درهمين ليعمل له يومين فعمل يوماً وامتنع عن العمل في اليوم الثاني، قال: إن سمي له عملاً جاز، ويجبر على العمل، فإن مضى اليوم لا يطلب منه العمل بعد مضي اليومين¹⁶⁵⁰، ولو قال مع تسمية العمل يومين من الأيام فسدت الإجارة وله أجر مثله إن عمل. وقال محمد -رحمه الله تعالى- فيمن غصب من آخر أرضاً وأجرها¹⁶⁵¹ من آخر¹⁶⁵² سنة فلم يعلم المالك حتى مضى بعض¹⁶⁵³ السنة ثم علم فأجازها، ما مضى إلى وقت الإجازة للغاصب، وما بقي لرب الأرض من وقت الإجازة، ولو لم يجز حتى مضت السنة فالأجر كله للغاصب. قال الفقيه: هذا كما قال في كتاب التحري إذا أجر المولى عبده سنة ثم¹⁶⁵⁴ أعتقه في¹⁶⁵⁵ بعض السنة على ما عرف.

استأجر داراً سنة على أن يوماً واحداً منها بدرهم، والباقي مجاناً بغير شيء، قال: متى سكن يجب لليوم الأول درهم، وللباقى السنة لا شيء إذا سكن¹⁶⁵⁶.

1642 ف -موات.

1643 ك : الموات .

1644 ف+ش+في.

1645 ك: الموات. ف +س : أهل بلدة.

1646 ك: التخفيف.

1647 ف: يتهيأ.

1648 ك: وإن.

1649 ك+ف+على.

1650 ف - بعد مضي اليومين. صح هامش ف.

1651 ك: فأجرها.

1652 ك: رجل.

1653 ج - بعض. ك: بعض.

1654 ج + أجازها بأجر ما مضى إلى وقت الإجازة للغاصب وما بقي لرب الأرض من وقت الإجارة ولو لم يجز حتى مضت السنة. أخطأ الناسخ في النسخ، مما أدخل هذه العبارة المكرر.

1655 ف+ك+ش-في.

1656 ف: قال متى سكن يجب لليوم الأول درهم، وللباقى السنة لا شيء إذا سكن.

وسئل محمد بن مقاتل عمن يبيع بالمزايعة استأجر¹⁶⁵⁷ منادياً / [ج226] ينادي ببيع ذلك، قال: إن وقت له وقتاً معلوماً أو كذا صوتاً يجوز، وإلا فلا.

وعن أبي يوسف - رحمه الله تعالى - عمن استأجر عيناً فقال الأجر¹⁶⁵⁸ كل أجر شهر بدرهم¹⁶⁵⁹ وقال المستأجر بدرهم ونصف، إن سلم الأجر للمستأجر فالأجر¹⁶⁶⁰ كما قال¹⁶⁶¹ المستأجر، وإن قبض المستأجر فكما قال الأجر، وكذلك البيع.

وسئل أبو جعفر عمن آجر ساحة بين يدي حانوته من الشارع من آخر يبيع الفاكهة، قال: يتصدق ما أخذ منه الأجر، كالغاصب. قال الفقيه: إنما يجب الأجر إذا كان بنى هنالك دكاناً ونحوه.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "وسئل عمن أمر النداف¹⁶⁶² ليندف¹⁶⁶³ عليه القطن من عند نفسه ولم يبين الأجرة من الثمن، قال: يجوز؛ لتعامل الناس. و¹⁶⁶⁴ عمن استأجر ضياعاً بعضها مزروعة وبعضها فارغة، قال: يجوز في الفارغة دون المشغولة، وإذا اختلفا فالقول للمؤجر، بخلاف البيع، فإن هناك القول لمن يدعي الصحة، أما¹⁶⁶⁵ هنا المؤجر منكر¹⁶⁶⁶ العقد أصلاً. قال القاضي: الإمام يحكم الحال، إن كانت فارغة فالقول للأجر، وإن لم يكن فللمستأجر. استأجره¹⁶⁶⁷ ميأومة، قال: إنه إذا انفجر الصبح لزمه الإجارة في عمل يوم".

وفي فتاوى النسفي: "في صيرفي ذهب بقدر من ذهب إلى زجاجي / [ك100] ليضعه في أتونه ويطبخه بأجر معلوم فوضعه الزجاجي فانصب القدر، إن كان ما فعل¹⁶⁶⁸ الزجاجي عد استهلاكاً لذبه ضمن مثله، وإلا فلا ضمان، ثم إن كان لعمل الزجاجي نهاية ينظر الصيرفي في ذلك، و¹⁶⁶⁹ إن لم يكن ينظر إلى ضررهما، فأيهما ما كان أكثر ضرراً

1657 ج+ك: فالمستأجر. ف: فاستأجرها.

1658 ف: للأجر.

1659 ك: بدرهمين.

1660 ك- كل أجر شهر بدرهم، وقال المستأجر كل بدرهم ونصف، إن سلم الأجر للمستأجر فالأجر. صح هامش ك+ش.

1661 ف+ قال.

1662 النداف: هو الشخص الذي يستخدم خشبته التي يُطَرَقُ بها الوترُ لِتَرَقُّ القُطُنُ وَهُوَ مُنْدُوفٌ. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 395/24.

1663 ف+ش: أن يندف.

1664 ك+ وسئل.

1665 ك+ف+ها.

1666 ف: ينكر.

1667 ك- استأجره. صح هامش ك. ف: استأجر.

1668 ك- إن كان ما فعل. بسبب عطب في المخطوط.

1669 ك- الصيرفي في ذلك و. بسبب عطب في المخطوط.

ضمن للآخر¹⁶⁷⁰ وعمل ما يريد، هذا إذا عمل بغير أجر ولم¹⁶⁷¹ يلّ الزجاجة الوضع بنفسه، فسواء كان بأجر أو بغير¹⁶⁷² أجر فالجواب ما بيّنّا، فإنّ ولي الوضع وكان بأجر فحينئذ يجيئك اختلاف أجير المشترك في الموضع¹⁶⁷³ الذي لا يسمّى مستهلكاً، ثمّ إنّ كانت قيمة الذهب أقل من الضرر الذي يدخل على الزجاجة من إيراد الأتون يقال للزجاجة إنّ شئت فأعطه قيمة ذهبه وإلا فأبرد الأتون، يستخرج ذهبه، كما لو ابتلعت دجاجة¹⁶⁷⁴ لؤلؤة لإنسان، يضمن صاحب الأكثر لصاحب الأقل ما له ويفعل ما يشاء،¹⁶⁷⁵ وإنّ شاء تربّص إلى وقت يظفر به".

وفي الجامع الأصغر: "وقال ابن سماعة عن محمد -رحمه الله تعالى- فيمن استأجر أرضاً من أرض الجبل بدراهم وزرعها فلم تمطر عامه ولم ينبت حتى مضت السنة¹⁶⁷⁶ مطرت ونبت، قال: الزرع كله للمستأجر، وليس عليه كراء الأرض، ولا يقضى¹⁶⁷⁷ به¹⁶⁷⁸،".

وفي فتاوى ابن الفضل: "عمّن استأجر أرضاً فانقطع الماء، قال: لا أجر عليه، وكذا إنّ كانت تسقى بماء السماء ولم¹⁶⁷⁹ تمطر السماء".

وفي الوقاعات: "قال محمد -رحمه الله تعالى-: استأجر أرضاً ليزرعها فزرعها فقلّ ماؤها¹⁶⁸⁰ وانقطع، فله أن ينقض الإجارة وله أن يخاصم حتى يترك الحاكم في يده بأجر مثلها إلى أن يدرك الزرع، فإنّ سقى و¹⁶⁸¹زرعه كان ذلك رضى، وليس له أن ينقض الإجارة، وكذا في الرحى إذا انقطع ماؤه حتى مضت السنة، سقط عنه جميع الأجرة، وإنّ قل الماء ويدور الرحى ويطحن على نصف ما كان، فللمستأجر أن يردّها، فإنّ لم يردّها حتى طحن كان هذا رضى منه، وليس له أن يرد الرحى".

¹⁶⁷⁰ ج: الآخر. ك: للآخر.

¹⁶⁷¹ ك - أجر ولم. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁶⁷² ك: لا.

¹⁶⁷³ ف: الوضع.

¹⁶⁷⁴ ك: الدجاجة.

¹⁶⁷⁵ ك: شاء.

¹⁶⁷⁶ ف + ثم.

¹⁶⁷⁷ ك: يقضى. ف: ينقصها.

¹⁶⁷⁸ ك: بها. ف به.

¹⁶⁷⁹ ك: فلم.

¹⁶⁸⁰ ك: ماؤه.

¹⁶⁸¹ ك + ف - أو.

وعن محمد - رحمه الله تعالى - فيمن استأجر أرضاً¹⁶⁸² فزرعها فأصاب¹⁶⁸³ [ج227] الزرع آفة فهلك أو¹⁶⁸⁴ غرق ولم ينبت، فعليه الأجر؛ لأنَّه قد زرع، ولو غرقت الأرض قبل أن يزرعها فلا أجر عليه. وكذا لو غصبها رجل فزرعها الغاصب، لا أجر على المستأجر؛¹⁶⁸⁵ لأنَّه قد حيل بينه وبينها. ولو كانت في يد المستأجر ولم يزرعها حتى مضت السنة، كان عليه الأجر، وكذلك¹⁶⁸⁶ لو زرع البعض ولم يزرع البعض؛ لأنَّ التقصير¹⁶⁸⁷ جاء من قبله.

وفي الجامع الأصغر: "استأجر حانوتاً وأخذ المفتاح ومضت¹⁶⁸⁸ على ذلك مدة ولم يفتح، قال: إن كان بحال يمكنه فتحه بهذا المفتاح/[ف149] فعليه أجر ما مضى، وإن لم يقدر على فتحه به لم يجب؛ لأنَّ التخلية في الابتداء لم تصح. غصب المستأجر المستأجر،¹⁶⁸⁹ لا أجر عليه بعد الغصب".

وعن أبي سليمان فيمن استأجر أجيراً يحتطب له إلى الليل، جاز، والحطب والصيد للمستأجر، قال: على أن يحتطب له الحطب أو يصطاد له هذا الصيد؟ قال: هذه الإجارة فاسدة، والحطب والصيد للمستأجر¹⁶⁹⁰، وعليه أجر مثله، وإن استعان بإنسان يحتطب له أو يصطاد؟¹⁶⁹¹ قال: الحطب والصيد للعامل.

وسئل عبد الكريم عمّن قال لآخر بكم تؤاجر زوج غرارة قال بربع درهم، فقال الطالب بسدس درهم ومضى، كم يجب؟ قال: يجب أجر المثل لا يزداد على ربع درهم ولا ينقص عن سدسه¹⁶⁹².

وسئل عمّن استأجر آخر¹⁶⁹³ ليذهب¹⁶⁹⁴ لمكان¹⁶⁹⁵ معروف ليدعو فلاناً بأجر مسمّى، فذهب الرجل إلى ذلك المكان ليدعوه فلم يجده، قال: يجب الأجر عليه.

1682 - أرضاً، صح هامش ج.

1683 ف: أصابت.

1684 ك+ف: أو.

1685 ف - أجر. ف + على.

1686 ك+ف: وكذا.

1687 ك + قد.

1688 ك: ومضى.

1689 ش- المستأجر. صح هامش ش.

1690 ف - قال: على أن يحتطب له الحطب أو يصطاد له هذا الصيد؟ قال: هذه الإجارة فاسدة، والحطب والصيد للمستأجر. صح هامش ف.

1691 ف + له.

1692 ك: سدس درهم.

1693 ك: أجيراً.

1694 ف - ليذهب.

1695 ك+ف: إلى مكان.

وفي التجريد: "ليذهب إلى موضع كذا ويجيء بعياله فوجد بعضهم ميتاً وجاء بمن بقي، فله الأجر بحسابه".
ليذهب بكتابه إلى فلان ويجيء بجوابه فوجد المكتوب إليه ميتاً فرد الكتاب، فلا أجر له في قول أبي حنيفة — رحمه الله تعالى —، وقال محمد — رحمه الله تعالى —: له الأجر في الذهاب، ولو كان مكانه طعاماً فعاد به سقط الأجر إجماعاً.
وسئل محمد بن سلمة عن استأجر رجلاً ليوجه كتابه إلى فلان فمضى وصل فلم¹⁶⁹⁶ يجد الموجه إليه، قال¹⁶⁹⁷: إن مرق الكتاب وترك هناك كان له أجر الذهاب إجماعاً؛ لأنه أقام عمل الذهاب، فإذا مرقه لم يسقط الأجر الذي وجب له، وصار كالغاصب بالرد، وبالغصب لا يبطل أجره، وإذا رد الكتاب نقض عمله وفسخه فلا أجر له.
وفي الفتاوى: "سئل أبو القاسم عن استكرى دواباً إلى موضع ليحمل عليه¹⁶⁹⁸ الحمولات فذهب فلم يجد شيئاً فرجع، قال: إن صدقه المستكرى فعليه أجر الذهاب خالياً في غير حمل/[ش103] واجب".

وسئل عن أجر دابته إلى مكان معلوم بأربع¹⁶⁹⁹ دراهم على أن يرجع في يومه فرجع بعد خمسة أيام، قال: عليه درهمان؛ لأنه خالف في الرجوع فله¹⁷⁰⁰ أجر الذهاب خاصة.

استأجر ثوباً ليلبسه كل يوم بدانق فوضع في بيته ومضى على ذلك سنة ثم رده، قال: عليه لكل يوم دانق إلى مدة يعلم أنه لو لبسه لتخرق، وعن محمد — رحمه الله تعالى — نحوه.
وسئل أبو بكر عن استأجر داراً وأتى على ذلك مدة ثم ادعى أن صاحبها باعها منه من مدة كذا، فعليه أجر جميع المدة ما لم يثبت البيع في وقت¹⁷⁰¹.

وسئل أبو جعفر عن استأجر طاحونتين بالماء فاحتاج النهر إلى الكري¹⁷⁰² ولا يعمل إلا أحدهما، قال: إن حرف الماء إليهما عملاً ناقصين¹⁷⁰³ فعليه¹⁷⁰⁴ أجرهما وله الخيار، ولو لم يعمل إلا حرف الماء إليهما لزمه أجر أحدهما أيهما أكثر/[ج228] أجرأ، وهذا في موضع يكون الحفر على المؤاجر، أمّا لو كان على المستأجر فعليه الأجر كاملاً، كما في استئجار الخيمة، أنه لو انكسرت الأوتاد فالأجر واجب، وإن انقطع الأطناب فلا أجر عليه.

¹⁶⁹⁶ ك: لم.

¹⁶⁹⁷ ك: قال.

¹⁶⁹⁸ ك: عليه. ف: عليها.

¹⁶⁹⁹ ف: أربعة.

¹⁷⁰⁰ ج +ك+ ش - في الرجوع فله.

¹⁷⁰¹ ك: الوقت.

¹⁷⁰² يقصد بالكري الحفر. ينظر: العيني، البناية، 333/12.

¹⁷⁰³ ك: - عملاً ناقصين.

¹⁷⁰⁴ ك: يلزمه.

وفي الجامع الأصغر: "استأجر من يكتب له الغناء بالفارسية أو بالعربية¹⁷⁰⁵، قال: الأجر يطيب له ولبناء الكنيسة وبيعة اليهود، وفي كتابة الكتاب لامرأة بأمرها إلى حبيبها وفي نحت طنبور¹⁷⁰⁶ يطيب له الأجر، غير أنه آثم في الإعانة على المعصية"، والله أعلم.



¹⁷⁰⁵ ش – العربية. بسبب نقطة حير.

¹⁷⁰⁶ ك: الطنبور.

3.1.4. الفصل الرابع: فيما لا يجب فيه الأجر.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو نصر عمّن أجر حانوتاً من آخر ثم اشتركا في عمل يعملان فيه، قال محمد بن سلمة: الشركة توهن الإجارة".

وسئل علي بن أحمد عن امرأة أجرت داراً¹⁷⁰⁷ من زوجها ثم سكنا فيها، قال: لا أجر عليه، كاستجاره إيّاها لطبخه وخبزه.

وسئل أبو جعفر عمّن سكن حانوت ابن أخيه مع شريك له يتجران فيه وابن أخيه صغير لا وصيّ له، قال: إن سكناه بغير عقد نصاً ولا دلالة فلا أجر عليهما.

وسئل أبو بكر عمّن أجر آلات العمل¹⁷⁰⁸ من آخر ثم اشتركا في ذلك العمل، قال: إن كانت الإجارة مشاهرة يجب الأجر للشهر الأول، وإن كانت إلى عشر سنين فالأجر واجب عليه في ذلك كله؛ لأنّ الإجارة قد صحّت فلا تبطل/[ك101] باشتراكهما.

وسئل عمّن رد أبفاً من أقل من مسيرة ثلاثة أيام، لا يجب الأجر، لكن يستحب أن يرضخ له¹⁷⁰⁹ شيئاً¹⁷¹⁰. قال الفقيه:

لا بل يجب قدر¹⁷¹¹ تعين فيه، بخلاف الضالة. لا أجر في غسل الميت، ويجب في حفر القبر¹⁷¹²، وفي حمل الجنازة إن وجد غيرهم لم تصح الإجارة، فإن¹⁷¹³ لم يجد تصح ويجب الأجر.

وسئل نصير عن تعليم القرآن والفرائض وحساب الوصايا بالأجر، قال: وإنما كان¹⁷¹⁴ يكره على عهد رسول الله - صلى الله عليه وسلم-؛ لأنّ حملة القرآن كانوا قليل¹⁷¹⁵، فكان التعليم واجباً عليهم. قال الفقيه: وبه نأخذ، وهو قول عصام وأبي نصر وغيرهم من المشايخ.

¹⁷⁰⁷ ك: دارها.

¹⁷⁰⁸ ك: عمل.

¹⁷⁰⁹ ك - له. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁷¹⁰ ك: بشيء.

¹⁷¹¹ ك: بقدر. ف+ما.

¹⁷¹² ك - القبر. بسبب عطب في المخطوط. ف: البئر.

¹⁷¹³ ف: وإن.

¹⁷¹⁴ ج+ش - كان. ك: كان.

¹⁷¹⁵ ف: قليلاً.

وفي فتاوى ابن الفضل: "أنه سئل عن أجره المعلمين، قال: كان المتقدمون من أصحابنا لا يجيزون الإجارة على التعليم، وأصحابنا المتأخرون يجيزون ذلك، ويفتون به بجبر دفع الأجر¹⁷¹⁶ إليهم¹⁷¹⁷، ويجبر بها لانقطاع عطائهم¹⁷¹⁸ من بيت المال فيشغلهم عن¹⁷¹⁹ أمر المعاش. قال القاضي: أنا أفتي بأنه لا يجوز؛ لأنه طاعة، وفي الأذان لا يجب الأجر؛ لأنه لا يشغله عن أمر معاشه. قال: بذل المال لدفع الظلم عن نفسه وأهله وماله ليس برشوة، ولا استخراج حق له رشوة".

وفي الفتاوى: "استأجر مؤدباً مشاهرة كل شهر بتسعة دراهم يُعلّم الصبيّين أحدهما الأدب والآخر/[ف150] القرآن، فقال تعليم القرآن ليس من حرفتي فاستأجر معلماً بما يعلمون الناس وأعط من أجري ففعل ذلك، فأراد والد الصبي أن يجعل الأجر مناصفة، فقال الأديب أجر المعلم عادة كل شهر نصف درهم أو درهم فلا أرضى بما يفعل، قال: هذا قريب من توكله إياه، بذلك يحط من أجره قدر ما يستحق المعلم¹⁷²⁰ الذي ضمّ¹⁷²¹ إليه الصبي".

وعن ابن مقاتل في حصة مفرزة من دار المفقود، لا يسكن ولا يؤاجر، إلا إذا خيف عليه¹⁷²² الخراب فيؤاجرها القاضي ويحبس الأجر للمفقود، وإن لم يكن مقسوماً¹⁷²³ فلشريكه أن يسكن¹⁷²⁴ جميع الدار كيلا/[ج229] تخرب¹⁷²⁵. وسئل أبو القاسم عمّن أخذ مساحة¹⁷²⁶ وقال كم أجرها، قال لا أزيد¹⁷²⁷ الأجر فاعمل لي¹⁷²⁸ خشباً لمقبض¹⁷²⁹ المساحة، ثم يزيد الأجر، قال: إن كان للخشب الذي سألته منه قيمة فله أجر المثل، وإلا فلا¹⁷³⁰.

¹⁷¹⁶ ش: الأجرة.

¹⁷¹⁷ ك: لهم.

¹⁷¹⁸ ش: عطائهم.

¹⁷¹⁹ ك - عن.

¹⁷²⁰ ف: العلم.

¹⁷²¹ ف - ضمّ.

¹⁷²² ك+ف: عليها.

¹⁷²³ ف - مقسوماً. صح هامش ف.

¹⁷²⁴ ف + ج + ك - أن يسكن، صح هامشهم جميعاً..

¹⁷²⁵ ف: يخرب.

¹⁷²⁶ المساحة: آلة لنقت الأرض كالفأس. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 375/5.

¹⁷²⁷ ك: أزيد.

¹⁷²⁸ ك: لي.

¹⁷²⁹ ج+ك+ش: لمقبض.

¹⁷³⁰ ك + أجر.

وسئل أبو بكر¹⁷³¹ عَمَّن قال لخياط خط ثوبي لأعطيك أجرك فقال الخياط لا أريد¹⁷³² منك الأجر ثمَّ خاطه، قال: لا أجر له.

وسئل عَمَّن حمل رجلاً كرهاً إلى مكان بعيد، قال: عليه الكراء ليرده إلى مكانه الذي حمله منه، وكذا في كل شيء له حمل ومؤنة.

استأجر أجيراً ليحمل له إلى قرية بعيدة ليقطع له الأشجار، قال: عليه الكراء¹⁷³³ للذهاب¹⁷³⁴ دون الرجوع؛ لأنَّ في الرجوع لا يعمل له شيئاً.

وسئل الحسن ابن أبي مطيع عَمَّن ادعى على آخر أنَّه حمله من ترمذ إلى آمد في سفينة بخمسة دراهم وقال الآخر¹⁷³⁵ لا بل استأجرتني لأمسك مكانه¹⁷³⁶ من ترمذ إلى آمد بعشرة أو قال أحدهما أنَّه أجر منك بغلاً لتحمل¹⁷³⁷ من ترمذ إلى

آمد بعشرة وقال الآخر¹⁷³⁸ لا¹⁷³⁹ بل استأجرتني¹⁷⁴⁰ لأبلغ¹⁷⁴¹ بغله من ترمذ إلى آمد بخمسة، قال: القول¹⁷⁴² لكل واحد منهما مع يمينه، ولا أجر لواحد منهما، وإنَّ أقاما البيئتين فالبيئتين¹⁷⁴³ بيئتين الملاح، ولا أجر لصاحب السفينة، وللملاح على صاحب السفينة عشرة دراهم؛ لأنَّ الأمرين لو كانا فإجارة¹⁷⁴⁴ صاحب السفينة انتقضت؛ لأنَّه لا بد للملاح من عونته في السفينة، وفي البغل البيئتين، بيئتين صاحب البغل؛ لأنَّ حفظ¹⁷⁴⁵ البغل عليه واجب فلا تجوز الإجارة على ذلك.

1731 ك - أبو بكر.

1732 ج+ك+ش: أزيد.

1733 ك: كراء.

1734 ف: الذهاب.

1735 ش- الآخر. صح هامش ش.

1736 ك+ف+ف: في سفينة.

1737 ف: لتحمله.

1738 ف: للآخر.

1739 ف - لا.

1740 ج+ك+ش: استأجرتني.

1741 صح هامش: ج. ف: لأبلغك.

1742 ش - القول بسبب طمس بحير في المخطوط.

1743 ك+ فالبيئتين. انفردت بها هذه النسخة، وأظنها هي الصواب؛ لذلك أثبتتها في النص الرئيسي.

1744 ك - للملاح على صاحب السفينة عشرة دراهم، لأنَّ الأمرين لو كان فإجارة، صاحب السفينة. صح هامش ك.

1745 ك: حفظه.

وسئل أبو بكر عمّن أكثرى حماراً بعشرة دراهم بعضها جياد وبعضها حاربلية، فقال المكاربي في بعض الطريق أنا أطلب بقيمتها جياداً أو قال المستكري بالفارسية " چنان كنم كه تو خواهي" ¹⁷⁴⁶ قال: هذه عدة منه، فكذا لو استزاده في الأجر فأجابه بذلك ¹⁷⁴⁷.

أجر القيم حَمَام الوقف بكذا فزاد آخر، قال أبو بكر ¹⁷⁴⁸: إن كان مقدار أجر المثل إن كان نقصاناً قدر ما يتغابن الناس فيه ¹⁷⁴⁹ ما أجره القيم به ¹⁷⁵⁰ فليس له أن يخرج الأول، ¹⁷⁵¹ وإن أخطأ في الأول فالإجارة فاسدة.

وسئل أبو نصر: قال الراعي لصاحب الأغنام -بعد ما كان بينهما إجارة كل شهر- لا أرعى غنمك بعد هذا إلا أن تعطيني ¹⁷⁵² كل يوم درهماً ولم يقل صاحب الغنم شيئاً وترك غنمه مع الراعي، قال: يجب لكل يوم درهم، ثم قال: سمعت نصيراً يحكي عن أبي يوسف -رحمه الله تعالى- في صاحب حانوت قال للمستأجر هكذا إن رضيت كل شهر بخمسة دراهم ¹⁷⁵³ وإلا فرغ حانوتي فسكن فيه، قال: سكناه رضى منه، وعليه أجر خمسة دراهم لصاحب الحانوت. نزل خاناً وسكن فيه، قال محمد بن سلمة: فإنه يكون بأجر. وقال نصير: لا يجب الأجر حتى يتقاضاه صاحب الخان ¹⁷⁵⁴، فسكناه بعد ذلك دليل الرضى بالأجر، فيجب من وقت النزول استحساناً. قال الفقيه: بقول محمد -رحمه الله تعالى- نأخذ.

وقال أبو بكر: قال ابن سلمة في حانوت ¹⁷⁵⁵ الغلة، سكن فيه رجل لزمه أجر المثل، قال: وبه أقول، ودعوى الساكن إنني سكنت غصباً لا تسمع، ¹⁷⁵⁶ كمن دخل الحمام ثم ¹⁷⁵⁷ خرج.

¹⁷⁴⁶ بمعنى : أفعّل مثل ما تريد أنت.

¹⁷⁴⁷ ك: به.

¹⁷⁴⁸ ك - أبو بكر.

¹⁷⁴⁹ - فيه.

¹⁷⁵⁰ ف - به.

¹⁷⁵¹ ك - يخرج الأول. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁷⁵² ف: تعطيني.

¹⁷⁵³ ج+ف - دراهم.

¹⁷⁵⁴ ك - خان. ف + الأجر.

¹⁷⁵⁵ ك: حوانيت.

¹⁷⁵⁶ ف: يسمع.

¹⁷⁵⁷ و.

وسئل أبو القاسم عن مقصرة يعمل فيها القصارون ولرجل فيه¹⁷⁵⁸ أحجار يؤجرها من القصارين فعمل في ذلك قصار، قال: إذا كان معروفاً أن من عمل عليه يعطي الأجر لصاحبه يجب ذلك القدر أو¹⁷⁵⁹ لا فلا يجب بغير إذن. وفي فتاوى¹⁷⁶⁰ ابن الفضل: "سئل عمّن أكثرى حماراً من كُثر إلى بخارى فبقي الحمار في الطريق [ج230] فأمر المستكري رجلاً لينفق على هذا الحمار من عنده فقاطع أجرته إلى أن يقبض صاحب الحمار حماره، قال: إن علم الرجل أن الحمار لغير الأمر كان متطوعاً في النفقة ولم يرجع على¹⁷⁶¹ أحد، إلا أن يكون الأمر ضمن له النفقة، وإن لم يعلم المأمور¹⁷⁶² يرجع على الأمر بالنفقة ضمن له أو لا، وإن استأجر من يحفظه فالأجرة¹⁷⁶³ عليه، وإن هلك الحمار في يد الأجير إن استأجره ليركب¹⁷⁶⁴ بنفسه ضمن، وإن سكت ولم يُسمِّ الرّاكب لا ضمان عليه؛ لأن من له أن يعير ويؤجر¹⁷⁶⁵ كان له أن يودع".

