

T.C.  
SAKARYA ÜNİVERSİTESİ  
SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ

*EL-KÂFİ* ADLI ESERİN NİKÂH BÖLÜMÜNÜN  
TENKİTLİ NEŞRİ

YÜKSEK LİSANS TEZİ

Hasan Basri YILDIZ

Enstitü Anabilim Dalı: Temel İslam Bilimleri  
Enstitü Bilim Dalı : İslam Hukuku

Tez Danışmanı: Doç. Dr. Murteza BEDİR

OCAK-2008

T.C.  
SAKARYA ÜNİVERSİTESİ  
SOSYAL BİLİMLER ENSTİTÜSÜ

**EL-KÂFİ ADLI ESERİN NİKÂH BÖLÜMÜNÜN  
TENKİTLİ NEŞRİ**

**YÜKSEK LİSANS TEZİ**

**Hasan Basri YILDIZ**

**Enstitü Anabilim Dalı : Temel İslam Bilimleri  
Enstitü Bilim Dalı : İslam Hukuku**

Bu tez 09/01/2008 tarihinde aşağıdaki jüri tarafından oy birliği ile kabul edilmiştir.

**Doç. Dr. Murteza Bedir**

**Yrd. Doç. Dr. Abdullah Özcan**

**Doç. Dr. Fuat Aydın**

**Jüri Başkanı**

Kabul

Red

Düzeltme

**Jüri Üyesi**

Kabul

Red

Düzeltme

**Jüri Üye**

Kabul

Red

Düzeltme

## **BEYAN**

Bu tezin yazılmasında bilimsel ahlak kurallarına uyulduđu, başkalarının eserlerinden yararlanılması durumunda bilimsel normlara uygun olarak atıfta bulunulduđunu, kullanılan verilerde herhangi bir tahrifat yapılmadıđını, tezin herhangi bir kısmının bu üniversite veya başka üniversitelerdeki başka bir tez çalışması olarak sunulmadıđını beyan ederim.

**Hasan Basri YILDIZ**

**15.12.2007**

## ÖNSÖZ

Hâkim eş-Şehid el-Mervezi'nin *El-Kâfi* veya *Muhtasaru'l-Kâfi* olarak bilinen eseri ilk dönem Hanefi kaynaklarının bir kısmını bir araya getirmektedir. Bu eser Hanefi mezhebinin üzerine oturduğu temel görüşleri derlemesinden dolayı büyük önem arz etmektedir. Bununla birlikte *el-Kâfi*'nin yeni usullerle bir neşri henüz yapılmamıştır. Biz de bu tezimizde eserin basılmasına katkı sağlayacak olan tahkik çalışmasını yapmayı amaçladık. Ancak kitabın tamamının tahkikinin yüksek lisans çalışması için uygun olmayacağından nikâh bölümünün tenkitli neşri ile yetindik. Bu vesileyle "el-Kâfi Adlı Eserin Nikâh Bölümünün Tenkitli Neşri" isimli bu çalışmamızda bizden emeğini esirgemeyen danışman hocam Sayın Doç. Dr. Murteza Bedir'e, bu çalışmanın yapılmasında bana yardımcı olan eşim Yasemin Yıldız'a, ağabeyim Alişen Yıldız'a ve ilgili tüm dostlara teşekkürlerimi bir borç bilirim.

**Hasan Basri Yıldız.**

**15 Aralık 2007**

## İÇİNDEKİLER

<b>KISALTMALAR LİSTESİ</b> .....	<b>ii</b>
<b>TABLO LİSTESİ</b> .....	<b>iii</b>
<b>ÖZET</b> .....	<b>iv</b>
<b>SUMMARY</b> .....	<b>v</b>
<b>GİRİŞ</b> .....	<b>1</b>
<b>BÖLÜM 1: HANEFİ MEZHEBİNİN KURUCU METİNLERİ VE ŞAHISLAR</b> ...	<b>18</b>
1.1. Metinler .....	8
1.1.1. Zahiru'r-Rivaye Olarak Bilinen Eserler.....	9
1.1.2. Nevadir Eserleri: .....	14
1.1.3. Vakıat ve Fetva Eserleri: .....	15
1. 2. Şahıslar .....	16
1.2.1. El-Kâfi'de Otorite Alınan Şahıslar .....	16
1.2.2. El-Kâfi'de İsmi Geçen Fakihler.....	19
1.2.3. Kitabu'l-Asl'ın Bazı Ravileri .....	21
<b>BÖLÜM 2: MÜELLİFİN HAYATI VE ESERLERİ</b> .....	<b>25</b>
2.1. Hayatı .....	25
2.2. El-Kâfi:.....	28
<b>BÖLÜM 3: EL-ASL İLE EL-KÂFİ' NİN KARŞILAŞTIRILMASI</b> .....	<b>30</b>
<b>SONUÇ</b> .....	<b>38</b>
<b>KAYNAKÇA</b> .....	<b>40</b>
<b>EKLER:</b> .....	<b>44</b>
<b>ÖZGEÇMİŞ</b> .....	<b>138</b>

## KISALTMALAR LİSTESİ

<b>b.</b>	: ibn
<b>bk.</b>	: bakınız
<b>çev.</b>	: çeviren
<b>DİA</b>	: Diyanet İslam Ansiklopedisi
<b>Haz.</b>	: hazırlayan
<b>Hz.</b>	: hazreti
<b>Ktp.</b>	: kütüphane
<b>No</b>	: numara
<b>Nşr</b>	: neşreden
<b>ö.</b>	: ölümü
<b>r.a.</b>	: radiyallahu anhu
<b>s.</b>	: sayfa
<b>ss.</b>	: sayfadan sayfaya
<b>s.a.v.</b>	: sallallahu aleyhi ve sellem
<b>ŞİA</b>	: Şamil İslam Ansiklopedisi
<b>Şrh.</b>	: şerh eden
<b>thk.</b>	: tahkik eden
<b>TDV</b>	: Türkiye Diyanet Vakfı
<b>Trc.</b>	: tercüme eden
<b>t.y.</b>	: tarih yok
<b>y.y</b>	: yayım yeri yok

## TABLO LİSTESİ

<b>Tablo 1.</b> Tahkikte Esas Alınan Nüshaların Arapça Harflerle Gösterimi .....	3
<b>Tablo 2.</b> Süleymaniye Kütüphanesindeki Nüshalar.....	3
<b>Tablo 3.</b> İstanbul Millet Kütüphanesindeki Nüshalar .....	4
<b>Tablo 4.</b> Tenkitli Neşirde Esas Alınan Nüshalar.....	4
<b>Tablo 5.</b> Karşılaştırmada Esas Alınan <i>El-Asl</i> Nüshası.....	4

<b>Tezin Başlığı:</b> el-Kâfi Adlı Eserin Nikâh Bölümünün Tenkitli Metin Neşri	
<b>Tezin Yazarı:</b> Hasan Basri Yıldız	<b>Danışman:</b> Doç. Dr. Murteza BEDİR
<b>Kabul Tarihi:</b> 9 Ocak 2008	<b>Sayfa Sayısı:</b> V (ön kısım) + 45 (türkçe) +84
<b>Anabilimdalı:</b> Temel İslam Bilimleri	<b>Bilimdalı:</b> İslam Hukuku
<p>Hanefî mezhebinin tedvininde en büyük rolü oynayan İmam Muhammed b. el-Hasan eş-Şeybani (ö.189/805) dir. İmam Muhammed, Irak fıkhnı öğrenmekle kalmamış, Medine'ye de gitmiş ve İmam Malik'ten hadis ve Hicaz fıkhnı da tahsil etmiştir. Kadılık görevinde de bulunan İmam Muhammed'in Hanefi ekolünün görüşlerini gelecek nesillere aktaran eserleri iki sınıfa ayırır:</p> <p>1) Kendisinden güvenilir kişilerce rivayet edilen ve “<i>Zahir-i Rivaye</i>” veya “<i>Mesailu'l-Usul</i>” diye anılan eserleri. Bunlar: <i>el-Asl</i> (el-Mebcut), <i>el-Cami'u'l-Kebir</i>, <i>el-Cami'u's-Sağir</i>, <i>es-Siyeru'l-Kebir</i>, <i>es-Siyeru's-Sağir</i> ve <i>ez-Ziyadat</i> adlı eserlerdir.</p> <p>2) Daha az güvenilir yollarla nakledilen ve “<i>Gayr-i Zahir-i Rivaye</i>” veya “<i>Mesailu'n-Nevadir</i>” diye bilinen eserleri. Bunlar da: <i>el-Keysaniyat</i>, <i>er-Rakkiyyat</i>, <i>el-Haruniyyat</i>, <i>el-Cürcaniyyat</i> ve <i>Ziyadatu'z-Ziyadat</i> adlı eserleridir.</p> <p>El-Hâkim eş-Şehid diye anılan Ebu'l-Fazl el-Mervezi (ö.334/945), İmam Muhammed'in “<i>Zahir-i Rivaye</i>” olarak bilinen bu altı kitabını <i>el-Kâfi</i> adı altında bir araya getirmiştir.</p> <p>Bu çalışmada Hanefî mezhebinin temel kaynaklarından biri sayılan <i>el-Kâfi</i> adlı eserin Nikâh bölümünün metni yazmalara dayanılarak ortaya konulmaya çalışıldı Tenkitli metin neşri yapmak için bu eseri seçmemizin sebebi bu eserin Hanefi mezhebinin kaynakları arasında önemli bir yerinin olmasıdır. Eserin tamamının edisyon kritiğini yapmak bu çalışmada mümkün olmadığından nikâh bölümünün tenkitli neşriyle yetinilmiştir.</p> <p>Çalışma iki ana kısımdan oluşmakta olup birinci kısımda Hanefi kurucu metinleri ve kişileri ile İmam Muhammed ve el-Mervezi'nin biyografileri hakkında bilgi verilmiştir. Ayrıca İmam Muhammed'in en önemli eseri olan <i>al-Asl</i> ile <i>el-Kâfi</i> arasında bir karşılaştırma yapılmıştır. Arapça olan ikinci kısım ise bazı İstanbul yazmalarına dayanılarak yapılmış bir tenkitli neşir çalışmasıdır.</p>	
<b>Anahtar kelimeler:</b> el-Kâfi, el-Asl, el-Mervezi, İmam Muhammed.	



<b>Title of the Thesis:</b> Edition Critic of Marriage Part of <i>el-Kâfi</i> .	
<b>Author:</b> Hasan Basri Yıldız	<b>Supervisor:</b> Assoc. Prof. Dr. Murteza BEDİR
<b>Date:</b> 9 January 2008	<b>Nu. of pages:</b> V (pre text) + 45 (main body) + 84 (app.)
<b>Department:</b> F. Islamic Sciences	<b>Subfield:</b> Islamic Law
<p>Imam Muhammad b. al-Hasan ash-Shaybani (d.189/805) played the the most important role in composing the legal materials that constituted the basis of the Hanafî school of law. He travelled for the purpose of knowledge to Hijaz which was another centre of learning in Islamic lands and received knowledge from Imam Malik the founder of the Maliki school. The books of Imam Muhammed, which transferred the opinions of Abu Hanifa and his disciples to the future generations, are two types:</p> <p>1) The well-known ones which were transmitted through reliable channels, called "<i>Zahir ar-Riwaya or Masa'il al-Usul</i>". These are: <i>al-Asl (al-Mabsut)</i>, <i>al-Jami' al-Kabir</i>, <i>al-Jami' as-Saghir</i>, <i>as-Siyar al-Kabir</i>, <i>as-Siyar a s-Saghir</i>, <i>az-Ziyadat</i>.</p> <p>2) The less known books are called <i>Gayr Zahir ar Riwaya</i>" or "<i>Masa'il an-Neawadir</i>". Some of them are: <i>al-Kaysaniyyat</i>, <i>ar-Raqqiyyat</i>, <i>al-Haruniyyat</i>, <i>al-Jurjaniyyat</i>, <i>Ziyadat az-Ziyadat</i>.</p> <p>Abu a-Fadl al-Marwazi (d.334/945) better known as al-Hâkim ash-Shahid, summarized and arranged in a systematic way the writings of Imam Muhammed in his <i>al-Kâfi</i> or <i>al-Mukhtasar</i>.</p> <p><i>Al-Kâfi</i> being such an important book for the history of Hanafi school of law has not been edited; in this study the Book of Marriage of <i>al-Kafi</i> by al-Marwazi is edited using mostly Istanbul manuscripts. The study comprises of two parts: Introduction and critical edition. The Introduction part includes the biographies of Imam Muhammad and al-Marwazi, information about the founding figures and fundamental texts of the Hanafi school in the century or so preceeding al-Marwazi and a comparison of <i>al-Asl</i> of Imam Muhammad which was the largest of his writings and <i>al-Kâfi</i>. The critical edition part is based on five manuscripts.</p>	
<b>Keywords:</b> el-Kâfi, el-Asl, el-Mervezi, Imam Muhammed.	

## GİRİŞ

El-Hâkim eş-Şehid diye bilinen Ebu'l-Fazl el-Mervezi'nin (ö.334/945), İmam Muhammet'in *zâhiru'r-rivâye* olarak bilinen altı kitabını *el-Kâfi* adıyla özetleyerek bir araya getirdiği klasik sonrası Hanefi literatüründe yaygın bir kabuldür. Şemsu'l Eimme Muhammet b. Ahmet es-Serahsi'nin (ö.483/1090) de *el-Kafi*'yi şerhettiği ve otuz cüz teşkil eden bu muazzam eserine *el-Mebсут* adını verdiği bilinmektedir. Bu çalışmanın konusu Ebu'l-Fazl el-Mervezi'nin (ö.334/945), *el-Kâfi* adlı eserindeki nikâh bölümünün tenkitli neşridir.

**Çalışmanın Önemi** Mervezi'nin *el-Kâfi* adlı eseri Hanefi Mezhebi'nin önemli kaynakları arasında yer almaktadır. Bunun nedeni ise, bu eserin, fıkhi konular hakkında Hanefi mezhebinin *zâhiru'r-rivâye* olarak bilinen görüşlerine yer vermesinden kaynaklanmaktadır. Söz konusu eserin basılmamış olup yazma nüshalar halinde bulunması ise bizim çalışmamızı önemli kılmaktadır.

**Çalışmanın Amacı** Bu çalışmanın en önemli amacı sadece nikâh bölümüyle de olsa bu mühim eserin tamamının tenkitli neşrinin yapılıp yayınlanmasına katkı sağlamaktır. Genel kanaat, Mervezi'nin *el-Kâfi* adlı eserinde *zâhiru'r-rivâye* eserlerini toplamakla yetindiği yönündedir. Mervezi'nin eserinde *zâhiru'r-rivâye* eserlerinin tamamını ihtisar edip etmediği, *Nevâdir* eserlerinden alıntı yapıp yapmadığı da bu çalışmanın amaçları arasında yer almaktadır. Zira yaptığımız araştırma neticesinde gördük ki Mervezi, İmam Muhammet'in her birine kitap adı verilen ama aslında daha sonra fıkıh bölümlerini teşkil edecek olan *el-Asl* kapsamındaki yazılarını ve *Cami'lerini* bir araya getirmiş, aynı zamanda *Nevâdir* kitaplarından alıntılar da yapmıştır.

Tez, Arapça ve Türkçe olmak üzere iki kısımdan oluşmaktadır. Tezin Arapça kısmına ek olarak yer verilmiştir. Birinci kısımda Hanefi mezhebinin görüşlerini derleyen eserleri usûl eserleri, nevâdir eserleri ve vâkıât eserleri başlıkları altında ele aldık ve *Zâhiru'r-rivâye* olarak tanınan eserler hakkında bilgi verdik. Türkçe bölümde Mervezi'nin *el-Kâfi* adlı eseri ile İmam Muhammet'in *el-Asl* isimli eserlerinin nikâh kısımlarını karşılaştırmamızdan elde ettiğimiz sonuçlara yer verdiğimizden *Kitabu'l-Asl*'in ravilerinden Ebu Süleyman el-Cüzcani (200/816), Ebu Hafs el-Kebir (ö.216/831), Hişam b. Ubeydullah (ö.221/836) ve İbn Semaa'nın (ö.233/848) hayatları hakkında bilgi

verdik. *El-Kâfi*'de İsmi Geçen Fakihler başlığı altında Kadı Şureyh (ö. 80/699), İbrahim en-Nehai (ö. 96/714), İbn Ebi Leyla (ö.148/765) ve Züfer b. Hüzeyl'in (ö.158/775) yaşamlarına, *El-Kâfi*'de Otorite Alınan Şahıslar başlığı altında ise Ebu Hanife (ö. 150/767), Ebu Yusuf (ö.182/798) ve Muhammet b. Hasan eş-Şeybani'nin (ö.189/805) hayatlarına yer verdik. Ayrıca tenkitli neşrini yaptığımız *el-Kâfi* adlı eserin müellifi olan Hâkim eş-Şehid'in (ö.334/945) yaşantısı hakkında da bilgi verdik. Son olarak da asıl metin ile *el-Asl* isimli eserin Hamidiye nüshası ile yaptığımız karşılaştırmadan elde ettiğimiz neticelere yer verdik.

Araştırmanın ek olarak gösterdiğimiz ikinci kısmında *el-Kâfi* adlı eserin nikâh bölümü (Kitabü'n-Nikâh) yer almaktadır. Bu kısımda *el-Kâfi*'nin beş farklı nüshasından yararlanıldı. Bu nüshalar Süleymaniye-580, III. Ahmet-940, Carullah Efendi-830, Damat İbrahim Paşa-646 ve Molla Çelebi-68 nüshalarıdır. Bu nüshalardan III. Ahmet nüshasını Topkapı Sarayı Kütüphanesi'nde diğerlerini ise Süleymaniye Kütüphanesi'ndedir. Bunlardan Süleymaniye-580 ve Damat İbrahim Paşa-646 nüshaları mukabele edilmiş nüshalardır. Bu nüshalardan en eskisi hicri 496 tarihli olan Molla Çelebi-68 nüshasıdır. Süleymaniye-580 en iyi okunan nüsha olduğundan onu ana nüsha kabul ettik. Bununla birlikte bazen diğer nüshalardaki daha doğru olduğunu düşündüğümüz kısımları ana metne aldığımız da oldu. Dipnotta III. Ahmet nüshasını elif (ا), Carullah Efendi-830 nüshasını cim (ج), Damat İbrahim Paşa-646 nüshasını dal (د), Süleymaniye-580 nüshasını sin (س) ve Molla Çelebi-68 nüshasını mim (م) harfiyle gösterdik.

**Tablo 1. Tahkikte Esas Alınan Nüshaların Arapça Harflerle Gösterimi**

III.Ahmet– 940	ا	Damat İbrahim Paşa–646	د	Molla Çelebi–68	م
C. Efendi– 830	ج	Süleymaniye– 580	س		

*El-Kâfi'nin* kütüphanelerde bulunan yazma nüshalarının bulunduğu yer, varak sayısı ve tespit edebildiğimiz istinsah tarihi aşağıda gösterilmiştir:

**Tablo 2. Süleymaniye Kütüphanesindeki Nüshalar**

İsim	Demirbaş No	Varak	Tarih	Müstensih
Serez	735	356	yok	Ömer b. Abdullah el-Menzerevi
Serez	734	187	yok	Ömer b. Abdullah el-Menzerevi
Hamidiye	545	471	yok	yok
Ayasofya	1362	429	1147	yok
Ayasofya	1363	432	1127	Şeyh Ahmed b. Muhammed
Şehit Ali Paşa	912	596	964	yok
Hacı Beşir Ağa	288	460	1130	yok

**Tablo 3. İstanbul Millet Kütüphanesindeki Nüshalar**

İsim	Demirbaş No	Varak	Tarih	Müstensih
Feyzullah Efendi	922	392	955	Muhammed b. Ali
Feyzullah Efendi	923	601	Yok	yok
Feyzullah Efendi	993	225	Yok	yok

**Tablo 4. Tenkitli Neşirde Esas Alınan Nüshalar**

İsim	Bulunduğu Kütüphane	Demirbaş No	Varak	Tarih	Müstensih
III.Ahmet	T.Saray	940	234	yok	Muhammed b. Ali
Carullah Efendi	Süleymaniye	830	473	yok	yok
Damat İbrahim Paşa	Süleymaniye	646	632	yok	yok
Süleymaniye	Süleymaniye	580	667	1121	yok
Molla Çelebi	Süleymaniye	68	405	496	Es'ad b. Abdülaziz

**Tablo 5. Karşılaştırmada Esas Alınan *El-Asl* Nüshası**

İsim	Bulunduğu Yer	Demirbaş	Varak	Tarih	Müstensih
Hamidiye	Süleymaniye	546	686	yok	yok

**Çalışmada Takip Edilen Yöntem (Nüshaları Belirlemede)** Yazma eserlerin tahkikinin yapılmasındaki en önemli aşamalardan birini, çalışmaya konu olan eserin mevcut tüm nüshalarının incelenmesi ve tahkike esas alınacak nüshaların tespit edilmesi oluşturmaktadır. Müellifin yazdığı nüshayı elde ettiğimizde tahkikli neşre gerek kalmamaktadır. Bu nüsha bulunamadığı takdirde müellif nüshasına yakınlık derecelerine göre nüshalar sıralandırılmaktadır. Bu sıra müellifin söyleyerek yazdıkları nüsha, müellife okunarak kontrol edilmiş, düzeltilmiş nüsha, müellif nüshasından temyize çekilmiş nüsha, müellif nüshasıyla karşılaştırılmış (mukabele edilmiş) nüshalar şeklindedir. Bu nüshalardan birini elde etme imkânı bulunmadığı durumlarda ise, müellifin devrine en yakın tarihte yazılan nüshalar ve bu nüshalar içinde tamam olan

nüshalar tahkik için tercih sebebidir. İstanbul'un çeşitli kütüphanelerinden edindiğimiz on dört nüshanın bir kısmının istinsah kaydı olmakla birlikte büyük bir kısmında ne yazık ki istinsah tarihi bulunmamaktadır. Yine bu nüshalar içinde müellif nüshası ve sima kaydı (düzeltilmiş nüsha) olan nüsha bulunmamaktadır. Bunların içinde en eski olanı Molla Çelebi-68 nüshasıdır ki hicri 496 yılında istinsah edilmiştir. Bu bilgi kitabın sonunda müstensih tarafından verilmektedir. Bu nüshanın varak sayısı 405 olup müstensihi Es'ad b. Abdülaziz isimli zattır. Yaptığımız araştırmada müstensihin hayatıyla ilgili bir bilgiye ulaşamadık. Kitabın sonunda (بتكفل اارصتخم رخا) "Muhammet b. Hasan'ın mebsut adlı kitaplarının muhtasarının sonu" ifadesi yer almaktadır. Bu ifadenin müellife ait olmadığı kanaatindeyiz. Çünkü müellif eserinin başında İmam Muhammet'in *el-Asl (el-Mebсут)* ve *Câmi'* lerini bir araya getirdiğini açıkça ifade etmektedir. Bu ifadenin büyük ihtimalle müstensihe ait olduğu kanaatindeyiz. Süleymaniye kütüphanesinde bulunan Hacı Beşir Ağa-288 nüshasının 1130 yılında, Rebiu'l Evvel ayının yedisi olan Salı günü saat beşte istinsahının tamamlandığı müstensih tarafından ifade edilmektedir. Ayasofya-1363 nüshasının 1127 yılında, Zilkade'nin beşinci günü yazılmasının sona erdiği müstensih tarafından söylenmektedir. Yine Şehit Ali Paşa-912 nüshasının 964 senesinde, Rebiu'l-Ahir'in on yedisi olan cumartesi günü sabaha karşı istinsahının tamamlandığı müstensih tarafından ifade edilmektedir. Yukarıdaki tablolarla ismini tespit ettiğimiz müstensihlerin hayatları hakkında bir bilgiye ulaşamadık.

Nüsha seçiminde mukabele edilmiş nüshaları ve zaman bakımından en eski olan nüshaları tercih ettik. Şunu da belirtmeden geçemeyeceğiz ki, esas aldığımız nüshalarda, nüshanın aşırı yıpranmasından dolayı okunmayan kelimeler dikkate alınmayarak diğer nüshalarla aynı kabul edilmiştir.

**Metin Tahkikinde Takip Edilen Yöntem** Yazma eserlerin tahkikinde genellikle iki yöntem takip edilir. Bu yöntemlerden birincisi en eski tarihli olma, eserin yazıldığı alanda söz sahibi birisine ait olması, mukabele edilmiş olması, yazının okunurluğu gibi kıstaslardan biri veya bir kaçını esas alınarak bir nüshanın esas kabul edilip onun üzerinden diğer nüshalarla karşılaştırma yapmaktır. Diğer yöntem ise, çalıştığımız metni en doğru şekilde ortaya koyabilmek için nüshalardan tercihlerde bulunarak, tabiri caizse metni yeniden inşa etmektir. Biz Süleymaniye-580 nüshasından ana metni oluşturmakla

beraber daha çok ikinci yöntemi benimsedik. Buna göre nüshalardan manayı en düzgün şekilde verecek olan ifadeyi alarak tenkitli metni oluşturduk. Aşağıda ki maddeler, tenkitli metni oluştururken esas aldığımız kuralları ihtiva etmektedir:

1-) Yukarıda da belirttiğimiz gibi tenkitli neşirde esas alınan her bir nüshaya kütüphane bölümünün baş harflerini rumuz olarak verilmiştir. Buna göre III. Ahmet–940 nüshası elif (ا), Carullah Efendi–830 nüshası cim (ج), Damat İbrahim Paşa–646 nüshası dal (د), Süleymaniye–580 nüshası sin (س) ve Molla Çelebi–68 nüshası ise mim (م) harfiyle gösterildi.

2-) Nüshalar arasındaki farklılıkları belirtirken nüshanın rumuzu yazıldıktan sonra iki nokta üst üste konup farklı olan ifadeye yer verildi. Örneğin, bir nüshada metindeki (بائنة) yerine (ثانية) kullanılmışsa ث : د şeklinde gösterildi.

3-) Nüshalardan birinde fazla olan ifadeyi belirtmek için, nüshanın rumuzunu yazdıktan sonra + işareti konarak fazla olan ifadeye yer verildi. Mesela bir nüshada fazla olarak جوز kelimesi geçiyorsa bu جوز + م olarak gösterildi.

4-) Eksik olan ifadeyi belirtmek için yine nüshanın rumuzu yazıldıktan sonra – işareti konarak noksan olan ifadeye yer verildi. Mesela bir nüshada و قري غص يه ifadesi geçmediyse bu و ا- قري غص يه şeklinde ifade edildi.

5-) Tek harf değişiklikleri dipnotta gösterilmedi. Mesela ن او yerine ن ا ف kullanılması buna örnek olarak verebilir.

6-) Fazla ya da eksik olan bir ifade çok uzun olsa dahi eksik veya fazla olan kısım aynı şekilde dipnotta gösterildi.

7-) Tahkikte, yeni bir metin inşası yöntemi takip edildiğinden ana nüshanın dışındaki nüshalarda doğru olarak geçtiğine inanılan bir ifadenin ana metne çıkartıldığı, ana metne esas alınan nüshadaki ifadenin ise dipnot olarak gösterildiği olmuştur.

8-) Tahkikte esas alınan nüshalar içerisinde geçmediği halde doğru olduğuna inanılan bir ifadeye ana metinde köşeli parantez içerisinde yer verilmiştir. Ancak bu yöntem istisnai olarak bir iki yerde başvurulmuştur.

9-) Şayet metinde konu ile alakalı ayetin bir kısmına değinilmişse ayetin tamamı dipnotta verildi. Hangi surede geçtiği ve kaç numaralı ayet olduğu da dipnotta gösterilmiştir.

10-) Nikâh bölümünde geçen elliye yakın hadisin kaynakları dipnot olarak gösterilmiştir. Bulamadığımız birkaç hadisin ise kaynağına ulaşamadığımızı belirttik.

11-) Ana metindeki paragraflandırmalar ve ibarelerde gerekli gördüğümüz kelimelerin harekelenmesi tarafımızdan yapılmıştır.

12-) Nikâh bölümünün konu başlıklarına müdahale edilmeksizin aynen alınmıştır.

13-) Tenkitli metinde geçen bazı şahısların hayatları hakkında da bilgi verilmiştir.



# BÖLÜM 1: HANEFİ MEZHEBİNİN KURUCU METİNLERİ VE ŞAHISLARI

## 1.1. Metinler

Bu başlık altında Hanefî mezhebinin üzerine oturduğu mezhebin temel kurucu metinleri olan eserler ve şahısları hakkında bilgi vereceğiz. Hanefî geleneğinin, en azından belirli bir tarihten sonra, üzerine çalıştığımız el-Mervezi'nin *el-Kâfi* veya *el-Muhtasar* adıyla bilinen eseri, Hanefî mezhebinde en yetkin mezhep doktrini ifade eden *zâhiru'r-rivâye* görüşlerini bu temel Hanefî metinlerinden hareketle derleyen bir eser olarak sunulmaktadır.

Hanefî mezhebi istişare esasına dayanmaktadır. Şöyle ki: Ebû Hanîfe meseleleri tek tek ortaya atar, öğrencilerini dinler, kendi görüşünü söyler ve onlarla konuyu bir ay hatta daha fazla süreyle münakaşa ederdi. Meselenin incelenmesinde hazırlığı olan ve ictihad derecesinde bulunanlar da düşünce ve ictihadlarını söyledikten sonra, bu mesele hakkında müzakere bitmiş sayılır ve sıra Ebû Hanîfe'ye gelirdi. O, meseleyi yeniden izah ve tasvir ettikten, kendi delillerini ve ictihadını ortaya koyduktan, gerekli düzeltmeler yapıp cevaplar verildikten sonra, alınan karar çoğu defa delillerden tecrit edilerek son derece veciz cümlelerle, bizzat kendisi tarafından imlâ ettirildi. Ebû Hanîfe'nin bu ilim halkalarında İslâm'ın bütün hükümleri yani ibâdât, muamelât ve ukubâta ait emir ve yasakları ele alınarak incelenmiştir.<sup>1</sup> Ebu Hanîfe'nin hukuki ictihadları, bize, Onun öğrencilerinin eserleri aracılığı ile ulaşmıştır. Konularına göre tasnif edilip tedvin edilen bu hüküm ve meseleleri *zâhiru'r-rivâye* adıyla kaleme alan Muhammet b. Hasan eş-Şeybânî olmuştur. (ö.189/805) Kendisinden tevatürle ve güvenilir kişilerce rivayet edildiğinden bu eserler *zahiru'r- rivaye* veya *mesailu'l-usûl* diye anılmıştır. Bunlar:

1. *el-Asl (el-Mebsut),*
2. *el-Câmi'u'l-Kebir,*
3. *el-Câmi'u's-Sagir,*
4. *es-Siyeru'l-Kebir,*

---

<sup>1</sup> Hamdi Döndüren, "Hanefî Mezhebi", *ŞİA*, III, 160.

5. *es-Siyeru's-Sagir*,
6. *ez-Ziyadat* adlı eserlerdir.

Muhammet b. Hasan eş-Şeybânî'nin *zâhiru'r-rivâye* olarak isimlendirilen bu eserleri dışında Ebu Hanife'nin ve önde gelen öğrencilerinin başka yollarla aktarılan metin ve rivayetleri *nadiru'r-rivâye* olarak isimlendirilmektedir. Çünkü bunların rivayeti ilk sınıftaki kitaplar gibi gelenek içinde yaygın bir aktarımla ondan rivayet edilmemiştir. Bir de vâkıât ve fetva eserleri vardır ki Bunlar, hakkında mezhebin kurucu isimlerinden rivayet bulunmayan konularda sonraki müçtehitlerin, mezhebin yorum usûlü çerçevesinde istinbatta buldukları meseleleri içeren eserlerdir. Şimdi bunlarla alakalı bazı bilgiler verelim:

### 1.1.1. *Zâhiru'r-Rivâye* Olarak Bilinen Eserler

Bunlara, imam Muhammet'den güvenilir ravilerin rivayeti ile nakledildikleri için *zâhiru'r-rivâye* denildiğinden söz etmiştik. Bunların İmam Muhammet'ten nakli ya tevatür ya da şoret yoluyla sabittir. Bunlar mezhep sahiplerinden rivayet edilen meseleleri içeren eserlerdir. Mezhep sahipleri Ebu Hanife, Ebu Yusuf ve İmam Muhammet'tir. Onlara Züfer, (ö.158/775) Hasan (ö.204/819) ve fıkıh Ebu Hanife'den alanlar dâhil edilse de genel kabule göre *zâhiru'r-rivâye* ile bu üç imamın veya onlardan birinin sözü anlaşılır.<sup>2</sup> Bu eserler şunlardır:

***El-Asl (el-Mebsut)***. Bu eser, İmam Muhammet'in bizzat kendisi de ona *el-Mebsut* diye atıfta bulunduğuundan<sup>3</sup> *el-Mebsut* olarak da bilinir.<sup>4</sup> İmam Muhammet'in ilk ve en hacimli eseridir. Ebu Hanife'nin görüşlerinin esas alındığı eserde kendisinin ve Ebu Yusuf'un ona katılmadıkları konulardaki farklı görüşlere de yer verilmiş,<sup>5</sup> çok az meselede delil zikredilmiştir.<sup>6</sup> İmam Muhammet bu eseri Bağdat'a taşınmadan önce Küfe'de iken<sup>7</sup> öğrencilerine imla ettirmiştir.<sup>8</sup>

---

<sup>2</sup> Şenol Saylan, *İbn Abidin'inde Hanefî Mezhebinin Kuramsallaşması Şerhu Ukudu Resmî'l-Müftî Örneği*, 133.

<sup>3</sup> Şeybani, *es-Siyeru'l-Kebir* (Serahsi'nin *Şerhu Siyer'i-l-Kebir*'inin içinde), Thk. Abdullah Muhammed Hasan İsmail, Daru'l-Kutubi'l-İlmiyye, V, 379.

<sup>4</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, II, 1581.

<sup>5</sup> Halit Ünal, "*el-Asl*", *DİA*, III, 494.

<sup>6</sup> Ahmet Özel, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, 17.

<sup>7</sup> Desuki, *Şeybani*, 108.

<sup>8</sup> İbn Kutluboğa, *Tac*, 54.

Bu eser, İmam Muhammet'in birçok öğrencisi tarafından rivayet edilmiştir. Bunların en meşhuru Cüzcani rivayeti olup, şu anda elimizde bulunan *Asl* nüshalarının ekserisi onun rivayetine, bir kısmı ise Ebu Hafs'ın rivayetine dayanmaktadır.<sup>9</sup>

İmam Muhammet'in *Asl*'ı önce *Kitabu's-Salât*, *Kitabu'l-Buyu* gibi ayrı ayrı kitaplar şeklinde yazdığını, sonra bu kitapların bir araya getirilmesiyle bu eserin meydana geldiği belirtilmektedir.<sup>10</sup> *Asl*'ın dili *Câmi*'lere oranla daha sade ve anlaşılması kolaydır. İmam Serahsi (483/1090) bu eserin yazılış amacıyla ilgili şöyle der: "İmam Muhammet bu eserinde, öğrencileri fıkıh öğrenmeye teşvik etmek ve fıkıhın öğrenilmesini kolaylaştırmak için aynı meseleleri uzun uzadıya yazdı ve aynı konuları farklı kitaplarda anlattı".<sup>11</sup>

İmam Muhammet'in *Asl*'ı orijinal bir metot üzere yazdığı<sup>12</sup>, bu nedenle fıkıh kitaplarının yazımına örnek olduğu, bu metodun kendisinden sonra da büyük ölçüde benimsenerek devam ettirilmesi sonucu fıkıhın klasik yazım sistematığının meydana geldiği, fıkıhın bütün bahislerini ayrıntılı olarak ihtiva ettiği<sup>13</sup> ve *Mebcut* olarak isimlendirilmesinin de buna delalet ettiği ifade edilmektedir.<sup>14</sup>

*El-Asl*'ın çeşitli kütüphanelerde birçok yazma nüshası mevcut olup ilk defa Dr. Şefik Şehate tarafından Kahire'de (1954) bir cilt ve Ebu'l-Vefa el-Afgani tarafından da Haydarabat'ta dört cilt olarak neşredilmiştir. Ancak kitabın tam bir neşri hala yapılamamıştır. Neşredilen kısım kitabın yaklaşık üçte birine denk gelen kısımdır.

***El-Câmiu's-Sağir***. Hanefî fıkıhının ilk kaynaklarından olup İmam Muhammet'in hocası Ebu Hanife'den Ebu Yusuf vasıtasıyla kendisine ulaşan görüşleri bir araya getirerek telif ettiği bir eserdir.<sup>15</sup> Leknevi eserin bu şekilde isimlendirilmesinin, hacminin küçük olmasından kaynaklandığını söylemektedir.<sup>16</sup>

---

<sup>9</sup> Afgani, *Mukaddime-Asl*, I, 12.

<sup>10</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, II, 1581.

<sup>11</sup> Serahsi, *Mebcut*, I, 3.

<sup>12</sup> Desuki, *Şeybani*, 144.

<sup>13</sup> Desuki, *Şeybani*, 151.

<sup>14</sup> Afgani, *Mukaddime-Asl*, I, 12.

<sup>15</sup> Yunus Vehbi Yavuz, "Câmiu's-Sağir", *DİA*, VII, 112.

<sup>16</sup> Leknevi, *Nafi*, 67, dipnot 1.

İmam Muhammet'in *Câmiu's-sağir*'i *Asl*'dan sonra tasnif ettiği içerisinde yer alan bilgilerin ona dayandığı ifade edilmektedir.<sup>17</sup> Rivayetlere göre İmam Muhammet *Asl*'ı yazdıktan sonra, Ebu Yusuf ondan, Ebu Hanife'den rivayet ettiklerinden ezberlediklerini ihtiva eden bir eser yazmasını istemiş, İmam Muhammet'de bu eserini telif etmiştir.<sup>18</sup> Kitaptaki babların "Muhammet, an Yakup, an Ebi Hanife" şeklinde başlaması bu rivayetleri doğrulamaktadır. Ancak İmam Muhammet, Ebu Hanife'nin görüşünü aktardıktan sonra, çoğu zaman kendisinin ve Ebu Yusuf'un görüşünü de belirtmektedir. Bu durum, *Câmiu's-sağir*'in sadece İmam Muhammet'in Ebu Yusuf kanalıyla Ebu Hanife'den aldığı bilgilerden ibaret olmadığını göstermektedir.

Bu eseri İmam Muhammet'den öğrencisi İsa b. Eban ve İbn Sema'a rivayet etmişlerdir.<sup>19</sup> İmam Muhammet'in *Asl*'daki kitapları bablara ayırdığı gibi, *Câmiu's-sağir*'dekileri bablara ayırmadığı, daha sonra Ebu Tahir ed-Debbas'ın talebelerin daha kolayca öğrenip ezberlemeleri için, onu bablara ayırdığı ve düzenlediği belirtilmektedir.<sup>20</sup> Ebu Tahir ed-Debbas'ın tasnifinin baş tarafında İmam Muhammet'in eseri kırk kitap halinde kaleme aldığı belirtilmekte, ancak onun tasnifi otuz üç kitabı ihtiva etmektedir. Bu farklılığa, birbirine yakın konuları işleyen bazı kitapların Debbas tarafından birleştirilmesi yol açmış olmalıdır.<sup>21</sup>

*Câmiu's-sağir*'de toplam 1532 konuya temas edildiği ifade edilmektedir.<sup>22</sup> Eserde hemen hemen hiç delil zikredilmediği, sadece fıkhi sonuçların ifade edilmesiyle yetinildiği için, içerisinde hacmine göre oldukça fazla fıkhi hüküm sığmıştır. Ebu Yusuf'un bu kitabı yanından ayırmadığı, pek çok âlimin ondan övgüyle söz ettiği, özellikle Hanefî bilginlerin ancak onun meselelerini bilen kişinin, fetvaya ve hüküm vermeye ehil olacağını söyledikleri belirtilmektedir.<sup>23</sup>

*Câmiu's-sağir* küçük hacmine rağmen Hanefî fıkıh edebiyatı içerisinde önemli bir yer tutmuş, üzerine çok sayıda şerh ve haşiye yazılmıştır. Leknevi bunlardan otuz üç

---

<sup>17</sup> İbn Abidin, *Ukud*, I, 19.

<sup>18</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, I, 561.

<sup>19</sup> Ebu Zehra, *Ebu Hanife*, 245.

<sup>20</sup> Şeybani, *CS*, 67-68.

<sup>21</sup> Yunus Vehbi Yavuz, "Câmiu's-Sağir", *DİA*, VII, 112.

<sup>22</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, I, 561.

<sup>23</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, I, 561.

kadarını zikretmektedir.<sup>24</sup> En önemli şerhleri arasında Ali el-Pezdevi (482/1089), İbn Maze'nin (536/1141) şerhleri zikredilebilir.<sup>25</sup>

***El-Câmiu'l-Kebir.*** İmam Muhammet *Câmiu'l-kebir* adlı eserini *Câmiu's-sağir*'den sonra telif etmiştir.<sup>26</sup> *Câmiu's-sağir*'in hacmi isminden de anlaşılacağı gibi küçüktür. Bunun için İmam Muhammet, bu eserinden sonra konuları daha geniş olarak ele aldığı *Câmiu'l-kebir*'i telif etmiştir. O, *Siyeru'l-kebir*'de, bu eserine atıfta bulunmakta ve ondan *Şerhu'l-câmi*' olarak söz etmektedir.<sup>27</sup> İmam Muhammet her ne kadar onun için *Şerhu'l-câmi*' demiş olsa da, bu eser *Câmiu's-sağir*'in klasik anlamda bir şerhi değildir. O *Câmiu'l-kebir*'de meseleleri biraz daha ayrıntılı açıklamıştır.

İmam Muhammet *Câmiu'l-kebir*'i ilk tasnifinden sonra, tekrar inceleyerek yeni bablar ve birçok mesele ilave etmiş, bazı cümleleri yeniden yazmıştır. Öğrencileri her iki nüshayı da ondan rivayet etmişlerdir. Bu eseri İmam Muhammet'den aktaran öğrencileri arasında Ebu Hafs, Cüzcani, Hişam ve İbn Sema'a bulunmaktadır.<sup>28</sup>

*Câmiu'l-kebir*'in İmam Muhammet'in hem rivayet, hem de dirayet bakımından en önemli eseri olduğu söylenmektedir.<sup>29</sup> *Câmiu'l-kebir* üzerinde şerh ve ihtisar mahiyetinde birçok çalışma yapılmış, ayrıca eser manzum hale de getirilmiştir. Kâtip Çelebi bu kitaba şerh yazan kırktan fazla kişinin adını sayar.<sup>30</sup> Hılâti'nin muhtasarının bir kısmı Mevkufati Muhammet Efendi tarafından Türkçeye çevrilerek şerh edilmiş olup bir nüshası *Kitabu Tercemei Terhisi'l-Câmi'l-kebir* adıyla Süleymaniye Kütüphanesi'nde kayıtlıdır.<sup>31</sup>

***Ziyadat veya Ziyadatü'z-Ziyadat.*** İmam Muhammet *Câmiu'l-kebir* adlı eseri yazdıktan sonra *Ziyadat* isimli eserini kaleme almıştır. Attabi (586/1190) ve Kadıhan (592/1196) tarafından şerh edilen eser, Hasiri (636/1238) ve Sadrüddin el-Hanefi (677/1278)

<sup>24</sup> Yunus Vehbi Yavuz, "Câmiu's-sağir", *DİA*, VII, 112.

<sup>25</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 17.

<sup>26</sup> İbn Abidin, *Ukud*, I, 19.

<sup>27</sup> Şeybani, *SK*, IV, 121.

<sup>28</sup> Ebu Zehra, *Ebu Hanife*, 246.

<sup>29</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, I, 567.

<sup>30</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, I, 568–570.

<sup>31</sup> Şehit Ali Paşa, numara 719.

tarafından da tertip edilmiştir. Bu eserlere ait yazmalar yanında Muhammet ez-Zevzevi'nin (801/1398) taliki yazma halinde mevcuttur.<sup>32</sup>

İmam Muhammet Ziyadat'tan sonra da *Ziyadatü'z-ziyadat* isimli eserini kaleme almıştır.<sup>33</sup>

İmam Muhammet'in *Ziyadatü'z-ziyadat*'ı telif nedenini bazıları, *Ziyadat*'ta zikretmediği bazı konulara değinmek, bazıları ise, *Câmiu'l-kebir*'de temas etmediği bazı meseleleri telafi etmek şeklinde izah ederler.<sup>34</sup>

*Ziyadatü'z-ziyadat* yedi babı içeren küçük bir kitap olup, muamelatla alakalı bazı meseleleri kapsamaktadır. *Ziyadatü'z-ziyadat*' la alakalı matbu olarak elimizde bulunan eserler Serahsi'nin *en-Nuket* ve Attabi'nin *Talik* adlı *Ziyadatü'z-ziyadat* şerhleridir.

***Es-Siyeru's-Sağir***. Bu eser adından da anlaşılacağı üzere, devletler hukuku ile ilgilidir. Ebu Hanife'nin öğrencilerine *kitabü's-siyer* adında bir eser yazdığını, öğrencilerinin de bu eseri gözden geçirip düzenleyerek ve kendilerinden ilavelerde bulunarak ondan rivayet ettikleri ve bunu yapanlardan birisinin de İmam Muhammet olduğu söylenmektedir.<sup>35</sup>

Şeybani'nin bu eserinin aslı bize kadar ulaşmamıştır. Bize ulaşan, Hâkim'in yaptığı ihtisar üzerine Serahsi'nin yazdığı şerhtir ve *Mebсут* adlı eserinde *kitabü's-siyer* başlığı altında yer almaktadır. Serahsi, bu kitapla ilgili bilgi vermeden doğrudan konuya girmiş, ancak bölümün sonunda burasının İmam Muhammet'in *Siyeru's-sağiri*'nin şerhi olduğunu söylemiştir.<sup>36</sup>

***Es-Siyeru'l-Kebir***. *Siyeru'l-kebir* İmam Muhammet'in en son telifidir. Ne var ki bu eserin aslı bize kadar ulaşmamıştır. Bize ulaşan, Serahsi'nin *Siyeru'l-kebir şerhi*'nin içinde yer alan metindir. İmam Muhammet bu eserini, öğrencisi Ebu Hafs Bağdat'tan ayrılıp Buhara'ya gittikten sonra telif etmiştir. Bunun için onu Cüzcani ve Kazvini gibi sadece Bağdat'lı öğrencileri rivayet etmişlerdir.<sup>37</sup>

---

<sup>32</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 17.

<sup>33</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, II, 963.

<sup>34</sup> Kâtip Çelebi, *Keşf*, II, 963.

<sup>35</sup> Kevseri, *Buluğ*, 62.

<sup>36</sup> Serahsi, *Mebсут*, X, 144.

<sup>37</sup> Kevseri, *Buluğ*, 64.

İmam Muhammet bu eserini yazdıktan sonra halifeye göndermiş, halifede bunu inceleyerek çok beğenmiştir. Bundan dolayı onun bu eserini halifenin isteği üzere telif etmiş olması muhtemeldir.

*Siyeru'l-kebir* sadece Müslümanlar arasında değil, insanlık tarihinde devletler umumi hukuku ve devletler hususi hukuku alanında yazılan ilk kapsamlı eserdir. Bunun için pek çok kişi onu devletler umumi hukukunun kurucusu olarak görür.<sup>38</sup>

*Siyeru'l-kebir*, fıkıhın belli bir konusunda yazılmış olmasına rağmen, içerisinde konular anlatılırken bir fıkıh kitabı gibi ayrıntılı fıkhi tahlillere girilmektedir. O bu eserini ilmi tecrübe ve olgunluğunun zirvasinde iken yazdığı için içerisinde fıkıhtaki ustalığını sergilemiştir. Serahsi'nin *Siyeru'l-kebir şerhi*, haiz olduğu önemden dolayı Arapça olarak farklı tahkiklerle yayınlandığı gibi Türkçeyede çevrilmiştir.

### 1.1.2. *Nevâdir* Eserleri:

İmam Muhammet'in *zâhiru'r-rivâye* olarak isimlendirilen eserleri dışında Ebu Hanife'nin halkasına mensup kişilerin metin ve rivayetleri *nadiru'r-rivaye* olarak nitelendirilmektedir.<sup>39</sup> *Nadiru'r-rivaye* kapsamına giren metinler de dört kısımda incelenmektedir:

- i. İmam Muhammet'in *zâhiru'r-rivâye* ye dâhil edilmeyen eserleri: *el-Kesb*, *Kitabu'l-asar* ve *el-Hücce*'nin yanı sıra Şeybani'nin imlalarından ve yazışmalarından oluştuğu tahmin edilen *el-Haruniyyat*, *el-Cürcaniyyat*, *el-Keysaniyyat* ve *er-Rakkiyyat* da bu kısma dâhil edilebilir.
- ii. Ebu Hanife'nin Şeybani dışındaki talebelerine ait eserler. Bunların başında Ebu Yusuf'un *el-Emali*'si gelmektedir.
- iii. Hanefî mezhebinin üçüncü tabakasına mensup fakihler tarafından, Ebu Hanife ve talebelerine ait olup Şeybani'nin telif ettiği başlıca metinlerde yer almamış görüşleri bir araya getirmek amacıyla kaleme alınan eserler. "*Nevâdir*" başlığını taşıyan bu eserler *Nevâdiru Mualla*, *Nevâdiru Hişam* ve *Nevâdiru İbn Sema'a* gibi söz konusu görüşleri bir araya getiren kişilere izafe edilmektedir.

<sup>38</sup> Desuki, *Şeybani*, 191.

<sup>39</sup> Eyyüp Sait Kaya, "Nadiru'r-Rivaye", *DİA*, XXXII, 279.

iv. Nevâdir müellifleriyle aynı dönemde yaşayan bazı fakihlerin Ebu Hanife'nin talebelerinden aktardıkları, fakat müstakil bir metin haline getirip getirmediği bilinmeyen rivayetler. Bişr b. Mualla, Hasan b. Malik gibi fakihlerin Hanefî edebiyatının çeşitli eserlerinde görülen rivayetleri bu sınıfa dâhil edilebilir.

Özellikle Hanefî mezhebinin üçüncü tabakasına dâhil müelliflerin Ebu Hanife'nin ve talebelerinin fıkhi görüşlerinin yanı sıra onların fıkhi görüş ve yaklaşımlarını temsil veya ima edebilecek birtakım kayıtları da bir araya getirme çalışmaları, nadiru'r-rivayenin *zâhiru'r-rivâye* metinlerine nispetle çok daha çeşitli bilgiler ihtiva etmesine yol açmıştır. Nitekim Ebu Hanife'nin halkasına mensup fakihlerle talebeleri arasında geçen olaylar, söz konusu fakihlerin rücu ettikleri görüşler, ibadet hayatları, diyalogları, tartışmaları, tavır ve davranışları, kadı olarak verdikleri hükümler ve bazı mahkeme kararları hakkındaki kanaatları gibi bilgiler nadiru'r-rivaye eserlerinde yer almıştır.<sup>40</sup>

### 1.1.3. *Vâkıât ve Fetva Eserleri:*

Bunlar, mezhebin ilk dönem kurucu şahsiyetlerinden rivayet bulunmayan konularda sonraki müçtehitlerin, kendilerine sorulan konular hakkında istinbatta buldukları meseleleri içeren eserlerdir. Bu müçtehitler, Ebu Yusuf ile Şeybani'nin kuşağından ve onların kuşağından sonraki kuşaktan olanlardır. Bunlara İbn Rüstem, Ebu Süleyman el-Cüzcanî, Ebu Hafis el-Buharî gibi kişileri örnek olarak verebiliriz.

Bunların fetvalarını toplayan ve bize ulaşan ilk kitap Ebu'l-Leys es-Semerkandî'nin *Kitabu'n-Nevazil*'idir. Ondan sonraki âlimler başka kitaplar telif ettiler. En-Natfî'nin *el-Vakı'at*'ı ile Sadru's-Şehid'in *el-Vakı'at*'ı bunlardandır.

İbn Abidin *Şerhu Ukudu Resmi'l-Müfti* adlı risalesinde Allame İbn Kemal Paşa'nın usûl rivayeti ile *zâhiru'r-rivâye* yi birbirinden ayırdığını söyler. Buna delil olarakta İbn Kemal Paşa'nın Hidaye üzerine yaptığı şerhinde kadının haccı konusunda şöyle söylediğini nakleder: Serahsi'nin *el-Mebсут*'unda *zâhiru'r-rivâye* olarak “kadının, mahreminin nafakasına sahip olmasının şart olduğu” zikredilir. *El-Muhit* ve *ez-Zahira*'da ise yukarıdaki görüşün Hasan tarafından Ebu Hanife'den rivayet ettiği “kadına, kendisinin ve mahreminin nafakasına sahip olduğunda hac gerekli olur” denilerek belirtilir. Buradan anlaşılır ki der İbn Kemal Paşa İmam Serahsinin *zâhiru'r-*

<sup>40</sup> Eyyüp Sait Kaya, "Nadiru'r-Rivaye", *DİA*, XXXII, 279.



*rivâyeden* muradı Hasan'ın Ebu Hanife'den rivayetidir. Böylece *zâhiru'r-rivâyeye* ile usûl arasındaki farkın ortaya çıktığını, zira usûlden kastın *el- Mebсут, el- Câmi'u's-sağir, el- Câmi'u'l-kebir, ez-Ziyadat* ve *es-Siyeru'l-kebir* olduğunu ve bunlarda da Hasan'ın rivayetinin bulunmadığını ifade eder. Daha sonra sözü tekrar alan İbn Abidin, *el-Muhit* ve *ez-Zahira*'nın “Bu, Hasan ‘ın Ebu Hanife’den rivayetidir” şeklindeki ifadesinin bu görüşün usûl rivayetine muhalif olmasını gerektirmediğini, zira Hasan'ın bu görüşü nevâdir kitaplarında, İmam Muhammet'inde usûl kitaplarında zikretmiş olabileceğini belirtirek karşı çıkar.<sup>41</sup>

## 1. 2. Şahıslar

Bu başlık altında *el-Kâfi*'de otorite alınan şahıslar, *el-kâfi*'de ismi geçen fakihler ve *el-Asl*'in ravileri hakkında bilgi vereceğiz.

### 1.2.1. *El-Kâfi*'de Otorite Alınan Şahıslar

**Ebu Hanife (ö. 150/767).** Ebu Hanife Numan b. Sabit b. Faruk. Hanefi mezhebinin kurucusudur. Fars asıllı olup dedesi Zota, İran'dan Kufe'ye köle olarak getirilmiş ve efendisi tarafından azad edilmiştir. Babası Sabit, küçükken Hz. Ali ile görüşmüş ve soyu hakkında Hz. Ali'nin hayır ve bereket duasına mazhar olmuştur. Çoğunluğun rivayetine göre (80/699) yılında Kufe'de doğmuştur. O sıralarda önemli bir ilim merkezi olan Kufe'de birçok âlimden ders aşmıştır. Başlangıçta kelama meyyal iken sonraları fıkıhla meşgul olmuştur. Kıraati İmam Asım'dan öğrendi. En büyük hocası olan Hammad b. Süleyman'dan 18 yıl fıkıh tahsil etmiştir. Hocası vefat edince Kufe mescidinde onun yerine ders vermeye başladı. 30 yıl boyunca ders halkasından geçen talebe sayısının 4000'i geçtiği bunlardan da 40 kadarının içtihat derecesine ulaştığı söylenmektedir.<sup>42</sup>

Hayatının 52 yılını Emeviler, 18 yılını da Abbasiler döneminde geçiren Ebu Hanife, Ebu Cafer el-Mansur'un Hz. Ali evladı ile mücadelesinde Ali evladını destekledi. Mansur'un onu kendi safına çekmek için yaptığı kadılık teklifini reddedince hapse atıldı ve işkence gördü. Dayak ve işkencenin de tesiriyle (150/767) tarihinde vefat etmiştir.

<sup>41</sup> Şenol Saylan, *İbn Abidin'inde Hanefi Mezhebinin Kuramsallaşması Şerhu Ukudu Resmi'l-Müfti Örneği*, 134.

<sup>42</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 3.

Ebu Hanife'nin zühd ve takvası, ahlak ve fazileti hakkında birçok olay anlatılmakta, birçok âlimin övgüleri zikredilmektedir.

