فی الاسلام نحسب ان الثلث واحدا انما هو من مخترعاته واین من هو جدید العهد
فی الاسلام غیر سامع الثلث المذکورة مع کونها تعبدیة فالظاهر ان یحسب
مثل هذا الحسبان وکیف یتمشی هذا التوجیه مع ما مر من روایة القسطلانی عن
ان فی عهد النبی صلعم کان یحسب الثلثة علیهم بواحد ومع ما ذکر فی جامع الاصول
فی ذیل روایة لابی داؤد فی هذا الباب من قوله اعلم ان رکانة طلق امرأته
الثلث فجعلها النبی صلی الله علیه وسلم واحدة انتهی فظهر ان حدیث رکانة
علی کلتا صورتی الکون والفساد حجة علی الناصب والحمد لله تع واما ما ذکره من
انا قد ذکرنا وجه الحدیث الذی قال عمر علی المنبر فالظاهر انه اراد بذلک
الوجه ما ذکره فی صدر کلامه من ان مقتضی اللفظ وقوع الثلث وقد عرفت
انه مخدوش غیر موجه فی نفسه ولو سلم کونه قبیحا فی نفسه فلا یصلح ان یکون
وجها لما فعله عمر لان الحدیث صریح فی انه کان علی عهد رسول الله صلعم
وابی بکر وسنتین من خلافة عمر الثلث واحدة فهل یقول عاقل ان النبی صلعم
وابا بکر وعمر فی سنتین لم یعلموا مقتضی اللفظ الذی کان واجبا رعایته
فی حکم الطلاق شرعا حتی تکرر ذلک فی زمانهم علی غیر الوجه الشرعی واذ ذاک
کان محالا خصوصا عن النبی صلعم علم ان ذلک تغییر من عمر الشریعة النبی صلعم
وزیادته فیها ما لم یامر به الله تع ولا رسوله ومن العجب ان نفس الحدیث صریح
فی ان الوجه الذی راه عمر فی احداث الحکم المذکور هو عقوبة للناس امضاء
ما یستعجلون فیه وان هذا هو محط طعن المص علیه والناصب یغمض عن
ذلک ویقول الوجه فیما راه عمر رعایة مقتضی اللفظ وهل هذا الا بهتانا
او فرارا ویزید الطعن علیه بیانا ما فی کتاب الطرایف حیث قال
اتری عمر کان یعتقد ان الله تع ما کان عالما ان الناس یستعجلون فی امر یکون
لهم فیه اناه فان عمر یعلم ان الله تع کان یعلم ذلک وما جعلت
الثلث الا تطلیقة واحدة فکیف استجاز عمر لعقله ودینه وشریعة نبیه صلعم
ان یزید فی الشریعة ما لم یزده الله ورسوله وکیف اعتقد واجعل اختیاره
وتدبیره للامة اصلح من اختیار الله ورسوله وتدبیره وکیف رضی اتباعه
بذلک منه وان عمر یعتقد ان الله تع ما کان عالما بذلک ولا عرف الله
ورسوله المصلحة التی عرفها عمر فی لزوم الطلاق الثلث نحسب المسلمون
بذلک عارا وشنارا ان یکون خلیفتهم بهذه الصفات لقد شمتت بهم
والله اهل العقول والدیانات انتهی **قال المص** رفع الله درجته
ذهبت الامامیة الی ان الاشهاد فی الطلاق واجب وشرط فیه وقال
الفقهاء لیس شرطا ولا واجبا وقد خالفوا قوله تع واشهدوا ذوی عدل منکم



ولا یجوز حمله علی الرجعة لان الفرق اقرب حیث قال او فارقوهن بمعروف
یعنی الطلاق لان الاشهاد علی الرجعة غیر واجب ولا هو شرط فی صحتها
وهو شرط فی ایقاع الطلاق فوجب حمله علیه انتهی **قال** الناصب
خفضه الله اقول مذهب الشافعی انه یشترط الاشهاد فی الطلاق ولا واجب
فیه لان الطلاق عقد برم وفسخ وهو مصدق اذا ادعی الطلاق فلا یحتاج الی
الاشهاد واما ما استدل به من النص فیمکن ان یحمل علی الندب او یکون
مخصوصا بمحل التنازع ثم ان الاشهاد علی الرجعة اهم لاحتیاجها الی الشهود
عند الاثبات فلم یلزم حمله علی الطلاق دون الرجعة انتهی **اقول** لا یخفی
ان العلة فی اشتراط الاشهاد علی الاطلاق هو التمکن من العلم بما یترتب
علی الطلاق هو التمکن من العلم وعدمه من التوارث وغیره لا تصدیق الزوج
فی دعوی الطلاق کما زعمه الناصب حتی یتوجه انه مصدق اذا ادعی الطلاق
فلا یحتاج الی الاشهاد وقد ساعدنا الخصم ما ذکرنا فقد قال ابن المرتضی من علماء
الجمهور فی تفسیره وفایدة الاشهاد ان لا یقع بینهما التجاحد ولیلا یموت
احدهما فیدعی الباقی الزوجیة لیرث فقد یحصل فی الاشهاد مصلحة الطرفین اما
مصلحة المراة فلانها بدون الاشهاد تصیر کالمعلقة واما مصلحة الزوج فللتخلص
من لوازم الزوجیة کالنفقة والکسوة وغیرهما وللزواج باخت المراة وبالرابعة
فلهذا صار الاشهاد شرطا فی وقوع الطلاق بخلاف النکاح لان المراة فیه
مالکة بضعها بلا تنازع ولا مشارک فاذا رضیت هی والزوج علی وجه شرعی تم الامر ولا یجب
الاشهاد فضلا عن ان یکون شرطا والا لوجب فی جمیع العقود وهو ممنوع اتفاقا
واما ما ذکره من ان لفظ الامر فی النص محمول علی الندب فمردود بان ظاهر الامر
یقتضی الوجوب فی عرف الشرع فلا یصار الی غیره من غیر دلیل واما ما ذکره من
ان الاشهاد علی الرجعة اهم الخ فلعله یشیر به علی ما ذهب الیه امامه الشافعی
من ان الاشهاد واجب فی الرجعة مندوب الیه فی الفرقة وکون ذلک اهم
دعوی غیر مسلم وتفصیل الکلام فیه ان قوله واشهدوا ذوی عدل منکم اما ان یکون
محمولا علی الشهادة فی الطلاق بان یکون ضمیر اشهدوا راجعا الی المطلقین المفهومین
من قوله اذا طلقتم النساء ای اذا طلقتم النساء فطلقوهن لعدتهن واشهدوا او علی
الشهادة فی الرجعة التی عبر الله تع عنها اما بالامساک فی قوله فامسکوهن بمعروف
لا یجوز ان یکون محمولا علی الشهادة فی الرجعة لعدم دلالة علیه کما سنبینه ولان
احدا لم یوجب فیها الشهادة من المسلمین عن الشافعی فلا یکون حجة وهو
احد قولیه والاخر الندب والاستحباب وحمل ما ظاهره الوجوب علی الاستحباب
خروج عن عرف الشرع من غیر دلیل فتعین الاول فیکون الامر بالاشهاد راجحا

Copyright (c) King Saud University