¹⁷⁵⁸ ف: فيها.

¹⁷⁵⁹ ك: و.

¹⁷⁶⁰ ف: الفتاوى.

¹⁷⁶¹ ف: إلى.

¹⁷⁶² ك +ف+ ش: بذلك رجع .

¹⁷⁶³ ف: فالأجر.

¹⁷⁶⁴ ك+ف+ هو.

¹⁷⁶⁵ ف: يؤجر.

3.1.5. الفصل الخامس: في الإجارة الفاسدة وما يتصل بها.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عمن استأجر حباباً¹⁷⁶⁶ أو كيزاناً وقال الأجر ما لم تردّها صحيحة¹⁷⁶⁷ فلي عليك كذا من الأجر، قال في الحباب شرط¹⁷⁶⁸ الرد على المستأجر وفيما له حمل ومؤنة حتى شرط ذلك، فسد وله/[ف151] أجر المثل، وفي الكيزان¹⁷⁶⁹ ما سمى إلى وقت الكسر".

وسئل عمن استأجر حمّاماً على أنّه إن نابت/[ش104] نائبة فلا أجر له، لا¹⁷⁷⁰ يصح؛ لأنّ النائبة مرض أو يعرض له شغل، وهذا شرط فاسد.

وفي فتاوى النسفي: "عمن استأجر طاحونة على أنّ ما سمى من الأجر أيام جري¹⁷⁷¹ الماء¹⁷⁷² وانقطاعه¹⁷⁷³ أيضاً، فقال: هذا الشرط خلاف مقتضى الشرع إذ الأجر لا يجب حال انقطاع الماء ففسد العقد". وفي الفتاوى: "خان فيه حوانيت بعضها خربة وبعضها عامرة فاستأجر العامرة كل/[ك102] شهر بخمسة عشر والخربة كل سنة¹⁷⁷⁴ بخمسة وخمسين على أنّ يعمرها ويحتسب نفقته من جملة الأجرة، قال: مثل هذه الإجارة فاسدة، فيأخذ المؤاجر الحوانيت من المستأجر ويعطيه أجر مثل ما عمل فيه. وسئل أبو جعفر عن حانوت احترق فاستأجره كل شهر بخمسة دراهم على أنّ يُعْمَر¹⁷⁷⁵ ويحتسب نفقته من أجره فعمره ومات¹⁷⁷⁶ المؤاجر بعد مرّمته¹⁷⁷⁷، قال: الإجارة فاسدة، وعلى المستأجر أجر مثل الحانوت بالغاً ما بلغ، وللمستأجر النفقة وأجر مثل عمله في هذه العمارة.

¹⁷⁶⁶ الحباب: الجرة الضخمة. ينظر: ابن منظور، لسان العرب، 1/295.

¹⁷⁶⁷ ك: صحيحاً.

¹⁷⁶⁸ ك: فإن عليك كذا في كل يوم كذا، فقبض وانكسر بعضها، فإن الإجارة في الحباب فاسدة؛ لأنّه.

¹⁷⁶⁹ ك: +يجب.

¹⁷⁷⁰ ك: لم.

¹⁷⁷¹ ف: يجرى.

¹⁷⁷² ف+ش-الماء.

¹⁷⁷³ ك - وانقطاعه. صح هامش ك.

¹⁷⁷⁴ ج+ش: شهر. ف - كل سنة. أثبت سنة بخلاف نسخة ج لثبوتها في كتاب المحيط البرهاني في الفقه النعماني فقه الإمام أبي حنيفة. ابن مازة، أبو المعالي برهان الدين محمد، المحيط البرهاني، ط: الأولى، 124هـ. 2004م، دار الكتب العلمية بيروت لبنان، حقّقه: عبد الكريم الجندي، 418/7.

¹⁷⁷⁵ ك: يعمر. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁷⁷⁶ ف: فمات.

¹⁷⁷⁷ من فعل "رم" وهي بمعنى الإصلاح. انظر الفارابي، الصحاح تاج اللغة، 5/1936.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن بقرة بين اثنين تواضعا على أن تكون عند كل واحد منهما خمسة عشر يوماً يحلب لبنها، قال: هذه مهياة باطلة، ولا يحلّ فضل اللبن لأحدهما إلا إذا هلك¹⁷⁷⁸ ثمّ جعل صاحبه في حلٍّ؛ لأنّ هبة المشاع باطلة وهبة الدين، وإن كان مثلياً يجوز".

وسئل أبو بكر عمّن قال لآخر ارفع من مثلجتي مائة وقر على¹⁷⁷⁹ أن ارفع من مثلجتك بعد هذا كذلك، فحمل أحدهما وباع ثمّ تغير سوق الثلج، فقال المقرض لا ارفع العام، قال: لا أعلم¹⁷⁸⁰ لهذا حيلة سوى أن يرفع المستقرض مائة وقر من ثلجه فيطرح في مثلجة المقرض حتى يبرأ من قرضه أو يخبره أنّه فاعل ذلك حتى يرفع المقرض. وسئل عمّن استأجر ضيعة على أن يلبن فيها، قال: الإجارة فاسدة، واللبن للبان، وعليه قيمة التراب إن كانت له قيمة وأجر مثل الأرض، وإلا¹⁷⁸¹ فلا شيء عليه.

وسئل شدّاد عن مواضع¹⁷⁸² الثيران على الأكداس، قال: لا خير فيه، ولكن إذا أعطى البقر ليأخذ الحمار جاز. وفي فتاوى النسفي: "سئل عمّن دفع بقرة¹⁷⁸³ إلى رجل على أن ما يحصل من لبنها من الهريد والرائب والمصل والسمن لآخر فيه فهو بينهما¹⁷⁸⁴ ففعل الآخر ذلك، قال: كل اللبن القائم لصاحب البقرة، وغير¹⁷⁸⁵ ما اتخذ المستأجر من ذلك للمستأجر؛ لأنّه انقطع حقّ المالك¹⁷⁸⁶ / [ج231]، ويدفع مثل ما أخذ من اللبن إلى مالك البقرة؛ لأنّه مثلي، وعلى المالك قيمة علفها¹⁷⁸⁷ وأجر قيام المستأجر عليها وأجر¹⁷⁸⁸ المثل؛ لأنّه غير متبرع في ذلك؛ لأنّه قصد أن يُسلم له شيء¹⁷⁸⁹، والحيلة فيه أن يبيع نصف البقرة من الآخر¹⁷⁹⁰ بثمن معلوم ثمّ أمره بذلك فيكون المتخذ¹⁷⁹¹ بينهما".

1778 ك: هلك.

1779 ك: حتى أرفع.

1780 ك: أعرف.

1781 ف - وإلا.

1782 ك+ف: مواضعة.

1783 ك: بقرته.

1784 ك+ش - لآخر فيه فهو بينهما. ف: فهو يبيعهما.

1785 ف: وغيره.

1786 ك + منه.

1787 ف - وأجر قيام المستأجر عليها.

1788 ف: وأجرة.

1789 ك + لهما.

1790 ف: الأجر.

1791 ك- والحيلة فيه أن يبيع نصف البقرة من الآخر بثمن معلوم ثمّ أمره بذلك، يكون المتخذ. صح هامش ك.

دفع آلات¹⁷⁹² سراج إلى سراج ليتخذ له سرجاً بها، ولما احتاج إليها¹⁷⁹³ من عنده على أن يدفع إليه أجر مثل¹⁷⁹⁴ عمله وثمان الآلة¹⁷⁹⁵ وبيننا¹⁷⁹⁶ وتراضيا¹⁷⁹⁷ به، فلما اتخذ ذلك استولى عليه بعض الظلمة وذهب به وغيبه، قال: يسترد من السراج ما دفع إليه من الدراهم وقيمة آلاته¹⁷⁹⁸؛ لأنَّ عمله غير مسلم إليه¹⁷⁹⁹ ولا الآلة¹⁸⁰⁰ إليه، ولم يصر قابضاً آلات السراج¹⁸⁰¹ بالآلات نفسها؛ لأنَّه يمكن تمييزها من غيرها¹⁸⁰² من غير ضرر، بخلاف الصانع لما عرف، وهذه الإجارة كانت فاسدة؛ لما فيه من شرط البيع في الإجارة¹⁸⁰³، وهذا بخلاف الخف والقلنسوة، فإن مثل ذلك جائز فيهما للتعارف وهنا لا تعارف، لكن مع هذا لو فرغ السراج وسلم إليه جاز وصار كابتداء العقد بينهما. وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عمَّن دفع إلى آخر ثلاثة أوقار دهن ليَتَّخِذَ¹⁸⁰⁴ منه صابوناً ويجعل القلي¹⁸⁰⁵ وغيره من عند نفسه على أن يعطيه مائة درهم، قال: الصابون لصاحب الدهن، وعليه مثل¹⁸⁰⁶ عمله وغرامة ما جعل فيه". وفي الجامع الأصغر: "إجارة المدعي لا تجوز إلا أن يستأجر موضعاً بعينه ليحفظ الماشية فيه، ثم يأذن له في رعي ما سواه".

¹⁷⁹² صح هامش: ج.

¹⁷⁹³ ك: إليه.

¹⁷⁹⁴ ك - مثل.

¹⁷⁹⁵ ك: آلاته.

¹⁷⁹⁶ ك+ش -ذلك.

¹⁷⁹⁷ ك: أو رضيا.

¹⁷⁹⁸ ف: الآلة.

¹⁷⁹⁹ ك - إليه.

¹⁸⁰⁰ ك: آلاته.

¹⁸⁰¹ ك: السراج.

¹⁸⁰² ف+ك -من غيرها.

¹⁸⁰³ ك + وعسكه.

¹⁸⁰⁴ ف: يجعل.

¹⁸⁰⁵ يقال لهذا الذي تُغسل به الثياب وهو رَمادُ الغُصْنِ والرَّمْتُ يُحرقُ رَطْباً ويُرش بالماء فينَعَقُ. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 342/39.

¹⁸⁰⁶ ف +أجر.

وفي الفتاوى: "عمّن استأجر رجلاً شهراً لطبخ¹⁸⁰⁷ العصير واشترط رده على المستأجر، فسد العقد، وإن لم يشترط فعله أجر شهر فرغ في نصف الشهر أو¹⁸⁰⁸ في آخره، وإن¹⁸⁰⁹ استأجر كل يوم بكذا فإذا فرغ فلا أجر عليه بعد ذلك وإن مضت¹⁸¹⁰ مدة؛ لأنّ حملها على صاحبها¹⁸¹¹ متى فرغ"، والله تعالى أعلم.



¹⁸⁰⁷ ف: ليطبخ.

¹⁸⁰⁸ ف: و.

¹⁸⁰⁹ ك – آخر وإن. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁸¹⁰ ك: مضى.

¹⁸¹¹ ك – على صاحبها. بسبب عطب في المخطوط.

3.1.6. الفصل السادس: في أجرة وأعمال وآلاتٍ تجب على الأجر أو على¹⁸¹² المستأجر.

وفي الفتاوى: "وعن الحسن فيمن استكرى مكارياً على أن يحمل له حنطة على من الجوالق والحبل¹⁸¹³؟ قال: إن كان يحمل على دواب نفسه فهو عليه، وإن كان يحمل على عاتقه¹⁸¹⁴ أو حمار المستكري فهو على ربّ الحنطة". قال الفقيه: العادة في زماننا أن¹⁸¹⁵ الجوالق تكون على ربّ الحنطة في جميع الأحوال والحبل¹⁸¹⁶ على الحمال؛ كيلا يسقط عن ظهره أو¹⁸¹⁷ ظهر الدابة.

وسئل أبو بكر عن أجرة الكيال على من تجب؟ قال: على البائع، ووزن الثمن على¹⁸¹⁸ المشتري.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن خيط الخياط والإسكاف على من؟ قال: ينظر/[ف152] إلى¹⁸¹⁹ معاملات الناس في ذلك البلد¹⁸²⁰.

وسئل أبو بكر عمن باع العنب في¹⁸²¹ الكرم فعلى من قطعه ووزنه؟ قال: على المشتري إن باع مجازفة، وإن باع موازنة فعلى البائع، إلا أن يحتال البائع فيقول أنها بالوزن كذا، فيما أن يصدقه المشتري أو¹⁸²² يكذبه فيزنه.

وسئل أن الدهن والرياحين للصبي¹⁸²³ على الظئر أم على من؟ قال: على المتعارف.

¹⁸¹² ك - الأجر أو على. بسبب عطب في المخطوط.

¹⁸¹³ ف: الخيل.

¹⁸¹⁴ ك: عنقه.

¹⁸¹⁵ ف - أن.

¹⁸¹⁶ ف: والخيل.

¹⁸¹⁷ ك+ف+عن.

¹⁸¹⁸ ش- الثمن على. صح هامش ش.

¹⁸¹⁹ ق: في.

¹⁸²⁰ ج - وسئل أبو بكر الإسكاف عن خيط الحياط والإسكاف على من؟ قال: ينظر إلى معاملات الناس في ذلك البلد. ك+ش: وسئل أبو بكر الإسكاف عن خيط الخياط والإسكاف على من؟ قال: ينظر إلى معاملات الناس في ذلك البلد. ف: معاملات الناس في تلك المدة.

¹⁸²¹ - العنب في، صح هامش ج.

¹⁸²² ك: وإما أن.

¹⁸²³ ف - الصبي.

وسئل عمّن استأجر ورّاقاً فالحبر على من؟ قال: على الورّاق، واشترطه عليه جائز، والبياض على المستأجر، واشترطه¹⁸²⁴ على الورّاق باطل.

وعن أبي حنيفة -رضي الله تعالى عنه- في الحَمَل متى أتى بالدقيق والسمن وغيره من الأحمال إلى منزل المستأجر فإدخاله في منزله على من؟ قال: هذا ما يفعله الناس. وقال أبو يوسف -رحمه الله تعالى- هذا حسن¹⁸²⁵/ [ج232]، فإن أراد أن يصعد به على ظهر¹⁸²⁶ السطح أو على¹⁸²⁷ الغرفة فذاك ليس على المكاري إلا أن يشترط له ويبينه. وسئل بشر بن الوليد عمّن استأجر داراً وفيها بئر ماء وقعت فيها فأرة أو نزلت في البئر آفة من يصلحها؟ قال: ليس على واحد منهما.

عن محمد -رحمه الله تعالى- في قصّار دفع إليه رجل ألف ثوب إجارة ليقصّره فحمل الثياب على من؟ قال: استحسن أن يكون حمل الثياب على القصّار، إلا أن¹⁸²⁸ يشترط القصّار على رب الثوب.

وسئل أبو القاسم عن حمّال حمل الأحمال بكراء، أو¹⁸²⁹ نزل¹⁸³⁰ داره ووضع الأحمال فيها في موضع منها ثم وزنها على صاحبها وسلّمها إليه فلم يرفعها أياماً، على من يجب كراء ذلك الموضع؟ قال: على من استأجره بالعقد، فإن كان الموضع الآخر¹⁸³¹ قبض¹⁸³² الوزن والتسليم يجب على المسلم إليه، وقبل ذلك على الحمّال.

وسئل أبو القاسم عمّن استقرض من آخر مختوم حنطة واستأجر المقرض من يحملها إليه على من يجب الكراء؟ قال: على المقرض، إلا إذا قال له المستقرض اشتريه لي من يحمله فالأجر للمقرض وله الرجوع على المستقرض¹⁸³³ بذلك.

1824 ك: والشرط.

1825 ف: أحسن.

1826 ش- ظهر. صح هامش ش.

1827 ك: إلى. ف +ظهر.

1828 ك: إذا.

1829 ف: و.

1830 ف +في.

1831 ك+ف: للآخر.

1832 ف: فبعد.

1833 ج +ك - من يحملها إليه على من يجب الكراء، قال: على المقرض، إلا إذا قال له المستقرض اشتريه لي من يحمله فالأجر للمقرض وله الرجوع على المستقرض. ف +من يحملها إليه على من يجب الكراء؟ قال: على المقرض إلا إذا قال له المستقرض اشتريه لي من يحمله فالأجر للمقرض وله الرجوع على المستقرض.

وفي الجامع الأصغر: "وسئل أبو نصر الدبوسي في حَمَال وقف في الطريق أياماً حتى لزم صاحب الأحمال أجر الأوعية أجراً كثيراً، على من يكون أجر الأوعية؟ قال: صار الحَمَال بوقوفه في الطريق مخالفاً وغاصباً، وعليه رد ما قبض من الأجرة من هناك¹⁸³⁴ إلى مالك الأحمال، وأجر الأوعية على صاحب الأحمال".

3.1.7. الفصل السابع: فيما يتعلق بمضي مدة الإجارة¹⁸³⁵.

وفي الفتاوى: "مات الأب الذي استأجر الظنر لإرضاع ولده، فقالت عمّة الولد للظنر أَرْضِيعِيهِ حَتَّى نَعْطِيكَ الْأَجْرَ فَأَتَمَّتِ الْمَدَّةَ، قَالَ: إِنَّ لَمْ يَكُنْ لِلْوَلَدِ مَالٌ حِينَ اسْتَأْجَرَهَا / [ك103] الأب انتقضت الإجارة من يوم مات الأب، ومن بعد الموت صارت الأجرة على العمّة، فإن كانت العمّة وصيّة رجعت بما أدت في مال الولد، وإن لم تكن فهي متبرعة لا ترجع على أحد، ولو كان للولد مال حين استأجرها الأب فالأجر في مال الولد؛ لأنَّ الإجارة قائمة إلى تمام ما أرضعته". خَلَّالَ انْتَهَتْ مَدَّةَ إِجَارَتِهِ بِنَتَاوَلِهِ فِيهِ حَبَابٌ خَلَّ، قَالَ: إِنَّ كَانَ الْخَلُّ بَلْغَ مَبْلَغًا لَا يَفْسِدُ بِتَحْوِيلِهِ¹⁸³⁶ أَخَذَ بِتَقْرِيعِهِ، وَإِنْ أَفْسَدَهُ¹⁸³⁷ التَّحْوِيلَ قِيلَ لَهُ إِنَّ شُنْتُ¹⁸³⁸ فَاسْتَأْجَرَ¹⁸³⁹ الْبَيْتَ إِلَى وَقْتِ إِدْرَاكِهِ.

وسئل أبو القاسم عمّن استأجر أجيراً ليحفظ نهري كل شهر بكذا/[ش105] فمات المستأجر، فقال وصيه للأجير اعمل عملك على ما كنت تعمل فإنّ لا نحبس عليك الأجر، فأتى على ذلك مدة ثمّ باع الوصي الضيعة،¹⁸⁴⁰ قال له المشتري اعمل عملك وأنا أعطيك الأجر، قال: ما عمل في حياة الأول فله المسمّى في مال الميت، وعلى الوصي و¹⁸⁴¹المشتري أجر المثل¹⁸⁴² بقدر ما عمل في حياة الأول، وبقدر ما عمل بأمرهما على من أمره¹⁸⁴³.

¹⁸³⁴ ك: هاهنا. ف: هنا.

¹⁸³⁵ ك + ونحوها.

¹⁸³⁶ ك: تحويله.

¹⁸³⁷ ك: أفسد.

¹⁸³⁸ ف + فارفعه وإن شئت.

¹⁸³⁹ ف - فاستأجر.

¹⁸⁴⁰ ك + و.

¹⁸⁴¹ ج - و. ك: و.

¹⁸⁴² ك: مثله.

¹⁸⁴³ ك: أمر.

وسئل عمّن له على آخر مال فاستأجر المقرض دار المستقرض مدة معلومة بأجر معلوم وجعل¹⁸⁴⁴ الأجرة ببعض الدين قصاصاً ومضت¹⁸⁴⁵ مدة الإجارة، هل للمقرض أن يحبس الدار بالدين؟ ومتى سكن في هذه الدار هل يجب عليه أجرها؟ قال: ليس له المنع، ولا¹⁸⁴⁶ أجرة¹⁸⁴⁷ عليه بعد انقضاء مدة الإجارة.

وسئل عمّن غصب داراً وأجرها ثم اشترها أو أجرها ثانياً¹⁸⁴⁸، قال: الإجارة ماضية وإن استقبلها فهو أفضل وأطيب. وفي الجامع الأصغر: "وسئل محمد بن سلمة عن الأجر مات وسكن المستأجر الدار المستأجرة، قال: عليه الأجر؛ لأنّه لم يسكن على وجه الغصب بل هذا مضى على إجارته. قال نصير: هو غاصب في الشهر الأول بعد الموت؛ لأنّه لم يوجد عقد الإجارة بعد الموت / [ج233] لا¹⁸⁴⁹ نصّاً ولا دلالة، فمتى طوّل الأجرة في الشهر الثاني وجدت الدلالة، قال: وكذا في موت المستأجر".

وفي فتاوى ابن الفضل: "في ظئر استؤجرت على أن ترضع ولده سنة على أن أجرتها في كل¹⁸⁵⁰ يوم وليلة خمسين درهما وباقي السنة مجاناً، فأرضعت شهرين ونصف ثم مات الولد، قال يحتسب لها من ذلك أجرة¹⁸⁵¹ مثلها على ما أرضعت وترد¹⁸⁵² الباقي"، والله تعالى أعلم بالصواب.

1844 ف: وجعل.

1845 ك: ومضى.

1846 ف - لا.

1847 ف: الأجرة.

1848 ك: ثانية.

1849 ك - لا.

1850 ج+ك+ش-كل.

1851 ك: الأجر.

1852 ف: ويُرد.

3.2. الباب الثاني: في ذكر مسائل الأجير المشترك وما يتصل بها.

في الحمام، في البقار والقصاب، في النساج والخياط، في الدلال والسمسار ونحوه، [ف153] في العذر فيها.

3.2.1. الفصل الأول: في المسائل العائدة إلى الحمام.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عمّن دخل الحمام وقال لصاحب الحمام احفظ الثياب فلما خرج¹⁸⁵³ لم يجد ثيابه، قال: إذا أقرّ صاحب الحمام أنّ آخر رفع ثيابه فظننت أنّ ذلك ثيابه¹⁸⁵⁴ ضمن، وإنّ سُرّق ولم يذهب عن ذلك الموضع ولم يضيّع¹⁸⁵⁵ لم يضمن".

وسئل أبو جعفر عن امرأة دخلت الحمام ووضعت ثيابها في بيت المسلخ فدخلت¹⁸⁵⁶ بنت¹⁸⁵⁷ الحمامية ودخلت الحمامية لتخرج الماء فلم تجد المرأة بعد ذلك ثيابها، قال: إنّ غابت الثياب عن عيناها وعن عين ابنتها وضاعت الثياب ضمنت الحمامية.

وسئل أبو بكر عمّن دخل الحمام ودفع ثيابه إلى صاحب الحمام واستأجره لحفظ الثياب و¹⁸⁵⁸ اشترط عليه الضمان إذا تلف¹⁸⁵⁹ فلم يجد الثياب، قال: ضمن الحمامي إجماعاً؛ لأنّ الأجير المشترك لم يضمن عند أبي حنيفة - رضي الله عنه - إنّ لم يشترط عليه الضمان، وأما عند الشرط يضمن. قال الفقيه: وكان أبو جعفر يسوّي بين الشرط وغيره أنّ لا يضمن؛ لأنّ شرط الضمان في الأمانة باطل. قال: وبه نأخذ.

وفي الجامع الأصغر: "خرج رجل من الحمام ولبس ثياب آخر والحمامي ينظر فخرج صاحب الثوب ولم يجد ثيابه فأخبر بذلك الحمامي قال ما عرفت ذلك، قال محمد بن سلمة ضمن الحمامي، وقال أبو القاسم: لا¹⁸⁶⁰ يضمن، وقال

1853 ج+ك+ش+و.

1854 ف: ثيابه ذلك.

1855 ك: يضيّعه.

1856 ك: فقامت الحمامية لتغسل ابنتها في دهليز الحمام، فدخلت الحمامية لتخرج الماء، فلم تجد ثيابها في بيت المسلخ.

1857 ف: بيت.

1858 ف-و.

1859 ف+ش: أُلّف.

1860 ك: لم.

أبو نصر الدبوسي: الصحيح ما قال محمد¹⁸⁶¹ بن سلمة عندي. قال أبو نصر الدبوسي¹⁸⁶²: وكذلك¹⁸⁶³ لو جاء رجل ووضع ثيابه عند جالس ولم يقبل¹⁸⁶⁴ الجالس ولم يرد عليه بأن قال لا تضع عندي، ضمن عند الهلاك المتعارف¹⁸⁶⁵، وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عن امرأة دخلت الحمام¹⁸⁶⁶ ودفعت الثياب¹⁸⁶⁷ إلى المرأة التي تمسك الثياب فلما خرجت لم تجد عندها ثوبها، قال: إن كانت الدافعة تدخل قبل هذه المرأة وتدفع ثيابها إلى هذه الممتسكة¹⁸⁶⁸ وأعطتها أجراً على حفظ ثيابها فلا ضمان عليها عند أبي حنيفة - رضي الله عنه -، وعليها الضمان عندهما، وإن كانت هذه المرأة أول ما دفعت الثياب إليها ولم تدفع لها أجراً ولم تشترط الأجر لها فتكون مودعة لا¹⁸⁶⁹ أجيرة¹⁸⁷⁰ مشتركة، فلا ضمان عليها إجماعاً"، والله تعالى أعلم.

3.2.2. الفصل الثاني: في المسائل العائدة إلى البقار.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عمّن سَلَمَ بقرة إلى بَقَّارٍ ليرعاها فجاء ليلة فزعم¹⁸⁷¹ أنّه رد بقرته وأدخلها في القرية فطلبها صاحبها في القرية فلم يجدها ثمّ وجدها بعد أيام في نهر¹⁸⁷² الجبانة قد نفقت، قال: إن رضوا من البقار¹⁸⁷³ أن

¹⁸⁶¹ ف - محمد.

¹⁸⁶² ج - الدبوسي. ك: الدبوسي.

¹⁸⁶³ ك: وكذا.

¹⁸⁶⁴ ك - ولم يقبل.

¹⁸⁶⁵ ف: للتعارف.

¹⁸⁶⁶ ج+ك - الحمام. ف: الحمام.

¹⁸⁶⁷ ك: ثيابها.

¹⁸⁶⁸ ف: الممسكة.

¹⁸⁶⁹ ف - لا.

¹⁸⁷⁰ ف: الأجيرة.

¹⁸⁷¹ ك+ف: وزعم.

¹⁸⁷² ك + في.

¹⁸⁷³ ك: البقارات.

يدخل البقور¹⁸⁷⁴ في القرية ولم يكلفوه أن يدخل كل بقرة¹⁸⁷⁵ منزل صاحبها فالقول للبقار أني قد¹⁸⁷⁶ جئت بها إلى القرية مع يمينه"، والله أعلم.

وسئل أبو بكر الإسكاف عن بقار ترك البقر¹⁸⁷⁷ في جبانة وغاب عنها فوقع الباقورة في زرع رجل فأفسدها¹⁸⁷⁸، قال: لا ضمان عليه، إلا أن/[ج234] يكون البقار أرسلها في الزرع.

وسئل إبراهيم بن يوسف عن أهل قرية يرعون دوابهم بالنوب فذهب منها بقرة، هل على هذا الذي في نوبته الرعي¹⁸⁷⁹ غرم؟ قال: هذا ضامن عندهما. قال الفقيه: عندي¹⁸⁸⁰ لا يضمن إجماعاً؛ لأن كل واحد منهم معين في رعيه؛ لأنه لا يجوز أن يحمل على المبادلة؛ لأنه لا يجوز مبادلة منفعة بمنفعة.

وفي الجامع الأصغر: "سئل أبو نصر الدبوسي عن البقار الذي¹⁸⁸¹ يدخل السرح في السكك وأرسل كل بقرة في سكة صاحبها ولا يسلمها إلى صاحبها، وكذا يفعل الراعي، فإن ضاعت بقرة أو شاة¹⁸⁸² قبل أن تصل إلى منزل صاحبها أضمن ما ضاع؟ قال: لا ضمان عليه. وقال بكر بن محمد: إذا لم يعد ذلك خلافاً منه لم يضمن".

