

چکیده‌های عربی و انگلیسی

نقد المستند الروائي لنظرية جهاد الدعوة حديث القتال دراسة موضوعية

مجتبى الهي الخراساني
محمد مرواريد

الملخص

إنّ نظرية جهاد الدعوة إحدى النظريات الأصلية الثلاث في باب حكمة الجهاد الابتدائي التي كانت لها أنصار كثيرون بين الفقهاء المتقدمين، وقد وصفت هذه النظرية الجهاد الابتدائي بأنه حرب تهدف إلى تعزيز و توسيع المذهب أو الدين، و ترمى إلى الدعوة إلى الشريعة الإسلامية، و لم تتوقف حتى يسلم الكفار أو يقتلوا. ويتناول هذا البحث الذي ينتهج المنهج الوصفي - التحليلي، دراسة أصالة و صدور أهم دليل هذه النظرية الروائي في المصادر الشيعية والسنية، دلالة الحديث و نقد التمسك بإطلاق وجوب القتال متضمناً تقرير النظرية المذكورة و مستنداتها القرآنية و الحديثية. و يضيف الكاتب: لم يكن النبي ﷺ يقصد مبدئياً بيان أحكام القتال و الحرب، بل كان يحذّر من التفريط في أنفس المسلمين و أموالهم و ضرورة الحفاظ على دماءهم فحسب.

و يختص نقد هذه النظرية من جانب آخر بحجية الحديث و تعارضه لسائر الآيات و الروايات، على فرض أن يكون دالاً على المطلوب.

المفردات الدلّيلة: جهاد الدعوة، الجهاد الابتدائي، آية السيف، حديث القتال،

صحيحة عبيد بن زرارة.

جستارهای
فقهی و اصولی

سال سوم، شماره پیاپی هشتم
پاییز ۱۳۹۶

۱۷۰

عدم إرث الولد غير الشرعي من أبويه الحقيقيين دراسة نقدية

السيد جمال أحمدى روئين
حسين ناصري مقدم
عباس علي سلطاني

الملخص

لدينا فرضان من التعليمات فى النظام الإسلامى إزاء رؤية المدرسة الوضعية (الإثباتية) التى تذهب إلى كون المجرم مجرمًا بالفطرة: الأولى: يتمتع البشر بالفطرة و الجبلة النقية، وهم مسؤولون جميعاً عن سلوكهم المعلوم و المقصود؛
(٢) أن السعادة والشقاء أمر ذاتي للبشر وأن بعض الأحكام تحرم الفرد من بعض الحقوق و الإمتيازات دون اختياره.

و تتفق تعليمات الفرض الثانى مع الرؤية الوضعية، و من مصاديق المثير للجدل الموقف الشرعى لمن ولد من رابطة غير شرعية. و المشهور بين العلماء أنهم يرون ولد الزنا يحرم من توليه بعض الأمور و الحقوق الإجتماعية، و منها أنه لا يرث أبويه، و لا يرث أحدهما من الآخر.

يتناول هذا البحث دراسة الحكم المذكور بنهج وصفى تحليلى و بنظرة محورية لهذه المسألة، و يستنتج بعد تحليل الأدلة و نقدها أن ما استند إليه القول المشهور لا يثبت بوضوح مدعى عدم وراثة الولد غير الشرعى من أبويه أبداً، و أمّا وراثة الأبوين - و خاصة الأب - من ولد الزنا فمحل شك و ارتياب.

المفردات الدليّة: ولد الزنا، وراثة ولد الزنا من أبويه و أبويه منه، أدلة توارث ولد الزنا و أبويه، تعارض أدلة توارث ولد الزنا.

دراسة نظرية انتساب القياس إلى ابن جنيد الاسكافي

حميدرضا تمدن
علي الهي الخراساني

الملخص

ورد إسم ابن الجنيد في بعض المصادر مقروناً بإبن أبي عقيل ضمن المتقدمين، و هو واحد من الفقهاء المتّصّفين بالقياس، كما يعتقد المتقدمون والمتأخرون. و إن لم تصل مصنّفاته إلينا. و قد تبع المتأخرون في تقاريراتهم ما رواه المتقدّمون عنه في هذا الباب أيضاً، بينما تعتبرونه القاطبة من أجلاء فقهاء الإمامية.

