



د افغانستان اسلامي امارت
د ارشاد حج او اوقافو وزارت
د مجمع علمي رياست
د افتاء آمريت



تاریخ / / ۱۴۰۰

شماره

د پروان ولايت بي بي زهرا د استفتاء متن چې (د بښني په رابطه كي يي كړی ده).

د امارت اسلامي د ارشاد، حج او اوقافو وزارت د مجمع علمي رياست مشرتابه ته!

محترم مفتي صاحب: زما پلار مرحوم نياز محمد چې له وفات نه وروسته ورځني تقريبا (۱۰۰) يا (۸۰) جريبه زمكه په ميراث كي پاتي شوي ده، حاجي دوست محمد چې د متوفي مشر زوی كيږي، له موژ څلورو خويندو سره ناسته وكړه او ويي ويل تاسو خپل حق غواړي او كه څنگه په نتيجه كي ما اوزما مشره خور چې اوس وفات شوی ده صرف په خوله باندي مو دحيا او شرم نه ورته بښنه وكړه.

د يادوني ورده، چې ما دا صرف په خوله بښنه په داسي حال كي خپل ورونيو ته ورکړی وه چې په متروكه جايداد كي هيڅ تقسيمات نه و شوي بلكه له څو كلونو وروسته متروكه جايداد زما ورونيو د دوی په خپل منځ كي په پټه سره دخپل ځان په خوښه تقسم كړي او ديوالونه يي هم تري راگرځولي اوزما نورو خويندو ته يي هم بي له كوم تقسيم نه يوه كمه اندازه زمكه ورکړي اوماته يي هم يوه كمه اندازه زمكه چې په ناسم ځي كي وه وروسته له دي چې باربار غوښتنه مي دخپل حق تر لاسه كولو وكړه پشنهاد كړه خوما هغه قبوله نكړه او ورته مي وويل چې كه پوره حق نه راكوي اقلا په سم او مناسب ځای كي خو يي راكړي خو ورونيه می په غوسه شول. اوس زما ورونيه ماته خپل شرعي حق نه راكوي او وايي تاسو بښنه كړي.

پوښتنه دا ده، چې زه دخپل حق پوره غوښتونكي يم نو آیا هغه مشترك جايداد، چې د ياد اقرار د ورکولو په وخت كي تقسيم شوی نه و، له هغه څخه زما دخپلي برخي هبه كول، شرعا جواز لري او كه نه؟ كه مفصل شرعي فتوی راكړي ډيره مهرباني به مو وي.
(په درنښت)

الجواب باسم ملهم الصواب

حامدا ومصليا وبه نستعين

آغلي مستفتي!

دپورتني موضوع په رابطه بايد وويل شي كوم جايداد چې د دوو يادپيرو كسانو تر منځ مشترك وي خو د تقسيم وړ وي، نو كه يو شريك و غواړي، خپله برخه ورڅخه چاته هبه كړي، دا هبه په دي ډول جايداد كي د امام صاحب په نزد مخكي له دي چې تقسيم شي او موهوب له ته په تصرف كي ورکړای شي صحت نه لري او موهوب له يي مالک نه گڼل كيږي.

بناء: پورتنی مسئلہ کی، کہ چیری بی بی زہرا لہ خپل میراثی جایداد خخہ خپلہ برخہ، خپل ورور دوست محمد تہ، مخکی لہ دی چی جایداد تقسیم او بپل شی، ہبہ کری وی، دا ہبہ ناسمہ دہ او دوست محمد دیادی برخہ مالک نہ شمپرل کیبری، چی بی بی زہرا کولای شی، خپل برخہ دوست محمد خخہ بپرتہ لاستہ راوری.

سربپرہ پر دی، چی د بننی اقرار یی دشرم او حیا لہ وجی کری دی نہ پہ طیب خاطر سرہ او پہ دغسی اقرار سرہ مقرر لہ عنداللہ مالک نہ گنل کیبری، لہذا ہغوی تہ پکار دہ چی خپلی غاری خلاصی کری او خورتنہ خپلہ برخہ وروسپاری .