وفي فتاوى النسفي: "سئل عن أهل¹⁸⁸³ قرية اتفقوا على أن كل واحد منهم يحفظ بقرتهم بالنوبة، فلما كانت نوبة أحدهم استأجر ليحفظها فأخرجها الأجير إلى المفازة ورجع إلى بيته للأكل فضاع بعضها، فعلى¹⁸⁸⁴ من ضمانها؟ قال: إن ضاع عند غيبة الأجير فالأجير ضامن بترك الحفظ، وإن ضاع بعدما عاد إليها فلا ضمان عليه؛ لترك الخلاف بالعود، ولا ضمان على صاحب النوبة بحال؛ لأنه لم يضيّع، والتسليم إلى الأجير ليس بخلاف؛ لأن له أن يحفظها بأجر آية".

1874 ف: البقر.

1875 ك + من.

1876 ف - قد.

1877 ك: الباقورة. ف: البقور.

1878 ك+ف: وأفسدها.

1879 ك: يرعى.

1880 ف - عندي.

1881 ج+ف+ش - الذي.

1882 ش - شاة. صح هامش ش.

1883 ف - أهل.

1884 ك: على.

وسئل عن بَقَّار يحفظ بقر أهل القرية بأجر فتترك البقر عند إنسان يحفظها ورجع إلى القرية ليخرج ما تخلف فضاع بعض ما كان في الخارج، قال: إن لم يكن الحافظ¹⁸⁸⁵ ممن في عياله ضمن؛ لأنَّه¹⁸⁸⁶ أضاعها بتركها عند الأمين، والله تعالى أعلم.



¹⁸⁸⁵ ك: +بعض من.

¹⁸⁸⁶ ف +قد.

3.2.3. الفصل الثالث: في المسائل العائدة إلى القصار./[ك104]

وفي الفتاوى: "وسئل أبو جعفر عن قسّار سلّم الثياب إلى الأجير ليحفظ في المقصرة ليشمسها فنام الأجير فضاع من الثياب خمسة¹⁸⁸⁷ لا يدري كيف ضاع ومتى ضاع، قال: إذا لم يعلم أنّه ضاع في حال نوم الأجير فلا ضمان عليه، والضمان على القسّار، وإنّ ضاع حال نومه إنّ شاء ضمّن الأجير وإنّ شاء ضمّن القسّار". قال الفقيه: إنّما وجب الضمان على القسّار لأنّه يميل إلى قولهما في الأجير المشترك، أمّا عند أبي حنيفة -رضي الله عنه- لا ضمان على القسّار¹⁸⁸⁸ إذا لم يكن الهلاك بعلمه¹⁸⁸⁹، وبه نأخذ.

قسّار أمره صاحب الثوب أن يمسك الثوب¹⁸⁹⁰ حتى ينقد له الأجر فهلك، لم يضمن عند أبي حنيفة/[ف154] -رضي الله عنه-، وعندهما يضمن، والسمسار متى باع ما أمر ببيعه وأمسك¹⁸⁹¹ الثمن عنده بأمر صاحب الحمولة فسرق منه لا¹⁸⁹² يضمن إجماعاً، وكذا قال رب الحمولة للحمّال أمسك عندك فأمسكه فلا¹⁸⁹³ ضمان عليه¹⁸⁹⁴ أيضاً إجماعاً؛ لأنّه ليس له إمساكه؛ لأنّه¹⁸⁹⁵ ليس لعمله أثر في العين، فمتى أمره بالإمساك صار أمانة في يده.

¹⁸⁹⁶وفي الدعوى من الفتاوى: "أرسل صاحب الكرابيس إلى قسّار رسولاً ليسترد ثيابه الأربع فلما أتى¹⁸⁹⁷ به فإذا هو ثلاثة، قال القسّار دفعت إليه أربعة، وقال الرسول دفع إلي ولم يعده، قال: يسأل صاحب الثياب أيّهما صدّق منهما -يرى من الخصومة-، وأيّهما كذّب به يحلفه، فإنّ حلف برئ، وإنّ أبى لزمه ما ادعاه¹⁸⁹⁸، وإنّ صدّق القسّار وجب عليه أجر الرابع، وإنّ كذّب وحلف القسّار فللقسّار على صاحب الثوب اليمين على الأجر، فإنّ حلف برئ عن/[ش106] الأجر بحصة الثوب الرابع، قاله أبو بكر".

¹⁸⁸⁷ ف: خمساً.

¹⁸⁸⁸ ف - لأنّه يميل إلى قولهما في الأجير المشترك، أمّا عند أبي حنيفة -رضي الله عنه- لا ضمان على القسّار. صح هامش ف.

¹⁸⁸⁹ هامش ش: بعمله.

¹⁸⁹⁰ ك - الثوب.

¹⁸⁹¹ ك: وأمسك.

¹⁸⁹² ك: لم.

¹⁸⁹³ ك+ف: لا.

¹⁸⁹⁴ ك - عليه.

¹⁸⁹⁵ ك: إذ.

¹⁸⁹⁶ في نسخة ك، قدّم فقرة "وسئل أبو بكر عن قسّار قصر .. إلا نقصان الخرق". على فقرة " وفي الدعوى من الفتاوى..قاله أبو بكر".

¹⁸⁹⁷ ف - فلما أتى . صح هامش ف.

¹⁸⁹⁸ ف: أعاده. خطأ من الناسخ والصواب ادعاه.

وسئل أبو بكر عن قصّار/[ج235] قصّر ثوباً ورهنه ثمّ افتكه وأصاب الثوب نجاسة عند المرتهن، كلفه¹⁸⁹⁹ صاحب الثوب¹⁹⁰⁰ بتنظيفه فامتنع القصّار وتشاجر¹⁹⁰¹ فترك الثوب عنده فهلك، قال: لو لم تنتقص بذلك¹⁹⁰² النجاسة من قيمة الثوب شيئاً لا شيء على القصّار، وإنّ نقص فليس على القصّار إلا نقصان الثوب، والثوب إذا¹⁹⁰³ هلك عنده أمانة، هذا كمن خرق¹⁹⁰⁴ عنده ثوب إنسان خرقاً يسيراً فأبى أن يصلحه فترك عنده فهلك عنده¹⁹⁰⁵، لا¹⁹⁰⁶ ضمان عليه إلا نقصان الخرق. وعن الحسن فيمن سلم ثوباً إلى¹⁹⁰⁷ قصّار¹⁹⁰⁸ ثمّ أمر رجلاً بقبض ثوبه فدفع إليه غير ذلك الثوب، لم يلزم رب الثوب ولا ضمان على الوكيل، وإنّ هلك في يده لم يضمن¹⁹⁰⁹ ولرب الثوب أن يتبع القصّار بثوبه. وفي كتاب الشرب منها: "قصّار ضمن قيمة الثوب بسبب ثمّ ظهر الثوب، قال أبو نصر: لا يملكه القصّار، كما في الرهن فيعود¹⁹¹⁰ رهنأ متى هلك في يد المرتهن". قال الفقيه: ليس القصّار¹⁹¹¹ كالمرتهن؛ لأنّ المرتهن لا يغرم شيئاً، والقصّار غرم عندهما، فمتى غرم فالثوب له. قال: وأنا أخذ بقول أبي حنيفة -رضي الله عنه- أن لا ضمان على القصّار إلا فيما جنت يده.

1899 ك: فكلفه.

1900 ف - نجاسة عند المرتهن، كلفه صاحب الثوب. صح هامش ف.

1901 ف: وتشاجر.

1902 ك: تلك.

1903 ك +ف+ش -إذا. صح هامش ش.

1904 ج +ف+ ك +ثوب. وهذه الكلمة زائدة وليست دقيقة.

1905 ك - عنده.

1906 ك: فلا.

1907 ج+ف+ش - إلى.

1908 ج+ف+ش: قصّاراً.

1909 ج: هلك في يده ضمن. ك: لم يضمن.

1910 ف: يعود.

1911 صا هامش ش.

وسئل أبو القاسم عن قصّار وضع ثوباً على الجب¹⁹¹² في الحانوت وأقعد ابن أخته حافظاً وغاب القصّار ودخل ابن أخته الحانوت¹⁹¹³ الأسفل فطرّ الطرأ الثوب، قال: إن كان¹⁹¹⁴ البيت الأسفل بحال يغيب الداخل موضع الثياب¹⁹¹⁵ عن عينه¹⁹¹⁶ 1917 فإن كان ابن الأخت ضمّه¹⁹¹⁸ إليه أمه أو أبوه أو ضمّه الخال¹⁹¹⁹ عند فقد أبويه فالضمان على الصبي، وإن كان غير منضم إليه من جهة ما ذكرنا ولكن أخذ بيده فأقعد حافظاً للحنوت فالضمان على القصّار، وإن كان بحيث يراه بعد دخوله في ذلك الموضع فإن كان منضمّاً إليه فلا ضمان على واحد منهما، وإن لم يكن منضمّاً فالقصّار ضامن.

وفي الجامع¹⁹²⁰ الأصغر: "أنكر القصّار أن يكون عنده ثوب فلان ثم أقر، وقد قال: إن¹⁹²¹ قصره قبل الجحود فله الأجر، وبعد الجحود صار غاصباً وبطلت الإجارة، فغسل بغير عقد فلا¹⁹²² أجر له".

1912 ك: الخشب.

1913 ك: حانوت.

1914 ف: كانت.

1915 ك: الثوب.

1916 - عن عينه، صح هامش ج.

1917 ك + ينظر.

1918 ف: ضمّ.

1919 ك + إلى نفسه.

1920 ك - الجامع. بسبب عطب في المخطوط.

1921 ج+ف - قال إن. ك: قال إن.

1922 ش- عقد فلا. صح هامش ش.

3.2.4. الفصل الرابع: فيما يعود إلى النسيج والخياط ونحوه.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عن ربّ الثوب قال للنساج اذهب بالثوب إلى منزلك حتى إذا رجعنا من الجمعة سرت¹⁹²³ إلى منزلي ووفرت عليك الثمن فاخترتس الثوب بين يدي¹⁹²⁴ الحايك في الزحمة،¹⁹²⁵ فإن¹⁹²⁶ دفع الثوب الحايك¹⁹²⁷ إلى صاحبه أو مكّنه من الأخذ فدفع إليه ليوفر الأجر كان رهناً، فهلك بالأجرة¹⁹²⁸، ولو دفع إليه على وجه الوديعة كان أمانة في يده فلا ضمان، والأجر بحاله، ولو منعه الحايك بالأجر ابتداءً فقد اختلف العلماء فيه، فإن اصطلاحاً كان حسناً".

وسئل نصير عن حايك دفع إليه كرباساً بعضه منسوج وبعضه غير منسوج فسرق من عنده، قال: يضمن الحايك كله –يعني في قولهما–، وإن كان¹⁹²⁹ سيفاً أو سكّيناً في الغلاف¹⁹³⁰ فسرق¹⁹³¹ لا يضمن الغلاف¹⁹³²، وعن محمد – رحمه الله تعالى–¹⁹³³ يضمن الغلاف أيضاً.

وسئل أبو نصر عن نساج كان يسكن في¹⁹³⁴ دار صهره فاكثرى داراً أو نقل متاعه إليها وترك¹⁹³⁵ الغزل فضاع، قال: متى لم ينقل من مكانه ولا أودع صهره لم يضمن عند أبي حنيفة –رضي الله عنه–؛ لأنّ بقاء الغزل فيها هو ساكن فيها¹⁹³⁶، وعندهما يضمن في¹⁹³⁷ جميع الأحوال.

¹⁹²³ ك: صرت.

¹⁹²⁴ ك: من بين. ف: من يد.

¹⁹²⁵ ك: +قال.

¹⁹²⁶ ك: إن.

¹⁹²⁷ ف: الحايك الثوب.

¹⁹²⁸ ك: بالأجر.

¹⁹²⁹ ف: كان.

¹⁹³⁰ ك: +ف: غلاف.

¹⁹³¹ ج: +ك: ش –فسرق. ف: فسرق.

¹⁹³² ف: كتبت كلمة غير مفهومة مكان كلمة الغلاف، وأقرب ما تكون إلى كلمة الجالي، ولم أقف على معنى لكلمة جالي.

¹⁹³³ ك: + أنه.

¹⁹³⁴ ك: – في.

¹⁹³⁵ ك: +ف: هناك.

¹⁹³⁶ ج: – فيها. ك: فيها.

¹⁹³⁷ ف: – في.

وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عمّن دفع غزلاً إلى النَّسَّاج لِيَنْسِجَ له كرباساً فدفع النَّسَّاجُ إلى آخر لينسجَه فُسْرُقَ، قال: إن كان الثاني أجبر الأول لم يضمن واحد منهما/[ج236] في قول أبي حنيفة -رضي الله عنه-، وإن كان أجنبياً ضمن الأول إجماعاً، والثاني يضمن في قولهما".

وسئل عمّن دفع ذهباً إلى صائغ ليتخذ له سواراً منسوجاً والنسج ليس من عمله فأصلح الذهب وطوّله ودفع إلى من ينسجه فُسْرُقَ من الثاني، هل يضمن؟ إن لم يكن الثاني أجبر الأول ضمن، وإن كان¹⁹³⁸ أجبراً له لا¹⁹³⁹ يضمن عند أبي حنيفة¹⁹⁴⁰ -رضي الله عنه-.

نصير، في خياط خاط قميصاً فبقيت¹⁹⁴¹ قطعة منه فسرق، فهو ضامن، وكذا قطعة¹⁹⁴² صرم¹⁹⁴³ فضُلْتُ عنده فُسْرُقَ¹⁹⁴⁴ ضمن.

وسئل أبو بكر عن حارس الحانوت¹⁹⁴⁵ نقب حانوتاً فُسْرُقَ منها، قال: كان أحمد بن محمد جعله أجبر المشترك، و¹⁹⁴⁶قال يضمن، وقال أبو بكر: / [ف155] عندي هو أجبر خاص، ألا ترى أنّه لو شغل نفسه في صنف آخر منع. قال: ولو¹⁹⁴⁷ استأجره واحد من أهل السوق هل يجوز؟ ويأخذ¹⁹⁴⁸ المسمّى¹⁹⁴⁹ منهم؟ قال: يجوز، ويحل له أخذ الأجرة منهم، جرت به العادة أن المستأجر يكون واحداً، قيل: فإن كره بعضهم ذلك؟ قال: لا يلتفت إليه؛ لأنّ في ذلك مصلحة لهم، وفعل رئيسهم وكبيرهم كفعل الكل. وسئل أبو جعفر عمّن استؤجر لحفظ الخان فُسْرُقَ منه، لا ضمان عليه؛ فإنّه¹⁹⁵⁰ حافظ الأبواب¹⁹⁵¹، والأموال في يد أربابها، فلا يضمن إلا بتضييع، والله تعالى أعلم.

1938 ف + له.

1939 ك + ف: لم.

1940 ف: أبي يوسف.

1941 ج + ش: فتقصت. ك: بقي. ف: بقيت.

1942 ك + من.

1943 صرم: الحبل. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 497/32.

1944 ف: فسرفت.

1945 ك: الحوانيت.

1946 ك - و.

1947 ج: قالوا. ك: قال ولو.

1948 ف + للآخر.

1949 ك: الأجر.

1950 ك: لأئّه.

1951 ج + ف: الأموال. ك: الأبواب.

3.2.5. الفصل الخامس: أحكام الدّلال والسّمسار وغيرهما¹⁹⁵².

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عمّن قال لدّالّ اعرض ضيعتي وبعها ولك أجر كذا فعرض ولم يتم الأمر على يده¹⁹⁵³ ثمّ إنّ دلالاً آخر باعها¹⁹⁵⁴، قال: للأول أجر بقدر عنايته". قال الفقيه: هذا هو القياس، وفي الاستحسان / [ك105] إذا ترك الأمر فلا أجر له؛ لأنّ¹⁹⁵⁵ أجر المثل يُعرّف بعمل التجار وهم لا يعرفون لهذا العمل أجراً، و¹⁹⁵⁶ الأجر لمن وقع البيع بيده، وهو المعتاد، وبه نأخذ.

وسئل عن دلال وأمراً اختلفا في الأجرة، قال أبو نصر: إنّ كان المأمور¹⁹⁵⁷ معروفاً بالدّلالة لا يصدّق الأمر، وله الأجر عليه. استأجر من يبيع له كذا أو يشتري له كذا ثوباً على كذا، لم يجز عندنا، وقال مالك وابن أبي ليلى -رحمهم الله- يجوز، ولو عمل استحقّ الأجر بمثل عمله وبطيّب له،¹⁹⁵⁸ كمن اشترى شراءً فاسداً فهلك المبيع في يده فضمن للبائع قيمة المبيع طاب للبائع ذلك، كذا هنا، كذا ذكر في شرح الإجازات للإمام خواهر زاده -رحمه الله تعالى-. وأيضا استأجر يوماً أو شهراً ليبيع أو يشتري جاز، و¹⁹⁵⁹ عليه تسليم النفس لا العمل، ولو¹⁹⁶⁰ لم يشترط غير أنّه أمره بالبيع أو الشراء¹⁹⁶¹ جاز، ويكون استعانة منه ابتداءً، وإذا كان العامل ممن لا يعمل الأشياء¹⁹⁶² مجاناً وهو معروف استحقّ أجر المثل، فصار إجارة انتهاءً، كالهبة بشرط العوض، هبة ابتداءً وبيع انتهاءً. وفي الجامع الأصغر: "سأل رجلاً أن يشتري له كذا أو يبيع، إنّ كان الرجل معروفاً بالدّلالة فله أجر مثله¹⁹⁶³ والقول له، وكذا الخياط والصّبّاغ والصّانغ ونحو ذلك".

¹⁹⁵² ف -و غيرهما.

¹⁹⁵³ ك: يديه.

¹⁹⁵⁴ ك: باع.

¹⁹⁵⁵ ف - لأنّ.

¹⁹⁵⁶ ج+ك: أو . ف: و.

¹⁹⁵⁷ ك +به.

¹⁹⁵⁸ ف +كذا.

¹⁹⁵⁹ ك -و. ف: إذ.

¹⁹⁶⁰ ك - ولو.

¹⁹⁶¹ ف: بالشراء.

¹⁹⁶² ك+ف: الإنسان.

¹⁹⁶³ ك: المثل.

وسئل عَمَّنْ خَلَطَ أَغْنَامَهُ فِي قَطِيعِ رَجُلٍ فَأَتَتْ¹⁹⁶⁴ عَلَى ذَلِكَ مَدَّةَ وَزَعَمَ صَاحِبُ الْأَغْنَامِ أَنََّّهُ يَحْفَظُ بِغَيْرِ أَجْرٍ، قَالَ: إِنَّ كَانَ الْحَافِظَ مَعْرُوفاً بِأَنْ يَحْفَظَ بِأَجْرِ¹⁹⁶⁵ فَالْقَوْلُ¹⁹⁶⁶ لَهُ، وَعَلَى صَاحِبِ الْأَغْنَامِ أَجْرَ حَفْظِهِ، وَلِهَذَا نَظَائِرُ، كَمَنْ سَكَنَ دَارَ الْغَلَةِ وَنَحْوَهُ.

وَفِي فَتَاوَى ابْنِ الْفُضْلِ: "سُئِلَ عَنْ امْرَأَةٍ دَلَّالَةٍ فِي الْمَنَاكِحَةِ هَلْ لَهَا أَجْرُ الْمُثَلِّ؟ قَالَ: لَا؛ لِأَنَّهَا لَمْ تَفْعَلْ شَيْئاً، وَالزَّوْجُ إِنَّمَا يَنْتَفِعُ بِالْعَقْدِ/[ج237]، وَإِنَّمَا عَقَدَ غَيْرَهَا، وَقَالَ غَيْرُهُ لَهَا أَجْرٌ مِثْلُهَا".

وَفِي الْجَامِعِ الْأَصْغَرِ: "وَسُئِلَ مُحَمَّدُ بْنُ سَلَمَةَ عَنْ أَجْرِ السَّمْسَارِ وَمَا يُعْطَى الْمُنَادِي فِي بَيْعِ الْمَزَايِدَةِ وَ¹⁹⁶⁷ قَالَ أَصْحَابُنَا فِي ذَلِكَ أَنَّهُ فَاسِدٌ، فَقَالَ: أَرْجُو أَلَّا¹⁹⁶⁸ بِأَسْ بِهِ، وَإِنْ كَانَ فِي الْأَصْلِ فَاسِداً؛ لَكَثْرَةِ تَعَامُلِ النَّاسِ وَمَا يَجْرِي مِنْ ذَلِكَ بَيْنَهُمْ، كَثِيرٌ¹⁹⁶⁹ مِنْ هَذَا غَيْرُ جَائِزٍ فِي الْأَصْلِ، وَجُوزُوهُ لِحَاجَةِ النَّاسِ إِلَيْهِ، مِثْلَ دُخُولِ الْحَمَّامِ، وَهَذِهِ¹⁹⁷⁰ إِجَارَةٌ لَيْسَ فِيهَا بَيَانٌ مَدَّةَ الْمَكْثِ وَمَقْدَارَ مَا يَسْتَعْمَلُ مِنَ الْمَاءِ وَغَيْرِ ذَلِكَ. وَعَنْهُ أَيْضاً قَالَ: رَأَيْتُ مُحَمَّدَ بْنَ شَجَاعٍ يَقَاطِعُ نَسَاجاً يَنْسِجُ لَهُ ثِيَاباً فِي كُلِّ سَنَةٍ وَيَقَاطِعُ¹⁹⁷¹ عِنْدَ السَّنَةِ الْثَلَاثِ".

وَعَنْ أَبِي مَطِيْعٍ قَالَ بَعْضُ¹⁹⁷² أَصْحَابِهِ أَتَيْتَنِي بِخِيَاطٍ فَأَتَى بِهِ¹⁹⁷³ فَأَعْطَاهُ¹⁹⁷⁴ إِلَيْهِ¹⁹⁷⁵ دَوَاحاً¹⁹⁷⁶ وَلَمْ يَقَاطِعْهُ ثُمَّ أَعْطَاهُ أَجْرَهُ¹⁹⁷⁷، وَفِي هَذَا يُعْتَبَرُ غَالِبُ أُمُورِ التَّجَارَةِ¹⁹⁷⁸ فِيمَا يَرِغْبُونَ فِيهِ¹⁹⁷⁹.

¹⁹⁶⁴ ك: وَأَتَى.

¹⁹⁶⁵ ك: كَانَ.

¹⁹⁶⁶ ك: الْقَوْل.

¹⁹⁶⁷ ف: -وَمَا. وَهَذَا خَطَأٌ فِي النُّسخِ.

¹⁹⁶⁸ ف: لَا.

¹⁹⁶⁹ ك: وَكَثِيرٌ.

¹⁹⁷⁰ ف: وَهَذَا.

¹⁹⁷¹ ف: وَيَقَاطِعُهُ.

¹⁹⁷² ك: لِبَعْضٍ.

¹⁹⁷³ ف: بِهِمْ.

¹⁹⁷⁴ ك: +ف: فَدَفَعَ.

¹⁹⁷⁵ ج: +ك - إِلَيْهِ. صَحِّ هَامِشُ ك.

¹⁹⁷⁶ دَوَاح: مَفْرَقٌ. يَنْظُرُ: الزَّبِيدِي، تَاجُ الْعُرُوسِ، 366/6.

¹⁹⁷⁷ ف: أَجْرَةٌ.

¹⁹⁷⁸ ف: التَّجَارِ.

¹⁹⁷⁹ ك: فِيهِ. صَحِّ هَامِشُ ك.

وسئل أبو نصر الدبوسي عن أجرة المشاطة، قال: قال أبو¹⁹⁸⁰ بكر بن محمد ذلك مكروه غير طيب، إلا أن يكون على وجه الهدية من غير شرط ولا تقاضي فتكون أهون¹⁹⁸¹، والله تعالى أعلم.



¹⁹⁸⁰ ك+ف - أبو.

¹⁹⁸¹ ج: آمنون. ك+ف: أهون.

3.2.6. الفصل السادس: في العذر في باب الإجارة.

وفي الفتاوى: "عن أبي بكر¹⁹⁸² بن مقاتل فيمن له دار في إجارة أراد أن ينتقض¹⁹⁸³ الإجارة ويبيع داره، إن كان معسراً لا نفقة له ولا لعياله فله أن ينقضها في قياس قول علمائنا؛/[ش107] لأنهم قالوا إذا كان لهم¹⁹⁸⁴ دين فادح له أن ينقض الإجارة".

وسئل أبو القاسم عمّن استأجر أرضاً في قرية وهو في قرية فبدا له أن يستأجر في قرية أخرى، قال: إن كان بينهما مسيرة ثلاثة أيام له ذلك، وإن كان أقل ليس له ذلك.
وسئل الحسن عمّن تكارى من آخر بغلاً من الكوفة إلى بغداد ثم بدا له أن يكاري¹⁹⁸⁶ له إبلاً أو عكسه، قال: لا يكون عذراً،¹⁹⁸⁷ إلا أن يشتري دابة فهو عذر.

وسئل أبو بكر عمّن استأجر داراً مشاهرة وخرج منها وخلف¹⁹⁸⁸ امرأته ومتاعه فيها فأراد المؤاجر إخراجها وفسخ الإجارة، قال: ليس له ذلك بغير محضر من الخصم، والوجه فيه أن يؤاجر من آخر¹⁹⁸⁹ في بعض الشهر، فمتى مضى هذا الشهر فقد انفسخت الإجارة¹⁹⁹⁰ الأولى ودخل الشهر الثاني/[ف156] في إجارة الثاني، ثم يخرجها ويأمر بتخلية الدار وتسليمها¹⁹⁹¹ إلى الثاني. قال الفقيه: كمن أراد أن يفسخ البيع في البيع¹⁹⁹² بالخيار بغير محضر من المشتري عند أبي حنيفة ومحمد — رحمه الله تعالى — يبيعه من غيره، جاز البيع وانتقض البيع الأول.

1982 ك — أبي بكر.

1983 ف: ينقض.

1984 ك+ف: له.

1985 ف فيمن.

1986 ش: يتكاري.

1987 ك + هذا. ف: هذا عذراً.

1988 ك: وخلفه.

1989 ك- من آخر. صح هامش ك.

1990 ف: إجارة.

1991 ك: ويسلم الدار.

1992 ك — في البيع.

وفي الجامع الأصغر: 1993 "أراد المستأجر أن يتحول إلى حرفة أخرى، فإنّ تهيأ له 1994 تلك 1995 الحرفة في هذا الحانوت ليس له ذلك عذر، وإنّ لم يتهيأ فهو عذر، وينقض العقد ويرد الحانوت، والله تعالى أعلم 1996".



1993 ف: الصغير.

1994 ك- له. صح هامش ك.

1995 ف: ذلك.

1996 ف+ش: والله أعلم بالصواب.

3.3. الباب الثالث: في ذكر مسائل 1997 خلاف 1998 تقع في باب الإجارة.

في التضييع ونحوها، في مسائل الحمال، في الخلاف فيها والتضييع، في إحداث البناء والغرس في المستأجر.

3.3.1. الفصل الأول: فيما يعود إلى التضييع والضمان فيه.

وفي الفتاوى: "و¹⁹⁹⁹سئل أبو القاسم عمن استأجر حماراً فضلاً في الطريق فلم يطلبه، قال: إذا ذهب من حيث لا يشعر وهو حافظ له وهو ²⁰⁰⁰آيس من وجوده وطلب بالقرب ²⁰⁰¹منه ²⁰⁰²فلا ضمان ²⁰⁰³بترك ²⁰⁰⁴الطلب. وسئل عن مستأجر حمار كان ينقل التراب من الخربة فانهدمت ²⁰⁰⁵الخربة فهرب المستأجر وهلك الحمار، قال: إن انهدم ²⁰⁰⁶من معالجة المستأجر ضمن قيمته، وإلا ²⁰⁰⁷فلا ضمان عليه/[ج238]".

وسئل أبو جعفر عن مستأجر حماراً ²⁰⁰⁸يصلّي الفجر والحمار واقف عنده فذهب الحمار أو انتهب ²⁰⁰⁹وهو يراه ولم يقطع صلاته، فهو ضامن.

1997 ك: حالات.

1998 ف: حالات.

1999 ف-و.

2000 ف-وهو.

2001 ف: بالعرف.

2002 ك-منه.

