**ارث و وصیت**

**در شريعت و قانون**

**مؤلف:**

**دکتر صلاح سلطان**

**رئیس مرکز تحقیقات اسلامی آمریکا**

**مدیر مرکز تعلیم اسلامی و فتوی در کولمبوس اوهایو**

**بخش فقه اسلامی، دانشکده دارالعلوم، دانشگاه قاهره**

**رئیس سابق دانشگاه اسلامی آمریکا**

**عضو انجمن فقهی آمریکا و اروپا و هند و اتحادیه**

**جهانی علمای مسلمان**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **عنوان کتاب:** | ارث و وصیت در شريعت و قانون | | | |
| **عنوان اصلی:** | الميراث والوصية بين الشريعة والقانون | | | |
| **تألیف:** | دکتر صلاح سلطان | | | |
| **ترجمه:** | گروه علمی فرهنگی موحدین | | | |
| **موضوع:** | احوال شخصیه (نکاح، طلاق، جنایز...) | | | |
| **نوبت انتشار:** | اول (دیجیتال) | | | |
| **تاریخ انتشار:** | آبان (عقرب) 1394شمسی، 1436 هجری | | | |
| **منبع:** | کتابخانه عقیده www.aqeedeh.com | | | |
| **این کتاب از سایت کتابخانۀ عقیده دانلود شده است.**  **www.aqeedeh.com** | | | |  |
| **ایمیل:** | **book@aqeedeh.com** | | | |
| **سایت‌های مجموعۀ موحدین** | | | | |
| www.mowahedin.com  www.videofarsi.com  www.zekr.tv  www.mowahed.com | |  | www.aqeedeh.com  www.islamtxt.com  [www.shabnam.cc](http://www.shabnam.cc)  www.sadaislam.com | |
|  | | | | |
| contact@mowahedin.com | | | | |

بسم الله الرحمن الرحیم

فهرست مطالب

[مقدمه 17](#_Toc337920424)

[پیشگفتار 23](#_Toc337920425)

[مال در نظام اسلامی 23](#_Toc337920426)

[فصل اول: احكام عمومي در علم ارث 29](#_Toc337920427)

[بخش اول: ارث از لحاظ لغوی و اصطلاحی 31](#_Toc337920428)

[بخش دوم: فضایل علم ارث 33](#_Toc337920429)

[بخش سوم: شروط ارث 35](#_Toc337920430)

[شرط اول: مرگ مورث که به طور حقیقی یا حکمی یا تقدیری ثابت شود. 36](#_Toc337920431)

[شرط دوم: زنده بودن وارث به طور حقیقی یا تقدیری: 38](#_Toc337920432)

[شرط سوم: علم به علت و اسباب میراث: 38](#_Toc337920433)

[شرط چهارم: مانعی از موانع ارث وجود نداشته باشد: 39](#_Toc337920434)

[بخش چهارم: اسباب ارث 39](#_Toc337920435)

[نخست: قرابت یا نسب: 39](#_Toc337920436)

[دوم: ازدواج: 40](#_Toc337920437)

[سوم: ولاء: 42](#_Toc337920438)

[بخش پنجم: موانع ارث 44](#_Toc337920439)

[مانع اول: قتل: 44](#_Toc337920440)

[مانع دوم: اختلاف دین: 49](#_Toc337920441)

[ترجیح من در ارث مسلمان از غیر مسلمان: 50](#_Toc337920442)

[3- ارث مرتد: 54](#_Toc337920443)

[4- اختلاف دارین: 55](#_Toc337920444)

[5- بردگی: 56](#_Toc337920445)

[بخش ششم: ترکه و حقوقی که به آن تعلق می‏گیرد 56](#_Toc337920446)

[نخست: ترکه: 56](#_Toc337920447)

[ب) حقوق مربوط به ترکه: 59](#_Toc337920448)

[تقدم بدهی بر وصیت: 63](#_Toc337920449)

[چهارم: حقوق وارثان: 64](#_Toc337920450)

[تمرینات فصل اول 67](#_Toc337920451)

[نخست: یک دلیل برای جملات زیر ذکر کنید: 67](#_Toc337920452)

[دوم: با ذکر دلایل نقلی و عقلی کدام یک از موارد زیر را ترجیح می‏دهید؟ 67](#_Toc337920453)

[سوم: تفاوت جملات زیر را توضیح دهید: 67](#_Toc337920454)

[چهارم: در مقابل هر یک از عبارتهای زیر علامت صحیح√و غلط× را بگذارید: 68](#_Toc337920455)

[پنجم: با توجه به کلمات داخل پرانتز جای خالی عبارات را تکمیل کنید: 68](#_Toc337920456)

[فصل دوم: ارث صاحبان فروض و سهم مشخص 69](#_Toc337920457)

[پیشگفتار 71](#_Toc337920458)

[بخش اول: ارث زن و شوهر 72](#_Toc337920459)

[ارث زن و شوهر را به شکل زیر توضیح می‏دهیم: 73](#_Toc337920460)

[بخش دوم: ارث والدین 76](#_Toc337920461)

[مثالهایی در مورد ارث والدین 84](#_Toc337920462)

[بخش سوم: ارث پدربزرگ و مادربزرگ 86](#_Toc337920463)

[دلایل ارث جد و جده: 89](#_Toc337920464)

[نخست: ارث جد: 90](#_Toc337920465)

[حالت اول: جد بدون وجود برادر و خواهر برای شخص مرده: 92](#_Toc337920466)

[حالت دوم: ارث جد و برادران با هم: 96](#_Toc337920467)

[خلاصه آرای ارث جد و اخوه در مذهب به شکل زیر می‏باشد: 98](#_Toc337920468)

[دوم: ارث جده: 104](#_Toc337920469)

[در مورد ارث جده امور زیر قابل ملاحظه است: 105](#_Toc337920470)

[مسائل عمومی در میراث جد و جده: 107](#_Toc337920471)

[بخش چهارم: ارث دختران و دختران پسر 110](#_Toc337920472)

[نخست: دلیل ارث بردن آن‌ها: 110](#_Toc337920473)

[دوم: مقدار ارث دختر: 110](#_Toc337920474)

[سوم: مثال‌هایی در مورد ارث دختر: 112](#_Toc337920475)

[دوم: ارث دختران پسر: 114](#_Toc337920476)

[این حالت‌های شش گانه را به شکل زیر به تفصیل بیان می‏کنیم: 116](#_Toc337920477)

[مثال‌هایی در مورد ارث دختر پسر: 121](#_Toc337920478)

[بخش پنجم: ارث خواهر تنی یا پدری 123](#_Toc337920479)

[نخست: ارث خواهر تنی یا پدری: 123](#_Toc337920480)

[دوم: ارث خواهر تنی: 125](#_Toc337920481)

[سوم: ارث خواهر پدری: 129](#_Toc337920482)

[بخش ششم: ارث فرزندان مادری 135](#_Toc337920483)

[استثناهایی که در مورد ارث برادران و خواهران مادری وجود دارد: 138](#_Toc337920484)

[خلاصه: 143](#_Toc337920485)

[نخست: کسانی که استحقاق نصف را دارند: 144](#_Toc337920486)

[نخست: زوج: 144](#_Toc337920487)

[دوم: دختر: 144](#_Toc337920488)

[سوم: دختر پسر: 144](#_Toc337920489)

[چهارم: خواهر تنی: 145](#_Toc337920490)

[پنجم: خواهر پدری: 145](#_Toc337920491)

[دوم: کسانی که استحقاق را دارند: 145](#_Toc337920492)

[نخست: شوهر: 145](#_Toc337920493)

[دوم: زن 146](#_Toc337920494)

[سوم: کسانی که استحقاق  را دارند: 146](#_Toc337920495)

[چهارم: کسانی که استحقاق را دارند: 146](#_Toc337920496)

[نخست: دو دختر اصلی و بیشتر: 146](#_Toc337920497)

[دوم: دو دختر پسر و بیشتر: 146](#_Toc337920498)

[سوم: دو دختر تنی و بیشتر: 147](#_Toc337920499)

[چهارم: دو خواهر پدری و بیشتر: 147](#_Toc337920500)

[پنجم: کسانی که مستحق هستند: 147](#_Toc337920501)

[نخست: مادر به دو شرط را می‏گیرد: 148](#_Toc337920502)

[دوم: برادران و خواهران مادری: 148](#_Toc337920503)

[ششم: کسانی که استحقاق را دارند: 148](#_Toc337920504)

[نخست: پدر: 148](#_Toc337920505)

[دوم: جد: 148](#_Toc337920506)

[سوم: مادر: 149](#_Toc337920507)

[چهارم: جده: 149](#_Toc337920508)

[پنجم: دختر پسر: 149](#_Toc337920509)

[ششم: خواهر پدری: 149](#_Toc337920510)

[هفتم: برادر یا خواهر مادری: 149](#_Toc337920511)

[تمرینات فصل دوم: 151](#_Toc337920512)

[ششم: یک دلیل برای هر یک از جملات زیر ذکر کنید: 151](#_Toc337920513)

[هفتم: برای جملات زیر علت بیاورید. 151](#_Toc337920514)

[هشتم: در مقابل عبارت زیر علامت صحیح √و غلط×بگذارید: 151](#_Toc337920515)

[نهم: جملات زیر را با کلمات داخل پرانتز پر کنید: 152](#_Toc337920516)

[دهم: استثناهای فقهی در موارد زیر چیست؟ 153](#_Toc337920517)

[یازدهم: مسائل 153](#_Toc337920518)

[فصل سوم: ارث عصبه‏ها 155](#_Toc337920519)

[بخش اول: عصبه در لغت و اصطلاح 157](#_Toc337920520)

[بخش دوم: انواع عصبه‏ها 158](#_Toc337920521)

[عصبه دو نوع است: 158](#_Toc337920522)

[بخش سوم: دلایل ارث عصبه‏ها 160](#_Toc337920523)

[نخست: دلایل ارث عصبه بالنفس: 160](#_Toc337920524)

[دوم: دلایل ارث عصبه بالغیر: 162](#_Toc337920525)

[سوم: دلایل ارث عصبه مع الغیر: 162](#_Toc337920526)

[بخش چهارم: ترجیح میان عصبه‏ها وقتی که چند نفر باشند 162](#_Toc337920527)

[معیارهای ترجیح میان عصبه‏ها عبارتند از: 163](#_Toc337920528)

[1- ترجیح با جهت: 163](#_Toc337920529)

[2- ترجیح با درجه: 164](#_Toc337920530)

[ترجیح به شدت و قوت قرابت: 165](#_Toc337920531)

[تمرینات فصل سوم 169](#_Toc337920532)

[دوزادهم: از مجموعه دوم گزینه مناسب با گزینه اول را انتخاب کنید: 169](#_Toc337920533)

[سیزدهم: در مقابل جملات زیر علامت صحیح √و غلط× بگذارید: 169](#_Toc337920534)

[چهاردهم: برای جملات زیر علت بیاورید: 170](#_Toc337920535)

[پانزدهم: مسائل: 170](#_Toc337920536)

[فصل چهارم: حجب 173](#_Toc337920537)

[بخش اول: حجب در لغت و در اصطلاح 175](#_Toc337920538)

[بخش دوم: انواع حجب 176](#_Toc337920539)

[حجب دو نوع است: 176](#_Toc337920540)

[نخست: حجب حرمان: 176](#_Toc337920541)

[دوم: حجب نقصان: 177](#_Toc337920542)

[توضیحاتی در مورد موضوع حجب: 179](#_Toc337920543)

[بخش سوم: مسائل حجب 180](#_Toc337920544)

[تمرینات فصل چهارم 183](#_Toc337920545)

[شانزدهم: تفاوت میان عبارات زیرا را بیان کنید: 183](#_Toc337920546)

[هفدهم: جملات زیرا را کامل کنید: 183](#_Toc337920547)

[هجدهم: مسائل: 183](#_Toc337920548)

[فصل پنجم: اصل مسأله، عول، رد و تصحیح مسأله 185](#_Toc337920549)

[بخش اول: اصل مسأله‏ها 187](#_Toc337920550)

[1- وقتی که تمامی وارثان عصبه باشند دو حالت دارند: 187](#_Toc337920551)

[2- اگر وارثان فقط صاحبان فروض باشند یا صاحبان فروض و عصبه باشند، چهار حالت دارد: 188](#_Toc337920552)

[بخش دوم: عول 192](#_Toc337920553)

[بخش سوم: رد 197](#_Toc337920554)

[رأی راجح: 199](#_Toc337920555)

[وارثانی که باقیمانده ارث به آن‌ها رد می‏شود: 201](#_Toc337920556)

[بخش چهارم: تصحیح مسائل 203](#_Toc337920557)

[مسائلی درباره اصل مسأله، رد، عول و تصحیح: 208](#_Toc337920558)

[تمرینات فصل پنجم 211](#_Toc337920559)

[نوزدهم: جملات زیر را کامل کنید: 211](#_Toc337920560)

[بیستم: دلایل رد به غیر زوجین همراه ترجیح خود را در مورد آن مسأله بررسی کنید. 211](#_Toc337920561)

[بیست و یکم: دو روش برای تصحیح مسایل وجود دارد، آن دو روش کدامند و ساده‏ترین آن‌ها کدام است؟ 212](#_Toc337920562)

[بیست و دوم: مسائل: 212](#_Toc337920563)

[فصل ششم: ارث ذوی الارحام 213](#_Toc337920564)

[بخش اول: ذوی الارحام و نظرات علما در مورد ارث آن‌ها 214](#_Toc337920565)

[بخش دوم: چگونگی ارث ذوی الارحام 217](#_Toc337920566)

[نخست: مذهب اهل رحم: 217](#_Toc337920567)

[دوم: مذهب اهل تنزیل: 218](#_Toc337920568)

[سوم: مذهب اهل قرابت: 219](#_Toc337920569)

[تمرینات فصل ششم 223](#_Toc337920570)

[بیست و سوم: اختلاف فقهی ارث ذوی الارحام را همراه با دلایل هر گروه و ترجیح خود بیان کنید. 223](#_Toc337920571)

[بیست و چهارم: فرق عبارات زیر را بیان کنید: 223](#_Toc337920572)

[فصل هفتم: احکام تکمیلی ارث 225](#_Toc337920573)

[بخش اول: ارث جنین 227](#_Toc337920574)

[چگونگی ارث جنین: 229](#_Toc337920575)

[نکته مهم: 234](#_Toc337920576)

[بخش دوم: ارث مفقود 235](#_Toc337920577)

[مرحله اول: مرحله میان گم شدن و حکم وفات او از طرف قاضی: 236](#_Toc337920578)

[مرحله دوم: حکم به وفات مفقود: 238](#_Toc337920579)

[بخش سوم: ارث خنثی 239](#_Toc337920580)

[بخش چهارم: ارث فرزند حاصل از زنا و ملاعنه 242](#_Toc337920581)

[بخش پنجم: ارث نابودشدگان و غرق‌شدگان 243](#_Toc337920582)

[بخش ششم: تخارج 245](#_Toc337920583)

[دلایل جایز بودن تخارج: 246](#_Toc337920584)

[تمرینات فصل هفتم 251](#_Toc337920585)

[بیست و ششم: تفاوت جملات زیر را بیان کنید: 251](#_Toc337920586)

[بیست و هفتم: شروط فقهی عبارات زیر را بیان کنید: 251](#_Toc337920587)

[بیست و هشتم: دلایل شرعی عبارات زیر را بیان کنید: 251](#_Toc337920588)

[بیست و نهم: مسائل: 251](#_Toc337920589)

[فصل هشتم: وصیت و احکام آن 253](#_Toc337920590)

[بخش اول: تعریف وصیت،و مشروعیت و حکم آن 255](#_Toc337920591)

[نخست: وصیت در لغت و اصطلاح: 255](#_Toc337920592)

[دوم: مشروعیت وصیت: 256](#_Toc337920593)

[دلایل زیادی در مورد مشروعیت وصیت وجود دارد 256](#_Toc337920594)

[سوم: حکم وصیت: 258](#_Toc337920595)

[بخش دوم: ارکان وصیت 259](#_Toc337920596)

[رکن اول: موصی: 259](#_Toc337920597)

[1- وصیت بچه ممیز: 260](#_Toc337920598)

[2- وصیت سفیه: 261](#_Toc337920599)

[3- وصیت بدهکار: 261](#_Toc337920600)

[4- وصیت غیرمسلمان: 262](#_Toc337920601)

[رکن دوم: موصی له: 262](#_Toc337920602)

[وصیت مسلمان برای غیرمسلمان: 262](#_Toc337920603)

[وصیت برای جنین: 263](#_Toc337920604)

[وصیت برای وارث: 265](#_Toc337920605)

[رکن سوم: موصی به: 267](#_Toc337920606)

[اول: نوع موصی به: 267](#_Toc337920607)

[دوم: مقدار موصی به: 268](#_Toc337920608)

[رکن چهارم: صیغه وصیت 274](#_Toc337920609)

[بخش سوم: مبطلات وصیت 275](#_Toc337920610)

[نخست: مبطلات وصیت به علتی که به موصی بر می‏گردد: 275](#_Toc337920611)

[دوم: مبطلات وصیت به علتی که به موصی له بر می‏گردد: 276](#_Toc337920612)

[سوم: مبطلات وصیت به علتی که به موصی به بر گردد: 277](#_Toc337920613)

[چهارم: مبطلاتی که به صیغه وصیت بر می‏گردند: 278](#_Toc337920614)

[بخش چهارم: موانع وصیت 278](#_Toc337920615)

[تمرینات فصل هشتم 281](#_Toc337920616)

[سؤال سی‏ام: یک دلیل برای عبارات زیر بیاورید: 281](#_Toc337920617)

[سؤال سی و یکم: 281](#_Toc337920618)

[سؤال سی و دوم: در مقابل عبارات زیر علامت صحیح √و غلط× بگذارید: 281](#_Toc337920619)

[سؤال سی و سوم: تفاوت عبارات زیر را بیان کنید: 281](#_Toc337920620)

[سؤال سی و چهارم: مسائل: 282](#_Toc337920621)

[فصل نهم: انواع وصیت و تزاحم آن‌ها 283](#_Toc337920622)

[بخش اول: انواع وصیت‌های اختیاری 285](#_Toc337920623)

[نخست: وصیت به تقسیم اشیای عینی ترکه: 285](#_Toc337920624)

[دوم: وصیت به اندازه سهم وارث: 286](#_Toc337920625)

[بخش دوم: وصیت واجب 288](#_Toc337920626)

[نخست: تعریف وصیت واجب: 288](#_Toc337920627)

[دوم: کسانی که وصیت واجب برای آن‌ها واجب است: 289](#_Toc337920628)

[سوم: شروط وجوب این وصیت: 290](#_Toc337920629)

[چهارم: رتبه وصیت واجب و مقدار آن: 291](#_Toc337920630)

[پنجم: قلمرو مشروعیت وصیت واجب: 292](#_Toc337920631)

[بررسی و ترجیح: 293](#_Toc337920632)

[ششم: روش استخراج وصیت واجب: 298](#_Toc337920633)

[در استخراج وصیت واجب باید مراحل زیر طی شود: 299](#_Toc337920634)

[بخش سوم: تزاحم وصیت‌ها 301](#_Toc337920635)

[نخست: تزاحم وصیت‌های واجب: 301](#_Toc337920636)

[دوم: تزاحم وصیت‌های واجب و اختیاری: 302](#_Toc337920637)

[سوم: تزاحم وصیت‌های اختیاری: 305](#_Toc337920638)

[1- وصیت به اشخاص: 306](#_Toc337920639)

[2- وصیت به خویشاوندان: 307](#_Toc337920640)

[3- وصیت به خویشاوندان و اشخاص: 307](#_Toc337920641)

[تمرینات فصل نهم 309](#_Toc337920642)

[سؤال سی و پنجم: تفاوت عبارت زیر را بیان کنید؟ 309](#_Toc337920643)

[سؤال سی و ششم: چرا مقدار وصیت اختیاری را از ترکه، قبل از اجرای وصیت واجب فقط به صورت ریاضی در می‏آوریم؟ 309](#_Toc337920644)

[سؤال سی و هفتم: انواع وصیت‌های اختیاری را نام ببرید؟ 309](#_Toc337920645)

[سؤال سی و هشتم: مشروعیت وصیت واجب را از لحاظ فقهی بررسی کنید؟ 309](#_Toc337920646)

[سؤال سی و نهم: مراحل کاربردی حل مسائل تزاحم وصیت‌های واجب و اختیاری کدامند؟ 309](#_Toc337920647)

[سؤال چهلم: مسائل: 309](#_Toc337920648)

[خاتمه 311](#_Toc337920649)

[مراحل کاربردی حل مسائل ارث و وصیت 311](#_Toc337920650)

[مراحل حل: 311](#_Toc337920651)

[پاسخ تمرینات فصل‌ها 315](#_Toc337920652)

[پاسخ تمرینات فصل اول 316](#_Toc337920653)

[اول: جواب سؤال اول: 316](#_Toc337920654)

[دوم: 317](#_Toc337920655)

[1- ارث نومسلمان از خویشاوندان غیرمسلمانش: 317](#_Toc337920656)

[2- قاتل خطایی ارث می‏برد یا نه؟ 318](#_Toc337920657)

[3- ارث زن مطلقه ای که در زمان مرض الموت شوهرش به علتی که مستحق طلاق باشد، طلاق بائن داده شده باشد. 318](#_Toc337920658)

[4- پراخت حق الله باید از ترکه باشد یا نه؟ 319](#_Toc337920659)

[سوم: 319](#_Toc337920660)

[1- تفاوت ازدواج حقیقی با حکمی: 319](#_Toc337920661)

[چهارم: 320](#_Toc337920662)

[پنجم: 320](#_Toc337920663)

[جواب تمرینات فصل دوم 321](#_Toc337920664)

[ششم: 321](#_Toc337920665)

[هفتم: 322](#_Toc337920666)

[ششم: 324](#_Toc337920667)

[نهم: 325](#_Toc337920668)

[دهم: 325](#_Toc337920669)

[1- استثناهایی که در ارث برادران مادری آمده است عبارتند از: 325](#_Toc337920670)

[جواب تمرینات فصل سوم 331](#_Toc337920671)

[دوازدهم: 331](#_Toc337920672)

[سیزدهم: 331](#_Toc337920673)

[چهاردهم: 332](#_Toc337920674)

[پانزدهم: 332](#_Toc337920675)

[جواب تمرینات فصل چهارم 335](#_Toc337920676)

[شانزدهم: 335](#_Toc337920677)

[هفدهم: 336](#_Toc337920678)

[هجدهم: 336](#_Toc337920679)

[جواب تمرینات فصل پنجم 339](#_Toc337920680)

[نوزدهم: 339](#_Toc337920681)

[بیست و یکم: دو روش برای تصحیح مسایل وجود دارد: 340](#_Toc337920682)

[بیست و دوم: حل مسأله ها: 341](#_Toc337920683)

[جواب تمرینات فصل ششم 345](#_Toc337920684)

[بیست و سوم: 345](#_Toc337920685)

[بیست و چهارم: 346](#_Toc337920686)

[بیست و پنجم: 346](#_Toc337920687)

[ارث ذوی الارحام: 346](#_Toc337920688)

[جواب تمرینات فصل هفتم 351](#_Toc337920689)

[بیست و ششم: تفاوتها 351](#_Toc337920690)

[بیست و هفتم: 352](#_Toc337920691)

[بیست و هشتم: 353](#_Toc337920692)

[1- دلیل صحت تخارج: 353](#_Toc337920693)

[2- دلیل اینکه بچه حاصل از زنا از پدرش ارث نمی‏برد 353](#_Toc337920694)

[4- دلیل ارث بچه بعد از گریه و زاری کردن 354](#_Toc337920695)

[بیست و نهم: 354](#_Toc337920696)

[جواب تمرینات فصل هشتم 359](#_Toc337920697)

[سی‏ام: دلیل هر کدام از احکام: 359](#_Toc337920698)

[سی و یکم: 360](#_Toc337920699)

[مبطلات وصیت عبارتند از: 360](#_Toc337920700)

[سی و دوم: 360](#_Toc337920701)

[سی و سوم: 361](#_Toc337920702)

[سی و چهارم: 362](#_Toc337920703)

[جواب تمرینات فصل نهم 365](#_Toc337920704)

[سی و پنجم: 365](#_Toc337920705)

[سی و ششم: 366](#_Toc337920706)

[سؤال سی و هفتم: 366](#_Toc337920707)

[سی و هشتم: 367](#_Toc337920708)

[بررسی فقهی قانون وصیت واجب: 367](#_Toc337920709)

[دوم: نقد این قانون: 368](#_Toc337920710)

[سی و نهم: 369](#_Toc337920711)

[چهلم: 369](#_Toc337920712)

[حل نهایی 371](#_Toc337920713)

مقدمه

سپاس خدایی را که هستی را آفرید و قرآن را نازل کرد و قوانین و ضوابط را گذاشت تا در سایه شریعت وی تمامی جن و انس خوشبخت باشند، و سلام و درود بر بهترین افراد بشر، سید و سرور ما محمد (ص) و بر آل و اصحاب و پیروان راستین ایشان.

**اما بعد:**

این کتاب را با هدف قرب و نزدیکی به خداوند تألیف کرده ام تا در جاودانگی این علم (علم میراث) سهیم باشم و به دست فراموشی سپرده نشود. و این علم، اولین علمی است که از امت برداشته و گرفته خواهد شد.

همچنان که پیامبر (ص) به ما خبر داده است. كه در آخر الزمان همه علوم دینی از کتاب و سینه حافظان برداشته خواهد شد و همچنین این کتاب کمکی باشد برای دانشجویان عزیزی که می‌خواهد نسبت به این علم شناخت داشته باشند و برای علاقمندان این شریعت پاک که می‌خواهند از آن بهره بگیرند، شاید که ما نیز از زمره علمای نیکوکار قرار بگیریم.

حقیقت این است که در این علم، علمای قدیم و جدید کتابهای زیادی نوشته‌اند ولی من در این کتاب بر نکات اضافه و بر آن‌ها تأکید کرده‌ام، از جمله مهمترین آن‌ها:

1. آسان بودن تمرینات آن و روش‌های حل آن‌ها و توضیح مسایل پیچیده و بیان آن‌ها در یک عبارت و جمله ساده و خلاص‌های مشخص و معین یا دسته بندیهای جدید که دانشجویان و طلاب علم – در هر مقطع سطحی – آن را بخوانند تا اینکه مهارت پیدا کنند.
2. وفور مثال‌ها به شکل جدول‌های ساده، که با این مثال‌ها اشکالات برطرف می‌شود. و در علم ارث مثال همان محور اصلی است که احکام بر آن‌ها نازل شده است. و درست کردن مثال‌هایی به شکل جدول‌های قابل فهم و راحت، به طوری که خیلی سریع به ذهن مخاطب می‌رسد.
3. افزودن ابیاتی از متن کتاب الرحبیة برای کسانی که برای فهمیدن از حفظ کردن استفاده می‌کنند تا این علم برای دانشجویان از لحاظ فهم و حفظ با هم جمع شود.
4. بیان دلایل شرعی گرفته شده و توثیق شده از منابع اصلی.
5. بررسی فقهی بسیاری از مسایل همراه با انتخاب و ترجیح یکی از آن‌ها که تفکر فقهی محقق را توانگر می‌سازد. از جمله این مسایل که بررسی کرده ام و خودم یک رأی را در آن ترجیح داده‌ام عبارتند از:

الف- مدت زمانی که در سایه وسایل ارتباطی معاصر برای شخص گم شده می‌توان حکم تعیین کرد.

ب- اینکه قتل غیر عمد و خطا مانع ارث می‌باشد بر خلاف قانون مصر.

ج- مسلمان از غیر مسلمان (غیر حربی) ارث می‌برد.

د- اختلاف ملت‌های کافر با هم، مانع ارث بردن آن‌ها از هم نمی‌شود.

هـ - واجب بود پرداخت دیون مربوط به خداوند غیر از واجب بودن پرداخت دیون بندگان.

و- مراسم به خاکسپاری و کفن و دفن زن باید از اموال شوهرهش باشد و نباید از مال خود زن باشد هر چند که ثروتمند باشد.

ز- ترجیح گرفتن یک سوم باقی برای مادر در مسأله مشترکه.

ح- ترجیح اشتراک جد و اخوه تا زمانی که سهم ارث کمتر از یک ششم نباشد.

ط- ترجیح وجوب رد برای زوجین همانطور که در عول نیز این گونه است.

خ- جایز بودن وصیت بچه ای که به بلوغ شرعی رسیده است.

ک- ضرورت اشتراط موافقت قاضی بر وصیت و ارث تا بر وجود یک هدف شرعی مورد قبول تاکید کند.

ل- عدم صحت محدود کردن وصیت واجب به فرع(فرزندان) فرزند مرده ای که پدرش در زمان زنده بودن جدش مرده است.

م- لازم است که یک بند در وصیت واجب اضافه شود مبنی بر اینکه فرع فرزند مرده با وصیت واجب نباید از کسی که به شخص مرده نزدیک‌تر بوده، بیشتر ارث بگیرد. و این تنها شامل یک سوم نیست.

1. با وجود این بررسی‌ها و ترجیح‌ها ولی راه حل بسیاری از مسائل فقط باید از طریق قانون ارث و وصیت مصر باشد که در هر بخش از کتاب موارد آن ذکر شده است.
2. رمزهایی را برای اختصار و فهم بهتر در کتاب آورده‌ام؛ از جمله:

- ب. ع: مقداری که برای عصبه باقی می‌ماند و یا عصبه بالنفس یا بالغیر و یا مع الغیر آن را می‌گیرد.

- م: محجوب، کسی که حجب حرمان شده و به دلیل وجود یک نفر دیگر ارث به او نمی‌رسد.

- ش: برادر شقیق یا خواهر شقیقه.

1. حجم این کتاب در اندازه متوسط چاپ شده است و نه بسیار کوچک و نه بسیار بزرگ و خسته کننده است. به گونه ای که بسیاری از دانشجویان دانشگاهها و امامان مسجد در غرب به طور خاصی از آن استفاده می‌کنند به طوری که اگر دادگاههای شرعی وجود نداشته باشند که مسلمانان برای قضاوت به آن پناه ببرند و در احکام ارث و وصیت از آن کمک بگیرند، می‌توانند از افرادی که این کتاب را در دسترس دارند و آن را مطالعه کرده‌اند برای قضاوت در احکام ارث و وصیت کمک بگیرند.

تمرینهایی که در آخر هر فصل آورده شده و حل آن‌ها در آخر کتاب بر اساس بالاترین روش‌های تربیتی معاصر و ارزشیابی ملکه حفظ و فهم و تحلیل و قدرت حل مسایل است. به طوری که پیشنهاد می‌شود که دانشجو در پایان هر فصل به حل این مسایل بپردازد و سپس آن‌ها را با جواب‌های آخر کتاب تطبیق دهد. و اگر جواب خودش را درست دید خدا را شکر کند و اگر آن را درست نیافت دوباره به حل آن بپردازد و آن فصل را دوباره بخواند و سپس به حل تمرین‌ها بپردازد و آن‌ها را با جواب مقایسه کند تا اینکه خودش بتواند به هر سؤالی که در کتاب آمده جواب دهد.

در پایان به دانشجویان علم ارث توصیه می‌کنم که صبر پیشه کنند و به درستی این علم را دنبال کنند تا اصول و فروع این علم را فرا بگیرند تا آن را در عقل و وجود این امت زنده نگه دارند، امتی که از خداوند می‏خواهیم که میراث زمین و آبادانی آن را طبق روش و منهج خداوند و تمدن اسلام قرار بدهد.

و من امیدوارم که هر کس که اقدام به تصحیح و تصویب این کتاب می‏کند، آن را به من خبر دهد و امیدوارم که دعای خود را بدرقه راه ما قرار دهد و خداوند آسمان‌ها و زمین در بهشت برین ما را با بزرگان انبیاء و صالحان و شهدا محشور بگرداند چرا که خداوند برترین مولی و یاری دهنده است.

**صلاح الدین سلطان**

**بحرین 1427هـ /2006م**

پیشگفتار

مال در نظام اسلامی

شریعت اسلام برای رعایت مصلحت در دو دنیا گذاشته شده است. ابن قیم می‏گوید: مبنا و اساس شریعت بر اساس حکمت و مصلحت بندگان در زندگی دنیا و قیامت است، پس شریعت، عدل و رحمت و مصلحت و حکمت است. پس هر مسأله‏ای که از عدل به ستم و از رحمت به ضد رحمت و از مصلحت به مفسدت و از حکمت به بیهودگی منجر شد، از شریعت نیست. در نتیجه شریعت، عدل خداوند در میان بندگانش و رحمت وی در میان مخلوقاتش و سایه وی بر روی زمینش است.[[1]](#footnote-1)

حقیقتاً ما باید اقرار کنیم که شریعت اسلام تنها شریعتی است که دردهای مردم را کاهش می‏دهد و جان و عقل و آبرو و نسل و اموالشان را در یک نظام قانونمند کامل و هدفمند حفظ می‏کند و ای=ن کلام خداوند متعال است که: ﴿يُرِيدُ ٱللَّهُ أَن يُخَفِّفَ عَنكُمۡۚ وَخُلِقَ ٱلۡإِنسَٰنُ ضَعِيفٗا ٢٨﴾ [النساء: 28] «خداوند می‌خواهد کار را بر شما آسان کند و انسان ضعیف آفریده شده است».

و در جای دیگر می‏فرماید: ﴿وَٱللَّهُ يُرِيدُ أَن يَتُوبَ عَلَيۡكُمۡ وَيُرِيدُ ٱلَّذِينَ يَتَّبِعُونَ ٱلشَّهَوَٰتِ أَن تَمِيلُواْ مَيۡلًا عَظِيمٗا ٢٧﴾ [النساء: 27] «خداوند می‌خواهد توبه شما را بپذیرد و کسانی که به دنبال شهوات راه می‌افتند می‌خواهند که خیلی منحرف گردید».

بنابراین در می‏یابیم که شریعت اسلام انسان را از چیزی که به آن نیاز دارد منع نکرده است، مانند: خوردن و نوشیدن و ازدواج و بچه دار شدن و اموال و ... خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَكُلُواْ وَٱشۡرَبُواْ وَلَا تُسۡرِفُوٓاْۚ إِنَّهُۥ لَا يُحِبُّ ٱلۡمُسۡرِفِينَ ٣١﴾ [الأعراف: 31] «و بخورید و بیاشامید ولی اسراف و زیاده روی نکنید که خداوند مسرفان و زیاده‏روی کنندگان را دوست نمی‏دارد». و همچنین می‏فرماید: ﴿وَأَنكِحُواْ ٱلۡأَيَٰمَىٰ مِنكُمۡ وَٱلصَّٰلِحِينَ مِنۡ عِبَادِكُمۡ وَإِمَآئِكُمۡۚ إِن يَكُونُواْ فُقَرَآءَ يُغۡنِهِمُ ٱللَّهُ مِن فَضۡلِهِۦۗ وَٱللَّهُ وَٰسِعٌ عَلِيمٞ ٣٢﴾ [النور: 32] «مردان و زنان خود را و غلامان و کنیزان شایسته خویش را به ازدواج یکدیگر در آورید اگر فقیر و تنگدست باشند خداوند آنان را در پرتو فضل خود دارا و بی‌نیاز می‌کند. بی‌گمان خداوند دارای نعمت فراخ و آگاه است». و نیز می‏فرماید: ﴿وَٱللَّهُ جَعَلَ لَكُم مِّنۡ أَنفُسِكُمۡ أَزۡوَٰجٗا وَجَعَلَ لَكُم مِّنۡ أَزۡوَٰجِكُم بَنِينَ وَحَفَدَةٗ وَرَزَقَكُم مِّنَ ٱلطَّيِّبَٰتِ﴾ [النحل: 72] «خدا از جنس خودتان همسرانی برای شما قرار داد و از همسرانتان پسران و نوادگانی به شما داد و چیزهای پاکیزه ای به شما عطا کرد». و نیز می‏فرماید: ﴿وَلَا تُؤۡتُواْ ٱلسُّفَهَآءَ أَمۡوَٰلَكُمُ ٱلَّتِي جَعَلَ ٱللَّهُ لَكُمۡ قِيَٰمٗا﴾ [النساء:5] «اموال کم خردان(سفهاء) را که در اصل اموال شماست به خود آنان تحویل ندهید چرا که خداوند بوسیله اموال زندگی را برایتان برپا داشته است».

امام احمد در مسند خود از عمرو بن عاص از پیامبر (ص) روایت کرده که پیامبر (ص) دنبال او فرستاد و فرمود: من می‏خواهم تو را همراه لشکری بفرستم خداوند تو را سالم و با غنایم بگرداند و من به آن اموال علاقه خوب ونیک دارم گفت: به رسول الله (ص) گفتم: من بخاطر مال اسلام نیاورده ام بلکه به خاطر رغبت و شوق به اسلام و اینکه همراه رسول الله (ص) باشم، اسلام آورده‌ام، پیامبر (ص) فرمود: ای عمرو بهترین مال خوب برای افراد خوب است.[[2]](#footnote-2)

طبیعی است که وقتی اموال پاک و صالح هستند که از راه سالم و صحیح و به دور از شبهه حرام یا خود حرام مانند ربا، احتکار، رشوه، ظلم و فریب، دزدی، غارت، چپاول و ... به دست آمده باشند و پیامبر (ص) بر مالی که از هر یک از راه‌های حرام به دست آمده باشد، بسیار سخت گرفته است، از جمله آنچه که امام مالک با سندش از ابی امامة از پیامبر (ص) نقل کرده است که فرمود: کسی که حق فردی را با سوگندش ضایع کند، خداوند بهشت را بر او حرام و آتش جهنم را بر او واجب می‏گرداند. مردی به ایشان گفت: حتی اگر چیز بسیار ناچیزی باشد؟ فرمود: حتی اگر یک شاخه ناچیز سواک باشد، حتی اگر یک شاخه ناچیز سواک باشد، حتی اگر یک شاخه ناچیز سواک باشد.[[3]](#footnote-3)

علاقه به مال و تصرف کردن و تملک آن چیزی است که در نهاد بشر وجود دارد. چرا که خداوند متعال در مورد انسان می‏فرماید: ﴿وَإِنَّهُۥ لِحُبِّ ٱلۡخَيۡرِ لَشَدِيدٌ ٨﴾ [العادیات: 8] «و او علاقه شدیدی به دارایی و اموال دارد». و یا می‏فرماید: ﴿وَتُحِبُّونَ ٱلۡمَالَ حُبّٗا جَمّٗا ٢٠﴾ [الفجر: 20] « و اموال و دارائی را بسیار دوست مي‏دارید». پس بسيار مهم است كه شريعت اسلام قواعد و احكام ارث را تعيين كند و این‌ها را به اجتهاد بشری یا هوای نفسهایی که حریصانه به جمع آوری اموال می‌پردازند، واگذار نکند. نصوص ارث و وصیت یکی از راه‌های انتقال مالکیت را توضیح می‌دهد تا مانع از ظلم در ارث و وصیت شده و جنگ‌ها و فتنه‌های میان اقوام و فامیل را قطع می‏کند. و اموال فقط به مردان داده نمی‌شود بلکه زنان نیز در آن‌ها سهیم هستند. و تنها به قویترها نمی‏رسد بلکه به ضعفا نیز می‏رسد. همچنان که در زمان جاهلیت کسانی که با شمشیر می‏جنگیدند، ارث می‏بردند. پس اسلام آمد تا حق فرزندان و جنین و زنان را در نظام تشریعی حفظ کند و مانع جنگ و جدال شود.

وقتی که نصوص شریعت از قرآن و سنت به توضیح سهم هر کدام از وارثان و حقوق آن‌ها پرداخته‏اند، پس بر هر مسلمانی لازم است که بدان مراجعه کنند و صحیح نیست که پدری یکی از فرزندانش را بر دیگری ترجیح دهد و به او ارث بیشتری بدهد. و هیچ مذکری را بر هیچ مونثی ترجیح ندهد هر چند که از یکی از آن‌ها ناراحت باشد. چرا که خداوند می‌فرماید: ﴿وَلَا يَجۡرِمَنَّكُمۡ شَنَ‍َٔانُ قَوۡمٍ عَلَىٰٓ أَلَّا تَعۡدِلُواْۚ ٱعۡدِلُواْ هُوَ أَقۡرَبُ لِلتَّقۡوَىٰ﴾ [المائدة: 8] «و دشمنی زیادی شما را بر آن ندارد که دادگری نکنید، دادگری کنید که دادگری به پرهیزگاری نزدیک‌تر است». در حقیقت کسی که چنین عملی مرتکب شود، بر خودش جنایت بزرگی کرده و خودش را در جهنم انداخته است، چرا که بخاری با سندش از موسی به عقبة بن سالم از پدرش نقل کرده که پیامبر (ص) فرمود: هر کس چیزی را به ناحق از زمین بردارد، در حقیقت خود را به هفت طبقه زیرزمین فرو کشانده است.[[4]](#footnote-4)

بلكه اين پدر مهربان بر فرزندانش جنایت می‏کند چرا که اگر خودش ارث آن‌ها را بدهد بعد از خودش میان آن‌ها فتنه و کینه و دشمنی ایجاد می‏شود و چه بسا که با همدیگر بجنگند و یکدیگر را نابود کنند. یا در یک زندگی حرام بسر ببرد و این وبال گردن خورنده میراث شده و باعث پشیمانی صاحب او می‏شود.

پس بر کسی که پدرش به او مهربانی کرده و ارث بیشتری به او داده واجب است که آن را به کسانی که مستحق آن هستند، برگرداند. تا به کسی که مرده رحمی کرده باشد و ذمه او را بریء و آزاد کرده و خداوند خود را خشنود سازد. در نتیجه وقتی که پدر امنیت حقیقی و ضمانت خوشبختی فرزندانش را فراموش کرده باشد که در مضمون آیات ارث آمده‏ است: ﴿وَلۡيَخۡشَ ٱلَّذِينَ لَوۡ تَرَكُواْ مِنۡ خَلۡفِهِمۡ ذُرِّيَّةٗ ضِعَٰفًا خَافُواْ عَلَيۡهِمۡ فَلۡيَتَّقُواْ ٱللَّهَ وَلۡيَقُولُواْ قَوۡلٗا سَدِيدًا ٩﴾ [النساء: 9] «بر مردم لازم است بترسند از اینکه انگار خودشان دارند می‏میرند و فرزندان درمانده و ناتوانی از پس خود بر جای می‏گذارند و نگران حال ایشان می‏باشند. پس از خدا بترسند و با یتیمان با متانت و محبت سخن بگویند.» پس صحیح نیست که فرزندان برای خود و بعد از خود بدبختی را بخواهند.

پس هرگاه مسلمانی خواست که در دین و دنیا و آخرتش سالم بماند، باید به حکم خدا و رسولش راضی باشد و حلال را حلال و حرام را حرام بداند و به حدود خداوند تجاوز نکند تا زندگی پاک داشته باشد و خداوند خانواده و فرزندانش را حفظ کند و اموالش را به عنوان صدقه جاریه برای او قرار بدهد، و در حالی با خداوند ملاقات کند که خداوند از او خشنود باشد.

فصل اول:  
احكام عمومي در علم ارث

**که شامل مطالب زیر می‏شود:**

**بخش اول: میراث از لحاظ لغوی و اصطلاحی**

**بخش دوم: برتری و فضایل علم ارث**

**بخش سوم: شرایط ارث**

**بخش چهارم: اسباب ارث**

**بخش پنجم: موانع ارث**

**بخش ششم: ترکه و حقوقی که به آن‌ها تعلق می‏گیرد.**

**سؤالهای فصل اول**

بخش اول:  
ارث از لحاظ لغوی و اصطلاحی

ارث از لحاظ لغوی: مصدر ورث است و بر دو معنی اطلاق می‏شود.[[5]](#footnote-5)

اول: انتقال چیزی از شخصی به دیگری بعد از مرگ، پس آن انتقال به بعد از مرگ اختصاص دارد، در نتیجه اموالی که در زمان زندگی طرفین از شخصی به شخص دیگر از طریق خرید و فروش یا هدیه منتقل می‏شود ارث نامیده نمی‏شود. و ارث انتقال چیزهای محسوس را شامل می‏شود، مثل عقارات (زمین و اموال غیر منقول) و منقولات که منقولات بیشتر هستند، و نیز شامل امور معنوی مانند وراثت نبوی می‏شود که خداوند متعال از قول زکریا می‏فرماید: ﴿فَهَبۡ لِي مِن لَّدُنكَ وَلِيّٗا ٥ يَرِثُنِي وَيَرِثُ مِنۡ ءَالِ يَعۡقُوبَۖ وَٱجۡعَلۡهُ رَبِّ رَضِيّٗا ٦﴾ [مریم: 5- 6] «پس از فضل خویش جانشینی به من ببخش. از من و از آل یعقوب ارث ببرد و او را پروردگارا، مورد رضایت گردان» و نیز می‏فرماید: ﴿وَوَرِثَ سُلَيۡمَٰنُ دَاوُۥدَ﴾ [النمل: 16] «و سلیمان وارث داود شد». و این وراثت شامل ملک و نبوت است نه مال و اموال. چرا که اموال انبیاء به ارث نمی‏رسد بلکه به عنوان صدقه بخشیده می‏شود.

پیامبر (ص) می‏فرماید: «إِنَّ الْأَنْبِيَاءَ لَمْ يُوَرِّثُوا دِينَارًا وَلَا دِرْهَمًا إِنَّمَا وَرَّثُوا الْعِلْمَ فَمَنْ أَخَذَهُ أَخَذَ بِحَظٍّ وَافِرٍ» «علما وارثان انبیاء هستند و انبیاء دینار یا درهمی از آن‌ها به ارث باقی نمی‏ماند بلکه تنها علم ار آن‌ها به ارث برده می‏شود. پس هر کس می‏تواند به اندازه خود از آن بر گیرد».[[6]](#footnote-6)

دوم: بقاء ؛ یعنی باقی بودن چیزی در دست مالکش، و خداوند متعال اسم وارث را بر آن نهاده است. ابن منظور مصری نویسنده لسان العرب می‏گوید: خداوند تنها کسی است که همیشگی است و باقی می‏ماند و وارث تمام مخلوقات است و بعد از نابود شدن آن‌ها باقی می‏ماند و خداوند متعال بهترین وارث است. یعنی بعد از نابودی همه، اوست که باقی می‏ماند. و در دعای پیامبر (ص) آمده است که فرمود: «خداوندا گوش و چشمهایم را به من بده و آن‌ها را وارث من بگردان». یعنی تا زمانی که می‏میرم آن‌ها را برایم سالم نگه دار.

و اینجا فقط معنای وارث برای انتقال وجود دارد و ممکن است که معنی وارث بودن خداوند این باشد که خداوند کسی است که بعد از نابودی مالکان تمامی مِلکها و اموالها به او باز می‏گردند.[[7]](#footnote-7)

میراث و ارث هر دو صحیح هستند و الف در ارث، واو منقلب شده است که در اصل ورث بوده است.

میراث بر ترکه‏ای که شخص مرده بعد از خود بجای می‏گذارد گفته می‏شود و همچنین تراث نیز نامیده می‏شود. خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَتَأۡكُلُونَ ٱلتُّرَاثَ أَكۡلٗا لَّمّٗا ١٩﴾ [الفجر: 19] «میراث را حریصانه یکجا می‏خورید».

ابن سیده می‏گوید: ورث، تراث و میراث چیزهایی هستند که به ارث برده می‏شوند، و گفته‏اند که: ارث ممکن است که در حسب باشد و ورث و میراث در مال باشد.

ماده ورث با مشتقات آن در قرآن 35 بار تکرار شده است.

اما علم میراث اصطلاحاً به معنای قواعدی فقهی ریاضی است که به وسیله آن‌ها سهم هر یک از وارثان از ترکه مشخص می‏شود. و این طبق تعریفی بود که شیخ علی (رحمه الله) بیان کرده بود.

و این یک تعریف کامل و کافی یا به عبارت اهل منطق جامع و مانع است.

بخش دوم: فضایل علم ارث

بعضی از افراد علم میراث را سخت و ثقیل می‏پندارند و آن را نوعی معمای پیچیده تصور می‏کنند، در حالی که حق آن است که این علم برای کسی که خدا آن را برای وی آسان بگرداند، آسان است، و ارزشمندی یادگیری آن و جایگاه رفیع آن و تشویقهای مداوم پیامبر (ص) به یادگیری آن ما را وا می‏دارد که آن را به خوبی قبول کنیم و به سرعت آن را یاد بگیریم و مسائل آن را به فضل و لطف خداوند قبول کنیم، به طوری که ابن ماجه با سندش از ابوهریره نقل کرده که پیامبر (ص) فرمود: «علم ارث را بیاموزید و آن را به دیگران نیز یاد بدهید زیرا که علم میراث نصف علم است. و این علم به سرعت فراموش می‌شود و اولین چیزی است که از امت من جدا می‏شود».[[8]](#footnote-8)

ابوداود با سندش از عبدالله بن عمرو بن عاص روایت کرده که پیامبر (ص) فرمود: «علم سه قسم است و افزون بر آن زیادی است: آیات محکم، سنت پایدار، ارث عادلانه».[[9]](#footnote-9)

حاکم با سندش از عبدالله بن مسعود نقل کرده که پیامبر (ص) فرمود: «قرآن را یاد بگیرید و آن را به مردم یاد بدهید و ارث را یاد بگیرید و آن را به مردم یاد بدهید. چرا که من می‏میرم و علم از امت برداشته می‌شود و ممکن است که دو نفر در مورد ارث با هم اختلاف داشته باشند و کسی را نیابند که به آن‌ها کمک کند».[[10]](#footnote-10)

و عمر بن خطاب (رضی الله عنه) مسلمانان را به یادگیری علم ارث تشویق می‏کرد و می‏گفت: علم ارث را یاد بگیرد چرا که جزء دین شماست.[[11]](#footnote-11)

بهترین فردی که بعد از پیامبر (ص) افتخار مهارت و تبحر در علم ارث را داشت، زید بن ثابت بود و پیامبر (ص) به این امر گواه بوده است، آنجا که امام احمد و ابن ماجه و ترمذی و نسائی با سند خودشان از انس (رضی الله عنه) روایت کرده‏اند که پیامبر (ص) فرمود: مهربانترین فرد به امت من ابوبکر و سخت گیرترین آن‌ها عمر و با حیا و پاکدامنترین آن‌ها عثمان و عالمترین آن‌ها به مسائل حلال و حرام معاذ بن جبل و کسی که بیشتر از همه قرآن را می‏خواند أُبَیّ بن كعب و عالمترین فرد به علم ارث زید بن ثابت است و هر امتی شخصی امین دارد و امین این امت ابوعبیده جراح است.[[12]](#footnote-12)

این حدیث بر این امر تاکید می‏کند که عالمترین صحابه به علم ارث زید بن ثابت ضحاک با کنیه ابوسعید بوده است که ایشان از بهترین اصحاب پیامبر بوده و در حالی که یک پسر یازده ساله بود وارد مدینه شد و اولین غزوه‏ای که در آن شرکت کرد، غزوه خندق بود. و او کاتب وحی رسول الله (ص) بود و ابوبکر (رضی الله عنه) او را به جمع آوری قرآن امر کرد، و به وی گفت: «تو یک مرد عاقل و جوان هستی و تو را متهم نمی‌کنم و تو کاتب وحی رسول الله (ص) بودی، پس قرآن را جمع آوری کن». زید می‌گفت: قسم به خدا اگر مرا مجبور به برداشتن یکی از این کوه‌ها می‏کردی، سنگین‏تر از کاری که به من سپرده‏ای، نبود.

اصحاب پیامبر (ص) زید را به خاطر علم و فضلش گرامی می‏داشتند. تا جایی که روایت شده که ابن عباس (رضی الله عنه) رِکاب شتر وی را می‏گرفت و زید به او گفت: رهایش کن ای پسر عموی رسول الله (ص) . و او گفت: ما با علما و بزرگان خود این گونه رفتار می‏کنیم.

ابن عباس در روز مرگ زید[[13]](#footnote-13) گفته است: این گونه علم از میان ما رخت بربست، امروز علم زیادی را از دست دادیم. و ابوهریره گفته است: جوهر و سرمایه این امت درگذشت و شاید خداوند متعال ابن عباس را جانشین وی قرار داده باشد.[[14]](#footnote-14)

بنابراین بسیاری از علما در علم ارث نظر زید را بر سایرین ترجیح می‏دهند.

پس ما طبق سنت زید بن ثابت به این علم و جمع آوری مسایل آن اقدام کردیم، تا شاید به این فضل بزرگ برسیم.

بخش سوم: شروط ارث

شرط چیزی است که چیز دیگری به وجود آن بستگی دارد و خارج از حقیقت آن چیز می‏باشد. مثلاً طهارت و پاکی شرط درستی نماز است و لازم است که قبل از شروع نماز طهارت وجود داشته باشد. ولی رکن چیزی است که چیز دیگری به وجود آن بستگی دارد اما داخل در حقیقت آن چیز می‏باشد، مانند خواندن سوره حمد در نماز که رکن می‏باشد چرا که جزئی از نماز می‏باشد.

برای وجود داشتن ارث باید چهار شرط وجود داشته باشد که عبارتند از:

شرط اول: مرگ مورث که به طور حقیقی یا حکمی یا تقدیری ثابت شود.

طبیعی است که ارث بردن از کسی زمانی کامل می‏شود که صاحب مال فوت کرده باشد و برای هیچ کس صحیح نیست که قبل از مرگ پدرش در مورد حقی که در مال وی دارد، صحبت کند. ولی این مرگ ممکن است مرگ طبیعی و حقیقی باشد که نزد مردم معروف است، و با دیدن یا دلیل شرعی ثابت می‏شود، مثلاً شاهدانی در سفر او را دیده‏اند.

اما مرگ حکمی، مرگی است که قاضی به آن حکم داده است و آن شامل حالات زیر می‏شود:

1. **مفقود:** شخص غایبی است که مدت غیبت وی به طول انجامیده و هیچ خبری در مورد او وجود نداشته و جا و مکانش مشخص نبوده، و مرگ یا زنده بودن وی یقینی نباشد. که علما در مورد چنین فردی اختلاف نظر دارند؛ حنفی‏ها بر این عقیده هستند که قاضی بعد از هفتاد سالگی فرد می‏تواند حکم به مرگ وی بدهد و به این حدیث پیامبر (ص) استناد می‏کنند که فرمود: سن و عمر افراد امت من میان شصت تا هفتاد سالگی است.[[15]](#footnote-15)

و شافعی‌ها بر این نظر هستند که باید منتظر ماند تا زمانی که ظن غالب در مورد مرگ هم سن و سال‌های آن فرد ایجاد شود، و آن را به اجتهاد حاکم وابسته کرده‏اند. و مالکی‌ها معتقدند که باید تا سن 75 سالگی فرد منتظر ماند. ولی حنابله میان حالتی که ظن غالب در مورد شخص نابودی باشد و بین حالتی که ظن غالب در مورد شخص نابودی نباشد فرق گذاشته‌اند. حالت اول: مانند فردی است که در زمان جنگ بیرون رفته باشد یا سوار بر کشتی شده که بعضی از افراد آن غرق شده‏اند یا در صحرایی بوده که مردمانی در آنجا هلاک شده‏اند یا در میان خانواده‏اش بوده و گم می‏شود مثل کسی که برای نماز عشا یا برای کاری بیرون می‏رود و بر نمی‏گردد، برای این گونه افراد باید چهار سال منتظر ماند سپس قاضی حکم به مرگ وی می‏دهد و اموالش تقسیم می‏شود و همسرش در عدّه وفات قرار می‏گیرد.

اما کسی که ظن غالب در مورد نابودی وی در زمان غیبتش وجود نداشته باشد مانند کسی که برای تجارت یا علم یا تفریح مسافرت می‏کند و خبری از او نمی‏رسد، که در مورد این افراد روایات زیادی وجود دارد که مشهورترین آن‌ها این است که باید تا 90 سالگی منتظر او ماند.[[16]](#footnote-16)

به هر حال این‌ها مسائل اجتهادی هستند که نصی در مورد آن‌ها وجود ندارد. ولی با وجود پیشرفت وسایل ارتباطی و وسایل جستجو و تحقیق باید در این آرای پیشین تجدید نظر کرد. و شاید این چیزی باشد که قانونگذار مصر در باب ارث آن را رها کرده و به ارزیابی قاضی موکول کرده است. در ماده اول قانون ارث شماره 77 سال 1943 آمده است که: «ارث با مرگ مورث یا به اعتبار مرده بودن وی با حکم قاضی به وارث تعلق می‏گیرد». و این ترجیح صحیحی است چرا که ما از طریق اعلام در روزنامه‌ها و مجلات و اینترنت و ماهواره‏‌ها در مدت کوتاهی می‏توانیم بدانیم یا ظن غالب به موجود یا مفقود بودن شخص پیدا کنیم.

1. **اسیر**: اسیر وقتی هیچ خبری از او نباشد در حکم مفقود است.

در هر حال قاضی حکم به مرگ اسیر می‏دهد و مدت زمان غیبت وی اعتباری ندارد و این حکم اثر بازگشتی ندارد. یعنی ارث بردن از لحظه حکم قاضی به مرگ مورث است نه از لحظه غیبت یا اسارت.

اما مرگ تقدیری، جنینی است که به سبب جنایتی که بر مادرش شده، مرده به دنیا می‏آید و قانون بر خلاف مذهب حنفیه از این امر پیروی نکرده است.

شرط دوم: زنده بودن وارث به طور حقیقی یا تقدیری:

زنده بودن حقیقی، معلوم و بدیهی است. ولی زنده بودن تقدیری، حکم به زنده بودن جنین در شکم مادرش است چرا که این احتمال بیشتر است. پس سهم ارث وی بنابر فرض زنده بودن وی جدا می‏شود. میراث جنین تفصیل زیادی دارد که ان شاء الله در جای خود از آن بحث می‏کنیم.

و از جلمه مسائلی که به این دو شرط تعلق دارد مسئله ای است که دو نفر یا بیشتر که از همدیگر ارث می‏برند با هم بمیرند مانند زن و شوهر یا پدر و پسر و امثال این‌ها که غالباً در جنگ‌ها و حوادث ویرانگر و آتش سوزیها و تصادفات و درگیریها پیش می‏آید. که در مورد این مسائل دو قول وجود دارد: آن‌ها از همدیگر ارث می‏برند و بعضی‏ها نیز گفته‏اند که هیچکدام از آن‌ها از همدیگر ارث نمی‏برند و این قول صحیح است. چرا که روایت شده که کشته شدگان جنگ صفین و یمامه از همدیگر ارث نبرده‏اند و روایت شده که ام کلثوم دختر علی در گذشت و پسرش ابو زید بن عمر نیز در همان حال درگذشت و هیچکدام از همدیگر ارث نبردند. و ترکه و میراث آن‌ها میان افراد نیازمند زنده پخش شد.[[17]](#footnote-17)

در ماده سوم قانون ارث مصر آمده است که: وقتی دو نفر بمیرند و معلوم نباشد که کدام یک از آن‌ها اول مرده است، هیچ یک از آن‌ها از هم ارث نمی‏برند، خواه مرگ آن‌ها در یک حادثه باشد یا در حادثه‏های متفاوت باشد.

شرط سوم: علم به علت و اسباب میراث:

و این اسباب سه قسمند: قرابت یا نزدیکی، زوجیت یا همسر بودن و ولاء (صاحب برده بودن).

علم در اینجا منظور تاکید بر اثبات نسب یا دوام زندگی زناشویی حقیقی یا حکمی و ولاء که همان فرد آزاد کرده برده‏ها می‏باشد. که حق ارثشان به آن‌ها می‏رسد وقتی که شخص صاحب برده وارثی نداشته باشد که بعداً به تفصیل از آن بحث می‏شود اما در اینجا باید علم به وجود یکی از اسباب میراث وجود داشته باشد.

شرط چهارم: مانعی از موانع ارث وجود نداشته باشد:

مانند اختلاف دین، کشتن مورث توسط وارث که تفصیل آن ان شاء الله به زودی بیان خواهد شد.

بخش چهارم: اسباب ارث

اسباب جمع سبب است و در لغت به معنای چیزی است که بوسیله آن به دیگری وصل می‏شود و در اصطلاح عبارت است از چیزی که از وجود آن وجود و از عدم آن عدم شیء حاصل می‏شود.[[18]](#footnote-18) مثل غروب آفتاب که موجب نماز مغرب و باز کردن روزه روزه داران می‏شود. پس غروب آفتاب سبب ثبوت این احکام است.

در متن رحبیه آمده است که:

اسباب ارث افراد، سه تاست که هر یک از این‌ها مستحق ارث را صاحب آن می‏گرداند و آن‌ها نکاح و ولاء وو نسب هستند که بعد از این‌ها سبب دیگری برای ارث وجود ندارد.

نخست: قرابت یا نسب:

قرابت خونی که به سبب ولادت ایجاد شده است و در علم ارث شامل سه نوع می‏باشد:

1. **صاحبان فروض،** که خویشاوندان شخص مرده هستند که خداوند متعال سهم مشخصی را برای آن‌ها در قرآن یا سنت نبوی معین کرده است. مانند پدر، جد، مادر، جده، دختر، دختر پسر و خواهر تنی و خواهر پدری و فرزندان مادری.
2. **عصبه‏ها:** نزدیکی و فامیلی پدری یک فرد می‏باشد مانند: پسر، پسر پسر و پایین تر و برادر تنی و پسرش و برادر پدری و پسرش و عموی تنی و پسرش و عموی پدری و پسرش.
3. **ذوی الارحام:** مانند دختر دختر و پسر دختر و دایی و پسر دایی و مادر پدر مادر.

تمامی این‌ها به جهت پدری و یا پسرش با شخص مرده فامیل هستند. پس افراد برتر مانند پدر و جد و عمو در واقع برادر پدر و امثال این‌ها هستند. و فرزند بودن در پسر یا پسران ظاهرتر است هر چند پاینتر باشد. و دختر و پسرانش. و دختر صاحب فرض می‌باشند و پسرش جزء ذوی الارحام است چرا که به خانواده دیگری تعلق دارد.

دلیلی که بر ارث به قرابت دلالت می‏کند این آیه است که می‏فرماید: ﴿لِّلرِّجَالِ نَصِيبٞ مِّمَّا تَرَكَ ٱلۡوَٰلِدَانِ وَٱلۡأَقۡرَبُونَ وَلِلنِّسَآءِ نَصِيبٞ مِّمَّا تَرَكَ ٱلۡوَٰلِدَانِ وَٱلۡأَقۡرَبُونَ مِمَّا قَلَّ مِنۡهُ أَوۡ كَثُرَۚ نَصِيبٗا مَّفۡرُوضٗا ٧﴾ [النساء: 7] «برای مردان و برای زنان از آنچه پدر و مادر و خویشاوندان از خود بجای می‏گذارند سهمی است ،خواه آن ترکه کم باشد و یا زیاد. سهم هر یک را خداوند مشخص و واجب گردانده است».

دوم: ازدواج:

همان ازدواج صحیح حقیقی یا حکمی است که باید شرایط زیر در آن رعایت شده باشد:

1. زنی که با یک عقد صحیح ازدواج کرده باشد خواه با همسر فوت شده‏اش همبستر شده باشد یا نه.
2. زن طلاق داده شده‏ای که طلاقش رجعی باشد و در زمان عده باشد.
3. زنی که طلاق بائن داده شده و در زمان مرض الموت باشد و شروط زیر را داشته باشد:

الف- منظور از طلاق ممنوع کردن او از ارث باشد پس با شخصی که او را طلاق داده بر خلاف نظرش عمل می‏شود. اما کسی که زنش را در زمان مرض الموت خودش به علت خیانت زنش به او یا بدرفتاری غیر قابل تحمل یا مرتد شدنش طلاق داده باشد، از او ارث نمی‏برد.

ب- زن این طلاق را نپذیرفته باشد، پس وقتی زن به این طلاق راضی باشد و به گونه‏ای رفتار کند که نشان رضایت وی باشد از او ارث نمی‏برد.

ج- شوهر در زمان عده طلاق بائن زنش فوت کرده باشد ولی اگر این زمان پایان یافت ارث نمی‏برد.

و دلیلی که بر حق ارث بردن از طریق ازدواج دلالت می‏کند، این آیه است که می‏فرماید: ﴿۞وَلَكُمۡ نِصۡفُ مَا تَرَكَ أَزۡوَٰجُكُمۡ إِن لَّمۡ يَكُن لَّهُنَّ وَلَدٞۚ فَإِن كَانَ لَهُنَّ وَلَدٞ﴾ [النساء: 12] «و برای شما نصف دارائی بجای مانده همسرانتان است، اگر فرزندی نداشته باشند». و یا این آیه که می‏فرماید: ﴿وَلَهُنَّ ٱلرُّبُعُ مِمَّا تَرَكۡتُمۡ إِن لَّمۡ يَكُن لَّكُمۡ وَلَدٞ﴾ [النساء: 12] «و برای زنان شما یک چهارم ترکه شماست اگر فرزندی نداشته باشید».

در ماده 11 قانون ارث مصر آمده است که: زوجه – هر چند که مطلقه رجعی باشد – وقتی شوهرش بمیرد و او در زمان عده باشد یا چند زن باشند یک چهارم می‏گیرند و این هنگامی است که فرزندی یا فرزند پسری نداشته باشند... و زن مطلقه بائنه در زمان مرض الموت در حکم زن وی است وقتی که راضی به طلاق نبوده باشد و شوهرش فوت کرده و او در زمان عده وفات شوهرش باشد.

سوم: ولاء:

این نوع ولاء مربوط به آزاد کردن برده است نه ولای سوگند و معاهده که مختص به بردگانی است که سیدشان آن‌ها را آزاد کرده، در نتیجه این سید اموال برده را به ارث می‌برد اگر برده وارث نداشته باشد. که بر معنای ولاء و وفا تأکید کرده باشد. چرا که آن‌ها را آزاد کرده و تشویق به آزاد کردن بندگان باشد به گونهای که حق آن‌ها در ارثشان از بین نرود.

این اسباب سه گانه مورد اتفاق همه علما است.. و هرگاه وارثی به علت قرابت یا ازدواج یا ولاء وجود نداشته باشد، بیت المال وارث است. و در اینجا سپردن مال به بیت المال بر اساس مصلحت است نه میراث. مانند مال گم شده ای که صاحب ندارد و این رأی راجح در نزد من است.[[19]](#footnote-19)

این جدول اسباب ارث را توضیح مي‏دهد:

**اسباب ارث**

**ولاء**

**ازدواج**

**قرابت**

ذوی الارحام

زنی که طلاق بائن داده شده باشد به شروط زیر:

الف- طلاق به نیت تحریم ارث از وی

ب- نپذیرفتن این طلاق از طرف زن

ج- طلاق دهنده در زمان عده زنش فوت کرده باشد.

زنی که طلاق رجعی داده شده باشد.

زنی که با عقد صحیح ازدواج کرده باشد خواه همبستر شده باشد یا نه.

عصبه‏ها

1. جهت پدری
2. جهت پسری
3. جهت برادری
4. جهت عمو بودن

صاحبان فروض که سهم مشخصی‏در قرآن یا سنت دارند که‏عبارتنداز:

بخش پنجم: موانع ارث

مانع ارث وجود چیزی است که مانع استحقاق ارث می‏شود هر چند که سبب آن وجود داشته باشد مانند پسری که پدرش را می‏کشد و از ارث محروم می‏شود و این قتل مانع ارث بردن وی است هر چند که سبب ارث که قرابت باشد موجود است. و کسی که از میراث محروم بشود گویی که در اصل وجود نداشته است و هیچ کس را حجب نمی‏کند (چه حجب حرمان و چه حجب نقصان).

موانع ارث چهار چیز هستند.[[20]](#footnote-20) که عبارتند از: قتل، اختلاف دین، اختلاف دارین (دارالاسلام و دارالکفر)، بردگی و تفصیل آن به شکل زیر است.

مانع اول: قتل:

وقتی که فرزندی اقدام به قتل پدر می‏کند یا زنی اقدام به قتل شوهرش می‏کند و یا برعکس، فرد قاتل از مقتول ارث نمی‏برد، هر چند که سبب ارث وجود داشته باشد، و آن به این علت است:

1- امام مالک با سند خود از عمر بن خطاب (رضی الله عنه) روایت کرده که رسول الله (ص) فرمود: قاتل هیچ حق و سهمی ندارد.[[21]](#footnote-21)

2- روایتی که بیهقی با سند خود از ابن عباس (رضی الله عنه) آورده که پیامبر (ص) فرمود: کسی که دیگری را بکشد از او ارث نمی‏برد، حتی اگر وارثی غیر از او نداشته باشد، حتی اگر پدر یا فرزندش باشد چرا که قاتل سهمی از ارث ندارد.[[22]](#footnote-22)

3- این احادیث مخصص آیات و احادیث عامی هستند که هر وارثی را مستحق ارث بردن از اموال مورثش می‏داند مانند این آیه که می‏فرماید: ﴿لِّلرِّجَالِ نَصِيبٞ مِّمَّا تَرَكَ ٱلۡوَٰلِدَانِ وَٱلۡأَقۡرَبُونَ﴾ [النساء: 7] پس این آیه حق هر مرد و زنی را که با شخص مرده قرابت دارند، در اموال وی ثابت می‏کند ولی این آیه عام است و با احادیثی که قبلاً ذکر کردیم تخصیص داده شده‏اند که قاتل از این وارثان خارج شده و از ارث محروم می‏شود.[[23]](#footnote-23)

4- ابن قدامه مقدسی در مورد علت این حکم می‏گوید: زیرا اگر قاتل ارث می‏برد باعث زیاد شدن قتل می‏شود، چرا که گاهی فرد عجله دارد که مورث زود بمیرد و او صاحب اموالش شود پس با قتل وی مرگ او را به جلو می‏اندازد. همچنان که آن اسرائیلی عمویش را کشت و خداوند داستان آن را در داستان گاو آورده است.[[24]](#footnote-24)

5- قاتل به علت این قاعده شرعی از ارث محروم می‏شود که: من استعجل شیئاً قبل أوانه عوقب بحرمانه یعنی هر کس قبل از فرا رسیدن کاری عجله کند و خود آن را جلو بیاندازد با ممنوع کردن وی از آن کار مجازات می‏شود.

ولی آیا هر قاتلی از ارث محروم می‏شود؟

در این مسأله اختلافات زیادی وجود دارد. ولی چیزی که بدان عمل می‏شود مفاد ماده پنجم قانون ارث است که قتل عمد را مانع ارث دانسته است. و فرقی نمی‏کند که قاتل خودش فاعل اصلی باشد یا اینکه شریک جرم باشد یا شهادت دروغ داده باشد که شهادت وی منجر به حکم اعدام شده باشد. و قتل باید به ناحق و بدون عذر و بهانه باشد و قاتل باید عاقل باشد و به سن 15 سالگی رسیده باشد.

بدین ترتیب شروط محروم شدن قاتل از ارث به شرح زیر می‏باشد:[[25]](#footnote-25)

1. قتل باید عمدی باشد، ولی قتل غیر عمد (قتل خطأ) مانع قاتل از میراث نمی‏شود.[[26]](#footnote-26)
2. در این قتل عمد فرقی نمی‏کند که قاتل فاعل اصلی قتل باشد یا شریک قتل باشد یا سبب قتل باشد مثل کسی که به دیگری امر کرده باشد یا شهادت دروغ داده باشد که حکم اعدام مبتنی بر آن باشد.
3. قتل بدون حق و دلیل باشد.
4. قاتل در هنگام قتل به سن تکلیف رسیده باشد.

این‌ها مفاد قانون بودند و قانونگذار بر اساس مذهب مالکی عمل کرده است چرا که وقتی ثابت شد که قتل خطا بوده، قاتل ارث می‏برد و محروم شدن از ارث فقط با قتل عمد است.

ولی من هر چند این قول را اشتباه نمی‏دانم اما قول شافعیه و حنفیه و حنابله و ظاهریه را درست‏تر می‏دانم چرا که قاتل قتل خطأ را نیز از ارث محروم می‏دانند. زیرا:

1. سخن پیامبر > که فرمود: «قاتل هیچ حق و سهمی ندارد» عام است و شامل تمامی قاتلان غیر از بچه و مجنون می‏شود زیرا آن‌ها در اصل مکلف نیستند و قتل به حق و دلیل شامل آن نمی‏شود چرا که حق یا دلیل دارند ولی قتل خطأ نیاز به احتیاط دارد تا ما فرد را مسؤول ندانیم. و این قتل از شخص مکلف نیز ناشی شده است.
2. شریعت اسلام قاتل خطأ را ملزم به پرداخت دیه کرده است، در صورتی که اولیای دم از آن نگذرند و سپس باید کفاره بپردازند، در حالی که از لحاظ شرعی گناهکار نیست. و در سایه این امر حدیث پیامبر > تفسیر می‏شود که می‏فرماید: خداوند گناه خطا و فراموشی و اکراه را از امت من برداشته است.[[27]](#footnote-27)

یعنی کسی که چیزی را به اشتباه و خطا تلف کرد، باید آن را درست کند و باید جبران خسارت کند هر چند که خطا بوده است. پس بهتر است که قاتل قتل خطأ نیز از ارث محروم شود.

