هو العلیم

موضوع : تبیین متعلق امر و نهی در علم اصول

پژوهشگر : مجتبی نیازی

استاد راهنما : حجت الاسلام مردانی

مقطع تحصیلی : پایه پنجم

درس پژوهشی : فقه 8

 مدرسه علمیه علوی

سال تحصیلی 99-00

تقدیم به حضرت فاطمه زهرا سلام الله علیها

با تشکر ار استاد عابدینی و مردانی

چکیده

قبل از شروع فصل اول ، مبحثی در رابطه با عناوین حقوقی بیان کردیم ؛ که به طور مختصر

سعی در توضیح وجه ان در نظام حقوقی جهان داشتیم .

و در فصل اول به بیان جایگاه دقیق محل نزاع پرداختیم ؛ و یک پاسخ و جواب فنی برای تنقیح محل بحث اوردیم

فصل دوم را به انواع نگاه وحدت وجودی و نقلی به بحث پرداختیم

در قسمت اوش جایگاه وحدت وجود را به صورت ساده در بحث توضیح دادیم و نگاه علمای فلسفه را به زبانی ساده تشریح کردیم

در فصل سوم سعی کردیم اقوال در مسئله با یک نظام منطقی جدید ارائه کنیم

در فصل چهارم بحث رجل همدانی را به قرائتی جدید بیان کردیم و تحلیل حوبی از جوهر و عرض ارائه کردیم

حقوق \_ جوهر \_ عرض \_ حقوق \_ فلسفه

Contents

[مقدمه: 1](#_Toc69509978)

[کلیات 5](#_Toc69509979)

[الف : بررسی عنوان 5](#_Toc69509980)

[ب : جایگاه نزاع در علم اصول 5](#_Toc69509981)

[بررسی یک سوال 7](#_Toc69509982)

[بررسی مالکیت حقوقی 7](#_Toc69509983)

[2. امر تعلق میگیرد به طبیعت یا حسه 7](#_Toc69509984)

[اصالت وجود و ماهیت 8](#_Toc69509985)

[اشکال تحلیل اصالت وجود و ماهیت 8](#_Toc69509986)

[کیف مسموع 9](#_Toc69509987)

[پاسخ به اشکال امام خمینی ره 9](#_Toc69509988)

[3. وجود خارجی کلی طبیعی 10](#_Toc69509989)

[تقریر مسئله در کتب اهل سنت 11](#_Toc69509990)

[اشکال امام : 11](#_Toc69509991)

[اقول در اصل تعلق 11](#_Toc69509992)

[داخل شدن لوازم مامور در امر 12](#_Toc69509993)

[4. تعلق امر به عنوان 12](#_Toc69509994)

[استدلال تعلق عنوان مفهومی 13](#_Toc69509995)

[اشکال نظریه تعلق عنوان مفهومی 13](#_Toc69509996)

[تعریف فرد در مقابل طبیعت 13](#_Toc69509997)

[ذاتی و عرضی 14](#_Toc69509998)

[نتیجه 15](#_Toc69509999)

[15](#_Toc69510002)

مقدمه:

سپاس خدای را که تمام هستی از وجود او موجود شده­اند و هزاران درود و تحیّت بر آنکه جانش پذیرای نداء حق گشت و ذات اقدس إله والاترین کتاب آسمانی را بر قلب او انزال فرمود و هزاران سلام بر اهل بیت و سلاله­ی پاک ایشان که صادق آن آل در مورد زبان قرآن فرموده: رَبَّنَا مَا خَلَقْتَ هَذَا بَاطِلًا

خداوند سبحان انسان را موجودی اجتماعی آفریده­ و قوه­ی عقل را به او عنایت فرموده تا قادر باشد با افراد پیرامون خویش ارتباط برقرار سازد. در هر منطقه­ای از این کره­ی خاکی این عقل و منطق گفتن با لغات و زبانی خاص به منصه­ی ظهور رسیده­است. خداوند کاملترین برنامه­ی انسان سازی خود را به این خاتم فرستادگانش نازل فرمود و قواعدی برای فهم کلمات شریعت ارائه کرد

