ش هذا عند ابی حنیفة رحمه الله لان القیمة تجب یوم الخصومة وعند محمد رحمه الله یوم الانقطاع
لانه حینئذٍ ینتقل الی القیمة وعند ابی یوسف رحمه الله یوم تحقق السبب وهو الغصب فانه اذا
انقطع المثل التحق الی ما لا مثل له اقول هذا اعدل اذ لم یبق شیء من نوعه فی یوم الخصومة والقیمة
یعتبر بکثرة الرغبات وقلتها وفی المعدوم هذا متعذر ومتعسر ویوم الانقطاع لا انضباط له
وایضا لم ینتقل الی القیمة فی هذا الیوم اذ لم یوجد من المالک طلب وایضا عند وجود المثل لم ینتقل
وعند عدمه لا قیمة له م و فی غیر المثلی قیمته یوم غصبه کالعددی المتفاوت ش ای الشیء الذی
یعد ویکون افراده متفاوتة ولا نرید ههنا ما یقابل بالثمن مبنیا علی العدد کالحیوان مثلا فانه
یعد عند البیع من غیر ان یقال یباع الغنم عشرة بکذا م فان ادعی الهلاک حبس حتی نعلم انه لو بقی
لظهر ثم قضی علیه بالبدل وشرطه کون المغصوب نقلیا فلو غصب عقارا وهلک فی یده لم یضمن
ش هذا عند ابی حنیفة رحمه الله وابی یوسف وعند محمد والشافعی یجری فیه الغصب اما عند الشافعی
رحمه الله فلان حد الغصب وهو اثبات الید المبطلة یصدق علیه واما عند محمد رحمه الله فلان الغصب
وان کان عنده ما ذکرنا لکن ازالة الید فی العقار یکون بما یمکن فیه لا بالنقل هما یقولان ان الغصب
اثبات الید بازالة ید المالک بفعل فی العین وهو لا یتصور فی العقار لان ید المالک لا تزول الا باخراجه
عنها وهو فعل فیه لا فی العقار فصار کما اذا بعد المالک عن المواشی م وضمن ما نقص بفعله
کسکناه وزرعه او باجارة عبد غصب ش ای ضمن فی العقار وغیره اما فی العقار کالسکنی والزرع
و فی غیر العقار کما اذا غصب عبدا فاجره فعمل فعرض له مرض او نحافة ضمن النقصان م وتصدق
باجره واجر مستعاره وربح حصل بالتصرف فی مودعه او مغصوبه متعینا بالاشارة او بالشراء
بدراهم الودیعة او الغصب ونقدها فان اشار الیها ونقد غیرها او الی غیرها او اطلق ونقدها
لا وبه یفتی ش ای تصدق عند ابی حنیفة رحمه الله ومحمد خلافا لابی یوسف رحمه الله باجر عبد غصب
فاجره واخذ الاجرة وکذا باجر عبد مستعار فاجره واخذ الاجرة وکذا تصدق بربح حصل
بالتصرف فی المودع او المغصوب اذا کان یتعین بالاشارة وکذا یتصدق بربح حصل بالشراء بودیعة
او مغصوب لا یتعین بالاشارة اذا اشار الیها ونقدها فقوله او بالشراء عطف علی التصرف واما
ان اشار الیها ونقد غیرها او اشار الی غیرها ونقدها او اطلق ونقدها ای ان لم یشر الی شیء بل قال
اشتریت بالف درهم ونقد من دراهم الغصب او الودیعة ففی جمیع هذه الصور یطیب له الربح
ولا یجب التصدق م فان غصب فغیر فزال اسمه واعظم منافعه ضمنه وملکه بلا حل قبل ادا بدله
کذبح شاة وطبخها او شیها وطحن بر وزرعه وجعل حدید سیفا وصفر اناء والبناء علی ساجة
ش الساجة بالجیم خشبة منحوتة مهیاة للاساس علیها و هذا عندنا لانه احدث صنعة متقومة
صیر حق المالک هالکا من وجه وعند الشافعی رحمه الله لا ینقطع حق المالک عنه ان کان العین باق
ولا یعتبر فعل الغاصب لانه محظور فلا یصیر سببا للملک م فان ضرب الحجرین درهما ودینارا

