**جلسه چهارم(۱۴/۷/۱۳۹۴)**

**«درس خارج فقه: اجتهاد و تقلید»**

**مسأله دوم: الاقوی جواز العمل بالاحتیاط مجتهداً کان أو لا، لکن یجب أن یکون عارفاً بکیفیَّه الاحتیاط بالاجتهاد أو التقلید.**

در این مسأله کلام در این است که آیا احتیاط ، اجتهاد و تقلید در عرض هم هستند و یا در طول هم ؟

به عبارت دیگر آیا عمل به احتیاط ابتداءً جایز است و یا اینکه عمل به احتیاط مشرو ط به ممکن نبودن اجتهاد و تقلید است و لذا تا زمانی که اجتهاد و تقلید ممکن است جای برای احتیاط نیست؟

**در مسأله دوقول است**

 **قول اول:** کلام مشهور فقها این است که احتیاط در عرض اجتهاد و تقلید نیست بلکه اجرای آن منوط به ممکن نبودن اجتهاد و تقلید است[[1]](#footnote-1) لذا عباداتی که مکلَّف از روی احتیاط ابتدای و بدونه اجتهاد یا بدونه تقلید بدست می­آورد صحیح نیست.

**قول دوم:** احتیاط در عرض اجتهاد و تقلید است و اجرای آن منوط و مشروط به عدم امکان آن دو نیست بلکه از همان ابتدا ما مخیَّر هستیم به اینکه یا مجتهد باشیم یا مقلِّد یا محتاط. لذا اگر شخصی از همان ابتدا بدونه اجتهاد و تقلید احتیاط کند عمل او صحیح است و منجَّزیت دارد.

**ادلّه مشهور:**

**دلیل اول:** اولین دلیل مشهور بر ادعای خود **اجماع** است که سیّد مرتضی و سیّد رضی آن را بیان کرده اند و حتی بالاتر از اجماع فرموده اند **بل** **الاتفاق علیه** ( یعنی عبادت کسی که اجتهاد و تقلید را رها کرده و طبق احتیاط ابتدای عمل می­کند باطل است اجماعاً .

 این اجماع را سیّد رضی در مسأله جاهل به حکم قسر بیان نموده است و فرموده **الاجماعُ علی أنَّ من صلا صلاهً و لا یعلم احکامها** **باطله** و مراد ایشان از علم به احکام نماز یا علم **اجتهادی** است یا **تقلیدی** است( احتیاط علم نیست و فقط در مقام امتثال معذَّریت و منجَّزیت می­آورد) لذا کسی که بدونه اجتهاد و تقلید نماز بگزارد نمازش باطل است[[2]](#footnote-2) و لو نماز او مطابق واقع باشد

**دلیل دوم:**

**صغری:** عبادت قصد لازم دارد. یعنی ما باید مشخص کنیم که این نماز را به چه عنوانی به جا می­آوریم آیا وجوبی است یا ندبی و .

**کبری:** قصد وجه با احتیاط فاسد می­شود. به این بیان: کسی که احتیاط می­کند و برخی اعمال را تکرار می­کند تکرار او به چه قصدی است؟ مانند نماز جمعه و ظهر آیا هر دو را قصد وجوب کند ؟ این که نمی­شود چرا که در یک زمان دو نماز واجب نمی­شود آیا قصد وجوب و استحباب کند ؟ می­گوییم کدام را وجوب وکدام را مستحبی بخواند هر کدام را که بگوید ترجیح بلا مرجح است و... خلاصه احتیاط با قصد وجه سازگاری ندارد.

**نتیجه:** عبادت با احتیاط فاسد می­شود.

**فإن قلت:** اگر کسی بگوید اطلاق ادلّه نماز وجوب را می­رساند لذا قصد وجه حاصل است یعنی اطلاق **اقیموا الصلاه** اقتضای قصد وجوب را دارد در نتیجه نماز به چهار طرف باید به قصد وجوب باشد پس قصد وجه حاصل شد چون قاعده داریم که: **المطلقُ عند الاطلاق ینصرف الی فرد الاکمل** و فرد اکمل همان وجوب است و هکذا ظهر عصر و جمعه و...

**قلت:** فقها در اصول می­گویند از اطلاق ادلّه نمی­توان احتمال وجوب یا ندب را ثابت کرد، قبلا بیان شد که مانند صَّل و صُم و سایر اوامر مولی همگی دلالت بر بیش از طلب ندارند لذا برای مشخص کردن وجوب یا ندب یا **قرینه داخلیه** لازم است یا **قرینه خارجیه** و یا **قرینه معَّینه** .

**دلیل سوم:**

**صغری:** لعب به امر مولی قبیح و مفسد علم است

**کبری:** جاری کردن احتیاط لعب به امر مولی است چون با وجود تمکن به علم تفصیلی اگر بخواهیم علم پیدا نکنیم و احتیاط کنیم و عمل را تکرار کنیم عبث لازم می­آید کسی که در احکام مجتهد می­شود به صورت معیَّن عمل را انجام می­دهد اما محتاط باید تکرار کند و این عبث است لذا احتیاط لغو است [[3]](#footnote-3)

**نتیجه:** جاری کردن احتیاط باطل

**جواب از دلیل اول مشهور**

**اولا ً**این اجماع منقول لذا حجت نیست.

**ثانیاً** اگر فقها عمل تارک تقلید و اجتهاد را باطل می­دانند باید دید که آن احتیاط کننده چه حالی دارد اگر عوام است به صورتی که نمی­داند عمل او موافق با مأمور به است حق با علما است و چنین شخصی نباید احتیاط کند چون این شخص اباحه گری را ترویج می­دهد و این جایز نیست و این گونه رفتار کردن عمل بر طبق قاعده تساحل است که کار صحیحی نیست.

 بله اگر کسی احتیاط را بر اساس اجتهاد و یا قول کار شناس انجام می­دهد عملش باطل نیست و احتیاط او بر طبق اجتهاد یا تقلید است لذا مأمور به واقعی را درک می­کند و برای درک آن کاشف دارد که کاشف ادلّه احتیاط است چون این ادلّه می­گویند اگر احتیاط بر اساس اجتهاد و تقلید باشد اشکال ندارد.

1. ۱۷-بنا بر نظر مشهور جریان احتیاط مشروط است اما جریان اجتهاد و تقلید مطلق است. [↑](#footnote-ref-1)
2. ۱۸-علت بطلان نماز این است که عمل او از روی اجتهاد یا تقلید نیست هرچند مطابق واقع است. [↑](#footnote-ref-2)
3. ۱۹- مجموعه رسائل شیخ انصاری ص ۴۸ -۴۹ و البحوث فی علم الاصول کمپانی [↑](#footnote-ref-3)