علم اصول مجموع ان قواعدی است که برای فهم کلمات شریعت احتیاج داریم

علم اصول بخشی دارد به اسم الفاظ که به تحلیل زبانی

از مباحث بسیار اختلافی بحث ماده ای است که در هیئت لفط قرار داد و متعلف ان است و سوالات جدی مثل :

متعلق ماده امر جیست ؟

ایا متعلق وجود است یا ماهیت ؟

تعلق به هیئت است یا ماده ؟

پرداخته شد تا مطالبی را که طالب علم در این باب فراگرفته بود را تعمیق بخشد. برای این تعمیق و تفقّه بعد از تورّق کتاب­های اصیل و رصین اصولی ، اقوال موجود در هر بحثی را مطرح گشته و اشکالاتی را که به هر قول وارد می­باشد نیز بیان شده ­است تا خواننده بتواند به این وسیله و با تفکر در آن مباحث به سخن صحیح نائل آید.

# کلیات

## الف : بررسی عنوان

**در قوانین مجازات اسلامی و مدنی ایران مسئله «**نیت**» خیلی کم بحث می شود و تاکید روی تشخیص این امردر خیلی از فروع وقوع جرم نیست**

**اما در قوانین حقوقی فرانسه و انگلیس خیلی مفصل و مستوفی بحث میکنند[[1]](#footnote-1)**

**آنها بعضی پدیده هارا میگویند فکت [[2]](#footnote-2) (fact)**

**فکت fact یعنی : عوامل مادی جرم مثلا طرف رفته شیشه ماشین رو شکسته و دزدی کرد**

**اتفاقات واضحی مثل سرقت و شکسته شدن و... در این مورد افتاده است**

**اما برخی پدیده های دیگر هست که به آن غیر فکت Unreasonable میگویند [[3]](#footnote-3)**

**غیر فکت : بررسی عوامل معنوی وقوع جرم را غیر فکت میگویند [[4]](#footnote-4)**

**مثال : دلیل شخص از دزدی ، گرسنگی بوده یا زیاده خواهی ، کلاهبرداری بوده یا رفع نیاز**

**این بحث که میگویم امر تعلق میگیره به فرد یا طبایع از جمله مباحث معنوی هستش**

## ب : جایگاه نزاع در علم اصول

**در علم اصول یک بار بحث در مورد صیغه امر است یکبار در مورد ماده امر صحبت می شد .[[5]](#footnote-5)**

**اما ما اینجا دقیقا میخواهیم از ماده صحبت کنیم اما نه آن ماده (امر ،یامر) بلکه از ماده ای که داخل در صیغه امر قرار میگیرد .**

**مثلا زمانی که شارع میگوید** صلی **یک هیئت امر دارد که دلالت وجوب دارد**

**یکبارم ما میخوایم بیاییم در مورد خوده ماده** صلاه **صحبت کنیم اینکه این هیئت امری با صلاه همراه است**

**ناظر به ماده چه معنایی متبادر میکند**

**این همان فکت فرنگی ها است که میگوییم ، قانون مجازات اسلامی مستقیما از نیت حرف نیاورده**

**اما بحث در اصول فقه ما ذیل این عنوان بحث شده و جاری این بحث ها در قانون ما امده است**

**مثلا قانونی که تصویب میکنند میگویند ۳ تا ۶ ماه مجازات جرم سو استفاده از عنوان در فضای مجازی است[[6]](#footnote-6)**

**این اختلاف زمانی را قانون گذار برای این اختلاف نیت ها در نظر گرفته است که با توجه به عواملی و نیت های مختلف ، میزان مجازات هم متفاوت باشد .**

**در فقه هم تعزیرات هم میگویند از ۱۲ تا ۷۰ شلاق چون دست قاضی رو برای عوامل معنوی غیر قابل محاسبه باز باشد[[7]](#footnote-7)**

## بررسی یک سوال

 **مثلا فرض کنید یک نفر قولنامه دارد که من این خانه را از اقای فلان خریدم و دو تا مرجع تقلید هم ذیل ان را به عنوان تایید بیع امضاء کردن .**