2003 ك+ عليه.

2004 ك: في تركه.

2005 ف: وانهدم.

2006 ك: كان من.

2007 ك+ وإن انهدم من غير ذلك.

2008 ف: حمار.

2009 ف: نهبت.

وسئل عن جماعة آجر كل واحد حماره رجلاً وسلّموا إليه وأمروا واحداً أن²⁰¹⁰ يذهب معه يتعهده²⁰¹¹ الحمر، قالوا²⁰¹² إنّنا لا نعرف²⁰¹³ المستأجر²⁰¹⁴ فسلم المستأجر الحمر إلى هذا المتعهد وذهب بحمار منها ليأتي بالجوالق فلم يقدر عليه، قال: لا ضمان على المتعهد²⁰¹⁵؛ لأنّه مأمور يتعهد مالا في يد غيره فلا يلزمه بذلك شيء.

وسئل عن مستأجر حماراً²⁰¹⁶ أرسل الحمار في كرمه وتركه فسرقته بردعته وأصاب الحمار البرد فمرض فرده على صاحبه فمات، قال: إنّ كان الكرم حصيناً ولا يضر البرد هذا الحمار لو كان عليه بردعته لا يضمن، وإن²⁰¹⁷ لم يكن كذلك يضمن لهما، وإن وجد أحدهما دون الآخر يكون لكل واحد منهما حكمه.

وسئل أبو القاسم²⁰¹⁸ عن مستأجر حمار²⁰¹⁹ كان يحمل عليه الشوك فدخل سكة فيها نهر فضرب²⁰²⁰ الحمار والموضع ضيق فوق الحمار في النهر فاشتغل بقطع الحبل فهلك الحمار، قال: إنّ كان الطريق بحيث لا يسير فيها مثل هذا²⁰²¹ الحمار مع هذا الحمل ضمن²⁰²²، وكذا لو عثف الضرب حتى وثب من ضربه فوقه ضمن وإن كان الطريق واسعاً،²⁰²³ وإلا فلا.

وسئل أبو بكر عمّن أمر آخر أن يستكري له حماراً ويذهب إلى موضع كذا حتى يوفر الأمر الأجرة ففعل المأمور ذلك وأدخل المأمور في الطريق الحمار في رباط فهجم اللصوص واستولوا على الحمار، قال: لا ضمان عليه إذا كان الرباط على الطريق الذي كان ممر المستأجر عليه، وعليه الأجر إنّ كان فرغ من استعماله. رجع مستكري الحمار

²⁰¹⁰ ك-ف-أن.

²⁰¹¹ ف: ليتعهده.

²⁰¹² ك-قالوا.

²⁰¹³ ك: نعرفه.

²⁰¹⁴ ك-المستأجر.

²⁰¹⁵ ش- وذهب بحمار منها ليأتي بالجوالق فلم يقدر عليها، قال: لا ضمان على المتعهد. صح هامش ش.

²⁰¹⁶ ك: حمار.

²⁰¹⁷ ك: ولو.

²⁰¹⁸ ك-القاسم. صح هامش ك.

²⁰¹⁹ ج-حمار. ك: حمار.

²⁰²⁰ ف: فصرف.

²⁰²¹ هامش ف: ذلك.

²⁰²² ف- فاشتغل بقطع الحبل فهلك الحمار، قال: إنّ كان الطريق بحيث لا يسير فيها مثل هذا الحمار مع هذا الحمل ضمن. صح هامش ف.

²⁰²³ ك+ أيضاً.

من مقصده فأخبر أن في الطريق لصوصاً²⁰²⁴ فلم يلتفت وذهب وأخذ اللصوص منه الحمار، قال: إذا²⁰²⁵ كان الناس

يسلكون ذلك الطريق مع مثل هذا الخبر مع أموالهم ودوابهم²⁰²⁶ لا يضمن، وإلا ضمن.

وسئل عمن استأجر رجلاً ودفع إليه حماراً أو خمسين درهما ليذهب إلى موضع كذا لحاجة كذا فذهب المأمور فأخذ السلطان حمر القافلة فذهب أصحاب/[ك106] الحمر في طلب حمرهم واستردوا ولم يذهب هذا المأمور، قال: الذين ذهبوا منهم من وجد حماره أخذ،²⁰²⁷ منهم من لم يجد، ولم يسلم من لم يذهب فيما لزم الذهاب من المشقة والشدة، لا أرى على الأجير ضمان²⁰²⁸.

وسئل أبو القاسم عمن أرسل رسولاً إلى مستأجر داره لطلب الأجرة فبعث إليه خاتمه فحبس الموجه إليه الخاتم ثم قال ذهب مني قد²⁰²⁹ كنت وضعته في "برا رودان"²⁰³⁰ ثم قال لا أدري أين وضعته ثم قال²⁰³¹ دعه عندي فإني لا أعرفك، قال: قول الرسول رده علي لا يدخل في الضمان، وإن وضعه في الحرز وبين يديه فسرق قبل القيام فالقول قوله في ذلك ولا ضمان.

وسئل علي بن أحمد عن مستأجر حمار رجع من مقصده فوضع على الحمار قفيز ملح فهلك الحمار، قال: ضمن؛ لأنه غير مأذون بالحمل في حال رجوعه.

وسئل عن بيطار قال أن في جنب هذا الحمار علة يقال لها فأرة فأمر صاحب الحمار بإخراجها ففعل فمات الحمار، قال: ليس على البيطار ضمان.

وسئل أبو بكر عمن استأجر حماراً يوماً²⁰³² ليحمل الحنطة فكان يركب عليه عند رجوعه فعطبت الدابة، قال: ضمن²⁰³³. قال الفقيه: هذا هو القياس، ولكن/[ج239] لا يضمن استحساناً؛ لأن العادة جرت فيما بين الناس كذلك، فكان مأذوناً دلالةً.

²⁰²⁴ ف: لصوص.

²⁰²⁵ ك: إن.

²⁰²⁶ ف: دوابهم وأموالهم.

²⁰²⁷ ج+ش+ف: أخذوا.

²⁰²⁸ ك+ف: ضماناً.

²⁰²⁹ ك: وقد.

²⁰³⁰ يقصد وضعته في قرية الماء. ف: برا رودة. وهي نفس المعنى.

²⁰³¹ ك + للرسول.

²⁰³² ف - يوماً.

²⁰³³ ك: يضمن.

وسئل عن امرأة بعثت ثوراً إلى بَقَّار²⁰³⁴ ثمَّ جاء الرسول فقال إنَّ²⁰³⁵ الثور لي وأخذ²⁰³⁶ منه فهلك الثور، قال: إنَّ ظهر ملكها ضمن، وإنَّ عرف أنَّ الثور كان للرسول ودفع إليه لا يرجع عليه بشيء، وإنَّ لم يعرف رجع عليه²⁰³⁷؛ لأنَّه مغرور.

وفي الجامع الأصغر²⁰³⁸: "وسئل عمَّن استأجر مراً²⁰³⁹ وجعل في طين²⁰⁴⁰ ثمَّ صرف وجهه ليدعو أجيراً ولم يبرح مكانه فنظر فإذا المرء قد ذهب، قال: إنَّ لم يطل تحويل وجهه لم يصّر مضيعاً ولم²⁰⁴¹ يضمن، فالقول له مع يمينه، وإنَّ كان الأمر بخلافه ضمن".

وفي فتاوى ابن الفضل: "عن مستأجر حمار ربطه على كرى في/[ف157] سكة نافذة وهناك قوم ليسوا في عياله فسرق الحمار، قال: إنَّ لم يستحفظهم²⁰⁴² ضمن، وإنَّ استحفظهم وقبلوا حفظه ولم يكن في الإجارة شرط ركوب نفسه ولا بعد نوم الحافظ للدواب فيها تضییعاً لم يضمن، وإنَّ شرط أنَّ يركبها بنفسه²⁰⁴³ ضمن على كل حال"، والله أعلم.

2034 ك - إلى بَقَّار.

2035 ك - إن.

2036 ف: فأخذه.

2037 ك - عليه.

2038 ف: الصغير.

2039 المر، هو: المعزق يُعزَّقُ به الطين، انظر: الخليل الفراهيدي، كتاب العين، دار ومكتبة الهلال، حققه: مهدي المخزومي وإبراهيم السامرائي، 261/8.

2040 ك: الطين.

2041 ك: فلا. ف: ولا.

2042 ج: استحفظهم.

2043 ك - بنفسه.

3.3.2. الفصل الثاني: فيما يعود إلى الحمل في مسائل الحَمَال.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم عَمَّن استَوَجِرَ ليحمل عصيراً على دابته²⁰⁴⁴ إلى موضع معلوم فحملة فحين أراد أن يضعه أخذ أحد العَدْلَيْن²⁰⁴⁵ ورمى العَدْلُ للآخر²⁰⁴⁶ فانشق الزق من رمية، قال: ضمن نقصان الزق²⁰⁴⁷ والعصير".

زلق الحمار وسقط القدر المستأجر وانكسر، قال: إن كان الحمار يطبق حمل ذلك لا يضمن، وإلا ضمن. قال²⁰⁴⁸:

كان استرداده على المؤاجر فلما رد²⁰⁴⁹ المستأجر لم لا يضمن؟ قال: لأنَّ العادة جارية بين الناس بذلك.

وسئل أبو بكر عن حَمَالٍ استأجر الجوالق وأخذه السلطان ليحمل قماشاً له فاشتغل بذلك فسرق الجوالق، قال: إن اشتغل شغلاً لم يجد بداً من ذلك فإنه لو ترك يخاف العقوبة من السلطان لا يضمن، وإلا ضمن²⁰⁵⁰.

وسئل نصير عن طاحونة تطحن والبر ينتقل في حلق الطاحونة في الماء، قال: لا ضمان على صاحب الطاحونة؛ لأنَّ الحنطة في يد صاحبها، فكان عليه أن يتعهد له.

حَمَالٍ يحمل فرقاً من سمن فأخذ صاحبه والحَمَال جميعاً ليضعاه على رأس الحَمَال فانخرق، قال: لا ضمان على الحَمَال؛ لأنه لم يدفع إليه بعد. قيل لو كان هذا وقت إنزاله؟ قال: الحَمَال ضامن؛ لأنه لم يسلمه إلى صاحبه بعد. قال الفقيه: القياس أن يضمن النصف؛ لأنَّ الفرق وإن كان في يد الحَمَال فقد سقط من فعلهما. وبه أقول.

وسئل أبو بكر عَمَّن استأجر أجيراً ليحمل حقيبة²⁰⁵¹ إلى مكان فانشقت²⁰⁵² الحقيبة بنفسها خرج ما فيها، قال: يضمن، بمنزلة الحَمَال إذا انقطع²⁰⁵³ حبله. قال الفقيه: لا يضمن عند أبي حنيفة - رضي الله عنه -؛ لأنَّ في انقطاع الحبل كان التفريط من قبل الحَمَال حيث شده بحبل واهي²⁰⁵⁴، أما ههنا التفريط جاء من قبل المالك. وبه نأخذ.

²⁰⁴⁴ ج: ليحمل على عصيراً دابته. العبارة خاطئة لكنها لم تصحح. وصحت في: ك+ف+ش: ليحمل على دابته عصيراً.

²⁰⁴⁵ العَدْلُ، بِالْكَسْرِ: نَصَفُ الْحَمَلِ، يَكُونُ عَلَى أَحَدِ جَنْبَيْ الْبَعِيرِ، وَقَالَ الْأَزْهَرِيُّ: الْعَدْلُ: اسْمُ حِمْلٍ مَعْدُولٍ بِحِمْلٍ، أَيْ مُسَوًّى بِهِ. يَنْظُرُ: الزَّبِيدِي، تاج العروس، 448/29.

²⁰⁴⁶ ك: الآخر.

²⁰⁴⁷ ك- الزق. صح هامش ك.

²⁰⁴⁸ ك: قيل.

²⁰⁴⁹ ك+ف: رده.

²⁰⁵⁰ ك: يضمن.

²⁰⁵¹ ك: حقيبتها.

²⁰⁵² ك: وانشقت.

²⁰⁵³ ك+حلمه. وهو خطأ في النسخ.

²⁰⁵⁴ لعل الصواب واه.

مكاري حمل الكرابيس فاستقبله اللصوص وطرح الكرابيس وهرب، قال: إن كان لا يمكنه التخليص منهم بالحمار والكرابيس وأنه يؤخذ²⁰⁵⁵ لا ضمان عليه.

وزن بقبان / [ش108] استأجره وكان في عمود القبان عيب لم يُعلم فانكسر، قال: إن كان مثل ذلك الحمل يوزن في مثل ذلك القبان مع ذلك العيب لا ضمان عليه، والله تعالى أعلم.



3.3.3. الفصل الثالث: في الخلاف في باب الإجارة والتضييع أيضاً.

وفي الفتاوى: "استكرى دابة ليسير بها فرسخاً فسار عليها سبع²⁰⁵⁶ فراسخ، عليه الكراء مقدار ما شرط، ولا أجر فيما وراءه؛ لأنه غاصب، ولو أرضى صاحبه كان خيراً له".

سئل أبو بكر / [ج240] عمّن استأجر قميصاً ليلبسه في مكان كذا فلم يذهب ولبس²⁰⁵⁷ في منزله، قال: هو مخالف ولا أجر عليه. قال الفقيه: ²⁰⁵⁸هو ليس بمخالف؛ لأنه خالف إلى خير، وعليه الأجر.

وسئل أبو القاسم عمّن استؤجر²⁰⁵⁹ ليحمل طعاماً إلى موضع²⁰⁶⁰ كذا في اثنتي عشر يوماً فلم يحمله في ذلك القدر بل حمل في أكثر من ذلك، قال: لا يلزمه الأجر المسمى²⁰⁶¹، كمن استأجر آخر ليخيط ثوبه في يوم²⁰⁶² بدرهم فخاطه في اليوم الثاني، لا يلزمه الأجر المسمى، ويجب أجر المثل. قال الفقيه: هذا على قول أبي حنيفة - رضي الله عنه -، أمّا على قولهما فالإجارة تقع²⁰⁶³ على العمل²⁰⁶⁴ دون الوقت، كمن استأجر أجيراً ليعمل هذا العمل اليوم جاز على قولهما، ويقع على العمل دون الوقت.

وسئل أبو بكر عمّن استأجر دابة ليحمل عليها عشرة أقفزة شعير فحمل عليها²⁰⁶⁵ عشرة²⁰⁶⁶ أقفزة حنطة، قال: يضمن²⁰⁶⁷. قيل له أليس روي عن أبي يوسف أنه قال إنمّا يضمن إذا كان وزن الحنطة أكثر من وزن الشعير؟ قال: إذا في المسألة روايتان²⁰⁶⁸.

²⁰⁵⁶ ف: تسع.

²⁰⁵⁷ ك: ولبسه.

²⁰⁵⁸ ك+ف: عندي.

²⁰⁵⁹ ج: استأجر. ك: استؤجر.

²⁰⁶⁰ صح هامش ش.

²⁰⁶¹ ك - المسمى.

²⁰⁶² ك: يومه.

²⁰⁶³ ك: وقعت.

²⁰⁶⁴ ك: الفعل.

²⁰⁶⁵ ش- طعاماً إلى موضع. صح هامش: ج.

²⁰⁶⁶ ك: خمسة.

²⁰⁶⁷ ك: ضمن.

²⁰⁶⁸ ص هامش ج.

استأجر دابة ليحمل عليها شعير²⁰⁶⁹ فحمل عليها في أحد الجوالق شعيراً وفي الآخر حنطة، فعطبت الدابة، عليه نصف الضمان ونصف الأجر.

سئل²⁰⁷⁰ أبو بكر عمّن استأجر دابة إلى مكان هل له أن يركبها في حال رجوعه؟ قال: لا، وفي العارية له ذلك. قال: ²⁰⁷¹ لأنّ الرد في العارية عليه دون الإجارة.

أبو جعفر، عمّن دفع إلى آخر بعيراً و²⁰⁷² أمره بأن يكرهه ويشتري له به شيئاً فعَمِيَ البعير فباعه وأخذ الثمن فهلك الثمن في يده، قال: إن باع في موضع لا يقدر على الحاكم لم²⁰⁷³ يضمن، وفي موضع قدر على الحاكم ولم يرفع إليه ضمن، وإن²⁰⁷⁴ كان يمكنه أن يمسكه ويرده مع العمى ضمن أيضاً.

عمّن استأجر ورّاقاً ليكتب له مصحفاً وينقطه ويعجمه ويعشره بكذا فأخطأ في بعض النقط والعواشر، قال أبو جعفر: لو فعل ذلك في كل ورقة فالدافع بالخيار، إن شاء أخذه وأعطاه أجر مثله ولا يجاوز به المسمّى، وإن شاء رد عليه²⁰⁷⁵ وأخذ ما أعطاه، وإن وافقه في البعض دون البعض أعطاه حصة ما وافق من المسمّى، وما خالف أجر المثل. وفي فتاوى ابن الفضل: "وسئل عمّن دفع إلى آخر فرساً ليذهب/[ك107] به إلى قرية ويوصله إلى والده فذهب²⁰⁷⁶ بها²⁰⁷⁷ ونسبها في رباط في طريقه ومضى لوجهة ثم مر رجل من أهل قريته فعرفها²⁰⁷⁸ واستأجر من يذهب²⁰⁷⁹ /[ف158] إلى منزله فنفق الفرس في الطريق، قال: الأول ضامن، وهذا المستأجر لو لم يأخذ الفرس لم يضمن، وإن أخذ ثم دفعها²⁰⁸⁰ إلى الأجير²⁰⁸¹ فإن شهد أنّه إنّما أخذ ليرده وكان الآخر في عياله لم يضمن، وإن كان أجنبياً ضمن،

2069 ك - استأجر دابة ليحمل عليها الشعير. ف: الشعير.

2070 ج +ف+ش: - سئل. ك: سئل.

2071 ك - قال.

2072 ج+ك: أو. ف: و.

2073 ف: لا.

2074 ك: أو.

2075 ج: - رد عليه. طمست بنقطة حبر.

2076 ف: وذهب.

2077 ك+ف: به.

2078 ك: فعرفه.

2079 ك: + به.

2080 ك+ف: دفعه.

2081 ش: الأخير.

وإن ترك الإشهاد ضمن على كل حال. فقل: إذا ضمن الأجير²⁰⁸² هل يرجع؟ قال: لا²⁰⁸³. قيل له: أليس أن عندنا المستأجر والمودع يرجعان بما ضمنا؟ قال: لأنهما يمسكان الشيء لصاحبه، وأما الأجير²⁰⁸⁴ يمسك الشيء لنفسه؛ لأنه بالإمسك يستحق الأجر على غيره، فهو كالمستعير".

تخلف مستأجر الحمار²⁰⁸⁵ لحاجة بول أو نحوه، قال: إن لم يبعد ولم يتوار عن بصره لم يضمن، وإلا ضمن.

زاد في الحمل فلما وضع الحمل²⁰⁸⁶ ليرده وضاع قبل رده إلى مالكه، قال: ضمن²⁰⁸⁷ ما زاد على الحمولة بغير إذن صاحبه؛ لأنه بقدر ذلك صار غاصباً، فلا يبرأ إلا بالرد على مالكه، وهذا عند أبي يوسف - رحمه الله تعالى -؛ لأن من أصله أن من استأجر الحمار إلى القادسية ذاهباً وجائياً فجاوز القادسية ثم عاد بالحمار سليماً قال عليه نصف ما سمي من الأجر عند أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله تعالى -؛ لأنه صار غاصباً، فلا يبرأ عن الضمان إلا بالرد عليه، وقال زفر - رحمه الله تعالى - : يجب الأجر؛ لأنه لما عاد إلى موضع الوفاق برئ عن الضمان/[ج240].

أنفق الوصي على باب القاضي، ما كانت²⁰⁸⁸ منه رشوة ضمن وما أعطي²⁰⁸⁹ على وجه الإجارة²⁰⁹⁰ لا²⁰⁹¹ يضمن.

استأجر غلاماً مشاهرة وأمر أن يوكف الحمار فأوكف وتركه²⁰⁹² باب الدار ودخل المنزل ليرفع الخشب للحمار فخرج ولم يجد الحمار، قال: إذا غاب الحمار عن بصره ضمن، إلا إذا²⁰⁹³ كان في موضع لا يعد هذا القدر من الذهاب تضييعاً، مثل أن تكون السكة غير نافذة أو يكون في بعض القرى.

أتى الحمال بالحمولة إلى البلد وسلمها إلى السمسار فقال السمسار كتب إلي صاحب الحمولة أن وزنها كذا وقد نقص من ذلك فانقص من الأجر كذا، قال: القول للحمال، والخصومة بينه وبين صاحب الحمولة لا السمسار.

²⁰⁸² ش: الأخير.

²⁰⁸³ ج - لا. ك: لا.

²⁰⁸⁴ ش: الأخير.

²⁰⁸⁵ ك- الحمار. صح هامش ك.

²⁰⁸⁶ ك + جاء.

²⁰⁸⁷ ك: يضمن.

²⁰⁸⁸ ف: كانت.

²⁰⁸⁹ ج: - أعطي. ك: أعطي.

²⁰⁹⁰ ف: الإجارة.

²⁰⁹¹ ك: لم.

²⁰⁹² ف + على.

²⁰⁹³ ك: أن.

ناقد نقد بأجر ثم ظهر أنَّها كانت نبهجة²⁰⁹⁴، قال: يسترد منه الأجرة²⁰⁹⁵ كلَّها إنَّ ظهر أنَّ²⁰⁹⁶ الكل زيوف، وإنَّ كان البعض فبحسابه.

وصي أو متولي أجر منزل اليتيم أو الوقف بدون أجر المثل، بعضهم يجعله كإجارة فاسدة فيجب أجر المثل. قيل للخصَّاف: أفتى بهذا²⁰⁹⁷؟ قال: نعم، وبعضهم جعل²⁰⁹⁸ بالسكون فيها غاصباً فلا أجر عليه، وكذا الأب. قال القاضي: أنا أفتي بإيجاب أجر المثل في هذه الصورة أيضاً. قال الخصَّاف: مريض أجر داره بأقل من أجر المثل، قال: لا يعتبر من الثلث؛ لأنَّه لو أعار داره يجوز، فهذا أولى.



²⁰⁹⁴ صنف من الدراهم.

²⁰⁹⁵ ك: الأجر.

²⁰⁹⁶ ك - أن.

²⁰⁹⁷ ك: به.

²⁰⁹⁸ ك+ف+المستأجر.

3.3.4. الفصل الرابع: في إحداث²⁰⁹⁹ البناء والغرس في المستأجر.

وفي الفتاوى: "سئل²¹⁰⁰ أبو القاسم فيمن²¹⁰¹ بنى في دار²¹⁰² استأجرها من التراب الذي كان فيها بغير أمر رب الدار فعند الخروج منها؟ قال: ما كان من لبن فأثمه يرفع وعليه قيمة التراب، وإن كان من طين لا ينتقض؛ لأنه إن نقض يصير تراباً".

وسئل عمن بنى²¹⁰³ غرفة في حانوت وقف وينتفع بها من غير أن يزيد في الأجر، قال: لا يطلق له ذلك إلا إذا زاد في الأجر وبنى مقدار ما يخاف على البناء، وإن كان يصير هذا الحانوت بها²¹⁰⁴ مرغوباً يطلق له ذلك بغير زيادة أجر.

سئل عن طحان ركب فيها حجراً من ماله وحديداً أو نحو ذلك، قال: إن فعل ذلك بأمر رب الطاحون يرجع عليه بذلك، وإن فعل بغير أمره وأنه ليس بمركب فيه يدفعه، وإن ركب فيه يدفع إليه قيمته إن شاء.

وفي فتاوى النسفي: "عن مستأجر أحدث بناء أو غرساً ثم انقضت هذه²¹⁰⁵ الإجارة، يؤمر برفعه قلت قيمته أو كثرت إن لم يأخذه المالك بالقيمة. قيل: إن فعل ذلك بإذن المالك؟ قال: وإن كان؛ لأن إجارة الأرض منه للبناء والغرس ليس بلازم. وفي الشرب²¹⁰⁶ قال²¹⁰⁷: إن من رضي بإجراء الماء²¹⁰⁸ في أرضه أو بمروره في أرضه وأطلق له ذلك ثم بدا له فله منع ذلك، ولو باع الأرض قبل المنع فللمشتري ما كان للبائع²¹⁰⁹ لما قلنا²¹¹⁰ أن الإجارة ليست بلازمة، وهذه²¹¹¹ إجارة²¹¹²".

2099 ك: الإحداث.

2100 ك - سئل.

2101 ف: عمن.

2102 ك + التي.

2103 ف: يبني.

2104 ك: بهذا.

2105 ك: مدة.

2106 ج + ش - وفي الشرب.

2107 ك - قال.

2108 ف + لغيره.

2109 ك: لبائعه.

2110 ك: قلت.

2111 ف: هذا.

2112 ف - وهذه إجارة. صح هامش ف.

وفي الجامع الأصغر: "خلف عن محمد -رحمه الله تعالى- أنّه قال: لا بأس للمستأجر أن يبنى²¹¹³ أو أربأ²¹¹⁴ في دار مستأجر إن²¹¹⁵ كان لا يضر بالدار. قال أبو الليث الكبير: وبه نأخذ²¹¹⁶،
أبو نصر، في مستأجر غرسَ فيها أشجاراً ثم أراد الخروج، له قيمة الأشجار مقطوعة؛ لأنَّ حقَّ المستأجر أشجار مقطوعة؛ لأنَّ له أن يقطع، إلا أنّه يمنع عن²¹¹⁷ ذلك القطع للضرر.



²¹¹³ ك + أو بَيْتاً. ف + بَيْتاً.

²¹¹⁴ محبس الدابة، وَغُرُوة تثبت في حائط أو وتد تشد فيها الدابة. انظر: المعجم الوسيط، مجمع اللغة العربية، دار الدعوة، ط: بدون، ص: 15.

²¹¹⁵ ك: إذا.

²¹¹⁶ ش: يؤخذ.

²¹¹⁷ ك: من.

4. كتاب الشركة.

/[ج242] فيه فصل واحد.

وفي الفتاوى: "بغير سقط من²¹¹⁸ جسر في يد أحد فذبحه رجل وجاء الشريك الآخر وباع اللحم، قال أبو القاسم: لا ضمان على الشريك الأول؛ لأنه لم يخالف، ولا²¹¹⁹ على الذابح إذا علم أنه لا يعيش إلى حضور المالك، وضمن²¹²⁰ اللحم بين الشريكين". قال الفقيه: هذا جواب الاستحسان، والقياس أن يضمن الذابح؛ لأنه ذبح بغير أمر المالك، فثمنه²¹²¹ قبل الذبح، واللحم للذابح، وإن شاء المالك أخذ اللحم ولا يضمنه، والبائع يضمن نصيب شريكه بالبيع بغير إذن، /[ف159] لكن الاستحسان ما قال، وكذا الراعي يذبح شاة يخاف هلاكها، ونحو ذلك.

لرجلين على واحد ألف درهم أراد أحدهما أن يأخذ خمسمائة ولا يشركه الآخر²¹²²، قال نصير: يهب الغريم إياه خمسمائة درهم ويقبض ثم يبرئ الغريم من حصته.

وقال أبو بكر: يبيع من المطلوب ألفاً²¹²³ من الزبيب بمثل ما عليه ويسلم إليه الزبيب ثم يبرئه مما²¹²⁴ كان عليه ثم يطلبه²¹²⁵ بثمان الزبيب لا بالدين.

و²¹²⁶سئل أبو القاسم عن ثلاثة اشتركوا في مال بينهم شركة صحيحة فخرج واحد منهم إلى ناحية بشركتهم بأمرهم ثم أنهما أدخلوا واحدا بالشركة على أن تلت الربح له والثلاثان بينهما وبين²¹²⁷ الغائب أثلاثاً فجاء/[ش109] الغائب بعد مدة وسكت وكانوا يعملون حتى خسر الداخل، قال: إن الربح على ما اشترطوا ولا ضمان عليهما، وعمل الغائب²¹²⁸ معه بعد ذلك رضى بالشركة.

²¹¹⁸ ك+ف: عن.

²¹¹⁹ ج+ش – لا. ك: لا.

²¹²⁰ ف: وهذا.

