

اُردو ترجمہ

أَلْفَقَّةُ الْإِسْلَامِيَّةِ وَأَدِلَّتُهَا

دور حاضر کے فقہی مسائل، ادرہ شریعیہ، مذاہب اربعہ کے فقہاء کی آراء اور اہم فقہی نظریات پر مشتمل دورہ جدید کے عین تقاضوں کے مطابق مرتب کردہ ایک علمی ذخیرہ جس میں احادیث کی تحقیق و تخریج بھی شامل ہے

www.KitaboSunnat.com

مؤلف

الاستاذ الدكتور وهبة الزحيلي
رکن جمیع الفقہ الاسلامی

دارالاشاعت

اٹنہ بازار ممبئی پاکستان

بِسْمِ اللّٰهِ الرَّحْمٰنِ الرَّحِیْمِ

معزز قارئین توجہ فرمائیں!

کتاب وسنت ڈاٹ کام پر دستیاب تمام الیکٹرانک کتب

← عام قاری کے مطالعے کے لیے ہیں۔

← مجلس التحقیق الاسلامی کے علمائے کرام کی باقاعدہ تصدیق و اجازت کے بعد آپ لوڈ (Upload)

کی جاتی ہیں۔

← دعوتی مقاصد کی خاطر ڈاؤن لوڈ، پرنٹ، فوٹوکاپی اور الیکٹرانک ذرائع سے محض مندرجات نشر و اشاعت کی مکمل اجازت ہے۔

☆ تنبیہ ☆

← کسی بھی کتاب کو تجارتی یا مادی نفع کے حصول کی خاطر استعمال کرنے کی ممانعت ہے۔

← ان کتب کو تجارتی یا دیگر مادی مقاصد کے لیے استعمال کرنا اخلاقی، قانونی و شرعی جرم ہے۔

﴿اسلامی تعلیمات پر مشتمل کتب متعلقہ ناشرین سے خرید کر تبلیغ دین کی کاوشوں میں بھرپور شرکت اختیار کریں﴾

← نشر و اشاعت، کتب کی خرید و فروخت اور کتب کے استعمال سے متعلقہ کسی بھی قسم کی معلومات کے لیے رابطہ فرمائیں۔

kitabosunnat@gmail.com

www.KitaboSunnat.com

اردو ترجمہ

أَلْفِقَّةُ الْإِسْلَامِيَّةِ وَأَدِلَّتُهَا

دور حاضر کے فقہی مسائل، ادلہ شرعیہ، مذاہب اربعہ کے فقہاء کی آراء اور اہم فقہی نظریات پر مشتمل دور جدید کے عین تقاضوں کے مطابق مرتب کردہ ایک علمی ذخیرہ جس میں احادیث کی تحقیق و تخریج بھی شامل ہے

حصہ ششم

باب العقود

مؤلف

الاستاذ الدكتور وهبة الزحيلي ركن مجمع الفقه الاسلامي

مترجم

مولانا محمد يوسف تنولی

فاضل جامعہ دارالعلوم کراچی

دارالاسلام
اردو بازارہ کراچی

جملہ حقوق ملکیت بحق دارالاشاعت کراچی محفوظ ہیں

باہتمام : خلیل اشرف عثمانی
طباعت : ستمبر ۲۰۱۲ء علمی گرافکس
ضخامت : تقریباً 4800 صفحات مکمل سیٹ

www.darulishaat.com.pk

قارئین سے گزارش

اپنی حتی الوسع کوشش کی جاتی ہے کہ پروف ریڈنگ معیاری ہو۔ الحمد للہ اس بات کی نگرانی کے لئے ادارہ میں مستقل ایک عالم موجود رہتے ہیں۔ پھر بھی کوئی غلطی نظر آئے تو ازراہ کرم مطلع فرما کر ممنون فرمائیں تاکہ آئندہ اشاعت میں درست ہو سکے۔ جزاک اللہ

..... ملنے کے پتے ❁

مکتبہ معارف القرآن جامعہ دارالعلوم کراچی
ادارہ اسلامیات ۱۹۰۔ انارکلی لاہور
بیت العلوم اردو بازار لاہور
مکتبہ رحمانیہ ۱۸ اردو بازار لاہور
مکتبہ سید احمد شہید اردو بازار لاہور
کتب خانہ رشیدیہ۔ مدینہ مارکیٹ راجہ بازار راولپنڈی

ادارۃ المعارف جامعہ دارالعلوم کراچی
بیت القرآن اردو بازار کراچی
بیت القلم اردو بازار کراچی
مکتبہ اسلامیہ امین پور بازار۔ فیصل آباد
مکتبہ المعارف محلہ جنگلی۔ پشاور
مکتبہ اسلامیہ گامی اڈا۔ ایبٹ آباد

❁ انگلینڈ میں ملنے کے پتے ❁

ISLAMIC BOOKS CENTRE
119-121, HALLI WELL ROAD
BOLTON BL 3NE, U.K.

AZHAR ACADEMY LTD.
54-68 LITTLE ILFORD LANE
MANOR PARK, LONDON E12 5QA

❁ امریکہ میں ملنے کے پتے ❁

DARUL-ULOOM AL-MADANIA
182 SOBIESKI STREET,
BUFFALO, NY 14212, U.S.A

MADRASAH ISLAMIAH BOOK STORE
6665 BINTLIFF, HOUSTON,
TX-77074, U.S.A.

اصطلاحات

کفالتہ..... کسی شخص سے جو مطالبہ متعلق ہو کسی اور شخص کا اس مطالبہ کی ادائیگی کی ذمہ داری قبول کر لینا کہ اصل شخص نے ادا نہیں کیا تو وہ اسے ادا کر دے گا۔

مکفول عنہ..... جن کے ذمہ دین ہو اس کو اصل یا مکفول عنہ کہتے ہیں۔

کفیل..... جو اس ذمہ داری میں شریک ہوتا ہے اور ضامن ہوتا ہے وہ کفیل ہے۔

مکفول لہ..... جس کا دین باقی ہے اس کو مکفول لہ کہتے ہیں یعنی مدیون۔

مکفول یہ..... دین کو مکفول یہ کہتے ہیں۔

حوالہ..... وہ معاملہ جس میں دین، اصل مدیون سے ادائیگی کا ذمہ قبول کرنے والے کی طرف منتقل ہو جاتا ہے۔

مجیل..... قرض خواہ دائن کو مجیل کہا جاتا ہے۔

محال علیہ..... جس پر دین کی ادائیگی کی ذمہ داری ڈالی جائے۔

محال لہ..... مقروض، مدیون۔

رہن..... اپنے حق کے عوض ایسے مال کو بطور وثیقہ گروی رکھنا کہ اس مال یا اس کی قیمت سے اپنا حق وصول کیا جاسکتا ہو۔

راہن..... قرض دینے والا جس نے کوئی چیز اپنے پاس رہن رکھ کر قرضہ دیا ہو۔

مرہن..... رہن رکھنے والا۔

مرہون..... وہ چیز جو بطور رہن رکھی جائے

صلح..... ایسا معاملہ جس کے ذریعہ باہمی رضامندی سے نزاع ختم کر لیا جائے۔

مصالح عنہ..... عقد صلح کا محل جس پر نزاع کا دار و مدار ہو مثلاً قتل، زمین، مکان۔

مصالح علیہ..... صلح میں دیا جانے والا مال جس کے لینے اور دینے پر دونوں متصالحین کا اتفاق ہو جائے۔

متصالح..... صلح کرنے والا۔

ابراء..... کسی مالی حق سے دوسرے کو بری الذمہ کر دینا۔

استحقاق..... دوسرے کے مال مثلاً زمین، مکان، جانور میں کسی اور کا حق نکل آنا۔

مقاصہ..... دو اشخاص کا ایک دوسرے پر کچھ مطالبہ ہو اور وہ دونوں اپنی ذمہ داری کے بدلے اپنے مطالبہ سے دستبردار ہو جائیں۔

اکراہ..... کسی پر جبر و زبردستی کرنا۔

حجر..... نا اہل شخص یا بچے پر پابندی لگا دینا۔

مجور علیہ..... جس شخص پر پابندی لگا دی گئی ہو۔

معتوہ..... کم عقل فاجر العقل۔

سفیہ..... بے وقوف جو نفع و نقصان میں فرق نہ کر سکتا ہو۔

ملکیت..... انسان اور مال کے درمیان ایسا تعلق جو شریعت نے مقرر کر رکھا ہو اور انسان اس تعلق میں مخصوص ہو اور اپنی مرضی کے مطابق اس مال میں تصرف کر سکتا ہو۔

احیاء الاموات..... بنجر زمین کو آباد کرنا۔

محی..... بنجر زمین آباد کرنے والا۔

ارض حیاة..... آباد کی گئی زمین۔

حریم..... وہ قرعہ جگہیں جو کسی شخص سے پورا نفع اٹھانے کیلئے مطلوب ہوں جیسے کنواں اور نہر وغیرہ کا حریم (کنویں کے آس پاس کا علاقہ)

ارتفاق..... ایک شخص کی زمین و مکان میں دوسرے شخص کے زمین و مکان سے متعلق نفع اٹھانے کا حق، حق ارتفاق کہلاتا ہے۔

حق شرب..... زمین وغیرہ کی سیرابی کے لئے پانی کا حصہ اور حق۔

حق شفعہ..... پانی پینے کا حق۔

حق مجری..... پانی کی نالی گزارنے کا حق۔

حق مسیل..... کھیت میں نالی کے ذریعہ پانی لانے کا حق۔

حق مرور..... گزر گاہ کا حق۔

حق تعلی..... بالائی منزل کے منافع کا حق۔

حق جوار..... پڑوس کا حق۔

مزارعت..... زمین کو بنائی پر دینا۔

مسا قاة..... باغ کو بنائی پر دینا۔

قسیمت..... مستحقین کے درمیان مشترکہ چیز کو تقسیم کرنا۔

مہایاۃ..... کسی چیز سے باری باری نفع اٹھانا جن اشیاء میں دو آدمی شریک ہوں اور ان کی قطعی تقسیم ممکن نہ ہو ان میں مہایاۃ سے کام لیا جاتا ہے۔

غصب..... مالک کی اجازت کے بغیر جبراً مال لے لینا جبکہ شریعت کی نظر میں یہ مال لینے والے کے لئے قابل احترام اور لائق قیمت ہو۔

غاصب..... جبراً مال لینے والا۔

مغضوب..... غصب کیا گیا مال۔

لقطہ..... گرمی پڑی چیز۔

لقیطہ..... گر پڑا اور اٹ بچہ۔

ملقطہ..... گرمی پڑی چیز اٹھانے والا۔

شفعہ..... وہ حق جس کے ذریعہ شریعت اور جوار کی بنیاد پر بمقابلہ خریدار کے اسی قیمت میں وہ مال غیر منقولہ کا مالک بن سکتا ہے۔