**حالا شخص دیگری یک سند رسمی از ثبت دارد که به موجب این سند خانه مذکور را در ملک خود میداند.**

**حالا کدام یک صاحب ملک هستند ؟[[8]](#footnote-8)**

## بررسی مالکیت حقوقی

**قول معتبر بوده است در بینه ولی امروز در دنیا امضاء و کتابت از قول بیشتر است**

**یعنی اگه سند متعارض با شهادت باشد مردم سند را اولویت میدهند .**

**اما اینجا چیکار کنیم مثلا شهادات ایت الله بزرگ را کنار بذاریم ؟ یا کاغذ پاره را اخذ کنیم ؟**

**حالا یک تحلیل مسئله؛ اقایان مراجع که امضاء کرده بودند ادعا کرده من مالکیت را احراز کردم یا**

**صرفا ادعا میکند این معامله واقع شده ؛ اما سند رسمی میگوید من احراز کردم از ابتدا مالک چه کسی بوده**

**پس اولویت با سند رسمی است**

# 2. امر تعلق میگیرد به طبیعت یا حسه [[9]](#footnote-9)

**در علم منطق یک بحثی بود به اسم کلی طبیعی[[10]](#footnote-10) بود و ان کلی طبیعی به معنی نوع بود**

**حالا یک بحث دیگری در منطق بود بهش میگفتن طبیعت مشترکه :**

**الطبیعه المشترکه موجوده و الطبیعه غیر مشترکه غیر محسوس و بعض الموجوده غیر محسوس [[11]](#footnote-11)**

**« قیاس شکل دوم است »**

**حقیقه طبیعی موجود است اما کلی طبیعی اختلاف است در مورد موجودیت و اکثریت میگویند وجود ندارد [[12]](#footnote-12)**

**تعریف طبیعت مشترکه : دست یک طبیعت مشترک هست مثلا دست دو تا ادم باهم فرق میکنه اما یک قدر مشترک بین همه ی دست ها رو میگویند دست**

## اصالت وجود و ماهیت

**بعضی گفتند بحث در مورد اصاله الوجود و ماهیت است [[13]](#footnote-13)**

**هر کس طرفدار اصاله الوجود است : میگوید خدا که میگوید صلی به وجود نماز امر کرده**

**هر کسم طرفدار اصالت ماهیت است میگوید: صلی معنیش اینه خدا طلب کرد ماهیت صلاه این فرض**

 **را اقای اخوند تو کفایه مفصل بحث کرده [[14]](#footnote-14)**

## اشکال تحلیل اصالت وجود و ماهیت

**اینکه میگویم اصالت با ماهیت است یا وجود معنیش است که اثر با وجود است یا با ماهیت**

**برای مثال : اینکه میگویند طبع هندوانه سرد است و طبع خربزه گرمه**

**سردی و گرمی برای وجود هدوانه و خربزه است یا ماهیتش؟ اما اینجا بحث اثر نیست**

**امام خمینی میفرمایند [[15]](#footnote-15) بحث ما اینجا در مورد ماهیات** مخترعه شرعی **است و**

 **این طور چیز ها اصلا ماهیت ندارد .**

**این اصالت وجود و ماهیت برای شیء است مثل دیوار و انسان و درخت و...**

**اما کسی که میخواهد چند چیز را باهم ترکیب کند مثلا ابگوشت اینجا نمی شود بگوییم که اصالت با وجود است یا ماهیت و در مورد اجزا می شود در مثل نخود اما کلش نمی شود**

**چون ابگوشت مرکب است و خارج از بحث اصالت است و اینها می شود ماهیات مخترعه و مرکبه اینها ماهیات ندارد چون اینها مجموعه ای از ماهیات متباینه هستند**

## کیف مسموع

**مثلا صلاه یک بخشی از ان قول هست یعنی حرف زدنه به عبارت دیگر** کیف مسموع **است**

**یک قسمت نماز خم و راست شدن است که این دیگه** کیف مسموع **نیست**

**یک قسمت نماز کم است ، یکی کیف است و... و** اجناس عالیه متباینه **هستند**

**و موارد مرکبه ماهیت ندارد و صلاه هم ماهیت ندارد که بحث اصالت در مورد ان مطرح شود**

## پاسخ به اشکال امام خمینی ره

**این که اصالت با وجود است یا ماهیت است را اول بار ملاصدرا مطرح است [[16]](#footnote-16)**

**اما قبل ازملاصدرا هیچکس کلمه ای از بحث اصالت و ماهیت نیاورده مثل ابن سینا و سهروردی**

**انچه مطرح شده اتباع مشایین مثل بهمن یار یا بوزجانی که مطرح کردند در خارج هر چیز دو چیزه یا هر چیز یک چیزه [[17]](#footnote-17): این محل بحث بود**

