التحلیل و النقد و التحقیق

یتمّ ما ذکر فی العنوان ببیان امور:

۱. اصالة عدم کون الشارع مؤسّساً فی بیان طُرُق اثبات الموضوعات الشرعیة

کأنّا لا نرتاب فی ان الشارع له حق التشریع و التصرف فی امر طرق الکشف فی أصله و فروعه کما قد تصرف فی بعض التعینات و لکن الاصل المرجوع الیه لدی الشک عدم التصرف. و هذا الاتجاه من الفقیه یؤثّر اثرا کبیرا فی تعیین الطرق و کیفیاتها.

۲. لزوم ارائة قاعدة کلیة فی ما یرتبط بالطرق و لزوم تجمیع متفرقات متون کالعروة الوثقی

لازم ما ذکر فی الامر الاول ان مثل سلوک صاحب العروة الوثقی علی وجه عرفته فی بیان توضیح المسالة لا وجه له و لا سیما بملاحظة عدم الوفاق بین ما ذکره فی هذه الفروع و المسائل، بل کان ینبغی ان یذکر طرقا لاثبات الاجتهاد و الاعلمیة و العدالة و فتوی المجتهد و ما الی ذلک من دون التفریق بینها الا اذا کانت خصوصیةٌ و دلیل خاص فی مورد معین – کما قد توهّم فی استکشاف العدالة بظاهر الحال و نحوه – فیذکر فی هذا المورد اقتضاء الدلیل غیر العام. و کأنّ صنعه هذا یشبه فعل عموم الفقهاء الباحثین عن فقه المعاملات فیذکرون فی کل عقد و بابٍ، تعریف العقد و شروط الصیغة و المتعاملین و العوضین مع ان الصناعة کانت تقتضی ان یذکروا قواعد و اصولا کلیة فی «فقه العقود و المعاهدات» من دون تفریقها و تکرارها و الاشارة الی اقتضاء خاصّ فی مورده لو کان؛ فکان علیهم – مثلا – ذکر اعتبار البلوغ فی العقود کلیةً و استثنائه فی باب الوصیة عند القائل به . و الانصاف ان الالتفات الی المذکور فی هذا الرقم یؤثر شکلیّاً فی تنظیم مباحث الفقه و المتون الفقهیة .

۳. الطرق العامة لاثبات الموضوعات الشرعیة و الضابط فیه

اذا سلّمنا ما ذکر فی الرقم الاول و الثانی نرکّز علی بیان الضابط فی الاثبات و بیان الطرق العامة بالترتیب التالی:

- **العلم الوجدانی القطعی** من الطرق المتسالم علیه و ذلک لتمامیة طریقیته الی الواقع و لو عند القاطعِ به . و لذلک قیل – بحق –: ان المتعین اعتبار قطع القاطع و لو کان قطّاعاً.

نعم للشارع ان یتصرف فی جعله فیجعل – من باب المثال – اجراء الحدّ علی من ثبت زناه بطریق خاص و نهی عن اجرائه علیه لو لم یثبت من غیر هذا الطریق المفروض و ان کان علما . و بذلک یوجّه افتاء بعضهم بعدم جواز القضاء من القاضی علی الاشخاص استنادا الی علمه. و قد بحثنا عن ذلک فی بعض المناسبات فی فقه القضاء.[۱]

- **خبر الثقة الوثوق بخبره**[۲] من الطرق المعتبرة من دون اعتبار التعدد و الجنسیة الخاصة و العدالة فیه. نعم لو کان دلیل خاص علی ردعه کما وقع من الشارع الاقدس فی اثبات الحدود به نأخذ به و الا فاقتضاء القاعدة و الضابط العام اعتباره (فملاک الاعتبار الامانة و الخبروية) و لا سیما عند افتراض انحصار الاثبات به علی وجه کان من خیر الطرق المیسرة.
- **الاطمئنان من المبادی العقلائیة** – بمعنی العلم العرفی – ایضا من الطرق و لا یلزم ان یحصل من طریق خاصّ کخبر الثقة و نحوه نعم یلزم ان یکون عقلائیا او فقل: ان یحصل من المبادئ العقلائیة و بذلک یفترق شأن الاطمئنان عن القطع من حیث عدم تقید الثانی بتعیّنٍ فی مبدئه و منشأ حصوله دون الاول .
- **البینة بمعنی شهادة العدلین** من الطرق المعتبرة و ترديد بعضهم فی اختصاصها بالموارد المنصوصة لا وجه له کما ذهب الیه بعضُ اساطین الفقه[۳] نعم للشارع الاقدس ان ینهی عن اتباعها فی مورد او اضافة قیدٍ الیها و ان شئت فقل: ان یرکّز علی تعریفها فی مورد معین علی وجه خاص و ذلک لجعله البینة فی امثال الزنا شهادة اربعة نفرات دون اثنین.
- **و الشیاع** اذا وصف بافادته العلم او الوثوق فلیس له شأن فی ذلک الا بجعله من مصادیق العلم و الوثوق و الا فلیس علی اعتباره دلیل الا اذا لم یکن طریق فیه اقتضاء الکشف الا الشیاع و ذلک کما فی موارد اثبات الاوقاف و نحوها فنحن فی امر الشیاع علی تفصیل و لا نثبته علی وجه الاطلاق کما لا ننفیه کذلک.

و ما ذکرناه من اوله الی هنا مما تهدی الیه نصوص باب الشهادة فراجعها. [٤] و ان کان قد یتراءی خلاف ذلک عند النظرة الاولی کما قد یدّعی ذلک من روایة عبدالله بن ابی یعفور[٥] فیرفع عند النظرة الثانیة. و تمام الکلام فی محله.

الاقتراح

یعرف الاجتهاد و الاعلمیة و فتوی المجتهد و العدالة و سائر الموضوعات الشرعیة بالعلم القاطع و الاطمئنان الحاصل من المبادئ العقلائیة و خبر الموثوق به و البینة بل و خبر الثقة – علی وجه لایبعد – ان لم یکن علی خلافه قرار. و لذلک استثنائات تأتی فی مجالاتها.

---

۱ .لاحظ ایضا **قانون العقوبات الاسلامیة** فی جمهوریة الاسلامیة فی ایران، المصوب ۱۳۹۲ ش، المادة : ۲۱۱.
۲ . کأنّ بهذا القید یرجع الی الاطمئنان فذکره قبله من ذکر الخاص قبل العام.
۳ . لاحظ فی ذلک **التنقیح فی شرح العروة الوثقی** ، ج ۱، صص ۲۰۸-۲۱۱، ذیل المسالة:۲۰.
٤ . لاحظ **وسائل الشیعة**، ج۲۷، کتاب الشهادات ، الابواب المتعددة و لا سیما الباب ۴۱، الاحادیث المتعددة.
٥ .المصدر ، ص ۳۹۱، ح۱.