شفیع..... شفیعہ کرنے والا۔

مشفوع فیہ..... وہ چیز (زمین، مکان) جس پر شفیعہ کا دار و مدار ہو۔

خلیطہ..... شریک۔

بِسْمِ اللّٰهِ الرَّحْمٰنِ الرَّحِیْمِ

کفالتہ، حوالہ اور رہن تصدیق و ثبوت نامہ کے معاملات میں جن کی ہم یہاں تبعا بحث کریں گے۔

موضوع کی علامت اور کفالتہ کے نام..... کفالتہ کے مندرجہ ذیل نام ہیں۔

کفالتہ حملہ، نہایت زعامت اس کا التزام کرنے والے کو ضمین، کفیل، قبیل، جمیل، زعیم اور صبر بھی کہا جاتا ہے۔ ماوردی جو اکابر شافعیہ میں سے ہیں ان کا قول ہے: البتہ عرف میں یہ مشہور ہے کہ ضمین اموال میں، جمیل دیات میں، زعیم اموال منظمہ میں، کفیل نفوس میں اور صبر کا استعمال سب میں ہے۔

اس عقد کے بارے میں مندرجہ ذیل پانچ مباحث میں گفتگو ہوگی:

بحث اول	کفالتہ کی شرعی حیثیت اس کی تعریف، رکن اور اس کے الفاظ
بحث ثانی	کفالتہ صحیح ہونے کی شرائط
بحث ثالث	کفالتہ کے احکام
بحث رابع	کفالتہ کے ختم ہونے کا بیان
بحث خامس	اصل (مکفول عنہ) پر کفیل کا تقاضا کرنا

بحث اول..... کفالتہ کی مشروعیت، تعریف، رکن اور اس کے الفاظ:

کفالتہ کی مشروعیت..... فی الجملہ کفالتہ کتاب اللہ، سنت رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم اور اجماع سے شرعاً ثابت ہے قرآن میں ارشاد ربانی ہے:

وَلَمَنْ جَاءَ بِهِ حِمْلٌ بَعِيرٌ وَأَنَا بِهِ زَعِيمٌ

حضرت ابن عباس فرماتے ہیں: زعیم یہاں کفیل کے معنی میں ہے۔

حدیث میں نبی صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے زعیم غارہ (ذمدار) ہے۔ اسے ابو داؤد اور ترمذی نے نقل کیا ہے اور حسن کہا ہے ابن حبان نے اسے صحیح ① لکھا ہے۔ صحیح بخاری میں ہے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم کے پاس ایک جنازہ لایا گیا تاکہ آپ جنازہ پڑھائیں آپ نے پوچھا: اس نے کوئی ترکہ چھوڑا ہے؟ لوگوں نے بتایا: نہیں! آپ علیہ السلام نے فرمایا: اس کے ذمہ کوئی قرض ہے؟ لوگوں نے عرض کی ہاں جی! ②

دودینار ہیں۔ ②

آپ نے فرمایا: اپنے ساتھی کا جنازہ پڑھ لو۔ ابو قتادہ رضی اللہ عنہ فوراً بول اٹھے۔ اللہ کے رسول یہ دونوں دینار میرے ذمہ ہیں چنانچہ

① تین صحابہ ابوامامہ الباعلی، انس بن مالک اور عبد اللہ بن عباس سے یہ روایت مروی ہے اس کا حوالہ پہلے نثر چھ ہے (دیکھیں جامع الترمذی ۶ ۲۹۵) ② ایک روایت میں تین دینار ہیں۔

آپ علیہ السلام نے جنازہ پڑھایا۔ ❶

اجماع سے ثبوت..... مسلمانوں کا ضمانت کے جواز پر اتفاق ہے کہ تاکہ ❷ مدیون سے ضرر دور ہو اور لوگوں کو اس کی ضرورت بھی رہتی ہے۔ اختلاف ہے تو بعض ضمنی مسائل میں جن کا ہم ان شاء اللہ تعالیٰ ذکر کریں گے اور اس لحاظ سے کہ کفالت اچھی نیت کے ساتھ عبادت بن جائے گی جس کے کرنے والے کو ثواب ملے گا۔ رہی حقیقت میں اس کی حیثیت تو ابتداء میں ملامت سننا پڑتی ہے درمیان میں ندامت و پشیمانی ہوتی ہے اور آخر میں ذمہ داری ہے ❸ کفالت مکمل ہو چکنے کے بعد خود کفیل اپنے آپ کو یا لوگ اسے ملامت کرتے ہیں اور مطالبہ کے وقت اپنا مال ضائع کرنے پر پشیمانی ہوتی ہے اس کے بعد مال کی چٹی دینی پڑتی ہے۔

کفالت کی تعریف..... احناف وحنابلہ کی کتابوں میں ہے کہ کفالتہ لغتاً ملانے کو کہتے ہیں جبکہ شافعیہ کی کتب میں ہے: اس کا معنی ہے چمٹنا، لازم ہونا۔ اصح قول کے مطابق احناف کے ہاں اس کی اصطلاحی تعریف یہ ہے: مطلقاً مطالبہ میں ایک ذمہ داری کو دوسری ذمہ داری کے ساتھ ملانا یعنی نفس یا قرض یا کسی چیز کے مطالبہ میں مدیون کی ذمہ داری کے ساتھ کفیل کی ذمہ داری ملانا جیسے کوئی چیز غصب ہوگئی وغیرہ لہذا کفیل کی ذمہ داری میں قرض ثابت نہیں ہوگا اور نہ اصل سے ساقط ہوگا۔ مالکیہ، شافعیہ اور حنابلہ کا قول ہے: کفالتہ: ضامن کے ذمہ کو جس کی ضمانت لی گئی ہو اس لئے ساتھ ملانا جس کی وجہ سے کوئی حق لازم ہو رہا ہے یعنی قرض میں: یوں ان دونوں کے ذمہ میں قرض ثابت ہو جائے گا۔ جیسا المغنی لابن قدامتہ حنبلی میں ہے۔ ❹

یہ بھی ملحوظ رہے کہ قرض کے بعد کفیل کے ذمہ میں ثابت ہو جانے سے یہ ضروری نہیں کہ اگرچہ وہ اصل کے ذمہ میں باقی رہتا ہے اس پر حقدار کا زیادہ حق ثابت ہو جائے کیونکہ قرض اگرچہ کفیل کے ذمہ میں ثابت ہو جائے تو حقدار کے لیے یہ حق نہیں کہ وہ ایک حق سے زیادہ وصول کرے کفیل سے یا اصل سے اسی طرح یہ بھی ملحوظ رہے کہ اس کا کوئی مانع نہیں کہ ایک ذمہ سے زیادہ میں قرض کا ثبوت ہو اس واسطے کہ قرض شرعی اعتبارات میں سے ایک فرضی چیز ہے لہذا ایک شے دو ذمہوں میں فرض کی جاسکتی ہے ممنوع ہے تو ایک چیز کا دو حقیقی ظرفوں میں ثابت ہونا۔ کفیل کے ذمہ میں قرض کے ثبوت کی دلیل یہ ہے کہ اگر وہ کفیل کو قرض کا ہبہ کرے تو یہ صحیح ہے اور کفیل اصل سے قرض کا تقاضا کرے گا باوجودیکہ قرض کا ہبہ اس غیر کو کرنا جس پر قرض ہے جائز نہیں۔ اسی طرح حقدار کے لئے صحیح ہے کہ وہ کفیل سے اپنے قرض کے عوض کوئی چیز خریدے باوجودیکہ جس پر قرض ہو اس کے علاوہ قرض کے بدلہ میں خریداری صحیح نہیں۔ احناف کی اپنے منسلک پر یہ دلیل ہے: قرض کا اگرچہ شرعاً دو ذمہوں میں فرض کرنا ممکن ہے لیکن ہر ممکن موجب (واجب کرنے والے) کے بغیر ثابت الحکم نہیں ہوتا۔ اور یہاں کوئی موجب نہیں اس واسطے کہ قرض کی ذمہ داری مطالبہ کے حق کے ثابت ہونے سے حاصل ہو جاتی ہے۔ ہبہ وغیرہ کے صحیح ہونے کا جواب انہوں نے یہ دیا ہے کہ انہوں نے صاحب حق کے تصرف کی ضرورت کی بنا پر ایک قرض کو دو قرضوں کے حکم میں قرار دیا ہے۔ ❺

❶..... بخاری، مسند احمد، نسائی اور ابن حبان میں بحوالہ سلمہ بن اکوع مروی ہے کہ امام احمد اور اصحاب السنن نے ما سوائے ابوداؤد یہ قصہ حدیث ابی قتادہ سے روایت کیا ہے ترمذی نے اس کی تصحیح کی ہے اس میں نسائی اور ابن ماجہ فرماتے ہیں: تو ابوقتادہ نے کہا: میں اس کا ضامن ہوں تو یہ انشاء میں صریح ہے اس میں گزشتہ کی خبر دینے کا احتمال نہیں ہے نیز یہ قصہ امام احمد، ابوداؤد، نسائی، ابن حبان، دارقطنی اور حاکم نے بحوالہ جابر بن عبد اللہ نقل کتاب قصہ کے موضوع میں دار قطنی اور بیہقی نے ضعیف سندوں سے ابوسعید خدری کی ایک حدیث نقل کی ہے۔ اسی موضوع میں بزار کی ایک روایت ہے جس کے رجال صحیح ہیں جو ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے مروی ہے اور واقعہ یوں ہے کہ قرض دودرہم تھے اور ضامن حضرت علی رضی اللہ عنہ بنے تھے یہ روایت ضعیف ہے۔ جیسا ابن حجر نے (السلخیص الحبیر ص ۲۵۰ مجمع الزوائد ۳/۱۲۷ سبل السلام ۳/۶۲ نیل الاوطار ۵/۲۳۷ وما بعدھا) ❶ سبل السلام ۲/۶۲، المبسوط ۱۹/۱۶۰، مغنی المحتاج ۲/۱۹۸ المغنی ۳/۵۳۳۔ ❷ نقال شافعی کے کسی شاگرد کا قول ہے کہ تو رات میں لکھا ہے کہ کفالت کی ابتدا بری ہے۔ اس کی درمیان ندامت اور آخرت میں ذمہ داری ہے۔ ❸ سابقہ حوالہ جات ❹ الشرح الکبیر ۳/۳۲۹ مغنی المحتاج ۲/۱۹۸ المغنی ۳/۵۳۳۔

