**أمر پنجم:** تحریر محل نزاع است.

نهی متعلَّق به شیء آیا مقتضی فساد آن شیء می­باشد یا خیر؟

کلمه شیء عام است و عبادت و معامله را شامل می­شود اما عنوان **یقتضی فساده ام لا** به این معنی است که یک شیء دو بُعدی است یک بعد آن فساد است و بعد دیگر آن صحت است . نهی متعلَّق به شیء آیا آن شیء را به سمت فساد آن می­برد یا خیر ؟

**نکته:** مراد از **یقتضی فساده ام لا** عدم ترتیب اثر است و مراد از **یقتضی صحته** ترتیب اثر است. با وجود این تحریر و تبیین روشن شد که.

**اولاً** آن شیء باید مرکب از اجزاء و شرائط باشد و الا اگر فاقد بعضی از اجزاء و شرائط بود فاسد است یعنی اثر خودش را ندارد و اگر کامل و تام الاجزاء و شرائط بود صحیح است یعنی همان اثر قبل از عمل را دارد لذا این عنوان شامل شیء بسیط نمی­شود که دارای اجزاء و شرائط نیست بلکه بر مدار وجود و عدم است مثل ملکیَّت ، زوجیَّت که یا محقق است یا نیست . بر این ها صحت و فساد گفته نمی­شود.

**ثانیاً** آن شیء باید اثر شرعی داشته باشد لذا جای که اثر شرعی ندارد خارج از محل بحث است.

**ثالثاً** آن اثر شرعی لازم لا ینفک آن شیء نباشد مثلا غصب و اتلاف مالِ غیر اثر لا ینفک آن ضمانت است غاصب ضامن مال مردم است و مُتلِف ضامن مال تلف شده است . در این جا نمی­گویند آیا این ضمان صحیح است یا فاسد است زیرا ضِمان اثر لا ینفک مال مغصوب و تلف شده است.

آیت الله حیکم بر این ثالثاً اشکال دارد.

**اشکال:** گاهی اثر غصب و اتلاف اثر مُنفک است همیشه اثر آن لا ینفک نیست مثلا اگر کسی مال کافر حربی را غصب کرد یا تلف کرد اثر آن این است که ضامن نیست پس ضمانت اثر لا ینفک غصب و اتلاف نیست زیرا اگر اثر لا ینفک می­بود باید در همه جا ضامن باشیم چه مال کافر حربی باشد چه غیر حربی[[1]](#footnote-1).

**به نظر ما این اشکال وارد نیست.**

در این جا صدق غصب و اتلاف نیست زیرا مال برای کافر حربی است شما مثال را برای جای بزنید که عنوان غصب و اتلاف صدق کند . در این مورد ضمانت حتمی است و اثر لا ینفک اطلاق است بله می­شود یک مثالی زد: مثل اینکه کسی در درون مسجد خانه ای برای خود بسازد این تصرف حرام است و لکن ضامن نیست لذا لازم نیست اجاره آن را بدهد بلکه باید تخلیه کند برود.

**رابعاً** ما در اطراف شرب خمر بحث نداریم زیرا شرب خمر صحت و فساد ندارد. پس مراد ما از شیء منهی عنه آن شیئی است که صحت و فساد داشته باشد.

**سوال:** مراد از معامله چیست؟

**جواب:** مراد از معامله ، معامله بمعنی الاعم است.

**سوال:** مراد از اعم چیست؟

**جواب:** معامله بمعنی اعم دو معنی دارد.

**الف:** معامله در مقابل عبادت اعم است زیرا عبادت قصد قربت می­خواهد اما معامله قصد قربت نمی­خواهد.

 **ب:** معامله بمعنی الاعم اعتباریاتی است که تحقُّق آن بر انشاء توقف دارد مثل عقود و ایقاعات که هر کدام اعتبارات شرعیه هستند که متوقف بر انشاء است.

مراد از معامله بمعنی الاعم قسم دوم است زیرا نهی از محرمات شرعیه مثل زنا ، لواط، شرب خمر و ... داخل در نهی در معاملات بمعنی الاعم که مقابل عبادت باشد هست و لکن خارج از بحث ما است زیرا اثری ندارد. تمامی مباحث اطعمه و اشربه و نکاح معامله بمعنی الاعم است و لکن داخل در بحث ما نیست آنچه داخل در بحث ما است آن اعتباریاتی است که به وسیله انشاء محقّق می­شود مانند عقد بیع که با بعت و قبلت محقق می­شود و مثل ایقاعات که با انشاء محقق می­شود . نهی متعلَّق به معامله آیا مقتضی فساد است یا نه شامل عقود و ایقاعات می­شود

**سوال:** مراد از اثر چیست؟

**جواب:** مراد از اثر آن اثری است که قبل از نهی برای عمل ثابت بود لذا آثاری که مربوط به خود نهی است و از جانب نهی می­آید خارج از حریم نزاع است مثل کفارات ، حدود که با ارتکاب نواهی ایجاد می­شوند. یا دیه که اثر نهی از قتل است . مراد این آثار نیست.

**سوال:** اثر قبل از عمل چیست؟

**جواب:** اثر قبل از عمل همان مجموعه مرکب است. آیا این عمل ما تام الاجزاء و الشرائط انجام گرفت یا خیر؟ اگر فاقد برخی از اجزاء و شرائط انجام گیرد ترتیب اثر به آن عمل داده نمی­شود لذا فاسد است . اتفاقا شیخ طوسی در مبسوط ج ۱ ص ۱۷ دارد که اگر کسی استنجاء کند در حالی که استنجاء جایز نباشد یا به خاطر اینکه از آبی یا محلی استفاده می­کند که حرام است یا بخاطر اینکه با آب نجس استنجاء می­کند می­گوید مجزی نیست لانه منهی عنه و النهی یدل علی فساد منهی عنه.

1. ۱-حقائق الاصول جلد ۱ صفحه ۴۲۶ [↑](#footnote-ref-1)