و قد حاول أحد الفقهاء المعاصرين - و هو آية الله العظمى السيستاني - استقصاء حاله. و سعى الباحثان إلى جعل مصنّفاته محور بحثهما، و نَقَبَا في كتب - مثل رجال الكشي - تتناول سيرة أصحاب الائمة و مناهج الاستنباط لديهم، ريثما يدحضنا - جهد إمكانهما - هذه الشبهة التي تحوم حول ابن الجنيد، و وضّحا الأمور التي تبعث على توهم القياس، و ذلك من خلال تفسير القياس و تبيينه. و كانت نتيجة بحثهما أنه يستحيل بأيّ وجه عدّه عاملاً بالقياس بمعناه المألوف، فهذا الرأي يعتريه الشكّ والإرتياب.

المفردات الدليّة: ابن جنيد، القياس، آية الله السيستاني، تاريخ الفقه.

جستارهای

فقهی و اصولی

سال سوم، شماره پیاپی هشتم

پاییز ۱۳۹۶

۱۷۲

بحث في مضمونية ما «أخذ بالسوم»

سيف الله احدي
أسد الله لطفي
مسلم حيدري

الملخص

ما أخذ بالسوم: عبارة عن بضاعة أخذها المشتري من البائع، ويستقرّ التعامل بها بعد التقدير و التدقيق. وقد اختلف الفقهاء في مضمونية ما أخذ بالسوم بحيث إنّ بعضهم لم يعتبر الآخذ ضامناً مستدلاً بقاعدة «عدم ضمان الأمين» و «اصل براءة الذمة»، و المشهور بين الفقهاء أنّه يعتبر ضامناً استناداً الى قاعدة «على اليد»، و يرجح البعض التوقف مستدلاً بعدم الترجيح بين الأدلة.

وعكف الباحثون على دراسة الأدلة و استقصاء آراء الفقهاء بعد بحث براهين الفقهاء و عباراتهم بنهج وصفي تحليلي. و يصلون إلى أنّ الآخذ بالسوم مقيد بالضمان عقلاً و إن أذن له المالك بذلك، لأنّ هذا الإذن كان على أساس إرتكاز و عرف العقلاء. و حيث أن تسلّم الآخذ للبضاعة ليس بمصلحة المالك، و كون الآخذ متصرفاً فيها، و أنّه ينبغي العمل بقاعدة «احترام مال المسلم» ايضاً، فيجب على الآخذ إرجاع عين البضاعة المأخوذة أو عوضها إلى المالك.

المفردات الدليّة: المأخوذ بالسوم، قاعدة عدم ضمان الأمين، أصل البراءة، قاعدة على اليد، قاعدة إحترام مال المسلم .

دراسة قاعدة الجبّ بنظره تاريخية ومقارنة

محمد رضا مبلغی

الملخص

إنّ قاعدة الجبّ من القواعد الفقهيّة الشائعة في أبواب الفقه المختلفة كالصلاة و الزكاة و تجرى هذه القاعدة في الكافر الذي دخل الإسلام و في عنقه آثام أو حقوق (هي عبارة عن محو الآثار والتبعات المترتبة على الأفعال والتروك التي ابتلي بها الكافر حال كفره من قضاء أو كفارة أو مجازاة أو عذاب إلهي). و تقضى بإسقاط مارتكبه بإسلامه. و يشير البحث إلى لمحة تاريخية للحقوق و أنواعها، و منها: حق الله و حق الناس، و الحق المشترك، و يعين موارد شمول القاعدة لكلّ من الحقوق الثلاثة. و يرى الفقهاء شمول القاعدة للحق المختصّ بالله تعالى و أنها تسقطه عن كاهله و يعنى سقوط حق الله أن الكافر في كفره كالمسلم المكلف بالواجبات، و باعتناقه الإسلام يسقط عنه قضاء ما كلف به المسلم من العبادات كما أنّ القاعدة تشمل الحق المشترك بين الله و الناس كالزكاة والخمس، إلا أنّها لا تشمل الحق المختص بالناس و تنضوي الأحكام التكليفية إلى الشمول وفق هذه القاعدة، و لاشك أنّها لا تشمل بعض الاحكام الوضعية.