Ebu Hanife onun künyesi olarak zikrediliyorsa da, Hanife adında kızının, hatta Hammad'dan başka çocuğunun bulunmadığı bilinmektedir. Bu şekilde anılması hanife denilen bir tür divit veya yazı hokkasını devamlı yanında taşıması veya hanif kelimesinin sözlük anlamından hareketle haktan ve istikametten ayrılmayan bir kimse olmasıyla izah edilmiştir.<sup>43</sup> Eserleri arasında *el-Fıkhü'l-ekber*, *el-Fıkhü'l-ebzat*, *Müşnedu Ebi Hanife*, *el-Vasıyye*, *Risale ila Osman el-Betti* ve *el-Âlim ve'l-müteallim* zikredilebilir.<sup>44</sup>

**Ebu Yusuf (ö.182/798).** Ebu Yusuf Yakup b. İbrahim b. Habib b. Sa'd b. Habte el-Küfi el-Ensari. Ebu Hanife'nin en büyük talebesi olan Ebu Yusuf (113/731) yılında Küfe'de doğmuştur. Küfe ve Medine'de tahsil gören Ebu Yusuf başta Ebu Hanife ve İbn Ebi Leyla olmak üzere Malik b. Enes, Süfyan b. Uyeyne, İbn Cüreyc gibi âlimlerden fıkıh ve hadis okumuştur. Kendisinden ders alanlar arasında da Muhammet b Hasan eş-Şeybani, Ahmet b. Hanbel ve Yahya b. Main gibi büyük âlimler bulunmaktadır. Bağdat'ta kadı oluncaya kadar Küfe'de yaşayan Ebu Yusuf, halife el-Hadi ve Harun er-Reşit zamanında kadılık yapmıştır. Kaynaklar kadi'l-kudatlığa getirilen ilk zatın Ebu Yusuf olduğunu belirtir. Ebu Yusuf (182/798) yılında Bağdat'ta vefat etmiştir.

Ebu Yusuf'un Ebu Hanife'den daha çok hadise dayanması, hocası ile arasındaki en büyük usül ayrılığıdır. Bunun sebebi de, Ebu Yusuf zamanında sahih hadislerin daha yaygın olmasıdır. Ebu Yusuf'un eserleri arasında *Kitabu'l-Harac*, *Kitabu'l-Asar*, *İhtilafu Ebi Hanife ve İbn Ebi Leyla*, *er-Red Ala Siyeri'l-Evzai* ve *Kitabu'l-Hiyel* zikredilebilir.<sup>45</sup>

**Muhammet b. Hasan eş-Şeybani (ö.189/805).** Ebu Abdullah Muhammet b. el-Hasan b. Ferkad eş-Şeybani.<sup>46</sup> İmam Muhammet'in babası Hasan, Emevi asrının sonlarında, son Irak Emevilerinin başkenti olan Vasıt'a taşınmış ve Şeybani orada dünyaya gelmiştir.<sup>47</sup> İmam Muhammet'in babası Emevi hilafetinin düşmesi üzerine Küfe'ye

<sup>43</sup> "Ebu Hanife", *DİA*, X, 131.

<sup>44</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 5-6.

<sup>45</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 14 -15.

<sup>46</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 16.

<sup>47</sup> İbn Kuteybe, *el-Mearif*, 500.

taşınmış ve İmam Muhammet orada yetişmiştir.<sup>48</sup> Şeybani temyiz yaşına geldiğinde Arapça ve rivayet derslerine başlamıştır. O tarihlerde Küfe, fıkıh, hadis, dil ve gramer alanlarında temayüz etmiş âlimlerin bulunduğu yerlerden birisiydi.<sup>49</sup> Bu çevre, İmam Muhammet'in dil, fıkıh, şiir ve hadise yönelmesine neden olmuş ve onun hukuk anlayışı bu atmosfer içinde şekillenmeye başlamıştır.

İmam Muhammet 14 yaşında İmam Azam'ın ilim meclisine katıldı ve İmam Azam vefat edene kadar derslerine devam etti. Ebu Hanife'nin vefatından sonra, ders halkasının başına Züfer geçmiştir. Ancak İmam Muhammet, onun derslerine pek devam etmeyip Ebu Yusuf'a talebelik yapsa da Züfer, İmam Muhammet'in hadisteki hocalarından sayılmaktadır. Şeybani gerek Ebu Hanife'den, gerekse Ebu Yusuf'tan ders alırken aynı zamanda, Küfe'deki hadisçilerin ve diğer bilginlerin halkalarına da devam ederek onlardan da ilim almıştır.<sup>50</sup> Bu şekilde kendisini ilmen yetiştiren İmam Muhammet'in 20 yaşında iken, Küfe mescidinde kendisine mahsus bir ilim meclisine sahip olduğu belirtilmektedir.<sup>51</sup> Diğer hocaları arasında Süfyan b. Uyeyne, Süfyan es-Sevri, Malik b. Enes, Abdurrahman el-Evzai ve Abdullah b. Mübarek zikredilebilir. Kendisinden ilim tahsil edenler arasında Ebu Süleyman el-Cüzcani, Ebu Hafs el-Kebir, Hişam b. Ubeydullah er-Razi, İsa b. Eban, İbn Sema'a, Şafi ve Esed b. el-Furat el-Keysani sayılabilir.

Harun Reşit, İmam Muhammet'i Ebu Yusuf'un tavsiyesi üzerine, Abbasi halifelerinin yazın ikamet ettikleri Rakka'nın kadılığına atamıştır.<sup>52</sup> Eser telifine düşkün olan Şeybani, kadılık görevi sırasında da ilmi çalışmalarına ara vermemiş, bu sırada *er-Rakkıyyat* ve *es-Secdat* isimli eserlerine kaleme almıştır. Şeybani Rakka kadılığı yapmakta iken, Harun Reşit (176/792)'deki Zeydi isyanı meselesiyle ilgili olarak onunla istişare etmiş, bu istişarenin sonucunda Ali oğulları taraftarı olmak şüphesi altında kalarak kadılık görevinden azledilmiş ve fetva vermesi yasaklanmıştır. İmam Muhammet bu gelişmeler üzerine Bağdat'a geri dönmüş ve (189/805) yılına kadar orada kalmıştır.<sup>53</sup>

---

<sup>48</sup> İbn Sad. *Tabakat*, VII, 336.

<sup>49</sup> Kevseri, *Buluğ*, 5.

<sup>50</sup> Bağdadi, *Tarih*, II, 174.

<sup>51</sup> Bağdadi, *Tarih*, II, 174.

<sup>52</sup> İbn Sad. *Tabakat*, VII, 336.

<sup>53</sup> İbn Sad. *Tabakat*, VII, 337.

Şeybani daha sonra halife ile konuşarak tekrar fetva vermek için izin almış, halife bu olayda kusurlu olduğunu anlayıp onu kendisine yakın kılmış ve Ebu Yusuf'tan sonra, onun yerine başkadı olarak atamıştır. İmam Muhammet vefat edene kadar bu vazifede kalmıştır.<sup>54</sup> Harun Reşit (189/805) yılında İran'ın Horasan bölgesinde bulunan Rey'e giderken İmam Muhammet'i de kendisi ile beraber götürmüş, İmam Muhammet orada vefat etmiş ve oraya defnedilmiştir.

İmam Muhammet'in eserleri arasında *el-Asl*, *ez-Ziyadat*, *el-Câmiu's-sağir*, *el-Câmiu'l-kebir*, *es-Siyeru's-sağir* ve *es-Siyeru'l-kebir* zikredilebilir.<sup>55</sup>

### 1.2.2. *El-Kâfi*'de İsmi Geçen Fakihler

**Kadı Şureyh (ö. 80/699).** Ebu Ümeyye el-Kadı Şureyh b. el-Haris b. Kays el-Kindi el-Kufi. Tabiin devrinin ileri gelen fakihlerinden biridir. Kaynaklarda babasının adı çoğunlukla Haris olarak kaydedilmiştir. Sahabi olduğu ileri sürülmüşse de Zehabi ve İbn Hacer gibi âlimlere göre sahabi değildir. Kadılık mesleğine uzun yıllarını vermiş olan Şureyh'in bu göreve ne zaman başladığı konusunda farklı rivayetler vardır. Basra'da da kadılık yaptığından kendisine kadı'l-mısreyn denmiştir. İktidar değişimleri sırasında görevden alınmışsa da her defasında tekrar göreve getirilen Şureyh 78 yılında yaşlılığı yüzünden ve oğlunun rüşvet aldığı söylentileri üzerine Haccac'a istifasını sunarak kadılık görevinden ayrılmıştır.699 yılında 100 yaş civarında vefat etmiştir.

Verdiği kararlarla İslam tarihinde adaletin sembollerinden biri haline gelen Şureyh, yalancı şahitlerin artması üzerine İslam tarihinde ilk defa gizli soruşturma uygulamasını başlatmıştır. İslam yargı sisteminin kuruluşunun ilk safhalarında görev yapan Şureyh, içtihatları ve uygulamalarıyla bu müessesenin oluşumuna önemli katkılar sağlamıştı. Sonraki dönemlerde tedvin edilen fıkıh kitaplarının muhakeme usûlü hukukuna iliklin bölümlerinde onun uygulamalarına sık sık atıfta bulunulması bu katkının bir göstergesidir.<sup>56</sup>

**İbrahim en-Nehai (ö. 96/714).** Ebu İmran İbrahim b. Yezid b. Kays b. Esved en-Nehai el-Yemani el-Kufi.<sup>57</sup> 46 yılında Küfe'de dünyaya geldi. Aslen Yemen'deki Mezhic

<sup>54</sup> Hamidullah, *Şeybani*, 7.

<sup>55</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 17.

<sup>56</sup> Şükrü Özen, "Kadı Şureyh", *DİA*, XXIV, 120.

<sup>57</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 7.

kabilesinin bir kolu olup İslami dönemde Küfe'ye yerleşen Nehai'ya mensuptur. Nehai babasından, Alkame b. Kays, Esved b. Yezid gibi tabiinin büyüklerinden rivayette bulunmuştur. Rivayet ettiği mürsel hadisler çoktur. Irak'ta siyasi istikrarsızlığın hâkim olduğu bir dönemde Küfe şehrinin ulu câmisinde ders vermeyi sürdürmüştür. Emevi yönetimiyle ilişkileri iyi gitmeyen en-Nehai Haccac'ın ölümü üzerine şükür secdesinde bulunmuş ve saklanmakta olduğu için 96/714 yılında vefat ettiği zaman cenaze namazı yedi veya dokuz kişilik bir cemaat tarafından kılınmıştır.

On sekiz yaşında iken ders vermeye başlayan Nehai kıraat, tefsir, hadis ve fıkıh alanlarında temayüz etmiştir. Otuz üç yaşında fetva vermeye başlayan Nehai'yi ilk takdir edenlerden biri Kufe'de dönemin en büyük âlimi kabul edilen Said b. Cübeyr'dir. Nehai, Irak ehl-i rey ekolünün kurucularından olması dolayısıyla "fakihu'l- Irak" diye bilinir. Nehai fıkıhın büyük bölümünü Alkame b. Kays'tan öğrenmiştir. Nehai fıkıhın sadece teorik yönüyle ilgilenmemiş, aynı zamanda Kadı Şüreyh'in yanında bir müddet mübaşir olarak görev yapmak suretiyle hukuk pratiğini de geliştirmiş, Kadı Şüreyh'in hukuki içtihatları ile mahkeme kararlarının sonraki nesillere aktarılmasında önemli rol oynamıştır. Irak ehl-i rey mektebinin teşekkülünde merkezi bir rol oynayan Nehai, Küfe'de özellikle İbn Mes'ud'un etrafında başlayıp gelişen fıkhi hareketin kendi dönemine kadar süren birikimini özümseyerek fıkıh alanındaki görüş ve faaliyetleriyle öğrencisi Hammad üzerinden daha sonra Ebu Hanife ekseninde teşekkül edecek olan Hanefî mezhebinin görüşlerine de kaynaklık etmiştir.<sup>58</sup>

**İbn Ebi Leyla (ö.148/765).** 74/693 yılında doğanmıştır. Dedesi Ebu Leyla Yesar b. Bilal'e nispetle İbn Ebi Leyla diye tanınmıştır. Şa'bi, Ata b. Ebi Rebah, Nafi ve A'meş gibi ilim adamlarından fıkıh, hadis ve kıraat tahsil eden İbn Ebi Leyla, Yusuf b. Ömer es-Sakafi tarafından Küfe kadılığına getirilmiştir. Otuz üç yıl müddetle kadılık yaptığı belirtilen İbn Ebi Leyla, aralarında oğlu İmran, İbn Cüreyc, Süfyan Sevri ve Ebu Yusuf'un da bulunduğu birçok âlime hocalık yapmıştır. İbn Ebi Leyla davalara Küfe mescidinde bakar ve hadleri de orada tatbik ettirirdi. Ebu Hanife, İbn Ebi Leyla'nın verdiği hükümleri öğrencileriyle birlikte ders halkasında tartışır, gerektiğinde tenkit ederdi. İbn Ebi Leyla'dan dokuz yıl ders aldıktan sonra onunla sık sık ihtilafa düştüğü için derslerini terk ederek Ebu Hanife'nin meclisine katılan Ebu Yusuf, bu iki hocası

---

<sup>58</sup> Şükrü Özen, "Nehai", *DİA*, XXXII, 536.

arasındaki görüş ayrılıklarına dair *İhtilafu Ebi Hanife ve İbn Ebi Leyla* adlı eserini kaleme almıştır.

Dört delilin yanında istihsan, istishab, sahabe kavli, örf ve maslahat gibi delillere de sıkça başvuran İbn Ebi Leyla, bu özelliğiyle döneminde ehl-i reyin önde gelen simalarından biri sayılmıştır. Hanefi mezhebinin oluşumuna zemin hazırlayan Irak fıkhı içinde İbn Ebi Leyla'nın içtihatları da yer alır. İbn Ebi Leyla'nın rivayet ettiği hadislere itibar edilip edilmemesi konusunda hadis tenkitçilerinin farklı görüşleri vardır. Ancak cerhe konu olan yönü genellikle adalet vasfı değil hıfz ve zabttır. Kaynaklarda İbn Ebi Leyla'ya *el-Feraiz* ve *el-Firdevs* adında iki eser nispet edilmektedir.<sup>59</sup>

**Züfer b. Hüzeyl (ö.158/775).** Ebu'l-Hüzeyl Züfer b. Hüzeyl b. Kays el-Anberi el-Basri.<sup>60</sup> Ebu Hanife'nin en büyük talebelerinden biridir. Isfahan asıllı olup babası Hüzel Basra valisiydi. İlk zamanlar hadis ehlinden olmakla beraber sonraları rey ehline meyletmiştir. Ebu Hanife'den fıkıh tahsil eden Züfer, A'meş, İsmail b. Ebi Halid, Muhammet b. İshak, Haccac b. Erat ve başka kimselerden rivayette bulunmuştur. Ebu Hanife'nin onu "talebelerimden kıyası en iyi bilen" diyerek överdi. Ebu Hanife'nin birçok talebesi kendisinden sonra Züfer'den ders almışlardır. Basra'da yaşayarak kadılık yaptı ve orada vefat etti. Elimizde herhangi bir eseri olmamakla beraber kaynakların tamamına yakınında ondan iktibasta bulunulmakta ve görüşlerine yer verilmektedir.<sup>61</sup>

### 1.2.3. *Kitabu'l-Asl*'ın Bazı Ravileri

**Ebu Süleyman el-Cüzcani (200/816).** Ebu Süleyman Musa b. Süleyman el-Cüzcani el-Bağdadi. Belh'in Cüzcan bölgesinden olan Cüzcani Bağdat'ta yetişmiştir. Mualla b. Mansur onun onun ders arkadaşıydı. Cüzcani, Ebu Yusuf ve İmam Muhammet'in talebesi olup, Hanefi mezhebinin temel kitaplarını bu hocalarından rivayet etmiştir. Nitekim Şeybani'nin *el-Asl* adlı eserinin nüshaları içerisinde en güvenilir olanı Cüzcani'nin rivayet ettiği nüshadır. Cüzcani bu hocalarından başka Abdullah b. Mübarek ve Amr b. Cümei'den hadis rivayet etmiş, kendisinden de Ebu Hatim er-Razi ve Abdullah b. Hasan el-Haşimi gibi âlimler rivayette bulunmuşlardır.

<sup>59</sup> Saffet Köse, "İbn Ebi Leyla", *DİA*, XIX, 436.

<sup>60</sup> Kureşi, *El-Cevahirü'l-Mudiyye*, II, 207-209.

<sup>61</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 13.

Halife Me'mun'un kadılık teklifini, sınırlı bir kişi olduğunu ve bundan dolayı kadılık yapmasının uygun olmayacağını ileri sürerek reddetmiştir. Takva sahibi Cüzcani, rey yönü kuvvetli bir fakihti. Ebu Hatim er-Razi onun hakkında "saduk" ifadesini kullanır. Kur'an'ın mahlûk olduğu görüşüne karşı çıktığı, hatta bu fikri benimseyenleri tekfir ettiği söylenir. Vefat tarihi net olmasa da 200/816 yılında hakkın rahmetine kavuştuğu ifade edilmektedir.

İbn Nedim Cüzcani'nin eserinin bulunmadığını, sadece Şeybani'nin kitaplarını rivayet ettiğini belirtirken, başka kaynaklarda *es-Siyeru's-sağir*, *Kitabu's-salât*, *Kitabu'r-rehn ve Nevâdiru'l-fetava* adlı eserleri yazdığı kaydedilir. Serahsi *el-Usûl* adlı eserinde Cüzcani'nin *Nevâdiru'l-fetava*'sından bahseder. Taberi'de *İhtilafu'l-fukaha*'da Hanefiler'in görüşünü verirken çok defa bunu Cüzcani'nin Şeybani'den naklettiğine işaret eder ki bu nakilleri muhtemelen *Nadiru'l-fetava*'dan yapmıştır.<sup>62</sup>

**Ebu Hafs el-Kebir (ö.216/831).** Ebu Hafs Ahmet b. Hafs el-Buhari. Maveraünnehir'in büyük âlimlerindedir. Muhammet b. Hasan'dan ders almıştır. Huşem b. Beşir, Veki b. el-Cerrah ve Ebu Usame'den hadis dinlemiştir. Ebu Hafs es-Sağir diye anılan oğlu da ondan ders alanlar arasındadır<sup>63</sup>. Ebu Hafs, Buhara'da Hanefi mezhebinin üstünlüğünü tesis etmesi ve seçkin hukuk bilginlerini şehre çekmesiyle şöhret bulmuştur. Samaniler döneminde Buhara'nın Hanefi mezhebinin bir merkezi rolünü üstlenmesi, Ebu Hafs'a dayanmış olabilir.<sup>64</sup> Samani hâkimiyetinin başlangıcında, Ebu Hafs'ın ailesi gibi Buhara'daki bazı dini liderlerin akraba çevresinin, halk arasında yüksek itibar ve nüfuz kazanmıştır.

Buhara şehrinin yedi kapısı bulunuyordu. Bu kapılardan birinin adı Hakk-râh "doğruluk yolu" tır. Hakk-râh "doğruluk yolu" kapısı adını, güç meselelere çözüm bulmakla ünlü hâkim Ebu Hafs'ın burada oturmasından almıştır.<sup>65</sup> Hakk-râh kapısı yanında Ebu Hafs'ın hâlâ muhafaza edilen ve kutsal sayılan zaviyesi bulunurdu, bunun etrafında birçok câmi ve zaviyeler mevcuttu.<sup>66</sup>

<sup>62</sup> Abdulkadir Şener, "Cüzcani", *DİA*, VIII, 98.

<sup>63</sup> Ahmet Özel, *Hanefi Fıkıh Âlimleri*, 20.

<sup>64</sup> Richard Nelson Frye, *Orta Çağın Başarısı Buhara*, 82.

<sup>65</sup> V.V. Barthold, *Moğol İstilasına Kadar Türkistan*, 106.

<sup>66</sup> V.V. Barthold, *Moğol İstilasına Kadar Türkistan*, 112.

Şemsü'l-Eimme Serahsi onun hakkında şöyle demiştir: “Muhammet b. İsmail el-Buhari, Ebu Hafs zamanında Buhara’ya geldi ve orada fetva vermeye başladı. Ebu Hafs onu fetva vermekten nehyetti ve kendisinin fetvaya ehil olmadığını söyledi, ancak kendisi fetva vermeye devam etti. Birgün kendisine bir koyunun veya ineğin sütünü içmiş iki çocuk hakkında soru soruldu. O, çocuklar arasında hürmetin gerçekleştiğine hükmetti, ancak insanlar toplandılar ve onu dışarı çıkardılar. Ebu Hafs ise aralarında radanın gerçekleşmediğine hükmeder. Gerekçe olarak ta rada da nesebe itibar edileceğini, insanlarla hayvanlar arasında nesebin gerçekleşmediği gibi hayvanın sütünü emmeklede süt emmekle gerçekleşen haramlığın gerçekleşmeyeceğini söylemiştir”.<sup>67</sup>

Ebu Hafs Buhara’da vefat etmiştir. Türbesi onun adını taşıyan Buhara yakınındaki bir tepe üzerinde olup burası kutsal bir ziyaret yeri haline gelmiştir.<sup>68</sup>

**Hişam b. Ubeydullah (ö.221/836).** Hişam b. Ubeydullah er-Razi. Hanefi fakihi ve muhaddis olan Hişam b. Ubeydullah’ın babasının adı bazı kaynaklarda Abdullah şeklinde geçmektedir. Sem’ani, Hişam’ı ehl-i bid’atın karşıtı olarak Sünni nisbesiyle anılanlar arasında sayıldığı gibi, Rey köylerinden Sin’e nispetle Sinni diye anıldığını da belirtir. Hişam, fıkıhı Ebu Hanife’nin öğrencileri olan Ebu Yusuf ve Muhammet b. Hasan eş-Şeybani’den öğrendi. Şeybani’nin onun Rey’deki evinde vefat etmiş olması talebesiyle olan yakınlık dercesini göstermesi bakımından önemlidir.

Birçok âlimden ders aldığını ve ilim uğrunda 700.000 dirhem harcadığını söyleyen Hişam rey taraftarı olmasına rağmen hadis rivayetiyle de meşhurdur. İbn Ebi Zi’b, Malik b. Enes, Hammad b. Zeyd, Leys b. Sa’d gibi âlimlerden hadis rivayet etmiştir. Kendisinden de Muhammet b. İdris er-Razi, Ahmet b. Furat, Bakıyye b. Velid, Hasan b. Arafe ve başkaları rivayette bulunmuştur. Hişam’ı Ebu Hatim “saduk”, İbn Hibban ve Ebu İshak eş-Şirazi “leyyin” olarak vasıflandırmıştır. Bir rivayete göre de İbn Hibban onu “sika” olarak kabul etmiş, bazı hadisleri ise mevzu görülerek terkedilmiştir.

Hişam b. Ubeydullah’ın *en-Nevâdir* ve *Sulatü’l-eser* adlı kitapları kaynaklarda zikredilmektedir. Bunlardan ilki aynı zamanda Serahsi’nin *el-Mebsut* isimli eserinin

---

<sup>67</sup> Kureşi, *El-Cevahirü’l-Mudiyye*, I, 166.

<sup>68</sup> Richard Nelson Frye, *Orta Çağın Başarısı Buhara*, 146.



kaynaklarındandır. İmam Muhammet'e ait *el-Câmiu'l-kebir*'in Haydarabat neşrinde Hişam b. Ubeydullah'ın *en-Nevâdir*'inden yapılan ilavelere de yer verilmiştir.<sup>69</sup>

**İbn Sema'a (ö.233/848).** Ebu Abdullah Muhammet b. Sema'a b. Ubeydullah b. Hilal b. Veki b. Bişr et-Temimi. İbn Sema'a Leys b. Sa'd, Ebu Yusuf ve İmam Muhammet gibi âlimlerden hadis rivayet etmiştir. Ebu Yusuf ve İmam Muhammet'den nakille *Nevâdir* adlı eserini yazan İbn Sema'a, İmam Muhammet'in kitaplarını ve *Emali*'yi rivayet etmiştir.

Saymeri, Ebu Yusuf ve İmam Muhammet'in ders halkasında bulunmuş olan İbn Sema'a'nın güvenilir bir hadis hafızı olduğunu söyler. Me'mun zamanında Bağdat kadılığına getirilen İbn Sema'a, bedenen zayıf düştüğü Mu'tasım zamanında bu görevinden ayrılmıştır.

İbn Sema'a İmam Muhammet'le alakalı bir rüya görür ve bu rüyayı tabir ettirir. O'na: "İmam Muhammet hikmetli konuşan bir zattır, O'nun hiçbir sözünü kaçırmamaya çalış" denmesi üzerine *Nevâdir* adlı eseri kaleme aldığı belirtilmektedir. İbn Sema'a'nın, annesinin vefat ettiği gün bir vakit namaz hariç bütün namazları cemaatle kıldığı, kaçırdığı cemaatle namazın yerine de 25 namaz kıldığı bildirilmektedir.

İbn Sema'a'nın 103 yaşında vefat ettiği ve her gün 200 rekat namaz kıldığı söylenmektedir. Yahya b. Ma'i'nin, İbn Sema'a'nın vefat ettiği zaman "bugün rey ehlinin ilmi ölmüştür" dediği rivayet edilir. İbn Sema'a'nın *Nevâdir* dışında *Edebü'l-Kadı* ve *el-Mehadır vessicillat* isimli eserleri vardır.<sup>70</sup>

---

<sup>69</sup> Mehmet Erdoğan, "Hişam b. Ubeydullah", *DİA*, XVIII, 155.

<sup>70</sup> Kureşi, *El-Cevahirü'l-Mudiyye*, II, 168-170.

## BÖLÜM 2: MÜELLİFİN HAYATI VE ESERLERİ

### 2.1. Hayatı

Ebü'l-Fazl Muhammet b. Muhammet b. Ahmet el-Mervezî es-Sülemi el-Belhî el-Hâkim eş-Şehîd (ö.334/945). Eski kaynaklarda ne zaman doğduğu belirtilmemektedir. Bazı çağdaş araştırmacılar, Ahmet b. Hanbel'den rivayette bulunduğunu ileri sürerek (241/855) yılından önce doğduğunu kaydetmekteyse de, onun Ahmet b. Hanbel'den doğrudan değil Ebu Reza Muhammet b. Hamduye vasıtasıyla rivayette bulunduğu dikkate alınırsa bunun doğru olmadığı anlaşılır. Üstlendiği devlet görevi dolayısıyla "Hâkim", bu görevi sırasında öldürülmesi sebebiyle "Şehid" lakabını almıştır.<sup>71</sup>

Küçük yaştan itibaren iyi bir eğitim aldı. İlmî şahsiyeti yanında şairliği ve münazaralardaki maharetiyle dikkat çekti. Kendi memleketi olan Merv'den başka Buhara, Nîşâbur, Rey, Bağdat, Kûfe, Mekke ve Kahire gibi döneminin önemli ilim merkezlerini dolaşarak pek çok âlimden ilim tahsil etmiş ve hadis rivayet etmiştir. Zamanında Orta Asya ve Horasan'ın en meşhur âlimleri arasında yer alan Hâkim eş-Şehîd'in fıkıh yanında hadis alanındaki geniş bilgisi sebebiyle hadisçiler arasında da saygın bir yere sahip olduğu anlaşılmaktadır. Meşhur hadis hafızı ve Nîşabur tarihi yazarı Ebu Abdullah el-Hâkim en-Nîsâbü'rî, Horasan bölgesinin tüm önde gelen âlimlerinin Hâkim eş-Şehid'den hadis dinlediğini belirtir ve onun tanıdığı Hanefî fakihleri içinde hadisçilerin yöntemine en yakın kişi olduğunun altını çizer. Ünlü tarihçi Sem'ânî de Hâkim'in 60.000 hadisi ezbere bildiğini kaydetmiştir.

Uzun yıllar Samani devletinin başkenti Buhara'da kadılık yapan ve bu görevi sırasında adaletiyle meşhur olan Hâkim eş-Şehîd, özel hayatındaki örnek şahsiyeti ile de herkesin sevgisini kazanmıştır. Son derece dindar bir şahsiyet olan Hâkim'in Pazartesi ve Perşembe günlerini oruçlu geçirdiği, seferde bile gece namazını terk etmediği ve zamanını ilmi faaliyet ve eser tasnif ederek geçirmekten büyük zevk aldığı kaynaklarda belirtilmiştir. Kadılığı sırasında Sâmânî hükümdarı Nasr b. Ahmet'in (301–331/914–943) oğlu el-Hamid lakabıyla bilinen ve ilme âlimlere hürmetiyle meşhur olan Ebû Muhammet Nûh'un (I. Nûh) (331–343/943–954) özel hocalığını yapmış ve aralarında yakın bir ilişki gelişmiştir. Nuh b. Ahmet (331/914) yılında babasının yerine tahta

---

<sup>71</sup> Beşir Gözübenli, "Hâkim eş-Şehid", *DİA*, XV, 195.

geçince hocasını vezirlik görevine tayin etmek istemiş ve Hâkim eş-Şehid arzu etmemesine rağmen hükümdarın ısrarı karşısında bu görevi kabul etmek zorunda kalmıştır.

Vezirlik görevi esnasında da ilmî faaliyetlerinden geri kalmak istemediği anlaşılan Hâkim el-Mervezi zamanını bu amacı gerçekleştirecek şekilde programlamıştır. Oğlunun anlattıklarına göre o, bu görev sırasında mecbur kalmadıkça devlet görevlileriyle görüşmez, odasında genellikle ilmi faaliyetler ve eser telif etmekle meşgul olurdu. Ziyaretçileri devlet adamı ise onlarla pek sohbet etmezdi; bu yüzden zaman zaman bazı devlet adamları kendisini hükümdara şikâyet etmişlerdir. Bir keresinde yardımcılarını kendisini ziyarete gelenler arasında ayırım yaptıkları için azarlamış ve onlara şöyle demiştir: “Beni ziyaret etmek isteyen ehl-i ilimden yamalı ya da eski püskü elbise giyen seyyahları men etmeyin. Atlıları ve zenginleri men edin, ama siz çıkarınıza öyle geldiği için zenginlere izin verip garipleri eski püskü giyiyorlar diye engelliyorsunuz. Eğer böyle devam ederseniz sizi kovacağım.” Yine bir başka durumda ders halkasına gelen bir hanedan mensubunu “bugün sizinle görüşme günüm değil” diyerek reddetmiştir. Öyle anlaşılıyor ki, bir âlim olarak son derece başarılı olan Hâkim el-Mervezi yöneticiliği sırasında bir ilim adamında olması gereken ahlaki tavrı korumak istemiş, ama çıkar çatışmalarının sahnesi olan siyaset zemininde bu tavrını sürdürmesi yöneticilik kariyerinin ve dolayısıyla hayatının feci bir şekilde sona ermesine neden olmuştur.

**Hocaları.** Hâkim Şehîd el-Mervezî, ilimle iştigal eden bir ailede yetiştiğini ve küçük yaşlarda ailesi içinde ilim tahsilin ebaşladığını yukarıda belirtmiştik. İlk tahsilini kendi memleketi olan Merv’de Ebû Recâ Muhammet b. Hamdûye el-Hûrekânî (ö.306/918)’den yapmıştır.

Hâkim Şehîd el-Mervezî, Merv’deki hocalarından ders aldıktan sonra, Merv dışındaki ilim adamlarındanda istifade etmek için ilmî seyahatler yapmıştır. Hâkim Şehîd el-Mervezî’nin hayatı hakkında bilgi veren kaynaklar, onun, Merv’de Ebû Recâ Muhammet b. Hamdûye el-Hûrekânî, Yahya b. Sasûye ez-Zûhelî gibi âlimlerin meclisine katılıp yazdığını kaydetmişlerdir.

Hâkim Şehîd el-Mervezî, Buhara’da Muhammet b. Saîd en-Nevcâbâzî, Ebû’l-Kasım

Hammad b.Ahmet b. Hammad el-Hasan b. Sûfyân en-Nesevî Abdullah b. Mahmud es-Sadi'den, Nişabur'da Abdullah b. Şîrûye, Rey: İbrahim b. Yusuf el-Hisincanî, Bağdad'da Heysem b.Halef ed-Dûrî, Abdullah Ahmet b. el-Hasan es-Sûfî, Kûfe'de Ali b. Abbas el-Becelî, Mekke'deMufaddal b. Muhammet el-Cenedî, Kahire'de Ali b. Ahmet b. Süleyman el-Mısırî gibi âlimlerden ilim tahsil etmiştir.<sup>72</sup>

**Talebeleri.** Bu çok yönlü bilginin pek çok öğrenci yetiştirdiği kuşkusuzdur. Ancak Hanefî Tabakat kitaplarında el-Mervezî'nin iki öğrencisinin adı özellikle yer almaktadır. Örneğin İbn Kutluboğa, *et-Tacu't-Teracim* isimli Hanefibilginlerine tahsis ettiği kitabında Hâkim Şehîd el-Mervezî'den ders alan öğrenciler arasında; Ebû Abdullah

Muhammet b. Abdullah b. Hamdûye b. Mueym, el-Hâkim en-Nisabûrî el-Hafız'ı'l-Kebîr ile el-Hâmid Ebû Muhammet Nuh b. Nasr gibi alimlerin ismini zikretmektedir.<sup>73</sup>

**Ölümü.** İç isyanların ve devletin dağılma alâmetlerinin görülmeye başlandığı I. Nuh devrinde maaşların ödenmesi ve erzak dağıtımındaki gecikmelerden veziri sorumlu tutan askerler bir gece ayaklanmışlar ve (334) yılı Rebûlâhîr ayında (Aralık 945) Hâkim'i Merv'de öldürmüşlerdir. Bazı tarihçiler emirin Hâkim el-Mervezi'yi korumak için bir kuvvet gönderdiğini ancak bunun başarılı olamadığını söylerken, diğer bazı kaynaklar, ayaklanma sırasında olaylardan sorumlu tutulan Hâkim eş-Şehîd'in idam edilmek üzere emir tarafından askerlere teslim edildiğini ileri sürmüştür. Hâkim'in son anlarını oğlunun dilinden kaydeden es-Sem'ani'nin verdiği bilgilere göre, Hâkim eş-Şehid, isyanın kendisine yönelik olduğunu anladığı zaman bunu büyük bir metanetle karşılamış, gusûl abdesti alarak, güzel kokular sürünmüş, kefenini giyinerek namaza durmuş ve sabaha kadar namaz kılmıştır. Sabah'a doğru secde halinde iken askerler kendisine saldırmış ve onu şehit etmişlerdir. Yine oğlunun aktardığına göre, her namazdan sonra şehit olmak için dua eden bu büyük zata, takdir-i ilahî "Şehit Yönetici/Hâkim eş-Şehid" sıfatını kıyamete kadar layık görmüştür. Bununla birlikte öldürüleceğini anlayınca bunun dünyayı ahirete tercih etmesine bir ceza olduğunu söylediği de nakledilmiştir.<sup>74</sup>

<sup>72</sup> M.Alem Hammad, *Hâkim Şehid el-Mervezi ve Ceza Hukuku ile İlgili Görüşleri*, 27.

<sup>73</sup> M.Alem Hammad, *Hâkim Şehid el-Mervezi ve Ceza Hukuku ile İlgili Görüşleri*, 27.

<sup>74</sup> Murteza Bedir'in yayınlanmamış makalesinden.

**Eserleri.** Başta fıkıh ve hadis olmak üzere pek çok alanda yetkin bir âlim olan Hâkim eş-Şehîd esas olarak fıkıh alanında eserler vermiştir; ancak yazdığı nakledilen eserlerden sadece *el-Kâfi* isimli eseri günümüze ulaşmıştır. Günümüze ulaşmamış olsa bile Hanefi fıkıh edebiyatında kendisine çokça atıf yapılan bir başka önemli eseri de *el-Müntekâ* adını taşır. Kendi belirttiğine göre Hâkim eş-Şehid bu eseri adından da anlaşılacağı gibi 300 eserden yararlanarak telif etmiştir.<sup>75</sup> Mervezi'ye nispet edildiği halde yazma nüshaları tespit edilemeyen eserleri olarak *el-Münteka*, *el-Gurer*, *el-İrşad*, *el-Mustahlas mine'l-Câmi* adlı eserleri zikredebiliriz.<sup>76</sup>

## 2.2. El-Kâfi:

Müellifin başyapıtı diyebileceğimiz bu eser *el-Kâfi* veya *el-Muhtasar* adıyla bilinir ve günümüze pek çok yazması ulaşmıştır; ancak henüz bir edisyon kritiği yapılarak yayınlanmamıştır. Bu çalışmada yazar, İmam Muhammet'in *Zâhiru'r- Rivâye* olarak adlandırılan *el-Asl*, *Ziyadat*, *Câmiû'l-Kebir*, *Câmiû's-Seğir*, *Siyeru's-Kebir* ve *Siyeru's-Seğir* kitaplarını birleştirip tekrarları çıkararak, konuları fıkıh bablarına göre tanzim ettiği söylene de Mervezi *el-Kâfi* adlı eserin girişinde bu telifi kaleme alırken İmam Muhammet'in *Mebsut(el-Asl)*, *Câmiu'l-Kebir* ve *Câmiu's-Sağir* adlı eserlerine onun sözlerini ihtisar ederek ve tekrarları çıkartarak yer verdiğine değinmektedir. Bunu yapmasına gerekçe olarakta ilim ehline kitabın ezberlenmesini kolaylaştırmak, yazılmasında ve okunmasındaki zorluğu gidermek ve hizada ve seferde kolayca taşınmasını gerekçe olarak gösterir. Buradan anlaşıldığına göre Mervezi İmam Muhammet'in *Zâhiru'r- Rivâye* olarak adlandırılan altı eserinden üçünün ihtisarını yapmıştır.

*El-Kâfi*, Hanefi mezhebinde İmam Muhammet'in kitaplarından sonra gelen temel kaynaktır. Mervezi fıkıh içerikli olan eserini fıkıh talebelerine kolaylık sağlamak gayesiyle yazmıştır. Eserin yazılış gayeleri arasında İmam Muhammet'in *zâhiru'r-rivâye* kitaplarını birleştirip tekrarlarını çıkartarak konuları fıkıh bablarına göre tanzim etmek ile kolayca okunmasını temin için özlü ve muhtasar sunulmasını da zikredebiliriz.<sup>77</sup> *El-Kâfi*, sade ve anlaşılır bir dille yazılmıştır. Herkesin kolayca anlayabilmesi için konular

<sup>75</sup> Murteza Bedir'in yayınlanmamış makalesinden.

<sup>76</sup> M.Alem Hammad, *Hâkim Şehid el-Mervezi ve Ceza Hukuku ile İlgili Görüşleri*, 33.

<sup>77</sup> M.Alem Hammad, *Hâkim Şehid el-Mervezi ve Ceza Hukuku ile İlgili Görüşleri*, 31.

fıkıh bablarına ayrılmıştır. İstanbulun çeşitli kütüphanelerinden tespit ettiğimiz yaklaşık on dört nüshadan bir kaç tanesinde istinsah tarihine rastlayabildik.

Hâkim eş-Şehid'in bu çalışması Hanefî fıkıh tarihinde bir dönüm noktası olmuştur; kitap hakkında anlatılan iki menkıbe bu eserin nasıl algılandığını göstermesi açısından kaydedilmeye değerdir. Buna göre bir gün Hâkim eş-Şehid rüyasında İmam Muhammet'i görmüş ve o kendisine "Senin benim kitabımı parçaladığın gibi Allah da senin bedenini parçalasın" demiştir. Şehit edilmesini İmam Muhammet'in bu duasına bağlayanlar vardır. İkinci menkıbede ise, Hâkim eş-Şehid öldürüldükten ve mezara konulduktan sonra bir zat rüyasında onun mezarı üzerine bir ateş topunun yaklaştığını görmüş ve bu sırada ansızın *el-Kâfi* mezarla ateş topu arasına perde olmuş ve ateş kaybolup gitmiştir. Bu iki menkıbe, Hâkim eş-Şehid'in söz konusu çalışmasıyla ortaya koyduğu yeni yaklaşımı takdir edenler olduğu gibi karşı çıkanlar olduğunu da göstermektedir. Hanefî fıkıh tarihinde *zâhirü'r-rivâye* ya da *el-usûl* olarak bilinen görüşlerin derli toplu sunulduğu temel bir kaynak haline gelecek olan Hâkim eş-Şehid'in bu eseri üzerine çokça şerh çalışması yapılmıştır.

***El-Kâfi Üzerine Yapılmış Çalışmalar.*** *El-Kâfi* üzerine bir kaç şerh yapılmıştır. Bunlar içerisinde en çok rağbet gören Ebû Muhammet b. Ahmet'in *el-Mebsût* isimli 30 ciltlik şerhtir. Hanefî literetüründen faydalanarak tespit edebildiğimiz *el-Kâfi* şerhler aşağıda sıralanmış ve kısaca tanıtılmıştır:

**a. *el-Mebsut.*** *El-Kâfi* Ebû Bekr Muhammet b. Ahmet b. Ebî Sehl es-Serahsî (ö.483/1090), tarafından *el-Mebsut* isimli bir şerh kaleme alınmıştır.

**b. Ahmet b. Mansur el-İsbicâbî (ö.480/1087) *Şerh Ahmet.***

**c. İsmâil b. Yakub el-Enbarî el-Mûtekellim (ö.331) *Şerh İsmail.***

### BÖLÜM 3: *EL-ASL İLE EL-KÂFİ*' NİN KARŞILAŞTIRILMASI

Bu başlık altında, İmam Muhammet'in *el-Asl (el-Mebсут)* adlı eseri ile Hâkim eş-Şehid el-Mervezi'nin *el-Kâfi* isimli eserini karşılaştırmamızdan elde ettiğimiz sonuçları aktarmak istiyoruz. Bunu yapmamızın nedeni Mervezi'nin İmam Muhammet'in eserlerini bir araya getirirken takip ettiği metot hakkında bilgi sahibi olmaktır. Bu noktada Mervezi'nin bu eserini, niçin İmam Muhammet'in sadece *el-Asl* adlı eseriyle kıyasladığımız sorusu akıllara gelebilir. Bunun sebebi *el-Asl*'ın İmam Muhammet'in kitapları arasında en geniş, en detaylı ve fıkıh konularının tümünü kapsayan bir özelliğe sahip olmasıdır. Karşılaştırmadan elde ettiğimiz neticeleri maddeler halinde şöyle sıralayabiliriz:

1. Mervezi'nin bazen ayetlere kısaltılmış olarak yer verdiğini görüyoruz. İmam Muhammetin *el-Asl* isimli kitabında, kendileriyle evlenmeleri yasak olan hanımların zikredildiği ayete “size şunlarla evlenmek haram kılındı: analarınız, kızlarınız, kız kardeşleriniz, halalarınız, teyzeleriniz, erkek kardeş kızları, kız kardeş kızları, sizi emziren sütanneleriniz, süt kız kardeşleriniz, karılarınızın anneleri, kendileriyle zifafa girdiğiniz karılarınızdan olup evlerinizde bulunan üvey kızlarınız, eğer anneleri ile zifafa girmemişseniz onlarla evlenmenizde size bir günah yoktur”<sup>78</sup> kısmına kadar yer verilirken<sup>79</sup> Mervezi'nin *Kâfi*'sinde *حرمت عايكم* “size haram kılındı” ibaresiyle yetinilmiştir.<sup>80</sup> Yine Mervezi aynı anda dört kadından fazla kadınla evlenmenin helal olmadığına delil olarak zikrettiği Nisa Suresi'nin 3. ayetinin “size helal olan kadınlardan ikişer, üçer, dörder olmak üzere nikâhlayın” kısmına yer verirken,<sup>81</sup> *el-Asl* “size helal olan kadınlardan ikişer, üçer, dörder olmak üzere nikâhlayın. Eğer (o kadınlar arasında da) adaletli davranmayacağınızdan korkarsanız o takdirde bir tane alın veya sahip olduğunuz (cariyeler) ile yetinin” kısmına kadar yer vermiştir.<sup>82</sup>

2. Mervezi'nin *el-kâfi*'de bazen konu ile alakalı hadislere yer vermediğini gözlemlemekteyiz. İmam Muhammet, Kölenin Nikâhlanması konusunda “köle kadın hür kadın üzerine nikâhlanmaz, hür kadın ise köle kadın üzerine nikâhlanabilir” (İmam

<sup>78</sup> Nisa Suresi 4/23.

<sup>79</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 452.

<sup>80</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 1.

<sup>81</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 55.

<sup>82</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 470.

Malik, *Muvatta*, Kitabu'n-Nikâh, 29) hadisine yer verirken<sup>83</sup> Mervezi'nin bu hadise yer vermediğini görüyoruz.<sup>84</sup>

**3.** Mervezi'nin ara sıra başkasının sözünü mezhep görüşü gibi verdiğini müşahede ediyoruz. İmam Muhammet, küçük erkek ve küçük kız çocuğunun evlenmesi konusunda İbrahim en-Nehai'nin “baba, küçük erkek ve küçük kız çocuğunu evlendirirse bu onlar hakkında caizdir” hükmüne yer verdikten sonra, Urve b.Zübeyr'in kardeşinin küçük oğlunu diğer kardeşinin küçük kızıyla evlendirdiğini aktararak Nehai'nin, “diğer velilerin evlendirmeleri de böyledir” şeklindeki hükmüne yer verir.<sup>85</sup> Mervezi ise Nehai'nin “diğer velilerin evlendirmeleri de böyledir” sözü yerine “bize göre diğer velilerin evlendirmeleri de böyledir” sözüne yer veriyor.<sup>86</sup> Kanaatimizce, Mervezi'nin “bize göre” ziyadesi o görüşün, Nehai'nin görüşü olmaktan çıkıp mezhep görüşü haline gelmesinin kanıtıdır. Yine Mervezi zimmîlerin nafakası konusunu işlerken zimmîler hakkında, Ebu Yusuf ile İmam Muhammet'e ait olduğu anlaşılan zimmîlerin alması caiz olan nafaka ancak müslümanların da alması helal olan nafakadır, bunun tek istisnası şahitsiz kıyılan nikâh konusudur ki biz onların bu nikâhlarını geçerli sayıyoruz ve aralarında nafakaya hükmediyoruz derken kullandığı (biz) ifadesi İmam Muhammet ile Ebu Yusuf'un görüşlerinin mezhep görüşü haline geldiğini gösteriyor.<sup>87</sup>

**4.** İmam Muhammet *el-Asl*'de İmam Azam'ın görüşünü bazen Ebu Yusuf vasıtasıyla dile getirdiği halde Mervezi'nin doğrudan İmam Azam dedi ki şeklinde dile getirdiğini görüyoruz. İmam Muhammet Rada Babı'nda İmam Azam'ın görüşüne (وقال أبو حنيفة قال) şeklinde yer verirken<sup>88</sup> bu ifade *el-Kâfi*'de (وقال أبو حنيفة) şeklinde yer almaktadır.<sup>89</sup>

**5.** Yaptığımız araştırma neticesinde gördük ki *el-Kâfi* adlı eserde İbn Sema'a'nın *Nevâdir* isimli eserinden alıntı yapılmıştır. Mervezi, babanın küçük erkek ve küçük kız çocuğunu evlendirmesi durumunda nikâhın geçerli olduğunu, çocukların müdrik oldukları zaman muhayyerliklerinin olmadığını aktararak baba ve dedenin dışındaki

<sup>83</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 464.

<sup>84</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 38.

<sup>85</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 453.

<sup>86</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 5.

<sup>87</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 71.

<sup>88</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 467.

<sup>89</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 45.



velilerden birinin küçük erkek ve küçük kız çocuğunu evlendirmesi durumunda da nikâhın geçerli olduğunu, ancak çocukların müdrük olduklarında muhayyer olacaklarını belirtir. Daha sonra ise *Nevâdir-i İbn Sema'a*'da, kıyasen baba hakkındaki hükmün de aynı olduğuna yer verir.<sup>90</sup> Vermiş olduğumuz örnek şunu gösteriyor ki, Mervezi *el-Kâfi* adlı eserinde, sanıldığı gibi sadece İmam Muhammet'in *zâhiru'r-rivâye* eserlerini toplamakla kalmamış, *Nevâdir* olarak isimlendirilen eserlerde farklı olarak belirtilen görüşlere de yer vermiştir.

**6.** Mervezi, *el-Kâfi* adlı eserinde, *el-Asl*'da yer almadığı halde *Nevâdir-i Hişam*'dan alıntılar yapmıştır. *El-Kâfi* isimli eserin kefaet babında, kadının dengi olmayan birisiyle evlenmesi durumunda velilerden birisinin razı olmasıyla nikâhın geçerli olduğunu, ancak kadına nikâha razı olan veliden daha yakın bir velinin bulunması halinde o velinin tefriki talep etme hakkının bulunduğuna yer veren Mervezi, *Nevâdir-i Hişam* adlı eserden alıntılar yaparak birbirine denk olan velilerden biri nikâha razı olsa bile diğer velinin nikâha razı olmama hakkının bulunduğuna dair Ebu Yusuf'un görüşüne yer verir.<sup>91</sup> Yine Mervezi karı kocanın ayrılması durumunda çocuğun ne olacağı konusunu ele alırken *Nevâdir-i Hişam*'dan alıntılar yaparak İmam Muhammet'in şu görüşüne yer verir: "çocuk annesinin, anneannesinin veya babaannesinin yanında buluş çağına erişince baba çocuğa bakmaya daha hak sahibidir".<sup>92</sup>

**7.** *El-Kâfi*'de zaman zaman Ebu Hafs rivayetinden alıntılar yapılmıştır. Velisiz nikâh konusunda İmam Muhammet'in velisiz nikâhın caiz olmadığı, şayet kadın velinin izni olmaksızın evlenirse nikâhının geçerli olmasının hâkimin veya velinin evliliği onaylamasına bağlı olduğu görüşüne yer veren Mervezi, Ebu Hafs rivayetinde kadının velisinin olması durumunda nikâhının geçerli olacağına dair bir ziyadenin bulunduğunu kaydeder.<sup>93</sup>

**8.** *El-Asl*'da bazen konu ile alakalı hükmün kaynağının belirtilmemesine karşılık *el-Kâfi*'de hükmün kaynağına da yer verildiğini görmekteyiz. Küçük erkek çocuğunu hal-i sıhhatinde evlendirip mehrini ödeyeceğinin garantisini veren bir baba mehri ödemesi durumunda oğlundan ödemiş olduğu mehri tahsil edemeyeceğine çünkü bunun babadan

---

<sup>90</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 5.

<sup>91</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 13.

<sup>92</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 75.

<sup>93</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 10.

bir hediye mesabesinde olduğu hükmüne *el-Asl*'da yer verilmiş ancak bu hükmün kaynağı belirtilmemiştir.<sup>94</sup> *El-Kâfi*'de ise bu hükmün kaynağının istihsan olduğuna yer verilir.<sup>95</sup>

**9.** *El-Asl*'da bazen konu ile alakalı hükmün deliline yer verildiği halde *el-Kâfi*'de hükmün deliline yer verilmediğini müşahade etmekteyiz. İmam Muhammet'in Rada Babı'nda radanın iki sene içindeki emmelerde geçerli olduğu hükmünü<sup>96</sup> zikrettikten sonra delil olarak şu ayete yer vermiştir: "Emzirmeyi tamamlamak isteyenler için anneler çocuklarını iki tam yıl emzirirler".<sup>97</sup> Mervezi ise eserinde konu ile alakalı hükmü zikretmekle yetinmiş ve hükmün delili olan ayete yer vermemiştir.<sup>98</sup>

**10.** İmam Muhammet *el-Asl* isimli eserinde konu ile ilgili hükmün gerekçesini zikrettiği halde, Mervezi bazı yerlerde hükmün gerekçesini hazfetmiştir. Örneğin İmam Muhammet Kitanu'n-Nikâh'ın ilk bölümünde evlenilmesi helal olan ve olmayan kadınları sayarken dört hanımı olan bir erkeğin, kendisiyle cinsel ilişkide bulunduğu bir hanımı boşaması durumunda boşadığı hanımın iddeti bitmeden tekrar evlenemeyeceğini söyler. Ancak adam, boşadığı hanımının kendisine, iddetinin bittiğini söylediğini belirtir ve bu durum o kadın gibilerinin iddetinin sona erdiği bir zaman diliminde gerçekleşirse adamın başkasıyla evlenmesinin helal olduğunu söyler. Dördüncü hanımının ölmesi durumunda, erkeğin başka bir hanımla evlenmesinin helal olduğunu söyleyen İmam Muhammet, dördüncü hanımın irtidat ederek dar-ı harbe geçmesi durumunda da adamın başka bir hanımla evlenmesinin helal olduğunu belirtir. Gerekçe olarak ta kadının irtidat ederek dar-ı harbe geçmesinin ölümde olduğu gibi evlilik bağına kopardığını zikreder.<sup>99</sup> Mervezi ise eserinde, dördüncü hanımın irtidat ederek dar-ı harbe geçmesi durumunda adamın başka bir hanımla evlenmesinin helal olduğu hükmüne gerekçesiz olarak yer verir.<sup>100</sup> Yine, İmam Muhammet Şiğâr Nikâhı konusunu anlatırken mehir olarak kısasın belirtilmesi durumunda, kısasın mehir olamayacağı hükmüne yer verir. Gerekçe olarak da mehrin mal olması gerektiğini, kısasın ise mal olmadığını söyler.<sup>101</sup> Mervezi ise

---

<sup>94</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 454.

<sup>95</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 7.

<sup>96</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 467.

<sup>97</sup> Bakara Suresi 2/233.

<sup>98</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 45.

<sup>99</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 453.

<sup>100</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 4.

<sup>101</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 464.

kıyasın mehir olarak belirlenmesi durumunda kıyasın mehir olamayacağı hükmüne gerekçesiz olarak yer verir.<sup>102</sup>

**11.** *El-Kâfi*'de Mervezi'nin bazen hükmün şartına yer vermediğini görüyoruz. İmam Muhammet Şiğar Nikâhı konusuna bu nikâh çeşidini tanımlayarak başlar. Buna göre Şiğar Nikâhı bir kişinin diğer bir şahsa kız kardeşimi seninle kendi kız kardeşini benimle nikâhlaman karşılığında evlendiriyorum demesi ve o kızlardan her birinin mehri diğerinin nikâhı olması şeklinde yapılan nikâh akdidir. İmam Muhammet bu şekilde kıyılan nikâhın caiz olduğunu ancak cinsel ilişki gerçekleşti ise kadınlardan her birine mehr-i misl verilmesi gerektiğini belirtir.<sup>103</sup> Mervezi ise bu hükme “cinsel ilişki gerçekleşti ise” şartını zikretmeksizin yer verir.<sup>104</sup>

**12.** Mervezi *el-Kâfi* adlı eserinde bazen konu ile alakalı hükme de yer vermemiştir. İmam Muhammet Şiğar Nikâhı konusunda şığar nikâhının caiz olduğu, eğer duhul gerçekleşti ise mehr-i misl gerekeceği, duhul gerçekleşmedi ise mut'a gerekeceği hükmüne yer verirken<sup>105</sup> Mervezi ise duhul gerçekleşmedi ise mut'a gerekeceği hükmüne yer vermemiştir.<sup>106</sup>

**13.** Genellikle *el-Asl* adlı eserde konular biraz daha ayrıntılı işlenmektedir. Örneğin şahitsiz nikâh konusuyla alakalı olarak *eKâfi*'de kimin şahitliklerinin kabul edileceği sıralanmasına karşılık<sup>107</sup> *el-Asl*'da şahitlerle alakalı olarak biraz daha ayrıntıya girilir.<sup>108</sup>

**14.** *El-Asl* ile *el-Kâfi* adlı eserlerin bazen aynı konu ile alakalı olarak farklı bab başlıklarına yer verdikleri görülmektedir. *El-Asl*'da bir konu ile alakalı olarak باب نکاح (الادعاء من قبل الرجال) başlığı kullanıldığı halde<sup>109</sup>, Mervezi (باب الدعوى في النكاح) başlığını kullanmıştır.<sup>110</sup> Mervezi bazen de konu başlıklarını kısaltmıştır. *El-Asl*'da (باب نكاح البكر )

---

<sup>102</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 36.

<sup>103</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 463.

<sup>104</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 36.