والدلیل علی ما قلناہ:

(۱) - عَنْ أَبِي حَرَّةَ الرَّقَاشِيِّ، عَنْ عَمِّهِ، أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ قَالَ: " لَا يَحِلُّ مَالُ امْرِئٍ مُسْلِمٍ إِلَّا بِطَيْبِ نَفْسٍ مِنْهُ " (شعب الایمان (۷) توك (۳۴۶) مخ) .

(۲) - (من اخذ من الارض شبرا بغير حقه خسف به يوم القيمة الى سبع ارضين) بخاری شریف لومری توك (۳۷۴) مخ)

(۳) - المومن يطبع على الخلال كلها الا الخيانة والكذب (السنن الكبرى (۱۰) توك (۱۹۷) مخ).

(۳) - عَنْ أُمِّ سَلَمَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهَا أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ قَالَ إِنَّكُمْ تَخْتَصِمُونَ إِلَيَّ وَلَعَلَّ بَعْضَكُمْ أَلْحَنُ بِحُجَّتِهِ مِنْ بَعْضٍ فَمَنْ قَضَيْتَ لَهُ بِحَقِّ أَخِيهِ شَيْئًا بِقَوْلِهِ فَإِنَّمَا أَقْطَعُ لَهُ قِطْعَةً مِنَ النَّارِ فَلَا يَأْخُذْهَا) بخاری شریف (۱) توك (۴۰۰) مخ - طبع - طوقة النجاة)

(۵) - (و) شرائط صحتها (في الموهوب أن يكون مقبوضا غير مشاع مميذا غير مشغول) درالمختار کتاب الہبہ (۵) توك (۶۸۸) مخ) طبع دارالفکر بیروت).

قال العلامة الحصكفي: وتتم الهبة بالقبض الكامل في محوز مفرغ مقسوم ومشاع لا يبقى منتفعا به بعد أن يقسم ولو سلمه شائعا لا يملكه، فلا ينفذ تصرفه فيه.

(قوله: ولو سلمه شائعا الخ) قال في الفتاوى الخيرية: ولا تفيد الملك في ظاهر الرواية وذكر عصام أنها تفيد الملك، وبه أخذ بعض المشائخ الخ. ومع إفادتها للملك عند هذا البعض، أجمع الكل على أن للواهب استردادها من الموهوب له، ولو كان ذا رحم محرم من الواهب. (رد المحتار ۴ / ۵۷۰، كتاب الهبة، بحواله: فتاوى فريديه ۸ / ۶۷).

(۶) - هِبَةُ الْمُشَاعِ فِيمَا يَحْتَمِلُ الْقِسْمَةَ لَا تَجُوزُ سِوَاءَ كَانَتْ مِنْ شَرِيكِهِ أَوْ مِنْ غَيْرِ شَرِيكِهِ . . وَيُشْتَرَطُ فِي صِحَّةِ هِبَةِ الْمُشَاعِ الَّذِي لَا يَحْتَمِلُ الْقِسْمَةَ أَنْ يَكُونَ قَدْرًا مَعْلُومًا حَتَّى لَوْ وَهَبَ نَصِيبَهُ مِنْ عَبْدٍ وَلَمْ يَعْلَمْ بِهِ لَمْ يَجْزُ لِأَنَّهَا جِهَالَةٌ تُوجِبُ الْمُنَارَعَةَ كَذَا فِي الْبَحْرِ الرَّائِقِ)) الهنديه (۴) توك (۳۷۸) مخ) طبع دارالفکر بیروت).

(۷) - لم تصح هبة المشاع فيما يحتمل القسمة لأن القبض شرط صحة الهبة والقبض على التمام لا يتحقق مع الشيعاء (بدائع الصنائع پنخ توك (۲۳) مخ دار الفكر بیروت).

(۸) - قال (لا تتم بالقبض فيما يقسم) قال علماءنا هبة المشاع فيما يحتمل القسمة لا تتم ولا تفيد الملك قبل القسمة وبعض أصحابنا قال إنها فاسدة والأصح الأول كالهبة قبل القبض ا هـ [وفى الشرح] أما المشاع الذي يقبل القسمة فإنه يمكن تسليمه بعد قسمته ويكون قبضه

كاملا فلا يكتفى بتسليمه مشاعا ولا يعد قابضا له مع الشيوخ (رد المختار (۸) ٲوك (۴۲۳) مخ
طبع دار الفكر بيروت).