احناف کی ایک دلیل یہ بھی ہے کہ جیسے مال کی کفالت صحیح ہے ایسے ہی جان کی کفالت بھی صحیح ہے باوجودیکہ اس میں قرض نہیں ہوتا، جان کی کفالت کی ذمہ داری میں جس کی کفالت کی ذمہ داری لی ہے اسے حاضر کرنا ضروری ہے کفالت جیسے قرض کی بناء پر صحیح ہے ایسے ہی ان چیزوں کی بناء پر بھی صحیح ہے جن کی ضمانت لی جاتی ہے۔ کفالت کی وہ تعریف جس میں مطالبے کے حق کے ثبوت کا فائدہ ہو وہ ان تمام اقسام کے شامل ہونے کی وجہ سے ہے اس کے برخلاف اگر ہم اس کا مفہوم قرض میں ملانے کے ساتھ تک ہی محدود رکھیں تو اس سے مال کی کفالت ہی مراد لی جائے گی خلاصہ یہ ہوا کفالت کی تعریف مطالبہ میں ملانے سے کرنا عام ہے کیونکہ یہ کفالت کی اقسام کو شامل ہے جو مال جان اور چیزوں کی کفالت پر مشتمل ہے یہی مطلب ہے کہ یہ تعریف زیادہ صحیح ہے۔

اور جس نے کفالت کی تعریف قرض میں ملانے سے کی ہے تو اس کی مراد کسی ایک قسم کی تعریف ہے جو مال کی کفالت ہے رہی دوسری دو قسمیں تو ان دونوں پر اتفاق ہے کہ ان سے کفالت مطالبہ والی کفالت ہے یوں احناف کی صحیح تعریف کے لیے ہوگی جسے انہوں نے اس زاویہ سے ہی مقبول و پسند کیا ہے اور وہ اس کا کفالت کی تینوں قسموں کو عام اور شامل ہونا ہے۔ رہی کفالت کے احکام کی نسبت کے واقع ہونے کی حیثیت سے تو ابن عابدین نے اس بات کا اظہار کیا ہے کہ فقہاء کا اس پر اتفاق ہے کہ اصل کے ذمہ میں قرض کے باقی رہنے کے باوجود کفیل کے ذمہ میں قرض ثابت ہوتا ہے۔ جس کی دلیل قرض کا ہبہ کرنا اور اس سے کوئی چیز خریدنے کا جواز ہے جیسا کہ ہمیں معلوم ہو چکا ہے اسی طرح قرض کو دو ذموں میں فرض کرنا ممکن ہے جس کی طرف ہم نے اشارہ کر دیا ہے لہذا اگر کفالت صرف مطالبہ میں ملانے کا نام ہوتا اس میں قرض لازم نہ ہوتا تو کفیل کے ترکہ سے مال نہ لیا جاتا کیونکہ اس کے مرنے کی وجہ سے اس سے مطالبہ ساقط ہو گیا جیسے جان کا کفیل ہوتا ہے، باوجودیکہ اس کے بارے میں یہاں تک کہ احناف کے ہاں بھی یہ صراحت ہے کہ کفیل کے مرنے سے مال جائز ہو جاتا ہے جو اس کے ترکہ سے وصول کیا جائے گا جس کی دلیل یہ ہے کہ ایک کفیل دوسرے کفیل کا اس مال کے ذریعہ کفیل بن سکتا ہے جس کی ذمہ داری اس نے لی ہے دونوں تعریفوں میں اختلاف کا ثمرہ یوں ظاہر ہوگا کہ کفیل قسم کھالے کہ اس کے ذمہ کوئی قرض نہیں تو وہ ہماری اس بات سے حائث (قسم توڑنے والا) ہو جائے گا کہ کفالت کا مطلب ایک ذمہ کے ساتھ دوسرے ذمہ کو قرض میں ملانا ہے۔

اور یوں کہنے سے حائث نہیں ہوگا، کہ کفالت مطالبہ میں ملانے کا نام ہے۔ ①

کفالتہ کا رکن امام ابوحنیفہ اور امام محمد (طرفین) کے نزدیک کفالتہ کا رکن ایجاب و قبول ہے یعنی کفیل کی جانب سے ایجاب اور دائن (قرض خواہ) کی جانب سے قبول ② ابو یوسف اور جمہور فقہاء کا قول ہے: کفالتہ کا رکن صرف ایجاب ہے قبول اس کا رکن نہیں۔ اس بنا پر اکیلے کفیل کی کفالت مال کی ہو یا جان کی مکمل ہو جاتی ہے۔ جمہور فقہاء کے نزدیک مکفول یعنی قرض خواہ کا قبول کرنا شرط نہیں اور نہ اس کی رضا مندی ضروری ہے کیونکہ حضرت ابوقادہ کی سابقہ حدیث میں قبول سے کوئی تعرض نہیں کیا گیا۔ اس واسطے کہ ابوقادہ کے صرف اتنا کہہ دینے سے کفالت مکمل ہوگئی کہ وہ دونوں درہم میرے ذمہ ہیں اللہ کے رسول! پھر آپ نے اس شخص کی نماز جنازہ پڑھائی یہ بات منقول نہیں کہ قرض خواہ نے قبول کیا تھا اس لیے بھی کہ کفالت لغتہ ملانے کو کہتے ہیں۔ اور جو مطالبہ اصل پر ہے اس کا التزام یہ شرعاً ہے التزام اور ملانے کا مفہوم کفیل کے ایجاب سے پورا ہو جاتا ہے یوں یہ نذر کی طرح ہو گیا ③ طرفین فرماتے ہیں: مکفول کی رضا مندی ضروری ہے جس کی وضاحت کفالتہ کی شروط میں بیان ہوگی۔

جہاں تک مکفول عنہ یعنی اصیل کی رضا مندی کا تعلق ہے تو فقہاء کا اس پر اتفاق ہے کہ وہ شرط نہیں اس لئے کہ دوسرے کا قرضہ اتارنا اس کی اجازت کے بغیر بھی جائز ہے لہذا اس کا التزام کرنا زیادہ بہتر ہے نیز سوائے امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے سب کا اتفاق ہے کہ میت کا

① ردالمحتار علی الدر المختار (۲۶۱/۳) ② فتح القدیر ۵/۳۹۰ البدائع ۶/۲ الدر المختار المراجع السابق مجمع

الضمانات ص ۲۷۵۔ ③ مغنی المحتاج (۲/۲۰۰) المہذب (۱/۳۳۰) المغنی (۵/۵۳۵)

ضامن بننا صحیح ہے اگرچہ اس نے اپنا قرض ادا کرنے کے لیے کچھ نہ چھوڑا یعنی وہ نادار ہو۔

جمہور کے نزدیک کفالت یا ضمانت کے ارکان چار بنتے ہیں۔ ❶

ضمانت لینے والا (اس سے مراد ہر وہ شخص ہے جس کا اپنے مال میں تصرف و اختیار ہو لہذا بچے اور بے وقوف کی ضمانت صحیح نہیں) مضمون جس چیز کی ضمانت لی (اس سے مراد ہر وہ حق ہے جس میں نیابت درست ہے جیسے قرض) جس چیز کی ضمانت لی۔ یہ اموال میں ہوتی ہے حدود اور قصاص میں نہیں کیونکہ ان میں نیابت (نائب و قائم مقام) بننا صحیح نہیں۔ مضمون عند (اس سے مراد ہر وہ شخص ہے جس سے مال کا مطالبہ ہو خواہ وہ زندہ ہو یا مردہ (ایجاب) کا لفظ شافیعی نے پانچواں رکن بھی بڑھایا ہے اور وہ مضمون لہ (یعنی حقدار) ہے۔

کفالت کے الفاظ..... معین لفظ سے کفالتہ منعقد ہو جاتی ہے احتیاف اور شافیعی کے ہاں اس کے الفاظ یہ ہیں: صریح (واضح) کتایہ (اشارۃ) ہر ایسا لفظ جس سے عرف و رواج میں ذمہ داری کا پتہ چلے ❷ صریح: مثلاً کفیل کہے: جو کچھ اس کے ذمہ ہے میں اس کا کفیل یا ذمہ دار بننا ہوں یا میں زعم قبیل یا حمیل ہوں یا وہ مری طرف یا مجھ پر یا تیرا مطالبہ میرے پاس یا تیرے لیے میری جانب سے یا مجھ پر لازم ہے کہ میں تمہیں پورا حق ادا کروں یا مجھ پر ضروری ہے کہ میں اس کے ساتھ تجھ سے ملوں یا اسے میرے سپرد سمجھ۔

کنایہ: مثلاً یوں کہے فلاں سے سروکار نہ رکھو جو قرض اس پر تھا وہ میرے پاس ہے یا فلاں کا قرض میری طرف ہے یا میں فلاں کا ضامن ہوں یا فلاں کی ضمانت میرے ذمہ ہے اگر اس کی نیت مال یا بدن کی ہو تو لازم ورنہ لغو ہے جب اس نے یوں کہا: فلاں کے لیے میرے پاس اتنا ہے اس سے امانت یا ذمہ میں کسی چیز کا ہونا معلوم ہوتا ہے کیونکہ پاس (عند) کے لفظ سے کسی چیز کے قریب یا حاضر ہونے کا فائدہ ہوتا ہے جو سابقہ دونوں معنوں میں موجود ہے تو جب اس نے مطلق لفظ کہا تو اس سے اس پاس رکھی امانت سمجھی جائے گی اور قرض کی علامت کے وقت جو چیز ذمہ میں بنتی ہے وہی سمجھی جائے گی یعنی میرے ذمہ میں۔ اس واسطے کہ قرض کا احتمال صرف ذمہ داری سے ہو سکتا ہے۔

کفالت کی دو قسمیں..... جان کی کفالت اور مال کی کفالت، جان کی کفالت اس وقت منعقد ہوگی جب کفیل یوں کہے: میں فلاں کی جان، یا اس کی گردن یا اس کی روح یا اس کے جسم یا اس کے سر یا اس کے بدن کا ضامن ہوں اسی طرح اگر یوں کہے: اس کے آدھے یا تہائی یا اس کے ایک حصہ کا ضامن ہوں تب بھی یہی حکم ہے اس لئے کہ فقہی قاعدہ ہے جو چیز اجزاء میں تقسیم نہیں ہو سکتی اس کے ایک حصے کا ذکر ایسا ہی ہے جیسے پوری کا ذکر لہذا وہ پورے کا کفیل ہوگا اس واسطے کہ انسان ایسی چیز ❸ ہے جو اجزاء میں نہیں بٹ سکتی (مراود زندہ انسان ہے) اس کے برخلاف مثلاً کوئی کہتا ہے: فلاں کے ہاتھ یا پاؤں کا ضامن ہوں۔ اسی طرح جب وہ کہتا ہے میں اس کا ضامن ہوں یا کہا وہ میرے ذمہ ہے یا کہا: میں اس کا ضامن ہوں یا قبیل ہوں تو کفالت منعقد ہو جائے گی بخلاف اس کے کہ وہ کہتا ہے میں فلاں کی معرفت کا ضامن ہوں۔