²¹²¹ ك: قيمته.

²¹²² ف: للآخر.

²¹²³ ج+ش: كفاً. ف: ألفاً. ك – وقال أبو بكر: يبيع من المطلوب ألفاً من الزبيب بمثل ما عليه ويسلم إليه الزبيب ثم يبرئه مما كان عليه ثم يطلبه بثمان الزبيب لا بالدين.

²¹²⁴ ف+له.

²¹²⁵ ف: يطالبه.

²¹²⁶ ف – و.

²¹²⁷ ك – بين.

²¹²⁸ ج+ف+ش: الداخل. ك: الغائب.

أبو بكر الإسكاف، في رجلين اشتركا واشتريا سلعة²¹²⁹ ثمَّ قال أحدهما لا²¹³⁰ أعمل معك بالشركة ولم يقسم شيئاً وغاب وعمل الحاضر فربح، قال: ما ربح فهو له، وضمن لصاحبه قيمة نصيب صاحبه؛ لأنَّ ما قال لا أعمل²¹³¹ بالشركة بمنزل قوله فاسختك الشركة.

شريكيَّ عنان على أن يبيعا بالنقد والنسيئة نهى أحدهما صاحبه عن بيع النسيئة، قال نصير: لا يعمل نهيه، كما في العبد المأذون. وقال محمد بن سلمة: يعمل؛ لأنَّهما لو اشترطا²¹³² ذلك في الابتداء صح، وفي الابتداء لو نهى العبد المأذون عن ذلك لم يجز. قال الفقيه: وبه نأخذ.

شريكين عمل²¹³³ أحدهما²¹³⁴ والآخر غائب فمتى حضر الغائب أعطاه الحاضر نصيبه وغاب الحاضر وهذا الآتي عمل وربح، قال أبو القاسم: إن كانت الشركة بينهما على الصحة والشرط أن يعملما فما عملا جملة أو متفرقاً فالربح الحاصل منه²¹³⁵ بينهما.

عن شريكين قال أحدهما لصاحبه يقاسم المال وتقطع الشركة إذ لا منفعة فيه وقاسم المتاع ثمَّ باع أحدهما نصيبه كله للآخر وقبض بعض الدراهم وعمل وربح/[ك108] ولم يقلوا²¹³⁶ فارقنا، قال: الكلمة المتقدمة²¹³⁷ (تقطع²¹³⁸ الشركة) مع البيع المتأخر قاطع الشركة.

²¹³⁹ وفي كتاب الصلح من الوقعات: "عن أبي يوسف عن أبي حنيفة -رضي الله عنه- في أرض بين رجلين، قال: ليس لأحدهما أن يزرع قدر حصته، وفي الدار لأحدهما أن يسكن. وفي نوادر هشام: له ذلك فيهما جميعاً".

²¹²⁹ ف: أمتعة.

²¹³⁰ ج+ش+ك - لا.

²¹³¹ ك+ش+معك.

²¹³² ك+ف: شرط.

²¹³³ ك - عمل.

²¹³⁴ ك+حاضر.

²¹³⁵ ف - منه.

²¹³⁶ ف: يقل.

²¹³⁷ ف+فأنا.

²¹³⁸ ك - تقطع. ف: نقطع.

²¹³⁹ قدم في ك "قال أبو بكر: أحد الشريكين قال.. ولا شركة لشركائه" على " وفي كتاب الصلح من الوقعات..له ذلك فيهما جميعاً".

قال أبو بكر: أحد الشريكين قال لصاحبه اخرج إلى نيسابور ولا تجاوز فجاوز فهلك المال، يضمن حصة شريكه. اشتركا في بزر الدود، قال: ينبغي أن يقرضه نصف البزر أو يبيع²¹⁴⁰ منه، ويشتركان في الورق كذلك، فالخارج بينهما. قال الفقيه: هذا كالمزارعين اشتركا في المزارعة، فإن خلط البذر صحت الشركة وإلا فلا. قال أبو القاسم: في أراضي مشاعة بين قوم فزرع بعضهم بعض²¹⁴¹ هذه الأراضي ببذره وساق إليها من الماء المشترك بينهم²¹⁴² واشترك الأرض بينهم²¹⁴³ سنين هكذا بغير إذن شركائه، قال: إن حصل له بهذه²¹⁴⁴ المهايأة من نصيبه هذا القدر وكانوا يتهايئون قبل ذلك لا ضمان/[ج243] عليه ولا شركة لشركائه في المشترك. وفي الجامع الأصغر: "سئل أبو نصر²¹⁴⁵ الدبوسي عمّن دفع إلى آخر دراهم وقال له اعمل بشركتي فأخذ الآخر وعمل وربح، فقال: هذه مضاربة والربح بينهما طعام أو دراهم بين اثنين. و²¹⁴⁶ غاب أحدهما فاحتاج الحاضر إلى حصة نفسه فأخذ منه نصفه؟ قال محمد -رحمه الله تعالى-: أرجو أن لا بأس به". وقال الفقيه²¹⁴⁷ أبو الليث: وبه نأخذ. وذكر في كتاب البيوع من الفتاوى مسألة غزل المرأة عن أبي القاسم: في زوج كان يدفع إلى امرأته أحياناً دراهم ويقول اشترى بهذا قطناً واغزلي وكانت تغزل به وتبيع وتشتري بقيمته²¹⁴⁸ أمتعة البيت، قال: ما اشترت المرأة من غير توكيل الزوج إياها بشرائه فذلك لها. و²¹⁴⁹ في الجامع الأصغر في كتاب الشركة أن المرأة متى غزلت من قطن الزوج بغير إذنه وقد اشترى المبيع فهي غاصبة، وكان الغزل لها وعليها مثل قطن الزوج، وإن اشترى لبيتها فالغزل²¹⁵⁰ للزوج؛ لأنها متطوعة، كما لو طبخت اللحم والمرق، ويكون للزوج، ولو قال لها اغزلي هذا القطن ليكون لي ولك منه الثوب والمتاع، فالغزل للزوج، ولها أجر المثل؛ لأنه صار كأنه استأجرها ببعض الخارج ففسدت الإجارة فيكون ما قلنا.

²¹⁴⁰ ف: يبيعه.

²¹⁴¹ ق - بعضهم.

²¹⁴² ج+ك - واشترى الأرض. ف - واشترى الأرض بينهم.

²¹⁴³ ك - بينهم.

²¹⁴⁴ ف+ك: بعد.

²¹⁴⁵ ك - أبو نصر.

²¹⁴⁶ ك - و.

²¹⁴⁷ ج+ف - الفقيه. ك: الفقيه.

²¹⁴⁸ ك+ف+ش: بثمنها.

²¹⁴⁹ ك+ف - ذكر.

²¹⁵⁰ ك: والغزل.

ادعت أنَّك اشتريت القطن لأغزله لنفسي وقال لا بل لي أو²¹⁵¹ قالت لأغزل بالأجر²¹⁵² وقال بلا²¹⁵³ أجر،²¹⁵⁴

فالقول للزوج؛ لأنَّ الإذن مستفاد من جهته.

اشترك اثنان في الغزل على أنَّ شراء الكرباس من أحدهما واللحمة من الآخر فنسجا ثوباً، قال: الثوب بينهما على قدر قيمة السدي واللحمة.



²¹⁵¹ ف: و.

²¹⁵² ف: بالأجرة.

²¹⁵³ ك: لا.

²¹⁵⁴ صح هامش: ج.

5. كتاب المزارعة.

وهي أربعة فصول.

في الشرائط الجائزة والفاصلة في²¹⁵⁵ عقود المزارعة²¹⁵⁶، في ما يمنع في المزارعة، في معاملة الكروم، في إجارة الأرض للمزارعة.

5.1. الفصل الأول: في الشروط الجائزة والفاصلة في عقود المزارعة.

وفي الفتاوى: "عَمَّنْ دفع أرضه مزارعة ولم يبيِّن لها وقتاً، قال علماء الكوفة: لا يجوز؛ لأنَّ وقتها مجهول في/[ف160] عاداتهم. وقال محمد بن سلمة: يجوز، وهو على أول السنة. قال الفقيه: وبه نأخذ؛ لأنَّ²¹⁵⁷ في بلادنا وقت المزارعة معلوم".

وسئل أبو بكر عَمَّنْ شرط الحصاد والجمع على المزارع، قال: عن²¹⁵⁸ أبي يوسف -رحمه الله تعالى- أنَّ هذه المزارعة جائزة. وبه قال محمد بن سلمة ونصير. وقال الفقيه: وبه نأخذ. أبو نصر عَمَّنْ زرع أرضه ثمَّ قال لآخر اقلع ما في الأرض فازرع²¹⁵⁹ بالنصف، لا يجوز؛ لما فيه من شرط القلع. وسئل أبو القاسم عَمَّنْ دفع إلى آخر بذراً²¹⁶⁰ بالنصف، قال: لا يجوز، وينبغي أن يبيع نصف البذر منه ويبرئه من الثمن، ثمَّ يقول ازرعها بهذا البذر كله على أنَّ الخارج بيننا نصفان، جاز، وهذا من تمام علمهم، كالتشريح على اللبان. كذا ذكر²¹⁶¹ في الجامع الأصغر عن محمد بن سلمة²¹⁶² عن محمد بن سماعة أو بشر بن الوليد عن أبي يوسف -رحمه الله تعالى- إنَّ دفع البذر مزارعة من غير أرض جازت المزارعة وكان البذر بمنزلة رأس مال المضارب، وقال محمد -رحمه الله تعالى- لا يجوز، قال ابن سلمة: قول أبي يوسف -رحمه الله تعالى- يعجبني وهو حسن.

²¹⁵⁵ ك+ف: فيها.

²¹⁵⁶ ك - عقود المزارعة.

²¹⁵⁷ ف - لأنَّ.

²¹⁵⁸ ف - عن.

²¹⁵⁹ ك: وازرع.

²¹⁶⁰ ك + ليزرع.

²¹⁶¹ ك: و.

²¹⁶² ج - محمد بن سلمة. ك: محمد بن سلمة.

وعن إبراهيم بن يوسف عمّن دفع أرضاً خراباً على أن يعمرها ويزرعها²¹⁶³ مع ربّ الأرض ثلاث سنين، قال: هذه مزارعة²¹⁶⁴ فاسدة، والزرع بينهما على قدر البذر، وللعامل أجر مثل عمله فيما عمل، ولرب الأرض أجر مثل نصف الأرض التي اشتغلت ببذر صاحب العمل.

دفع إلى آخر أرضاً ليزرعها ببذرهما جميعاً والبقر من²¹⁶⁵ الأكار/[ج244] بالنصف ثمّ أنّ الأكار شارك رجلاً في نصيبه فيعمل²¹⁶⁶ معه، قال: المزارعة والشركة فاسدتان، والزرع بين الأولين نصفان²¹⁶⁷ على قدر بذرها، ولصاحب الأرض على الأول نصف أجر مثل أرضه، وللثاني على المزارع الأول أجر مثل عمله، ويتصدق المزارع بما فضل من الزرع على بذره ونفقته وما غرم.

سئل أبو نصر عن²¹⁶⁸ مزارعة²¹⁶⁹ الوصي أرض اليتيم على ما يأخذه الناس، قال: أرجو أن يكون ذلك جائزاً. قال الفقيه: لا رواية في هذا غير أنّ الشيخ الإمام²¹⁷⁰ قاس هذا على المضاربة، فإنّ²¹⁷¹ المروي عن أصحابنا أنّ للوصي²¹⁷² أن يعمل بمال اليتيم. وعن شدّاد أنّ البذر إذا كان من جهة²¹⁷³ الوصيّ جاز، ومن قبل اليتيم لا يجوز، وبه نأخذ.

وفي الجامع الأصغر: "أن المزارعة متى نقصت بسبب ما²¹⁷⁴ وقد مخرها²¹⁷⁵ المزارع، قال: إن كان البذر من جهته²¹⁷⁶ فلا شيء؛ لأنّه مخرها لنفسه، وإن كان من جهة ربّ الأرض فله أجر مثله؛ لأنّه أجبر عمل لربّ الأرض بإجارة فاسدة، إذ لا حقّ له في الخارج في هذه الحالة.

²¹⁶³ ك: ويزرع.

²¹⁶⁴ ج+ش - مزارعة. ك: مزارعة.

²¹⁶⁵ ف+ش +عند.

²¹⁶⁶ ف: فعمل.

²¹⁶⁷ ك: نصفين.

²¹⁶⁸ ف: عمّن.

²¹⁶⁹ ف: أزرعه.

²¹⁷⁰ ك - الإمام.

²¹⁷¹ ف+قال. قيل كلمة قال هناك كلمة غير مقروءة.

²¹⁷² ف: للموصي.

²¹⁷³ ف: قَبِل.

²¹⁷⁴ ك - ما.

²¹⁷⁵ وفي هامش ك: مخرت الأرض: إذا أرسلت إليها الماء لتطيب، فذلك مخرها. ويقال: مخرت الأرض، أي أرسلت فيها الماء، انظر: الفارابي، الصحاح تاج اللغة، 812/2.

²¹⁷⁶ ك: جهة المزارع.

وفي فتاوى النسفي: "فيمن شرط على المزارع حفر البئر²¹⁷⁷ وإصلاح المسناة ونحو ذلك، قال: يفسد العقد. ويحتاج ربُّ الأرض إلى ذلك كيف يفعل؟! قال: يستأجر المزارع بعد إعلامه بجميع الأعمال بأجرة يسيرة غير مشروطة في عقد الإجارة. قيل: ²¹⁷⁸ فإن ²¹⁷⁹ احتاج إلى إلقاء السرقين وذلك ليس بعمل؟²¹⁸⁰، قال: لا بل المعقود عليه العمل وهو المقصود، فكانت إجارة صحيحة، ²¹⁸¹ كاستئجار ²¹⁸² السفًا ليحمل له كذا كذا قربة من الماء أو ليحتطب أو ليحتش، فالتفاوت الجاري في ذلك لا يؤدي إلى التنازع، وتؤخذ أرض الرهن مزارعة من الراهن بإذن المرتهن.



²¹⁷⁷ ك: النهر.

²¹⁷⁸ ك: قال.

²¹⁷⁹ ف: فإذ.

²¹⁸⁰ ك: كيف يفعل.

²¹⁸¹ ف: كما.

²¹⁸² ف: استئجار.

5.2. الفصل الثاني: في أعمال تمنع عن ذلك من المزارعة.

وفي الفتاوى: "نصير عمّن زرع أرض نفسه بُراً فجاء آخر وزرع فيها شعيراً، قال: على الآخر قيمة برّ الأول مبذوراً، رواه عن محمد -رحمه الله تعالى-. قال الفقيه: يعني إذا²¹⁸³ رَضِيَ الأول، وإن²¹⁸⁴ لم يَرْضَ بذلك إن شاء تركه حتى ينبت ثم يأخذه بالقلع وإن شاء أبرأه عن الضمان، فإن أراد²¹⁸⁵ فهو بينهما على مقدار نصيبهما".

وعن محمد -رحمه الله تعالى- فيمن زرع أرضه بُراً فلم ينبت حتى جاء آخر وزرع²¹⁸⁶ فيها شعيراً ثم سقاه ربّ الأرض فنبت الزرع، قال: على صاحب الشعير قيمة البرّ مبذوراً في الأرض، ثم على ربّ الأرض البرّ أو²¹⁸⁷ الشعير مخلوطاً مبذوراً. قال الفقيه: لأنّ ربّ الأرض قد²¹⁸⁸ استهلكها²¹⁸⁹ بالسقي فهو ضامن، والخارج يكون له. وسئل أبو القاسم/[ك109] عمّن زرع في أرضه شعيراً فزرع عليه آخر حنطة فنبتا جميعاً، قال: لا²¹⁹⁰ حظ²¹⁹¹ لصاحب/[ش110] الشعير، والخارج للزارع الثاني، ويغرّم لصاحب الشعير ما زاد الشعير²¹⁹² في الأرض، تقوم الأرض مزروعة وغير مزروعة. سئل أبو بكر كيف يعرف النقصان في الأرض؟ قال: ينظر بكم تستأجر قبل الزرع ثم بعده. وقال أبو القاسم: بكم تشتري قبل الزرع ثم بعده فتقوّم²¹⁹³ ما بينهما. وقال نصير: بكم تستأجر. وقال ابن سلمة: بكم تشتري²¹⁹⁴. قال أبو نصر: حكيت لأبي سلمة عن²¹⁹⁵ قول نصير فرجع إلى قوله.

²¹⁸³ ف: إن.

²¹⁸⁴ ك: وإذا.

²¹⁸⁵ ف: أدرك.

²¹⁸⁶ ف: فزرع.

²¹⁸⁷ ك: و.

²¹⁸⁸ ف: فلما.

²¹⁸⁹ ف: استهلكها.

²¹⁹⁰ ف - لا.

²¹⁹¹ ف: الحظ.

²¹⁹² ف - ما زاد الشعير.

²¹⁹³ ف: فيقوّم.

²¹⁹⁴ ك- الزرع ثم بعده فتقوّم ما بينهما. وقال نصير: بكم تستأجر. وقال ابن سلمة: بكم تشتري صح هامش ك.

²¹⁹⁵ ك - عن.

وسئل أبو القاسم عمّن زرع أرضاً على شط جيحون وبلغ الزرع فجاء قوم وزعموا أنّ الأرض لهم، قال: أمّا الزرع لصاحب البذر، أمّا رقعة²¹⁹⁶ الأرض المزروعة فإنّ أثبت القوم كانت²¹⁹⁷ لهم، وإلا فلمن أحيّاها بإذن الإمام.

وسئل أبو جعفر عن أكار ترك سقي²¹⁹⁸ الأرض متعمداً حتى / [ج245] ببس، قال: يضمن وقت²¹⁹⁹ ترك السقي نابتاً في الأرض، فإنّ لم يكن له قيمة قومت الأرض مزروعة وغير مزروعة فيضمن فضل ما بينهما. لم يستحصد²²⁰⁰ الأكار الزرع حتى هلك الزرع والحصاد عليه، قال الفقيه: إذا أكر تأخيراً / [ف161] يفعل الناس مثله لا يضمن، وإنّ لم يفعل الناس حتى هلك ضمن.

وسئل أبو بكر عمّن له أرض ودار اشتغل فيها إنّ زرع في أرضه تخرب الدار، قال: إنّ علم أنّه²²⁰¹ ليس في أرضه مستقر الماء فليس له أن يزرع، وإنّ كان قد يحتمل لكن في أرضه حجر يخرج منه الماء إلى الدار ويتعدى بذره²²⁰² وليس²²⁰³ له أن يمنع²²⁰⁴.

5.3. الفصل الثالث: فيما يزرع بغير إذن صاحبه وما يتصل به.

وفي الفتاوى: "قال أبو نصر فيمن زرع أرض آخر بغير أمره²²⁰⁵ فالزرع له، وعليه نقصان الأرض، وقد ذكرنا قدر²²⁰⁶ النقصان".

²¹⁹⁶ ف: رقبة.

²¹⁹⁷ ك: كان.

²¹⁹⁸ ف: السقي. ف + عن. ش - سقي. صح هامش ش.

²¹⁹⁹ ك: + ما.

²²⁰⁰ ف: يحول الأكار حتى يدرك الزرع والحصاد.

²²⁰¹ ك: أن.

²²⁰² ف: بدورة.

²²⁰³ ك: فليس.

²²⁰⁴ ك: + من المزارعة.

²²⁰⁵ ك: إذنه.

²²⁰⁶ ك: ما فيه.

زرع أرض آخر بغير إذن صاحبها²²⁰⁷ فانتقصت الأرض²²⁰⁸ ثم زال النقصان، قال: إن زال قبل الرد لم يبرأ، وبعده يبرأ. قال الفقيه: وقد قيل بأنه يبرأ في الوجهين جميعاً، كعبد وجد المشتري به عيباً ثم زال العيب قبل القبض أو بعده، انقطعت خصومة المشتري²²⁰⁹، أليس أن المشتري لو صالح عن²²¹⁰ بياض إحدى العينين ثم زال البياض استرد البائع ما دفع إلى المشتري²²¹¹؟

زرع في الأرض المزروعة²²¹² في السنة الثانية بغير أمر صاحبها فنبت أو لم ينبت فلما سمع رب الأرض لم يجز، قال محمد بن سلمة: إن كانت العادة بين أهل هذه القرية أنهم يزرعون مرة بعد أخرى من غير تجديد عقد جاز. زرع أرض رجل بغير أمره، فلم يعلم صاحبها حتى استحصد الزرع فعلم ورضي، قال أبو القاسم: يطيب له. قيل: فإن قال مرة لا أرضى ثم قال²²¹³ رضيت؟ قال: يطيب له. قال الفقيه: وهذا استحسان. وبه نأخذ.

وعن محمد - رحمه الله تعالى - في أحد²²¹⁴ شريكي أرض يزرع نصيب نفسه والآخر غائب، قال: يجوز في السنة الثانية، إنما يزرع ما زرعها في العام الأول²²¹⁵.

ساق ماء الغير إلى زرعه أو كرمه بغير إذن صاحبها²²¹⁶، قال: يطيب له ما خرج، وهو بمنزلة رجل غصب شعيراً أو تبناً وسمن به دابته فعليه قيمة العلف وما زاد في الدابة يطيب له. كذا هذا قال محمد بن مقاتل. قال الفقيه: وذكر²²¹⁷ بعض الزهاد أن الماء وقع في كرمه، أمر بقلع كرمه،²²¹⁸ ونحن نقول لا يجب قطع كرمه؛ لما فيه من إفساد المال²²¹⁹، لكن لو²²²⁰ تصدق بتركه كان حسناً، ولا يجب عليه في الحكم.

2207 ك: صاحبه.

2208 ف - وقد ذكرنا قدر النقصان. زرع أرض آخر بغير إذن صاحبها فانتقصت الأرض.

2209 ف: انقطع المشتري أي خصومة.

2210 ك: على.

2211 ك- المشتري. صح هامش ك.

2212 ك: المزارع.

2213 ك + قد.

2214 ك: أحدي.

2215 ف: الماضي.

2216 ك: إلى زرع بغير إذن صاحبه أو كرمه.

2217 ف+ش+عن.

2218 ج - كرمه.

2219 - المال، صح هامش ج +ش.

2220 ف - لو.

وفي فتاوى النسفي: "سئل عمّن زرع أرض غيره بغير إذن صاحبها²²²¹ يبذر نفسه هل يطالبه بحصة الأرض؟ قال: نعم، إن كان العرف جرى في تلك القرية أنّهم يزرعون أرض الغير بثلث الخارج أو برבעه أو بنصفه أو نحوه يجب ذلك القدر المتعارف. قيل: أهذا رواية؟ قال: نعم".

إشارات في كتاب المزارعة:

بذر المزارعان الأرض ببذرهما ولم يحصد شيء من الزرع لأفة فقال ربّ الأرض لا تعمل فيها الحر معي فعمل أحدهما بغير إعلام صاحبه، قال: لا شيء لصاحبه، بحكم عمله في هذه الأراضي²²²² فيما مضى، لكن لو طلب رضاه بشيء كان أفضل؛ لأنّ العمل لا قيمة له. كذا ذكر في كتاب المزارعة.

فصل: فيما ينبت من غير إنبات.

وفي الفتاوى: وسئل²²²³ أبو جعفر عن مزارع زرع توماً فأخذ بعضها من الأرض وبقي البعض فنبت بعد ذلك، قال

أبو القاسم: إن بقي في الأرض على/[ج246] حاله²²²⁴ لم يقلع، فهو بين المزارع وبين رب الأرض على شرطهما، وإن كان قلع فهو للذي نبت بسقيه، وعليه ضمان ما استهلك.

تتأثر حبات الحنطة ثمّ نبت زرع آخر وأدرك، قال أبو جعفر: الزرع بينهما على ما كان الشرط، ويستحب للأكار أن يتصدق بالفضل²²²⁵ من نصيبه، فلو سقاه رب الأرض وقام عليه حتى نبت فهو له؛ لأنّه استهلكه، فإن كان للحب قيمة

فعليه ضمان حصة المزارع، وإلا فلا شيء عليه، وإن كان²²²⁶ سقاه أجنبي كان متطوعاً، والزرع بين المزارع وبين ربّ الأرض على ما شرط²²²⁷.

²²²¹ ك: صاحبه.

²²²² ف: الأرض.

²²²³ ك: سئل.

²²²⁴ ك: حال.

²²²⁵ ك: الفضل.

²²²⁶ ك — كان.

²²²⁷ ك — بين.

²²²⁸ ف: شرط.

وسئل عن شجرة نبت من عروقتها في أرض رجل، قال: إن كان²²²⁹ صاحب الأرض سقاها حتى نبت²²³⁰ بإنباته فهو له، وإن كانت²²³¹ بنفسها فهي²²³² لصاحب الشجرة، وإن صدّقه ربُّ الأرض أنه من²²³³ عروق شجره وإن كذّبه فالقول²²³⁴ له.



²²²⁹ ك + هو الذي.

²²³⁰ ف: تنبت.

²²³¹ ف + تنبت.

²²³² ك: بنفسه فهو.

²²³³ ج - من. ك: من.

²²³⁴ ف: فقال.

5.4. الفصل الرابع: فيما يرجع إلى معاملة²²³⁵ الكروم وما يتصل به²²³⁶.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو جعفر عن أشجار استغنت عن عمل سوى الحفظ، قال: إن كان بحال لا يحصل ثمرتها²²³⁷ إلا بالحفظ فإنه تجوز المعاملة، وإلا فلا تجوز".

أثمر أشجار الكروم غير أن أصحاب²²³⁸ الكرم يدخلون فيه ويأكلون، قال أبو جعفر: إن أكلوا و²²³⁹يحملوا بغير إذن الدافع لا ضمان عليه، الضمان على ما²²⁴⁰ قبض، وإن أخذوا بإرادته فمن كان منهم ممن تجب²²⁴¹ عليه نفقته فهو ضامن من نصيب العامل، ²²⁴²كأنه هو الذي قبض، وممن²²⁴³ لا تجب نفقتهم عليه كأن²²⁴⁴ أخذوا بإذنه فلا ضمان عليه أيضاً، وصار كأنه دلّ على استهلاك مال الغير²²⁴⁵، فلا ضمان عليه.

وسئل أيضاً عمّن غرس على حافة نهر أهل القرية فغلظت وكان الغارس في عياله²²⁴⁶، قال: إن كانت الثّالة²²⁴⁷ للغارس فالشجرة له، وإن كانت الثّالة²²⁴⁸ للأجر فإن كان في عياله يعمل له مثل هذا العمل فالشجر لصاحب الثّالة²²⁴⁹،

2235 ف: مقابلة.

2236 ختم على جانب الورق الأيسر بختم أسود "إنما لكل امرئ ما نوى".

2237 ف: نموها.

2238 ك: رب.

2239 ك: أو.

2240 ك: من.

2241 ف: يجب.

2242 ك + وصار.

2243 ك: ومن.

2244 ك+ف: لكن.

2245 ك: غيره. وفي هامش ج: دلّ على استهلاك غيره.

2246 ج+ف+ش - وكان الغارس في عياله.

2247 ف: لة. أخطأ الناسخ في كتابة "الثّالة". التال: ما يقطع من الأمهات أو يقطع من الأرض من صغار النخل فيغرس، الواحدة تالة، ومنع غصب تالة فأثبتها، وقوله الثّالة للأشجار كاليزر، يعني أن الأشجار تحصل من الثّالة؛ لأنها تغرس فتعظم فتصير نخلاً، كما أن الزرع يحصل من البذر. انظر: برهان الدين الخوارزمي، المغرب في ترتيب المعرب، ط: بدون، دار الكتاب العربي، ص: 63.

2248 ف+ش: الباله.

2249 ف+ش: الباله.

وإن لم يعمل مثل ذلك ولم يغرسها بإذنه فالشجرة للغارس وعليه قيمة الثألة. قال الفقيه: وإن كان الغارس قلع الثألة من أرض رجل وغرس²²⁵⁰ فهو له أيضاً، وهو ضامن لصاحب الأرض الثألة²²⁵¹ يوم قلعها.