(۹) - هِبَةُ الْمُشَاعِ فِيمَا يَحْتَمِلُ الْقِسْمَةَ مِنْ رَجُلَيْنِ أَوْ مِنْ جَمَاعَةٍ صَحِيحَةٌ عِنْدَهُمَا وَفَاسِدَةٌ عِنْدَ
الْإِمَامِ وَلَيْسَتْ بِبَاطِلَةٍ حَتَّى تُفِيدَ الْمَلِكَ بِالْقَبْضِ) هندية (۴) ٲوك (۳۷۸) مخ طبع دار الفكر بيروت .

(۱۰) - بيٲٲياں نے عقل و ہوش کے ساتھ دلی رضامندی سے اپنے اپنے پدری میراث میں
سے مشاع یعنی نامعلوم حصہ اپنے بھای کو بحضور گواہان بہہ کئے اور بھائی کو اپنے
اپنے حقوق کے دعوی سے برئ الذمہ کر دیا، پھر بھای نے اپنی زمین بہنوں کی
موجودگی میں اپنی بیوی کو بہہ کی، کیا از روے شریعت یہ صحیح ہے یا نہیں؟

الجواب: صورة مذکورہ میں مشاع کا بہہ ہوا ہے، جو کہ فاسد ہے، لہذا اس میں رجوع
صحیح ہے اور بھائی کے تصرفات ناجائز ہیں۔ (فتاوی فریدیہ ۸ / ۶۷، کتاب الہبہ)

(۱۱) - زید کی ہمشیرہ عاقلہ بالغہ نے والد کے ترکہ سے اپنا حصہ برضا و رغبت
روبروئے گواہان اپنے بھائی کو بہہ کر دیا، اب بھائی موبوبہ جایداد پر قابض ہے او
ہمشیرہ اپنے حصہ میں رجوع کرنا چاہتی ہے اور مطالبہ کرتی ہی کہ مجھے اپنا حصہ
واپس کیا جائے، کیا از روے شریعت بہن موبوبہ جایداد کو واپس کر سکتی ہے یا نہیں؟

الجواب: اگر یہ بہہ تقسیم کے بعد ہو، تو اس میں رجوع غیر صحیح ہے ورنہ صحیح
ہے۔ (فتاوی فریدیہ ۸ / ۵۷، کتاب الہبہ)

(۱۲) - جو چیز مشترک ہو او قابل تقسیم ہو (یعنی تقسیم کے بعد قابل انتفاع رہتی ہو)
اس میں کوئی حصہ دار اپنا حصہ کسی کو بہہ کرنا چاہے تو وہ بہہ اس وقت تام ہوتا ہے
جب وہ مشترک چیز تقسیم کر کے اپنا حصہ الگ کر لے اور وہ حصہ موبوبہ لہ کے قبضہ
میں دے دے۔ اگر مشترک چیز کو تقسیم کئے بغیر کسی نے اپنا حصہ بہہ کیا او واہب
کے انتقال تک وہ مشترک ہی رہا تو وہ بہہ تام نہ ہوگا اور موبوبہ لہ اس حصہ کا مالک
نہ ہوگا، خواہ اپنے شریک ہی کو بہہ کیا ہو، وہ چیز واہب ہی کی ملک میں رہے گی، یہی
ظاہر الروایۃ ہے۔) فتاوی رحیمیہ (۹) ٲوک کتاب الہبۃ (۳۱۷) مخ .