<sup>105</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 463.

<sup>106</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 36.

<sup>107</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 14.

<sup>108</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 456.

<sup>109</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 469.

<sup>110</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 52.

(إذا بلغت) şeklinde yer alan konu başlığına<sup>111</sup> Mervezi (باب نكاح البكر) şeklinde yer vermiştir.<sup>112</sup>

**15.** Yine *el-Asl*'da (باب الوكالة في النكاح وغيره وفي الكتاب) şeklinde olan konu başlığı,<sup>113</sup> *el-Kâfi*'de (باب الوكالة في النكاح) şeklinde yer almıştır.<sup>114</sup> Mervezi bab başlıklarını kısalttığı gibi bazen de uzatmıştır. *El-Asl*'da (باب الهبة) olan bab başlığını<sup>115</sup> *el-Kâfi*'de, (باب الهبة في ) (النكاح) olarak görüyoruz.<sup>116</sup> *El-Asl*'da iki ayrı bab başlığı altında işlenen konuları Mervezi bazen tek bab başlığı altında işlemiştir. Mesela *el-Asl*'da (باب نفقة العبد) ve (باب نفقة الأمة) olarak ikiye ayrılan konuları<sup>117</sup> Mervezi *el-Kâfi*'de (باب نفقة العبد) başlığı altında işlemiştir.<sup>118</sup> Mervezi bazen bab başlıklarının sıralamasına riayet etmemiştir. Bunu (باب نفقة ذوي الأرحام) başlığında görmekteyiz.<sup>119</sup> Bu başlık *el-Asl*'da (باب متاع البيت) başlığından önceyken *el-Kâfi*'de sonradır.

**16.** *El-Asl*'da insanların sözünün istihsan kapsamında değerlendirildiği belirtilirken *el-Kâfi*'de insanların sözünün istihsan kapsamında değerlendirildiği lafzan belirtilmemiştir. Örneğin *el-Kâfi*'de bir adam bir bayana seni bin dirhem karşılığında eş olarak aldım dese, kadın da ona ben de seninle evlendim dese bu lafızlarla yapılan nikâhın geçerli olduğu, gerekçe olarak ta çünkü bunun insanların sözü olduğuna ve kıyas olmadığına yer verilirken<sup>120</sup> *el-Asl*'da gerekçe olarak bunun insanların sözü olduğu, insanların sözünün de istihsan olduğuna kıyas olmadığına yer verilir.<sup>121</sup>

**17.** Bazen *el-Asl*'da ki genel bir ifadeden kastın ne olduğunu Mervezi *el-Kâfi*'de ifadeyi daraltmak suretiyle izah etmiştir. *El-Asl*'da yer alan “kişi anne babasına nafaka ödemeye icbar edilir” ifadesi<sup>122</sup> durumu iyi olan olmayan bütün kişileri içine almaktadır. Ancak Mervezi “durumu iyi olan (musir) kişi anne babasına nafaka ödemeye icbar edilir”

<sup>111</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 454.

<sup>112</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 8.

<sup>113</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 455.

<sup>114</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 10.

<sup>115</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 459.

<sup>116</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 22.

<sup>117</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 477.

<sup>118</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 70.

<sup>119</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 478; Mervezi, *el-Kâfi*, 80.

<sup>120</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 22.

<sup>121</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 459.

<sup>122</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 478.

demek suretiyle<sup>123</sup> durumu iyi olmayan kişilerin anne babasına nafaka ödemeye zorlanamayacağını ifade etmek istemiştir.

**18.** Mervezi'nin *el-Kâfi* adlı eserini yazarken cümlelerde kısaltmalara gittiğini görmekteyiz. *El-Asl*'da harp ehlinden olan bir kişi Müslüman olsa, nikâhı altında da tek akitle evlendiği beş hanımı bulunup onlar da İslam'a girseler nikâhın fasit olduğuna, erkekle hanımların arasının tefrik edilmesinin gerekliliğine yer verilirken,<sup>124</sup> *el-Kâfi*'de nikâhın fasit olduğuna yer verilmeyerek kısaltmaya gidilmiştir.<sup>125</sup> Mervezi'nin cümleler de olduğu gibi isimlerde de kısaltmaya gittiğini müşahade etmekteyiz. Abdullah b. Abbas<sup>126</sup> yerine İbn Abbas<sup>127</sup> demesini buna misal olarak verebiliriz. Bazen de *el-Asl*'da kısa olarak verilen bir ismi Mervezi tam olarak vermiştir. Mesela *el-Asl*'da Ammar olarak geçen isim<sup>128</sup> *el-Kâfi*'de Ammar b. Yasir olarak geçmektedir.<sup>129</sup>

**19.** Bazen bir eserde yer alan bir kelimenin yerine başka bir kelimenin kullanıldığını görmekteyiz. Örneğin *el-Asl*'daki (ولد و ولد و ولد)<sup>130</sup> kelimesi yerine *el-Kâfi*'de (نوافل)<sup>131</sup> kelimesi kullanılmıştır. Yine *el-Asl*'da ki helal değildir (لايحل) kelimesi yerine<sup>132</sup> *el-Kâfi*'de caiz değildir (لايجوز) kelimesi kullanılmıştır.<sup>133</sup> Aynı şekilde nafaka babında *el-Asl*'da ki (الموسع) kelimesi yerine<sup>134</sup> *el-Kâfi*'de (الموسر) kelimesi kullanılmıştır.<sup>135</sup>

**20.** *El-Asl*'da konu girişlerinde kullanılan (قال محمد) veya (قال) ifadelerinin, Mervezi'nin *El-Kâfi* adlı eserinde genellikle kullanılmadığını görüyoruz. Örneğin *el-Asl* isimli eserin Şiğar Nikâhı Babı'nda konuya (قال محمد) denilerek başlanıldığı halde<sup>136</sup> bu ifade *el-Kâfi* adlı eserde yer almamaktadır.<sup>137</sup> Yine aynı şekilde Ehl-i Harb ile Nikâhlanma konusuna *el-Asl*'da (قال محمد) denilerek başlanıldığı halde<sup>138</sup> bu lafız *el-Kâfi*'de yotur.<sup>139</sup> (قال)

<sup>123</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 80.

<sup>124</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 458.

<sup>125</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 21.

<sup>126</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 452.

<sup>127</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 1.

<sup>128</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 471.

<sup>129</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 55.

<sup>130</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 452.

<sup>131</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 2.

<sup>132</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 470.

<sup>133</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 55.

<sup>134</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 476.

<sup>135</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 64.

<sup>136</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 463.

<sup>137</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 36.

<sup>138</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 458.

<sup>139</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 20.

kelimesinin *el-Kâfi*'de hazfedilmesine misal olarak da Dul Kadının Nikâhlanması konusunu gösterebiliriz. *El-Asl*'da konuya (قال) ile başlanıldığı halde<sup>140</sup> bu kelime *el-Kâfi*'de kullanılmamıştır.<sup>141</sup>

---

<sup>140</sup> İmam Muhammed, *el-Asl*, 454.

<sup>141</sup> Mervezi, *el-Kâfi*, 9.

## SONUÇ

Mervezi'nin *el-Kâfi* isimli eseri hakkında yapmış olduğumuz bu çalışmamızdan elde ettiğimiz neticeleri şöyle sıralayabiliriz:

Hâkim eş-Şehid el-Mervezi'nin *el-Kâfi fi Furui'l-Hanefiyye* adlı eserinin İmam Muhammet'in altı eserini bir araya getirdiği ifade edilmektedir. Ancak yaptığımız araştırma neticesinde, el-Mervezi'nin bu eserinde İmam Muhammet'in *el-Asl (el-Mebсут)* ve *Câmi'* lerini bir araya getirdiğini gördük. Zaten el-Mervezi'de *el-Kâfi* adlı eserinin hemen başında bunu açıkça ifade etmektedir. Burada şöyle bir soru akla gelebilir: El-Mervezi eserinde İmam Muhammet'in bu üç kitabını bir araya getirdiği halde nasıl oluyorda İmam Muhammet'in altı eserini bir araya getirdiği söylenebiliyor? Bunun İmam Muhammet'in *el-Asl* isimli eserinin diğer beş kitabın hemen hemen tamamını kapsıyor olamasından kaynaklandığı kanaatindeyiz. Buna göre *el-Kâfi* İmam Muhammet'in *el-Asl* adlı eserinin bir muhtasarı niteliğindedir. Bundan dolayı biz de araştırmamız da *el-Kâfi'* yi *el-Asl* ile karşılaştırmakla yetindik. Bunu yapmamızın nedeni ise el-Mervezi'nin eserini yazarken nasıl bir yöntem izlediği hakkında kanaat sahibi olmaktı.

İmam Muhammet Hanefi mezhep öğretisinin oluşmasında ve şekillenmesinde rol oynamış en önemli şahsiyetlerden biridir. Bunun sebebi kaleme çok sayıda eserlerinde Ebu Hanife'nin okulunda geliştirilen fikirleri kaydetmiş olmasıdır. Hâkim eş-Şehid el-Mervezi işte Şeybani'nin eserlerindeki görüşlerini derli toplu bir biçimde bir araya getirmiş ve bir anlamda daha sonra adına mezhep diyeceğimiz görüşler bütünü ve sistematik bir şekilde özetlemiştir. El-Mervezi, Hanefi mezhebinin temel görüşlerinin kolaylıkla okunup yazılması, ezberlenmesi ve taşınması için bu eseri kaleme aldığını kitabının girişinde belirtmektedir. Bunu da İmam Muhammet'in kitaplarını birleştirip tekrarlarını çıkartarak ve konuları fıkıh bablarına göre tanzim etmek suretiyle gerçekleştirmiştir.

Pek çok kaynağın el-Mervezi'nin *el-Kâfi*'sini sadece *zâhiru'r-rivâye*'yi toplayan bir eser olarak kabul ettiğini belirtmiştik. Bu çalışma neticesinde vardığımız sonuç aslında el-Mervezi, *el-Kâfi* adlı eserinde İmam Muhammet'in zahir rivayetlerini bir araya getirmekle kalmamış aynı zamanda nadir rivayetlerden de yararlanmamıştır. Mesela

tenkitli neşrini yaptığımız nikâh bölümünde İbn Sema'a ve İbn Hişam'dan aktarımda bulunmuştur. *El-Kâfi*'de zaman zaman da Ebu Hafs rivayetinden alıntılar da yapmıştır.

Hanefi fikhının önde gelen şahsiyetlerinden biri olan Hâkim eş-Şehid el-Mervezi' nin fıkıh ilminde olduğu kadar hadis ilminde de öncü şahsiyetlerden biri olduğu anlaşılmaktadır. Mervezi'nin sadece nikâh bölümünde elliye yakın hadise yer vermiş olması bunun delilidir. Ayrıca müellifin biyografisinde de bu hususa değinilmiştir.

Mervezi'nin *el-Kâfi* adlı eserini yazarken genelde şöyle bir yol takip ettiğini gördük: Mervezi'nin bazen ayetlerde ve cümlelerde kısaltmalara gittiğini, bazen konu ile alakalı hadislere yer vermediğini müşahede ettik. Mervezi'nin ara sıra başkasının sözünü mezhep görüşü gibi verdiğini, bazen konu ile alakalı hükme, bazen hükmün deliline, bazen de hükmün şartına yer vermediğini tespit ettik.

Yazma tenkitli neşri ülkemizde akademik araştırmalarda henüz yeni bir gelişme olduğu için yöntem ve sorunlar açısından yararlanılabilecek çok fazla örnek mevcut değildir. Bu alanda yapılan çalışmalarda özellikle temel bir sıkıntı yazmalar üzerinde mevcut olan bilgilerin doğru bir şekilde okunması ve değerlendirilmesidir.



## KAYNAKÇA

- AFGANİ, Ebu'l-Vefa, *Mukaddime*, (Asl tahkikine yazdığı), Alemu'l-Kutub, 1.Baskı, Beyrut, 1990.
- ASKALANİ, Ebü'l-Fazl Şehabeddin Ahmed İbn Hacer (852/1449), *Etrafu müsnedi'l-  
imam Ahmed b. Hanbel*, Thk. Zübeyr b. Nasır Nasır, Dâru İbn Kesir, Beyrut, 1993.
- BAĞDADİ, Ebu Bekr Ahmed b. Ali el-Hatib (463/1071), *Tarihu Bağdad ev  
Medinetu's-Selam*, Daru'l-Kitabi'l-Arabi, Beyrut, [t.y.]
- BARTHOLD, Vasilij Vladimirovic, *Moğol İstilasına Kadar Türkistan*, Haz. Hakkı Dursun Yıldız, 3.Baskı, Türk Tarih Kurumu, Ankara, 1990.
- BEYHAKİ, Ebû Bekr Ahmed b. el-Hüseyin b. Ali (458/1066), *Ma'rifetü's-sünen ve'l-  
asar*, Câmîatü'd-Dirasati'l-İslâmiyye, Karaçi, 1991.
- BUHARİ, Muhammed b. İsmail (256/869), *Camiu's-Sahih (Avnü'l-bari li-halli  
edilleti'l-buhari)*, haz. Ebü't-Tayyib Muhammed el-Kannevci Sıddik Hasan Han, Dârü'r-Reşid, Halep, 1984.
- DESUKİ, Muhammed, *el-İmam Muhammed ve Eseruhu fi'l-Fıkhî'l-İslami*, Daru's-Sekafe, 1.Baskı, Katar, 1987.
- EBU DAVUD, Süleyman b. Eş'as b. İshak el-Ezdi (275/889), *Sünenu Ebû Davud*, Thk. Muhammed Avvame, Dârü'l-Kable li's-Sekâfeti İslâmiyye, Cidde, 1998.
- EBU ZEHRA, Muhammed (1974), *Ebu Hanife*, Çev. Osman Keskiöglu, Hilal Yayınları, Ankara, 1981.
- ERDOĞAN, Mehmet, "*Hişam b. Ubeydullah*", *DİA*, TDV, Ankara, 1997, XV, ss.195–196.
- FRYE, Richard Nelson, *Ortaçağın Başarısı Buhara*, Çev. Hasan Kurt, Bilig Yayınları, Ankara, 2003.
- FUYUMİ, Ahmet b. Muhammed b. Ali, *el-Misbaju'l-Münir*, el-Mektebetü'l-İlmiyye, Beyrut, [t.y.]

- GÖZÜBENLİ, Beşir, "*Hâkim eş-Şehid*", *DİA*, TDV, Ankara, 1998, XVIII, ss.155.
- HAMİDULLAH, Muhammed (2002), *Ölümünün 1200. Yıldönümünde Şarhman'ın Muasırı: İmam Muhammed b. el-Hasan eş-Şeybani*, Çev. Yusuf Ziya Kavakçı, İslam Medeniyeti (Şeybani Özel Sayısı), Yıl 2, Sayı 20, İstanbul, 1969.
- HİNDİ, Alauddin Ali b. Abdülmelik b. Kadı Han Müttaki (975/1567), *Kenzü'l-ummal fi süneni'l-akval ve'l-ef'al*, neşr. Bekri Hayyani, Saffet Saka, Müessesetü'r-Risâle, Beyrut, 1985.
- İBN ABİDİN, Muhammed Emin (1258/1836), *Ukudu Resmi'l-Müfti, Mecmuatu Resaili İbn Abidin*, Daru İhyai't-Turasi'l-Arabî, Beyrut, [t.y.]
- İBN EBİ ŞEYBE, Ebû Bekr Abdullah b. Muhammed b. İbrahim (235/849), *el-Kitâbü'l-musannef fi'l-ehâdis ve'l-asar*, haz. Kemal Yusuf Hut, Dârü't-Tac, Beyrut 1989.
- İBN KESİR, Ebü'r-Rida İmadüddin İsmail b. Ömer (774/1373), *Câmiü'l-mesaniid ves's-süneni'l-hadi li-akvami's-senen*, neşr. Abdülmü'ti Emin Kal'aci, Dârü'l-Fikr, Beyrut, 1994.
- İBN KUDAME, Ebû Muhammed Muvaffakuddin Abdullah b. Ahmed (620/1223), *el-Mugni*, Tsh. Muhammed Halil Herras, Mektebetu İbn Teymiyye, Kahire, [t.y.]
- İBN KUTEYBE, Ebu Muhammed, Abdullah b. el-Müslim (276/889), *el-Mearif*, Thk. Servet Ukkâşe, Mektebetu'l-Müsenna, Kahire, 1981.
- İBN KUTLUBOĞA, Ebu Adl Zeynuddin Kasım (879/1474), *Tacu't-Teracim fi Tabakati'l-Hanefiyye*, Mektebetu'l-Müsenna, Bağdat, 1962.
- İBN MACE, Ebû Abdullah Muhammed b. Yezid er-Rebei el-Kazvini (273/887), *Sünen-i İbn Mace*, el-Matbaü'n-Nizami, Delhi, 1905.
- İBN SAD, Muhammed (230/845), *et-Tabakatu'l-Kübra*, Daru'l-Fikr, Beyrut, [t.y.]
- KASTALANİ, Ahmet b. Muhammed, *İrşadu's-Sari*, Daru'l-Kitabi'l-Arabi, Beyrut, [t.y.]
- KÂTİP ÇELEBİ, Mustafa b. Abdullah el-Konstantini er-Rumi (1067/1657), *Keşfu'z-Zunun an Esmâi'l-Kutub ve'l-Fünun*, Daru'l-Fikr, Beyrut, 1990.

- KAYA, Eyyüp Said, "*Nadiru'r-Rivaye*", *DİA*, TDV, Ankara, 1998, XXXII, ss.278–280.
- KEVSERİ, Muhammed Zahid b. el-Hasan (1952), *Buluğu'l-Eman fi Sireti'l-İmam Muhammed b. el-Hasan eş-Şeybani*, [y.y.], 1355.
- KÖSE, Saffet, "*İbn Ebi Leyla*", *DİA*, TDV, Ankara, 1999, XIX, ss.436–437.
- KUREŞİ, Ebu Muhammed Muhyiddin (775/1373), *el-Cevahiru'l-Mudiyeye fi Tabakati'l-Hanefiyye*, Thk. Abdulfettah Muhammed el-Hulvi, 2.Baskı, Riyad, 1993.
- LEKNEVİ, Ebu'l-Hasenat Abdulhay (1304/1886), *en-Nafiu'l-Kebir*, Alemu'l-Kutub, 1.Baskı, Beyrut, 1986.
- MÜSLİM, Ebü'l-Hüseyin el-Kuşeyri en-Nisaburi (261/875), *Sahihi Müslim*, Nşr. Muhammed Fuad Abdülbaki, el-Mektebetü'l-İslâmiyye, İstanbul, [t.y.]
- ÖZEL, Ahmet, *Hanefî Fıkıh Âlimleri*, Türkiye Diyanet Vakfı Yayınları, 2.Baskı, Ankara, 2006.
- ÖZEN, Şükrü, "*Kadı Şüreyh*", *DİA*, TDV, Ankara, 2001, XXIV, ss.119–120.
- \_\_\_\_\_, "*Nehai*", *DİA*, TDV, Ankara, 2001, XXXII, ss.535-538.
- SAN'ANİ, Ebû Bekr Abdürrezzâk b. Hemmam Abdürrezzâk (211/827), *el-Musannef*, thk. Habiburrahman A'zami, El-Meclisü'l-İlmi, Beyrut, 1983.
- SAYLAN, Şenol, *İbn Abidin'inde Hanefî Mezhebinin Kuramsallaşması Şerhu Ukudu Resmî'l-Müfti Örneği*, Yüksek Lisans Tezi, Tez danışmanı: Yrd. Doç. Dr. Murtaza Bedir, Sakarya Üniversitesi Sosyal Bilimler Enstitüsü Temel İslam Bilimleri İslam Hukuku Bilim Dalı, Sakarya, 2004.
- SERAHSİ, Ebu Bekr Muhammed (483/1090), *el-Mebsut*, Daru'l-Ma'rife, 2.Baskı, Beyrut, [t.y.]
- ŞAFİ, Ebû Abdullah Muhammed b. İdris b. Abbas (204/820), *Kitâbü'l-üm = Mevsuatü'l-İmam eş-Şafii*, Thk. Ali Muhammed, Adil Ahmed; şariki fî't-tahkik Ahmed İsa Hasan Ma'saravi, Dâru İhyai't-Türasi'l-Arabî, Beyrut, 2001.
- ŞENER, Abdülkadir, "*Cüzcani, Ebu Süleyman*", *DİA*, TDV, Ankara, 1993, VIII, ss.98.

- ŞEYBANÎ, Muhammed b. el-Hasan (189/905), *es-Siyeru'l-Kebir* (Serahsi'nin *Şerhu Siyeru'l-Kebir*'inin içinde), Thk. Abdullah Muhammed Hasan İsmail eş-Şafi, Daru'l-Kutubi'l-İlmiyye, Beyrut, 1997.
- \_\_\_\_\_, *el-Camiu's-Sağir*, Alemu'l-Kutup, 1. Baskı, Beyrut, 1986.
- \_\_\_\_\_, *el-Asl el-Maruf bi'l Mabsut*, Thk. Ebu'l-Vefa el-Afgani, Alemu'l-Kutup, 1. Baskı, Beyrut, 1990.
- TABERANÎ, Ebü'l-Kâsım Süleyman b. Ahmed b. Eyyub el-Lahmi (360/971), *el-Mu'cemü'l-Kebir*, Thk. Hamdi Abdülmecid Selefi, Dâru İhyai't-Türasi'l-Arabî, Beyrut, 1984.
- TİRMİZÎ, Ebû İsa Muhammed b. İsa b. Sevre es-Sülemi (279/892), *el-Câmiü's-Sahih*, Thk. Ahmed Muhammed Şakir, Mustafa el-Babi el-Halebî, Beyrut, 1975.
- ÜNAL, Halit, "*el-Asl*", *DİA*, TDV, Ankara, 1991, III, ss.494–495.
- YAVUZ, Yunus Vehbi, "*el-Camiu'l-Kebir*", *DİA*, TDV, Ankara, 1993, VII, ss.109–110.
- \_\_\_\_\_, "*el-Camiu's-Sağir*", *DİA*, TDV, Ankara, 1993, VII, ss.112.
- ZEYLAÎ, Ebû Muhammed Cemaleddin Abdullah b. Yusuf b. Muhammed (762/1360), *Nasbü'r- raye li-ehâdîsi'l-hidaye*, El-Mektebetü'l-İslâmiyye, [y.y.], 1973.

## **EKLER**

**EK 1:İKİNCİ KISIM: EL-KÂFİ ADLI ESERİN NİKÂH BÖLÜMÜNÜN  
TENKİTLİ NEŞRİ**

كتاب النكاح

من

كتاب الكافي أو كتاب المختصر الكافي للحاكم الشهيد

47	كتاب النكاح
50	باب نكاح الصغبر والصغبرة
53	باب نكاح البكر
55	باب نكاح الثيب
55	باب النكاح بغير ولي
56	باب الوكالة في النكاح
58	باب الأكفاء
64	باب نكاح أهل الذمة
66	باب نكاح المرتد
67	باب نكاح أهل الحرب
69	باب الهبة في النكاح
69	باب المهور
81	باب الخيار في النكاح
82	باب نكاح العنبر
84	باب نكاح الشغار
84	باب نكاح الأكفاء
86	باب نكاح العبد والإماء
93	باب الرضاع
98	باب الإحصان
100	باب نكاح المتعة
104	باب الغرور في المملوكة
105	باب النكاح في العقد المتفرقة
114	باب النفقة
121	باب نفقة العبد
122	باب نفقة أهل الذمة
122	باب النفقة في الطلاق والفرقة والزوجية
125	باب حكم الولد عند افتراق الزوجين
128	باب مناع البيت
130	باب القسمة بين النساء
133	باب نفقة ذوي الأرحام

## كتاب النكاح

قال محمد<sup>1</sup> بلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه قال: "لا تُنكح المرأة على عمتها ولا على خالتها ولا على ابنة أختها ولا على ابنة أخيها"<sup>2</sup> و"لا تسأل المرأة طلاق أختها لتكتفى ما في صحتها"<sup>3</sup> فإن الله تعالى هو رازقها"<sup>4</sup> وبلغنا عن عمر بن الخطاب رضي الله تعالى عنه أنه قال: "لأمنعن النساء فزوجهن إلا من الأكفاء"<sup>5</sup> وبلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه قال: "البكر تستأمر في نفسها وإذنها صمتها"<sup>7</sup> والثيب تشاور"<sup>8</sup> وبلغنا عن إبراهيم أنه قال: البكر تستأمر في نفسها فلعل بها داء لا يعلمه غيرها. وبلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه قال: "لا تُنكح الأمة على الحرّة وتُنكح الحرّة على الأمة، وللحرّة الثلثان من القسّم وللأمة الثلث"<sup>9</sup> وبلغنا عن علي ابن ابي طالب رضي الله تعالى عنه مثله.

وبلغنا عن بن عباس أنه قال: إن بعض العرب كانوا في الجاهلية يستحلّ الرجل نكاح امرأة أبيه فإذا مات أبوه ورث نكاحها عنه فأنزل الله تبارك وتعالى في كتابه الكريم: "وَلَا تَنْكِحُوا مَا نَكَحَ آبَاؤُكُمْ مِنَ النِّسَاءِ إِلَّا مَا قَدْ سَلَفَ إِنَّهُ كَانَ فَاحِشَةً وَمَقْتًا وَسَاءَ سَبِيلًا"<sup>10</sup>. وأنزل: "حُرِّمَتْ عَلَيْكُمْ أُمَّهَاتُكُمْ" إلى قوله تعالى "فَلَا جُنَاحَ عَلَيْكُمْ"<sup>11</sup> فأمّ المرأة حرام على زوج ابنتها لأنها مبهمّة إن كان دخل بها أو لم يدخل بها. وبلغنا عن ابن عباس رضي الله تعالى عنه أنه قال: "أبهموا ما أبهم الله"<sup>12</sup> وابنة المرأة حرام على زوج أمّها إن

<sup>1</sup> هو محمد بن حسن الشيباني أحد من أئمة الحنفية الثلاثة توفي في سنة 805/189؛ ا: قال؛ ج د س: قد.

<sup>2</sup> ا: ولا على ابنة أخيها ولا على ابنة أختها.

- أخرجه الترمذي بلفظ: "نهى أن تنكح المرأة على عمتها أو العمّة على ابنة أخيها أو المرأة على خالتها أو الخالة على بنت أختها ولا تنكح الصغرى على الكبرى ولا الكبرى على الغري"؛ سنن الترمذي، كتاب النكاح 1125.

<sup>3</sup> ج د س: صحفها؛ هذه كناية عما تملكه المرأة من نعم النكاح مثل النفقة والمعاشرة والمكانة العالية الزوجية؛ القسطلاني، إرشاد الساري، 64/8.

<sup>4</sup> أخرجه الترمذي بلفظ: "لا تسأل المرأة طلاق أختها لتكتفى ما في أناتها"؛ سنن الترمذي، كتاب الطلاق 1190؛ وأخرجه البخاري بلفظ: "لا يحل لإمرأة تسأل طلاق أختها لتستفرغ صحفها، فإنما لها ما قدر لها"؛ صحيح البخاري، كتاب النكاح 53.

<sup>5</sup> م: أكفائهن.

- أخرجه البيهقي في بلفظ: "لأمنعن ذوات الاحساب فزوجهن إلا من الأكفاء"؛ السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 13678.

<sup>6</sup> ج د س - أنه قال.

<sup>7</sup> ا ج د س: صمها.

<sup>8</sup> أخرجه البخاري بلفظ: "لا تنكح الأيم حتى تستأمر ولا تنكح البكر حتى تستأذن قالوا: يا رسول الله وكيف إذنها؟ قال: أن تسكت"؛ صحيح البخاري، كتاب النكاح 41.

<sup>9</sup> مصنف عبد الرزاق، كتاب النكاح 13089.

<sup>10</sup> سورة النساء، 22/4.

<sup>11</sup> قال الله تعالى: "حُرِّمَتْ عَلَيْكُمْ أُمَّهَاتُكُمْ وَبَنَاتُكُمْ وَأَخَوَاتُكُمْ وَعَمَّاتُكُمْ وَخَالَاتُكُمْ وَبَنَاتُ الْأَخِ وَبَنَاتُ الْأُخْتِ وَأُمَّهَاتُكُمْ اللَّاتِي أَرْضَعْتُمْ وَأَخَوَاتُكُمْ مِنَ الرِّضَاعَةِ وَأُمَّهَاتُ نِسَابِكُمْ وَرَبَائِبُكُمْ اللَّاتِي فِي حُجُورِكُمْ مِّنْ نِّسَابِكُمُ اللَّاتِي دَخَلْتُمْ بِهِنَّ فَإِن لَّمْ تَكُونُوا دَخَلْتُمْ بِهِنَّ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْكُمْ وَحَلَائِلُ أَبْنَائِكُمُ الَّذِينَ مِنْ أَصْلَابِكُمْ وَأَن تَجْمَعُوا بَيْنَ الْأُخْتَيْنِ إِلَّا مَا قَدْ سَلَفَ إِنَّ اللَّهَ كَانَ غَفُورًا رَّحِيمًا"؛ سورة النساء، 23/4.

<sup>12</sup> السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 13815.



كان قد دخل بالأُمّ إن كانت الأُمّ عنده أو لم تكن ولو<sup>1</sup> لم يكن دخل بها فلا يحلُّ له أن يجمع بينهما. فإن كان<sup>2</sup> طلق الأُمّ أو ماتت قبل أن يدخل بها فابنتها له حلال لقوله تعالى: " فَإِنْ لَمْ تَكُونُوا دَخَلْتُمْ بِهِنَّ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْكُمْ".<sup>3</sup> وقال تعالى: " وَحَلَائِلُ أَبْنَائِكُمُ الَّذِينَ مِنْ أَصْنَابِكُمْ "،<sup>4</sup> فامرأة الإبن حرام على أبيه وجدّه من قبل الرجال والنساء دخل بها أو لم يدخل بها<sup>5</sup> وكذلك هي<sup>6</sup> حرام على أبيه<sup>7</sup> ونوافله<sup>8</sup> من قبل الرجال والنساء.

وقال الله تعالى: " وَأَنْ تَجْمَعُوا بَيْنَ الْأُخْتَيْنِ إِلَّا مَا قَدْ سَلَفَ "،<sup>9</sup> فحرام على الرجل<sup>10</sup> أن ينجح أُختين في عقدٍ واحدة؛ وإن نكح إحداهما<sup>11</sup> قبل الأخرى فنكاح الأولى جائز ونكاح الأخرى<sup>12</sup> فاسد يُفرق بينه وبينها. فإن كان<sup>13</sup> دخل بها فلها المهر وعليها العدة، ويعتزل امرأته حتى تنقضي عدة أختها الأخرى<sup>14</sup> إن كان دخل بالأولى أولم يدخل بها، وإن لم يكن دخل بالأخرى<sup>15</sup> فلا<sup>16</sup> مهر لها ولا عدة عليها<sup>17</sup> وله أن يقرب الأولى. ولا يتزوج<sup>18</sup> المرأة في عدة أختها منه من نكاح فاسدٍ أو جائز بائن أو غير بائن وكذلك لا يحلُّ له أن يتزوج في عدتها شيئاً من ذوات محارمها، وإن تزوجها كان الحكم فيها كالحكم في الأخت. وكذلك لا يحلُّ له أن يتزوج أربع نسوة في عقدٍ واحدة<sup>19</sup> ما دامت تلك المرأة تعتدُّ منه من نكاح فاسدٍ أو صحيح. ولا يحلُّ له أن يجمع بين مرأتين ذواتي رحم<sup>20</sup> محرم من نسبٍ أو رضاع، فإن تزوجهما في عقدٍ واحدة فرق بينه وبينها<sup>21</sup> ثم يتزوج أيتهما<sup>22</sup> شاء إن كان لم يدخل<sup>1</sup> بهما، فإن كان قد<sup>2</sup> دخل بهما<sup>3</sup> لم يتزوج واحدة منهما

<sup>1</sup> ا: وإن.

<sup>2</sup> ا ج م: قد.

<sup>3</sup> سورة النساء، 23/4.

<sup>4</sup> سورة النساء، 23/4.

<sup>5</sup> ج د س م - بها.

<sup>6</sup> ج د س: هن.

<sup>7</sup> ا: ابنه.

<sup>8</sup> نوافل: فروعه من أحفاد زوجها من الرجال والنساء؛ الفيومي، المصباح المنير، 619.

<sup>9</sup> سورة النساء، 23/4.

<sup>10</sup> ا د س: الرجال.

<sup>11</sup> ج د س: أحدهما.

<sup>12</sup> ج: الثانية.

<sup>13</sup> م: قد.

<sup>14</sup> ا ج م: الآخرة؛ د س: الآخر. ولعل الصحيح الأخرى.

<sup>15</sup> ا ج م: بالآخرة.

<sup>16</sup> م: ولا مهر لها.

<sup>17</sup> م - عليها.

<sup>18</sup> د س م: ولا تتزوج.

<sup>19</sup> م - واحدة.

<sup>20</sup> ا م - رحم.

<sup>21</sup> م: بينها وبينه.

<sup>22</sup> د س: أيهما.

ما دامت الأخرى في العدة<sup>4</sup> فإن كان قد دخل بإحدهما<sup>5</sup> كان له أن يتزوج المعتدة ولم يكن له أن يتزوج الأخرى قبل انقضاء عدة هذه.

وإذا وطئ الرجل امرأة بملكٍ أو نكاح أو فجور أو قبَّلها بشهوة أو لمسها بشهوة أو نظر إلى فرجها بشهوة<sup>6</sup> لم تحلَّ لولده ولا<sup>7</sup> لولد ولده ولا لأحد من آباءه<sup>8</sup> وبلغنا عن عمر بن الخطاب رضى الله تعالى عنه أنه خلا بجارية<sup>9</sup> له وجردها فاستوهبها منه ابن له فقال له: "إنها لا تحلُّ لك"<sup>10</sup> وبلغنا عن مسروق أنه قال: بيعوا جاريتي هذه أمأً أني لم أصب منها إلا ما يحرمها على ولدي من اللبس والنظر<sup>11</sup> وبلغنا عن ابراهيم أنه قال: إذا جامع الرجل المرأة أو قبَّلها بشهوة أو لمسها بشهوة أو نظر إلى فرجها بشهوة<sup>12</sup> حرمت على أبيه وعلى ابنه<sup>13</sup> وحرمت عليه أمُّها وابنتها<sup>14</sup> وكذلك ولد<sup>15</sup> ولدها وأمَّهاتها وكذلك ولد ولده وأجداده. وإذا جامع الرجل أمَّ امرأته حرمت عليه امرأته. بلغنا ذلك عن أبي بن كعب رضى الله تعالى عنه ولا تحلُّ<sup>16</sup> له امرأته ولا شئ من ولد التي جامع وولد ولدها ولا أحد من أمَّهاتها. وقال ابن أبي ليلى لا يحرم النظر بغير لمس شيئاً من ذلك.<sup>17</sup>

وإذا كان للرجل أربع نسوة فطلق واحدة منهن بعد ما دخل بها ثلاثاً أو واحدة بائنة<sup>18</sup> أو خلعها لم يحلَّ له أن يتزوج أخرى ما دامت هذه في العدة. فإن قال الزوج قد أخبرتني أن عدَّتْها قد أنقضت وذلك في

<sup>1</sup> ا: إن لم يكن دخل بهما.

<sup>2</sup> ام - قد.

<sup>3</sup> ج - بهما.

<sup>4</sup> م: معتدة؛ ج د س: عدته.

<sup>5</sup> ج د س: بأحدهما.

<sup>6</sup> ا م: قبلها لشهوة أو لمسها لشهوة أو نظر إلى فرجها لشهوة.

<sup>7</sup> ا ج - لا.

<sup>8</sup> م: بلغنا عن مسروق.

<sup>9</sup> ج د س م: بجاريتيه.

<sup>10</sup> أخرجه البيهقي بلفظ: "انه خلا بجارية له فجردها وان ابنا له استوهبها منه فقال له عمر: إنها لا تحل لك؛ السنن الكبرى للبيهقي ،

كتاب النكاح 13827.

<sup>11</sup> أخرجه عبد الرزاق بلفظ: "أنى لم أصب منها إلا ما يحرمها على ولدي من اللبس والنظر"؛ مصنف عبد الرزاق، كتاب النكاح 10844.

<sup>12</sup> ا م: قبلها لشهوة أو لمسها لشهوة أو نظر إلى فرجها لشهوة.

<sup>13</sup> ج: على ابنه وعلى أبيه.

<sup>14</sup> أخرجه عبد الرزاق بلفظ: "إذا قبل الرجل المرأة من شهوة أو مس أو نظر إلى فرجها لاتحل لأبيه ولا لابنه"؛ مصنف عبد الرزاق،

كتاب النكاح 10850.

<sup>15</sup> م - ولد.

<sup>16</sup> ج: ولا يحل.

<sup>17</sup> أخرجه البيهقي بلفظ: "لا يحرم ذلك شيئاً إن لم يلمسها"؛ السنن الكبرى للبيهقي ، كتاب النكاح 13828 .

<sup>18</sup> د س: ثانية.

مدة تنقضي<sup>1</sup> في مثلها العدة حلّ له أن يتزوج أخرى ولا يصدق على قطع نفقتها. وإن مات لم يكن لها منه ميراث وكان الميراث للأخرى. وإن ماتت<sup>2</sup> في العدة أو لحقت بدار الحرب مرتدة حلّ له أن يتزوج أخرى.

ولابأس بأن يتزوج المسلم المرأة الحرة من أهل الكتاب لقوله تعالى: "وَالْمُحْصَنَاتُ مِنَ الْمُؤْمِنَاتِ وَالْمُحْصَنَاتُ مِنَ الَّذِينَ أُوتُوا الْكِتَابَ مِنْ قَبْلِكُمْ إِذَا آتَيْتُمُوهُنَّ أُجُورَهُنَّ"<sup>3</sup>. وكذلك الحرة المسلمة يتزوجها على التي من أهل الكتاب والقسم بينهما سواء. وبلغنا عن حذيفة بن اليمان أنه تزوج يهودية<sup>4</sup>. ولا بأس بأن يتزوج الرجل<sup>5</sup> المرأة وابنة زوج قد كان لها قبله يجمع بينهما لأنه لا قرابة بينهما. وقال ابن أبي ليلى لا يجوز ذلك ولا أن يجمع<sup>6</sup> بين امرأتين ولو كانت إحداهما رجلاً لم يحلّ له نكاح الأخرى. وله أن يجمع بين امرأتين كانتا عند رجل واحد. وكذلك تتزوج المرأة ويتزوج ابنة أمها وابنتها نسأل الله التوفيق.

### باب نكاح الصغير والصغيرة

بلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه تزوج عائشة وهي صغيرة ابنة ست سنين وبنى بها وهي ابنة تسع سنين وكانت عنده تسعاً<sup>7</sup>. وبلغنا عن ابراهيم وشريح قالوا: نكاح الآباء جائز على الصغار فإذا أدركوا فلا خيار لهم<sup>8</sup>. وبلغنا عن عليّ ابن أبي طالب رضى الله تعالى عنه أن رجلاً وهب ابنته وهي صغيرة لعبد<sup>9</sup> الله بن الحسن بشهادة شهود فأجاز ذلك عليّ<sup>10</sup>، وبلغنا عن بن مسعود أن امرأته زوجت ابناً له<sup>11</sup> صغيراً ابناً للمسيب ابن نجبة<sup>12</sup> وهي صغيرة<sup>13</sup> فأجاز ذلك عبد الله<sup>14</sup>، وبلغنا عن ابن الزبير أنه تزوج ابنة له<sup>15</sup> صغيرة قدامة بن مظعون<sup>16</sup>، وبلغنا عن ابراهيم أنه كان يقول: إذا أنكح الوالد الصغير أو

<sup>1</sup> ج د س: في عدة تنقضي.

<sup>2</sup> د س: مات.

<sup>3</sup> سورة المائدة، 5/5.

<sup>4</sup> أخرجه عبد الرزاق بلفظ: "ان حذيفة تزوج يهودية فكتب إليه عمر أن يفارقها"؛ مصنف عبد الرزاق، كتاب النكاح 12670.

<sup>5</sup> ج د س م: بأن تزوج المرأة.

<sup>6</sup> د س م: أن يجمع.

<sup>7</sup> صحيح البخاري، كتاب النكاح 59؛ أخرجه مسلم بلفظ: "العائشة قالت: تزوجني رسول الله صلى الله عليه وسلم لست سنين وبنى بي وأنا

تسع سنين"؛ صحيح مسلم، كتاب النكاح 69.

<sup>8</sup> أخرجه البيهقي بلفظ: "البكر يخبرها أبوها"؛ السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 13602.

<sup>9</sup> ج: لعبيد الله الجراح؛ م: لعبيد الله.

<sup>10</sup> لم أقف على هذا الأثر.

<sup>11</sup> م: لها.

<sup>12</sup> س: نحسه.

<sup>13</sup> 1 - وهي صغيرة.

<sup>14</sup> لم أقف على هذا الأثر.

<sup>15</sup> 1 س م - له.

<sup>16</sup> أخرجه عبد الرزاق بلفظ: "ان عروة بن الزبير أنكح ابنة صغيرا ابنة لمصعب صغيرة"؛ مصنف عبد الرزاق، كتاب النكاح 10358.

الصغيرة فذلك جائز عليهما وكذلك سائر الأولياء.<sup>1</sup> وبلغنا عن عروة ابن الزبير أنه زوج ابن اخ له صغيراً بنت اخ له صغيرة،<sup>2</sup> وكذلك عندنا سائر الأولياء.<sup>3</sup>

وإذا زوج الرجل ابنه وهو صغير أو ابنته وهي صغيرة فالنكاح جائز ولا خيارَ لهما إذا أدركا، وكذلك الجداب<sup>4</sup> الأب. وإن فعل ذلك غير الأب والجد فالنكاح جائز في صغرها<sup>5</sup> ولهما الخيار إذا أدركا. و ذكر في نوادر بن سماعة أن القياس في الأب كذلك.<sup>6</sup> فإن اختارت الفرقة<sup>7</sup> عند الإدراك لم تقع الفرقة إلا بحكم الحاكم، وليس هذا كخيار الطلاق ولا كخيار العتق، ألا ترى أن خيار الطلاق وخيار العتق هو لها<sup>8</sup> ما دامت في المجلس، وإن خيار التزويج هو لها ساعة تعلم بالنكاح لأنهم قالوا سكوتها رضاها، وإن<sup>9</sup> مضى بعد العلم شيء قبل أن تختار لم يكن لها خيار وهما يتوارثان ما لم يفرق بينهما.

وإذا أدركت الصغيرة فلم يختار فسخ النكاح ساعتين فلا خيارَ لها إن علمت أن لها الخيار أو لم تعلم. ولا مهرَ لها إذا فرّق بينهما باختيار المدرك منهما أيهما كان إن لم يكن دخل بها، وإن كان دخل بها فلها المهر المسمى وهذا<sup>10</sup> قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله، وهو قول أبي يوسف رحمه الله تعالى الأول ثم رجع عنه وقال لا خيارَ للصغيرين إذا أدركا، وقال ابن أبي ليلى لا يجوز نكاح العم<sup>11</sup> على الصغير حتى يدرك.<sup>12</sup> وإذا مات<sup>13</sup> الصغير عنها بعد ما دخل بها فنقضت عدتها زوجها وليها كما تزوج<sup>14</sup> الصغيرة لأنها لم تدرك. وإذا اجتمع في الصغيرة أخوات لأب وأم فأيهما زوجَ جاز، وإن<sup>15</sup> كان لأحدهما لأب كانت الولاية لأخ من الأب والأم، ولا يجوز فعل الآخر عليها إذا لم يسلم له<sup>16</sup> أخوها لأبيها وأمها، وكذلك الحكم في سائر الأولياء. فإن كان الأقرب منهم غائباً في أرض منقطعة قد طالبت به غيبته جاز نكاح الذي يليه في القرب

<sup>1</sup> أخرجه عبد الرزاق عن الحسن والزهرى و قتادة أنهم قالوا: " إذا أنكح الصغار ابائهم جاز نكاحهم"؛ مصنف عبد الرزاق، كتاب النكاح 10355.

<sup>2</sup> أخرجه عبد الرزاق بلفظ: "ان عروة بن الزبير أنكح ابنه صغيراً بنت أخ له صغيرة"؛ مصنف عبد الرزاق، كتاب النكاح 10358.

<sup>3</sup> ج - وبلغنا عن عروة ابن الزبير أنه زوج ابن اخ له صغيراً بنت اخ له صغيرة. وكذلك عندنا سائر الأولياء.

<sup>4</sup> د س: الجواب.

<sup>5</sup> م: في صغرها جائز.

<sup>6</sup> ا - و ذكر في نوادر بن سماعة أن القياس في الاب كذلك.

<sup>7</sup> ا: فإن اختار الفرقة؛ ج: عنه؛ م: فإن اختار الفراق.

<sup>8</sup> م: لهما.

<sup>9</sup> ا م: فإذا.

<sup>10</sup> ج: وهو.

<sup>11</sup> ا ج د س م: النكاح للعم.

<sup>12</sup> م - وقال ابن أبي ليلى لايجوز النكاح للعم على الصغير حتى يدرك.

<sup>13</sup> ا م + زوج.

<sup>14</sup> ج: بزواج.

<sup>15</sup> م: وإذا.

<sup>16</sup> ا: إذا لم يسلم ذلك أخوها.

عليها ولا قول للغائب في إنكاره إن رجع. وإن كان في بعض السواد أو مثل<sup>1</sup> ذلك فهو بمنزلة الحاضر. وإن كان ذاهب العقل أو معتوهاً جاز نكاح الذي يليه في القرب عليها،<sup>3</sup> ولا يجوز لغير الولي أن يزوج الصغير والصغيرة، والوصي ليس بولي.

وكذلك إن كانا في حجر رجل يعولهما، إنَّما الوليُّ ابن العمِّ إذا لم يكن أقرب منه، ومولى العناقة إذا لم يكن أقرب منه، والرجل من عرض العشيرة إذا لم يكن<sup>4</sup> أقرب منه. والمولى الذي أسلم أبو الصغيرة<sup>5</sup> على يديه وولاه<sup>6</sup> إذا لم يكن أقرب منه. وإذا لم يكن لها عصبية وكان لها ذو محرّم<sup>7</sup> أو أخ لأمّ أو أخت أو خال أو خالة أو عمّ لأمّ أو عمّة فأبي أحيز نكاح هؤلاء على الصغير والصغيرة<sup>8</sup> إذا لم يكن أحد أقرب منهم<sup>9</sup> استحسَن ذلك. وبلغنا نحوه عن عليّ رضي الله تعالى عنه وحديث<sup>10</sup> بن مسعود في امرأته حيث زوجت ابنها ابنت<sup>11</sup> المسيّب بن نجبة،<sup>12</sup> وقال محمّد رحمه الله ولا يجوز.

ولا ولاية لأب الكافر أو المملوك على الصغيرة الحرّة المسلمة وكذلك الصغير. ولا<sup>13</sup> يجوز تزويج الأب المسلم ابنته<sup>14</sup> الصغيرة بأقلّ من مهر مثلها وابنه الصغير امرأة بأكثر من مهر مثلها،<sup>15</sup> وإن كان ذلك فاحشاً في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، ولا يجوز في قول أبي يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى إذا كان ذلك فاحشاً، ولا يجوز مثله في بيعه عليهما و<sup>16</sup> شراؤه لهما في قولهم جميعاً.

وإذا أقرّ الأب أو غيره من الأولياء على الصغير أو الصغيرة بالنكاح أمس لم يصدق على ذلك إلا بشهود أو تصديق منهما بعد الإدراك في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وكذلك إقرار المولى على عبده.

<sup>1</sup> اج م: شبه.

<sup>2</sup> ا - أو.

<sup>3</sup> م: لها.

<sup>4</sup> ج: إذا تكن.

<sup>5</sup> م: الصغير.

<sup>6</sup> ا: ووالاه.

<sup>7</sup> س: رحم.

<sup>8</sup> ج: الصغيرة والصغير.

<sup>9</sup> ج د س م: منه.

<sup>10</sup> م + عبدالله.

<sup>11</sup> د: ابنته.

<sup>12</sup> س: نحسه.

<sup>13</sup> اج د - لا.

<sup>14</sup> م: لإبنة.

<sup>15</sup> ج- وابنه الصغير امرأة بأكثر من مهر مثلها.

<sup>16</sup> ج: أو.

وأما إقراره على أمته بمثل ذلك فجانز مقبول، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى الإقرار من هؤلاء في جميع ذلك جائز، وكذلك إقرار الوكيل على موكله<sup>1</sup> على هذا الإختلاف.

وإذا كان للصغيرة<sup>2</sup> وليان فزوجها كل واحد منهما من رجل فإن علم أيهما أول جاز،<sup>3</sup> وإن لم يعلم فرق بينهما، وكذلك إن وقعا في وقت واحد. وإن<sup>4</sup> زوج الصغير امرأة أو زوجت الصغيرة نفسها من رجل فأجاز ذلك الولي جاز ولهما الخيار إذا أدركا في غير الآباء،<sup>5</sup> ولا قول لهما بعد إجازة الولي في نقضه ما لم يدركا.

وإذا زوج الأب ابنته<sup>6</sup> الصغيرة وضمن لها المهر عن زوجها فهو جائز، ولها أن تأخذ به إذا بلغت إن شاءت، ولا يرجع به<sup>7</sup> الأب إذا أداه عن الزوج لأنه ضمن عنه بغير أمره، وإن شاءت أخذت الزوج به. وإن كان هذا الضمان في مرض الأب ومات منه فهو باطل. وإن<sup>8</sup> زوج ابنه الصغير في صحته وضمن عنه المهر جاز، فإن أداه لم يرجع به على الإبن استحساناً لأنه صلة منه له<sup>9</sup>. وإن مات قبل أن يؤدي فهذه صلة<sup>10</sup> لم يتم له. والمرأة بالخيار إن شاءت اتبعت الزوج، وإن شاءت اتبعت مال الأب ورجع به<sup>11</sup> بقية الورثة على الإبن في حصته. وإن كان هذا الضمان في مرض الأب الذي مات فيه<sup>12</sup> فهو باطل، وكذلك كل مريض ضمن<sup>13</sup> عن وارثه أو لوارثه ثم مات فضمانه باطل. وإن كان الوصي هو الذي زوج الصغير وهو وليه وضمن عنه المهر ثم أداه رجع به في مال الصغير، ولم يكن ذلك صلة منه كما كان من الأب. والقياس فيهما سواء، إنه لا تكون<sup>14</sup> صلة من واحد منهما، والمجنون المغلوب بمنزلة الصبي في جميع ذلك.

### باب نكاح البكر

وإذا زوج الرجل ابنته الكبيرة وهي بكر فبلغها ذلك<sup>15</sup> فسكنت فهو رضاها والنكاح جائز عليها، وإن أبت وأنكرت لم يجز عليها، وقال بن أبي ليلى النكاح جائز عليها<sup>1</sup>. وإن قال قيل النكاح أن فلاناً يخطبك وأنا

<sup>1</sup> س: موكل.

<sup>2</sup> د س م: للصغير.

<sup>3</sup> ا م: ذلك.

<sup>4</sup> م: وإذا.

<sup>5</sup> م: في غير الآباء إذا أدركا.

<sup>6</sup> ا - ابنته.

<sup>7</sup> ج - به.

<sup>8</sup> ج + كان.

<sup>9</sup> ا - له.

<sup>10</sup> د س م - فهذه صلة.

<sup>11</sup> ا - به.

<sup>12</sup> ا: منه.

<sup>13</sup> ج - ضمن.

<sup>14</sup> ج: لا يكون.

<sup>15</sup> ا ج د س - ذلك.

أزواجك<sup>2</sup> إياه فسكنت ثم زوجها جاز عليها. وبلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه كان إذا خطب إليه ابنتاً من بناته دنا من خدرها فقال: <sup>3</sup> إن فلاناً يخطب فلانة ثم ذهب فزوجها،<sup>4</sup> وكذلك الحكم في سائر الأولياء.

وإذا قالت البكر لم أرض ويدعي<sup>5</sup> الزوج رضاها فالقول قول البكر وعلى الزوج البينة. فإن لم يقم له<sup>6</sup> بينة فلا نكاح بينهما ولا يمين عليها في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى عليها اليمين. فإن كان قد دخل بها فقالت لم أرض لم يصدق<sup>7</sup> على ذلك، وإن كانت أدخلت عليه مكرهة فقالت لم أرض فالقول قولها ولا يقبل عليها قول وليها بالرضا<sup>8</sup>.

وإذا زوج الرجل ابنه الكبير فبلغه فسكت لم يكن سكوته رضاه<sup>9</sup> حتى يرضى بالكلام. وإذا مات زوج البكر قبل أن يدخل بها وقد خلا بها فقالت لم يدخلني<sup>10</sup> زوجها أبوها قبل انقضاء عدتها كما تزوج البكر بعد انقضاء عدتها<sup>11</sup>. فإن<sup>12</sup> جمعت البكر<sup>13</sup> بشبهة أو فجور فإن أباً حنيفة رحمه الله تعالى قال: إذا لم يجب لها المهر والعدة فهي<sup>14</sup> بمنزلة البكر، وإذا وجب المهر والعدة فهي<sup>15</sup> بمنزلة الثيب، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى إذا جمعت بحلال أو حرام فهي ثيب.

وإذا زوج البكر أبوها من رجل وأخوها من رجل آخر<sup>16</sup> بعده<sup>17</sup> فأجازت نكاح الأخ كان ذلك جائزاً<sup>18</sup> عليها ولم يجز<sup>19</sup> نكاح أبيها. ولو<sup>20</sup> زوجها وليها بغير أمرها فلم يبلغها حتى ماتت هي أو مات

<sup>1</sup> م - وإن ابت وانكرت لم تجز عليها. وقال بن أبي ليلى النكاح جائز عليها.

<sup>2</sup> م: مزوجك.

<sup>3</sup> م: وقال.

<sup>4</sup> جاجع المسانيد والسنن لابن الكثير، 3294/37.

<sup>5</sup> م: وأدعى.

<sup>6</sup> م: تقم.

<sup>7</sup> م: تصدق.

<sup>8</sup> م: رضا منه.

<sup>9</sup> م: رضا.

<sup>10</sup> م: لم تدخلني.

<sup>11</sup> م - بعد انقضاء عدتها.

<sup>12</sup> م: وإذا.

<sup>13</sup> م - البكر.

<sup>14</sup> ج د س: فهو.

<sup>15</sup> ج د س: فهو.

<sup>16</sup> م - آخر؛ م - رجل.

<sup>17</sup> م - بعده.

<sup>18</sup> ج د س م: جائز.

<sup>19</sup> د س م: ولم تجز.

<sup>20</sup> م: وإن.

لم يتوارثا. وإن زوّجها أبوها وهو عبد أو كافر فرضيت به<sup>1</sup> جاز ولا يكون سكوتها رضى<sup>2</sup> بذلك لأنّه ليس بوليّ لها. ولو زوّج البكر وليها بأمرها وزوّجت هي نفسها فأيتها قالت هو الأوّل فالقول قولها وهو الزوج، وإن قالت لا أدري أيّهما الأوّل<sup>3</sup> ولا يعلم<sup>4</sup> ذلك فرق بينه وبينها. وكذلك إن زوّجها وليّان بأمرها، وكذلك الثيب في هذا. وإذا زوّج البكر وليها فأخبرها بذلك فقالت لا أَرْضِيْ ثُمَّ قَالَتْ قَدْ رَضِيْتُ فَلَا نِكَاحَ بَيْنَهُمَا. وإن استؤمّرت البكر<sup>5</sup> في رجل خطبها فأبّت فزوّجها الوليّ إياها فسكنت<sup>6</sup> فهو رضى.

### باب نكاح الثيب

بلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنّ رجلا زوج ابنته وهي كارهة وهي تريد عمّ صبيانها ففرّق رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم بينها وبين الذي زوّجها أبوها ثمّ زوّجها عمّ ولدها<sup>7</sup>. وإذا زوّج الثيب أبوها فبلغها فسكنت لم يكسب سكوتها رضى<sup>8</sup> حتى ترضى بكلام.