کفالتہ کے رکن کی حالتیں..... کفالت پر اتفاق ہوتے ہوئے یا تو وہ مطلق ہوگی یا کسی وصف سے مقید یا کسی شرط سے معلق یا کسی وقت کی طرف منسوب ہوگی ❹ اگر کفالت مطلق ہو تو ان شرائط کے ساتھ جنہیں ہم ذکر کریں گے کفالت جائز ہے صرف وہ قرض کی صفت سے موصوف ہوگی۔ پھر اگر وہ قرض فوری ہو تو کفالت بھی فوری ہوگی اور اگر کفالت مؤجل (تاخیر سے) ہو کفالتہ بھی مؤجل ہوگی اور اگر کفالت مقید ہو تو یا وصف تاخیر و تاویل سے موصوف گی یا فوری کے وصف سے پھر اگر وہ مقرر وقت تک مثلاً مہینہ یا سال کے لئے مؤخر ہو، تو جائز ہے اور یہ

❶... القوانين الفقیہ ص ۳۲۵، مغنی المحتاج ۱۹۸/۲ غایۃ المنہی ۱۰۳/۲۔ ❷ فتح القدیر (۲۹۲/۵) البدائع المرجع السابق

الدر المختار (۲۶۳/۳) مجمع الضمانات ص ۲۶۵ مغنی المحتاج المرجع السابق ص ۲۰۶ حاشیۃ قلبوبی وعمیرۃ ۳۳۰/۲
❸ تفصیل کے سے دیکھیں فتح القدیر (۳۰۳-۳۰۴/۵) البدائع (۳/۶) اسی کی مثال ہے کہ جیسے کوئی اپنی بیوی کو آدھی یا چوتھائی طلاق دیتا ہے تو اسے مکمل رجعی طلاق ہوگی کیونکہ طلاق کے اجزاء نہیں ہوتے۔ بخلاف مال کی کفالت کے اگر وہ آدھے یا چوتھائی قرضے کا کفیل بن جاتا ہے تو زیادہ کا کفیل نہیں ہوگا کیونکہ اس کے اجزاء ہوتے ہیں۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۴۶۲ باب کفالتہ

ان حالات کے علاوہ کی تعلیق مثلاً ہوا چلنے بارش ہونے یا زید کے گھر میں داخل ہونے کے ساتھ معلق رکھی جیسے جب بارش وغیرہ ہو تو میں کفیل ہوں تو فی الحال کفالت ثابت ہوگی اور تاخیر ❶ باطل ہو جائے گی۔ خلاصہ یہ ہوا کہ کفالت کو اس کی دونوں قسموں سے مشروط و معلق کرنا تب صحیح ہے جب شرط متعارف و مروج ہو۔ متعارف کی مثال جیسے کفالتہ کو اس کے ساتھ معلق کرے جو حق کا سبب ہے یا حوالہ ممکن بنانے کا سبب ہے، رہی ہوا وغیرہ کے ساتھ کی تعلیق تو یہ متعارف نہیں۔

شافعیہ فرماتے ہیں: اصح قول یہ ہے کہ کفالتہ کو کسی شرط سے معلق کرنا جائز نہیں مثلاً جب مہینے کا آغاز ہوگا تو میں فلاں پر واجب چیز کا ذمہ دار ہوں یا میں اس کے قرض کا ضامن ہوں۔ ❷

جان کی ذمہ داری نہ پوری کرنے پر مال کی کفالت کو معلق کرنا..... اگر ایک شخص دوسرے کی ذات کا ضامن بنا اور یوں کہا اگر میں اسے کل حاضر نہ کر سکا تو اس پر لازم مال کا میں ضامن ہوں پھر اسے حاضر نہیں کیا یا جس کی ضمانت لی تھی وہ مر گیا تو احناف کے نزدیک کفیل پر مال لازم ہے اس واسطے کہ یہاں دو کفالتیں ہیں جان اور مال اور حقیقت میں اس نے صرف جان کی کفالت لی تھی اور مال کی کفالت کو جان کی ذمہ داری نہ پوری کرنے پر معلق کیا تھا اور تعلیق صحیح ہے جب مقروض دعویٰ کا اقرار کرے یا گواہ سے ثابت ہو جائے یا قاضی (عدالت) اس کا فیصلہ کر دے۔ ❸

شافعیہ فرماتے ہیں: مال کا ضامن نہیں ہوگا ❹ احناف نے اس موضوع کے قریب دوسری تفریعات بھی ذکر کی ہیں جن میں سے چند ایک یہ ہیں اگر کوئی انسان کسی کی جان کا کفیل بنا اور کہا: اگر میں کل تمہیں نہ لاسکا تو میرے ذمہ ہزار ہیں اور یہ نہیں کہا کہ وہ ہزار جو اس کے ذمہ ہے جس کا دعویٰ کیا گیا ہے اور مذکورہ رقم کا مطالبہ کرنے والا مال کا منکر ہوتا ہے تو امام ابوحنیفہ اور ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک مال کفیل پر لازم ہے اور امام محمد کے نزدیک لازم نہیں امام محمد کے قول کی دلیل یہ ہے اس مال کا ایجاب خطر کے معلق ہے (یعنی احتمال کے ساتھ) کیونکہ یہاں واجب کی طرف نسبت نہیں پائی گی اور مال کا وجوب خطر و احتمال کے ساتھ معلق نہیں ہوتا، رہی ثابت شدہ مال کی کفالت تو اس کا خطر کے ساتھ معلق ہوتا ہے۔ شیخین کے قول کی دلیل یہ ہے کہ مطلق ہزار کو مقرر ہزار سمجھا جائے گا جو وہی ہزار ہے جس کی ضمانت لی گئی ہے اگر کسی نے مال کی ذمہ داری لی اور مکفول لہ سے کہا: اگر میں تجھے کل یہ مال ادا کر دوں تو میں بری ہوں تو کل اس نے ادا کر دیا تو وہ ایک روایت کے مطابق مال کی ذمہ داری سے بری ہو جائے گا کیونکہ یہ برأت ہو ادائیگی کی شرط سے معلق کرنے کی صورت نہیں۔ بلکہ یہ ادائیگی کو مال کی کفالت کے لئے انتہا بنانا ہے اور شرط کو کبھی غایت و انتہا کے معنی میں دونوں میں مناسبت کی وجہ سے ذکر کیا جاتا ہے اور ایک روایت میں ہے جو راجح بھی ہے کہ وہ مال سے بری نہیں ہوگا کیونکہ اس کا یہ کہنا کہ اگر میں کل اسے تمہارے حوالہ کر دوں تو میں بری ہوں جان کی سپردگی کی شرط کے ساتھ مال سے بری ہونے کو معلق کرنا ہے جب کہ بری ہونے میں کسی شرط کی گنجائش نہیں کیونکہ اس میں تملک (مالک بنانے) کا مفہوم پایا جاتا ہے اور تملیکات کو شرط کے ساتھ معلق کرنا صحیح نہیں۔ ❺

د: اگر کفالتہ کی نسبت آئندہ کسی وقت کی طرف ہو تو..... تو احناف کے نزدیک ایک انسان کا دوسرے آدمی کے اس قرضے کا ضامن بننا جائز ہے جو اس نے کسی کا دینا ہے یا اس کے مال میں سے جتنا وہ صرف کرے گا یا اس سے غضب کرتا ہے یا اس چیز کی قیمت جس کے ذریعہ وہ اس سے بیچنے کا سودا کرتا ہے تو ایسی کفالت صحیح ہے کیونکہ اس کی نسبت و اضافت ضمان کے سبب کی طرف ہے۔

❶... فتح القدیر (۴/۱۳/۵) البدائع (۴/۶)، الدرالمختار (۲/۴۷/۳) مجمع الضمانات (ص ۲۷۳) الفرائد البہیة للشیخ محمود حمزة (۱۳۲) ❷... نہایة المحتاج ۳/۱۵۳ المہذب (۳۳۱/۱) مغنی المحتاج (۲/۲۰۷) ❸... البدائع (۴/۶) فتح القدیر (۳۹۶/۵) البسوط (۱/۱۹/۱۹) الدرالمختار (۲/۲۹/۳) مجمع الضمانات (۲۶۶) ❹... مغنی المحتاج (۲/۲۵) ❺... البدائع حوالہ سابقہ المبسوط للسر حسی (۱/۸۱/۹)

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۴۶۲ باب کفالتہ

ان حالات کے علاوہ کی تعلیق مثلاً ہوا چلنے بارش ہونے یا زید کے گھر میں داخل ہونے کے ساتھ معلق رکھی جیسے جب بارش وغیرہ ہو تو میں کفیل ہوں تو فی الحال کفالت ثابت ہوگی اور تاخیر ❶ باطل ہو جائے گی۔ خلاصہ یہ ہوا کہ کفالت کو اس کی دونوں قسموں سے مشروط و معلق کرنا تب صحیح ہے جب شرط متعارف و مروج ہو۔ متعارف کی مثال جیسے کفالتہ کو اس کے ساتھ معلق کرے جو حق کا سبب ہے یا حوالہ ممکن بنانے کا سبب ہے، رہی ہوا وغیرہ کے ساتھ کی تعلیق تو یہ متعارف نہیں۔

شافعیہ فرماتے ہیں: اصح قول یہ ہے کہ کفالتہ کو کسی شرط سے معلق کرنا جائز نہیں مثلاً جب مہینے کا آغاز ہوگا تو میں فلاں پر واجب چیز کا ذمہ دار ہوں یا میں اس کے قرض کا ضامن ہوں۔ ❷

جان کی ذمہ داری نہ پوری کرنے پر مال کی کفالت کو معلق کرنا..... اگر ایک شخص دوسرے کی ذات کا ضامن بنا اور یوں کہا اگر میں اسے کل حاضر نہ کر سکا تو اس پر لازم مال کا میں ضامن ہوں پھر اسے حاضر نہیں کیا یا جس کی ضمانت لی تھی وہ مر گیا تو احناف کے نزدیک کفیل پر مال لازم ہے اس واسطے کہ یہاں دو کفالتیں ہیں جان اور مال اور حقیقت میں اس نے صرف جان کی کفالت لی تھی اور مال کی کفالت کو جان کی ذمہ داری نہ پوری کرنے پر معلق کیا تھا اور تعلیق صحیح ہے جب مقروض دعویٰ کا اقرار کرے یا گواہ سے ثابت ہو جائے یا قاضی (عدالت) اس کا فیصلہ کر دے۔ ❸