**بوعلی میگفت این یک کتابه**

**نظر بهمن یار بدین بود که دو چیز دست منه چون این هم یک ماهیت کتاب داره هم وجود کتابی**

**سهروردی که میگفت اصالبت با ماهیته یعنی این که یک چیز دست منه اونم کتابه**

**این قدیمی ها محل بحثشون اصالت و اثر با واجود است یا ماهیت نبود**

**ایا همان طور که این فرش در ذهن من دو چیزه در خارج هم دو چیزه یا یک چیزه ( هر چی که در ذهن است یک فرش هست یک موجود در ذهن )**

# 3. وجود خارجی کلی طبیعی

**این همان بحث رجل همدانی و بوعلی**

**به نقل اورده اند :**

**بوعلی یک مردی دید به ریش بلندی داشت و احمق بود و ایشون گفت انسان وجود دارد پشت کوه قاف و اون انسان پدر این ادماست**

**و ابوعلی کتابی تالیف کردند که کوه قاف نیست و هیچ انسان اونجا نیست**

**توضیح :**

**این که ابوعلی سینا علیه او کتاب نوشت نشان میدهد ان ادم خیلی هم ادم باهوش و با سوادی بوده که ابوعلی علیه نظر او کتاب می نویسند ، و اتهام حماقت به رجل همدانی تحریف تاریخی می باشد.**

**اینجا کوه قاف یعنی قلب یعنی عرش خدا یعنی انسان ان است که در عرش خداست.**

 **شیخ صدوق در اعتقادات فرمودند : در عرش یک** خروسی **هست هر وقت بخواند خروس های روی زمین میخوانند[[18]](#footnote-18)**

**این حرف صدوق ریشه های خیلی عمیقی دارد مثل این رجل همدانی**

**اون خروس شیخ منظور فرشته رب النوع خروس ها هستش**

## تقریر مسئله در کتب اهل سنت

**این مسئله از قدیم در کتاب های اصول فقه اهل سنت بوده در کتاب های سوم هجری**

**کتاب هدایه المسترشدین این بحث را به صورت یک بحث لفظی بیان کرده اما صاحب فصول خیلی جامع و مستوفی مطرح کرده**

## اشکال امام :

**امام خمینی در مورد تحریر محل نزاع فرمودن به اصالت طبیعی ربط دارد و امام خمینی گفتن این بحث رجل همدانی ربطی به اینجا ندارد**

## اقول در اصل تعلق

**بعضی گفتند که امر و نهی تعلق میگیرند به طبیعت و طبیعت هم جاش ذهن است**

**وقتی شارع میگوید صلی این نماز خارجی رو نمیخواد بلکه اون نماز تو ذهن شارع میخواد ( اقا ضیا عراقی)[[19]](#footnote-19) ایشون میفرماد وجود خارجی یا هست پس تحصیل حاصل هستش یا معدوم است و چیزی که معدوم است به وجود در نمیاد**

**بعضی ها گفتند بحث ، بحث لغوی هستش ( صاحب فصول) [[20]](#footnote-20)**

**وقتی میگوید صلی از کلمه صلی ایا طبیعت بار میکند یا تبادر ، گفتند بحث ، بحث لغوی هست**

## داخل شدن لوازم مامور در امر

**برخی ها هم گفتند ایا وقتی شارع طبیعتی رو اراده کرده است ان مواردی را هم که همراه طبیعت است را اراده میکند مثلا کسی میگوید برو کارگر بیار حالا این یعنی ان کارگر و دستکش و لباسشم بیارد یا نه؟[[21]](#footnote-21)**