### باب النكاح بغير ولي

بلغنا عن عليّ رضى الله تعالى عنه أنّ امرأة زوّجت ابنتها برضى منها فجاء أولياؤها فخاصموا إلى عليّ رضى الله تعالى عنه فأجاز النكاح<sup>9</sup>. وإذا زوّجت المرأة نفسها وهي بكر أو ثيب من رجل بشاهدين وهو كفؤ لها جاز، وإن مات أحدهما توارثا. فإن كان قصر بمهرها فللوليّ أن يخاصم الزوج في ذلك حتى يكمله لها أو يفرّق بينهما. فإن طلقها قبل أن يدخل بها كان لها نصف ما سمّي لها<sup>10</sup> وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى النكاح جائز بما سمّي لها ورضيت به<sup>11</sup> ولا قول للوليّ ذلك، إنّما يكون للوليّ أن يفرّق بينهما إذا تزوّجت بغير كفؤ. وذكر في كتاب الإكراه قول محمّد مثل قول أبي يوسف في<sup>12</sup> انه لا قول للوليّ في تقصير المهر. وإذا ولّت المرأة أمرها رجلا فزوّجها كفوا فهو جائز تزويجها نفسها، وقال محمّد النكاح<sup>13</sup> لا يجوز بغير وليّ. فإن تزوّجت بغير أمره فأمرها<sup>14</sup> موقوف حتى

<sup>1</sup> د س: له.

<sup>2</sup> ا - رضا.

<sup>3</sup> م: أول.

<sup>4</sup> ا: لم تعلم؛ ج: تعلم.

<sup>5</sup> م - البكر.

<sup>6</sup> ج: استؤمّرت.

<sup>7</sup> أخرجه البيهقي بلفظ: "ان جارية بكرا أنت انبي صلى الله عليه وسلم فذكرت له أن أباهها زوجها وهي كارهة فخيرها النبي؛ السنن

الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 13583.

<sup>8</sup> ا م: رضا بالنكاح.

<sup>9</sup> مصنف ابن أبي شيبة، كتاب النكاح 15952.

<sup>10</sup> ا م - لها.

<sup>11</sup> م - به.

<sup>12</sup> م - فى.

<sup>13</sup> ا م: لايجوز النكاح.

<sup>14</sup> م - فأمرها؛ م: فهو.



القاضي أو الولي<sup>1</sup>، وفي رواية أبي حفص زيادة وهو قوله إلا أن يكون لها ولي فيجوز. فإن طلقها ثلاثاً قبل أن يجيزه الولي أو الحاكم كان هذا منه رداً للنكاح وأكره له أن يتزوجها ثانية<sup>2</sup> فإن فعل لم أفرق بينهما.

### باب الوكالة في النكاح

وإذا خطب الرجل امرأة على رجل غائب لم يأمره به فزوَّجته نفسها أو زوَّجها أبوها برضاها وقدم الغائب أو بلغه ذلك فأجاز النكاح فهو جائز لأن هاهنا من يخاطب<sup>3</sup> عنه وإن لم يأمره وكذلك لو كتب الغائب كتاباً يخطب إلى المرأة نفسها فدعت بشهود<sup>4</sup> فأقرتهم كتابه وأشهدتهم أنها قد تزَّجته فهو جائز لأن الكتاب بمنزلة المخاطب.<sup>5</sup> وإن جاء<sup>6</sup> الزوج بالكتاب<sup>7</sup> مختوماً<sup>8</sup> فقال هذا كتابي إلى فلانة فاشهدوا على ذلك فهو جائز في قول أبي يوسف مختوماً كان أو غير مختوم، ولا يجوز ذلك<sup>9</sup> في قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى حتى يعلموا ما فيه وهكذا قالوا في كتاب أدب القاضي.<sup>10</sup> وإن لم تخبر هي أن<sup>11</sup> الكتاب أتاها وقالت اشهدوا أنني قد زوجت فلاناً نفسي لم يجز، ولو<sup>12</sup> قالت إنه<sup>13</sup> قد كتب إلي كتاباً<sup>14</sup> ثم اشهدتهم على النكاح فأخبارها إياهم بما في الكتاب بمنزلة المخاطبة.<sup>15</sup> وكذلك<sup>16</sup> هذا<sup>17</sup> في البيع ألا ترى أنها لو قالت اشهدوا قد بعته فلاناً عبدي فبلغ فلاناً فقال قد اشتريته لم يجز، ولو كتبت<sup>19</sup> إليه بعني عبدي فقال اشهدوا أنني قد كان<sup>20</sup> جائزاً. قال أبو الفضل<sup>1</sup> والبيع مفارق النكاح<sup>2</sup> في إنها وإن لم تعلمهم ما في هذا<sup>3</sup> الكتاب فإن البيع ولا يجوز النكاح دون ذلك لأنه لا يكون بغير شهود.

<sup>1</sup> ا ج م: الولي أو القاضي.

<sup>2</sup> ا: ثانياً؛ م - ثانية.

<sup>3</sup> س م: يخطب.

<sup>4</sup> ا: شهوداً.

<sup>5</sup> م: الخاطب.

<sup>6</sup> ا: ورد.

<sup>7</sup> ا: بكتاب.

<sup>8</sup> ا: مختوم.

<sup>9</sup> ج د س م - ذلك.

<sup>10</sup> ج م - وهكذا قالوا في كتاب أدب القاضي.

<sup>11</sup> ا: هم بأن.

<sup>12</sup> ا م: وإن.

<sup>13</sup> م - انه.

<sup>14</sup> ا د س م - كتاباً.

<sup>15</sup> م: المخاطب.

<sup>16</sup> ج د س - وكذلك.

<sup>17</sup> م - هذا.

<sup>18</sup> ج - اشهدوا أنني قد.

<sup>19</sup> ا د س م: كتب.

<sup>20</sup> م: ذلك.

ويجوز للواحد أن ينفرد بعقد النكاح عند الشهود على الإثنين إذا كان ولياً لهما أو وكيلًا، ولا يجوز ذلك إن كان ولياً أو وكيلًا لأحدهما دون الآخر أو لم يكن ولياً ولا وكيلًا لواحد منهما، وإن أجاز إلا في قول أبي يوسف رحمه الله الأخير. ولا يجوز للواحد عقد البيع على البائع والمشتري<sup>4</sup> بوكالةٍ منهما<sup>5</sup>. وليس لعاقده النكاح على المرأة البالغة من وليٍّ أو<sup>6</sup> وكيل قبض مهرها دون أمرها إلا الأب في الإبنة البكر فإن قبضه جاز<sup>7</sup> عليها استحساناً.

وإذا أرسل الرجل إلى المرأة رسولا حراً أو عبداً صغيراً أو كبيراً فهو سواء إذا بلغ الرسالة فقال إن فلاناً يسألك أن تزوجه نفسك فاشهدت أنها قد تزوجته كان ذلك جائزاً إذا أقرت<sup>8</sup> بالرسالة أو قامت عليه البيّنة بها، فإن أنكرتها<sup>9</sup> ولم تقم عليه البيّنة بها فلا نكاح بينهما. فإن كان الرسول قد خطبها وضمن لها المهر وزوجها إياه وقال قد أمرني بذلك فالنكاح لازم للزوج إن أقر به والضمان لازم للرسول إن كان من أهل الضمان، فإن جحد الزوج ولم يكن<sup>10</sup> عليه بيّنة بالأمر فلا نكاح بينهما. وللمرأة على الرسول نصف المهر من قبل أنه مقرّ بأنّه قد أمره وإن النكاح جائز والضمان قد لزمه، وفي كتاب الوكالة قال محمد على الوكيل المهر كله لأن جحد الزوج ليس بفرقة. وإن كان الرسول قال لم يأمرني ولكني أزوجه وأضمن عنه المهر ففعل ثم أجاز الزوج النكاح جاز عليه ولزم الرسول الضمان، وإن أبي الزوج أن يجيز النكاح لم يكن على الرسول شيء من الضمان.

وإن أمره أن يزوجه امرأة بعينها على مهر قد سماه فزوجها إياه وزاد عليه في المهر فإن شاء الزوج أجازها وإن شاء رده، فإن لم يعلم بذلك حتى دخل بها<sup>11</sup> فهو بالخيار<sup>12</sup> إن شاء أقام معها بالمهر المسمّى<sup>13</sup> وإن شاء فارقها وكان لها الأقل من مهر مثلها ومما سمى لها<sup>14</sup> في عقدة النكاح. فإن كان الرسول ضمن لها المهر ولم يدخل بها الزوج وأخبرهم أنه أمره<sup>15</sup> بذلك ثم رد الزوج النكاح للزيادة عليه في المهر

<sup>1</sup> ج د س - أبو الفضل.

<sup>2</sup> د س: مقارن للنكاح.

<sup>3</sup> م - هذا.

<sup>4</sup> ج د س: الإثنين.

<sup>5</sup> م + جميعاً.

<sup>6</sup> ا: و.

<sup>7</sup> ا: جائز.

<sup>8</sup> ا م: أقر.

<sup>9</sup> ا م: أنكرها.

<sup>10</sup> ا: ولم تكن.

<sup>11</sup> ج: فإن شاء فهو بالخيار.

<sup>12</sup> ا: أيضاً.

<sup>13</sup> ا: السمي.

<sup>14</sup> ج د س: ومما سمى.

<sup>15</sup> ج: أمر.

فعلى الرسول نصف ما ضمن بإقراره على نفسه أنه أمره بذلك،<sup>1</sup> وإذا قال الرسول أنا أغرم المهر وألزمك النكاح لم يكن له ذلك إلا أن يشاء<sup>2</sup> الزوج. وإذا أشهدت المرأة أنها قد زوجت نفسها<sup>3</sup> فلاناً وهو غائب وليس عنه مخاطب ولا رسول فبلغه فأجاب<sup>4</sup> فهو باطل، وكذلك إن قال له<sup>5</sup> الرجل والمرأة غائبة إلا في قول أبي يوسف رحمه الله الأخير، فإنه قال إذا بلغ الغائب فأجازه جاز، وإن خاطب عن كل واحدٍ منهما رجل<sup>6</sup> في العقد فأجاز ذلك الزوج والمرأة جاز.

وإذا وكل الرجل<sup>7</sup> أن يزوجه امرأة فزوجها إياه<sup>8</sup> وضمن لها عنه المهر جاز ذلك، ولم يرجع به الوكيل على الزوج لأنه لم يأمره بالضمان، فإن كان أمره به رجع به عليه. وإن كان العقد بشهود جاز وإن لم يكن على التوكيل شهود. وإذا أدخل على الرجل غير امرأته فدخل بها فعلى الزوج مهر التي دخل بها ولا يرجع به على الذي أدخلها عليه لأنه هو الذي جامع وعليها العدة ويثبت نسب ولدها منه، ولا تنقي<sup>10</sup> في ماتتقي<sup>11</sup> المعتدة، فإن كانت هذه أم امرأته حرمت عليه امرأته ولها عليه نصف الصداق ولا يرجع به على أحد أيضاً.

### باب الأكفاء

قال: قريش بعضهم<sup>12</sup> أكفاء لبعض،<sup>13</sup> والعرب بعضهم أكفاء لبعض،<sup>14</sup> وليسوا بأكفاء لقريش. ومن كان له من الموالى اثنان<sup>15</sup> أو ثلاثة في الإسلام فبعضهم أكفاء لبعض وليسوا بأكفاء للعرب. ومن لم يقدر منهم<sup>16</sup> على مهر امرأته<sup>17</sup> ونفقتها فليس هو<sup>1</sup> بكفو لها، ويفرق بينه وبينها<sup>2</sup> إن لم يكن زوجها الولي. وإذا أعتق عبد<sup>3</sup> أو أسلم ذمي فليس<sup>4</sup> بكفو لامرأة لها أبوان في الإسلام من الموالى.

<sup>1</sup> ا م: به.

<sup>2</sup> ج: إن شاء.

<sup>3</sup> م - نفسها.

<sup>4</sup> ا: فأجاز.

<sup>5</sup> ا: قاله.

<sup>6</sup> ا: مخاطب.

<sup>7</sup> ا م + الرجل.

<sup>8</sup> ا - إياه.

<sup>9</sup> ا ج د: وإذا.

<sup>10</sup> ا ج د: لا تنقي.

<sup>11</sup> ا ج د: ماتتقي.

<sup>12</sup> ج د س م: بعضها.

<sup>13</sup> س: بعض.

<sup>14</sup> د س - والعرب بعضهم أكفاء لبعض.

<sup>15</sup> ا ج: أبوان.

<sup>16</sup> م - منهم.

<sup>17</sup> ا: امرأة.

وإذا تزوجت المرأة نفسها غير كفو فلأولياء أن يفرقوا بينهما ولا يكون ذلك<sup>5</sup> إلا عند القاضي، وحكم الطلاق والظهار والإيلاء والتوارث وغير ذلك من أحكام النكاح قائم بينهما ما لم يفرق القاضي بينهما. فإذا فرّق بينهما كانت فرقة بغير طلاق ولا مهر لها عليه إن لم يكن دخل بها، فإن كان قد دخل بها أو خلا بها فلها ما سمى لها من المهر وعليها العدة. والعبد ليس بكفو للحرّة وكذلك المكاتب والمدبّر.

وإذا تزوجت المرأة بغير<sup>6</sup> كفو فرضى به أحد الأولياء جاز ذلك، ولم يكن لمن<sup>7</sup> هو مثله في الولاية أو أبعد منه أن ينقضه، فإن كان لها وليّ أقرب منه كان له المطالبة بالتفريق. وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى في نواذر هشام إذا رضي أحد الوليّين بغير كفو فلآخر<sup>8</sup> الذي<sup>9</sup> مثله أن لا يرضى. وسكوت الوليّ عن المطالبة بالتفريق ليس رضا<sup>10</sup> منه بالنكاح وإن طال ذلك حتى تلد وله الخصومة إذا شاء. وإذا زوجها<sup>11</sup> الوليّ غير<sup>12</sup> كفو ثمّ فارقتّه ثمّ تزوجت به بغير وليّ كان للوليّ أن يفرق بينهما، وإذا تزوجت المرأة غير كفو ثمّ جاء الوليّ فقبض مهرها وجهازها فهذا منه رضا<sup>13</sup> بالنكاح،<sup>14</sup> وإن لم يفعل هذا ولكنه خصم زوجها في نفقتها أو في بقية مهرها عليه بوكالة منها كان هذا رضا<sup>15</sup> منه أيضاً في الإستحسان. وإذا زوجها الوليّ بغير كفو ثمّ فارقتّه ثمّ تزوجت به بغير وليّ كان للوليّ أن يفرق بينهما.<sup>16</sup> وإذا تزوجت المرأة غير كفو ودخل بها فرجع الوليّ ذلك<sup>17</sup> إلى القاضي وفرق بينهما وألزمها العدة وألزمه المهر<sup>18</sup> ثمّ<sup>19</sup> تزوجها في عدتها بغير

<sup>1</sup> ا م - هو.

<sup>2</sup> م: بينها وبينه.

<sup>3</sup> ج س م: عبدا.

<sup>4</sup> ا م: فإنه ليس.

<sup>5</sup> م - ذلك.

<sup>6</sup> ا م: غير.

<sup>7</sup> ج - لمن.

<sup>8</sup> ج + مثله.

<sup>9</sup> ا م + هو.

<sup>10</sup> ا: برضا؛ ج: برضاء.

<sup>11</sup> س م: زوجه.

<sup>12</sup> ا: بغير كفو.

<sup>13</sup> ا: رضا منه.

<sup>14</sup> م - وإذا زوجه الوليّ غير كفو ثمّ فارقتّه ثمّ تزوجت به بغير وليّ كان للوليّ أن يفرق بينهما. وإذا تزوجت المرأة غير كفو ثمّ جاء الوليّ فقبض مهرها وجهازها فهذا منه رضا بالنكاح.

<sup>15</sup> ج: أيضا منه.

<sup>16</sup> ا ج د س - وإذا زوجها الوليّ بغير كفو ثمّ فارقتّه ثمّ تزوجت به بغير وليّ كان للوليّ أن يفرق بينهما.

<sup>17</sup> ا: ذلك الوليّ.

<sup>18</sup> م: وألزمه المهر وألزمها العدة.

<sup>19</sup> م - ثم.

<sup>20</sup> م: الوليّ.

ففرّق القاضي أيضاً بينهما<sup>1</sup> قبل أن يدخل بها كان لها عليه المهر الثاني كاملاً وعليها عدّة كاملة<sup>2</sup> مستقبلة،<sup>3</sup> ألا ترى أن رجلاً<sup>4</sup> لو تزوّج امرأة معتدّة منه من طلاق بائن ثم ارتدّت عن الإسلام كان لها المهر كاملاً وعليها<sup>5</sup> عدّة مستقبلة.<sup>6</sup> وكذلك إن تزوّج<sup>7</sup> أمة<sup>8</sup> معتدّة منه من طلاق بائن ثم أعتقت فاخترت نفسها قبل أن يدخل بها كان لها المهر كاملاً وعليها عدّة مستقبلة، وهذا قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى، وقال محمد رحمه الله إذا تزوّجها في عدّتها منه ثم طلقها فأبما عليه نصف المهر وعليها<sup>9</sup> بقية العدّة الأولى، وروى ابن سماعة عن محمد أنه رجع إلى قول أبي حنيفة وأبي يوسف،<sup>10</sup> ولو كان تزوّجها<sup>11</sup> في جميع<sup>12</sup> الوجوه بعد إنقضاء العدّة كان لها نصف المهر في قولهم جميعاً.

وإذا تزوّجت المرأة رجلاً خيراً منها فليس للولي أن يفرّق بينهما. وإذا سمى<sup>13</sup> رجل لإمرأة بغير اسمه وانتسب لها إلى غير نسبه فلماً تزوّجته علمت بذلك فلها الخيار في مفارقتة والمقام معه إذا كان الذي أخبرها<sup>14</sup> به<sup>15</sup> أفضل من نسبه وإن كان كفواً لها في نسبه الذي كتّمه، وإن كان<sup>16</sup> الذي كتّمه<sup>17</sup> أفضل فلا خيار لها فيه، وإن كانت هي التي غرت الزوج وانتسبت إلى غير نسبه فلا خيار له فيه إذا علم<sup>18</sup> وهي امرأته إن شاء أمسك وإن شاء طلق.

#### باب النكاح بغير شهود

<sup>1</sup> م - بينهما.

<sup>2</sup> ا د س م - كاملة؛ م: العدة.

<sup>3</sup> م: مستقبلاً.

<sup>4</sup> ا - أن رجلاً.

<sup>5</sup> ا ج س م: وعليه.

<sup>6</sup> ا م - وعليه عدة مستقبلة.

<sup>7</sup> ج: زوج.

<sup>8</sup> ا م: امرأة.

<sup>9</sup> ج: وعليه؛ ا م - وعليها.

<sup>10</sup> ا ج د س - وروى ابن سماعة عن محمد أنه رجع إلى قول أبي حنيفة وأبي يوسف.

<sup>11</sup> د س: زوجها.

<sup>12</sup> ج - جميع.

<sup>13</sup> ا م: تسمى.

<sup>14</sup> ج س: أخبره.

<sup>15</sup> ج: بأنه.

<sup>16</sup> م - كان.

<sup>17</sup> م: كتّمها.

<sup>18</sup> ج د س - إذا علم؛ م: فيها.

بلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه قال: "لا نكاح إلا بشهودٍ." <sup>1</sup> وإذا تزوّج الرجل <sup>2</sup> المرأة بشهادة رجلين أو رجل وامرأتين أو بشهادة أعميين أو محدودين في قذف <sup>3</sup> أو فاسقين أو بشهادة ابنيه <sup>4</sup> أو ابنيها <sup>5</sup> أو ابنيهما جاز النكاح. <sup>6</sup>

مسلم تزوّج نصرانيّة بشهادة نصرانيّين فهو جائز في قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى، وقال محمد رحمه الله تعالى لا يجوز، وإن تزوّجها بغير شهود لم يجز في قولهم جميعاً وإن كان ذلك في دينهم حلالاً.

وإذا زوّج الرجل <sup>7</sup> ابنته بشهادة ابنيه ثمّ جحد الزوج النكاح فادّعاه الأب والمرأة فشهد الإبنان له <sup>8</sup> فشهادتهما باطلة <sup>9</sup> لأنّهما يشهدان على فعل أبيهما <sup>10</sup> وإن لم يكن <sup>11</sup> فيه <sup>12</sup> منفعة بعد أن يكون مدعيّاً له. وإن منكرأ له جازت شهادتهما عليه وعليها للزوج <sup>13</sup> وهذا كلّه قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وقال محمد كلّ شيء للأب فيه منفعة جحد أو ادعى فشهادة ابنيه فيه باطلة. <sup>14</sup> وكذلك كلّ شيء وليه ممّا يكون خصماً فيه مثل البيع ونظائره. قال أبو الفضل يريد أنّ الشهادة تبطل في حال ادّعائه من طريق التهمة بالأبوة وفي حال جحودها <sup>15</sup> لوقوعها لغير خصم يدعى.

وأما النكاح والطلاق والعنق وما لا يكون الوكيل يفعله <sup>16</sup> خصماً فيه وكان الموكل هو الخصم فشهادتهما فيه <sup>17</sup> جائزة. وذلك <sup>18</sup> كرجل حلف بعنق عبده <sup>19</sup> إن كلف هذا الرجل عبده فشهد أبناء الرجل أنّ

<sup>1</sup> أخرجه البيهقي بلفظ: "لانكاح إلا بولي وشاهدي عدل"؛ السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 13628؛ أخرجه الترميذي عن ابن عباس قوله: "لا نكاح إلا ببينة"؛ سنن الترميذي، كتاب النكاح 15؛ أنظر: نيل الأوطار كتاب النكاح باب الشهادة للشوكاني 258/6.

<sup>2</sup> ج د س - الرجل.

<sup>3</sup> ج د م: في القذف.

<sup>4</sup> ا ج س: ابنه.

<sup>5</sup> ج - ابنيها.

<sup>6</sup> م: فالنكاح جائز.

<sup>7</sup> ج - الرجل.

<sup>8</sup> ا م: به.

<sup>9</sup> م: باطل.

<sup>10</sup> د س: أبيهم.

<sup>11</sup> ا: تكن.

<sup>12</sup> ج + زيادة.

<sup>13</sup> ا - للزوج.

<sup>14</sup> ا م: باطل.

<sup>15</sup> د: جحوده.

<sup>16</sup> ا ج س؛ م: يفعله.

<sup>17</sup> م - فيه.

<sup>18</sup> د: وكذلك.

<sup>19</sup> س - عبده.

قد كُلم العبد والأب جاحد أو مقرّ فشهادتهما جائزة. وأماً شهادة الشاهد على فعل تولاه لنفسه أو لغيره ممماً يكون فيه خصماً أو<sup>1</sup> ممماً لا يكون فيه خصماً فساقطة في جميع الوجوه في قولهم جميعاً.

وإذا زوّج الرجل ابنته فأنكرت الرضا<sup>2</sup> فشهد عليها<sup>3</sup> أبوها وأخوها لم يجز. <sup>4</sup> رجل تزوّج<sup>5</sup> امرأة بغير شهودٍ أو شاهد<sup>6</sup> واحد ثمّ أشهد بعد ذلك لم يجز. <sup>7</sup> ولا يجوز عقد النكاح بين مسلمين بشهادة عبدين أو كافرين أو صبيّين أو معتوهين أو نساء ليس معهنّ رجل، وإن كان معهم شاهدان حران مسلمان جاز النكاح. فإن أدرك الصبيّان وعتق العبدان وأسلم الكافران ثمّ شهدوا بذلك عند الحاكم جازت شهادتهم.

وإن<sup>8</sup> شهد شاهد أنه قد تزوّجها أمس وشهد آخر أنه تزوّجها اليوم فشهادتهما باطلة.<sup>9</sup> وإذا جحد الزوج النكاح وأقامت المرأة عليه البيّنة به جاز، ولم يكن جحوده طلاقاً ولا فرقة، وإذا<sup>10</sup> أقامت البيّنة على إقراره بالنكاح<sup>11</sup> جاز أيضاً، وكذلك إن كانت هي الجاحدة.

رجل زوّج عبده أمته بغير شهودٍ لم يجز،<sup>12</sup> وكذلك كلّ نكاح في أهل الإسلام<sup>13</sup> بغير شهود لا تجوز،<sup>14</sup> فإن طلقها الزوج لم يقع<sup>15</sup> الطلاق<sup>16</sup> عليها ولكنّه متاركة للنكاح ولا مهر لها، فإن كان دخل بها المهر وعليها العدة ويثبت نسب الولد منه.<sup>17</sup> فإن تزوّجها ثانية في العدة بشهودٍ ثمّ طلقها قبل الدخول فلها المهر كاملاً في قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى لأنّه نكحها في عدة من نكاح، والنكاح في العدة من نكاح فاسدٍ وصحيح سواء.

<sup>1</sup> ا ج د س: و.

<sup>2</sup> ج: الرضاء؛ م: بالرضا.

<sup>3</sup> ا: بالرضا.

<sup>4</sup> ج: لم تجز.

<sup>5</sup> ج: زوج.

<sup>6</sup> ا: بشاهد.

<sup>7</sup> ج: لم تجز.

<sup>8</sup> ج: وإذا.

<sup>9</sup> ا م: باطل.

<sup>10</sup> ا م: وإن.

<sup>11</sup> ا ج د س - بالنكاح.

<sup>12</sup> ا ج د س م: لم تجز.

<sup>13</sup> س: أهل اسلام.

<sup>14</sup> ج: لم تجز.

<sup>15</sup> د س: لم يكن.

<sup>16</sup> ا م: طلاقه.

<sup>17</sup> ا ج د س م - منه.

وإذا قال الزوج تزوّجتك بغير<sup>1</sup> شهودٍ فقالت هي تزوّجتني بشهود فإنه يفرّق بينهما، ولها عليه نصف المهر إن لم يكن دخل بها ولا يصدق على إبطاله، وإن كان قد دخل بها فلها جميع ما سمى لها من المهر وعليها العدة. وكذلك لو قال تزوّجتها ولها زوج أو هي معتدة من غيري<sup>2</sup> أو هي مجوسية أو أختها عندي أو هي أمة بغير إذن مولاهما، ولو<sup>3</sup> ادّعت المرأة جميع ذلك وأنكره<sup>4</sup> الزوج لم تصدق المرأة عليه وهي امرأته. وإن ادّعى واحد منهما أنّ النكاح كان في صغره فالقول قول من يدّعى ذلك ولا نكاح بينهما ولا مهر لها إن لم يكن<sup>5</sup> دخل بها قبل الإدراك، فإن كان قد دخل بها بعد الإدراك فهذا رضا<sup>6</sup> منهما بالنكاح الذي عقده في الصغر.

وإذا زوّج الرجل الرجل امرأة بأمره ثم اختلفا فقال الوكيل أشهدت على النكاح وقال الزوج لم يشهد<sup>7</sup> فإنه يفرّق بينه وبينها وعليه نصف الصداق. وإذا<sup>8</sup> اختلفت المرأة ووكيلها في مثل ذلك فالقول قول الزوج<sup>9</sup> لأنها قد أقرت<sup>10</sup> بالوكالة في<sup>11</sup> النكاح. ولو قالت لم يزوّجني<sup>12</sup> لم يلزمها إقرار الوكيل. وكذلك إذا وكّل الرجل رجلاً أن يزوّجه امرأة بعينها فقال الوكيل قد فعلت وأنكره<sup>13</sup> الزوج فالقول قول الزوج في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى لأنّ النكاح لا يكون إلا بشهود، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى<sup>14</sup> يُقبل<sup>15</sup> إقرار وكيل المرأة عليها بالنكاح<sup>16</sup>. وأعاد هذه المسئلة في كتاب<sup>17</sup> الطلاق وذكر هذا الإختلاف في النكاح وروى<sup>18</sup> أنّ أبا حنيفة رحمه الله قال فيما سوى النكاح من الخلع والبيع والشراء<sup>19</sup> إنّ إقرار الوكيل بفعله جائز إذا كان الأمر مقراً أنّه أمره بهذا بعينه.

<sup>1</sup> د س: من غير.

<sup>2</sup> ج د س - من غيري.

<sup>3</sup> ا ج م: وإن.

<sup>4</sup> ج: وأنكر.

<sup>5</sup> ا - يكن.

<sup>6</sup> ج: رضا.

<sup>7</sup> ا ج: لم تشهد.

<sup>8</sup> ا: وإن؛ م: فإن.

<sup>9</sup> ا ج د + فالزوج؛ س: يقبل قوله.

<sup>10</sup> س: افتقرت.

<sup>11</sup> ا ج د س: و.

<sup>12</sup> ا د س م: لم تزوّجني.

<sup>13</sup> ج: وأنكر.

<sup>14</sup> ج د س - ومحمد.

<sup>15</sup> د س م: تقبل.

<sup>16</sup> ج - بالنكاح.

<sup>17</sup> ج - كتاب.

<sup>18</sup> ا م - و روى.

<sup>19</sup> د س م: والشري.



## باب نكاح أهل الذمة

وإذا تزوج الذمي الذمية من محارمه أو على سبيل لا يجوز مثله في الإسلام وهو في دينهم نكاح ثم رفعت المرأة أمرها إلى القاضي<sup>1</sup> وسأله إمضاء حكم الإسلام بينهما والزواج كاره له لم ينظر الحاكم في أمرها ما لم يتراضياً جميعاً بحكمه. فإن تراضياً به أمضى عليهما حكم الإسلام، وفرق بينهما فيما أوجب الحكم بتفريقه<sup>2</sup> إلا في النكاح بغير شهود. وفي تزويجه بها وهي معتدة من كافر فإنه لا يفرق بينهما في هذين في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى إذا رفعت المرأة ذلك<sup>3</sup> إلى الحاكم أمضى حكم الإسلام عليهما وإن كرهه<sup>4</sup> الزوج، وفرق بينهما ما خلا النكاح بغير شهود فإنه لا يبطله.

وإذا تزوج الذمي الذمية<sup>5</sup> على خمر أو خنزير بعينه أو بغير عينه فهو جائز ولا مهر لها غير ما سمى لها،<sup>6</sup> وإن تزوجها على ميتة أو دم أو بغير شيء فالنكاح جائز ولها مهر مثلها. وإذا طلق الذمي امرأته ثلاثاً ثم أقام عليها فرافعته إلى السلطان فرق بينهما وكذلك لو كانت<sup>7</sup> اختلعت منه. وإذا تزوج الذمي الذمية وهي في عدة من زوج مسلم قد<sup>8</sup> طلقها أو مات عنها فإي فرق بينهما.

وإذا تزوج الذمي الذمية على خمر بعينها ثم أسلمت فليس لها<sup>9</sup> غير الخمر في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى وكذلك الخنزير، وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى لها مهر مثلها<sup>10</sup> فيهما جميعاً، وقال محمد لها قيمتها<sup>11</sup> يوم تزوجها عليها.<sup>12</sup> وإن كان تزوجها على خمر أو خنزير بغير عينه ثم أسلمت المرأة<sup>13</sup> و فرق بينهما فلها في الخمر قيمته<sup>14</sup> إن كان دخل بها، ونصف قيمته<sup>15</sup> إن لم يكن دخل بها. وفي الخنزير مهر مثلها إن كان دخل بها، والمتعة إن لم يكن دخل بها. وهما في القياس سواء غير

<sup>1</sup> م: الحاكم.

<sup>2</sup> ا: تفريقه.

<sup>3</sup> ج: أمرها.

<sup>4</sup> ج س م: كره.

<sup>5</sup> ا: ذمية.

<sup>6</sup> ا - لها.

<sup>7</sup> س - كانت.

<sup>8</sup> ج - قد.

<sup>9</sup> ا: عليها.

<sup>10</sup> ا: مثلها.

<sup>11</sup> ا: قيمتها.

<sup>12</sup> ا: عليهما.

<sup>13</sup> م - المرأة.

<sup>14</sup> ج د س م: قيمتها.

<sup>15</sup> ج د س م: قيمتها.

أني<sup>1</sup> أستقيح أن أجعل<sup>2</sup> عليه قيمة الخنزير وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف لها مهر<sup>3</sup> مثلها إن كان دخل به، والمتعة إن لم يكن دخل بها،<sup>4</sup> وقال محمد لها القيمة إن كان دخل بها، ونصف القيمة إن لم يكن دخل بها، وكذلك إن أسلم الزوج ولم تسلم هي ثم طلقها.

مسلم تزوج مسلمة على خمر أو خنزير أو شيء مما لا يحلّ كان النكاح جائزاً ولها مهر مثلها. وتجوز المناكحة<sup>5</sup> بين<sup>6</sup> اليهود والنصارى والمجوس. والولد على دين الكتابي من الأبوين. وأذا زوجت صببية من صبي وهما من أهل الذمة جاز ذلك لها، ولها الخيار إذا أدركا إن كان المزوج غير الأب في قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى. وإذا تزوجت ذمياً فقال وليها ليس هذا بكفو لها<sup>7</sup> لم يلتفت إلى قوله. وأهل الشرك كلهم سواء بعضهم<sup>8</sup> أكفاء لبعض، ألا ترى أنهما لو أسلما أو سببياً<sup>9</sup> فأعتقا كان كفواً لها، ولست أنظر إلى فضل بعضهم على بعض في<sup>10</sup> الشرك إلا أن يكون شيئاً مشهوراً فلا يجوز.

وإذا تزوج الذمي مسلمة حرّة أو أمة فرّق بينهما. ويوجع عقوبة إن كان دخل بها، ولا يبلغ به أربعين سوطاً، ويعزّر الذي زوجه وتعزّر المرأة. وإن أسلم بعد النكاح لم يترك على نكاحه. ولو تزوج ذمي<sup>11</sup> ذمياً ثم أسلما<sup>12</sup> الزوج والمرأة من أهل الكتاب فهي امرأته. وإن كانت من غير أهل الكتاب فهي امرأته<sup>13</sup> حتى يعرض السلطان عليها<sup>14</sup> الإسلام فإن أسلمت<sup>15</sup> وإلا فرّق بينهما. ولا مهر لها إن لم يكن دخل بها لأنّ الفرقة جاءت من قبيلها، وليست هذه الفرقة بطلاق. وإذا أسلمت امرأة الذي فهي امرأته حتى يعرض السلطان عليه<sup>16</sup> الإسلام فإن أسلم وإلا فرّق بينهما، وهي تطليقة بانئة. ولها نصف المهر إن لم يكن دخل بها وهذا قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى، وقال أبو يوسف رحمه الله هي فرقة بغير طلاق. وإن كان قد<sup>17</sup> دخل بها فلها المهر وعليها العدة ولها النفقة، وطلاقه يقع عليها مادامت في العدة.

<sup>1</sup> ا - أنى؛ ج - غير أنى.

<sup>2</sup> ج: جعل.

<sup>3</sup> ج - مهر.

<sup>4</sup> ا: وإن لم يكن دخل بها فالمتعة؛ م: وإن لم يكن دخل بها فلها المتعة.

<sup>5</sup> ج: ويجوز النكاح.

<sup>6</sup> ا: من.

<sup>7</sup> ا ج د س م - لها.

<sup>8</sup> ا: وبعضهما؛ م: بعضها.

<sup>9</sup> ج - أو سببياً.

<sup>10</sup> ج + قول.

<sup>11</sup> م - ذمي.

<sup>12</sup> ج م: أسلم.

<sup>13</sup> ج - وإن كانت من غير أهل الكتاب فهي امرأته.

<sup>14</sup> ج: عليه.

<sup>15</sup> ج: أسلم.

<sup>16</sup> م: عليه السلطان.

<sup>17</sup> م - قد.

وإذا عقد النكاح على الصبيّين<sup>1</sup> من أهل الذمة ثم أسلم أحدهما وهو يعقل الإسلام عرض على الآخر الإسلام إن كان يعقل فإن أسلم فهما على نكاحهما، وإن أبا أن يسلم لم يفرق بينهما في القياس ولكني أدع القياس<sup>2</sup> وأفرق بينهما إلا أن تكون المرأة كتابية فأدعها معه.

نصراني تزوج نصرانية ثم انها تمجست فهما على نكاحهما. فإن أسلم الزوج عرض عليها الإسلام فإن أسلمت وإلا فرّق بينهما. وإن تنصّرت أو تهوّدت كانا على نكاحهما. وإن كانت تمجّست بعد ما أسلم الزوج فقد فسد النكاح. نصراني تزوج نصرانية بشهادة عبد كان ذلك<sup>3</sup> جائزاً إذا كان ذلك في دينهم نكاحاً ألا ترى أنّه لو نكحها بغير شهودٍ أجزأت عنه.

### باب نكاح المرتدّ

ولا يجوز<sup>4</sup> للمرتدّ أن يتزوَّج مرتدّة ولا مسلمة ولا كافرة أصليّة ولا يجوز<sup>5</sup> نكاحها<sup>6</sup> مع أحدٍ. وإذا ارتدّ المسلم العياذ بالله تعالى بانث منه امرأته مسلمة كانت أو كتابيّة ولها نصف المهر إن لم يكن دخل بها، وكذلك المرأة إذا ارتدّت وحدها بانث من زوجها ولا مهر لها إن لم يكن دخل بها، وإن ارتدّ الزوجان معاً فهما على نكاحهما. فإن أسلم أحدهما وقعت الفرقة بينهما،<sup>8</sup> وإن أسلماً معاً فهما على نكاحهما.

وقال ابن أبي ليلى إذا ارتدّ أحدهما فهي امرأته حتى يستتاب المرتدّ منهما، فإن تاب فهي امرأته وإن أبا قتل أيهما كان وورثه الآخر.<sup>9</sup>

وإذا أسلم النصرانيّ وامرأته نصرانيّة ثمّ تحوّلت إلى اليهوديّة فهي امرأته. وإن أسلم وهي مجوسيّة ثمّ ارتدّ عن الإسلام بانث منه وكذلك إذا أسلمت المرأة<sup>10</sup> المجوسيّة وزوجها مجوسيّ<sup>11</sup> ثمّ ارتدّت بانث منه. وإن لم ترتدّ<sup>12</sup> ولم يفرّق بينهما حتى مات الزوج كان لها المهر كاملاً<sup>13</sup> دخل بها أو لم يدخل بها. نسأل الله تعالى حسن الخاتمة.

<sup>1</sup> ا ج د م: صبيبين.

<sup>2</sup> ا - ولكني أدع القياس.

<sup>3</sup> ا م - ذلك.

<sup>4</sup> ا د س م: ولا تجوز.

<sup>5</sup> ا م + وكذلك المرتدة لايجوز نكاحها.

<sup>6</sup> د س: ولا تجوز نكاحه.

<sup>7</sup> ا: وإذا.

<sup>8</sup> ج - بينهما.

<sup>9</sup> م - وقال ابن أبي ليلى إذا ارتد أحدهما فهي امرأته حتى يستتاب المرتد منهما. فإن تاب فهي امرأته وإن أبا قتل أيهما كان وورثه الآخر.

<sup>10</sup> ا م: امرأة المجوسى.

<sup>11</sup> ا ج م - وزوجها مجوسى.

<sup>12</sup> ج: وإن لم يرتد.

<sup>13</sup> ج د س - كاملاً.

## باب نكاح أهل الحرب

بلغنا عن عليّ ابن أبي طالب رضى الله تعالى عنه أنه سئل عن مناكرة أهل الحرب من أهل الكتاب<sup>1</sup> فكره ذلك<sup>2</sup> وإذا تزوّج المسلم<sup>3</sup> امرأة من أهل الكتاب من أهل الحرب<sup>4</sup> في دار الحرب فهو جائز، ويكره له<sup>5</sup> ذلك. فإن خرج بها إلى دار الإسلام فهما<sup>6</sup> على نكاحهما. وإن خرج وتركها في دار الحرب وقعت الفرقة بينهما ولم يقع عليها<sup>7</sup> طلاقه بعد خروجه. وإن خرجت المرأة قبل الزوج مسلمة أو ذمّية فهما على نكاحهما. امرأة حربية كتابية خرجت من دار الحرب ودخلت في<sup>8</sup> دار الإسلام بأمان وتزوّجت مسلماً أو ذمياً جاز ذلك وصارت ذمّية، ولا يجوز للمسلم أن يتزوّجها<sup>9</sup> إن كانت غير كتابية.

حربى أسلم وعنده خمس نسوة فأسلمن معه وقد تزوّجهن في عقدة واحدة فإنّه يفرق بينه وبينهن، وإن كان تزوّجهن في عقد متفرقة فالأربع الأوّل نسأوه ونكاح الخامسة فاسد.<sup>10</sup> وكذلك إن كانت<sup>11</sup> تحته أختان فإن كان نكاحهما<sup>12</sup> في عقدة واحدة فنكاحهما فاسد، وإن كان نكاحهما في عقدتين فنكاح الأولى جائز ونكاح الأخرى فاسد.<sup>13</sup> وإن كانت ابنتاً وأمّاً<sup>14</sup> في عقدة واحدة<sup>15</sup> فنكاحهما<sup>16</sup> فاسد، وإن كان تزوّجهما<sup>17</sup> في عقدتين فنكاح الأولى جائز إن كان لم يدخل بهما،<sup>18</sup> وإن كان دخل بهما فلا نكاح بينه وبينهما<sup>19</sup> وهذا كله<sup>20</sup> قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى، وقال محمد رحمه الله يختار من الخمس أربعاً ومن الأختين إحداهما،<sup>21</sup> وسواء إن كان النكاح في عقدة واحدة أو في عقدة متفرقة. وإذا أسلم الحربى وامرأته وقد كان

<sup>1</sup> ج د س - من أهل الكتاب.

<sup>2</sup> لم أجد هذا الحديث في المراجع.

<sup>3</sup> ج د س: الرجل.

<sup>4</sup> ج د س - من أهل الحرب.

<sup>5</sup> ج د س - له.

<sup>6</sup> ج: فهو.

<sup>7</sup> ج: عليهما.

<sup>8</sup> ج د س - خرجت من دار الحرب و.

<sup>9</sup> ج: أن يتزوّجه.

<sup>10</sup> ج - وإن كان تزوّجهن في عقد متفرقة فالأربع الأوّل نسأوه ونكاح الخامسة فاسد.

<sup>11</sup> ا: كان.

<sup>12</sup> ج د س + فإن نكاحهما.

<sup>13</sup> س - وإن كان نكاحهما في عقدتين فنكاح الأولى جائز ونكاح الأخرى فاسد.

<sup>14</sup> ا: ابنة و أم؛ م: بنت وأم.

<sup>15</sup> م - في عقدة واحدة.

<sup>16</sup> ا س م: فنكاحهما.

<sup>17</sup> ج: تزوّجها.

<sup>18</sup> ج: إن لم يكن دخل بهما؛ س: بها.

<sup>19</sup> س: بينها؛ م: بينها وبينه.

<sup>20</sup> م - كله.

<sup>21</sup> د س: أحدهما.

نكحها<sup>1</sup> بعد إن طلقها ثلاثاً قبل أن تنكح زوجاً غيره فرّق<sup>2</sup> بينهما. وكذلك لو كان جامع<sup>3</sup> أمّها أو ابنتها أو قبل واحدة منهما بشهوة<sup>4</sup>.

وإذا أسلم أحد الزوجين في دار الحرب ولم يكونا من أهل الكتاب فهي امرأته ما لم تحض<sup>5</sup> ثلاث حيض، دخل بها أو لم يدخل بها، فإذا حاضت ثلاث حيض فقد انقطعت العصمة فيما بينهما. وكذلك إن كانا من أهل الكتاب والمرأة هي المسلمة، وإن أسلم الباقي منهما<sup>6</sup> قبل أن تحيض ثلاث حيض فهما على النكاح. وأى الزوجين خرج إلى دار الإسلام مسلماً أو ذمياً أو<sup>7</sup> مستأماً ثم أسلم<sup>8</sup> أو صار ذمياً والآخر على دينه<sup>9</sup> في دار الحرب فقد بانّت منه وانقطعت العصمة. فإن كانت المسلمة<sup>10</sup> هي الخارجة فلا عدّة عليها ولها أن إن لم تكن<sup>11</sup> حاملاً، وإن كانت حاملاً فلا تتزوّج حتى تضع وهذا كله<sup>12</sup> قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى عليها العدّة. فإن كان الرجل هو الخارج فلا بأس بأن يتزوّج أربعاً سواها وفيهنّ أختها. وإن خرج أحد الزوجين مستأماً فهما على النكاح.

وإن سبى أحدهما وخرج<sup>13</sup> إلى دار الإسلام انقطعت العصمة بينهما، ألا ترى أن للرجل أن يطأ أمته من السبى بعد أن يستبرئها بحبضة إذا كانت كتابيّة وإن كان لها زوج في دار الحرب.

وإذا أسلمت المرأة ثم خرج الزوج مستأماً فهما على النكاح ما لم تحض ثلاث حيض. فإن صار الزوج من أهل الدّمة قبل أن تحيض ثلاث حيض فهما على النكاح. فإن خرجت إلينا<sup>14</sup> امرأته كانت امرأته حتى يعرض عليها السلطان<sup>15</sup> الإسلام، وكذلك لو كان الزوج هو الذي أسلم في دار الحرب ثم خرجت إلينا فصارت ذمّية قبل أن تحيض ثلاث حيض فهما على النكاح. وهذا آخر باب نكاح أهل الحرب.

<sup>1</sup> ج د س: نكاحها.

<sup>2</sup> ا م: فرقت.

<sup>3</sup> س: جومع.

<sup>4</sup> ا م: لشهوة.

<sup>5</sup> س: يتحض.

<sup>6</sup> ج: بينهما.

<sup>7</sup> ا - أو.

<sup>8</sup> ا ج د س: أسلما.

<sup>9</sup> ا: حربيه.

<sup>10</sup> ا م: المرأة.

<sup>11</sup> ج د س: إن لم يكن.

<sup>12</sup> ا ج د س م - كله.

<sup>13</sup> ا م: وأخرج.

<sup>14</sup> ا د س م: إليه.

<sup>15</sup> ا م: السلطان عليه.

## باب الهبة فى النكاح

قال<sup>1</sup> والنكاح بلفظ الهبة والصدقة صحيح على الكبيرة والصغيرة<sup>2</sup> وأماً بلفظ<sup>3</sup> التحليل والعارية والتمتع فلا ينعقد به النكاح<sup>4</sup> فإن دخل بها على مثل<sup>5</sup> هذا فلها الأقل من مهر مثلها أو<sup>6</sup> من التسمية. وإذا قال الرجل لإمرأة أتزوجك بكذا وكذا وهو كفو لها<sup>7</sup> فقالت قد فعلت فهو بمنزلة قوله<sup>8</sup> قد تزوجتك، وليس يحتاج فى هذا إلى أن يقول الزوج قد قبلت. وكذلك إذا<sup>9</sup> قال لها<sup>10</sup> قد خطبتك إلى نفسي<sup>11</sup> بألف<sup>12</sup> درهم<sup>13</sup> فقالت قد تزوجتك<sup>14</sup> نفسي فهذا كله جائز<sup>15</sup> إذا كان عليه شهود لأن هذا كلام الناس وليس بقياس.

## باب المهور

قال<sup>16</sup>: عقد النكاح بغير تسمية مهر جائز<sup>17</sup>. وللمرأة مهر مثلها من نسائها لا وكس فيه<sup>18</sup> ولا شطط إن دخل بها أو مات عنها. ونسائها أخواتها لأبيها وأمها<sup>19</sup> وعماتها وبنات عمها<sup>20</sup> دون أمها وخالتها<sup>21</sup> إلا أن تكون<sup>22</sup> من عشيرتها وبنات عمها<sup>23</sup> ألا ترى أن المرأة تكون أم ولد وابنتها من قریش. وإن كان من نسائها من هو أفضل منها فى المال والجمال فائماً لها<sup>24</sup> مهر مثلها منهن<sup>1</sup> فى مثل خالها. ولا ينظر إلى

<sup>1</sup> ا ج د س - قال.

<sup>2</sup> ا: الصغيرة والكبيرة؛ ج د س: الكبير والصغير.

<sup>3</sup> ا ج د س: لفظ.

<sup>4</sup> ا م: نكاح.

<sup>5</sup> ا د س م - مثل.

<sup>6</sup> ا م: و.

<sup>7</sup> ا ج م - وهو كفو لها.

<sup>8</sup> ا م: قولها.

<sup>9</sup> ج: إذا.

<sup>10</sup> ج د س - لها.

<sup>11</sup> ج م: نفسك.

<sup>12</sup> ا م: على ألف.

<sup>13</sup> م - درهم.

<sup>14</sup> ا ج د م: زوجتك.

<sup>15</sup> م: نكاح.

<sup>16</sup> ا ج د س: و.

<sup>17</sup> ج: جاز.

<sup>18</sup> ا ج د س - فيه.

<sup>19</sup> ج: لأمها وأبيها.

<sup>20</sup> س: عمتها.

<sup>21</sup> م: خالاتها.

<sup>22</sup> ا م: يكونا؛ ج: أن يكون.

<sup>23</sup> س: عمتها.

<sup>24</sup> ج - لها.

إذا كنَّ منْ غير أهل بلدها لأنَّ مهوَر البلدان مختلفة. وقال ابن أبي ليلى رحمه الله نسائها أمها وخالاتها و أختها<sup>2</sup> فإنْ فرض لها الزَّوج بعد العقد مهراً أو رافعه إلى القاضي ففرض لها مهراً فهو سواء وذلك لها إنْ دخل بها أو مات عنها. وإنْ طلقها قبل الدخول فأنما لها المتعة لأنَّ أصل الفريضة<sup>3</sup> لم تكن فى العقد إلا فى قول أبي يوسف رحمه الله الأوَّل، فإنَّه كان يرى الفرض بعد العقد كالفرض فى العقد.

وإذا اختلف الزَّوج والمرأة فى المهر فقال الزوج ألف وقالت المرأة ألفان<sup>4</sup> فالقول قول المرأة إلى مهر مثلها والقول قول الزوج فى الفضل. وإنْ أقاما البيئتين فالبيئتين بيئتا المرأة. وكذلك إنْ كان أحدهما ميئاً فاختلف وارثه والحيُّ فيه<sup>5</sup> وهذا قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله، وقال أبو يوسف وابن أبي ليلى<sup>6</sup> رحمهما الله القول قول الزوج وقول وارثه من بعده إلا أنْ يجئ من ذلك بشئ<sup>7</sup> مستنكر فلا يصدق وهذا<sup>8</sup> قول أبي يوسف الأخير.<sup>9</sup> وإنْ ماتا جميعاً ثمَّ ادَّعت ورثة المرأة المهر<sup>10</sup> وجحدت<sup>11</sup> ورثة الزَّوج فأبى أستحسن أنْ أبطل المهر فى هذا القول،<sup>12</sup> ولا أقضى لهم بشئ دخل بها أو<sup>13</sup> لم يدخل بها إلا أنْ يقوم<sup>14</sup> البيئتين على أصل المهر فأخذهم به. ألا ترى أنْ ولد علي ابن أبي طالب رضى الله تعالى عنهم لو ادَّعوا على ورثة عمر ابن الخطاب رضى الله تعالى عنهم مهر أمِّ كلثوم ابنة عليٍّ لم اقض بذلك<sup>15</sup> فى ميراث عمر إلا أنْ تقوم بيئتا على مهر مسمّى وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله نحن نرى لها المهر.

وإذا تزوجها على بيتٍ و<sup>16</sup> خادم فلها من ذلك خادم وسط وبيت وسط.<sup>17</sup> وقال أبو حنيفة رحمه الله للبيت<sup>18</sup> أربعون ديناراً وللخادم<sup>1</sup> أربعون ديناراً. والوسط عندنا السنديَّة. وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله

<sup>1</sup> م - منهن.

<sup>2</sup> ج - وقال ابن أبي ليلى رحمه الله نسائها أمها وخالاتها وأختها.

<sup>3</sup> ج - بها أو مات عنها. وإنْ طلقها قبل الدخول فانما لها المتعة لأنَّ أصل الفريضة.

<sup>4</sup> أ: ألفين.

<sup>5</sup> م - فيه.

<sup>6</sup> م - و بن أبي ليلى.

<sup>7</sup> ا د س م: شئ.

<sup>8</sup> أ: و هو.

<sup>9</sup> أ م: الآخر.

<sup>10</sup> م: ورتته المهر.

<sup>11</sup> أ م: وجحد.

<sup>12</sup> ا د س م - القول.

<sup>13</sup> ا د س: وإن.

<sup>14</sup> ا د: تقوم.

<sup>15</sup> ج: فى ذلك.

<sup>16</sup> ج د س: أو.

<sup>17</sup> ج - و بيت وسط.

<sup>18</sup> م: البيت.

هو على قدر الغلاء والرخص في كل بلد. ولو<sup>2</sup> تزوّجها على وصيف أبيض كان لها خمسون ديناراً. وإن أعطاهما وصيفاً أبيض لا يساوى ذلك فهو جائز. وإن كانا من أهل البادية فتزوّجها على بيت فلها بيت من شعر<sup>3</sup> من بيوت أهل البادية، وإن كانا<sup>4</sup> من أهل الشام و<sup>5</sup> الحجاز فلها بيت وسط مما يجهزه<sup>6</sup> هناك، وكذلك الخادم وسط مما يعرف هناك.<sup>7</sup>

وإذا تزوّجها على شئ بعينه لم تره فليس لها فيه خيار الرؤية، ولا تردّه<sup>8</sup> من عيب إلا أن يكون فاحشاً فتردّه<sup>9</sup> وتأخذ قيمته صحيحاً. فإن كان تزوّجها على جارية بعينها فهلكت قبل التسليم أو استحقت كان لها على الزوج قيمتها. وإذا<sup>10</sup> ولدت أو اكتسبت مالا قبل التسليم فذلك<sup>11</sup> معها للمرأة. وإذا<sup>12</sup> كان الزوج هو أجرها فالأجر للزوج و<sup>13</sup> يتصدّق به. ولو طلقها قبل أن يدخل بها وقبل أن يقبض الجارية والولد كان للمرأة نصف الجارية ونصف ولدها، وللزوج نصفها وكذلك الحكم في السوائم وأولادها والأشجار وثمارها. ولو قبضت المرأة جميع ذلك قبل أن تلد أو تثمر فولدت أو أثمرت عندها ثم طلقها قبل أن يدخل بها فذلك كله لها، وللزوج عليها نصف قيمة ما<sup>14</sup> دفعه<sup>15</sup> إليها يوم دفعه. فإن كانت الزيادات قد هلكت كلها فلها<sup>16</sup> أن تأخذ نصف ما دفعه إليها وإن كان ناقصاً بالولادة. وإن شاء أخذ نصف<sup>17</sup> قيمته<sup>18</sup> يوم دفعه<sup>19</sup> إليها.<sup>20</sup>

<sup>1</sup> م: والخادم.

<sup>2</sup> ج: وإذا.

<sup>3</sup> م - من شعر.

<sup>4</sup> م: وإن كانوا.

<sup>5</sup> د س: أو.

<sup>6</sup> م: يعرف.

<sup>7</sup> د س م - وكذلك الخادم وسط مما يعرف هناك.

<sup>8</sup> م: ولا ترد.

<sup>9</sup> م: فيرده.

<sup>10</sup> ا: وإن؛ م: فإن.

<sup>11</sup> س: بذلك.

<sup>12</sup> ا: وإن؛ م: فإن.

<sup>13</sup> ا ج د س - و.

<sup>14</sup> ج: قيمتها.

<sup>15</sup> د س: دفع.

<sup>16</sup> ا م: فله.

<sup>17</sup> س - نصف.

<sup>18</sup> م: قيمتها.

<sup>19</sup> م: دفعها.

<sup>20</sup> م: إليه.



وإذا حدث بالمهر عند الزوج عيب فاحش<sup>1</sup> سماوى ثم طلقها قبل الدخول<sup>2</sup> فهي بالخيار إن شاءت أخذت نصفه ناقصاً ولم تضمنه النقصان، وإن شاءت<sup>3</sup> ضمنه<sup>4</sup> نصف القيمة<sup>5</sup> يوم تزوجها عليه. وإن كان حدث ذلك بفعل الزوج فهي بالخيار إن شاءت أخذت نصفه ناقصاً<sup>6</sup> واتبعت الجاني بنصف النقصان،<sup>7</sup> وإن شاءت أخذت من الزوج نصف القيمة. وإن كان حدث بفعل أجنبي<sup>8</sup> فهي بالخيار إن شاءت أخذت نصفه ناقصاً واتبعت الجاني بنصف النقصان، وإن شاءت<sup>8</sup> أخذت من الزوج نصف القيمة.