شافعیہ فرماتے ہیں: مال کا ضامن نہیں ہوگا ❹ احناف نے اس موضوع کے قریب دوسری تفریعات بھی ذکر کی ہیں جن میں سے چند ایک یہ ہیں اگر کوئی انسان کسی کی جان کا کفیل بنا اور کہا: اگر میں کل تمہیں نہ لاسکا تو میرے ذمہ ہزار ہیں اور یہ نہیں کہا کہ وہ ہزار جو اس کے ذمہ ہے جس کا دعویٰ کیا گیا ہے اور مذکورہ رقم کا مطالبہ کرنے والا مال کا منکر ہوتا ہے تو امام ابوحنیفہ اور ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک مال کفیل پر لازم ہے اور امام محمد کے نزدیک لازم نہیں امام محمد کے قول کی دلیل یہ ہے اس مال کا ایجاب خطر کے معلق ہے (یعنی احتمال کے ساتھ) کیونکہ یہاں واجب کی طرف نسبت نہیں پائی گی اور مال کا وجوب خطر و احتمال کے ساتھ معلق نہیں ہوتا، رہی ثابت شدہ مال کی کفالت تو اس کا خطر کے ساتھ معلق ہوتا ہے۔ شیخین کے قول کی دلیل یہ ہے کہ مطلق ہزار کو مقرر ہزار سمجھا جائے گا جو وہی ہزار ہے جس کی ضمانت لی گئی ہے اگر کسی نے مال کی ذمہ داری لی اور مکفول لہ سے کہا: اگر میں تجھے کل یہ مال ادا کر دوں تو میں بری ہوں تو کل اس نے ادا کر دیا تو وہ ایک روایت کے مطابق مال کی ذمہ داری سے بری ہو جائے گا کیونکہ یہ برأت ہو ادائیگی کی شرط سے معلق کرنے کی صورت نہیں۔ بلکہ یہ ادائیگی کو مال کی کفالت کے لئے انتہا بنانا ہے اور شرط کو کبھی غایت و انتہا کے معنی میں دونوں میں مناسبت کی وجہ سے ذکر کیا جاتا ہے اور ایک روایت میں ہے جو راجح بھی ہے کہ وہ مال سے بری نہیں ہوگا کیونکہ اس کا یہ کہنا کہ اگر میں کل اسے تمہارے حوالہ کر دوں تو میں بری ہوں جان کی سپردگی کی شرط کے ساتھ مال سے بری ہونے کو معلق کرنا ہے جب کہ بری ہونے میں کسی شرط کی گنجائش نہیں کیونکہ اس میں تملک (مالک بنانے) کا مفہوم پایا جاتا ہے اور تملیکات کو شرط کے ساتھ معلق کرنا صحیح نہیں۔ ❺

د: اگر کفالتہ کی نسبت آئندہ کسی وقت کی طرف ہو تو..... تو احناف کے نزدیک ایک انسان کا دوسرے آدمی کے اس قرضے کا ضامن بننا جائز ہے جو اس نے کسی کا دینا ہے یا اس کے مال میں سے جتنا وہ صرف کرے گا یا اس سے غضب کرتا ہے یا اس چیز کی قیمت جس کے ذریعہ وہ اس سے بیچنے کا سودا کرتا ہے تو ایسی کفالت صحیح ہے کیونکہ اس کی نسبت و اضافت ضمان کے سبب کی طرف ہے۔

❶..... فتح القدیر (۴/۱۳/۵) البدائع (۴/۶)، الدرالمختار (۲/۴۷/۳) مجمع الضمانات (ص ۲۷۳) الفرائد البہیة للشیخ محمود حمزة (۱۳۲) ❷ نہایة المحتاج ۳/۱۵۳ المہذب (۳۳۱/۱) مغنی المحتاج (۲/۲۰۷) ❸ البدائع (۴/۶) فتح القدیر (۳۹۶/۵) البسوط (۱/۱۹/۱۹) الدرالمختار (۲/۲۹/۳) مجمع الضمانات (۲۶۶) ❹ مغنی المحتاج (۲/۲۵) ❺ البدائع حوالہ سابقہ المبسوط للسر حسی (۱/۸۱/۹)

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۴۶۳..... باب کفالتہ

بحث ثانی کفالتہ کی شرائط..... کفالتہ میں کچھ شرطیں ہوتی ہیں جن کا تعلق کفیل، اصیل مکفول لہ یا مکفول بہ سے ہوتا ہے سو جس سے اس مال کا مطالبہ ہوتا ہے جو مقروض کے ذمہ ہے وہ کفیل ہے، مقروض جس کی کفالت کی گئی اسے اصیل بھی کہا جاتا ہے دعویدار وہ حقدار ہے جس نے قرض دیا یہی مکفول لہ ہے محل الکفالتہ مال ہے یا وہ جان جس کی ضمانت لی گئی اسی کو مکفول بہ کہا جاتا ہے۔

کفیل کی شرائط..... فقہاء احناف وغیرہ نے کفیل کے لئے دو شرطیں قرار دی ہیں۔

اول: عقل و بلوغت کی اہلیت..... لہذا بچے اور پاگل کی کفالت منعقد نہیں ہوگی کیونکہ کفالت مال کے التزام کے ساتھ ایک نقلی عبادت کا عقد ہے اس لیے جو شخص تبرع اور عبادت والوں میں سے نہیں اس کا عقد منعقد نہیں ہوگا۔ اس شرط پر سب کا اتفاق ہے اسی کو رشد یعنی دین اور مال کی صلاحیت سے تعبیر کیا جاتا ہے اس واسطے کہ کفالت ایک مالی تصرف ہے لہذا یہ کسی پاگل بچے یا جس کی بے وقوفی کی وجہ سے اس پر خرید و فروخت کی پابندی ہو اس کی طرف سے صحیح نہیں اس بنا پر کہ ان میں رشد نہیں۔

دوم: آزادی..... یہ تصرف کے نفاذ کی شرط ہے لہذا غلام کی کفالت جائز نہیں۔ کیونکہ یہ ایک نقلی عبادت ہے اور غلام اپنے آپ کے آزادی کے بغیر تبرع کا مالک نہیں۔ لیکن کفالت منعقد ہو جائے گی بلکہ غلام سے اس کی آزادی کے بعد کفالت کی ذمہ کا مطالبہ کیا جائے گا۔

اصیل کی شرائط..... اصل کے لیے بھی ① دو شرطیں ہیں۔

اول: جس چیز کی اس نے ضمانت لی ہے اسے خود یا اپنے نائب کے ذریعہ پہنچانے پر قدرت و دسترس رکھتا ہو یہ شرط امام ابوحنیفہ کے ہاں خصوصی طور پر ہے لہذا ان کے ہاں نادار و مفلس کے قرض کی ذمہ داری صحیح نہیں جس نے مرتے وقت اپنے پورے قرض کی ادائیگی کے لیے کوئی رقم یا مالیت نہیں چھوڑی اس لئے کہ یہ ایسا قرض ہے جو ساقط ہونے والا ہے تو اس کی ضمانت صحیح نہیں جیسے یہ قرض بری کرنے سے ساقط ہو جاتا ہے، نیز میت کی ذمہ داری تو مرنے کی وجہ سے ختم ہوگئی لہذا اب اس کی ذمہ داری میں کوئی قرض باقی نہ رہا دھر ضمانت کا مطلب ہوتا ہے ایک ذمہ داری کے ساتھ دوسری ذمہ داری کو ملانا جس کا مطالبہ کیا جائے۔

صاحبین: اور جمہور فقہاء فرماتے ہیں..... ② وہ میت جو مفلس و نادار ہو اس کے قرض کی ضمانت اٹھانا صحیح ہے جس کی دلیل سابقہ حدیث ابو قتادہ ہے کیونکہ وہ ایسے میت کے قرضے کے ذمہ دار بنے تھے جس نے کچھ نہیں چھوڑا تھا تا کہ اس کا پورا قرض ادا کیا جاتا اور آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے حدیث ابی قتادہ میں صحابہ کرام رضی اللہ عنہم کو میت کے قرضے کی ذمہ داری لینے کی ترغیب دی تھی فرمایا: تم میں سے کوئی اس کی ذمہ داری کے لئے کیوں کھڑا نہ ہوا، چونکہ میت کا قرض ثابت شدہ قرض ہے لہذا اس کی ضمانت بھی صحیح ہے جیسے کوئی اپنے پیچھے اپنے قرضے کی ادائیگی کے لئے مال چھوڑ مرے اس قرضے کے ثابت ہونے کی دلیل یہ ہے: اگر کوئی شخص اس کے قرض ادا کرنے کی نیکی کرتا ہے تو قرضدار کے لئے اس کی وصولی جائز ہے اسی طرح اگر کوئی زندگی میں اس کا ضامن بنا اور پھر فوت ہو گیا تو ضامن بری الذمہ نہیں ہوگا، جس سے پتہ چلتا ہے کہ جس کی ضمانت لی گئی ہے اس کی ذمہ داری سے سبکدوش نہیں ہوگا۔

دوسری شرط: اصیل کفیل کے ہاں معروف و مشہور ہو..... جب کفیل یہ کہے: لوگوں فلا نے شخص کے ذمہ جو کچھ ہے میں اس کا ضامن ہوں تو کفالت صحیح نہیں۔ کیونکہ لوگوں کا اس سے تعارف نہیں نیز یہ شرط مکفول عنہ کی پہچان کے لیے لگائی ہے آیا وہ مالدار ہے یا ان لوگوں میں سے جو اپنا قرض جلد ادا کر دیتے ہیں یا نیکی کیے جانے کا مستحق ہے یا نہیں اصیل کا حاضر ہونا ضروری نہیں لہذا کسی غائب اور قیدی کی طرف سے کفالت کرنا صحیح ہے اس واسطے کہ ان جیسے حالات میں اکثر کفالت کی ضرورت پیش آتی ہے۔ ③

①..... البدائع حوالہ سابقہ ص ۶، الدر المختار ۴/۲۶۲، ۲۷۸، فتح القدیر ۵/۱۹۰، ② بدایۃ المتجہد ۲/۲۹۴، الشرح الکبیر الدر دیر ۳/۳۱۱، المہذب (۱/۳۹۱) المغنی ۴/۵۳۷، ③ بدایۃ المتجہد (۲/۲۹۴) البدائع (۶/۶) مغنی المحتاج (۳/۲۰۴)