مولوی عبدالستار (خادم)

خواہر گرامی خود باید گفت کہ ایشان در متن استفتاء خود از موضوع
نامزادی خود صحبت کردند نہ از عقد ازدواج و نامزاد شدن و یا نامزاد بودن

این از نظر فقهاء و قانون مدنی افغانستان عقد نکاح نیست که فسخ آن به طلاق و یا به موافقه جانبین ضرورت باشد بلکه این وعده برای عقد نکاح است و هر یکی از طرفین حق منصرف شدن از آن را دارند زیرا که پابندی بوعده اگرچه یکی از اخلاق حمیده و نیکو یک مؤمن است ولی قضاء ملزم به ایفاء آن نیست خصوصاً وقتیکه مانع و یا مصلحتی در عدم ایفاء آن باشد لهذا اگر یکی از طرفین از وعده عقد ازدواج که عبارت از نامزد شدن است بنابر مصلحتی منصرف میگردد این یک حق قانونی آن است که از آن استفاده نموده است و این نباید سبب اختلاف و قطع و بر میان خانواده‌ها گردد. چنانچه در متون معتبر فقه احناف درین مورد چنین آمده است {ولو قال هل اعطيتنيها فقال اعطيتك ان كان المجلس للوعد فوعد وان كان للعقد فنكاح} بحر الرائق دریم توک (۸۹) مخ). رد المحتار نهم توک (۲۰۴) مخ). اودمدنی قانون (۱۱۴) ماده کی هم داسی راغلی {نامزادی وعده بنکاح است هر یکی از طرفین حق منصرف شدن را دارند}

بناء هم اشارات فقهی و صراحت قانون مدنی افغانستان مشعر است برینکه در مدت نامزادی طرفین عقد حق منصرف شدن از آن را دارند لهذا اگر تنها موضوع نامزادی {فقهی} باشد مستفتیه محترمه میتواند ازین منصرف شود خواه مقابل راضی باشد و یا خیر

يُنْعَدُ بِالْإِجَابِ وَالْقَبُولِ وَضِعَا لِلْمُضِيِّ أَوْ وَضِعَا أَحَدَهُمَا لِلْمُضِيِّ وَالْآخَرَ لِغَيْرِهِ مُسْتَقْبَلًا كَمَا أَمَرَ أَوْ حَالًا كَالْمُضَارِعِ كَذَا فِي النَّهْرِ الْفَائِقِ) هندية لومري توک (۲۷۰) مخ).
النكاح **ينعقد بالإيجاب والقبول** بلفظين يعبر بهما عن الماضي ۰۰ وينعقد بلفظين يعبر بأحدهما عن الماضي وبالأخر عن المستقبل مثل أن يقول زوجني فيقول زوجته هدايه لومري (۱۸۹) مخ).

(۲) - وَإِذَا قَالَ لِأَبِي الْبِنْتِ زَوَّجْتِي ابْنَتَكَ وَقَالَ أَبُو الْبِنْتِ زَوَّجْتُ أَوْ قَالَ نَعَمْ لَا يَكُونُ نِكَاحًا إِلَّا أَنْ يَقُولَ الرَّجُلُ بَعْدَ ذَلِكَ قَبْلَتْ لِأَنَّ قَوْلَهُ زَوَّجْتِي اسْتِخْبَارٌ هَكَذَا فِي فَتَاوَى قَاضِي خَانَ الهنديّة لومړی ټوک (۲۷۲) مخ

الناشر دار الفكر

عَنْ زَيْدِ بْنِ أَرْقَمَ عَنِ النَّبِيِّ - صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ - قَالَ: «إِذَا وَعَدَ الرَّجُلُ أَخَاهُ وَمِنْ نَيْتِهِ أَنْ يَفِيَ لَهُ فَلَمْ يَفِ وَلَمْ يَجِئْ لِلْمِيعَادِ فَلَا إِثْمَ عَلَيْهِ» . سنن ابى داود (۴) ټوک (۴۵۶) مخ .

(قَوْلُهُ وَهُوَ السُّنَّةُ) بَأَنْ يَقُولَ لَهَا قَبْلَ النِّكَاحِ فَلَا يَخْطُبُكَ أَوْ يَذْكُرُكَ فَسَكَتَتْ ، وَإِنْ زَوَّجَهَا بِغَيْرِ اسْتِئْذَانٍ فَقَدْ أَخْطَأَ السُّنَّةَ وَتَوَقَّفَ عَلَى رِضَاهَا بَحْرٌ عَنِ الْمُحِيطِ) باب الولی نهم ټوک (۳۵۸) مخ- باب الولی