فإن كان المهر مقبوضاً فأصابه هذا العيب عندها بفعلها أو سماوياً قبل الطلاق أو بعده قبل الحكم فالزوج بالخيار إن شاء أخذ نصفه ناقصاً ولم يضمها النقصان، وإن شاء ضمن المرأة نصف القيمة يوم قبضت. وإن كان العيب من فعل الأجنبي<sup>9</sup> فلا سبيل له على المهر ويضمها نصف القيمة يوم قبضت.

وإن كان المهر جارية فلم تقبضها المرأة حتى وطئها الزوج فعلمت<sup>10</sup> منه وأدعى ولدها لم على ذلك لأنه لا يملكها. فإن طلقها قبل أن يدخل بها كانت الجارية وعقرا بينهما نصفين ولم تكن أم ولد له بذلك الكلام ويسعى الولد في نصف قيمته للمرأة ولا يسعى للزوج<sup>12</sup> في شيء<sup>13</sup> ولا يثبت نسبه منه. وقال في كتاب الدعوى والبيئات يثبت نسب الولد منه وتصير<sup>14</sup> الجارية أم ولد له<sup>15</sup>.

وإذا أغلت الخادم عند المرأة غلة<sup>16</sup> ثم طلقها قبل الدخول فالخادم بينهما والغلة للمرأة خاصة. قتلت الخادم أو ماتت عندها ثم طلقها قبل الدخول فهي ضامنة لنصف قيمتها يوم أخذتها ولا سبيل للزوج على الجاني ولا على الإرش. وإن كانت قائمة قد ازدادت في بدنها خيراً فهي للمرأة. وعليها نصف قيمتها يوم قبضتها في قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى، وقال محمد يأخذ الزوج نصفها زائدة. ولو

<sup>1</sup> ج - فاحش.

<sup>2</sup> م: قبل أن يدخل بها.

<sup>3</sup> م: شاء.

<sup>4</sup> ج: ضمنته.

<sup>5</sup> م: قيمتها.

<sup>6</sup> ا: وضمنته نصف النقصان؛ ج: وضمنته النقصان؛ م: ضمنته نصف النقصان وإن شاءت تركته وضمنته نصف القيمة.

<sup>7</sup> ج م - واتبعت الجاني بنصف النقصان.

<sup>8</sup> ج: شاء.

<sup>9</sup> م: أجنبي.

<sup>10</sup> م: فولدت.

<sup>11</sup> ج: لم تصدق.

<sup>12</sup> م - للزوج.

<sup>13</sup> م + له.

<sup>14</sup> د س م: ويصير.

<sup>15</sup> ا - وقال في كتاب الدعوى والبيئات يثبت نسب الولد منه ويصير الجارية أم ولد له.

<sup>16</sup> ا - غلة؛ د: غله

<sup>17</sup> س: وإذا.

كانت فى يد الزوج أخذت نصفها زائدة،<sup>1</sup> فإنْ هلكت أخذت نصف قيمتها يوم تزوجها عليها.<sup>2</sup> ولا ضمان على الزوج فى الزيادت. وكذلك إنْ كانت الزيادة ولداً فإنْ استهلك الزوج الأصل والزيادة<sup>3</sup> ضمن نصف جميع ذلك. فإنْ كانت الجارية قائمة بحالها عند الزوج فأعتقها الزوج لم يجز عتقه. فإنْ طلقها بعد ذلك صار له نصفها ولم ينفذ فيها العتق المتقدم.<sup>4</sup> وإنْ كانت المرأة هى التى أعتقها جاز عتقها فيها. فإنْ طلقها قبل الدخول رجع عليها بنصف<sup>5</sup> قيمتها. وإنْ كانت قبضت الخادم<sup>6</sup> ثم طلقها الزوج قبل أنْ يدخل بها ثم أعتقها المرأة قبل أنْ يقضى عليها للزوج جاز عتقها وعليها نصف قيمتها يوم قبضت موسرة كانت<sup>7</sup> أو معسرة. وإنْ أعتقها الزوج لم ينفذ فيها عتقه<sup>8</sup> حتى يقضى له<sup>9</sup> القاضي بنصفها، فإذا قضى به<sup>10</sup> لم يجز فيها عتقه المتقدم بمنزلة عتق البائع فى المبيع بيعاً فاسداً وقد قبضه المشتري. فإنْ أعتقه بعد ما قضى به<sup>11</sup> القاضي قبل أنْ يقبض<sup>12</sup> جاز عتقه. وكذلك إنْ دفعت المرأة إليه نصفها بقضاء القاضي<sup>13</sup> أو بغير قضاء القاضي<sup>14</sup> ثم جاز عتقه<sup>15</sup> فيها كأمة بين رجلين أعتقها<sup>16</sup> أحدهما.<sup>17</sup> وإذا تزوجها على جارية فوطئها رجل بشبهة قبل ثم طلقها قبل الدخول فالأمة والعقر بينهما. وإنْ وهب لها مال ثم طلقها قبل الدخول كانت الأمة بينهما وكان المال للمرأة خاصة فى قول أبي حنيفة، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى المال بينهما أيضاً. وكذلك<sup>18</sup> القول فيما وهب للأمة المبيعة قبل التسليم ثم ماتت فى يد البائع. ولا شفعة فى الدار تنزوح<sup>19</sup> عليها المرأة وإنْ زادت على ذلك مالا فى قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد للشفيع الشفعة

<sup>1</sup> ج - ولو كانت فى يد الزوج أخذت نصفها زائدة.

<sup>2</sup> م: عليه.

<sup>3</sup> ج: الزيادة والأصل.

<sup>4</sup> ج - صار له نصفها ولم ينفذ فيها العتق المتقدم.

<sup>5</sup> د س: نصف.

<sup>6</sup> ا م: الجارية.

<sup>7</sup> ج - كانت.

<sup>8</sup> م: عتقه فيها.

<sup>9</sup> ج م - له.

<sup>10</sup> ا د + له.

<sup>11</sup> ا: له.

<sup>12</sup> ج: أن يقبض.

<sup>13</sup> ا: قاضى.

<sup>14</sup> ا م: قاضى.

<sup>15</sup> ج + والعقر بينهما.

<sup>16</sup> م: أعتقه

<sup>17</sup> ج - فيها كأمة بين رجلين أعتقها أحدهما؛ ج + وإنْ وهب لها مال ثم طلقها جاز عتقه فيها كأمة بين رجلين أعتقها أحدهما.

<sup>18</sup> ج: فكذلك.

<sup>19</sup> ج: يتزوج.

فى حصّة المال الذى زادتة إذا قسمت الدار عليه وعلى مهر مثلها، وقال بن أبى لىلى رحمه الله تعالى إذا تزوّجها على دار<sup>1</sup> فللشفيع فيها الشفعة بالقيمة<sup>2</sup>.

رجل تزوّج امرأة على كذا من الإبل فلها ما سمى من العدد<sup>3</sup> وسط من ذلك الجنس، وكذلك البقر والغنم<sup>4</sup> والأثواب الهرويّة أو<sup>5</sup> غيرها من أجناس الثياب أو الطيالبسة فلها وسط من ذلك. فإن طلقها قبل الدخول فلها نصفه. وإن جاء بقيمته<sup>6</sup> دراهم أو دنانير<sup>7</sup> أجبرت على قبولها. وإن تزوّجها على شئ مما يُكّال أو يوزن فسمى منه كيلا أو وزناً من صنف مسمى فلها ما سمى من ذلك، وإن جاء بقيمته دراهم أو دنانير لم تجبر<sup>8</sup> على قبولها<sup>9</sup>. وإذا<sup>10</sup> تزوّجها على دراهم أو على<sup>11</sup> شئ من<sup>12</sup> العروض لا يبلغ<sup>13</sup> قيمة عشرة فأبّه يكمل<sup>14</sup> لها عشرة<sup>15</sup> دراهم لأنّه لا يكون المهر أقلّ من عشرة دراهم، فإن كانت قيمته خمسة دراهم أعطاه أيضاً خمسة أخرى. فإن طلقها قبل أن يدخل بها كان لها نصف العروض<sup>16</sup> ونصف الدراهم، بلغنا نحو ذلك عن عليّ وعبد الله بن عمر وعامر<sup>17</sup> وإبراهيم رضى الله تعالى عنهم.

وإذا تزوّجها على غير مهر مسمى ثم طلقها قبل الدخول فلها المتعة وأدنى ما أجبره عليه من درع وملحفة يهوديّ أو زطّي وخمار إلا أن يكون مهر مثلها أقلّ من ذلك فيكون لها نصف<sup>19</sup> مهر مثلها لا ينقص من خمسة دراهم. إنّما يكون لها الأقلّ من نصف مهر مثلها<sup>20</sup> ومن المتعة، وإن<sup>21</sup> كانت المتعة مثل<sup>1</sup>

<sup>1</sup> ا - على دار.

<sup>2</sup> م - وقال بن أبى لىلى رحمه الله تعالى إذا تزوّجها على دار فللشفيع فيها الشفعة بالقيمة.

<sup>3</sup> د: العدة.

<sup>4</sup> ا: الغنم والبقر.

<sup>5</sup> ا: و.

<sup>6</sup> ا م + ذلك.

<sup>7</sup> ا ج م: دنانير أو دراهم.

<sup>8</sup> ج د س: لم يجبر.

<sup>9</sup> م - وإن تزوّجها على شئ مما يكال أو يوزن فسمى منه كيلا أو وزناً من صنف مسمى فلها ما سمى من ذلك. وإن جاء بقيمته دراهم أو دنانير لم يجبر على قبولها.

<sup>10</sup> ا: وإن.

<sup>11</sup> ج د س - على.

<sup>12</sup> ج - شئ من.

<sup>13</sup> ج: لا تبلغ.

<sup>14</sup> س: يكل.

<sup>15</sup> ج: عشر.

<sup>16</sup> م: العوض.

<sup>17</sup> م: والسعى.

<sup>18</sup> س - ذلك.

<sup>19</sup> ج د س - نصف.

<sup>20</sup> ج: مهرها.

<sup>21</sup> م: وإذا.

نصف مهر مثلها جعلت لها<sup>2</sup> المتعة لأنها فريضة في كتاب الله تعالى. وإن<sup>3</sup> تزوّجها على ثوبٍ ولم يسمّ جنسه أو على دابّة أو على دار<sup>4</sup> ولم ينسبها إلى دار معلومة فلها مهر مثلها. وكذلك إن تزوّجها على ما فى بطن جاريته أو على ما فى<sup>5</sup> بطون غنمه أو على ما تحمل نخله أو على ما يخرج<sup>6</sup> أرضه العام أو على<sup>7</sup> ما يكسب غلامه.

وإن تزوّجها على عبد بعينه فوجدته<sup>8</sup> حراً فلها مهر مثلها فى قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى، وقال أبو يوسف رحمه الله بعد ذلك لها قيمته عبداً. وإن تزوّجها على دَنٍّ من خلٍّ فإذا هو خمر فلها مهر مثلها فى قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى لها مثل هذا الدَنِّ خلٍّ وسط.<sup>9</sup>

وإن تزوّجها على أمة فولدت عنده ثم مات ولدها ودخل بالمرأة فلها الأمة. ولا وإن شاءت أخذت قيمتها يوم تزوّجها عليها. وإن كان الزوج قتل الولد ضمن لها قيمته مع الأمة،<sup>10</sup> فإن كان فى قيمته وفاء بنقصان الولادة لم يضمن<sup>11</sup> نقصان الولادة. وإن لم يكن فيها<sup>12</sup> وفاء به فعليه تمام ذلك. قال أبو الفضل وهذا جواب الأصل<sup>13</sup> وليس بسديد<sup>14</sup> والصواب ما أجاب به فى أوّل المسئلة لأنّه<sup>15</sup> لا عرّم عليه فى نقصان الولادة.

وإذا أخذت المرأة رهناً بصدّاقها وقيمتها مثل الصدّاق فهلك عندها فهو بما فيه وهى<sup>16</sup> بمنزلة من قد استوفى. فإن<sup>17</sup> طلقها قبل الدخول ضمنها نصف صدّاقها إن كان مسمّى،<sup>18</sup> وإن كان غير مسمّى ضمنّت من

<sup>1</sup> ج - مثل.

<sup>2</sup> م: عليه.

<sup>3</sup> م: وإذا.

<sup>4</sup> ج - أو على دار.

<sup>5</sup> ج - فى.

<sup>6</sup> ج: تخرج.

<sup>7</sup> م - على.

<sup>8</sup> ج: فوجده.

<sup>9</sup> ج د س - وسط.

<sup>10</sup> د س: الولد.

<sup>11</sup> ج: لم تضمن.

<sup>12</sup> م: فيه.

<sup>13</sup> ج - الأصل.

<sup>14</sup> ج: سديد.

<sup>15</sup> ج م: انه.

<sup>16</sup> د س: وهو.

<sup>17</sup> ا: وإن.

<sup>18</sup> ج - إن كان مسمّى.

صداق مثلها مثل<sup>1</sup> ما زاد على المتعة. وإن كان الرهن هلك<sup>2</sup> بعد الطلاق فلا ضمان<sup>3</sup> عليها في الرهن ولا متعة لها في قول أبي يوسف الأول وهو قول محمد استحساناً، وقال أبو يوسف بعد ذلك بالقياس لها المتعة على الزوج. وإن كان الرهن قائماً لم يكن له أن يستردَّ الرهن حتى يوفى المتعة في قول أبي يوسف رحمه الله تعالى الأول<sup>4</sup> وقول محمد رحمه الله.

وإن كان سمى لها مهراً ثم باعها داره به كان للشفيع فيها الشفعة. فإن طلقها قبل الدخول لم يرجع عليها بشئ من الدار وأخذ منها نصف ما سمى لها<sup>5</sup>. ولو تزوجها على أن يشتري لها<sup>6</sup> هذه الدار أو يعطيها إياها مهراً أو قال أتزوجك على هذه<sup>8</sup> الدار على أن اشتريها وأسلمها<sup>9</sup> إليك كان لها أن تأخذه بها حتى يسلمها لها<sup>10</sup>، فإن لم يفعل فعليه قيمتها. وإن<sup>11</sup> تزوجها على دار فاستحقَّ نصفها فإن شاءت أخذت<sup>12</sup> ما بقى ونصف قيمتها، وإن شاءت أخذت قيمتها تامة ولم تأخذ ما بقى من الدار. فإن طلقها قبل الدخول كان لها النصف الذي في يديها لاشئ لها غيره.

وإذا تزوجها على مهر مسمى ثم زادها<sup>13</sup> فيه جازت الزيادة إن دخل بها أو مات عنها<sup>14</sup>، وإن قبل الدخول بطلت الزيادة<sup>15</sup> فإذا تزوجها في السر على مهر وسمع<sup>16</sup> في العلانية بأكثر منه أخذ فإن كان أشهد عليها أو على وليها الذي زوجها منه أن المهر الذي هو<sup>18</sup> في السر والعلانية سمعه فهو جائز والمهر هو الذي سمى لها في السر<sup>19</sup>، وقال ابن أبي ليلى رحمه الله تعالى المهر هو ما سمعه<sup>20</sup>.

<sup>1</sup> ا م - مثل.

<sup>2</sup> م: وإن هلك الرهن.

<sup>3</sup> ا: ولا ضمان.

<sup>4</sup> م + هو.

<sup>5</sup> ا ج د س - لها.

<sup>6</sup> د س + نصف.

<sup>7</sup> ا ج د س: و.

<sup>8</sup> ا د س: هذا.

<sup>9</sup> م: فأسلمها.

<sup>10</sup> م: له.

<sup>11</sup> ا: ولو.

<sup>12</sup> ج - أخذت.

<sup>13</sup> ج د س: زادتها.

<sup>14</sup> م - إن دخل بها أو مات عنها.

<sup>15</sup> م - وإن طلقها قبل الدخول بطلت الزيادة.

<sup>16</sup> ا: ويسمع.

<sup>17</sup> ج د س - أخذ بالعلانية.

<sup>18</sup> ج د س - هو.

<sup>19</sup> ج - والمهر هو الذي سمى لها في السر.

<sup>20</sup> ا: سمع به؛ م - وقال بن أبي ليلى رحمه الله تعالى المهر هو ما سمعه.

وإذا تزوجها على ألف درهم على أن تردَّ<sup>1</sup> عليه عبداً فهو جائز إن كانت قيمة العبد أقلَّ من الألف أو أكثر. فإن طلقها قبل أن يدخل بها قسمت الألف على قيمة العبد وعلى مهر مثلها. فما أصاب قيمة العبد فهو لها ثمن العبد وما أصاب المهر ردَّت نصفه إن كانت قبضته.

وإن<sup>2</sup> تزوجها على أبيها و<sup>3</sup> قيمته ألف على أن ردَّت عليه أمة<sup>4</sup> قيمتها ألفان وقبضت أو لم تقبض<sup>5</sup> عتق الأب، فإن طلقها قبل الدخول قسمت قيمة الأب على مهر مثلها وعلى قيمة<sup>6</sup> الأمة فما أصاب الأمة فهو لها بيع لها<sup>7</sup> وما أصاب المهر<sup>8</sup> ردَّت عليه نصف ذلك من قيمة الأب.

وإن<sup>9</sup> تزوجها على ألف درهم<sup>10</sup> على أن تردَّ عليه ألف درهم فلها مهر مثلها وهذه<sup>11</sup> بمنزلة من لم يسم لها مهراً. وإن<sup>12</sup> تزوجها على ألف درهم<sup>13</sup> على أن تردَّ عليه مائة دينار فإن قبضت الألف وقبض هو المائة دينار قبل أن يتفرقا فهو جائز. فإن طلقها قبل الدخول قسمت الألف على مائة<sup>14</sup> دينار وعلى مهر مثلها فما أصاب المائة دينار فهو لها، وما أصاب المهر ردَّت<sup>15</sup> عليه<sup>16</sup> نصفه. ولو كانا تفرقا قبل التقابض أو أحدهما دون الآخر فصحة الصرف باطل وحصة المهر ثابتة.

ولو<sup>17</sup> تزوجها على ألف درهم وعلى أن يطلق عنه<sup>18</sup> امرأته فلانة و<sup>19</sup> على أن ردَّت عليه عبداً ذلك ثم طلقها قبل الدخول فإن الألف يقسم<sup>20</sup> على مهر مثلها وعلى قيمة العبد. فإن كانا سواء كان لها

<sup>1</sup> ا م: ان ردت.

<sup>2</sup> ا م: وإذا.

<sup>3</sup> د س: أو.

<sup>4</sup> ا د س م: أمه.

<sup>5</sup> س م: لم يقبض.

<sup>6</sup> ج د س - قيمة.

<sup>7</sup> ا م: بها.

<sup>8</sup> م: مهر المثل.

<sup>9</sup> ا: وإذا؛ م: فإن.

<sup>10</sup> م - درهم.

<sup>11</sup> ا م: وهذا.

<sup>12</sup> م: فإن.

<sup>13</sup> م: دينار.

<sup>14</sup> م: المائة.

<sup>15</sup> ا: رد نصفه.

<sup>16</sup> م - عليه.

<sup>17</sup> د س: فلو.

<sup>18</sup> ا د س م: عنها.

<sup>19</sup> م - و.

<sup>20</sup> ا ج: تقسم.

درهم من<sup>1</sup> ثمن<sup>2</sup> العبد وكان النكاح بخمسائة درهم فتردّ عليه مائتين وخمسين لأنّه طلقها قبلَ الدخول ولا تغرم له من قبل<sup>3</sup> طلاق الأخرى شيئاً. وصار طلاق الأخرى بمنزلة الألف التي أعطى يقسم له<sup>4</sup> الألف على قيمة العبد وعلى مهر مثلها نصفين فيكون طلاقاً بانئاً لأنّ نصف طلاق تلك ونصف الألف بالعبد ونصف طلاق تلك ونصف الألف بنفسها. ألا ترى أنّه لو أبى أن يطلق تلك وقد دخل بهذه التي تزوّجها كان لها تمام مهر مثلها لأنّه شرط<sup>5</sup> مع التسمية شيئاً مجهولاً أبى أن يعطيها إياه فإذا طلقها فقد أوفاهما. فإن طلق التي تزوّج قبل الدخول وأبى أن يطلق هذه لم تأخذ منه إلا مائتين وخمسين درهماً<sup>6</sup> لأنّ لا يجعل لها في الطلاق قبل الدخول تمام مهر مثلها. وإن استحقّ العبد رجع عليها بخمسائة درهم حصة العبد ونصف<sup>7</sup> قيمته أيضاً لأنّ نصفه حصة التي طلق.

وإن تزوّجها على ألف درهم إن لم تكن<sup>8</sup> له امرأة وعلى ألفي<sup>9</sup> درهم إن كانت له امرأة، أو على ألف<sup>10</sup> أن لا يخرجها من الكوفة وعلى ألفين إن<sup>11</sup> أخرجها فالشرط الأوّل جائز ولها تلك التسمية إن وافقه، خالفه فلها مهر مثلها لا يجاوز<sup>12</sup> به ألفين ولا ينقص من الألف<sup>13</sup> لأنّ الشرط الثاني فاسد في المهر. وكذلك تزوّجها على ألفي درهم إن كانت له امرأة، فإن لم تكن<sup>14</sup> له امرأة فعلى ألف درهم<sup>15</sup> فالشرط الأوّل جائز ألفاً درهم<sup>16</sup> إن كانت له امرأة. وإن طلقها قبل الدخول فلها نصف الألفين. وإن لم تكن<sup>17</sup> له<sup>18</sup> امرأة فلها مهر مثلها لا ينقص من الألف ولا يجاوز به الألفين.<sup>19</sup> فإن طلقها قبل الدخول فلها نصف الألف وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله الشرطان جائزان على ما اشترطاً.

<sup>1</sup> م - من.

<sup>2</sup> ا - ثمن.

<sup>3</sup> م - قبل.

<sup>4</sup> ا - له؛ م: مع.

<sup>5</sup> م - شرط.

<sup>6</sup> ا - درهماً.

<sup>7</sup> ا: وبنصف.

<sup>8</sup> ا د س م: لم يكن.

<sup>9</sup> س: ألف.

<sup>10</sup> ج س - ألف؛ م + ألف درهم.

<sup>11</sup> ج د س: إذا.

<sup>12</sup> ج: لا تجاوز.

<sup>13</sup> م: ألف.

<sup>14</sup> د س م: لم يكن.

<sup>15</sup> م - درهم.

<sup>16</sup> ج د س + و.

<sup>17</sup> ا د س م: لم يكن.

<sup>18</sup> ا ج د س: لها.

<sup>19</sup> م: ألفين.

وإن تزوجها على ألف درهم وكرامتها أو على ألف درهم وعلى أن يهدي لها هدية فلها مهر مثلها لا ينقص من الألف،<sup>1</sup> وإن طلقها قبل الدخول كان لها نصف الأول.<sup>2</sup> وإن تزوجها على ألف درهم أو على ألفي درهم فإن كان مهر مثلها أقل من ألف فلها ألف، وإن كان أكثر من ألفين فلها ألفان وإن كان أكثر من ألف وأقل من ألفين فلها مهر مثلها. وإن طلقها قبل الدخول كان لها نصف الألف في<sup>5</sup> قول أبي حنيفة رحمه الله، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله مهرها ألف.<sup>6</sup> وكذلك إن تزوجها على هذا العبد الأبيض أو على هذا العبد الحبشي فإن كان مهر مثلها أقل من الحبشي فلها الحبشي، وإن كان أكثر من الأبيض فلها الأبيض، وإن كان أكثر من الحبشي وأقل من الأبيض فلها مهر مثلها. وإن طلقها قبل الدخول فلها نصف الحبشي وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله لها الحبشي في جميع ذلك إلا أن يعطيها الزوج الأفضل.<sup>7</sup> ألا ترى أنه لو قال تزوجتك على أن أعطيك أيهما شئت كان له أن يعطيها أيهما شاء. ولو قال على أن أعطيك أيهما شئت أنت كان لها أن تأخذ أيهما شئت لا يستطيع منعها إياه.<sup>8</sup>

وإن تزوجها على حكمها فهو جائز ولها حكمها إلا أن تحكم<sup>9</sup> بأكثر من مهر المثل فلا يزداد<sup>10</sup> عليه. وإن تزوجها على حكمه فلها حكمه إلا أن يحكم بأقل من مهر مثلها<sup>11</sup> فيكون لها مهر مثلها<sup>12</sup> إلا أن ترضى بأقل منه.<sup>13</sup> وإن تزوجها على حكم أجنبي فإن حكم بمهر مثلها فهو لها،<sup>14</sup> وإن حكم بأكثر منه لم يكن لها إلا أن يرضى به الزوج، وإن حكم بأقل منه لم يكن<sup>16</sup> عليها إلا أن ترضى هي<sup>17</sup> به. ولا يجب المهر على قبل النكاح لغيره بوكالة أو ولاية على صغير أو على عبده أو مكاتبه ما<sup>18</sup> لم يضمه وإنما المهر جميعه<sup>1</sup> الزوج.

<sup>1</sup> ا: ألف.

<sup>2</sup> م: الألف.

<sup>3</sup> ا ج د س م - على.

<sup>4</sup> د س م: الألف.

<sup>5</sup> ا م: وهذا.

<sup>6</sup> ج - مهرها ألف.

<sup>7</sup> م: أفضل من ذلك.

<sup>8</sup> د س: ألا ترى أنه لو قال تزوجتك على أن أعطيك أيهما شئت أنت كان لها أن تأخذ أيهما شئت لا يستطيع منعها إياه.

<sup>9</sup> ج د س م: أن يحكم.

<sup>10</sup> د س م: فلا تزداد.

<sup>11</sup> م: مهر المثل.

<sup>12</sup> ا ج - فيكون لها مهر مثلها.

<sup>13</sup> ج: منها.

<sup>14</sup> ج + مهر مثلها.

<sup>15</sup> ج - وإن حكم بأكثر منه لم يكن لها ذلك.

<sup>16</sup> ا م: لم يجز.

<sup>17</sup> ا - هي.

<sup>18</sup> ج - ما.



وإذا تزوج الحربي الحربيّة على غير مهر ثم أسلما فلا مهر لها، وكذلك لو<sup>2</sup> تزوجها على مينة أو على شيء لا يساوي شيئاً. وإن تزوجها على مهر مسمى ثم أسلما أو صارا ذميّين كان له أن تأخذه.<sup>3</sup> ومن<sup>4</sup> تزوج ذميّة على غير مهر وذلك في دينهم نكاح<sup>5</sup> جائز على أن لا يكون لها عليه<sup>6</sup> مهر فإنهما يتركان على ذلك ولا مهر لها عليه. وكذلك لو أسلما وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله لها مهر مثلها يؤخذ به، وقال زفر رحمه الله لها مهر مثلها في الوجهين والحريّان والذميّان في ذلك سواء.<sup>7</sup>

حربيّ تزوج حربيّة على خمر أو على<sup>8</sup> خنزير بعينه ثم أسلما فليس لها إلا ذلك،<sup>9</sup> وإن كان بغير عينه ثم أسلما<sup>10</sup> فلها في الخمر قيمته،<sup>11</sup> وفي الخنزير مهر مثلها إلا أن يطلقها قبل الدخول فيكون لها المتعة في الخنزير وكذلك الذميّان. وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله، وقال أبو يوسف أخيراً لها في ذلك كله مهر مثلها، وقال محمد رحمه الله لها القيمة إن<sup>12</sup> كان بعينه أو بغير عينه.<sup>13</sup>

وإن<sup>14</sup> طلق الحربيّ امرأته<sup>15</sup> قبل أن يدخل بها وقد كان سمى لها مهراً<sup>16</sup> ثم أسلما فلها أن تأخذه<sup>17</sup> بنصفه، وإن لم يكن سمى لها عليه<sup>18</sup> مهراً فليس لها<sup>19</sup> عليه متعة لأنّ المتعة ليست بدين. وكذلك الذميّان في قول أبي حنيفة رحمه الله، وقال أبو يوسف ومحمد<sup>20</sup> رحمهما الله لها في الذميّين<sup>21</sup> المتعة.

---

<sup>1</sup> ا ج د س م - جميعه.

<sup>2</sup> ج: إن

<sup>3</sup> د س: وإذا تزوج الحربي الحربيّة على غير مهر ثم أسلما أو صارا ذميّين كان لها أن تأخذه؛ م: كان له أن تأخذ به.

<sup>4</sup> ا: ذمي؛ م: وحتى.

<sup>5</sup> م - نكاح.

<sup>6</sup> م - عليه.

<sup>7</sup> ا ج م - وقال زفر رحمه الله لها مهر مثلها في الوجهين والحريّان والذميّان في ذلك سواء.

<sup>8</sup> ا ج د س - على.

<sup>9</sup> ج: ذلك.

<sup>10</sup> ا م - ثم أسلما.

<sup>11</sup> م: قيمتها.

<sup>12</sup> م: إذا.

<sup>13</sup> م: بغير عينه أو بعينه.

<sup>14</sup> م: وإذا.

<sup>15</sup> د س: أمته.

<sup>16</sup> ا د س: مهر.

<sup>17</sup> م: أن تأخذ.

<sup>18</sup> ا ج م - عليه.

<sup>19</sup> م - لها.

<sup>20</sup> ج د س - ومحمد.

<sup>21</sup> ا م: في الذميّين لها.

رجل تزوّج امرأتين على ألف درهم فالألف بينهما على قدر مهر مثل كلّ واحدة<sup>1</sup> منهما، فإن طلقها قبل الدخول كان لهما نصف الألف بينهما على قدر مهریهما. فإن كانت إحداهما ذات زوج أو فى عدّة من زوجها<sup>2</sup> أو كان نكاحها<sup>3</sup> فاسداً بوجه من الوجوه فالألف كلّها للتي صحّ نكاحها، فإن دخل بهذه التي لم يصحّ نكاحها فلها مهر مثلها والألف كلّها<sup>4</sup> للأخرى. وهذا<sup>5</sup> بمنزلة رجل تزوّج امرأة وضمّ معها ما لا يقع عليها<sup>6</sup> النكاح وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله يقسم<sup>7</sup> الألف بينهما على مهریهما فما أصاب التي صحّ نكاحها فهو مهرها.

رجل تزوّج امرأة على عبدٍ ودفعه إليها ثمّ طلقها قبل الدخول وقد جنى العبد جنایة عندها فالزوّج بالخيار إن شاء أخذ نصفه ثمّ دفعه أو فدياه ولم يرجع عليها من قبل الجنایة بشئ، وإن شاء تركه وأخذ منها نصف قيمته. وكذلك إن كانت الجنایة فى يد الزوّج قبل القبض كان لها الخيار كذلك، وكذلك إن لم يطلقها.

### باب الخيار فى النكاح

وإذا تزوّج الرجل امرأة واشترط فيه<sup>8</sup> لهما<sup>9</sup> أو لأحدهما الخيار<sup>10</sup> فالنكاح جائز والخيار باطل. وليس لواحدٍ منهما فيه خيار الرؤية، ولا يردّ الرجل امرأته<sup>11</sup> بغيب بها وإن فحش. وكذلك إن كانت رتقاء<sup>12</sup> خنثى تبول من مبال<sup>13</sup> النساء. بلغنا عن علي بن أبي طالب رضى الله تعالى عنه أنّه قال: "إذا تزوّج الرجل امرأة<sup>14</sup> فوجد بها قرناً أو برصاً أو جذاماً أو جنوناً<sup>15</sup> فالنكاح جائز لازم له إن شاء طلق، وإن شاء وكذلك لو علم بذلك قبل الدخول. وكذلك إن وجدت المرأة بالرجل شيئاً من هذه العيوب لم يكن لها أن تردّه به فى قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى، وقال محمد مثل ذلك إلا فى خصلة<sup>17</sup> إذا وجدته على

<sup>1</sup> ا ج م: بكل واحد؛ د: على قدر مهر كل واحد منهما.

<sup>2</sup> م: من زوج.

<sup>3</sup> ا م: نكاحهما؛ د س م: نكاحا.

<sup>4</sup> ا ج د س: كلّها.

<sup>5</sup> ج م: وهذه.

<sup>6</sup> ا ج د س: عليه.

<sup>7</sup> ا د س م: تقسم.

<sup>8</sup> ج د س: واشترط فيها.

<sup>9</sup> د س: لها.

<sup>10</sup> ا: خيارا؛ م: خيار.

<sup>11</sup> ج د س: امرأة.

<sup>12</sup> ا د م: رتقا.

<sup>13</sup> د س: مثال.

<sup>14</sup> ا م: المرأة.

<sup>15</sup> م - أو جنونا.

<sup>16</sup> أخرجه البيهقي عن عمر بلفظ: "أبما رجل تزوج امرأة وبها جنون أو جذام أو برص فمسخها فلها صداقها وذلك لزوجها غرم على

وليها؛ السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 14145.

<sup>17</sup> ا م + واحدة.

لا تطبيق المقام معه<sup>1</sup> من جنون<sup>2</sup> أو جذام<sup>3</sup> أو نحوه فلها الخيار. ولا يكون ذلك أقل من حال العنين الذي<sup>4</sup> تخير امرأته. وكذلك إن اشترط أحدهما على صاحبه السلامة من العمى والشلل وما أشبه ذلك من العيوب أو اشترط الجمال أو اشترط البكارة فوجده<sup>5</sup> بخلاف ما اشترط<sup>6</sup> فلا خيار له فيه. وإذا قال الرجل للمرأة<sup>7</sup> بحضرة الشهود زوجيني نفسك فقالت قد فعلت جاز النكاح.

وإن قال بعني<sup>8</sup> هذا الثوب بكذا فقال قد<sup>9</sup> فعلت لم يلزمه البيع<sup>10</sup> إلا أن يقول المشتري قد قبلت والقياس فيهما سواء. وإذا أعتقت الأمة أو المكاتبه ولها زوج قد كانت تزوجته بإذن المولى فلها الخيار<sup>11</sup> إن شاءت أقامت معه، وإن شاءت فارقت، فإن اختارت الفرقة قبل الدخول فلا مهر لها على الزوج، وليست هذه الفرقة بطلاق.

### باب نكاح العنين<sup>12</sup>

بلغنا عن عمر ابن الخطاب رضى الله تعالى عنه أنه قال: "يؤجل العنين سنة"<sup>13</sup>. فإذا<sup>14</sup> وصل إلى امرأته فهي امرأته، وإن لم يصل إليها فرّق بينهما، وجعل<sup>15</sup> تطليقة بائنة، وجعل لها المهر كاملاً وجعل العدة. وبلغنا عن عليّ ابن أبي طالب رضى الله تعالى عنه نحو ذلك.

ولا يكون أجل العنين<sup>16</sup> إلا عند سلطان<sup>17</sup> يجوز قضاؤه. فإذا ارتقعا إليه أجل<sup>18</sup> سنة مستقبلة من فإن أدعى الزوج بعد ما مضت<sup>19</sup> السنة أنه قد<sup>20</sup> وصل إليها وأنكرته<sup>1</sup> فإن كانت بكرًا نظر إليها النساء،

<sup>1</sup> - ا - معه.

<sup>2</sup> ا م - من جنون.

<sup>3</sup> ا م: من.

<sup>4</sup> د س: التي.

<sup>5</sup> ج د س م: فوجده.

<sup>6</sup> ا: ما اشترطاه؛ م: ما اشترط.

<sup>7</sup> د س: لإمرأته.

<sup>8</sup> د س: بعنتى.

<sup>9</sup> ا - قد.

<sup>10</sup> ا + هذا البيع؛ ج د س - البيع.

<sup>11</sup> ج د س - الخيار.

<sup>12</sup> ا ج د س م - نكاح.

<sup>13</sup> أخرجه عبد الرزاق بلفظ: "قضى عمر بن الخطاب في الذي لا يستطيع النساء أن يؤجل سنة"؛ مصنف عبد الرزاق، كتاب النكاح 407.

<sup>14</sup> ج: وجعلها؛ ا د س: وجعل.

<sup>15</sup> ج: عنين.

<sup>16</sup> م: السلطان.

<sup>17</sup> ا: أجله.

<sup>18</sup> ا م: بعد مضى.

<sup>19</sup> ج د س - قد

وتجزى الواحدة العدة والثنتان والثلاثة<sup>2</sup> أفضل. فإن قلنَ هي بكر لم يصدّق الزوج، وخير السلطان المرأة فإن فارقته كانت تطليقة بائنة ولها المهر كاملاً وعليها العدة. وإن كانت ثيباً فالقول قوله<sup>3</sup> مع يمينه أنه قد وصل إليها، وكذلك إن كان يصل إلى غيرها من نساته وجواريه. فإن كان غشياً مرة واحدة ثم انقطع ذلك فلا خيار لها أبداً.

وإذا خلا المَجُوبُ بامرأته فلها عليه نصف المهر في قول أبي يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى وعليها العدة استحساناً، وإنما جعلت عليه نصف المهر لأنّي أعلم أنه لا يستطيع أن يجامعها، وإنما كان أبو حنيفة يقول عليه المهر بالخلوة لأنّ العجز من قبله. فإن علمت أنه محبوب فرافعته إلى السلطان خيّرت ساعتين ولم يؤجل، فإن فارقته كانت تطليقة بائنة. والخصي كالعنين. وإذا تزوّت واحداً من هؤلاء وهي تعلم بحاله فلا خيار لها فيه، وإن<sup>4</sup> علمت بعد النكاح أنه عني فقامت معه ولم ترافعه فليس ذلك برضاً منها ما لم تقل<sup>5</sup> قد رضيت بالمقام معه عند السلطان<sup>6</sup> أو عند<sup>7</sup> غيره.

وكلُّ فرقة تكون من قبل<sup>8</sup> الزوج فهي طلاق إلا الردّة في قول أبي حنيفة،<sup>9</sup> وقال محمد رحمه الله تعالى الردّة من قبله أيضاً طلاق، وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى الردّة وإبائه<sup>10</sup> الزوج الإسلام إذا أسلمت المرأة ففرّق بينهما، ليس ذلك<sup>11</sup> بطلاق. وإذا تزوّج الرجل المرأة فوصل إليها ثم فارقها ثم تزوّجها بنكاح جديد فلم يصل إليها أجل كما يؤجل العنين، لأنّ هذا النكاح غير النكاح<sup>12</sup> الأوّل. والخنثى إذا كان يبول من مبال<sup>13</sup> الرجال فتزوّج امرأة فهو جائز فإن وصل إليها، وإلا أجل كما يؤجل العنين. نسأل الله العفو والعافية.

## باب نكاح الشغار

<sup>1</sup> م + المرأة.

<sup>2</sup> ا م: والثلاث؛ ج: والثلاث.

<sup>3</sup> م: فالقول فيه قول الزوج.

<sup>4</sup> ا م: وإذا.

<sup>5</sup> د س: لم تقول.

<sup>6</sup> م: سلطان.

<sup>7</sup> ا م - عند.

<sup>8</sup> ا - قبل.

<sup>9</sup> ج د س - في قول أبي حنيفة.

<sup>10</sup> د: وإبائه.

<sup>11</sup> ا ج د س م - ذلك.

<sup>12</sup> م: نكاح.

<sup>13</sup> د س: مثال.

بلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه نهى عن نكاح الشغار.<sup>1</sup> والشغار عندنا أن يقول الرجل للرجل أزوجك أختي على أن تزوجني أختك يكون مهر كل<sup>2</sup> واحدة<sup>3</sup> منهما نكاح الأخرى، فإذا وقع النكاح على هذا فالنكاح جائز ولكل<sup>4</sup> واحدة<sup>4</sup> منهما مهر مثلها، ولا يحل له فرجها بغير مهر. وإنما النهى فى هذا عندنا<sup>5</sup> أن يستحل الفرج بغير مهر، وكذلك هذا فى غير الأختين.

وكذلك إن زوجه<sup>6</sup> أمته على أن يزوجه<sup>7</sup> الآخر أمته، وجعل<sup>8</sup> مهر كل واحدة منهما نكاح الأخرى. وإن سميا لكل واحدة من المرأتين مهر<sup>9</sup> جاز ذلك. وإذا جعل مهر امرأة طلاق أخرى كان النكاح جائزاً، ولم يكن الطلاق مهراً ولها مهر مثلها.

وكذلك إن جعل القصاص مهراً لم يكن مهراً ووقع العفو عن الجناية. وكذلك إن<sup>10</sup> تزوجها على عتق أبيها عتق بالتزويج. وكذلك إن تزوجها على طلاق امرأة له أخرى وقع ذلك بالتزويج. وإن قال على أن أطلق أو أعتق أو أفو وقع النكاح ولم يجب شئ من ذلك حتى يفعل.

وإن زوج أحدهما ابنته على مهر مسمى على أن يزوجه<sup>11</sup> الآخر ابنته على مهر مسمى فهو جائز ومهر كل واحدة منهما ما سمى، فإن لم يزوجه الآخر كان لهذه المزوجة تمام مهر مثلها مع التسمية

### باب نكاح الأكفاء

ذكر حديث أبي<sup>12</sup> جعفر أن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم تزوج أم حبيبة بنت أبي سفيان وكان الذي ولى عقد<sup>13</sup> النكاح النجاشي ومهرها من عنده<sup>14</sup> أربعمأة دينار،<sup>15</sup> وحديث عائشة رضى الله تعالى عنها أنها زوجت حفصة بنت عبد الرحمن ابن أبي بكر المنذر ابن الزبير وعبد الرحمن غائب فقدم فقال: مثلي يفتات عليه فى بناته فقالت عائشة: أترغب<sup>16</sup> عن المنذر ليملكن عبد الرحمن أمرها فملكها فقال: ما بي

<sup>1</sup> صحيح مسلم، كتاب النكاح 1034؛ سنن الترمذي، كتاب النكاح 1124.

<sup>2</sup> ا: لكل.

<sup>3</sup> ج: واحد.

<sup>4</sup> ج د س: واحد.

<sup>5</sup> ج د س - عندنا.

<sup>6</sup> ا: إن زوجته.

<sup>7</sup> ج د س م: أن يزوج.

<sup>8</sup> ا: وجعلا.

<sup>9</sup> ا ج: مهرا.

<sup>10</sup> م: لو.

<sup>11</sup> ج د س: أن يزوج.

<sup>12</sup> ا - أبى.

<sup>13</sup> ا م: عقده.

<sup>14</sup> ا م: عنه.

<sup>15</sup> لم أجد هذا الحديث فى المراجع.

<sup>16</sup> ا م: وترغب.

عنه رغبة،<sup>1</sup> وحديث عبد الرَّحمان بن ثروان قال: زوّجتُ<sup>2</sup> امرأة معنا فى الدَّار ابنتها فجاء أولياؤها فخاصموا إلى عليّ رضى الله تعالى عنه فأجاز<sup>3</sup> النكاح، وحديث بحرية بنت هانئ قالت: زوّجت نفسي الققعاع بن شور فجاء أبي فخاصم إلى عليّ رضى الله تعالى عنه فى ذلك فأجاز النكاح.<sup>4</sup>

وعن إبراهيم<sup>5</sup> رحمه الله قال: إذا تزوّجت المرأة<sup>6</sup> كفواً بغير ولىّ فليس للولى أن يفرق.<sup>7</sup> فإن كان غير كفو<sup>8</sup> فرقت بينهما، وإن كان كفواً ولم يقصر بالمهر كان<sup>9</sup> جائزاً.<sup>10</sup> أرأيت لو أتت<sup>11</sup> السلطان بهذا أليس كان يحقّ على القاضي<sup>12</sup> أن يزوّجها إذا أبى الوليُّ فإذا صنعت هى كيف يكون باطلاً<sup>13</sup> واستشهد لصحة شواهد<sup>14</sup>، وقال: <sup>15</sup> أرأيت رجلاً أعتق أمّ ولده ولها ولد فجاء<sup>16</sup> رجل<sup>17</sup> فتزوّجها من غير أن يعلم ولدها منه يجوز ذلك لأنّ الولد الولي، وقال فيه أيضاً<sup>18</sup> أرأيت امرأة أعتقت ولدها أو<sup>19</sup> أباه وهو معتوه فزوّجته أما يجوز فهذا جائز، فكيف تملك أن يزوّج<sup>20</sup> أباه ولا تملك<sup>21</sup> أن تزوّج نفسها.

وذكر ذلك فى كتاب اختلاف أبي حنيفة رحمه الله وابن أبي ليلى رحمه الله، إن ابن أبي ليلى رحمه الله قال: لا يجوز ذلك، وإنّ أبا يوسف محمد<sup>22</sup> رحمه الله قال: لا يجوز ذلك حتى يُجيزه الوليُّ أو القاضي. وهذا آخر الباب.

<sup>1</sup> السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 13522.

<sup>2</sup> ج د س: تزوجت.

<sup>3</sup> ا م + على.

<sup>4</sup> مصنف ابن أبي شيبة، كتاب النكاح 15948.

<sup>5</sup> م: النخعي.

<sup>6</sup> د س: امرأة.

<sup>7</sup> ا + فليس للولى أن يفرق بينهما؛ ح + جاز وليس للولى أن يفرق؛ س: - فليس للولى أن يفرق؛ س+ فاني أنظر في ذلك.

<sup>8</sup> د س: كفوا.

<sup>9</sup> ا: فهو.

<sup>10</sup> ا د س م: جائز؛ د س+ الا.

<sup>11</sup> ا م: لو عضلها فأنتت.

<sup>12</sup> م: الحاكم.

<sup>13</sup> م + وساق فيه بابا.

<sup>14</sup> ا: بشواهد؛ م: واستشهد على هذا القول بشواهد.

<sup>15</sup> ا: فقال؛ م: وقال فيه.

<sup>16</sup> ا - فجاء.

<sup>17</sup> م - فجاء رجل.

<sup>18</sup> ا - وقال فيه أيضاً.

<sup>19</sup> م - ولدها أو.

<sup>20</sup> د س م: يملك أن تزوج.

<sup>21</sup> د: ولا يملك.

<sup>22</sup> ج د س: وإن محمداً قال.

## باب نكاح العبد والإماء

قال: للرجل<sup>1</sup> الحر<sup>2</sup> أن يتزوج أربعا<sup>3</sup> من الإماء مسلمات كنَّ أو كتابيات. ولو تزوج أمة بغير إذن مولاهما ثم تزوج حرةً ثم أجاز مولى<sup>4</sup> الأمة النكاح لم يجز، وكذلك إن كان<sup>5</sup> تزوج أمها أو ابنتها وهى حرةً قبل إجازة مولاهما.

وإذا<sup>6</sup> تزوج أمة بغير إذن مولاهما ثم أعتقها المولى ولم يعلم<sup>7</sup> بعد<sup>8</sup> بالنكاح فإن هذا العتق إمضاء للنكاح وإجازة له. ولا خيار للأمة من قبل أن النكاح إنما جاز بعد العتق. والمهر لها إن لم يكن دخل بها قبل العتق، ولو لم يعتقها ولكنه مات فورثها ابنه أو باعها أو وهبها وسلمها ثم أجاز هؤلاء النكاح فالنكاح باطل حيث ملكها غيره.

ولو باع الرجل أمة لا يملكها ثم اشتراها لم يجز ذلك البيع، فإن باعها بعد الشرى<sup>9</sup> جاز. وكذلك النكاح إن تزوجها<sup>10</sup> بعد الملك الثاني<sup>11</sup> جاز فإن لم يتزوجها<sup>12</sup> في<sup>13</sup> الملك الثاني<sup>14</sup> حتى دخل بها بعد إجازة مالكة النكاح كان عليه الأقل<sup>15</sup> من مهر مثلها ومما سمى في النكاح قبل انتقال الملك فيكون ذلك<sup>16</sup> لمالكها وطئها<sup>17</sup>. ولو كان قد جامعها في ملك الأول ثم أجاز الآخر النكاح فعليه مهر واحد للأول، ولو كان دخل بها في ملك الأول ثم أعتقها<sup>18</sup> جاز النكاح بعد العتق. وللمولى المهر،<sup>19</sup> ولا مهر لها<sup>20</sup> وإن<sup>21</sup> لم يعتقها ولكنه

<sup>1</sup> ا ج د س: وللرجل.

<sup>2</sup> ج: وللحر.

<sup>3</sup> ا ج د س: أربع.

<sup>4</sup> س: المولى.

<sup>5</sup> م - كان.

<sup>6</sup> س: وإن.

<sup>7</sup> د س: ولم تعلم.

<sup>8</sup> ا م - بعد.

<sup>9</sup> ج: الشراء.

<sup>10</sup> م: زوجها.

<sup>11</sup> ج: الباقي.

<sup>12</sup> م: يتزوجها.

<sup>13</sup> ج: بعد.

<sup>14</sup> ج: الباقي.

<sup>15</sup> ج: أقل.

<sup>16</sup> ا: وكيف يكون ذلك.

<sup>17</sup> ج: الوطئ.

<sup>18</sup> ج - ثم أجاز الآخر النكاح فعليه مهر واحد للأول. ولو كان دخل بها في ملك الأول.

<sup>19</sup> ج + لها.

<sup>20</sup> ج - ولا مهر لها.

<sup>21</sup> م: فإن.

النكاح ولم يشهد على الإجازة جاز النكاح إذا كان عند العقد شهود، وإن لم يحضر العقد شهود وحضر الإجازة شهود<sup>1</sup> لم تجز. <sup>2</sup> وللمولى أن يكره أمته وعبده على النكاح.

وإذا أعتقت الأمة ولها زوج حرّ أو عبد فلها الخيار. بلغنا عن عائشة رضى الله تعالى عنها أنّ زوج بريرة كان حرّاً وإنّ بريرة خيّرت حين أعتقت<sup>3</sup>. وقال ابن أبي ليلى: إذا كان زوجها حرّاً فلا خيار لها،<sup>4</sup> وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: فإنّ اختارت زوجها فالمهر لسيدّها وإذا لم يعتقها المولى وطلب مهرها أجبر الزّوج على دفعه إليه ثمّ<sup>5</sup> يأخذ المولى حتى يدخلها عليه من غير أن يكلف أن يُبوئها معه<sup>6</sup> بيتاً. وليس للزّوج أن يقطعها عن مولاها ولكّنها تترك<sup>7</sup> على حالها فى يدي مولاها فمتى ما وجد فراغاً منها أو خلوة قضى حاجته<sup>8</sup> منها. فإنّ لم يدخل بها حتى قتلها المولى فلا مهر لمولاها على زوجها. وكذلك لو باعها المولى فى مكان لا يقدر عليها الزّوج وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمه الله تعالى هي مثل الحرة فى هذا، وللمولى أن يأخذ المهر إذا قتلها كما يكون للحرة المهر على زوجها وإنّ قتلت نفسها.

وإذا أراد الرّجل أن يتزوّج امرأة فأخبره رجل أنّها حرة ولم يزوّجها إياه ولكن الرجل تزوّجها<sup>9</sup> من نفسها على أنّها حرة<sup>10</sup> فإذا هي أمة وقد ولدت له ضمن الزّوج قيمة الولد، ولم يرجع على الذي أخبره بشئٍ ولكّنه يرجع بقيمة الولد على الأمة إذا أعتقت. ويضمن الزّوج العقر للمولى.<sup>11</sup> وإذا تزوّجت<sup>12</sup> المستسعاة فى بعض قيمتها ثمّ أدّت السعاية خيّرت فى قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى كما تخيّر المكاتبه إذا أعتقت.

ولا يجوز نكاح الأمة والمدبّرة وأمّ الولد والمكاتبه فى عدّة حرّة من<sup>13</sup> فرقة أو من<sup>14</sup> طلاق بائن أو ثلاث فى قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى و يجوز<sup>15</sup> فى قول أبي يوسف ومحمد رحمهما الله وابن أبي ليلى رحمه الله<sup>1</sup> ألا ترى أنّها لو كانت تعتدّ منه<sup>2</sup> من نكاح فاسدٍ أو شبهة جاز له أن ينكح الأمة فى عدتها.

<sup>1</sup> ا ج د س - شهود.

<sup>2</sup> ج: لم تجز.

<sup>3</sup> صحيح مسلم، كتاب الرضاع 2؛ سنن الترمذي، كتاب الرضاع 1154.

<sup>4</sup> م - وقال ابن أبي ليلى إذا كان زوجها حرّاً فلا خيار لها.

<sup>5</sup> م: و.

<sup>6</sup> م - معه.

<sup>7</sup> ج د س - تترك؛ م: ولكنه.

<sup>8</sup> م: حاجة.

<sup>9</sup> ج: يزوجه.

<sup>10</sup> م - وإذا أراد الرجل أن يتزوج امرأة فأخبره رجل أنّها حرة ولم يزوجه إياه ولكن الرجل تزوجه من نفسها على انها حرة.

<sup>11</sup> م - ويضمن الزوج العقر للمولى.

<sup>12</sup> م: تزوج.

<sup>13</sup> م - من.

<sup>14</sup> ا ج د س - من.

<sup>15</sup> ا ج د س م: وتجز.



رجل تزوّج خمس حرائر وأربع إماء في عقدة واحدة<sup>3</sup> جاز نكاح الإماء، وكذلك لو تزوّج حرّة وأمة في عقدة وللحرّة زوج. وإذا زوّج الرجل<sup>4</sup> أمته من رجل وبوأها معه بيتاً ثم بدا له أن يردها إلى خدمته كان له ذلك، وكذلك لو كان شرط ذلك للزّوج كان هذا الشرط باطلاً ولا يمنع من<sup>5</sup> أن يستخدم أمته.

وإذا تزوّج الرجل المرأة<sup>6</sup> على أنها حرّة وأخبرته<sup>7</sup> بذلك عن نفسها ثم استبان<sup>8</sup> أنها أمة قد أذن لها المولى<sup>9</sup> في النكاح فهي امرأته إن شاء أمسك، وإن شاء طلق غير أن ما ولد له<sup>10</sup> منها من ولد فيما مضى وما كان في بطنها فهو حرّ، وعلى الأب قيمة الولد لمولى الجارية يوم يختصمون، ويرجع الأب بذلك<sup>11</sup> على الأمة<sup>12</sup> إذا أعتقت. وإن كان غرّه منها رجل بذلك<sup>13</sup> رجع بذلك على الذي غرّه. بلغنا ذلك<sup>14</sup> عن عمر وعلى نحو هذا، ولا ضمان على الأب فيمن مات من الولد قبل الخصومة وإن كان قد ترك مالا. ومن كان<sup>15</sup> قتل منهم فأخذ الأب<sup>16</sup> دينه كان عليه قيمته.

ولو كان ضرب إنسان بطن الأمة فألقت ولداً ميتاً كان على الضارب خمسمائة درهم لأنّ الولد حرّ وعلى الأب نصف عشر قيمته للمولى إن كان غلاماً وعشر قيمتها إن كانت جارية، ولو مات الأب وبقي الولد ثم جاء المولى أخذ قيمته من تركة الأب لأنّها دين على الأب<sup>17</sup> ولا يرجع<sup>18</sup> بها بقيّة الورثة في حصّة الولد، وإن لم يترك الأب شيئاً لم يأخذ الولد بشيء. وكذلك الجواب إن كان مولى الجارية عمّاً للولد. وكذلك إن كانت تزوّجت بغير إذن المولى إلا أن المولى يأخذها منه وعقرها. والجواب في ضمان قيمة الولد<sup>19</sup> على ما تقدّم.

<sup>1</sup> م - وابن أبي ليلى رحمه الله.

<sup>2</sup> ج د س - منه.

<sup>3</sup> م: واحد.

<sup>4</sup> ج - الرجل.

<sup>5</sup> ج د س م - من.

<sup>6</sup> ا: أمة؛ د س: الأمة.

<sup>7</sup> ج د س: وأخبرت.

<sup>8</sup> ا م: علم.

<sup>9</sup> م: مولاه.

<sup>10</sup> ج د س: ولدته.

<sup>11</sup> م - بذلك.

<sup>12</sup> م + بذلك.

<sup>13</sup> ا م - بذلك.

<sup>14</sup> ا م - ذلك.

<sup>15</sup> م - كان.

<sup>16</sup> م - الأب.

<sup>17</sup> ا - لأنها دين على الأب.

<sup>18</sup> م: ولم يرجع.

<sup>19</sup> ج - الولد.