1. وقتی که قتل عمد تنها مانع میراث باشد و قتل خطأ مانع نباشد، وارث می‏تواند مورثش را عمداً بکشد و بعد جریان را به گونه‏ای طراحی کند که قتل خطأ ثابت شود و فرد وارث به هدفش برسد. ولی طبق قاعده سد ذریعه لازم است که قاتل چه عمدی و چه خطایی از ارث محروم شود.
2. پیداست که عدم پیروی از مذهب ابوحنیفه در این مسأله و پیروی از مذهب امام مالک به نیت توافق میان احکام قانون مجازات است که شرط وجود یک جرم این است که نیت جرم وجود داشته باشد و علت و معلول نیز باشد و احکام دادگاههای شرعی با احکام دادگاههای جنایی هماهنگ باشد.

در حالی که حقیقت آن است که این امر نیاز به بازنگری دارد تا به وسیله آن بتوان قوانین مجازات را به قوانین شریعت اسلام موافق کرد نه اینکه قوانین اسلام را با قوانین مجازات موافق کرد. مخصوصاً وقتی که ما می‏دانیم که قانون مجازات و اقدامات قانونی به طور کلی موافق شریعت اسلام نیستند، چرا که امکان حیله و دسیسه برای اثبات قتل خطأ نه عمدی، در آن‌ها وجود دارد و فرد می‏تواند بدین ترتیب از مقتولان خودش ارث ببرد و این باعث هرج و مرج در میان مردم می‏شود.

مانع دوم: اختلاف دین:

از جمله موانع میراث هر چند که سبب آن هم وجود داشته باشد، اختلاف دین وارث و مورث است. زیرا:

1. به دلیل روایتی که بخاری و مسلم با سند خود از اسامة بن زید از پیامبر (ص) نقل کرده‏اند که فرمود: مسلمان از کافر و کافر از مسلمان ارث نمی‏برد.
2. روایتی که امام احمد و ابوداود و ابن ماجه از عبدالله بن عمرو نقل کرده‏اند که پیامبر (ص) فرمود: دو ملت مختلف از همدیگر ارث نمی‏‏برند.[[28]](#footnote-28)
3. ابن قدامه مقدسی می‏گوید: علما اجماع کرده‏اند که کافر از مسلمان ارث نمی‏برد و جمهور صحابه و فقها گفته‏اند که مسلمان از کافر ارث نمی‏برد.[[29]](#footnote-29)

ولی ابن قدامه همچنین می‏گوید که معاذ و معاویه و محمد بن حنفیه می‏گویند که مسلمان از کافر ارث می‏برد ولی کافر از مسلمان ارث نمی‏برد و قیاس کرده که ما می‏توانیم با زنان کافر ازدواج کنیم ولی آن‌ها نمی‏توانند با زنان ما ازدواج کنند. و نیز به روایت عبدالله بن بریده استناد کرده که دو برادر به یحیی بن یعمر شکایت آوردند که یکی از آن‌ها مسلمان و دیگری یهود بود و فرد مسلمان از هر دوی آن‌ها ارث برد. و گفت: ابوالأسود برایم تعریف کرد که مردی به او گفت که معاذ گفته است از پیامبر (ص) شنیدم که فرمود: اسلام زیاد می‏شود ولی کاسته نمی‏شود پس مسلمان از کافر ارث می‏گیرد.[[30]](#footnote-30)

ترجیح من در ارث مسلمان از غیر مسلمان:

به نظر من جایز است مسلمان از غیر مسلمان ارث ببرد زیرا:

1. حدیث پیشین که گفتیم «اسلام زیاد می‏شود ولی کاسته نمی‏شود» که امام احمد و ابوداود این حدیث را در مسند خود آورده‏اند و حاکم آن را صحیح دانسته است و ذهبی با آن موافق است و مناوی گفته که شنیدن این حدیث توسط ابوالأسود از معاذ ممکن است. و حدیث از لحاظ محتوایی با قوانین شریعت و عقل توافق دارد.
2. عدم ارث بردن در سایه گستردگی اسلام و روی آوردن غیر مسلمانان به اسلام باعث روی نیاوردن بعضی از افرادی می‏شود که می‏خواهند به اسلام روی بیاورند. چرا که باعث می‏شود شخص نومسلمان فقیر و نیازمند گردد، مخصوصاً وقتی که ما می‏دانیم غالب نومسلمانان زن هستند و این زن با روی آوردن به اسلام خودش را بدون مال و همسر – بر حسب فتوای کسانی که قایل به جدا شدن زن مسلمان و مرد غیر مسلمان از هم هستند – می‏بیند و این کار باعث جلوگیری از پخش و رواج اسلام می‏شود و عقل هیچ فقیه یا دعوتگری این امر را قبول نمی‏کند.
3. شیخ الاسلام ابن تیمیه درستی ارث بردن مسلمان از غیر مسلمان (غیر حربی) را ترجیح داده است و به این دلایل استناد کرده است:

الف) پیامبر (ص) زنادقه منافق را در احکام ظاهری اسلام مانند مسلمانان به حساب می‏آورد، پس از آن‌ها ارث برده می‏شد و آن‌ها نیز وارث مسلمانان می‏شدند، مانند کاری که با عبدالله بن ابی کرد و ملاک ارث بردن را همکاری و همیاری ظاهری قرار داد نه ایمان قلبی و باطنی.

ب) مشهور است که صحابه از اموال مرتدان ارث برده‏اند.

ج) این حدیث «مسلمان از کافر ارث نمی‏برد» در مورد کافر حربی است نه دیگران. پس ملاک در ارث بردن همکاری و تعاون است و مانع آن جنگ و محاربه است. بنابراین اکثر فقها گفته‏اند که: شخص ذمی از کافر حربی ارث نمی‏برد، صحابه نزاعی در مورد ارث بردن فرد مسلمان از خویشاوندان ذمی‏اش و ارث بردن برده از سید غیر مسلمانش نداشته‏اند.

4- این نظری است که علامه شیخ قرضاوی در پاسخ به سؤال یک نومسلمان انگلیسی داده است که پدرش فوت کره و ترکه زیادی از او بجای مانده و او تنها وارث وی است، اگر آن را رها کند به حکومت یا مؤسسه‏های غیر اسلامی می‏رسد و شیخ قرضاوی به وی پاسخ داده است که می‏تواند از او ارث ببرد و به دلایل پیشین استدلال کرده است و دو دلیل دیگر نیز بر آن افزوده است که عبارتند از:

الف) قانون حق را به ارث بردن می‏دهد و این ارث بردن یکی از راه‌های تملک است پس وارث با کمک قانون از او ارث می‏برد و این یکی از اسباب تملک است.

ب) ممکن است که به وی وصیت کرده باشد و اختلافی در این نیست که وصیت مسلمان برای غیر مسلمان و بر عکس جایز است و حداقل امر این است که او تا زمانی که زنده است از آن اموال استفاده می‏کند و بعداً آن‌ها را به مؤسسه‏های اسلامی می‏بخشد، تا این اموال به طریق غیر شرعی استعمال نشوند، و این طبق فتوای مجامع فقهی در مورد اموالی است که از راه حرام مانند ربا به دست می‏آیند که آن‌ها را می‏گیرند و در راه خیر و مصلحت مسلمانان استفاده می‏کنند.[[31]](#footnote-31)

5- مجلس افتاء و تحقیقات اروپا به جواز ارث بردن مسلمان از غیر مسلمان فتوا داده است تا موافق با نیاز مسلمانان جدید غرب باشد. و بعد میزان حق آن‌ها را در این ارث بردن تعیین کرده‏اند که این‌ها پس از تحقیقات و بررسی‌هایی پیرامون موضوع بوده است که به جواز آن فتوی داده‏اند و این امر برای من معلوم شد که این نظر صحیح‏تر است.

من تعجب می‏کنم از اینکه ابن قدامه گفته که این قضیه (جایز نبودن ارث مسلمان از کافر) مورد اجماع است، پس خودش اسم افرادی را می‏آورد که قائل به جواز ارث بردن مسلمان از غیر مسلمان هستند مثل عمر، معاذ، معاویه، محمد بن حنفیه، علی بن حسین، سعید بن مسیب، مسروق، عبدالله بن معقل، شعبی، یحیی بن معمر و اسحاق و این‌ها صحابه بزرگوار و تابعین بوده‏اند.

مخصوصاً سرور ما عمر، معاذ و ابن مسیب، پس آیا اجماع بدون این‌ها ممکن است؟!! در حقیقت بسیاری از آنچه که در مورد آن ادعای اجماع کرده است، اختلاف زیادی در آن وجود دارد، از جمله این قضایا ارث بردن مسلمان و غیر مسلمان می‌باشد .

عدم ارث بردن مسلمان و کافر از همدیگر در برگیرنده مسایل زیر است:

1. ارث بردن بعضی از غیر مسلمانان از همدیگر .[[32]](#footnote-32)

اختلافی در این امر نیست که کافران اگر همگی از یک دین باشند از همدیگر ارث می‏‏برند مثل یهودیان با یهودیان و مسیحیان و بوداییان و سیکها و کمونیست‏ها و ملحدان، که هر ملتی از این‌ها از همدیگر ارث می‏‏برند.

اما اگر یک ملحد با یک بودایی یا یهودی نصرانی ازدواج کند یا پدر کمونیست باشد و پسرش یهودی باشد آیا از همدیگر ارث می‏برند؟

در مورد این مسأله سه نظر وجود دارد:

نخست: اختلاف ملت‌های کافر مانع ارث نیست و این نظر جمهور فقهاء است: حنفیه، شافعیه، داود ظاهری و یک روایت از امام احمد که دلیل آن‌ها این کلام خداوند متعال است: ﴿وَٱلَّذِينَ كَفَرُواْ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلِيَآءُ بَعۡضٍ﴾ [الأنفال: 73] و مرجع و منشأ ارث ولایت و همکاری است و خداوند می‏فرماید: ﴿فَمَاذَا بَعۡدَ ٱلۡحَقِّ إِلَّا ٱلضَّلَٰلُ﴾ [یونس: 32] پس تمامی این‌ها کافر و ملتشان یکی است و دینشان باطل است. و قانون نیز از این نظر تبعیت کرده است آنجا که در ماده 61 آمده است که مسلمان و کافر از همدیگر ارث نمی‏برند، در حالی که بعضی از غیر مسلمان از همدیگر ارث می‏برند و این در حال حاضر قول راجح است.

دوم: اختلاف دینهای کفر مانع ارث بردن آن‌ها از همدیگر می‏شود، پس یهودی از مسیحی ارث نمی‏برد و بالعکس، چرا که هر یک از آن‌ها دین مستقلی هستند و به دلیل این حدیث پیامبر (ص) «اهل دو دین مختلف از همدیگر ارث نمی‏برند» و این‌ها بنابر کلام خداوند متعال ادیان مختلف هستند: ﴿لِكُلّٖ جَعَلۡنَا مِنكُمۡ شِرۡعَةٗ وَمِنۡهَاجٗا﴾ [المائدة: 48] و چون خداوند متعال این ادیان را به طور جداگانه در قرآن ذکر کرده است و می‏فرماید: ﴿وَٱلَّذِينَ هَادُواْ وَٱلصَّٰبِ‍ِٔينَ وَٱلنَّصَٰرَىٰ وَٱلۡمَجُوسَ وَٱلَّذِينَ أَشۡرَكُوٓاْ إِنَّ ٱللَّهَ يَفۡصِلُ بَيۡنَهُمۡ يَوۡمَ ٱلۡقِيَٰمَةِۚ إِنَّ ٱللَّهَ عَلَىٰ كُلِّ شَيۡءٖ شَهِيدٌ ١٧﴾ [الحج: 17] و عطف کردن آن‌ها به همدیگر مقتضی غیر و جدا بودن آن‌ها از یکدیگر است.

هر چند که دلیل خوبی است اما به قوت استدلال اولی نمی‏رسد، چرا که حدیث پیامبر (ص) «مسلمان از کافر ارث نمی‏برد و کافر از مسلمان ارث نمی‏برد» دارای دلالت مفهوم مخالفت است که مسلمان از مسلمان و کافر از کافر ارث می‏برد.

سوم: غیر مسلمانان سه دین هستند: یهودی، مسیحی و سایر کفار یک دین هستند. چرا که همگی اهل کتاب نیستند. پس اگر یک یهودی و مسیحی زن و شوهر باشند از همدیگر ارث نمی‏‏برند. ولی کافر از مجوسی ارث می‏برد و دلیل این است که یهودی و مسیحی هر کدام دین جداگانه ‏ای هستند و کتاب و نبی دارند و سایر کفار همگی به هیچ کتاب یا رسولی ایمان ندارند و این جدایی در اینجا ضعیف است و در مقابل دلیل گروه اول قوی نیست.

3- ارث مرتد:

مرتد کسی است که با اختیار خودش اسلام را ترک کرده باشد.[[33]](#footnote-33) و همگی توافق دارند که مرتد از مسلمان ارث نمی‏برد مثل کسی که بمیرد و یک پدر مرتد و یک پسر مسلمان از او بجای بماند که پدر صاحب ارث نیست، ولی در اینجا اختلافاتی در مورد ارث مرتد به شکل زیر وجود دارد:

1. زید و مالک و شافعی و احمد معتقدند که خانواده مرتد از او ارث نمی‏‏برند. چرا که مرتد با ارتدادش ولایت میان او و سایر مسلمانان تمام می‏شود. و این به دلیل عام بودن حدیث «مسلمان از کافر ارث نمی‏برد و کافر از مسلمان ارث نمی‏برد» است. و اموال وی به عنوان فیء به بیت المال یا خزانه عمومی مسلمانان سپرده می‏شود.
2. ابوحنیفه و ثوری و بسیاری از بصری‌ها معتقدند که ارتداد مرتد مانع ارث بردن خانواده‏اش از اموالی که قبل از مرتد شدن کسب کرده نمی‏شود بلکه تنها از اموالی که بعد از مرتد شد ن کسب کرده ارث نمی‏برند و به بیت المال مسلمانان داده می‏شود. و دلیلشان این است که مرتد بر دین جدیدش پایدار نیست. پس احکام دینی که به آن گرویده بر وی منطبق نمی‏شود، پس اگر مسیحی شد مثل یک مسیحی با وی رفتار نمی‏شود بلکه او کافر است بنابراین اگر دو نفر که از همدیگر ارث می‏برند، مرتد شوند، هیچ یک از همدیگر ارث نمی‏برند حتی اگر به یک دین مرتد شده باشند.

قانون ارث مصر به این قضیه اعتراض نکرده است و بنابراین به رأی راجح مذهب ابوحنیفه نعمان، عمل کرده است که در ماده 280 قانون 78 سال 1931 آمده است. تمام چیزهایی که در قوانین موضوعه احکام احوال شخصیه نیامده به قول راجح مذهب ابوحنیفه عمل می‏شود.

4- اختلاف دارین:

مراد از اختلاف دارین، دارالاسلام و دارالحرب است. پس سرزمینهای اسلامی همگی یک دار هستند هر چند که هر کشوری لشکر و حاکم و قانون خاص خودش را دارد ولی همگی یک دار محسوب می‏شوند، چرا که خداوند می‏فرماید: ﴿إِنَّ هَٰذِهِۦٓ أُمَّتُكُمۡ أُمَّةٗ وَٰحِدَةٗ وَأَنَا۠ رَبُّكُمۡ فَٱعۡبُدُونِ ٩٢﴾ [الأنبیاء: 92] و نیز می‏فرماید: ﴿وَٱلۡمُؤۡمِنُونَ وَٱلۡمُؤۡمِنَٰتُ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلِيَآءُ بَعۡضٖۚ﴾ [التوبة: 71].

پس این ولایت میان تمام زنان و مردان مؤمن در نقاط مختلف زمین پابرجاست و این همان علت حقیقی ارث بردن از همدیگر است.

ولی اختلاف در مورد غیر مسلمانان که دارالحرب یا دارالعهد یا دارالدعوة نامیده می‏شود، است. مثل آمریکا، فرانسه، انگلیس، ژاپن و چین و ...[[34]](#footnote-34)

پس اگر پدری در مصر بمیرد و فرزندی مقیم آمریکا داشته باشد، آیا از همدیگر ارث می‏برند؟

نظر برگزیده این است که به شرط معامله به مثل مانعی از ارث بردن آن‌ها از هم وجود ندارد. پس اگر قانون آمریکا اجازه به ارث بردن از فرد مقیم آمریکا نداد و خواست که اموال خود به کشور دیگری منتقل نشود، برای مورثش در مصر نیز طبق همین قاعده عمل می‏شود. در بندهای سوم و چهارم ماده ششم قانون ارث آمده است که اختلاف در این مانع ارث میان مسلمانان و غیر مسلمانان نیست مگر اینکه قانون کشور بیگانه مانع ارث بیگانگان از آن‌ها شود.

5- بردگی:

مراد این است که برده و کنیز بعد از مرگ سیدشان از او ارث نمی‏برند چرا که برده هستند و مالک این اموال سید خود نیستند پس سیدشان از آن‌ها ارث می‏برد ولی آن‌ها از سیدشان ارث نمی‏برند. ولی چون این امر در زمان ما وجود ندارد ما از فرو رفتن در آن خودداری می‏کنیم هر چند که امت اسلام نیاز به اجتهادهایی در مورد قضایای معاصر دارد.[[35]](#footnote-35)

بخش ششم: ترکه و حقوقی که به آن تعلق می‏گیرد

نخست: ترکه:

ترکه رکن اساسی ارث است، پس اگر ترکه وجود نداشته باشد، ارث و وصیت وجود ندارند.

ترکه از «الترک» آمده است و به معنای هر چیزی است که انسان پشت سر خودش بجای می‏گذارد و ترکه اموالی است که شخص مرده بعد از مرگش بجای می‏گذارد.

اما در مشخص کردن ماهیت ترکه چیزهایی که شامل آن می‏شود و چیزهایی که شامل آن نمی‏شود، میان فقها اختلاف وجود دارد، به شکل زیر:

الف) جمهور فقها معتقدند که ترکه شامل موارد زیر می‏شود:

1. **اموال:** خواه اموال غیر منقول باشد مثل: زمین، کارخانه، ساختمان، یا اموال منقول باشد مثل پول، طلا، نقره، کتاب، وسایل خانه و ماشین. پس تمامی این‌ها وصف مال بر آن‌ها صادق می‏شود و شامل بدهی‌های شخص مرده نزد دیگران نیز می‏شود مانند سرمایه‏ای که در بانک دارد یا بدهی‏ای که نزد افراد و شرکتها دارد یا حقوق کارمندان و کارگرانی که در مؤسسه‏های آن‌ها کار می‏کردند و اگر مورث کشته شده باشد، دیه نیز شامل این قسم می‏شود؛ دیه در قتل خطأ یا صلح در قتل عمد یا تبدیل قصاص به دیه در صورت گذشت برخی از اولیای دم.[[36]](#footnote-36)
2. **منافع:** مثل کسی که خانه یا اداره‏ای را اجاره می‏کند، پس او مالک عین آن خانه یا اداره نیست بلکه با عقد اجاره و طبق شروط عقد تنها مالک منافع آن است و این حق از دیدگاه جمهور فقها به ارث برده می‏شود.
3. **حقوق**: مثل حقوق نشر برای مؤلف که به وارثان منتقل می‏شود و حق شفعه که بعد از مرگ مورثشان برای وارث همچنان به صورت یک حق ثابت باقی می‏ماند و حق قبول وصیت. پس اگر فردی به دیگری وصیتی کمتر از یک سوم اموالش کرد با مردن وی شخصی که به وی وصیت شده مستحق وصیت می‏گردد ولی اگر قبل از گرفتن وصیت بمیرد، این حق وی به وارثان وی منتقل می‏شود.

و حق رهن نیز این گونه است، مثل: محمد ده هزار لیره از علی قرض می‏گیرد و رهنی را به علی می‏دهد تا ضامن و گرو قرضش باشد، این رهن یک ماشین بود سپس علی فوت کند و محمد قرضش را به او ندهد، این حق یعنی نگه داشتن ماشین تا زمان ادای دین برای ورثه علی باقی می‏ماند.

این اموال و حقوق[[37]](#footnote-37)و منافع از دیدگاه جمهور علما به ارث برده می‏شوند و دلیلشان روایتی است که ابن ماجه با سند خود از مردی از اهل شام از اصحاب رسول الله (ص) از پیامبر (ص) روایت کرده که فرمود: کسی که مال یا حقی از وی بجا بماند از آن ورثه‏اش است و کفالت خانواده‏اش با من است.[[38]](#footnote-38) و حدیث تاکید می‏کند که اموال و حقوق به وارثان می‏رسد و منافعی که با مال قابل ارزیابی باشد نیز به مال ملحق می‏شوند.

دوم: حنفیه معتقدند که تنها چیزی که به ارث گذاشته می‏شود مال است. و منافع و حقوق و عقد اجاره را جزء ترکه نمی‏دانند و حق رهن نیز اگر شخص بمیرد و منزلی خریده باشد و قیمت آن را پرداخت نکرده باشد این حق به ارث برده نمی‏شود و حق صاحب خانه است که خانه‏اش را پس بگیرد. و تا زمانی که پول را دریافت نکرده، از معامله رجوع کند. و دلیل حنفیه در اینجا روایتی است از پیامبر (ص) که فرمود: کسی که مالی از وی بجا بماند، مال وارثانش است. و در این روایت کلمه حق را نیاورده است و منافع نیز از دیدگاه حنفیه مال نیستند.[[39]](#footnote-39)

رای راجح نظر جمهور علما و امر معمول در قانون است.

ب) حقوق مربوط به ترکه:

1- کفن و دفن کردن شخص مرده و کسانی که تحت سرپرستی وی بودند:

اولین چیزی که از ترکه شخص مرده کسر می‏شود، هزینه کفن و دفن و مراسم خاکسپاری وی در حد عرف که مخالف شریعت نباشد، است.[[40]](#footnote-40) مراسم خاکسپاری شامل هزینه‏های شستن و کفن کردن و انتقال وی از منزل تا قبرستان و هزینه‏های قبر و دفن کردن است. و این هزینه‏ها بر پرداخت دیون و وصیت و حقوق ورثه مقدم است. و هزینه‏های اضافی به منظور فخر فروشی و شهرت مثل آگهی‏های بلند در روزنامه‏ها و برپا کردن چادرها و علمها به نشانه فخرفروشی و آوردن نوحه خوانها و کشتن حیوان و گرفتن هفتم و چهلم و سالگرد و ... شامل هزینه‏های مراسم خاکسپاری نمی‏شود. چرا که همه این‌ها بدعت هستند و اصلی ندارند و عرف بدانها عمل می‏کند ولی در اسلام این قبیل کارها وجود ندارد. و از ترکه شخص مرده برای این قبیل کارها هزینه نمی‏شود. و اگر شخص مرد و فرزندان کوچکی از او بجای ماندند و عمویشان هزینه آن‌ها را به عهده گرفت این هزینه‏ها از ترکه کم نمی‏شود و عمو باید خود آن را پرداخت کند و بجز هزینه‏های مراسم خاکسپاری از ترکه کم نمی‏شود.

دلیل این است که کفن کردن و انتقال شخص مرده از خانه به قبرستان، ملحقات زمان حیات وی هستند. پس اگر شخص بدهکار و ناتوان بود فروش لباسهایش لازم نیست و اگر لباسهایش پاره بود، خریدن لباس جدید برای وی لازم نیست. بنابراین وقتی که شخصی بمیرد و اموالی از وی بجا بماند لازم است که از اموال خاص خودش هزینه کفن و دفنش پرداخت شود. و اگر اموال و دارایی از او بجای نمانده بود، فرد حاضری که توانایی مالی داشته باشد، باید آن را پرداخت کند و اگر کسی پیدا نشد از بیت المال مسلمانان پرداخت می‏شود.

و آنچه که از ترکه مرد برای مراسم خاکسپاری زنش خرج می‏شود نیز به آن ملحق می‏شود، مردی همراه زنش در آن واحد می‏میرند و زن خودش اموالی دارد ولی هزینه و مخارج خاکسپاری وی از مال شوهرش باید پرداخت شود نه از ترکه خودش. و اگر زن بمیرد و مرد زنده بماند، وظیفه شوهر است که با اموال خودش مراسم خاکسپاری وی را انجام دهد نه از ترکه زنش چرا که نفقه زن در هر حال بر عهده شوهر است چه در زمان حیات و چه در زمان مرگ.

2**- پرداخت بدهی‌ها: بدهی‌ها** بر ذمه انسان تعلق می‏گیرند، خواه با نصوص شرعی که بر فرد واجب می‏کند مثل نفقه فرزندان و همسر، پرداخت زکات و نذر یا به وسیله عقد بر انسان تعلق می‏گیرد مثل معامله‏ای که فروشنده بدهکار کالا باشد و مشتری بدهکار پول (مخصوصاً وقتی که قسطی باشد) و عقد اجاره که مستأجر بدهکار پرداخت مقدار مشخصی در ماه است و عقد ازدواج که باید به موجب آن شوهر مهر را به زوجه بدهد و بدهی وی محسوب می‏شود. و یا عقود قرض مانند برات و چک به حساب دیگران. و گاهی بدهی در نتیجه کارهای مشخص افراد است. مثل اینکه فردی ماشین یا مزرعه یا وسیله دیگری را خراب کرده باشد. یا کسی که عقد مضاربه داشته باشد و در اموال کوتاهی کرده باشد و اگر کوتاهی و تقصیر عمدی باشد ضامن است.

تمامی دیون و بدهی‌ها باید قبل از اجرای وصیت و تقسیم ترکه پرداخت شوند. پس زکاتهای پرداخت نشده باید پرداخت شوند چرا که حق خداوند هستند و حق فقرا و مساکین باید پرداخت شوند ولی آن‌ها از وارثان نخواسته‏اند، باید به آن‌ها پرداخت شود.

و کسی که بمیرد و اموال زیادی از او بجا ماند و نتوانسته است که حج بگذارد، پس این بدهی و حق خداست، پس باید مبلغی به یکی از افراد داده شود تا بجای پدر حج بگذارد به شرط اینکه خودش حج گذارده باشد. و همچنین کفاره روزه و قسم و ظهار و ... اگر شخص بمیرد و آن‌ها را پرداخت نکرده باشد، باید برای بری شدن ذمه شخص مرده آن‌ها را پرداخت کند.[[41]](#footnote-41)

اما قرض و بدهی‌هایی که متعلق به مردم می‌باشد مثل مهر زن یا باقیمانده پول کالاهای قسطی، اختلافی در وجوب پرداخت آن نیست. همچنین در اجاره ماهیانه مسکن به موجب عقد اجاره و رهن، حق مرتهن است که قبل از دریافت اجاره رهن را به صاحبانش ندهد.و دیونی که به خداوند تعلق می‏گیرد، پرداخت آن از لحاظ دینی واجب است نه از لحاظ قضایی.[[42]](#footnote-42) بدین معنی که اگر خانواده شخص مرده از چنین قرضی آگاهی پیدا کردند و آن را پرداخت کردند برای شخص مرده خیر است و ذمه وی بری می‏شود. ولی قاضی نمی‏تواند خانواده مرده را مجبور به پرداخت کند. با پیروی از مذهب حنفیه با مرگ شخص دیون خداوند از فرد ساقط می‏شود. زیرا معنای عبادت در آن بوده و نیاز به نیت صاحبش دارد.

قول اول صحیح‏تر است که وجوب پرداخت حق الله بر بندگانش است. زیرا بخاری با سندش از ابن عباس (رضی الله عنه) روایت کرده که زنی از جهینه نزد پیامبر (ص) آمد و گفت: مادرم نذر کرده بود که حج برود ولی قبل از رفتن به حج درگذشت، آیا من به جای او حج بروم؟ فرمود: آری به جای وی حج برو، آیا اگر مادرت بدهکار کسی بود آن را پرداخت نمی‏کردی؟ پس حق خدا را نیز ادا کن که ادا کردن حق خداوند اولی تر است.[[43]](#footnote-43)

بنابراین ابن قدامه می‏گوید: وقتی کسی که حج بر او واجب بوده و قبل از ادا کردن آن بمیرد واجب است که از اموال وی هزینه رفتن به حج و عمره کنار گذاشته شود. خواه فرد متوفی در رفتن به حج کوتاهی کرده باشد یا نه. چرا که حج نیز حقی است که نیابت پذیر است و با مرگ ساقط نمی‏شود مثل دین.[[44]](#footnote-44)

اما پرداخت بدهی و دیون مردم هم از لحاظ دینی و هم از لحاظ قضایی اگر مدرکی باشد واجب است، مثل اقرار خواه در زمان سالم بودن متوفی یا در زمان مرض الموت و خواه با عقد یا شهود ثابت شده باشد مثل عقد ازدواج و عقد اجاره و ...

پس بدهی‌های زمان سالم بودن وی که با بینه ثابت شده، پرداخت می‏شود، مثل مهرالمثل برای کسی که با زنی ازدواج کرده و مهر تعیین نکرده باشد و سپس بمیرد، پس مهرالمثل به او داده می‏شود.

**3- اجرای وصیت‌های شخص مرده در حد مشروع:** وصیت تملیکی بدون عوض است که بعد از مرگ نافذ می‏شود و اجرای آن تا یک سوم باقیمانده اموال پس از هزینه کفن و دفن و پرداخت بدهی‌ها نیاز به اجازه وارثان ندارد.ولی افزون بر یک سوم نیاز به اجازه وارثان دارد. اگر همگی اجازه دادند، وصیت نافذ است.[[45]](#footnote-45) همچنانکه اگر شخصی نصف ارثش را برای مرکز حفظ قرآن کریم یا انجمن امداد رسانی وصیت کرد، یک سوم آن بدون اختیار وارثان اجرا می‏شود و از یک سوم تا نصف نیاز به اجازه همه وارثان دارد. پس اگر بعضی اجازه دادند و بعضی دیگر نپذیرفتند، از سهم کسانی که اجازه داده‏اند اندازه سهم کسانی که اجازه نداده‏اند، گرفته می‏شود و هر کس که وصیت را قبول نکرده بعد از کسر یک سوم حقش را به طور کامل می‏گیرد.

تقدم بدهی بر وصیت:

در اینجا یک سؤال پیش می‏آید که چرا اجرای وصیت بعد از پرداخت دیون است در حالی که آیات قرآن همیشه وصیت را مقدم بر دین آورده است، مثل این آیه که می‏فرماید: ﴿بَعۡدِ وَصِيَّةٖ يُوصِي بِهَآ أَوۡ دَيۡنٍ﴾ [النساء: 11] یا این آیه ﴿مِنۢ بَعۡدِ وَصِيَّةٖ يُوصَىٰ بِهَآ أَوۡ دَيۡنٍ﴾ [النساء: 12].

قرطبی این سؤال را این گونه پاسخ داده است:[[46]](#footnote-46)

1. طبق اجماع پرداخت بدهی مقدم بر وصیت است و علما نیز به همین عمل کرده‏اند و به روایتی از ترمذی استناد کرده‏اند که پیامبر (ص) به پرداخت بدهی قبل از اجرای وصیت حکم می‏کرد.
2. مراد آیه تقدم دین و وصیت بر ارث بوده نه تقدم وصیت بر دین.
3. وقتی که وصیت لزوم کمتری از دین داشته باشد پس بایستی به تقدم دین توجه بیشتری کرد.
4. و گفته‏اند که وصیت به علت اینکه غالباً وجود دارد و همیشه واقع شده است بر دین مقدم است.
5. و گفته‏اند که وصیت به علت اینکه سهم فقرا و ضعفاء است باید مقدم شود و این به علت اینکه سهم افراد نیرومند و قوی است، به تأخیر انداخته می‏شود.

شیخ دکتر مصطفی شلبی می‏گوید: مقدم بودن وصیت بر دین حکمت دیگری دارد و آن اینکه وصیت مثل در اینکه بدون عوض گرفته می‏شود مثل ارث است و پرداخت آن برای وارثان سخت است و احتمال اهمال و سستی در آن راه دارد و در آیه آن را جلوتر ذکر کرده بخاطر جایگاه و ارزش آن است و اینکه به اجرای آن تشویق شده باشد برخلاف دین و بدهی، چرا که دین یا بدهی در قبال عوض گرفته شده است که ممکن است در ترکه وجود داشته باشد. پس دین حقی قوی است که نمی‏توان در آن سستی و اهمال کرد و بعد از وصیت ذکر شده است.

حقیقت آن است که عطف در آیات (عطف دین بر وصیت) نشانه ترتیب آن‌ها نیست چرا که با لفظ «أو» آمده است و قویترین دلیل بر تقدم دین بر وصیت حدیث پیامبر (ص) است که ابوعیسی ترمذی آورده است که پیامبر (ص) حکم به پرداخت دیون قبل از اجرای وصیت کرده است.

چهارم: حقوق وارثان:

بعد از خرج هزینه‏های لازم در مورد کفن و دفن شخص مرده و پرداخت‏ بدهی‌ها و اجرای وصیت تا یک سوم، آنچه که باقی می‏ماند، حق وارثان است که به شکل زیر مرتب می‏شوند:

1. صاحبان فروض: کسانی هستند که خداوند متعال در آیاتی از سوره نساء آن‌ها را ذکر کرده و پیامبر (ص) در احادیث نبوی آن‌ها را با سهم مشخص نام برده که شش سهم است: یا به عبارت دیگر نصف و نصف نصف و نصف نصف نصف یا دو سوم و نصف آن و نصف نصف آن.
2. عصبه‏های نسبی: خویشاوندان نزدیک غیر از صاحبان فروض هستند و بعد از صاحبان فروض هر چه که از ترکه باقی بماند، می‏گیرند. یا اگر وارث صاحب فرضی وجود نداشته باشد، تمام ترکه را می‏گیرند، که تفصیل آن ان شاء الله ذکر خواهد شد.
3. اگر عصبه وجود نداشته باشد و صاحبان فروض تمام ترکه را نگرفته باشند، باقیمانده ان به صاحبان فروض به جز یکی از زوجین می‏رسد.
4. اولوالأرحام؛ خویشاوندان غیر از صاحبان فروض و عصبه هستند مانند پسر دختر و دایی، و این‌ها فقط وقتی ارث می‏برند که صاحب فرض یا عصبه وجود نداشته باشد یا از میان اصحاب فروض فقط یکی از زوجین باقی مانده باشد. همچنانکه اگر زنی بمیرد و شوهر و دایی داشته باشد، شوهر نصف ترکه را می‏برد و نصف دیگر به دایی می‏رسد، زیرا جزو اولوالارحام است.
5. رد به زوجین (بعد از دریافت سهم خود)؛ اگر عصبه یا ذوی الارحام وجود نداشته باشند مثلاً اگر مردی بمیرد و فقط زنش وارث وی باشد، زن مال را که سهم خود است می‏گیرد و باقیمانده را نیز به رد می‏گیرد چرا که عصبه و ذوی الارحام وجود نداشته است. و حکمت آن این است که همچنانکه شیخ حسب الله می‏گوید: قبل از ارث ذوی الارحام ارث به هیچ یک از زوجین رد نمی‏شود تا با مال بر آن‌ها مقدم شوند و باعث قطع صله رحم می‏شود. ﴿وَأُوْلُواْ ٱلۡأَرۡحَامِ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلَىٰ بِبَعۡضٖ فِي كِتَٰبِ ٱللَّهِ﴾ [الأنفال: 75].
6. عصبه سببی: سیدی که برده‏اش را آزاد کرده باشد و این برده بمیرد و وارث صاحب فرض و عصبه و فامیلی نداشته باشد، این سید و مولی عصبه او می‏شود و ارث می‏گیرد.

اینها حقوق وارثانی است که سبب وابسته‏ای به میراث دارند مثل قرابت یا ازدواج یا ولاء.

وقتی که کسی از این جمع وجود نداشت که ارث به او برسد، ترکه به ترتیب به یکی از سه گروه زیر می‏رسد:

1- کسی که اقرار به نسب وی شده باشد که این اقرار حمل بر دیگری باشد، مثلاً شخصی را که نسبش مجهول است پیدا می‌کند و اسمش زید است و محمد اقرار می‏کند که برادرش است ، محمد در حالی که بر این اقرار خود پافشاری می‏کند، می‏میرد و وارثی ندارد، پس زید وارث اموال و دارایی محمد می‏شود و گفته می‏شود که اقراری است که حمل بر دیگری شده است. زیرا وقتی محمد می‏گوید: او برادرم است، ضرورتاً او را به پدرش نسبت داده است و این اقرار نسبت به پدر محمد نافذ نیست. یعنی زید از پدر محمد و برادر و خواهرش و هیچ کس دیگر ارث نمی‏برد. و این اقرار فقط نسبت به حق محمد نافذ و قابل اجرا است. اگر محمد بمیرد و وارثی حقیقی یا حکمی نداشته باشد، در اینجا با اقراری که در مورد خودش کرده با وی رفتار می‏شود نه در حق دیگری.[[47]](#footnote-47)

2- کسی که به بیش از یک سوم به وی وصیت شده باشد پس اگر سایر وارث قبلی وجود نداشتند این شخص که به بیش از یک سوم به وی وصیت شده می‏تواند آن را بگیرد.

3- هرگاه هیچ یک از وارثین که قبلا ذکر شد وجود نداشته باشد ، اموال و دارایی شخص مرده به بیت المال مسلمانان یا خزانه عمومی سپرده می‏شود. و دلیل آن این است که پیامبر (ص) فرمود: من وارث کسی هستم که وارثی ندارد.[[48]](#footnote-48) و این به معنای شخص پیامبر (ص) نیست بلکه مصلحت مسلمانان است.

تمرینات فصل اول

نخست: یک دلیل برای جملات زیر ذکر کنید:

1. مال در اسلام قوام و اساس زندگی است.
2. تقوای خداوند بالاترین ضمانت آینده فرزندان است.
3. فضیلت علم ارث.
4. مردان و زنان خویشاوند در ارث حق دارند.
5. زوجین از همدیگر ارث می‏برند.
6. قتل مانع ارث است.
7. اختلاف دین مانع ارث است.
8. پرداخت حق الله برای شخص مرده.

دوم: با ذکر دلایل نقلی و عقلی کدام یک از موارد زیر را ترجیح می‏دهید؟

1. آیا شخص نومسلمان از فامیل غیرمسلمان خود ارث می‏برد؟
2. آیا قاتل قتل خطأ ارث می‏برد؟
3. آیا زن مطلقه بائنه که در زمان مرض الموت شوهرش به علتی که مستحق طلاق بوده، طلاق داده شده باشد، ارث می‏گیرد؟
4. آیا حق الله از ترکه پرداخت می‏شود یا نه؟

سوم: تفاوت جملات زیر را توضیح دهید:

1. ازدواج حقیقی و حکمی.
2. ارث مسلمان از غیر مسلمان و ارث غیر مسلمان از مسلمان.
3. قاتل عمدی و خطأ در ارث.
4. اموال و حقوق و منافع در ترکه.

چهارم: در مقابل هر یک از عبارتهای زیر علامت صحیح√و غلط× را بگذارید:

1- ترکه اموال و منافعی است که از شخص مرده بجای می‏ماند. ( )

2- غذا دادن و مهمانی برای شخص مرده جزء هزینه‏های کفن و دفن محسوب می‏شود. ( )

3- ازدواج حکمی مثل ازدواج حقیقی ارث می‏برد. ( )

4- جنینی که از شکم مادرش سقط می‏شود، حکماً مرده است. ( )

5- خویشاوندی که موجب ارث شود دو نوع است: صاحبان فروض و عصبه‏ها. ( )

6- اشکالی ندارد که بعضی از غیر مسلمانان از همدیگر ارث ببرند. ( )

پنجم: با توجه به کلمات داخل پرانتز جای خالی عبارات را تکمیل کنید:

1. اصل ترکه آن است که شامل ....... بشود. (حقوق، اموال، منافع، حقوق و اموال و منافع).
2. حق الله از لحاظ ......... از ترکه کم می‏شود. (قضایی، دینی نه قضایی، قضایی و دینی).
3. دین و بدهی به دلیل ........ بر وصیت مقدم است. (نص قرآن، نص سنت نبوی، اجتهاد).
4. در ارث ....... مقدم هستند. (عصبه‏های سببی، عصبه‏های نسبی، اولوالارحام).
5. شخص مفقود مرده ....... محسوب می‏شود. (حقیقی، حکمی، تقدیری).
6. ارث قواعدی ........ است که به وسیله آن سهم هر یک از وارثان از ترکه مشخص می‏شود. (فقهی، ریاضی، فقهی ریاضی).
7. جنین زنده ....... محسوب می‏شود. (حقیقی، حکمی، تقدیری).

فصل دوم:  
ارث صاحبان فروض و سهم مشخص

**که در بردارنده بخش‌های زیر است:**

**بخش اول: ارث زوجین**

**بخش دوم: ارث پدر و مادر**

**بخش سوم: ارث پدربزرگ و مادربزرگ**

**بخش چهارم: ارث دختران و دختران پسران**

**بخش پنجم: ارث خواهر تنی و خواهر پدری**

**بخش ششم: برادران و برادران مادری**

**خلاصه فصل دوم.**

**سؤالات فصل دوم.**

پیشگفتار

ارث با دادن سهم مشخص و معین به افراد معین که در قرآن آمده است شکل می‏گیرد و این‌ها صاحبان فروض (سهم) نام دارند. سپس باقیمانده آن به عصبه‏ها می‏رسد. به دلیل روایتی که بخاری و مسلم و ابوداود و ترمذی و ابن ماجه و نسائی با اسناد خود از ابن عباس (رضی الله عنه) آورده‏اند که رسول الله (ص) فرمود: فرائض یا سهام مشخص را به صاحبان آن بدهید و آنچه که باقی ماند برای اولی ترین مرد از مردان است.[[49]](#footnote-49)

و صاحب الرحبیة وارثین به فرض و عصبه را در متنش آورده و می‏گوید:

وارثان مرد ده دسته هستند که نامهایشان معروف و مشهور است، پسر، پسر پسر و پاینتر، پدر، جد و بالاتر، برادر از هر جهتی که باشد چرا که خداوند در قرآن ذکر کرده است و پسر برادر نزدیک به پدر که سخن دروغی نیست، عمو، پسر عموی پدری پس شکرگذار باشد، شوهر و معتق صاحب ولاء که این‌ها همگی وارثان مذکر بودند.

وارثان زن هفته دسته هستند که شریعت غیر آن‌ها به کس دیگری ارث نداده است. دختر، دختر پسر و مادر و همسر و مادربزرگ و معتقه و خواهر از هر جهت که باشد، پس تعداد وارثان زن نیز مشخص شد.

و برای روشن شدن افرادی که به فرض یا تعصیب یا هر دو ارث می‏برند به جدول زیر نگاه کنید:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان به فرض | وارثان به فرض و عصبه بودن | وارثان به عصبه |
| 1- شوهر  2- همسر  3- مادر  4- جده صحیح  5- فرزندان مادری | 6- پدر  7- جد صحیح و بالاتر  8- دختر  9- دختر پسر  10- خواهر تنی  11- خواهر پدری | 12- پسر و پسرش و پاینتر  13- برادر تنی  14- برادر پدری و پسرش  15- عموی تنی و پسرش  16-عموی پدری و پسرش |

جدول 1

و ما در بخش‌های بعدی هر یک از این افراد را بررسی خواهیم کرد که چطور فقط به فرض و عصبه بودن و یا فقط به عصبه بودن ارث می‏برند. در مورد کسانی که به عصبه بودن ارث می‏گیرند ان شاء الله در فصل آینده صحبت می‏کنیم.

بخش اول: ارث زن و شوهر

خداوند متعال می‏فرماید: ﴿۞وَلَكُمۡ نِصۡفُ مَا تَرَكَ أَزۡوَٰجُكُمۡ إِن لَّمۡ يَكُن لَّهُنَّ وَلَدٞۚ فَإِن كَانَ لَهُنَّ وَلَدٞ فَلَكُمُ ٱلرُّبُعُ مِمَّا تَرَكۡنَۚ مِنۢ بَعۡدِ وَصِيَّةٖ يُوصِينَ بِهَآ أَوۡ دَيۡنٖۚ وَلَهُنَّ ٱلرُّبُعُ مِمَّا تَرَكۡتُمۡ إِن لَّمۡ يَكُن لَّكُمۡ وَلَدٞۚ فَإِن كَانَ لَكُمۡ وَلَدٞ فَلَهُنَّ ٱلثُّمُنُ مِمَّا تَرَكۡتُمۚ مِّنۢ بَعۡدِ وَصِيَّةٖ تُوصُونَ بِهَآ أَوۡ دَيۡنٖ﴾ [النساء: 12] «و برای شما نصف دارایی بجا مانده از همسرانتان است، اگر فرزندی نداشته باشند و اگر فرزندی داشته باشند، سهم شما یک چهارم ترکه است، پس اگر فرزندی نداشته باشید و اگر شما فرزندی داشتید، سهمیه همسرانتان یک هشتم ترکه بوده، پس از انجام وصیتی است که می‏کنید و بعد از قرضی که به عهده دارید».

از این آیه روشن می‏شود که سهم زن و شوهر به شکل زیر است:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارث | سهم | شروط | ملاحظات |
| شوهر |  | وقتی که زنش فرع وارث نداشته باشد.[[50]](#footnote-50) | فرقی ندارد که فرع وارث فرزندان شوهر یا زن از همسر سابق باشد یا نه. |
|  | وقتی که زنش فرع وارث داشته باشد |
| زن |  | وقتی که شوهر فرع وارث نداشته باشد | زن وقتی یک نفر باشد یا می‏گیرد و اگر چند زن داشته باشد همگی در این سهم شریک هستند. |
|  | وقتی که شوهر فرع وارث داشته باشد |

جدول 2

ارث زن و شوهر را به شکل زیر توضیح می‏دهیم:

1. زن و شوهر در هر حال ارث می‏برند و در هیچ شرایطی حجب حرمان (ممنوع شدن از ارث) نمی‏شوند، بلکه به دلیل وجود فرع وارث حجب نقصان می‏شوند.
2. ارث زن نصف ارث مرد است، پس اگر زوجه فرع وارث داشته باشد، شوهرش یک چهارم می‏گیرد و اگر شوهر بمیرد زن یک هشتم می‏گیرد. و این طبق قواعد ارث است همچنان که خداوند متعال می‏فرماید: ﴿لِلذَّكَرِ مِثۡلُ حَظِّ ٱلۡأُنثَيَيۡنِ﴾ [النساء: 11] چرا که سرپرستی برای مرد است و بر او واجب است که نفقه زن را بدهد، چه خواهرش باشد چه زنش و چه دخترش. و نفقه اولاد و خودش نیز بر زن واجب نیست حتی اگر ثروتمند باشد تا جایی که گفته‏اند – همان طور که بیان کردیم – هزینه کفن و دفن زن باید از اموال شوهر پرداخت شود نه از اموال خودش. به نظر من این از اصول سرپرستی است که خداوند می‏فرماید: ﴿ٱلرِّجَالُ قَوَّٰمُونَ عَلَى ٱلنِّسَآءِ بِمَا فَضَّلَ ٱللَّهُ بَعۡضَهُمۡ عَلَىٰ بَعۡضٖ وَبِمَآ أَنفَقُواْ مِنۡ أَمۡوَٰلِهِمۡ﴾ [النساء: 34] «مردان بر زنان سرپرستند، بدان خاطر که خداوند بعضی را بر بعضی فضیلت داده است و نیز بدان خاطر که از اموال خود خرج می‏کنند».[[51]](#footnote-51)

بنابراین ابن حجر عسقلانی می‏گوید: «خداوند به این دلیل سهم مردان را دو برابر سهم مردان قرار داد که غالباً مردان همراه با رنج و درد و تحمل مسؤولیت هستند؛ مانند رسیدگی به خانواده و مهمان و دستگیری فقراء و تحمل ضرر و خسارت و .»[[52]](#footnote-52).

و این امر ادعای داعیان عدالت و آزادی زنان را رد می‏کند که می‏گویند اسلام به زن ظلم کرده است، در حالی که در قوانین و قواعد آن‌ها زنی که ازدواج کرد، شخصیت مالی مستقلی ندارد، و بدون اجازه شوهرش نمی‏تواند در اموال خودش تصرف کند ولی عدالت اسلام تمام این قوانین و تشریعها را قطع کرد و این حقیقتی است که قوانین آن‌ها جز گمراهی و ظلم نیست.

3- سهم زن که یک چهارم یا یک هشتم است اگر به تنهایی باشد، آن را می‏گیرد اما اگر چند زن باشند، بر آن‌ها تقسیم می‏شود و حقی نسبت به سایر ترکه ندارند و این امر حکمت زیادی دارد زیرا اگر شخص چهار زن داشته باشد و یک پدر و بعد بمیرد، اگر هر یک از این زنان یک چهارم بگیرند، چیزی برای پدر باقی نمی‏ماند در حالی که او فضل بیشتری دارد و نسبت به مرگ بسیار اندوهگین تر شده است.

4- برای اینکه زن استحقاق ارث را داشته باشد باید ازدواج حقیقی یا حکمی باشد، همچنان که در اسباب ارث گفتیم و نیز مانعی از موانع ارث وجود نداشته باشد مانند؛ ارتداد یکی از آن‌ها یا قتل.

5- در متن الرحبیة در مورد ارث زن و شوهر آمده است که:

یک چهارم ارث سهم شوهری است که زنش فرزند داشته باشد و سهم زن یا زنانی است که شوهرشان فرزندی نداشته باشد و یک هشتم سهم زن یا زنانی است که پسر یا دختر یا فرزند پسر داشته باشند، و بدان که جمع آن‌ها با هم شرط نیست.

(1) مثال‌هایی برای ارث زن و شوهر

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پسر |
| سهام  سبب | به دلیل وجود فرع وارث | ق. ع[[53]](#footnote-53)  زیرا عصبه بالنفس است |

جدول 3

(2)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | خواهر تنی |
| سهام  سبب | عدم وجود فرع وارث | زیرا تنهاست و فرع وارث وجود ندارد |

جدول 4

(3)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | زن | 3 فرزند پسر |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث | ق. ع  عصبه بالنفس |

جدول 5

(4)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پسر دختر |
| سهام  سبب | عدم وجود فرع وارث | باقیمانده  زیرا ذوی الارحام است و به فرض و تعصیب سهم ندارد. |

جدول 6

(5)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | برادر تنی | پسر قاتل با شهادت دروغ |
| سهام  سبب | به علت عدم وجود حکمی فرع وارث زیرا پسر با قاتل مادرش گویی که وجود ندارد | ق. ع  همان علت | محروم  زیرا اقدام به قتل کرده است. |

جدول 7

بخش دوم: ارث والدین

خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَلِأَبَوَيۡهِ لِكُلِّ وَٰحِدٖ مِّنۡهُمَا ٱلسُّدُسُ مِمَّا تَرَكَ إِن كَانَ لَهُۥ وَلَدٞۚ فَإِن لَّمۡ يَكُن لَّهُۥ وَلَدٞ وَوَرِثَهُۥٓ أَبَوَاهُ فَلِأُمِّهِ ٱلثُّلُثُۚ فَإِن كَانَ لَهُۥٓ إِخۡوَةٞ فَلِأُمِّهِ ٱلسُّدُسُۚ﴾ [النساء: 11] «اگر مرده‏ دارای فرزند و پدر و مادر باشد، به هر یک از پدر و مادر یک ششم ترکه می‏رسد و اگر مرده دارای فرزند نباشد و تنها پدر و مادر از او ارث ببرند، یک سوم ترکه به مادر می‏رسد و اگر مرده برادرانی داشته باشد، به مادرش یک ششم می‏رسد».

با توجه به این آیات ارث پدر و مادر به شکل زیر می‏باشد:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| ارث | سهم | شروط | ملاحظات |
| پدر |  | اگر شخص مرده فرع وارث مذکرداشته باشد(پسر، پسر پسر و پاینتر) |  |
| + ق.ع | وقتی که شخص مرده فرع وارث مؤنث داشته باشد (دختر، دختر پسر، دختر پسر پسرو….) |
| ق. ع | وقتی که مرده فرع وارث مذکر یا مؤنث نداشته باشد. |
| مادر |  | وقتی که شخص مرده فرع وارث مذکر یا مؤنث داشته باشد یا مادر بیش از یک برادر یا خواهر داشته باشد. | توضیح: فرق مادر و پدر در اینکه وقتی پدر می‏برد که فقط فرع وارث مذکر وجود داشته باشد اما برای مادر وجود هر فرع وارثی باعث می‏شود که او بگیرد.  تنی بودن یا پدری بودن و مادری بودن یا مختلط بودن آن‌ها یا محجوب بودن آن‌ها در اینجا فرقی نمی‏کند |
|  | وقتی که شخص مرده فرع وارث مذکر یا مؤنث نداشته باشد یا مادر یک برادر یا یک خواهر داشته باشد. |
| +باقی | وقتی که در یک مسأله تنها یکی از زوجین و پدر و مادر وجود داشته باشد، مادر بعد از سهم زوج یا زوجه یک سوم باقی را می‏برد تا سهم پدر دو برابر آن باشد. |

جدول 8

**در اینجا امور زیر قابل ملاحظه است:**

1- تأکید می‏کنیم که فرع وارث کسی است که اسم شخص مرده را در سطح پدر یا پدربزرگ یا پدر پدربزرگ با خود حمل می‏کند. ولی پسر دختر اگر وجود داشته باشند مادر را از به  حجب نمی‏کند و پدر را از وارث به فرض به وارث به عصبه منتقل نمی‏کند. برای روشن شدن مطلب به مثال زیر توجه کنید:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | پسر پسر |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث مذکر | وجود فرع وارث | ق.ع |

جدول 9

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | پسردختر |
| سهام  سبب | ق. ع  عدم وجود فرع وارث | عدم وجود فرع وارث | سهمی ندارد، زیرا جزو ذوی الارحام است و با وصیت صاحب سهم می‏شود. |

جدول 10

با مقایسه مسأله اول با دوم تفاوت فرع وارث و فرع غیر وارث معلوم می‏شود؛ چون پسر پسر (فرع وارث) سهم پدر و مادر را به کاهش می‏دهد ولی فرع غیر وارث مادر را همچنان صاحب باقی می‏گذارد چرا که فرزندی نداشته و پدر نیز به دلیل عصبه بودن باقیمانده را می‏گیرد.

2-پدر و مادر هیچگاه به طور کامل از ارث محروم نمی‏شوند پس اگر با هم باشند یا یکی از آن‌ها نیز در حال حیات باشد، باید ارث ببرند، ولی آن‌ها همچنانکه در جدول پیداست ،گاهی سهمشان کاهش پیدا می‏کند و حجب نقصان می‏شوند.

1. دلیل اینکه وقتی فرع وارث وجود نداشته باشد، پدر به عصبه ارث می‏برد، این آیه است که می‏فرماید: ﴿فَإِن لَّمۡ يَكُن لَّهُۥ وَلَدٞ وَوَرِثَهُۥٓ أَبَوَاهُ فَلِأُمِّهِ ٱلثُّلُثُ﴾ نص آیه در مورد سهم مادر است و در مورد سهم پدر سخنی نگفته است. که مطابق حدیث: «سهام را به صاحبان آن بدهید (که در اینجا مادر است) و آنچه که باقی می‏ماند برای مردان نزدیک‌تر است» (که در اینجا پدر است) زیرا فرع وارث وجود ندارد.

بنابراین وقتی پدر و مادر و دختر وجود داشته باشد، دختر می‏گیرد و مادر می‏گیرد زیرا فرع وارث وجود دارد و پدر را به فرض می‏گیرد و بقیه را به عصبه می‏گیرد که است ، بنابراین مجموع سهم پدر است. زیرا بعد از صاحبان فرض و سهم مشخص آنچه که باقی می‏ماند به مردان نزدیک‌تر می‏رسد که در اینجا پدر است.



1. در حالتی که مادر همراه دو نفر خواهر و برادر یا بیشتر وجود داشته باشند ، مادرمی‏گیرد، در حالی که لفظ اخوه در آیه ﴿فَإِن كَانَ لَهُۥٓ إِخۡوَةٞ فَلِأُمِّهِ ٱلسُّدُسُۚ﴾ جمع است و جمع از سه شروع می‏شود و نظر ابن عباس این است که دو برادر یا دو خواهر سهم مادر را از به کاهش نمی‏دهند بلکه باید دو نفر باشند و در مورد این قضیه میان او و عثمان بن عفان اختلافی روی داد. پس ابن عباس گفت: اخوات با اخوه در زبان عربی یکی نیستند و عثمان گفت: این کار، علمای قبل از ما را نقض نمی‏کند که آن‌ها بدین وسیله احکام ارث مردم را حل می‏کردند منظور این است که عثمان به کار علمای اصول قبل از خود استدلال کرده است که اجماع بر آن صورت گرفته است، که مخالفت با آن صحیح نیست.

ولی نظر ابوبکر و عمر و عثمان و علی و زید بن ثابت و مجتهدین بزرگ صحابه و تابعین این است که اخوه شامل دو نفر از برادر و خواهر می‏شود.

این داستان در علم اصول به صورت عام مطرح شده است که آیا حداقل جمع دو است یا سه؟ عمر و زید و قاضی ابوبکر عربی و مالک و باجی و ابویوسف و ظاهریه و خلیل بن احمد و ثعلب و غزالی قائل به این هستند که حداقل جمع دو است. و به این آیه استناد می‏کنند که خداوند موسی و هارون را با ضمیر جمع خطاب قرار داده است و فرموده: ﴿إِنَّا مَعَكُم مُّسۡتَمِعُونَ ١٥﴾ [الشعراء: 15].

و این آیه که در مورد عایشه و حفصه می‏فرماید: ﴿إِن تَتُوبَآ إِلَى ٱللَّهِ فَقَدۡ صَغَتۡ قُلُوبُكُمَا﴾ [التحریم: 4] و نفرموده قلباکما.

و ابن عباس و جمهور نحویون نیز قائل به این هستند که حداقل جمع سه است و گفته‏اند سیبویه نیز بر این نظر بوده است.

ولی نظر اول راجحتر است و این حکم نیز آن را تقویت می‏کند که حکم دو دختر مثل چند دختر و دو خواهر مثل چند خواهر است. پس آن‌ها چه دو نفر باشند یا بیشتر می‌گیرند اگر برادری همراهشان نباشد.

1. وقتی که مادر در چنین مسأله‏ای وجود داشته باشد:

1- شوهر پدر مادر

2- زن پدر مادر

سهم شوهر یا زن داده می‏شود و بعد از سهم زن یا شوهر باقی به مادر می‏رسد و پدر باقیمانده سهم را به عصبه می‏گیرد چون فرع وارث وجود ندارد. و این چیزی است که عمر و زید بن ثابت و عبدالله بن مسعود و علی و حسن و ثوری و مالک شافعی و صحب نظران دیگری بر آن هستند. ولی ابن عباس به ظاهر آیه استناد کرده است، و می‏گوید: مادر در هر دو حالت کامل می‏گیرد و پدر باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد.[[54]](#footnote-54) حتی اگر منجر به این امر بشود که مادر دو برابر سهم پدر را بگیرد.

برای روشن شدن تفاوت این دو قول را جداول زیر را می‏آوریم:

نظر ابن عباس

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | پدر |
| سهام  اصل 6 | 3 | ق. ع  2 1  مادر دو برابر پدر می‏گیرد | |

جدول 11

نظر عمر و زید

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | پدر |
| سهام  اصل 6 | 3 | باقی ق. ع  1 2  مادر نصف پدر می‏گیرد | |

جدول 12

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر پدر |
| سهام  اصل 12 | 3 | ق. ع  4 5  سهم مادر نزدیک سهم پدر است |

جدول 13

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر پدر |
| سهام  اصل 12 | 3 | باقی ق. ع  3 6  سهم مادر نصف سهم پدر است |

جدول 14

ملاحظه می‏کنیم که با توجه به نظر ابن عباس و طبق ظاهر آیات و احادیث زن در حالت (شوهر، مادر، پدر) دو برابر مرد می‏گیرد و در حالت (زن، مادر، پدر) نزدیک سهم مرد می‏گیرد. اما حضرت عمر ارث را بر همان قاعده اصلی خودش جاری کرد – که قول راجح نیز این است – و سهم مؤنث را نصف سهم مذکر همچنان باقی گذاشت هر چند که به شخص مرده نزدیک باشد.

بنابراین نظر حضرت عمر مثل نظر ابن عباس به فهم عاقلانه نصوص و تأویل آن استناد دارد همان طور که دکتر محمد بلتاجی[[55]](#footnote-55) معتقد است. و این ترجیح حضرت عمر از قول ابن عباس عادلانه‏تر است و عموم فقها بر این نظر هستند.[[56]](#footnote-56)

این نظر عاقلانه به همان آیه بر می‏گردد که خداوند متعال می‏فرماید: ﴿فَإِن لَّمۡ يَكُن لَّهُۥ وَلَدٞ وَوَرِثَهُۥٓ أَبَوَاهُ فَلِأُمِّهِ ٱلثُّلُثُ﴾ گویی که آیه در مورد حالت ارث پدر و مادر نص دارد مثل مردی که مرده و تنها پدر و مادر از او بجای مانده‏اند. پس مادر می‏گیرد و بقیه‏ ترکه که  است به پدر می‏رسد. ولی اگر یکی از زوجین وجود داشته باشند مادر می‏گیرد و گرنه خداوند متعال می‏فرمود: ﴿فَإِن لَّمۡ يَكُن لَّهُۥ وَلَدٞ وَوَرِثَهُۥٓ أَبَوَاهُ فَلِأُمِّهِ ٱلثُّلُثُ﴾ پس وقتی که نص این گونه نبود و فرمود: ﴿وَوَرِثَهُۥٓ أَبَوَاهُ فَلِأُمِّهِ ٱلثُّلُثُ﴾ یعنی آنچه که والدین می‏گیرند نه همه دارایی.

و به طور عام این مسأله مسکوت مانده است همچنانکه شیخ علی حسب الله می‏گوید[[57]](#footnote-57) پس حکم ملایمتری از آن استنباط می‏شود همچنانکه معروف است که شارع در مواردی مثل آن از دو برابر بودن سهم مذکر نسبت به مؤنث صحبت کرده است. بنابراین زید در برابر سؤال ابن عباس که گفت: آیا باقی را در کتاب خداوند می‏یابی یا به نظر خودت عمل می‏کنی؟ گفت: به نظر خودم عمل می‏کنم. مادر بر پدر برتری ندارد. ابوسلیمان گفت: این در مورد تعدیل سهمی است که در مورد آن نصی وجود ندارد. و او به منصوص علیه عمل کرده است.[[58]](#footnote-58)

6- اتفاق دارند که پدر و مادر وارثان همیشگی هستند و محروم نمی‏شوند و هنگامی که فرع وارث مذکر وجود داشته باشد آن‌ها ارث می‏گیرند، ولی در امور زیر اختلاف دارند:

الف- هنگام وجود فرع وارث مؤنث برای مادر می‏ماند و پدر به همراه بقیه ترکه را به عصبه بودن می‏گیرد.

ب- مادر همیشه به صورت فرض ارث می‏گیرد که یا یا باقی است ولی پدر به طریق فرض یا فرض و عصبه بودن یا عصبه ارث می‏برد.

ج- پدر باقیمانده ترکه را به صورت عصبه می‏برد و تمام برادران را حجب می‏کند زیرا آن‌ها از طریق او به شخص مرده متصل هستند و او مانند پدری مسؤول مخارج و هزینه آن‌ها است زیرا آن‌ها فرزندان او هستند ولی مادر آن‌ها را حجب نمی‏کند و همراه یک برادر یا یک خواهر می‏گیرد و همراه دو نفر و بیشترمی‏گیرد. زیرا مادر مسؤول هزینه و مخارج آن‌ها نیست و آن‌ها را حجب نمی‏کند.

7- در متن الرحبیه در مورد ارث والدین به شکل زیر آمده است:

پدر در صورت بودن فرزند می‏گیرد و مادر نیز این گونه است که در قرآن آمده است و به همراه فرزند پسری که نوه او باشد می‏گیرد و به همراه دو نفر از برادران شخص مرده نیز این گونه است. و سهم مادر است وقتی که فرزندی نداشته باشد و برادران بیش از یک نفر نباشند مثل دو نفر یا سه نفر که حکم مذکر و مؤنث در آن یکسان است. و پسری که پسر دیگر یا خواهری همراهش باشد سهم مادر است. و اگر شوهر و مادر و پدر باشند باقی سهم زن است و اگر با یک زن یا بیشتر باشد نیز اینگونه است و نباید از قاعده گذشت.

مثالهایی در مورد ارث والدین

(1)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | مادر | دختر پسر |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث | +ع  وجود فرع وارث مؤنث | وجود فرع وارث | تنهاست و کسی نیست که همراه وی عصبه شود. |

جدول 15

(2)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | پدر | برادر تنی | برادر پدری | ملاحظات |
| سهام  سبب | وجود برادران | ق. ع  وجود فرع وارث | محجوب  محجوب به وسیله پدر | محجوب  محجوب به وسیله پدر و برادر تنی | با وجود اینکه برادران محجوب هستند ولی سهم مادر را از به کاهش دادند. |

جدول 16

(3)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | مادر | 2 خواهر تنی | ملاحظات |
| سهام  سبب | عدم وجود فرع وارث | ق. ع  عدم وجود فرع وارث | وجود 2 خواهر | م"[[59]](#footnote-59) "  به وسیله پدر محجوب هستند | این قضیه عمریتین نیست، زیرا مادر در اینجا حجب نقصان شده و از به سهمش کاهش پیدا کرده است و باقیمانده به پدر می‏رسد که دو برابر مادر است. |

جدول 17

در دو مسأله قبل مشاهده می‏کنیم که سهم پدر به دلیل وجود برادران شخص مرده یا خواهرانش زیاد شده است زیرا آن‌ها فرزندان پدر هستند و او مسؤول تامین مخارج آن‌ها است پس سهم وی با حجب مادر از به  افزایش پیدا می‏کند تا تاکیدی باشد بر اینکه توزیع ارث به مسؤولیت تامین مخارج مرتبط است.

(4)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر پدر | مادر | ملاحظات |
| سهام  سبب | عدم وجود فرع وارث | ق. ع  زیرا در جای پدر قرار دارد وقتی که پدر و برادران نباشند. | عدم وجود فرع وارث و عدم وجود برادران | این نیز مسأله عمریتین نیست زیرا جد بجای پدر قرار دارد و او در مر تبه پدر نیست و مشکلی نیست که مادر و دو برابر او بگیرد و تنها  برای او باقی بماند |

جدول 18

(5)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | پسر | 2 دختر |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث مذکر | وجود فرع وارث | باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرند و مذکر و برابر مؤنث می‏گیرد چون پسر عصبه دختر است. | |

جدول 19

(6)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | پدر پدر | مادر | مادر مادر |
| سهام  سبب | ق. ع  عدم وجود فرع وارث | محجوب  به وسیله پدر | عدم وجود فرع وارث | محجوب  به وسیله مادر |

جدول 20

بخش سوم: ارث پدربزرگ و مادربزرگ

قبل از اینکه وارد بحث ارث پدربزرگ و مادربزرگ شویم می‏گوییم که اجدادی هستند که جزء صاحبان سهام معین یا عصبه محسوب نمی‏شوند بلکه جزء ذوی الارحام هستند و چنانکه در کتابهای فقه رایج است این جدی که نه به فرض و نه به عصبه بودن ارث نمی‏برد، جد فاسد یا غیر وارث نام دارد که از جد صحیح که مدنظر ماست، جداست. پس بدانیم که جد و جده صحیح و جد و جده فاسد چه کسانی هستند به سلسله تصاعدی زیر نگاه کنید:

زید فرزند محمد و عایشه، محمد فرزند علی و فاطمه، علی فرزند مصطفی و ساره، فاطمه دختر عمر و سالمه، عایشه دختر حسن و زینب، حسن پسر جمال و حمیده و زینب دختر یوسف و خدیجه.

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| مصطفی | ساره | عمر | سالمه | جمال | حمیده | یوسف | خدیجه |
| علی | | فاطمه | | حسن | | زینب | |
| محمد | | | | عایشه | | | |
| زید (متوفی) | | | | | | | |

جدول 21

**قاعده:**

جد صحیح کسی است که در رابطه او با شخص مرده مادر وجود نداشته باشد، مثل: پدر پدر و پدر پدر پدر و بالاتر.

جده فاسده کسی است که در رابطه او با شخص مرده پدری میان دو مادر وجود داشته باشد مثل، مادر پدر مادر، این پدر میان دو مادر است پس جده در اینجا فاسد است.و جده صحیحه کسی است که در رابطه او با شخص مرده جد غیر صحیح وجود نداشته باشد.

**طبق مثال بالا:**

1. علی جد صحیح زید است، زیرا پدر پدر اوست و در نسبت او با شخص مرده مادر وجود ندارد.
2. مصطفی جد صحیح زید است، زیرا پدر پدر پدر است و در نسبت او با شخص مرده مادر وجود ندارد.
3. عمر جد غیر صحیح زید است، زیرا پدر مادر پدر او ست و در نسبت او با شخص مرده مادر وجود دارد.
4. حسن جد غیر صحیح زید است، زیرا پدر مادر اوست و در نسبت او با شخص مرده مادر وجود دارد.
5. جمال جد غیر صحیح زید است، زیرا پدر پدر مادر اوست و در نسبت او با شخص مرده مادر وجود دارد.
6. یوسف جد غیر صحیح زید است، زیرا پدر مادر مادر اوست و در نسبت او با شخص مرده دو مادر وجود دارد.
7. فاطمه جده صحیح زید است، زیرا مادر پدر اوست و در نسبت او با شخص مرده جد غیر صحیح وجود ندارد یا در نسبت او پدری میان دو مادر وجود ندارد.
8. ساره جده صحیح زید است. زیرا مادر پدر پدر اوست و به همان علت بالا صحیح است.
9. سالمه جده صحیح زید است، زیرا مادر مادر پدر اوست. و به همان علت بالا صحیح است.
10. زینب جده صحیح زید است زیرا مادر مادر مادر اوست. و به همان علت بالا صحیح است.
11. حمیده جده غیر صحیح زید است زیرا مادر پدر مادر اوست، زیرا به وسیله جد فاسد که حسن است به شخص مرده ارتباط پیدا می‏کند یا در رابطه او با شخص مرده پدری میان دو مادر وجود دارد.
12. ‏خدیجه جده صحیح زید است، زیرا مادر مادر مادر اوست و در رابطه او با شخص مرده جد غیر صحیح وجود ندارد.

بنابراین موارد زیر قابل ملاحظه ست:

1. جز مصطفی و علی هیچ یک از اجداد صحیح نیستند و سایر اجداد جد فاسد محسوب می‏شوند در حالی که از میان جده‏ها فاطمه و زینب و خدیجه صحیح می‏باشند.
2. در اینجا جدی از طرف پدری وجود دارد که غیر صحیح است و او عمر است زیرا مادری در رابطه او با شخص مرده وجود دارد و او از طرف مادر پدرش با شخص مرده ارتباط دارد.
3. تمامی اجداد از جهت مادری فاسد هستند یعنی وارث نیستند.

پس لازم است که اتفاق داشته باشیم که جد و جده‏ای که در اینجا از آن صحبت می‏کنیم، جد و جده صحیح می‏باشند نه سایر جده و جده‏ها.

دلایل ارث جد و جده:

در صحیح بخاری آمده است که ابوبکر و ابن عباس و ابن زبیر گفتند: جد پدر است و ابن عباس خواند ﴿يَٰبَنِيٓ ءَادَمَ﴾ [الأعراف: 26] ﴿وَٱتَّبَعۡتُ مِلَّةَ ءَابَآءِيٓ إِبۡرَٰهِيمَ وَإِسۡحَٰقَ وَيَعۡقُوبَ﴾ [یوسف: 38] و ذکر نشده که کسی در زمان ابوبکر با او مخالفت کرده باشد، و اصحاب رسول الله (ص) با هم هم‏عقیده بودند و ابن عباس گفت: پسر پسرم از من ارث می‏برند نه برادرانم[[60]](#footnote-60) و من از پسر پسرم ارث نمی‏برم.[[61]](#footnote-61)

و ابن جزم می‏گوید: دلیل ارث جد و اخوه با هم این آیه است که می‏فرماید: ﴿كَمَآ أَخۡرَجَ أَبَوَيۡكُم مِّنَ ٱلۡجَنَّةِ﴾ [الأعراف: 27] پس آدم و زنش والدین ما هستند و این نص قرآن است.[[62]](#footnote-62)

و در نیل الأوطار از عمر بن حصین آمده که مردی نزد پیامبر (ص) آمد و گفت: پسر پسرم درگذشته است، آیا من از او ارث می‏برم؟ گفت: تو می‏بری، وقتی که رفت دوباره او را صدا کرد و گفت: دیگر نیز می‏گیری و وقتی پشت کرد دوباره او را صدا زد و گفت: این آخر رد است و به جد بر می‏گردد.[[63]](#footnote-63)

و ابوداود روایت کرده است که پیامبر (ص) را به جده داده است وقتی که پاینتر از او مادر نباشد.[[64]](#footnote-64)

امام احمد درمسند خود از عبادة بن صامت (رضی الله عنه) روایت کرده است که رسول الله (ص) برای دو جده به حکم کرده است.[[65]](#footnote-65)

مالک در موطأ از قاسم بن محمد روایت کرده که گفت: دو جده (مادر پدر و مادر مادر ) نزد ابوبکر (رضی الله عنه) آمدند و خواستند ترکه را به جده مادری بدهند و مردی از انصار گفت: اما تو اگر می‏مردی تنها او ارث می‏گرفت پس را به هر دوی آن‌ها داد.[[66]](#footnote-66)

**اینها دلایل ارث بردن جد و جده بود که تفصیل ارث بردن آن‌ها به شکل زیر می‏باشد:**

نخست: ارث جد:

جد دو حالت دارد:

**نخست:** جد بدون وجود برادران یا خواهران، مثل کسی که فوت کرده و زن و مادر و جد از او بجای مانده است یا هر فرد دیگر غیر از برادر و خواهر.