الفقہ الاسلامی وادلتہ... جلد ششم..... ۴۶۴..... باب کفالتہ
 شافیہ فرماتے ہیں..... صحیح یہ ہے کہ مکفول عنہ کی کی پیمانہ شرط نہیں اس کی رضامندی پر قیاس کر کے کیونکہ وہ تو شرط نہیں رہی خیر
 خواہی اور نیکی تو وہ مشہور ہے خواہ وہ اس کا اہل ہو یا نہ ہو۔ ❶

مکفول لہ کی شرائط..... مکفول لہ یعنی دان وقرضدار میں مندرجہ ذیل شرائط ❷ ہونی چاہیں:

اول وہ معلوم ہو..... لہذا اگر کوئی انسان لوگوں میں سے کسی کا کفیل بنا تو کفالت صحیح نہیں۔ کیونکہ مکفول لہ جب نامعلوم ہوگا تو
 کفالت کا مقصد ثابت نہیں ہوگا جو اعتماد ہے اس شرط پر شافیہ کے ہاں اتفاق ہے کیونکہ قرض کے حقدار قرض کی وصولی میں سختی کرنے اور نرمی
 کرنے میں عموماً مختلف ہوتے ہیں ❸ ادھر مالکیہ اور حنابلہ نے مکفول لہ کے نامعلوم ہونے کے باوجود کفالت کو جائز قرار دیا ہے مثلاً زید
 کے اس قرض کا ضامن ہوں جو اس کا لوگوں میں سے کسی پر بھی ہے ان کی دلیل اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے اہل مصر کہنے لگے بادشاہ کا پیمانہ گم ہو گیا
 سے جو شخص اسے ڈھونڈ لائے گا اس کے لئے ایک اونٹ کا بارغلہ ہوگا جس کا میں ضامن ہوں کیونکہ اعلان کنندہ اس کا مالک نہ تھا بلکہ وہ یوسف
 علیہ السلام کی طرف سے نائب تھا لہذا اونٹ کے بار کی شرط یوسف علیہ السلام کے ذمہ تھی جو بھی اسے ڈھونڈ نکالے وہ یوسف علیہ السلام کی
 طرف سے اس کا ضامن ہوا۔ ❹

دوم: مکفول لہ مجلس عقد میں حاضر ہو..... یہ امام ابوحنیفہ اور امام محمد کے نزدیک انعقاد کی شرط ہے جب مکفول لہ کی جانب سے
 مجلس میں کفالت کو قبول کرنے والا کوئی نائب نہ ہو اس بنا پر کوئی انسان مجلس سے غائب کا کفیل بنا ہے پھر اسے اطلاع مل گئی اور اس نے
 اجازت بھی دے دی پھر بھی ان دونوں حضرات (طرفین) کے نزدیک کفالت صحیح نہیں کیونکہ مجلس میں موجود نے اس کی طرف سے قبول نہیں
 کیا ان حضرات کی دلیل یہ ہے کہ کفالت میں تملیک (مالک بنانے) کا مفہوم پایا جاتا ہے اور تملیک ایجاب و قبول سے حاصل ہوتی ہے لہذا
 عقد کے لفظ کو پورا کرنے کے لئے اس کا مکمل ہونا ضروری ہے اس سلسلے میں امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ سے دور وایتیں منقول ہیں۔ ان کا دوسرا
 قول یہ ہے کہ غائب کی طرف سے کفالت جائز ہے کیونکہ کفالت کا معنی ملانا ہے اور التزام کرنا ایجاب و قبول سے مکمل ہوتا ہے اس کا اکیلا
 ایجاب ہی عقد کی تکمیل کی صلاحیت رکھتا ہے۔

سوم: مکفول لہ عاقل ہو..... یہ شرط امام ابوحنیفہ اور امام محمد کے مذہب کی سابقہ شرط کے مطابق تفریع و تشریح ہے لہذا پاگل اور نابھج
 بچے کو قبول کرنا صحیح نہیں۔ اس واسطے کہ وہ دونوں اپنی جانب سے قبول کے صادر ہونے کے اہل نہیں اور عقد میں اس قبولیت کی حیثیت رکن کی
 تہی ہے۔

مکفول بہ کی شرائط..... مکفول بہ میں بھی تین شرطیں ہیں۔ ❺

اول یہ کہ مکفول بہ اصیل کے ذمے ہو..... احناف کے ہاں اس شرط کے پیش نظر کہ عین چیز ❶ بذات خود قابل ضمانت ہو اب
 خواہ قرض ہو یا کوئی عین ہو یا کوئی نفس یا کوئی کام ہو جیسے وہ چیز جیسے غصب (چھین) کر کے لیا گیا ہو یا بیع فاسد کے ذریعہ اس پر قبضہ ہوا ہو یا خمر
 یداری کا بھاؤ معلوم کرتے اس پر قبضہ ہو گیا۔ رہی وہ عین جو امانت ہے اگرچہ اسے حوالے کرنا ضروری نہیں جیسے ودائع شرکت کے اموال وغیرہ یا
 حوالے کرنا ضروری ہو جیسے عاریت اور اجرت پر لینے والے کے پاس مزدور خواہ وہ عین ایسی ہو کہ اس کی ضمانت دوسری چیز کے ذریعہ ہو مثلاً

❶ مغنی المحتاج (۲۰۰۲) ۷/۶ البدائع ۶/۶ فتح القدیر ۵/۷۱ المسبوط ۲۰۹ الدر المختار (۳/۲۸۰) ❷ مغنی
 المحتاج سابقہ حوالہ ❸ احکام القرآن ۵/۶ البدائع ۶/۷ فتح القدیر (۲۰۲۵) رد المحتار (۳/۲۶۳) مجمع الضمانات ص
 ۲۷۱ ❹ عین کی دو قسمیں ہیں امانت و ضمانت امانت جیسے ودائع مال شرکت مضامت، عاریت، اجرت پر لینے والے کے ہاتھ میں مزدور وغیرہ ضمانت
 یا وہ خود قابل ضمان ہوں۔

قبضے سے پہلے بیچنا اور رہن رکھنا وغیرہ تو ان دو کے ساتھ کفالت صحیح نہیں اس واسطے کہ وہ عین جو امانت ہے وہ قابل ضمان نہیں اور جس کی ضمانت دوسری چیز کے ذریعہ ہے وہ بذات خود قابل ضمان نہیں لہذا جب قبضے سے پہلے بکی ہوئی چیز ضائع ہوگئی تو بیچنے والے کے ذمہ کچھ بھی نہیں البتہ خریداری کے ذمہ سے قیمت ختم ہو جائے گی اور جب رہن (گروی رکھی چیز) ضائع ہوگی تو مرتہن (جس کے پاس رہن رکھا ہے) پہ کچھ واجب نہیں البتہ اس کی مقدار راہن سے قرض کم ہو جائے گا۔

فعل سے مراد مکفول بہ ہے اور وہ حواگی کا فعل ہے جیسے بیچی ہوئی چیز اور رہن کو حوالہ کرنا۔ کفالت بالفعل بھی صحیح ہے اس واسطے کہ حوالے کرنا التزام کرنے والے کے ذمہ ہے لہذا بیع کا بیچنے والے کے حوالے کرنا لازم ہے رہن کا قرض کی ادائیگی کے بعد کسی نہ کسی طرح مرتہن کے حوالے کرنا ضروری ہے۔

جان کی کفالت..... اسی بنا پر اس شخص کی جان کی کفالت کرنا درست ہے جس پر کوئی حق واجب ہو کیونکہ کفالتہ بانفس کفالتہ بالفعل ہے یعنی نفس کو حوالے کرنا۔

اور حواگی کا عمل اصیل پہ لازم ہے اس لئے اس کے ذریعہ کفالت صحیح ہے۔

جمہور فقہاء کفالتہ بانفس کو اگر مال کی وجہ سے ہو تو جائز قرار دیتے ہیں ان میں مذاہب اربعہ کے ائمہ ہیں جس کی دلیل باری تعالیٰ کا یہ ارشاد ہے فرمایا (یعقوب علیہ السلام نے) جب تک تم مجھے اللہ تعالیٰ کا پکا عہد نہیں دیتے ہیں ہرگز اسے تمہارے ساتھ نہیں بھیجوں گا وہ عہد یہ ہے کہ اگر تمہارا گھیراؤ نہ کر لیا گیا تو اسے میرے پاس ضرور لاؤ گے۔ (سورہ یوسف ۱۲/۶۶) اور نبی علیہ السلام کا ارشاد ہے: ذمہ دار نقصان برداشت کرے گا جو کفالتہ کی دونوں قسموں کو شامل ہے جس چیز کا عقد کی وجہ سے حوالے کرنا ضروری ہے تو عقد کفالتہ کی وجہ سے بھی اس کی سپردگی ضروری ہے اور چونکہ کفیل اصیل کو حوالہ کرنے پہ قدرت رکھتا ہے وہ اس طرح کہ جو اسے تلاش کر رہا ہے اس کی جگہ بنا دے پھر دونوں کو الگ چھوڑ دیا جائے یا حواگی کے لئے قاضی کے گماشتوں کی مدد حاصل کرے۔ رہا امام شافعی کا قول: بدن کی کفالت ضعیف ہے تو اس سے ان کی مراد یہ ہے کہ قیاس کی رو سے ضعیف ہے اس واسطے کہ آزاد آدمی کسی کی ماتحتی میں نہیں آسکتا اور نہ کوئی اسے ① حوالے کر سکتا ہے امام شافعی کے اصل مذہب کی یہ تحقیق ہے احناف کی کتابوں میں جو قول ملتا ہے وہ اس کے خلاف ہے۔

البتہ شافعیہ کا قول ہے..... مذہب یہ ہے کہ اس شخص کی کفالت بانفس یا بالبدن درست ہے جس کے ذمہ کوئی مال ہو یا کسی آدمی کی وجہ سے کوئی سزا مثلاً قصاص یا تہمت کی حد ہو۔ اور اللہ تعالیٰ کی حدود میں مثلاً شراب نوشی زنا اور چوری کی حدود میں یہ کفالت ممنوع ہے اس واسطے کہ جہاں تک ہو سکے وہ اسے بنانے کی کوشش کرے (حنابلہ) فرماتے ہیں: جس پر کوئی حد لاگو ہو خواہ وہ اللہ تعالیٰ کا حق ہو جیسے زنا اور چوری کی حد یا کسی آدمی کا جیسے تہمت اور قصاص کی حد تو اس کی کفالت بالبدن صحیح ہے۔