وإذا غرَّت المدبرة أو أم الولد رجلاً من نفسها أو غرَّه منها رجل كان القول في ولدها كالقول في ولد الأمة. وإن<sup>1</sup> كان الذي غرَّه منها عبداً أو مدبراً أو مكاتباً<sup>2</sup> كان القول فيه كالقول الأوَّل غير أنَّه<sup>3</sup> لا يرجع على العبد والمدبر بشئ. وإن كانا تاجرين<sup>4</sup> حتى<sup>5</sup> يعتقا إلا أن يكون المولى أمرها<sup>6</sup> بذلك فيلزمها،<sup>7</sup> ولا يلزم المكاتب حتى يعتق.

وإذا كان المتزوج المغرور عبداً أو مدبراً أو مكاتباً لم يكن مغروراً. وأولاده رقيق في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى وأبو يوسف رحمه الله تعالى،<sup>8</sup> وقال محمد رحمه الله تعالى أولاده أحرار وعليه<sup>9</sup> قيمتهم إذا أعتق،<sup>10</sup> ويرجع بذلك على الذي غرَّه. ولو كان تزوج بإذن سيِّده كان عليه العقر<sup>11</sup> وقيمة الولد.<sup>12</sup> وإذا تزوجها وهو يعلم أنَّها أمة أو تزوجها وهو يحسب أنَّها حرة<sup>13</sup> ولم يغرَّه<sup>14</sup> أحد<sup>15</sup> فأولاده رقيق.

أمة بين رجلين تزوجها أحدهما<sup>16</sup> من رجل ودخل بها الزوج<sup>17</sup> فلآخر أن يبطل النكاح، فإن أبطله كان له<sup>18</sup> على الواطئ نصف مهر مثلها، وللمزوج الأقل من نصف التسمية و من<sup>19</sup> نصف مهر المثل لا توجب المهر إلا في النكاح الصحيح.

وللأب أن يزوج أمة ابنه الصغير وكذلك الوصي في قول أبي حنيفة ذكره في كتاب المأذون.<sup>20</sup> وللمكاتب أن يزوج أمة. وليس للعبد المأذون ولا للصبى الحر<sup>21</sup> المأذون له في التجارة<sup>1</sup> أن يزوج أمة في

<sup>1</sup> م: فإن.

<sup>2</sup> ا: عبد أو مدبر أو مكاتب.

<sup>3</sup> ا م: كان القول فيه كذلك غير أنه.

<sup>4</sup> ج - وإن كانا تاجرين.

<sup>5</sup> س: حق.

<sup>6</sup> ا: أمرهما.

<sup>7</sup> ا: فيلزمهما.

<sup>8</sup> ا م - وأبو يوسف رحمه الله تعالى.

<sup>9</sup> د س: وعليهم.

<sup>10</sup> ا م: عتق.

<sup>11</sup> م: المهر.

<sup>12</sup> م + الساعة.

<sup>13</sup> ا - أو تزوجها وهو يحسب أنها حرة.

<sup>14</sup> ا م + منها.

<sup>15</sup> م: آخر.

<sup>16</sup> ا ج د س: أحدها.

<sup>17</sup> ا - الزوج.

<sup>18</sup> ج د س - له.

<sup>19</sup> ج د س م - من.

<sup>20</sup> ج د س م - في قول أبي حنيفة ذكره في كتاب المأذون؛ ح: للوصي.

<sup>21</sup> ا - الحر.

قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى لأنه ليس من التجارة. وكذلك المضارب والشريك شركة عنان، ويجوز ذلك في قول أبي يوسف رحمه الله تعالى. وإذا تزوج الحرُّ أمة أبيه<sup>2</sup> جاز والولد حرُّ ولم تصر أم ولد له<sup>3</sup> وإن وطئها بغير نكاح غصباً فعلفت منه ثبت نسبه منه وصارت أم ولد له وكان عليه قيمتها أقر بذلك الإبن أو جده، وإن كانت دعوة الأب بعد ما ولدت فهو جائز، ولا يصدق الإبن أنه لم يطأها. ولو تزوج الرجل أمة أبيه<sup>4</sup> فالنكاح جائز، وإن ولدت ثبت نسبه منه، ويعتق لأنه يصير ابن الأب، ولا تصير أم ولد له. ولو أخذها بغير نكاح غصباً لم تصر أم ولد له. ولا بشبهة ابن الأب<sup>5</sup> ولم يثبت نسبه منه. ولا حدٌ عليه إن ادعى شبهة. فإن أقرَّ الأب به عتق ولم يثبت نسبه منه<sup>6</sup> لأنه من زناً.

ولا يتزوج العبد أكثر من اثنين. بلغنا ذلك عن عمر رضى الله تعالى عنه<sup>7</sup> والحرَّتان<sup>8</sup> والأمتان سواء، وكذلك المكاتب والمدبر. ولا يزوج الرجل عبد ابنه الصغير وكذلك الوصى. ولا يزوج المكاتب عبده وكذلك العبد المأذون والصبي المأذون. ولا يجوز للعبد والمدبر والمكاتب أن يتزوجوا بغير إذن المولى، فإن تزوجوا<sup>9</sup> بغير إذنه ثم أجاز جاز.

وإن طلقها العبد ثلاثاً قبل أن يجيز المولى فهي<sup>10</sup> متاركة للنكاح ورد له<sup>11</sup> وليس يقع موقع الطلاق. فإن أجاز المولى النكاح بعد الطلاق فأجازته باطلة<sup>12</sup> لأنَّ الفرقة بيد العبد. ألا ترى أنه<sup>13</sup> لو أقرَّ أن النكاح فاسد فرقت<sup>14</sup> بينهما، فإن<sup>15</sup> أذن له أن يتزوجها بعد هذا الطلاق كرهت<sup>16</sup> له ذلك<sup>17</sup> ولم أفرق بينهما

<sup>1</sup> ا ج ح د س - له في التجارة.

<sup>2</sup> ج: ابنه.

<sup>3</sup> م: أم ولده.

<sup>4</sup> ا د س م: أم أبيه.

<sup>5</sup> ج - ولا تصير أم ولد له. ولو أخذها بغير نكاح غصباً لم تصر أم ولد له. ولا بشبهة ابن الأب؛ ا م- فعلفت منه ثبت نسبه منه وصارت أم ولد له وكان عليه قيمتها أقر بذلك الإبن أو جده. وإن كانت دعوة الأب بعد ما ولدت فهو جائز. ولا يصدق الإبن أنه لم يطأها. ولو تزوج الرجل أم أبيه فالنكاح جائز. وإن ولدت ثبت نسبه منه. ويعتق لأنه يصير ابن الأب. ولا تصير أم ولد له. ولو أخذها بغير نكاح غصباً لم تصر أم ولد له. ولا بشبهة ابن الأب ولم يثبت نسبه منه. ولاحد عليه إن ادعى شبهة.

<sup>6</sup> ا ج د س - منه.

<sup>7</sup> أخرجه البيهقي عن علي بلفظ: "ينكح العبد اثنين لا يزيد عليها"؛ السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 13793.

<sup>8</sup> م + في ذلك.

<sup>9</sup> م: فإن تزوج حرة.

<sup>10</sup> ج د س م: فهو.

<sup>11</sup> ا - و رد له.

<sup>12</sup> ا: فأجاز به باطل؛ م: باطل.

<sup>13</sup> ج د س - أنه.

<sup>14</sup> ج: فرق.

<sup>15</sup> ا ج م: وإن.

<sup>16</sup> ا: كرهته.

<sup>17</sup> ج م - ذلك.

قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله، وقال أبو يوسف رحمه الله لا أكرهه. ولو لم يجز المولى النكاح يومئذ<sup>1</sup> ولكنّه أذن له<sup>2</sup> أن ينكحها ثانية كان له ذلك في القولين جميعاً.

وإذا تزوّج العبد حرّة<sup>3</sup> بغير إذن مولاه ثمّ أعتقه المولى جاز النكاح، وعتقه بمنزلة إذنه له فيه. ولو باعه فأجاز المشتري النكاح جاز، وكذلك لو وهب أو مات فورثه منه وارثه فأجاز. وإذا أذن المولى لعبده في النكاح فتزوّج امرأتين في عقدة لم تجز<sup>4</sup> عليه واحدة<sup>5</sup> منهما، ولم يقع الإذن إلا<sup>6</sup> على واحدة إلا أن يقول المولى عنيت امرأتين فيجوز نكاحهما. وإن أذن له أن يتزوّج واحدة فتزوّجها<sup>7</sup> نكاحاً فاسداً ودخل بها أخذ بالمهر في حال الرقّ في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: لا يؤخذ منه<sup>8</sup> حتى يعتق وله أن يتزوّج نكاحاً صحيحاً مستقبلاً.

وإذا تزوّج العبد بغير إذن مولاه فدخل بها ثمّ أذن له في ذلك وسلمه له فأبى عليه مهر واحد وهو الذي سمّى لها،<sup>9</sup> وكذلك لو لم يأذن له فيه ولكنّه أعتقه جاز النكاح ولم يكن عليه إلا ما سمّى لها. وكان ينبغي في القياس أن يكون عليه مهراً ولكننا ندع القياس. وإذا تزوّج المكاتب بغير إذن سيّده<sup>10</sup> ودخل بها ثمّ بينهما السيّد<sup>12</sup> فلا مهر لها عليه حتى يعتق، وكذلك العبد والمدبّر. وإذا زوّج الرجل عبده أمته بشهود غير<sup>13</sup> مهر<sup>14</sup> فهو جائز ولا مهر لها عليه.

عبد نصرانيّ لمسلم أذن له مولاه في التزويج فأقامت عليه امرأة نصرانيّة شاهدين من النصارى أنّه تزوّجها وهو جاحد<sup>15</sup> أجزت ذلك عليه لأنّ إقراره به جائز فكذلك الشهادة عليه، وكذلك إن شهد<sup>16</sup> عليه أو شرى.<sup>17</sup> ولو كان المولى كافراً والعبد مسلماً لم تجز شهادة الكفّار عليه. ولا يحلّ للعبد<sup>18</sup> أن يشتري وإن

<sup>1</sup> ا م - يومئذ.

<sup>2</sup> ج د س - له.

<sup>3</sup> م - حرّة.

<sup>4</sup> ج: لم يجز.

<sup>5</sup> ا: واحد.

<sup>6</sup> م - إلا.

<sup>7</sup> ج د س: فتزوّج.

<sup>8</sup> ا: به.

<sup>9</sup> ا: سماه لها.

<sup>10</sup> ا م: إذن السيّد.

<sup>11</sup> ا + السيّد.

<sup>12</sup> ا - السيّد.

<sup>13</sup> ج: بغير.

<sup>14</sup> ا - غير مهر.

<sup>15</sup> س: جحد.

<sup>16</sup> ج د س: شهدا.

<sup>17</sup> ج: شراء.

<sup>18</sup> ج: لعبد؛ د س: العبد.

أذن له فيه<sup>1</sup> مولاه لقول الله تعالى: "وَالَّذِينَ هُمْ لِأُزْوَاجِهِمْ حَافِظُونَ إِلَّا عَلَىٰ أَرْوَاحِهِمْ أَوْ مَا مَلَكَتْ أَيْمَانُهُمْ فَإِنَّهُمْ غَيْرُ مَلُومِينَ".<sup>2</sup> وليست هذه له بزوجة ولا ملك يمين. وكذلك المدبّر والمكاتب<sup>3</sup> والمستسعى في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى. بلغنا عن عبد الله بن عمر رضى الله تعالى عنهم أنه قال: "لا يحل فرج مملوكة إلا لمن إذا أعتق جاز وإذا أوهب<sup>4</sup> جاز".<sup>5</sup> والعبد لا يجوز عتقه ولا هبته. عبد بين رجلين زوجه أحدهما بغير إذن الآخر لم يجز.

ولا يحل للعبد أن يتزوج مولاته ولا امرأة لها في رقبته<sup>6</sup> شقص وكذلك المكاتب، وكذلك الحر لا يجوز له أن يتزوج أمة له فيها شقص. وإن<sup>7</sup> تزوج مكاتبته فالنكاح باطل، فإن وطئها كان لها المهر. فإن عتقت لم يجز ذلك النكاح. وكذلك إن تزوج المكاتب مولاته ودخل بها فعليه المهر، ولا يجوز ذلك النكاح وإن عتق.

مكاتب تزوج ابنة مولاه برضائه جاز. وكذلك العبد فإن مات العبد<sup>8</sup> فسد نكاح العبد ولم يفسد نكاح المكاتب<sup>9</sup> لأنها انما ورثت<sup>10</sup> ديناً عليه. وإذا<sup>11</sup> أراد المكاتب أن يتزوج ابنة مولاه بعد موته لم يكن له ذلك. وهذا بمنزلة رجل كفل عن المكاتب بمال لابن مولاه فهو جائز. وإن مات أبوه كانت الكفالة على حالها. ولو كفل عنه له<sup>12</sup> بمال مستقبل بعد موت ابنه<sup>13</sup> لم يجز. فإن أعتق<sup>14</sup> المكاتب فهي امرأته. وإن عجز فرد في بطل النكاح. ولا مهر لها إن<sup>15</sup> لم يكن دخل بها، فإن كان قد<sup>16</sup> دخل بها فلها<sup>17</sup> المهر في رقبته يبطل منه حصتها.

<sup>1</sup> ١ - فيه؛ م: مولاه فيه.

<sup>2</sup> سورة المؤمنین، 5/23.

<sup>3</sup> ١ - والمكاتب.

<sup>4</sup> ١: وهب.

<sup>5</sup> أخرجه الترمذي بلفظ: "أيما عبد تزوج بغير إذن سيده فهو عاهر"؛ سنن الترمذي، كتاب النكاح 1111.

<sup>6</sup> س: رقبته.

<sup>7</sup> ١: وكذلك إن.

<sup>8</sup> ١ ج م: المولى.

<sup>9</sup> س - ولم يفسد نكاح المكاتب.

<sup>10</sup> ج س م: ورث.

<sup>11</sup> ١: وإن؛ م: فإن.

<sup>12</sup> ج د س - له.

<sup>13</sup> ١ ج: أبيه.

<sup>14</sup> ١ م: عتق.

<sup>15</sup> ج - إن.

<sup>16</sup> ج د س - قد.

<sup>17</sup> ج: ولها.

رجل تزوج أمة رجل ثم اشترى بعضها قبل أن يدخل بها أو ملكه بوجه من الوجوه فسد النكاح ولا مهر عليه. وإن كان قد دخل بها فعليه المهر لمولاها<sup>1</sup> وقد انتقض النكاح. وإذا أتى العبد المرأة الحرّة فأخبرها أنّه حرٌّ وتزوجها على ذلك ثم علمت أنّه عبد قد أذن له مولاه في التزويج فهي بالخيار إن شاءت أقامت معه، وإن شاءت فارقت. ولا مهر لها عليه إن لم يكن دخل بها، ولا تكون<sup>2</sup> هذه الفرقة إلا عند القاضي. عبد تزوج امرأة ولم يخبر أنّه حرٌّ أو عبد وقد كان أذن له مولاه في النكاح ثم علمت<sup>3</sup> أنّه عبد فإن كان<sup>4</sup> أولياء المرأة زوجوها منه برضاها فلا خيار لهم ولا لها، فإن كانت فعلته دون الأولياء فلهم أن يفرّقوا بينهما لأنّه غير كفو لها<sup>5</sup> والله أعلم.

### باب الرضاع

بلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنّه قال: "يحرم من الرضاع ما يحرم من النسب."<sup>6</sup> فلا ينبغي للرجل أن يتزوج امرأة ابنه<sup>7</sup> من الرضاع<sup>8</sup> ولا امرأة أبيه من الرضاعة،<sup>9</sup> وكذلك نوافله و أجداده من الرضاعة.

وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: إذا كان للمرأة لبن فطلقها زوجها وتزوجت آخر فحبلت من الآخر ونزل لها لبن،<sup>10</sup> فاللبن من الأوّل حتى تلد. وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: إذا عرف<sup>11</sup> أنّ هذا اللبن من الحبل الثاني فهو من الآخر وقد<sup>12</sup> انقطع لبن الأوّل، وقال محمد رحمه الله تعالى: استحسّن أن يكون منهما جميعاً حتى تضع من الآخر. ولا يحلّ له أن يتزوج امرأة أرضعته رضاعاً<sup>13</sup> قليلاً أو كثيراً، وكذلك لو كانت مصّة أو مصتين أو سغوطاً<sup>14</sup> أو وجوراً. ولا تحل<sup>15</sup> له أخته من الرضاعة إن كانت ابنة التي أرضعته أو

<sup>1</sup> ج د س - لمولاها.

<sup>2</sup> ج: ولا يكون.

<sup>3</sup> م: علم.

<sup>4</sup> ا ج د س: كانت.

<sup>5</sup> ا ج د م - لها.

<sup>6</sup> صحيح مسلم، كتاب الرضاع 1؛ أخرجه الترمذي بلفظ: "إن الله حرم من الرضاع ما حرم من النسب"؛ سنن الترمذي، كتاب الرضاع

1146 .

<sup>7</sup> ج د س: أبيه.

<sup>8</sup> ج د س: الرضاعة.

<sup>9</sup> ج د س - ولا امرأة أبيه من الرضاعة.

<sup>10</sup> ج: اللبن.

<sup>11</sup> ا: عرف هذا اللبن؛ ج: عرف؛ د س: عرفت أن هذا اللبن.

<sup>12</sup> ج: فقد.

<sup>13</sup> د س - رضاعاً.

<sup>14</sup> م: أو سقوطاً أو وجور.

<sup>15</sup> ج د س م: ولا يحل.

زوجها التي<sup>1</sup> أرضعته<sup>2</sup> بلبنه،<sup>3</sup> ولا يحلُّ له شيء<sup>4</sup> من أولاد التي أرضعته ونوافلها، ولا شيء<sup>5</sup> من أولاد زوجها الذي أرضع بلبنه ونوافله ولا عمته من الرضاعة ولا خالته منها.

ولا رضاع بعد الفصال،<sup>6</sup> بلغنا ذلك عن عليّ ابن أبي طالب وعبد الله بن مسعود رضى الله تعالى عنهما.<sup>7</sup> وإنما الرضاع ما كان في الحولين وبعدهما إلى ستة أشهر<sup>8</sup> فطم أو لم يطم بعد<sup>9</sup> هذه المدّة في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد<sup>10</sup> رحمهما الله تعالى: إذا زاد يوماً على<sup>11</sup> الحولين<sup>12</sup> برضاع.

ولا بأس بأن يتزوَّج الرجل أمّ ابنه التي أرضعته، ولا بأس بأن يتزوَّج ابنتها، وكذلك أخت<sup>13</sup> الغلام لا بأس بأن يتزوَّج التي<sup>14</sup> أرضعت أخاه أو ما بدا له من ولدها. ولا يجمع الرجل بين أختين من الرضاعة بين المرأة وبين<sup>15</sup> ابنة أختها أو بنت<sup>16</sup> أخيها، وكذلك كلّ امرأة ذات محرم منها من الرضاعة.

وإذا ولدت المرأة من رجل ثم طلقها وتزوَّجت برجل آخر فأرضعت بلبن الأوّل ولداً وهى تحت الزوّج الثاني، فالرضاع من الزوّج الأوّل دون الثاني، فإنما<sup>17</sup> ينظر<sup>18</sup> إلى من يكون اللبن من قبله دون من تحته. ولا تجوز<sup>19</sup> شهادة امرأة على الرضاع امرأة<sup>20</sup> أجنبية كانت أو أمّ أحد الزوّجين، ولا يفرق بينهما ويسعهما المقام معهما<sup>21</sup> حتى يشهد على ذلك رجلان أو رجل وامرأتان عدول،<sup>1</sup> فإذا شهدوا وهم عدول<sup>2</sup> لم

<sup>1</sup> د س: الذي.

<sup>2</sup> م + أو بنت زوجها التي أرضعته.

<sup>3</sup> ج: بابنه.

<sup>4</sup> م - شيء.

<sup>5</sup> م: ولا شيئاً.

<sup>6</sup> ج د س: الفصل.

<sup>7</sup> مصنف عبد الرزاق، كتاب الطلاق 13897.

<sup>8</sup> ا م + إن.

<sup>9</sup> ا: في.

<sup>10</sup> م - ومحمد.

<sup>11</sup> م: من.

<sup>12</sup> ج: إذا زاد على الحولين يوماً.

<sup>13</sup> ا: أخو الغلام؛ م: أخ الغلام.

<sup>14</sup> ج - ابنتها. وكذلك أخت الغلام لا بأس بأن يتزوج التي.

<sup>15</sup> م - بين.

<sup>16</sup> ا: ولا بين المرأة وبنت أخيها أو بنت أختها.

<sup>17</sup> ا م: وإنما.

<sup>18</sup> ج: تنظر.

<sup>19</sup> ج د س: ولا يجوز.

<sup>20</sup> ا م - امرأة.

<sup>21</sup> ا م - ولا يفرق بينهما بقولها. ويسعهما المقام معهما.

يسعهما<sup>3</sup> المقام، ويفرق بينهما السلطان إذا ارتفعا إليه.<sup>4</sup> وكذلك الرجل يخطب المرأة فشهدت<sup>5</sup> امرأة عدلة قبل أن يقع عقد النكاح أن أمه<sup>6</sup> قد أرضعتها<sup>7</sup> فهو في وسعة<sup>8</sup> من تكذيبها وإن يتزوجها، وكذلك لو شهد معها رجل وإن تنزه مع<sup>9</sup> هذا أو أخذ بالثقة فهو أفضل.

وإذا نزل للمرأة لبن<sup>10</sup> وهي بكر لم تنزج فأرضعت به فهو<sup>11</sup> رضاع.<sup>12</sup> وإذا حلب اللبن من ثدي المرأة<sup>13</sup> ثم ماتت فشربه صبي<sup>14</sup> أو كان حلب اللبن بعد موتها فهو رضاع في الوجهين جميعاً، واللبن لا يموت كالبيضة. ولو جامعها بعد موتها لم تحرم عليه<sup>14</sup> أمها و<sup>15</sup> ابنتها، والجماع بعد الموت ليس بجماع. ولو ارتضع الصبيان<sup>16</sup> من بهيمة لم يكن ذلك رضاعاً،<sup>17</sup> وكان بمنزلة طعام أكلاه من إناء واحد.

ولو وضع<sup>18</sup> لبن امرأة في طعام فأكله صبي<sup>19</sup>، فإن كانت النار قد مسّت اللبن وانضجت الطعام حتى تغير فليس ذلك برضاع ولا يحرم، وإن كانت النار لم تمسه وكان الطعام هو الغالب لم يكن رضاعاً،<sup>19</sup> وإن كان اللبن هو الغالب فإن في هذا قولين،<sup>20</sup> أحدهما<sup>21</sup> لا يكون رضاعاً<sup>22</sup> وهو<sup>23</sup> قول أبي حنيفة رحمه الله

---

<sup>1</sup> ج د س: حتى يشهد ذلك رجل وامرأة عدول.

<sup>2</sup> م - وهم عدول.

<sup>3</sup> ا ج: لم يسعها.

<sup>4</sup> م - ويفرق بينهما السلطان إذا ارتفعا إليه.

<sup>5</sup> ا ج م: فتشهد.

<sup>6</sup> ا ج م: أنها.

<sup>7</sup> ا: أرضعتها.

<sup>8</sup> ا د س م: في سعة.

<sup>9</sup> ا: من.

<sup>10</sup> م: اللبن.

<sup>11</sup> ج د س: فأرضعت فهي.

<sup>12</sup> د: برضاع.

<sup>13</sup> ا م: امرأة.

<sup>14</sup> ج د س: لم يحرم.

<sup>15</sup> ج د: أو.

<sup>16</sup> ا: صبيان.

<sup>17</sup> ج د س: رضاع.

<sup>18</sup> ا ج د س م: ولو صنع.

<sup>19</sup> ج د س: رضاعة.

<sup>20</sup> ج د س: فإن هذا في قولين.

<sup>21</sup> ج م + أنه.

<sup>22</sup> ج د س: رضاعة.

<sup>23</sup> ج د س: وهذا.



والآخر أنه يكون رضاعاً<sup>1</sup> وهو<sup>2</sup> قول أبي يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى. وإذا جعل لبن امرأة<sup>3</sup> في دواء فأوجر<sup>4</sup> منه صبي أو استعطف<sup>5</sup> منه واللبن هو الغالب<sup>6</sup> فهذا رضاع.

وإذا جامع الرجل المرأة أو لمسها<sup>7</sup> لشهوة<sup>8</sup> أو نظر إلى فرجها لشهوة<sup>9</sup> لم تحل<sup>10</sup> لأبيه ولا لإبنة من الرضاعة، ولم يحل<sup>11</sup> أمها ولا ابنتها من الرضاعة. وكذلك لا يتزوج على المعتدة منه<sup>12</sup> أختها من ولا ذات<sup>13</sup> محرم منها. وإذا تزوج الرجل الصبية<sup>14</sup> فأرضعتها أمه من الرضاعة أو أمه التي قد<sup>15</sup> ولدته أو من نسب أو رضاعة<sup>16</sup> أو امرأة أبيه بلبن أبيه من نسب أو رضاعة<sup>17</sup> حرمت عليه، ولها نصف المهر الزوج بذلك على التي أرضعتها إن كانت أرادت الفساد أو تعمدت<sup>18</sup> ذلك، وإن كانت أخطأت<sup>19</sup> أو أرادت به الخير أو لم تعمد الفساد لم يرجع به عليها، والقول فيه قولها إن لم يظهر<sup>20</sup> منها تعمد الفساد.<sup>21</sup>

وإذا تزوج الرجل الصبية ثم تزوج عمته لم يجز نكاح العمّة فإن أرضعت أم العمّة الصبية لم يضر ذلك بنكاح<sup>22</sup> الصبية. وإن تزوج صبيّين فأرضعتا امرأة<sup>23</sup> أجنبية واحدة بعد الأخرى<sup>24</sup> حرمتا

<sup>1</sup> م: رضاع.

<sup>2</sup> ج د س: وهذا.

<sup>3</sup> د س: المرأة.

<sup>4</sup> د س: فأوجر.

<sup>5</sup> ج د س: استعطف.

<sup>6</sup> ا: واللبن غالب.

<sup>7</sup> د س: لامسها.

<sup>8</sup> د س: بشهوة.

<sup>9</sup> د س: بشهوة.

<sup>10</sup> ا: فلا يحل؛ د س م: لم يحل لأبيه.

<sup>11</sup> ا: ولا تحل له.

<sup>12</sup> ج د س - منه.

<sup>13</sup> ج د س: ولانوات.

<sup>14</sup> م: الصبية رجل.

<sup>15</sup> ا ج م - قد.

<sup>16</sup> م: رضاع.

<sup>17</sup> ا: رضاع.

<sup>18</sup> ج: تعمد.

<sup>19</sup> م + ذلك.

<sup>20</sup> ج: إن لم تظهر.

<sup>21</sup> ا: للفساد.

<sup>22</sup> م: نكاح.

<sup>23</sup> ا - امرأة.

<sup>24</sup> ا: أخرى.

وإن كن<sup>1</sup> ثلاثاً حرمت الأوليان عليه والثالثة<sup>2</sup> امرأته. ولو ارضعتهم<sup>3</sup> جميعاً معاً حرمن عليه. وإذا تزوج<sup>4</sup> امرأة وصبيتين فأرضعتهما<sup>5</sup> المرأة إحداهما قبل الأخرى ولم يدخل بالمرأة حرمت المرأة والصبيّة الأولى عليه، ولا مهر<sup>6</sup> للمرأة وللصبيّة نصف المهر على الزوج، ويرجع به على الكبيرة إن كانت تعمّدت الفساد، والصبيّة الأخرى امرأته، ولا تحلّ له<sup>7</sup> هذه الكبيرة<sup>8</sup> أبداً، وأما الصبيّة فإنها تحلّ له إذا فارق التي<sup>9</sup> عنده، وإن كان ذلك بعد ما دخل بالكبيرة حرمن عليه جميعاً. وللكبيرة مهرها، وللصغيرتين لكل واحدة منهما نصف المهر، ولا يحلّ لواحدة<sup>10</sup> منهنّ أبداً.

وإذا أقرّ الرجل أنّ هذه المرأة أخته أو أمه<sup>11</sup> أو ابنته من الرضاعة ثمّ أراد بعد ذلك أن يتزوجها وقال: أو همت أو أخطأت أو نسيت وصدّقته المرأة فهما مصدّقان على ذلك، وله أن يتزوجها<sup>12</sup> إن لم على قوله الأوّل. وقال: هو حق كما قلت ثمّ تزوّجها<sup>14</sup> فرق بينهما. وإذا أقرّت المرأة بذلك وأنكر الزوج ثمّ أكذبت المرأة نفسها وقالت أخطأت<sup>15</sup> وتزوّجها الرجل فهو جائز، وكذلك إن تزوّجها قبل أن تكذب نفسها فالنكاح جائز، ولا تصدق المرأة على قولها. وإذا أقرّ الرجل<sup>16</sup> بهذه المقالة وثبت عليها وأشهد الشهود ثمّ تزوّجته المرأة ولم تعلم بذلك ثمّ جاءت بهذه الحجّة بعد النكاح فرقت<sup>17</sup> بينهما، ولو أقرّ<sup>18</sup> جميعاً بذلك ثمّ أنفسهما وقالوا أخطأنا ثمّ تزوّجها فالنكاح جائز، وكذلك هذا الباب فى النسب ليس يلزم من هذا إلا ما ثبتا عليه.

<sup>1</sup> د س: كان.

<sup>2</sup> م: والثانية.

<sup>3</sup> ا ج د س - جميعاً.

<sup>4</sup> ا م: وإن.

<sup>5</sup> ج: فأرضعت.

<sup>6</sup> ج + عليه.

<sup>7</sup> ج: ولا يحلّ له.

<sup>8</sup> ج د س: هذه الكبيرة.

<sup>9</sup> ج د س: الذي.

<sup>10</sup> ا: ولا تحلّ له واحدة.

<sup>11</sup> ا د س - أو أمه.

<sup>12</sup> ا م + و.

<sup>13</sup> ا ج م: إن ثبت.

<sup>14</sup> م: تزوج.

<sup>15</sup> ج د س - أخطأت.

<sup>16</sup> ا ج د: الزوج؛ س: المزوج.

<sup>17</sup> ج: فرق.

<sup>18</sup> ج د س: ولو أقر.

ولو أن رجلاً تزوج امرأة ثم قال بعد<sup>1</sup> النكاح: هي أختي من الرضاعة أو ابنتي أو أمي<sup>2</sup> من الرضاعة ثم قال: أو همت و<sup>3</sup> ليس الأمر<sup>4</sup> كما قلت استحسنت أن لا أفسد نكاحهما. ولو ثبت على هذا المنطق<sup>5</sup> وقال: هو حق أو شهدت<sup>6</sup> عليه الشهود فرقت بينهما ولو وجد ذلك لم ينفعه جوده. إنما استحسنت إذا قال أختي ثم قال: أو همت فإني أصدقته، فأما إذا أقر أنه لم يوهم وأنه حق ثم جحد ذلك وقال: أو همت فإني لا أقبل منه. وكذلك لو قال: هذه أختي أو أمي وليس لها<sup>7</sup> نسب معروف ثم قال: وهمت صدق<sup>8</sup>.

ولو قال لعبد أو أمتة<sup>9</sup>: هذا ابني أو هذه ابنتي أوقعت العتق وأخذت فيه بالقياس وتركت الإستحسان. ولو قال لإمرأته: هذه<sup>10</sup> ابنتي من نسب وثبت عليه ولها نسب معروف لم أفرق بينهما، وكذلك قال: هي أمي وله أمٌ معروفة<sup>12</sup> ولو قال: هي ابنتي وليس لها نسبٌ معروف ومثلها يولد لمثله وثبت على فرقت بينهما، فإن أقرت المرأة أنها ابنته ثبت النسب وإن كان لا تولد لمثلها<sup>13</sup> لمثله لم أثبت النسب ولم أفرق بينهما.

### باب الإحصان

لا يحصن الرجل المسلم إلا المرأة الحرة<sup>14</sup> المسلمة إذا دخل بها، بلغنا ذلك عن عامر وإبراهيم النخعي. ولا تُحصنه<sup>15</sup> الصبيّة وإن كان مثلها يُجامع، ولا الأمة ولا المجنونة، وكذلك المرأة<sup>16</sup> المسلمة لا يُحصنها الزوج<sup>17</sup> العبد والمجنون وغير البالغ. وجماع هؤلاء يحلها لزوج<sup>18</sup> قد طلقها ثلاثاً قبل ذلك،<sup>19</sup> من التحريم والتحليل<sup>1</sup> ما يوجب جماع المحصن. وكذلك إن أسلمت امرأة الذمي<sup>2</sup> ثم جامعها

<sup>1</sup> ج د س + ذلك.

<sup>2</sup> ج د س - أو أمي.

<sup>3</sup> م - و.

<sup>4</sup> م - الأمر.

<sup>5</sup> س: النطق.

<sup>6</sup> ا ج د س: أشهدت.

<sup>7</sup> س: لهما.

<sup>8</sup> ا - صدق.

<sup>9</sup> ج: لأمتة.

<sup>10</sup> م + أمي أو.

<sup>11</sup> م: هذه.

<sup>12</sup> م: معروف.

<sup>13</sup> د س: وإن كان مثلها لم يولد لمثله؛ ج م: لا يولد.

<sup>14</sup> د س - الحرة.

<sup>15</sup> ا ج د س: ولا يحصنه.

<sup>16</sup> ا ج د س - المرأة.

<sup>17</sup> د س - الزوج.

<sup>18</sup> ا: للزوج؛ ج س: الزوج.

<sup>19</sup> ا: قبل ذلك ثلاثاً.

الزَّوْجُ<sup>3</sup> قَبْلَ أَنْ يَسْلَمَ لَمْ يَحْصِنْهَا وَأَحْلَاهَا لِلزَّوْجِ الْأَوَّلِ.

والخُلُوةُ مِنَ الزَّوْجَيْنِ الْحَرِيِّينَ الْمُسْلِمِينَ وَرَاءَ سِتْرٍ أَوْ بَابٍ مَغْلُوقٍ تَوْجِبُ<sup>4</sup> الْمَهْرَ وَالْعِدَّةَ، وَإِنْ قَالَ لَمْ يَدْخُلْ بِهَا وَلَا تَوْجِبُ الْإِحْصَانَ،<sup>5</sup> فَإِنْ أَقْرَّ بِالْجَمَاعِ لَزِمَهُمَا<sup>6</sup> حُكْمُ الْإِحْصَانِ، وَإِنْ أَقْرَّ بِهِ أَحَدُهُمَا صَدَقَ عَلَى نَفْسِهِ دُونَ صَاحِبِهِ. وَلَا يُحْصِنُ الْخَصِيَّ وَالْعَيْنِ الْمَرْأَةَ<sup>7</sup> إِلَّا أَنْ<sup>8</sup> يَجَامِعَهَا، وَكَذَلِكَ الرَّتَقَاءُ لَا يَحْصِنُ<sup>9</sup> الرَّجُلُ وَلَا إِحْصَانٌ بِالْجَمَاعِ فِي التَّكَاحِ الْفَاسِدِ. وَإِذَا دَخَلَ الْخَنْثَى بِامْرَأَتِهِ أَوْ دَخَلَ بِالْخَنْثَى<sup>10</sup> زَوْجَهَا فَهِيَ مُحْصَنَةٌ.

وَإِذَا ارْتَدَّ الزَّوْجَانِ الْمُحْصَنَانِ عَنِ الْإِسْلَامِ<sup>11</sup> بَطَلَ إِحْصَانُهُمَا، فَإِنْ أَسْلَمَا لَمْ يَكُونَا مُحْصَنَيْنِ إِلَّا بِجَمَاعٍ جَدِيدٍ. وَكَذَلِكَ الْكَافِرَانِ يَسْلَمَانِ<sup>12</sup> وَالْمَمْلُوكَانِ يَعْتَقَانِ وَقَدْ كَانَ جَامِعَهَا قَبْلَ ذَلِكَ لَمْ يَكُونَا بِهِ مُحْصَنَيْنِ، فَإِنْ جَامِعَهَا بَعْدَ الْعِتْقِ وَلَمْ يَعْلَمَا بِالْعِتْقِ صَارَا مُحْصَنَيْنِ.

وَإِذَا وُلِدَتِ الْمَرْأَةُ مِنَ الرَّجُلِ وَهِيَ يَنْكِرَانِ الدَّخُولَ فَهِيَ مُحْصَنَةٌ وَالْوَلَدُ شَاهِدٌ عَلَى ذَلِكَ،<sup>13</sup> وَإِذَا أَقْرَّتِ الْمَرْأَةُ أَنْ زَوْجَهَا قَدْ جَامِعَهَا فَانْكَرَ الزَّوْجُ ثُمَّ فَارَقَهَا وَانْقَضَتْ عِدَّتُهَا حَلَّ لَزَوْجِهَا الْأَوَّلِ الَّذِي<sup>14</sup> كَانَ طَلَّقَهَا ثَلَاثًا أَنْ يَصْدُقَهَا وَيَتَزَوَّجَهَا. وَكَذَلِكَ إِنْ أَخْبَرَهُ بِذَلِكَ عَنْهَا<sup>15</sup> ثِقَةً وَلَوْ كَانَ زَوْجَهَا الَّذِي كَانَ<sup>16</sup> فَارَقَهَا هُوَ الَّذِي أَقْرَّ بِالْجَمَاعِ وَلَمْ تَقْرَّ هِيَ لَمْ يَحِلَّ لِلزَّوْجِ الْأَوَّلِ أَنْ يَتَزَوَّجَهَا، وَلَا يَصْدُقَ الزَّوْجَ الثَّانِيَّ عَلَيْهَا وَإِنْ كَانَ قَدْ خَلَا بِهَا. وَإِذَا قَالَتْ قَدْ طَلَّقْتَنِي زَوْجِي أَوْ مَاتَ عَنِّي وَانْقَضَتْ عِدَّتِي حَلَّ لِخَاطِبِهَا أَنْ يَتَزَوَّجَهَا وَيَصْدُقَهَا.

## بَابُ نِكَاحِ الْمُتَعَةِ

<sup>1</sup> م: من التحليل والتحرير.

<sup>2</sup> ا: إن أسلمت الذميمة.

<sup>3</sup> م - الزوج.

<sup>4</sup> د س م: يوجب.

<sup>5</sup> ج: ولا توجبها؛ د س: ولا يوجبها ذلك الإحصان.

<sup>6</sup> ج د س: لزمها.

<sup>7</sup> ا: امرأة.

<sup>8</sup> س - ان.

<sup>9</sup> ا د: لا تحصن.

<sup>10</sup> ج د س - بالخنثى.

<sup>11</sup> م - عن الإسلام.

<sup>12</sup> ا ج د س: اسلما.

<sup>13</sup> ج: شاهد بذلك.

<sup>14</sup> ج + قد.

<sup>15</sup> م - بذلك عنها.

<sup>16</sup> ا م - كان.

بلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه أحلَّ المتعة ثلاثة أيام من الدهر في غزاة غزاها اشتدَّ على النَّاس فيها العُزُوبَةُ ثمَّ نهى<sup>1</sup> عنها،<sup>2</sup> وبلغنا عن عليٍّ أنه ذكر عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم: "أنَّه نهى عن المتعة"<sup>3</sup>، وبلغنا عن عمر رضی الله عنه أنه قال: "لو كنت تقدّمت في هذا لرجمت"<sup>4</sup>، وبلغنا عن بن مسعود رضی الله تعالى عنه قال: "نسختها آية الطلاق والعدّة والميراث"<sup>5</sup>.

وكيف تحلُّ امرأة<sup>6</sup> لا ترث<sup>7</sup> ما ترث الزوجة ولا تُورث<sup>8</sup> ما تُورث<sup>9</sup> الزوجة ولا يقع عليها الطلاق ولا الظهار ولا الإيلاء.<sup>11</sup> ألا ترى إلى قوله تعالى عزَّ وجلَّ: "وَالَّذِينَ هُمْ لِأُزْوَاجِهِمْ أَوْ مَا مَلَكَتْ أَيْمَانُهُمْ فَإِنَّهُمْ غَيْرُ مَلُومِينَ"<sup>12</sup> فإن كانت هذه زوجة فحالها حال الزوجة، وإن كانت زوجة فلا تحلُّ له لأنَّها ليست بملك يمين، هل رأيت زوجة يقع بينها وبين زوجها فرقة بغير طلاق ولا إيلاء ولا خلع ولا مبارأة ولا وجه من وجوه<sup>13</sup> الفرقة المعروفة. وهل يلاعنها إن قذفها وكيف يلاعنها وليست له بزوجة. أرايت إن مات أحدهما قبل أن يدخل بها<sup>14</sup> أليكون لها الأجر كاملاً أو يكون عليها عدّة المتوفى عنها زوجها،<sup>15</sup> وكيف يحلُّ الفرج بالإجارة،<sup>16</sup> وهل يحرم<sup>17</sup> عليه<sup>18</sup> أمها وابنتها، وهل تحلُّ<sup>19</sup> لأبيه وابنه.<sup>20</sup>

<sup>1</sup> : نهاهم.

<sup>2</sup> أخرجه الترمذي بلفظ: "ان النبي صلى الله عليه وسلم نهى عن متعة النساء وعن لحوم الحمر الأهلية زمن خبير"؛ سنن الترمذي، كتاب النكاح 1121.

<sup>3</sup> السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 1409 .

<sup>4</sup> س: وبلغنا عن علي رضی الله تعالى عنه أنه قال: لو كنت تقدّمت في هذا لرجمت.

- أخرجه البيهقي بلفظ: "ان خولة بنت حكيم دخلت على عمر بن الخطاب فقالت: إن ربيعة بن أمية استمتع بامرأة مولدة فحملت منه، فخرج عمر يجر رداءه فزع فقال: هذه المتعة ولو كنت تقدمت لرجمت"؛ السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 1412.

<sup>5</sup> السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 14109 .

<sup>6</sup> ج د س م: يحل.

<sup>7</sup> م: لإمرأة.

<sup>8</sup> م: ترث.

<sup>9</sup> م: وتورث.

<sup>10</sup> د س م: يورث.

<sup>11</sup> ا: والظهار والإيلاء.

<sup>12</sup> سورة المؤمنین، 5/23 .

<sup>13</sup> ج: أوجه.

<sup>14</sup> ج: قيل الدخول بها.

<sup>15</sup> ا - عنها زوجها؛ م - زوجها.

<sup>16</sup> ج - بالإجارة.

<sup>17</sup> ا: تحرم.

<sup>18</sup> ج: عليها.

<sup>19</sup> ج: يحل.

<sup>20</sup> ج د س: وهل تحلُّ لأمّه وأبيه.

<sup>21</sup> ا م: لو.

أعطاهما جُعلاً على أن ينظر إلى فرجها أياماً معدودة من غير أن يجامعها أو اشتراط المباشرة دون الجماع أیحلّ هذا. أرأيت إن كان عنده أربع نسوة أیحلّ له أن یتمتع بهذه. وهل له أن یتمتع بأخت امرأته، وهل له أن یتمتع بخمس نسوة. وذكر نحو هذا فی تفتیح هذا الفعل.

ولو أنّ رجلاً قال لإمرأته قد تزوّجتك يوماً أو<sup>1</sup> شهراً بشهود ومهر وتراضيا بذلك كان هذا قبيحاً أيضاً،<sup>2</sup> ولا يجوز هذا<sup>3</sup> فی قول أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد رحمهم الله.<sup>4</sup>

### باب الدعوى فی النكاح

وإذا ادّعى رجلٌ نكاح امرأة وأقام عليها البيّنة وأقامت أختها عليه البيّنة أنّها امرأته وأنّه تزوّجها<sup>5</sup> فالقول قول الزوج<sup>6</sup> والبيّنة بيّنته صدّقته المرأة<sup>7</sup> أو لم تصدّقه، ولو لم يكن هكذا ولكن أقام الزوج البيّنة أنّه تزوّج إحداهما ولا يعرف<sup>8</sup> بعينها غير أنّ الزوج يقول هي هذه، فإن صدّقته فهي امرأته وإن جحدت ذلك فلا نكاح بينه وبين واحدة منهما. ولا يمين للزوج<sup>9</sup> على المرأة التي يدّعي عليها النكاح في قول أبي حنيفة رحمه الله.

وكذلك لو أقامت البيّنة امرأة<sup>10</sup> بعينها أنّ أحد هذين الرجلين تزوّجها ولا تعرف<sup>11</sup> أيهما هو<sup>12</sup> وهما ينكران ذلك فهو باطل ولا مهر على واحدٍ منهما، فإن ادّعت المرأة ذلك على أحدهما وادعت أنّه طلقها قبل الدخول وإن لها عليه نصف المهر استحلّفته على نصف<sup>13</sup> المهر، وإن<sup>14</sup> ادّعت أنّه طلقها بعد الدخول وإن عليه المهر استحلّفته على المهر،<sup>15</sup> فإن نكل عن اليمين لزمه ذلك، ولا يثبت النكاح وإن حلف برئ.

وإن<sup>16</sup> ادّعت أختان أنّ رجلاً تزوّجها وكل واحدةٍ منهما تقيم البيّنة أنّه تزوّجها أوّلاً كان ذلك إلى الزوج فأيهما قال هي الأولى فهي الأولى<sup>1</sup> وهي امرأته، ويفرق بينه وبين الأخرى بغير مهر إن كان لم

<sup>1</sup> ا م - يوماً أو.

<sup>2</sup> م: أيضاً قبيحاً.

<sup>3</sup> ا - هذا.

<sup>4</sup> م: ولا يجوز وهو قول أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد.

<sup>5</sup> ج د س م: وأنّه إيّاها تزوّج.

<sup>6</sup> ج د س: قوله.

<sup>7</sup> ا ج د س - المرأة.

<sup>8</sup> ا د س: ولا يفرق.

<sup>9</sup> م - للزوج.

<sup>10</sup> ج د س م: لإمرأة.

<sup>11</sup> ج د س م: ولا يعرفون.

<sup>12</sup> ج - هو.

<sup>13</sup> ج - نصف.

<sup>14</sup> ا: وإذا.

<sup>15</sup> ج - وإن ادعت أنّه طلقها بعد الدخول وأن لها عليه المهر استحلّفته على المهر.

<sup>16</sup> م: وإذا.

يدخل بها، فإن جحد الزوج<sup>2</sup> ذلك كله وقال لم أتزوج واحدة منهما أو قال تزوجتهما جميعاً<sup>3</sup> ولا أدري<sup>4</sup> أيهما أول فهو سواء ويفرق بينه وبينهما<sup>5</sup> وعليه نصف المهر بينهما<sup>6</sup> إن كان لم يدخل بهما من قبل انه كان<sup>7</sup> يقدر أن يبين امرأته<sup>8</sup> فإذا تجاهل ليبراً<sup>9</sup> من المهر لم يبرأ<sup>10</sup> وإن كان<sup>11</sup> دخل بإحداهما كان لها المهر<sup>12</sup> وهي امرأته وإن قال<sup>13</sup> هي الآخرة<sup>14</sup> وتلك الأولى فرق بينه وبينها<sup>15</sup> ولزمه المهر الذي سمى لها ولم يصدق<sup>16</sup> على أن ينقصها<sup>17</sup> وكانت الأخرى امرأته.

ولو تنازع رجلان في امرأة كل واحد<sup>18</sup> منهما يدعي أنها امرأته ويقيم<sup>19</sup> البينة، فإن كانت في بيت أحدهما أو كان قد دخل بها فهي امرأته إلا أن يقيم الآخر البينة أنه تزوجها قبله، فإن لم يكن في بيت واحد منهما فأيهما أقام البينة أنه أول فهو أحق بها. فإن لم تكن<sup>20</sup> لهما على ذلك<sup>21</sup> بيّنة فأيهما أقرت المرأة أنه تزوجها فهي امرأته إلا أن يقيم الآخر البينة<sup>22</sup> أنه تزوجها قبله،<sup>23</sup> فإن لم تكن<sup>24</sup> تقرّ بشئ من ذلك فرق بينها وبينهما<sup>25</sup>. فإن كانا لم يدخلها فلا مهر لها وإن كانا قد دخلا بها جميعاً ولا تدري<sup>26</sup> أيهما أول فعلى كل

<sup>1</sup>ج: فهما الأولى؛ س - فهي الأولى.

<sup>2</sup>ج + و.

<sup>3</sup>ج د س - جميعاً.

<sup>4</sup>م: ولا يدري.

<sup>5</sup>ج د س: بينهما وبينه.

<sup>6</sup>ا - بينهما.

<sup>7</sup>ج د س - كان.

<sup>8</sup>ا م - امرأته.

<sup>9</sup>ا م: ليبراً.

<sup>10</sup>ا م: لم يبرأ.

<sup>11</sup>د س - كان.

<sup>12</sup>ج - المهر.

<sup>13</sup>ج: فإن قال؛ د س - قال.

<sup>14</sup>ج: الآخرة؛ د س: الأخرى.

<sup>15</sup>ا م: بينها وبينه.

<sup>16</sup>د س: ولم يصدق.

<sup>17</sup>د س: ينقصها.

<sup>18</sup>د س: كل واحدة.

<sup>19</sup>د س: وتقيم.

<sup>20</sup>ج س: فإن لم يكن.

<sup>21</sup>ا - على ذلك.

<sup>22</sup>م: بيّنة.

<sup>23</sup>ا - إلا أن يقيم الآخر البينة انه تزوجها قبله.

<sup>24</sup>ا م - يكن؛ د س: فإن لم يكن.

<sup>25</sup>ا م: بينه وبينها.

<sup>26</sup>ا ج: ولا يدري.

منهما الأقلّ ممّا سمّي لها ومن مهر المثل، فإنّ جاءت بولد لزمهما جميعاً. وإنّ كان<sup>1</sup> ابنهما<sup>2</sup> يعقلان عنه ويرث من<sup>3</sup> كلّ واحد منهما ميراث ابن كامل وورثانه جميعاً كلّ واحدٍ منهما نصف ميراث الأب، فإنّ مات أحدهما قبل الغلام أحرز<sup>4</sup> الباقي من<sup>5</sup> ميراث الغلام ميراث أب كامل. ولو كانت المرأة أقرّت<sup>6</sup> أنّ أحد الرجلين<sup>7</sup> هو الزوج لزمه الولد خاصة، ولو لم تقل<sup>8</sup> ذلك<sup>9</sup> حتى ماتت كان على كلّ واحدٍ منهما نصف ما سمّي لها من المهر وكان ميراث زوج من تركتها بينهما نصفين. ولو لم تمت هي<sup>10</sup> ولكن مات<sup>11</sup> أحد الرجلين،<sup>12</sup> فإنّ قالت المرأة هذا الميّت هو الأوّل فهو الأوّل ولها في ماله<sup>13</sup> المهر والميراث.

وإذا تزوّجت المرأة زوجين في عقدة واحدة كان النكاح فاسداً وليس لها في هذا خيار<sup>14</sup>، وكذلك لو كانت ذميّة أو حربيّة ثمّ أسلم الحربيان. ولو كان أحد الزوجين له أربع نسوة كان نكاح الأذي ليس له نسوة منهما<sup>15</sup> جائزاً، ولها عليه ما سمّي لها<sup>16</sup> جميعاً إذا كانا تزوّجاها<sup>17</sup> جميعاً على ألف درهم، فإنّ كان<sup>18</sup> سمّي واحد منهما لنفسها<sup>19</sup> خمسمائة درهم<sup>20</sup> لم يلزم هذا الزوج إلا خمسمائة. والنكاح الفاسد<sup>21</sup> إذا لم يكن فيه نظر لمس لا يحرم<sup>22</sup> عليه أمّها ولا ابنتها<sup>23</sup> ولا يمنع<sup>24</sup> من تزوّج<sup>1</sup> أختها<sup>2</sup> وإنّ لم يكن فرق بينه وبين هذه. ولا

<sup>1</sup> ج م: وكان ابنهما.

<sup>2</sup> ا - وإن كان ابنهما.

<sup>3</sup> م - من.

<sup>4</sup> م: أخذ.

<sup>5</sup> م: في.

<sup>6</sup> ج: وإن كانت المرأة أقرت.

<sup>7</sup> د س: الزوجين.

<sup>8</sup> ا م: وإن لم يقل.

<sup>9</sup> م + إن هذا هو الأوّل ولا غيره.

<sup>10</sup> ج د س - هي.

<sup>11</sup> ا م - مات.

<sup>12</sup> ج: الرجلين؛ د س: الزوجين؛ ا م: الرجلين مات.

<sup>13</sup> ج د س - ماله.

<sup>14</sup> ج: اختيار.

<sup>15</sup> ا د س - منهما.

<sup>16</sup> م: لهما.

<sup>17</sup> د: تزوّجها؛ س: تزوّجهما.

<sup>18</sup> ج د س - كان.

<sup>19</sup> ا م: لنفسه؛ ج: لنفسهما.

<sup>20</sup> ا ج د س - درهم.

<sup>21</sup> ا: فاسد.

<sup>22</sup> ا: إذا لم يكن فيه مسيس أو نظر لا تحرم؛ م: إذا لم يكن فيه مسيس لا يحرم.

<sup>23</sup> ا: وابنتها.

<sup>24</sup> ا د س م: ولا تمنعه.



يمنع أباه أو ابنه من تزوجها لأنها ليست بامرأته. فإذا أقامت المرأة البيّنة على النكاح والزوج جاحدٌ ثبت نكاحها ولم يفسدُ النكاح بجحوده له وحسبنا الله ونعم الوكيل

### باب الغرور في المملوكة

رجل تزوج امرأة على أنها حرة فولدت له<sup>3</sup> أولاداً فإذا هي مكاتبه قد أذن لها مولاهما في النكاح<sup>4</sup> أخذت منه<sup>5</sup> عقرها و<sup>6</sup> قيمة ولدها، ويرجع الأب بقيمة الولد على الذي غرّه. وإن كانت المكاتبه هي التي غرّته فلا شيء لها عليه من قيمة الولد لأنه يرجع<sup>7</sup> بها عليها. رجع يعقوب<sup>8</sup> عن هذا وقال تأخذ المكاتبه منه قيمة الولد ولا يرجع بقيمة الولد عليها<sup>9</sup> إن عجزت ولكنه يرجع بها<sup>10</sup> عليها إن عتقت، وهو قول محمد رحمه الله تعالى. فإن مات مولاهما وهي مكاتبه على حالها فورثها أب الولد<sup>11</sup> خيّر بين أن تبطل الكتابة<sup>12</sup> وتكون أم ولد له وبين أن تمضى على الكتابة فتعتق بالأداء والولاء للأول. فإن مات أب الولد<sup>13</sup> قبل أن تؤدّي عتقت وبطلت<sup>14</sup> عنها الكتابة<sup>15</sup> وتكون في هذا بمنزلة ان لو وهب لها المكاتبه. ولو كان معه شريك في الميراث سعت في مكاتبته على حالها، وكان الولاء للأول إذا أدت. ألا ترى أن المكاتب إذا ورثه رجلان فأعتقه أحدهما كان عتقه باطلاً. ولو كانت المكاتبه حين ورثها رجلان اختارت أن تكون أم ولد وتبطل الكتابة كانت أم ولد له<sup>16</sup> وبطلت الكتابة ويضمن أب الولد<sup>17</sup> نصف قيمتها لشريكه.<sup>18</sup>

أمة غرّت رجلين من نفسها فتزوجاها<sup>19</sup> على أنها حرة فولدت لهما أولاداً ثم ملكاها بوجه من الوجوه كانت أم ولد لهما جميعاً<sup>1</sup> وإن كان ملكها أحدهما فهي أم ولد له،<sup>2</sup> فإن كانت قد ولدت عند المولى

<sup>1</sup> ا: تزويج.

<sup>2</sup> ا م: إحداهما.

<sup>3</sup> ج د س: فولدت لها.

<sup>4</sup> ا: في التزويج.

<sup>5</sup> ج د س: منها.

<sup>6</sup> د س: أو.

<sup>7</sup> ج د س: لأنه لم يرجع؛ م: لأن يرجع بها.

<sup>8</sup> م: أبو يوسف.

<sup>9</sup> ا م: بالقيمة عليها.

<sup>10</sup> ج د س - بها.

<sup>11</sup> ا ج: أبو الولد.

<sup>12</sup> ج د س: المكاتبه.

<sup>13</sup> ا ج د س: أبو الولد.