**دوم:** جد به همراه برادران و خواهران، مثل کسی که فوت کرده و شوهر و جد و برادر تنی و خواهر تنی از او بجای مانده است.

مشخص کردن سهم جد در هر یک از حالات فوق به صورت جدول زیر می‏آید و بعد تفصیل آن‌ها هر کدام به طور جداگانه خواهد آمد.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارث | سهم | شروط | ملاحظات |
| جد بدون وجود برادر و خواهر |  | وقتی که پدر وجود نداشته باشد و فرع وارث مذکر وجود داشته باشد | وقتی پدر پدر پدر باشد عدم وجود پدر پدر شرط است زیرا فرد نزدیک‌تر فرد دورتر را حجب می‏کند. |
| + ق. ع | وقتی که پدر وجود نداشته باشد و فرع وارث مؤنث وجود داشته باشد |
| ق. ع | وقتی که پدر وجود نداشته باشد و فرع وارث مذکر و مؤنث وجود نداشته باشد |
| جد همراه برادر و خواهر | اگر کمتر از نباشد همراه برادران و خواهران میان آن‌ها تقسیم می‏شود | این امر د ر مسأله زیر محقق می‏شود:  1- جد+ برادران تنی یا پدری  2- جد+ برادران تنی+خواهران تنی  3- جد+ برادران پدری+ خواهران پدری  4- جد+خواهر تنی+ دختر یا دختر پسر  5- جد+ خواهر پدری+ دختریا دختر پسر | جمع بودن برادران و خواهران شرط نیست بلکه وجود برادر تنی یا پدری همراه جد کفایت می‏کند.  طبیعتاً در اینجا پدر وجود ندارد زیرا جد و برادران و خواهران را حجب می‏کند و نیز اولاد مذکر وجود ندارد زیرا آن‌ها نیز برادران را حجب می‏کنند. |
| ق. ع وقتی که از کمتر نباشد | جد+ خواهر تنی  جد+ خواهر پدری |
| جد همراه پدر | حجب | پدر جد را حجب می‏کند و جد نزدیک جد دورتر را حجب می‏کند. |  |

جدول 22

حالت اول: جد بدون وجود برادر و خواهر برای شخص مرده:

وقتی که فردی بمیرد و زن و جد و پسری از او باقی بماند، در اینجا برادری و خواهری وجود ندارد و در اینجا با جد مثل پدر رفتار می‏رشود، به شکل زیر:

* 1. وقتی که شخص مرده فرع وارث مذکر داشته باشد، جد  می‌گیرد و این مسأله را با مثال‌هایی زیر توضیح می‏دهیم:

(1)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | جد | 2 پسر |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث | وجود فرع وارث مذکر | ق. ع |

جدول 23

(2)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | جد | پسر پسر، دختر پسر |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث | وجود فرع وارث مذکر | ق. ع  وجود فرع وارث مذکر |

جدول 24

2- وقتی که شخص مرده فرع وارث مؤنث داشته باشد جد را به فرض می‏گیرد و باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد.

(3)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | جد | دختر پسر |
| سهام  سبب | + ق. ع  وجود فرع وارث مؤنث | چون تنهاست و کسی نیست که با او عصبه شوند |

جدول 25

(4)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | جد | دختر |
| سهام  اصل24  سبب | 3  وجود فرع وارث | + ق. ع  9  وجود فرع وارث مؤنث | 12  زیرا تنهاست و کسی نیست که همراه او عصبه شود |

جدول 26

3- وقتی که شخص مرده فرع وارث نداشته باشد، جد باقیمانده ترکه را به عصبه بودن می‏گیرد:

(5)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | جد |
| سهام  سبب |  | ق.ع  عدم وجود فرع وارث |

جدول 27

(6)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | زن | جد مادر |
| سهام  اصل 12  سبب | 3  عدم وجود فرع وارث | ق. ع  5 4  عدم وجود فرع وارث یا بیشتر از دو برادر |

جدول 28

این حالت‌های سه گانه حالات پدر بود، وقتی که پدر به جای جد باشد، هیچ فرقی میان آن‌ها نیست ولی بدیهی است که با وجود پدر، جد ارث نمی‏برد. پس پدر جد را حجب می‌کند. پس اگر شخص بمیرد و افراد زیر از او بجای بماند:

(7)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پدر | مادر | جد |
| سهم  سبب | عدم وجود فرع وارث | ق. ع  عدم وجود فرع وارث | باقیمانده  عدم وجود فرع وارث یا عدم وجود 2 برادر | محجوب  به وسیله پدر |

جدول 29

بنابراین جد نزدیک‌تر جد دورتر را حجب می‏کند پس اگر شخصی بمیرد و افراد زیر از او بجای بماند:

(8)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | پدر پدر | پدر پدر پدر |
| سهم  سبب | عدم وجود فرع وارث | ق. ع | محجوب به وسیله پدر پدر |

جدول 30

با وجود این شباهتهای زیاد میان پدر و جد، در اموری نیز با هم اختلاف دارند که عبارتند از:

1. پدر، مادرش را از ارث محجوب می‏کند، زیرا قاعده است که کسانی که نزدیک‌تر هستند دورتر را حجب می‏کنند پس پدر، پدر پدر را حجب می‏کند و همچنین مادرش را حجب می‏کند زیرا او نزدیک‌تر است و عاقلانه نیست که پدرش را حجب کند ولی مادرش را حجب نکند.

پس اگر شخصی بمیرد و افراد زیر از او بجای بمانند:

(9)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پدر | مادر پدر | پسر |
| سهم  اصل 24 | 3 | 4 | محجوب به وسیله پدر | ق. ع  17 |

جدول 31

یا اگر شخص بمیرد و افراد زیر از او بجای بمانند:

(10)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر پدر | پدر پدر |
| سهام | تمام ترکه | محجوب به وسیله پدر | محجوب به وسیله پدر |

جدول 32

1. مسأله عمریه که عبارت است از (شوهر، پدر، مادر ) و (زن، پدر، مادر ) که در آن مادر باقی را بعد از سهم شوهر یا زن می‏گیرد، تا ارث پدر دو برابر ارث مادر گردد نه نصف آن یا همچنانکه گذشت نزدیک به سهم او. ولی اگر جد در مسأله عمریتین به جای پدر باشد، مادر کامل ترکه را می‏گیرد و مشکلی نیست که مادر بیشتر از جد بگیرد، زیرا او به شخص مرده نزدیک‌تر است، زیرا او مادر است ولی جد پدر پدر مرده است. برای روشن شدن مطلب به دو مثال زیر توجه کنید:

(11)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | پدر |
| سهام  سبب  اصل6 | عدم وجود فرع وارث  3 | باقی  عدم وجود فرع وارث یا وجود دو برادر و بیشتر  1 | ق. ع  2 |

جدول 33 مادر در اینجا نصف پدر را می‏گیرد که عدالت همین است

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | مادر | پدر پدر |
| 3 | 2 | ق. ع  1 |

جدول 34 مادر در اینجا دو برابر جد می‏گیرد و مشکلی نیست

(12)

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | پدر |  | زن | مادر | پدر پدر |
| سهام  اصل12 | 3 | باقی  3 | ق. ع  6 |  | 3 | كل  4 | ق. ع  5 |

جدول 35 سهم مادر در اینجا نصف سهم پدر است سهم مادر نزدیک سهم جد است و مشکلی نیست

3- پدر برادران و خواهران را حجب می‏کند، خواه تنی باشند یا پدری باشند، زیرا این‌ها از طریق پدر با شخص مرده ارتباط و نسبت پیدا می‏کنند پس این‌ها فرزندان او و برادران شخص مرده هستند ولی جد برادران و خواهران تنی و پدری را حجب نمی‏کند.

در متن الرحبیة آمده است که:

جد هنگام نبودن پدر مانند او است و همان سهم او را می‏گیرد مگر اینکه برادرانی وجود داشته باشند که نزدیک هستند یا والدین همراه آن‌ها باشند و شوهر نیز همراهشان باشد که مادر می‏برد و جد نیز ارث می‏برد و در اینجا شبیه پدر نیست وقتی که زن مرد،و پدر و مادر او وجود داشته باشند.

حالت دوم: ارث جد و برادران با هم:

همچنان که امام شافعی می‏گوید: مسأله جد همراه اخوه در زمان پیامبر (ص) نبوده است.[[67]](#footnote-67)

بنابراین اختلافات در این مسأله به حد بالایی رسیده است که ابن حجر عسقلانی با سند صحیح از ابن عون از محمد بن سیرین نقل کرده است که: از عبیدة بن عمر در مورد جد پرسیدم، گفت: صد قضیه مختلف را در مورد جد از عمر حفظ کردم.[[68]](#footnote-68) هر چند که ابن حجر آن را از عمر بعید دانسته است ولی این مبالغه گویی نشان دهنده جزئی از حقیقت می‏باشد.

و از علی نیز روایت شده است که گفت: کسی که دوست دارد خود را وارد نجاسات جهنم کند در مورد جد و اخوه قضاوت کند.[[69]](#footnote-69)

ابن مسعود می‏گوید: ما را رها کنید و در مورد جد از ما حکم نخواهید، خداوند آن را بیان نکرده است.[[70]](#footnote-70)

ما در اینجا نیازی به بیان مسائل اختلافی نداریم و به اندازه نیاز خود به قول راجح که حال در قانون شماره 77 سال 1943 وجود دارد، می‏پردازیم.

نخست بیان می‏کنیم که پدر، برادران را حجب می‏کند، زیرا برادران شخص مرده پسران او هستند و هنگامی که با هم باشند پدر نزدیک‌ترین فرد مذکر به شخص مرده است. ولی وقتی که جد همراه اخوه باشد، کسانی که جد را به جای پدر فرض می‏کنند، برادران را به وسیله او محجوب می‏کنند، از جمله؛ ابوبکر، ابن عباس، عبدالله بن زبیر و ابوهریره و ابوالدرداء و ابی ابن کعب و عایشه و معاذ بن جبل و ابوموسی اشعری و جابر بن عبدالله و عطاء و طاووس و ابوحنیفه و مزنی و داود ظاهری.[[71]](#footnote-71)

اما کسانی که میان جد و أب در حجب برادران فرق می‏گذارند عبارتند از: زید بن ثابت، علی ابن ابی طالب و عبدالله بن مسعود و مالک و اوزاعی و شافعی و ابویوسف و محمد و احمد بن حنبل.[[72]](#footnote-72)

و آنچه که قائل به تفاوت میان آن دو است رأی مختار است که در قانون بر آن عمل شده است بنابراین معیار که درجه نزدیکی جد با شخص مرده مثل درجه نزدیکی برادر می‏باشد، پس جد، پدر پدر است و برادر، فرزندان پدر هستند.

خلاصه آرای ارث جد و اخوه در مذهب به شکل زیر می‏باشد:

در اینجا اتفاق نظر وجود دارد که برادران و خواهران مادری به وسیله جد حجب می‏شوند، ابن قدامه می‏گوید: اختلافی میان علما وجود ندارد که جد فرزندان و برادران و خواهران مادری را حجب می‏کند.[[73]](#footnote-73)

بنابراین از اینجا به بعد کلام را به ارث جد و اخوه محدود می‏کنیم چه تنی باشد چه پدری و چه مؤنث باشد یا مذکر فرق نمی‏کند و آن را به شکل زیر مطرح می‏کنیم.

**نخست:** جد و برادران و خواهران با هم سهم خود را میان خود تقسیم می‏کنند و جد در اینجا مثل یک برادر در نظر گرفته می‏شود و برای افراد مذکر در برابر مؤنث در نظر گرفته می‏شود، به شرط اینکه سهم او از کاهش پیدا نکند و گرنه به او داده می‏شود و آن به شکل زیر می‏باشد:

1. اگر همراه جد برادر یا برادران تنی یا پدری وجود داشته باشد، مثل:

(13) الف

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | جد برادر تنی | برادر پدری | ملاحظات |
| سهام  اصل12  سبب | 3  عدم وجود فرع | 2  وجود برادران | مقاسمه 7  5/3 5/3  وجود برادر همراه او | محجوب  به وسیله  برادر تنی | جد در اینجا به مقاسمه ارث می‏برد و این برای او بهتر است زیرا بیشتر از  می‏گیرد. |

جدول 36

(14) ب

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | جد 4 برادر پدری | برادر مادری | ملاحظات |
| سهم  اصل6  سبب | 1  وجود برادران | مقاسمه  1 4  وجود برادران همراه او | محجوب  به وسیله جد | جد در اینجا به مقاسمه می‏گیرد و در اینجا مقاسمه با  مساوی است و فرقی نمی‏کند |

جدول 37

(15) ج

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | جد | 6 برادر تنی | برادر مادری | ملاحظات |
| سهم  اصل6  سبب | 1  وجود بیش از یک برادر | 2  وجود برادران و خواهران | ق. ع  4  چون که برادران عصبه هستند | محجوب  به وسیله جد و برادران تنی | جد در اینجا را می‏گیرد چون مقاسمه سهم او را کاهش می‏دهد زیرا باقیمانده 5 سهم است که باید بین 7 نفر تقسیم شود. |

جدول 38

1. وقتی که همراه جد برادران و خواهران تنی یا پدری وجود داشته باشد، مثل:

(16) الف

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | جد برادر تنی خواهرتنی | برادر پدری | ملاحظات |
| سهم  اصل4  سبب | 1  عدم وجود فرع وارث | مقاسمه، مذکر دو برابر مونث می‏گیرد  3  جد همراه برادر تنی که خواهر تنی را عصبه می‏کند. | مادر  محجوب به وسیله برادر تنی | جد در اینجا به مقاسمه ارث می‏گیرد زیرا برای او بهتر است و بیشتر از می‏گیرد. |

جدول 39

(17) ب

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | جد 4 برادر پدری دو خواهر پدری | برادر مادری | ملاحظات |
| سهم  اصل6  سبب | مقاسمه مذکر دو برابر مونث می‏گیرد  1 4 1  جد همراه برادران پدری که خواهران را عصبه می‏کند | م  به وسیله برادر پدری | در اینجا با مقاسمه مساوی است و فرقی نمی‏کند. |

جدول 40

(18) ج

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | جد | 5 برادر پدری 2خواهر پدری | ملاحظات |
| سهم  اصل6  سبب | 1  زیرا مقاسمه سهم او را کاهش می‏دهد | ق. ع  5  زیرا برادران، خواهران را عصبه می‏کنند. | اگر مقاسمه انجام شود جد کمتر از می‏گیرد. |

جدول 41

3- وقتی که جد همراه خواهران تنی یا پدری باشد که همراه دختر یا دختر پسر یا دختر پسر پسر عصبه می‏شوند با آن‌ها مقاسمه می‏کند و مثل یک برادر تنی تلقی می‏شود تا زمانی که مقاسمه سهم او را از کاهش ندهد.

(19) الف

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | جد 2 خواهر تنی | دختر | ملاحظات |
| سهم  اصل4  تصحیح8  سبب | مقاسمه  2 2  جد همراه خواهر که به همراه دختر عصبه مع الغیر است | 4  زیرا تنهاست و پسری نیست که همراه وی عصبه شود | دختر صاحب سهم است و اصل این است که 2 خواهر تنی بقیه را به عصبه بودن بگیرند زیرا عصبه مع الغیر هستند وقتی که جد همرا آن‌هاست. باید به آن‌ها شریک شود و یک برادر محسوب می‏شود و مقاسمه در اینجا به نفع اوست. |

جدول 42

(20) ب

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | جد | خواهر پدری | 2 دختر پسر | برادر مادری | ملاحظات |
| سهم  اصل6  تصحیح24  سبب | 1  4  زیرا  به نفع اوست | ق. ع  1  4  زیرا به دلیل دو دختر پسر مع الغیر هستند | 4  16  چون کسی نیست که آن‌ها را عصبه کند. | م  به وسیله جد و عصبه مع الغیر | جمله  می‏گیرد زیرا از مقاسمه بیشتر به نفع وی است. |

جدول 43

دوم: وقتی که خواهران تنی یا پدری همراه جد باشد و فرع وارث مونث وجود نداشته باشد (عصبه مع الغیر) و به شرط اینکه سهم جد از  کمتر نباشد، جد عصبه می‏شود. و در اینجا بعد از اینکه خواهر تنی یا پدری سهم خود را گرفت بنابر حدیث «سهام را به صاحبان آن بدهید و آنچه که باقی ماند سهم مردان نزدیک‌تر است» بقیه آن به جد می‏رسد.

(21) الف

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | خواهر تنی | خواهر پدری | جد | برادر مادری | ملاحظات |
| سهم  اصل6  سبب | 3  زیرا تنهاست و فرع وارث وجود ندارد | 1  تکملة الثلثین | ق. ع  2  زیرا او بعد از ذوی الفروض نزدیک‌ترین فرد مذکر است | محجوب  به وسیله جد | در اینجا 2 سهم برای جد باقی می‏ماند و این از  برای او بهتر است. |

جدول 44

(22) ب

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | خواهر تنی | جد | برادر مادری | ملاحظات |
| سهام  اصل12  سهام12  به 13عول می‏شود  سبب | 3    3  عدم وجود فرع وارث | 2    2    وجود دو برادر | 6    6  زیرا تنهاست و کسی نیست که او را عصبه کند | ق. ع  1    2  زیرااو نزدیک‌ترین فامیل مذکر است ولی عصبه بودن سهم او را کاهش می‏دهد بنابراین  می‏گیرد. | محجوب  محجوب به وسیله جد | در مرحله اول جد نصف  را می‏گیرد پس  کامل را به او می‏دهیم و سهام زیاد می‏شود و به 13 می‏رسد بنابراین سهم جد حتی با عصبه بودن نیز، کم نمی‏شود. |

جدول 45

از آنچه که گذشت امور زیر برای ما روشن می‏شود:

1- وقتی که پدر وجود نداشته باشد، جد مثل پدر است فقط در مسأله عمریتین یا وقتی که همراه برادران و خواهران باشد، با هم فرق دارند.

2- در مسأله عمریتین مادر کامل را می‏گیرد نه باقی. پس گاهی بیشتر از جد می‏گیرد و این مشکلی نیست ولی همراه پدر از او بیشتر نمی‏گیرد، زیرا درجه قرابت یکی است.

3- جد در حجب و محروم کردن برادران و خواهران مادری مثل پدر است.

4- در مسأله‏ای که جد همراه برادران یا خواهران باشد و این‌ها فقط به عصبه بودن ارث ببرند یا همراه خواهران همراه دختر یا پسر عصبه باشند، جد با آن‌ها مقاسمه می‏کنند و مثل یک برادر حساب می‏شود، اما به شرط اینکه سهم او کمتر از نباشد.

5- جد هیچگاه حجب نمی‏شود، مگر به وسیله پدر یا جد نزدیک‌تر، پس پدر پدر، پدر پدر پدر را حجب می‏کند و هنگامی که ارث می‏برد، در هیچ یکی از حالات نسبت به سایر وارثان کمتر از نمی‏گیرد.

6- مادر پدر بوسیله پدر حجب می‏شود، زیرا او نزدیک‌ترین شخص مرده است ولی به وسیله جد حجب نمی‏شود زیرا همسر این جداست و در یک درجه نسبت به شخص مرده قرار دارند.

7- در متن الرحبیة آمده است:

بدان که جد دارای چندین حالت است که آن‌ها را به شکل زیر بیان می‏کنیم، جد همراه برادران مقاسمه می‌کند وقتی که به ضرر او نباشد و یک بار دیگر اموال را می‏گیرد که در هر حال نباید سهم او از کمتر باشد و هنگام مقاسمه در مقابل مؤنث به عنوان یک برادر تلقی می‏شود و حکم آن را دارد و پسران پدری همراه جد ارث می‏گیرند اما پسران مادری همراه جد حجب می‏شوند. و فرزند مادری با جد ساقط می‏شود.

دوم: ارث جده:

بیان کردیم که جده ای که وارث باشد، جده صحیح است و این جده کسی است که میان او و شخص متوفی جد فاسد یا غیر وارث وجود ندارد یا کسی است که پدری میان دو مادر وجود داشته باشد مثل مادر پدر مادر. این جده فاسد یا غیر وارث است. اما جده صحیح مثل مادر مادر، مادر پدر، مادر مادر مادر، مادر پدر پدر .

مادر دو حالت دارد همچنانکه از جدول زیر پیداست:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | سهم | شروط | ملاحظات |
| جده صحیح |  | وقتی که مادر یا جده نزدیک‌تر وجود نداشته باشد | وقتی که جده‏ها متعدد باشندبه طور مساوی میان آن‌ها تقسیم می‏شود و کسانی که از دو جهت دارای قرابت باشند با دیگران فرق ندارند مثل مادر مادر شخص مرده که مادر پدر پدر او نیز باشد. |
| حجب | 1. مادر جده مادری (مادر مادر) و پدری (مادر پدر) را حجب می‏کند. 2. وقتی که مادر از طریق پدر با شخص مرده ارتباط پیدا کند، پدر او را حجب می‏کند مثل مادر پدر ولی مادر مادر را حجب نمی‏کند. 3. وقتی که مادر جد وجود داشته باشد (مادر پدر پدر) حجب می‏شود.   4- جده نزدیک‌تر، جده دورتر را حجب می‏کند حتی اگر جده نزدیک‌تر خودش محجوب باشد، پس مادر پدر، مادر مادر مادر را حجب می‏کند هر چند که مادر پدر به وسیله پدر حجب شده باشد. |

جدول 46

در مورد ارث جده امور زیر قابل ملاحظه است:

1- جده در محجوب شدن توسط پدر مثل جد است. و جد نزدیک‌تر جد دورتر را حجب می‏کند، پس مادر هر جده‏ای را حجب می‏کند خواه جده مادری (مادر مادر) باشد و خواه جده پدری (مادر پدر).

2- جده وقتی که تعدد داشته باشند مثل زن هستند که مشترکاً با هم ارث می‏گیرند. پس زنان وقتی که متعدد باشند در یا شریکند و جده‏ها نیز وقتی متعدد باشند در گرفتن با هم شریکند.

**مثالهایی در مورد آن:**

**(22)**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر مادر | برادر تنی |
| سهم  سبب | ق. ع  عدم وجود فرع وارث | سهم جده | م  محجوب به وسیله پدر |

جدول 47

(23)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | مادر پدر + مادر مادر | پسر + دختر |
| سهام  سبب | میان آن‌ها تقسیم می‏شود چون سهم  جده‏ یا جده‏ها فقط  است. | ق. ع  مذکر دو برابر مؤنث می‏گیرد چون پسر دختر را عصبه می‏کند. |

جدول 48

(24)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | برادر مادری | مادر مادر |
| سهام  سبب | عدم وجود فرع وارث | عدم وجود فرع وارث یا دو برادر و بیشتر | چون تنها برادر است | محجوب به وسیله مادر |

جدول 49

(25)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر پدر | برادر مادری | خواهر تنی |
| سهام  سبب | تمام ترکه ق. ع  عدم وجود فرع وارث | محجوب  به وسیله پدر | محجوب  به وسیله پدر | محجوب  به وسیله پدر |

جدول 50

(26)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | جده پدری | مادر جده پدری | خواهر تنی |
| سهام  سبب | عدم وجود فرع وارث عول وجود دارد | عدم وجود فرع وارث یا برادران | محجوب  به وسیله مادر | محجوب  به وسیله مادر و جده پدری | چون تنهاست و برادر ندارد که او را عصبه کند |

جدول 51

(27)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر مادر مادر | مادر پدری | دختر | دختر پسر | خواهر پدری |
| سهام  سبب | م  به وسیله پدر (جده نزدیک‌تر) | سهم جده | زیرا تنهاست و برادری نیست که او را عصبه کند | تکملة الثلثین | ق. ع  زیرا عصبه مع الغیر است |

جدول 52

مسائل عمومی در میراث جد و جده:

(28)

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | پدر پدر | مادر مادر | دختر | دختر پسر | ملاحظات |
| سهام  سبب | + ق. ع  وجود فرع وارث مؤنث | م  محجوب به وسیله پدر زیرا او نزدیک‌تر است | برای او یک ششم است | زیرا تنهاست و برادری نیست که او را عصبه کند | تکملة الثلثین | مادر مادر به وسیله پدر حجب نمی‏شود زیرا از او نزدیک‌تر نیست پس مادر او را حجب می‏کند نه پدر چون او مادر پدر را حجب می‏کند |

جدول 53

(29)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر پدر | پسر | مادر پدر پدر | برادران تنی |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث مذکر | ق. ع | م  محجوب به وسیله پدر زیرا به او نزدیک‌تر است | م  محجوب به وسیله پسر چون او نزدیک‌ترین فرد مذکر است |

جدول 54

(30)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر پدر | دختر پسر | مادر | مادر پسر |
| سهام  سبب | + ق. ع  وجود فرع وارث مونث | زیرا تنهاست و پسر پسر هم درجه او را عصبه نمی‏کند | وجود فرع وارث | م  چون مادر هر جده مادر یا پدری را حجب می‏کند |

جدول 55

(31)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | جد 3 برادر پدری | ملاحظات |
| سهام  اصل4  سبب | مقاسمه  1 3  وجود جد همراه برادر که همگی در یک درجه نسبت به مرده هستند | جد در مقاسمهمی‏گیرد و این از برای او بهتر است |

جدول 56

(32)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | جد | 4 برادر تنی 4 خواهر تنی | ملاحظات |
| سهام  سبب | چون مقاسمه سهم او را از  کاهش می‏دهد | ق. ع  مذکر دو برابر مونث می‏گیرد زیرا برادران خواهران را عصبه می‏کند | با مقاسمه ترکه را می‏گیرد پس همان  را به فرض بر می‏دارد و بقیه برای عصبه‏ها است. |

جدول 57

(33)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | جد | شوهر | 2 دختر | 2 خواهر تنی |
| سهام  سبب | اگر با خواهران مقاسمه کند چون آن‌ها عصبه هستند چیزی برای آن‌ها باقی نمی‏ماند | وجود فرع وارث | زیرا دو دختر هستند و برادران آن‌ها را عصبه نمی‏کنند | ق. ع  چیزی برای آن‌ها باقی نمی‏ماند چون صاحبان سهام تمام دارایی را به ارث برده‏اند. |

جدول 58

(34)

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | جد | مادر | مادر پدری | دختر | خواهر تنی | برادر پدری |
| سهام  اصل6 | با خواهر تنی مقاسمه می‏کند  دو سهم از شش سهم باقی می‏ماند پس اگر با خواهر تنی مقاسمه کند بیشتر از می‏گیرد | 1  وجود فرع وارث و بیشتر از یک برادر | م  زیرا مادر هر جده‏ای را حجب می‏کند | 3  چون تنهاست و پسری نیست که او را عصبه کند | با جد مقاسمه می‏کند  چون همراه دختر عصبه می‏شود و باقیمانده را می‏گیرد و جد نیز در آن با وی مقاسمه می‏کند | به وسیله خواهر تنی محجوب می‏شود وقتی که عصبه مع الغیر باشد چون در اینجا مثل برادر تنی است. |

جدول 59

بخش چهارم: ارث دختران و دختران پسر

نخست: دلیل ارث بردن آن‌ها:

خداوند متعال می‏فرماید: ﴿يُوصِيكُمُ ٱللَّهُ فِيٓ أَوۡلَٰدِكُمۡۖ لِلذَّكَرِ مِثۡلُ حَظِّ ٱلۡأُنثَيَيۡنِۚ فَإِن كُنَّ نِسَآءٗ فَوۡقَ ٱثۡنَتَيۡنِ فَلَهُنَّ ثُلُثَا مَا تَرَكَۖ وَإِن كَانَتۡ وَٰحِدَةٗ فَلَهَا ٱلنِّصۡفُ﴾ [النساء: 11].

ترمذی با سند صحیح از جابر بن عبدالله نقل کرده که گفت: زن سعد ابن ربیع با دو دخترش نزد رسول الله (ص) آمد و گفت: ای رسول خدا (ص) این دو، دختران سعد بن ربیع هستند و پدرشان همراه شما در جنگ احد شهید شد و عمویشان تمام اموال او را برداشته و چیزی برای آن‌ها باقی نگذاشته است و آن‌ها جز آن اموال چیزی را نداشتند که با آن ازدواج کنند، فرمود: خداوند در این مورد حکم خواهد کرد، سپس آیه نازل شد و پیامبر(ص) دنبال عموی آن دختران فرستاد و گفت:  اموال را به آن دختران بده و را به مادرشان و بقیه آن را برای خودت بردار.[[74]](#footnote-74)

آیه‏ای که ذکر شد در مورد واقعه‏ای نازل شد که حدیث آن را بیان کرد و ارث دختر و دختر پسر را روشن کرد زیرا دختر پسر مثل دختر است.

دوم: مقدار ارث دختر:

بر اساس آیه و حدیث سهم دختر به شکل جدول زیر مشخص می‏شود:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | سهم | شروط | ملاحظات |
| دختر | عصبه | وقتی که برادری همراه وی باشد تا او را عصبه کند و مذکر دو برابر مونث می‏گیرد. | دختر در تمامی حالات ارث می‏برد و حجب نمی‏شود و هر چند هم که زیاد باشند سهمشان از بیشتر نمی‏شود. |
|  | وقتی که تنها باشد و برادری نداشته باشد |
| وقتی که دو نفر یا بیشتر باشند و برادری نداشته باشند |

جدول 60

در اینجا اتفاق نظر وجود دارد که دختر وقتی همراه پسر یا پسران باشد به عصبه بودن ارث می‏گیرد، خواه یک دختر باشد یا بیشتر و او در اینجا نصف مذکر را می‏گیرد که طبق قاعده: للذکر مثل حظ الانثیین است.

و هنگامی که تنها باشد نصف ترکه را می‏گیرد. اما در مورد ارث دو دختر اختلاف وجود دارد؛ به گونه‏ای که ابن عباس معتقد است که دو دختر نصف ترکه را می‏گیرند و بیشتر از دو دختررا می‏گیرند که به ظاهر آیه تکیه کرده است ﴿فَإِن كُنَّ نِسَآءٗ فَوۡقَ ٱثۡنَتَيۡنِ فَلَهُنَّ ثُلُثَا مَا تَرَكَۖ وَإِن كَانَتۡ وَٰحِدَةٗ فَلَهَا ٱلنِّصۡفُۚ وَلِأَبَوَيۡهِ لِكُلِّ وَٰحِدٖ مِّنۡهُمَا ٱلسُّدُسُ مِمَّا تَرَكَ﴾ [النساء: 11] و فوق اثنیین به معنای سه دختر و بیشتر است. اما جمهور معتقدند که دو دختر اموال را می‏گیرند و به دلایل زیر استناد می‏کنند:

1- شأن نزول آیه، شکایت زن سعد بن ربیع بخاطر دو دختر بوده است که آیه نازل شد و بعداً پیامبر (ص) به برادر سعد امر کرد که به دو دختر مال را بدهد و این حدیث مفسر آیه است و هنگامی که نص نبی مفسر آیه است به تفسیر بن عباس توجهی نمی‏شود و ابن عباس دلیل آورده که این حدیث به او رسیده بنابراین به ظاهر آیه اکتفا کرده است، همچنانکه ابن حجر عسقلانی می‏گوید.[[75]](#footnote-75)

2- اگر ما بگوییم که حکم بالای دو نفر یعنی سه نفر و بیشتر است، پس حکم دو دختر چیست؟ اگر مثل ابن عباس بگوییم که دو دختر نیز نصف اموال را می‏گیرند، مخالفت ظاهر آیه است که می‏فرماید: ﴿وَإِن كَانَتۡ وَٰحِدَةٗ فَلَهَا ٱلنِّصۡفُۚ﴾ [النساء: 11] این آیه نشان می‏دهد که نصف فقط در صورت تنها بودن است.

3- اگر کسی مثل خواهر تنی یا پدری وقتی تنها باشد، نصف می‏گیرد یا وقتی 2 نفر و بیشتر باشند می‏گیرند، عاقلانه نیست که خواهران بگیرند ولی دختران بگیرند، در حالی که آن‌ها به متوفی نزدیک‌ترند و کسی که قرابت نزدیک‌تری دارد باید بهره‏مندی بیشتری داشته باشد یا حد اقل از دیگران کمتر نباشد.



4- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿فَٱضۡرِبُواْ فَوۡقَ ٱلۡأَعۡنَاقِ﴾ [الأنفال: 12] و مراد از فوق در اینجا صله و ارتباط است و احتمال دارد که فوق در اینجا نیز به همین معنی باشد.[[76]](#footnote-76)

سوم: مثال‌هایی در مورد ارث دختر:

**(1)**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن پدر | مادر | دختر پسر |
| سهام  اصل24  سبب | 3 4  وجود فرع وارث | 4 | ق. ع  مذکر دو برابر مونث می‌گیرد  13  پسر، دختر را عصبه می‏کند |

جدول 61

(2)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر پدر پدر | 4 دختر پسر |
| سهام  اصل12  سبب | 3 2  وجود فرع وارث | ق. ع  مذکر دو برابر مونث می‏گیرد زیرا پسر دختر را عصبه می‏کند |

جدول 62

(3)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | دو دختر |
| سهام  اصل6  سبب | + ق. ع  1+0  وجود فرع وارث مونث | 1  وجود فرع وارث | 4  سهم دو دختر وقتی که کسی نباشد آن‌ها را عصبه کند |

جدول 63

(4)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر مادر | دختر |
| سهام  اصل6  سبب | + ق. ع  1+1  وجود فرع وارث مونث | 1  مادر و جده پدری نیستند که او را حجب کنند | 3  زیرا تنهاست و کسی نیست که همراه او عصبه شود |

جدول 64

(5)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | 3 دختر | 2 پسر مرتد | ملاحظات |
| سهام  اصل12  سبب | 3  وجود فرع وارث | + ق. ع  2+0  وجود فرع مونث | 8  کسی نیست که آن‌ها را عصبه کند پس  را می‏گیرند | محرومند | دو پسر با مرتد شدنشان در حکم عدم هستند پس پدر را به همراه بقیه اموال به تعصیب می‏گیرد و سه دختر را می‏گیرند و اگر مرتد نبودند پدر را می‏گرفت چون فرع وارث مذکر وجود داشت و دختران  را نمی‏گرفتند بلکه همراه پسران عصبه می‏شدند و نصف آن‌ها را می‏گرفتند |

جدول 65

دوم: ارث دختران پسر:

دلایل ارث دختران پسر همان دلایل ارث دختران است. همچنانکه جد هنگام عدم وجود پدر در جای او قرار می‏گیرد، دختران پسر نیز هنگام عدم وجود دختر در جای او قرار می‏گیرند. ابن رشد می‏گوید: اجماع وجود دارد که فرزندان پسر (پسر پسر، دختر پسر) هنگام عدم وجود پسر در حکم آن‌ها هستند و مثل آن‌ها ارث می‏گیرند، و مانند آن‌ها حجب می‏کنند.[[77]](#footnote-77)

ابن قدامه می‏گوید: «علما اجماع دارند بر اینکه دختران پسر در ارث گرفتن و حجب کردن به منزله دختران هستند وقتی که دختران نباشند و هنگامی که خواهران همراه آن‌ها باشند عصبه می‏شوند و هنگامی که تکملة الثلثین را گرفتند افراد پاینتر از خود را ساقط می‏کنند. زیرا فرزندان پسر، اولاد هستند و خداوند متعال می‏فرماید: «یا بنی آدم» و امت حضرت محمد (ص) را با آن خطاب قرار می‌دهد و می‏گوید: «یا بنی اسرائیل» و با این نیز معاصران پیامبر (ص) را خطاب قرار می‏دهد.[[78]](#footnote-78)

اما وقتی که دختر همراه دختر پسر جمع شدند، میراث او را حدیثی که بخاری و ترمذی و ابوداود و ابن ماجه روایت کرده‏اند، توضیح می‏دهد: اینکه از ابوموسی اشعری در مورد (دختر و دختر پسر و خواهر) سؤال شد و او به سؤال کننده گفت: دختر نصف و خواهر نصف را می‏گیرد و چیزی برای دختر پسر باقی نمی‏ماند. و آن مرد نزد ابن مسعود آمد و از او نیز پرسید و او گفت: که ابوموسی اشتباه کرده است و من طبق حکم پیامبر (ص) حکم می‏کنم: دختر نصف، دختر پسر تکملة الثلثین و آنچه که باقی ماند برای خواهر است. و آن مرد نزد ابوموسی بازگشت و گفت ابن مسعود این گونه می‏گوید و ابوموسی گفت: تا وقتی که ابن مسعود هست از من نپرسید.[[79]](#footnote-79)

بنابراین ارث دختر پسر طبق جدول زیر روشن می‌شود:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | سهام | شروط | ملاحظات |
| دختران پسر | عصبه | وقتی که پسر پسر هم درجه او همراهش باشد و پسران و دختران وجود نداشته باشند | دختر پسر+پسر پسر  دختر پسر پسر+پسر پسر پسر  حالت‌های سه گانه اول کلاً مثل دختر است.  در عصبه شرط نیست که حتماً برادرش باشد بلکه پسر عمو نیز می‏تواند او را عصبه کند که او را اخ مشؤوم می‏نامند.  عاصب در اینجا اخ مبارک نام دارد |
|  | وقتی که تنها باشد و فرزندان پسر یا پسر پسر همراه او نباشد |
|  | وقتی که دو نفر و بیشتر باشند و شروط پیشین را نیز داشته باشند |
|  | یک دختر یا بیشتر همراه دختر حقیقی یا دختر پسر نزدیک‌تر وقتی که کسی نباشد که او را عصبه کند |
| حجب | وقتی که دو دختر حقیقی یا دو دختر پسر نزدیک‌تر وجود داشته باشند و کسی او را عصبه نکند |
| حجب | وقتی که فرع وارث مذکر بالاتر از او وجود داشته باشد |

جدول 66

این حالت‌های شش گانه را به شکل زیر به تفصیل بیان می‏کنیم:

1- وقتی دختر پسر با عصبه بودن ارث می‏گیرد که فردی در درجه او باشد که او را عصبه کند:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | پسر پسر + دختر پسر |
| سهام  اصل24  سبب | 6  وجود فرع وارث | 4  وجود فرع وارث مذکر | ق. ع  مذکر دو برابر مونث  10  پسر پسر او را عصبه می‏کند |

جدول 67

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پدر پدر | پسر پسر پسر + دختر پسر پسر |
| سهام  اصل24  سبب | 3  وجود فرع وارث | 4  وجود فرع وارث مذکر | ق. ع  17  مذکر دو برابر مونث |

جدول 68

2-دختر پسر وقتی که کسی وجود نداشته باشد او را عصبه کند و وقتی که تنها باشد، نصف می‏گیرد دقیقا مثل دختر:

مثال:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | پدر | دختر پسر |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث | + ق. ع  عدم وجود فرع وارث مذکر | چون تنهاست و کسی وجود ندارد که او را عصبه کند |

جدول 69

1. دختر پسر وقتی که دو نفر یا بیشتر باشند و کسی وجود نداشته باشد که آن‌ها را عصبه کند و پسر یا دختر اصلی وجود نداشته باشد، را می‏گیرد:

(1)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | پدر | 2 دختر پسر |
| سهام  اصل6  سبب | 1  وجود فرع وارث | + ق. ع  1+0  وجود فرع وارث مونث | 4  چون آن‌ها دو نفر هستند و کسی نیست که او را عصبه کند و پسر یا دختر اصلی وجود ندارد |

جدول 70

(2)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | پسر دختران پسر | | مادر |
| سهام  اصل6  سبب | 1  وجود فرع وارث مذکر | ق. ع  5  وجود فرع  وارث مذکر | م  به دلیل وجود پسر | 1  وجود فرع وارث |

جدول 71

توضیح مسأله اول این است که دختران پسر مال را می‏گیرند وقتی که پسران یا دختران وجود نداشته باشند ولی وقتی که در مسأله دوم پسر وجود داشته باشد، بعد از سهم پدر و مادر بقیه اموال را می‏برد زیرا نزدیک‌ترین فامیل مذکر و فرزندان او است و دختر پسر را از ارث محروم می‏کند ولی به حکم قانون می‏توان برای آن‌ها وصیت کرد.

4- دختر پسر می‏گیرد وقتی که یک دختر همراه او باشد و او نیز می‏گیرد پس تکملة الثلثین را می‏گیرد، وقتی که دو نفر یا بیشتر باشند، و این وقتی است که در مقابل دختر پسر، پسر پسری وجود داشته باشد که او را عصبه کند یا در مقابل دختر پسر پسر، پسر پسر پسری باشد که او را عصبه کند و این برادر به اخ مشؤوم معروف است.



(1)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | مادر | دختر | دختر پسر |
| سهام  اصل12  سبب | 3  وجود فرع وارث | + ع  2+0  مسأله عول است وجود فرع وارث مونث | 2  وجود فرع وارث | 6  چون تنهاست و کسی نیست که او را عصبه کند | 2  تکملة الثلثین |

جدول 72

(2)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | مادر | دختر پسر | پسر پسر + دختر پسر |
| سهام  سبب | وجود فرع وارث مذکر |  |  |  | ق. ع  ولی چیزی برای آن‌ها باقی نمی‏ماند بنابراین این برادر، برادر مشؤوم نامیده می‏شود |

جدول 73

در این دو مثال امور زیر روشن می‏‏شود:

1. دختر را می‏گیرد و دختر پسر تکملة الثلثین را می‏گیرد وقتی که پسر پسر وجود نداشته باشد که او را عصبه کند.



2- دختر پسر در مسأله دوم وقتی که پسر پسر همراه او باشد، عصبه می‏شوند و بعد از مشخص شدن سهم صاحبان ارث، بقیه ترکه را می‏گیرند. و اگر بعد از گرفتن صاحبان سهم چیزی برای آن‌ها باقی نماند این برادر، اخ مشؤوم نام دارد چون اگر او نبود دختر پسر را می‏گرفت ولی به هر حال این برادر همیشه مشؤوم نیست بلکه در حالت دیگری برای خواهر یا دختر عمویش مبارک است.

5- دختر پسر به وسیله دو دختر حجب می‏شود زیرا آن‌ها سهم خود را به فرض می‏گیرند ولی اگر همراه دختر پسر کسی باشد که او را عصبه کند، باقیمانده ترکه را به عصبه بودن می‏برد و این برادر، اخ مبارک نام دارد. مثلا:

(1)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | دو دختر | دختر پسر |
| سهام |  |  | م |
| اصل6 | 1 | 4 | می‏توان برای او وصیت کرد |
| سبب | وجود فرع وارث | عدم وجود کسی که او را عصبه کند |  |

جدول 74

(2)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | دو دختر | دختر پسر+ پسر پسر |
| سهام |  |  | ق. ع  مذکر دو برابر مونث می‏گیرد و این برادر اخ مبارک است. |

جدول 75

ملاحظه می‏شود که دختر پسر در مثال اول از ارث محروم شد، زیرا دو دختر مال را گرفتند و برای زنان که از یک نوع باشند، غیر از آن متصور نیست، و دختر پسر عصبه نیست که باقیمانده ارث را بگیرد. و یک سهم از ترکه باقی می‏ماند که به مادر و دو دختر بر می‏گردد. ولی اگر همراه دختر پسر، پسر پسری باشد یا همراه دختر پسر پسر، پسر پسر پسری باشد، عصبه می‏شوند و باقیمانده ارث را می‏گیرند و مذکر دو برابر مونث می‏گیرد و این برادر، اخ مبارک است.

و مانعی در اینجا نیست که عصبه کننده درجه ای پاینتر باشد، پس اگر همراه دختر پسر، پسر پسر پسری باشد با هم به عصبه بودن ارث می‏برند. مثلا:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | 3 دختر | دختر پسر+پسر پسر پسر |
| سهام |  |  | ق. ع مذکر دو برابر مونث می‏گیرد |
| سبب | وجود فرع وارث | پسر پسر پسر، دختر پسر را عصبه می‏کند هر چند که در درجه پاینتر از او قرار دارد، چون به آن نیاز دارد |  |

جدول 76

6- حالت آخر که حجب مطلق است وقتی است که فرع وارث مذکر بالاتر از او وجود داشته باشد، پس دختر پسر به وسیله پسر حجب می‏شود و دختر پسر پسر، به وسیله پسر پسر حجب می‏شود. مثال:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پسر | دختر پسر |
| سهام |  | ق. ع | م |
| اصل4 | 1 | 3 |  |
| سبب | وجود فرع وارث | چون نزدیک‌ترین عصبه است | وجود پسر |

جدول 77

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پسر پسر | دختر پسر پسر |
| سهام |  | ق. ع | م |
| اصل4 | 1 | 4 | وجود پسر پسر |

جدول 78

اینها حالت‌های دختر پسر بود که در سه حالت اول شبیه دختر بود و در سه حالت دوم منحصر به خودش بود و بدیهی است که با دختر فرق دارد در اینکه دختر پسر گاهی حجب می‏شود ولی دختر هیچگاه حجب نمی‏شود.

در مورد ارث دختر و دختر پسر در متن الرحبیة آمده است:

سهم پنج دسته است؛ شوهر و دختران وقتی که تنها باشند و دختر پسر وقتی که دختر یا خواهر وجود نداشته باشد و سهم دختران است وقتی که از یک نفر بیشتر باشند و همچنین دختران پسر نیز می‏گیرند، که این نکته را بفهمم. و دختر پسر می‌گیرد وقتی که همراه دختر باشد سپس دختران پسر وقتی که دختران را بگیرند، ساقط می‏شوند مگر اینکه همراه فرد مذکری از فرزندان پسر عصبه شوند.



مثال‌هایی در مورد ارث دختر پسر:

(1)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | 4 دختر + پسر | 2 دختر پسر |
| سهام | عصبه  مذکر دو برابر مونث می‏گیرد؛ زیرا پسر دختران را عصبه می‏کند | محجوب به وسیله پسر و دختران |

جدول 79

(2)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | 3 دختر | دختر پسر پسر پسر | برادر تنی |
| سهام |  |  | ق. ع | محجوب به وسیله پسر و پسر پسری |
| سبب | وجود فرع وارث | زیرا بیشتر از دو نفرند | مذکر دو برابر مونث می‏گیرد |  |

جدول 80

(3)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | دختر پسر | پسر پسر پسر |
| سهام |  | ق. ع |
| سبب | دختر تنهاست و نیازی به پسر پسر پسر ندارد | نزدیکترین فرد مذکر است |

جدول 81

(4)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | دختر | دختر پسر | دختر پسر پسر،  پسر پسر پسر پسر |
| سهام |  |  |  | ق. ع |
| سبب | وجود فرع‏وارث | چون تنهاست و کسی هم درجه او نیست که او را عصبه کند | تکملة الثلثین | برادرزاده‏اش او را عصبه می‏کند هر چند که در درجه پاینتری باشد |

جدول 82

(5)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | مادر | 4 دختر پسر |
| سهام |  | + ق. ع |  |  |
| اصل6 | وجود فرع وارث | وجود فرع وارث مونث | وجود فرع وارث | سهم آن‌هاست وقتي كه كسي نباشد آن‌ها را عصبه كند |

جدول 83

(6)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | پدر پدر | مادر پدر | دختر پسر |
| سهم | + ق. ع | م | م |  |
| اصل6 | 1+2 | محجوب به وسیله پدر، چون نزدیک‌تر است | محجوب به وسیله پدر چون مادر اوست و از او نزدیک‌تر است | 3  چون تنهاست و کسی نیست که او را عصبه کند |

جدول 84

بخش پنجم: ارث خواهر تنی یا پدری

نخست: ارث خواهر تنی یا پدری:

خداوند متعال می‏فرماید: ﴿يَسۡتَفۡتُونَكَ قُلِ ٱللَّهُ يُفۡتِيكُمۡ فِي ٱلۡكَلَٰلَةِۚ إِنِ ٱمۡرُؤٌاْ هَلَكَ لَيۡسَ لَهُۥ وَلَدٞ وَلَهُۥٓ أُخۡتٞ فَلَهَا نِصۡفُ مَا تَرَكَۚ وَهُوَ يَرِثُهَآ إِن لَّمۡ يَكُن لَّهَا وَلَدٞۚ فَإِن كَانَتَا ٱثۡنَتَيۡنِ فَلَهُمَا ٱلثُّلُثَانِ مِمَّا تَرَكَۚ وَإِن كَانُوٓاْ إِخۡوَةٗ رِّجَالٗا وَنِسَآءٗ فَلِلذَّكَرِ مِثۡلُ حَظِّ ٱلۡأُنثَيَيۡنِۗ يُبَيِّنُ ٱللَّهُ لَكُمۡ أَن تَضِلُّواْۗ وَٱللَّهُ بِكُلِّ شَيۡءٍ عَلِيمُۢ ١٧٦﴾ [النساء: 176] «از تو می‏پرسند، بگو: خداوند در کلاله، برایتان حکم صادر می‏کند، اگر مردی مُرد و فرزندی نداشت و دارای خواهری بود، نصف ترکه از آن او است و فرزندی نداشته باشد، برادر همه ترکه را به ارث می‏برد و اگر دو خواهر باقی بماند، دو سوم اموال را به ارث می‏برند و اگر برادران و خواهران با هم باشند، هر مردی به اندازه سهم دو زن ارث می‏برد، خداوند برایتان روشن می‏سازد تا گمراه نشوید و خداوند آگاه از هر چیزی است».

بخاری و مسلم با سندشان در مورد شأن نزول این آیه از جابر (رضی الله عنه) روایت کرده‏اند که گفت: پیامبر (ص) بر من وارد شد و من بیمار بودم، پس خواست که وضو بگیرد و بعد از وضو از آب آن بر روی من ریخت و من سالم شدم، و گفتم: ای رسول خدا (ص) من خواهرانی دارم، که آیه میراث نازل شد.[[80]](#footnote-80)

حالتی که ما در صدد آن هستیم همان کلاله‏ای است که حضرت عمر بن خطاب (رضی الله عنه) آن را دنبال کرد و تا جایی که مسلم با سند خود از عمر بن خطاب (رضی الله عنه) روایت کرده که گفت: من چیزی مهمتر از کلاله از خودم بجای نگذاشتم، و برای هیچ چیزی مثل کلاله نزد پیامبر نرفتم تا جایی که با انگشتانش بر سینه‏ام زد و گفت: آیا آیه صیف که در آخر سوره نساء آمده است برای تو کافی نیست.[[81]](#footnote-81)

مسلم نیز با سندش از براء بن عازب روایت کرده که گفت: آخرین آیه ای که در قرآن نازل شد، آیه کلاله است و آخرین سوره، سوره برائت (توبه) است.[[82]](#footnote-82)

و کلاله همان طور که پیامبر (ص) آن را معرفی کرده است عبارت است از: کسی که بمیرد و فرزند یا پدر نداشته باشد، وارثان او کلاله هستند.[[83]](#footnote-83)

در نتیجه کلاله اذن و اجازه است: هر کسی است که بمیرد و فرزند یا پدری نداشته باشد، و کلاله به وارثانی اطلاق می‏شود که هنگام مرگ شخص استحقاق ترکه را داشته باشند. کلاله مصدر تکلل است یعنی احاطه کردن و در برگرفتن و گفته‏اند که اکلیل به معنای تاج یا عمامه ای است است که سر را احاطه می‏کند، پس وقتی که شخص مرده پدر و فرزندی نداشته باشد این خویشاوندان (برادر و خواهر) ترکه او را احاطه می‏کنند، چون آن‌ها با او نسبت دارند و گفته‏اند: کلاله از کلال گرفته شده که به معنای ضعف و سستی و فرسودگی است، زیرا فرد وقتی که پدر و مادر و فرزندی نداشته باشد ضعیف است.[[84]](#footnote-84)

آیات و اسباب نزول آن‌ها ارث کلاله را بیان کردند و کلاله کسی است که فرزند والدینی نداشته باشد به گونه‏ای که برادران و خواهران تنها باشند یا با هم باشند. پس حدیثی که بخاری با سند خود از معاذ بن جبل روایت کرده است دلالت بر این امر دارد که پیامبر (ص) به برای دختر و برای خواهر حکم کرده است.[[85]](#footnote-85)



و همچنانکه عبدالله بن مسعود در مورد دختر و دختر پسر و خواهر به برای دختر و برای دختر پسر و باقیمانده را برای خواهر حکم کرده است.[[86]](#footnote-86)



تمامی این دلایل به ارث خواهر تعلق می‏گیرد که خواهر تنی یا خواهر پدری را در بر می‏گیرد، همچنانکه نصوص متعلق به پدر آن را به پدر پدر نیز متعلق می‏کنند و دلایل ارث پسر همان دلایل ارث پسر پسر می‌باشد.

دوم: ارث خواهر تنی:

خواهر تنی حالتی دارد که توضیح آن در جدول زیر می‏باشد:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارث | سهام | شروط |
| خواهر تنی |  | وقتی که تنها باشد و فرع وارث مذکر وجود نداشته باشد و کسی نباشد که او را عصبه کند |
|  | وقتی که 2 نفر یا بیشتر باشند و فرع وارث مذکر وجود نداشته باشد وکسی نباشد که او را عصبه کند |
| عصبه بالغیر | وقتی که یک برادر تنی یا بیشتر همراه او باشد |
| عصبه‏مع‏الغیر | وقتی که فرع وارث مؤنث (دختر، دختر پسر) همراه او باشد |
| حجب | به وسیله پدر یا پسر یا پسر پسر و پاینتر حجب می‏شود |

جدول 85

مثالهایی زیر حالت‌های ارث خواهر تنی را بیان می‏کند:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | زن | خواهر تنی |
| سهام |  |  |  |
| سبب | عدم وجود فرع وارث یا بیشتر از یک برادر | عدم وجود فرع وارث | چون تنهاست و کسی نیست که او را عصبه کند |

جدول 86

(2)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | زن | 3 خواهر تنی |
| سهام |  |  |  |
| سبب | وجود بيش از يك خواهر | عدم وجود فرع وارث | زيرا تنهاست و كسي نيست كه او را عصبه كند |

جدول 87

(3)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | دو خواهر تنی برادران تنی |
| سهام |  | ق. ع |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | مذکر دو برابر مونث می‏گیرد چون برادران، خواهران را عصبه می‏کنند |

جدول 88

(4)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | دو دختر | خواهر تنی | برادر مادری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق.ع | م | در اینجا بعد از سهم، صاحبان فرض باقیمانده را می‌گیرد و با دو دختر مشارکت می‏کند و این فرق میان عصبه بالغیر با مع الغیر است |
| اصل24 | 3 | 16 | 5 |  |
| سبب | وجود فرع وارث | چون دو دختر هستند و کسی نیست آن‌ها را عصبه کند. | چون عصبه مع الغیر هستند | محجوب به وسیله فرع وارث |

جدول 89

(5)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | دو دختر | خواهر تنی | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | ق. ع | چیزی برای خواهر تنی باقی نمی‏ماند چون صاحبان سهام تمام ترکه را می‏گیرند و مسأله عولی است |
| اصل12 | 3 | 2 | 8 | چیزی باقی نمی‏ماند که آن را به عصبه بودن بگیرد. |
| سبب | وجود فرع وارث | وجود فرع وارث | زیرا دو دختر هستند و كسي نيست كه آن‌ها را عصبه كند |

جدول 90

(6)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | دختر | پسر | 3 خواهر تنی |
| سهام |  | | ق. ع | | م  محجوب به وسیله پسر |
| سبب | وجود فرع وارث | | مذکر دو برابر مؤنث می‏گیرد | |
| اصل24 | 3 4 | | 17 | |

جدول 91

(7)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | شوهر | دو خواهر تنی |
| سهام | ق. ع |  |  | م  محجوب به وسیله پدر |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | وجود دو خواهر | عدم وجود فرع وارث |

جدول 92

امور زیر در ارث خواهر قابل ملاحظه است:

1- خواهر تنی وقتی که دختر یا دختر پسر همراه او باشد عصبه مع الغیر است، و فرق میان او با اینکه اگر برادرش او را عصبه کند در دو چیز است:

الف- دختر یا دختر پسر ممکن است صاحب سهم باشند ولی برادر همیشه جزء عصبه‏ها است همچنانکه در مثال شماره 4 واضح بود.

ب- خواهر تنی در عصبه مع الغیر باقیمانده ترکه را به ارث می‏برد همچنانکه در مثال 4 پیداست، و اگر چیزی باقی نماند (مثال 5) ارث نمی‏برد، ولی اگر خواهر تنی توسط برادر تنی عصبه شود همراه او ارث می‏برد و همیشه نصف برادرش را می‏گیرد و اگر عصبه مع الغیر باشد مثل دختر ارث می‏گیرد، همچنان که در مسأله زیر پیداست:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | دختر | خواهر تنی |
| سهام |  | ق. ع |
| سبب | چون تنهاست و کسی نیست که همراه او عصبه شود | چون عصبه مع الغیر است |

جدول 93

در اینجا خواهر مثل دختر ارث می‏گیرد و گاهی کمتر از او می‏گیرد و گاهی چیزی برای او باقی نمی‏ماند.

سوم: ارث خواهر پدری:

وقتی که خواهر تنی وجود نداشته باشد و خواهر پدری وجود داشته باشد، با وی مثل خواهر تنی رفتار می‏شود‏، همچنانکه در مثال‌های قبل معلوم شد و ممکن است که برادر پدری معصب او باشد نه برادر تنی.

ابن رشد می‏گوید: علما اجماع دارند بر اینکه برادران و خواهران پدری هنگام عدم برادران و خواهران تنی جانشین آن‌ها هستند همچنانکه در مورد فرزندان این امر وجود داشت و دلیل این اجماع همان عام بودن آیات و احادیث پیشین است که قبلاً ذکر کردیم.[[87]](#footnote-87)

**اما حال خواهر پدری به شکل زیر می‏باشد:**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **وارث** | **سهام** | **شروط** |
| **خواهر پدری** |  | **وقتی که تنها باشد و وارث مذکری وجود نداشته باشد و کسی نباشد که او را عصبه کند یا خواهر تنی وجود نداشته باشد** |
|  | **وقتی که دو نفر یا بیشتر باشند و وارث مذکری وجود نداشته باشد و کسی نباشد که او را عصبه کند یا خواهر تنی وجود نداشته باشد.** |
| **عصبه** | **وقتی که یک برادر پدری یا بیشتر همراه او باشد.** |
| **عصبه مع الغیر** | **وقتی که فرع وارث مؤنث (دختر، دختر پسر، دختر پسر پسر) وجود داشته باشد.** |
|  | **وقتی که خواهر تنی همراه او باشد به شرط اینکه برادری همراه او نباشد که او را عصبه کند و کسی نباشد که او را حجب کند** |
| **حجب** | **به وسیله پدر، پسر، پسر پسر و پاینتر و به وسیله برادر تنی و خواهر تنی**  **وقتی که عصبه مع الغیر باشد (دختران، دختر دختر) یا به وسیله دو خواهر تنی وقتی که برادر پدری همراه او نباشد که او را عصبه کند.** |

جدول 94

در چهار حالت اول وقتی که خواهر تنی وجود نداشته باشد و خواهر پدری به جای او باشد، بدون خلاف همان سهم او را می‏گیرد.

(1) ارث خواهر تنی

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | زن | خواهر تنی |
| سهام |  |  |  |
| سبب | عدم وجود فرع وارث یا بیشتر از یک برادر | عدم وجود فرع وارث | چون تنهاست و معصبی ندارد |

جدول 95

ارث خواهر پدری

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | خواهر پدری |
| سهام |  |  |  |
| عدم وجود فرع وارث یا بیشتر از یک برادر | عدم وجود فرع وارث | چون تنهاست و معصبی ندارد |

جدول 96

(2)

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | 2 خواهر تنی |  | وارثان | زن | 2 خواهر پدری |
| سهام |  |  |  |  |  |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | زیرا دو خواهر هستند  و کسی نیست که  آنها را عصبه کند |  | همان علل | |

جدول 97

(3)

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | خواهر تنی/ برادر تنی |  | وارثان | شوهر | خواهر پدری+ برادر پدری |
| سهام |  | ق. ع |  |  | ق. ع |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | چون برادر تنی خواهر تنی را عصبه می‏کند |  | مذکر دو برابر مؤنث می‌گیرد چون برادر پدری خواهر پدری را عصبه می‏کند |

جدول 98

(4)

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | دختر | خواهر تنی |  | ‏وارثان | زن | دختر | خواهر پدری |
| سهام |  |  | ق. ع | سهام |  |  | ق. ع |
| اصل8 | 1 | 4 | 3 | اصل 8 | 1 | 4 | 3 |
| سبب | وجود فرع وارث | زیرا تنهاست و عصبه‏ای با او نیست | چون همراه دختر عصبه مع الغیر است |

جدول 99

ملاحظه می‏کنیم که در این مسائل چهارگانه خواهر تنی و خواهر پدری در سهام دقیقاً مثل همدیگر هستند و اگر یکی به جای دیگری باشد هیچ فرقی میان آن‌ها وجود ندارد.

در اینجا حالاتی وجود دارد که فرق میان آن‌ها را بیان می‏کند و غالباً متعلق به حالتی هستند که خواهر تنی همراه خواهر پدری وجود دارد و مثال‌های زیر آن را توضیح می‏دهد:

(1)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | خواهر تنی | خواهر پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  |  |  | خواهر پدری و تکملة الثلثین را می‏گیرد و برادری ندارد که همراه او عصبه شود. |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | وجود بیشتر از یک خواهر | چون تنهاست و برادر تنی همراه او نیست | تکملة الثلثین |

جدول 100

(2)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | خواهر تنی | خواهر پدری+ برادر پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | این همان اخ مشؤوم است چون اگر او نبود خواهر پدری را می‏گرفت ولی چون همراه برادرش عصبه شد چیزی برای آن‌ها باقی نماند. |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | زیرا تنهاست و عصبه‏ای با او نیست | مذکر دو برابر مونث می‏گیرد ولی چیزی برای آن‌ها باقی نمی‏ماند چون برادر پدری معصب خواهر پدری است. |

جدول 101

(3)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | 2 خواهر تنی | خواهر پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | م | در اینجا مشاهده می‏کنیم که خواهران سهم مادر را از به کاهش می‏دهند خواه وارث باشند مثل خواهر و برادران تنی و خواه محجوب باشند مثل خواهر پدری در اینجا. |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | زیرا آن‌ها دو نفر هستند و عصبه‏ای برای آن‌ها نیست | چون سهم 2 خواهر است | محجوب به وسیله دو خواهر |

جدول 102

(4)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | 2 خواهر تنی | خواهر پدری+ برادر پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | وقتی این برادر پدری نباشد خواهر پدری حجب می‏شد پس این اخ مبارک است |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | چون آن‌ها دو نفر هستند و عصبه ای برای آن‌ها نیست | چون برادر پدری معصب خواهر پدری است. |

جدول 103

(5)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | 4خواهر تنی | 2خواهر پدری+ برادران پدری | ملاحظات  در اینجا برادران و خواهران پدری ارث نمی‏گیرند چون خواهران تنی و شوهر تمام ارث را می‌گیرند و چیزی برای آن‌ها باقی نمی‌ماند. |
| سهام |  |  | ق. ع |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | چون بیشتر از یک خواهر هستند و عصبه‌هایی با آن‌ها نیست | چیزی برای آن‌ها باقی نمی‌ماند |

جدول 104

(6)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پسر پسر | خواهر پدری | ملاحظات |
| سهام |  | ق.ع | م | خواهر پدری به وسیله پسر پسر حجب می‏شود. |
| سبب | وجود فرع وارث | چون نزدیک‌ترین فامیل مذکر است | محجوب به وسیله پسر پسر |

جدول 105

(7)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پدر | مادر | 2 خواهر پدری | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع |  | م | پدر در اینجا خواهران پدری را حجب می‏کند و خواهران هر چند ارث نمی‏گیرند اما مادر را حجب می‏کنند و سهم او را از  به کاهش می‏دهند |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | چون نزدیک‌ترین فامیل مذکر است | به خاطر وجود دو خواهر | محجوب به وسیله پدر |

جدول 106

(8)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | برادر تنی | خواهر پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | م | برادر تنی نزدیک‌ترین عصبه است و خواهر پدری فقط توسط برادر پدری عصبه می‏شود. |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | وجود برادر و خواهر |  | محجوب به وسیله برادر تنی |

جدول 107

(9)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | دختر پسر | خواهر تنی | خواهر پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | م | خواهر پدری توسط خواهر تنی حجب می‏شود چون عصبه مع الغیر است (دختر پسر).‏ |
| سبب | وجود فرع وارث | چون تنهاست و عصبه‏ای با او نیست | چون همراه دختر پسر عصبه می‏شود | محجوب به وسیله خواهر تنی |

جدول 108

بخش ششم: ارث فرزندان مادری

خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَإِن كَانَ رَجُلٞ يُورَثُ كَلَٰلَةً أَوِ ٱمۡرَأَةٞ وَلَهُۥٓ أَخٌ أَوۡ أُخۡتٞ فَلِكُلِّ وَٰحِدٖ مِّنۡهُمَا ٱلسُّدُسُۚ فَإِن كَانُوٓاْ أَكۡثَرَ مِن ذَٰلِكَ فَهُمۡ شُرَكَآءُ فِي ٱلثُّلُثِۚ مِنۢ بَعۡدِ وَصِيَّةٖ يُوصَىٰ بِهَآ أَوۡ دَيۡنٍ غَيۡرَ مُضَآرّٖۚ وَصِيَّةٗ مِّنَ ٱللَّهِۗ وَٱللَّهُ عَلِيمٌ حَلِيمٞ ١٢﴾ [النساء: 12] «و اگر مردی یا زنی به گونه کلاله ارث از آنان برده شد و برادر یا خواهر داشتند، سهم هر یک از آن دو، یک ششم ترکه است و اگر بیش از آن بودند،آنان در یک سوم با هم شریکند پس از انجام وصیتی است که بدان توصیه شده است و یا پرداخت وامی است که بر عهده مرده است وصیت و وامی که به وسیله آن به کسی زیان رسانده نشود، این سفارش خدا است و خدا دانا و شکیبا است».

قرطبی می‏گوید: علما اجماع دارند بر اینکه مراد از اخوه در آیه برادران مادری است. زیرا خداوند متعال می‏فرماید: ﴿فَإِن كَانُوٓاْ أَكۡثَرَ مِن ذَٰلِكَ فَهُمۡ شُرَكَآءُ فِي ٱلثُّلُثِۚ﴾ و سعد بن ابی وقاص می‏خواند: (و له اخ او اخت من امه) و اختلافی میان علما نیست که برادران پدری و مادری ارثشان این گونه نیست».[[88]](#footnote-88)

چنانکه از آیه استنباط می‏شود ارث فرزندان مادری به شکل زیر است:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | سهام | شروط | ملاحظات |
| فرزندان مادری |  | وقتی که برادر یا خواهر مادری تنها باشد و اصل مذکر وارث و فرع مونث و مذکر وارث وجود نداشته باشد | اگر بیشتر از یک برادر و خواهر مادری باشند را می‏گیرند و به طور مساوی میان آن‌ها تقسیم می‏شود. |
|  | اگر بیشتر از یک نفر بودند و شروط قبل را داشتند. |
| حجب | به وسیله اصل وارث (پدر+ جد و بالاتر) یا فرع وارث مذکر و مونث |

جدول 109

مثالهای زیر ارث برادران مادری را توضیح می‏دهد:

(1)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | برادر مادری | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | در اینجا پدر و جد و فرع وارث مذکر یا مونث وجود ندارد پس می‏گیرد، زیرا تنهاست. |
| اصل6 | 3 | 2 | 1 |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | عدم وجود فرع وارث | عدم وجود فرع وارث |

جدول 110

(2)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | خواهر مادری | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | در اینجا سهام تغییر نمی‏کند وقتی که خواهر مادری به جای برادر مادری باشد، بر عکس خواهر تنی یا پدری وقتی که به جای برادر تنی یا پدری باشد |
| سبب | **عدم وجود فرع وارث** | |

جدول 111

(3)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | 2خواهر مادری | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | در این مسأله به مادر و خواهران مادری رد می‏شود. |
| اصل12 | 3 | 2 | 4 |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | وجود 2خواهر مادری | چون از یک نفر بیشتر هستند |

جدول 112

(4)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | 2برادر مادری | 2 خواهر مادری | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | | در این مسأله به غیر از شوهر رد می‏شود ومیان برادران و خواهران مادری به طور مساوی تقسیم می‏شود. |
| اصل12 | عدم وجود فرع وارث | وجود بيشتر از یک برادر | به طور مساوی تقسیم می‏شود چون بیشتر از یک نفر هستند | |

جدول 113

(5)

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | مادر | برادر مادری | خواهر مادری | ملاحظات |
|  |  | ق. ع |  | م | م | هر چند برادر و خواهر مادری به وسیله پدر حجب می‏شوند ولی آن‌ها در سهم مادر تاثیر می‏گذارند و آن را از به کاهش می‏دهند |
| عدم وجود فرع وارث | چون فرع وارث وجود ندارد | وجود بيشتر از يك برادر | محجوب به وسیله پدر | محجوب به وسیله پدر |

جدول 114



استثناهایی که در مورد ارث برادران و خواهران مادری وجود دارد:

استثناهای ارث برادران و خواهران مادری عبارتند از:

1- مذکر مثل مونث ارث می‏گیرد، مثلاً در شوهر و مادر و برادر مادری و خواهر مادری؛ شوهر می‏گیرد و مادر و برادر مادری و خواهر مادری می‏گیرند که به طور مساوی بین آن‌ها تقسیم می‏شود. که خارج از قاعده للذکر مثل حظ الانثیین است و هر کدام می‏گیرند.



2- مادر، برادران و خواهران مادری را حجب نمی‏کند هر چند که از طریق مادرشان به مرده می‌رسند واین بر خلاف حالت‌های دیگر باشد که پسر، پسری را که از او دورتر است حجب می‏کند و نیز پسر پسر (برادرزاده) را حجب می‏کند (هر چند که از لحاظ قانونی می‏توان به او وصیت کرد) و پدر برادر و خواهران تنی و پدری را حجب می‏کند، زیرا آن‌ها پسران او هستند و از طریق او با شخص مرده نسبت پیدا می‏کنند، و پدر جد را حجب می‏کند زیرا او نیز از طریق پدر با شخص مرده ارتباط پیدا می‏کند و مادر، مادر مادر را حجب می‏کند زیرا از طریق او با فرد مرده نسبت برقرار می‏کند و مادر پدر را نیز حجب می‌کند.

شیخ دکتر مصطفی شلبی علت آن را چنین بیان کرده است: این استثناء برای این آمده است که اگر مادر آن‌ها را حجب می‏کرد، آن‌ها ضرر می‏کردند، به طوری که برادران و خواهران پدری ارث می‏گرفتند نه آن‌ها. پس مادر آن‌ها را حجب نمی‏کند تا این احساس حاصل شود که برادران همگی یکی هستند. و همگی همراه مادر وراث هستند و همگی توسط پدر حجب می‏شوند.[[89]](#footnote-89)

3- مسأله مشترکه:

عبارت است از زنی که بمیرد و: شوهر، مادر، دو برادر مادری و بیشتر، برادر تنی و بیشتر از او بجای بماند، یا مردی بمیرد و: زن به همراه همان وراثان قبلی از او بجای بماند. پس ارث طبق قاعده عمومی به شکل زیر می‏باشد:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | برادران مادری | برادر تنی |
| سهام |  |  |  | ق. ع |

جدول 115

پس برادر تنی یا برادران تنی بقیه ترکه را به عصبه بودن می‏گیرد و واقعیت این است که چیزی برای او یا آن‌ها باقی نمی‏ماند و ملاحظه می‏شود که برادران مادری  می‏گیرند و چیزی برای برادران تنی باقی نمی‏ماند در حالی که برادران تنی به شخص مرده نزدیک‌ترند و دو قرابت دارند (پسر پدر و پسر مادر) اما برادر مادری فقط پسر مادر است ولی طبق حدیث «سهام را به صاحبان آن بدهید و بقیه آن را به نزدیک‌ترین فرد مذکر بدهید» شوهر و مادر و برادران مادری صاحبان سهم هستند در حالی که برادر تنی عصبه است و باقیمانده ترکه را می‏گیرد ولی اگر چیزی از ترکه باقی نماند، حقی نسبت به آن ندارد. همچنین عمر بن خطاب و زید و عثمان و علی و ابن مسعود و ابی ابن کعب و ابن عباس و ابوموسی نیز این گونه قضاوت کرده‏اند. و ابوحنیفه و ابن ابی لیلی و احمد و داود نیز بر این عقیده هستند. و دلیلشان این است که برادران تنی و پدری عصبه هستند و مشهور این است که آن‌ها باقیمانده ترکه را به عصبه بودن می‏گیرند.