سوال: کیا فرماتے ہیں علماء دین اس مسئلہ کے بارے میں کہ ایک شخص نے اپنی لڑکی شہباز کے

لڑکے کیلئے نامزد کی مٹھائی بھی تقسیم کی گئی عام لوگ بھی خبردار ہوئے کہ فلاں نے اپنی لڑکی فلاں کو دیدی، لیکن نکاح ہمیں پڑھا گیا، اب وہ جس لڑکی دینے سے انکاری ہے شرعاً کیا حکم ہے

الجواب: یہ معاملہ خطبہ ہے نکاح نہیں ہے لعدم تحقق الایجاب والقبول فی

حضور الشهداء ظاہراً ﴿۱﴾ پس یہ شخص مجبوری کی صورت میں ایفاء نہ کرنے سے گنہگار نہیں ہوتا اور

بغیر کسی مجبوری کے گنہگار ہے

کیا فرماتے ہیں علماء دین اس مسئلے کے بارے میں کہ ایک شخص نے اپنی لڑکی شہباز کے لڑکے کیلئے نامزد کی، مٹھائی بھی تقسیم کی گئی عام لوگ بھی خبردار ہوئے کہ فلاں نے اپنی لڑکی فلاں کو دیدی، لیکن نکاح نہیں پڑھا گیا، اب وہ شخص لڑکی دینے سے انکاری ہے، شرعاً کیا حکم ہے؟

الجواب: یہ معاملہ خطبہ ہے نکاح نہیں ہے لعدم تحقق الايجاب والقبول فی حضور الشہداء ظاہراً، پس یہ شخص مجبوری کی صورت میں ایفاء نہ کرنے سے گنہگار نہیں ہوتا او بغیر کسی مجبوری کے گنہگار ہے۔

سوال: کیا فرماتے ہیں علماء دین اس مسئلہ کے بارے میں کہ میں نو جوان لڑکی ہوں

جہاں میرے

والدین میرا رشتہ کرنا چاہتے ہیں وہاں میرے لئے زندگی گزارنا مشکل ہے، اس لئے میں اپنی مرضی سے شادی کرنا چاہتی ہوں اور اس طے شدہ رشتہ جہاں نکاح نہیں ہوا ہے صرف وعدہ ہوا ہے میں انکاری ہوں، اب شریعت کی رو سے اس سابقہ رشتہ سے میرا انکار جائز ہے یا نہیں

الجواب: اگر آپ کے والد نے صرف وعدہ کیا ہو اور عقد نکاح نہ کیا ہو تو آپ دوسری جگہ

نکاح کر سکتی ہیں، فی الہندیۃ ۱: ۳۰۵ ولا یجوز نکاح احد علی بالغۃ صحیحۃ العقل من

اب او سلطان بغیر اذنہا بکرا کانت او ثیبا فان فعل ذلک فالنکاح موقوف علی

اجازتہا (فتاویٰ عالمگیریہ ۱: ۲۸۷ الباب الرابع فی الاولیاء)

کیا فرماتے ہیں علماء دین اس مسئلے کے بارے میں کہ میں نوجوان لڑکی ہوں جہاں میرے والدین میرا رشتہ کرنا چاہتے ہیں وہاں میرے لئے زندگی گزارنا مشکل ہے، اس لئے میں اپنی مرضی سے شادی کرنا چاہتی ہوں اور اس طے شدہ رشتہ جہاں نکاح نہیں ہوا ہے صرف وعدہ ہوا ہے میں انکاری ہوں، اب شریعت کی رو سے اس سابقہ رشتہ سے میرا انکار جائز ہے یا نہیں؟

الجواب: اگر آپ کے والد نے صرف وعدہ کیا ہوا ہے اور عقد نکاح نہ کیا ہو تو آپ دوسری جگہ نکاح کر سکتی ہیں، فی الہندیۃ (۱ / ۳۰۵): ولا یجوز نکاح أحد علی بالغۃ صحیحۃ العقل من أب أو سلطان بغير إنہا بکراً کانت أو ثیباً، فإن فعل ذلک فالنکاح موقوف علی إجازتھا. (فتاوی عالمگیریہ ۱ / ۲۸۷، الباب الرابع فی الأولیاء)