کفالتہ بانفس کا ایک حکم یہ بھی ہے کہ جب اصیل کفالت میں مکفول بہ کو مقررہ وقت میں حوالہ کرنے کی شرط لگا دے تو جب وہ اس کا مطالبہ کرے گا کفیل پر اس مکفول بہ کا حاضر کرنا لازم ہے۔ تاکہ جس بات کا اس نے التزام کیا ہے اسے پورا کرے جیسے وقت مقرر تک لیا گیا قرض جب اس کا وقت ہو جائے۔ سو اگر کفیل اسے حاضر کر دے تو بہتر۔ اور اگر حاضر نہ کر سکے تو حاکم حق کی ذمہ داری نہ نبھانے کی وجہ سے اسے قید میں ڈال دے۔ اور اگر کفیل نے اسے ایسی جگہ لا حاضر کیا جہاں مکفول لہ اس سے جھگڑنے پہ قدرت رکھتا ہو جیسے شہر تو کفیل کفالت سے بری ہو جائے گا کیونکہ اس نے اپنے التزام کو پورا کر دیا ہے اور اگر اس بات کی کفالت کی تھی کہ وہ اسے قاضی کی مجلس (عدالت) میں لا حاضر

① الشرح الكبير ۳/۳۲۲ بدایة المتجهد (۲۹۱/۲) مغنی المحتاج (۲۰۳/۲) المہذب (۳۲۲/۱) المغنی ۵/۵۶۶

المبسوط (۱۶۲/۱۹) البدائع (۸/۶) فتح القدیر (۳۹۱/۵) الكتاب مع الباب (۱۵۳/۲) کشف القناع (۳۶۲/۳)

باب کفالتہ..... کرے گا پھر اسے بازار پہنچا دیا پھر بھی بری ہو جائے گا کیونکہ اصلی مقصد جھگڑے (کیس لڑنے) کو ممکن بنانا ہے اور حق کو ثابت کرنا ہے تو یہ اس صورت میں حاصل ہے جب اسے بازار میں حوالے کر دے کیونکہ لوگ اسے قاضی کے پاس پہنچانے میں اس کا تعاون کریں گے۔

دوم: مکفلوں بہ پوری طرح کفیل کی دسترس میں ہو..... تاکہ عقد مفید ثابت ہو، جمہور کے نزدیک یہ شرط اموال میں سے اس بنا پر حدود و قصاص میں کفالت صحیح نہیں کیونکہ کفیل سے سپردگی مشکل ہے (یعنی سزاؤں میں نیابت نہیں چلتی) اس سے کفالت کا کوئی فائدہ نہیں ہوگا یہ احناف مالکیہ اور حنابلہ ❶ کا مذہب ہے ان کی دلیل نبی صلی اللہ علیہ وسلم سے منقول یہ ارشاد ہے حد میں کفالت نہیں ❷ چونکہ کفالت بھر و سا دلانا مضبوط کرنا ہے اور حدود کی بنیاد ہے ہٹانے اور شہادت کی وجہ سے ساقط کرنے پر ہے لہذا مضبوط اس کے مناسب نہیں اور کفیل کے لیے جب مکفلوں کو حاضر کرنا مشکل ہو تو اس سے پوری طرح حق کی وصولی یا بی نہیں ہوگی یہ ملحوظ رہے کہ احناف کے ہاں حدود و قصاص میں کفالت کے ناجائز کا مطلب یہ ہے کہ کفالت کی ادائیگی سختی اور جبر ناجائز ہے اگر مدعی علیہ کشادہ دلی اور تبرع کا مظاہرہ کرے اور قصاص اور حد اس کی حالت میں جو بندے کا حق ہے کفالت کرنے کی اجازت دے دیتا ہے تو تہمت چوری کی حد میں کفالتہ بالفنس جائز ہوگی۔ کیونکہ یہ اس ضمانت کی کفالت ہے جو اصیل پر ہے اور کفیل سے اس کی وصولی بھی ممکن ہے لہذا جس کے ذمہ قرض ہے اس کی بان سپردگی کی کفالت صحیح ہے۔ اور اگر مدعی علیہ احسان نہ کرے تو امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک کفیل کو بذات خود مجلس قضا میں مدعی علیہ کے دعویٰ کا ثبوت پیش کرنے کے لیے مجبور نہیں کیا جائے گا کیونکہ جیسا ہم جانتے ہیں حدود کے ساتھ کفالت کا میل نہیں۔ اس صورت میں قاضی اسے گرفتار کر کے قید میں ڈال دے یہاں تک کہ اس نے خلاف گواہی مل جائے یا حد پوری ہو جائے جب کہ صاحبین فرماتے ہیں، قصاص اور حد قذف (تہمت) میں وکیل کو بذات خود پیش کرنے کے لیے مجبور کیا جائے گا۔ کیونکہ ان دونوں (قصاص و حد قذف) میں بندے کا حق ہے۔

خلاصہ یہ ہوا..... نفس حد یا قصاص کی کفالت جس بہ حد واجب ہے اس کی ذات کی کفالت کے بغیر صحیح نہیں۔ اس واسطے کہ حد ایک سزا ہے اور سزاؤں میں نیابت جاری نہیں ہوتی، البتہ اگر کوئی شخص اس کی ذات کا کفیل بن جائے جس پر حد واجب ہے تو اس صورت میں کفالت صحیح ہے۔

شافعیہ فرماتے ہیں..... کفالت النفس (یعنی کفالت البدن) ان حدود میں جو خالص اللہ کے لیے ہیں جیسے شراب نوشی، زنا اور چوری کی حد، ان میں جائز نہیں، کیونکہ جہاں تک ممکن ہو انھیں ہٹانے کی کوشش کرے وہ حدود جو خالص آدمی کے لیے ہیں جیسے قصاص، حد قذف اور تعزیر وغیرہ ان میں جان سپردگی کی کفالت جائز ہے اس واسطے کہ یہ بندے کا حق ہے لہذا کفالت صحیح ہوئی جیسے انسانوں کے باقی حقوق مایہ صحیح ہوتے ہیں۔ ❸

امام ابوحنیفہ کے ہاں اس شرط پہ یہ مسئلہ متفرع ہوتا (نکلتا) ہے کہ ذمہ داری میں کسی ایسی چیز کو فوری منتقل کرنے کی ضمانت کا التزام صحیح ہے جو کسی غیر متعین ذریعہ سے ہو جیسے کسی بھی گاڑی یا جانور کے ذریعہ اس واسطے کہ اس وقت مستحق کفیل کی دسترس میں ہے لیکن کسی بوجھ کو ایک جگہ سے دوسری جگہ منتقل کرنے کے التزام کی کفالت صحیح نہیں جو کسی خاص گاڑی یا جانور پہ ہو، اس لئے کہ بسا اوقات کفیل بار برداری سے جانور کے ضائع ہونے سے عاجز ہو جاتا ہے، بوقت نقل و حمل کا مخصوص ذریعہ ہوتا ہے۔

❶..... الشرح الكبير (۳/۳۶۶) بداية المتجدد (۲/۲۹۳) المغنی (۳/۵۵۷) فتح القدير (۵/۳۹۹) مجمع الضمانات ۲۷۲
الكتاب مع الباب (۲/۱۵۷) ❷ رواه البيهقي باسناد ضعيف وقال انه منكر عن ممر بن شعيب عن ابيه عن جده رواه ابن عدی
فی الکامل واهله ايضا برواية ابي عمر الکلابی بان احاديثه منكرة (سبل السلام) (۳/۶۳) نصب الرایة (۴/۵۹) ❸ مغنی المحتاج
(۲/۲۰۳) المهذب (۱/۳۲۳)

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۴۶۷..... باب کفالتہ

سوم: دین صحیح لازم ہو..... وہ ایسا قرض ہوتا ہے جو صرف ادائیگی یا معاف کرنے سے ساقط ہوتا ہے، یہ شرط کفالتہ بالمال کے ساتھ خاص ہے اس پر یہ حکم مرتب ہوتا ہے کہ کفالتہ بدل کتابت کے ذریعہ صحیح نہیں اس واسطے کہ وہ دین لازم نہیں، یا دین ضعیف ہے کیونکہ مکاتب کو اس کا اختیار ہے کہ وہ کتابت کا معاملہ فتح کر دے لہذا اس میں اعتماد کا کوئی مفہوم نہیں پایا جا رہا اسی طرح اس کی کفالت بھی صحیح نہیں جو دین نہیں ہے۔ مثلاً عدالتی فیصلے پایا ہی رضا مندی سے پہلے بیوی کا خرچ، کیونکہ یہ قضا یا رضا کے ذریعے ہی دین بن سکتا ہے ❶ بغدادی کا قول ہے: اگر گزشتہ مقرر خرچ کا کفیل بنا تو کفالت صحیح ہے باوجودیکہ وہ اداء یا معاف کرنے کے بغیر ساقط ہو جاتا ہے مثلاً کفیل یا مکفول لمر جاتا ہے۔ اسی طرح اگر آئندہ ماہ کے خرچ کا کفیل بنا اور ہر ماہ ارا کے لئے اتنا ملے کیا تھا یا کسی آئندہ دن کا کفیل بنا اور ہر دن کا مقرر کیا تھا تو اس صورت میں صحیح ہے۔ ❷

مالی کفالت میں جمہور فقہاء کے نزدیک دین کا مقدار، صفت اور عین کے اعتبار سے معلوم ہونا ضروری نہیں۔ معلوم سے بھی کفالت صحیح ہو جاتی ہے مثلاً کہتا ہے میں اس کی طرف سے ہزار کا ضامن ہوں اور نامعلوم سے مثلاً تمہارا جتنا مال اس کے ذمہ ہے میں اس کا ضامن ہوں۔ یا اس سودے کی جتنی ضمانت بنتی ہے اس کا میں کفیل ہوں۔ اس واسطے کہ کفالت کی بناء وسعت پر ہے اس لیے اس میں جہالت برداشت ہو جاتی ہے ضمان ❸ الدرک کے صحیح ہونے پر فقہاء کا اجماع ہے۔ جس کی صورت یوں ہے کہ کوئی شخص خریدار کے لیے ثمن (قیمت) کا اس سے ضامن بن جائے کہ اگر یہ چیز کسی اور کی نکل آئی یا اس میں کوئی عیب نکلا یا گھٹیا ہوئے کی وجہ سے ناقص نکلی یا انوں کے ہلکا ہونے کی وجہ سے ناقص نکلی، احناف نے اس صورت میں کفالتہ کو صحیح کہا مثلاً کوئی شخص دوسرے سے کہتا ہے یہ راستہ چلے جاؤ اگر تمہارا مال ضبط ہوا تو میں اس کا ضامن ہوں چنانچہ اس اس کا مال چھن گیا تو ضمانت صحیح ہے باوجودیکہ مضمون عند مجہول ہے اسی طرح اگر کہا ہے: اگر فلاں نے یا ان میں سے کسی نے تمہارا مال چھینا تو میں ضامن ہوں تو ضمانت صحیح ہے ❹ امام شافعی کا مسلک جدید یہ ہے کہ جس دین کی ضمانت کی جا رہی ہے وہ جس مقدار، صفت اور عین کے لحاظ سے معلوم ہو کیونکہ ضمانت کی تحریف یہ ہے: معاملے کی وجہ سے کسی آدمی کے لئے ذمہ میں ہال کو ثابت کرنا۔ جو جہالت کے ساتھ جائز نہیں۔ جیسے خرید و فروخت میں ثمن اس لیے وہ مجہول اور غیر متعین سے صحیح نہیں جیسے ان دو فروضوں میں سے ایک۔ ربانمان الدرک تو وہ ان کے نزدیک لوگوں کی ضرورت کی وجہ سے جائز ہے۔ ❺

