لان الثانی کالمعدوم او بقایه فهل ینحصر او یتعین الاول کل محتمل
والذی یتجه الثانی لانه الاصل والثانی انما تحمل علیه للضرورة
ولا ضرورة هنا مع وجود المباح الذی لا یعتبر فیه اصلا لما یاتی
لان الطبل یقع وقوعا واحدا الی اخره وحاصل ما ذکروه فی
العود انه لو قال اعطوه عودا ولا عود له مباح اشتری له مباح
اوضی کالقیاس الطبل لکن سیاتی الفرق بینهما بان ۲
العود ینصرف عرفا الی اللهو بخلاف الطبل ثم رایت الشیخین
قالا یقتضی تنزیل مطلق العود علی عود اللهو بطلان الوصیة
وان یشتری له عود لهو یصلح لمباح واطلق المتولی انه یشتری
مالو کان موجودا فی ماله امکن بقصد الوصیة بالعود به انتهی
وانت خبیر بانهما لم یرجحا شیأ ما رجحا بانه یفرق بین هذا وما
لو وجد عود اللهو بماله بان وجوده به مع تبادر الفرق الیه اوجب
الانصراف الیه فبطلت الوصیة تغلیبا لقرینة وجوده مع ۸
التبادر بخلاف ما اذا لم یوجد بماله فان کون الوصیة للفرض
منها تدارکه ما سلف فی الحیاة یرجح ارادة المباح فصحت ۱۲
واشتری له والحاصل انه ان وجد بماله کانت القرینة ۱۲
المبطلة اقوی من المصححة وان لم یوجد کان بالعکس فتدبره
لیتضح لک الرد علی من حمله علی عود اللهو حتی تبطل الوصیة
وجزم به الاسماعیلی وحرم المذهب ولم یبال بکونه احد وجهین
اطلقاهما ولا یکون جمع رجحه خلافه ولا یکون المعنی یصح ۲
بما رجحوه دون ما رجحه ثم رایت شیخنا کالمصنف وغیره اعتمد والاول
ایضا واجاب شیخنا بانه اذا لم یصف العود الی عیدانه کان انهب
الی الصحة وهو یوذن بما ذکرته فان قال من عیدانی ولم عود

لهو

لهو لا یصلح لمباح اوصلح لکن مع تغییر اسمه وعود تجریا حملت
علی الاول وبطلت او یصلح لا مع تغییر اسمه تبین دفعه للموصی
له کما نص علیه وجزم به جمع وصححه اخرون وقال الشیخان م ر
بل یتخیر بین المباح والصالح له من غیر تغییر واعترض بقول الدرویانی
انه غلط ظاهر وبانه کیف یتصرف الیه الاطلاق اذا لم یصلح
دون ما اذا صلح ویجاب عن الاول بانه لا نظر لذلک التغلیط ۸
مع اعتمادهما له وبان العرف عند اطلاق العود انما یتبادر الی عود
اللهو والعود الصالح المباح مع تمیز اسمه وحینئذ الانصراف ۱
الیه عند الاطلاق بخلاف ما یصلح للمباح لا مع تغییر اسمه ۸
بان العرف لا یتبادر الیه وحده بل یتناوله والمباح فتناولا واحدا
فخیر بینهما ثم رایت شیخنا فی شرح البهجة اجاب بذلک فقال وقد
یوجه قول المخبر انه اذا لم یصلح المباح ای اوصلح لکن مع تغییر
اسمه یقضی العرف بارادته واذا صلح له یصیر له اسوة بغیره ۸
فیحکم وبما تقرر علم الفرق بین الطبل والعود وحاصله ان ۸
العود المقتضی العرف العام انصراف مطلق لفظه الی عود اللهو
وما یصلح له لا مع تغییر اسمه مع قطع النظر عن کونه مشترکا
او غیره لان ما انیط بالعرف انما یرجع فی بعض افراده من حیث
العرف وان فرض انه فی اصله مشترک والحاصل ان العرف لما ۸
تناوله وحده صیره کالحقیقة العرفیة وهی مقدمة علی
غیرها کالمجاز والطبل اقتضی العرف انه یطلق علی کل مفرد ۲
انه اطلاق واحد من غیر تخصیص مباح اولهو فهو حینئذ ۸
کالموضوع للقدر المشترک فلهذا یصح ما تقرر من صرف مطلق
الوصیة به الی المباح واللهو الذی یصلح من غیر تغییر اسمه

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