المفردات الدليّة: قاعدة الجبّ، الأحكام التكليفية في الجبّ، الاحكام الوضعية

في الجبّ، انواع الحقوق في الجبّ.

جستارهای

فقهی و اصولی

سال سوم، شماره پیاپی هشتم

پاییز ۱۳۹۶

۱۷۴

التحليل الفقهي الحقوقي لحكم إنشاء مكتب حمامة في عقار غير تجاري

محمد رضا خزعلي
محمد نقى رفيعي

چكیده‌های
عربی وانگلیسی

۱۷۵

الملخص

وفقاً للأصل الفقهي «الناس مسلطون على أموالهم» للمالك حق التصرف أنى يشاء فى ما يملكه والإنتفاع به سوى أمور استثنائها القانون (المادة ٣٠ من القانون مدني). و من الإستثناءات التبصرة ٢٤ من المادة ٥٥ لقانون البلديات التى تنص على منع إنشاء مكان عمل فى منطقة غير تجارية، و جاء فى ذيل التبصرة أن إنشاء مكتب حمامة و غيره من قبل المالك لا يعدّ انتفاعاً تجارياً. و هناك غموض فى فحوى التبصرة وخاصة فى العبارة التى ذيلت بها والذي سبب إشكالاً فى العمل بها.

و انكفاً الباحثان على دراسة «العلاقة بين الحكم المدرج فى ذيل التبصرة و بين الحكم المذكورة فى صدرها»، و لم يريا تخصيصاً فى ذلك، إذ تناولوا هذا الأمر بنهج وصفى تحليلي إثر الإجابة عن هذا السؤال: هل أن إنشاء مكتب حمامة يصدق على إنشاء مكان عمل، و يعدّ انتفاعاً تجارياً؟ ثم درساً «هل تحوى العبارة النهائية من التبصرة «فيد المالك» مفهوماً مخالفاً؟»، و أثبتنا أنها عارٍ من المفهوم.

و اعتقداً من خلال بحث معنى «غير المالك» و مصاديقه والذي هو المفهوم المخالف لقيود «المالك» في ذيل التبصرة، أنه يرجع إلى «المكتب الهندسي»، و اعتبراً أنّ كلام المقنن في موضوع مكتب المحاماة مجملاً على الأقل.

و أخيراً و من خلال دراسة النهج القضائي و الرؤية الحقوقية في ما يخص مغزى التبصرة و التمسك بالمبادئ الفقهية و الحقوقية المسلّم بها و اللوائح السارية أثبتنا أنّ مكتب المحاماة لم يكن مكان العمل، و ليس المحام تاجراً، و أنّ إنشاء مكتب المحاماة في العقار غير التجاري من قبل المالك و المستأجر لا يعدّ انتفاعاً تجارياً.

المفردات الدليّة: المادة ٣٠ من القانون المدني، البند ٢٤ من المادة ٥٥ لقانون البلديات، تبصرة البند ٢٤ من المادة ٥٥ لقانون البلديات، الآراء القضائية التي تخصّ تبصرة البند ٢٤ من مادة ٥٥ لقانون البلديات، عدم اعتبار مكتب المحاماة تجارياً.

جستارهای

فقهی و اصولی

سال سوم، شماره پیاپی هشتم

پاییز ۱۳۹۶

۱۷۶

A Criticism on the Transmitive Documentation of Jihad of Invitation: A Case Study of Fighting Hadith

Mojtaba Elahi Khorasani (Corresponding Author)

Muhammad Morvarid

Abstract

Jihad of Invitation is among the tree principal theories in the Primitive Jihad Philosophy which has cultivated the support of the majority of pioneer jurisprudents. According to this theory, the Primitive Jihad is considered a war pursuing the cause of disseminating and improving the ideology or religion aiming at inviting others to Islam which would be continued unless either pagans are killed or converted to Islam. Utilizing an analytic-descriptive method and by making a report from this theory with respect to its Qur'anic and traditional indications, the present paper is to authenticate the originality and the main reason for its transmitive issuance based on Shite and Sunni references. Likewise, the authors have criticized the adherence to obligation of fighting absoluteness and contend that basically, the Holy Prophet has not stated the fighting and war precepts and rules but rather he has warned that Muslims' properties and souls must be safeguarded. Another section of this theory criticism deals with the tradition authority and its contradiction with other Qur'anic and traditional propositions assuming that it indicates the sought object.