<sup>14</sup> ا: وبطل.

<sup>15</sup> م: المكاتبه.

<sup>16</sup> ج د س م - له.

<sup>17</sup> ا ج: أبو الولد.

<sup>18</sup> ا ج د س: الشريكة.

<sup>19</sup> ج س: فتزوجها.

أولاداً بعد ذلك فملكها أحدهما مع أولادها كان أولادها الذين<sup>3</sup> من غيره رقيقاً<sup>4</sup> وإذا غرَّت الأمة رجلاً من نفسها وأخبرته أنها أمة لهذا الرجل فاشترها<sup>5</sup> منه فولدت أولاداً فاستحقها رجل آخر فأخذها وأخذ عقرها<sup>6</sup> وقيمة ولدها، كان لأب الولد أن يرجع بالثمن وبقيمة الولد على الذي باعه.

### باب النكاح في العقد المتفرقة

ولا يجوز<sup>7</sup> للرجل أن يجمع بين أكثر من أربع نسوة لقول الله تعالى "مَتْنَى وَثَلَاثَ وَرُبَاعَ"<sup>8</sup> وله أن يشتري<sup>9</sup> على الأربع ما بدا له<sup>10</sup> من السراري ما خلا امرأة ذات محرم منها من نسب أو رضاع. بلغنا عن عمار بن ياسر رحمه الله تعالى أنه قال: "ما حرّم الله تعالى من الحرائر شيئاً إلا وقد<sup>11</sup> حرّم من الإماء مثله إلا رجلاً<sup>12</sup> يجمعهنّ يريد به العدد."<sup>13</sup>

رجل تزوّج أربع نسوة بالكوفة في عقدة واحدة ثمّ طلق إحداهن بمكة ثمّ تزوّج مكية ثمّ طلق إحدى نساءه ثمّ تزوّج بالطائف أخرى ثمّ مات ولم يدخل بشئٍ منهنّ، فللطائفة مهر كامل وربع ميراث النساء، وللمكبية ربع ما بقي من ميراثهن وسبعة أثمان المهر، وللكوفيات الأربع ما بقي من ميراث النساء وثلاثة<sup>14</sup> مهور وثمان مهر بينهما سواء، وعلى كلهنّ<sup>15</sup> عدّة المتوفى عنها زوجها. ولو كان طلق إحدى نساءه بعد تزويج الطائفة أيضاً كان للطائفة سبعة أثمان المهر<sup>16</sup> وربع ميراث النساء، وللمكبية ستة أثمان مهر وربع مهر ولها ربع الباقي من الميراث، وللكوفيات مهران وسبعة أثمان مهر غير ربع ثمن مهر والباقي من الميراث.

<sup>1</sup> م - جميعاً.

<sup>2</sup> م - وإن كان ملكها أحدهما فهي أم ولد له.

<sup>3</sup> م - الذين.

<sup>4</sup> أ: رقيق.

<sup>5</sup> د س: واشترتها.

<sup>6</sup> م: فأخذها وعقرها.

<sup>7</sup> م: لايجل.

<sup>8</sup> سورة النساء، 3/4؛ قال الله تعالى: "وَأِنْ خِفْتُمْ أَلَّا تُقْسِطُوا فِي الْيَمَامِي فَانكحُوا مَا طَابَ لَكُمْ مِنَ النِّسَاءِ مَتْنَى وَثَلَاثَ وَرُبَاعَ فَإِنْ خِفْتُمْ أَلَّا تُعَدِلُوا فَوَاحِدَةً أَوْ مَا مَلَكَتْ أَيْمَانُكُمْ ذَلِكَ أَدْنَى أَلَّا تَعُولُوا".

<sup>9</sup> أ ج م: أن يتسرى

<sup>10</sup> م - له.

<sup>11</sup> أ - وقد؛ م: إلا قد.

<sup>12</sup> أ: رجل.

<sup>13</sup> أخرجه البيهقي بلفظ: "انه كره من الإماء ما كره من الحرائر إلا العدد؛" السنن الكبرى للبيهقي، كتاب النكاح 13836.

<sup>14</sup> ج: وثلثه.

<sup>15</sup> أ: وعلى كل واحدة.

<sup>16</sup> م: مهر.

وإذا تزوج الرجل امرأة في عقدٍ وامرأتين في عقدٍ وثلاثاً في عقدٍ<sup>1</sup> ولا يعلم أيتهن<sup>2</sup> الأولى،<sup>3</sup> فأماً الواحدة فنكاحها صحيحٌ والقول قول الزوج في الثلاث<sup>4</sup> والثنتين أيتهن<sup>5</sup> قال هي الأول<sup>6</sup> فهي الأول وأى الفريقين مات والزوج حيٌّ فقال هي الأولى<sup>7</sup> ورثنَ وأعطاهنَّ مهورهنَّ. فإن كان قد دخل بهنَّ كلهنَّ<sup>8</sup> ثم قال في صحته أو عند موته لأحد الفريقين هي الأولى<sup>9</sup> فرّق بينه وبين الفريق الآخر،<sup>10</sup> ولكلّ واحدة<sup>11</sup> منهن<sup>12</sup> من مهر مثلها ومما سمى لها. وإن قال الزوج لا أدري أيتهنَّ الأولى<sup>13</sup> حُجب<sup>14</sup> عنهنَّ إلا عن الواحدة وأجبر على أن يبيّن الأولى من الأخرى.<sup>15</sup> فإن مات الزوج قبل أن يبيّن كان للواحدة سبعة أسهم من أربعة سهماً من ميراث النساء وما بقي، فللثلاث نصفه<sup>16</sup> وللثنتين نصفه<sup>17</sup> في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى للثلاث تسعة أسهم من أربعة وعشرين سهماً من ميراث<sup>18</sup> وللثنتين ثمانية أسهم، وعليهنَّ عدّة الوفاة،<sup>19</sup> وللواحدة ما سمى لها من المهر، وللثلاث مهر ونصف بينهنَّ مهر واحد بينهما. وإن كان قد دخل بهنَّ كلهنَّ ولا يعرف الأول من الآخر<sup>21</sup> فعلى الثلاث والإنتين<sup>22</sup> عدّة الوفاة والحيض جميعاً. فإن كان مهر مثل<sup>23</sup> كلّ واحدةٍ من هؤلاء أقلّ من التسمية فلها مهر مثلها ونصف الفضل عليه من<sup>24</sup> التسمية. <sup>1</sup> فإن كان الزوج حياً فجامع امرأة منهنَّ أو طلقها أو ظاهر منها كان هذا إقراراً<sup>21</sup>

<sup>1</sup> س - وثلاثاً في عقدة؛ م: وثلاث نسوة في عقدة.

<sup>2</sup> ج د س م: أيهن.

<sup>3</sup> م: الأول.

<sup>4</sup> ج: في الثلث.

<sup>5</sup> ج د س: أيهن؛ م: أيتهن.

<sup>6</sup> ا ج د س: الأولى.

<sup>7</sup> م: الأول.

<sup>8</sup> ج د س - كلهن.

<sup>9</sup> ا م: هو لا الأول.

<sup>10</sup> ج د س: فريق الآخر.

<sup>11</sup> د س: واحد.

<sup>12</sup> ا - منهن.

<sup>13</sup> ا م: الأول.

<sup>14</sup> م: وحجب.

<sup>15</sup> ا م: الأول من الآخر.

<sup>16</sup> ا: نصف.

<sup>17</sup> ا: نصف؛ م: فللثنتين نصفه وللثلاث نصفه.

<sup>18</sup> ج د س م - من أربعة وعشرين سهماً من ميراث.

<sup>19</sup> ا: عدة المتوفى عنهن أزواجهن.

<sup>20</sup> ا د س: والإنتين؛ م: وللثنتين.

<sup>21</sup> ج د س: من الأواخر.

<sup>22</sup> ج د س م: والثنتين.

<sup>23</sup> د س - مثل.

<sup>24</sup> ا م: في.

منه بأثما والتي معها الأولى.<sup>3</sup> فإن كانت<sup>4</sup> إحدى الثلاث أم إحدى الإثنتين<sup>5</sup> ولم يدخل بشئ منهن فالجواب على ما تقدم أيضاً. ولو كانت<sup>6</sup> مع الثلاث<sup>7</sup> أمة كان نكاح الأمة فاسداً على كل حال، وكذلك لو كانت إحدى الإثنتين<sup>8</sup> أمة. فإن مات الزوج قبل أن يدخل بشئ<sup>9</sup> بهن وقبل أن يبين الأولى منهن وإحدى الثلاث أمة وإحدى الإثنتين أمة فنكاح الأمتين فاسد، ونكاح الحرائر كلهن<sup>10</sup> جائز. فإن كانت<sup>11</sup> إحدى الثلاث<sup>12</sup> أمة والإثنتان حرتان وقد تزوج الواحدة الحرّة قبلهن يعلم ذلك فنكاح الأمة فاسد،<sup>13</sup> وللحرّة المنفردة المهر وثلاث ميراث النساء، ولكل فريق نصف ما بقى من الميراث ومهران بينهما سواء. فإن كانت إحدى الثنتين أمة والثلاث حرائر ولا يعلم أي النساء تزوج أو لا فنكاح الأمة فاسد ولا شئ<sup>14</sup> لها، والميراث بين الحرائر الخمس كلهن على أربعة أسهم. للثلاث من ذلك سهم ونصف، وللإثنتان<sup>15</sup> سهمان ونصف. وللثلاث مهر ونصف، وللثنتين<sup>16</sup> مهر ونصف مهر.<sup>17</sup> وهذا بمنزلة رجل تزوج ثلاثاً<sup>18</sup> في عقدة واحدة<sup>19</sup> في عقدة ولا يدري أيتهن أولى.<sup>20</sup>

وإذا تزوج واحدة في عقدة واثنين<sup>21</sup> في عقدة وثلاثاً<sup>22</sup> في عقدة وأربعاً في عقدة ثم مات قبل أن يبين<sup>23</sup> ولا يعرف أيتهن أولى<sup>1</sup> فميراث النساء بين الثنتين والثلاث والأربع أثلاث.<sup>2</sup> ثم تدخل<sup>3</sup> الواحدة مع

<sup>1</sup> ج - فلها مهر مثلها ونصف الفضل عليه من التسمية.

<sup>2</sup> د س: إقرار.

<sup>3</sup> ا م: أول.

<sup>4</sup> م: كان.

<sup>5</sup> ا: الإثنتين؛ م: لإحدى الثنتين.

<sup>6</sup> ا د س م: ولو كان.

<sup>7</sup> ج: الثلث.

<sup>8</sup> س: الثنتين.

<sup>9</sup> ا م - بشئ.

<sup>10</sup> ج د س م - كلهن.

<sup>11</sup> ج: كان.

<sup>12</sup> د: إحدى الثلاث.

<sup>13</sup> س: فاسدة.

<sup>14</sup> م: ولا مهر.

<sup>15</sup> ا ج م: وللإثنتين؛ س: والإثنتان.

<sup>16</sup> م: وللإثنتين.

<sup>17</sup> ا - وللثنتين مهر ونصف مهر؛ م - مهر.

<sup>18</sup> ج: ثلاث.

<sup>19</sup> م: و واحد.

<sup>20</sup> ا م: أول.

<sup>21</sup> ا م: وثنتين.

<sup>22</sup> ج: وثلاثا.

<sup>23</sup> ا م - قبل أن يبين.

الإثنتين فتأخذ سدس ما أصابهما وتدخل مع الثلاث فتأخذ ثمن ما أصابهن، ولهنّ ثلاثة<sup>4</sup> مهرور ونصف. أمّا نصف مهر من ذلك<sup>5</sup> فلأربع ثلاثة<sup>6</sup> أرباعه وللتلاث ربه لأنّ الثلاث تدعيه<sup>7</sup> إنّ كانت الواحدة معهنّ ولا تدعيه<sup>8</sup> إنّ لم تكن الواحدة معهنّ. وأمّا مهر من ذلك فلأربع منه<sup>9</sup> سدسان ونصف وللتلاث منه سدسان ونصف<sup>10</sup> وللتنتين<sup>11</sup> سدس لأنهما يدعيان ثلث هذا المهر إنّ كانت الواحدة معهما وإن لم تكن معهما فلا شئ لهما فيه. وأمّا المهران الباقيان<sup>12</sup> فهما بين الفرق أثلاثاً ثمّ تدخل الواحدة مع الثلاث فتأخذ ثمن ما أصابهنّ وتدخل مع الإثنتين فتأخذ سدس ما أصابهنّ<sup>13</sup> وهذا قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وقال محمد رحمه الله تعالى للأربع مهر وثلث وللتلاث مهر وللتنتين<sup>14</sup> ثلثا مهر وللواحدة نصف مهر لأنّ الأحوال في الفرق الثلاث ثلاثة<sup>15</sup> يصحّ نكاح كلّ فريق في حال ويبطل في حالين، والأحوال في الواحدة حالان حال صحّة وحال فساد<sup>16</sup>.

فإن كانت إحدى الأربع أمة فنكاح الأمة فاسدٌ، ولا شركة لها معهنّ في مهر ولا ميراث. ونكاح الواحدة المنفردة صحيحٌ على كلّ حال، ولهنّ جميعاً ثلاثة<sup>17</sup> مهرور ونصف مهر<sup>18</sup> للواحدة منهنّ<sup>19</sup> مهر ويكون نصف المهر<sup>20</sup> بين الثلاث وبين<sup>21</sup> والأربع سوى الأمة نصفين. والمهران الباقيان بين الثلاث والثلث

<sup>1</sup> ا م: أول.

<sup>2</sup> ا ج د س: أثلاثاً.

<sup>3</sup> ج: يدخل.

<sup>4</sup> ج: ثلاث.

<sup>5</sup> م - من ذلك.

<sup>6</sup> ج: ثلاثة.

<sup>7</sup> ا ج: يدعيه.

<sup>8</sup> ج: ولا يدعيه.

<sup>9</sup> ج د س: منهن.

<sup>10</sup> م - وللتلاث منه سدسان ونصف.

<sup>11</sup> ا م: وللتنتين.

<sup>12</sup> ا ج د س ك: الباقيين.

<sup>13</sup> ا - وأمّا المهران الباقيان فهما بين الفرق الثلاث أثلاثاً ثمّ تدخل الواحدة مع الإثنتين فتأخذ سدس ما أصابهما وتدخل مع الثلاث فتأخذ ثمن

ما أصابهن.

<sup>14</sup> م: والتنتين.

<sup>15</sup> ج د س م: ثلاثة.

<sup>16</sup> ج د س: حالة صحّة وحالة فساد.

<sup>17</sup> ج: ثلاثة.

<sup>18</sup> ا م - مهر.

<sup>19</sup> ا ج د س: منه.

<sup>20</sup> ا م: مهر.

<sup>21</sup> ج د س - وبين.

والإثنتين<sup>1</sup> أثلاثاً في قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وقال<sup>2</sup> محمد رحمه الله تعالى للأربع مهر بينهن سوى الأمة وللثلاث مهر وللإثنتين ثلثاً<sup>3</sup> مهر وللواحدة مهر كامل فذلك ثلاثة مهور وثلثا مهر وميراث النساء بينهنّ للواحدة منهنّ<sup>4</sup> سبعة أسهم من أربعة وعشرين سهماً وسهم بين الثلاث والثلث،<sup>5</sup> وما بقى فلكلّ فريق ثلثه.<sup>6</sup> قال أبو الفضل رحمه الله تعالى<sup>7</sup> وهذا الجواب على مذهب<sup>8</sup> أبي يوسف ومحمد رحمهما الله في الميراث.

ولو كان طلق اثنتين من نسائه ثم مات قبل أن يبيّن كان لهنّ مهران ونصف، للواحدة من ذلك أكثر ما يكون لها ربع ثلاثة مهور وأقلّ ما يكون لها ثلث مهريّن، فالفضل فيما بينهما نصف سدس مهر، فأبطلنا<sup>9</sup> ذلك الفضل وجعلنا لها ثلثي مهر وربع سدس مهر وما بقى فلكلّ فريق ثلثه والميراث على ما<sup>10</sup> وصفنا في المسألة الأولى. قال<sup>11</sup> أبو الفضل رحمه الله تعالى وهذا الجواب<sup>12</sup> ليس بسديد في حكم المهر<sup>13</sup> على يوسف رحمه الله تعالى.

وإذا تزوّج الرجل المرأة وابنتيها في عقدٍ متفرقة ثم مات ولا يعلم أيّتهنّ أوّل فلهنّ مهر واحد نصفه للأُمّ ونصفه للإبنتين لأنّه لا يثبت إلا إحداهما أو الأم وكذلك الميراث نصفه للأُمّ ونصفه للإبنتين<sup>15</sup> وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى المهر والميراث بينهنّ أثلاثاً لأنّ حجّة كلّ واحدة منهنّ<sup>16</sup> مثل حجّة صاحبتهما، ألا ترى أنّه لو<sup>17</sup> تزوّج امرأة وأمّها وابنتها كانت حجّة كلّ على حيالها.<sup>18</sup> وإنّ من جميعاً والزوج حيّ فالقول في الأولى منهنّ قوله. فإنّ مات بعدهنّ قبل أن يبيّن فله ثلث ميراث زوج من كلّ واحدة منهنّ وعليه ثلث ما سمّى لكلّ واحدة منهنّ من المهر. فإنّ كان تزوّج

<sup>1</sup> ا ج: والثلاث والثنتين.

<sup>2</sup> ا - قال.

<sup>3</sup> ج د س م: ثلاثاً.

<sup>4</sup> ا: منه؛ م - منهن.

<sup>5</sup> ا: والثلاث.

<sup>6</sup> ج س م: ثلاثة.

<sup>7</sup> ا - أبو الفضل.

<sup>8</sup> د س: قول.

<sup>9</sup> ا + نصف.

<sup>10</sup> ج - ما.

<sup>11</sup> د س م: وقال.

<sup>12</sup> ا: قال وهذا الجواب؛ د س: هذا الفضل.

<sup>13</sup> ج د س: في حكم الميراث.

<sup>14</sup> م: على قول.

<sup>15</sup> ج - لأنه لا يثبت إلا إحداهما أو الأم وكذلك الميراث نصفه للأُمّ ونصفه للإبنتين.

<sup>16</sup> ا ج د س - منهن.

<sup>17</sup> ج - لو.

<sup>18</sup> د س: حالها.

الإبنتين فى عقدة فنكاحهما باطل، والأُم امرأته. فإن كان دخل بهنَّ جميعاً ثمَّ مات ولا يدري بأيَّتِهِنَّ<sup>1</sup> دخل<sup>2</sup> أوَّلاً فلأُمِّ مهرها. وكان ينبغى فى القياس أن يكون لها مهر وربع لأنَّه إن كان جامع الإبنة قبلها حرمت ووجب لها<sup>3</sup> نصف المهر،<sup>4</sup> ووجب لها<sup>5</sup> بالدخول<sup>6</sup> مهر آخر.<sup>7</sup> وإن كان جامعها أوَّلاً فلها مهر واحد غير<sup>8</sup> أنَّه ترك القياس ولو يزدها على المهر ما لم يتبين ولا ميراث لها لأنَّها حرمت عليه فى حياته حين وطئ ابنتها<sup>9</sup>. ولكلِّ واحدة<sup>10</sup> من الإبتنتين الأقل<sup>11</sup> من مهر مثلها و مما سُمى لها.<sup>12</sup> فإن<sup>13</sup> كان تزوجهنَّ فى عقد ولم يدخل بشئٍ منهنَّ حتى قال إحداهنَّ طالق فهذا الكلام باطل.

وإن قال إحدى نسائه<sup>14</sup> طالق وقع الطلاق<sup>15</sup> على امرأة منهنَّ فلهنَّ<sup>16</sup> نصف المهر<sup>17</sup> بينهنَّ على وصفنا، ولا ميراث لهنَّ. وإن كان تزوج الإبتنتين<sup>18</sup> فى<sup>19</sup> عقدة واحدة<sup>20</sup> ثمَّ قال إحدى نسائه<sup>21</sup> طالق طلقت

---

<sup>1</sup> ا ج د س: أيتهن.

<sup>2</sup> ج - وعليه ثلث ما سُمى لكل واحدة منهن من المهر. فإن كان تزوج الإبتنتين فى عقدة فنكاحهما باطل. والأُم امرأته. فإن كان دخل بهن جميعاً ثمَّ مات ولا يدري أيَّتِهِنَّ دخل.

<sup>3</sup> ا: لهما.

<sup>4</sup> ا م + ثم جامعها فوجب.

<sup>5</sup> ج - نصف المهر. ووجب لها.

<sup>6</sup> ا م - بالدخول.

<sup>7</sup> م: ثم جامعها فوجب لها مهر آخر.

<sup>8</sup> ج د س: على أنه.

<sup>9</sup> ج - وإن كان جامعها أوَّلاً فلها مهر واحد على أنه ترك القياس ولو يزدها على المهر ما لم يتبين ولا ميراث لها لأنها حرمت عليه فى حياته حين وطئ ابنتها.

<sup>10</sup> ا د س: واحد.

<sup>11</sup> د س: أقل.

<sup>12</sup> س - ومما سُمى لها.

<sup>13</sup> ا م: وإن.

<sup>14</sup> ا م: إحدى نسائ.

<sup>15</sup> ج د س م - الطلاق.

<sup>16</sup> ا: على امرأته منهن ولهن؛ ج د س: فله.

<sup>17</sup> ا: مهر.

<sup>18</sup> ج: الإبتنتين.

<sup>19</sup> ا - فى.

<sup>20</sup> ا - واحدة.

<sup>21</sup> ا م: نسائ.

<sup>22</sup> ج د س: للأُم.

وإن قال إحدانك طالق لم يقع الطلاق على الأم<sup>1</sup> إلا أن ينويها. ولو كان تزوجهن في عقدة واحدة كان نكاحهن جميعاً فاسداً. فإن كانت فيهن<sup>2</sup> أمة جاز نكاح الأمة. فإن كانت فيهن أمتان جاز نكاح الحرّة.

وإن تزوج أربع حرائر وأربع إماء في عقدة واحدة جاز نكاح الحرائر. وأصل ذلك أن ينظر<sup>3</sup> في نكاح الحرائر. فإن كان جائزاً لو كنّ وحدهنّ أجزته<sup>4</sup> وأبطلت<sup>5</sup> نكاح الإماء، وإن كان غير جائز أبطلته<sup>6</sup> وأجزأت نكاح الإماء إن كان يجوز لو كنّ<sup>7</sup> وحدهنّ. فإن تزوج حرّة وأمة<sup>8</sup> في عقدة وإحداهما<sup>9</sup> ابنة الأخرى جاز نكاح الحرّة.

وإذا كان للرجل أربع نسوة فتزوّج خامسة ودخل بها فرّق بينه وبينها، ولم يقرب الأربعة<sup>10</sup> حتى تنتقضى<sup>11</sup> عدّة الخامسة. ولا بأس بأن يتزوّج الرجل أخت أمّ ولده وأخت مدبرته<sup>12</sup> أو أخت أمة له قد كان يطأها<sup>13</sup> غير أنه لا ينبغي له أن يطأ امرأته التي تزوّج حتى يملك فرج الأمة. والمدبرة وأمّ الولد غيره إذا يطأها، فإن لم يكن وطئ أمته<sup>14</sup> ولا مدبرته فلا بأس بأن يطأ امرأته<sup>15</sup> ولو زوج أمّ ولده ثمّ وطئ امرأته ثمّ مات زوج أمّ ولده حلّ له أن يطأ امرأته ما دامت أمّ ولده تعتدّ من زوجها، فإذا انقضت عدتها<sup>16</sup> فلا ينبغي له أن يطأ امرأته حتى يملك فرجها غيره، وكذلك الأمة والمدبرة إذا كان<sup>17</sup> وطئها<sup>18</sup> قبل أن يتزوّج الأخت. فإن أعتق أمّ ولده فعليها ثلاث حيض، ولا ينبغي له أن يقرب امرأته ما دامت أمّ ولده تعتدّ منه. ولو أن رجلاً أعتق أمّ ولده ثمّ تزوّج أختها في عدتها لم يجز نكاحها، ولا بأس بأن يتزوّج أربعاً في عدتها. وقال أبو يوسف

<sup>1</sup> د س: الأخر.

<sup>2</sup> ج: إحداهن.

<sup>3</sup> ج: أن تنظر.

<sup>4</sup> م - أجزته.

<sup>5</sup> د س: ولا يطلب.

<sup>6</sup> ج: غير جائز أبطلت؛ د س: غير جائزاً.

<sup>7</sup> ج: كان.

<sup>8</sup> ج: أمة وحرّة.

<sup>9</sup> ا: في عقدة واحدة وإحداهما؛ د س: واحدها؛ م: وإحداها.

<sup>10</sup> ا م: الأربع.

<sup>11</sup> د س: تقضى.

<sup>12</sup> م - وأخت مدبرته.

<sup>13</sup> م + وأخت مدبرته.

<sup>14</sup> د س: امرأته.

<sup>15</sup> ج د س: بأن يطأها.

<sup>16</sup> ج د س: عدته.

<sup>17</sup> ا + قد.

<sup>18</sup> ا: وطئها.



ومحمد رحمهما الله نكاح أختها أيضاً جائز، ولا يقربها حتى تنقضي عدتها. وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى<sup>1</sup> لا بأس بأن يقرب الأربع في عدتها. وكذلك لو تزوجهن قبل أن يعتقها فلا بأس بأن يقربهن.

وإذا تزوج الرجل أربع نسوة في عقدة وثلاثاً في عقدة ثم طلق إحدى نساته ثم مات قبل أن يبين، فلهن ثلاثة مهور ونصف مهر من ذلك للأربع<sup>3</sup> خاصة،<sup>4</sup> والباقي بين الفريقين نصفين، ولكل فريق نصف الميراث. ولو كان طلق اثنتين من نساته، كان لهن<sup>5</sup> مهران، ونصف<sup>6</sup> للأربع خاصة منها نصف مهر،<sup>7</sup> والباقي بينهن وبين الثلاث نصفين.<sup>8</sup>

وإذا تزوج الرجل ثلاث نسوة في عقدة فدخل بواحدة منهن ولم يدخل بالثنتين ثم طلق إحدى نساته واحدة والأخرى ثلاثاً<sup>9</sup> ثم مات قبل أن يبين فللمدخل بها مهر تام وخمسة أسهم من اثني عشر سهماً من ميراث النساء، وللأخرى<sup>10</sup> سبعة أسهم من الميراث ومهر وربيع. وهذا قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وقال محمد رحمه الله تعالى للثنتين<sup>11</sup> اللتين<sup>12</sup> لم يدخل بهما مهر وثلاث، وللمدخل بها خمسة أثمان ولهما ثلاثة أثمانه. ذكر حكم الميراث<sup>13</sup> في بعض الروايات<sup>14</sup> هذا الكتاب<sup>15</sup> ولو كان دخل بالإثنتين<sup>16</sup> منهن لكل واحدة منهما مهر كامل، وللتى لم يدخل بها ثلاثة أرباع مهر وسدس الميراث في قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وقال محمد رحمه الله تعالى مثل ذلك إلا فيما يصيب التي لم يدخل بها من المهر، فإن لها ثلثي

<sup>1</sup> م - وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله نكاح أختها أيضاً جائز. ولا يقربها حتى تنقضي عدتها. وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى.

<sup>2</sup> م: ولا بأس أن يقرب.

<sup>3</sup> ج د س م: الأربع.

<sup>4</sup> ا: ونصف للأربع من ذلك نصف مهر خاصة.

<sup>5</sup> ا: فلهن.

<sup>6</sup> ج - ونصف.

<sup>7</sup> ا: ونصف للأربع من ذلك نصف مهر خاصة.

<sup>8</sup> م: ولو كان طلق اثنتين من نساته فلهن مهران ونصف الأربع من ذلك خاصة والباقي بين الفريقين نصفين. ولو كان طلق ثلاثاً من نساته كان لهن مهران الأربع خاصة منها نصف مهر والباقي بينهن وبين الثلاث نصفين.

<sup>9</sup> م: إحدى نساته ثلاثاً والأخرى واحدة.

<sup>10</sup> د س م: والأخرى.

<sup>11</sup> ا - للثنتين.

<sup>12</sup> م - اللتين.

<sup>13</sup> ا: وكذلك الميراث.

<sup>14</sup> ا ج د س + في.

<sup>15</sup> ا: الروايات هذا الكتاب.

<sup>16</sup> ا م: بإثنتين.

مهر.<sup>1</sup> وهذا الجواب فى الميراث على مذهب محمد رحمه الله ليس بسديد، والصواب على مذهبه أن يكون للتي لم يدخل بها ثمن<sup>2</sup> من الميراث وكذلك ذكره فى بعض الروايات.

وإذا تزوج الرجل امرأتين فى عقدةٍ وثلاثاً فى عقدةٍ ثم قال دخلت بأحد الفريقين ثم مات قبل أن يبين فللثلاث مهر ونصف، وللإثنين<sup>3</sup> مهر، ولكل فريق نصق الميراث. وكذلك لو كان طلق إحدى نسائه ثلاثاً. فإن لم يدخل بشئٍ منهنّ وطلق إحدى نسائه ثلاثاً فللثلاث مهر وربيع، وللإثنين ثلاثة أرباع مهر.

ولو تزوج ثلاث نسوة فدخل بإحدهنّ ولا تعرف بعينها ثم طلق إحدى نسائه ثلاثاً والأخرى واحدة ثم مات، فلهنّ مهران و ربع المهر<sup>4</sup> والميراث بينهماً أثلاثاً. وعليهنّ عدة الطلاق والوفات أخذ بالثقة فى قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وقال محمد لهن مهران وثلث بينهما بالسوية من قبل انه لو لم يدخل بشئٍ كان لهن مهران فلما دخل بواحدة ثم لها مهرها وبقيت الأخرى على حالها.<sup>5</sup> فإن عرفت المدخول بها كان لها مهر كامل وللأخرى مهر وربيع<sup>6</sup> فى قول أبي يوسف رحمه الله تعالى.<sup>7</sup> وللمدخول بها خمسة أسهم<sup>8</sup> من اثنى عشر سهماً لأنهن<sup>9</sup> فى التطليقات الثلاث سواء، وعليهن عدة الوفاة إلا المدخول بها فإنها تعدد بالحيض مع عدة الوفاة.<sup>10</sup> ولو كانت التطليقة الواحدة بائنة<sup>11</sup> أيضاً كان الميراث بينهما سواءً لأن الطلاق على أيتها وقع أخرجها من الميراث،<sup>12</sup> وهذا قول أبي يوسف رحمه الله تعالى.<sup>13</sup>

وإذا تزوج العبد امرأتين فى عقدةٍ وثلاثاً فى عقدةٍ ثم أعتق ثم مات فنكاح الثلاث باطل، ونكاح الإثنتين جائز إن كنّ أوائل أو أواخر.<sup>14</sup> فإن كان<sup>15</sup> إحدى الثلاث أمة فنكاح الأمة فاسد ولا مهر لها،

<sup>1</sup> ا: فإنه جعل لها ثلثا مهر.

<sup>2</sup> ج: ثلثه؛ م - ثمن.

<sup>3</sup> د س: والإثنين.

<sup>4</sup> س - وربيع المهر.

<sup>5</sup> ج د س م - وقال محمد لهن مهران وثلث بينهما بالسوية من قبل انه لو لم يدخل بشئٍ كان لهن مهران فلما دخل بواحدة ثم لها مهرها وبقيت الأخرى على حالها.

<sup>6</sup> ج د س - مهر وربيع.

<sup>7</sup> م + وأما الميراث.

<sup>8</sup> م - أسهم.

<sup>9</sup> ا ج د س: من قبل انهن.

<sup>10</sup> ج د س - وعليهن عدة الوفاة إلا المدخول بها فإنها تعدد بالحيض مع عدة الوفاة.

<sup>11</sup> ج: ثانية؛ د س: ثابتة.

<sup>12</sup> م: خرجها الميراث.

<sup>13</sup> م: وجواب هذه المسئلة مشبع في الهادت.

<sup>14</sup> ا: إن كان أولاً أو آخر؛ م: إن كن أول وأخر.

<sup>15</sup> م: كانت.

الثنتين معها مهر واحد ونصف الميراث، وللأخريين مهر واحد ونصف الميراث سواء إن<sup>1</sup> كان العبد تزوّج بإذن مولاه أو بغير إذن مولاه<sup>2</sup> لأنه يجوز النكاح<sup>3</sup> بالعتق ما لم يكن بإذنه.<sup>4</sup>

رجل أمر رجلاً أن يزوّجه امرأة فزوّجه امرأتين في عقدة واحدة<sup>5</sup> لم تجز نكاح كل<sup>6</sup> واحدة<sup>7</sup> منهما،<sup>8</sup> وإن كان أمره أن يزوّجه امرأة بعينها فزوّجها إياه وأخرى في عقدة واحدة<sup>9</sup> جاز نكاح التي أمره بها.

### باب النفقة

قال: إذا<sup>10</sup> خاصمت المرأة زوجها في نفقة<sup>11</sup> ما يصلحها للشتاء والصيف<sup>12</sup> فرض لها عليه<sup>13</sup> من كل شهر ما يكفيها بالمعروف،<sup>14</sup> ويفرض لها من الكسوة ما يصلحها للشتاء والصيف، فإن كان لها خدم فرض لخدم واحدة من خدمها النفقة أيضاً، وفريضة النفقة في ذلك<sup>15</sup> على الموسر<sup>16</sup> قدره وعلى المقتر<sup>17</sup> على قدر غلا السعر ورخصه يقوم ذلك قيمته بالمعروف.

فإن كان معسراً فرض لها<sup>18</sup> من النفقة كل شهر أربعة دراهم أو خمسة دراهم أو ما بين ذلك، ولخدمها ثلاثة دراهم أو أقل من ذلك أو أكثر. إنما يفرض عليه القوت الذي ليس فيه فصل<sup>19</sup> يقوم الدقيق بقيمته<sup>20</sup> ما يكفيها كل يوم، وما لا بد منه من الإدام والدهن لها<sup>21</sup> ولخدمها ثم يفرض ذلك عليه، فإن لم يكن

<sup>1</sup> ج - إن.

<sup>2</sup> ا م: إذنه.

<sup>3</sup> ج د س م - النكاح.

<sup>4</sup> م - لأنه يجوز بالعتق ما لم يكن بإذنه.

<sup>5</sup> ا - واحدة.

<sup>6</sup> ج م - كل.

<sup>7</sup> ج د س: واحد.

<sup>8</sup> ا: لم يجز نكاح واحدة مهما.

<sup>9</sup> ا م - واحدة.

<sup>10</sup> ا ج د س: وإذا.

<sup>11</sup> ا م: في النفقة.

<sup>12</sup> ا م - ما يصلحها للشتاء والصيف.

<sup>13</sup> م - عليه.

<sup>14</sup> س: من معروف.

<sup>15</sup> ج د س - فإن كان لها خدم فرض لخدم واحدة من خدمها النفقة أيضاً وفريضة النفقة في ذلك.

<sup>16</sup> م: على الموسع.

<sup>17</sup> س: وعلى مقتر.

<sup>18</sup> ا - لها.

<sup>19</sup> ا ج: فضل.

<sup>20</sup> ا م: قيمته.

<sup>21</sup> د س - لها.

خادم لم يفرض عليه نفقة الخادم. والكسوة على المُعسر في الشتاء درع يهودي وملحفة زُطي<sup>1</sup> وخمار سابري<sup>2</sup> وكسا كأرخص ما يكون لها يديها،<sup>3</sup> ولخادمها قميص كرابيس وإزار وكسا كأرخص ما يكون.<sup>5</sup> وللخادم في الصيف قميص مثل ذلك وإزار. وللمرأة<sup>6</sup> درع مثل ذلك وملحفة وخمار.

وإن كان موسراً فالنفقة عليه للمرأة ثمانية دراهم أو سبعة دراهم<sup>7</sup> أو نحو ذلك يوسع ذلك<sup>8</sup> عليها في الطعام والإدام، ولخادمها ثلاثة أو أربعة أو نحو ذلك. والكسوة للمرأة في الشتاء درع يهودي أو هرروي وملحفة دِيرُورِيَّة<sup>9</sup> وخمار إبرسيم وكسا أنبجاني، ولخادمها قميص زُطي وإزار كرابيس وكسا رخيص. وفي الصيف للمرأة درع سابري وخمار إبرسيم وملحفة كتان، ولا يجدد لها الكسوة ما لم يتخرق<sup>10</sup> ما عندها أو يبلغ الوقت الذي يكسوها فيه،<sup>11</sup> ولخادمها قميص مثل ذلك وإزار.

وإن كان الرجل من أهل الغنى المشهورين به<sup>12</sup> فلإمرأته خمسة عشر درهماً كل شهر، ولخادمها خمسة، ولها من الكسوة في الشتاء درع يهودي وملحفة هرروي<sup>13</sup> وجبة فرا أو<sup>14</sup> درع خز وخمار إبرسيم ولحاف، ولخادمها قميص يهودي وإزار وجبة وكسا<sup>15</sup> وخفان.<sup>16</sup> وقال محمد رحمه الله تعالى لا ينبغي أن توقت<sup>17</sup> النفقة على الدراهم<sup>18</sup> لأنَّ السعر يعلو ويرخص، ولكن تجعل النفقة على الكفاية في كل زمان فينظر إلى<sup>19</sup> قيمة ذلك، يفرض لها عليه دراهم شهراً شهراً،<sup>20</sup> وأما فريضة الكسوة فكما سمى في الكتاب. ولا

<sup>1</sup> ا: زطية؛ ا + إزار.

<sup>2</sup> ا - وخمار سابري.

<sup>3</sup> ا - لها يديها.

<sup>4</sup> ا ج د س: أو.

<sup>5</sup> ا - أولخادمها قميص كرابيس وإزار وكسا كأرخص ما يكون؛ ج - يديها. أولخادمها قميص كرابيس وإزار وكسا كأرخص ما يكون.

<sup>6</sup> د س: والمرأة.

<sup>7</sup> ا ج د س دراهم.

<sup>8</sup> م - ذلك.

<sup>9</sup> ا - دِيرُورِيَّة؛ م: دِيرُورِيَّة.

<sup>10</sup> د س: ما لم يخرق.

<sup>11</sup> ا ج م - فيه.

<sup>12</sup> م - به.

<sup>13</sup> ا: هروية؛ ا + إزار.

<sup>14</sup> م: و.

<sup>15</sup> د س - وكسا.

<sup>16</sup> ا م: خفين.

<sup>17</sup> ج: أن يوقت.

<sup>18</sup> ج: الدرهم.

<sup>19</sup> ج د س - إلى.

<sup>20</sup> ا: من الدراهم شهراً شهراً؛ م: شهراً شهراً.

من الزوج كفيل بشئ من النفقة. ولو خاصمته امرأته<sup>1</sup> فى نفقة ما مضى<sup>2</sup> من الزمان قبل أن يفرض عليه القاضي لم يكن لها من ذلك شئ، وهو قول ابن أبي ليلى رحمه الله تعالى،<sup>3</sup> وكذلك لو استدانته عليه. فإن كانت قد صالحته على النفقة كل شهر أو فرضها القاضي عليه فغاب أو حبس النفقة عنها<sup>4</sup> فاستدانته عليه أو لم تستدن<sup>5</sup> أخذته بنفقة ما مضى.

وإذا<sup>6</sup> كان لها منه ولد فطلبت أن يفرض للولد معها نفقة فرض عليه للصغار والنساء والرجال الزمنى، فأما الذين<sup>7</sup> لا زمانة بهم من الرجال فلا نفقة لهم عليه. ويدفع نفقة الكبار من الولد إليهم، ونفقة صغارهم إلى المرأة<sup>8</sup>. فإن كان الرجل معسراً فنفقة الصبيان كل شهر لكل إنسان منهم<sup>9</sup> درهمين أو<sup>10</sup> ثلاثة بقدر<sup>11</sup> ما يكفيه لقوت<sup>12</sup> طعامه وإدامه ودُّهنه. والكسوة كأدى ما يلبس مثله فى الشتاء والصيف قميص أو يهودي فى الشتاء، وقبا محشو<sup>13</sup> أو<sup>14</sup> فرو غليظ وخفان،<sup>15</sup> وفى الصيف إزار. ونفقة الإبنة الكبيرة إذا متحماً<sup>16</sup> نفقتها أربعة دراهم فى الشهر أو نحو ذلك، ولها فى الشتاء قميص يهودي أو درع وملحفة زطيّة وكسا أو إحاف، ولها فى الصيف إزار<sup>17</sup> و درع وملحفة<sup>18</sup> وخمار. وللرجل الزمّن<sup>19</sup> أربعة دراهم أو نحوها فى<sup>20</sup> كل شهر وقميص زطيّ أو يهودي وإزار وكسا أو إحاف وله فى الصيف إزار وملحفة. وللصبيان فى الشتاء من اللحف ما يصلحهم.

<sup>1</sup> ج د س: امرأة.

<sup>2</sup> د س: أمضى.

<sup>3</sup> + أيضاً؛ م - وهو قول ابن أبي ليلى رحمه الله تعالى.

<sup>4</sup> د س: عليها.

<sup>5</sup> ج: لم يستدن.

<sup>6</sup> ا م: وإن.

<sup>7</sup> ج د س: الذي.

<sup>8</sup> ا: ونفقة الصغار إلى المرأة؛ ج د س: للمرأة.

<sup>9</sup> ا م - منهم.

<sup>10</sup> ا م: إلى.

<sup>11</sup> ا م: قدر.

<sup>12</sup> ا م: للقوت.

<sup>13</sup> ا م: وقبا محشو.

<sup>14</sup> ا م: و.

<sup>15</sup> ا م: وخفين.

<sup>16</sup> ا م: محملاً.

<sup>17</sup> ا م - إزار و.

<sup>18</sup> ا م + كذلك.

<sup>19</sup> د س: المزمّن.

<sup>20</sup> ج د س م - في.

وإن كان الوالد موسراً أو سعت عليه<sup>1</sup> فى النفقة وجعلت الكسوة الأفضل<sup>2</sup> من هذه<sup>3</sup> على نحو<sup>4</sup> ما يرى الحاكم بالمعروف، وإذا صالحت المرأة زوجها على نفقة لا تكفيها فلها أن ترجع عنه وتطالب بالكفاية، وإذا فرض على المعسر نفقتها ثم أيسر فخاصمته فرض عليه نفقة الموسر.

وإذا تغيبت المرأة عن زوجها أو<sup>5</sup>أبت أن تتحول<sup>6</sup> معه إلى منزله أو إلى حيث يريد من البلدان وقد أوفاهها مهرها فلا نفقة<sup>7</sup> لها، وإن كان لم يوفها<sup>8</sup> مهرها فأبت عليه ذلك<sup>9</sup> حتى يوفها فلها النفقة. ولا نفقة للمعتدة الصغيرة<sup>10</sup> التي لم يجامع مثلها لأن<sup>11</sup> الحبس جاء<sup>12</sup> من قبلها، فإن كانت قد بلغت ما يجامع<sup>13</sup> مثلها فلها النفقة صغيراً كان زوجها أو كبيراً. فإن كان صغيراً لا مال له لم يؤخذ أبوه بنفقة زوجته<sup>14</sup> إلا أن يكون ضمنها.

وكل امرأة قضى لها بالنفقة على زوجها وهو صغير أو كبير معسر لا يقدر على شئ، فإنها تؤمر أن تستدين عليه ثم ترجع عليه. فإن كان القاضي لا يعلم من الزوج عسرة فسألت المرأة حبسه بالنفقة لم يحبسه،<sup>15</sup> ولكنّه يأمره أن ينفق<sup>16</sup> ويخبره وينذره<sup>17</sup> أنّه حابسه<sup>18</sup> إن لم يفعل، فإذا<sup>19</sup> عادت إليه مرتين أو ثلاثاً<sup>20</sup> حبسه بالنفقة، فإن علم أنه محتاج خلى سبيله. وينبغي للقاضي إذا حبس الرجل شهرين أو ثلاثة فى نفقة<sup>21</sup> أو دين أن يسأل عنه، فإن كان معسراً خلى سبيله ولا يحول بين<sup>22</sup> الطالب وبين لزومه، وإن كان

<sup>1</sup> ج د س: عليهم.

<sup>2</sup> م: ما فضل.

<sup>3</sup> ا: وجعلت عليه أفضل من هذه؛ ج د س - هذه.

<sup>4</sup> م - نحو.

<sup>5</sup> ج د س: و.

<sup>6</sup> م: أن تحول.

<sup>7</sup> م + عليه.

<sup>8</sup> ج د س: لم يوفها.

<sup>9</sup> م: ذلك عليه.

<sup>10</sup> ا م: ولا نفقة للصغيرة.

<sup>11</sup> ا م: لا تجامع لأن.

<sup>12</sup> س: جاءت.

<sup>13</sup> ا: مبلغاً يجامع.

<sup>14</sup> ج: زوجته.

<sup>15</sup> م - لم يحبسه.

<sup>16</sup> م: بأن ينفق.

<sup>17</sup> ج - وينذر.

<sup>18</sup> ا م: ويخبره بأنه حابسه؛ س: حابس.

<sup>19</sup> ج: فإن.

<sup>20</sup> د س: ثلاثة.

<sup>21</sup> س: النفقة.

<sup>22</sup> ا: من.

غنياً لم يخرج من السجن أبداً<sup>1</sup> حتى يؤدي الدين والنفقة.<sup>2</sup> فإن كان له مالٌ حاضر<sup>3</sup> أخذ القاضي الدراهم أو الدنانير<sup>4</sup> من ماله فأدى<sup>5</sup> منهما<sup>6</sup> الدين والنفقة ولم يبيع<sup>7</sup> العروض إلا برضاه في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى يبيع<sup>8</sup> العروض في الدين والنفقة.

وإذا كان للرجل نسوة فرضت النفقة لهنَّ عليه. فإن كانت إحداهنَّ كتابية أو أمة قد بَوَّأها مولاهما بيتاً معه<sup>9</sup> فرض عليه لكلِّ واحدة منهما<sup>10</sup> ما يكفيها، ولا يزداد<sup>11</sup> للحرَّة<sup>12</sup> المسلمة على الأمة والذميَّة<sup>13</sup> شيئاً. فإن عن ذلك وهو معسر قد<sup>14</sup> علم القاضي ذلك<sup>15</sup> منه أمرهنَّ بالإستدانة عليه، فإن لم يقدر على أن<sup>16</sup> يعطيهنَّ لم يفرق بينه وبينهنَّ، ولم يجبر على طلاقهنَّ. والتبؤة في الأمة أن يخلَى الرجل بين أمته وبين زوجها<sup>17</sup> ولا يستخدمها. فإن استخدمها بعد ذلك ولم يخل بينه وبينها فلا نفقة لها، وإن كانت هي تجبى فتخدمهم<sup>18</sup> من غير أن يستخدمها فلها النفقة، فإن جاءت في وقت الزوج ليس في البيت فاستخدموها ومنعوها من الرجوع إلى بيتها فلا نفقة لها، إنما أنظر في هذا إلى استخدامهم إياها<sup>19</sup> فلا أنظر<sup>20</sup> إلى غيره. ونفقة المرأة الحرَّة واجبة على الزوج وإن مرضت أو جنَّت أو أصابها بلاء يمنعها عن<sup>21</sup> الجماع<sup>22</sup> أو كبرت حتى لا يستطيع جماعها. وليست الصغيرة كذلك، ولا نفقة في النكاح الفاسد ولا في العدة منه.

<sup>1</sup> م - أبداً.

<sup>2</sup> ا م: النفقة والدين.

<sup>3</sup> ج: خاص.

<sup>4</sup> م: الدنانير والدراهم.

<sup>5</sup> ا: وأدى.

<sup>6</sup> م: منها.

<sup>7</sup> د س: ولم يتبع.

<sup>8</sup> د س: يتبع.

<sup>9</sup> ا م: معه بيتاً.

<sup>10</sup> ا م: منهن.

<sup>11</sup> ا م: ولا تزداد.

<sup>12</sup> ا م: الحرَّة.

<sup>13</sup> م: الذميَّة والأمة.

<sup>14</sup> ج: وقد.

<sup>15</sup> ج د س - ذلك؛ م: على القاضي ذلك منه.

<sup>16</sup> ا: ما.

<sup>17</sup> م: وزوجها.

<sup>18</sup> م: فتخدمه.

<sup>19</sup> م: إياها.

<sup>20</sup> ا م: ولا أنظر.

<sup>21</sup> ا - عن.

<sup>22</sup> م: يمنعه ذلك من الجماع.

وإذا اختلف الزوج والمرأة فقال الزوج أنا فقيرٌ وقالت المرأة هو غنيٌّ فالقول قول الزوج مع يمينه وعلى المرأة البيّنة، فإن لم تكن<sup>1</sup> لها بيّنة وسألت القاضي أن يسأل لها عن يساره في السرّ، فليس ذلك على القاضي. فإن<sup>2</sup> فعله فاتاه<sup>3</sup> عنه انه موسر لم يفرض عليه نفقة الموسر إلا أن يخبره بذلك رجلان عدلان ويكونان بمنزلة الشاهدين يخبران أنّهما قد علما ذلك. فإن أخبراه<sup>4</sup> أنّهما قد علما ذلك من وراء لم يؤخذ بقولهما. فإن أقامت المرأة البيّنة أنّه موسر فأقام الزوج البيّنة أنّه<sup>5</sup> محتاج أخذ بيّنة المرأة وفرض عليه<sup>6</sup> نفقة الموسر، فإن كان للزوج عليها دين فقال احبسوا لها نفقتها منه كان له ذلك.

وإذا فرضت النفقة لها على الزوج<sup>7</sup> ولها عليه مهر فأعطاها شيئاً من ذلك فقال الزوج هو من المهر وقالت المرأة هو من النفقة<sup>8</sup> فالقول قول الزوج هو من المهر والبيّنة بينة المرأة،<sup>9</sup> وكذلك هذا في جميع قضاء الديون إذا كان من وجه مختلفة. وإذا اختلفا فيما وقع الصلح عليه أو الحكم به من النفقة فالقول قول الزوج والبيّنة بينة المرأة.<sup>10</sup> فإن كان ذلك الذي أقرّ به الزوج وحلف عليه لا يكفيها بلغ به الكفاية في المؤنت.<sup>11</sup> وإذا<sup>12</sup> أخذت المرأة من زوجها كفيلاً بالنفقة كلّ شهر لم يكن على الكفيل إلا شهر واحد<sup>13</sup> لأنّه لم يوقت وقتاً، ولو ضمن لها نفقة سنة كان جائزاً،<sup>14</sup> ولو قال أنا ضامن لنفقتك أبداً ما عشت كان الضمان عليه كما قال.

وإذا فرض لها القاضي على الزوج نفقة معلومة كلّ شهر فمضت أشهر ولم يعطها حتى مات أو ماتت لم يؤخذ شيء<sup>15</sup> منها، وهذا بمزلة<sup>16</sup> خراج الرأس إذا أسلم. ولو كانا حيّين فاختلفا فيما مضى من المدّة من وقت القضاء فالقول قول الزوج<sup>17</sup> والبيّنة بينة المرأة.

<sup>1</sup> ج د س م: لم يكن.

<sup>2</sup> ا: وإن.

<sup>3</sup> م: وأتاه.

<sup>4</sup> س: فإن أخبران.

<sup>5</sup> س: أنّها.

<sup>6</sup> ج + النفقة.

<sup>7</sup> ا م: زوجها.

<sup>8</sup> م - فأعطاها شيء من ذلك فقال الزوج هو من المهر وقالت المرأة هو من النفقة.

<sup>9</sup> ا د س م - والبيّنة بينة المرأة؛ ا ج د س - هو من المهر.

<sup>10</sup> ج - وكذلك هذا في جميع قضاء الديون إذا كان من وجه مختلفة. وإذا اختلفا فيما وقع الصلح عليه أو الحكم به من النفقة فالقول قول

الزوج والبيّنة بينة المرأة.

<sup>11</sup> ا م: الموتنف.

<sup>12</sup> ا م: ولو.

<sup>13</sup> د س: واحدة.

<sup>14</sup> م: لازماً.

<sup>15</sup> ج د س: بشئ.

<sup>16</sup> ج د س + الخراج.

<sup>17</sup> د س: فالقول للزوج.



وإذا بعث إليها بثوب<sup>1</sup> فقالت هو هديّة وقال الزوج هو<sup>2</sup> من الكسوة، فالقول قول الزوج مع يمينه<sup>3</sup> إلا أن تقيم المرأة البيّنة أنّه بعث به<sup>4</sup> هديّة. فإن أقالا جميعاً<sup>5</sup> البيّنة فالبيّنة بيّنة الزوج، وكذلك إن أقام كلّ واحدٍ منهما البيّنة على إقرار الآخر بما ادّعه كان<sup>6</sup> الزوج هو المدّعي للقضاء، وكذلك إن بعث بدراهم فقال هي نفقة وقالت المرأة هي هديّة.

فإذا أعطاهما كسوة فعجلت<sup>7</sup> تخريقها أو هلكت منها لم يكن عليه أن يكسوها حتى يأتي الوقت، وكذلك إن صانتها أو<sup>8</sup> لبست غيرها فلا كسوة لها حتى يمضي<sup>9</sup> الوقت الذي يخرق<sup>10</sup> فيه<sup>11</sup>. فإن أخذت نفقة شهر فلم تنفقها ثمّ جاء الشهر الثاني وهي<sup>12</sup> معها فلها أن تطالب<sup>13</sup> بنفقة الشهر الثاني. وإذا فرض لها القاضي<sup>14</sup> النفقة<sup>15</sup> على زوجها فأنفقت من مالها ولم تأخذ منه شيئاً فلها أن تأخذه بما مضى من ذلك، وإن كان هذا في ذى الرحم المحرم. وإذا فرض له النفقة عليه فأنفق على نفسه من ماله لم يكن له أن يرجع على الذي فرض له عليه بشئٍ ممّا مضى.

وإذا كان الرجل غائباً وله مالٌ حاضر في يد رجل<sup>16</sup> فطلبت المرأة النفقة فرض لها النفقة<sup>17</sup> فيه بعد أن تحلف أنّه لم يعطها نفقة، ويؤخذ منها كفيل بالنفقة. فإن قدم زوجها كان على حجته إن كان أرسل إليها بشئٍ. وكذلك الذي يكون له على الرجل و الوديعه بعد أن يقرأ بذلك وبأنها امرأته فإن جحد لم يقبل من المرأة بيّنة<sup>18</sup> عليهما، وهو آخر قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وهو قول محمد رحمه الله تعالى. ولو لم يكن له مالٌ حاضر لم أفرض لها نفقة لأنّه لا خصم معها، وإذا كان له مال حاضر فهذا خصم ولا أبيع في

<sup>1</sup> د س: ثياب.

<sup>2</sup> ا د س - هو؛ م: فقال الزوج من الكسوة وقالت هو هديّة.

<sup>3</sup> ا م: فالقول قوله مع يمينه؛ ا ج د س - مع يمينه.

<sup>4</sup> ا ج د س - بعث به؛ م + بعث.

<sup>5</sup> ا م - جميعاً.

<sup>6</sup> ا د س م: لأن.

<sup>7</sup> ا + في.

<sup>8</sup> ا: و.

<sup>9</sup> د س: باقى.

<sup>10</sup> ج: تتخرق.

<sup>11</sup> ا: التي تتخرق فيه.

<sup>12</sup> ا ج د س: وهو.

<sup>13</sup> ا م: أن تطالبه.

<sup>14</sup> ا: القاضي لها.

<sup>15</sup> م + لها.

<sup>16</sup> ا م - في يد رجل.

<sup>17</sup> ج - فرض لها النفقة.

<sup>18</sup> ج: البيّنة.

ذلك عروضاً،<sup>1</sup> وينفق عليها من غلة الدار والعبء، ويعطيها الكسوة من ثياب إن كانت له كسوة.<sup>2</sup> وكذلك يعطيها من طعامه إن كان له طعام، ويأخذ منها كفيلاً بجميع ذلك. فإن رجع الزوج فأقام البيّنة على وصول نفقته<sup>3</sup> إليها لهذا الوقت، فالكفيل ضامن لنفقته.<sup>4</sup> وإن لم يكن له بيّنة وحلفت المرأة فلا شيء على الكفيل. وإن نكلت عن اليمين لزمها وألزمنا الكفيل تلك النفقة. وهذا آخر الباب.