ولی عمر بن خطاب و زید از این حکم برگشته‏اند به گونه‏ای که روایت شده که برادران تنی وقتی از ارث محروم شدند به عمر گفتند: ای امیرالمؤمنین ما پدری داریم که آن‌ها ندارند و ما مثل آن‌ها نیز مادر داریم، پس اگر به وسیله داشتن پدر از ارث محروم می‏شویم، حداقل مثل این‌ها به وسیله داشتن مادر می‏توانیم ارث بگیریم، پدرمان را یک الاغ فرض کن یا اینکه تصور کن که ما اصلاً از این پدر به دنیا نیامده‏ایم، سپس عمر گفت: راست گفتید پس  باقی میان آن‌ها و برادران مادری تقسیم می‏شود.

پس زید و عثمان با این حکم عمر موافق بودند ولی علی و ابن عباس و ابوموسی بر حکم اول باقی ماندند.

و این مسأله به مسأله مشترکه معروف است. چون برادران تنی با برادران مادری در شریک می‏شوند و حماریه نامیده شده است. بنابر اعتبار سخن برادران تنی که گفتند: فرض کن پدر ما خری بوده است یا مسأله حجریه نیز نامیده شده بنابراین اعتبار که آن‌ها گفتند: فرض کن پدر ما سنگی بوده که در دریا انداخته شد، آیا مادرمان یکی نیست؟ و همچنین عمریه نیز نامیده شده است بنابر اعتبار اینکه قضاوت و حکم عمر بوده است.[[90]](#footnote-90)

هر کدام از این آراء یک برداشت عقلی از فهم نصوص بوده است ولی عدالت مقتضی اشتراک آن‌ها با هم است و روح شریعت نیز با آن موافق است. پس به قول دکتر محمد بلتاجی چگونه ممکن است کسی که قرابت بیشتری دارد محروم شود.[[91]](#footnote-91)

در حقیقت نظر عمر و پیروانش صحیح است، زیرا کسی که قرابت بیشتری با متوفی دارد باعث می‏شود که او سهم بیشتری از ترکه را داشته باشد نه اینکه کم بشود. پس خواهر پدری همراه خواهر تنی می‏گیرند (وقتی که معصبی برای خواهر پدری وجود نداشته باشد). زیرا خواهر تنی، دختر پدر و دختر مادر است ولی خواهر پدری تنها دختر پدر است.

خواهر پدری توسط دو خواهر تنی و بیشتر حجب می‏شود زیرا آنها اموال را می‏گیرند و اگر عصبه مع الغیر باشند (دختر یا دختر پسر) توسط یک خواهر تنی حجب می‏شود.

و توسط برادر تنی نیز حجب می‏شود، پس چگونه این امر بر عکس می‏شود و برادر تنی محروم می‏‏شود و برادران مادری می‏گیرند، چون این‌ها صاحب سهم هستند در حالی که آن‌ها عصبه هستند، سپس اینکه آن‌ها برادر مادری هستند.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | خواهران مادری | برادر تنی |
| سهام |  |  | در  با هم شریکند و مذکر دو برابر مونث می‏گیرد. | |
| اصل12 | 6 | 2 | 4 | |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | عدم وجود فرع وارث | چون برادر تنی به شخص مرده نزدیک‌تر است. | |

جدول 116

برای اینکه صحت این نظر بیشتر بشود به مثال زیر توجه کنید:

اگر به جای برادر تنی، دو خواهر تنی وجود داشت را به فرض می‏‏گرفتند، پس آیا از نظر عقلی یا شرعی صحیح است که خواهران بگیرند در حالی که مثل یک برادر هستند اگر به جای آن‌ها برادر تنی وجود داشت چیزی برای او باقی نمی‏ماند، زیرا او عصبه است، مثال زیر آن را واضح تر می‏کند:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | برادران مادری | خواهران تنی |
| سهام |  |  |  |  |
| اصل6  عول10 | 3 | 1 | 2 | 4 |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | وجود بیشتر از یک خواهر | وجود بیشتر از یک برادر | معصبی برای آن‌ها وجود ندارد و دو نفر هستند |

جدول 117

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | برادران مادری | برادر تنی |
| سهام |  |  |  | ق. ع |
| اصل6 | 3 | 1 | 2 | چیزی برای او باقی نمی‏ماند پس باید با برادران مادری مقاسمه کند |

جدول 118

حقیقت این است که با مشاهده مسأله دوم، هر چند که ظاهراً موافق قرآن است ولی به دور از عدالت است و منجر به احساس ظلم می‏شود و با حکم عمر و زید این ظلم برداشته می‏شود.

قانون نیز از این نظر تبعیت کرده است.

لازم است که شروط مسأله مشترکه را بیان کنیم:

1. باید برادران و خواهران مادری دو نفر و بیشتر باشند.
2. باید برادر تنی باشد، پس اگر برادر پدری بود، ساقط می‏شود.
3. باید فرد تنی مذکر باشد، پس اگر مونث بود سهم خود را دارد و مسأله عولی می‏شود و شراکت باطل می‏شود. مثال‌هایی در این مورد:

(1)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | برادر مادری | 3برادر تنی | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | ق. ع | این مسأله مشترکه نیست چون برادر مادری یکی است. |
| اصل6 | 3 | 1 | 1 | 1 |

جدول 119

(2)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | برادر مادری | خواهر تنی | ملاحظات |
| سهام |  |  |  |  | اصل مسأله به 9 افزایش پیدا می‏کند. |
| اصل6 | 3 | 1 | 2 | 3 |

جدول 120

مسأله مشترکه نیست چون خواهر تنی است نه برادر تنی.

در متن الرحبیة آمده است:

اگر شوهر و مادر و برادران مادری وارث باشند، برادران مادری  می‏گیرند و اگر برادران تنی نیز وجود داشته باشند آن‌ها تمام ترکه را می‏گیرند و چیزی برای برادر باقی نمی‏ماند و اگر آن‌ها را سنگی در دریا تصور کنی حداقل در مادر داشتن شریکند پس  ترکه میان آن‌ها تقسیم می‏شود و این مسأله مشترکه است.

خلاصه:

برای ما روشن شد که سهام مذکور در قرآن و سنت نبوی شش دسته هستند: ، ، ،،  ،  و سهم دیگری در ارث وجود ندارد.



و گفته‏اند: نصف و نصف آن و نصف نصف آن یا و دو برابر آن و دو برابر آن و  و نصف آن و نصف نصف آن یا و دو برابر آن و دو برابر دو برابر آن.

نخست: کسانی که استحقاق نصف را دارند:

1. شوهر
2. دختر
3. دختر پسر
4. خواهر تنی
5. خواهر پدری

نخست: زوج:

وقتی که زنش فرع وارث نداشته باشد خواه از خودش یا از شوهر دیگر،را می‏گیرد.



دوم: دختر:

به دو شرط نصف می‏گیرد:

1. برادر نداشته باشد (پسر)
2. تنها باشد.

سوم: دختر پسر:

به سه شرط نصف می‌گیرد:

1. در درجه خودش برادر نداشته باشد (پسر پسر)
2. پسر یا دختر اصلی وجود نداشته باشد.
3. تنها باشد.

چهارم: خواهر تنی:

به سه شرط نصف می‏گیرد:

1. برادر نداشته باشد.
2. تنها باشد.
3. مرده پدر و فرع وارث نداشته باشد.

پنجم: خواهر پدری:

به همان شروط سابق و یک شرط دیگر اینکه خواهر تنی وجود نداشته باشد.

قابل ملاحظه است که تمام کسانی که نصف می‏گیرند – به استثنای شوهر – شرط است که وارث تنها باشد و معصب نداشته باشد خواه دختر باشد یا دختر پسر، خواهر تنی باشد یا پدری.

و شروط نصف بودن ارث دختر پسر، عدم وجود دختر است و شروط استحقاق نصف برای خواهر پدری، عدم وجود خواهر تنی است. پس کسانی که نزدیک‌تر هستند و صاحب نصف هستند مانع نصف بردن افراد دورتر می‏شوند.

دوم: کسانی که استحقاق را دارند:

دو دسته هستند: شوهر و زن.

نخست: شوهر:

شوهر وقتی می‏گیرد که زنش فرع وارث داشته باشد خواه این فرع از خودش باشد یا از شوهر دیگری.

دوم: زن

وقتی که شوهرش فرع وارث نداشته باشد خواه این فرع از خودش باشد یا از زن دیگری.

سوم: کسانی که استحقاق  را دارند:

و آن سهم یک زن یا چند زن است وقتی که مرده فرع وارث داشته باشد.

چهارم: کسانی که استحقاق را دارند:

و آن‌ها چهار دسته هستند:

1- دو دختر اصلی یا بیشتر.

2- دو دختر پسر یا دو دختر پسر پسر و بیشتر.

3- دو خواهر اصلی و بیشتر.

4- دو دختر پدری و بیشتر.

نخست: دو دختر اصلی و بیشتر:

به یک شرط می‏گیرند و آن عدم وجود برادر است.

دوم: دو دختر پسر و بیشتر:

به دو شرط می‏گیرند:

1. وقتی که متوفی دختر و پسری نداشته باشد.
2. در درجه دختر پسر، پسری نباشد که او را عصبه کند.

سوم: دو دختر تنی و بیشتر:

به شروط زیر  می‏گیرند:

1. عدم وجود پدر یا فرع وارث.
2. عدم وجود برادر تنی که او را عصبه کند.

چهارم: دو خواهر پدری و بیشتر:

1. عدم وجود پدر یا جد یا فرع وارث.
2. عدم وجود برادر معصب(یا برادر پدری).
3. عدم وجود برادر تنی یا خواهر تنی.

ملاحظه می‏شود که مستحقین  همگی زن هستند، دو زن و بیشتر (و نزدیک‌ترها دورترها را حجب می‏کنند) پس دختر، افراد بعد از خود (دختر پسر) را از‏ حجب می‏کند و دختر پسر، خواهر تنی و پدری را از  حجب می‏کند و خواهر تنی، خواهر پدری را از  حجب می‏کند.

و تمامی وارثان  باید برادر معصبی در درجه خود نداشته باشند.

پنجم: کسانی که مستحق هستند:

عبارتند از:

1. مادر
2. برادران و خواهران مادری

نخست: مادر به دو شرط را می‏گیرد:

1. مرده فرع وارث مذکر یا مونث نداشته باشد.
2. مرده دو برادر یا خواهر تنی یا پدری یا مادری و بیشتر نداشته باشد. چه وارث باشند و چه محجوب باشند.

دوم: برادران و خواهران مادری:

 را به دو شرط می‏گیرند:

1. متوفی اصل یا فرع وارث نداشته باشد.
2. تعداد خواهران و برادران مادری از دو نفر بیشتر باشد مگر اینکه برادر تنی همراه آن‌ها باشد که در  با آن‌ها شریک می‏شود که مسأله مشترکه است.

ششم: کسانی که استحقاق را دارند:

عبارتند از: جد صحیح، جده صحیح، دختر پسر، خواهر پدری، برادر یا خواهر مادری.

نخست: پدر:

وقتی که متوفی فرع وارث مذکر یا مونث داشته باشد می‏گیرد.[[92]](#footnote-92)

دوم: جد:

مثل پدر وقتی که فرع وارث مذکرو مونث نباشد و پدر نیز وجود نداشته باشد،  می‏گیرد.

و هنگامی که همراه برادران و خواهران باشد و مقاسمه به نفع او نباشد می‏گیرد.

سوم: مادر:

به دو شرط می‏گیرد:

1. وقتی که متوفی فرع وارث داشته باشد.
2. وقتی که متوفی دو خواهر تنی یا پدری یا مادری و بیشتر داشته باشد، خواه وارث باشند یا محجوب.

چهارم: جده:

وقتی که مادر وجود نداشته باشد، اگر یک نفر یا بیشتر باشند با هم  می‏گیرند.

پنجم: دختر پسر:

1. وقتی که متوفی دختری داشته باشد که نصف ترکه را بگیرد.
2. همراه دختر پسر معصب وجود نداشته باشد. (پسر پسر).

ششم: خواهر پدری:

1. متوفی خواهر تنی داشته باشد که مستحق نصف باشد.
2. برادر معصب نداشته باشد.

هفتم: برادر یا خواهر مادری:

1. وقتی که متوفی اصل یا فرع وارث نداشته باشد.
2. اگر یک برادر مادری با یک خواهر مادری وجود داشته باشد.
3. وقتی که تنها یک برادر مادری و خواهر مادری وجود داشته باشد. پس اگر دو نفر باشند مستحق  هستند نه .

تمرینات فصل دوم:

ششم: یک دلیل برای هر یک از جملات زیر ذکر کنید:

1. ارث مادر و پدر همراه با فرزندان.
2. ارث جد
3. ارث جده
4. ارث دختران پسر وقتی که چند نفر باشند و معصب نداشته باشند.
5. ارث خواهر تنی همراه برادران تنی
6. ارث خواهر پدری همراه دختران.
7. ارث برادران و خواهران مادری با هم

هفتم: برای جملات زیر علت بیاورید.

1. حجب زن و شوهر توسط فرزندان، حجب نقصانی است.
2. مادر همراه یک برادر  می‏گیرد و همراه دو برادر و بیشتر می‏گیرد.
3. دختر پسر همراه دختر می‏گیرد و خواهر پدری همراه خواهر می‏گیرد.
4. سهم خواهر از حجب شدن توسط پد و پسر به عصبه مع الغیر، با عصبه بالغیر همراه صاحب نصف فرق می‏کند.

هشتم: در مقابل عبارت زیر علامت صحیح √و غلط×بگذارید:

1. ازدواج ممکن است که در ارث بردن به پایان برسد ولی قرابت به پایان نمی‏رسد. ( )
2. پسر دختر فرع وارث است. ( )
3. دختر دختر همراه خواهر عصبه مع الغیر است. ( )
4. جده مادری با جده پدری در اشتراک  مساوی هستند. ( )
5. پدر مادر پدر جد صحیح وارث است. ( )
6. مادر مادر پدر جده صحیح وارث است. ( )
7. جد همراه برادران وقتی که سهمش کمتر از باشد مقاسمه می‌کند. ( )
8. جد نمی‏گذارد که در مسأله عمریة مادر باقی را بگیرد. ( )
9. جده‏ها در گرفتن شریکی مثل زنان هستند. ( )
10. خواهر تنی در گرفتن فرض و عصبه مثل دختر است. ( )
11. در مسأله مشترکه شرط است که چیزی برای برادر تنی باقی نماند. ( )

نهم: جملات زیر را با کلمات داخل پرانتز پر کنید:

1. کسانی که نخست ارث می‏برند....... هستند. (صاحبان فروض، عصبه‏ها، ذوی الارحام)

2- والدین در مسأله....... باقی را می‏گیرند. (حجریه، عمریه، مسأله عولی).

3-جد همراه برادر به شرطی ارث می‏برد که..... (بیشتر از  نباشد، کمتر از  نباشد،  بگیرد).

1. سهم مادر توسط....... از به کاهش پیدا می‏کند (یک برادر، دو برادر، برادران).
2. دلیل ارث دختر پسر همراه خواهر...... است (قرآن کریم، سنت نبوی، اجتهاد صحابه).

6- دختر پسر وقتی نصف می‏گیرد که...... او را عصبه کند (کسی نباشد، کسی باشد، کسی باشد یا نباشد).

7- در مسأله مشترکه شرط است که چیزی برای .......باقی نماند. (شوهر، برادران مادری، برادران تنی).

8- خواهران تنی، خواهر پدری را حجب می‏کند چون...... (نزدیکتر به مرده هستند، عصبه مع الغیر هستند، می‏گیرند).

9- ...... نزدیک‌تر، دورتر را حجب می‏کند. (عمه، خاله، جده).

10- برادران مادری توسط....... حجب می‏شوند (پدر و جد و بالاتر، فرع وارث و پاینتر، به همه اینها).

دهم: استثناهای فقهی در موارد زیر چیست؟

1- ارث برادران مادری.

2- مسأله عمریه (پدر+ مادر+ شوهر).

3- عدم ارث دختر پسر وقتی که دو دختر و بیشتر وجود داشته باشد.

4- خواهر پدری وقتی می‏گیرد که خواهر صاحب نصف و تکملة الثلثین باشد.

یازدهم: مسائل

1- مردی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: زن، پدر، مادر، دختر پسر، برادر تنی، برادر پدری، عمو و عمه.

2- زنی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: شوهر، پسر، 3 دختر، دختر دختر و خواهر تنی.

3- مردی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: مادر، برادران مادری، خواهر مادری، پسر دختر و خاله.

4- مردی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: دختر، 2خواهر تنی، خواهر پدری، مادر مادر و دختر عمو.

5- زنی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: مادر، جد، 5 برادر تنی، برادر مادری و خواهر مادری و مادر پدر.

6- مردی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏ماند: مادر، مادر مادر، زن، پدر مادر، پدر پدر، مادر پدر مادر.

7- زنی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: شوهر، دو برادر تنی، خواهر پدری، برادر پدری، پسر برادر پدری و دختر خاله.

8- مردی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: دختر، دختر پسر، خواهر پدری، برادر پدری، برادر مادری، پسر دختر.

9- زنی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: پدر، مادر، 3 خواهر تنی، خواهر پد ، مادر مادر، برادر مادری.

10- مردی می‏میرد و این افراد از او بجای می‏مانند: زن، دختر پسر، خواهر تنی، برادر پدری، مادر پدر و پسر عمه.

فصل سوم:  
ارث عصبه‏ها

**شامل بخش‌های زیر است:**

**بخش اول: عصبه در لغت و اصطلاح.**

**بخش دوم: انواع عصبه‏ها.**

**بخش سوم: دلایل ارث عصبه‏ها.**

**بخش چهارم: ترجیح عصبه‏ها هنگام وجود تعدد.**

**سؤالات فصل سوم.**

بخش اول:  
عصبه در لغت و اصطلاح

عصبه در لغت از عصب گرفته شده است که به معنای احاطه کردن و فراگرفتن و پیوند دادن چیزی به چیز دیگر و قوت و استحکام است و عصبه یک فرد فامیل او هستند که دور او را فرا گرفته‏اند و در قاموس المحیط، عصبه مرد فامیلان او هستند که با او نسبت دارند و عُصبه مردان و حیوانات و پرندگانی هستند که بین 10 تا 40 قرار دارند.[[93]](#footnote-93)

خداوند متعال می‏فرماید: ﴿قَالُواْ لَئِنۡ أَكَلَهُ ٱلذِّئۡبُ وَنَحۡنُ عُصۡبَةٌ إِنَّآ إِذٗا لَّخَٰسِرُونَ ١٤﴾ [یوسف: 14] و آن‌ها یازده برادر تنی و پدری بودند.

در فتح الباری آمده است که: ابن الصلاح می‏گوید: عصبه در لغت اسم جمع است و برای یک نفر به کار نمی‏رود و اسم جنس است و جمع عصبه، عصبات است که جمع جمع می‏باشد.[[94]](#footnote-94)

این قرابت عصبات نامیده شده است، زیرا آن‌ها هنگام مشکلات و مصیبتها پیرامون او جمع می‏شوند و از او دفاع می‏کنند و هنگام مرگش پیرامون او جمع می‏شوند و مقداری از مالش یا تمام آن را به ارث می‏گیرند.

عصبه در اصطلاح عبارت است از: وارث غیر تقدیری و نامعین و اگر صاحب سهام معین وجود داشته باشند آنچه که از آن‌ها باقی می‏ماند سهم اوست و اگر تنها باشد همه ترکه را می‏گیرد. و اگر صاحبان سهام معین تمام اموال را به ارث ببرند، ساقط می‏شوند، همان طور که ابن قدامه مقدسی بیان کرده است.[[95]](#footnote-95)

در فتح الباری آمده است که: عصبه هر فرد مذکری که خودش مستقیماً با شخص مرده نسبیت داشته باشد و در این رابطه میان او با شخص مرده هیچ فرد مؤنثی نداشته باشد. وقتی که تنها باشد تمام اموال را می‏برد و اگر همراه صاحبان سهام معین باشد بعد از گرفتن سهم، مابقی ترکه را بر می‏دارد و اگر آن‌ها کل ترکه را به ارث برند، چیزی برای او باقی نمی‏ماند.[[96]](#footnote-96)

در متن الرحبیه آمده است که:

نوبت آن است که در مورد تعصیب به طور مختصر سخن بگوییم، پس هر فامیلی که بتواند تمام اموال را بگیرد یا موالی که ارث بردگان خود را به طور کامل می‏برد، عصبه هستند یا کسانی که آنچه را بعد از صاحبان سهم می‏گیرند، عصبه هستند.

بخش دوم: انواع عصبه‏ها

عصبه دو نوع است:

**1- عصبه نسبی:** عصبه‏ای است که نسب علت قرابت و فامیلی باشد نه ازدواج.

**2- عصبه سببی:** عصبه‏ای که به سبب عتق و بردگی باشد، پس سید آزاد کننده از برده‏ای که آزاد کرده و وارث نسبی ندارد، ارث می‏برد، پس در مقابل نیکی و مهربانی که در قبال آزاد کردنش انجام داده از او ارث می‏برد.

چون نوع دوم عصبه سببی وجود ندارد، بنابراین اطلاق لفظ عصبه منحصردرعصبه نسبی است نه سببی.

عصبه نسبی سه نوع است که جدول زیر بیانگر آن است:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| انواع عصبه | عصبه بالنفس | عصبه بالغیر | عصبه مع الغیر |
| تعریف | هر فرد مذکری که در رابطه نسبی او با شخص مرده، فرد مونثی وجود نداشته باشد و نیازی به دیگری نداشته باشد که او را عصبه کند | هر مونثی که برای عصبه شدن نیازی به یک عاصب داشته باشد و با او در عصبه بودن مشارکت کند. به شرط اینکه معصب اگر تنها باشد بگیرد و اگر چند نفر باشند بگیرند. | هر مونثی که برای عصبه شدن نیازی به یک مونث دیگر داشته باشد ولی در عصبه بودن با او مشارکت نکند به شرط اینکه معصب اگر تنها باشد بگیرد و اگر چند نفر باشند بگیرند. |
| افرد آن | 1- جهت پسری: پسر، پسر پسر و پاینتر  2- جهت پدری: پدر، جد صحیح و بالاتر  3- جهت برادری: برادران تنی یا پدری و فرزندان پسر آن‌ها و پاینتر  4- جهت عمو بودن: عموهای مرده و عموهای پدری و عموهای جده چه تنی باشد یا پدری و فرزندان پسر آن‌ها و پاینتر | 1- دختران همراه پسر  2- دختران پسر همراه پسر پسر هم درجه خود یا پاینتر از آن وقتی که به آن نیاز داشته باشد  3- خواهران تنی همراه برادر تنی  4- خواهران پدری همراه برادر پدری | 1- خواهر تنی همراه دختر و دختر پسر  2- خواهر پدری همراه دختر و دختر پسر |
| ملاحظات | 1- عصبه همگی مذکر هستند  2- به تنهایی تمام ترکه یا باقیمانده آن را می‏گیرد  3- ترجیح میان عصبه‏ها طبق ترتیب بالا خواهد بود پس جهت پسری بر جهت پدری تقدم دارد و جهت پدری بر جهت برادری تقدم دارد و جهت برادری بر جهت عمو بودن تقدم دارد. | 1- همه معصبها مذکر هستند که مؤنث‌ها را عصبه می‏کنند.  2- مونث با مذکر در کل ترکه یا باقیمانده آن شریک می‏شود و مونث نصف مذکر می‏گیرد و در اینجا مونث سهم معین ندارد.  3- دختران همراه پسر بر دختران پسر همراه پسران پسر تقدم دارند و این‌ها بر خواهران همراه برادران تقدم دارند و برادران پدری را همراه خواهران پدری حجب می‏کند. | 1- همگی مونث هستند و مونث آن‌ها را عصبه می‏کند  2- سهم دختر و دختر پسر بدون هیچ مشکلی همچنان باقی می‏ماند و خواهر تنی یا پدری بعد از گرفتن حق صاحبان سهام، باقیمانده ترکه را می‏گیرند و اگر چیزی باقی نمانده چیزی نمی‏گیرند و با صاحب سهم مشارکت نمی‏کنند.  3- خواهر تنی همراه دختر مثل برادر تنی هستند و خواهر پدری را حجب می‏کند. |

جدول 121

بخش سوم: دلایل ارث عصبه‏ها

گفتیم که عصبه‌ها یا بالنفس هستند یا بالغیر و یا مع الغیر و برای هر کدام از کتاب و سنت دلیل وجود دارد:

نخست: دلایل ارث عصبه بالنفس:

از جمله دلایلی که در مورد عصبه بالنفس می‏توان به آن اشاره کرد عبارتند از:

1- آنچه که بخاری و مسلم با اسناد خود از ابن عباس (رضی الله عنه) روایت کرده‏اند که پیامبر (ص) فرمود: «سهام را به صاحبان آن بدهید و آنچه که باقی می‏ماند برای نزدیک‌ترین فرد مذکر است».[[97]](#footnote-97)

این حدیث دلالت بر این امر دارد که آغاز ارث از صاحبان سهم معین می‏باشد اگر وجود داشته باشند و باقیمانده آن به نزدیک‌ترین فرد مذکر می‏رسد و نزدیک‌ترین افراد مذکر در میان پسران و برادران پسران هستند و اگر برادر تنی و عمو وجود داشته باشد، برادر تنی نزدیک‌تر است و حدیث شامل تمامی عصبه‌های بالنفس می‏شود خواه از جهت پسری یا پدری یا برادری و یا عمویی.

2- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَلِأَبَوَيۡهِ لِكُلِّ وَٰحِدٖ مِّنۡهُمَا ٱلسُّدُسُ مِمَّا تَرَكَ إِن كَانَ لَهُۥ وَلَدٞۚ فَإِن لَّمۡ يَكُن لَّهُۥ وَلَدٞ وَوَرِثَهُۥٓ أَبَوَاهُ فَلِأُمِّهِ ٱلثُّلُثُ﴾ [النساء: 11].

آیه بیان می‌کند که پدر و مادر با وجود فرزند می‏گیرد و اگر فرزند وجود نداشته باشد مادرمی‏گیرد و پدر باقیمانده آن را به عصبه بودن می‏گیرد. و از اینجا می‏فهمیم که عصبه فرزند نزدیک‌تر از عصبه پدر است و پسر یا پسر پسر و پاینتر باقیمانده ارث را به عصبه بودن می‏گیرد، پس این دلالت بر تقدم او و اینکه می‏تواند بعد از صاحبان سهام باقیمانده اموال را بگیرد، می‏کند و این معنای عصبه بالنفس است.

3- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿يَسۡتَفۡتُونَكَ قُلِ ٱللَّهُ يُفۡتِيكُمۡ فِي ٱلۡكَلَٰلَةِۚ إِنِ ٱمۡرُؤٌاْ هَلَكَ لَيۡسَ لَهُۥ وَلَدٞ وَلَهُۥٓ أُخۡتٞ فَلَهَا نِصۡفُ مَا تَرَكَۚ وَهُوَ يَرِثُهَآ إِن لَّمۡ يَكُن لَّهَا وَلَدٞ﴾ [النساء:176].

آیه دلالت می‏کند که خواهر اگر تنها باشد می‏گیرد، وقتی که متوفی کلاله باشد و فرزند والدین نداشته باشد.پس بیان می‏کند که برادر، اگر خواهرش بمیرد، تمام ترکه را می‌گیرد و می‏فرماید: ﴿وَهُوَ يَرِثُهَآ إِن لَّمۡ يَكُن لَّهَا وَلَدٞ﴾ و این وقتی است که صاحبان سهام وجود نداشته باشند.



4- در مورد شأن نزول این آیه روایت شده است که زن سعد بن ربیع با دخترانش نزد رسول الله (ص) آمد و گفت: ای رسول خدا (ص)، این دو دختر سعد هستند که پدرشان در جنگ احد به همراه شما شهید شد و عمویشان تمام اموال او را برداشته و چیزی برای آن‌ها باقی نگذاشته است و این‌ها جز با آن اموال نمی‏توانند ازدواج کنند. پس آیه ارث نازل شد و رسول الله (ص) به دنبال عمویشان فرستاد و گفت:  مال را به دختران بده و را به مادرشان بده و باقیمانده آن را برای خود بردار.[[98]](#footnote-98)

این دلایل ارث عصبه بالنفس بود خواه از جهت پسری یا پدری یا برادری و یا عمویی.

دوم: دلایل ارث عصبه بالغیر:

1- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿يُوصِيكُمُ ٱللَّهُ فِيٓ أَوۡلَٰدِكُمۡۖ لِلذَّكَرِ مِثۡلُ حَظِّ ٱلۡأُنثَيَيۡنِ﴾.

این آیه دلالت می‏کند که وقتی فرزندان مذکرو مونث با هم وجود داشتند مثل پسر همراه دختر یا پسر پسر همراه دختر پسر، وقتی که تنها باشند، تمام ترکه را به ارث می‏برند و مذکر دو برابر مونث می‏گیرد.

2- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَإِن كَانُوٓاْ إِخۡوَةٗ رِّجَالٗا وَنِسَآءٗ فَلِلذَّكَرِ مِثۡلُ حَظِّ ٱلۡأُنثَيَيۡنِ﴾.

این آیه عصبه‏های بالغیر را در میان برادران و خواهران تنی یا برادران و خواهران پدری در بر می‏گیرد.

سوم: دلایل ارث عصبه مع الغیر:

بارزترین دلیل در این مورد روایتی است که بخاری آورده است که عبدالله بن مسعود در مورد دختر و دختر پسر و خواهر به حکم رسول الله (ص) حکم کرده است و برای دختر و دختر پسر تکملة الثلثین و باقیمانده را به خواهر داده است. و عصبه معنایی جز این ندارد.



بخش چهارم: ترجیح میان عصبه‏ها وقتی که چند نفر باشند

وقتی که در میان وارثان تنها یک عصبه وجود داشته باشد، بعد از گرفتن سهم صاحبان سهام معین، باقیمانده ترکه را می‌گیرد، اما اگر بیشتر از یک نفر عصبه وجود داشته باشد مثل پسر، پدر، برادر و عمو یا مثل پسر، پسر پسر و مثل پدر و پدر پدر و مثل برادر تنی و برادر پدری و خواهر تنی همراه دختر و برادر پدری و کسی که بیشتر به شخص مرده نزدیک باشد، در این صورت وجود ترتیب و ترجیح در میان این‌ها لازم است و این ترتیب به صورت اجمالی به این شکل است که هر کس قرابت بیشتری با شخص مرده داشته باشد، او وارث است و مقدم است پس پدر بر برادر مقدم است و برادر تنی بر برادر پدری و پسر بر پسر پسر و پسر عموی تنی بر پسر عموی پدری مقدم است.

معیارهای ترجیح میان عصبه‏ها عبارتند از:

1- ترجیح با جهت:

جهت همان جهت قرابت و نزدیکی است و آن چهار جهت می‏باشد (پسری، پدری، برادری و عمویی) پس جهت پسری بر پدری و پدری بر برادری و برادری بر عمویی مقدم است.

(1)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | زن | پسر | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | پدر به عصبه بودن ارث نمی‏گیرد بلکه می‏گیرد و پسر باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد زیرا او با جهت پسری مقدم است. |
| سبب | وجود فرع وارث مذکر | وجود فرع وارث | نزدیکتر است و عصبه است |

جدول 122

(2)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | شوهر | برادر تنی | ملاحظات |
| سهام | ق. ع |  | محجوب | جهت پدر بر جهت برادری مقدم است پس پدر باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد و برادر تنی به وسیله پدر حجب می‏شود. |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | عدم وجود فرع وارث | به وسیله پدر |

جدول 123

(3)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | برادر تنی | عمو تنی | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م | جهت برادری بر جهت عمویی مقدم است. |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه است | محجوب به وسیله برادر تنی |

جدول 124

(4)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | برادر تنی | خواهر تنی | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | | برادر تنی خواهرش را حجب نمی‏کند چون در یک درجه هستند بلکه او را عصبه می‏کند |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | مذکر دو برابر مونث می‏گیرد | |

جدول 125

2- ترجیح با درجه:

معنای درجه این است که جهت قرابت یکی است مثل پسر و پسر پسر یا پسر پسر برادر تنی و برادرزاده تنی و عمو و پسر عمو و پسر پسر عمو، در تمام این حالات اولی بر دومی مقدم است.

(1)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پسر | پسر پسر | پسر پسر پسر | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م | م | پسر بر پسر پسر و پسر پسر پسر مقدم است چون درجه فامیلی او نزدیک‌تر است در حالی که از جهت قرابت که پسری باشد یکسان هستند |
| سبب | وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه است | محجوب به وسیله پسر | محجوب به وسیله پسر و پسر پسر |

جدول 126

(2)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | پدر پدر | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م | پدر و جد از جهت قرابت یکسان هستند که همان جهت پدری است ولی پدر به پسر نزدیک‌تر است پس مقدم است و جد حجب می‏شود. |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه است | محجوب به وسیله پدر |

جدول 127

(3)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | برادر پدری | برادرزاده پدری | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م | برادر پدری و برادرزاده پدری در جهت قرابت مساوی هستند که همان جهت برادری است ولی برادر پدری از برادرزاده پدری نزدیک‌تر است پس مقدم است و او را حجب می‏کند |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه است | به وسیله برادر پدری |

جدول 128

(4)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | عموی تنی | پسر عموی تنی | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م | جهت قرابت که جهت عمویی است یکسان می‏باشد اما درجه عموی تنی از درجه پسر عموی تنی نزدیک‌تر است و او را حجب می‏کند |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه است | به وسیله عموی تنی |

جدول 129

ترجیح به شدت و قوت قرابت:

وقتی که بعضی از وارثان از جهت قرابت و درجه یکسان باشند ، ترجیح با قوت این قرابت است؛ پس برادر تنی بر برادر پدری و عموی تنی بر عموی پدری و پسر عموی تنی بر پسر عموی پدری مقدم هستند.

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | زن | 2 برادر تنی | 3 برادر پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | م | برادران تنی مقدم هستند زیرا از لحاظ قرابت قوت بیشتری دارند هر چند که از درجه و جهت یکسان هستند |
| سبب | وجود بیشتر از یک برادر | عدم وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه هستند | به وسیله دو برادر تنی |

جدول 130

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | شوهر | عموی تنی | 2 عموی پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | م | عموی تنی بر عموی پدری مقدم است زیرا از لحاظ قرابت قوت بیشتری دارد هر چند که در درجه و جهت یکسان باشد. |
| سبب | نه فرع وارث وجود دارد و نه برادر | عدم وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه است | محجوب به وسیله عموی تنی |

جدول 131

صاحب متن الرحبیة می‏گوید:

افراد دور همراه نزدیک ارث نمی‏گیرند و سهمی ندارند و در میان برادر و عموی مادری و پدر، پدر از همه نزدیک‌تر است.

**نکته:** گاهی شخص از چند جهت با مرده ارتباط و نسبیت دارد مثل کسی که هم شوهر است و هم پسر عمو، اگر تنها باشد می‏گیرد چون فرع وارث وجود ندارد و دیگر را به عصبه بودن می‏گیرد که از جهت عمویی است.



مسائل:

(1)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پسر پسر | عموی تنی | برادر پدری | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م | م | در اینجا جهت مقدم است که جهت پسری بر برادری و عمویی مقدم است |
| سبب | وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه است | محجوب به وسیله پسر پسر و برادر پدری | محجوب به وسیله پسر پسر |

جدول 132

(2)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر و پسر عمو | مادر | برادر پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | در اینجا شوهر مثل صاحب سهم ارث می‏برد و سهم او در عصبه بودن ساقط می‏شود |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | عدم وجود فرع وارث و عدم وجود بیشتر از یک برادر | زیرا نزدیک‌ترین عصبه است |

جدول 133

(3)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | خواهر تنی | عموی پدری | عمه پدری | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | م | عمو، عمه را عصبه نمی‏کند چون شرط عصبه بالغیر این است که مونث صاحب سهم یا باشد و این امر در عمه وجود ندارد |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | چون تنهاست و معصب ندارد | نزدیکترین عصبه است | ارث نمی‏برد چون جزو ذوی الارحام است |

جدول 134

(4)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | دختر | خواهر تنی | برادر پدری | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م | خواهر تنی توسط دختر عصبه مع الغیر است و بعد از عصبه بودن مثل برادر تنی قدرت دارد و برادر پدری را حجب می‏کند |
| سبب | چون تنهاست و معصب ندارد | چون همراه دختر عصبه مع الغیر است | چون عصبه مع الغیر مثل برادر تنی قدرت دارد |

جدول 135

(5)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | پدر پدر | پسر عموی تنی | برادر مادری | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م | م | چون جهت پدری مقدم بر جهت عمویی است |
| سبب | عدم وجود فرع وارث و عدم وجود بیشتر از یک برادر | چون نزدیک‌تر است | محجوب به وسیله جد | محجوب به وسیله جد |

جدول 136

تمرینات فصل سوم

دوزادهم: از مجموعه دوم گزینه مناسب با گزینه اول را انتخاب کنید:

مجموعه اول مجموعه دوم

1- عصبه همان الف- درجه قرابت

2- عصبه مع الغیر همان ب- جهت قرابت

3- عصبه بالغیر همان ج- هرکسی که سهم نامعین داشته باشد

4- ترجیح میان پسر و پسر پسر به وسیله د- قوت قرابت

5- ترجیح میان جهت پسری و برادری به وسیله هـ- هر مونث صاحب سهم معینی که نیاز به مونث دیگری داشته باشد که سهمش باشد وقتی که تنها باشد.



6- ترجیح میان عموی تنی و عموی پدری به وسیله و- هر مونثی که نیاز به یک عصبه بالنفس داشته باشد.

7- فرع وارث همان ز- هر کسی که به طور مستقیم یا غیر مستقیم مرده اسم او را حمل می‌کند.

8- اصل وارث همان ح- هر کس که به طور مستقیم یا غیر مستقیم اسم مرده بر او حمل شود.

سیزدهم: در مقابل جملات زیر علامت صحیح √و غلط× بگذارید:

1- دختران پسر همراه پسر پسر عصبه بالنفس هستند. ( )

2- جهت برادری همان برادران تنی و پدری و پاینتر هستند. ( )

3- عصبه بالنفس به تنهایی تمام ترکه یا باقیمانده آن را می‏گیرد. ( )

4- خواهر تنی همراه دختر برادر پدری را حجب نمی‏کند چون او خودش عصبه است( )

5- قرابت چهار جهت است: پسری، پدری، برادری، عمویی. ( )

6- برادر تنی بر برادر پدری به سبب درجه قرابت مقدم است. ( )

7- عصبه سببی به سبب قرابت است نه ازدواج. ( )

8- ترجیح میان عصبه‏ها به جهت قرابت است سپس درجه و بعد قوت آن‌هاست. ( )

چهاردهم: برای جملات زیر علت بیاورید:

1- عمو همراه عمه عصبه بالغیر نیست.

2- خواهر تنی همراه دختر، خواهر پدری یا برادر پدری یا پسرش را حجب می‏کند.

3- وقتی که شوهر وجود داشته باشد و پسر عمو نیز باشد و برادر پدری همراه او باشد، زوج فقط به فرض ارث می‏برد.

4- پسر پسر با وجود پسر ارث نمی‏برد.

5- برادران با وجود پدر ارث نمی‏برند در حالی که همراه جد ارث می‏برند.

پانزدهم: مسائل:

1- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: شوهری که پسر عموی او نیز هست، مادر، دختر و پسر دایی.

2- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: دو دختر و دختر پسر و پسر پسر پسر و 3 برادر مادری.

3- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: شوهر، پدر پدر، پسر برادر تنی، خواهر مادری.

4- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: مادر، پسر، پدر پدر، عموی تنی، پسر عموی پدری، برادران پدری.

فصل چهارم:  
حجب

**شامل بخش‌های زیر می‏باشد.**

**بخش اول: حجب در لغت و اصطلاح**

**بخش دوم: انواع حجب**

**بخش سوم: مسائلی در مورد حجب.**

**سؤالات فصل چهارم.**

بخش اول:  
حجب در لغت و در اصطلاح

حجب در لغت به معنای منع می‏باشد. خداوند متعال می‏فرماید: ﴿كَلَّآ إِنَّهُمۡ عَن رَّبِّهِمۡ يَوۡمَئِذٖ لَّمَحۡجُوبُونَ ١٥﴾ [المطففین: 15] محجوبون به معنای ممنوعون است یعنی کسانی که منع شده‏اند.

اما حجب در اصطلاح عبارت است از: منع شخص از ارث که سبب ارث را دارد اما وجود شخص دیگری مانع ارث گرفتن او می‏شود.

شخص که سبب ارث گرفتن را دارد ممکن است این سبب قرابت باشد مثل پسران، پدران، برادران و عموها یا به سبب ازدواج باشد مثل زن و شوهر یا به سبب ولاء باشد که همان معتق و سید است و این شخص زمانی ارث می‌برد که شخص دیگری وجود نداشته باشد.

در اینجا میان کسی که اهلیت و شایستگی ارث گرفتن را دارد اما وجود دیگری مانع ارث او شده است با کسی که از ارث گرفتن محروم است، تفاوت وجود دارد. پس محجوب کسی است که به علت وجود دیگری ارث نمی‏برد. پس محروم کسی است که مانعی از موانع ارث او می‏شود مثل پسر مرتد با شوهر قاتل و سایر موانع ارث که صاحب حق را از گرفتن آن محروم می‏کند و این فرد در میان وارثان گویی وجود ندارد.

اما شخص محجوب به علت یک عامل خارجی که وجود فرد شایسته‏تر دیگری برای ارث است، از ارث محروم می‏شود مثلاً پدر، برادران تنی یا پدری را از ارث محروم می‏کند ولی این برادران تنی هر چند که محجوب هستند ولی بر مادر تأثیر می‏گذارند و او را حجب نقصان می‏کنند یعنی سهم او را از به  کاهش می‏دهند.

این امر را با دو مثال زیر توضیح می‏دهیم:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | 2برادر تنی |
| سهام | ق. ع |  | محجوب |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | وجود 2برادر | وجود پدر |

جدول 137

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | 2برادر تنی قاتل |
|  | ق. ع |  | محروم چون قاتلند |

جدول 138

در این دو مثال فرق حجب و حرمان (محروم شدن) روشن می‏شود:

مثلاً پدر برادران تنی را در مثال اول حجب می‏کند؛ زیرا آن‌ها فرزندان او هستند و از طریق او با شخص مرده نسبت پیدا می‏کنند ولی هر چند که محجوب هستند سهم مادر را از  به کاهش می‏دهند. در حالی که در مثال دوم مادر را حجب نمی‏کند. زیرا آن‌ها به وسیله پدر محجوب نیستند بلکه به وسیله قتلی که مرتکب شده‏اند، محروم و کالعدم هستند و در این مسأله فقط پدر و مادر ارث می‏برند.

این فرق اساسی میان حجب و حرمان است پس حجب به علت سبب خارجی که همان وجود شخص لایقتر است می‏باشد اما حرمان به یکی از موانع ارث بر می‏گردد.

بخش دوم: انواع حجب

حجب دو نوع است:

نخست: حجب حرمان:

حجبی است که شخص دیگری وجود داشته باشد که او را به طور کامل از ارث محروم می‌کند. و اگر او نبود به یکی از طرق ارث، صاحب سهم می‏شد، مثال‌های زیر آن را بیشتر توضیح می‏دهد.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پسر | برادر تنی |
| سهام |  | ق. ع | محجوب |
| سبب | وجود فرع وارث | چون عصبه نزدیک‌تر است |

جدول 139

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | برادر تنی |
| سهام |  | ق. ع |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | چون او عصبه نزدیک‌تر است |

جدول 140

ملاحظه می‏شود که در مثال اول وجود پسر باعث شده که برادر تنی از ارث به طور کامل محروم شود چون آن‌ها وارثان به عصبه هستند ولی پسر نزدیک‌ترین فرد مذکر به شخص مرده است که باقیمانده را به تنهایی می‏گیرد ولی در مثال دوم مشاهده می‏کنیم که پسر وجود ندارد و نزدیک‌ترین عصبه برادر تنی است که باقیمانده آن را به عصبه بودن می‏گیرد.

دوم: حجب نقصان:

این است که شخصی وجود داشته باشد که دیگری را به طور جزئی از ارث محروم کند یعنی سهم او را از مقدار زیاد به مقدار کم می‏رساند. همچنانکه فرزندان سهم زن را از  بهمی‏رسانند یا فرع وارث سهم مادر را از به  کاهش می‏دهند.

وقتی که به دو مسأله در جدول نگاه ‏کینم می‏بینیم که در مسأله اول وجود پسر باعث حجب شوهر از به شده است و به این دلیل در مثال دوم شوهر ترکه را می‏گیرد چون فرع وارث مذکر یا مونث وجود ندارد.



حجب نقصان فقط در صاحبان فروض (سهام معین) وجود دارد و شامل فقط پنج دسته می‏شود: شوهر، زن، مادر، دختر پسر، خواهر پدری.

در شکل زیر این امر را به طور واضحتر بیان می‏کنیم:

**حجب**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| حجب حرمان | | حجب نقصان |
| کسانی که به طور کامل حجب می‏شوند | | فقط پنج صنف از صاحبان فروض هستند.  1- شوهر، فرع وارث سهم او را از به  می‏رساند.  2- زن، فرع وارث سهم او را از به می‏رساند.  3- دختر پسر، دختر اصلی سهم او را از به می‏رساند.  4- مادر، فرع وارث یا بیشتر از یک برادر سهم او را از به می‏رساند.  5- خواهر پدری، خواهر تنی سهم او را از به می‌رساند. |
| کسانی که به طور کامل حجب می‏شوند  صاحبان فروض (شش دسته هستند)  1- جد توسط پدر حجب می‏شود و جد نزدیک جد دورتر را حجب می‏کند.  2- جده (مادر پدر و مادر مادر)توسط مادر حجب می‏شود و پدر جده پدری را حجب می‏کند و پدر پدر جده دورتر را حجب می‏کند مثل (مادر پدر پدر) و جده نزدیک‌تر، جده دورتر را حجب می‏کند.  3- دختر پسر توسط پسر و دو دختر اصلی حجب می‏شود وقتی که دختران پسر در درجه خود یا درجه پاینتر باشد و به آن نیاز داشته باشند.  4- خواهران تنی به وسیله فرع وارث مذکر و پدر حجب می‌شوند.  5- خواهران پدری توسط فرع وارث مذکر و پدر و برادران تنی و دو خواهر تنی و عصبه بالغیر حجب می‏شود یا عصبه مع الغیر از خواهر تنی همراه دختر نیز حجب می‏شوند، مگر اینکه برادر پدری آن‌ها را حجب کند.  6- برادران و خواهران مادری، توسط فرع وارث مذکر و مونث و اصل وارث مذکر، پدر و جد حجب ‏شوند. | عصبه‏ها (نه دسته هستند)  1- پسری، همیشه نزدیک‌تر دورتر را حجب می‏کند.  2- برادر تنی توسط پدر و فرع وارث مذکر حجب می‏شود.  3- برادر پدری توسط پدر و فرع وارث مذکر و خواهر تنی وقتی که عصبه مع الغیر باشد حجب می‏شود.  4- برادرزاده تنی توسط پدر، جد، فرع وارث مذکر و برادر پدری حجب می‏شود.  5- برادرزاده پدری توسط پدر، جد، فرع وارث مذکر و برادر پدری تنی و برادرزاده تنی حجب می‏شود.  6- عموی تنی توسط برادرزاده و کسانی که او را حجب می‏کنند، حجب می‏شود.  7- عموی پدری توسط عموی تنی و کسانی که او را حجب می‏کنند، حجب می‏شود.  8- پسر عموی تنی توسط عموی پدری و کسانی که او را حجب می‏کنند، حجب می‏شود.  9- پسر عموی پدری توسط پسر عموی تنی و کسانی که او را حجب می‏کنند حجب می‏شود. |

توضیحاتی در مورد موضوع حجب:

1- واضح که ارتباط و پیوند محکم نسبی با شخص مرده است که میان فرد و حجب قرار می‏گیرد، بنابراین نباید به حجب کلی اصلی اعتراضی وارد کرد. پدر، مادر، پسر، دختر، شوهر و زن، این‌ها افرادی هستند که هرگاه وجود داشتند، بایستی که ارث ببرند زیرا پیوند محکمی با شخص مرده دارند و مشکلات زیادی را در زمان حیات فرد مرده تحمل کردند پس طبق قاعده الغنم بالغرم (تقابل و تساوی نفع با ضرر) باید نفعشان نیز بیشتر باشد. و این قاعده مقتضی این است که هر وقت ضرری که متوجه فردی شده، زیاد باشد باید نفع او نیز از ترکه زیاد باشد.

2- قضایا و مسائل حجب بر محور قوت و شدت قرابت می‏چرخد، پس اگر پدر و جد وجود داشتند، پدر ارث می‏گیرد و جد حجب می‏شود. و اگر جد و پدر پدر پدر وجود داشتند، جد نزدیک، جد دورتر را حجب می‏کند و اگر مادر وجود داشته باشد، جده‏های پدری و مادری حجب می‏شوند، و اگر پسر وجود داشته باشد دختر پسر حجب می‏شود و اگر دو دختر وجود داشته باشند، دختر پسر حجب می‏شود مگر اینکه کسی باشد که او را عصبه کند و پسران، برادران را به طور کلی حجب می‏کنند چه تنی و چه پدری یا مادری، چون آن‌ها به ارث اولی تر هستند.

و هرگاه برادر تنی وجود داشته باشد، برادر پدری حجب می‏شود، چون برادر تنی از دو جهت با شخص مرده پیوند دارد (مادر و پدر) و از فردی که از یک جهت پیوند دارد، اولی تر است. همچنین برادرزاده تنی برادرزاده پدری را حجب می‏کند و عموی تنی، عموی پدری را حجب می‏کند.

وقتی به بحث ترجیح میان عصبه‏ها بر گردیم، چیزهایی که در اینجا برای ما مشکل باشد، در آنجا به آسانی بیان شده است.

در متن الرحبیة آمده است:

جد در هر سه حالت خود توسط پدر از ارث محروم می‏گردد.

و جده‏ها نیز از هر جهتی که باشند، توسط مادر حجب می‏شوند، پس بدان و مشابه آن را به این قیاس کن.

همچنین پسر پسر توسط پسر حجب می‏شود و از این حکم صحیح نباید روی گرداند.

برادران نیز توسط فرزندان پسر و پدر نزدیک‌تر حجب می‏شوند.

و برادر مادری توسط جد حجب می‏شود که بنابر احتیاط آن را بدان.

و همچنین توسط دختران و دختران پسر نیز حجب می‏شود.

سپس دختران نیز حجب می‏شوند وقتی که دختران بگیرند مگر اینکه فرزند مذکری آن‌ها را عصبه کند و خواهران نیز مثل آن‌ها هستند. و اگر سهم خود را به طور کامل گرفتند، فرزندان پدری را حجب می‏کنند و اگر برادری داشته باشند آن‌ها را عصبه می‏کند و برادرزاده یا کسانی که مثل او هستند، معصب نیستند.

بخش سوم: مسائل حجب

(1)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | جد | زن | دختر | پسر پسر |
| سهام |  | محجوب |  |  | ق. ع |
| سبب | وجود فرع وارث که او را از  به  حجب کرده‏اند | چون پدر به شخص مرده نزدیک‌تر است | فرع وارث او را ازبه حجب کرده‏اند | چون تنهاست و کسی نیست که او را عصبه کند | نزدیکترین عصبه است |

جدول 141

ملاحظه می‏‏شود که پدر، زن و دختر حجب حرمان نمی‏شوند یعنی به طور کامل از ارث محروم نمی‏شوند.

پدر از ارث به تعصیب و فرض فقط فرض را می‏گیرد که به خاطر وجود فرع وارث مذکر یعنی پسر پسر است.

زن از به حجب می‏شود چون دختر و پسر پسر وجود دارند.

(2)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر پدر | مادر پدر پدر | برادر مادری | برادرزاده تنی |
| سهام |  | ق. ع | م | م | م |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | نزدیکترین عصبه است | جد نزدیک‌تر جده را حجب می‏کند | جد برادران مادری را حجب می‏کند | جد برادرزاده‏ها را حجب می‏کند |

جدول 142

در اینجا شوهر تنها کسی است که هیچگاه به طور کامل حجب نمی‏شود و چون فرع وارث نیز وجود ندارد حجب نقصان نیز نمی‏شود. و جد مادرش را حجب می‏کند و برادر مادری را نیز حجب می‏کند چون قرابت جد قویتر است این پدر پدر است و او برادر مادری است. پس جهت پدری بر جهت برادری مقدم است.

جد برادرزاده تنی را نیز حجب می‏کند، چون درجه او نزدیک‌تر از درجه برادرزاده است.

(3)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | مادر پدر | خواهر تنی | خواهر پدری | عموی تنی |
| سهام |  | م |  |  | ق. ع |
| سبب | خواهران سهم او را از به کاهش دادند. | مادر او را حجب می‏کند. چون مادر تمامی جده‏های مادری و پدری را حجب می‏کند. | چون سهم او است و جز فرع وارث مذکر و پدر کسی او را حجب نمی‏کند | بخاطر وجود خواهر تنی سهم او از به کاهش پیدا می‏کند و حجب نقصان می‏شود. | چون کسی نیست که او را حجب کند و این افراد می‏توانند او را حجب کنند: پدر، جد، فرع وارث مذکر، برادر تنی، برادر پدری، برادرزاده تنی، برادرزاده پدری |

جدول 143

مادر هیچگاه به طور کامل محروم نمی‏شود (حجب حرمان) بلکه به وسیله دو خواهر حجب نقصان می‏شود و مادر جده پدری را به طور کامل حجب می‏کند و خواهر تنی سهم خواهر پدری را از به کاهش می‌دهد.



عموی تنی حجب نمی‏شود بلکه باقیمانده ترکه را به تعصیب می‏گیرد چون کسی نیست که او را حجب حرمان بکند.

تمرینات فصل چهارم

شانزدهم: تفاوت میان عبارات زیرا را بیان کنید:

1- محجوب و محروم:

2- حجب حرمان و حجب نقصان:

3- حجب صاحبان فروض و حجب عصبه‏ها:

هفدهم: جملات زیرا را کامل کنید:

1- شش صنف که هیچگاه حجب نمی‏شوند عبارتند از.......

2- برادرزاده تنی توسط پدر و جد ...... و ...... حجب می‌شود.

3- وقتی که خواهران تنی وجود داشته باشند، خواهر پدری ارث نمی‏برد مگر اینکه......

4- دختر پسر توسط ...... سهمش از به ........ تکملة الثلثین کاهش پیدا می‌کند.



5- پدر توسط ...... حجب می‏شود و سهمش از عصبه بودن و فرض بهکاهش پیدا می‏کند.

هجدهم: مسائل:

1- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏ماند: زن، پدر، پسر پسر، عمو پسر عمو، برادران پدری و 2 خواهر مادری.

2- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏ماند: مادر، دختر، خواهر تنی، برادر پدری، برادرزاده تنی، عموی پدری.

3- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏ماند: مادر، دو دختر، خواهر پدری، برادر پدری، عموی پدری، پسر عموی پدری.

4- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏ماند: شوهر، پدر، مادر، دختر، دختر پسر و پسر پسر.

فصل پنجم:  
اصل مسأله، عول، رد و تصحیح مسأله

**شامل چهار بخش است:**

**بخش اول: اصل مسائل**

**بخش دوم:عول**

**بخش سوم:رد**

**بخش چهارم: تصحیح مسائل**

**سؤالات فصل پنجم**

بخش اول:  
اصل مسأله‏ها

وقتی که یک مسأله‏ی ارث به ما داده می‏شود، ما باید بنگریم که اگر افراد محجوب نباشند، سهم هر کدام چقدر است مثلاً می‏گوییم: زن، دختر و پسر پسر باقیمانده ترکه را به عصبه بودن می‏گیرد، پس برای اینکه بدانیم سهم هر یک از این‌ها از اصل ترکه چند است، نیاز به اصل مسأله داریم و می‏گوییم: در این مسأله از هشت سهم یک سهم برای زن و دختر چهار سهم و پسر باقیمانده سهام را می‏گیرد، که سه سهم باقیمانده است. پس عدد هشت همان اصل مسأله ما است. و سؤال اینجاست که ما چگونه این عدد را معین کنیم تا اصل مسأله باشد؟



نخست اینکه اصل مسأله از دیدگاه علمای ارث، حداقل عددی است که بتوان سهام وارثان را به طور عدد صحیح و غیر کسری از آن گرفت.

برای اینکه اصل مسأله را بشناسیم به حالت‌های زیر توجه کنید:

1- وقتی که تمامی وارثان عصبه باشند دو حالت دارند:

الف- اگر وارثان عصبه همگی مذکر باشند، اصل مسأله تعداد افراد مذکر است. مثل کسی که فوت کرده و هفت فرد مذکر از او بجای مانده باشد، اصل مسأله هفت است که هر یک از آن‌ها  ترکه را می‏گیرند یا مثل کسی که فوت کرده باشد و 5 برادر تنی از او بجای مانده باشد، اصل مسأله 5 است و هر کدام ترکه را می‏گیرند.

ب- اگر وارثان عصبه مذکر و مونث باشند، اصل مسأله از مجموع افراد مذکر و مونث به دست می‏آید با این تفاوت که هر مذکری دو نفر محسوب می‏شود. مثلاً کسی که فوت کرده و 3 پسر و 4 دختر از او بجای مانده است، اصل مسأله مساوی است با 10=3×2+4. و اگر وارثان یک پسر و دو دختر باشند اصل مسأله مساوی است با 4=1×2+2.

2- اگر وارثان فقط صاحبان فروض باشند یا صاحبان فروض و عصبه باشند، چهار حالت دارد:

الف- اگر مخرج سهام یک عدد باشد همان عدد اصل مسأله است مثل:

|  |  |
| --- | --- |
| شوهر خواهر تنی |  |
| 1+1 | اصل مسأله2 |

جدول 144

|  |  |
| --- | --- |
| زن پسر |  |
| ق. ع  1 7 | اصل مسأله3 |

جدول 145

|  |  |
| --- | --- |
| مادر برادر تنی |  |
| ق. ع  1 + 2 | اصل مسأله8 |

جدول 146

|  |  |
| --- | --- |
| پدر پسر پسر |  |
| ق. ع  1 + 5 | اصل مسأله8 |

جدول 147

ب- وقتی که مخرج سهام متعدد باشد ولی بعضی از آن دو برابر بعضی دیگر باشد، مثل (+) یا(+ )یا(+)، اصل مسأله همان مخرج بزرگتر است که در مثال‌های بالا به ترتیب 4، 8 و 6 اصل مسأله هستند. مثل:



|  |  |
| --- | --- |
| زن خواهر تنی |  |
| 1 + 2 | اصل 4  مسأله ردی است |

جدول 148

|  |  |
| --- | --- |
| زن دختر |  |
| 1 + 4 | اصل8  مسأله ردی است |

جدول 149

|  |  |
| --- | --- |
| 2خواهر تنی خواهر مادری |  |
| 4 1 | اصل6  مسأله ردی است |

جدول 150

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| 2خواهر تنی | 2خواهر مادری | مادر |  |
|  |  |  | اصل6  مسأله عولی است |
| 4 | 2 | 1 |

جدول 151

ج- وقتی که مخرج سهام متعدد باشد و بتوان مخرج مشترکی را برای آن‌ها گرفت که قابل قسمت بر همه آن‌ها باشد مثل ، که بر دو قسمت پذیر هستند و اصل مسأله حاصل ضرب دو مخرج است که بر عدد دو تقسیم شده باشند یعنی12= .

مثل

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| شوهر | مادر | پسر | اصل |
|  |  | ق. ع | 12= |
| 3 + 2 + 7 | | |

جدول 152

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| زن | برادر مادری | 2خواهر تنی | اصل |
|  |  | ق. ع | 12  مسأله عولی است. |
| 3 + 2 + 8 | | |

جدول 153

عدد 6 دو برابر عدد3 است پس 6 عدد بزرگتر است و به همین اکتفا می‏شود و می‏ماند عدد4 و 6 که هر دو بر 2 بخش پذیر هستند بنابراین اصل مسأله مساوی است با:

12= .

د- وقتی که مخرج سهام متعدد و متباین باشد یعنی نتوان عددی را برای آن‌ها پیدا کرد که اعداد بر آن بخش پذیر باشند، پس دو مخرج بزرگتر را درهم ضرب می‏کنیم. مثل:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | 2خواهر پدری | اصل |
|  |  | 6=2×3 |
| 3 | 4 | مسأله عولی است |

جدول 154

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | 2دختر | اصل |
|  |  | 12=3×4 |
| 3 + 8 | | مسأله ردی است |

جدول 155

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| زن | دو دختر | اصل |
|  |  | 24=3×8 |
| 3 | 16 | مسئله ردی است |

از مجموع عبارات بالا می‏توان نتیجه گرفت که اصل مسائل وقتی صاحب فروض وجود داشته باشد عبارتند از:2،3،4،6،8،12،24.

جدول زیر خلاصه اصول مسائل است:

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **اصول مسائل** | | | | | |
| اگر وارثان همگی عصبه باشند | | وارثان یا فقط صاحب سهم معین باشند یا هم صاحب سهم و هم عصبه باشند | | | |
| فقط مذکر باشند  اصل مسأله تعداد افراد است  مثلاً در 4 پسر اصل مسأله 4 است. | مذکر و مونث باشند  اصل مسأله تعداد افراد مذکر + افراد مونث است و مذکر دو نفر حساب می‏شود مثلاً در 3 پسر و 2 دختر اصل مسأله 8=2+2×3 | مخرج سهام یکی باشد  همان مخرج اصل مسأله است + اصل مسأله 2 است.  +  اصل مسأله 3 است. | مخارج سهام متعدد ولی بعضی دو برابر بعضی دیگر باشد که مخرج بزرگتر اصل مسأله است  + اصل4  + اصل8  +اصل6 | مخارج متعدد باشد  مخرج مشترک میان آن‌ها اصل مسأله باشد که حاصلضرب دو رقم تقسیم بر مخرج مشترک آن‌ها اصل مسأله است.  +  اصل12=  +  اصل24= | مخارج متعدد باشند و بر عدد معینی تقسیم پذیر نباشند که اصل مسأله حاصلضرب دو رقم بزرگ است  + اصل6=2×3  +اصل12=4×3  اصل24=3×8 |

بخش دوم: عول

عول در لغت به معنای ظلم و ستم کردن است. خداوند متعال می‏فرماید: ﴿ذَٰلِكَ أَدۡنَىٰٓ أَلَّا تَعُولُواْ ٣﴾ [النساء: 3] و عال الأمر به معنای شدت یافتن کاری است و عالت الفریضة به معنای ارتفاع و بلندی پیدا کردن است .و عول این است که سهام زیاد شود بنابراین باعث کاهش سهم صاحبان سهام شود. ابوعبید می‏گوید: گمان می‏کنم به معنای ظلم و ستم باشد بنابراین وقتی یک سهم عول پیدا می‏کند یعنی به صاحبان سهام ظلم می‏کند و سهم آن‌ها را کاهش می‏دهد.[[99]](#footnote-99)

عول در اصطلاح: زیاده‏ای در مجموع سهام معین است که در نصیب و بهره وارثان را کاهش می‏دهد. برای اینکه بیان کنیم که عول چگونه است بعد از اینکه اصل مسأله را پیدا کردیم می‏کوشیم که رابطه میان سهام وارثان را با اصل مسأله پیدا کنیم که از یکی از طرق زیر می‏باشد:

1- فریضه عادله: سهام با اصل مسأله مساوی است.

2-فریضه عائله: سهام از اصل مسأله زیادتر است (عول).

3-فریضه ناقصه: سهام از اصل مسأله کمتر است (رد).

(1) تساوی

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | خواهرتنی |
| سهام |  |  |
| اصل2 | 1 | 1 |

جدول 156

(2) عول

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | 2خواهرتنی |
| سهام |  |  |
| اصل6 | 3 | 4 |

جدول 157

(3) رد

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | دختر |
| سهام |  |  |
| اصل4 | 1 | 2 |

جدول 158

در مسأله اول شوهر نصف و خواهر نیز نصف می‌گیرد و کل ترکه را به ارث می‏برند و این فریضه عادله یا تساوی اصل با سهام است و در مسأله دوم شوهر نصف و 2 خواهر می‏گیرند، پس اگر سهم کامل را به یکی از این‌ها بدهیم سهم دیگری کم می‏شود پس اصل مسأله افزایش می‏یابد و سهم آن‌ها به نسبت کاهش پیدا می‏کند. پس نسبت به سهام این نقص بر آن‌ها تقسیم می‏شود مثلاً اگر ترکه 42000 لیره باشد تقسیم بر اصل مسأله بعد از عول (7) می‏شود نه اصل اول (6) که می‏شود: 6000=7÷42000 پس سهم شوهر 18000=6000×3 لیره و سهم خواهران 24000=6000×4 لیره می‏شود.

بنابراین این کاستی و نقص بر تمام وارثان تقسیم می‏شود.

در مسأله دوم شوهر می‏گیرد و دختر که مجموعاً + = می‏شود و این بدین معناست که سهام وارثان کمتر از اصل مسأله است و این همان رد است که در بخش بعدی از آن صحبت خواهیم کرد.



اولین مسأله‏ای که در آن عول روی داد در زمان عمر بن خطاب (رضی الله عنه) بوده است به طوری که زنی مرده بود و شوهرش همراه دو خواهر تنی مانده بودند، پس شوهر و دو خواهر را می‏گیرند و سهام از اصل ترکه بیشتر شد و شوهر حق کامل خود را می‏خواست و خواهران نیز حق کامل خود را می‏خواستند، سپس عمر گفت: نظر شما چیست که به یکی از شما بیشتر بدهم و به دیگری کمتر؟ چون اگر به یکی از آن‌ها سهم کاملش را می‏داد سهم دیگری ناقص می‏‏شد پس با اصحاب مشورت کرد و زید بن ثابت به عول اشاره کرد و عمر گفت: سهام را افزایش می‏دهیم و این امر در حضور صحابه بوده است و کسی به آن اعتراضی نکرد. و قانونگذار نیز به همین نظر عمل کرده است به طوری که در ماده 15 آمده است که: وقتی که سهم صاحبان سهام از اصل ترکه بیشتر شد، نسبت به سهام آن‌ها میانشان تقسیم می‏شود.



آیا هر اصل مسأله‏ای عول می‏یابد؟

به استقراء ثابت شده است که سه تا از اصلهای هفت گانه عول می‏یابد و چهار تا هرگز عول ندارند همچنانکه در جدول زیر پیداست.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| اصل ها | عول | مقدار عول | مثال |
| 2 | ندارد | - | (شوهر+خواهر تنی یا پدری) یا (شوهر+برادر تنی یا پدری) |
| 3 | ندارد | - | (مادر+برادر تنی) یا (دختران+عمو) یا (2خواهر تنی+2خواهر مادری) |
| 4 | ندارد | - | (شوهر+پسر) یا (شوهر+دختر+برادرتنی) یا زن و مادر و پدر) |
| 6 | دارد | 7،8،9،10 | (شوهر+2خواهرتنی یا پدری) یا (شوهر+خواهر تنی+مادر) |
| 8 | ندارد | - | (زن+پسر) یا (زن+دختر+عموی تنی یا پدری) |
| 12 | دارد | 13،15،17 | (شوهر+مادر+2دختر) یا (زن+جده+خواهران تنی+خواهران پدری) |
| 24 | دارد | 27 | (زن+2دختر+پدر+مادر) |

جدول 159

اما کیفیت حل مسائلی که عولی هستند به شکل زیر می‏باشد:

1- سهم کامل صاحبان سهام را به طور کامل می‏نویسیم.

2- اصل مسأله را پیدا می‏کنیم و عول فقط زمانی است که اصل مسأله 6 یا12 یا24 باشد یعنی شش و دو برابرش و دو برابر دو برابرش.

3- سهام حاصل در مسأله را جمع می‏کنیم و اصل مسأله جدید را بعد از عول پیدا می‏کنیم.

4- مجموع ترکه را بر اصل جدید بعد از عول تقسیم می‏کنیم نه بر اصل اول تا سهم هر کدام از صاحبان سهام مشخص شود.

5- حاصل را در حاصل قبلی سهام هر یک از وارثان ضرب می‏کنیم تا سهم آن‌ها از ترکه معین شود. مثال‌های زیر به حل مسائل عولی می‏پردازد.

1- مردی مرده و افراد زیر از او بجای مانده‏اند: زن، خوهر تنی، خواهر پدری، مادر، و 65 فَدان[[100]](#footnote-100) از او بجای مانده است.

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| مراحل | وارثان | زن | خواهر تنی | خواهر مادری | مادر |
| 1- | سهام |  |  |  |  |
| 2- | اصل12= | 3 | 6 | 2 | 2 |
| 3- | اصل بعد از عول13=3+6+2+2 |  |  |  |  |
| 4و5- سهم | 5=13÷ 65 | 15=3×5 | 30=5×6 | 10=5×2 | 10=5×2 |

جدول 160

2- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای ‏مانده‌اند: دو خواهر تنی، مادر، شوهر و56000 لیره بجای گذاشته است.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| مراحل | وارثان | 2خواهر | مادر | شوهر |
| 1 | سهام |  |  |  |
| 2 | اصل6 | 4 | 1 | 3 |
| 3 | اصل بعد از عول8 |  |  |  |
| 4و5 | 7000=8 ÷56000 | 28000=7000×4 | 7000=7000×1 | 21000=7000×3 |

جدول 161

3- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: زن، 3دختر، پدر و مادر و 2700 لیره بجای گذاشته است.

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| مراحل | وارثان | زن | 3دختر | پدر | مادر |
| 1 | سهام |  |  | +ق. ع |  |
| 2 | اصل24 | 3 | 16 | 4+0 | 4 |
| 3 | اصل بعد از عول27 |  |  |  |  |
| 4و5 | 100=27÷2700 | 300=100×3 | 1600=100×16 | 400=100×4 | 400=100×4 |

جدول 162

اگر بخواهیم که از درستی روش تاکید حاصل کنیم می‏توان سهم هر یک از وارثان را با هم جمع کرد، اگر از ترکه بیشتر بود به معنای این است که اشتباهی روی داده است و باید دوباره از اول حل شود و اگر درست بود بدین معناست که روش حل صحیح بوده است و از مثال‌های سابق روشن می‏شود که صحیح بودند به شکل زیر:

مسأله اول: 15سهم‏زن+30‏‏سهم خواهر تنی+10سهم خواهر مادری+10سهم مادری=65 فدان.

مسأله دوم: 7000+28000+7000+21000=56000 لیره.

مسأله سوم: 300+1600+400+400=2700 لیره.

بخش سوم: رد

رد در لغت به معنای بازگشت و رجوع است. خداوند متعال می‌فرماید: ﴿ثُمَّ رُدُّوٓاْ إِلَى ٱللَّهِ مَوۡلَىٰهُمُ ٱلۡحَقِّ﴾ [الأنعام: 62] یعنی در قیامت به سوی او بر می‏گردید.

رد در اصطلاح: نقص و کاستی در سهام معین و زیاد شدن نصیب هر یک از وارثان است که عکس عول می‏باشد. و قبلاً در مثال سوم از آن بحث کردیم.

**رد به شروط زیر متحقق می‏شود:**

1- وجود صاحب فرض، یکی یا بیشتر.

2- عدم وجود عصبه، چون اگر عصبه موجود باشد باقیمانده را می‏گیرد و زیاده‏ای باقی نمی‏ماند.

3- باقی ماندن مقداری از ترکه.

علمای اسلام در مورد رد اتفاق نظر ندارند و به شکل زیر در مورد آن اختلاف کرده‏اند:[[101]](#footnote-101)

1- زید بن ثابت و گروهی از صحابه و مالک و اوزاعی و شافعی معتقدند که باقیمانده ترکه به بیت المال مسلمانان بر می‏گردد و صحیح نیست که آن را به صاحبان سهام برگردانیم، یعنی بیشتر از سهام معینی که خداوند به آن‌ها داده است نباید داد. مثلاً اگر یک دختر می‏گیرد و او تنها وارث است، جایز نیست که باقی را نیز به او داد، چون خداوند متعال بیشتر از برای او تعیین نکرده است. و این تعدیل فرض خداوند و تعدی به حدود خداوند است.



2- جمع زیادی از صحابه معتقدند که آنچه که از ترکه باقی می‏ماند به صاحبان سهام می‏رسد، هر چند این‌ها در این امر توافق دارند اما در اینکه به زن و شوهر نیز بر می‏گردد یا نه اختلاف دارند:

الف- عثمان بن عفان (رضی الله عنه) معتقد است که رد به تمام وارثان بر می‌گردد و فرقی میان آن‌ها در مسأله ردی وجود ندارد و علت این است که اگر مسأله عولی بود از تمام آن‌ها کم می‏شد، پس شایسته است که طبق قاعده الغرم بالغنم (تقابل ضرر و نفع) رد به آن‌ها نیز برگردد.

ب- عمر و علی و عبدالله بن مسعود و ابن عباس معتقدند که آنچه که از ترکه باقی می‏ماند دوباره به صاحبان سهام بجز زن و شوهر بر می‏گردد و دلایلشان عبارتند از:

1- کلام خداوند متعال که می‏فرماید: ﴿وَأُوْلُواْ ٱلۡأَرۡحَامِ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلَىٰ بِبَعۡضٖ فِي كِتَٰبِ ٱللَّهِ﴾ [الأنفال: 75].