# 4. تعلق امر به عنوان

**امام خمینی بعد از ذکر همه میفرماید :**

**شارع امر میکند به بعضی مواردی که** ماهیت مخترعه **یا مرکب ، انچیزی که مرکب هست نوع و طبیعت ندارند و ان چیزی که طبیعت و ماهیت ندارد دلیلی ندارد ما بحث کنیم که امر تعلق میگیرد فرد یا طبیعت و...**

**امر شارع تعلق میگیرد به عنوان و ان عنوان هم یک مفهوم است ، شارع امر میکند به مفاهیم**

**و این مفهوم را مرآه را مصداق میگیرد یا به عبارت دیگر مفهوم را میگوید و مصداق را میگیرد**

**یعنی شارع این نماز خارجی رو نمیگه ، شارع امر به ان مفهوم ذهنی و عنوان کلی میکند**

## استدلال تعلق عنوان مفهومی

**استدلال : شارع ان چیزی را که تصور میکند به همان چیز هم امر میکند و این جارو تشبیه میکنند به بحث وضع**

**در وضع گاهی میگفتن وضع عام هستش و موضوع له عام است و این را میگویند نمی شود**

**ولی وضع عام و موضوع له خاص هم داریم**

**امام خمینی میفرماید وقتی که شارع خصوصیات افراد را بلحاظ نکرده طبیعتا امر به ان نمیکند**

**شارع اگه تمام خصوصیات را بگیرد و امر کند که نمی شود**

## اشکال نظریه تعلق عنوان مفهومی

**یک اشکال مهم این حرف دارد ( اشکال رفض القیود است) ، اگر خصوصیت را در نظر بگیرد میشود اخذ القیود**

**این را هم میدانیم که اهمال در مقام واقع محال است**

**پس شارع خصوصیات افراد را در نظر نمیتو بگیرد**

**پس اون چیزی که در نظر گرفته طبیعت است و اون چیزی که شارع در نظر نگرفته است خصوصایت**

**به بیان اخر شارع زمانی که میخواد امر به صلاه کند ، دارد به آن عنوان عام امر میکند و در خصوصیات را در نظر نگرفته و زمانی که خصوصیات را رو در نظر نگرفته به طریق اولی بهش امر نکرده این همان لفظ خاص موضوع له عام است کخ محال است**

**معنی طبیعت شد عنوان کلی**

## تعریف فرد در مقابل طبیعت

**و معنی فرد چیست : یعنی کلی ای که متشخص شده و تعین پیدا کرده ، اینو میگن فرد**

**کلی ان چیزی هست که قابل صدق کثیرین است ، حالا اونی که قابل صدق بر کثرین اگر بشود فرد باید تعیین و تشخص پیدا کند**

**حالا کلی که تعیین ندارد ، و باید عوارضی بر روی کلی بیاید تا ان معین شود**

**هر چه عوارض رو به اون کلی اضافه کنید ، کلی همون کلی است و شخص نمی شود**

**اضافه کردن کلی به هرچیزی اونو از کلی بودن خارج نمیکند**

**به همین جهت ملاصدرا فرموده : تشخص همیشه به وجوده نه اینکه تشخص به عوارض و اعراض باشه**

**یعنی هر چیزی موجود شد می شود متشخص و تشخص ان به وجود**

**یعنی ماهیت هر چی قید و زمینه پیدا کند بازم کلی است**

**اگر چیزی رو به ماهیت اضافه کردیم و مشخص شد**

**ما یک وجودی داریم به اسم وجود جواهر یک وجودی هم داریم به اسم وجود اعراض**

## ذاتی و عرضی

**اینکه ما همیشه میگوییم چیز هایی ذاتی اند و چیز هایی عرضی اند**

**این اعراض که میگوییم نسبت به کلی عرض هستند ولی ان هایی که نسبت به کلی عرض است نسبت به فرد ذاتی اند**

**اگر دربحث در مورد انسان است بحث در مورد قد بلندی و ... می شود اعراض ولی زمانی که این اقای زید قد بلند را میگویید دیگر کلام در اعراض نیست**

نتیجه

1. محققین اصالت وجودی میگویند شارع به وجود امر کردی اصالت ماهیت ها میگویند به هیئت ذهنی ان امر کرده است
2. نظر امام خمینی در بحث این بود امر به عنوان ذهنی تعلق گرفته است
3. امور شرعیه نوعا ماهیت مخترعه هستند و ویژگی ماهیات اسقلالی را ندارند
4. جوهر و عرض با صفات رایج کلامی متفاوت است