### باب نفقة العبد

وإذا كان للعبد أو للمدبّر أو للمكاتب<sup>5</sup> امرأة حرّة أو أمة قد بُوّأت معه بيتاً فإنّه يفرض عليه نفقتها بقدر ما يكفيها، ويكون ذلك ديناً فى عنقه. فإن اجتمع عليه من ذلك ما يعجز عنه بيع فيه العبد إلا أن يؤدّي<sup>6</sup> عنه سيّده. وأمّا المدبّر والمكاتب فيسعيان فيه. فإن كان لها منه ولد لم يجبر على نفقة الولد. فإن كانت امرأة المكاتب مكاتبه معه لمولى<sup>7</sup> واحد كتابة واحدة فنفقة الولد على الأمّ وأرّش الجناية عليه<sup>8</sup> لها وميراثه إن مات لها. وإذا وطئ المكاتب أمته فولدت منه فإنّه يجبر على نفقة الولد وأرّش الجناية عليه وميراثه له.

وإذا تزوّج العبد أو المدبّر أو المكاتب بغير إذن مولاه<sup>9</sup> فلا نفقة عليهم ولا مهر، فإن عتق جاز النكاح حين يعتق ووجب<sup>10</sup> عليه المهر والنفقة لما يُستقبل.<sup>11</sup> وإذا كانت الأمة أو المدبّرة أو أمّ الولد تحت حرّاً أو عبد فلا نفقة لها عليه ما لم يبوّئها معه بيتاً، وإن كان قد دخل بها فإن بوّأها معه بيتاً فعليه النفقة. فإن انتزعا المولى منه<sup>12</sup> واحتاج إلى خدمتها فلا نفقة على الزوج ما دامت عند مولاه، فإن أعادها إليه وبوّأها معه بيتاً فعليه النفقة. فإن كان لها منه ولد فلا نفقة عليه للولد ونفقة الولد على مولى الأمّ. وإن كانت المرأة مكاتبه وقد بوّأها معه أو لم يبوّئها معه فهو سواء.<sup>13</sup> والمكاتب لا تحتاج<sup>14</sup> إلى التبوّأ<sup>15</sup> لأنّ السيّد ليس له أن يستخدمها.

<sup>1</sup> ج س: عروضها.

<sup>2</sup> ا م - كسوة.

<sup>3</sup> م: نفقتها.

<sup>4</sup> ا ج د س: للنفقة.

<sup>5</sup> ا م: أو المدبر أو المكاتب.

<sup>6</sup> ج د س: أن يفد.

<sup>7</sup> م: لمولاه.

<sup>8</sup> د س - عليه.

<sup>9</sup> ا م: إذن المولى.

<sup>10</sup> ج: و وجبت.

<sup>11</sup> م: فيما يستقبل.

<sup>12</sup> ج م: منه المولى.

<sup>13</sup> ج - فهو سواء.

<sup>14</sup> س: لا يحتاج.

<sup>15</sup> ج: البيتوتة.

## باب نفقة أهل الذمة

ويفرض على الذمى نفقة امرأته بالمعروف. فإن كانت ذات رحم محرم منه<sup>1</sup> وذلك في دينهم نكاح فطلبت نفقتها منه من قبل النكاح فرض لها عليه في ذلك كما يفرض في النكاح الصحيح في<sup>2</sup> قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، ولا يفرض ذلك عليه<sup>3</sup> في قول أبي يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى، ويفرق بينهما إذا طلب ذلك أحدهما. ولا يجوز عليهم من ذلك<sup>4</sup> إلا ما يجوز على أهل الإسلام ما خلا النكاح بغير شهود، فإننا<sup>5</sup> نجيزه بينهم ونقضي بالنفقة فيه.

وإذا أسلم الذمى وامرأته من غير أهل الكتاب فأبى الإسلام ففرق بينهما فلا نفقة لها في العدة<sup>6</sup>، وإن كانت هي المسلمة فأبى الزوج أن يسلم ففرق بينهما، كان عليه النفقة<sup>7</sup> والسكنى ما دامت في العدة. وإذا خرج أحد الحربيين مسلماً ثم خرج الآخر بعده فلا نفقة لها عليه لأن العصمة انقطعت فيما بينهما بخروج أولهما.

## باب النفقة في الطلاق والفرقة والزوجية

ولكل مطلقاً السكنى ثلاثاً كان<sup>8</sup> الطلاق أو واحدة<sup>9</sup> والنفقة ما دامت في العدة<sup>10</sup> ولا تخرج<sup>11</sup> من بيتها ليلاً ولا نهاراً لقوله تعالى: "لا تُخْرِجُوهُنَّ<sup>12</sup> مِنْ بُيُوتِهِنَّ<sup>13</sup>" وبلغنا عن عمر ابن الخطاب رضي الله تعالى عنه أنه كان يجعل النفقة للمطوقة ثلاثاً والسكنى<sup>14</sup>. وكذلك البائنة بالخلع والإيلاء واللعان والردة وجماعة أمها. وكل فرقة جاءت<sup>15</sup> من قبل الزوج فإن اشترط الزوج في الخلع أن لا سكنى عليه ولا نفقة<sup>16</sup>

<sup>1</sup> د س - منه.

<sup>2</sup> ا ج + قياس.

<sup>3</sup> ا: ولا يفرض عليه في ذلك؛ ج: عليه ذلك.

<sup>4</sup> ج د س: ولا تجوز ذلك.

<sup>5</sup> ا م: فإننا.

<sup>6</sup> م - في العدة.

<sup>7</sup> م: كان النفقة عليها.

<sup>8</sup> د س + من.

<sup>9</sup> د - و.

<sup>10</sup> ا م: ولكل مطلقاً بثلاث أو واحدة السكنى والنفقة ما دامت في العدة.

<sup>11</sup> ا د س م: ولا يخرج.

<sup>12</sup> د س: ولا تخرجوهن.

<sup>13</sup> سورة الطلاق، 1/65؛ قال الله تعالى: " يَا أَيُّهَا النَّبِيُّ إِذَا طَلَّقْتُمُ النِّسَاءَ فَطَلِّقُوهُنَّ لِعَدَّتِهِنَّ وَأَحْصُوا الْعِدَّةَ وَاتَّقُوا اللَّهَ رَبَّكُمْ لَا تُخْرِجُوهُنَّ مِنْ بُيُوتِهِنَّ وَلَا يَخْرُجْنَ إِلَّا أَنْ يَأْتِيَنَّ بِعَاقِبَةٍ مُبَيَّنَةٍ وَتِلْكَ حُدُودُ اللَّهِ وَمَنْ يَتَعَدَّ حُدُودَ اللَّهِ فَقَدْ ظَلَمَ نَفْسَهُ لَا تَدْرِي لَعَلَّ اللَّهَ يُحْدِثُ بَعْدَ ذَلِكَ أَمْرًا".

<sup>14</sup> ا م: أنه كان يجعل للمطوقة ثلاثاً والسكنى النفقة.

<sup>15</sup> ا م - جائت.

<sup>16</sup> ج: فإن اشترط الفرقة في الزوج فلا نفقة فعلية.

فعلية السكنى ولا نفقة عليه لأنَّ خروجها<sup>1</sup> من بيتها معصية. وقال بن أبي ليلا رحمه الله تعالى في المطلقة ثلاثاً لها السكنى والنفقة.<sup>2</sup>

وإذا طلق الرجل امرأته طلاقاً بائناً وهي أمة قد كان بوأها معه<sup>3</sup> بيتاً فعلى الزوج النفقة. فإنَّ أخرجها المولى إليه لخدمته بطلت النفقة عن الزوج وله أن يعيدها إليه ويأخذ<sup>4</sup> نفقتها. وكلَّ من<sup>5</sup> كانت له نفقة يوم طلق ثمَّ صارت إلى حال لا نفقة لها فلها أن تعود وتأخذ النفقة. فإنَّ كان المولى أخرج الأمة من بيت الزوج قبل الطلاق ثمَّ طلقها لم يكن له أن يعيدها إليه لتطالب بالنفقة، وكذلك كلَّ امرأة لا نفقة لها يوم طلق فليس لها نفقة أبداً إلاَّ المرأة الحرة<sup>6</sup> إذا كانت هاربة من زوجها فلها أن ترجع<sup>7</sup> وتأخذ النفقة كأنها<sup>8</sup> كانت مانعة نفسها من حقِّ واجب لها.

وإذا جاءت الفرقة من قبل المرأة بمعصية كالردة ومطواعة ابن الزوج على الجماع وما أشبه ذلك،<sup>9</sup> فلا نفقة لها إنَّ أصرت<sup>10</sup> على ذلك أو رجعت عنه وتابت من الردة، وأمَّا السكنى فواجب<sup>11</sup> لها وإنَّ كانت أمة قد بوأها بيتاً فعنقت فاختارت نفسها وقد دخل بها الزوج<sup>12</sup> فلها النفقة لأنَّ اختيارها نفسها ليس بمعصية. وإذا لم تخاصم المعتدة في نفقتها حتى انقضت عدتها فلا نفقة لها .

وإنَّ<sup>13</sup> كان الزوج غائباً فاستدانت عليه ثمَّ قدم بعد انقضاء العدة<sup>14</sup> قضى لها عليه بنفقة مثلها ثمَّ أبو حنيفة رحمه الله تعالى وقال<sup>15</sup> لا يقضى عليه بشئ. وإذا تطاولت العدة<sup>16</sup> بالمرأة فالنفقة واجبة لها<sup>17</sup> تنتضي العدة بالحيض أو بالشهور عند الإياس.<sup>18</sup> فإنَّ اختلفا في انقضاء العدة فالقول قولها مع يمينها، فإن

<sup>1</sup> ج: لأن في خروجها.

<sup>2</sup> ا: لها السكنى والنفقة لها؛ م - وقال بن أبي ليلا رحمه الله تعالى في المطلقة ثلاثاً لها السكنى والنفقة.

<sup>3</sup> ج د س - معه.

<sup>4</sup> ج د س: وتأخذ.

<sup>5</sup> ا: وكذلك كل من؛ م: وكذلك من كانت.

<sup>6</sup> ج د س - الحرة.

<sup>7</sup> ا م: فإن لها أن ترجع.

<sup>8</sup> ج م: وتأخذ بالنفقة لأنها.

<sup>9</sup> ا: أو ما أشبه ذلك؛ ج د س: وما أشبهه.

<sup>10</sup> ج: أقرت.

<sup>11</sup> د س: فواجبة.

<sup>12</sup> ا - الزوج.

<sup>13</sup> ا: وإذا.

<sup>14</sup> د س: المدة.

<sup>15</sup> م: فقال.

<sup>16</sup> د س: المدة.

<sup>17</sup> ا م: لها واجبة.

<sup>18</sup> ا م: الياس.

الزوج<sup>1</sup> البيّنة على إقرارها بانقضاء العدة برئ من النفقة. وإذا طواعت في عدتها مطاوعة لم تبطل<sup>2</sup> بذلك نفقتها<sup>3</sup>.

وإن ارتدت في عدتها فلا نفقة لها لأنها تحبس<sup>4</sup> ولا نفقة لها إلا ما دامت في بيته، فإن تابت ورجعت إلى بيته كان لها النفقة<sup>5</sup>. وإن لحقت بدار الحرب مرتدة<sup>6</sup> انقطعت العصمة<sup>7</sup>، فإن رجعت<sup>8</sup> بعد ذلك و<sup>9</sup> تابت<sup>10</sup> أو سببت<sup>11</sup> فأعتقت أو لم تعتق فلا نفقة لها. حربى تزوج ذمية عندنا ودخل<sup>12</sup> بها وطلقها فلها قول من يوجب على الذمية<sup>14</sup> العدة. ولا يشبه<sup>15</sup> هذا الذمي لمن له<sup>16</sup> أبوان حربيان<sup>17</sup> دخلا بأمان هذان<sup>18</sup> لا لهما لأنهما<sup>19</sup> بمنزلة صلة فلا تجب إلا لمسلم أو لأب ذمي، وفي القياس لا ينبغي أن يكون للأب الذمي على الولد المسلم نفقة<sup>20</sup>، ولكن أبو حنيفة<sup>21</sup> رحمه الله تعالى استحسنت في الأب استحساناً.

رجل أعتق أمّ ولده قال لا نفقة لها في العدة. رجل أقر أن نكاح امرأته عليه حرام وقد دخل بها ففرّق بينهما فلها ما سمى لها<sup>22</sup> من المهر ولها نفقة العدة، ولا يصدق الزوج على إبطال شيء من ذلك. وإذا أدرك أحد الزوجين فاختار الفرقة وقد كان ولي التزويج<sup>23</sup> غير الأب ففرّق بينهما وهي مدخول بها فلها في العدة<sup>1</sup> وكذلك في التفريق لفقد الكفاءة<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> ا - الزوج.

<sup>2</sup> د س: لم يبطل.

<sup>3</sup> ا م: وإذا جامعته في عدتها ابن زوجها مطاوعة لم تبطل بذلك نفقتها.

<sup>4</sup> د س - تحبس؛ ج + نجس.

<sup>5</sup> ج - رجعت إلى بيته كان لها النفقة.

<sup>6</sup> ج د س - مرتدة.

<sup>7</sup> ج - وإن لحقت بدار الحرب انقطعت العصمة.

<sup>8</sup> ج: فإن ارتدت.

<sup>9</sup> د س: أو.

<sup>10</sup> ج: أو بانته.

<sup>11</sup> ا م: فإن أسلمت بعد ذلك وتابت أو سببت.

<sup>12</sup> ج: فدخل.

<sup>13</sup> ا: وطلقها قال لها النفقة.

<sup>14</sup> ج: الذمي.

<sup>15</sup> ج: ولا شبيهة؛ د س: ولا تشبه.

<sup>16</sup> ا م - لمن؛ ج - لمن له.

<sup>17</sup> م - حربيان.

<sup>18</sup> ا م: هذا.

<sup>19</sup> ا م: لأنها.

<sup>20</sup> م - الذمي على الولد المسلم نفقة.

<sup>21</sup> م: ولكن أبو حنيفة.

<sup>22</sup> ا - لها.

<sup>23</sup> ا: النكاح.

وإذا فرض القاضي<sup>3</sup> للمرأة على زوجها<sup>4</sup> النفقة فأعطاها فسرق منها لم يكن على الزوج أن يعطيها مرةً أخرى ما لم يمض الوقت. ولو أرسل<sup>5</sup> بها فقال الرسول قد أعطيتها إياها<sup>6</sup> وحدثت هي كان القول قولها مع يمينها، وكذلك إن ادعى الزوج أنه أعطاها وأنكرت. وإذا أعطاها الزوج<sup>7</sup> نفقة شهر أو سنة ثم مات أحدهما وهي قائمة بعينها فهي ميراث عنها. وكذلك الكسوة استحسَن هذا وهذا<sup>8</sup> قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وقال محمد رحمه الله تعالى تُردُّ<sup>9</sup> على الزوج من النفقة والكسوة بقدر ما بقي من المدَّة، ويورث عنها بقدر ما مضى، وسواء إن كان ذلك بعينه أو كانت قد استهلكته.

### باب حكم الولد عند افتراق الزوجين

وإذا فارق الرجل امرأته ولهما ولد فالأم أحقّ بالولد أن يكون عندها حتى يستغني عنها، إن كان غلاماً فحتى<sup>10</sup> يأكل وحده ويشرب وحده ويلبس وحده،<sup>11</sup> وإن كانت جارية فهي أحقّ بها<sup>12</sup> حتى تحيض.<sup>13</sup> والرضاع والنفقة على الوالد. فإن كان يجد<sup>14</sup> مَنْ ترضعه<sup>15</sup> بأقلّ ممَّا ترضعه الأم<sup>16</sup> ولم تأخذ<sup>17</sup> المرأة الولد<sup>18</sup> بذلك أتاها بالظنر فأرضعته عندها في بيتها، وإن أخذته المرأة بذلك فهي أحقّ به.<sup>19</sup> وإذا لم وقعت بينهما فرقة<sup>20</sup> فلا أجر لها<sup>21</sup> على الرضاع، وإن أبت أن ترضع<sup>22</sup> لم تكره عليه.

<sup>1</sup> ا م: فلها نفقة العدة.

<sup>2</sup> ا: من فقد الكفانة.

<sup>3</sup> ج د س - القاضي.

<sup>4</sup> د س: الرجل.

<sup>5</sup> ا م + إليها.

<sup>6</sup> م: إياه.

<sup>7</sup> ا ج م - الزوج.

<sup>8</sup> ا م: وهو.

<sup>9</sup> ا ج: يرد.

<sup>10</sup> د: فحق.

<sup>11</sup> ا م: يأكل ويشرب ويلبس وحده.

<sup>12</sup> م - بها.

<sup>13</sup> د س: يحيض.

<sup>14</sup> ا د س م: تجد.

<sup>15</sup> ج د س: يرضعه.

<sup>16</sup> ا ج د س: المرأة.

<sup>17</sup> ج: ولم يأخذ.

<sup>18</sup> ا: ترضعه الأم ولم ترض هي بذلك.

<sup>19</sup> ا: وإن أخذته الأم بذلك القدر فهي أحق به.

<sup>20</sup> ا: وإذ لم تكن وقعت بينهم الفرقة.

<sup>21</sup> م: فلا أخرجها.

<sup>22</sup> م - أن ترضع.

فإن لم يكن للصبي أب وكان له أم وعم فالرضاع عليهما أثلاثاً<sup>1</sup> على قدر ميراثهما إن كانا غنيتين<sup>2</sup> والأُم أحقُّ أن يكون عندها حتى يبلغ ما وصفت لك،<sup>3</sup> فإن كان العم فقيراً والأُم غنية فالرضاع كله على الأُم. فإن كان له أم وأخ لأب وأم وعم أغنياء. فالرضاع على الأُم والأخ أثلاثاً.<sup>4</sup> ولا يضم إلى<sup>5</sup> الأب أحد في ذلك. فإذا مات الأب فهو على الميراث<sup>6</sup> في نوى الرحم المحرم إذا كانوا أغنياء، و من كان منهم<sup>7</sup> فقيراً لم يجبر على نفقته، فإن كانت الأُم فقيرة وللولد عمّة وخالة غنيتان فالنفقة عليهما أثلاثاً<sup>8</sup> على العمّة الثلثان وعلى الخالة الثلث. وكذلك إن كان وارثه ابن عمه<sup>9</sup> ومن كان عصبه ولم يكن<sup>10</sup> بذوي رحم محرم فلا نفقة عليه. ويؤخذ الأب الموسر والوسط لولده<sup>11</sup> إذا كانوا أكثر من واحد بخادم فإن لم يكفهم<sup>12</sup> فخادمان يقومان عليهم خدمتهم.

وإذا استغنى الغلام عن الأُم فأكل وحده وشرب وحده ولبس وحده وحاضت الجارية فأبوهم أحقُّ بهم، فإن تزوجت أمهم قبل ذلك فأبوهم أحقُّ بهم.<sup>13</sup> وأم الأُم في ذلك بمنزلة الأُم مسلمة كانت أو كتابية أو مجوسية، وكذلك كل امرأة كافرة من نساء القرابة فهي بمنزلة المسلمة. فإذا تزوجت الأُم فأُم الأُم أحقُّ بالولد.<sup>14</sup> وإن كان لها زوج بعد أن يكون زوجها جدّ الولد.<sup>15</sup> فإن كان أجنبيّاً<sup>16</sup> فلا حق لها في الولد.<sup>17</sup> وأم بعدها أحقُّ به.<sup>18</sup> وإن كان لها زوج بعد أن يكون زوجها هو الجدّ. فإن كان زوجها أجنبيّاً<sup>19</sup> أو كانت مسته<sup>20</sup> فالأخت من الأب والأُم<sup>21</sup> أولى بالولد. والخالة من الأب والأُم<sup>1</sup> أولى بالولد<sup>2</sup> من العمّة والخالة من الأُم أولى

<sup>1</sup> : أثلاث؛ ج د س: أثلاثاه.

<sup>2</sup> : إن كانا موسرين.

<sup>3</sup> ج د س - لك.

<sup>4</sup> : أثلاث

<sup>5</sup> ا ج م: مع.

<sup>6</sup> ا م: المواريث.

<sup>7</sup> ا - منهم.

<sup>8</sup> : أثلاث.

<sup>9</sup> س: عمّة.

<sup>10</sup> ج د س: وليس.

<sup>11</sup> د س: لابنه.

<sup>12</sup> ا م: فإن لم يجزهم.

<sup>13</sup> م - فإن تزوجت أمهم قبل ذلك فأبوهم أحق بهم.

<sup>14</sup> ا + وأم الأب بعدها أحق بهم.

<sup>15</sup> ا: بعد أن يكون زوجها هو الجد.

<sup>16</sup> ا: فإن كان زوجها أجنبيّاً؛ ج م: أجنبيّاً.

<sup>17</sup> ا - وإن كان لها زوج بعد أن يكون زوجها جد الولد. فإن كان أجنبيّاً فلا حق لها في الولد.

<sup>18</sup> ا م: أحق بهم.

<sup>19</sup> د س: أجنبيّاً؛ م: أجنبي.

<sup>20</sup> ا: ميته؛ ج: نيته.

<sup>21</sup> ج: والأخ.

من الخالة من الاب، وكلّ مَنْ كان من قِبَلِ الأمِّ فهو<sup>3</sup> أولى مَنْ هو من قِبَلِ الأب. فإنْ كانت خالة وابنة أخت  
لأمّ كانت الابنة الأخت<sup>4</sup> أولى، وإذا لم يكنْ له من قِبَلِ الأمِّ ذو رحم محرم كانت العمّة من الأب والأم أولى<sup>5</sup>  
العمّات ثمّ العمّة من الأمِّ ثمّ العمّة من الأب، وابنة الأخ أولى من

العمّات، والخالة أولى من ابنة الأخ لأب.<sup>6</sup>

وليس لمن سوى الأمِّ والجَدَّتَيْن حق في الولد إذا أكل وحده وشرب وحده ولبس وحده جارية كانت  
أو غلاماً. وقال محمد في نوادر هشام إذا بلغت حدّ الشهوة عند الأمِّ والجَدَّتَيْن فالأب أحقُّ بها. وإذا بلغ الولد  
عند واحدة<sup>7</sup> منهنّ هذا المبلغ أو بلغ عند الأب<sup>8</sup> والجَدَّتَيْن ما وصفنا فالأب أحقُّ به ثمّ الأخ من الأب والأمِّ ثمّ  
الأخ من الأب. وإذا اجتمع إخوة لأب وأمِّ فأفضلهم صلاحاً وورعاً أحقُّ به فإنْ كانوا في ذلك سواء فأكبرهم  
أحقُّ به،<sup>9</sup> وكذلك الأعمام بعد الإخوة.

وإذا كانت امرأة ثيباً<sup>10</sup> مأمونة على نفسها لا تريد أن تكون مع أبيها ولا مع أخيها<sup>11</sup> وعمّها<sup>12</sup> فلها  
ذلك وتنزل<sup>13</sup> حيث شئت. وقال في كتاب الطلاق إذا كانت البنت مخوفة على نفسها لا يوثق بها مالا<sup>14</sup>  
فلأب أن يضمّها إليه. وأمّا البكر فلوالدها أن يضمّها إليه ولا يخلّي عنها، وكذلك الأخ والعمّ إذا لم يكن لها<sup>15</sup>  
والد. فإنْ كان أخوها أو عمّها مخوفاً على نفسها<sup>16</sup> لم يخل بينه وبينها وينظر امرأة مسلمة ثقة صائنة فتسلم  
إليها،<sup>17</sup> فإنْ كانت البكر قد استفادت عقلاً ورأياً<sup>18</sup> وأخوها أو عمّها مخوفاً<sup>19</sup> عليها فلها<sup>20</sup> أن تنزل<sup>1</sup> حيث

<sup>1</sup> م - والأم.

<sup>2</sup> ج د س - بالولد.

<sup>3</sup> س - فهو.

<sup>4</sup> ا: ابنة الأخت.

<sup>5</sup> د س + اوالي.

<sup>6</sup> ا: للأب.

<sup>7</sup> ج: واحدة؛ د س: فإذا بلغ عند واحد.

<sup>8</sup> ا م: عند الأم.

<sup>9</sup> ا - به.

<sup>10</sup> ا م: ثيب.

<sup>11</sup> ج د س: أختها.

<sup>12</sup> س: عمّتها.

<sup>13</sup> ا م: وترك.

<sup>14</sup> ا م - مالا.

<sup>15</sup> ا م - لها.

<sup>16</sup> ا م: عليها.

<sup>17</sup> ا م: امرأة من المسلمين ثقة فتوضع عندها.

<sup>18</sup> ا م: فإن كانت البكر قد دخلت في السن واجتمع لها عقلها ورأيها.

<sup>19</sup> ا: مخوف.

<sup>20</sup> ا: فإن لها.



فى مكان لا يتخوّف عليها ولا تكون مع أخيها<sup>3</sup> وعميها<sup>4</sup> وأم الولد إذا أعتقها مولاهما فى الولد بمنزلة المطلقة الحرة<sup>5</sup>، وأماً الأمة إذا<sup>6</sup> فارقتها زوجها فالولد<sup>7</sup> لمولى الأمة رقيق يأخذهم المولى وهو أولى بهم وإن كان الزوج حراً<sup>8</sup> لم يفارق أمه.

### باب متاع البيت

وإذا اختلف الزوجان فى متاع البيت<sup>9</sup> فما كان للنساء فهو للمرأة، وما كان للرجال فهو للرجال<sup>10</sup>، وما كان للرجال والنساء فهو للباقي منهما فى الموت. وأماً فى الطلاق والفرقة<sup>11</sup> فهو للرجال<sup>12</sup> لأنه هو الباقي. وقال محمد رحمه الله تعالى ما كان للرجال والنساء<sup>13</sup> فهو للرجال<sup>14</sup> مات أو لم يمّت، وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى تعطى<sup>15</sup> المرأة<sup>16</sup> من متاع النساء ما يجهز<sup>17</sup> مثلها<sup>18</sup>، وما بقى فهو للرجال<sup>19</sup>، وقال بن أبي ليلى رحمه الله تعالى إن مات الرجل أو طلق فمتاع البيت كله متاع للرجل<sup>20</sup> إلا الدرغ والخمار وما أشبهه.

وما كان من سلاح أو أقبية أو قلنسوة أو مورخ<sup>21</sup> أو منطقة أو طيلسان أو سراويل أو عمامة أو مصحف أو قوس أو بردون<sup>22</sup> فهو للرجل، وما كان من درع أو خمار أو ربيعة أو حجلة أو بساط<sup>1</sup> أو قبة<sup>2</sup> أو

<sup>1</sup> ج س م: أن ينزل.

<sup>2</sup> ج د س: حيث أحب.

<sup>3</sup> د س: أختها.

<sup>4</sup> س: عمتها.

<sup>5</sup> ا م: الحرة المطلقة.

<sup>6</sup> ج د س: فإن.

<sup>7</sup> ا م: فإن الولد.

<sup>8</sup> ج د س - حراً.

<sup>9</sup> ا ج د س - البيت.

<sup>10</sup> ا ج م: للرجل؛ س: الرجال.

<sup>11</sup> م: والبرائة.

<sup>12</sup> ا ج م: للرجل.

<sup>13</sup> م: للنساء والرجال.

<sup>14</sup> ج م: للرجل.

<sup>15</sup> ج: وتعطا؛ د س: يعطا.

<sup>16</sup> ا + م: من متاع البيت.

<sup>17</sup> ا: ما يجهز به.

<sup>18</sup> م: من متاع البيت ما يجهز به مثلها.

<sup>19</sup> ا ج د م: للرجل.

<sup>20</sup> ا م: متاع الرجل.

<sup>21</sup> ا ج م: موزج.

<sup>22</sup> ج د س - أو بردون.

تابوت أو سرير أو صندوق أو حُلَى فهو للمرأة. والمنزل للرجل والمرأة، والخادم والعبد والشاة وسقط البيت هذا يكون<sup>3</sup> للرجال والنساء.<sup>4</sup>

وما كان من<sup>5</sup> متاع التجارة والرجل معروفٌ بتلك التجارة فهو للرجل.<sup>6</sup> والجَبَّة المَحْسُوءَة وجَبَّة الفراء وجَبَّة الخَزِّ و البرود فهو<sup>7</sup> للرجل إذا كانت ذات لبنه.<sup>8</sup> والمستقة والبركان المعلم<sup>9</sup> مما يكون للرجال والنساء. والغنم السائمة والإبل والبقر<sup>10</sup> مما يكون للرجال والنساء.<sup>11</sup> وإن<sup>12</sup> كان أحدهما حرّاً والآخر مملوكاً أو مكاتباً<sup>13</sup> فالمتاع للحر<sup>14</sup> منهما أيهما كان. وإن كان أحدهما كافراً فالمسلم والكافر في ذلك سواء. وكلّ فرقة وقعت بين الزوجين من قبل أيهما كانت<sup>15</sup> فالجواب في متاع البيت على ما تقدّم.<sup>16</sup> فإن كانت المرأة<sup>17</sup> أعتقت فاختارت نفسها، فما كان في البيت قبل أن تعتق<sup>18</sup> فهو للرجل، وما وجدنا<sup>19</sup> بعد العتق قبل تختار<sup>20</sup> نفسها فهو على ما وصفنا في الطلاق.

فإن كان له نسوة فوقع الإختلاف بينه وبينهنّ في المتاع فإن كنّ في بيت واحد فمتاع البيت<sup>21</sup> بينهنّ سواء، فإن كانت<sup>22</sup> كلّ واحدة منهنّ في بيت واحد فما كان<sup>23</sup> في بيت كلّ امرأة منهنّ بينها وبين زوجها على وصفنا، ولا يشارك بعضهنّ بعضاً.

<sup>1</sup> ج: بسط.

<sup>2</sup> ج - أو قبة.

<sup>3</sup> م + كله.

<sup>4</sup> ا: هذا يكون لهما.

<sup>5</sup> ج - من.

<sup>6</sup> ج - فهو للرجل.

<sup>7</sup> م - فهو.

<sup>8</sup> ج: لينة.

<sup>9</sup> ج: المتعلم.

<sup>10</sup> م: والإبل والبقر والغنم السائمة.

<sup>11</sup> م - مما يكون للرجال والنساء.

<sup>12</sup> ا: وإذا.

<sup>13</sup> ا م: مملوك أو مكاتب.

<sup>14</sup> س: للحر.

<sup>15</sup> ا: كان.

<sup>16</sup> م: في ذلك على ما تقدم.

<sup>17</sup> ا: أمة؛ ج + إن؛ م + أمة.

<sup>18</sup> س: أن يعتق.

<sup>19</sup> ا م: و ما احدثا.

<sup>20</sup> ا د س م: أن يختار.

<sup>21</sup> ا م: فمتاع النساء.

<sup>22</sup> ا: وإن كان.

<sup>23</sup> ا م - كان.

وإذا أقرت المرأة بمتاع أن الرجل اشتراه فهو للرجل. وإذا مات الزوج فقالت الورثة<sup>1</sup> كان طلاقك في حياته ثلاثاً وأرادوا أن يأخذوا ما كان من متاع النساء والرجال لم يصدقوا على ذلك، والقول قول المرأة<sup>2</sup> بعد ما تحلف بالله<sup>3</sup> ما تعلم أنه طلقها. فإن علم أنه طلقها في صحته ثلاثاً<sup>4</sup> أو علم أنه قد<sup>5</sup> طلقها في مرضه ثلاثاً ثم مات بعد انقضاء العدة فما كان من متاع الرجال والنساء فهو لورثة الزوج، وإن مات قبل أن تنقضي العدة فهو للمرأة كأنه لم يطلق. وإذا كان المنزل ملكاً للزوج أو ملكاً للمرأة فالقول في المتاع على ما وصفت لك<sup>6</sup> وإن كان أحد الزوجين غير مدرك إلا أنه يجامع فالقول في المتاع على ما وصفت لك<sup>7</sup> وإن كانا<sup>8</sup> مملوكين أو مكاتبين أو كافرين فالقول في المتاع على ما وصفت في الحرين والله أعلم.

### باب القسمة بين النساء

وإذا كان للرجل الحر أو المملوك امرأتان حرتان فإنه يكون عند كل واحدة منهما يوماً وليلة، وإن شاء أن يجعل لكل واحدة منهما ثلاثة أيام فعل. وروى عن الأشعث<sup>9</sup> عن الحكم عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه قال لأم سلمة حين دخل بها: "إن شئت سبعت لك وسبعت لهن".<sup>10</sup> وسواء في ذلك البكر والثيب والمسلمة والكتيبة والبالغة والمجنونة.<sup>11</sup> والجديدة والتي كانت عنده لا يقيم عند إحداهن أكثر مما عند الأخرى إلا أن تأذن<sup>12</sup> له فيه. قال: <sup>13</sup> بلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم "أنه استأذن نسائه مرضه<sup>14</sup> أن يكون في بيت عائشة رضى الله تعالى عنها فأذن له فكان في بيتها حتى قبض رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم".<sup>15</sup>

<sup>1</sup> م + قد.

<sup>2</sup> م: قولها.

<sup>3</sup> ج + انها.

<sup>4</sup> ا م + ثم مات؛ م: فإن علم انه طلقها ثلاثا في صحته.

<sup>5</sup> ا ج م - قد.

<sup>6</sup> ا - لك.

<sup>7</sup> ا م - لك.

<sup>8</sup> ج د س م: وإن كان.

<sup>9</sup> د س: الأشعث.

<sup>10</sup> د س: سبعة لك وستعة لهن؛ أنظر: صحيح مسلم، كتاب الرضاع 173.

<sup>11</sup> ا م: وسواء في ذلك البكر والثيب والمسلمة والكافرة والمراهقة والبالغة.

<sup>12</sup> ج: أن يأذن.

<sup>13</sup> ا - قال.

<sup>14</sup> ا ج م - في مرضه.

<sup>15</sup> أخرجه أبو داود بلفظ: "إن رسول الله صلى الله عليه وسلم بعث إلى النساء فاجتمعن فقال: إنني لا أستطع أن أدور بينكم فإن رأيتن أن تأخذ لي فأكون عن عائشة فعلنن"; سنن أبي داود، كتاب النكاح 2130.

والصحيح والمريض فى القسمة سواء وكذلك الذمى فى نسائه، فأما الأمة أو المكاتبه أو المدبرة أو أم الولد تكون زوجة للرجل<sup>1</sup> فيتزوج عليها حرّة فللحرّة يومان وللأمة<sup>2</sup> يوم. وإذا سافر الرجل مع إحدى امرأته لحجّ أو عمرة فلما قدم طالبت الثانية أن يقيم عندها مثل أيام سفره لم يكن لها ذلك، ولم يحتسب عليه بأيام سفره مع<sup>3</sup> التي كانت معه ولكنه يستقبل العدل<sup>4</sup> بينهما، وكذلك لو أقام عند أحدهما شهراً ثم خاصمته الأخرى فى ذلك قضى عليه أن يستقبل العدل بينهما،<sup>5</sup> وما مضى منه فهو هدر غير أنه فيه أثم، فإن عاد للرجل بعد النهى<sup>6</sup> أوجع عقوبة وأمر أن يعدل.

ولو كانت عند رجل<sup>7</sup> امرأة فدخل من سنّها فأراد أن يستبدل بها شابة فطلبت منه<sup>8</sup> أن يمسكها ويتزوج أخرى ويقيم عند التي يتزوج أياماً ويقيم عندها يوماً<sup>9</sup> فتزوج على هذا الشرط كان جائزاً لا بأس به لقوله تعالى " وَإِنَّ امْرَأَةً خَافَتْ مِنْ بَعْلِهَا نُشُوزًا أَوْ إِعْرَاضًا فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا أَنْ يُصْلِحَا بَيْنَهُمَا صُلْحًا " <sup>10</sup> بلغنا ذلك عن علىّ ابن أبي طالب رضى الله تعالى عنه، وبلغنا عن رسول الله صلى الله تعالى عليه وسلم أنه<sup>11</sup> قال لسودة<sup>12</sup> "اعتدي" فسألته بوجه الله أن يراجعها ويجعل يومها لعائشة<sup>13</sup> رضى الله تعالى عنها لأن تحشر<sup>14</sup> يوم القيامة مع أزواجه.<sup>15</sup>

ولا بأس بأن يقيم الرجل عند إحدى امرأته أكثر ممّا يقيم عند الأخرى إذا أذنت له. بلغنا عن ابن عباس رضى الله تعالى عنه فى قوله تعالى: " وَلَنْ تَسْتَطِيعُوا أَنْ تَعْدِلُوا بَيْنَ النِّسَاءِ وَلَوْ حَرَصْتُمْ " <sup>16</sup> قال:

<sup>1</sup> ا م: زوجة الرجل.

<sup>2</sup> ج: والأمة.

<sup>3</sup> م - مع.

<sup>4</sup> د س: للعدل.

<sup>5</sup> ج د س - وكذلك لو أقام عند أحدهما شهراً ثم خاصمته الأخرى فى ذلك قضى عليه أن يستقبل العدل بينهما.

<sup>6</sup> د س: التي.

<sup>7</sup> ا م: ولو كان عند الرجل.

<sup>8</sup> ا ج م: إليه.

<sup>9</sup> م - يوماً.

<sup>10</sup> سورة النساء، 4/ 128؛ قال الله تعالى: " وَإِنَّ امْرَأَةً خَافَتْ مِنْ بَعْلِهَا نُشُوزًا أَوْ إِعْرَاضًا فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا أَنْ يُصْلِحَا بَيْنَهُمَا صُلْحًا وَالصُّلْحُ خَيْرٌ وَأُحْضِرَتِ الْأَنْفُسُ الشُّحَّ وَإِنْ تُحْسِنُوا وَتَتَّقُوا فَإِنَّ اللَّهَ كَانَ بِمَا تَعْمَلُونَ خَبِيرًا " .

<sup>11</sup> د س م - أنه.

<sup>12</sup> ج د س: للسودة.

<sup>13</sup> س: للعائشة.

<sup>14</sup> ج د س: لأن يحشر.

<sup>15</sup> أخرجه مسلم بلفظ: "عائشة قالت: ما رأيت امرأة أحب إلى أن أكون فى مسلاخها من سودة من امرأة فيها حدة، قالت فلما كبرت: جعلت

يومها من رسول الله صلى الله عليه وسلم لعائشة، قالت: يا رسول الله قد جعلت يومي منك لعائشة؛ صحيح مسلم، كتاب الرضاع 47.

<sup>16</sup> سورة النساء، 4/ 129؛ قال الله تعالى: " وَلَنْ تَسْتَطِيعُوا أَنْ تَعْدِلُوا بَيْنَ النِّسَاءِ وَلَوْ حَرَصْتُمْ فَلَا تَمِيلُوا كُلَّ الْمَيْلِ فَتَذَرُوهَا كَالْمُعَلَّقَةِ وَإِنْ تُصْلِحُوا وَتَتَّقُوا فَإِنَّ اللَّهَ كَانَ غَفُورًا رَحِيمًا " .

"هذا في الحبِّ وأماً<sup>1</sup> في القسمة فينبغي أن يعدل.<sup>2</sup> وإذا أقام عند امرأته الأمة يوماً ثمَّ أعتقت لم يتم عند الحرَّة الأخرى إلا يوماً واحداً ولو أقام عند الحرَّة يوماً ثمَّ أعتقت الأمة تحولت<sup>3</sup> إلى المعتقة. وإذا كان للرجل<sup>4</sup> امرأة واحدة وكان يقوم بالليل ويصوم بالنهار<sup>5</sup> فاستعدت عليه امرأته فأنه يؤمر<sup>6</sup> أن يبيت معها وأن يفطر لها. بلغنا عن عمر رضى الله تعالى عنه أنه قال لكعب بن سور:<sup>7</sup> "اقض بينهما، فقال: أراها إحدى نسائه الأربع لهنَّ ثلاثة أيام ولياليهنَّ<sup>8</sup> ولها يوم وليلة.<sup>9</sup> رأيت إن<sup>10</sup> كان له أربع نسوة فأراد أن يقوم<sup>11</sup> ويصلى أما<sup>12</sup> كان يكون له شيء فليس في هذا شيء موقت.

وإذا تزوج الرجل<sup>13</sup> امرأتين على أن يقوم عند إحداهما<sup>14</sup> يوماً وعند الأخرى يومين ثمَّ طلبت التي لها اليوم أن يعدل عليها فلها ذلك. والخصيُّ والمجبوب<sup>15</sup> والعنَّين في القسمة بين النساء<sup>16</sup> سواء.<sup>17</sup> وكذلك الغلام الذي لم يحتلم وقد دخل بامرأته. وإذا جعلت المرأة لزوجها جعلاً على أن يزيدا في القسمة يوماً ففعل لم يجزه<sup>18</sup> وترجع في مالها، وكذلك لو حطت له<sup>19</sup> شيئاً من المهر على هذه الشرط،<sup>20</sup> وكذلك إن زادها في مهرها<sup>21</sup> أو جعل لها<sup>22</sup> جعلاً على أن يجعل<sup>23</sup> يومها لفلانة فهو باطل.<sup>1</sup> وهذا آخر الباب وصلى الله على سيدنا محمد وآله وصحبه وسلم.

<sup>1</sup> ج د س: فأماً.

<sup>2</sup> لم أجد هذا الحديث في المراجع.

<sup>3</sup> ا: تحول.

<sup>4</sup> م: عند الرجل.

<sup>5</sup> ا م: فكان يقوم الليل ويصوم النهار.

<sup>6</sup> د س: فإنه يأمر.

<sup>7</sup> ج د س م: لكعب بن سوار.

<sup>8</sup> ا: ولياليها.

<sup>9</sup> كنز العمال، كتاب النكاح 45921.

<sup>10</sup> ا م: لو.

<sup>11</sup> ا م: أن يصوم.

<sup>12</sup> ج: لما.

<sup>13</sup> ا - الرجل.

<sup>14</sup> م: عند أحد لهما.

<sup>15</sup> ا ج م: والمجبوب والخصي.

<sup>16</sup> د س - بين النساء.

<sup>17</sup> م: في القسمة سواء بين النساء.

<sup>18</sup> م: لم يجز.

<sup>19</sup> ا: عنه لو جعلت عليه شيئاً.

<sup>20</sup> ج د س: على هذا الشريطة.

<sup>21</sup> ج - وكذلك لو حطت له شيئاً من المهر على هذه الشريطة. وكذلك إن زادها الزوج في مهرها.

<sup>22</sup> ج د س: أو يجعل لها.

<sup>23</sup> ا + أن يجمع؛ ج د س - أن يجعل.

## باب نفقة نوي الأرحام

ويُجبر الرجل الموسر على نفقة أبيه وأمه إذا كانا محتاجين، وكذلك الجدات<sup>2</sup> الأب والجدّة أمّ الأمّ و أمّ الأب. ويُجبر على نفقة أولاده الصغار.<sup>3</sup> فإن كانوا كباراً أُجبر على نفقة النساء ولم يجبر على نفقة الرجال إلا مَنْ كان منهم زمنياً أو<sup>4</sup> أعمى أو مقعداً<sup>5</sup> أو شلّ اليدين لا ينتفع بهما أو مفلوجاً أو معتوهاً،<sup>6</sup> وكذلك يُجبر على نفقة كلّ ذي رحم محرم منه من الصغار والنساء. وأهل الزمانة من الرجال إذا كانوا ذوي حاجة، وكذلك المرأة الموسرة<sup>7</sup> تجبر<sup>8</sup> على ما يجبر عليه الرجل.

ولا يجبر المعسر على نفقة أحدٍ إلا على نفقة الزوجة والولد الصغير. ومَنْ كان له مسكن أو خادم ليس له غيره وهو محتاج يحلّ له الصدقة. فعلى الموسر من ذوي قرابته إذا كان<sup>9</sup> من ذوي رحم محرم<sup>10</sup> منه نفقته. ولا يقضى بالنفقة في مال أحدٍ ممّن<sup>11</sup> ذكرنا إذا كان رب المال غائباً أو مفقوداً ما خلا الوالدين والولد والزوجة. فأئى أفضى لهم<sup>12</sup> بالنفقة في مال الغائب. وقال في كتاب المفقود وإن استوثق منهم كفيل<sup>13</sup> فحسن، وإن ضمنهم ذلك فحسن،<sup>14</sup> ولم يأخذ منهم كفيلاً فهو مستقيم. فإن كان له عند أحدٍ من هؤلاء المال وأنفق<sup>15</sup> على نفسه اجزته ولم أضمنه. وإن كان عند غيرهم فأعطاهم بغير أمر قاض حتى أنفقوا عليه<sup>16</sup> كان ضامناً له.<sup>17</sup>

وإن باع أحد منهم متاع الغائب<sup>18</sup> للنفقة أبطلت بيعه ما خلا الأب المحتاج فأئى أجزى ببيعته على ولده الغائب<sup>19</sup> بقدر ما ينفقه على نفسه<sup>1</sup> فيما سوى العقار استحساناً،<sup>2</sup> ولا يجوز في العقار إلا أن يكون الولد

<sup>1</sup> ج د س - فهو باطل.

<sup>2</sup> ا ج م: الجداب.

<sup>3</sup> ا م: ولده الصغار.

<sup>4</sup> ا م - أو.

<sup>5</sup> د س: أو مقعد.

<sup>6</sup> م: أو مفلوج أو معتوه.

<sup>7</sup> م - الموسرة.

<sup>8</sup> ج د س: يجبر.

<sup>9</sup> م: إن كان.

<sup>10</sup> ا م: ذا رحم محرم.

<sup>11</sup> ج: مما.

<sup>12</sup> م - لهم.

<sup>13</sup> ا: منه بكفيل؛ م: منهم بكفيل.

<sup>14</sup> ا - فحسن؛ م - ذلك فحسن.

<sup>15</sup> ا م: مال فأنفقه؛ ج: فأنفق.

<sup>16</sup> ا م - عليه.

<sup>17</sup> ج د س: ضامناً لها.

<sup>18</sup> ا: مال الغائب.

<sup>19</sup> ج: ولد الغائب.

ضعيفاً وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى وقال في كتاب المفقود وكذلك قياس قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى في المفقود،<sup>3</sup> وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى لا يجوز بيع الأب أيضاً على ابنه الكبير الغائب في العفار وغيرها إلا بقضاء قاضى كما لا يجوز بيع غيره.<sup>4</sup>

ولا يُجبر المسلم على نفقة الكفار من قرابته، ولا الكافر على نفقة المسلمين من قرابته إلا الوالدين والولد والزوجة<sup>5</sup> والنوافل والأجداد والجدات من قبل الأب والأم. ونفقة الولد الصغير على الأب دون الأم وإن كانا موسرين. فإن كان الأب معسراً فإن أبا يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى قالوا نأمر<sup>6</sup> الأم أن تنفق عليه ويكون ديناً على الأب. ونفقة الإبن الكبير<sup>7</sup> المعتوه أو الزمن على الأب دون الأم إذا كان<sup>8</sup> موسراً وهو بمنزلة الصبي في ذلك. ونفقة الإبنة على الأب إن كان موسراً دون الأم، وسواء إن كانت كبيرة أو صغيرة.<sup>9</sup> وإذا مات الأب فالنفقة على الأم والجد على قدر ميراثهما. فإن كان للولد خال موسر وابن عم فالنفقة على الخال والميراث لابن العم.

وإذا كان الرجل زماً معسراً وله ابن معسر صغير أو كبير زمن وللرجل ثلاثة إخوة متفرقين أهل يسار فنفقة الرجل على الأخ من الأب والأم والأخ من الأم أسداساً<sup>10</sup> ونفقة الولد على الأخ من الأب والأم<sup>11</sup> خاصة وإن كان الولد<sup>12</sup> بنتاً كانت نفقة الأب والإبنة<sup>13</sup> على الأخ من الأب والأم خاصة.

فإن كان مكان الإخوة<sup>14</sup> أخوات متفرقات فإن كان الولد ذكراً فنفقة الأب على أخواته<sup>15</sup> أخماساً<sup>16</sup> على قدر موارثهم منه، ونفقة الولد على الأخت من الأب والأم خاصة في<sup>17</sup> قول أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد رحمهم الله تعالى، وفي قول من يورث العمات المتفرقات كما يورث الأخوات فنفقة الولد عليهم

<sup>1</sup> ا - بقدر ما ينفقه على نفسه.

<sup>2</sup> ا + لما بنفقة على نفسه.

<sup>3</sup> ج - وكذلك قياس قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى في المفقود.

<sup>4</sup> ا: كما يجوز بيع غيره.

<sup>5</sup> ج - والزوج؛ د س: والزوج.

<sup>6</sup> ا ج م: يأمر.

<sup>7</sup> م: الكبيرة.

<sup>8</sup> م: إن كان.

<sup>9</sup> ا م: إن كانت صغيرة أو كبيرة.

<sup>10</sup> م: أسداس.

<sup>11</sup> ج - أسداساً ونفقة الولد على الأخ من الأب والأم؛ د س: من الأب والأب.

<sup>12</sup> ج: للولد.

<sup>13</sup> ا: نفقة الإبنة والأب.

<sup>14</sup> ج س: الإخوة.

<sup>15</sup> د س م: إخوته.

<sup>16</sup> ا: أخماس؛ م: فنفقة الولد على أخواته أخماس.

<sup>17</sup> ج: على.

أخماساً،<sup>1</sup> ومَنْ قال بقول ابن مسعود رحمه الله تعالى في الميراث فنفقة الأخت<sup>2</sup> على الأخوات إذا لم يكن وارث غيرهم على الأخت من الأب السدس، والباقي أرباعاً<sup>3</sup> على الأخت من الأب والأم والأخت من الأم. فإن كان الولد ابناً<sup>4</sup> فنفقة الأب على الأخت من الأب<sup>5</sup> والأم خاصة، وكذلك نفقة الإبنة في قولهم جميعاً، إلا في قول مَنْ يجعل الميراث بين العمات أخماساً، فإن نفقة الأب عليهن<sup>6</sup> أخماساً في هذا القول. وأصل هذا الباب أن ينظر إلى ورثة الأب<sup>7</sup> فإن كان يحرز<sup>8</sup> الميراث كله وهو معسر جعلته<sup>9</sup> كأنه ميّت ثم نظرت إلى مَنْ يرثه فجعلت النفقة عليهم على قدر مواريتهم، وإن كان الذي يرثه لا يحرز الميراث جعلت النفقة كلها على مَنْ يرث معه.<sup>10</sup>

امرأة معسرة لها ولد موسر وأمّ موسرة فنفتتها على الولد دون الأمّ، وكذلك الأب ألا ترى أن النبي صلى الله تعالى عليه وسلم قال في الولد: "أنت ومالك لأبيك".<sup>11</sup> فلا يشارك الولد في النفقة على الوالدين أم ولا أب ولا جدّ.

ويُجبر أهل الذمة فيما بينهم<sup>12</sup> على النفقة كما يُجبر أهل الإسلام وإن اختلفت<sup>13</sup> ملهم في الكفر. ولا يُجبر الموسر على نفقة المعسر<sup>14</sup> من قرابته إذا كان رجلاً صحيحاً، وإن كان لا يقدر على الكسب إلا في الولد خاصة أو في الجدات الأب. إذا مات أب الولد<sup>15</sup> فإني أجبر<sup>16</sup> الولد على نفقته<sup>17</sup> وإن كان صحيحاً. ولا يُجبر المملوك والمكاتب على نفقة أحدٍ من قرابته إلا الولد المكاتب<sup>18</sup> من أمته. ولا يُجبر المسلم ولا الذمي على نفقة والديه<sup>19</sup> وولده من أهل الحرب وإن كانوا مستأمنين في دار الإسلام،<sup>1</sup> ألا ترى أنّهما لا يتوارثان<sup>2</sup>

<sup>1</sup> ا: نفقة الولد أيضا عليهن أخماس؛ م: ونفقة الولد أيضا عليهن أخماس.

<sup>2</sup> ا م: نفقة الأب.

<sup>3</sup> ا م: أرباع.

<sup>4</sup> ا م: ابنة.

<sup>5</sup> ج - السدس. والباقي أرباعاً على الأخت من الأب والأم والأخت من الأم. فإن كان الولد ابناً فنفقة الاب على الأخت من الأب.

<sup>6</sup> ج د س: عليه؛ م: فإن نفقة البنات عليهن أخماس.

<sup>7</sup> ا م: وارث الأب.

<sup>8</sup> ا: يجوز.

<sup>9</sup> ج د س: جعلت.

<sup>10</sup> ج د س - معه.

<sup>11</sup> سنن أبي داود، كتاب البيوع 3524؛ سنن ابن ماجه، كتاب التجارات 1855.

<sup>12</sup> م: فيما بينهما.

<sup>13</sup> س: وإن اختلف.

<sup>14</sup> ج د س: على نفقة أحد.

<sup>15</sup> ج - أب الولد؛ د س - أب.

<sup>16</sup> د: اجيز.

<sup>17</sup> م: اجبره على نفقته.

<sup>18</sup> م: ولد المكاتب.

<sup>19</sup> ج د س: والده.



يتوارثان<sup>2</sup> وإن كانا<sup>3</sup> على ملة واحدة من الكفر. <sup>4</sup> ونفقة المعتوه<sup>5</sup> على ابنه دون أبيه، ألا ترى أنه لو كان صحيحاً معسراً<sup>6</sup> كانت النفقة على الإبن دون الأب.

---

<sup>1</sup> م + سواء.

<sup>2</sup> م: أنهما يتوارثان.

<sup>3</sup> د س: وإن كان.

<sup>4</sup> ا: في الكفر.

<sup>5</sup> س: للمعتوه.

<sup>6</sup> ا - معسراً.

## العبارات من نواتر ابن سماعة

1- وإذا زوّج الرجل ابنه وهو صغير أو ابنته وهي صغيرة فالنكاح جائز ولا خيارَ لهما إذا أدركا، وكذلك الجدّ الأب. وإن فعل ذلك غير الأب والجدّ فالنكاح جائز في صغرهما ولهما الخيارُ إذا أدركا. و ذكر في نواتر بن سماعة أنّ القياس في الأب كذلك.

## العبارات من نواتر هشام

1- وإذا تزوّجت المرأة بغير كفو فرضى به أحد الأولياء جاز ذلك، ولم يكن لمن هو مثله في الولاية أو أبعد منه أن ينقضه، فإن كان لها وليّ أقرب منه كان له المطالبة بالتفريق. وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى في نواتر هشام إذا رضي أحد الوليّين بغير كفو فلآخر الذي مثله أن لا يرضى.

2- وليس لمن سوى الأمّ والجدّتين حق في الولد إذا أكل وحده وشرب وحده ولبس وحده جارئة كانت أو غلاماً. وقال محمد في نواتر هشام إذا بلغت حدّ الشهوة عند الأمّ والجدّتين فالأب أحقُّ بها. وإذا بلغ الولد عند واحدة منهنّ هذا المبلغ أو بلغ عند الأب والجدّتين ما وصفنا فالأب أحقُّ به ثمّ الأخ من الأب والأمّ ثمّ الأخ من الأب. وإذا اجتمع إخوة لأب وأمّ فأفضلهم صلاحاً وورعاً أحقُّ به فإن كانوا في ذلك سواء فأكبرهم أحقُّ به، وكذلك الأعمام بعد الإخوة.

## ÖZGEÇMİŞ

1975 yılında İstanbul'da dünyaya geldi. İlk tahsilini Osman Faruk Verimer İlkokulunda yaptı. Daha sonra Kâğıthane İmam Hatip Lisesi'den mezun oldu. 1994 yılında Sakarya Üniversitesi İlahiyat Fakültesini kazandı. Bu fakülteden 1999 yılında üçüncülükle mezun oldu. 2001 senesinde Diyanet İşleri Başkanlığında imam-hatip olarak göreve başladı. 2002'de askerlik görevini tamamladı. Aynı yıl içerisinde evlendi. 2003 yılında İstanbul Pendik-Haseki Eğitim Merkezi'nde ihtisasa başladı. 2005 senesinde Sakarya Üniversitesi İlahiyat Fakültesi İslam Hukuku alanında yüksek Lisansa başladı. 2006 senesinde İstanbul Pendik-Haseki Eğitim Merkezinde ihtisasını ikincilikle tamamladı. Halen Diyanet İşleri Başkanlığı'nda Kartal Cezaevi Vaizi olarak görevini sürdürmektedir.