Keywords: Invitation of Jihad, Primitive Jihad, Sayf verse, Obayd bin Zirareh's authentic tradition of fighting.

Non-inheritance of Illegitimate Child from Legal Parents under-criticism

Sayyed Jamal Ahmadi Rooeen

Hossein Nasserri Moqadam (Corresponding Author)

Abbasali Soltani

Abstract

In confrontation with the standpoint of positivist school of thought who believe in “the perpetrator”, there are two spectrums of Islamic teachings: *a)* human beings enjoy a pure nature and he is responsible for the purposeful and intentional behavior he reflects, and *b)* bliss and adversity lie in human’s nature and according to some rulings, an individual is deprived of some rights and advantages. The teachings of the second spectrum are in line with the positivist point of view. One of the challenging instances of religious status a person may face with is the birth from the illegitimate intercourse. The majority of jurists believe that a “bastard” is deprived of some social rights such as the issue of inheritance from his/her parents. Thus, such a person does not inherit from his parents and vice versa. This paper has studied the rule of a bastard’s inheritance by analyzing and criticizing different proposed proofs using a descriptive-analyt-

جستارهای

فقهی و اصولی

سال سوم، شماره پیاپی هشتم

پاییز ۱۳۹۶

۱۷۸

ical method and a problem-solving perspective. It is conclude that none of the available documentations of the customary injunctions given by scholars does not clearly prove that a bastard cannot inherit his/her parents, but the majority of Qur'anic verses, transmitted traditions and rational indications have clearly stated that such a person can inherit his parents. However, whether parents, namely father, can inherit their bastard offspring or not is strongly under question.

Key words: bastard, bastard's and his/her parents' inheritance, the indications of bastard's and his/her parents' inheritance, the contradiction of evidences, bastard's inheritance.

Investigation of the Notion of Attributing Analogy to Ibn-e Jonaid

Hamidreza Tamaddon (Corresponding Author)

Ali Elāhi Khorāsāni

Abstract

Ibn Jonayd, whose name is mentioned alongside the name of Ibn Aqil as Pioneer in some references, is among the jurists attributed to believe in analogy by some precedent and recent scholars, albeit no works of him has been at hand till now. The recent thinkers' reports are made based on the ones they have received from the common quotations presented by the precedents. However, all of them know him as one of the most outstanding jurists of Imamiyeh. Ayatollah *Sistani* is one of the contemporary jurists who have investigated his conduct. By orienting his works, the authors of the present paper have investigated some books such as *Kashshi'Rijal* which contains the trend of Imams' companions and the methodology of deduction given by them. Attempting to define analogy, the authors have tried their best to subtilize such an attribution and to clarify the instances which lead to the misconception of analogy. It is concluded that Ibn Jonayd could not have been a jurist practicing analogy as is perceived today and such a conception is vigorously skeptic.

Keywords: Ibne Jonayd, analogy, Ayatollah *Sistani*, the history of jurist.

جستارهای

فقهی و اصولی

سال سوم، شماره پیاپی هشتم

پاییز ۱۳۹۶

۱۸۰

A Study on the Guarantee of Security for *Ma'khuz bissaum*

Sayfollah Ahadi (Corresponding Author)

Asadollah Lotfi

Muslim Haydari

Abstract

Ma'khuz bissaum is a term meaning that the goods delivered by the customer from the seller for examining their quality and price. Jurisprudents differ on the state of being guarantee for security for *Ma'khuz bissaum*, so that some of them believe that the customer is not surety for the goods based on the jurisprudential principles of “non-security of the trustful” and “the principle of clearance from obligation”. However, the majority of jurisprudents consider such a person as warrantor by the virtue of “Alalyad rule”, while some others have no idea as they have not any choices among the available indications. Using a descriptive-analytic method and by studying the indications and statements given by scholars and jurisprudents, the authors have investigated jurisprudents’ opinions. It seems that *Ma'khuz bissaum* leads to giving back the same goods or their alike in spite of having permission from the owner, but such permission does not pledge the security according to the intellectuals’ perception and custom. As seizing the object by the customer is not at his discretion and due to the fact that he has captured the property and based on the “rule for caring and cautioning Muslims’ properties”, the customer is obliged to return the merchandise to the owner.