2- حدیث پیامبر (ص) که می‏فرماید: «کسی که مالی را بجای بگذارد برای وارثانش است و کسی که فرد ناتوان و رنجوری از او بجای بماند، مسئولیتش بر عهده ماست» و این حدیث در مورد تمام اموالی که به وارثان می‏رسد، عام است.[[102]](#footnote-102)

3- پیامبر (ص) سعد بن ابی وقاص را از وصیت افزون بر منع کرده است هر چند که می‏دانست که سعد تنها یک دختر داشت و سهم او است و باقیمانده را به رد می‏گیرد.



اما علت اینکه رد به غیر زن و شوهر بر می‌گردد، این است که زن و شوهر جزو ذوی الارحام نیستند و رابطه ازدواج با مرگ به انتها می‏رسد پس باقیمانده ترکه به آن‌ها بر نمی‏گردد.

رأی راجح:

قانونگذاران نیز معتقد به این رأی آخر است که مذهب عمر و علی و ابن مسعود و ابن عباس است. و رد به تمام وارثان بجز زن و شوهر بر می‏گردد. پس اگر یکی از زن و شوهر و ذوی الارحام وجود داشته باشد، شوهر و ذوی الارحام باقیمانده ترکه را می‏گیرد. و اگر ذوی الارحام وجود نداشته باشد یکی از زن و شوهر سهم خود را می‏گیرد و بقیه ترکه را نیز به رد می‏گیرد و این بر اساس مصلحت است.



**ولی به نظر من رای راجح، صحت رد به تمام وارثان است که شامل زن و شوهر نیز می‏شود. به دلایل زیر**:

1- عام بودن این حدیث پیامبر (ص): «کسی که مالی را بجای بگذارد به وارثانش می‏رسد» و شکی نیست که زن و شوهر نیز وارث هستند.

2- آیه ﴿وَأُوْلُواْ ٱلۡأَرۡحَامِ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلَىٰ بِبَعۡضٖ فِي كِتَٰبِ ٱللَّهِۚ﴾ [الأنفال: 75] برای تاکید بر این امر نازل شده که مانع ارث از طریق پیمان و معاهده و مناصره (یاری و کمک به همدیگر) شود مثل آنچه که میان مهاجرین و انصار روی داده بود. هر چند که ملاک عام بودن لفظ است نه خاص بودن سبب، افاده این امر را می‏کند که علت ارث قرابت و رحم است و این امر در رد مشهور نیست و دلیل دیگری است که جایز است ارث زن و شوهر نیز رد شود.

3- قاعده شرعی الغنم بالغرم که اساس و بنای تمامی معاملات است مقتضی این است که ارث به زوجین نیز رد می‏شود همچنانکه در عول دچار کاستی می‏شوند و این جزء عدالت شرعی است که فروع شرعی بر آن استوار است و گرنه چرا زن و شوهر در عول استثنا نمی‏شوند و فقط هنگام رد استثنا می‏شوند؟

4- اینکه رابطه زوجیت و ازدواج با مرگ به پایان می‏رسد یک امر غیر مسلم است و گرنه چرا زن از شوهر و شوهر از زنش ارث می‏برد؟ و چرا شوهر از مال خودش اقدام به کفن و دفن و مراسم خاکسپاری زنش می‏کند نه از مال زنش؟ پس این‌ها نشانه استمرار زوجیت است و یکی از علل ارث همچنانکه قبلاً بیان شد، زوجیت و ازدواج است وارث نیز فقط با وفات مورث متحقق می‏شود و قرآن بر این امر نص قاطع دارد ﴿۞وَلَكُمۡ نِصۡفُ مَا تَرَكَ أَزۡوَٰجُكُمۡ﴾ [النساء: 12] و این جز بعد از مرگ محقق نمی‏شود، پس چگونه به انتهای زوجیت حکم می‏کنیم در حالی که یکی از علل ارث است؟ و اگر ازدواج حقیقتاً یا حکماً اتمام شده تلقی می‏شد، چیزی به فرض یا رد مستحق زن و شوهر نمی‏شد.

5- مرگ زن باعث حلال شدن ازدواج شوهر با مادرش نمی‏شود و پسرش نیز نمی‏تواند با خاله‏اش ازدواج کند و سایر مواردی که نشان دهنده و مؤکد استمرار آثار احکام ازدواج است و نص شریعت است که آن‌ها می‏توانند در آخرت نیز زن و شوهر باشند خواه در بهشت ﴿ٱدۡخُلُواْ ٱلۡجَنَّةَ أَنتُمۡ وَأَزۡوَٰجُكُمۡ تُحۡبَرُونَ ٧٠﴾ [الزخرف: 70] یا در جهنم ﴿۞ٱحۡشُرُواْ ٱلَّذِينَ ظَلَمُواْ وَأَزۡوَٰجَهُمۡ وَمَا كَانُواْ يَعۡبُدُونَ ٢٢ مِن دُونِ ٱللَّهِ﴾ [الصافات: 22- 23] باشند.

وارثانی که باقیمانده ارث به آن‌ها رد می‏شود:

وقتی که باقیمانده ارث طبق نظر عملی به زن و شوهر رد نگردد، به پدر و جد نیز بر نمی‏گردد چون اگر آن‌ها در مسأله ای باشند اصلاً رد پیش نمی‏آید. چون رد با وجود عصبه پیش نمی‏آید مثلاً اگر: دختر همراه پدر با جد وجود داشته باشند، پدر یا جد صاحب سهم می‏شود و باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد، پس رد پیش نمی‌آید.

**اما کسانی که باقیمانده ارث به آن‌ها رد می‏شود عبارتند از:**

1- دختر 2- دختر پسر

3- خواهر تنی 4- خواهر پدری

5- مادر 6- جده

7- خواهر مادری 8- برادر مادری

اما اقسام رد به شکل جدول زیر برای ما روشن می‏شود:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| اقسام رد | | | |
| بدون یکی از زوجین | | با وجود یکی از زوجین | |
| تنها یک صنف وارث باشد  وارثان3 دختر  +باقیمانده به رد  ترکه به فرض و رد  10خواهر=+باقیمانده به رد  هر دختر ترکه  اصل مسأله=تعداد نفرات | صاحبان متعدد سهام  مادر+برادران مادری    1+2  مادر یک سهم و برادران 2سهم  اصل مسأله عدد سهام است که در اینجا 2 است | یک فرض  زن+2خواهر  +باقی به رد  اصل مسأله 4 است  زن+دختر  ++باقیمانده به رد  +  اصل مسأله 8 است | سهام متعدد  ++  اصل مسأله12  اگر ترکه 48 فدان باشد  ملاک هر سهم4= 12÷48  باقیمانده36=12-48  که میان جده و خواهران مادری تقسیم می‏شود و به نسبت چون سهم جده نصف سهم خواهران است  12=3÷36سهم جده  24=2×12سهم خواهران |

جدول 163

مسائل رد

(1)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | ملاحظات |
| سهام |  | +باقیمانده | اگر ترکه 20 فدان باشد به زن 5 فدان و مادر15 فدان می‏رسد |
| اصل4 | 1 | 3 |

جدول 164

(2)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | 4خواهر پدری | مادر | ملاحظات |
| سهام |  |  | اگر ترکه 30 فدان باشد پس سهام6=5÷30  خواهران پدری24=4×6  هر خواهر پدری6=4÷24  و مادر6=1×6 |
| اصل6  اصل بارد5 | 4 | 1 |

جدول 165

(3)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | 2دختر | مادر | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | ترکه 120فدان 5=24÷12 زن 15 فدان می‏گیرد و باقیمانده به دختران و مادر رد می‏شود.  105=15-120  سهم هنگام رد21=5÷105  مجموع ترکه 15برای زن+84برای دختران+21 برای مادر=120 |
| اصل24 | 3 | 16 | 4 |
| سهم  5=24÷120 |  | 4 | 1 |
| اصل هنگام رد  5=1+4 | 15=3×5 | 84=4×21 | 21=1×21 |

جدول 166

(4)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | 2دختر | مادر | ملاحظات |
| سهام |  |  |  | ترکه3000 لیره است که شوهر است یعنی 1500 لیره است و بقیه ترکه برای جده و برادر مادری می‏ماند که به صورت مساوی تقسیم می‏شود چون سهامشان مساوی است. |
| اصل6 | 3 | 1 | 1 |
| سهام500 | 1500 | 750 | 750 |

جدول 167

بخش چهارم: تصحیح مسائل

وقتی که در مورد اصل مسأله صحبت می‏کنیم برای این است که عددی را پیدا کنیم که سهام همه وارثان را بدون عدد کسری از آن استخراج کنیم و گاهی مشاهده می‏کنیم که کسرهای خاصی به بعضی از وارثان تعلق می‏گیرد. خواه یک نفر باشد یا چند نفر، در این حالت ناچاریم که به اجرای عملیات تصحیح این کسرها نسبت به تمام وارثان بپردازیم تا صاحب کسری در میان آن‌ها نباشد.

با این دو مثال این امر را بیشتر توضیح می‏دهیم:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | 2دختر | خواهر تنی |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل12 | 3 | 8 | 1 |
| سبب | وجود فرع وارث | چون دو نفرند و کسی نیست که آن‌ها را عصبه کند و هر دختر 4سهم می‏گیرند. | همراه 2دختر عصبه مع الغیر است |

جدول 168

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | 3دختر | خواهر تنی |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل12 | 3 | 8 | 1 |
| تصحیح36 | 9 | 24 هر دختر8 سهم 8=3 ÷24 | 3 |

جدول 169

در دو مثال شوهر ترکه را می‏گیرد و دختران ترکه و باقیمانده برای خواهر تنی باقی می‏ماند. اصل مسأله در هر دو مثال12 است چون مخرج کسرها با هم موافق نیستند. بعد از این سهم شوهر 3 سهم است و 2 دختر یا دختران 8 سهم و خواهر تنی یک سهم.

در مثال اول تقسیم سهم 8 بر 2 دختر ساده است و هر دختر 4 سهم می‏گیرد، در حالی که در مثال دوم تقسیم سهم 8 بر سه دختر منجر به عدد کسری می‏شود 66/2=3÷8 و ما با وجود ماشین حسابهای دقیق می‏توانیم مسأله را به این شکل حل کنیم اما به علت علاقه و رغبت به سادگی عملیات ارث و برای اینکه اعداد کسری و اعشاری در سهم وارثان نباشد، به عملیات تصحیح می‏پردازیم.

پس تصحیح به معنای برداشتن سختی و مشکل است و در اصطلاح به معنای به دست آوردن حداقل عددی که بتوان سهم هر یک از وارثان را بدون کسر با آن حساب کرد، است

در مثال دوم می‌بینیم که تعداد دختران 3 دختر است و اصل مسأله 12 است، پس مسأله را از طریق ضرب تعداد دختران در اصل مسأله تصحیح می‏کنیم. 36=12×3.

و طبق این اصل جدید شوهر9= سهم و دختران24= سهم و خواهر تنی 3=(9+24)-36 سهم می‏گیرد.

مهم این است که در اینجا سهام دختران (24) اصلاح پیدا کرده و بدون حاصل کسری قابل تقسیم بر تعداد دختران می‏باشد. 8=3÷24

پس طبق این حاصل جدید سهم هر دختر 8 سهم است و مجموع سهام آن‌ها 24 است و شوهر 9 سهم و خواهر تنی 3 سهم می‏گیرد.

روش دیگری برای حل سهام هر وارث بعد از تصحیح وجود دارد که ضرب همان رقمی که چند برابر می‏شود که در اینجا 3 است در سهام که از طریق اصل مسأله و قبل از تصحیح به دست آمده است و مخصوصاً در مسائل عولی و ردی.

پس شوهر سه سهم دارد که بعد از تصحیح مساوی است با 9=3×3

دختران 8 سهم دارند که بعد از تصحیح مساوی است با 24=3×8

خواهر تنی یک سهم دارند که بعد از تصحیح مساوی است با 3=3×1

پس طبق آنچه که گذشت تصحیح مسأله عبارت از حاصلضرب تعداد کسانی که سهمشان کسری است در اصل مسأله، پس سهم سه دختر از هشت سهم به دست نمی‌آید مگر با عدد کسری،و برای اینکه حاصل ما کسری نباشد آن را ضرب می‏کنیم (12×3) تا در نتیجه عدد صحیح بدست بیاید.

در مثال‌های قبل ما فقط یکی از ورثه را شاهد بودیم که سهمشان کسری بود ولی حالت‌های دیگری وجود دارد که بیشتر از یک نفر سهمشان کسری خواهد بود و در اینجا می‏توان تعداد افراد را در اصل مسأله ضرب کرد تا تصحیح مسأله حاصل شود.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | 3دختر | برادرتنی و خواهر تنی | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع  مذکر دو برابر مؤنث | این همان مسأله قبل است که برادر تنی نیز به آن افزوده شده و او به عصبه بودن ارث می‏گیرد و دو برابر مونث می‏گیرد. و یک سهم تنها با حاصل کسری تقسیم بر 3 می‏شود و بعد از تصحیح برادر 2 سهم می‏گیرد و خواهر یک سهم. |
| اصل12 | 3 | 8 | 1 |
| تصحیح36 | 9=3×3 | 24=3×8 | 3=1×3 برادر2 سهم و خواهر یک سهم |

جدول 170

در این مسأله دو گروه از وارثان سهمشان کسری است که 3 دختر و برادر تنی همراه خواهر تنی هستند ولی وقتی عدد3 را در اصل ضرب کردیم، همگی وارثان بدون کسر سهم می‏برند و نیازی به افزودن اصل مسأله به 36 نیست.

ولی گاهی نیاز داریم که این حاصلضرب چند برابر را داشته باشیم وقتی که وارثان بیشتر از یک نوع باشند و سهمشان کسری باشد مثل:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | 4زن | 3جده | 5برادران | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | سهام وارثان اگر تقسیم بر تعداد آن‌ها شود حاصل عددی کسری خواهد شد و باقیمانده آن از طریق عصبه به برادران می‏رسد که بعد از جمع سهام آن‌ها آنچه که باقی می‏ماند برای آن‌هاست 300=120+180 از اصل بعد از تصحیح که 420سهم برای آن‌ها باقی می‏ماند. |
| اصل12 | 3 | 2 | 7 |
| تصحیح720 | 180=  45=  هر زن 45 سهم دارد | 120=  40=  هر جده 40 سهم دارد | 84=  هر جده 84 سهم دارد |

جدول 171

اصل مسأله در اینجا 12= است و سهام وارثان در نهایت کسرهایی مثل در زنان، در جده‏ها و در برادران خواهد بود که باید به عمل تصحیح بپردازیم.

و ساده ترین روش آن ضرب اصل مسأله در تعداد نفراتی است که سهم آن‌ها عدد صحیح نخواهد شد که طبق روش زیر می‏باشد:

12  4  3  5 = 720

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **اصل مسأله**  تعداد زنان  عدد جده‌ها  تعداد برادران = اصل بعد از تصحیح وارثان | شوهر | 5خواهر تنی | 4برادر مادری |
| سهام |  |  |  |
| اصل6 | 3 | 4 | 2 |
| عول9 | 3 | 4 | 2 |
| تصحیح  180=9×5×4 | 60=3×20 | 80=20×4 | 40=2×20 |
| سهم  20=9÷180 |  | 16=5 ÷80  هر خواهر 16 سهم دارد | 10=4 ÷40  هر برادر مادری 10 سهم می‏برد. |

جدول 172

این مسأله از 6 به9 عول پیدا کرده است و این رقم آخر اصل مسأله می‏شود و چون قابل قسمت بر خواهران و برادران نیست و حاصل آن کسری خواهد شد، پس با ضرب اصل مسأله بعد از عول (9) در تعداد خواهران تنی (5) و تعداد برادران مادری (4) مسأله را تصحیح می‏کنیم که 180 می‏باشد.

شوهر می گیرد که60 سهم است و خواهران تنی می‏گیرند که 80 سهم است و بعد از تقسیم بر تعداد آن‌ها هر کدام 16 سهم می‏گیرند و برادران مادری می‏گیرند که 40 سهم است و به هر کدام 10 سهم می‏رسد.



مسائلی درباره اصل مسأله، رد، عول و تصحیح:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | 4دختر | دختر پسر |
| سهام | +ق. ع |  |  | 0 |
| اصل6 | 1+0 | 1 | 4 | توسط دختران حجب می‏شوند ولی می‏توان برای آن‌ها وصیت کرد. |
| سبب | وجود فرع وارث مونث | وجود فرع وارث | چون کسی نیست آن‌ها را عصبه کند |

جدول 173

مخرج سهام در اینجا (6،6و3) هستند پس اصل مسأله 6 است چون بر3 بخش پذیر است و مسأله ردی نیست چون عصبه وجود دارد.

و سهام4 دختر4 سهم است و هر کدام یک سهم می‏برند بنابراین نیازی به تصحیح نیست.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | 6دختر | 2جده | 3عمو |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل6 | 4 | 1 | 1 |
| تصحیح216 | 144=  24=  هر دختر24 سهم | 36=  18=  هر جده18 سهم | 36=  12=  هر عمو12 سهم |

جدول 174

اگر4 سهم بر6 دختر تقسیم شود حاصل عددی کسری خواهد شد و یک سهم بر دو جده و3 عمو اگر تقسیم شود باز حاصل کسری خواهد شد. پس لازم است تصحیح انجام بدهیم که حاصل ضرب 216=6×(6×2×3) است.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر پدر+مادر مادر | خواهر تنی | برادر مادری |
| سهام | در شریکند |  |  |
| اصل6 | 1 | 3 | 1 |
| اصل بارد5 | 2=1×2 | 6=2×3 | 2=2×2 |
| اصل با تصحیح10 | هر نفر یک سهم |  |  |

جدول 175

چون مسأله ردی است و ما یک سهم داریم که آن را بر دو جده تقسیم کنیم پس ناچاریم که تصحیح انجام بدهیم و اصل مسأله را دو برابر کنیم و به ده برسانیم و این عدد دو برابر را بر اعضا تقسیم کنیم پس برای دو جده دو سهم و برای خواهر تنی 6سهم و برادر مادری 2 سهم است.

تمرینات فصل پنجم

نوزدهم: جملات زیر را کامل کنید:

1- اصل مسائلی که هیچگاه عول نمی‏شوند عبارتند از...... (2-3-4-8)، (2-4-6-8)، (4-8-12-24).

2- اصول مسائلی که عولی هستند عبارتند از....... (2-3-4)، (4-6-12)، (6-12-24).

3- رد به زوجین مخالف قاعده..... (مذکر دو برابر مونث می‏گیرد، دین قبل از وصیت است، الغرم بالغنم).

4- رد به پدر و جد بر نمی‏گردد زیرا آن‌ها ...... (دو اصل وارث هستند، عصبه هستند، حجب نمی‏شوند).

5- هنگام عول نقص و کاستی بر....... وارد می‏شود. (غیر از زن و شوهر، ذوی الفروض، عصبه ها).

6- در مسأله ای که ...... وجود داشته باشد رد وجود ندارد. (عصبه‏ها، ذوی الارحام، ذوی الفروض).

7- عول وقتی است که سهام...... باشد. (کمتر از یک عدد صحیح باشد، بیشتر از یک باشد، مساوی باشد).

8- رد وقتی است که سهام...... باشد. (کمتر از یک عدد صحیح باشد، بیشتر از یک باشد، مساوی باشد).

9- اصل مسأله عبارت است از ...... (کمترین عدد، بیشترین عدد، عدد مساوی) که سهام وارثان به طور صحیح و غیر کسری از آن استخراج می‏شود.

بیستم: دلایل رد به غیر زوجین همراه ترجیح خود را در مورد آن مسأله بررسی کنید.

بیست و یکم: دو روش برای تصحیح مسایل وجود دارد، آن دو روش کدامند و ساده‏ترین آن‌ها کدام است؟

بیست و دوم: مسائل:

1- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏ماند: زن، مادر مادر، خواهر پدری، 3 برادر مادری و دختر عمو.

2- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏ماند: شوهر، دختر، دختر دختر و دختر پسر.

3- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏ماند: پدر پدر، 7برادر تنی، خواهر پدری، 3برادر مادری.

4- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏ماند: مادر مادر، مادر پدر، پسر پسر، دو دختر پسر.

فصل ششم:  
ارث ذوی الارحام

**شامل دو بخش است:**

**بخش اول: ذوی الارحام و نظرات علما در مورد ارث آن‌ها.**

**بخش دوم: چگونگی ارث ذوی الارحام.**

**سؤالات فصل ششم.**

بخش اول:  
ذوی الارحام و نظرات علما در مورد ارث آن‌ها

ارحام در لغت از رَحم و رِحم آمده است که به معنای منزل و محل اسکان جنین در شکم مادر است.[[103]](#footnote-103) خداوند متعال می‏فرماید: ﴿هُوَ ٱلَّذِي يُصَوِّرُكُمۡ فِي ٱلۡأَرۡحَامِ كَيۡفَ يَشَآءُ﴾ [آل عمران: 6] «اوست که شما را در رحمهای (مادران) هر آن گونه که بخواهد شکل می‏دهد». و رحم به معنای قرابت و اصل و اسباب آن است.

ارحام طبق این تعبیر، شامل تمام خویشاوندان می‏شود ولی در علم ارث ذوی الارحام خویشاوندانی هستند که سهم معینی در ارث ندارند و همچنانکه ابن قدامه ذکر کرده، عصبه هم نمی‏شوند.[[104]](#footnote-104)

بنابراین ذوی الارحام در علم ارث عبارتند از: فرزندان دختر، فرزندان خواهر، دختران برادر، فرزندان برادر مادری، عمه‌ها از هر جهت، عموی مادری، دایی، دختر عمو، جد فاسد، جده فاسده و کسانی که از طریق این‌ها با شخص مرده نسبت دارند.

**در مورد ارث آن‌ها اختلافاتی به شکل زیر وجود دارد:**

1- زید بن ثابت و یک روایت از ابن عباس (رضی الله عنهما) معتقد به منع ارث بردن آن‌ها هستند و این عقیده مالک، اوزاعی، ابوثور، شافعی، داود و ابن جریر طبری نیز است. و این‌ها معتقدند که وقتی صاحب سهام معین یا عصبه وجود نداشته باشد، بیت المال استحقاق گرفتن ارث را دارد و به دلایل زیر استدلال می‏کنند:

الف- عطاء بن یسار روایت کرده که رسول الله (ص) در قباء برای عمه و خاله استخاره کرد و خداوند متعال آیه نازل کرد که آن‌ها ارث نمی‏برند.[[105]](#footnote-105)

ب- خداوند متعال سهم هر یک از وارثان را به فرض (سهم معین) یا تعصیب مشخص کرده است و اگر ذوی الارحام نیز سهمی داشتند حتماً آن را بیان می‏کرد، چرا که خداوند در مورد خودش می‏فرماید: ﴿وَمَا كَانَ رَبُّكَ نَسِيّٗا ٦٤﴾ [مریم: 64].

2- عمر و علی و ابن مسعود و ابوعبیده بن جراح و معاذ بن جبل و ابوالدرداء و شریح و عمر بن عبدالعزیز و عطاء و طاوس و علقمه و مسروق و اهل کوفه و احمد بن حنبل و ابوحنیفه معتقد به ارث گرفتن ذوی الارحام هستند وقتی که صاحب فروض یا عصبه وجود نداشته باشد. و دلایلشان این است:

الف- کلام خداوند متعال: ﴿وَأُوْلُواْ ٱلۡأَرۡحَامِ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلَىٰ بِبَعۡضٖ فِي كِتَٰبِ ٱللَّهِ﴾ [الأنفال:75] پس وقتی از میان کسانی که در قرآن و سنت نبوی به عنوان وارث معین آمده‏اند وجود نداشته باشد، ذوی الارحام به ارث اولیتر هستند.

ب- روایتی که ترمذی با سند خود از ابوامامة بن سهل بن حنیف آورده است که می‏گوید: عمر بن خطاب نامه‏ای را به من داد که نزد ابوعبیده ببرم که در آن نوشته بود: رسول الله (ص) فرمود: خداوند و رسولش مولی و سرپرست کسی هستند که سرپرست ندارد و دایی وارث کسی است که وارث ندارد و این حدیث حسن است.[[106]](#footnote-106)

ج- روایتی که ابوداود با سند خود از ابن معد یکرب آورده که: رسول الله (ص) فرمودند: کسی که افراد ناتوان و فلجی از او بجای بماند، مسؤولیتش با ماست یا کسی که اموالی از او بجای بماند و وارثان او صاحب آن اموال هستند و من وارث کسی هستم که وارثی ندارد عاقله او می‏شوم و از او ارث می‏برم و دایی وارث کسی است که وارث ندارد، عاقله او می‏شود و از او ارث می‏برد.[[107]](#footnote-107)

د- ذوی الارحام از دو طریق با شخص مرده ارتباط دارند: قرابت و اسلام، ولی بیت المال تنها از یک طریق با شخص مرده ارتباط دارد که اسلام است، پس ذوی الارحام اولیتر هستند[[108]](#footnote-108)

و به دلایل زیر نظر گروه اول را رد می‏کنند:[[109]](#footnote-109)

1- حدیثی که روایت شده که پیامبر (ص) گفتند که عمه و خاله ارث ندارند، حدیث مرسل است و ضعیف است و در آن باب قول صحیح تر از آن وجود دارد که هنگام ترجیح ما قول صحیح تر را بر می‏گزینیم، مخصوصاً وقتی که ظاهر قرآن آن را تقویت کند: ﴿وَأُوْلُواْ ٱلۡأَرۡحَامِ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلَىٰ بِبَعۡضٖ فِي كِتَٰبِ ٱللَّهِ﴾ [الأنفال: 75].

2- با فرض اینکه حدیث به پیامبر (ص) برسد، می‏توان آن را این گونه نیز تأویل کرد که قبل از نزول آیه انفال بوده است، یا شاید آن‌ها سهم مشخصی مثل پدر یا مادر و دیگران ندارند یا شاید صاحبان فروض یا عصبه همراه آن‌ها بوده و پیامبر (ص) حکم کردند که آن‌ها ارث نمی‏برند.

قول راجح نظر عمر و علی و ابن مسعود و اکثر علما است و چیزی است که قانونگذار بر آن تکیه کرده است. به طوری که در ماده 31 آمده است: وقتی هیچ یک از عصبه نسبی و صاحبان فرایض نسبی وجود نداشته باشد ترکه یا باقیمانده آن به ذوی الارحام می‏رسد.

بخش دوم: چگونگی ارث ذوی الارحام

کسانی که معتقد به ارث بردن ذوی الارحام هستند بر دو چیز توافق کرده‌اند و بعد از آن بر اموری اختلاف دارند، اما اموری که بر آن توافق دارند عبارتند از:

1- اگر تنها یک فرد از ذوی الارحام وجود داشته باشد تمام اموال را به ارث می‏برد، مثل کسی که بمیرد و پسر دختر یا عمه یا دایی از او بجای مانده باشد، تمام اموال را به ارث می‏برد.

2- اگر یکی از ذوی الارحام همراه یکی از زن و شوهر (زوجین) وجود داشته باشد، بعد از سهم زن و شوهر باقیمانده ترکه را می‏گیرد.

و گاهی در چگونگی ارث به شکل زیر اختلاف پیدا کرده‏اند:

نخست: مذهب اهل رحم:

این گروه میان تمامی ذوی الارحام در گرفتن ارث تساوی قرار می‏دهند و فرقی میان مذکر و مونث یا نزدیک و دور نمی‏بینند، چون علت ارث همان رحم است، پس همگی وارثان از این طریق ارث می‏برند و کسی از آن‌ها کسی را حجب نمی‏کند و سهم هیچ یک از آن‌ها به واسطه دیگری کاهش نمی‏یابد.

و نظر این گروه مذهب، اهل رحم نامیده شده زیرا همگی ذوی الأرحام ارث می‏برند و در سهام مساوی هستند، به دلیل اینکه همه ذوی الارحام صاحب سهم معین نیستند و جزء عصبه‌ها نیز نیستند.

دلیلشان عام بودن نصوصی است که در مورد ذوی الارحام وجود دارد به طوری که مذکر را بر مونث ترجیح نداده و نزدیک را بر دور ترجیح نداده است.

این نظر مشهور نیست بلکه مهجور و متروک است چون دلایلش ضعیف است و مخالفت با آن مقتضی عدالت است پس کسی که بمیرد و دختر دختر، پسر دختر، پسر خواهر، عمه، خاله، برادرزاده مادری و مادر پدر مادر از او بجای بماند، هر کدام ترکه را می‏گیرند که ارث دختر دختر و پسر دختربا عمه و خاله و برادرزاده مادری و جده فاسده یکی است.

دوم: مذهب اهل تنزیل:

این نظر ذوی الارحام را در حد اصول خود بالا می‏برد، مثلاً کسی که می‏میرد و دختر دختر و پسر خواهر از او بجای می‏ماند، دختر دختر به جای اصل خود که دختر است می‏نشیند و پسر خواهر بجای مادرش که همان خواهر است می‌نشیند. پس مسأله در اینجا (دختر+خواهر) دختر و خواهر باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد، چون عصبه مع الغیر است پس نصف دیگر را به عصبه بودن می‏گیرد و این سهام به فروع آن‌ها نیز منتقل می‏شود.



و این نظر امام احمد بن حنبل است. ابن قدامه می‏گوید: «ذوی الارحام ارث می‏برند، پس کسی که سهم مشخصی ندارد به جای کسی است که سهم مشخص دارد، مثلاً دایی به منزله مادر است و عمه به منزله پدر است و از عبدالله روایت دیگری نقل شده که او عمه را به منزله عمو و دختر برادر را به منزله برادر دانسته است و تمامی ذوی الارحام که سهم مشخصی ندارند به این شکل هستند».[[110]](#footnote-110)

و متأخران شافعی و مالکی نیز از این نظر تبعیت کرده‏اند.

دلیلشان این است که از پیامبر (ص) روایت شده که فرمود: «عمه به منزله پدر است وقتی که پدر در میان آن‌ها نباشد و خاله به منزله مادر است وقتی که مادر میان آن‌ها نباشد».[[111]](#footnote-111)

ابوعبیده با سندش روایت کرده که ثابت بن دحداح مرد و جز یک دختر برادر از او بجا نماند و پیامبر (ص) به میراث او برای دختر برادرش حکم کرد.[[112]](#footnote-112)

و روایت شده که عمر بن خطاب به خاله و عمه ارث داده است و به خاله (به منزله مادر) و عمه باقیمانده ارث را (به منزله پدر) داده است.

در این مذهب با توجه به آثاری که روایت شد، هر چند که سندشان صحیح نیست، موافق عدالت است به طوری که به فرع ارث همان سهمی را می‏دهند که در صورت زنده بودن اصل آن را به او می‏دادند.

پس کسی که بمیرد و افراد زیر از او بجای بمانند:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | دختر خواهر تنی | دختر خواهر پدری | پسر خواهر مادری | دخترعموی تنی |
| مثل این مسأله است | خواهر تنی | خواهر پدری | خواهر مادری | عموی تنی |
|  |  |  | ق. ع |
| اصل6 | 3 | 1 | 1 | 1 |

جدول 176

دختر خواهر تنی نصف ترکه را که 3سهم باشد می‏گیرد، و دختر خواهر پدری یک سهم از6 سهم می‏گیرد و پسر خواهر نیز از 6 سهم یک سهم می‏گیرد و دختر عموی تنی باقیمانده را که یک سهم است، می‏گیرد.

سوم: مذهب اهل قرابت:

این گروه در ارث گرفتن تکیه بر قرابت دارند به همین دلیل اهل قرابت نامیده شده‏اند، پس در ابتدا قوت و شدت درجه ملاک است و سپس قوت قرابت که به عصبه‏ها قیاس شده است. و دلیلشان همچنانکه پیداست، قیاس است. و این نظر علی و حنفی‏ها است که قانونگذار نیز بر این رأی است، آنجا که در ماده 31 قانون آمده است که:

ذوی الارحام چهار صنف هستند که بعضی از آن‌ها بر بعضی دیگر مقدمند به شکل زیر:

**گروه اول:** فروع شخص مرده مثل: فرزندان دختران و پاینتر، فرزندان دختران پسر و پاینتر.

**گروه دوم**: اصول شخص مرده مثل: جد غیر صحیح و بالاتر مثل پدر مادر، پدر مادر مادر و جده غیر صحیح و بالاتر مثل مادر پدر مادر و مادر پدر پدر.

**گروه سوم:** فروع پدری شخص مرده مثل: پسران برادر مادری و فرزندانش و پاینتر، فرزندان خواهران تنی یا ناتنی و پاینتر، دختران برادران تنی یا ناتنی و فرزندان آن‌ها و پاینتر. دختران پسر برادر تنی یا پدری و پاینتر و فرزندانش و پایینتر.

**گروه چهارم:** فروع اجداد و جده‏های شخص مرده که شامل شش دسته است که بعضی بر بعضی دیگر مقدمند به شکل زیر:

**نخست:** عموهای مادری شخص مرده و دایی‌های او و خاله‏های تنی یا ناتنی.

**دوم:** فرزندان گروه اول و پاینتر، دختر عموهای تنی یا پدری شخص مرده، دختران پسرانشان و پاینتر و فرزندان این گروه و پاینتر.

**سوم:** عموهای پدری شخص مرده و عمه‏ها و دایی‏ها و خاله‏های تنی یا ناتنی و عموهای مادری شخص مرده و عمه‏ها و عموها و دایی‌ها و خاله‏های تنی یا ناتنی او.

**چهارم:** فرزندان گروه قبل و پاینتر و دختر عموهای پدری شخص مرده خواه تنی باشند یا پدری و دختران پسران آن‌ها و پاینتر و فرزندان کسانی که نام بردیم و پاینتر.

**پنجم:** عموهای پدر پدر شخص مرده که مادری باشند و عموهای پدر مادر شخص مرده و عمه‏های آن‌ها و دایی‌ها و خاله‌های تنی یا ناتنی آن‌ها و عموهای مادر مادر شخص مرده، و مادر پدر و عمه‌ها و دایی‌ها و خاله‌های تنی یا ناتنی آن‌ها.

**ششم:** فرزندان گروه قبل و پاینتر و دختر عموی پدر پدر تنی یا پدری شخص مرده و دختران پسرانشان و پاینتر و فرزندان کسانی که ذکر شد و پاینتر.

شخص محقق نیازی به حفظ این‌ها ندارد بلکه باید آن‌ها را درک کند و بفهمد و اگر قاضی یا امام شد و در این مورد از او فتوا خواسته شد باید بنگرد که اگر وارث جزو ذوی الارحام بود و صاحب سهم یا عصبه نبود (بعد طبق این قانون آن را پیدا کند) در حالی که این حالت‌های نادری است که خیلی کم پیش می‏آید.

به هر حال مثالی در این مورد ذکر می‏کنیم تا تفاوت ارث میان سه مذهب پیشین واضحتر گردد.

شخص می‏میرد و دختر دختر دختر و دختر پسر دختر از او بجای می‏ماند:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| نظر | دختر دختر دختر | دختر پسر دختر | ملاحظات |
| اهل رحم  اصل مسأله2 | 1 | 1 | ترکه در اینجا به صورت مساوی و بدون تفاوت میان ذوی الارحام تقسیم می‏شود به هر جهتی یا درجه یا قوت قرابتی که باشد فرقی نمی‏کند |
| اهل تنزیل  اصل مسأله3 | دختر دختر  + باقیمانده به آن‌ها رد می‏شود | | هر دختری به منزله جدش است. در اینجا مثل این است که شخص مرده دو دختر از او بجای مانده باشد که را به فرض می‏گیرند و باقیمانده ترکه به آن‌ها رد می‏شود و نتیجه با مثال اول یکی است اما از یک روش دیگر هر کدام می‏گیرند. |
| اهل قرابت (قانون مصر)  اصل مسأله2 |  |  | در درجه و قوت قرابت مساوی هستند (3 درجه) به معنای اینکه هر دو گروه از طریق دختر (جدات) با شخص مرده ارتباط دارند، پس به صورت مساوی ارث می‏گیرند اما اگر مثال اینگونه بود: دختر پسر دختر+پسر دختر دختر، پسر دختر دختر می‏گیرد و دختر پسر دختر باقیمانده را می‏گیرد و طبق نظر اهل رحم آن‌ها مساوی هستند و طبق مذهب اهل تنزیل پسر دختر پسر همه ترکه را می‏گیرد نصف به فرض و نصف دیگر به او رد می‏شود. |

جدول 177

تمرینات فصل ششم

بیست و سوم: اختلاف فقهی ارث ذوی الارحام را همراه با دلایل هر گروه و ترجیح خود بیان کنید.

بیست و چهارم: فرق عبارات زیر را بیان کنید:

1- ارحام به صورت عام و ذوی الارحام در علم ارث.

2- نظر اهل تنزیل و اهل قرابت.

3- آنچه که فقهاء در کیفیت ارث ذوی الارحام بر آن توافق و اختلاف کرده‏اند.

**بیست و پنجم: مسائل**

1- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: دختر پسر، پسر پسر پسر، دختر دختر پسر، مادر پدر مادر، دختر برادر تنی و پسر خواهر تنی.

2- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: پدر مادر، پدر مادر پدر و مادر پدر مادر.

3- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: دختر برادر تنی، دختر برادر پدری، پسر دختر عموی پدری.

فصل هفتم:  
احکام تکمیلی ارث

**شامل بخش‌های زیر است:**

**بخش اول: ارث جنین**

**ارث دوم: ارث مفقود**

**بخش سوم: ارث خنثی**

**بخش چهارم: مولود حاصل از زنا و لعان**

**بخش چهارم: ارث نابود شدگان و غرق شدگان**

**ارث ششم: ارث تخارج**

**سؤالات فصل هفتم**

بخش اول:  
ارث جنین

ابوداود با سندش از ابوهریره (رضی الله عنه) روایت کرده که رسول الله (ص) فرمود: وقتی که جنین شروع به جنب و جوش و تکان خوردن کرد ارث می‏برد.[[113]](#footnote-113)

امام احمد و ابن ماجه با اسناد خود از جابر بن عبدالله و مسور بن مخزمه روایت کرده‏اند که: پیامبر (ص) فرمود: «بچه تا زمانی که شروع به جنب و جوش و تکان خوردن نکند، ارث نمی‏برد» و فرمود: استهلال یعنی گریه کردن یا عطسه کردن.[[114]](#footnote-114)

شوکانی می‏گوید: این دو حدیث دلالت بر این امر دارد که اگر استهلال و نشانه‏ها حیات در جنین پیدا بود و سپس مرد، وارثان او از او ارث می‏برند و او نیز از آن‌ها ارث می‏برد و این امری است که اختلافی در آن نیست.[[115]](#footnote-115)

فقها از این احادیث استدلال می‏کنند که جنین حق ارث دارد وقتی که یکی از اسباب ارث را داشته باشد و این به دو شرط است:

1- جنین هنگام فوت مورث موجود باشد، چون عدم حکمی ندارد و باید از وجود جنین در رحم مادر آگاهی وجود داشته باشد و این امر نشانه‏هایی دارد که بعداً به آن می‏پردازیم.

2- زنده به دنیا بیاید و این امر با گریه کردن و حرکت و تنفس و عطسه کردن معروف است.[[116]](#footnote-116)

اما قانونگذار در مورد شرط اول اینکه جنین باید در زمان فوت مورث موجود باشد، میان اینکه جنین به طور مستقیم فرزند مورث باشد با اینکه غیر مستقیم باشد، فرق گذاشته است. مثل کسی که بمیرد و زن حامله پدرش یا زن حامله پسرش از او بجای مانده باشد؛ به شکل زیر:

1- اگر جنین پسر مورث باشد به شکلی که بمیرد و زنش حامله باشد پس وجود جنین از این طریق ثابت می‏شود که قبل از یک سال شمسی (365 روز) از تاریخ وفات یا جدایی، بچه به دنیا بیاید.

قانونگزار در این نظر از رأی محمد بن حکم مالکی تبعیت کرده است که معتقد به گذشت یک سال قمری از تاریخ وفات بوده است ولی قانونگزار آن تاریخ را شمسی حساب کرده است و نیز به نظر پزشکان اسلامی عمل کرده است که می‏گویند جنین در هر حال بیشتر از یک سال شمسی در رحم مادر نمی‏ماند پس از روی احتیاط به این نظر تمسک جسته‏اند.

2- اگر جنین از زنی غیر از زن شخص متوفی باشد مثل اینکه از زن پدرش باشد که این جنین برادر یا خواهر پدری او محسوب می‏شود. یا زن پسرش باشد که جنین پسر پسر او یا دختر پسر او می‏شود و در اینجا دو حالت دارد:

الف- اگر زندگی زناشویی در هنگام مرگ مورث استمرار داشته باشد، شرط است که جنین در فاصله زمانی کمتر از 270 روز از مرگ مورث به دنیا بیاید. چون در استمرار زندگی زناشویی احتمال دارد که جنین بعد از وفات مورث شکل گرفته باشد، پس اگر بعد از ده ماه به دنیا آمد، معلوم است که جنین یک ماه بعد از مرگ مورث شکل گرفته است.

ب- اگر زندگی زناشویی در هنگام مرگ مورث استمرار نداشته باشد، مثل کسی که در زمان عده طلاق یا عده شوهر مرده‏اش باشد پس در اینجا ارتباطی میان زن و شوهرش نیست و شرط ارث بردن جنین این است که در کمتر از یک سال شمسی (365 روز) به دنیا بیاید و این بالاترین زمان ممکن برای به دنیا آمدن جنین است که در قانون ذکر شده است.

بنابراین جنین به طور عام در حکم موجود است، برای هر زنی که شوهرش مرده باشد یا در زمان عده طلاق باشد اگر در کمتر از 365 روز به دنیا بیاید، در حکم وارث است.

اما برای کسی که زندگی زناشویی او استمرار داشته باشد، زمانی جنین موجود تلقی می‏شود که در کمتر از 270 روز به دنیا بیاید که 9 ماه است و این مدت معمولی برای هر جنینی است تا این احتمال برطرف شود که جنین به بعد از مرگ مورث تعلق داشته است.

چگونگی ارث جنین:

**در اینجا دو قاعده بر عملیات ارث جنین حکم می‏کند:**

1- بالاترین میزان سهم از ترکه را به اعتبار مذکر یا مونث بودن برای او کنار می‏گذارند.

2- با وارثان موجود به بدترین حال به اعتبار مذکر یا مونث بودن جنین رفتار کنند.

در هر حال، ارث جنین از یکی از 5 حالت زیر خارج نیست:

1- در هیچ یک از حالات جنین وارث نباشد:

وقتی مردی بمیرد و زن، پدر و یک مادر باردار از او بجای بماند پس جنین برادر یا خواهر تنی او محسوب می‏شود و مسأله به این شکل است:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| زن | پدر | مادر | برادر تنی یا خواهر تنی |
|  | ق. ع |  | باقیمانده محجوب توسط پدر |

جدول 178

جنین در اینجا در هر حال محجوب است تا وقتی که پدر وجود داشته باشد، جنین ارث نمی‏گیرد و در اینجا ترکه تقسیم می‏شود بدون اینکه چیزی برای جنین کنار بگذارند خواه مذکر باشد یا مونث.

2- وقتی که یک وارث اصل همراه او باشد یا وارثی به وسیله او حجب شود.

وقتی مردی بمیرد و افراد زیر از او بجای بمانند: زن باردار پسر، این زن ارث نمی‏برد اما ممکن است که جنین او پسر پسر یا دختر پسر باشد، در این حالت تمام ترکه برای جنین متوقف می‏شود، پس اگر مذکر بود همه ترکه را به عصبه بودن می‏گیرد و اگر مونث باشد نیز نصف اموال را به سهم خود می‏گیرد و نصف دیگر به او رد می‏شود.

اما اگر همراه زن باردار پسر، برادر مادری وجود داشته باشد، پس اگر جنین مذکر باشد یا مونث فرع وارث می‏شود و برادر را حجب می‏کند، چون برادر توسط اصل و فرع وارث حجب می‏شود و مسأله به شکل زیر می‏باشد.

|  |  |
| --- | --- |
| پسر | برادر مادری |
| تمام ترکه را به عصبه بودن می‏گیرد | محجوب به فرع وارث |
| دختر | برادر مادری |
| به فرض و باقیمانده به او رد می‏شود | محجوب به فرع وارث |

جدول 179

در تمام این حالت کل ترکه برای جنین متوقف می‏شود.

3- اگر جنین وارث باشد، چه مذکر و چه مونث. اما با اختلاف مذکر یا مونث بودنش بر سایر وارثان تاثیر بگذارد.

اگر شخصی بمیرد و افراد زیر از او بجای بمانند: زن باردار، پدر و مادر، و جنین ممکن است که مذکر یا مونث باشد و در هر حالت سهم پدر با حالت دیگر فرق دارد به شکل زیر:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | جنین پسر | پدر | مادر |
| سهام |  | ق. ع |  |  |
| اصل24 | 3 | 13 | 4 | 4 |

جدول 180 (جنین مذکر)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | جنین دختر | پدر | مادر |
| سهام |  |  | +ق. ع |  |
| اصل24 | 3 | 12 | 4+1 | 4 |

جدول 181 (جنین مؤنث)

اگر دو قاعده سابق را اعمال کنیم به طوری که بهترین حالت را برای جنین در نظر بگیریم، و با وارثان با بدترین حال آن‌ها رفتار کنیم، فرض می‏کنیم که جنین مذکر است و 13 سهم از ترکه را برای او کنار می‏گذارند، و به پدر4 سهم می‏دهیم، پس اگر جنین دختر بود 12 سهم به او می‏دهیم و یک سهم باقیمانده را به پدر می‌دهیم.

مهم این است که بدانیم شرط این نیست که در تمام مسائل جنین را مذکر فرض کنیم تا سهم او زیاد باشد. چون گاهی فرض مونث بودن جنین بیشتر به نفع او است؛ مثل:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | خواهر تنی | زن باردار پدر (برادر پدری) |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل2 | 1 | 1 | صفر |

جدول 182 جنین مذکر (برادر پدری)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | خواهر تنی | زن باردار پدر (خواهر پدری) |
| سهام |  |  |  |
| اصل6  عول7 | 3 | 3 | 1 |
|  |  |  |
| تصحیح21 | 9 | 9 | 3 |

جدول 183 جنین مؤنث (خواهر پدری)

در اینجا بر فرض مذکر بودن جنین چیزی از ترکه باقی نمی‏ماند اما بر فرض مونث بودن 3 سهم از21 سهم برای او باقی می‏ماند و فرض مونث بودن جنین بیشتر به نفع او است. پس اگر جنین مونث به دنیا آمد سهم خود را می‏گیرد و اگر مذکر بود 3 سهم او بر شوهر و خواهر به طور مساوی تقسیم می‏شود.

4- اینکه جنین تنها بر یک فرض مذکر یا مونث بودن ارث بگیرد و بر فرض دیگر ارث نمی‏گیرد:

وقتی شخصی بمیرد و وارثان او افراد زیر باشند: زن، عمو و زن باردار برادر تنی. پس جنین اگر مذکر باشد پسر برادر تنی او می‏شود و اگر مونث باشد دختر برادر تنی او می‏شود وارثشان به شکل زیر می‏باشد:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | عمو | جنین (برادرزاده تنی) |
| سهام |  | م | ق. ع |
| اصل4 | 1 |  | 3 |

جدول 184 جنین مذکر (پسر برادر تنی)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | عمو | جنین (دختر برادر تنی) |
| سهام |  | ق. ع | چیزی به ارث نمی‏برد چون جزء ذوی الارحام است |
| اصل4 | 1 | 3 |

جدول 185 جنین مؤنث (دختر برادر تنی)

ملاحظه می‏کنیم که فرض مذکر بودن در اینجا عمو را حجب می‏کند، چون پسر برادر تنی جزء عصبه‌ها است و او از جهت برادری بر جهت عمویی مقدم است. اما اگر جنین مؤنث باشد، ارث نمی‏برد و جزء ذوی الارحام است، و عمو نزدیک‌ترین عصبه می‏شود و باقیمانده ترکه را بعد از زن می‏گیرد.

در اینجا می‏بینیم که مذکر یا مونث بودن جنین تاثیری در سهم زن ندارد که در هر حال می‏گیرد. پس بهترین حالت را برای جنین در نظر می‏گیریم و ترکه را برای او باقی می‏‏گذاریم. پس اگر مذکر بود، سهم خود را به طور کامل می‏گیرد و اگر مونث بود این سهم به عمو داده می‏شود.

5- ارث جنین در هر حال فرق نکند:

اگر شخص بمیرد و وارثان او افراد زیر باشند: خواهر تنی، خواهر پدری، مادر باردار از شوهر دیگر غیر از پدر متوفی پس جنین یا برادر مادری او است و یا خواهر مادری وارث این دو در هر حال با هم فرقی نمی‏کند، همچنانکه در مثال زیر پیداست:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | خواهر تنی | خواهر پدری | مادر | جنین (برادر مادری) |
| سهام |  |  |  |  |
| اصل6 | 3 | 1 | 1 | 1 |

جدول 186 جنین مذکر (برادر مادری)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | خواهر تنی | خواهر پدری | مادر | جنین (خواهر مادری) |
| سهام |  |  |  |  |
| اصل6 | 3 | 1 | 1 | 1 |

جدول 187 جنین مؤنث (خواهر مادری)

در اینجا می‏بینیم که برادر مادری یا خواهر مادری می‏گیرند و ارث صاحبان سهام دیگر با مذکر یا مونث بودن جنین فرق نمی‏کند، پس در اینجا سهم خواهر تنی و خواهر پدری و مادر را می‏دهیم و دیگر را برای جنین باقی می‏گذارد چه مذکر باشد یا مونث فرقی نمی‏کند.



نکته مهم:

هر چند که احتمال دارد که یک زن به چند جنین باردار باشد، ولی قانون بر امر عمومی و غالب مبتنی است در ماده 44 قانون ارث اشاره شده که اگر سهم کنار گذاشته شده برای جنین کم باشد به دیگر وارثان رجوع می‏شود و سهم آن‌ها را از آن‌ها می‏گیرند.

ولی با وجود این برای رعایت احتیاط لازم است که از وارثانی که از متعدد شدن جنین‌ها تاثیر می‏پذیرند اقرار گرفته شود و مثال زیر این امر را روشنتر می‏کند:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | دختر | جنین (پسر) |
| سهام |  | باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرند. | |
| اصل8 | 1 | 7 | |
| تصحیح24 | 3 | 7 14 | |

جدول 188

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | دختر | جنین (دو پسر) |
| سهام |  | باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرند. | |
| اصل8 | 1 | 7 | |
| تصحیح40 | 5 | 7 28  هر پسر 14 سهم | |

جدول 189

در اینجا دختر از ترکه را می‌گیرد و از او اقرار گرفته می‏شود که اگر جنین‌ها متعدد باشند و زنده به دنیا آمدند سهمشان را بپردازد. پس به می‏رسد و مابقی آن به پسران (جنین) داده می‏شود و اگر زیادتر شدند، به نسبت سهمشان زیادتر می‏شود.

2- اگر جنین بدون جنایت بر مادر به صورت مرده به دنیا بیاید، ارث نمی‌گیرد و از او نیز ارث برده نمی‏شود و این امری توافقی میان علما است اما اگر به وسیله جنایتی که بر مادر شکل گرفته، مرده به دنیا بیاید و باعث سقط شود، از دیدگاه حنفی‌ها ارث می‏برد و از او هم ارث برده می‏شود. ولی جمهور با آن مخالفت کرده‌اند و گفته‌اند: ارث نمی‏برد، چون حیات او مشکوک است و قانون نیز از این رأی تبعیت کرده است.

بخش دوم: ارث مفقود

مفقود کسی است که به مدت طولانی غایب بوده و خبری از او در دست نبوده است و مکانش معلوم نیست و زنده بودن یا مرده بودن او یقینی نیست. در اسباب و شروط ارث اقوال علما را در مورد مدت زمانی که باید به انتظار این گونه افراد نشست و سپس حکم به مرگش داد، بیان کردیم و قانونگزار آن را از اختیارات قاضی دانسته است، به طوری که در ماده شماره (1) قانون ارث آمده است که: ارث با مرگ مورث یا اعتبار مرده بودن او با حکم قاضی ثابت می‏شود.

در مورد مفقود دو نکته در اینجا قابل ملاحظه است: مرحله میانی گم شدن تا زمانی که قاضی حکم به مگر او می‏دهد و مرحله بعد از حکم قاضی.

مرحله اول: مرحله میان گم شدن و حکم وفات او از طرف قاضی:

در این مرحله مفقود زنده تلقی می‏شود و به اعتبار عمل به یکی از قواعد استصحاب که قاعده «الیقین لایزول بالشک» «یقین با شک از بین نمی‏رود» است. پس زنده بودن او یقینی و مرگ او مشکوک است و این یقین با آن شک از بین نمی‏رود.

**مفقود در اینجا از دو جهت زنده تلقی می‏شود:**

1- نسبت به حق دیگران در اموال او؛ پس اموالش تقسیم نمی‏شود و کسی از او ارث نمی‏برد، چون او همچنان زنده تلقی شده است و شرط ارث، تحقق مرگ مورث است.

2- نسبت به ارث بردن مفقود از دیگران، پس اگر کسی که مفقود از او ارث می‏برد، سهم مفقود را به بهترین حالت آن برای او بدترین حالت برای سایر وارثان در نظر می‏گیرند.

**مفقود همراه وارثان در اینجا دو حالت دارد:**

**نخست:** اینکه مفقود سایر وارثان را به طور کامل حجب کند، در این صورت تمام ترکه را برای او در نظر می‏گیرند و هیچ یک از وارثان ارث نمی‏گیرند، تا حکم مرگ وی صادر شود. مثل کسی که بمیرد و برادر تنی، خواهر تنی و پسر مفقودی داشته باشد در اینجا تمام ترکه را برای پسر مفقود کنار می‏گذارند، چون او همچنان در حکم زنده است و اگر وجود داشته باشد برادر و خواهر را حجب می‏کند پس آن‌ها چیزی به ارث نمی‏برند و هنگامی که حکم به مرگ او شد برادر تنی همراه خواهر تنی تمام ترکه را به ارث می‏برند و مذکر دو برابر مونث می‏گیرد.

**دوم:** اگر مفقود با سایر وارثان در ارث شرکت داشته باشد، پس حداقل سهم را به وارثان می‏دهند و مثل جنین باقیمانده را برای مفقود در نظر می‏گیرند و کسانی که زنده یا مرده بودن مفقود تأثیری در سهم آن‌ها نداشته باشد، سهم خود را می‏گیرند.

در اینجا لازم است که مسأله را دو بار حل کنیم، یک بار بر فرض اینکه او زنده بود و بار دیگر بر فرض مرده بودن او. و کنار گذاشتن بیشترین سهم برای او و دادن حداقل سهام سایر وارثان. از جمله مثال‌های این امر:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | برادر پدری | برادر تنی (مفقود) |
| سهام |  |  | م | ق. ع |
| اصل12 | 3 | 2 |  | 7 |

جدول 190 به اعتبار زنده بودن مفقود

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | مادر | برادر پدری | برادر تنی (مفقود) به اعتبار مرده بودن |
| سهام |  |  | ق. ع | - |
| اصل12 | 3 | 4 | 5 |

جدول 191 به اعتبار مرده بودن مفقود

در این وارثان امور زیر قابل ملاحظه است:

1- زن در هر دو حالت می‏گیرد چون فرع وارث وجود ندارد و سهم خود را به طور کامل می‏گیرد و زنده یا مرده بودن مفقود تاثیری در سهم او ندارد. و هنگام حکم به زنده بودن مفقود چیزی از او گرفته نمی‏شود و هنگام حکم به مرگش نیز چیزی به او داده نمی‏شود.

2- مادر با وجود فرض زنده بودن مفقود می‏گیرد (وجود دو برادر پدری و تنی) و با فرض مرده بودن او می‏گیرد (وجود یک برادر) پس حداقل سهم را می‏گیرد که است و اگر حکم به مرده بودن او داده شد دیگر به سهمش افزوده می‌شود، تا سهم خود را که است بگیرد.

3- برادر پدری بر فرض زنده بودن مفقود چیزی نمی‏گیرد چون برادر تنی او را حجب می‏کند و بر فرض مرده بودن مفقود باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد. در اینجا ما به برادر پدری چیزی نمی‏دهیم تا وقتی که حکم به وفات او بشود، بعد از آن باقیمانده ارث بعد از دادن سهم مادر به او می‏رسد.

4- برادر تنی به بهترین وجه برای او سهم جدا می‏شود که ترکه است پس اگر معلوم شد که زنده است سهمش را می‏گیرد و اگر حکم به مرگ او داده شد که بقیه سهم مادر است به او داده می‏شود و باقیمانده برای برادر پدری باقی می‏ماند.

تمام مسائل مفقود به این شکل حل می‏شود تا زمانی که حکم به مرگ او نشده باشد.

مرحله دوم: حکم به وفات مفقود:

هنگامی که قاضی حکم به مرگ و وفات مفقود صادر می‌کند،دو حالت برای این حکم وجود دارد:

1- اینکه از تاریخ بیان حکم، حکم به وفات او شده باشد و از این تاریخ به بعد زنده تلقی نمی‏شود و او به مرگ حکمی مرده است. و شایسته استحقاق چیزی را ندارد و سهم او به وارثانی بر می‏گردد که در هنگام وفات مورثشان موجود بودند. مثل مسأله قبل و از زمان گم شدنش مرده تلقی می‏شود.

اما ترکه ای که قبل از مفقود شدن داده بوده، میان کسانی که در روز وفاتش موجود بوده‏اند، تقسیم می‏شود نه از تاریخ مفقود شدنش و کسانی که قبل از حکم به وفات وی مرده‌اند، ملاک نیستند چون شرط اساسی ارث را که تحقق مرگ مورث است نداشته‏اند. پس هنگام بیان حکم مفقود مرده تلقی می‏شود و جز افراد زنده در این هنگام کسی از او ارث نمی‏برد.

2- قاضی به تاریخی قبل از تاریخ بیان حکم و بنابر قراین و شواهد محیطی مفقود و بعد از تحقیق و جستجو حکم به مرده بودن او بکند. مثل کسی که در اول رمضان 1425 مفقود شده و بعد از یک سال قاضی از تاریخ یک شوال 1425 یا بعد از یک ماه از آن حکم به مرگ او می‏کند که این حکم مبتنی بر قراینی است که نزد او وجود دارد. پس در این حالت هر کس که از این تاریخ به بعد زنده باشد، وارث او تلقی می‏شود مثلاً اگر پسری داشته باشد که در نیمه شوال 1412 مرده باشد، از او ارث می‏برد و حق پسر به وارثان او داده می‏شود ولی اگر پسر در نیمه رمضان مرده باشد و یک پدر مفقود داشته باشد که حکم به مرگ او نشده باشد، سهم پدر کنار گذاشته می‏شود و این ترکه به ترکه‏ای که بعد از حکم وفات می‏ماند، اضافه می‏شود.

**در ماده 54 قانون ارث آمده است که:**

سهم مفقود را از ترکه کنار می‏گذاریم اگر زنده بودن او معلوم شد که آن را می‏گیرد و اگر حکم به مرگ او شد، سهم او به سایر وارثان در هنگام مرگش بر می‏گردد و اگر بعد از حکم به مرگش معلوم شد که او زنده است باقیمانده سهمش را از وارثان می‏گیرد.

بخش سوم: ارث خنثی

خنثی در لغت از خنث به معنای نرمی و شکستگی و دوگانگی است و در اصطلاح کسی است که دو جنسه است یعنی هم آلت مردان را دارد و هم آلت زنان، یا هیچ یک از آن‌ها را ندارد.

اگر طبق نظر فقهاء امکان ترجیح مذکر بودن خواه با مشاهده یا روییدن ریش یا نحوه ادرار کردن او و یا از طریق هر وسیله پزشکی توسط پزشکان عادل وجود داشته باشد، یا مؤنث بودن او ترجیح داشته باشد، طبق این ترجیح ارث می‏برد و در اینجا مشکلی پیش نمی‏آید.

اما اگر اختلاف وجود داشته باشد – مخصوصاً وقتی که مورث قبل از بلوغ خنثی بمیرد– خنثی مشکل نامیده می‏شود و نظرات زیادی در مورد ارث بردن او وجود دارد: حنفی‏ها معتقدند که این خنثی حداقل سهم را بنابر فرض مذکر یا مونث بودن می‏گیرد و این نظر غالب صحابه و یکی از قولهای شافعی است. و مالکیه معتقدند که میانگین سهم او به او داده می‏شود پس یک بار بر فرض مذکر بودن و یک بار بر فرض مونث بودن ارث می‏گیرد، و این دو سهم جمع می‏شود و تقسیم بر 2 می‌شود تا میانگین آن به دست بیاید و شافعیه معتقدند که خنثی و وارثان حداقل سهم را می‏گیرند و باقیمانده آن کنار گذاشته می‏شود تا وضعیت خنثی روشن شود و حنابله معتقدند که نصف ارث مردان و نصف ارث زنان به او داده می‏شود و این چیزی شبیه نظر مالکیه است.

قانون در ماده46 از مذهب حنفی تبعیت کرده است، به طوری که در آن آمده است: خنثی مشکل- کسی که مذکر یا مونث بودن او معروف نباشد- حداقل سهم را می‏گیرد و آنچه که از ترکه باقی می‏ماند به سایر وارثان داده می‏شود.

علت این امر دین است که تملیک مال باید بر اساس یک امر قطعی باشد، و حداکثر سهم یک امر ظنی و غیر یقینی است، پس حداقل سهم به او داده می‏شود تا به قطع و یقین مستند باشد نه به شک و گمان.

بنابراین مسایل خنثی دوبار حل می‏شود و حداقل سهم به او داده می‏شود که برخلاف چیزی است که درمورد جنین به آن عمل کردیم با این تفاوت که اگر ظهور مذکر یا مونث بودن او امیدوار کننده باشد از وارثان دیگر تعهد یا کفایت گرفته می‏شود که در صورت مشخص شدن وضعیت خنثی سهم او را به او باز گردانند.

مثالهایی در این مورد:

(1)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | فرزند خنثی |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل6 | 1 | 1 | 4 |

جدول 192 بر فرض مذکربودن

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | مادر | فرزند خنثی |
| سهام | +ق. ع |  |  |
| اصل6 | 1+1 | 1 | 3 |

جدول 193 بر فرض مؤنث بودن

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | خنثی |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل6 | 3 | 2 | 1 |

جدول 194 بر فرض مذکر بودن

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | خنثی |
| سهام |  |  |  |
| اصل6  عول8 | 3 | 2 | 3 |

جدول 195 بر فرض مؤنث بودن

**در مسأله اول:** خنثی بر فرض مونث بودن ارث می‏برد یعنی از ترکه و پدر از آن را می‏گیرد، چون این حداقل سهم خنثی است و حداکثر سهم برای وارثان است و از پدر تعهد گرفته می‏شود که اگر مذکر بودن او معلوم شود، می‏گیرد.

**در مسأله دوم:** به همان علت بر فرض مذکر بودن ارث می‏گیرد پس به خنثی داده می‏شود زیرا بر فرض مونث بودن می‏گیرد که بیشتر است و از شوهر و مادر تعهد گرفته می‏شود که اگر مونث بودن خنثی معلوم شد، بقیه سهمش را به او بپردازند.

بخش چهارم: ارث فرزند حاصل از زنا و ملاعنه

فرزند حاصل از زنا (ولد زنا) هر بچه‏ای است که مادرش بدون عقد و ازدواج صحیح و از طریق فاحشه گری به دنیا آورده باشد و در کشورهای غربی این امر زیاد مشاهده می‏شود چون هر چیزی نزد آن‌ها جایز و مباح است و در سرزمینهای شرقی کمتر دیده می‏شود خداوند ما را از آن حفظ کند.

و بچه حاصل از لعان کسی است که در زندگی زناشویی زن و شوهری به دنیا می‏آید که قاضی نسب او را بعد از ملاعنه (لعن کردن زن و شوهر همدیگر را) از پدرش نفی می‏کند.

در هر دو حالت بچه به مادرش انتساب دارد نه به زناکار یا شوهر ملاعن (لعن کننده)، در این حالت بچه از زناکار و ملاعن ارث نمی‏برد. به دلیل روایتی که ترمذی با سند خود از عمرو بن شعیب از پدرش از جدش روایت کرده که رسول الله (ص) فرمود: هرگاه مردی با زن آزاد یا کنیزی زنا انجام دهد، فرزند حاصل از آن ولد زنا است و نه ارث می‏برد و نه از او ارث برده می‏شود. و ترمذی می‏گوید: نزد عموم علما به این امر عمل شده که بچه حاصل از زنا از پدرش ارث نمی‏برد.[[117]](#footnote-117) ولی فرزند حاصل از زنا یا ملاعنه از مادرش ارث می‏برد و مادر نیز از او ارث می‏برد، در نیل الأوطار در مورد حدیث متلاعنین که سهل بن سعد روایت کرده آمده است که: زن باردار بود و پسرش به مادرش انتساب داشت و سنت این گونه بوده که او از مادرش ارث می‏برد و مادر نیز از او ارث می‏برد.[[118]](#footnote-118)

ابوداود با سند خود از عمرو بن شعیب از پدرش از جدش روایت کرده که پیامبر (ص) ارث فرزند حاصل از ملاعنه را برای مادرش و وارثانی که بعد از او می‏آیند قرار داده است.[[119]](#footnote-119)

علت این امر این است که نفی نسب، مهمترین سبب ارث را که همان قرابت است نقض می‏کند، پس فرزند حاصل از زنا یا ملاعنه از هیچ یک از جهات پدری، برادری یا عمویی ارث نمی‏برد، چون یا مادر دارد که صاحب سهم است یا برادر که برادر مادری اوست و او نیز صاحب سهم است یا دختر است که عصبه بالنفس است. پس در ماده47 قانون ارث آمده است که: فرزند حاصل از زنا و لعان از مادرش و فامیلان او ارث می‏برد و مادر و فامیلان او نیز از او ارث می‏برند.

منظور این نیست که فرزند حاصل از زنا یا لعان به یک پدر غیر شرعی نسبت داده شود که از او ارث می‏برد مثلاً کسی که بمیرد و مادر و یک پسر غیر شرعی از او بجای بماند تمام ترکه او به مادر می‏رسد، به فرض و باقیمانده نیز به او رد می‏شود و چیزی به پسر غیر شرعی نمی‏رسد.

اما اگر زنی بمیرد و یک دختر و یک پسر حاصل از زنا داشته باشد، ترکه میان دختر و فرزند حاصل از زنا تقسیم می‏شود و مذکر دو برابر مونث می‏گیرد چون عصبه دختر است و برادر مادری اوست و مانعی برای ارث بردن آن‌ها وجود ندارد علیرغم اینکه دختر شرعی و پسر غیرشرعی است.

بخش پنجم: ارث نابودشدگان و غرق‌شدگان

روز9 ربیع الثانی 1413 زلزله‏ای قوی و شدید در مصر واقع شد و خانه‌ها و ساختمانها و مدارس زیادی نابود شدند و از خداوند متعال می‏خواهیم که بر مصر و اهالی آن لطف و مرحمت عنایت بفرماید. در اینجا سؤالی که پیش می‏آید این است که حکم کسانی که در زیر این آوارها مانده‏اند و همگی از یک خانواده بوده‏اند، چیست؟ مثل حادثه‏ای که رد یکی از ساختمانهای جدید مصر اتفاق افتاد و تعداد زیادی از مردم که همگی یک خانواده کامل بودند، در زیر آن ماندند و به طور مثال تنها یک نفر از آن خانواده کامل نجات پیدا کرده است و این اتفاق واقعیت پیدا کرده است، مثلاً کسانی که رد یک حادثه رانندگی می‏میرند یا غرق می‏شوند یا در یک آتش سوزی می‏سوزند، حکم این‌ها طبق ضوابط زیر است:

1- هر کسی که زنده مانده باشد از تمام کسانی که مرده‏اند ارث می‏برد، مثلاً کسی که در یک زلزله پدر، مادر، خواهر و جدش را از دست می‏دهد و هر کدام از این‌ها نیز اموال خاص را داشته‏اند، اگر فرد دیگری وجود نداشته باشد یا عصبه‏های دیگری وجود نداشته باشند از همه آن‌ها ارث می‏برد.

2- اگر یکی از این افراد بعد از دیگری بمیرد حتی اگر برای چند دقیقه یا یک ساعت باشد، کسی که دیرتر مرده است از فردی که زودتر مرده است ارث می‏برد، مثلاً اگر زنی بمیرد و بعد از چند دقیقه دخترش نیز بمیرد و شوهر باقی بماند که از یک طرف شوهر است و از طرف دیگر پدر دختر ، از هر دو طرف ارث می‏برد.

الف-

|  |  |
| --- | --- |
| شوهر | دختر |
|  | + باقیمانده به رد |

جدول 196

ب- پدر تمام آنچه را که دختر از مادرش به ارث می‏برد می‌گیرد، چون عصبه است و سهمش است که باقیمانده را بنابر عصبه بودن می‏گیرد.

3- وقتی که معلوم نباشد چه کسی ابتدا مرده است، هیچ یک از دیگری ارث نمی‏برد و سایر وارثان سهم خود را از هر یک از مورثان خود می‏گیرند، مثلاً وقتی دو برادر تنی بمیرند و اولی:

|  |
| --- |
| زن+ دخترپسر + عموی تنی |
| ق. ع |

جدول 197

و دیگری این افراد را از خود به جای بگذارند

|  |
| --- |
| 2دختر+پسرعموی تنی که همان وارث قبلی است |
| ق. ع |

جدول 198

در اینجا می‏بینیم که پسر عمو از هر دوی آن‌ها ارث می‏برد مثل کسی که از دو جهت ارث می‏برد.

و این نظر به نظر ابوبکر صدیق و زید بن ثابت (رضی الله عنهما) در مورد کشته شدگان یمامه و نظر عمر در مورد کشته شدگان طاعون عمواس[[120]](#footnote-120)و نظر علی در مورد کشته شدگان جمل و صفین بر می‏گردد. و نظر عمر بن عبدالعزیز و جمهور فقهاء و حنفی‌ها نیز همین است که قانون نیز از آن تبعیت کرده است ،در ماده 3 آمده است که: اگر 2 نفر بمیرند و معلوم نباشد که کدام یک اول مرده‏اند، هیچ یک از آن‌ها سهمی در ترکه دیگری ندارد، خواه مرگشان در یک حادثه واحد باشد یا نه.

بخش ششم: تخارج

تخارج عبارت است از اینکه وارثان توافق کنند که بعضی از آن‌ها چیز مشخصی از ترکه یا غیره را بردارند و دیگر سهمی از ارث نداشته باشند.[[121]](#footnote-121)

دلایل جایز بودن تخارج:

1- تخارج نوعی مصالحه و تصالح است که صلح در میان مسلمانان جایز است مگر اینکه حرامی را حلال کند یا حلالی را حرام کند.

2- تخارج نوعی معامله است و معامله نیز به اتفاق جایز است، به طوری که یکی از وارثان سهم خود را در مقابل یک چیز معلوم می‏فروشد.

3- روایت شده که صحابه این کار را انجام داده‏اند و کسی منکر آن‌ها نشده است. به طوری که روایت شده است که عبدالرحمن زنش را طلاق داد که تماضر دختر اصبغ کلبی بود و در زمان مرض الموت خود او را طلاق داد وقتی که مرد او در زمان عده بود پس عثمان (رضی الله عنه) همرا سه زن دیگرش به او ارث داد. پس به قیمت آن با آن‌ها مصالحه کرد که 83 هزار بود.

درماده48 قانون آمده است که: تخارج عبارت است از مصالحه کردن وارثان بر اینکه بعضی از آن‌ها چیزهای مشخصی را بردارند و از گروه وارثان خارج شوند. پس اگر یکی از وارثان با دیگری مصالحه کند، سهم او به او می‏شد وجانشین او می‏شود و اگر یکی از وارثان با سایرین تخارج کرد، سهم او میان آن‌ها به نسبت سهامشان تقسیم می‏شود.

**بنابراین صورتهای تخارج به شکل زیر می‏باشد:**

**نخست**: اگر یکی از وارثان از سهم خود در مقابل چیزی که دیگری با اموال خود از او خریده مصالحه کند سهم او به فروشنده می‏رسد و جانشین او می‏شود و مسأله به شکلی حل می‏شود که گویی اصلاً تخارج وجود نداشته است پس سهم او به کسی که با او مصالحه کرده داده می‏شود. به شکل زیر:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | دختر 2پسر | ملاحظات |
| سهام | عصبه بالغیر  مذکر دو برابر مونث | ترکه20 فدان است و یکی از پسران با خواهرش مصالحه می‏کند که سهمش را در مقابل 10000لیره بگیرد. پس سهم او از ترکه خارج می‏شود و به سهم برادرش که با او مصالحه کرده اضافه می‏شود و سهم او 12=4+8 می‏شود. |
| اصل5 | 1 4 |
| سهم  4=5÷20 | 4=4×1 16=4×4  هر پسر 8=2÷16 سهم دارد |

جدول 199

**دوم:** اینکه یکی از وارثان در مقابل مالی که از سایر وارثان و از غیر ترکه به او پرداخت می‏کنند، از دایره وارثان خارج شود:

در اینجا مسأله به شکل عادی حل می‏شود سپس سهم او به صورت مساوی میان وارثان تقسیم می‏شود اگر در مورد نحوه تقسیم سهم او در عقد تخارج چیز خاصی وجود نداشته باشد.[[122]](#footnote-122)

پس اگر به روش معینی برای تقسیم در عقد اشاره شده باشد، باید از آن تبعیت کرد، چون مسلمانان با شرط و شروطشان مؤمن هستند مگر اینکه شرطی باشد که حلالی را حرام یا حرامی را حلال بکند.

