

متن پیاده سازی شده جلسه دوم سال پنجم درس خارج فقه سیاسی - 15 مهر 1402

فایل پیاده سازی شده : [کلیک کنید](#)

بسم الله الرحمن الرحيم

مسئله هشتم: گستره شناسی اختیارات فقیه (یا حاکم شرع) در جعل احکام وضعی

پرسش در این مسئله آن است که آیا فقیه شرعا اختیار جعل حکمی وضعی را دارد یا خیر؟ لذا گستره شناسی به معنای پذیرش اصل اختیار جعل حکم وضعی برای فقیه و سخن از میزان اختیار او نیست.

تحریر محل نزاع: در رابطه با تحریر محل نزاع توجه به دو نکته ضرورت دارد.

1. رأی و دیدگاه در این مسئله وابسته به بحث از حدود اختیارات ولی فقیه نیست. به بیانی دیگر التزام به ولایت مطلقه فقیه و یا مقید نمودن آن اثری در نتیجه بحث حاضر ندارد. لذا ممکن است از میان کسانی که دیدگاه آنان مقید بودن ولایت و اختیارات فقیه است، در همان محدوده پذیرفته شده، جعل احکام وضعی از سوی فقیه را معتبر بدانند. همانطور که عکس این مطلب در رابطه با قائلین به ولایت مطلقه فقیه نیز ممکن است.

2. مراد از حاکم شرع یا فقیه در این مسئله، تنها کسی نیست که زعامت سیاسی را به دست دارد. علاوه بر حاکم و زعیم سیاسی (=ولی فقیه و رهبر)، قاضی را نیز شامل می شود. حتی فقیهی که در مقام زعامت و قضاوت نیست و تنها قصد بیان و صدور حکمی اجتماعی را دارد، مراد از حاکم در عنوان مورد بحث قرار می گیرد. وجه اشتراک این سه را می توان، «مجتهد عادل» در نظر داشت.

اقوال و دیدگاه ها در مسئله

دیدگاه اول: بعضی معتقدند که فقیه، اختیار وضع حکم وضعی را ندارد. هرچند اختیار وضع حکم تکلیفی با وجود شرایط آن را دارد. حتی فراتر از آن، پیامبر اکرم (ص) و امام (ع) نیز چنین اختیاری را از سوی خداوند ندارند. جعل احکامی مانند طهارت، نجاست، بطلان، صحت و... از اختیارات فقیه نیست. بنا بر این دیدگاه، بر اساس توحید در تشریح، قانون گذاری از شئون الهی است و حق خداوند متعال است؛ لذا اگر چنین حقی از سوی خداوند به کسی عطا شود، او حق تشریح دارد. حق تشریح احکام برای پیامبر اکرم (ص) فی الجمله مورد قبول همه است اما در اثبات این حق برای ائمه اطهار (ع) اختلاف دیدگاه وجود دارد. اما این گروه از فقیهان، حق تشریح احکام وضعی را برای هیچ کس ثابت شده نمی دانند.

دیدگاه دوم: از کلام برخی بزرگان استفاده می شود که فقیه و یا لاقول حاکم شرع در جعل احکام وضعی، فی الجمله صاحب اختیار است.

شهید صدر بیان می دارند که حاکمیت و دولت در منطقة الفراغ (منطقة خالی از نص) و نیز در محدوده رابطه انسان با طبیعت، به تشریح می پردازد. یکی از مصادیق روشن از تشریح، تشریح احکام وضعی است. مانند اینکه ملکی غیرشخصی از سوی ولی فقیه یا دولت، به ملکیت افراد درآمد و جعل ملکیت شود.

مرحوم نراقی در بیان اموری که وظیفه فقها است، بیان می دارند: «ومنها کل فعل لابد من ایقاعه لدلیل عقلی او شرعی». این ضابطه کلی بیان شده از سوی مرحوم نراقی موارد بسیاری از امور کشور و جامعه را شامل می شود؛ مانند اینکه امروزه در کشور عراق، مرجعیت، خرید زمین ها توسط یهودی ها و یا اسرائیلی ها را توطئه ای خطرناک برای مسلمین تشخیص دهد و حکم به بطلان آن کند.

بیانی از مرحوم امام خمینی (ره) در تحریر الوسیله نیز چنین است که: «لإمام علیه السلام و والی المسلمین ان يعمل ما هو صلاح

المسلمين من تثبيت سعر او صنعة او حصر تجارة او غيرها مما هو دخيل في النظام وصلاح للجامعة». برخی موارد یاد شده در کلام ایشان با تشریح حکم تکلیفی نیز قابل اجرا می‌باشد اما غالباً نیازمند تشریح حکم وضعی است.

در یکی از استفتائات از فقهای معاصر پرسیده شده است که آیا فقیه می‌تواند فراتر از خمس و زکات، مالیات دیگری را جعل کند؟ پاسخ داده شده است که اگر ضرورت و مصلحتی برای حکومت اسلامی ایجاد شود و هیچ راهی جز وضع مالیات برای رفع آن نباشد، حکومت اسلامی می‌تواند چنین مالیاتی را وضع کند.

وضع مالیات، در واقع سلب ملکیت از صاحب مال و جعل ملکیت جدید است. لذا از مصادیق جعل احکام وضعی به شمار می‌رود. در متون حدیثی نیز روایاتی در رابطه با جعل مالیات از سوی امیرالمؤمنین (ع) بر مواردی غیر از موارد زکات مانند مالیات بر اسب، نقل شده است. صاحب وسائل این روایات را در کتاب الزکاة مطرح کرده است اما صحیح آن است که از مصادیق جعل مالیات برشمرده شود و نه از موارد جعل زکات.

فرمایش رهبری در 6 تیرماه 1402 نیز اگر به معنای حکم بر بطلان معاملات بدون ثبت رسمی باشد، این حکم از نمونه‌های تشریح حکم وضعی خواهد بود چراکه در واقع شرطی به شروط صحت بیع، اضافه شده است و معاملات فاقد چنین شرطی بنا بر آن حکم صحیح نخواهد بود.

بنا بر گفتار فوق از فقیهان، به نظر می‌رسد قول به اختیار فقیه در جعل حکم وضعی، به عنوان قول دوم، قابل برداشت و احصاء است.