دفع إلى ابن له أرضاً ليغرس فيها غراساً على أن الخارج بينهما نصفان ولم يؤقت له وقتاً فغرس فيها ثم مات الوالد وترك بنين²²⁵² فكلفوا هذا الابن قلع الأشجار ليقسموا/[ف162] الأرض، قال: إن كانت الأرض تحتل القسمة قُسمت الأرض بينهم، فما أصاب حصة الغارس فهو²²⁵³ له مع غرسه، وما وقع في نصيب غيره كلف قلعه وتسوية أرضه، إلا أن يجري بينهم²²⁵⁴ صلح.

وفي فتاوى النسفي: "أن العامل لو ترك العمل بعدما قام عليه أياماً ثم يطلب الترك²²⁵⁵ بعد الإدراك، قال: إن كان تركه بعدما أخرجت الثمر والعنب وصار متقوماً فبتركه²²⁵⁶ لا تبطل شركته، وإن لم يكن له قيمة/[ك110] فيتركه²²⁵⁷؛ قطعت الشركة".

وسئل أبو القاسم عمّن دفع إلى آخر أرضاً ليغرس فيها كرمًا والأشجار بقضبان من قبله ولم يضرب له مدة معلومة²²⁵⁸ فغرس وكبر واستأجر منه الأرض كل سنة بأجر مسمى²²⁵⁹ فأخذه برفعه في وقت الربيع قبل النيروز، قال: له أن يأخذ²²⁶⁰ بتفريغ الأرض.

2250 ف+له.

2251 ف+ش: الباله.

2252 ف: ابنين.

2253 ك: فذلك.

2254 ج+ف: بينهما. ك: بينهم.

2255 ك: الشركة. وهو خطأ في النسخ.

2256 ك: فتركه.

2257 ك: فيترك.

2258 ك - معلومة.

2259 ك: بأجرة مسماة.

2260 ك: يأخذه.

غرس الأشجار وقال ربُّ الأرض أنا دفعت إليك الثَّأْلَةَ والشجر لي وقال الغارس قد سرق مني الثَّأْلَةُ التي دفعتها إليه²²⁶¹ وأنا غرستها من عندي، قال: لا يصدق المدفوع إليه على الغرس الذي²²⁶² في الأرض، والقول له فيما قال أنَّها سرقت مني.

هبَّت الريح بنواة فوقعت في كرم ونبت منها الشجر²²⁶³، قال أبو بكر/[ج247] أنَّها لصاحب الكرم؛ لأنَّ النواة لا قيمة لها، قيل له: لو وقعت خوخة في²²⁶⁴ كرم ونبت منها الشجرة²²⁶⁵؟ قال: هو لصاحب الكرم؛ لأنَّ الشجر من نواة الخوخة، وقد فسد لحمه وذهب وبقي النواة، والله أعلم²²⁶⁶.



²²⁶¹ ك: إلي.

²²⁶² ك: التي.

²²⁶³ ك: ونبتت منها الشجرة.

²²⁶⁴ ك + رجل.

²²⁶⁵ ف: شجرة.

²²⁶⁶ ش + الصواب.

5.5. الفصل الخامس: في إجارة الأرض.

زرع المستأجر الأرض ويبس الزرع لفقدان الماء، قال أبو بكر: إن استأجرها بغير شرب ولم ينقطع الماء الذي يرجى منه السقي فعليه الأجر، وإن انقطع كان له الخيار، وإن استأجرها²²⁶⁷ مع الشرب فانقطع²²⁶⁸ عنها فَمِنْ يوم فسد/[ش111] الزرع من انقطاع الشرب²²⁶⁹ فالأجر عنه ساقط. قال الفقيه: هذا كاستئجار الطاحونة مع الماء، اقتلبت الطاحونة، كان على²²⁷⁰ هذا.

وسئل أيضاً عَمَّن استأجر أرضاً وماءً ليزرع فيها فخرّب النهر الأعظم فلم يستطع سقيها، قال: هو بالخيار إن شاء رد وإن شاء أمسك، فإن لم يرد حتى مضت المدة فعليه الأجر. قال الفقيه: إنَّما يجب الأجران²²⁷¹ لو كان بحال يمكنه أن يحتال بحيلة يزرع فيها شيئاً، فإن لم يمكنه بوجه ما فلا أجر عليه، كانقطاع الماء في²²⁷² رحا²²⁷³، وإن لم ينقطع عنها لكن سال الماء فيها حتى لا يتهياً له الزراعة فلا أجر عليه. استأجر أرضاً فزرعها ورفع الزرع وبقي هناك سنابل تركها فسقى الأرض حتى نبتت، فهي له. أكل الجراد القطن المزروعة وبقي منها قليل فقال الأكار أنا أتخذ فيها شيئاً من الخلف إلى وقت خروج الأرض من القطن، فأبى²²⁷⁴ ربُّ الأرض، قال محمد بن سلمة: إذا ذهب القطن ليس له أن يتخذ فيها شيئاً سوى القطن، فإن المزارعة متى وقعت على نوع ليس له أن يحدث من نوع آخر، وإن كان أخذها إجارة كان له أن يحدث فيها ما شاء، والله تعالى أعلم²²⁷⁵.

²²⁶⁷ ف - استأجرها.

²²⁶⁸ ك + الشرب.

²²⁶⁹ ف + فانقطع عنها.

²²⁷⁰ ك- على. صح هامش ك.

²²⁷¹ ك - الأجران.

²²⁷² ك: من.

²²⁷³ ك + ف + ما.

²²⁷⁴ ك: وأبي.

²²⁷⁵ ش + الصواب.

6. كتاب المضاربة،²²⁷⁶

فصل واحد.

وفي الفتاوى: "سئل أبو²²⁷⁷ نصر عن مضارب اشترى دقيقاً فأعطاه ربُّ المال دقيقاً آخر قال له اخلطه بهذا الدقيق على سبيل ما تواضع²²⁷⁸ فخلط ثمَّ باع الكل، قال: مقدار ثمن الدقيق الذي كان في المضاربة هو على ما اشترط في عقد المضاربة، وأمَّا ثمن الدقيق الآخر فكله لربِّ المال ربحه وغلته وصيغته، وللمضارب أجر مثل²²⁷⁹ عمله²²⁸⁰ فيما تصرف في بيعه". قال الفقيه: وبهذا نأخذ، إلا أنَّ المضارب لا أجر له؛ لأنَّه عمل في شيء هو فيه شريك، ولو كان دقيقه لم يخلط بمال المضاربة فله أجر مثله في ذلك. وسئل أبو القاسم عمَّن يريد أن يصير مال المضاربة مضموناً، قال: يقرض المال من المضارب ويسلم إليه ثمَّ يأخذ منه مضاربة ما²²⁸¹ يبضع المضارب.

وسئل أبو جعفر عن مضارب نزل خاناً ومعه ثلاثة نفر من رفقاءه فخرج المضارب مع اثنين وبقي الرابع في الحجرة ثمَّ خرج الرابع وترك بابها مفتوحاً فضاع منها بعض مال²²⁸² المضاربة، قال: إنَّ كان الرابع مؤتمناً ضمن الرابع²²⁸³، ولا يضمن المضارب، وإنَّ لم يكن²²⁸⁴ مؤتمناً²²⁸⁵ ضمن المضارب، كما روي عن ابن سلمة أنَّ أهل السوق إذا قام واحد واحد فترك السوق فسرق منها فالضمان على الأخير؛ لأنَّهم قد انتمنوه. مضارب بألف درهم شارك غيره بدراهم لا من المضاربة فاشترى المضارب وشريكه عصيراً من شركتهما واتخذا فلاتجاً²²⁸⁶ منه غير أنَّ الدقيق من مال المضاربة وقد قيل للمضارب اعمل فيه برأيك، قال: ينظر إلى قيمة الدقيق²²⁸⁷

²²⁷⁶ ك + فيه.

²²⁷⁷ ك- أبو. صح هامش ك.

²²⁷⁸ ك: تواضعتا.

²²⁷⁹ ك: مثله.

²²⁸⁰ ك - عمله.

²²⁸¹ ك+ش: ثم..

²²⁸² ك - مال.

²²⁸³ ك: هو.

²²⁸⁴ ك: يؤتمن.

²²⁸⁵ ك - مؤتمناً.

²²⁸⁶ الفلاتج ضرب من الحلوى يصنع من الدبس المجمد يجعل فيه الفستق واللوز، ويعرف بالشام بالملبن. انظر: أحمد رضا، معجم متن اللغة، ط: بدون، 1960، دار مكتبة الحياة، بيروت، 146/5.

²²⁸⁷ ك: العصير.

قبل اتخاذ وإلى العصير²²⁸⁸، فما أصاب حصة الدقيق فهو [ج248] على المضاربة، وما أصاب حصة العصير فهو على الشركة، فأما إذا لم يقل للمضارب اعمل فيه برأيك ولم يرض الشريك به فالفلاتج كله للمضارب، ويضمن لرب المال مثل²²⁸⁹ دقيقه²²⁹⁰، وللشريك مثل حصة عصيره، وإن أذن رب المال دون الشريك فذلك²²⁹¹ للمضارب، وضمن هو لشريكه حصة العصير، وإن كان على عكسه هذا فالفلاتج بينه وبين شريكه، وهو ضامن بمثل الدقيق. معاملات التجار في بعض البلاد أن يخلطوا أموال المضاربات من غير أن يقال لهم اعمل فيه برأيك، قال أبو نصير: رجوت أن لا يضمن، ويكون الأمر في ذلك على ما تعارفوا إذا كان التعارف بذلك غالباً. وفي فتاوى النسفي: "دفع إلى آخر ثمانمائة درهم وقال إذا تم لي ألف درهم شاركتكم ثم قال بعد/[ف163] أيام تصرف بما عندك ليحصل لنا شيء، قال: هذه مضاربة فاسدة؛ لجهالة الربح بينهما، فيكون أصل المال وربحه للآمر، وللمأمور أجر المثل. قيل: فإن دفع المأمور هذا المال بضاعة إلى رجل فضاع؟ قال: لا يضمن؛ لأن المضاربة الفاسدة تطلق ما أطلق المضاربة الصحيحة من الإضاع ونحوه"، والله تعالى أعلم²²⁹².

²²⁸⁸ ك: الدقيق.

²²⁸⁹ وفي هامش ش + قيمته.

²²⁹⁰ ش: الدقيق.

²²⁹¹ ك: فذاك.

²²⁹² ش + بالحقيقة والصواب.

7. كتاب الشرب.

فيه خمس²²⁹³ فصول.

7.1. الفصل الأول: في التعدي وغير التعدي.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو القاسم يجري رجل²²⁹⁴ الماء في نهره ما لا يحتمل النهر فيتعدى الماء إلى حجرة جار له وخربها، قال: إن لم يتعدى²²⁹⁵ الماء إلا من نقب فلا شيء²²⁹⁶ عليه، وإن حمل عليه من الماء ما يتعدى من²²⁹⁷ غير²²⁹⁸ نقب ضمن".

صاحب كرم اشترى حائطاً ويسقيه من مجرى الكرم ويملأ النهر ليركب الماء على الحائط وذلك يضر بالدارين اللتين لصيق²²⁹⁹ الكرم، قال: يُسَلَّ في نهره ما لا يفيض على حافته فيتعدى إلى جاره، وإن لم يكن له إلا إجراء الماء لا رقة النهر لا يفعل ذلك إلا بإذن مالك أرض²³⁰⁰ المجرى.

وسئل أبو جعفر رفع شريكي الحائط حمولاتهما برضى كل واحد منهما، ثم بنى أحدهما بماله على أن يعير صاحبه مجرى ماء في داره ليجري ماؤه منها إلى داره ويسقى بستانه ثم بدا له أن يمنع²³⁰¹، قال: له منع المجرى، ويغرم نصف النفقة التي أنفق صاحبه في بناء الحائط.

وسئل أبو بكر عن نهر في دار رجل يتعدى من الدهليز إلى دار امرئ²³⁰² وفي ذلك ضرر بيّن، قال: كل من كانت له مضرة فعليه إصلاحه. قال الفقيه: عن أبي القاسم إن إصلاحه على صاحب المجرى. وبه نأخذ.

²²⁹³ لعل الصواب خمسة فصول.

²²⁹⁴ ك: رجل يجري.

²²⁹⁵ لعل الصواب يتعد.

²²⁹⁶ ك: ضمان.

²²⁹⁷ ك – من.

²²⁹⁸ ك: بغير.

²²⁹⁹ ف: لصفا.

²³⁰⁰ ج: الأرض. ك: أرض.

²³⁰¹ ك – أن يمنع.

²³⁰² ج: امرأة. ك: امرئ.

وسئل عَمَّنْ له أشجار الفرساد²³⁰³ على ضفة نهر في دار رجل قد²³⁰⁴ دخل²³⁰⁵ الماء من عروق هذه الشجرة من هذا النهر إلى دار جاره وقد تداعت إلى الخراب، قال: إن لم يغرسها في حريم النهر فلا²³⁰⁶ يؤمر بقلعها، أما ما دخل في²³⁰⁷ عروقتها في دار الجار فللجار قطعها.

وسئل أبو القاسم عن حوض في بستان واحد يسقي²³⁰⁸ الماء أقوام ويضر ببناء صاحب البستان،²³⁰⁹ قال: إن أقر صاحب البستان بقدّم هذا الحوض والمجرى إليه لهؤلاء فلصاحب البستان منعهم²³¹⁰ عن [ك111] إجراء الماء حتى يصلحوا العيب الذي في الحوض أو في المجرى.

وسئل أبو بكر عَمَّنْ يريد أن يسقي بستانه بإدخال الماء في داره من نهر في سكة غير نافذة ويمنع²³¹¹ الجيران، قال: إن كان حديثاً فلهم منعه، وإن كان قديماً فله ذلك، بمنزلة الظلة فوق السكة.

وسئل أبو بكر عَمَّنْ له مجرى ماء في دار رجل فخرّب المجرى، قال: ليس على صاحب المجرى إصلاحه، كمن له مجرى الماء بسطحه على سطح جاره فخرّب السطح، ليس لصاحب هذا السطح أن يأمر/[ج249] صاحب المجرى بإصلاح سطحه، إلا إذا كان النهر ملكاً له فيؤمر بإصلاحه. وقال الفقيه: وقد قال غيره إصلاحه على صاحب المجرى، إذ المنتفع به هو بخلاف السطح؛ لأنّ المنتفع به غيره. وبه نأخذ.

وسئل أبو بكر عَمَّنْ في داره مجرى الماء فحوّله إلى ناحية من داره فانهدم حائط جاره من ذلك، قال: هو ضامن. قيل له: لو ترك فجوة بين النهر والحائط فنزّ²³¹² من ذلك؟ قال: ضمن؛ لأنّه جنى في تحويله وما تولد منه، فهو²³¹³ جنائية. ولو ترك الأول²³¹⁴ على حاله وفتح نهراً آخر²³¹⁵؟ قال: إن ترك بينه وبين حائط الجار فجوة مقدار ذراعين لا يضمن؛

²³⁰³ شجرة التوت. ينظر: الزبيدي، تاج العروس، 490/8.

²³⁰⁴ ك: - قد.

²³⁰⁵ ك: فيدخل.

²³⁰⁶ ك: لا.

²³⁰⁷ ك: من.

²³⁰⁸ ج +ف+ ش: مستنقع.

²³⁰⁹ ف - قال: إن لم يغرسها في حريم النهر فلا يؤمر بقلعها، أما ما دخل في عروقتها في دار الجار فللجار قطعها.

وسئل أبو القاسم عن حوض في بستان واحد يسقي الماء أقوام ويضر ببناء صاحب البستان. صح هامش ف.

²³¹⁰ ك: منعه.

²³¹¹ ك: ويمنعه.

²³¹² ك: فنزل.

²³¹³ ش +في.

²³¹⁴ ك: الأولى.

²³¹⁵ ك: أخرى.

لأنَّ هذا شيء حدث في ملكه. قال الفقيه: إذا خرج الماء من النهر في موضع لم يكن له حقُّ إخراج الماء منه، وأما إذا انشق حافة النهر في موضع له حق²³¹⁶، فلا ضمان فيه بقيت بينهما فجوة أو لم²³¹⁷ تبقى²³¹⁸؛ لأنَّ كسر النهر جناية، وإسالة الماء في موضع²³¹⁹ من داره ليست بجناية، فلا يضمن، ما لم يصل الماء إلى حائط الجار.



²³¹⁶ ف - إخراج الماء منه، وأما إذا انشق حافة النهر في موضع له حق. صح هامش ف.

²³¹⁷ ك: لا.

²³¹⁸ ك - تبقى.

²³¹⁹ ك + آخر.

7.2. الفصل الثاني: في إصلاح ما يجب إصلاحه، على من يجب، وكيف يجب.

وسئل عن نهر يجري في أرض قوم فانبسق النهر وخرب بعض أرض قوم، قال علي بن أحمد: ليس لهم على أصحاب النهر شيء. قال الفقيه: لأصحاب الأرضين أن يأخذوا أرباب النهر بعمارة النهر، وليس لهم أن يأخذوهم بعمارة الأرضين.

نهر صغير يَنْشَعِبُ من نهر كبير فخرّب فوة النهر الصغير، قال أبو جعفر: إصلاح الدركة على أصحاب النهر الصغير؛ لأنّهم هم الذين يفيضون²³²⁰ الماء. وسئل عن نهر زقه يخرج الماء منها في مجريين وبينهما حائل من خشب يفسد أحياناً يقال لهم اجعلوا مجراكم من الفورة والأجر ليمسك الماء، قال: يجب تحصين الموضع الفاسد بما يكون مانعاً من تحول حقّ غيرهم إليهم.

وسئل أبو جعفر²³²¹ عمّن بل²³²² نهراً ليسهلّ حفره ونام على الطريق وقد أرسل الماء ليلاً وهو أجبر فلما انتبه وجد الماء قد خرج من موضع قلع رجل شجرتة على ضفة هذا النهر وقد انتلم النهر فأفسد زرع إنسان، قال: أمّا الأجير فلا ضمان عليه، وأمّا قالع الشجرة فإنّ كانت شجرتة بلغت جانب النهر فلا ضمان عليه أيضاً، وإنّ كانت لم تبلغ لكنه هدم جانب / [ش112] النهر ضمن هو لما أفسد الماء.

وسئل أبو بكر عن نهر عظيم²³²³ انصدع فسيل في نهريّن ثمّ يجتمع بعد ذلك في نهر واحد على كل نهر طاحونة فخربت طاحونة أحدهما فأراد أن يرسل الماء كله في النهر الآخر الذي عليه طاحونة²³²⁴ أخرى²³²⁵ ليصلح هذه الطاحونة، قال: ليس له ذلك.

احتيج إلى إصلاح مسناة²³²⁶ بين نهر كبير ونهر صغير، قال أبو نصر: إصلاحه عليهما، والنفقة عليهما نصفان، كعمارة جدار بين دارين أحدهما أكثر حمولة من الآخر، فالنفقة عليهما نصفان، بخلاف النهر زقة فإنّ نفقة إصلاحها بقدر الماء؛ لأنّهم يستعملون النهر²³²⁷ لمياههم، فأصلاحها على مقدارهم.

وسئل علي بن أحمد عمّن له مسيل ماء سطحه على سطح جاره فخرّب سطح جاره، على من / [ف164] إصلاحه؟ قال: إصلاح المجري على صاحب السطح الذي يجري الماء على سطحه.

²³²⁰ ف: يقبضون.

²³²¹ ك: أبو جعفر. صح هامش ك.

²³²² ك: ابتل.

²³²³ ف: صغير.

²³²⁴ ك: الطاحونة.

²³²⁵ ك: أخرى.

²³²⁶ المسناة هي: ضفيرة تُبنى للسيل لتردّ الماء، سُميت مُسناةً لأنّ فيها مفايح للماء بقدر ما تحتاج إليه ممّا لا يغلب، مأخوذة من قولك سنّيت الشيء والأمر إذا قنّحت وجهه. ينظر: ابن منظور، لسان العرب، 406/14.

²³²⁷ ك: زقة.

وسئل أبو بكر عمن باع داراً خراباً له ومسيل ماء سطح دار له أخرى عامرة وملقى ثلجها إلى هذه الدار، قال: إن استثنى لنفسه مسيل الماء جاز؛ لأنَّ المعاملة جرت بهذا، ولو استثنى طرح²³²⁸ الثلج فلا يجوز؛ لأنَّه لا معاملة/[ج250] فيه. قال الفقيه: إن كان مسيل ماء سطحه إلى هذا الجانب وعرف ذلك قديماً فمسيله على حاله، وإن لم يشترط فهذا²³²⁹ استحسان، وبه جرت العادة، وأصحابنا أخذوا بالقياس، أن ليس له ذلك إلا أن يقيم البيّنة أن له حقَّ المسيل.

جدار بين اثنين وبيت أحدهما أسفل بذراع أو ذراعين فانهدم فقال صاحب الأعلى لصاحب الأسفل ابن أنت إلى حذاء بيتي ثم نبني جميعاً قال بل تبنيه من الأسفل إلى الأعلى، قال الفقيه: إن كان السفلى بأربعة أذرع²³³⁰ مقدار ما يمكن أن يتخذ بيتاً فإصلاحه إلى صاحب الأسفل حتى ينتهي إلى بيت صاحب الأعلى؛ لأنَّه صار بمنزلة الحائطين²³³¹ علو وسفل²³³²، والله تعالى أعلم.

²³²⁸ ك: مطرح.

²³²⁹ ك: وهذا.

²³³⁰ ف: ذراع. وفي هامش ش: بأربعة أذرع.

²³³¹ ك + بين.

²³³² ك: سفلى وعلو.

7.3. الفصل الثالث: في الأحداث التي منها ما يمنع وما يضمن به²³³³.

وسئل عن نهر في سكة لماء المطر بجذاء باب دار في سكة غير نافذة لصاحب الدار منها ضرر فامتألت فأراد كبسها، قال: إن كانت محدثة²³³⁴ أو في سكة نافذة له كبسها، وإلا فلا.

يريد رجل حفر نهر في الطريق وكبس رأسها ليجري الماء فيه ويجعل ظلة على بابه، قال: يرفع إلى الحاكم يمنع²³³⁵؛ فإن منع العامة بعضهم لبعض سبب الفساد.

أحد طرفي جذوع ساباط²³³⁶ قديم لرجل على حائط المسجد يريد أن يتصدع من إحداث على جدار المسجد، قال أبو القاسم: إن كان الجدار بين المسجد والسكة²³³⁷ سترأ لهم فهم شركاء في ذلك الجدار فلهم المنع، وإن لم يكن كذلك فليس لأهل الزقاق في ذلك كلام.

²³³⁸ألقي شاة ميتة²³³⁹ في نهر طاحونة²³⁴⁰ فخربتها، قال أبو جعفر: إن كان النهر غير محتاج إلى الكرى فلا ضمان عليه، وإلا فعليه الضمان²³⁴¹ إن علم أنها خربت منه.

غطاء مجرى ماء؟ قال أبو القاسم: إذا لم يكن قديماً فلأرباب المجرى أن يأخذوه بكشف ذلك ورفع ذلك²³⁴² الغطاء. بالوعة قديمة²³⁴³ على نهر الشفة يدخل في سكة غير نافذة؟ قال أبو بكر: لا عبرة للقديم والحديث في هذا، ويؤمر برفعه.

²³³³ ك: وكيفياتها.

²³³⁴ ج: مجدية. ك: محدثة.

²³³⁵ ك: ليمنعه.

²³³⁶ الساباط: سقيفة بين حائطين تحتها طريق، والجمع سوابيط وساباطات. انظر: محمد البعلي، المطلع على ألفاظ المقنع، ط: الأولى، 2003، مكتبة السوادي للتوزيع، حققه: محمود الأرناؤوط وياسين الخطيب، ص: 133.

²³³⁷ ش: السكة والمسجد.

²³³⁸ ك + عمن.

²³³⁹ ش - ميتة. صح هامش ش.

²³⁴⁰ ك + فسال الماء بها.

²³⁴¹ ك: ضمان.

²³⁴² ك - ذلك.

²³⁴³ ج + ك: قديم. ف: قائمة.

حفر أصحاب نهر وألقوا التراب في أرض رجل فيها هذا النهر، قال أبو القاسم: أخذوا²³⁴⁴ برفع ما جاوز الحريم²³⁴⁵.

وكذا سئل أبو جعفر عن نهر في سكة حفروها وألقوا فيها التراب فأجاب كذلك.

وفي كتاب الصلح من الفتاوى: "وعن محمد -رحمه الله تعالى- فيمن له مجرى ماء في دار آخر ولا يمكنه أن يمر في بطن النهر أو مسناته فأراد حفره أو إصلاحه، قال: يقال لصاحب الدار إمّا أن ندعه حتى تصلحه وإمّا أن نصلحه من ماله". قال الفقيه: وبه نأخذ، وكذا الجواب في الحائط.

وسئل نصير²³⁴⁶ عن مقدار الحريم، قال: نصف عرض النهر من كل جانب. وقال محمد -رحمه الله تعالى-: لا بل قدر كل عرض النهر من كل جانب.

أراد رجل أن يسقي حماره أو ثوره أو نحو²³⁴⁷ ذلك²³⁴⁸ من نهر رجل ليس له شرب من ذلك النهر، قال أبو بكر: ليس له منعه. وقال أبو القاسم: إن أدى إلى فساد المسناة/[ك112] فله منعه من ذلك. وبه نأخذ.

سقى بستانه من ماء الشفة، قال شدّاد: كنت أشدد في ذلك حتى رأيت شجرة كانت في بستان عطشانة²³⁴⁹ فسرني أن يسقيها أحد بغير إذني²³⁵⁰، ثم روى خلف عن بعض الكوفيين فرخصت.

وقال ابن سلمة: رأيت خلفاً يقول لأصحابه حين يدخل ماء الشفة في داره ألا ترى حبس²³⁵¹ هذا الماء؟ فقيل: له ذلك، قال: فإن أخرجها إنسان لا أمنعه من ذلك.

²³⁴⁴ ك: يؤخذوا.

²³⁴⁵ ف: القديم من الحريم.

²³⁴⁶ ك - نصير.

²³⁴⁷ ك: نحوها.

²³⁴⁸ ك - ذلك.

²³⁴⁹ ك + فكانت.

²³⁵⁰ ك: أمري.

²³⁵¹ ك- حبس. صح هامش ك.

7.4. الفصل الرابع: في إجراء الماء وما يتصل به من كفيّاته.

اشترى شرباً بغير أرض / [ج251] فقبضه وباعه مع أرض²³⁵² أخرى له،²³⁵³ هل يجوز؟ قال أبو حفص: البيع في الشرب لا يجوز، إلا أن يجيزه البائع الأول؛ لأنّه لم يملكه²³⁵⁴ بالشراء والقبض؛ لأنّه لم يضمن بقبضه؛ لأنّ البيع لم يقع على شيء موجود.

وسئل علي بن أحمد عمّن باع ماء بمجاريه بغير أرض وفي تلك القرية يباع كذلك، قال: البيع جائز، ولا خراج على المشتري؛ إذ لا خراج على الماء. قال الفقيه: البيع يقع على المجرى، والماء تبع له، وشرط الخراج على المشتري يفسد العقد.

وسئل أبو القاسم عن رجل له قطعتا كرم ولهما مجرى واحد للماء،²³⁵⁵ لم يستحق أحدهما على الآخر مجرى بغير شرط، إمّا نصاً²³⁵⁶ أو دلالة، وإن كان كل قطعة لأخرى²³⁵⁷ واشترى بكل حقّ هو لها فيه دخل فيه المجرى. قال الفقيه: يعني إذا باع الأعلى أولاً ثمّ السفلى، فأما لو²³⁵⁸ باع السفلى أولاً بكل حقّ هو لها فقد دخل الشرب والمسيل فيه. وسئل أبو نصر عن نهر مشترك بين اثنين / [ف165] باع أحدهما أرضه التي بجانب هذا النهر، ووراء هذا النهر طريق²³⁵⁹ وذكر في الصك حد قطعة الأرض الطريق، أيدخل النهر في البيع؟ قال: لم يدخل النهر في البيع. قال الفقيه: وعندي أنّه يدخل²³⁶⁰ إن كان النهر بين القطعة والطريق.

وسئل أبو القاسم عمّن اشترى نصف الحائط ويريد أن يتخذ لنصفه مفتحاً جديداً من نهر²³⁶¹ ماذيان²³⁶²، قال: إن لم تنخرق صفة النهر المملوك لغيره له ذلك، وإلا فلا.

