من اصل نبتا طلب حیث ضیعه فلو اخذ ضاع عنه وللنصوص منها الصحیح فی
البعیر معه حذاؤه وکرشه سقاؤه فلا تهجه فان اخذ ضمن لانه غاصب فلا یبرء
الا برده الی المالک والحاکم مع فقده لا بالارسال ولا برده الی المکان الاول
الا اذا اخذها لیردها الی مالکها وفی روایة الضالة یجدها الرجل فینوی ان
یاخذها جعلا فتفق قال هو ضامن فان لم ینو ان یاخذها جعلا فنفقت فلا
ضمان علیه وفی الصحیح من وجد ضالة ولم یعرفها ثم وجدت عنده فانها
لربها او مثلها من مال الذی کتمها وما کان منه فی معرض التلف فی الفلاة
فهو له مباح لانتفاء الفائدة للمالک فی ترکه وللنصوص منها الصحیح فی
الشاة هی لک او لاخیک او للذئب والصحیح من اصاب مالا او بعیرا فی فلاة
من الارض قد کلت وقامت وسیبها صاحبها لما لم یتبعه فاخذها غیره فاقام
علیها وانفق نفقة حتی احیاها من الکلال ومن الموت فهی له ولا سبیل له
علیها وانما هی مثل الشیء المباح وفی ضمانه للمالک اذا ظهر قولان والحدیث
الثانی صریح فی العدم الا انه فی صورة خاصة وفی روایة ان ترکها فی کلاء
وماء وامن فهی له یاخذها متی شاء وان ترکها فی غیر کلاء وماء فهی لمن احیاها
وظاهرها عدم الضمان مط وکما یجوز تملکها یجوز حبسها امانة للمالک ودفعها
الی الحاکم من غیر ضمان فیهما وفی الحاق البقرة والحمار الصحیحین بالممتنع من السباع
ام المعرض للتلف ام الاول بالاول والثانی بالثانی فی اقوال اما الدابة والبغل فمن
الاول والدابة منصوصة وکذا الغزلان والیحامیر لامتناعهما بسرعة العدو
الا اذا کان فی التقاطهما حفظا للمالک عن الضیاع وکذا الکلام فی المملوک
وربما یفرق بین الصغیر الذی لا یحفظ بنفسه والکبیر فیجوز التقاط الاول

دون الثانی

دون الثانی وهو حسن ان لم یخف علی الکبیر الذهاب علی مالکه فیرجع الی ما قلناه اولا
ثم فی جواز تملک الصغیر خلاف وفی القواعد جوزه بعد التعریف حولا الا زمال الضائع
یبتنی تلفه وفی التحریر منع مطلقا او جعل المملوک مطلقا کالابل ویحتمل الجواز
من غیر تعریف کسائر الحیوان الذی فی معرض التلف اما الکبیر فلا ولو ابق منه او ضاع
من غیر تفریط لم یضمن ففی الخبر رجل اخذ ابقا فابق منه قال لیس علیه شیء وفی
معناه غیره ولو انفق علیه باعه فی النفقة اذا تعذر استیفاؤها ففی الخبر فیمن التقط
جاریة هل یحل فرجها لمن التقطها قال لا انما یحل بیعها بما انفق علیها مفتاح
واما ما یوجد من الحیوان فی العمران فلا یجوز اخذه مطلقا ممتنعا کان کالابل
اولا کالصغیر منه علی المشهور لعموم النهی عن اخذ الضالة الا ما خرج بالنص
کحدیث الضوال لا یاخذها الا الضالون وخبر لا تمسها ولا تعرض لها ونحوهما
فان اخذ امسک لصاحبه امانة وانفق علیه او دفعه الی الحاکم وفی رجوعه فی
الانفاق الی المالک خلاف للاذن الشرعی فیه والاحسان ولتعدیه فی الاخذ
ثم لو کان له نفع جوز التقاص وقیل بل هو بازائه من غیر حسبان وان کان شاة
ففی الخبر انه یحبسها عنده ثلثة ایام ویعرف فان لم یات صاحبها باعها وتصدق
بثمنها وهو وان کان اعم من الموجود فی العمران لکنه حمل علیه جمعا ولو ظهر المالک
ولم یرض بالصدقة ففی الضمان وجهان ویحتمل فی غیر الشاة بل مطلق التعریف
سنة ثم التصدق او التملک کغیر الحیوان من الاموال عملا بالعموم مفتاح
یشترط فی الملتقط اهلیة الاکتساب عند قوم واهلیة الحفظ عند اخرین و
احدی الاهلیتین عند ثالث ولعله اقرب فیجوز للصبی والمجنون والکافر والعبد
الممنوع من التملک والفاسق لکن فی الاولین یتولی الحفظ والتعریف الولی وفی

Copyright © King Saud University