**منابع**

محمدکاظم بن حسین، اخوند خراسانی ( ۱۲۵۵ـ۱۳۲۹ق)، کفایه الاصول ، تهران ،مؤسسة آل البیت علیهم السلام
خمینی‌ روح‌الله‌، امام خمینی ( 1320 -1410ق) ، طلب و اراده ، قم ، بوستان کتاب
سبحانی جعفر ( 1348ق) ، الموجز ، قم ، جامع مدرسین حوزه های علمیه

انصاری مرتضی ، شیخ انصاری (۱۲۱۴ ـ ۱۲۸۱ ق) ، فرائد الاصول (رسائل) ، قم ، جامعه مدرسین حوزه های علمیه
نائینی محمدحسین ، (۱۲۴۰ ش / ۱۲۷۷ یا ۱۲۷۶ ق) ، فوائد الاصول ، قم ، جامعه مدرسین حوزه های علمیه
ابوالقاسم خویی ، سید الفقها (1317-1413)، موسوعة الامام الخوئی ،بیروت ، دار الکتب العلمیه ، جلد 2**5**

1. **حقوق بین الملل عمومی ، صفحه 298**

**در معنی این کلمه حکیم (صفحه 987) و آکسفورد (86) ، حقیقت را گفته اند اما به نظر به می رسد در کار زار حقوقی معنی متفاوت باشد حتی به لحاظ ریشه ای این کلمه در جمله** separating **fact** from fancy **استعمال می شود که به معنی جدا کننده تصور و اقعیت است ، پس میتوان استفاده کرد و گفت در حقوق هم به معنی جداکننده عوامل مادی از معتوی باشد .**

**حقوق بین الملل عمومی ، همان**

**دانش نامه حقوق ، جلد سوم، 260**  [↑](#footnote-ref-1)
2. [↑](#footnote-ref-2)
3. [↑](#footnote-ref-3)
4. [↑](#footnote-ref-4)
5. **اصول الفقه ( 83 تا 120 )**

**اصل یکصد هفتاد چهار قانون مجازات جرائم سایبری** [↑](#footnote-ref-5)
6. [↑](#footnote-ref-6)
7. **مقدمه ای بر فقه جواهری (صفحه 340)**

	1. **بنا بر آمار مرکز پژوهش های قوه قضائیه 25 درصد موارد شکایت در همین مورد است که مسئله شرعی و قانونی به تعارض بر خورده است ؟****یک نفر میگوید من شاهد دارم یکی میگه من سند رسمی دارم و..**

**ریشه این اختلاف تو همین بحث است که متاسفانه اقایون هم خیلی ساده برخورد میکنند و میگویند ان که شرعا اعتبار دارد شهادت است و وسلام** [↑](#footnote-ref-7)
8. [↑](#footnote-ref-8)
9. **حسه یعن کلی با لحاظ خصوصیت های مصداق**

**تفتازانی صفحه 21**

**جوهر النضید صفحه 67**

**منطق مسلمانان صفحه 198**

**تقریر ایت الله سبحانی از درس خارج امام خمینی صفحه 42**

**کفایه الاصول صفحه 92** [↑](#footnote-ref-9)
10. [↑](#footnote-ref-10)
11. [↑](#footnote-ref-11)
12. [↑](#footnote-ref-12)
13. [↑](#footnote-ref-13)
14. [↑](#footnote-ref-14)
15. **تهذیب صفحه 99** [↑](#footnote-ref-15)
16. **اسفار اربعه جلد دوم صفحه 211**

**رساله بوزجانی صفحه 12** [↑](#footnote-ref-16)
17. [↑](#footnote-ref-17)
18. **اعتقادات صدوق صفحه 191** [↑](#footnote-ref-18)
19. **الکلمات الحقه صفحه 81**

**جامع الفصول صفحه 99** [↑](#footnote-ref-19)
20. [↑](#footnote-ref-20)
21. **فخریه صفحه 89** [↑](#footnote-ref-21)