واناء لم یملکه وهو لمالکه بلا شیء ش هذا عند ابی حنیفة رحمه الله لان الاسم باق ومعناه الاصلی الثمنیة
وکونه موزونا وهو باق حتی یجری فیه الربوا وعندهما یصیران للغاصب قیاسا علی غیرهما م
فان ذبح شاة غیره طرحها المالک علیه واخذ قیمتها او اخذها وضمنه نقصانها وکذا لو خرق ثوبا
وفوت بعض العین نفعه لا کله ش حتی لو فوت کل النفع یضمنه کل القیمة و فی یسیر نقصه ولم
یفوت شیئا منها ضمن ما نقص ومن بنی فی ارض غیره او غرس امر بالقلع والرد هذا فی ظاهر الروایة
وعند محمد رحمه الله ان کان قیمة البناء او الغرس اکثر من قیمة الارض فالغاصب یملک الارض بقیمتها م
وللمالک ان یضمن له قیمة بناء او شجر امر بقلعه ان نقصت به ش ای ان نقصت الارض بالقلع
ثم بین طریق معرفة قیمة ذلک فقال م فیقوم بلا شجر وبناء وتقوم مع احدهما مستحق القلع
فیضمن الفضل ش قیل قیمة الشجر المستحق القلع اقل من قیمته مقلوعا فقیمة المقلوع اذا نقصت
منها اجرة القلع فالباقی قیمة الشجر المستحق القلع فاذا کانت قیمة الارض مایة وقیمة الشجر المقلوع
عشرة واجرة القلع درهم بقی تسعة دراهم فالارض مع هذا الشجر تقوم بمایة وتسعة دراهم فیضمن
المالک التسعة م فان حمر الثوب او صفر او لت السویق بسمن ضمنه ابیض ومثل سویقه او اخذهما
وغرم ما زاد الصبغ والسمن فان سود ضمنه قیمته او اخذه ولا شیء للغاصب لانه نقص ش
هذا عند ابی حنیفة رحمه الله وعندهما السواد کالتحمیر قیل هذا الاختلاف بحسب اختلاف العصر
فینظر ان نقصه السواد کان نقصانا وان زاد یعد زیادة وعند الشافعی المالک یمسک الثوب ویامر
الغاصب بقلع الصبغ ما امکن ولا فرق بین السواد وغیره بخلاف مسألة السویق فان التمییز
غیر ممکن لم القیاس علی قلع البناء قلنا فی قلع البناء لا یتلف مال الغاصب لان النقض یکون له
وهنا یتلف فرعایة الجانبین فیما قلنا والسویق مثلی فان طرحه علی الغاصب یاخذ المثل بخلاف
الثوب فیاخذ فیه القیمة م **فصل** ولو غیب ما غصب وضمن للمالک قیمته ملکه
ش خلافا للشافعی رحمه الله لان الغصب لا یکون سببا للملک قلنا انما یملکه ضرورة ان المالک یملک بدله
لئلا یجتمع البدلان فی ملک شخص واحد بخلاف ما لا یقبل الملک کالمدبر م وصدق الغاصب فی
قیمته مع حلفه ان لم یقم حجة الزیادة فان ظهر وقیمته اکثر وقد ضمن الغاصب بقوله اخذ المالک
ورد عوضه او امضی الضمان ولو ضمن بقول مالکه او بحجته او بنکول غاصبه فهو له ولا خیار
للمالک ش لانه تم ملکه لان المالک رضی بذلک حیث ادعی علیه هذا المقدار م ونفذ بیع غاصب ضمن
بعد بیعه لا اعتاق ضمن بعده ش لان الملک المستند کاف لنفاذ البیع لا الاعتاق م وزوائد الغصب
متصلة کالسمن والحسن ومنفصلة کالولد والثمر لا یضمن الا بالتعدی او المنع بعد الطلب ش
هذا عندنا وعند الشافعی مضمونة وقد مر ان هذا مبنی علی الاختلاف فی حد الغصب م وضمن نقصان
ولادة معه وجبر بولد یفی به ش خلافا لزفر رحمه الله والشافعی فان الولد ملکه فلا یصلح جابرا
لملکه قلنا سببهما شیء واحد وهو الولادة ومثل هذا لا یعد نقصانا م فلو زنی بامة غصبها

Copyright © King Saud University

Created with PDFsharp 1.2.1269-g (www.pdfsharp.com)