پس اگر زنی بمیرد و شوهر، مادر و جد از او بجای بماند و ترکه 24000 لیره باشد و جد و مادر با شوهر مصالحه کنند که در مقابل پرداخت مالی به او از دایره وارثان خارج شود.

پس باید مسأله را به شکل عادی حل کنیم گویی که تخارج روی نداده است، پس وقتی سهم شوهر معلوم شد میان مادر و جد به طور مساوی تقسیم می‏شود به شکل زیر:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | جد | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | سهم شوهر میان مادر و جد تقسیم می‏شود به شکل زیر:  6000=2÷12000  سهم مادر 14000=8000+6000  سهم جد10000=4000+6000 |
| اصل6 | 3 | 2 | 1 |
| سهم  4000=6÷24000 | 12000 | 8000 | 4000 |

جدول 200

شاید این سوال پیش بیاید که وقتی که جد و مادر با شوهر مصالحه می‏کنند، چرا شوهر به طور کلی از وارثان بیرون نمی‏رود و مسأله را فقط میان جد و مادر حل نمی‏کنیم.

می‏گویم: اگر این کار را انجام بدهیم سهم مادر تغییر می‏کند چون او تمام اموال را می‏گیرد و جد باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد پس سهم مادر مساوی است با:

لیره 8000=2400× و سهم جد 16000 لیره است پس تفاوت میان این دو روش آشکار است و باید اول ارث میان آن‌ها تقسیم شود و سپس سهم شوهر بر آن‌ها تقسیم شود.

پس اگر شوهر شرط کند که سهم او میان مادر و جد به نسبت 1 به 3 تقسیم شود، یعنی ترکه به مادر داده شود، طبق روش قبلی حل می‏شود و سهم شوهر به چهار قسمت تقسیم می‏شود و به صورت زیر می‏باشد.

3000=4÷12000

پس سهم کلی مادر مساوی است با: 11000=(1×300)+8000 لیره

و سهم کلی جد مساوی است با: 13000=(3×3000)+4000 لیره

**سوم:** یکی از وارثان در قبال مال معلومی از ترکه از دایره وارثان خارج شود:

در اینجا نیز مسأله را طوری حل می‏کنیم که گویی او نیز وارث است سپس سهمش بر سایر وارثان به نسبت سهامشان تقسیم می‏شود پس اگر مردی بمیرد و زن، پسر و پدر از او بجای بماند و یک منزل و 42 فدان ترکه داشته باشد و زن در قبال منزل و استفاده از آن با آن‌ها مصالحه کند، حل مسأله به شکل زیر می‏باشد:

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پسر | پدر | مادر | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع |  |  | اصل بعد از تخارج از جمع سهام بقیه وارثان به دست می‏آید 21=4+4+13  پس سهم 2=21÷42 می‏باشد |
| اصل24 | 3 | 13 | 4 | 4 |
| اصل بعد از تخارج 21 سهم2 | زن خارج می‏شود | 26=2×13 | 8=2×4 | 8=2×4 |

جدول 201

تمرینات فصل هفتم

بیست و ششم: تفاوت جملات زیر را بیان کنید:

1- جنین پسر مستقیم مرده باشد یا غیرمستقیم او باشد:

2- حق فرد مفقود در اموال دیگران و حق دیگران در اموال فرد گم شده.

3- ارث جنین و خنثی.

4- تخارج به مال یکی از وارثان یا تمام وارثان.

5- غرق شدگانی که همگی با هم می‏میرند و کسانی که با فاصله کمی از همدیگر می‏میرند.

بیست و هفتم: شروط فقهی عبارات زیر را بیان کنید:

1- ارث جنین از زنی غیر از زن متوفی

2- ارث مفقود از تاریخ قبل از بیان حکم وفات او.

3- بچه ناشی از لعان.

4- ارث بعضی از غرق شدگان و نابود شدگان از بعضی دیگر.

بیست و هشتم: دلایل شرعی عبارات زیر را بیان کنید:

1- جایز بودن تخارج از ترکه یا غیرترکه.

2- بچه حاصل از زنا از زناکار (پدر) ارث نمی‏برد.

3- شخص مفقود زنده تلقی می‏شود تا زمانی که قاضی حکم به مرگ یا گم شدن او بدهد.

4- جنین تا زمانی که عطسه یا گریه یا داد و فریاد نکند، ارث نمی‏گیرد.

بیست و نهم: مسائل:

1- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: زن بارادر، برادر پدری، خواهر پدری، برادر مادری مفقود.

2- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: زن، مادر، پدر، دختر، زن باردار پسر و خواهر تنی.

3- مردی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: خواهر تنی، خواهر پدری (خنثی) پسر عمو و دختر عمو.

4- بچه حاصل از زنایی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: پدر پدر، مادر، زن، پسر، 3دختر و برادر مفقود.

5- زنی می‏میرد و افراد زیر از او بجای می‏مانند: پدر، مادر مادر، دختر (زنازاده)، برادر تنی و پدر با سایر وارثان در قبال دریافت مالی از غیر ترکه تخارج می‏کند.

فصل هشتم:  
وصیت و احکام آن

**شامل بخش‌های زیر می‏باشد:**

**بخش اول: وصیت، مشروعیت و حکم آن**

**بخش دوم: ارکان وصیت**

**بخش سوم: مبطلات وصیت**

**بخش چهارم: موانع وصیت**

بخش اول:  
تعریف وصیت،و مشروعیت و حکم آن

نخست: وصیت در لغت و اصطلاح:

وصیت در لغت[[123]](#footnote-123) از وصی و اوصی بالشیءِ لفلان گرفته شده است که به معنای گرفتن از او و به او سپردن است و وصی فلانً به معنای قرار دادن او به عنوان وصی که در کارها و اموالش و بعد از مرگش در مورد خانواده‏اش تصرف کند و وصی بالشیء فلاناً به معنای امر کردن او به آن و فرض کردن کاری بر او است. خداوند متعال می‏فرماید: ﴿يُوصِيكُمُ ٱللَّهُ فِيٓ أَوۡلَٰدِكُمۡۖ لِلذَّكَرِ مِثۡلُ حَظِّ ٱلۡأُنثَيَيۡنِ﴾ [النساء: 11] یعنی خداوند به شما امر کرده و بر شما فرض کرده است.

وصیت این است که انسان کاری را در زمان زندگی یا بعد از مرگ خودش از دیگری بخواهد که انجام دهد. و این وصیت به معنای مصدری است اما گاهی به معنی موصی به (چیزی که به آن وصیت شده) است، مثلاً وقتی که می‏گویند این مال وصیت است یعنی موصی به است و در استعمالات مردم بسیار متداول است. وصیت در اصطلاح به معنای تملیک اضافه‏ای است که به بعد از مرگ تعلق دارد و گفته‏اند بخششی است که به بعد از مرگ تعلق دارد و گفته‏اند که عهد خاصی است که به بعد از مرگ تعلق دارد.[[124]](#footnote-124) ولی تعریف دقیقتر وصیت، چیزی است که در ماده اول قانون وصیت آمده است (شماره 71 سال1946) به طوری که آن را این گونه تعریف کرده است: تصرفی که به بعد از مرگ اضافه می‏شود. و لفظ تصرف دقیق تر از بخشش و تملیک است، چون شامل انواع تصرفات می‏باشد خواه تملیکی باشد یا اسقاطی یا وصیت به عین باشد یا منافع یا به رتبه و درجه باشد.

دوم: مشروعیت وصیت:

دلایل زیادی در مورد مشروعیت وصیت وجود دارد

**از جمله:**

1- کلام خداوند متعال: ﴿كُتِبَ عَلَيۡكُمۡ إِذَا حَضَرَ أَحَدَكُمُ ٱلۡمَوۡتُ إِن تَرَكَ خَيۡرًا ٱلۡوَصِيَّةُ لِلۡوَٰلِدَيۡنِ وَٱلۡأَقۡرَبِينَ بِٱلۡمَعۡرُوفِۖ حَقًّا عَلَى ٱلۡمُتَّقِينَ ١٨٠﴾ [البقرة: 180].

در اینجا اختلافاتی در مورد نسخ این آیه وجود دارد که ابن عباس با سندش روایت می‏کند که: مال برای فرزندان است و وصیت برای والدین، پس خداوند آن را نسخ کرد و برای مذکر دو برابر مونث قرار داد.[[125]](#footnote-125)

و ابن حجر عسقلانی بعد از آوردن نظرات بسیاری از علما در مورد نسخ این آیه می‏گوید: این آیه تخصیص داده شده است چون نزدیکان از اینکه وارث باشند عامتر هستند و وصیت برای تمام آن‌ها (والدین و نزدیکان) واجب است، پس آیه به کسانی که سهم مشخصی در ارث ندارند تخصیص داده شد. و پیامبر (ص) می‏فرماید: وصیتی برای وارث نیست.[[126]](#footnote-126) و وصیت به عنوان حقی برای نزدیکانی که وارث نیستند باقی ماند. و این سخن را به طاوس و دیگران نسبت داده است.[[127]](#footnote-127)

و ابن عباس گفت: خداوند آنچه را که از آن دوست نداشت نسخ کرد، یعنی تمام آنچه را که در آیه آمده بود نسخ نکرد پس آیه همچنان بر – هر احتمالی- دلالت می‏کند و بر مشروعیت وصیت برای نزدیکان دلالت می‏کند.

2- بخاری و مسلم و مالک و ابوداود و ترمذی و دارمی و ابن ماجه و دیگران با سند خود از عبدالله بن عمر روایت کرده‏اند که پیامبر (ص) فرمود: حق هر مسلمانی است که وصیت خود را به صورت مکتوب نزد خود داشته باشد و نباید دو شب بدون این وصیت بخوابد.[[128]](#footnote-128)

3- دارقطنی با سند خود از ابوالدرداء روایت کرده که پیامبر (ص) فرمود: خداوند متعال اموالتان را در هنگام مرگ به شما بخشیده است که حسنات و نیکی‌های خود را با آن بیشتر کنید تا اعمال نیک شما زیاد شود.[[129]](#footnote-129)

4- ترمذی با سند خود از عامر بن سعد بن ابی وقاص از پدرش روایت کرده که گفت: در سال فتح مکه بیمار شدم و نزدیک بود بمیرم که رسول الله (ص) نزد من آمد و گفتم: ای رسول خدا (ص) من اموال فراوانی دارم و جز دخترم کسی وارث من نیست، می‌توانم به تمام اموالم وصیت کنم؟ فرمود: خیر. گفتم: چطور؟ گفت: خیر. گفتم: نصف چطور؟ گفت: خیر. گفتم: چطور؟ گفت: ، و نیز زیاد است. وارثانت بی‌نیاز باشند بهتر است یا اینکه درمانده و بیچاره از مردم گدایی کنند، تو هر نفقه و بخششی را که می‏کنی در قبال آن پاداش می‏گیری حتی لقمه‏ای را که در دهان زنت می‏گذاری اجر دارد.[[130]](#footnote-130)

اینها دلایل ظاهری استحباب وصیت بود.

سوم: حکم وصیت:

علما در مورد حکم وصیت نظرات زیر را آورده‌اند:

1**- وجوب:** وصیت به دلیل آیه «کتب علیکم» و «حقاً علی المتقین» و اینکه در آیات ارث زیاد تکرار شده است، واجب می‏باشد و نیز به دلیل حدیث «حق هر مسلمانی است که وصیت خود را ....» که با روایتهای گوناگون ذکر شده است، واجب می‏باشد.

2**- مندوب:** ابن حجر این حکم را به جمهور نسبت داده است به دلیل اینکه پیامبر (ص) به چیزی وصیت نکرد و به دلیل آنچه که بخاری با سند خود از عبدالله بن ابی اوفی روایت کرد که از او سؤال شد: آیا پیامبر (ص) به چیزی وصیت کرده بود؟ گفت: خیر…[[131]](#footnote-131). و این گروه معتقدند که آیه وصیت با آیات ارث منسوخ شده است، همچنان که به این حدیث استناد می‏کنند که «او حق دارد که در اموال خود وصیت کند» پس اگر واجب بود به اراده شخص بستگی نداشت.

3**- کراهت:** وقتی که وصیت از بیشتر باشد ولی قصد ضرر زدن به وارثان با آن نباشد، مکروه است و این بنابر قول پیامبر (ص) که وصیت بیشتر از مال را برای سعد بن ابی وقاص نپذیرفته است. حتی بخاری با سند خود از ابن عباس (رضی الله عنه) روایت کرده که گفت: شاید مردم را به دعوت کرده باشد، چرا که رسول الله (ص) فرمود: و نیز زیاد است.[[132]](#footnote-132)

4**- حرام:** درحالت‌های زیر وصیت حرام است:

الف- وقتی که قصد ضرر زدن به وارثان را داشته باشد، در سنن نسائی از ابن عباس آمده که گفت: ضرر زدن به وارثان به وسیله وصیت جزء گناهان کبیره است.

و این هنگامی است که شخص عمداً بخواهد به وارثان ضرر بزند و این به دلیل دشمنی میان او با آن‌ها باشد، پس وصیت می‏کند تا به آن‌ها ضرر برساند و رغبتی برای رسیدن به اجر و ثواب در آن وجود ندارد.

ب- وقتی که وصیت به چیز حرامی باشد، مثل کسی که به اموال رشوه یا دزدی یا اراضی غضب شده وصیت کند یا به چیز حرامی وصیت کند مثل کسی که به مالی برای دیگری وصیت می‏کند، تا او نیز انتقام او را با کشتن فرد دیگری بگیرد یا در مقابل یک عمل غیرمشروع او را آزاد کند. یا مثل کسی که به خرابی ساختمانهای دیگر وصیت کند که سهم دیگران در آن ساختمان است.

حقیقت این است که وصیت واجب است، وقتی که در مقابل یکی از دیون پرداخت نشده خداوند باشد، مثل زکات، حج، نذر، یا در مقابل پراخت حقی از حقوق بندگان باشد مثل: دیونی که ننوشته و بر عهده او بوده یا برای پاک کردن اموالی که احتمال حرام بودن آن‌ها وجود دارد، مثل کسی که پولش را در بانکهای سودده می‏گذارد، پس به مقداری از اموالش وصیت می‏کند تا از سودهای بانکی نجات یابد و ممکن است که مکروه یا حرام باشد و غیر این‌ها مندوب است چون آیات و احادیث زیادی در این موضوع وجود دارد.

بخش دوم: ارکان وصیت

رکن عبارت است از چیزی که وجود امری به آن تعلق دارد، و آن چیز جزئی از حقیقت آن امر است و ارکان وصیت همان طور که ابن رشد بیان کرده عبارت است از: موصی، موصی له، موصی به، صیغه وصیت.

رکن اول: موصی:

**موصی:** همچنان که ابن رشد بیان کرده موصی هر مالکی است که ملک صحیحی داشته باشد یعنی هر کس که مالک چیزی است و ملکش برای او صحیح است، زیرا باید خودش مالک چیزی باشد تا بتواند آن را به دیگری وصیت کند چون تصرف انسان جز در ملک خودش درست نیست.

و شرط است که موصی اهلیت تبرع (یعنی شایستگی بخشیدن اموال) را داشته باشد و شروط این اهلیت عبارتند از:

1**- بلوغ 2- عقل 3- رشد**

بنابراین وصیت از بچه غیر ممیز یا مجنون صحیح نیست.

پس وقتی که شرطی از این شروط وجود داشته باشد، وصیت صحیح نیست. در ماده 5 قانون وصیت آمده است که: شرط است که موصی از لحاظ قانونی اهلیت تبرع داشته باشد. بنابراین اگر به دلیل سفیه بودن یا غافل بودن یا اگر سنش از 18 سال شمسی گذشته باشد و محجور باشد وصیت وی با اجازه دادگاه امور حسبی جایز است.

در اینجا اختلافاتی در مورد وصیت ممیز و سفیه و بدهکار و غیرمسلمان وجود دارد، به شکل زیر:

1- وصیت بچه ممیز:

حنفی‏ها و شافعی‏ها معتقدند که وصیت بچه جایز است چون اهلیتش کافی نیست و مکلف به حساب نمی‏آید و وصیت برای این وضع شده تا انسان اعمال خیری را که در زمان زندگیش از دست داده، جبران کند.

حنابله و مالکیه معتقدند که وصیت او صحیح است، چون وصیت تصرفی است که به بعد از مرگ افزوده می‏شود و ممانعت از تصرف بچه به هدف حفظ اموالش در زمان زندگی او می‏باشد نه بعد از مرگش.

در حقیقت نظر اول صحیحتر است و قانون در تبعیت از آن مبالغه کرده است به طوری که مانع وصیت قبل از رسیدن به 21سالگی است ولی به شرط موافقت دادگاه امور حسبی آن را در 18 سالگی نیز جایز دانسته است.

حقیقت این است که بچه بعد از بلوغ و رسیدن به سن رشد و کامل شدن عقل او چنانکه خداوند متعال در مورد یتمیان می‏فرماید: ﴿وَٱبۡتَلُواْ ٱلۡيَتَٰمَىٰ حَتَّىٰٓ إِذَا بَلَغُواْ ٱلنِّكَاحَ فَإِنۡ ءَانَسۡتُم مِّنۡهُمۡ رُشۡدٗا فَٱدۡفَعُوٓاْ إِلَيۡهِمۡ أَمۡوَٰلَهُم﴾ [النساء: 6] می‌تواند در اموالش تصرف کند. پس قبول وصیت از او در هنگامی که به سن قانونی بلوغ برسد، ممکن است که آن سن 18 سالگی بدون موافقت کسی است او در این هنگام یک بچه ممیز محسوب نمی‏شود بلکه یک جوان محسوب می‏شود و وصیت به او ضرری نمی‏زند چون او در حال زنده ماندنش و می‏تواند از آن برگردد و اگر بمیرد ثواب أن را می‏برد.

2- وصیت سفیه:

سفیه کسی است که دارای عقل کمی باشد و تصرفات عمومی و مالی او درست نباشد. بنابراین بخاطر مصلحت او براو حجر گذاشته می‏شود. پس اگر وصیت کرد وصیت او به شرط موافقت دادگاه امور حسبی جایز است، همچنان که در ماده5 قانون آمد. در این رأی نیز نظراتی وجود دارد، چون سفیه قبل از مرگش می‏تواند از وصیت خود برگردد. پس وصیت در زمان حیات او به او ضرری نمی‏زند و اگر بمیرد و نیز ضرری از وصیت به او ملحق نمی‏شود.

3- وصیت بدهکار:

وقتی که بدهی بیشتر از ترکه موصی باشد، پس برای شخص بدهکار صحیح نیست که قبل از پرداخت این بدهی‌ها وصیت کند ولی اگر این کار را انجام داد، صحیح است ولی بعد از پرداخت بدهی‌ها نافذ می‏شود چون مقدم بر وصیت است همچنانکه در بحث تقدم دین بر وصیت بیان کردیم.

اما وقتی که بدهی فرد از ترکه و دارایی او بیشتر نباشد، نخست حق طلبکاران پرداخت می‏شود و سپس وصیت در حدود از ترکه باقیمانده قابل اجرا است مگر اینکه وارثان به بیشتر از اجازه بدهند.

دو ماده 38 و 39 از قانون وصیت درباره وصیت فرد بدهکار به طور عام صحبت می‏کند.

4- وصیت غیرمسلمان:

اگر کافری به چیزی که حرام نباشد، وصیت کرد، طبق گفته ابن رشد، صحیح است.[[133]](#footnote-133) و در قانون مانعی برای ارث کافر چه ذمی و چه معاهد یا ... ذکر نشده است ولی شروطی ذکر شده که در موانع وصیت از آن بحث خواهیم کرد.

رکن دوم: موصی له:

وصیت مسلمان برای غیرمسلمان:

موصی له باید شرایط زیر را داشته باشد تا استحقاق وصیت را پیدا کند:

1- موصی له باید به اسم معلوم و معین باشد مثل اینکه وصیت برای فلانی پسر فلانی باشد یا به وصف مشهور باشد، مثل وصیت به جمعیت حفظ قرآن یا هیأت مددکاری اسلامی یا جمعیت شرعی، و آنچه که در این علم و آگاهی مهم است این است که نافی جهالت باشد به طوری که موصی له با اسم یا صفت خاصی معلوم باشد. پس اگر به  اموالش برای یکی از دانشجویان وصیت کند، وصیت او صحیح نیست بلکه می‏تواند به  اموالش یا کمتر از آن برای کسانی که در دانشکده دار العلوم موفق شده‏اند یا برای حافظان قرآن کریم در دانشگاه قاهره یا شهرخودش وصیت کند. و اگر تعداد این‌ها بی‌شمار باشد این وصیت بر کسی که این وصف بر او انطباق داشته باشد، صدق می‏کند بر طبق اجتهاد کسانی که به اجرای وصیت اقدام می‏کنند.

درماده 30 قانون وصیت آمده است که: وصیت برای کسانی که غیر قابل شمارش هستند نیز صحیح می‏باشد. و به کسانی که از میان آن‌ها محتاج باشند، تعلق می‏گیرد. و دستور توزیع میان آن‌ها به دلیل اجتهاد کسانی که مجری وصیت هستند، ترک می‏شود.

2- اگر موصی له ذاتاً معین باشد باید هنگام وصیت حقیقتاً یا تقدیراً موجود باشد، اما اگر وصف معینی باشد مثل وصیت برای مساجد فلان شهر یا برای انجمن حمایت از بیماران کبدی یا دیالیزی، در اینجا ابوحنیفه و شافعی و احمد به ضرورت وجود این جهت وصفی هنگام مرگ معتدند نه هنگام نوشن وصیت. و امام مالک به عدم اشتراط موصی له هنگام نوشتن وصیت یا مرگ وصی معتقد است. پس اگر به  اموالش برای فقراء و یتیمان دانشگاه قاهره وصیت کرد و فقیر شناخته‏ شده‏ای وجود نداشت، وصیت صحیح است و این وصيت محبوس مي‏شود تا این فقرا و یتیمان پیدا شوند و وصیت ممکن است که در آینده اجرا شود مگر اینکه وجود موصی له محال باشد در ماده 8 قانون وصیت آمده است که: وصیت برای جهت معینی از جهات نیکی که در آینده ایجاد می‏شود، صحیح است ولی اگر وجود آن محال باشد، وصیت باطل می‏شود.

قانون در اینجا از نظر مالکیه تبعیت کرده است.

این در مورد وجود حقیقی بود، اما وجود تقدیری متعلق به جنینی است که در شکم مادرش است.

وصیت برای جنین:

جنین موجودی است که در رحم مادرش است و حیات او تقدیری است و برای صحت وصیت برای جنین در ماده 35 قانون وصیت شرایطی ذکر شده است:

1- وقتی که موصی، به وجود جنین در هنگام وصیت اقرار کند و حداقل از زمان وصیت به مدت 365 روز به بعد زنده به دنیا بیاید.

2- وقتی که موصی به وجود جنین اقرار نکند و به مدت 270 روز بعد از وصیت به دنیا بیاید، به شرطی که زن باردار در زمان وصیت در عده وفات یا طلاق نباشد، پس اگر جنین در مدت 365 روز از زمان وفات یا طلاق به دنیا آمد، وصیت صحیح است و اگر وصیت برای جنین معینی باشد (فلانی فرزند فلانی) برای صحت وصیت باید نسب او نسبت به آن فرد ثابت شود.

اینها شروط مشابهی به شروط ارث جنین بود، در اینجا لازم است که بین حالت اقرار و علم موصی به وجود جنین در شکم مادرش تفاوت قائل بشویم، پس شرط است که در کمتر از 365 روز به دنیا بیاید که حداقل مدت جنین است که موافق نظر محمد ابن حکم مالکی و پزشکان شرعی معاصر است.

مبنی بر این نظریه علمی که از دیدگاه آن‌ها ثابت شده است که جنین بیشتر از یک سال شمسی در رحم مادر نمی‏ماند.

اما وقتی که موصی به وجود جنین اقرار نکرد، زن باردار یکی از حالات زیر را دارد:

1- زن باردار در زمان ازدواج مستمر باشد، پس وصیت وقتی برای جنین صحیح است که حداکثر در طول 270 روز زنده به دنیا بیاید و این ملاک معتبری است. و جنین باید بعد از نوشتن وصیت شکل گرفته باشد پس اگر جنین در وقت وصیت موجود نباشد، وصیت باطل می‏شود.

2- اگر زن باردار مطلقه باشد و در زمان عده طلاق رجعی باشد وصیت وقتی صحیح است که حداکثر در مدت 270 روز وضع حمل کند.

3- اگر زن که در عده طلاق بائن یا وفات باشد، وصیت وقتی صحیح است که حداکثر در طول 365 روز وضع حمل کند.

ملاحظه می‏شود که قانونگزار در اینجا میان ارث جنین و وصیت به زن بارداری که در زمان عده طلاق رجعی باشد، تفاوت قائل شده است. به طوری که در ارث یک سال شمسی را قرار داده و در وصیت 9 ماه را قرار داده است. و این تفاوت به طور کلی توجیهی ندارد. بنابراین استاد دکتر محمد بلتاجی معتقد است که قواعد شرعی این حکم به یک سال شمسی حکم کرده‏اند تا قواعد استصحاب و برائت ذمه و درء حدود با شبهات رعایت شده باشد مخصوصاً در اینجا که رابطه جسدی و جنسی میان زن مطلقه به طلاق رجعی یا بائن با شوهر منقطع شده است.[[134]](#footnote-134)

این در مورد وصیت برای جنین بود ولی قضیه مهم دیگری در مورد موصی له وجود دارد که وصیت برای وارث است که به شکل زیر به آن می‏پردازیم:

وصیت برای وارث:

ترمذی و ابوداود و دیگران از ابی امامه روایت کرده‏اند که گفت: از رسول الله (ص) شنیدم که فرمود: خداوند متعال به هر صاحب حقی، حقش را داده است پس وصیت برای وارث نیست.[[135]](#footnote-135)

مبنی بر این حدیث ابن رشد بیان کرده که اجماع در این مورد وجود دارد که وصیت برای وارث جایز نیست وقتی که وارثان اجازه ندهند. و مزنی و ظاهریه معتقدند که وصیت به وارث حتی اگر وارثان جایز بدانند، جایز نیست.[[136]](#footnote-136) و شوکانی از صاحب البحر و الهادی و الناصر و ابی طالب و ابوالعباس نقل کرده که وصیت برای وارث بدون اجازه وارثان نیز جایز است.[[137]](#footnote-137) چون خداوند متعال می‏فرماید: ﴿كُتِبَ عَلَيۡكُمۡ إِذَا حَضَرَ أَحَدَكُمُ ٱلۡمَوۡتُ إِن تَرَكَ خَيۡرًا ٱلۡوَصِيَّةُ لِلۡوَٰلِدَيۡنِ وَٱلۡأَقۡرَبِينَ بِٱلۡمَعۡرُوفِۖ حَقًّا عَلَى ٱلۡمُتَّقِينَ ١٨٠﴾ [البقرة: 180].

حقیقت اختلاف از اینجا ناشی می‏شود که آیا این حدیث ناسخ آیه است یا نه؟ و قول غالب این است که ناسخ نیست، و مرحوم دکتر مصطفی زید در تحقیق خود «النسخ فی القرآن» آن را ثابت کرده است.

با وجود این نظری که غالب علما بر آن هستند این است که وصیت برای وارث جایز نیست ولی قانونگزاران قانون وصیت نظر شیعه امامیه و غالب علمای زیدیه را ترجیح داده‏اند که جایز بودن وصیت بدون اجازه وارثان برای وارث است چنانکه در ماده 37 قانون وصیت آمده است.

حقیقت این است که وصیت برای وارث منجر به کینه و دشمنی میان فرزندان می‏شود مخصوصاً وقتی که بعضی از وارثان آن را در نزدیکی سایر وارثان هزینه کند. ولی اگر وصیت در چهارچوب محدودی باشد جایز است مثل وصیت برای یکی از وارثانی که مریض و زمین گیر است یا برای درمان نیاز به هزینه‌های زیادی دارد یا وارث دانشجو است و برای آن هزینه زیادی لازم دارد و یا کم سن و سال است و نیاز به هزینه تعلیم و ازدواج و ... دارد. تمامی این‌ها مقتضی افزودن نص بر قانون است بدین معنی که: وصیت به برای وارث صحیح است وقتی که قصد ضرر زدن به وارثان وجود نداشته باشد و موصی له نیاز شدید به آن داشته باشد و موافقت قاضی نیز وجود داشته باشد.

اینها مهمترین شرایط موصی له است، و باید اضافه شود که نباید مانعی از موانع وصیت مثل قتل موصی توسط موصی له یا چیزی که مبطل وصیت است مثل وصیت برای جهتی که محارب اسلام باشد مثل روتاری و انجمنهای فراماسونری و کلیساها و... وجود داشته باشد.

باید اشاره کرد که وصیت از جانب مسلمان برای غیر مسلمان به شرط اینکه به دشمن مسلمان کمک نکند، صحیح است، بر عکس ارث که میان مسلمان و کافر صحیح نیست.

رکن سوم: موصی به:

اول: نوع موصی به:

درماده (10) قانون وصیت آمده است که در موصی به شرط است که:

1- موصی به باید در چیزهایی باشد که جزء ترکه هستند یا صحیح است که در حال حیات موصی محل عقد قرار بگیرد.

2- موصی به باید مال متقوم (قابل ارزیابی) باشد.

3- اگر موصی به ذاتاً معین باشد باید در هنگام وصیت در ملکیت موصی باشد.

از این سه شرط پیداست که وصیت بر هر آنچه که مال نام دارد، و ارث آن صحیح است، صحیح می‏باشد مثل اموال غیرمنقول و منقول و اموال پس اندازه شده در بانک‌ها و اسباب و وسایل و ماشین و ... حتی وصیت به امور معدوم و مجهول نیز جایز است، چون این عمل در مذهب امام ماکل جایز است و ضرر در معاوضات جایز نیست ولی در عقود تبرعی جایز است. مثلاً اگر کسی بگوید که این کیف را به آنچه که الان در جیب تو است، می‏فروشم این معامله صحیح نیست. چون احتمال ضرر وجود دارد، ولی اگر بگوید: هر چه را که در کیفم دارم، به تو وصیت می‏کنم و مقدار آن را نداند جایز است.

بایستی وصیت نزد مسلمانان به چیزهای صحیح قابل ارزیابی باشد، مثلاً کسی که به مزرعه خوک برای مسلمانان وصیت کند، صحیح نیست خواه موصی مسلمان باشد یا غیرمسلمان و کسی که به آلات حرام موسیقی برای مسلمانان وصیت کند، وصیت او باطل است.

همچنین واجب است که از ملک خودش وصیت کند، مثلا کسی که به اموال پدرش یا برادرش یا زنش یا فرزندش وصیت کند، وصیت او صحیح نیست و این قیاس به معامله غیر ملک خود شده است ولی این در مورد وصیت به ذات معین است مثل امور منقول و غیرمنقول اما اگر به منفعتی وصیت کند فقط با به کارگیری آن ایجاد می‏شود. پس اگر به عین اجاره شده‏ای وصیت کند وصیتش صحیح است یا به ثمره یک مزرعه و یا ثمره حیوانات یا غلات یا سود کالاها وصیت کند، وصیت او صحیح است. و چنانکه قبلاً بیان کردیم حنفی‌ها معتقدند که ارث منافع جایز نیست و وصیت آن جایز نیست. ولی قانون در اینجا از مذهب شافعی تبعیت کرده است به گونه‏ای که فصل خاصی را به باب دوم احکام وصیت به منافع اختصاص داده است در مادر (50) آمده است که: هرگاه وصیت به منفعت چیز مشخص باشد که آغاز یا پایان آن مشخص باشد در این مدت موصی له استحقاق این منفعت را پیدا می‏کند وقتی که این مدت قبل از وفات موصی به اتمام رسید، گویی که اصلاً وصیت در کار نبوده است و اگر مدتی از ان مدت معین سپری شد و موصی مرد، موصی له در مدت باقیمانده استحقاق منفعت آن را دارد.

دوم: مقدار موصی به:

ما از نوع موصی به صحبت کردیم حال در اینجا در مورد مقدار موصی به صحبت می‏کنیم و آیاتی که در سوره بقره یا نساء آمده‏اند مطلق هستند، مثل آیه: ﴿مِنۢ بَعۡدِ وَصِيَّةٖ يُوصَىٰ بِهَآ أَوۡ دَيۡنٍ﴾ [النساء: 12].

ولی احادیث این اطلاق را تخصیص داده‌اند به طوری که نباید از  بیشتر باشد. و در این مورد دار قطنی با سند خود از ابوالدرداء روایت کرده که رسول الله (ص) فرمود: «خداوند متعال  اموالتان را به شما در هنگام مرگ بخشیده است تا به وسیله آن بتوانید کارهای نیک خود را زیاد کنید».[[138]](#footnote-138)

و بخاری با سندش از ابن عباس (رضی الله عنه) نقل کرده که گفت: ممکن است که مردم را به تشویق کرده باشد چون پیامبر (ص) فرمود:  و  زیاد است و پیامبر (ص) این سخن را به سعد بن ابی وقاص گفت وقتی که می‏خواست به بیشتر از  اموالش وصیت کند.

در واقع وصیت به بیشتر از  به وارثان ضرر می‏زند و خداوند متعال امر کرده است که موصی با وصیتش به وارثان ضرر نزند. حتی ابوبکر صدیق (رضی الله عنه) به وصیت کرده است تا به  نرسد چون پیامبر (ص) فرموده بود  زیاد است.

نووي در مورد وصیت به  گفته است: این امر رعایت عدل میان وارثان و وصیت است، اصحاب ما و علما گفته‏اند: اگر وارثان ثروتمند باشند، مستحب است که به  اموال در جهت تبرع به آن‌ها وصیت کرد، و اگر فقیر باشند مستحب است که از  کمتر باشد، پس ذکر کرده که اجماع وجود دارد بر اینکه کسی که وارثی ندارد وصیتش جز با اجازه او به بیشتر از  نافذ نمی‏شود.[[139]](#footnote-139)

ولی جمهور معتقدند که وصیت به بیشتر از  جز با اجازه وارثان جایز نیست و ابن جزم اندلسی و ظاهریه معتقدند که وصیت بر بیشتر از  صحیح نیست. ابن حزم می‏گوید: وصیت به بيش جایز نیست، هر چند که موصی وارث داشته باشد یا نداشته باشد و هر چند که وارثان اجازه بدهند یا اجازه ندهند. چون این اجازه باطل است ولی اگر دوست داشتند آن را در مورد اموال خود جایز بدانند، می‏توانند.[[140]](#footnote-140)

از این بحثها برای ما روشن شد که نظر علما در مقدار وصیت به شکل زیر می‏باشد:

1- وصیت به بیشتر از  جایز نیست و اگر اتفاق افتاد جز با اجازه وارثان نافذ نمی‏شود.

2- اصل این است که وصیت به بیشتر از  جایز نیست و اگر اتفاق افتاد با اجازه وارثان نافذ می‏شود.

3- بهتر این است که وصیت مطلقاً کمتر از  باشد.

4- بهتر این است که اگر وارثان ثروتمند باشد وصیت به  باشد و اگر فقیر باشند وصیت به کمتر از  باشد.

قانونگزار قانون وصیت به مذهب جمهور عمل کرده است، پس در ماده 37 آمده است که: وصیت به  برای وارث و غیروارث صحیح است و بدون اجازه وارثان نافذ می‏شود و به بیشتر از  نیز صحیح است به شرط اینکه وارثان بعد از وفات موصی اجازه بدهند.

بنابراین حالت‌های وصیت از لحاظ مقدار آن – چنانکه استاد ما دکتر محمد ابراهیم شریف می‏گوید – یکی از حالت‌های زیر می‏باشد:[[141]](#footnote-141)

1- اگر به وصيت  تركه باشد و براي يك وارث يا دیگری باشد در اینجا مقدار وصیت را حساب مي‏كنيم و آن را به موصي له مي‏دهیم، سپس باقیمانده را میان تمام وارثان تقسیم می‏کنیم حتی اگر موصی له یکی از وارثان باشد، پس اگر مردی بمیرد و: زن، پدر و پسر از او بجای بماند و 7200 لیره تركه داشته باشد و به ترکه برای پسرش وصیت کرد باشد که یکی از وارثان نیز هست، مسأله به شکل زیر حل می‏شود:

الف-  ترکه را حساب می‏کنیم و آن را به پسر می‏دهیم که 24000=3÷7200 لیره است.

ب- مقدار وصیت را از مجموع ترکه کم می‏کنیم که 4800=2400-7200 لیره است.

ج- مسأله به شکل عادی حل می‏شود که ترکه 4800 لیره باشد.

د- سهم پسر از وصیت را همراه با سهم او از ارث جمع می‏کنیم.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پدر | پسر |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل24 | 3 | 4 | 17 |
| سهم  200=24÷4800 | 600=200×3 | 800=200×4 | 3400=200×17 |
| مجموع سهم پسر از وصیت وارث= 5800=3400+2400 | | |

جدول 202

و اگر خواستیم که به صحت این مسأله پی ببریم تمامی سهام را جمع می‏کنیم (5800+600+800) =7200 لیره،و اگر در این مسأله به ترکه برای شخص غیر وارث مثل دایی وصیت کرد سهم دایی همان 3400 لیره است و سهم پسر همان حق خود از ارث است که 3400 لیره است اگر به کمترمثل  برای دایی وصیت کرد، در اینجا اختلافی در حساب نیست و همان مراحل طی می‏شود و فقط مقدار وصیت برای دایی 1200=6÷7200 می‏باشد پس این مبلغ را از وصیت کم می‏کنیم تا ترکه6000=1200-7200 باشد و سهم در مسأله قبل 250=24÷6000 می‏باشد و سهم زن 750=3×250 و سهم پدر 100=4×250 و سهم پسر 4250=17×250 لیره می‏باشد.

2- اگر وصیت به بیشتر از  باشد و هیچ یک از وارثان آن را جایز ندانند،  فقط به موصی له می‏رسد و شرعاً و قانوناً دادن بیشتر از  به او صحیح نیست و مسأله کلاً مثل حالت قبل حل می‏شود.

3- اگر وصیت به بیشتر از  باشد و وارثان آن اجازه بدهند پس آن‌ها برای تنازل از حق خود مختار هستند، پس تمام آنچه که به موصی له وصیت شده به او داده می‏شود. پس اگر در مثال قبل مرد به نصف تركه براي برادرزاده یتیمش وصیت کند و تمام وارثان اجازه بدهند مسأله به شکل زیر حل می‏شود:

الف- مقدار وصیت را معلوم می‏کنیم 3600=2÷7200 لیره به برادرزاده یتیم داده می‏شود.

ب- مقدار وصیت را از کل ترکه کم می‏کنیم 3600=3600-7200 لیره.

ج- مسأله به شکل عادی حل می‏شود.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | زن | پدر | پسر |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل24 | 3 | 4 | 17 |
| سهم  150=24÷3600 | 450=3×150 | 600=4×150 | 2550=17×150 |

جدول 203

برای اطمینان از صحت مسأله مقدار وصیت را با سهم وارثان جمع می‏کنیم با تمام ترکه مساوی باشد.

7200=3600+450+2550

4- اگر وصیت به بیشتر از باشد و تنها بعضی از وارثان به آن اجازه داده باشند، در اینجا کسانی که آن را نپذیرفتند مجبور به تنازل از حق خودشان نمی‏کنیم و نیز کسانی را که اجازه داده‏اند تسامح آن‌ها را رد نمی‏کنیم در اینجا مسأله را یک بار با اجازه تمام وارثان حل می‌کنیم و یک بار بدون اجازه هیچ یک وارثان آن را حل می‏کنیم و کسانی که اجازه داده‌اند از حل اول سهمشان پرداخت می‏شود و کسانی که اجازه نداده‏اند از راه‏حل دوم سهمشان پرداخت می‏شود.

در مثال اول وقتی مردی قبل از مرگش به نصف دارایی‏اش برای برادرزاده یتیمش وصیت ‏کند، اگر پسر و پدر اجازه بدهند و زن اجازه ندهد، این مسأله یک بار بر اساس اینکه وصیت  ترکه است و بار دیگر بر اساس اینکه وصیت نصف ترکه است، حل می‏شود و سهم زوجه بر اساس راه حل اولی می‏باشد و سهم پدر و پسر بر اساس راه‏حل دوم می‏باشد.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارث | بر فرض اینکه وصیت است | بر فرض اینکه وصیت نصف ترکه است |
| سهم زن | 600 | 450 |
| سهم پدر | 800 | 600 |
| سهم پسر | 3400 | 2550 |

جدول 204

پس وقتی که زن به بیشتر از  وصیت اجازه ندهد 600 لیره می‏گیرد ولی پدر و پسر بر فرض اجازه پدر 600 لیره و پسر 2550 لیره می‏گیرد که مجموع وصیت مساوی است با

لیره 3450=(600+600+2550)-7200

و طبیعتاً باید با حالات قبل فرق داشته باشد چون ما از وصیت نصف آن را کم کردیم 3600 که حق زن بود که اجازه نداده بود و آن را به  وصیت 2400 افزدویم که از حق پدر و پسر کم شده بود بنابراین تمامی مسائل به این شکل حل می‏شود. پس اگر شخصی بمیرد و: دختر، دختر پسر، خواهر تنی و خواهر پدری داشته باشد که  ترکه به او وصیت شده باشد و ترکه به انجمن خیریه‏ای وصیت شده باشد و وارثان جز به  ترکه که 18000 لیره است، اجازه ندهند.

در اینجا ملاحظه می‏کنیم که وارثان به نصف تركه كه مجموع (+) است، اجازه نمی‏دهند و وصیت به بر می‏گردد که 6000=3÷18000 لیره است و این 6000 لیره به نسبت 1 به 2 میان خواهر پدری و انجمن خیریه تقسیم می‏شود بر این اساس که وصیت به انجمن نصف خواهر پدری بوده است پس به خواهر پدری 4000 لیره و به انجمن خیریه 2000 لیره داده می‏شود و 12000 لیره باقی می‏ماند که میان وارثان تقسیم می‏شود. دختر نصف ترکه یعنی 6000 لیره و دختر پسر  تركه يعني 2000 ليره و خواهر تني باقيمانده را به عصبه بودن می‏گیرد چون عصبه مع الغیر است که 4000 لیره می‏باشد.

رکن چهارم: صیغه وصیت

در ماده دوم قانون وصیت آمده است که: وصیت یا با عبارت یا کتابت (نوشتن) منعقد می‏شود و اگر موصی نتوانست به این وسیله وصیت را منعقد کند با اشاره‏‏های قابل فهم او منعقد می‏شود و در ماده 4 آمده است که وصیت وقتی که به شرطی معلق یا مقترن باشد نیز درست است و اگر شرط صحیح باشد تا زمانی که مصلحت داشته باشد رعایت ان واجب است. و اگر شرط صحیح نباشد یا مصلحت مورد نظر را نداشته باشد، رعایت آن لازم نیست.

شرط صحیح عبارت است از هر آنچه که مصلحت موصی یا موصی له یا دیگران در آن رعایت شده باشد و از آن نهی نشده باشد و منافی اهداف شریعت نباشد.

بنابراین صیغه وصیت یا با عبارت (بیان کردن) است و یا با کتابت (نوشتن) و وصیت با اشاره جز برای کسی که نمی‏تواند حرف بزند یا بنویسد درست نیست و اشاره بایستی که قابل فهم باشد و مبهم نباشد و اگر آن را برای کسی دیکته کرد باید وصیت نوشته شده را برای او بخواند و سپس خود موصی آن را امضا کند و این نظر از مذهب امام احمد بن حنبل گرفته شده است.

صیغه وصیت یا مطلق و بدون شرط است مثل اینکه بگوید یا بنویسد: ترکه را برای فلانی وصیت کردم و یا به شرطی معلق است، که بایستی شروط زیر در وصیت مشروط وجود داشته باشد:

1- باید آن شرط مصلحتی را برای موصی یا موصی له یا دیگران داشته باشد، مثل اینکه برای فردی وصیت کند که از مال الوصیة به جای او حج برود یا به فردی وصیت کند که با آن تحصیلات عالی خود را ادامه بدهد یا به دلیل مصلحتی غیر از این‌ها باشد مثل اینکه به یکی از نزدیکان وصیت کند که به ده نفر از یتیمان شهرش کمک کند.

2- شرط نباید چیزی باشد که از آن نهی شده باشد، مثل اینکه برای فردی وصیت به انتقام بکند یا وصیت به انتشار کتابی کند که در آن به اباحی گری و سرکشی علیه شریعت اسلامی اشاره شده باشد.

3- شرط نباید منافی اهداف شریعت اسلامی باشد مثل اینکه به یکی از وارثان وصیت کند که وارث دیگر را اذیت کند و به او خسارت بزند یا به یک انجمن تبلیغی یا هیأتی وصیت کند که به جنگ با اسلام و مسلمانان بپردازند.

بخش سوم: مبطلات وصیت

بیان کردیم که ارکان وصیت، موصی، موصی له، موصی به و صیغه وصیت هستند و توضیح دادیم که هر رکنی شروطی دارد تا وصیت صحیح باشد و اگر شرطی از این شروط تخلف کند، وصیت باطل می‏شود و در اینجا به اجمال این مبطلات را بیان می‏کنیم:

نخست: مبطلات وصیت به علتی که به موصی بر می‏گردد:

1- رجوع موصی از وصیت به صراحت یا به دلیل قاطع یا به وسیله تصرفی که ملک را از تملک او خارج می‏کند. در ماده18 آمده است که: برای موصی جایز است که از تمام وصیت یا قسمتی از آن به صراحت یا دلالت برگردد.

2- موصی دچار جنونی بشود که او را منجر به مرگ کند یا دچار سبک مغزی بشود که اهلیت او را ساقط کند، با وجود اینکه او هر وقت که بخواهد می‏تواند از وصیت رجوع کند، اما جنون همیشگی که او را به مرگ برساند، او را از این حق محروم می‏کند. و شاید نیز بتواند از آن رجوع کند که این نظر حنفیه است و قانون در ماده 14 از آن تبعیت کرده است که مالکیه با آن مخالفت ورزیده‏اند و وصیت را در صورت جنون منجر به مرگ نیز جایز می‏دانند و قول راجح همان قول حنفیه است.

دوم: مبطلات وصیت به علتی که به موصی له بر می‏گردد:

1- وصیتی که موصی له قبل از موصی بمیرد، وصیت باطل می‏شود چون محل وصیت یا کسی که می‏خواسته از آن استفاده کند، وجود ندارد. (ماده14).

2- وقتی که وجود موصی له امکان نداشته باشد مثل وصیتی که برای انجمن خیریه‏ای که در آینده تشکیل می‏شود و این انجمن شکل نگیرد وصیت باطل می‏شود (ماده8).

3- وقتی که موصی له وصیت را نپذیرد،چون یکی از ارکان عقد حادث نشده که قبول آن از طرف موصی له می‏باشد، وصیت باطل می‏شود و همچنین وقتی که موصی از موصی له بخواهد که قبول کند و او قبول نکند. بعد از اینکه سی روز سپری شد و جواب رد یا قبول به موصی نرسید. وقتی که وصیت به منفعت عینی باشد که در دست دیگری است یا برای طول مدت حیات او یا مطلق باشد، موصی له استحقاق آن را به مدت حیات خود دارد به شرط اینکه استحقاق او در طول33 سال از وفات موصی ناشی شده باشد همچنانکه ماده(61) بر آن تاکید کرده و اگر از این مدت تاخیر کرد وصیت باطل می‏شود.

4- اگر موصی له، موصی را بکشد، یکی از موانع وصیت تحقق پیدا کرده است که بعداً به آن می‏پردازیم.

سوم: مبطلات وصیت به علتی که به موصی به بر گردد:

1- وقتی که چیزی که به آن وصیت شده، نابود شود. مثل کسی که اموالش را در شرکتهای سرمایه‏گذاری گذاشته باشد و به آن وصیت کرده باشد و همگی این اموال یا مقداری از آن نابود شود وصیت باطل می‏شود یا بر حسب چیزی که از بین رفته مقداری از وصیت باطل می‏شود، پس اگر مقداری از این اموال باقی ماند آن برای وصیت است.

همچنین کسی که برای شوهر دخترش به بخشی از ساختمانی وصیت کرده که به علت زلزله یا علل دیگر خراب شده است یا کسی که به ماشین برای پسرش وصیت کرده که قبل از تحویل گرفتن آن دزدیده می‏شود.

2- وقتی که ملک موصی از ملکیت او خارج شود، وصیت باطل می‏شود مثل کسی که بدهی‌هایش تمام ترکه او را شامل شود پس چیزی برای وصیت باقی نمی‏ماند. یا مثل اینکه وصیت به منفعت (ساختمان اجاره‏ای) باشد که موصی له آن را بخرد و جزء اموال او بشود.

3- وقتی که موصی به چیز حرامی باشد، مثل آلات لهوو فاحشه خانه‌ها و اسباب و لوازم قمار و خمره‏های شراب و اماکن رقص و آلات موسیقی و گله خوک و کارخانه دخانیات و شراب یا مقداری از مواد مخدر یا غذاهای فاسد و آبهای کثیف یا ماشین دزدی یا سودهای ربوی که تمامی این اموال حرام هستند و وصیت به آن‌ها صحیح نیست. و این چیزها یا باید نابود شوند مثل شراب و خوک و مواد مخدر و غذاهای فاسد، و یا باید به چیزهای مفید تغییر یابند مثل رستوران و هتل و یا به صاحبان آن‌ها برگردانده شوند اگر دزدی و غصبی باشند یا باید آن‌ها را پاک کرد مثل سودهای بانکی که با بخششهای غیرواجب باید آن‌ها را پاک کرد.

چهارم: مبطلاتی که به صیغه وصیت بر می‏گردند:

1- وقتی که صیغه وصیت به شرط محال یا غیر شرعی معلق باشد مثل اینکه به خواهرش وصیت کند به شرط اینکه هرگز ازدواج نکند یا به کسی وصیت کند به شرط اینکه دینش را ترک کند یا با آن بجنگد و یا بر علیه کشورهای اسلامی برای دشمن جاسوسی کند.

2- وقتی که بدون شهادت افراد دیگری غیر از موصی له وصیت کند چون موصی له صاحب مصلحت است یا وصیت به خط موصی نباشد و یا بعد از قرائت آن را امضا نکرده باشد.

3- وقتی که معلوم شود علت وصیت ضرر زدن به وارثان یا به علت حرامی بوده باشد.

بخش چهارم: موانع وصیت

در موانع ارث بیان کردیم که آن‌ها چهار چیز هستند: قتل، اختلاف دین، اختلاف دارین و بردگی. اما برای مانع وصیت تنها قتل می‏تواند مانع باشد. پس اگر موصی له موصی را بکشد مثل وارثی است که مورث خود را کشته باشد و هر دوی این‌ها از حق خود در وصیت و ارث محروم می‏شوند. و دلیل شرعی برای ممنوع شدن قاتل از وصیت، قیاس است.[[142]](#footnote-142) که ممنوعیت قاتل از وصیت به ممنوعیت قاتل از ارث قیاس شده است که علت جامع آن‌ها عجله کردن است که با محروم شدن او معاقبه می‏شود.

قتلی که در اینجا مانع وصیت است همان قتلی است که مانع ارث بود. در ماده (71) قانون وصیت آمده است که: قتل عمدی موصی یا مورث باعث منع استحقاق وصیت اختیاری یا واجب می‏شود خواه قاتل فاعل اصلی باشد یا شریک قتل باشد یا شاهد دروغگویی باشد که این شهادت او منجر به حکم اعدام برای موصی می‏شود چون این قتل به ناحق و بدون دلیل بوده است و قاتل باید عاقل و به سن 15 سالگی رسیده باشد و حق دفاع شرعی از جمله دلایل تجاوز محسوب می‏شود.

اما اختلاف دین به وصیت از مسلمان به کافر و بالعکس صحیح است به شرط اینکه همکاری و کمک به امور باطل نباشد. ابن حزم می‏گوید: وصیت برای ذمی جایز است و اختلافی در این نمی‏بینیم چون پیامبر (ص) فرمود: در هر صاحب جگری به اندازه یک خرما اجر و پاداش وجود دارد.[[143]](#footnote-143)

ولی شافعی در الام می‏گوید که وصیت جز برای مرد یا زن مسلمانی که بالغ نشده باشد صحیح نیست و وصیت مسلمان به مشرک جایز نیست.[[144]](#footnote-144)

قانونگزار به نظر اکثریت که همان صحت وصیت از مسلمان برای غیرمسلمان و بالعکس بود، عمل کرده که همان نیز صحیح تر است.

اما اختلاف دار میان موصی و موصی له مانع وصیت نیست، در ماده نهم آمده است که: وصیت با وجود اختلاف دین و اختلاف دارین وقتی که موصی تابع سرزمین اسلامی نباشد، و موصی له غیرمسلمان باشد و تابع سرزمین اسلامی نباشد، که قانون آن از وصیت مثل موصی ممانعت می‏کند، صحیح است.

این نظر به عقیده ابوحنیفه و ابویوسف بر می‏گردد، همچنانکه در یادداشت تفسیری آمده است که به تعامل به مثل پرداخته است که نزدیک‌تر به عدالت است و سیادت و سروری حکومت اسلام را محقق می‏کند.

اما مانع بردگی معتبر نیست و صحیح است که مردی به برده یا کنیز خود به مقداری از اموالش بر حسب صله رحم و نیکی به آن‌ها وصیت کند.

تمرینات فصل هشتم

سؤال سی‏ام: یک دلیل برای عبارات زیر بیاورید:

1- مشروعیت وصیت

2- وجوب وصیت

3- کراهت وصیت به بیشتر از  از جانب گروهی از فقها

4- جایز بودن قبول وصیت از بچه ممیز

5- جایز بودن قبول وصیت به غیرمسلمان

6- ممنوع بودن قاتل از وصیت

سؤال سی و یکم:

تمام نکات مبطلات وصیت را تعریف کنید.

سؤال سی و دوم: در مقابل عبارات زیر علامت صحیح √و غلط× بگذارید:

1- شرط است که موصی مالک چیزی باشد که به آن وصیت می‏کند و اهلیت تبرع داشته باشد. ( )

2- وصيت بدهکار بعد از پرداخت تمام بدهی‌هایش جایز است. ( )

3- برای مسلمان جایز نیست که به پدر غیرمسلمانش کمک کند ( )

4- اجازه وارثان در وصیت واجب است. ( )

5- وصیت وقتی از  بیشتر باشد، حرام است. ( )

6- شرط است که موصی له در هنگام نوشتن وصیت موجود باشد. ( )

سؤال سی و سوم: تفاوت عبارات زیر را بیان کنید:

1- هبه (بخشش) و وصیت.

2- وصیت فقط به  و وصیت به بیشتر از .

3- ارث جنین و وصیت به او وقتی که مادرش مطلقه رجعی باشد.

سؤال سی و چهارم: مسائل:

1- زنی می‏میرد و شوهر و پسری از او بجای می‏ماند که96000 لیره هم ترکه داشته است و به نصف ترکه‏اش برای رعایت و نگهداری از یتیمان دانشجو وصیت کرده که پسر اجازه داده ولی شوهر اجازه نداده باشد.

2- مردی می‏میرد و دختر و خواهر و دختر پسر دختر و خواهر پدری از او بجای می‏ماند که 400000 لیره ترکه دارد و به نصف آن برای بیماران قلبی فقیر، وصیت کرده است که تمام وارثان اجازه داده‏اند.

فصل نهم:  
انواع وصیت و تزاحم آن‌ها

**شامل سه بخش است:**

**بخش اول: انواع وصیت‌های اختیاری**

**بخش دوم: وصیت واجب**

**بخش سوم: تزاحم وصیت‌ها**

بخش اول:  
انواع وصیت‌های اختیاری

وصیت اختیاری وصیتی است که خود موصی در زمان حیات خودش و با اختیار خود و با کیفیت و شروطی که خود تعیین می‏کند و منافی ارکان وصیت نیست، منعقد می‏شود، برخلاف وصیت واجب که با نص قانون و بعد از وفات فرد به شروط مخصوص فرض می‏شود که شخص مرده هیچ دخالتی در آن نداشته است. وصیت اختیاری انواعی دارد، از جمله انچه که قبلاً درمورد آن بحث کردیم مثل وصیت برای جنین وصیت برای وارث و وصیت به بیشتر از با اجازه وارثان یا بدون اجازه بعضی از آن‌ها. در زیر به مهمترین انواع وصیت‌های اختیاری اشاره می‏کنیم:

نخست: وصیت به تقسیم اشیای عینی ترکه:

ترکه ممکن است که مجموعه‏ای از اشیا باشد که مثلا پدر به تقسیم این اشیا به تناسب افراد بپردازد به طوری که به حقوق سایر وارثان خدشه‏ای وارد نکند، و از عدالت به دور نباشد، از جمله اینکه شخص منزلی به قیمت 30000 لیره و کارخانه لباسی به قیمت 70000 لیره و یک قطعه زمین زراعی به قیمت 140000 لیره داشته باشد و یک زن و یک دختر و یک پسر داشته باشد و به منزل برای زن وصیت کرده باشد که ترکه است و به کارخانه لباس برای دختر وصیت کرده باشد که ترکه است و زمین برای پسر وصیت کرده باشد که ترکه است. و وارثان می‏توانند هر کدام به طور مستقل از سهم خود استفاده کنند یا به طور شریکی از آن استفاده کند که در فقه اسلامی ملک مشاع است.

این وصیت به تقسیم چیزها و وسایل ترکه برای راحتی مردم ساده است، آنچه که در آن مهم است عدم ظلم و تمایل به یک طرف است و اگر سهم یکی از وارثان بیشتر از استحقاق او باشد جز با موافقت وارثان نمی‏تواند بیشتر از  بردارد پس اگر یک زمین زراعی مساوی 200000 لیره باشد، آنچه که از حق او زیادتر است 60000 لیره از مجموع ترکه 300000 لیره‏ای است و این زیاده کمتر از  است چون ترکه است پس وصیت بدون اجازه وارثان و بر طبق قانون نافذ است و استحقاق 140000 لیره را دارد و باقیمانده وصیت اختیاری است.

دوم: وصیت به اندازه سهم وارث:

اگر کسی مشابه سهم یکی از وارثان وصیت کند، دو حالت وجود دارد:

1- مثل سهم یک وارث معین باشد مثل کسی که پدر و پسری از او بجای بماند و به برادرزاده یتیمش به اندازه سهم پدر وصیت کند و 60 فدان ترکه داشته باشد، مسأله این گونه حل می‏شود:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | پسر | برادرزاده‏ای که به اندازه سهم پدر به او وصیت شده |
| سهام |  | ق. ع |  |
| اصل6 | 1 | 4 | 1 |
| فدان10= | 10 فدان | 40 فدان | 10 فدان |

جدول 205

در اینجا برادرزاده مثل پدر سهم می‏گیرد و سهمی مثل پدر برای او در نظر گرفته می‏شود که اضافه بر ترکه باشد پس ترکه بنابر مجموع سهام تقسیم می‏شود.

2- اینکه به اندازه سهم یکی از وارثان باشد ولی معین نباشد که در اینجا دو حالت وجود دارد:

الف- اینکه تمامی وارثان سهم مساوی داشته باشند مثل کسی که بمیرد و 5 فرزند داشته باشد و به اندازه سهم یکی از آن‌ها به دایی‏اش نیز وصیت کند، پس به اندازه یکی از آن‌ها به او داده می‏شود و مسأله از پنج به شش می‏رسد و یکی از فرزندان یا دایی ترکه را می‏گیرند و اگر ترکه 12000 لیره باشد به صورت زیر حل می‏شود:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | 5 پسر | دایی(که به اندازه سهم یکی از وارثان به او وصیت شده باشد) |
| سهام | تمام ترکه را به عصبه بودن می‏گیرند | 1 |
| اصل به ارث5 | 5 |
| اصل به وصیت | 5 |
| سهم  2000=6÷12000 | 10000=5×2000 هر پسر 2000 ترکه | 2000=1×2000 لیره |

جدول 206

ب- اگر وارثان سهام متفاوت داشته باشند و به اندازه سهم یکی از آن‌ها بدون تعیین وصیت شده باشد، که به اندازه حداقل سهم همگی آن‌ها به او داده می‏شود. چون این همان یقینی است که انتقال ملکیت بر آن مبتنی است، مثل کسی که وفات کند و یک مادر و 2 برادر و یک خواهر تنی دارد و به انجمن بیماران قلبی به اندازه سهم یکی از وارثان وصیت کرده باشد و 21 فدان ترکه داشته باشد.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | مادر | برادران مادری | خواهر تنی | انجمن بیماران قلبی (وصیت به اندازه سهم یکی از وارثان) |
| سهام |  |  |  | حداقل سهم، سهم مادر است که مثل آن به این انجمن داده می‏شود. |
| اصل به وارث6 | 1 | 2 | 3 |
| اصل به وصیت7 | 1 | 2 | 3 | 1 |
| سهم  3= | 3فدان | 6فدان | 9فدان | 3فدان |

جدول 207

در ماده (40) قانون آمده است که: اگر وصیت به اندازه سهم یک وارث معین از وارثان باشد، موصی له به اندازه سهم این وارث می‏گیرد.

در ماده (41) آمده است که: اگر وصیت به اندازه سهم وارث نامعینی باشد، اگر سهم وارثان مساوی باشد، موصی له به اندازه یکی از آن‌ها می‏گیرد و اگر سهم وارثان متفاوت باشد به اندازه حداقل سهم آن‌ها می‏گیرد.

بخش دوم: وصیت واجب

اصل در تمام وصیت‌ها این است که آن‌ها اختیاری هستند و صاحب مال کسی است که اقدام به انشای عقد می‏کند چون وصیت از عقود تبرعی است و غیرلازم است بلکه مندوب است و وصیت اختیاری جز با قبول موصی له بعد از مرگ موصی نافذ نمی‏شود ولی قانونگزاران قانون وصیت شماره 71 سال1946 که در 2 شعبان سال 1365 اول ژوئیه 1946 صادر شده است نوع کاملاً جدیدی را تعین کرده‏اند که در فقه اسلامی به آن اشاره نشده است که آن وصیت واجب است.

نخست: تعریف وصیت واجب:

وصیت واجب عبارت است از مقداری از اموال که به فرع فرزند شخص مرده (دختر دختر یا پسر پسر یا دختر پسر پسر) تعلق می‏گیرد، وقتی که پدرش در زمان حیات جدش وفات کرده باشد، پس سهم پدرش همچنان که اگر زنده باشد بیشتر از نیست و این مقدار به حکم قانون به طور الزامی گرفته می‏شود که رد آن جایز نیست و وارثان حق ندارند که مانع آن بشوند و بر تمام وصیت‌های اختیاری مقدم است، بلکه اگر مقدار آن باشد واجب است و وارثان بر غیر آن موافق نیستند.

مثلاً اگر مردی بمیرد و 2 پسر و یک دختر پسر داشته باشد که در زمان حیات جدش وفات کرده است، پس وصیت واجب است که بایستی در حال حیات به پدر او داده شود و به او داده می‏شود، گویی که جد پسر داشته و هر کدام ترکه می‏گرفتند، پس دختر پسر اندازه سهم پدرش را و اندازه سهم عموهایش را می‏گیرد. پس اگر جد به خواهر تنی‏اش به ترکه وصیت کرده باشد، وصیت واجب بر آن مقدم است و وصیت اختیاری بعد از آن است و اگر بیشتر از باشد مشروط به اجازه وارثان است پس اگر اجازه ندادند خواهر تنی چیزی نمی‏گیرد و اگر اجازه دادند می‏گیرد.

در ماده (76) قانون وصیت آمده است که: هرگاه شخص مرده به فرع فرزندش که در زمان حیات خودش مرده یا همراه او مرده، هر چند مرگ حکمی هم باشد، وصیت نکرده باشد، به اندازه آنچه که فرزند از ترکه به ارث می‏برد، اگر در زمان مرگ زنده بود، به او می‏رسد، به اندازه این سهم در حدود  برای فرع مرده وصیت واجب می‏باشد که باید غیر وارث باشد و شخص مرده نیز بدون عوض از طریق دیگر چیزی به او نداده باشد و اگر کمتر از  به او داده باشد، وصیتش به اندازه آنچه که مالکیت اوست، برای او واجب می‏شود.

دوم: کسانی که وصیت واجب برای آن‌ها واجب است:

در ادامه این ماده (76) آمده است که: این وصیت برای طبقه اول از فرزندان دختران پسران از اولاد پشت می‏رسد و اگر پاینتر باشد بر اساس اصلی است که هر اصلی فرع خود را حجب می‌کند بدون اینکه فرع دیگری را حجب کند و سهم هر اصلی به فرعش و پاینتر مثل ارث تقسیم می‏شود همچنانکه اگر اصل او بوده یا اصل کسانی بود که از طریق او با شخص مرده‏ای نسبت پیدا می‏کردند که بعد از او مرده‏اند و مرگشان به ترتیب طبقه‏ها بوده باشد.

این ماده بیان می‏کند که وصیت واجب بر دو نوع فرزندان واجب می‏باشد که عبارتند از:

1- فقط فرزندان دختر از طبقه اول که عبارتند از: پسر دختر و دختر دختر.

2- فرزندان پسر هر چند که پاینتر باشند مثل: پسر پسر، دختر پسر، پسر پسر پسر، دختر پسر پسر، پسرپسر پسر پسر، دختر پسر پسر پسر و همین طور.... به شرط اینکه بین دو پسر وجود نداشته باشد مثل پسر دختر پسر یا پسر دختر پسر پسر.

شاید کسی بگوید: وقتی وصیت برای دختر دختر یا پسر دختر جایز باشد در حالی که از ذوی الارحام هستند و نه به فرض و نه به تعصیب ارث نمی‏گیرند پس چرا باید برای دختر پسر که صاحب فرض است یا برای پسر پسر یا پسر پسر پسر که عصبه هستند، واجب باشد؟ این‌ها سؤالاتی **هستند** که شروط این وصیت آن‌ها را توضیح می‏دهد.

سوم: شروط وجوب این وصیت:

1- نباید فرع فرزند مرده وارث باشد، چون وصیت واجب در عوض از دست دادن حق او از ترکه جدش است که پدرش اگر زنده بود استحقاق آن را داشت. پس اگر ارث می‏برد هر چند به مقدار کمی، دیگر وصیت واجب به او تعلق نمی‏گرفت مثل کسی که بمیرد و پدر، مادر، دختر، دختر پسر و پسر پسر داشته باشد پس پدر ، مادر، و دختر و باقیمانده که است به پسر پسر همراه دختر پسر می‏رسد چون عصبه بالغیر هستند و هر مذکری دو برابر مونث می‏گیرد و سهم دختر پسر از باقیمانده آن است که یک سوم یک ششم است یعنی مساوی است.



برای توضیح این امر به دو مثال زیر توجه کنید:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | 2دختر | دختر پسر و پسر پسر |
| سهام |  |  | ق. ع |
| اصل6 | 1 | 4 | 1 |
| تصحیح18 | 3 | 12 | 3  1 2 |

جدول 208

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | 2دختر | دختر پسر |
| سهام | + ق.ع |  | م |
| اصل6 | 1+1 | 4 | به وسیله2 دختر حجب می‏شود و طبق قانون وصیت واجب برای او وجود دارد |

جدول 209

در مسأله اول دختر پسر همراه برادرش یا پسر عمویش (پسر پسر) با عصبه بودن ارث می‏گیرد، هر چند که مقدار ناچیزی باشد و در این صورت مستحق وصیت واجب نیست ولی در مسأله دوم دو دختر، دختر پسر را حجب می‏کنند و می‏گیرند و از اینجا وصیت واجب با همان سهم پدرش، اگر در هنگام وفات جد زنده بود، وصیت واجب به او تعلق می‏گیرد.

2- اگر شخص مرده به فرع فرزندان غیر وارثش به اندازه آنچه که بدون عوض باید به آن‌ها می‏داد، ندهد، مثل معامله صوری یا هبه یا تبرع یا هدایای کلان (طلا، ماشین) پس اگر کمتر از آنچه که برای او واجب می‏شود به او داد، باید وصیت واجب برای او بشود.

چهارم: رتبه وصیت واجب و مقدار آن:

وصیت واجب در قانون بر حق وارثان و تمام وصیت‌های اختیاری مقدم است. و اگر به رسید وصیت اختیاری جز با اجازه وارثان واجب نمی‏شود. ولی وصیت واجب منوط به اجازه کسی نیست، و اگر چیزی از وصیت واجب باقی ماند در راه وصیت اختیاری مصرف می‏شود.

به طور کلی وصیت واجب از بیشتر نمی‏شود و حتی اگر چه پدر فرعی که وصیت برای او واجب می‏شود بیشتر از ارث بگیرد، مثلاً کسی که بمیرد و پسر و دختر پسری داشته باشد که پدرش در زمان حیات جدش مرده باشد، طبق ارث پسر تمام ترکه را می‏گیرد چون عصبه است و چیزی برای دختر پسر باقی نمی‏ماند و طبق قانون وصیت بنابر این اعتبار که پدر دختر در زمان وفات جدش زنده بوده و گویی که دو پسر داشته که هر کدام نصف ترکه را می‏گیرند ولی وصیت فقط در حد صحیح است، پس وصیت واجب به دختر پسر و باقیمانده که است به پسر داده می‏شود.

پنجم: قلمرو مشروعیت وصیت واجب:

در یادداشت تفسیری قانون وصیت برای استدلال بر شرعی بودن وصیت واجب امور زیر را ذکر کرده‌اند:

1- عقیده وجوب وصیت به نزدیکان غیروارث از جمع زیادی از فقهای تابعین و فقهای بعد از آن‌ها از امامان فقه و حدیث روایت شده است، از جمله این‌ها سعید بن مسیب، حسن بصری، طاوس، امام احمد، داود، طبری، اسحاق بن راهویه و ابن حزم هستند و اصل این نظر از این آیه گرفته شده است که خداوند متعال می‏فرماید: ﴿كُتِبَ عَلَيۡكُمۡ إِذَا حَضَرَ أَحَدَكُمُ ٱلۡمَوۡتُ إِن تَرَكَ خَيۡرًا ٱلۡوَصِيَّةُ لِلۡوَٰلِدَيۡنِ وَٱلۡأَقۡرَبِينَ بِٱلۡمَعۡرُوفِۖ حَقًّا عَلَى ٱلۡمُتَّقِينَ ١٨٠﴾ [البقرة: 180].

2- عقیده دادن مقداری از اموال شخص متوفی به نزدیکان غیروارث طبق وصیت واجب، عقیده ابن حزم است که از نظرات فقهای تابعین و یک روایت از امام احمد گرفته شده است.

3- محدود کردن نزدیکان غیروارث به نوه‏ها و تعیین کردن سهمی به اندازه سهم پدرشان در حد، مبتنی بر مذهب ابن حزم و این قاعده شرعی است که: امام می‏تواند به امر مباحی امر کند و آن را لازم گرداند وقتی که مردم آن را رها کرده باشند.

4- علاقه و رغبت به جبران حالتی که بسیار از آن شکایت می‏شد و این حالتی است که نوه‏هایی که پدرشان در زمان حیات جدشان فوت کرده‏اند یا همراه با هم مرده‏اند هر چند که حکمی باشد مثل کسانی که با هم غرق شده‏اند یا نابود شده‏اند یا سوخته‏اند، این افراد به ندرت بعد از مرگ جدشان یا جده‏هایشان ارث می‏برند چون کسانی هستند که آن‌ها را حجب می‏کنند در حالی که پدرشان در بنای ثروتی که این شخص بجای گذاشته شریک بوده است. پس بهترین چیز برای شخص مرده این است که برای آن‌ها به مقداری از اموالش وصیت کنند.

بررسی و ترجیح:

بعد از بررسی این دلایل به نظر من:

1- هر چند که قول غالب و قول جمهور فقها این است که وصیت واجب است و امام نووی می‏گوید: مذهب ما و مذهب جمهور این است که وصیت مندوب است نه واجب.[[145]](#footnote-145) ولی حق ولی امر است که میان این نظرات یک نظر را برگزیند و تنازعی در آن وجود نداشته باشد.

2- در صحت آنچه که قانون به ابن حزم نسبت داده و از آن تبعیت کرده نیز مناقشه نمی‏کنیم که هر کس در وصیت به نزدیکان اهمال بورزد بعد از مرگش از ترکه او برای آن‌ها وصیت می‏شود، چون مبتنی بر قول وجوب است و کسی که واجبی برای دیگری مثل دین بر عهده او باشد در حال حیات و مرگ نیز باید ادا شود.

