فی مسئلة الدین انه لو ادعاه بلا سبب فحلف ثم برهن ظهر کذبه ولو
ادعاه بسبب وحلف انه لا دین علیه انه اذا ادعی المال من غیر سبب
فحلف ثم اقام البینة لا یظهر کذبه بالبینة لجواز انه وجد القرض ثم
الابرا وفی الجامع رجل قال لامراته انت طالق ان کان لفلان علی شی فشهد
شاهدان ان فلانا اقرضه الفا قبل الیمین فقضی القاضی بالمال لا یحنث
لجواز انه وجد القرض ثم وجد الابرا ولو شهدا ان لفلان علیه الفا
وقضی بذلک یحنث کذا فی النهایة انتهی ونحوه فی الجوهرة هکذا العبارة
فیما وقفت من نسخة السراج والجوهرة والظاهر ان فی هذا المحل سقط
من الناسخ فان حق العبارة ان یقال ان ادعی المال بسبب فحلف ثم
اقام البینة لا یظهر کذبه یدل علیه قوله فی التعلیل لجواز انه وجد القرض
ثم الابرا وبه صرح فی جامع الفصولین حیث قال والفتوی فی
مسئلة الدین انه لو ادعاه بلا سبب فحلف ثم برهن ظهر کذبه ولو ادعاه
بسبب وحلف انه لا دین علیه ثم برهن علی السبب لا یظهر کذبه لجواز
انه وجد القرض ثم وجد الابرا او الایفا انتهی وهکذا فی کثیر من الکتب
لکن فی شرح الکنز للزیلعی وهل یظهر کذب المنکر باقامة البینة والصواب
انه لا یظهر کذبه حتی لا یعاقب عقوبة شاهد الزور ولا یحنث فی یمینه
انه ان کان لفلان علی الف فادعی علیه فانکر فحلف ثم اقام المدعی
البینة انه له علیه الفا وقیل عند ابی یوسف یظهر کذبه وعند محمد
لا یظهر انتهی وفی الخانیة من الطلاق والفتوی علی انه یحنث وهو قول
ابی یوسف واحد الروایتین عن محمد انتهی **ولا تحلیف فی نکاح ورجعة**
وفی ایلاء واستیلاد ورق ونسب وولاء وحد ولعان وقالا یستحلف
فی الکل الا فی الحدود واللعان لان النکول اقرار لانه یدل علی کونه کاذبا
فی الانکار کما تقرر فکان اقرارا او بدلا عنه والاقرار یجری فی هذه الاشیا
لکنه اقرار فیه شبهة والحدود تندری بالشبهات واللعان فی معنی
الحدود ولابی حنیفة انه بذل لا من معه لا ینتفی الیمین واجبة لحصول
المقصود وانزاله باذلا اولی کیلا یصیر کاذبا فی الانکار والبذل لا یجری
فی هذه الاشیا وفائدة الاستحلاف القضا بالنکول فلا یستحلف
الا ان هذا بذل لدفع الخصومة فیملکه المکاتب والعبد المأذون
بمنزلة الضیافة الیسیرة وصحته فی الدین بناء علی زعم المدعی
وهو یقبضه حقا لنفسه والبذل معناه ههنا ترک المنع وامر
المال هین کذا فی الهدایة وفی الظهیریة تفسیر البذل عند ترک
المنازعة والاعراض عنها وصورة النکاح انکر هو او هی نکاحا والرجعة
ادعی علی امراة رجعة فی العدة تثبت بقوله وان کذبته لانه ادعی

امرا

امرا یملک واستینافه للحال وبعدها لو صدقته ثبت لتصادقهما ولو
کذبته ولا بینة فعلی قولهما یحلف لا علی قوله وکذا لو ادعت انه راجعها
وکذبها وصورة الفیء فی الایلا قال فئت وانکرته فلو ادعاه فی مدة
الایلا ثبت بقوله ولو بعد مضیها فان صدقته ثبت والا لا وادعته
انه فاء الیها فی المدة او بعدها وانکر الزوج وصورة الرق ادعی علی مجهول
الحال انه قنه او ادعی مجهول الحال علی رجل انه عبده وانکر المولی وصورة
النسب ادعی مجهول النسب انه ابوه او ابنه وصورة امومیة الولد ان تدعی
ام الولد انها ولدت من سیدها وصورة الولا ان یدعی علی انه مولاه الاسفل
او الاعلا انتهی اطلق فی الولا فانتظم ولاء العتاقة وولاء الموالاة کما فی
الکافی واذا لم یستحلف فی النکاح عنده فلا یخلو اما ان یکون المدعی له الزوج
وقال انا ارید ان اتزوج اختها او اربعا سواها فان القاضی لا یمکنه من
ذلک لانه اقر ان هذه امراته فیقول ان کنت ترید ذلک فطلق هذه
ثم تزوج اختها او اربعا وان کان الدعوی من المراة تعنته لو قالت
انی ارید ان اتزوج فان القاضی لا یمکنها من ذلک لا بها اقرت
ان لها زوجا فلا یمکنها التزوج باخر فان قالت ما الخلاص عن هذا
وقد بقیت فی عهدته الدهر ولا بینة لی وهذه تسمی عهدة ابی حنیفة فانه
یقول القاضی الزوج طلقها فان ابی اجبره القاضی علیه فان قال
الزوج لو طلقتها لزمنی المهر فلا افعل ذلک یقول القاضی له قل
لها ان کنت امراتی فانت طالق فتطلق ولو کانت امراته والا فلا
یلزمه شی فان ابی اجبره القاضی علیه فان فعل تخلص عن
تلک العهدة کذا فی البحر نقلا عن البدایع ثم اذا لم یستحلف المنکر
عنده فی النسب هل تقبل بینة المدعی ینظر ان کان نسبا یثبت
بالاقرار تقبل بینته مثل الولد والوالد وان لم یثبت باقراره
لا تقبل بینته مثل الجد وولد الولد والاعمام والاخوة واولاد عم لان
فیه حمل النسب علی الغیر بخلاف دعوی المولی الاعلی والاسفل حیث
تقبل وان ادعی انه معتق جده ونحو ذلک وتمامه فی السراج الوهاج
والفتوی علی انه یحلف فی الاشیا السبعة قال فی الکنز قال القاضی
الامام فخر الدین الفتوی علی انه یستحلف المنکر فی الاشیا الستة
والمراد به قاضی خان کما صرح به مسکین فی شرحه وعزاه صاحب
الکنز له فی شرح الجامع الصغیر مع انه صرح به فی فتاواه ایضا وصرح
الزیلعی بان فخر الاسلام علی البزدوی اختار قولهما للفتوی علی ما ذکر
فی المختصر واختار المتاخرون من مشایخنا علی ان القاضی ینظر فی
حال المدعی علیه فان راه متعنتا یحلفه اخذا بقولهما وان راه

Copyright © King Saud University