²³⁵² ك: أرضه.

²³⁵³ ك – أخرى له.

²³⁵⁴ ك: يملك.

²³⁵⁵ ج + باع أحدهما ثمّ الآخر.

²³⁵⁶ ك: إفصاحاً.

²³⁵⁷ ك: لآخر.

²³⁵⁸ ك: إذا.

²³⁵⁹ ك: أرض.

²³⁶⁰ ك + في البيع.

²³⁶¹ ك: ماء.

²³⁶² نهر ماذيان، هو: النَّهْرُ الْكَبِيرُ. ينظر: ابن منظور، لسان العرب، 403/13.

استأجرت امرأة قوماً²³⁶³ فعمروا مجرى ماء لها إلى سبعة أجربة من الأرضين لها على²³⁶⁴ أن تعطيهن ثلاثة أجربة من هذه الأرضين فعمروها، قال علي بن أحمد: رجوت أن تكون الإجارة جائزة، وليس لها الامتناع. قال الفقيه: هذا يوافق قولهما، أمّا على قياس قول أبي حنيفة -رضي الله عنه- لا يجوز، كمن باع كذا ذراعاً من هذه الأرضين لا يجوز، كذا هذا عنده.

وسئل أبو القاسم عمّن اشترى حصّة الماء الذي كان يسوقه ماله مع شركائه²³⁶⁵ إلى أسفل القرية لمن له أراضٍ في أعلى هذه القرية وفي ذلك ضرر لأئنه لما فرغ صاحب الأعلى احتاج صاحب الأسفل أن يجري الماء في النهر إلى أرضه وكان يأخذ حقّه إلى الآن عند أرضه، قال: إن باع بمجاريه جاز البيع، وللمشتري أن يسقي أرضه التي شربها من هذا النهر، غير أنه يخلّى عن الماء في نوبته ليكون النهر ممتلئاً عند حاجة الآخرين إلى إجراء الماء.

وسئل أبو بكر عمّن يريد أن يسوق²³⁶⁶ ماءه وهو يوم واحد مع شريكه وهو يوم واحد أيضاً في يوم جملةً ويمنعهما بعض الشركاء عن ذلك، قال: لهما أن يسوقا ماءهما جميعاً معاً في يوم واحد، وليس لأحد منعهما.

وسئل أبو القاسم عن أخ واحد اشترى حائطاً وبجنب الحائط كرم مشترك بينه وبين ثلاثة إخوة فأراد أن يسوق ماءه في مجرى هذا الكرم المشترك إلى حائطه المشتراة، قال: لهم أن يمنعوه، فإن ساقه في مجرى له خاص وشرب الحائط من هذا النهر له ذلك.

وسئل أبو نصر عن رجل له مياه متفرقة في قرية فأراد أن يجمع ذلك كله ويجعله في شبا روز²³⁶⁷ واحد، قال: له ذلك.

²³⁶³ ك+ش: أقواما.

²³⁶⁴ ك - على.

²³⁶⁵ ف - مع شركائه. صح هامش ف.

²³⁶⁶ ف - أن يسوق. صح هامش ف.

²³⁶⁷ بمعنى ليل ونهار واحد.

7.5. الفصل الخامس: في الحكم في أشجار على ضفة النهر²³⁶⁸ ونحوها.

وسئل أبو القاسم عن رجلين لهما نهر على ضفته أشجار وكل واحد منهما يدعيها، قال: إن²³⁶⁹ عَرَفَ غارسها فهي له، وإن لم يعرف فما كان في موضع مملوك له خاصة فهو له/[ج252]، وما كان في موضع مشترك فهو بينهما في الحكم.

وسئل عمَّنْ له أشجار على ضفة نهر ماذيان ونبت من عروقها أشجار في الجانب الآخر من النهر ولرجل في هذا الجانب كرم بينه وبين هذا الجانب طريق ادعى²³⁷⁰ كل واحد منهما هذه الأشجار، قال: إن عرف أنَّها تنبت من عروق تلك الأشجار فهي له، وإن لم يعرف ذلك ولا عُرِفَ غارسها فتلك الأشجار غير مملوكة لأحد ولا يستحقُّ صاحب الكرم ولا صاحب الأشجار.

وسئل أبو بكر عمَّنْ له ضيعة بجانب نهر ماذيان وعلى ضفة النهر أشجار يريد صاحب الضيعة أن يبيعها، قال: إن نبتت الأشجار من غير مستنبت وأرباب النهر قوم لا يحصون فهي لمن أخذها ويقطعها، ولا أحب أن يبيعها²³⁷¹ صاحب الضيعة قبل أن يقطعها، وإن كان لها مستنبت لكن لا يعرف فهي كاللقطة.

وسئل عن أشجار على/[ش113] ضفة نهر²³⁷² لأقوام يجري ذلك النهر في سكة غير نافذة وبعض الأشجار في ساحة لهذه السكة فادعى أنَّ غارسها فلان وأنا وارث فلان، قال: عليه البيّنة، فإن لم يكن فما كان على حريم النهر فهي لأرباب النهر، وما كان في ساحة السكة فهي لجميع أهل السكة.

²³⁶⁸ ك: الأنهار.

²³⁶⁹ ك- إن. صح هامش ك.

²³⁷⁰ ك: فادعى.

²³⁷¹ ف- قال: إن نبتت الأشجار من غير مستنبت وأرباب النهر قوم لا يحصون فهي لمن أخذها ويقطعها، ولا أحب أن يبيعها. صح هامش ف.

²³⁷² ك: النهر.

8. كتاب الرهن.

فيه فصل واحد.

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر الإسكاف عمَّن رهن شجرة فرصاد مورقة تساوي عشرين درهماً فذهب أو ان الورق وانتقص، قال: يذهب من الدين بحصة النقصان، وليس هذا كتغير السعر". قال الفقيه: عندي هذا بمنزلة تغير السعر؛ إذ لا تغير في عين الشجرة، إنما انتقص ثمن الشجرة بتناثر الأوراق ونحوها.

وعن عصام بن يوسف عمَّن يريد أن ينزل خاناً فلم يدعه حتى دفع إلى صاحب الخان ثياباً فهلك عنده، قال: إن رهنه بأجرة البيت فالرهن بما فيه، وإن أخذ منه لخوف السرقة منه ونحوه فإنه يضمن. قال الفقيه: وعندي لا يضمن بدفعه إذا لم يكن²³⁷³ مكرهاً بدفعه إليه المرتهن.

إذا أعار الراهن الرهن أو أودعه أو أجره منه؟ بطلت الإجارة، وهو بمنزلة الإعارة، وللمرتهن أن يسترد. أعاره من غيره بإذن الراهن؟ فقد خرج من ضمان الرهن، وله أن يسترده. أودع إنساناً بإذنه أو هلك في يد المودع؟ بطل الدين، ولو²³⁷⁴ أجر بإذنه صح، والأجرة للراهن، ولا يعيدها إلا برهن جديد.

هلك الرهن بعد قضاء الكفيل بإذن المطلوب به الدين؟ قال: الكفيل يرجع بما أدى على المطلوب الذي هو الراهن، ثم يرجع هو على الطالب الذي هو المرتهن، ولا رجوع للكفيل²³⁷⁵ على الطالب البائع متى أخذ الكفيل بالثمن وأدى الكفيل. ثم هلك المبيع قبل القبض؟ لا يرجع الكفيل على البائع، إنما يرجع على المشتري، والمشتري يرجع على البائع. وفي كتاب الأجناس: "هلك الرهن بعد قضاء الدين في يد المرتهن ولم يمنعه،²³⁷⁶ عليه/[ك113] أن يرد ما قبضه إن كانت قيمته مثل الدين، ولو تبرع رجل بقضاء الدين ثم هلك الرهن يسترد/[ف166] المتبرع ما أدى".

دفع الراهن رهنًا آخر ليسترد الأول؟ فالأول رهن والثاني أمانة، حتى يرد الرهن الأول على الراهن ليصير²³⁷⁷ الثاني رهنًا.

وعن محمد فيمن اشترى ثوباً بعشرة فلم يقبض الثوب حتى²³⁷⁸ أعطاه المشتري ثوباً آخر ليكون رهنًا بالثمن؟ لا يكون رهنًا، حتى للمشتري أن يسترده، فإن هلك الثوب وقيمة الثوبين على السواء هلك بخمسة؛ لأنه وإن لم يكن رهنًا لكن أخذه على جهة سوم الرهن فكان مضموناً بقدر ما يريد أن يجعله رهنًا/[ج253].

²³⁷³ ف+ك+هو.

²³⁷⁴ ك-ولو.

²³⁷⁵ ك: الكفيل

²³⁷⁶ ك+منه.

²³⁷⁷ ك: ثم يصير.

²³⁷⁸ ك-حتى. صح هامش ك.

رهن ²³⁷⁹ عند آخر قلب فضة قيمته عشرة على أن يقرضه درهماً فهلك الرهن عند المرتهن قبل أن يقرضه؟ عليه أن يعطيه درهماً، فإن لم يسم ما يقرضه قيل للمرتهن أعطه ما شئت، فكان سوم الرهن مضموناً ²³⁸⁰ بصفة أن يجوز استيفاء الدين منه، وإلا يكون رهناً باطلاً دون المرهون.

وعن محمد -رحمه الله تعالى- عمن رهن عبداً بكراً حنطة وقبض العبد فمات في يد المرتهن ثم تبين أنه ليس للمرتهن، على الراهن من الحنطة متى رجع الراهن على المرتهن بقيمة كره حنطة ولا يرجع عليه بقيمة العبد.

أعطى المطلوب ثوباً لطالب الدين وقال أمسك هذا حتى أعطيك مالك؟ يكون رهناً عند أبي حنيفة -رحمه الله تعالى- ويكون وديعة عند أبي يوسف -رحمه الله تعالى-.

قال أمسك هذا بمالك حتى أعطيك ²³⁸¹ مالك، يكون رهناً عندهما. قال أمسكها بحقك، ²³⁸³ فهو رهن. قال المشتري للبائع أمسك هذا الثوب حتى أعطيك الثمن، فالثوب رهن.

استقرض من آخر خمسين درهماً فقال المقرض للمستقرض لا يكفيك ابعت إليّ الرهن قال ²³⁸⁴ أبعت إليك بما يكفيك فبعث إليه برهن وأخذ فضاع في يده، عليه الأقل من قيمة الرهن ومن خمسين درهماً. الرهن ²³⁸⁵ بأجرة النائحة والمغنية لا يجوز، و ²³⁸⁶ يكون مضموناً عليه بهلاكه.

وفي فتاوى النسفي في كتاب الغصب منه: "رب الدين تقاضى دينه للمدين فلم يقضه فرفع العمامة من رأسه رهناً بدينه وأعطاه مندبلاً صغيراً يلفه على رأسه وذهب الرجل وهلك العمامة في يده، قال: يهلك هلاك المرهون؛ لأن الغريب بتركها عنده وذهابه رضا ²³⁸⁷ بكونها رهناً، فصار رهناً".

²³⁷⁹ ك + رهناً.

²³⁸⁰ ك + وهو المرهون به.

²³⁸¹ ك: أدفع.

²³⁸² ك + إليك.

²³⁸³ ك: بجعل.

²³⁸⁴ ك - قال.

²³⁸⁵ ك- الرهن. صح هامش ك.

²³⁸⁶ ك + لا.

²³⁸⁷ رضا، صح هامش ج.

وفي الواقعات: "ركب المرتهن الدابة²³⁸⁸ المرهونة بإذن الراهن فهلك، فالدين²³⁸⁹ بحاله ولا ضمان عليه، وإن²³⁹⁰ ركبها بغير إذنه فهلك ضمن قيمتها، فإن نَزَلَ عنها في المسألتين فإنها تعود رهناً في المسألتين²³⁹¹، وتهلك بالدين²³⁹²."

ارتهن²³⁹³ على أنه إن ضاع ضاع²³⁹⁴ بغير شيء وأجاز الراهن، جاز الرهن وبطل الشرط. ارتهن²³⁹⁵ عبداً قيمته ألفان بألف على أنه ضامن الفضل أو²³⁹⁶ على أنه إن هلك العبد لا يبطل الدين، فإنه رهن فاسد.

وفي فتاوى محمد بن الفضل: "أعلى المطلوب للطالب²³⁹⁷ رهناً ثم قضى دينه وقال إن زافت عليك شيء من الدراهم فخذ هذا رهنا بما يزيّف²³⁹⁸ عليك على أن أعطيك بدله، قال: روي عن محمد — رحمه الله تعالى — أنه قال: إن وجدها أو بعضها زيوفاً لم يصير الشيء مضموناً على القابض، وإن وجدها ستوّقةً أو رصاصاً صار²³⁹⁹ مضموناً عليه؛ لأن الاستيفاء يقع بالزيوف، فلم يبق عليه دين، فلا يصير الشيء مضموناً بخلاف الستوّقة."

2388 ك: دابة.

2389 ك — فالدين.

2390 ك — وإن.

2391 ك — المسألتين.

2392 ش + إن تميز.

2393 - ارتهن، صح هامش ج.

2394 ك — ضاع.

2395 - ارتهن، صح هامش ج.

2396 ك: و.

2397 ك: الطالب.

2398 ك: يزاف.

2399 ج — صار. ك: صار.

9. كتاب الأشربة²⁴⁰⁰:

وفي الفتاوى: "وسئل أبو بكر عن العصير إذا وضع في الشمس حتى يذهب²⁴⁰¹ ثلثاه ويبقى ثله، قال: لا بأس به، وهو بمنزلة طبخه بالنار".

قال الفقيه: وعن أبي حنيفة -رضي الله عنه- أنه سئل عن هذا قال لا بأس به. وسفيان الثوري كان يكرهه. وكذا إذا طلى الخابية بالخردل وجعل فيها العصير ومضت²⁴⁰² على ذلك مدة ولم يشتد وهو بحال لا يُسكّر، وقال: بقول أصحابنا نأخذ.

وفي كتاب الأجناس: "جرة عصير صبّ فيها جرتان من الماء ثمّ طبخ حتى ذهب الثلثان، قال: لا يكفي حتى يذهب من الباقي الثلثان. وقال محمد -رحمه الله تعالى-: ²⁴⁰³بلغني أنّ الماء أسرع²⁴⁰⁴ ذهاباً²⁴⁰⁵ منه²⁴⁰⁶. وإن ذهب العصير والماء جميعاً إذا ذهب منه²⁴⁰⁷ الجرتان وبقي الجرة يجوز، وإن نفع الزبيب في الماء فترك²⁴⁰⁸ حتى اشتد²⁴⁰⁹ ثمّ نبذ ذلك الماء؟ قال: لا يشرب ذلك الماء حتى يذهب ثلثاه ويبقى الثلث؛ لأنّ ذلك الماء الذي أنقع فيه بمنزلة العصير، ونقيع الزبيب بمنزلة الزبيب لا تحتاج إلى طبخه حتى يذهب ثلثاه²⁴¹⁰، وليس هذا مثل العنب".

وعن أبي يوسف -رحمه الله تعالى- إذا طبخ الزبيب / [ج254] قبل أن يغلي حتى ينضج فلا بأس به، وعصير التمر إذا طبخ وأنضجه النار أدنى طبخة فلا بأس²⁴¹¹ به²⁴¹² وإن اشتد، وقيل الطبخ حرام. ذكره نصاً عن أبي حنيفة -

²⁴⁰⁰ ك + فيه فصل واحد.

²⁴⁰¹ ك: ذهب.

²⁴⁰² ك: ومضى.

²⁴⁰³ ك + لآئه. ش: أنه.

²⁴⁰⁴ ك - أسرع.

²⁴⁰⁵ ك: يذهب.

²⁴⁰⁶ ك: قبله.

²⁴⁰⁷ ج+ش - منه. ك: منه.

²⁴⁰⁸ ك: فتركه.

²⁴⁰⁹ ك: ابتل.

²⁴¹⁰ ج - ويبقى الثلث لأن ذلك الماء الذي أنقع فيه بمنزلة العصير ونقيع الزبيب بمنزلة الزبيب لا يحتاج إلى طبخة حتى يذهب ثلثاه، صح هامش ج.

²⁴¹¹ ك- بأس. صح هامش ك.

²⁴¹² ك: بشر به.

رضي الله عنه-، ونبذ التوت والتين وقصب السكر والفانيد والناطف والأرز والذرة والأجاص فلا بأس به طبخ أو لا.

²⁴¹³وفي الجامع الأصغر: "قال أبو الحسن الكرخي حاكياً عن أصحابنا -رضي الله عنهم- أنه لا يحل لإنسان أن ينظر إلى الخمر على وجه التلهي ولا أن يبيل به الطين ولا يسقي به²⁴¹⁴ الحيوان، وكذا الميتة لا يطعمها كلابه؛ لأنَّ في ذلك ضرب²⁴¹⁵ انتفاع،²⁴¹⁶ وقد حرَّم الله -تعالى- ذلك مطلقاً²⁴¹⁷:".

وفي نوادر هشام: "لا بأس بنقيع التين والأجاص في قول أبي حنيفة وأبي يوسف -رضي الله عنهما-، فقال محمد -رحمه الله تعالى-: أكره ذلك إذا غلى". وفي الفتاوى: "قال الفقيه: شرب الأشرطة على خمسة أوجه:

- [1-] في وجه هو حلال إجماعاً، وهو كل شراب لم يمض عليه / [ف167] أيام وهو حلو لا يسكر.
- [2-] وحرام إجماعاً، وهو الخمر والسكر من كل شراب.
- [3-] وحلال عند أصحابنا -رحمهم الله تعالى- وحرام عند بعض الناس، وهو العصير المشمس حتى ذهب ثلثاه وبقي ثلثه بالشمس أو بالخردل.
- [4-] وحرام عندنا وحلال عند بعض الناس، إذا طبخ العصير على النصف وقد اشتد، أجاز به بشر المريسي.
- [5-] وشراب فيه اختلاف أصحابنا، وهو نبيذ التمر والزبيب إذا طبخ أدنى طبخ واشتد، حلال عند أبي حنيفة وأبي يوسف -رحمهما الله تعالى-؛ لاستمرار الطعام، و²⁴¹⁸قال محمد -رحمه الله تعالى-: وهذا وكل ما يسكر كثيره فقليله حرام". قال الفقيه: وبه نأخذ، والله تعالى أعلم.

²⁴¹³ في نسخة ك تم تأخير هذه الفقرة "وفي الجامع الأصغر..ذلك مطلقاً" إلى آخر الفقرة.

²⁴¹⁴ ك: بها.

²⁴¹⁵ ك + من.

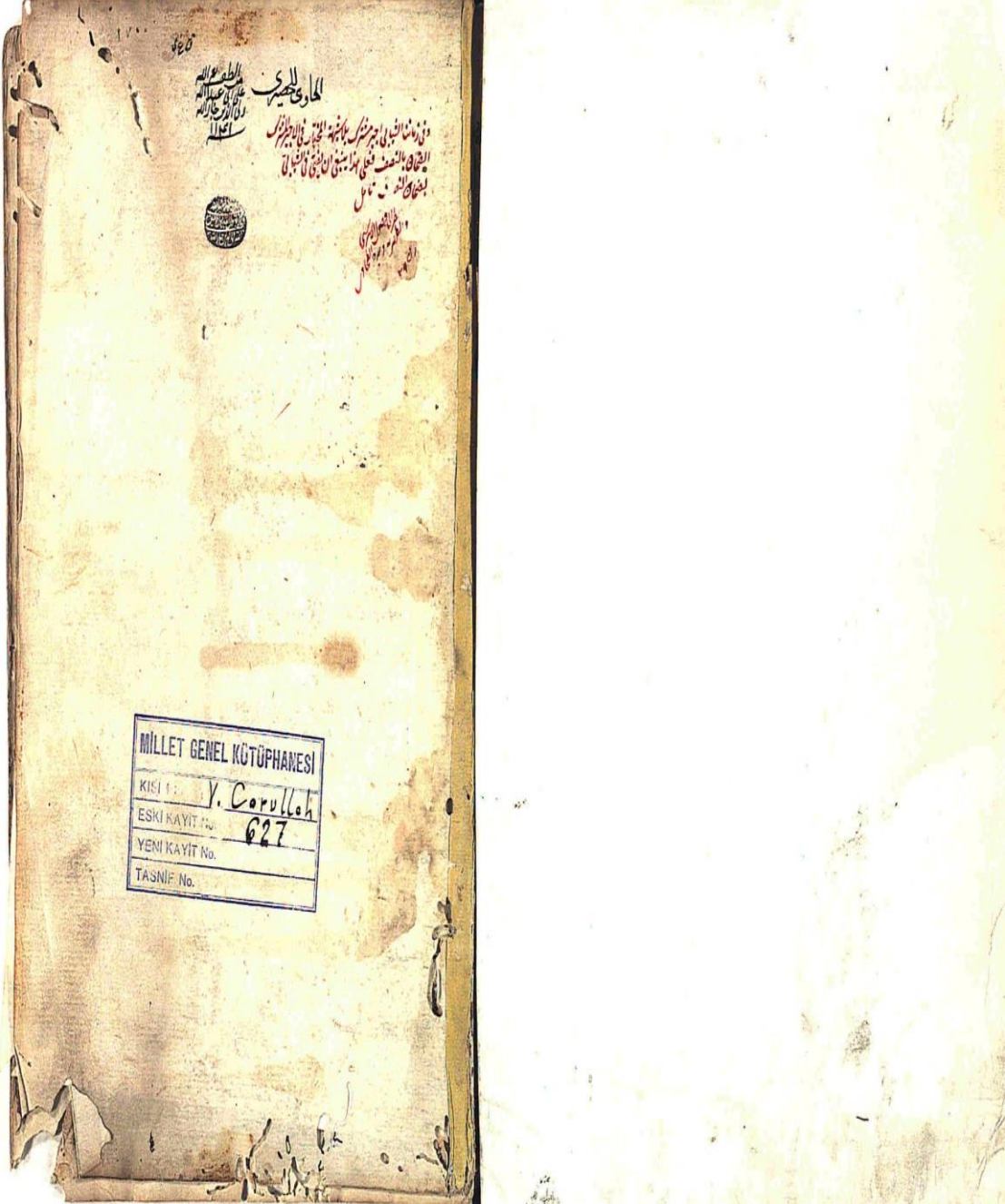
²⁴¹⁶ ك: الانتفاع.

²⁴¹⁷ ك + انتهى.

²⁴¹⁸ ك -و.

EKLER

Ek 1: Carullah nüshası ilk sayfa ve müamlet bölümü ik ve son sayfa



بما لفته زيادة من حتى يعيب وان لم يزد شي يصدق به كل في اللفظة وينتفع من ذلك
 كان محتاجا وان لم يعلمه سال من داخله او من خارجه او من باطنها او من ما بيناها
 يريد المشتري شيئا منه وسيل يوفى عن العلم في مكان فيجمع من غيرها ما امر
 فاللفظة كذا القدر قال ان كان اربابا يبيعون على ذلك ويجمعونه او يجمعون
 من ارباب يجمعون غيرها او بعضها فذلك لهم ولا يجوز الاخذ به من ان كان
 غيره ذلك فلا بأس وفي الجاهل الاصل ان اللفظة من كانت اقل من عشرة عريضا
 على ارباب وان كانت ما يغزر احولا لم يصدق بان كان محتاجا الىها ومن
 منه من يطل وسعة ومن الى سبب اللفظة له لاني كما جاز ان يخذله وعن ابن عمر
 الدوسي ان المحتاج مني اتفق اللفظة على نفسه ثم ايسر قال يجب عليه ان يصدق
 بذكر ما اتفق وقال عيسى بن المضر لا يجب عليه ذلك قال مولانا ابو العباس قول
 عيسى ان المضر وقع لفظه ثم وعده مكانا قال يعني وفي شرح الاسجاني في ابتدا
 كتاب اللفظة قال يعني في ظاهر الرواية وذلك معنى مسانها هذا اذا اذناه ولم
 من مكانه اما اذا مضى به اعادها فانه معنى وفيل يعني في الخافين ثم قال
 وهذه اخلاف ظاهر الرواية قال مولانا يعني في الحالين الا اذا اخذها له
 الى ما حكم فحينئذ لم يرض بربانته ويض في الواعيات فين بالامر ويخرج
 النوي فاللفظة على ترك الشاة الميتة صاحبا فسر جازها وبنه لاني
 بذلك قال مولانا العباس ان يكون لصاحب الدابة وفي نوادره سام في سريين الدابة

والخان

في الخان اذا ذهب صاحبا لم يمس اخذها الا لصاحب الخان قال مولانا هذا اذا انفاها
 في ربيعة او غيره لم يمس له الا مالك وان لم يعلم القسم الثاني من هذا الكتاب
 في ذكر المعاملات والمباحات **كتاب البيوع** وفي سبعة ابواب **الاول** من البيوع
 في السائل المتعلقه بنفسه البيوع وما يبيع فيه في ذاته عند البيع فيها بيع في عند البيع في
 الواقعة فيه فبما دخل في البيع من غير ذكر **الفصل الاول** فيما يرجع الى ذات الباع
 وفي التناوي قال يضر من قال اخر يبع منك هذا الثوب وفي بد المشتري فدرج ما
 ضرب ثم قال اخر في ذلك وكذا الوفا في الركنه الاول من الخرج فاعطى الباكفة
 اخرى وسلم واجازوا وكذا في صلة الزينة من ثم ولو كانا لسان فدا اخذ
 عديدي هذا امعا لك يرض فخطا خطوه ثم قال اخر في جاز وقال فين قال اخر
 بعد منك ثم قام البائع من مجلسه ثم قال المشتري اشترى باقام المشتري ثم قال
 قال سفل له لا يجوز للبول بعد القيام وسيل يوفى عن العلم في مكان فيجمع من غيرها ما امر
 فقال يبع فقال المشتري اشترى باقام البائع في قول المشتري قال البائع ان يرض
 ما لم يكن جوابا يبيع وفي تناوي النسق كذلك وراذ قيل فان سرح ذلك اهل المجلس البائع
 بول لم اسمع وليس يرض ولا في معرف به قاله يصدق في الفعا انه لم يسمع لان الظاهر
 بالذنه وفي التناوي سيل يوفى عن العلم في مكان فيجمع من غيرها ما امر
 قال قد فعلت قال ثم الباع قال القننه كذلك الا في قوله نعم لانني في فاس قولها لانا
 لهما كذا الا في ان من قال لا يراه اخذنا في نفسك فقال نعم لاني اخذنا ولو

البيوع

حكم نعم

هذا هو الرجل الذي لا يجوز له ان يتزوج من ابنته
او من ابنته التي تزوجت من رجل آخر
او من ابنته التي تزوجت من رجل آخر
او من ابنته التي تزوجت من رجل آخر