3- اما چیزی که مورد مناقشه ما است و هیچ مجوزی برای آن نمی‏بینیم محدود کردن نزدیکان غیروارث به نوه‏ها است و معین کردن سهم واجبی مثل سهم پدر یا مادرشان در حدود  است که مبنای آن مذهب ابن حزم است چون این نسبت به دلایل زیر صحیح نیست:

الف- محدود کردن نزدیکان غیرواث به نوه‏ها در نظر ابن حزم و اختصاص دادن وصیت به نزدیکان فقط به نوه‏ها نیست بلکه او می‏گوید: بر هر مسلمانی واجب است که به نزدیکانش که ارث نمی‏برند، وصیت کند و نزدیکان کسانی هستند که با شخص مرده در پدر اجتماع دارند و از جهت مادری نیز همین طور یعنی کسانی که با مادر در پدری که نسبتشان به او معروف است، اجتماع دارند.[[146]](#footnote-146) و مي‏گوید: کسی که به سه نفر از نزدیکان وصیت کند به تمام نزدیکان وصیت کرده است.[[147]](#footnote-147)

نهایت چیزی که ابن حزم بدان معتقد است این است که کسی که به گروهی وصیت کند و خویشاوندان نیازمند خود را رها کند، این وصیت به خویشاوندان بر می‏گردد و آورده که  آنچه که بدان وصیت کرده برای خویشاوندان گرفته می‏شود و  آن به کسانی که متوفی نام برده داده می‏شود.[[148]](#footnote-148)

در اینجا ما از این نظر امام شافعی در الام کمک می‏گیریم که می‏گوید: وقتی مردی وصیت کردو گفت:  اموالم برای نزدیکان و ذوی الارحام من وصیت باشد بنابراین تمامی ذوی الارحام در اینجا مساوی هستند و قرابت از طرف پدری و مادری در این وصیت یکسان است و نزدیکی و دوری نیز و مذکر و مونث و ثروتمندی و فقیری و کوچکی و بزرگی نیز یکسان است چون به همگی آن‌ها اسم قرابت تعلق می‏گیرد و لزوماً با آن‌هاست.[[149]](#footnote-149)

پس چگونه می‏توان بدون مخصص این آیه را تخصیص داد. بنابراین شیخ مصطفی شلبی به حق می‏گوید: وقتی که ما بر اعتبار محکم بودن این آیه به آن استناد می‏کنیم تا وصیت را بر نزدیکان غیروارث واجب کنیم، پس معنایی برای محدود کردن آن به گروهی وجود ندارد تا زمانی که در نیاز مساوی هستند.[[150]](#footnote-150)

ب- محدود کردن وصیت واجب به مثل ارث پدر یا مادرشان در حدود  ؛ اما در مورد حد  در تمامی وصیت‌ها یکسان است، اما اینکه به نوه‏های نزدیک غیروارث به اندازه سهم پدرانشان باشد ابن حزم آن را در باب وصایا نیاورده است، بلکه با وضوح می‏گوید: کسی که بمیرد و وصیت نکند واجب است که تا جایی که امکان دارد از اموالش بخشیده شود چون فرض وصیت واجب است و صحیح است که بعد از مرگ او مقداری از اموالش وصیت شود و حد و حدودی برای آن تعیين نشده است مگر اینکه وارثان یا وصی بدون ستم بر وارثان آن را تعیین کنند و این نظر گروهی از پیشینیان است.[[151]](#footnote-151)

4- اما در مورد کثرت شکایتها در حالت مرگ جد و از دست رفتن سهم نوه‏ها به علت مرگ پدرشان در زمان حیات جدشان، در حالی که پدر در این ثروت شریک بوده و فرزندان کوچکی دارد، امری قابل بررسی است و باید با دیدی اعتباری نگریسته شود و به وارثان ظلم نشود همچنانکه ابن حزم گفته است صورتهایی از ظلم و اجحاف در وصیت واجب وجود دارد که در نمونه‏های زیر مصداق می‏یابند:

الف- کسی که بمیرد و 2 پسر، یک دختر پسر و خواهر تنی مریض که سرپرستی غیر از او ندارد، از او بجای بماند، در اینجا – طبق وصیت واجب- سهم دختر پسر را که  ترکه است جدا می‏کنیم چون فرض می‏کنیم که پدرش زنده است و همان سهم پدر را به او می‏دهیم و گویی که متوفی سه پسر داشته و فوت کرده است و به 2 پسر ترکه داده می‏شود و چیزی برای خواهر مریض زمین گیر و بدون سرپرست باقی نمی‏ماند و نمی‏دانیم که آیا برادرزاده‏هایش سرپرستی او را بر عهده می‏گیرند یا نه و دختر پسر نیز ازدواج می‏کند، در حالی که اموال زیادی نیز دارد و این تفرقه توجیهی ندارد.

ب- وقتی که مردی بمیرد و 4 دختر و دختر پسری داشته باشد که پدرش در زمان حیات جدش مرده باشد و 24 فدان ترکه داشته باشد، پس به اندازه سهم پدر برای دختر پسر وصیت واجب وجود دارد. به شکل زیر:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | 4دختر | پسر (گویی که زنده است) |
| سهام | به عصبه بودن ارث می‏گیرند | 2 |
| اصل6 | 4 |
| سهم4= | 16 هر دختر4=سهم می‏گیرند | 8 برای دختر پسر وصیت واجب وجود دارد. |

جدول 210

در اینجا دختر پسر اندازه سهم پدرش را اگر زنده بود، می‏برد که دو برابر سهم هر دختر اصلی متوفی است در حالی که از قرابت دورتری برخوردار است و به فرض و عصبه بودن سهمی ندارد که دو برابر دختر که نزدیک‌تر است می‏گیرد. و شایسته است که قانونگزاران از این گونه مسائل غافل نباشند و قیدی را بجای قید بیشتر از  قرار بدهند که از سهم یکی از وارثان مستقیم متوفی بیشتر نباشد.

ج- شدیدتر از این مسأله گاهی دیده می‏شود که به فرض یا تعصیب وارث است مثل دختر پسر که گاهی در وصیت واجب کمتر از دختر دختر می‏گیرد که جزء صاحب فرض یا عصبه‌ها نیست بلکه فقط جزء ذوی الارحام است مثلاً اگر مردی بمیرد دختر، پسر پسر، دختر پسر و دختر دختر داشته باشد و 90 فدان ترکه داشته باشد، دختر دختر بر طبق وصیت واجب به اندازه مادرش سهم می‏گیرد که جداول زیر آن را توضیح می‏دهند:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | دختر | دختر پسر پسر پسر | دختر دختر | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | م |  |
| اصل2 | 1 | مذکر دو برابر مونث3 | چون جزء ذوی الارحام است |
| تصحیح6  15=6÷90 | 3  45=3×15 | 1 2  15=1×15 30=2×15 |

جدول 211 حل مسأله بدون توجه به وصیت واجب

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | 2دختر | دختر پسر پسر پسر | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع | در اینجا به اندازه سهم مادر به دختر دختر داده می‏شود پس وارثان 2 دختر هستند و تنها نیستند و سهم دارند و دختر دختر نصف آن‌ها ار می‏گیرد که 30 فدان است. |
| اصل3 | 2 | 1 |
| تصحیح9  10=9÷90 | 6  60=10×6 هر دختر 30 فدان | 3  10=10×1 20=10×2 |

جدول 212 حل مسأله با توجه به وصیت واجب

از جداول بالا امور زیر قابل ملاحظه است:

1- وقتی که مسأله را بدون در نظر گرفتن قانون وصیت واجب حل می‏کنیم سهم دختر45 فدان و دختر پسر 15 فدان و پسر پسر 30 فدان است و چیزی برای دختر باقی نمی‏ماند. ولی وقتی که بر طبق وصیت واجب آن را حل می‏کینم دختر اصلی دارای سهم فرض یا عصبه بودن است مثل دختر پسر که هر کدام 30 فدا می‏گیرند در حالی که پسر پسر کمتر از آن‌ها می‏گیرد که 20 فدان است و دختر پسرآن یعنی 10 فدان می‏گیرد، آیا این عادلانه است؟

الف- باید ماده‏ای اضافه شود که در هر حال صحیح نیست که سهم کسی که با وصیت واجب سهم می‏گیرد از سهم کسی که در درجه و نوع او قرار دارد بیشتر باشد.

پس در مسأله قبل به دختر دختر بنابر وصیت سهم می‏دهیم ولی سهمش نباید از دختر پسر بیشتر باشد و نباید اندازه سهم پسر پسر به او داد چون از نوع او نیست چون او وقتی عصبه باشد دو برابر خواهرش یا دختر عمویش می‏گیرد پس چگونه سهم او با دختر عمو یکی است یا کمتر از آن است؟

3- باید وصیت واجب برای تمام خویشاوندان مخصوصاً نیازمندان و ناتوانان باشد و ارزیابی امر به قاضی سپرده شود مثل مسأله خواهر تنی در مسأله سابق.

و این امر عملاً با توجه به عام بودن آن نص است که مخصص قابل قبولی برای آن وجود ندارد.

ب- وقتی که قانونگزار قانون ارث در ارث ذوی الارحام به نظر اهل تنزیل – که ساده تر و دارای عدالت بیشتر بود- رضایت ندادند و به نظر اهل قرابت عمل کردند که آن‌ها حقی در آن دارند، پس در وصیت واجب چرا به مشابه عمل اهل تنزیل در ارث ذوی الارحام عمل کردند؟

ششم: روش استخراج وصیت واجب:

در استخراج وصیت واجب باید مراحل زیر طی شود:

1- فرض را بر زنده بودن کسی که در حال حیات مورث مرده می‏گذاریم (از کسانی که فرع هستند و وصیت واجب به آن‌ها تعلق می‏گیرد) پس اگر وصیت واجب برای دختر دختر محقق شد، حیات دختر را فرض می‏کنیم و او را در ضمن وارثان قرار می‏دهیم و اگر مستحق وصیت واجب پسر پسر یا دختر پسر باشد، حیات پسر را فرض می‏کنیم و اگر مستحق وصیت واجب پسر پسر پسر یا دختر پسر باشد حیات پسر پسر را فرض می‏کنیم و او را همراه وارثان قرار می‏دهیم.

2- به سهم کسی که او را زنده فرض کردیم می‏نگریم و اگر سهم او  و کمتر باشد به فرع او و افراد مستحق وصیت واجب می‏دهیم و اگر بیشتر از  باشد آن را به  می‏رسانیم و اگر مستحقان بیشتر از یک نفر باشند  وصیت میان آن‌ها تقسیم می‏شود و هر مذکری دو برابر مونث می‏گیرد.

3- آنچه را که از طریق وصیت واجب گرفته شده از مجموع ترکه کم می‏کنیم.

4- باقیمانده ترکه را میان وارثان حقیقی تقسیم ‏کینم گویی که مسأله جدید است و برای اولین بار حل می‏شود.

مثالهای زیر این مراحل را توضیح می‏دهد:

1- زنی می‏میرد و شوهر، 2 دختر و پسر دختر که مادرش در زمان حیات مادرش مرده است از او بجای می‏ماند و 32 فدان ترکه دارد، طبق مراحل بالا این گونه حل می‏شود:

الف- حیات دختر را فرض می‏کنیم و مسأله این گونه می‏شود: شوهر، 3 دختر.

ب- مسأله را این گونه حل می‏کنیم که سهم شوهر  و 3 دختر+ باقیمانده به رد است.

سهم دختر مساوی است با 8= فدان

سهم متوفی =8 فدان که در ترکه است.

و به پسر دختر وصیت واجب داده می‏شود.

ج- آنچه را که به وصیت واجب گرفته شده از جمع ترکه کم می‏کنیم 24=8-32 فدان.

د- و باقیمانده را به وارثان حقیقی به شکل زیر تقسیم می‏کنیم:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | 2دختر |
| سهام |  | +باقیمانده به رد |
| اصل12 | 3 | 8+1 |
| سهم 2=12÷24 | 6=3×2 | 18=2×9 هر دختر 9 فدان |

جدول 213

2- مردی می‏میرد و پسر، پدر و دختر دختری از او بجای می‏ماند که پدرش در زمان حیات جدش مرده است و پسر پسر پسری که پدرش در زمان حیات مورث مرده است و 72 فدان ترکه دارد:

1- زنده بودن مادر دختر دختر و جد پسر پسر پسر را فرض می‏کنیم و مسأله را به شکل زیر حل می‏کنیم:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | 2پسر دختر | ملاحظات |
| سهام |  | ق. ع  5 |  |
| اصل6 | 1 | 4 1 |
| سهم12=6÷72 | 12=1×12 | 48=12×4 12=12×1 |

جدول 214

2- وقتی که به سهم هر کدام از کسانی که آن‌ها را زنده فرض کردیم، بنگریم می‏بینیم که هر پسر 24=2÷48 فدان و هر دختر 12 فدان می‏گیرد که مجموع آن 36 فدان است که نصف ترکه می‏باشد و وصیت واجب نباید از بیشتر باشد پس باقیمانده را به آن‌ها بر می‏گرداینم 24=3÷72 و آن را این گونه تقسیم می‏کنیم که هر مذکر دو برابر مونث می‏گیرد پس پسر پسر پسر 16 فدان و دختر دختر 8 فدان می‏گیرد.

3- آنچه را که به وصیت واجب گرفته شده از مجموع ترکه کم می‏کنیم 48=24-72 فدان

4- باقیمانده را بر وارثان حقیقی به شکل زیر تقسیم می‏کنیم:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| وارثان | پدر | پسر |
| سهام |  | ق. ع |
| اصل6 | 1 | 5 |
| سهم8=6÷48 | 8 فدان | 40=8×5 فدان |

جدول 215

بخش سوم: تزاحم وصیت‌ها

تزاحم وصیت‌ها یعنی کثرت آن‌ها، خواه واجب باشند یا اختیاری و یا مشترک و خواه اگر وارثان اجازه ندادند کمتر از  باشد یا اگر اجازه دادند کمتر از کل ترکه باشد که حالت‌های تقسیم آن به هنگام تزاحم به شکل زیر است:

نخست: تزاحم وصیت‌های واجب:

وقتی مرد کهنسالی بمیرد و یک پسر و پسر پسری داشته باشد که پدرش در زمان حیات جدش وفات کرده باشد و پسر پسرپسری داشته باشد که پدر و جدش در زمان حیات مورث مرده باشند، در اینجا برای پسر پسر و پسر پسر پسر وصیت واجب وجود دارد و اگر حیات پدرانشان یا اصولشان را فرض کنیم مسأله به این شکل در می‏آید که شخص متوفی 3 پسر داشته و به هر کدام  ترکه می‏رسد که این بدین معناست که وصیت واجب ترکه را گرفته است پس به  كاهش پیدا می‏کند و پسر می‏گیرد و برای کسانی که به آن‌ها وصیت شده است، هر کدام می‏ماند یعنی برای پسر پسر و پسر پسر پسر نیز می‏ماند.

اگر بجای پسر پسر، پسر دختر وجود داشت، سهم او از  به نصف سهم پسر پسر پسر می‏رسید که طبق قاعده للذکر مثل حظ الانثيين است.

دوم: تزاحم وصیت‌های واجب و اختیاری:

وقتی که وصیت‌های اختیاری و واجب از  بیشتر شدند، وصيت واجب بر اختياري مقدم است. پس اگر وصیت واجب  کامل را در بر گرفت، چیزی برای وصیت اختیاری باقی نمی‏ماند مگر اینکه اجازه بدهند و این مسائل طبق مراحل قبل حل مي‏شود:

1- فرض مي‏كنيم كه – از لحاظ ریاضی فقط- وصیت اختیاری وقتی که از  تجاوز نکند نافذ است و اگر از تجاوز کرد آن را به  می‏رسانیم.

2- مقدار وصیت اختیاری را از مجموع ترکه کم می‏کنیم و حاصل آن چیزی است که باید حقوق وصیت واجب و وارثان را از آن پرداخت کنیم.

3- همان مراحل وصیت واجب را مثل قبل دنبال می‏کنیم یعنی حیات شخص متوفی را فرض می‏کنیم و مقدار سهمش را مشخص مي‏كنيم و اگر از  بيشتر بود آن را به  می‏رسانیم.

4- مقدار وصیت واجب را از وصیت اختیاری یا  کم می‏کنیم و اگر چیزی باقی ماند، آن را به وصيت اختياری می‏دهیم و گرنه جز با اجازه وارثان چیزی به وصيت اختياري نمي‏رسد.

5- باقیمانده‏ای که بعد از پرداخت وصیت واجب و اختیاری یا فقط واجب می‌ماند بر وارثان و در یک مسأله جدید تقسیم می‏شود و گویی برای اولین بار حل می‏شود.

مثالهای زیر آن را توضیح می‏دهند:

1- زنی می‏میرد و شوهر، پدر، پسر و پسر پسری از او بجای می‏ماند که پدرش در زمان حیات جدش فوت کرده و به هیأت مددکاران اسلامی به  ترکه‏اش وصیت کرده که ترکه‏اش 36000 لیره است.

مراحل حل:

1- پرداخت وصیت اختیاری را فرض می‏کنیم: 12000=3÷36000

2- مقدار آن را از کل ترکه کم می‏کنیم: 24000=12000-36000

3- وصیت واجب را با فرض حیات پسر متوفی به شکل زیر حل می‏کنیم.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | 2پسر | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | وصیت واجب برای پسر پسر 7000 است که کمتر از  ترکه است پس نافذ است. |
| اصل12 | 3 | 2 | 7 |
| سهم  2000=12÷24000 | 6000 | 4000 | 14000 هر پسر7000 |

جدول 216

4- مقدار وصیت واجب را از اختیاری کم می‏کنیم و به وصیت اختیاری 5000=7000-12000 داده می‏شود پس مقدار وصیت اختیاری 5000 لیره است.

5- بعد از پرداخت سهم در وصیت چیزی که برای وارثان باقی می‏ماند 24000 لیره است که به شکل زیر حل می‏شود:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | پدر | پسر | ملاحظات |
| سهام |  |  | ق. ع | تفاوت این روش با روش قبل در این است که در اینجا پسر به تنهایی 14000 لیره می‏گیرد در حالی که در روش قبل 7000 لیره می‏گرفت |
| اصل12 | 3 | 2 | 7 |
| سهم  2000=12÷24000 | 6000 | 4000 | 14000 |

جدول 217

بنابراین سهم وارثان و وصیت شدگان به ترتیب زیر می‏باشد:

شوهر (6000)، پدر (4000)، پسر (14000)، پسر پسر (7000) و هیأت مددکاران اسلامی (5000) که در مجموع مساوی 36000 لیره است.

2- زنی می‏میرد و مادر، شوهر، خواهر پدری، خواهر مادری و پسر دختری که مادرش در زمان حیات مورث مرده از او بجای می‏ماند و دختر پسر دختر دیگری که پدر و جدش در زمان حیات مورث مرده‏اند از او بجای می‏ماند که 180فدان ترکه دارد و آن را برای خویشاوندان یتیم وصیت کرده که وارثان نیز اجازه داده‏اند.

در اینجا واجب برای پسر دختر وجود دارد نه دختر پسر چون جزء پسران طبقه اول دختران نیست همچنانکه وصیت اختیاری به ترکه وجود دارد و وارثان نیز اجازه داده‏اند پس به شکل زیر حل می‏شود:

1- پرداخت وصیت اختیاری را فرض می‏کنیم که 60=3÷180 فدان است.

2- باقیمانده ترکه 120=60-180 فدان است.

3- حیات دختر را برای پرداخت وصیت واجب به پسر دختر فرض می‏کنیم و مسأله را حل می‏کنیم:

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | خواهر تنی | خواهر مادری | دختر |
| سهام |  |  | ق. ع | محجوب به سبب  وجود دختر |  |
| اصل12 | 3 | 2 | 1 | 6 |
| سهم  10=12÷120 | 30 | 20 | 10 | 60 |

جدول 218

وصیت واجب مساوی ترکه است و چیزی از برای وصیت اختیاری باقی نمی‏ماند پس به اجازه وارثان بر می‏گردیم و اگر اجازه دادند، مجموع وصیت‌های واجب و اختیاری 120=60+60 فدان می‏شود که 60=120-180 فدان برای وارثان باقی می‏ماند.

5- ترکه 60 فدانی را دوباره میان وارثان تقسیم می‏کنیم.

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| وارثان | شوهر | مادر | خواهر پدری | خواهر مادری | ملاحظات |
| سهام |  |  |  |  | خواهرمادری می‏گیرد چون فرع وارث وجود ندارد و به دلیل وجود دختر به فرض ارث نمی‏گیرد و همراه خواهر پدری عصبه می‌شود و اگر دختر وجود نداشته باشد می‏گیرد. |
| اصل6  عول8 | 3 | 1 | 3 | 1 |
| سهم  7=8÷60 | 22=3×7 | 7=1 ×7 | 22=3×7 | 7=1 ×7 |

جدول 219

اما وقتی که وارثان به وصیت اختیاری برای یتیمان اجازه ندهند، فقط وصیت واجب از ترکه کم می‏شود و باقیمانده ترکه 120=60-180 فدان می‏شود و اگرآن را میان وارثان تقسیم کنیم 15-8÷120 می‏شود که سهم شوهر 45=3×15 فدان و سهم مادر 15=1×15 فدان و سهم خواهر پدری 45=3×15 فدان و سهم خواهر مادری 15=1×15 فدان است.

سوم: تزاحم وصیت‌های اختیاری:

در ماده (81) قانون وصیت آمده است که: وقتی که وصیت به خویشاوندان باشد و آنچه که در وصیت آمده است، اجرا نشود اگر در یک درجه باشند سهم آن‌ها مساوی است و اگر درجات آن‌ها اختلاف داشته باشد، فرض بر واجب و واجب بر نوافل مقدم است.

مبنی بر این ماده و آنچه که گفتیم تقسیم تزاحم وصیت‌های اختیاری به شکل زیر می‏باشد:

1- وصیت به اشخاص:

وقتی که در ترکه مساوی باشند وصیت بدون نیاز به اجازه وارثان نافذ می‏شود و اگر بیشتر شود نیاز به اجازه آن‌ها دارد، پس اگر اجازه ندادند  بر آن‌ها به صورت مساوی تقسیم می‏شود اگر روشی برای نحوه تقسیم آن پیشنهاد نشده باشد. و از طریق محاصه (عول) تقسیم می‏شود وقتی که روش تقسیم ارث در وصیت آمده باشد.

اگر شخصی بمیرد و به محمد و علی و محمود به نصف ترکه وصیت کرده باشد وارثان اجازه نداده باشند  ترکه بر آن‌ها به طور مساوی تقسیم می‏شود.

اما اگر بگوید: به ترکه برای محمد و به  ترکه برای علی و ترکه برای محمود وصیت می‏کنم و وارثان نیز موافق باشند و تركه 14فدان باشد آن‌ها نیز مثل وارث تلقی می‏شوند به شکل زیر:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| محمد | علی | محمود | اصل6 |
|  |  |  | مجموع سهام7 |
| 1 | 2 | 4 | سهم2=7÷14 |
| 2=1×2 | 4=2×2 | 8=2×4 |

جدول 220

محاصه به قول استاد دکتر محمد بلتاجی همان نظریه عول است.[[152]](#footnote-152)

2- وصیت به خویشاوندان:

وقتی که به بعضی از خویشاوندان وصیت شود و به روش معینی برای تقسیم آن اشاره شده باشد مثل اینکه بگوید: نصف ترکه برای سرپرستی یتیمان به انجمن شرعی داده شود و به انجمن حفظ قرآن کریم ترکه داده شود و وارثان نیز اجازه داده باشند، به طور کامل تقسیم می‏شود ولی اگر اجازه نداده باشند وصیت اختیاری در حد نافذ است که دو برابر آن به سرپرست یتیمان داده می‏شود و به انجمن حفظ قرآن نصف آن‌ها داده می‏شود.

مثلاً اگر ترکه18 فدان باشد آن 6 است و 4 فدان به سرپرستی یتیمان و 2 فدان به انجمن حفظ قرآن کریم داده می‏شود.

اما اگر روشی برای سهم یکی از خویشاوندان پیشنهاد نشده باشد، فرائض بر واجبات بر نوافل مقدم است پس اگر به نصف ترکه‏اش برای کسی که به جای او حج بگذارد، یا کسی که به جای او زکات می‏دهد یا برای مسجد محله وصیت کند وارثان او بر بیشتر از  موافق نباشند،  به کسی داده می‏شود که به جای او به حج می‏رود و باقیمانده آن به کسی داده می‏شود که بجای او زکات می‏پردازد و اگر چیزی باقی ماند به مسجد می‏رسد و اگر چیزی باقی نماند به مسجد چیزی نمی‏رسد.

3- وصیت به خویشاوندان و اشخاص:

در یادداشت قانون وصیت آمده است که: وقتی که وصیت برای خویشاوندان با وصیت برای اشخاص اجتماع داشته باشد و سهام آن‌ها ذکر نشده باشد، موصی به میان آن‌ها به طور مساوی تقسیم می‏شود و اگر بگوید که:  اموالم براي حج و زكات و فقرا و زید باشد  تركه به چهار قسمت تقسيم مي‏شود و اگر سهام را نام ببرد و محل وصیت (موصی به) گنجایش آن را نداشته باشد، محل وصیت (موصی به) به نسبت سهام میان آن‌ها تقسیم می‏شود.

پس کسی که 24 فدان ترکه داشته باشد و قبل از مرگش به اموالش برای کسی که بجای او به حج رود و برای کسی که نذر او را ادا کند و برای فقرای آن شهر و برای پسر خواهرش وصیت کند خواه وارثان موافق بیشتر از  باشند یا نه، وصیت به طور مساوی میان آن‌ها تقسیم می‏شود. پس اگر با نصف ترکه موافقت کردند وصيت 12 فدان است و به هر كدام 3 فدان می‏رسد و اگر موافقت نکردند وصیت 8 فدان است به هر نفر 2 فدان می‏رسد.



و اگر سهام معین باشد طبق دستور و به طور کلی میان آن‌ها تقسیم می‏شود نه به صورت مساوی.

تمرینات فصل نهم

سؤال سی و پنجم: تفاوت عبارت زیر را بیان کنید؟

1- وصیت واجب و اختیاری.

2- وصیت برای وارث و غیروارث.

3- وصیت به اندازه سهم وارث معین و غیرمعین.

سؤال سی و ششم: چرا مقدار وصیت اختیاری را از ترکه، قبل از اجرای وصیت واجب فقط به صورت ریاضی در می‏آوریم؟

سؤال سی و هفتم: انواع وصیت‌های اختیاری را نام ببرید؟

سؤال سی و هشتم: مشروعیت وصیت واجب را از لحاظ فقهی بررسی کنید؟

سؤال سی و نهم: مراحل کاربردی حل مسائل تزاحم وصیت‌های واجب و اختیاری کدامند؟

سؤال چهلم: مسائل:

1- زنی می‏میرد و شوهر، خواهر مادری، مادر و جده پدری از او بجای می‏ماند و به اندازه سهم یکی از وارثان برای مؤسسه کمک به پناهندگان وصیت می‏کند و ترکه‏اش 420000 می‏باشد.

2- مردی می‏میرد و پدر، مادر، 2دختر و پسر پسر از او بجای می‏ماند که 252000 لیره ترکه دارد و به انجمن حفظ قرآن شهرش به اندازه سهم پدر وصیت می‏کند.

3- مردی می‏میرد و مادر، 2دختر، پسر دختر و دختر پسر از او بجای می‏ماند و 48000 لیره ترکه دارد.

خاتمه

مراحل کاربردی حل مسائل ارث و وصیت

وقتی که یک مسأله بر ما عرضه شد بهتر است که مراحل زیر را به ترتیب طی کنیم تا به راه‏حل صحیح برسیم، و مسأله‏ای را بررسی می‌کنیم و از طریق این مسأله مراحل حل را نشان می‏دهیم:

مردی می‏میرد و 2زن یکی مسلمان و دیگری مسیحی از او بجای می‏ماند و پدر پدر، پدر، دایی تنی، 2دختر، 2دختر پسر و پسر پسر پسر از او بجای می‏ماند و 2000 لیره ترکه داشته که 500 لیره نیز بدهکار بوده و 160 لیره نیز هزینه کفن و دفن او می‏شود و به  ترکه‏اش برای سرپرستی یتیمان به وسیله انجمن شرعی وصیت کرده است.

مراحل حل:

1- در ابتدا هزینه‏های کفن و دفن شخص مرده از ترکه او کم می‏شود و سپس بدهی‌هایش پرداخت می‏شود که جمعاً:

660=500+160 و 1440=660-2000 باقیمانده

2- از باقیمانده ترکه مقدار وصیت که  است کم می‌شود. 480=3÷1440 پس 960=480-1440 باقی می‏ماند.

3- سپس به وارثان می‏نگریم و ترکه را بر آن‌ها تقسیم می‏کنیم:

الف- صاحبان فروض و سهام معین که 2دختر و پدر هستند.

ب- عصبه‏ها که در اینجا بالغیر هستند (دختر پسر همراه پسر پسر پسر) را مشخص می‏کنیم هر چند که در درجه پاینتری از دختر پسر قرار دارد ولی چون محتاج او است، مبارک است.

ج- ذوی الارحام که در اینجا دایی است و به دلیل وجود یکی از صاحبان فروض یا عصبه‌ها ارث نمی‏گیرد.

د- مستحقین وصیت واجب را معلوم می‏کنیم که در اینجا اگر چیزی برای دو دختر پسر و پسر پسر پسر باقی نماند مستحق وصیت واجب هستند که به اندازه سهم اصولشان به شرط اینکه مجموع دو وصیت از  بیشتر نباشد، می‏شوند.

4- بعد از این تقسیم کسانی را که از ترکه ارث می‏برند، معلوم می‏کنیم که عبارتند از:

الف- کسانی که یکی از موانع ارث را داشته باشند از جمله اختلاف دین یا قتل یا ... که در اینجا زن مسیحی به علت اختلاف دین از دایره وارثان خارج می‏شود.

ب- کسی که به علت وجود دیگری به طور کامل محجوب می‏شود مثل جد که به دلیل وجود پدر حجب می‏شود.

ج- کسانی که جزو ذوی الارحام باشند، اگر صاحبان فروض یا عصبه‌ها وجود داشته باشند ذوی الارحام ارث نمی‏برند که در اینجا دایی این گونه است.

5- باقیمانده را طبق جدول زیر حل می‌کنیم:

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| مراحل | وارثان | زن | پدر | 2دختر | 2دخترپسر پسر پسر پسر |
| (5) | سهام |  |  |  | ق. ع |
| (6) | اصل24 | 3 | 4 | 16 | 1 (مذکر دو برابر مونث ) |
| (7) | سهم40=24÷96 | 120=3×40 | 160=4×40 | 640=16×40 | 20 20  هر دختر 10 سهم می‏گیرد |

جدول 221

6- اصل مسأله را پیدا می‏کنیم. 24=2÷6×8 چون 6 و 8 بر 2 بخش پذیر هستند پس اصل را در سهم هر وارث ضرب می‏کنیم.3= سهم زن، 4= سهم پدر، 16= سهم 2دختر، و باقیمانده سهم دختر پسر و پسر پسر پسر است که مساوی است با 1=24-(3+4+16).

7- سهم هر وارث را با تقسیم ترکه (بعد از هزینه کفن و دفن و پرداخت بدهی‌ها و وصیت‌ها) نسبت به اصل مسأله پیدا می‌کنیم.

یعنی 40=24÷960 پس حاصل را در سهم زن 120=40×3 لیره و سهم پدر 160=4×40 لیره و در سهم 2 دختر 640=16×40 لیره و در سهم پسر پسر پسر و 2دختر پسر 40=1×40 ضرب می‏کنیم که در اینجا هر مذکر دو برابر مؤنث سهم دارد پس پسر پسر پسر 20 لیره و 2 دختر پسر نیز 20 سهم دارند که هر دختر 10 لیره می‌گیرد.

8- برای تأکید از صحت و درستی مسأله تمام آنچه را که وارثان گرفته‏اند با هم جمع می‌کنیم تا ببینیم که آیا با ترکه مساوی است یا نه؟ و اگر مساوی بود مسأله صحیح است 960=40+640+160+120 .

ملاحظات عمومی:

1- عول فقط در مسائلی پیش می‏آید که اصل آن (6، 12، 24) باشد و در حالت عول لازم است که ترکه بعد از عول بر اصل تقسیم شود پس اگر اصل 24 باشد و به 27 عول پیدا کند و ترکه54 فدان باشد سهم با تقسیم 2=27÷54 است نه تقسیم 54 بر 24.

2- در هنگام تصحیح سهم با تقسیم مجموع ترکه بر اصل بعد از تصحیح بدست می‏آید. پس اگر اصل 6 باشد و با تصحیح به 18 برسد و ترکه 36 فدان باشد، سهم با تقسیم 36 بر 18 به دست می‏آید 2=18÷36 نه با تقسیم 36 بر 6.

3- حالت‌هایی برای حل بعضی از مسائل وجود دارد که باید مسأله دوبار حل شود گویی که دو مسأله جدا از هم هستند، مهمترین آن‌ها عبارتند از:

الف- ارث جنین یک بار بر فرض مذکر بودن و بار دیگر بر فرض مونث بودن وبالاترین سهم برای جنین در نظر گرفته می‏شود و حداقل سهم به وارثان داده می‏شود.

ب- ارث مفقود یک بار بر فرض زنده بودنش و بار دیگر بر فرض مرگش که بالاترین سهم برای او در نظر گرفته می‌شود و مثل جنین کمترین سهم به وارثان داده می‌شود.

ج- ارث خنثی که یک بار بر فرض مذکر بودن و بار دیگر بر فرض مونث بودن حل می‏شود. سپس حداقل سهم به خنثی داده می‏شود و بالاترین سهم به وارثان داده می‏شود بر عکس ارث جنین و مفقود.

د- وصیت‌های واجب بر اساس اینکه اصل مستحق آن زنده است حل می‏شود، پس سهم اصلش در حدود حل می‏شود سپس مسأله بر وارثان حقیقی و بعد از کم کردن قیمت وصیت واجب از اصل ترکه حل می‏شود.

4- در وصیت به اندازه سهم یکی از وارثان، ما موصی له را مثل یکی از آن‌ها تلقي مي كنيم يا اگر وارث معینی نباشد سهمش به اندازه حداقل سهم وارثان است، و سهم او نیز به مجموع سهام وارثان اضافه می‏شود، پس اگر در مسأله قبل مردی به زن مسیحی‏اش به اندازه سهم زن مسلمانش وصیت کند او نیز 3 سهم دارد و اصل مسأله با در نظر گرفتن وصیت 27=3+24 می‏شود و سهم با تقسیم ترکه بر 27 به دست می‏آید نه 24.

5- غالباً اکثر مسائل باید دوبار حل شوند تا احتمال خطا و اشتباه کم باشد خواه در ارث و خواه در امور ریاضی.

اللهم صل علی سیدنا محمد عبدک و نبیک و رسولک النبی الأمی و علی آله و صحبه و سلم تسلیماً عدد ما احاط به علمک و خط به قلمک و احصاه کتابک و ارض اللهم عن ساداتنا ابی بکر و عمر و عثمان و علی و عن الصحابة اجمعین، و عن التابعین باحسان الی یوم الدین، سبحان ربک رب العزه عما یصفون و سلام علی المرسلین و الحمدلله رب العالمین.

پاسخ تمرینات فصل‌ها

پاسخ تمرینات فصل اول

اول: جواب سؤال اول:

1- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَلَا تُؤۡتُواْ ٱلسُّفَهَآءَ أَمۡوَٰلَكُمُ ٱلَّتِي جَعَلَ ٱللَّهُ لَكُمۡ قِيَٰمٗا﴾ [النساء: 5].

2- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَلۡيَخۡشَ ٱلَّذِينَ لَوۡ تَرَكُواْ مِنۡ خَلۡفِهِمۡ ذُرِّيَّةٗ ضِعَٰفًا خَافُواْ عَلَيۡهِمۡ فَلۡيَتَّقُواْ ٱللَّهَ وَلۡيَقُولُواْ قَوۡلٗا سَدِيدًا ٩﴾ [النساء: 9].

3- روایتی که حاکم با سندش از عبدالله بن مسعود روایت آورده است که پیامبر (ص) فرمود: «علم فرائض (علم ارث) را یاد بگیرید و آن را به دیگران نیز بیاموزید، چون من نیز بشری هستم که می‏میرم» و علم اوج می‏گیرد و ممکن است که در مورد ارث اختلاف پیدا کنند و کسی را پیدا نکنند که مسأله را برای آن‌ها حل کند.»

4- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿لِّلرِّجَالِ نَصِيبٞ مِّمَّا تَرَكَ ٱلۡوَٰلِدَانِ وَٱلۡأَقۡرَبُونَ وَلِلنِّسَآءِ نَصِيبٞ مِّمَّا تَرَكَ ٱلۡوَٰلِدَانِ وَٱلۡأَقۡرَبُونَ مِمَّا قَلَّ مِنۡهُ أَوۡ كَثُرَۚ نَصِيبٗا مَّفۡرُوضٗا ٧﴾ [النساء: 7].

5- خداوند متعال می‌فرماید: ﴿تِلۡكَ حُدُودُ ٱللَّهِۚ وَمَن يُطِعِ ٱللَّهَ وَرَسُولَهُۥ يُدۡخِلۡهُ جَنَّٰتٖ تَجۡرِي مِن تَحۡتِهَا ٱلۡأَنۡهَٰرُ خَٰلِدِينَ فِيهَاۚ وَذَٰلِكَ ٱلۡفَوۡزُ ٱلۡعَظِيمُ ١٣﴾ [النساء: 13].

6- روایتی که مالک با سند خود از عمر بن خطاب آورده که پیامبر (ص) فرمود: «قاتل هیچ حقی در ارث ندارد».

7- روایتی که بخاری و مسلم با سند خود از اسامة بن زید آورده‏اند که پیامبر (ص) فرمود: مسلمان از کافر و کافر از مسلمان ارث نمی‏برد.

8- بخاری با سندش روایت کرده که پیامبر (ص) فرمود: «حق الله را ادا کنید چون حقوق خداوند اولیترین حقوقی هستند که باید پرداخت شود» که در پاسخ به زنی از جهینه بود که سؤال کرد بجای مادرش حج برود یا نه؟

دوم:

1- ارث نومسلمان از خویشاوندان غیرمسلمانش:

در این مسأله دو رأی وجود دارد:

الف- جمهور فقها و ائمه اربعه معتقدند که او به دلیل حدیث «مسلمان از کافر ارث نمی‏برد» ارث نمی‏برد.

ب- عمر، معاذ، معاویه، محمد بن حنفیه، علی بن حسین، سعید بن مسیب، مسروق، شعبی و اسحاق معتقدند که به دلیل حدیث معاذ « سلام افزوده می‏شود و کاسته نمی‏شود»، ارث می‏برد.

ولی قول راجح به نظر من رأی دوم است که نو مسلمان از خویشاوندان غیر مسلمانش ارث می‏برد، چون:

1- عده‏ای از فقهای حنفی حدیث «مسلمان از کافر ارث نمی‏برد» را فقط حمل بر کافر حربی کرده‏اند که این تفسیر بهتر است و آن را به عدم قتل مسلمان توسط کافری که حربی باشد، قیاس کرده‏اند.

2- حدیث اسلام زیاد می‏شود ولی کاسته نمی‏شود.

3- مصالح مرسله مقتضی آن است تا نومسلمان از دین خود بر نگردند و مرتد نشوند یا مانع دخول غیرمسلمانان به دین اسلام نشود پس مصلحت نومسلمان این است که از ترکه محروم نشود و سهم او از سهم غیرمسلمان که به وسیله ترکه شراب می‏نوشد، در راه حرام هزینه می‌کند، بیشتر باشد.

2- قاتل خطایی ارث می‏برد یا نه؟

قول راجح از نظر من این است که ارث نمی‏برد- برخلاف آنچه که حاکم است و قانون نیز بر آن است- به دلایل زیر:

1- قاتل خطایی نیز داخل در عام بودن حدیث «القاتل لایرث» است.

2- حدیث رفع قلم «خطا و فراموشی و اکراه از امت من برداشته شده است» مربوط به رفع گناه در آخرت است ولی قاتل خطایی باید دیه بپردازد و او معاقبه می‌شود.

3- در این زمان معاصر کسی دیگری را به عمد می‏کشد و می‏تواند آن را به قتل خطائی اثبات کند و بایستی این امکان از آن‌ها گرفته شود تا جان مردم که یکی از ضرورتهای شش گانه اساسی است، حفظ شود.

3- ارث زن مطلقه ای که در زمان مرض الموت شوهرش به علتی که مستحق طلاق باشد، طلاق بائن داده شده باشد.

قول راجح از نظر من این است که ارث نمی‏برد چون:

1- شاید زن در زمان بیماری شوهرش کوتاهی کرده یا به او خیانت کرده یا او را تحقیر کرده باشد که مستحق طلاق شده باشد، پس جایز نیست که نگهداری و پرستاری از مرد بخاطر بیماری‏اش ضعیف شود.

2- وقتی که زن بداند که اگر شوهرش او را در زمان مرض الموت طلاق بدهد، از ارث محروم نمی‏شود، باید مانع و سدی وجود داشته باشد تا به کوتاهی شدید و بی‌مبالاتی به حقوق زناشویی منجر نشود.

3- فقهای ما، همان کسانی که حکم به ارث بردن زنی کرده‏اند که در زمان مرض الموت شوهرش طلاق داده شده باشد این به دلیل حمایت از زن در برابر ظلم مرد است که بدون علت او را طلاق داده است پس بر عکس همین نظر نیز با زن رفتار می‏شود.

4- پراخت حق الله باید از ترکه باشد یا نه؟

به نظر من قول راجح این است که واجب است که حق الله از ترکه ادا شود، چون:

1- حدیث صحیح «حق الله را ادا کنید چون حق الله اولیترین حق است که باید پرداخت شود».

2- این امر به علت کوتاهی شخص مرده در پرداخت زکات یا انجام عمره و حج یا کفاره و نذر بود ه است پس مجبور به انجام آن‌هاست و بهتر است که بعد از وفاتش از مال او پرداخت شود.

3- این حقوق مالی متعلق به فقرا و نیازمندان و بیچارگان است و به علت ضعیف بودن آن‌ها نباید در آن‌ها اهمال کرد.

سوم:

1- تفاوت ازدواج حقیقی با حکمی:

ازدواج حقیقی، ازدواج پایداری است که با یک عقد صحیح بسته شده است هر چند که دخول صورت گرفته باشد یا نه؟ ولی ازدواج حکمی آن است که با وجود طلاق رجعی یا بائن حکم به استمرار آن داده می‏شود در صورتی که هدف از آن محروم کردن زن از ارث باشد که برعکس هدف شوهر عمل می‏شود.

2- فرق ارث مسلمان از غیرمسلمان با ارث غیرمسلمان از مسلمان این است که در مثال اول اختلاف وجود دارد که آیا ارث می‏برد یا نه؟ اما در مثال دوم اتفاق وجود دارد که ارث نمی‏برد.

3- در قاتل قتل عمد بر محروم بودن او از ارث طبق مذهب مالکی توافق وجود دارد و این نظری که قانون در ماده5 از ان تبعیت کرده است اما قاتل قتل خطایی در قانون ارث می‏برد ولی شافعیه و حنفیه و حنابله و ظاهریه معتقدند که باید او نیز از ارث ممنوع شود و این قول راجح است.

4- اموال غیرمنقول مانند زمین و منقولات مثل طلا و نقره و پول و سهام و سرمایه‏های بانکی و حقوق و دسمتزد و حقوق مثل حق چاپ و نشر، حق شفعه، حق قبول وصیت و منافع مثل مستأجری که حق انتفاع را در مال الاجاره می‏گیرد بدون اینکه تصرفی در آن داشته باشد.

چهارم:

1- (**×**)چون ترکه همان اموال و منافع و حقوق هستند.

1- (**×**) چون اصل این است که برای صاحبان مرده غذا حاضر شود نه اینکه برای کسانی که برای عزا آمده‏اند، آماده شود.

3- (**√**) چون در استحقاق ارث حکم ازدواج حقیقی را پیدا می‌کند.

4- (**×**) چون جنینی که سقط می‏شود تقدایراً مرده است نه حکماً.

5- (**√**) چون جنین تقدایراً زنده است و این غالب است.

6- (**×**) چون قرابت 3 نوع است، صاحبان سهام، عصبه‌ها، ذوی الارحام.

7- (**√**) چون کافران همگی یک ملت هستند.

پنجم:

1- حقوق و اموال و منافع 2- از جهت دینی نه قضایی

3- نص سنت نبوی 4- عصبه‏های نسبی

5- حکمی 6- فقه و ریاضی

7- تقدیری

جواب تمرینات فصل دوم

ششم:

1- خداوند متعال می‌فرماید: ﴿وَلِأَبَوَيۡهِ لِكُلِّ وَٰحِدٖ مِّنۡهُمَا ٱلسُّدُسُ مِمَّا تَرَكَ إِن كَانَ لَهُۥ وَلَدٞۚ فَإِن لَّمۡ يَكُن لَّهُۥ وَلَدٞ وَوَرِثَهُۥٓ أَبَوَاهُ فَلِأُمِّهِ ٱلثُّلُثُۚ فَإِن كَانَ لَهُۥٓ إِخۡوَةٞ فَلِأُمِّهِ ٱلسُّدُسُۚ مِنۢ بَعۡدِ وَصِيَّةٖ يُوصِي بِهَآ أَوۡ دَيۡنٍۗ ءَابَآؤُكُمۡ وَأَبۡنَآؤُكُمۡ لَا تَدۡرُونَ أَيُّهُمۡ أَقۡرَبُ لَكُمۡ نَفۡعٗاۚ فَرِيضَةٗ مِّنَ ٱللَّهِۗ إِنَّ ٱللَّهَ كَانَ عَلِيمًا حَكِيمٗا ١١﴾ [النساء: 11].

2- روایتی که احمد، ابوداود و ترمذی آورده‌اند و صحیح دانسته‏اند که مردی نزد پیامبر (ص) آمد و گفت: پسر پسرم درگذشته است، ارث من از او چقدر است؟ گفت: تو می‏بری، وقتی که رفت دوباره او را صدا کرد و گفت: دیگر نیز می‏گیری و وقتی پشت کرد دوباره او را صدا زد و گفت: این آخر رد است و به جد بر می‏گردد.

3- ابوداود روایت کرده است که پیامبر (ص) را به جده داده است وقتی که پایین تر از او مادر نباشد.

4- ترمذی با سند صحیح از جابر بن عبدالله نقل کرده که گفت: زن سعد ابن ربیع با دو دخترش نزد رسول الله (ص) آمد و گفت: ای رسول خدا (ص) این دو، دختران سعد بن ربیع هستند و پدرشان همراه شما در جنگ احد شهید شد و عمویشان تمام اموال او را برداشته و چیزی برای آن‌ها باقی نگذاشته است و آن‌ها جز آن اموال چیزی را نداشتند که با آن ازدواج کنند، فرمود: خداوند در این مورد حکم خواهد کرد، سپس آیه نازل شد و پیامبر(ص) دنبال عموی آن دختران فرستاد و گفت:  اموال را به آن دختران بده و را به مادرشان و بقیه آن را برای خودت بردار.

5- خداوند متعال می‌فرماید: ﴿وَإِن كَانُوٓاْ إِخۡوَةٗ رِّجَالٗا وَنِسَآءٗ فَلِلذَّكَرِ مِثۡلُ حَظِّ ٱلۡأُنثَيَيۡنِ﴾ [النساء: 176].

6- حدیثی که بخاری با سند خود از معاذ بن جبل روایت کرده است دلالت بر این امر دارد که پیامبر (ص) به برای دختر و برای خواهر حکم کرده است.



7- خداوند متعال می‌فرماید: ﴿وَإِن كَانَ رَجُلٞ يُورَثُ كَلَٰلَةً أَوِ ٱمۡرَأَةٞ وَلَهُۥٓ أَخٌ أَوۡ أُخۡتٞ فَلِكُلِّ وَٰحِدٖ مِّنۡهُمَا ٱلسُّدُسُۚ فَإِن كَانُوٓاْ أَكۡثَرَ مِن ذَٰلِكَ فَهُمۡ شُرَكَآءُ فِي ٱلثُّلُثِۚ مِنۢ بَعۡدِ وَصِيَّةٖ يُوصَىٰ بِهَآ أَوۡ دَيۡنٍ غَيۡرَ مُضَآرّٖۚ وَصِيَّةٗ مِّنَ ٱللَّهِۗ وَٱللَّهُ عَلِيمٌ حَلِيمٞ ١٢﴾ [النساء: 12].

هفتم:

1- فرزندان شوهران را حجب نقصان می‌کنند چون:

الف- عادلانه است که پسران شخص مرده ارث ببرند و از سهم پدران و مادران و زنان پدر یا شوهران مادر کم می‌کنند.

ب- این شوهران – غالباً- پدران فرزندان هستند و کفالت پدران و مادران بر فرزندان واجب است، پس با وجود فرزندان کفالت پدران بیشتر می‏شود که مثال زیر آن را توضیح می‌دهد.

زنی می‏میرد و ....

|  |  |
| --- | --- |
| شوهر | خواهر |
|  |  |

جدول 222 مسؤولیت نفقه و سرپیرستی بر عهده هیچکدام نیست بنابراین هر کدام نصف می‏گیرند.

زنی می‌میرد و ....

|  |  |
| --- | --- |
| شوهر | 3 پسر |
|  | باقیمانده |

جدول 223 در اینجا مسؤولیت مشترکی وجود دارد که نیازمند نفقه دیگری است وقتی که فرزندان از این شوهر باشند (پدرشان) ولی اگر از این پدر نبودند سهمشان اندازه سهم پدر است.

2- چون کفالت مادر توسعه پیدا می‌کند و به جای یک برادر (فرزندش) می‌نشیند تبدیل به چند برادر می‏شود پس نصف () به فرزند می‏رسد.

3- تکملة الثلثین که سهم دختران یا خواهران است وقتی که چند نفر باشند.

4- این اختلاف رابطه محکمی با نفقه بر خواهر یا کفیل او دارد که با فرض وفات زنی که 120000 لیره ترکه دارد در 3 حالت زیر می‏باشد:

(1)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | پدر | خواهر |
|  | باقیمانده | محجوب |
| 1 | 1 | به وسیله پدر |
| 60000 | 60000 |

جدول 224 چیزی نمی‌گیرد.

(2)

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | 2دختر | خواهر |
|  |  | باقیماند ه عصبه مع الغیر |
| 3 | 8 | 1 |
| 30000 | 80000 | 10000 |

جدول 225 د0 هزار لیره ارث می‌گیرد.

(3)

|  |  |
| --- | --- |
| شوهر | برادر خواهر |
|  | باقیمانده |
| 1 | 1 |
| 60000 | 40000 20000 |

جدول 226 20000 لیره می‌گیرد.

(4)

|  |  |
| --- | --- |
| شوهر | خواهر |
|  |  |
| 60000 | 60000 |

جدول 227 60000 لیره می‏گیرد.

(5)

|  |  |
| --- | --- |
| خواهر | عمه |
| + باقیمانده به او رد می‏شود | چیزی نمی‏گیرد چون جزء ذوی الارحام است. |

جدول 228 تمام ترکه را به تنهایی می‏گیرد.

از جدول 1 تا5 تفاوت سهام خواهر واضح می‏شود. در جدول(1) چیزی نمی‏گیرد چون پدر نفقه او را می‌دهد و در جدول 5 کسی نیست که ترکه به او عول شود پس تمام ترکه (120000لیره) را می‏گیرد.

ششم:

1- (**√**) چون پایان ازدواج یا با طلاق است یا خلع یا فسخ.

2- (×) چون جزو ذوی الارحام است.

3- (×) چون دختر دختر جزء ذوی الارحام است و همراه کسی عصبه نمی‏شود.

4- (**√**) چون سهم جده یا جدات است مثل زنان وقتی که متعدد باشند.

5- (×) چون پدر و مادر بین آن‌ها هستند یا جد غیروارث یا فاسدی بین آن‌ها وجود دارد.

6- (**√**) چون مادر میان دو پدر ارث نمی‌گیرد.

7- (**√**) چون جد می گیرد یا وقتی که سهمش از آن کمتر بشود با برادران مقاسمه می‌کند.

8- (**√**) چون پدر تنهاست و اوست که باقیمانده را می‌گیرد و چون هم درجه او است ولی جد دورتر است پس اشکالی ندارد که مادر بیشتر از جد ارث بگیرد.

9- (×) چون جده‏ها هیچگاه نمی‌گیرند. و زنان گاهی می‏گیرند وقتی که فرع ارث وجود داشته باشد.

10- (×) چون خواهر تنی گاهی همراه دختر عصبه است و دختر عصبه مع الغیر نمی‌شود بلکه همراه پسر عصبه بالغیر می‏شود.

11- (**√**) چون اگر چیزی را به عصبه بودن بگیرد حقش است و جز زمانی که چیزی برای او باقی نماند با برادران مادری مشارکت نمی‌کند.

نهم:

1- صاحبان فروض 2- عمریه 3- کمتر از نباشد.

4- توسط 2برادر 5- سنت نبوی 6- وجود ندارد

7- برای برادران تنی 8- می‏گیرند 9- جده 10- با تمام اینها

دهم:

1- استثناهایی که در ارث برادران مادری آمده است عبارتند از:

الف- مذکر مثل مونث ارث می‏گیرد و در شریک هستند.

ب- مادر برادران را حجب نمي‏کند ، هر چند که آن‌ها به وسیله مادر ارث می‌گیرند.

ج- مسأله مشترکه طوری است که برادران تنی همراه برادران مادری شریک باشند و آن‌ها نیز وقتی چیزی برایشان باقی نماند، شریک می‏شوند.

2- استثناهایی که در مسأله عمریه (پدر، مادر، شوهر) آمده این است که مادر بعد از سهم شوهر یا زن باقی را می‏گیرد تا باقیمانده برای پدر بماند که عصبه است و چون هم درجه اوست باید دو برابر او بگیرد. ولی اگر به جای پدر، جد وجود داشت، مادر می‌گرفت و اشکالی نداشت که دو برابر جد بگیرد چون درجه قرابت مادر از جد نزدیک‌تر است.

3- وقتی که دو دختر و بیشتر وجود داشته باشد دختر پسر ارث نمی‏گیرد، چون دختران می‏گیرند، ولی استثناء این است که وقتی برای دختر پسر عصبه کننده‏ای وجود داشته باشد که هم درجه او یا پاینتر از او باشد (پسر پسر یا پسر پسر پسر) ممکن است که همراه او ارث ببرد که این برادر برادر مبارک است که مثال‌های زیر آن را توضیح می‏دهند:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | 2 دختر | دختر پسر |
|  |  | چیزی نمی‌گیرد |
| 3 | 8+1 به رد |

جدول 229

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | 2 دختر | دختر پسر+پسر پسر پسر |
|  |  | باقيمانده به عصبه بودن و مذکر دو برابر مونث می‏گیرد |
| 3 | 8 | 1 |

جدول 230

4- معمولاً خواهر پدری تکملة الثلثین می‏گیرد و قتی که خواهر بگیرد مگر اینکه همراه خواهر پدری برادر پدری وجود داشته باشد که او را عصبه کند و همراه او عصبه شود و گاهی چیزی از ترکه برای او باقی می‏ماند و گاهی باقی نمی‏ماند که این برادر اخ مشؤوم است مثل:



|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | خواهر | خواهر پدری |
|  |  |  |
| 6 | 6 | 1 |

جدول 231 مسآله عولي است.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| شوهر | خواهر | برادر پدری+خواهر پدری |
|  |  | باقیمانده و چیزی برای آن‌ها باقی نمی‏ماند که این برادر اخ مشؤوم است. |
| 1 | 1 |

جدول 232

یازدهم:

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (1) | زن | پدر | مادر | دختر پسر | برادر تنی | برادر پدری | عمو | عمه |
| سهام |  | + باقیمانده را به عصبه بودن می‌گیرد |  |  | محجوب به وسیله پدر | محجوب به وسیله پدر و برادر تنی | محجوب به وسیله پدر و برادر تنی و پدری | ارث نمی‏گیرد چون جزء ذوی الارحام است. |
| سبب | وجود فرع وارث | وجود فرع وارث مونث | وجود فرع وارث | عدم وجود دختر |

جدول 233

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| (2) | شوهر | پسر+3دختر | دختر دختر | خواهر تنی |
| سهام |  | باقی مانده را به عصبه بودن می‏گیرد | ارث نمی‏گیرد چون ذوی الارحام است و وصیت واجب به او می‏شود | محجوب به وسیله پسر |
| سبب | وجود فرع وارث | مذکر دو برابر مونث می‏گیرد |

جدول 234

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| (3) | مادر | 2برادر مادری+خواهر مادری | پسر دختر | خاله |
| سهام |  | در شریکند و مذکر دو برابر مونث می‏گیرد و مسأله ردی است | ارث نمی‏گیرد و چون ذوی الارحام است و صیت واجب به او می‏شود | ارث نمی‏گیرد چون ذوی الارحام است. |
| سبب | وجود بیشتر از یک برادر |

جدول 235

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (4) | دختر | 2خواهر تنی | خواهر پدری | مادر مادر | دختر عمو |
| سهام |  | باقیمانده | محجوب به وسیله دو خواهر تنی |  | ارث نمی‏برند چون ذوی الارحام است. |
| سبب | چون تنهاست و عصبه ای برای او نیست | عصبه مع الغیر همراه دختر | وقتی که به همراه دختر عصبه باشند | جده صحیحه |

جدول 236

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (5) | مادر | جد | 5برادر تنی | برادر مادری+خواهر مادری | مادر پدر |
| سهام |  |  | باقیمانده | توسط جد حجب می‏شوند چون با اصل و فرع وارث حجب می‏شوند | محجوب به وسیله مادر |
| سبب | وجود بیشتر از یک برادر | چون اگر به همراه برادران مقاسمه کند از کمتر می‏گیرد بنابراین می‏گیرد | عصبه است |

جدول 237

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (6) | مادر | مادر مادر | زن | پدر مادر | پدر پدر | مادر پدر مادر |
| سهام |  | محجوب به وسیله مادر |  | ارث نمی‌برد چون ذوی الارحام است | باقیمانده را به عصبه بودن می‏برد چون پدر وجود ندارد | ارث نمی‏برد چون ذوی الارحام است. |
| سبب | عدم وجود فرع وارث و نه برادر |  | عدم وجود فرع وارث | جد غیرصحیح | جده غیر صحیحه |

جدول 238

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (7) | شوهر | 2خواهر تنی | خواهر پدری+برادر پدری | پسر برادر پدری | دختر خاله |
| سهام |  |  | باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد مذکر دو برابر مونث می‏گیرد و چیزی برای آن‌ها باقی نمی‏ماند | محجوب به وسیله برادر پدری | ارث نمی‏برد چون ذوی الارحام است |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | عدم وجود پدر و پسر و دختر |

جدول 239

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (8) | دختر | دختر پسر | خواهر پدری+برادر پدری | برادر مادری | پسر دختر |
| سهام |  |  | باقیمانده را به عصه بودن می‏گیرد. مذکر دو برابر مونث می‏گیردو برادر پدری همان برادر مبارک است چون اگر او نبود خواهر پدری ارث نمی‏برد. | محجوب به وسیله دختر و دختر پسر | ارث نمی‏برد چون ذوی الارحام است، و وصیت واجب برای او نیست. |
| سبب | چون تنهاست و کسی نیست او را عصبه کند | تكملة الثلثین |

جدول 240

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (9) | پدر | مادر | 3خواهرتنی | خواهر پدری | مادر مادر | برادر مادری |
| سهام | باقیمانده را به عصبه بودن می‌گیرد |  | محجوب به وسیله پدر | محجوب به وسیله پدر و خواهران تنی | محجوب به وسیله مادر | محجوب به وسیله پدر |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | وجود بیشتر از یک خواهر و برادر |

جدول 241

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (10) | زن | دختر پسر | خواهر تنی | برادر پدری | مادر پدری | پسر عمه |
| سهام |  |  | باقیمانده عصبه مع الغیر است | توسط برادر تنی حجب می‏شود و عصبه مع الغیر است چون در قوت برادر تنی است | ارث نمی‏برد چون جده غیرصحیحه است | ارث نمی‏برد چون ذوی الارحام است |
| سبب | وجود فرع وارث | چون تنهاست و کسی او را عصبه نمی‏کند |  |

جدول 242

## 

جواب تمرینات فصل سوم

دوازدهم:

1- ج 2-هـ 3- و 4- الف

5- ب 6- د 7- ح 8- ز

سیزدهم:

1- (×) چون عصبه بالغیر است و عصبه بالنفس فقط مرد است یا از جهت پدری یا پسری یا برادری یا عمویی.

2- (**√**) چون جهت برادری شامل برادر تنی و پسرش و پاینتر و برادر پدری و پسرش و پاینتر می‏شود.

3- (**√**) چون عصبه بالنفس باقیمانده را بعد از صاحبان سهام می‏گیرد و اگر کسی وجود نداشت تمام ترکه را می‏گیرد.

4- (×) چون خواهر تنی وقتی که عصبه مع الغیر باشد (دختر و دختر پسر) در قوت برادر تنی است و او به قرابت، برادر تنی را حجب می‏کند.

5- (**√**) چون این‌ها جهات عصبه بالنفس هستند.

6- (×) چون درجه یکی است ولی ترجیح در اینجا به قوت قرابت است پس برادر تنی از جهت پدری و مادری با شخص مرده ارتباط دارد در حالی که برادر پدری از جهت پدری فقط با شخص مرده ارتباط دارد و هر کدام مادر جدایی دارند، پس قرابت او قویتر است.

7- (×) چون عصبه سببی همان عتق است.

8- (√) چون جهت از درجه قوت قرابت به شخص مرده نزدیک‌تر است، پس برادر قطعاً از عمو نزدیک‌تر است و عمو از پسر عمو و پسر عمو از پسر عموی پدری نزدیک‌تر است.

چهاردهم:

1- چون عمو، عمه را عصبه نمی‏کند، چون شرط عصبه بالغیر این است که مؤنث صاحب سهم باشد وقتی که تنهاست یا اگر بیشتر از دو نفر باشد می‏گیرد و عمه اصلاً سهم معینی ندارد.

2- چون خواهر تنی وقتی که عصبه مع الغیر (دختر) شد در قوت برادر تنی است که مقدم بر برادر پدری است.

3- چون جهت برادری بر جهت عمویی مقدم است و در اینجا برادر عصبه بالنفس است بر شوهر مقدم است و شوهر فقط با سهم معین ارث می‏برد.

4- چون با درجه قرابت ترجیح دارد ولی در قانون برای او وصیت واجب وجود دارد.

5- چون از طریق جهت ترجیح دارد به طوری که وقتی در درجه قرابت وی باشند که جهت پدری بر برادری مقدم است. و برادران همراه جد ارث می‏گیرند چون از یک درجه با شخص مرده ارتباط برقرار می‏کنند و برادر، پسر پدر است پس با هم ارث می‏برند چون جهت پدری و پسری همیشه ارث می‏برد وقتی که با هم باشند.

پانزدهم:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| 1 | شوهری که پسرعمو است | دختر | مادر | پسر دایی |
| سهام | + ب. ع |  |  | ارث نمی‏گیرد چون جزءذوی الارحام است. |
| سبب | به فرض بنابر شوهر بودن ارث می‏گیرد و به عصبه بنابر پسر عمو بودن | چون تنهاست و کسی نیست او را عصبه کند | وجود فرع وارث |

جدول 243

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| 2 | 2دختر | دختر پسر+پسر پسر پسر | 3برادر مادری |
| سهام |  | ب. ع، عصبه بالغیر چون هر چند که درجه پسران پاینتر است ولی به او نیاز دارند پس این برادر اخ مبارک است چون اگر آن‌ها بودند چیزی نمی‌گرفتند | محجوب به فرع وارث |
| سبب | چون سهمشان است وقتی که کسی همراه آن‌ها عصبه نشود |

جدول 244

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| 2 | شوهر | پدرپدر | برادرزاده تنی | خواهر مادری |
| سهام |  | ب. ع  نزدیکترین عصبه و مرد مذکر است (عصبه بالنفس) | م  به جد چون ترجیح با درجه است | م با جد چون برادران مادری اصل و فرع وارث حجب می‏شوند |
| سبب | عدم وجود فرع وارث |

جدول 245

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 4 | مادر | پدرپدر | پسر | عموی تنی | برادرزاده تنی | برادران پدری |
| سهام |  |  | ب. ع  عصبه بالنفس است و نزدیک‌ترین فرد مذکر است | م به وسیله پسر و جد به سبب جهت. چون جهت پسری و پدری بر برادری مقدم است | م به وسیله پسر و جد به سبب جهت و به وسیله عموی تنی به سبب درجه و قوت قرابت | م به وسیله پسر و جد به سبب جهت چون جهت پسری و پدری بر برادری و عموی مقدم است |
| سبب | وجود فرع وارث | چون جد فقط توسط پدر حجب می‏شود |

جدول 246

جواب تمرینات فصل چهارم

شانزدهم:

|  |  |
| --- | --- |
| محجوب | محروم |
| کسی که حق ارث بردن دارد اما به دلیل وجود شخص دیگری که مانع ارث بردن او به طور کلی یا جزیی می‏شود از ارث ممنوع ی‏شود | کسی که حق ارث بردن دارد اما وجود یکی از موانع ارث مثل قتل یا اختلاف دین یا بردگی سبب ارث نبردن او می‏شود.  منع، سبب داخلی است مثل شوهری که زنش را به طور عمد بکشد، از ارث ممنوع می‏شود |
| حجب حرمان | حجب نقصان |
| اینکه فردی وجود داشته باشد که دیگری را به طور کامل از ارث محروم کند و اگر این فرد نبود او ارث می‌برد. مثل پسری که برادران تنی و پدری و عموها و فرزندان آن‌ها را حجب می‏کند | اینکه وجود فردی سهم دیگری را از زیاد به کم می‏رساند مثل برادران که سهم مادر را از  به  کاهش می‌دهند. |
| حجب صاحبان فرایض | حجب عصبه‏ها |
| حجب ممکن است حرمانی باشد یا نقصانی مثل وجود دختر که دختر پسر را از نصف به حجب می‏کند و برادران، برادران مادری را حجب حرمان می‏کند. | در اینجا فقط حجب حرمان وجود دارد مثل پسری که تمامی برادران و عموها و پسرانشان را حجب می‏کند و خواهر تنی همراه دختر (عصبه مع الغیر) خواهر پدری را حجب می‏کنند چون در قوه برادر تنی است. |

جدول 247

هفدهم:

1- پدر، مادر، پسر، دختر، شوهر، زن.

2- فرع وارث مذکر و برادر پدری.

3- وقتی که برادر پدری آن‌ها را عصبه کند.

4- دختر اصلی...  .

5- فرع وارث مذکر.

هجدهم:

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (1) | زن | پدر | پسر پسر+دختر پسر | عمو | پسر عمو | برادر پدری | 2خواهر مادری |
| سهام |  |  | باقیمانده را به عصبه بودن می‌گیرد. مذکر دو برابر مونث می‏گیرد. | م  به وسیله فرع وارث مذکر و پدر و برادر پدری | م  به وسیله فرع وارث مذکر و پدر و عمو و برادر پدری | م  فرع وارث مذکر و پدر | م  فرع وارث و اصل وارث (پدر) |
| سبب | توسط فرع وارث از به حجب نقصان می‏شود. | وجود پسر پسر، پدر را از گرفتن باقی مانده به عصبه حجب می‏کند |

جدول 248

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (2) | مادر | دختر | خواهرتنی | برادرپدری | پسر برادر تنی | برادر مادری |
| سهام |  |  | باقیمانده را به عصبه بودن که مساوی است می‏گیرد زیرا عصبه همراه دختر است پس مابقی را به ارث می‏گیرد و دختر در آن شریک نیست | م  به وسیله خواهر تنی هنگامی که عصبه مع الغیر است. وقتی که از لحاظ قوه برادر تنی است | م  به وسیله پدر (ترجیح به لحاظ درجه) و بوسیله خواهر تنی هنگامی که عصبه مع الغیر باشد. | م  به وسیله دختر (فرع وارث) |
| سبب | توسط دختر و برادران از  به  حجب می‏شود. | چون تنهاست و عصبه ای همراه او نیست |

جدول 249

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (3) | مادر | 2دختر | خواهر پدری+برادر پدری | عموی پدری | پسر عموی پدری |
| سهام |  |  | باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد در اینجا مذکر دو برابر مونث می‏گیرد،پس در اینجا (خواهر همراه برادر) عصبه بالغیر است، که اولیتر از عصبه مع الغیر (خواهر همراه دختر) است پس بخاطر وجود برادر متقدم است. | م  به وسیله برادر پدری، ترجیح از لحاظ جهت | م  به وسیله پدر ترجیح از لحاظ جهت و به وسیله عموی پدری ترجیح از لحاظ قوه قرابت |
| سبب | به دلیل وجود فرع وارث و برادران از  به  حجب می‏شود. |

جدول 250

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| (4) | شوهر | پدر | مادر | دختر | دختر پسر+پسر پسر |
| سهام |  |  |  |  | باقیمانده را به عصبه بودن می‌گیرند و در اینجا چیزی برای آن‌ها باقی نمی‏ماند و این برادر اخ مشؤوم است چون اگر نبود دختر پسر تکملةالثلثین را می‏گرفت. |
| سبب | شوهر از به  توسط دختر حجب می‏شود | وجود فرع وارث مذکر | وجود فرع وارث | چون تنهاست و عصبه‏ای همراه او نیست |
| 12 | 3 | 2 | 2 | 6 | صفر |

جدول 251

جواب تمرینات فصل پنجم

نوزدهم:

1- (2، 3، 4، 8).

2- (6، 12، 24).

3- الغرم بالغنم.

4- 2 عصبه.

5- صاحبان سهام.

6- از عصبه‏ها.

7- بیشتر از یک واحد صحیح.

8- کمتر از یک واحد صحیح.

9- کمترین عدد.

بیستم: در رد ترکه بر زن و شوهر 2 نظر وجود دارد.

نخست: قائلین به عدم جایز بودن رد به زن و شوهر که عقیده عمر و علی و ابن مسعود و ابن عباس است که به دلایل زیر اشاره می‌کنند:

1- خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَأُوْلُواْ ٱلۡأَرۡحَامِ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلَىٰ بِبَعۡضٖ فِي كِتَٰبِ ٱللَّهِ﴾ [الأنفال: 75].

2- رابطه ازدواج با مرگ با اتمام می‏رسد، پس به آن‌ها رد نمی‏شود.

ولی به نظر من قول راجح این است که به تمام وارثان رد شود به دلیل:

1- عام بودن حدیث «کسی که مالی را بجای بگذارد برای وارثانش است» و زن و شوهر نیز جزء وارث هستند.

2- آیه ﴿وَأُوْلُواْ ٱلۡأَرۡحَامِ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلَىٰ بِبَعۡضٖ فِي كِتَٰبِ ٱللَّهِ﴾ [الأنفال: 75] در مورد منع ارث بردن از طریق سوگند و پیمان نازل شده و دلیلی در مورد رد به زن و شوهر در آن وجود ندارد.

3- رابطه ازدواج با مرگ تمام نمی‏شود چون:

الف- یکی از اسباب ازدواج صحیح حقیقی یا حکمی است و ارث جز بعد از مرگ محقق نمی‏شود و خداوند متعال بعد از مرگ نیز آن‌ها را زن و شوهر نامیده است و سهمی از ترکه را برای آن‌ها معین کرده است.

ب- خداوند متعال از بهشتی بودن یا جهنمی بودن بعضی زن و شوهران با هم و استمرار ازدواج آن‌ها بعد از مرگ صحبت کرده است، از جمله می‏فرماید: ﴿ٱدۡخُلُواْ ٱلۡجَنَّةَ أَنتُمۡ وَأَزۡوَٰجُكُمۡ تُحۡبَرُونَ ٧٠﴾ [الزخرف: 70] و می‏فرماید: ﴿۞ٱحۡشُرُواْ ٱلَّذِينَ ظَلَمُواْ وَأَزۡوَٰجَهُمۡ﴾ [الصافات: 22].

ج- بر شوهر واجب است – رأی راجح- که هزینه دفن زنش را از اموال خودش بدهد هر چند که زن اموال زیادی داشته باشد و این به دلیل بقای رابطه زوجیت است.

بیست و یکم: دو روش برای تصحیح مسایل وجود دارد:

1- تعداد ورثانی که مسأله با آن‌ها کسری می‏شود را در اصل مسأله ضرب می‏کنیم، مثال: اگر زنی بمیرد و شوهر و 5 دختر و یک برادر داشته باشد، شوهر ، دختران و باقیمانده برای برادر است و اصل مسأله 12 است که در عدد دختران ضرب می‏کنیم و می‏شود 60=5×12 پس سهم شوهر= 15=60×  و سهم دختران= 40=60× و هر کدام 8= سهم می‏گیرند که باقیمانده 5=60-(15+40) سهم برای برادر باقی می‏ماند.

2- تعداد وارثانی که مسأله با آن‌ها کسری می‏شود را در سهام تمام وارثان ضرب می‏کنیم تا کسری وجود نداشته باشد. در مثال قبل سهم شوهر را در 3 ضرب می‏کنیم 15=5×3 و سهم دختران را 40=8×5 و سهم برادر را 5=1×5.