Key words: *Ma'khuz bissaum*, the non-security of the trustful, clearance from obligation, alalyad rule, rule for caring and cautioning Muslims’ properties.

Investigating Rule of Jabb through a Historic and Comparative Lens

Muhammadreza Moballeghi

Abstract

Rule of Jabb is among the current rules of jurisprudence entries such as saying prayers (*salāt*) and legal alms (*zakāt*). This rule deals with an infidel who has converted to Islam which has already committed sins or has reserved some rights. Thus, according to this rule, such a person's previous sins are eliminated from the moment he has converted to Islam.

Addressing the history of the rule and all the respective rights according to this rule such as God's rights, peoples' rights, and their joint rights, the authors have mentioned the instances of the rule's inclusion with respect to each of the above mentioned cases. The jurists contend in the rule's inclusion towards God's individual rights which is nullified based on the rule. The expression of God's nullified rights is given due to the fact that the pagans have to fulfill their obligatory acts during their infidelity period as Muslims do their obligatory acts. Hence by converting to Islam, infidels do not need to compensate the missed religious rituals. Likewise, this rule includes the common rights of God and human such as the One-fifth (*khums*) and the Legal alms (*zakat*), but excludes peoples' individual rights. This rule includes the obligatory precepts and certainly excludes some parts of conventional and situational rules.

Keywords: Rule of Jabb, obligatory precepts in Jabb, conventional and situational rules in Jabb, types of rights in Jabb.

جستارهای

فقهی و اصولی

سال سوم، شماره پیاپی هشتم

پاییز ۱۳۹۶

۱۸۲

A Jurisprudential-legal Analysis of the Rule for Founding Law Firm in a Non-commercial Property

Muhammadreza Khaz'ali

Muhammad Taqi Rafiee (Corresponding Author)

Abstract

By the virtue of the Jurisprudential *Rule of Taslit* (ownership and mastery of people over their properties), every owner has right to seize and exploit the property he owns except in the cases the law has excluded. (Article 30 of the civil code) Note 24 of article 55 of the Law for Municipalities is one of such exceptions by virtue of which establishing any enterprise in non-commercial districts is forbidden. In the ending section of this article is mentioned that establishing a law firm and such institutions by the owner is not considered as a commercial act. The content of this article specially the ending section has some ambiguities which have led to some problems in practice. Using a descriptive-analytical method, the authors try to answer the following question: does establishing law firm refer to founding a business enterprise by commercial purpose? They have studied the relationship of the act underwritten this article and the one above it. In the next step, the concept of any disagreement with the ending sec-

tion of the article (owner bond) is investigated and it is proved that they are meaningless. In the proceeding, the concept and instances of the term “non-owner” which is in opposition to the bond term “owner” in the ending section is investigated which means returning the case to the “engineering office” or at least they consider the law-maker’s injunction on the law firm insufficient. In the concluding part of the paper, the judicial procedure and legal thoughts concerning the contents of the article by using basic jurisprudential principles and current regulation prove that law firm could not be considered as a trading office and the lawyer is not a merchant. Thus, establishing a law firm in a non-commercial property by the owner and tenant does not signify its being commercial.

Key words: Article 30 of civil law, note 24 of article 55 of the law for municipalities, article of the clause 24 of the note 55 of the law for municipalities, the judicial verdict concerning the clause 24 of the note 55 of the law for municipalities, non-commercial use of law firm.

جستارهای

فقهی و اصولی

سال سوم، شماره پیاپی هشتم

پاییز ۱۳۹۶

۱۸۴