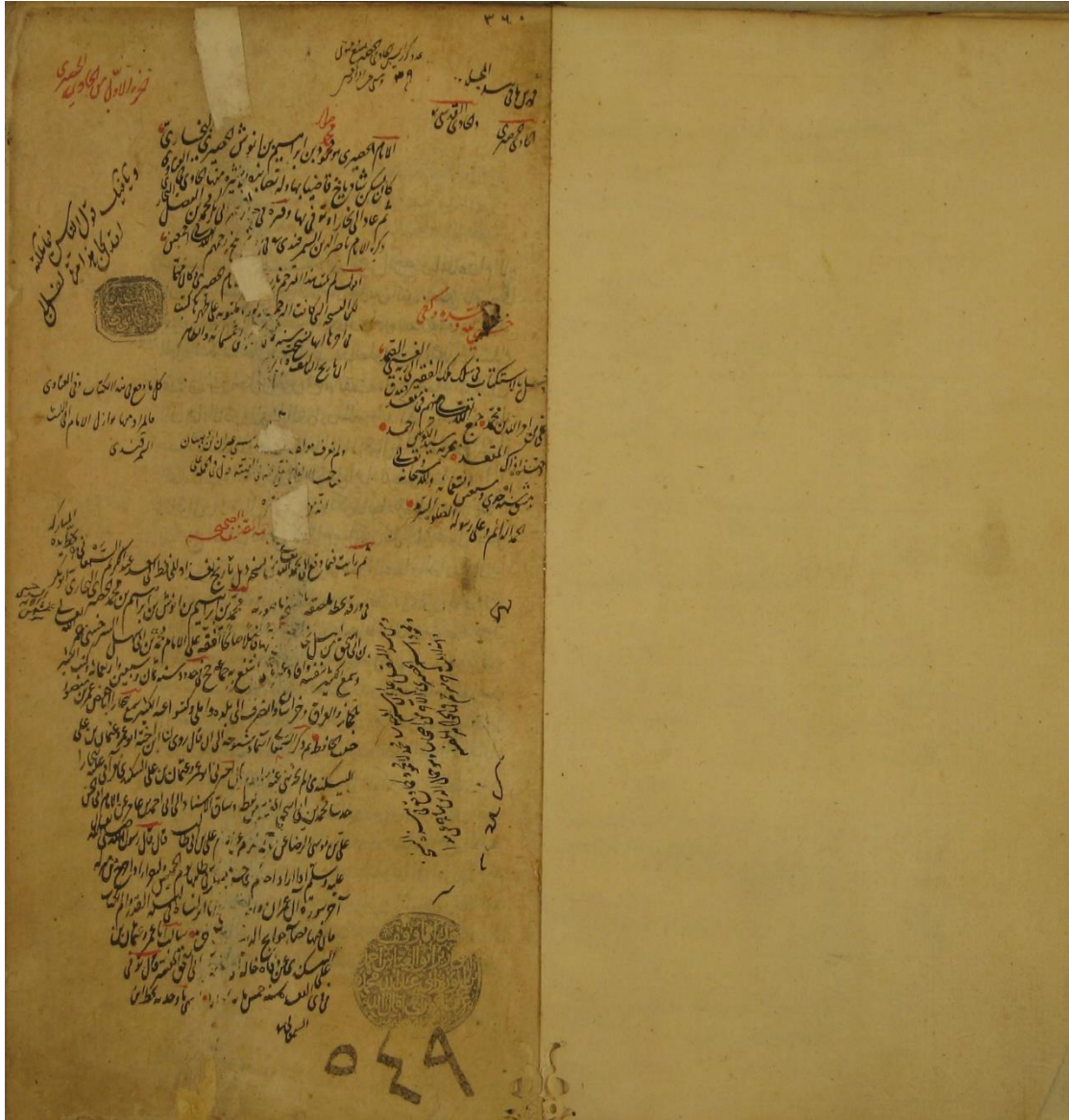
هذا هو الرجل الذي لا يجوز له ان يتزوج من ابنته
او من ابنته التي تزوجت من رجل آخر
او من ابنته التي تزوجت من رجل آخر
او من ابنته التي تزوجت من رجل آخر

بسم الله الرحمن الرحيم نزلت على النبي صلى الله عليه وآله وسلم في ليلة القدر
في شهر رمضان من سنة الفيل في ذكر المسائل المتعلقة بغير الطلاق وما يصلح له في النكاح وسبل الزنا
عن ثالثة امرأة خدي طلائك فقالت قد أخذت وقم ورسول الله صلى الله عليه وآله وسلم في طائفة من الرجال
ان طالق واحدة او اثنين بائنة بواحدة ولو طالت طالق ثم بعد ما سك قال لا لا
قال ان كان سكنه لنفسه فطالعت لانا والايعة واحدة قال ان طالق اخر الزمان
واوله والى الكلام في اولها ثم تطلبنا ولو قال لك في اخر الزمان نفع واحدة قال
التيه هذا كما قال في كتاب الزبادات اذا قال طالق في طائفة من الرجال فطالعت
وان قال في نازك فطالعت واحدة منى كان القول في الرجال اخر ان طالق طالق
اولئك عندك فقال نعم ما صنع قال طالع وفي قوله ليس ما صنع نفع قال ابو عبد الله
الطلاق وعند من يتبع في الاول وفي الاخر يتبع ويبدأ وهو الظاهر وفي ثاوي
بهران الفصل في بيع فها لان تطلق امرأة الغير معصية فكانه قال ليس ما صنعت
فما اربكت المعصية وفي الخاتم الاصح قال الزوج حين طلقه احسنت او قال لا طلاق
قاله يكون احرار قال صاحب الكتاب وقال بعض في قوله احسنت كذلك وفي قوله طلاق
نفع لانه من النساء ولا يمتنع الا لا يقع وكان ذلك دليل الاحرار ولو قال احسنت
في كتابه حيث خلعتي ما او قال احسنت قبل الله فكذلك في الاعيان او هي فقبل الغنم
كون دليل الاحرار اجاعا وفي النكاح رجل طلق امرأته اثنين فقبل له اختلف
لما ان نعم ان صنعت المرأة قوله لم يعمل لها ان يرجع اليه فان علم الرجل انه لا بد

تقبل ان يتزوج من ابنته فلا بأس به وعصم المهر اذا طلع وانفج المهر اذ في طائفة فلا بأس به
وان اشهد وقبل الطبع فلا بأس به وان اشهد وقبل الطبع حرام ذكره نصاب الزنا
وبيند المهر الموت والدين ونصب السكر والعائد والنافع والارز والزر
والاحاص فلا بأس به وان اشهد وقبل الطبع حرام ذكره نصاب الزنا
اولا وفي الخاتم الاصح قال ابو يوسف الحسن الكرخي حاكم عن ابي حنيفة امره ان
لا يعمل الانسان ان يتزوج ابنته على وجه الشبهة ولا ان يبيع ابنته ولا يبيع
به الحيوان ولا يبيع ابنته لغيره لانه في ذلك صرف استباح وقد حرم الله
ذلك مطلقا وفي نادر هشام الابن يتبع الدين والاحاص في قول اب حنيفة وان
قال محمد رحمه الله اكره ذلك اذا غل وفي النكاحي قال الغنم سرب الاستزابة
على حصة اوجه في وجه هو طلال اجاعا وهو كل شراب لم ينع عليه ابام وهو
لا سكر وحرام اجاعا وهو الخمر والسكر من كل شراب وطال عند ابي حنيفة امره
وحرام عند بعض الناس وهو المعصر المشتمل من ذهب ثلثاء وثمنه بالاساس
او بالخرول وحرام عندنا ولا عند بعض الناس اذ طلع المعصر على النصف
وقد اشهد اجاعا بمشتمل الراسي وشراب فيه اختلاف ابي حنيفة وهو بيند التمر
والنبيب اذا طلع اذ في طلع واشهد حلال عند اب حنيفة وابي يوسف الامري
لا سكر الطعام وقال محمد رحمه الله وهذا وكل اسكر كثير فقبله حرام قال الغنم
وبما أخذ القسيم الثالث من هذا الكتاب وذكر المحظورات المكرر

بسم الله الرحمن الرحيم

Ek 2: Fazıl Ahmed Paşa nüshası ilk sayfa ve müamlet bölümü ik ve son sayfaya



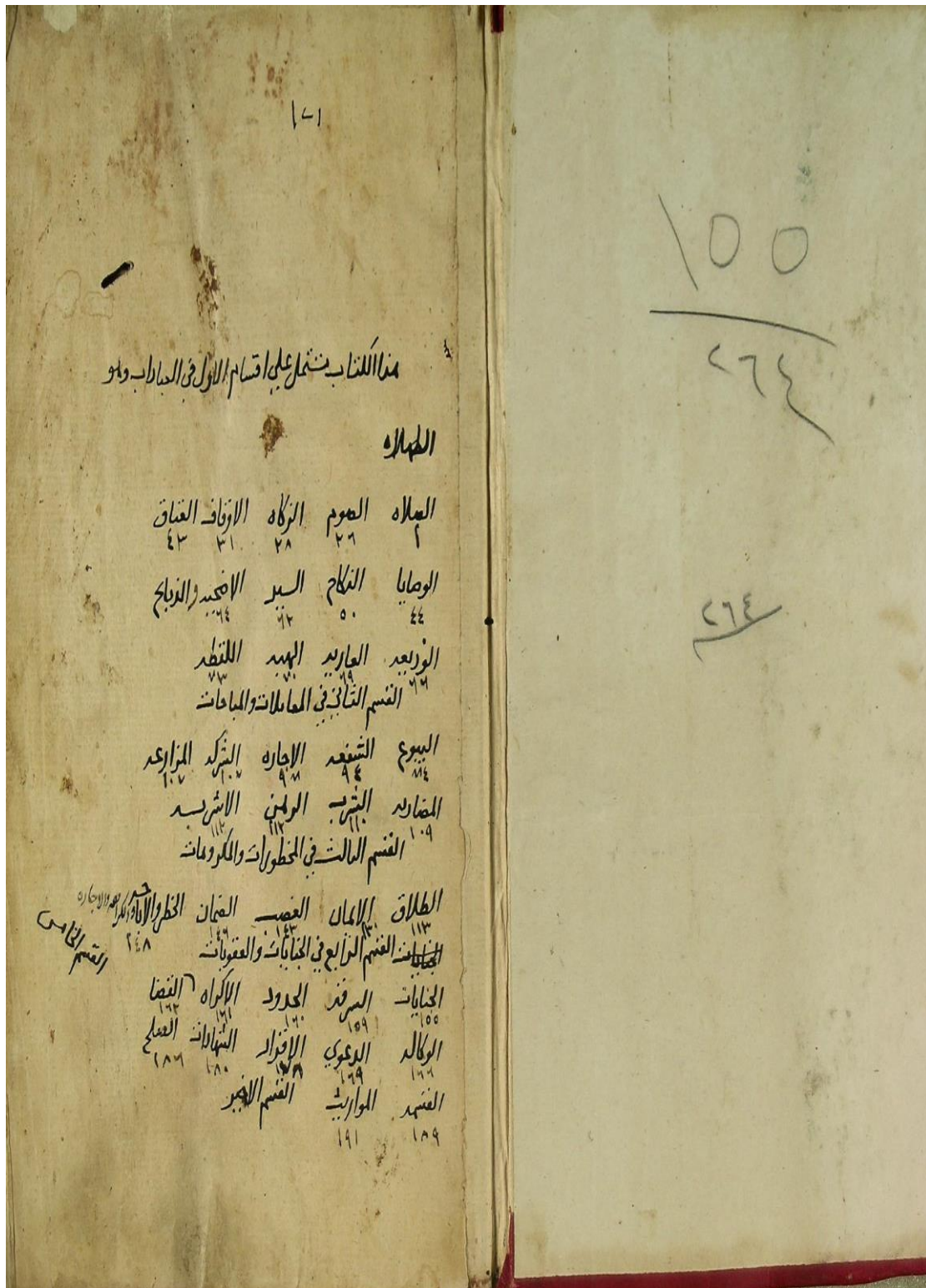
ابام وهو حلي لا يكره حرام اجماعا وهي الخمر المسكر كل شراب وحلال عند
اصحابنا ورام عند بعض الناس وهو العير المسمى ذهب لما وفيه نكاح
او الحولي ورام عندنا وحلال عند بعض الناس اذ اطلق العير على المصف
وقد اشد اجابة بشر الرئيس وشراب فيه اختلاف اصحابنا وهيندا التمر والرب
اذ اخرج اذ يظفر واشد حلال عندنا جميعا وان وصف لاسمها الطعام قال
محمد وهذا ما يكره فيسره فقليله ام قال العقدة وبهاخذ والله اعلم بالعباب
كتاب الطلاق على ستة ابواب الباب الاول في ذكر المأهل المتعلقة ببيع
الطلاق وما يتصل به في الفتاوى وسيل اوكر من قال لا مريضة طلاق فتاوى
قد اخذت وقع وسيل قال لها اصل الدخول است طلق واحدة او اثنين بانتهى
ولو قال است طلق لم بعد ما سك قال ثلثا قال ان كان سكونه للتفكير لا يكون
يقع ثلثا والايقة واحدة قال است طلق آخر الباء وادله الكلام في اول الباء
بيع تطلقان ولو قال ذلك في آخر الباء يقع واحدة قال العقدة هذا كما قال
في كتاب الزبادات اذ قال است طلق في ليك ومبارك يقع تطلقان
وان قال في هاتين وليك يقع واحدة متى كان القول في الباء احرا انما
طلق امراتك واعتقد عدل فقال نعم ما صنع قال لا يقع وفي قوله ليس ما صنع
يقع قال لا بعد الله العلام وعندي يقع في الاول وفي الاخر لا يقع وبهاخذ
وهو الظاهر في فتاوى محمد بن الفضل لا يقع فيها لان تطلق امره العير
معصية فكانه قال ليس ما صنعت خبيث ان يكذب المعصية في الجامع الا
قال الزوج حين لم يصفه اصحت او قال اسارت قال لا يكون اجابة قال صاحب الفتا
وقد قال بعض اصحابنا في قوله اصحت كذلك وفي قوله اسات يقع لا يصح الاساء
ولا يتحقق ذلك الا بالوقع فكان ذلك دليل للاجابة ولو قال اصحت برص على الله
جسد صلتين صا اذ قال اصحت قبل الله منك في الاعتاق او هي قبل التهنئة
يكون دليل الاجابة اجماعا في فتاوى طلق رجل امراته اثنين فقبل له اطلقن
امرأتك لما قال نعم ان سمعت المرأة قوله نعم لا يحل لها ان ترجع اليه فان علم
الرجل ان كاوب بقوله نعم بعد ان يسكنها بآداب طلق امراته بعد كل شهرة على
جسد الميسر بيع واحدة او لا تعلم ذلك ولو قال بعدد الشعر الذي على رجليك
وكانت قد طلقت قال لا يجوز لا يقع كالمثل بعدد الشعر الذي على الظهر كذا وقد

اطلا

اطلا وان قال بعدو الشعر الذي في بطن كذا انه يقع قال العقدة لا تطلق الكف
موضع نضع الشرط فاذا لم يكن فلا يقع ولا كذلك الكف فتارة كذا الكف في الشرط
لغو قال است طلق علونك الدار قال ان قلت هي من ساحة وان لم يبق لها
لغوك است طلق على ان تقطن الي درهم فان قلت يقع وان لم يبق لها
تطبيقات على طلقت لانا كما قال هذا بعد عليك الف فان قلت يكون بيعا
قال است طلق واحدة ثم قال هي خواهي ارا ولا يسهل له قال هذا الى الوقوع
اقرب قال هار طلاق تركي كرم يقال يقع كالمثل الى طلقتك الف با فبيعه
فيل ولو قال هار طلق تركي كرم وان ادرك طلاقا قال طلقت لانا لان
هذا الكلام يراد به الاعجاب فاما ما سببه او انقام من طلاقا وادستاقا لا
يكون طلاقا لانه ذكر لا ايقاع ودون الوقوع ترأس طلاقا كان ذلك العير
بيع لانا قال الطلاق عليك لا يقع الا بالنية لانه ان لم يقطع لم يستعمل الناس
قال الطلاق على حرام قال هذا البصري قال بفسد طلاق دارة قال لا يقع الا اذا كان
الزوج من موضع هذه نعم في ايقاع الطلاق هذا على الجاح الصغر من
العقوبة فتاوى ابن الفضل كانت لمراسه طلاق فقال واده اذ قال لا يقع
غيره وفي قوله واده كبر لا يقع وان في وقته النسي لا يقع فيها الا
بالنية فان في نسي نفي بالاشهاد كبر فان سكا طلاقا بده ابروم فقال
كبر وبروق لا يقع واحدة ان في قوله ربيع ما قبل كلام واحد ولا يقع لانيا
بقوله لا بالنية وفي الفتاوى قالها است طلق فتاوى الكتي واحدة
فقال وكبر فقال ان في البات الطلاق طلقت ثلثا طلق امراته وهو صاحب
برسام فطامع كان يقول فطلعت امراتي ثم قال ان كنت اظن ان الطلاق لم يكن الا
واقع والحين ما افتره رده الى الجاهل المرام فليس ما يجوز ان لم يرد فهو ما
قال العقدة كذلك اذا لم يكن اقراه في حال ملكه الطلاق الذي طلق في حال رماه
ومن له تلك نسوة فقال لاحد ان است طلق واحدة وقال للمأخرى است طلق لي
وللتاخرى قال است طلق لي واحدة قال هذا ان شاء الله ثلث تطليقات قيل وقال
لاولى واحدة والثاني اثنين والثالث ثلاث ثم قال للمأخرى است طلق لي
وللتاخرى قال ان يتركها مع واحدة منهن وعليها ما على تلك الا واحدة قال ان يكون امرأتك
فانت طلق ثلثا قال ان يطلقها تطليقة ثانية عن فرائض من البين طلقت لانا

فقال الزوج فها دم

Ek 3: Kasidecizade Nüshası ilk sayfa ve müamlet bölümü ik ve son sayfa



انهم خرجوا في تلك اليوم بعد موت النبي استخفوا بالذات **الفصل**

السادس مما روي عن الصادق في السوابق وسبل من سئل عن صدق علي امرأة في

مصر فمرانها زوجها وسرا قال انما الزوج يوسع عليها الصدقة فمضى موسى بعثا الزوج وسئل

نصر عن مالها الصدقة المسكين ان جعلت كماله على الناس يكون قال ابو جعفر رحمه الله

عليه لا يدخل بمسنة الا الصامت واول الفارة وقال نصر فمن يدرى دراهم فقال الله على

ان الصدوق يسهل الدراهم تصدق بها جاز وان لم يصدق حتى يهلك يديه لا يحل عليه شي

وسئل الحسن البصري عن كسب المسكين في الجحيم قال نعم احسن من كسب غيره ان كسبها اعم

منها وقال ابو بصير الفقيه مثله وقال عامر الشعبي هو الجبار في شاقها وان سلم بقضائها ولا

لحوز الصدقة الا للفقير وقال حماد بن عمار في اخراج صدقة انما الصدقة ان شام لم يصدق

عطاء مثله قال الفقيه هو المأخوذ وسئل بعضهم عن الصدوق على المسكين ان يسألوا الناس

الحافا وما يكون اسرا قال لا يظن ذلك ان ما يصدق عليه سق في المعصية او هو في الجاس

بالصدق عليه وهو مأخوذ ما لو لم يصدق عليه وروي انه عليه السلام سئل يقول تركه

السؤال فلي يغطي قال نعم فليكن عليه وسئل ابو بصير عن كسب دراهم فاقوله على نفسه

افضل والصدق بها قال انما على افضل ما ان رجلا سأل النبي صلى الله عليه وسلم فقال لا دينار

قال انما على نفسك قال عذرك اخرك قال انما على عذرك اخرك قال نصر عليه

قال الفقيه اذا لم يجمع نفسه الله اذا اتفق على من هو اخرج منه او مثله يصير على السب

والاسماء على غير الفضل لعله تعالى ويورثون على التسميم ولولا انهم حصاة وقال محمد بن عاتق

يمن قال لا خير في شتمه فصل الى ما لم يصدق ان الصدقة به فان وجب له شي وجب عليه ان

يصدق به وانما على ان لا يصدق له ان لا يصدق له **كتاب النقطه** وهو فصل واحد

في العادون قال ابو بصير ترك النقطه افضل من غيرها عدا صاحبها ورفع النقطه افضل من تركه

وسئل ابو بصير عن النقطه لعله عليه السلام قال سمعت علي بن ابي طالب قال سمعت

الحسن بن علي قال ابو بصير اذا كان ماله ذره او نحوها يهرقها حولا وان كان عشرة دراهم

يهرقها ستم وان كان ثلثة دراهم يهرقها جمعة وان كانت درهما او نحوها يهرقها يوما وان كانت

او نحوها يصدق بها ولا قال صاحب الله سبحانه وسئل بعضهم عن المسكينات في برها

ان كان يصر الناس بكراهة ذلك وقال محمد بن عاتق سمعت علي بن ابي طالب يقول انما يصدق بها

الانسان يهرقها بغير عذر انما يصدق بها حرام اهل البيت لا يصدقون له ان يصدق بها

والله لا يصدق بها ذلك لانه وان لم يعرف ان ثمنها حراما غراما فلا يصدق عليه ان يصدق بها

السكان الوائع انما على الطريق لعله عليه السلام لا يصدق عليه لانه لا يصدق عليه ان يصدق بها

لان النكاح راسه فاحذر حقوق الصلابة قال نصر لان السكان حرام والمأخوذات دراهم

في ذلك ما خرج في بعض النسخ من سبل ابو القاسم عن غار وجعل دارا له في كل يوم يهرقها

ودفع اليه مالا ليعطيه في ذلك الا انهم قالوا ان يعطيه قال عليه ان يعطيه له ان يعطيه

باذن الحاكم ولا يكون الرجل وصيا وسئل ابو القاسم عن المفقود قال اذا التفت عليه عليه

سنة من يوم موته وعن نصر عن الحسن انه قال سطر به مائة سنة وقال نصر انما اقول ما به

سنة وبه ما خسر وسئل الحسن عن مات بالبادية هل يصاحبه ان يبيع متاعه وجماره ويحمل الدرا

الى اهلها قال نعم قال نصر وبه ما خسر وقال ابو بصير الاسكان السلطان اذا اخبر عبد ابا

علي مولاه من سره منه ايام فلا جعل له ان واجب عليه ان يولا به وهو بمنزلة الذي اخذ

عنه الدية قال الفقيه وبه ما خسر وسئل ابو بصير عن المفقود قال لا يصدق عليه ان يصدق

للمشرك عن الحسن انه قال كاله ارجوا ان يصدق له ذلك والا قال الفقيه ما مال من

خارج الاوتية فذلك كسب له وما سأل من داخل الاوتية فصاح لمقابلة راد دفن حتى

يطلب له وان لم يزل يصدق به كما في النقطه ويصدق به اذا كان محتاجا وان لم يعلم انه

سأل من داخله ومن خارجه او يجمعها ما هو اوجب ما يصدق به من المشرك شيئا منه وسئل ابو

نصر عن النكاح عن علي بن ابي طالب اخبرنا عن ابي الحسن الباقى قال ان اربابا

يشترون على ان لا يجمعوه او هو امر بغير بيعها واشتاءوا ذلك لهم ولا خير الا ان

نحو اذهم وان ان غر ذلك فلا بأس والجامع ان النقطه من ذلت اقل عشرة دراهم على

ما يري وان كانت عشرة دراهم حولا يصدق بها وان كان محتاجا اليها ومن اشتاءها لعله

حل وسعه ومن التفت الى لئلا يلاس اخوانه وعلى ان يصر الدوس الى المحتاج متى

اتفق اللقطه على نفسه ثم يصر قال عليه ان يصدق بغيره ما اتفق وقال علي بن ابي

لا يحل عليه ذلك رفع لقطه ثم وضع مكانها قال نصر وشرح الاسمين في البذل كالقطعة

قال نصر في ظاهر الرواية وقال قال بعض مشايخنا هذا اذا اخذ من ماله اما اذا

ذهب به ثم اعادها فانه يضمن ويقتل بغيره الخاير ثم قال وهذا خان ظاهر الرواية وفي

الواقعات ممن اكل الثمر ويطرح النوى بالقطعة الرجل ان يترك الشاة الميتة صاحبها

جاءها ودفعها لاسي بذكره في قوله وشتام سر من ماله في الحان اذا ذهب صاحبها

ان اخذها لا يصاحب الحان التسم المان من هذا الكتاب في ذكر المعاملات والمباحات

البيع : سمعه ابواب **الماب الاول** : في المسائل

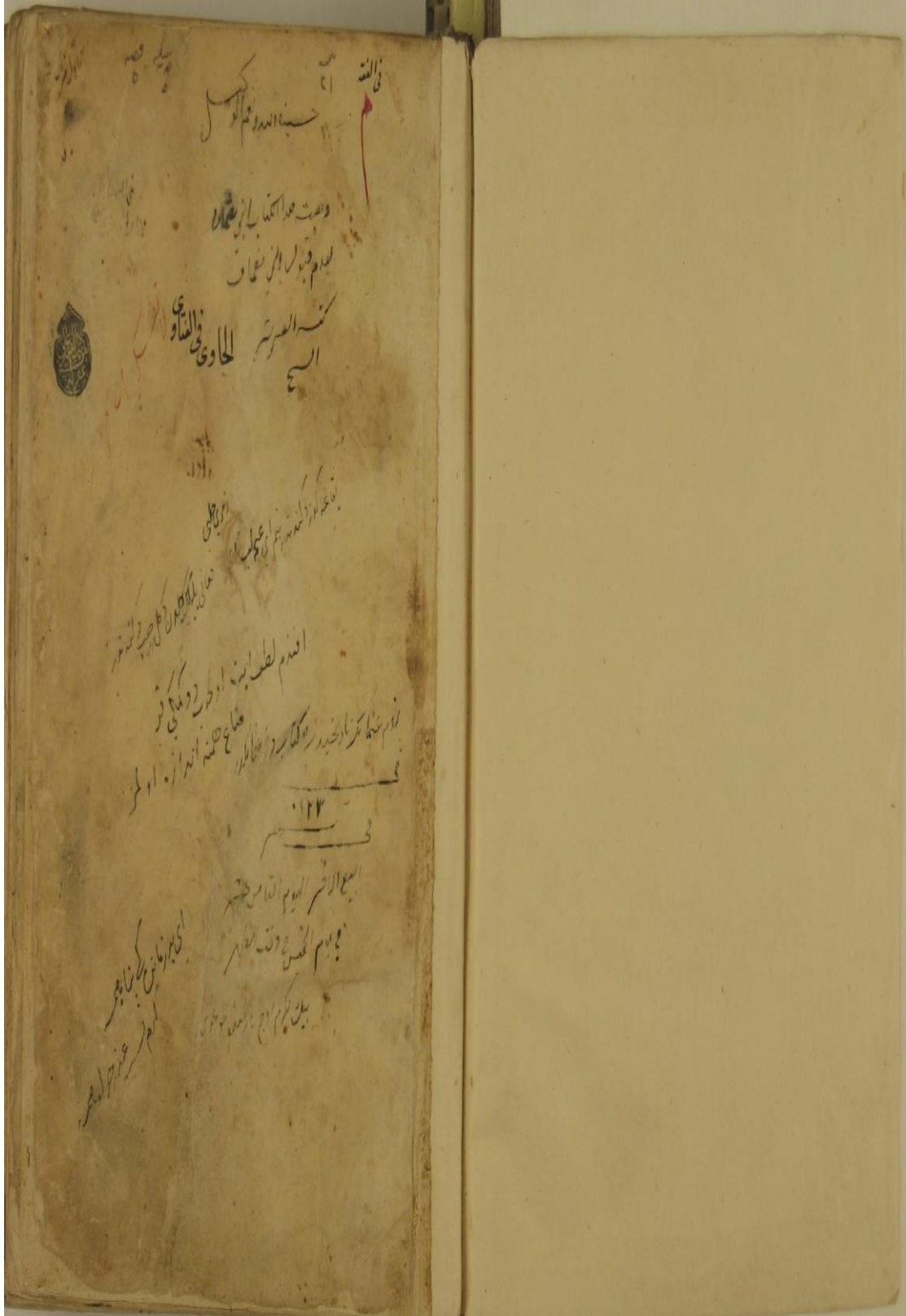
في سبل البيع وما يصدق به اربع فصول : ا) ما عقد البيع فيما يقع في عقد البيع في الاجال

ه فيه فيما يصدق في البيع من غير ذلك **الفصل الاول** : فيما يبيع في الحيات العقد

ما يبيع قال نصر من قال لا يصدق بغيره منك هذا الثوب وفي يد المشركي فزوج ما به

قال اخذت جاز وكلما لو كان في الركعة الاولى من الموعود فاصاف العباد كره اخرك

Ek 4: Şehid Ali Paşa nüsha ilk sayfa ve müamlet bölümü ik ve son sayfa



القطر
١٢

...

والله اعلم بالصواب

۵

الحمد لله

البَيْع
١٢

الجميع

البيع

مقام

ÖZGEÇMİŞ

İki yıllık Bilgisayar Programcılığı alanından mezun olup el-Halil Üniversitesi'nde lisans eğitimini bitirdi, aynı üniversiteden " Bakire Kız Hükümleri Karşılaştırmalı Fıkıh Araştırması " " أحكام الفتاة البكر دراسة مقارنة " tezi ile yüksek lisansını tamamladı. Sakarya Üniversitesi bünyesinde TÖMER'de eğitime bitirip C1 Türkçe yeterliği sertifikası aldı, ondan sonra Sakarya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi'nde İslam Hukuku Bilim Dalı'nda doktora eğitimine tamamladı.