مثال دیگر: زنی می‏میرد و شوهر و 5 برادر دارد که ترکه او 100000 لیره است:

**روش اول**   **روش دوم**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  | شوهر | 5برادر |  | شوهر | 5برادر |
| اصل مسأله قبل از تصحیح2  بعد تصحیح 20    5000 = | 1  2×5=10  ده سهم برای شوهر  10×5000  =50000 | ب. ع  1  2×5=10  ده سهم برای برادران هر کدام 2 سهم  5×10=50000  برای هر کدام ده هزار | اصل مسأله  قبل تصحیح  2  بعد تصحیح  10 | 1  1×5  5 سهم برای شوهر    5×10000=50000 | ب. ع=  1  1×5  5 سهم برای هر کدام از برادران  5×10000=50000 برای هر کدام ده هزار |

جدول 252

نتیجه در هر دو مسأله یکی است ولی روش آسانتر روش اول است که تعداد برادران در اصل مسأله ضرب می‏شود.

بیست و دوم: حل مسأله ها:

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **1** | **زن** | **مادر مادر** | **خواهر پدری** | **3 برادر مادری** | **دختر عمو** |
| **سهام** |  |  |  |  | **ارث نمی‏برد چون جزء ذوی الارحام است** |
| **سبب** | عدم وجود فرع وارث | چون جده است و مادر وجود ندارد که او را حجب کند | کسی مثل پدر یا پسر و برادر تنی وجود ندارد که او را حجب کند و تنهاست | چون چند نفر هستند و اصل وارث و فرع وارث نیست. |
| **اصل مسأله12** | 3 | 2 | 6 | 4 |
| **مسأله به15 عول می‏یابد و نیاز به تصحیح دارد که 45=(تعداد برادران)15×3 می‏شود** | 9 | 6 | 18 | 12 |

جدول 253

اصل مسأله را در اصل بعد از عول ضرب می‏کنیم تا اصل جدید به دست یابد (45).

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| 2 | شوهر | دختر | دختر دختر پسر دختر |
| 4 | 1 | + باقیمانده را به رد می‏گیرد  3 | نه به فرض و نه به عصبه بودن ارث می‏گیرند و وصیت واجب به اندازه سهم مادر برای آن‌ها وجود دارد. |

جدول 254

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| 3 | پدر پدر | 7برادر تنی | خواهر پدری | 3خواهر مادری |
| سهام |  | باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد | محجوب به وسیله جد و برادران تنی | محجوب به وسیله جد |
| اصل مسأله6 | 1 | 5 |
| 6×7=42 | 7 |  |
| با تصحیح | 7 سهم | برای هر کدام 5 سهم |

جدول 255

اصل مسأله را در تعداد برادران تنی ضرب می‏کنیم تا اصل جدید به دست آید42=7×6.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 4 | مادر مادر+مادرپدر | پسرپسر+2دختر پسری |
|  | به شراکت | باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد |
| 6 | 1 | 5 |
| با تصحیح | 4 | 20 |
| 6×4=24 | 4 | 10 10 برای هر دختر 5 سهم |

جدول 256

پسر پسر را دو سهم و 2دختر را 2 سهم در نظر می‏گیریم که جمعاً 4 سهم می‏شود پس عدد 4 را در اصل مسأله 6 ضرب می‏کنیم که 24 می‏شود و جده‏ها 4 سهم می‏گیرند هر کدام 2 سهم و پسر پسر 10 سهم و 2 دختر ده سهم که هر کدام 5 سهم می‏گیرند و تصحیح برای این مفید است که هر یک از وارثان سهم صحیحی می‏گیرند.

جواب تمرینات فصل ششم

بیست و سوم:

در مورد ارث ذوی الارحام دو نظر وجود دارد:

**نخست:** گروهی معتقد به منع ارث بردن آن‌ها هستند که زید بن ثابت و مال و شافعی و ابوداوود و دیگران بر این نظر هستند و گروهی دیگری معتقدند که وقتی صاحب سهام یا عصبه وجود نداشته باشد، ترکه به بیت المال مسلمانان می‏رسد.

**دوم:** وقتی که یک از صاحبان سهام یا عصبه‌ها وجود نداشته باشد، ذوی الارحام ارث می‏برند که حضرت عمر و علی و ابن مسعود و معاذ و ابوحنیفه و ابن حنبل ودیگران بر این نظر هستند.

دلایل کسانی که مانع ارث ذوی الارحام هستند:

1- خداوند آن‌ها را در آیات ارث ذکر نکرده است.

2- روایتی که بیهقی با سندش آورده که رسول الله (ص) برای عمه و خاله استخاره کرد که آیه نازل شد که آن‌ها ارث نمی‏گیرند.

دلایل کسانی که معتقد به ارث بردن آن‌ها هستند:

1- آیه ﴿وَأُوْلُواْ ٱلۡأَرۡحَامِ بَعۡضُهُمۡ أَوۡلَىٰ بِبَعۡضٖ﴾ [الأنفال: 75].

2- روایتی که ترمذی با سندش از رسول الله (ص) آورده است که فرمود: «... دایی وارث کسی است که وارثی ندارد».

3- ذوی الارحام از طریق اسلام و قرابت با شخص مرده نسبت دارند اما بیت المال فقط از طریق اسلام با شخص مرده ارتباط دارد.

و به نظر من قول راجح این است که ذوی الارحام ارث می‏برند چون دلایل آن‌ها قوی است و دلایل گروه اول ضعیف است به طوری که حدیث عمه و خاله ارث نمی‏برند ضعیف و مرسل است که حجتی را ثابت نمی‏کند و آنچه که صحیح است این است که دایی ارث می‏برد و با نص قرآن موافق است.

بیست و چهارم:

|  |  |
| --- | --- |
| ارحام | ذوی الارحام |
| ارحام شامل رحم زنان نیز می‏شود و تمامی قرابتها را به شکل عام در بر می‏گیرد | خویشاوندانی هستند که سهم معینی ندارند و عصبه هم نیستند پس پسر از نزدیک‌ترین خویشاوندان است و به شکل عمومی جزء ارحام هستند ولی در ارث ذوی الارحام نیست چون عصبه است. |
| مذهب اهل تنزیل | مذهب اهل قرابت |
| ذوی الارحام را به جای پدرانشان یا مادرانشان قرار می‏دهند پس پسر دختر جانشین دختر (مادرش) می‏شود و پسر خواهر جانشین خواهر (مادرش ) و دختر عمو جانشین عمو (پدرش) است. | منزلت هر یک از ذوی الارحام بر حسب قوت درجه آن‌ها و سپس قوت قرابت است که به ترجیح میان عصبه‏ها قیاس شده است پس فرزندان دختر بر فرزندان دختر پسر مقدم هستند. |
| آنچه که در ارث ذوی الارحام مورد اتفاق فقها است | آنچه که فقها در ارث ذوی الارحام بر آن اختلاف دارند. |
| 1- اگر شخصی بمیرد و یکی از ذوی الارحام از او بجای بماند، تمام اموال را می‏گیرد مثل کسی که مرده و تنها دایی‏اش از او بجای مانده باشد، تمام ترکه را می‏گیرد.  2- وقتی که تنها یک نفر از ذوی الارحام همراه یکی از زن و شوهر از کسی بجای بماند، باقیمانده را بعد از گرفتن سهم زن یا شوهر می‏گیرد. | اگر ذوی الارحام متعدد باشند ارثشان چگونه است سه نظر وجود دارد:  الف- ارث اهل رحم (همگی به طور مساوی ارث می‏گیرند)  ب- ارث اهل تنزیل  ج- ارث اهل قرابت |

جدول 257

بیست و پنجم:

ارث ذوی الارحام:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **(1)** | **دختر پسر** | **پسر پسر پسر** | **دختر برادر تنی** | **ملاحظات** |
| **نظرهای سه‏گانه** |  | **ب. ع** | **چیزی نمی‏گیرد چون جزء ذوی الارحام است و صاحبان سهام و عصبه دارند.** | **تمامی مذاهب در مورد ارث ذوی الارحام معتقدند که با وجود یکی از صاحبان سهام یا عصبه‌ها هیچ کس از ذوی الارحام ارث نمی‏گیرد.** |
| **(اهل رحم و تنزیل و قرابت** | **1** | **1** |

جدول 258

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **(2)** | **پدر مادر** | **پدر مادر پدر** | **مادر پدر مادر** | **ملاحظات** |
| **الف- مذهب اهل رحم** |  |  |  | **با صرف نظر از جهت یا درجه یا قوت قرابت میان آن‌ها تساوی برقرار می‏کنند.** |
| **ب- مذهب اهل تنزیل** | **مادر**  + باقیمانده به رد | **مادر پدر**  **م به وسیله مادر** | **مادر پدر**  **ارث نمی‏برد چون او جد غیر صحیح است و چیزی نمی‏برد.** | **پدر مادر تمام ترکه را می‏گیرد چون به منزله مادرش است و وقتی او وجود داشته باشد، مادر پدر حجب می‏شود و پدر مادر در اینجا ارث نمی‏گیرد چون جزء ذوی الارحام است** |
| **ج- مذهب اهل قرابت (قانون مصر)** | **همه ترکه را به ارث می‌برد چونکه رحم او نزدیک‌تر است** | **ارث نمی‌برد** | **ارث نمی‌برد** | **چونکه پدرِمادر دو درجه از پدرِمادرِپدر و مادرِپدرِمادر به میت نزدیک‌تر است.** |

جدول 259

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| (3) | دختر برادرتنی | دختر برادر پدری | پسر دختر عموی پدری | ملاحظات |
| الف- مذهب اهل رحم | 1 | 1 | 1 | تقسیم ترکه به طور مساوی |
| ب- مذهب اهل تنزیل | برادرتنی تمام ترکه را به عصبه بودن می‏گیرد. | برادرپدری  محجوب به وسیله برادر تنی | دخترعموی پدری  ارث نمی‏گیرد چون جزء ذوی الارحام است | در اینجا دختر برادر تنی مثل پدرش است و در اینجا دختر برادر پدری حجب می‏شود چون پدرش توسط برادر تنی حجب می‏شود اما پسر دختر عموی پدری چون مادرش جزء ذوی الارحام بوده پس ارث نمی‏گیرد |
| ج- مذهب اهل تنزیل (قانون مصری) | تمام ترکه | چیزی نمی‏گیرد | چیزی نمی‏گیرد | چون دختر برادر تنی هر چند که در درجه دختر برادر پدری باشد ولی برادر تنی (پدرش) قرابتش از برادر پدری قویتر است و چیزی به پسر دختر عموی پدری نمی‏رسد به دو دلیل: 1- درجه 2- قوت قرابت. |
|  |

جدول 260

جواب تمرینات فصل هفتم

بیست و ششم: تفاوتها

|  |  |
| --- | --- |
| جنین مستقیماً پسر مرده باشد. | جنین مستقیماً پسر مرده نباشد |
| مثل کسی که بمیرد و زن باردارش از او بجای بماند باید که زنش در مدت کمتر از یک سال شمسی (365 روز) از تاریخ وفات وضع حمل کند. | مثل کسی که بمیرد و زن پدرش یا زن برادرش یا زن پسرش که باردار باشد از او بجای بماند دو حالت دارد:  1- اگر حیات زناشویی قائم باشد باید زن در کمتر از 270 روز از تاریخ وفات شوهر وضع حمل کند.  2- اگر حیات زناشویی غیرقائم باشد زن در زمان عده وفات یا طلاق باشد باید در کمتر از 365 روز از تاریخ وفات مورث وضع حمل کند. |
| حق مفقود در مال دیگران | حق دیگران در اموال مفقود |
| زنده تلقی می‏شود و سهمش به طور کامل برای او کنار گذاشته می‌شود بر فرض زنده بودن او، تا اینکه قاضی حکم به وفات او می‏دهد.  مال مورثش به او اضافه می‏شود تا حکم به وفات او داده شود. | زنده تلقی می‏شود و دیگران از او ارث نمی‏برند تا زمانی که قاضی حکم به وفات او نکرده باشد پس کسانی که در تاریخ حکم به وفات، زنده باشند از او ارث می‏گیرند.  اموالش برای او نگه داشته می‏شود، تا زمانی که حکم به وفاتش نشده باشد کسی از او ارث نمی‏برد |
| ارث جنین | ارث خنثی |
| یک بار جنین مذکر و یک بار دیگر مونث فرض می‏شود و بالاترین سهم برای جنین کنار گذاشته می‏شود و حداقل سهام برای جنین به وارثان دیگر داده می‏شود | یک بار خنثی مذکر و یک بار مونث فرض می‏شود.  و حداقل سهم برای خنثی و حداکثر سهم به وارثان داده می‏شود. |
| تخارج به مال یکی ازوارثان | تخارج به اموال همه وارثان |
| مسأله طوری حل می‏شود که گویی تخارج روی نداده است و وارثی که با او مصالحه کرده سهم خود را از ترکه می‏گیرد | مسأله طوری حل می‏شود که گویی تخارج روی نداده است و سهم فرد خارج شده به طور مساوی بین وارثان تقسیم می‏شود اگر به طور مساوی به او پرداخت کرده باشند و اگر اختلاف به او پرداخت کرده باشند، این اختلاف میان آن‌ها تقسیم می‏شود |
| غرق شدگانی که با هم مرده‏اند | غرق شدگانی که با اختلاف مرده‏اند |
| هیچکدام از دیگری ارث نمی‏برند | کسی که دیرتر مرده از کسی که زودتر مرده ارث می‏برد و سهم او از ارث به وارثان دیگرش می‏رسد. |

جدول 261

بیست و هفتم:

1- برای ارث بردن جنین از زنی غیر از زن متوفی شرایط زیر وجود دارد:

الف- باید جنین در وقت وفات مورث موجود باشد که در اینجا فقها در دو حالت زیر با هم اختلاف کرده‏اند:

**حالت اول:** اگر زندگی زناشویی ادامه داشته باشد باید در کمتر از 270 روز از تاریخ وفات مورث وضع حمل کند مثل کسی که مرده و زن باردار پسرش از او بجای مانده و ازدواج پایدار بوده باشد باید در کمتر از 270 روز وضع حمل کند چون ممکن است که جنین بعد از وفات شکل گرفته باشد.

**حالت دوم:** اگر زندگی زناشویی مداوم نباشد مثل اینکه زن پسر مطلقه یا در عده وفات شوهرش باشد و در اینجا فقها و قانون این مدت را به 365 روز از تاریخ وفات افزایش داده‏اند.

ب- باید جنین زنده به دنیا بیاید، چون وجود جنین به تنهایی کافی نیست و باید هنگام وضع حتی برای یک لحظه زنده باشد.

2- برای ارث مفقود از تاریخی قبل از حکم بیان شده باشد شرایط زیر وجود دارد:

الف- باید قاضی مبنی بر قراین و نشانه‏ها به تاریخی قبل حکم داده باشد.

ب- باید وارث در این تاریخ زنده باشد، حتی اگر قبل از بیان حکم مرده باشد.

3- برای عدم ارث بردن بچه حاصل از لعان از شوهر ملاعنش شرایط زیر وجود دارد:

الف- باید شوهر زنش را لعنت کرده باشد که او از مردی غیر از او باردار شده است.

ب- باید قاضی به نفی نسبت او با پدرش و بعد از ملاعنه میان زن و شوهر حکم کرده باشد.

4- برای ارث بردن بعضی از غرق شدگان از همدیگر شروط زیر وجود دارد:

الف- یکی از آن‌ها بعد از دیگری بمیرد.

ب- باید معلوم باشد که چه کسی اول مرده و چه کسی بعداً مرده است.

بیست و هشتم:

1- دلیل صحت تخارج:

- نوعی صلح است و تا زمانی که حرامی را حلال یا حلالی را حرام نکند، جایز است.

- نوعی معامله بر اساس رضایت است که چیزی را از یکی یا بعضی یا همه آن‌ها می‏گیرد و سهمش را برای آن‌ها می‏‏گذارد.

- زن عبدالرحمن بن عوف (تماضر دختر اصبغ) با سایر زنان او بعد از مرگ عبدالرحمن صلح کرد و در قبال مالی که به او دادند سهمش را برای آن‌ها رها کرد.

2- دلیل اینکه بچه حاصل از زنا از پدرش ارث نمی‏برد

روایتی است که ترمذی با سندش از رسول الله (ص) آورده است که فرمود: هر مردی که با زن آزاده یا کنیزی زنا کند، بچه حاصل از آن ولد زنا است وارث نمی‏برد و از او ارث برده نمی‏شود. و روایتی که ابوداود آورده که پیامبر (ص) ارث بچه حاصل از ملاعنه را برای مادر یا وارثانش قرار داده است.

3**- دلیل زنده تلقی کردن مفقود تا زمانی که قاضی حکم به وفات او می‏دهد**

همان استصحاب است چون زنده بودن او اصل و یقینی است و حکم آن با حکم دیگر تغییر نمی‏کند.

4- دلیل ارث بچه بعد از گریه و زاری کردن

روایت امام احمد و ابن ماجه با سندشان است که از پیامبر (ص) آورده‏اند که فرمود: بچه تا زمانی که شروع به گریه نکند، ارث نمی‏برد.

بیست و نهم:

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 1- الف | زن باردار | جنین پسر | برادر پدری | خواهر پدری | برادر مادری مفقود | ملاحظات |
| سهام | وجود فرع وارث (جنین) مذکر یا مونث | ب. ع  چون نزدیک‌ترین فرد مذکر است | م  به وسیله پسر | م  به وسیله پسر | م  به وسیله فرع وارث و در تمام حالات هیچ اعتباری ندارد | این مسأله بر فرض اینکه جنین پسر است یک بار حل می‏شود و بار دیگر بر فرض مونث بودن حل می‏شود که در اینجا فرض مذکر بودن مانع اعطای سهم برادر و خواهر پدری می‏شود چون باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد پس اگر مونث به دنیا بیاید طبق مسأله بعدی حل می‏شود و زن در هر حال می‏گیرد چون بر فرض مذکر یا مونث بودن جنین می‏گیرد. |
| سبب |

جدول 262

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 1- ب | زن باردار | جنین مؤنث | خواهر پدری+برادرپدری | برادر مادری مفقود | ملاحظات |
| سهام |  |  | ب. ع  مذکر دو برابر مونث می‏گیرد | م  به فرع وارث | برادر مادری مفقود در هر حال چیزی نمی‏گیرد چون توسط فرع وارث حجب می‏شود. |

جدول 263

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 2- الف | زن | پدر | مادر | دختر | زن باردار پسر  جنین مذکر (پسرپسرپسر) | خواهر تنی | ملاحظات |
| سهام |  |  |  |  | ب. ع | م | 1- زن پسر ارث نمی‏گیرد چون جزو ذوی الارحام است و این هنگامی است که صاحبان سهام و عصبه‌ها وجود داشته باشند. |
| سبب | وجود فرع وارث | وجود فرع وارث | وجود فرع وارث | چون تنهاست | چون نزدیک‌ترین فرد مذکر است | توسط پدر و پسر پسر |
| سهم |  |  |  |  |  |

جدول 264

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 2-ب | زن | پدر | مادر | دختر | جنین دختر پسر | خواهر تنی | ملاحظات |
| سهام |  | +ب. ع |  |  | تکملة الثلثین | م  توسط فقط پدر | 2- مسأله دو بار حل شد یک بار بر فرض مذکر بودن و یک بار بر فرض مونث بودن جنین  3- از این دو مسأله پیداست که به فرض مونث بودن جنین بهتر است پس برای او کنار گذاشته می‏شود نه  و به وارثان حداقل سهم آن‌ها داده می‏شود  4- در مسأله دوم عول وجود دارد و به 27 عول می‏شود و تمام وارثان باید این عول را متحمل شوند |
|  |  |  |  |  |  |

جدول 265

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 3- الف | خواهر تنی | خواهر پدری خنثی بر فرض مونث بودن | پسر عمو | دختر عمو | ملاحظات |
| سهام |  |  | ب. ع  چون نزدیک‌ترین فرد مذکر است | ارث نمی‏برد چون جزءذوی الارحام است | 1- خنثی نیز مانند جنین دو بار حل می‏شود بر فرض مذکر یا مونث بودن.  2- حداقل سهم برای خنثی و حداکثر سهم برای وارثان در نظر گرفته می‏شود بر عکس جنین.  3- در این مسأله بر فرض مذکر بودن خنثی نصف ترکه را می‏گیرد و بر فرض مونث بودن ترکه، پس در فرض اول یعنی فرض مونث بودن مسأله حل می‏شود سهم کمتری به خنثی داده می‏شود و به وارثان سهم بیشتر می‏دهند. |
| سبب | تنهاست و عاصبی ندارد | تكملة الثلثين |
|  | 3 | 1 | 2 |
| 3-ب | خواهر تنی | برادر پدری خنثی با فرض مذکر بودن | پسر عمو | دختر عمو |
| سهام |  | ب. ع چون نزدیک‌ترین فرد مذکر است | م توسط برادر پدری | ارث نمی‏گیرد |
| 1 | 1 | صفر |

جدول 266

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| 4 | پدرپدر | مادر | زن | پسر+3دختر | برادرمفقود | ملاحظات |
| سهام | ارث نمی‏گیرد چون جد بچه حاصل از زناست یعنی نسبتش با او قطع شده است | وجود فرع وارث | وجود فرع وارث | ب. ع  مذکر دو برابر مونث می‏گیرد | ممنوع از ارث چون پسر پدر است و نسبت ولد زنا با پدرش منتفی است و مانع ارث بردن یا ارث دادن او به برادرش می‏شود. | 1- برادر مفقود در هر حال ارث نمی‏برد چون او پسر پدر است و نسبت او با بچه زنازاده منتفی است.  2- ولد زنا از پدرش و جدش ارث نمی‏برد و آن‌ها نیز از او ارث نمی‏برند ولی از طرف فامیلهای مادری هم ارث می‏برد و هم ارث می‏گیرد |

جدول 267

جواب تمرینات فصل هشتم

سی‏ام: دلیل هر کدام از احکام:

1- دلیل مشروعیت وصیت روایتی است که دارقطنی با سندش از ابوالدرداء آورده که پیامبر (ص) فرمود: «خداوند با بخشش از اموالتان در هنگام وفات به شما صدقه کرده است، تا بتوانید کارهای نیک خود را زیاد کنید».

2- دلیل وجوب وصیت لفظ کتب در آیه است که می‏فرماید: ﴿كُتِبَ عَلَيۡكُمۡ إِذَا حَضَرَ أَحَدَكُمُ ٱلۡمَوۡتُ إِن تَرَكَ خَيۡرًا ٱلۡوَصِيَّةُ لِلۡوَٰلِدَيۡنِ وَٱلۡأَقۡرَبِينَ بِٱلۡمَعۡرُوفِۖ حَقًّا عَلَى ٱلۡمُتَّقِينَ ١٨٠﴾ [البقرة: 180].

3- دلیل کراهت وصیت به بیشتر از دیدگاه بعضی از فقها روایتی است که بخاری با سندش از ابن عباس آورده که شاید مردم را به تشویق کرده باشد چون پیامبر(ص) فرموده:  و  نیز زیاد است.

4- دلیل جایز بودن قبول وصیت از بچه ممیز این کلام خداوند متعال است که می‏فرماید: ﴿وَٱبۡتَلُواْ ٱلۡيَتَٰمَىٰ حَتَّىٰٓ إِذَا بَلَغُواْ ٱلنِّكَاحَ فَإِنۡ ءَانَسۡتُم مِّنۡهُمۡ رُشۡدٗا فَٱدۡفَعُوٓاْ إِلَيۡهِمۡ أَمۡوَٰلَهُم﴾ [النساء: 6].

5- دلیل جایز بودن وصیت مسلمان برای غیرمسلمان، عام بودم وصیت به والدین و خویشاوندان آیه است ﴿عَلَيۡكُمۡ إِذَا حَضَرَ أَحَدَكُمُ ٱلۡمَوۡتُ إِن تَرَكَ خَيۡرًا ٱلۡوَصِيَّةُ لِلۡوَٰلِدَيۡنِ وَٱلۡأَقۡرَبِينَ بِٱلۡمَعۡرُوفِۖ حَقًّا عَلَى ٱلۡمُتَّقِينَ ١٨٠﴾ [البقرة: 180] پس پایه شرط اسلام والدین یا خویشاوندان را معین نكرده است.

6- دلیل وجوب محروم بودن قاتل از وصیت، قیاس به وجوب محروم بودن او از ارث است که در کلام پیامبر(ص) آمده است «کسی که دیگری را بکشد، از او ارث نمی‏برد» که بیهقی روایت کرده است و قیاس اولی است وگفته‏اند به دلیل عام بودن این کلام پیامبر (ص) که می‏فرماید: قاتل چیزی به ارث نمی‏برد، که مالک آن را روایت کرده است.

سی و یکم:

مبطلات وصیت عبارتند از:

1- رجوع موصی از وصیت.

2- مجنون شدن موصی به جنونی که او را به مرگ برساند.

3- مردن موصی له قبل از موصی یا مشکل بودن وجود او.

4- برگرداندن وصیت توسط موصی له.

5- کشتن موصی توسط موصی له.

6- از بین رفتن مالی که به آن وصیت شده است.

7-موصی به چیز حرامی باشد.

8- مشروط کردن وصیت به شرط محال.

9- تنها شاهد وصیت موصی له باشد.

10- وقتی که هدف از وصیت ضرر زدن به وارثان باشد.

سی و دوم:

1- (√) چون کسی که در وصیت تصرف می‏کند باید از اموال خودش باشد نه اموال دیگران.

2- (√) وقتی که تمام بدهی‌های فرد پرداخت شد، اموالش مال خودش است و وصیت به آن جایز است.

3- (×) چون آیه عام است ﴿كُتِبَ عَلَيۡكُمۡ إِذَا حَضَرَ أَحَدَكُمُ ٱلۡمَوۡتُ إِن تَرَكَ خَيۡرًا ٱلۡوَصِيَّةُ لِلۡوَٰلِدَيۡنِ وَٱلۡأَقۡرَبِينَ بِٱلۡمَعۡرُوفِۖ حَقًّا عَلَى ٱلۡمُتَّقِينَ ١٨٠﴾ [البقرة: 180] و آیه مسلمان بودن یا غیر مسلمان بودن والدین یا خویشاوندان را شرط وصیت قرار نداده است.

4- (×) اجازه وارثان در وصیت وقتی لازم است که از بیشتر باشد.

5- (×) چون وصیت وقتی از بیشتر باشد مشروط به اجازه وارثان است.

6- (×) شرط نیست، به طوری که برای جنینی که در راه است یا مؤسسه‏ای که ایجاد خواهد شد، وصیت شود پس اگر آن شخص یا مؤسسه ایجاد شدند، استحقاق وصیت را پیدا می‏کنند.

سی و سوم:

|  |  |
| --- | --- |
| وصیت | هبه |
| تملیک بدون عوض است که بعد از مرگ تحقق پیدا می‏کند که نباید بیشتر از  باشد مگر اینکه وارثان اجازه بدهند. | تملیک بدون عوض است که در زمان حیات تحقق پیدا می‏کند و مشروط به  نیست چون در ملک خودش تصرف کرده است |

جدول 268

|  |  |
| --- | --- |
| وصیت به | وصیت به بیشتر از |
| نیازی به اجازه وارثان ندارد و یک بار و به طور دائمی مسأله حل می‏شود. | نیاز به اجازه وارثان دارد وقتی که بیشتر از  باشد و اگر با ان موافق باشند طبق وصيت موصي عمل مي‏شود و اگر بعضی از آن‌ها موافق نباشند مسأله دو بار حل می‏شود، یک بار بر فرض اجازه و بار دیگر بر فرض عدم اجازه آن‌ها که سهم هر وارث بر حسب اجازه به او داده می‏شود |

جدول 269

|  |  |
| --- | --- |
| ارث جنین وقتی که مادرش مطلقه رجعی باشد. | وصیت به جنین وقتی که مادرش مطلقه رجعی باشد |
| شرط است که در مدت کمتر از 365 روز وضع حمل کند | به شرط اینکه در کمتر از 270 روز وضع حمل کند و این تفرقه توجیه شرعی ندارد. |

جدول 270

سی و چهارم:

1- مسأله دوبار حل می‏شود و یک بار بر فرض اجازه تمام وارثان به وصیت و بار دیگر بر فرض عدم اجازه آن‌ها.

1- الف- بر فرض اجازه

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | شوهر | پسر | ملاحظات |
| سهام |  | ب. ع | وصیت به نصف |
|  | 1 | 3 |  |
| 12000= | 12000=1×12000 | 36000=3×12000 | 48000= |

جدول 271

1- ب- بر فرض عدم اجازه

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | شوهر | پسر | ملاحظات |
| سهام |  | ب. ع | وصیت به |
|  | 1 | 3 | 36000= |
| 15000= | 15000 | 45000 | باقیمانده ترکه6000 |

جدول 272

شوهر اجازه بیشتر از  را نمی‏دهد پس15000 می‏گیرد و پسر با فرض اجازه 36000 می‏گیرد و مقدار وصیت با فرض اجازه مساوی است با 9000=36000-45000 که سهام به شکل زیر می‏باشد:

1- وصیت 45000=9000+36000

2- شوهر 15000

3- پسر 36000

جمع 96000

2- وصيتي كه تمام وارثان اجازه بدهند كه وصيت به نصف باشد 200000 و باقیمانده 100000 است که میان وارثان تقسیم می‏شود.

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  | دختر | خواهر | دختر پسر دختر | خواهر پدری | ملاحظات |
| سهام |  | ب. ع  مع الغیر | ارث نمی‏گیرد چون جزء ذوی الارحام است و در قانون به او وصیت می‏شود. | م  به وسیله خواهر تنی وقتی که عصبه مع الغیر است |  |
| اصل2 | 1 | 1 |
| =  100000= | =1×100000  100000 | =1×100000  100000 |

جدول 273

جواب تمرینات فصل نهم

سی و پنجم:

|  |  |
| --- | --- |
| وصیت اختیاری | وصیت واجب |
| الف- متوفی قبل از مرگش به آن وصیت می‏کند.  ب- ممکن است که برای خویشاوندان یا جهات خیر باشد.  ج- وقتی که وارثان اجازه بدهند ممکن است که از بیشتر باشد.  د- موصی له می‏تواند وصیت را قبول نکند.  هـ- به بعد از وصیت واجب انداخته می‏شود. | الف- توسط قانون فرض می‏شود نه با اراده متوفی  ب- فقط برای فرع فرزندان مرده است وقتی که پدرشان در حال حیات جدش مرده باشد. (دختر دختر).  ج- در هر حال از یک سوم بیشتر نمی‏شود.  د- موصی له وقتی که به او وصیت واجب می‏شود حق رد کردن آن را ندارد.  هـ- بر تمام وصیت‌ها مقدم است. |

جدول 274

|  |  |
| --- | --- |
| وصیت برای وارث | وصیت برای غیروارث |
| الف- ائمه در آن اختلاف دارند به طوری که جمهور آن را قبول ندارند ولی شیعیان امامیه و زیدیه آن را قبول دارند.  ب- ممکن است که بعضی از وارثان را دوست داشته باشد و به آن‌ها وصیت کند و باعث کینه بشود.  ج- ممکن است که خیر باشد وقتی که وارث باید درس بخواند یا معوق بماند که باید موافقت وارثان گرفته شود. | الف- تمام مذاهب با آن موافقند.  ب- باعث برانگیختن کینه و دشمنی نمی‏شود.  ج- همیشه خیر است وقتی که قصد موصی تقرب به خداوند باشد و برای اشخاص یا جهات خیر آن را وضع کند. |

جدول 275

|  |  |
| --- | --- |
| وصیت به اندازه سهم یک وارث معین | وصیت به اندازه سهم یک وارث نامعین |
| یک سهم جدید را به همان مقدار معین به وارثان اضافه می‏کنیم و ممکن است که از سهم معین بیشتر باشد، مثل کسی که به یتیمی به اندازه سهم پدر وصیت کرده در مسأله‏ای که پدر، مادر و پسر وجود دارد به شکل زیر:  پدر+ مادر+ پسر+ وصیت یتیم  ب.ع | اگر سهام متفاوت باشند سهمی به اندازه حداقل سهام به وارثان اضافه می‏کنیم و اگر سهام مساوی باشند، سهمی به اندازه یکی از آن‌ها اضافه می‏کنیم مثلاً اگر به اندازه سهم یکی از وارثان به یتیمی وصیت شده باشد در مسأله شوهر + مادر+ دختر به شکل زیر می‏باشد:  شوهر+ مادر+ دختر+وصیت به یتیم    به اندازه سهم مادر که حداقل سهم است می‏گیرد. |

جدول 276

سی و ششم:

مقدار وصیت اختیاری را از ترکه و فقط به صورت ریاضی استخراج می‏کنیم، قبل از اینکه واجب ار اجرا کنیم چون:

1- اصل این است که وصیت واجب استحقاق پدر از ارث بوده و در اصل وصیت قبل از ارث می‏باشد.

2- وقتی که این کار را انجام ندهیم وصیت واجب بزرگتر از مستحق آن می‏شود چون وارثان با شرع و قانون از ترکه‏ای ارث می‏برند که وصیت از آن استخراج نشده است.

3- مانعی ندارد که ما وصیت اختیاری را به طور فرضی استخراج کنیم همچنانکه حیات فرزند متوفی را در وصیت واجب فرض می‏کنیم.

سؤال سی و هفتم:

1- وصیت به تقسیم اشیای ترکه ، وصیتی است که صاحب ترکه قبل از مرگش مالش را میان وارثانش تقسیم می‏کند و مانند حق هر وارث در بعد از مرگ آن را تقسیم می‏کند، مثل کسی که مال التجاره‏ای و منزلی و مزرعه‏ای و اموالی را بجای گذاشته و وصیت می‏کند که به یکی از فرزندانش مال التجاره‏ و به دومی منزل و ... بدهند به شرط اینکه ظلمی به یکی از فرزندان صورت نگرفته باشد. بدین معنی که قیمت و ارزش هرکدام از اشیاء مساوی یا نزدیک به هم باشد و اگر وارثان تسامح به خرج دادند، مشکلی نیست.

2- وصیت به اندازه سهم وارث که دو حالت دارد:

الف- وصیت به اندازه سهم یک وارث معین که مسأله طوری می‏شود که گویی یک سهم اضافه بر سهام موجود وجود داشته است.

ب- وصیت به اندازه سهم یک وارث نامعین که اگر سهام مساوی باشد یک سهم به آن‌ها نیز اضافه می‏شود و اگر سهام مختلف باشد سهمی برابر حداقل سهام ترکه به آن افزوده می‏شود.

سی و هشتم:

بررسی فقهی قانون وصیت واجب:

نخست: دلایل کسانی که این قانون را مجاز می‏دانند:

الف- گروهی از فقها هستند که مبنی بر کلمه «کتب» و «حقا» در آیه قائل به وجوب هستند. ﴿كُتِبَ عَلَيۡكُمۡ إِذَا حَضَرَ أَحَدَكُمُ ٱلۡمَوۡتُ إِن تَرَكَ خَيۡرًا ٱلۡوَصِيَّةُ لِلۡوَٰلِدَيۡنِ وَٱلۡأَقۡرَبِينَ بِٱلۡمَعۡرُوفِۖ حَقًّا عَلَى ٱلۡمُتَّقِينَ ١٨٠﴾ [البقرة: 180].

ب- نظر ابن حزم که وصیت را برای خویشاوندان غیروارث واجب می‏داند.

ج- امام حق دارد که به امور مباح امر کند وقتی که وصیت به نوه‏ها و دیگران جایز باشد، پس امام حق دارد که بعضی از آن‌ها را تخصیص بدهد.

د- تعامل با شکایت‌های نوه‏هایی که پدرانشان در زمان حیات جدشان مرده است.

دوم: نقد این قانون:

الف- قانونگزاران حق دارند که از میان آرای ائمه یکی را انتخاب کنند ولی ابن حزم نگفته که وصیت به بعضی از خویشان واجب است نه بعضی دیگر. بلکه برای تعدادی خویشاوندان که کمتر از 3 نفر نباشند، واجب دانسته است تا رعایت صیغه جمع در کلمه «الاقربین» شده باشد.

ب- ابن حزم مقدار وصیت را به مقدار یعنی مثل اندازه سهم پدرانشان اگر زنده بودند، محدود نکرده است.

ج- قانون اهمال کرده چرا که از میان خویشاوندان گاهی افرادی هستند که نوه نیستند ولی عقب افتاده هستند و نیازهای خاص و شدید دارند مثل کسی که مرده و یک دختر خواهر عقب افتاده دارد.

د- اجرای قانون مرزهایی دارد که نباید از بین بروند به طوری که گاهی به فرع فرزند مرده – درجه دورتر از مرده قرار دارد- بیشتر از فرع نزدیک‌تر مرده می‏دهد که این برخلاف نظام ارث است که باید جهت قرابت و درجه و قوه آن مدنظر باشد. مثلاً کسی می‏میرد و 4دختر و دختر پسری دارد که پدرش در زمان حیات جدش مرده است که بر طبق قانون این گونه حل می‏شود:

4دختر دختر پسر

 

4 2 چون اگر پدرش زنده بود همین سهم را می‌گرفت

پس هر دختر اصلی نصف سهم دختر پسر که با وصیت واجب سهم گرفته است می‌گیرد، و این امر در هر حال از لحاظ فقهی قابل قبول نمی‏باشد و باید تعدیلهای اساسی بر قانون وارد شود.

سی و نهم:

مراحل کاربردری حل مسایلی که وصیت‌های اختیاری و واجب با هم تزاحم دارند به شکل زیر است:

1- از لحاظ ریاضی وصیت اختیاری را در حدود نافذ می‏دانیم و آن را از ترکه کم می‏کنیم و باقیمانده برای وارثان و وصیت واجب است.

2- زنده بودن متوفی را فرض می‏کنیم و مسأله را با این فرض حل می‏کنیم و اگر سهمش بیش از  بود آن را به  بر می‏گردانیم.

3- مقدار وصیت واجب را استخراج می‏کنیم و آن را از وصیت اختیاری کم می‏کنیم، و اگر تمام وصیت اختیاری را در بر گرفت، وصیت اختیاری را در نظر نمی‏گیریم و به وصيت واجب اکتفا می‏کنیم و اگر بعد از وصیت واجب چیزی باقی ماند آن را برای وصیت اختیاری در نظر می‏گیریم.

چهلم:

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| اسهم ورثه | شوهر | مادر | خواهر مادری | جده پدری | وصیت برای کمک به پناهندگان |
| سهام |  |  |  | م |  |
| سبب | عدم وجود فرع وارث | وجود تنها يك خواهر | چون تنهاست | به وسیله مادر چون مادر تمام جده‏ها را حجب می‏‏کند | چون وصیت نامعین است و به اندازه حداقل سهام برای او در نظر گرفته می‏شود که سهم خواهر مادری است. |
| اصل مسأله6 | 3 | 2 | 1 |  | 1 |
| سهام با وصیت  عول می‏یابد و ترکه بر7 تقسیم می‏‏شود نه بر 6  6000= | 180000 | 120000 | 60000 |  | 60000 |

جدول 277

2- در این مسأله وصیت واجب و اختیاری در اندازه سهم پدر با هم تزاحم دارند، پس به شکل زیر حل می‏شود:

1- مقدار وصیت اختیاری را از ترکه کم می‏کنیم، و به اندازه سهم پدر که در اینجا است برای اودر نظر می‏گیریم پس مقدار وصیت اختیاری 42000= می باشد.

2- وصیت اختیاری را – به صورت فرض- از ترکه کم می‏کنیم

210000=42000-252000

3- مسأله با فرض زنده بودن پدر پسر پسر به شکل زیر حل می‏شود:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  | پدر | مادر | 2دختر+پسر | ملاحظات |
| سهام |  |  | ب. ع | پسر پسر در اینجا با وصیت واجب به اندازه سهم پدرش اگر زنده بود، می‏گیرد و در اینجا 70000 می‏باشد که کمتر از ترکه است 84000= بنابراین باقیمانده به وصیت اختیاری می‏رسد که بعد از وصیت واجب به او می‏رسد.  14000=70000-84000 |
| سبب | وجود فرع وارث مذکر | وجود فرع وارث | مذکر دو برابر مونث چون عصبه بالغیر است |
| اصل مسأله6 | 1 | 1 | 4 |
| =  35000= | 35000 | 35000 | 2دختر 2سهم دارند و هر دختر یک سهم و پسر پسر نیز 2سهم دارند. 70000 برای 2دختر.  70000برای پسر پسر |

جدول 278

وصیت واجب برای پسر پسر =70000

وصیت اختیاری= 14000

مجموع وصیت‌ها= 84000 که همان  می‌باشد.

باقیمانده ترکه 168000=84000-252000

این ترکه ای است که باید میان وارثان تقسیم شود به شکل زیر:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | پدر | مادر | 2دختر |
| سهام | +ب. ع |  |  |
| سبب | وجود فرع وارث مونث | وجود فرع وارث | چون دو نفر هستند |
| اصل6 | 1+0 | 1 | 4 |
| =  28000= | 28000 | 28000 | 112000 هر دختر56000 سهم |

جدول 279

حل نهایی

1- وصیت واجب برای پسر پسر= 70000

2- وصیت اختیاری برای انجمن قرآن= 14000

3- پدر = 28000

4- مادر = 28000

5- 2 دختر =112000 هر دختر 56000

در اینجا ملاحظه می‏کنیم که اشتباه قانونی در وصیت واجب وجود دارد چون به درجه دورتر (پسرپسر) بیشتر از درجه نزدیک‌تر که دختر است، داده است و این امر بایستی با اضافه کردن این امر، اصلاح شود که: به فرزند مرده اندازه سهم پدرش داده شود به شرط اینکه بیشتر از نباشد یا بیشتر از سهم افراد نزدیک‌تر به مرده نباشد.

3- این مسأله بر طبق مراحل زیر حل می‏شود:

1- مادر به دلیل وجود فرع وارث می‏گیرد، 2 دختر می‏گیرند چون دو نفر هستند و در اصل چیزی برای پسر دختر باقی نمی‏ماند چون جزو ذوی الارحام است و برای دختر پسر نیز باقی نمی‏ماند چون دختران می‏گیرند و کسی در درجه آن‌ها یا پاینتر وجود ندارد که آن‌ها را عصبه کند.

2- بنابر آنچه که گذشت باید – قانونی – به پسر دختر و دختر پسر وصیت کرد با فرض اینکه پدرشان زنده است پس آن‌ها سهم پدر را می‏گیرند و نباید بیشتر از  باشد به شکل زیر:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | مادر | 3دختر+پسر | ملاحظات |
| سهام |  | ب. ع | بر فرض زنده بودن مادر پسر دختر، دختران به 3 نفر می‏رسند. بنابراین وصیت واجب این گونه می‏باشد.  8000 پسر دختر  16000 دختر پسر  مجموع24000 به رد می‏شود که16000=است و میان پسر دختر و 3 دختر پسر تقسیم می‏شود به پسر دختر و به دختر پسر می‏رسد |
| اصل6 | 1 | 5 |
| 8000= | 8000 | 40000 بر 5نفر تقسیم می‏شود که هر دختر 8000 سهم و برای پسر 16000 سهم می‏ماند. |

جدول 280

بعد از کم کردن وصیت واجب به حل مسأله میان وارثان بر می‏گردیم که عبارت است از:

مادر+ 2دختر

  ترکه بعد از وصیت واجب 32000=16000-48000

1 4 سهم 6400=

مسأله نسبت به ارث آن‌ها ردی است پس برای مادر = 6400 سهم

اصل5 برای دو دختر=25600 و هر دختر 12800 سهم

و مجموع سهام به شکل زیر است:

1- مادر= 6400

2- دو دختر= 25600 هر دختر 12800

3- پسر دختر وصیت واجب= 5444 تقریباً

4- دختر پسر وصیت واجب= 10666 تقریباً

جمع =48000 ليره

تم بحمدالله

1. - اعلام الموقعین عن رب العالمین، ابن قیم جوزیه (ت751هـ)، 3/1. [↑](#footnote-ref-1)
2. - مسند امام احمد، 4/197، مسند عمرو. [↑](#footnote-ref-2)
3. - امام مالک در موطأ روایت کرده است، کتاب الأقضیة، شماره 1407. [↑](#footnote-ref-3)
4. - به روایت بخاری، کتاب المظالم، شماره 2454. [↑](#footnote-ref-4)
5. - رجوع کنید به: لسان العرب ابن منظور مصری، ورث باب واو. قاموس محیط فیروز آبادی باب ث، فصل واو و آنچه بین آن دو است و معجم الوسیط. [↑](#footnote-ref-5)
6. - این حدیث توسط ابن ماجه در مقدمه روایت شده است، باب فضل العلماء و الحث علی طلب العلم، شماره 223. [↑](#footnote-ref-6)
7. - المقصد الأسنی فی شرح اسماء الله الحسنی، الغزالی، ص132. [↑](#footnote-ref-7)
8. - ابن ماجه، کتاب الفرائض، باب الحث علی تعلیم الفرائض، شماره 2719. [↑](#footnote-ref-8)
9. - ابوداود، کتاب الفرائض، باب ما جاء فی تعلیم الفرئض، شماره 2765. [↑](#footnote-ref-9)
10. - حاکم در المستدرک علی الصحیحین، روایت کرده است. کتاب الفرائض، 4/333. [↑](#footnote-ref-10)
11. - فتح الباری، ابن حجر عسقلانی، 12/7. [↑](#footnote-ref-11)
12. - رجوع کنید به: سنن ابن ماجه، فضائل اصحاب رسول الله (ص)، شماره 154؛ نیل الاوطار شوکانی، کتاب الفرائض 6/54؛ و ابن حجر گفته که حدیث حسن است و امام احمد و صاحبان سنن آن را استخراج کرده‏اند و ترمذی و ابن جبان و حاکم آن را صحیح دانسته‏اند؛ فتح الباری 12/12. [↑](#footnote-ref-12)
13. - در مورد سال وفات وی اختلاف وجود دارد بعضی ها گفته‏اند سال 45هـ و بعضی ها گفته‏اند سال 51هـ و بعضی‏ها گفته‏اند سال 55هـ و بعضی ها گفته‏اند سال 56هجری درگذشته است. [↑](#footnote-ref-13)
14. - ر. ک: صفة الصفوة ابن جوزی، 1/301-302، شماره101. [↑](#footnote-ref-14)
15. - ترمذی در کتاب الزهد روایت کرده است؛ ابن ماجه در کتاب الزهد، باب الأمل و الرجاء آورده اس، شماره 4236. [↑](#footnote-ref-15)
16. - المغنی، ابن قدامه مقدسی، تحقیق: د. عبدالفتاح الحلو، د. عبدالله الترکی، 9/186-187، مسأله شماره 1049. [↑](#footnote-ref-16)
17. - المغنی، ابن قدامه، 9/172. [↑](#footnote-ref-17)
18. - الرحبیة فی علم الفرائض بشرح سبط الماردینی؛ تعلیق: د. مصطفی دیب البغا، ص30-31. [↑](#footnote-ref-18)
19. - در این مورد تفصیلی وجود دارد که آیا بیت المال باید منتظم باشد یا نه؟ و آیا حاکم عادلی بر آن اشراف دارد یا نه؟ و ما در اینجا نیازی به این تفصیلها نداریم و کسی که می خواهد بیشتر بداند قوانین ابن جزی ص24 مراجعه کند. [↑](#footnote-ref-19)
20. - در متن الرحبیه آمده است که موانع ارث سه تا هستند:

    شخص به واسطه داشتن یکی از این سه علت از ارث محروم می‏شود؛ بردگی و قتل و اختلاف دین، پس بدان که شک مثل یقین نیست.

    ابن جزی در القوانین الفقهیة (260) آورده است که موانع ارث ده قسم هستند: اختلاف دین، بردگی، قتل عمد، لعان، زنا، شک در مردن مورث مانند مفقود یا اسیر و شک در زنده بودن مولود، شک در زودتر مردن مورث یا وارث، شک در مذکر و مونث بودن فرد مخنث. ولی حقیقت آن است که آنچه ابن جزی بیان کرده، تداخل میان شروط و موانع ارث است، و گرنه عدم وجود ترکه یا بدهکار بودن بیش از ترکه متوفی را نیز به موانع ارث می‏افزویم. [↑](#footnote-ref-20)
21. - کتاب العقول، باب ما جاء فی میراث العقل و التغلیظ فیه، ص867 از کتاب الموطأ. [↑](#footnote-ref-21)
22. - به روایت بیهقی، کتاب الفرائض، باب لا یرث القاتل و آلبانی در إرواء الغلیل در تخریج احادیث منار السبیل آن را استخراج کرده است. 6/116-117. [↑](#footnote-ref-22)
23. - شاید این گونه باشد که افرادی قسمتی از آیه یا حدیث را بخوانند و به سرعت اقدام به حکم کردن بکنند بدون اینکه اهلیت فتوی دادن و اجتهاد را داشته باشند « کسی که بدون علم و آگاهی فتوا بدهد وارد جهنم خواهد شد» همچنانکه پیامبر (ص) روایت شده است. چرا که نصی را که تصور می‏کند عام است، شاید مخصص داشته باشد و مطلق شاید مقید داشته باشد و یا نصوص منسوخ باشند و شاید اینها شأن نزول داشته باشند و لازم به توضیح باشند. اینها باعث می‏شود که شخص مسلمان از فتوی دادن بدون دقت خودداری کند. ابن قیم می‏گوید: جرأت و جسارت فتوی دادن نشانه کم علمی است. ر . ک: اعلام الموقعین 1/28. [↑](#footnote-ref-23)
24. - المغنی، 9/151، مسأله شماره 1043، کاری که آن اسرائیلی کرده بود این بود که تنها پسر عمویش را کشت تا به ارث عمویش برسد پس همسایه‏اش را به قتل پسر عمویش متهم کرد و از آن‌ها دیه خواست و خداوند آن‌ها را به کشتن یک گاو امر کرد تا قسمتهایی از آن را به شخص مرده بزنند تا بگوید که قاتلش کیست. و این جایگاه یهودیان در هر زمان و مکانی است. خداوند آن‌ها را بکشد آن‌ها مکار و حیله گر و خسیس بودند و این قتل در قرآن بیش از چهل بار به آن‌ها نسبت داده شد ولی قتل تنها یکی از جرایم مرتکب شده آن‌هاست. [↑](#footnote-ref-24)
25. - فی المیراث و الوصیه، محمد بلتاجی، ص29-30. [↑](#footnote-ref-25)
26. - قتل در فقه اسلامی انواعی دارد:

    1) قتل عمد عدوانی: قتلی که با اصرار و کمین کردن و نیت همراه باشد که یا قصاص یا دیه یا گذشت به دنبال دارد.

    2) قتل شبه عمد: مثل پدری که پسرش را با چیزی که نه زخمی کننده و نه کشنده است بزند ولی پسر بمیرد و یا باید دیه بدهد یا عفو و کفاره به دنبال دارد.

    3) قتل خطأ: خواه خطا و اشتباه در قصد و نیت باشد مثل کسی که تیری را به نیت دشمنش رها می‏کند ولی بعداً مشخص می‏شود که پدرش بوده است یا خطا در فعل باشد مثل کسی که اسلحه‏اش را تمییز می‏کند که ناگاه تیری از آن رها می‏شود و پسرش را می کشد که باید دیه بدهد یا مورد عفو قرار بگیرد..

    4) قتل به سبب؛ مثل کسی که چاله‏ای بر سر راه عمومی می‏کند و پدرش در آن می‏افتد و می‏میرد و کسی که به قتل دیگری دستور داده یا دیگری را به آن تشویق کرده یا در قتل شرکت کرده نیز این گونه است.

    5) قتل به حق؛ مثل قصاص یا حد یا دفاع از واجب (جان، دین، آبرو، مال...).

    و از جهت شرعی نه دیه و نه کفاره دارد و از جانب قانون جنایت نیست.

    6) قتل به عذر و دلیل؛ مثل کسی که ناگهان با زنش یا خواهرش همراه یک زناکار مواجه می‏شود و هر دوی آن‌ها را می‏کشد.

    7) قتل از جانب غیر مکلف مثل مجنون یا بچه؛ مثل کسی که با اسلحه پدرش بازی می‏کند و او را می‏کشد یا بچه‏ای ماده‏ای سمی را در غذای دیگری می‏ریزد به گمان ایکه شکر بوده است و او را می‏کشد که در اینجا باید عاقله وی دیه بدهند. [↑](#footnote-ref-26)
27. - ابن ماجه، کتاب الطلاق، باب طلاق المکره و الناسی، شماره 235، 2/178. [↑](#footnote-ref-27)
28. - ابوداود، کتاب الفرائض، باب هل یرث المسلم الکافر، 2791، احمد المسند، 2/178. [↑](#footnote-ref-28)
29. - المغنی، 9/150. [↑](#footnote-ref-29)
30. - ابوداود، کتاب الفرائض، ش2792 و گفته که در آن یک مرد مجهول وجود دارد. [↑](#footnote-ref-30)
31. - فی فقه الأقلیات المسلمة، شیخ قرضاوی، ص126-131، دارالشروق. [↑](#footnote-ref-31)
32. - اهمیت این نکته از اینجا روشن می‏شود که قانون ارث معمول در مصر شامل تمام مصریها با تمام ادیانشان می‏شود پس مسیحی با یهودی و یهودی با مسیحی و مسیحی و یهودی با مشرک و بت پرست ازدواج می‏کند، پس آیا ارث بردن میان آن‌ها کامل می‏شود؟ [↑](#footnote-ref-32)
33. - به مرتد سه روز فرصت داده می‏شود که توبه کند و بعضی از علمای اسلام پیرامون وی جمع می‏شوند و او را به اسلام علاقمند می‏کنند ولی اگر به اسلام بازنگشت قاضی حکم به ارتداد وی می‏کند سپس توسط دولت به قتل می‏رسد نه به دست کسانی که از مرتد شدن وی خشمگین هستند، زیرا این باعث هرج و مرج و انتشار قتل می‏شود و هر قاتلی ادعا می‏کرد که او از کسی که او را کشته است چیزهایی مبنی بر کفر شنیده است. [↑](#footnote-ref-33)
34. - و این چیزی است که نیاز به اجتهاد حقیقی دارد تا ملاک دارالحرب و دارالاسلام مشخص شود. [↑](#footnote-ref-34)
35. - شاید خداوند این امر را عملی کرد و مسلمانان بر دشمنان پیروز شدند و مران و زنانی را به اسیری گرفتند و این داستان دوباره ظهور پیدا کند و اینجاست که فقها از افزودن ماده قانونی عاجز نخواهند شد و به مذهب ابوحنیفه چنانکه در ماده 28 قانون شماره 78 سال 1931 آمده عمل می‏کنند. [↑](#footnote-ref-35)
36. - به این معنی که اگر شخص دیگری را کشته باشد و فرد مقتول پنج فرزند داشته باشد و همگی آن‌ها بجز یک نفر قایل به قصاص باشند قصاص تبدیل به دیه می‏شود، زیرا قتل جزءپذیر نیست و همگی اولیای دم دیه می‏گیرند بجز کسی که گذشت کرده است و این کار در جهت رواج عفو گذشت است. [↑](#footnote-ref-36)
37. - اینجا حقوق شخصی وجود دارد که با مال قابل ارزیابی نیست و حقوقی هستند که به ارث برده نمی‏شوند مانند حق طلاق دادن زن یا حق حضانت بچه که به ارث نمی‏رسند. [↑](#footnote-ref-37)
38. - احمد عطیه در ضوابط المیراث ص77 ذکر کرده است و جمهور این عبارت را صحیح دانسته‏اند که هر کس مال یا حقی از او بجای بماند مال ورثه‏اش است و موقع تحقیق دیدیم که کلمه حق در سنن ابن ماجه یافت نشد. ر. ک: کتاب الفرائض باب ذوی الارحام 6/914 شماره 2738. [↑](#footnote-ref-38)
39. - با وجود این حنفیه حقوق عینی که با مال قابل ارزیابی باشند را قابل ارث می‏دانند مانند حق نوشیدن، حق راه، پس کسی که زمینی داشته باشد و از آنجا رفت و آمد می‏کند این حق به وارثانش نیز به ارث می‏رسد. [↑](#footnote-ref-39)
40. - ملاک این هزینه، اعتدال است. خداوند متعال می‏فرماید: ﴿وَٱلَّذِينَ إِذَآ أَنفَقُواْ لَمۡ يُسۡرِفُواْ وَلَمۡ يَقۡتُرُواْ وَكَانَ بَيۡنَ ذَٰلِكَ قَوَامٗا ٦﴾ [الفرقان: 67]. [↑](#footnote-ref-40)
41. - ر. ک: قرطبی، 5/74. [↑](#footnote-ref-41)
42. - گاهی چیزی از لحاظ دینی بر ذمه واجب می‏شود نه از لحاظ قضایی. مثل اینکه شخصی 1000لیره از دیگری قرض کند و آن را ننویسند و هیچ مدرکی و شاهدی نداشته باشند. پس اگر قرض گیرنده به وعده خود عمل نکرد قضاوتی در مورد او شکل نمی‏گیرد بلکه بر ذمه شخص قرض گیرنده باقی می‏ماند و در مقابل خداوند قرض خود را از وی می‏خواهد. [↑](#footnote-ref-42)
43. - صحیح بخاری، کتاب الحج. [↑](#footnote-ref-43)
44. - المغنی، ابن قدامة، 5/38، مسأله شماره 541. [↑](#footnote-ref-44)
45. - اگر شخص به تمام ارثش برای کسی یا در راه خیری وصیت کرده باشد و وارثی نداشته باشد، وصیت وی بدون مراجعه به کسی نافذ است. [↑](#footnote-ref-45)
46. - قرطبی، 5/73-74. ر. ک: تفسیر فتح القدیر شوکانی، 433. [↑](#footnote-ref-46)
47. - این برخلاف اقرار به پدر بودن یا پسر بودن است که با همبستری یا شهادت یا اقرار همراه با سوگند ثابت می شود. بنابراین کسی که به نفع وی اقرار شده از جمله ذوی الفروض می‏گردد. [↑](#footnote-ref-47)
48. - سنن ابی داود، کتاب الفرائض، باب میراث ذوی الارحام، شماره 279. [↑](#footnote-ref-48)
49. - بخاری، کتاب الفرائض، باب میراث الولد من ابیه و امه، شماره 6732؛ مسلم، کتاب الفرائض، باب الحقوا الفرائض باهلها. [↑](#footnote-ref-49)
50. - منظور از فرع وارث کسانی هستند که مستقیماً به شخص مرده وصل هستند مثل پسر و دختر. یا از طریق مذکر به او متصل هستند مثل پسر پسر و پسر پسر پسر و پاینتر و دختر پسر و دختر پسر پسر و کسانی که از طریق غیر مستقیم به شخص مرده می‏رسند دو نفر هستند مثل پسر دختر و دختر دختر که اینها ذوی الارحام هستند و سهم زن و شوهر را کاهش نمی‏دهند. [↑](#footnote-ref-50)
51. - مراد این آیه این نیست که مرد بر زن برتری و افضلیت دارد، بلکه مراد این است که او چون مسؤولیت بیشتری دارد، بایستی تا زمانی که زندگی زناشویی پابرجاست، قیادت و رهبری خانواده با او باشد، اما در مورد برتری و افضل بودن چه بسا که یک زن مسلمان از تمامی کافران روی زمین برتر باشد و یا یک زن مسلمان باتقوا از شوهر فاجرش افضلتر است. [↑](#footnote-ref-51)
52. - فتح الباری، 12/14. [↑](#footnote-ref-52)
53. - هر جا این کلمه بیاید به معنای باقیمانده ترکه به عصبه است. [↑](#footnote-ref-53)
54. - المغنی، ابن قدامه 9/23. [↑](#footnote-ref-54)
55. - منهج عمر بن الخطاب فی التشریع، 326، 327. [↑](#footnote-ref-55)
56. - تفسیر القرطبی، 5/75. [↑](#footnote-ref-56)
57. - المیراث فی الشریعة الاسلامیة 49. [↑](#footnote-ref-57)
58. - تفسیر القرطبی، 5/56. [↑](#footnote-ref-58)
59. - (م) علامت اختصاري اصطلاح "محجوب" مي باشد. [↑](#footnote-ref-59)
60. - مراد این است که پسر پسر برادر تنی را حجب می‏کند. [↑](#footnote-ref-60)
61. - ر. ک: صحیح البخاری، کتاب الفرائض، باب میراث الجد مع الأب و الاخوه. [↑](#footnote-ref-61)
62. - المحلی، 6/272 مسأله شماره 1729. [↑](#footnote-ref-62)
63. - این شخص مرده دو دختر و یک جد داشته است پس دو دختر می‏گیرند و جد می‏گیرد و بقیه را به عصبه بودن می‏گیرد که دیگر است: ر. ک: نیل الأوطار، ص61 و حدیث را ترمذی روایت کرده است، کتاب الفرائض، شماره 2181، حدیث حسن است. [↑](#footnote-ref-63)
64. - سنن ابی داود، کتاب الفرائض، باب میراث الجدة، 513-514. [↑](#footnote-ref-64)
65. - نیل الأوطار، 6/59. [↑](#footnote-ref-65)
66. - مالک، کتاب الفرائض، باب میراث الجدة، 513-514. [↑](#footnote-ref-66)
67. - الرسالة، شافعی، ص591-596؛ الام، شافعی، 4/81-82. [↑](#footnote-ref-67)
68. - فتح الباری، ابن حجر 12/22، المغنی، ابن قدامه، 9/65-81؛ الام، شافعی، 4/81-82 بدایة المجتهد، ابن رشد، 2/346-349؛ اسباب اختلاف الفقهاء، شیخ علی خفیف، ص218؛ احکام المواریث بین الفقه و القانون، شیخ مصطفی، 175-191. [↑](#footnote-ref-68)
69. - شفاء الغلیل، البانی، 6/128. [↑](#footnote-ref-69)
70. - همان، 6/129. [↑](#footnote-ref-70)
71. - المغنی، ابن قدامه، 9/66؛ المحلی، ابن حزم، 9/292. [↑](#footnote-ref-71)
72. - المغنی، ابن قدامه، 9/67؛ بدایة المجتهد، ابن رشد، 2/346. [↑](#footnote-ref-72)
73. - المغنی، ابن قدامه، 9/65-66. [↑](#footnote-ref-73)
74. - جامع الترمذی، کتاب الفرائض، باب ما جاء فی میراث البنات، شماره 2172؛ و در نیل الاوطار شوکانی 6/56 راویان پنجگانه را بجز نسائی ذکر کرده است. [↑](#footnote-ref-74)
75. - فتح الباری، ابن حجر، 12/17. [↑](#footnote-ref-75)
76. - المغنی، ابن قدامه، 9/12. [↑](#footnote-ref-76)
77. - بدایة المجتهد، ابن رشد، 2/340/341. [↑](#footnote-ref-77)
78. - المغنی، ابن قدامه، 9/10. [↑](#footnote-ref-78)
79. - صحیح البخاری، باب میراث ابنة ابن مع ابنة، شماره 6736. [↑](#footnote-ref-79)
80. - صحیح البخاری، کتاب الفرائض، باب میراث الأخوات و الاخوه، شماره 6743. [↑](#footnote-ref-80)
81. - صحیح المسلم، همان کتاب و همان باب. [↑](#footnote-ref-81)
82. - صحیح مسلم، باب آخر آیه نزلت آیه کلاله؛ البرهان، زرکشی، الاتقان، سیوطی. [↑](#footnote-ref-82)
83. - فتح الباری، 12/27. [↑](#footnote-ref-83)
84. - تفسیر القرطبی، 6/76-77. [↑](#footnote-ref-84)
85. - رواه البخاری، کتاب الفرائض، باب میراث الأخوات مع البنات عصبة شماره 6741. [↑](#footnote-ref-85)
86. - رواه البخاری، همان کتاب، و همان باب شماره 6741. [↑](#footnote-ref-86)
87. - بدایة المجتهد، ابن رشد، 2/345؛ المغنی، ابن قدامه، 9/16 مسأله شماره 1000. [↑](#footnote-ref-87)
88. - تفسیر القرطبی، 5/78، فتح القدیر، شوکانی، 1/434-435. [↑](#footnote-ref-88)
89. - احکام المواریث، 161؛ مصطفی شلبی. [↑](#footnote-ref-89)
90. - بدایة المجتهد، 2/345-346؛ المغنی، 9/24-26. [↑](#footnote-ref-90)
91. - منهج عمر بن الخطاب فی التشریع، 316-318. [↑](#footnote-ref-91)
92. - فقط هنگام وجود مونث را به فرض می‏گیرد و باقیمانده را به عصبه بودن می‏گیرد. [↑](#footnote-ref-92)
93. - القاموس المحیط،، عصبه باب الباء فصل العین. [↑](#footnote-ref-93)
94. - فتح الباری، 12/13. [↑](#footnote-ref-94)
95. - المغنی، 9/9. [↑](#footnote-ref-95)
96. - فتح الباری، 12/15. [↑](#footnote-ref-96)
97. - به روایت بخاری و مسلم که قبلاً تخریج آن را ذکر کردیم. [↑](#footnote-ref-97)
98. - تخریج آن در صفحات قبل بیان شد ولی لفظ حدیث در اینجا از ابوعیسی ترمذی است. [↑](#footnote-ref-98)
99. - مختار الصحاح، رازی، باب العین و واو. [↑](#footnote-ref-99)
100. - واحد پیمایش سطح برابر 833/4200 متر مربع در مصر [↑](#footnote-ref-100)
101. - الام، شافعی،77،80،81؛ المغنی، ابن قدامه، 9/48-53، مسأله شماره 1012. [↑](#footnote-ref-101)
102. - مسلم روایت کرده است، کتاب الفرائض، باب من ترک مالاً فلورثته. [↑](#footnote-ref-102)
103. - القاموس المحیط، فیروز آبادی. [↑](#footnote-ref-103)
104. - المغنی، ابن قدامه، 9/82؛ فتح الباری 12/31. [↑](#footnote-ref-104)
105. - السنن الکبری، بیهقی، کتاب الفرائض، باب من یرث من ذوی الارحام، 6/212. [↑](#footnote-ref-105)
106. - جامع الترمذی،، باب ما جاء فی میراث الخال، شماره 2185. [↑](#footnote-ref-106)
107. - ابوداود، کتاب الفرائض، باب میراث ذوی الارحام، شماره 2779؛ ابن ماجه، کتاب الفرائض، 2738. [↑](#footnote-ref-107)
108. - المیراث فی الشریعة الاسلامیة، شیخ علی حسب الله، ص78. [↑](#footnote-ref-108)
109. - نیل الاوطار، شوکانی، 63-64 و تمام روایات حدیث منع عمه و خاله از ارث را بررسی کرده و آن‌ها را ضعیف دانسته است خواه از طرف ابوداود یا دارقطنی یا نسائی و یا حاکم و طبرانی باشد. [↑](#footnote-ref-109)
110. - المغنی، 9/85، مسأله شماره 1030. [↑](#footnote-ref-110)
111. - حدیث منسوب به امام احمد در مسندش است ولی شیخ آلبانی می‏گوید: ضعیف است و در مسند مشاهده نشده است. شفاء الغلیل 1/143-144، شماره 1704. [↑](#footnote-ref-111)
112. - سنن الدارمی، کتاب الفرائض، باب میراث ذوی الارحام، 2/381، ضعیف است. [↑](#footnote-ref-112)
113. - سنن ابی داود، کتاب الفرائض، باب فی المولود یستهل ثم یموت، شماره 800 و می‏گوید معنای استهلال در حدیث نشانه‏های زندگی و حیات است که حرکت یا عطسه و تنفس و ... است، چون این‌ها نشانه حیات هستند، بنابراین ارث می‏برد. [↑](#footnote-ref-113)
114. - سنن ابن ماجه، کتاب الفرائض، باب اذا استهل المولود ورث، شماره 2751. [↑](#footnote-ref-114)
115. - نیل الاوطار، شوکانی، 6/86. [↑](#footnote-ref-115)
116. - این امر اختلافی است، مالکیه دلیلی جز گریه کردن برای حیات جنین نمی‏بینند در حالی که بسیاری از علما معتقدند که هر آنچه را که بر حیات جنین دلالت کند، موجب ارث گرفتن او می‏شود. [↑](#footnote-ref-116)
117. - به روایت ترمذی، کتاب الفرائض، باب فی الرجل سلیم علی ید الرجل، شماره2196. [↑](#footnote-ref-117)
118. - نیل الأوطار، 6/66، کتاب الفرائض، باب میراث ابن الملاعنه و الزانیه. [↑](#footnote-ref-118)
119. - سنن ابی داود، کتاب الفرائض، باب میراث ابن الملاعنه، شماره 2788. [↑](#footnote-ref-119)
120. - سال18هـ. [↑](#footnote-ref-120)
121. - در حقیقت تخارج امری خوشایند برای وارثان است؛ به طوری که مثلاً یکی از وارثان در منزلی ساکن است که جزء ترکه متوفی می‏باشد و سایر وارثان در جایی غیر از آن هستند و این فرد ترجیح می‏دهد که آن خانه را بردارد و از دایره وارثان خارج شود و در مقابل ممکن است که مزارع و چیزهای دیگری وجود داشته باشد که به نفع سایر ورثه باشد و این از تساهلی است که شریعت اسلام در مورد بندگانش رعایت کرده است و تحقق آن به مصلحت مردم می‏باشد. [↑](#footnote-ref-121)
122. - شیخ مصطفی شلبی معتقد است که اگر چیزی که در قبال تخارج به او پراخت شده با سهمش مساوی نباشد، باید سهم متخارج (خارج رفته) به اندازه نسبت چیزی که به هر یک از وارثان پرداخت می‏شود، باشد و اگر در عقد تخارج به شکل خاصی از تقسیم اشاره شده باشد، باید طبق آن تقسیم صورت گیرد چون نوعی معامله است و دلیلی برای مساوی بودن آن‌ها وجود ندارد و این نظر محکمی است که اعتبار زیادی دارد و این احسان محض است. ر. ک: احکام المواریث ص368. [↑](#footnote-ref-122)
123. - ر. ک: لسان العرب، ابن منظور، ماده وصی. [↑](#footnote-ref-123)
124. - تحفة الاحوذی بشرح جامع الترمذی، مبارکفوری، 6/300. [↑](#footnote-ref-124)
125. - به روایت بخاری، کتاب الوصایا باب لا وصیة لوارث، شماره2747. [↑](#footnote-ref-125)
126. - این جزئی از حدیث طولانی است که ترمذی با سند خود از ابی امامه باهلی روایت کرده است، کتاب الوصایا، باب العلیل لا وصیة لوارث، شماره2293. [↑](#footnote-ref-126)
127. - فتح الباری، 5/439. [↑](#footnote-ref-127)
128. - بخاری، کتاب الوصایا، شماره 2738. [↑](#footnote-ref-128)
129. - نیل الاوطار شوکانی، 6/38. [↑](#footnote-ref-129)
130. - حدیث توسط گروهی روایت شده است، در بخاری، کتاب الوصایا، باب ان یترک ورثته اغنیاء، شماره 2742، ولی لفظ در اینجا از ترمذی است، کتاب الوصایا شماره 2199. [↑](#footnote-ref-130)
131. - بخاری، کتاب الوصایا، شماره 2740. [↑](#footnote-ref-131)
132. - همان، باب الوصیة، 2743. [↑](#footnote-ref-132)
133. - بدایة المجتهد، 2/334. [↑](#footnote-ref-133)
134. - فی المیراث و الوصیة، 186. [↑](#footnote-ref-134)
135. - ترمذی، کتاب الوصایا باب ما جاء لا وصیة لوارث، شماره 2203 و گفته که حدیث حسن است. [↑](#footnote-ref-135)
136. - بدایة المجتهد، ابن رشد، 2/334؛ الام، شافعی، 4/108. [↑](#footnote-ref-136)
137. - نیل الاوطار، شوکانی، 6/41. [↑](#footnote-ref-137)
138. - قبلاً تخریج آن بیان شد. [↑](#footnote-ref-138)
139. - شرح النووی علی صحیح المسلم 5/159؛ المغنی، ابن قدامه، 8/404؛ مسأله شماره 956. [↑](#footnote-ref-139)
140. - المحلی، ابن حزم، 9/317-320، مسأله شماره 1753. [↑](#footnote-ref-140)
141. - فی احکام الترکات و المیراث و الوصیة دراسة مقارنه ص165. [↑](#footnote-ref-141)
142. - بدائع الصنائع، کاسانی7/339. [↑](#footnote-ref-142)
143. - المحلی، ابن حزم، 9/322، مسأله شماره 1756 حدیث توسط بخاری در صحیح خود از ابوهریره روایت شده است، ر. ک: کتاب الادب باب رحمة الناس و البهائم. [↑](#footnote-ref-143)
144. - الأم، شافعی، 4/120. [↑](#footnote-ref-144)
145. - شرح النووی علی صحیح مسلم، 5/157. [↑](#footnote-ref-145)
146. - المحلی، ابن حزم، 9/314، مسأله شماره 1751. [↑](#footnote-ref-146)
147. - همان، 9/315. [↑](#footnote-ref-147)
148. - همان، 9/315. [↑](#footnote-ref-148)
149. - الام، شافعی، 4/111، مبحث الوصیة للقرابة. [↑](#footnote-ref-149)
150. - احکام المواریث، ص398. [↑](#footnote-ref-150)
151. - المحلی، ابن حزم، 9/313 مسأله شماره 1750. [↑](#footnote-ref-151)
152. - فی المیراث و الوصیة 274. [↑](#footnote-ref-152)