تیسری بحث: کفالت کے ادا کام..... کفالت کے دو حکم ہیں ❶ اول جو چیز اصیل کے ذمہ ہے کفیل سے اس کے مطالبہ کی ولایت کا ثبوت، جس چیز کا مطالبہ کیا جاتا ہے محل کفالت کی وجہ سے و مختلف ہوتی ہے سو اگر کفالت دین کی ہو تو اس صورت میں اگر ایک کفیل ہے تو اس سے اس ایرے دین کا مطالبہ ہوگا جو اصیل کے ذمہ تھا اور اگر کفیل دو تھے اور قرض مثال کے طور پر ایک ہزار تھا تو دونوں سے اس صورت میں پانچ پانچ سو کا مطالبہ ہوگا جب ان میں سے کوئی ایک دوسرے کا کفیل نہ بنا ہو کیونکہ کفالت میں وہ دونوں برابر ہیں اور مکفول بہ میں تقسیم ہونے کا احتمال ہے لہذا مطالبہ کے حق میں دونوں پر تقسیم ہو جائے گی اگر کسی ایک نے رقم ادا کر دی دوسرے سے واپس نہیں لے گا اس واسطے کہ وہ اپنی

❶ الدرالمختار مع ردالمحتار (۲۶۲/۳) (۲۷۴) الشرح الكبير (۳۳۳/۳) المہذب (۴۰/۱) المغنی المحتاج (۲۰۱/۲) مجمع الضمانات ص ۲۶۹ البدائع ۹/۱ فتح القدیر ۵/۴۰۲ بدایة المجتہد (۲۹۴/۲) المغنی ۳/۵۳۶، ۵۳۹، ۵۵۷ المسبوط ۲۰/۵۰ الدرالمختار (۲۷۴/۳) ❷ اس کا مطلب ہے مطالبہ اور موخذہ اگر چہ اس کا ثابت حق نہ ہو کیونکہ بسا اوقات کسی اجنبی سے معاملہ کرنے کی ضرورت پیش آ جاتی ہے اور اندیشہ ہوتا ہے جو چیز وہ بیچے گا اس کا کوئی حقدار نکل آئے اور بعد میں یہ ہاتھ نہ لگے لہذا اس اعتماد کی ضرورت پڑی۔ اسے ضمانت العہدہ بھی کہتے ہیں جو ایک امید ہوتی ہے جس میں قیمت درج ہوتی ہے لیکن فقہاء ثمن میں اس کا استعمال مجاز کرتے ہیں بہر کیف بعد میں ہونے والے نقصان کی تلافی کے لیے یہ کفالت ہوتی ہے بعض احناف کے نزدیک کفالتہ بال رک جائز ہے جو بیع کے حقدار نکل آئے۔ نہ کی صورت میں ثمن ادا کرنے کی ذمہ داری ہے۔ ❸ مجمع الضمانات ص ۲۷۰ ❹ نہایة المحتاج ۳۰۳/۳

طرف سے ادا کر رہا ہے نہ کہ اپنے ساتھی کی جانب سے البتہ جو رقم ادا کی ہے وہ اسیل وصول کر لے گا۔

اور اگر کفالت بالنفس ہو تو اگر مکفول بہ غائب نہیں تو کفیل سے بذات خود مکفول بہ کو حاضر کرنے کا مطالبہ ہوگا۔ اور اگر غائب ہو تو کفیل کو اتنی مہلت دی جائے گی کہ وہ اس کے اندر اندر مکفول بہ کو لے آئے پھر اگر وہ اس مدت میں حاضر بھی نہ کر سکے اور نہ اپنا عذر ظاہر کرے تو قاضی اسے اس وقت تک قید کر سکتا ہے کہ وہ اپنا عذر ظاہر کر دے۔ جب وہ قاضی کے سامنے اس کا اظہار کر دے کہ وہ اسے حاضر کرنے کی طاقت نہیں رکھتا خواہ حالات سے اس کا پتہ چلے یا گواہوں کی گواہی وغیرہ سے اس کا علم ہو تو اسے رہا کر دے اور اسے حاضر کرنے کی قدرت تک مزید مہلت دیدے کیونکہ اس کی پوزیشن فی الحال قرض میں مفلس کی سی ہے جب قاضی اسے جیل سے نکال دے تو قرض دینے والے حقدار اس کا پیچھا نہ چھوڑیں اور قاضی کو بھی چاہیے کہ وہ ان میں اور حقداروں میں حائل نہ ہو لیکن حقداروں کے لئے اس بات کی گنجائش نہیں کہ اسے اس کے مشاغل اور کام کاج سے روکیں یہ تو احناف کا مذہب ہوا۔ ❶

شافعیہ کہتے ہیں: اگر کفیل کو مکفول کی جگہ کا پتہ ہو تو اسے حاضر کرنا ضروری ہے اور اگر اسے علم نہیں تو اس کے لیے حاضر کرنا بھی لازم نہیں اور جب حاضر کرنا لازم ہو تو اسے جانے آنے کی مدت کی مہلت دی جائے گی۔ پھر اگر یہ مدت گزر گئی اور وہ اسے حاضر نہ کر سکا تو یہاں تک اسے قید رکھا جائے گا کہ مکفول کو مر جانے یا اس کی جگہ نامعلوم ہونے یا اس کے پاس کسی ایسے شخص کی موجودگی کی وجہ سے جو اس تک نہ پہنچنے دے حاضر کرنا مشکل ہو جائے اگر کفالت بالعین ہو تو اگر وہ چیز سلامت ہے تو اسے حوالے کرنے کا مطالبہ کفیل سے ہوگا اور اگر وہ ضائع ہو گئی تو اس جیسی یا اس کی قیمت ادا کی جائے گی۔

کیا اسیل قرض سے بری ہو جائے گا..... یہ بات ملحوظ خاطر رہے کہ جمہور فقہاء کے نزدیک کفالت پتہ اسیل کی برأت مرتب نہیں ❷ ہوتی اس لیے حقدار چاہے تو اسیل سے مطالبہ کرے چاہے تو کفیل سے ہاں البتہ جب کفالت اس شرط پہ ہو کہ اسیل بری ہے تو پھر اس سے مطالبہ نہیں اس لیے کہ یہ حوالہ کے معنی میں تبدیل ہو جائے گی ❸ شافعیہ نے اپنے ہاں اصح قول کے مطابق ایسی کفالت کو ناجائز قرار دیا ہے جس میں اسیل کو بری کرنے کی شرط ہو۔ کیونکہ یہ ایسی شرط ہے جو ضمانت کے منافی ہے امام مالک اپنے ایک قول میں فرماتے ہیں حقدار قرض دہندہ اس وقت کفیل سے مطالبہ نہیں کر سکتا جب منافع سے مطالبہ کرنا مشکل ہو، کیونکہ ضمانت اعتماد کا نام ہے جس سے پورا حق اسیل سے اس کی مکمل ادائیگی کے مشکل ہونے کی وجہ سے وصول نہیں کیا جاسکتا جیسے رہن میں۔

ابن ابی لیلیٰ، ابن شرمہ، ابوثور، ابن سیرین، ظاہر یہ اور امامیہ کا قول ہے کفالت سے اسیل کی برأت واجب ہو جاتی ہے اور حق کفیل کی ضمانت میں منتقل ہو جاتا ہے لہذا قرض دہندہ اسیل سے بالکل مطالبہ نہیں کر سکتا ہے جیسے حوالہ میں ہوتا ہے اور دلیل میں حضرت ابو قتادہ رضی اللہ عنہ کی میت کی طرف سے دو دینار کی ضمانت والا واقعہ پیش کرتے ہیں کیونکہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے ان سے فرمایا تھا: اللہ تعالیٰ تمہیں بہترین بدلہ عطا کرے اور تمہارا قرض بھی ایسے ادا کر دے جیسے تم نے اپنے بھائی کا قرض چکا یا ہے اس سے معلوم ہوا جس کی ضمانت لی جاتی ہے وہ ذمہ داری سے بری الذمہ ہو جاتا ہے صحیح جمہور کا قول ہے کیونکہ کفالت کا مفہوم و مطلب حق مطالبہ میں ایک ذمہ کو دوسرے ذمہ سے ملانا ہے یا اصل قرض کے حق میں جیسا کہ سابقہ اختلاف ہے اور برأت ملانے کے منافی ہے اور اس لیے بھی کہ اگر کفالت کا مطلب بری کرنا ہوتا تو یہ حوالہ بن جاتا حالانکہ دونوں مختلف ہیں اور لفظوں کی تبدیلی اصل میں معافی و مفہوم کی تبدیلی کی دلیل ہے۔ انہوں نے سنت سے نبی صلی اللہ علیہ وسلم کا یہ ارشاد بطور دلیل پیش کیا ہے مومن کی روح اپنے قرض کے ساتھ انکی رہتی ہے یہاں تک کہ کوئی اس کی طرف سے ادا کر دے اور آپ علیہ السلام کا حضرت ابو قتادہ کے واقعہ میں یہ فرمانا: اب تم نے اس کی راحت کا سامان کر دیا اس وقت ہوا جب آپ کو بتا دیا گیا کہ ان کا

❶ معنی المحتاج (۲۰۵: ۲) ❷ البدائع حوالہ سابقہ، بداية المتجهد (۲۹۲: ۲) المغنی ۵۳/۳ فتح القدیر (۳۹۰/۵)

❸ المبسوط (۲۰: ۲۰)

قرض ادا کر دیا گیا ہے رہا آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا اس میت کی نماز جنازہ پڑھانا جس کی ضمانت لی گئی تو کیونکہ ضمانت کی وجہ سے اس کی ادائیگی کا اطمینان ہو گیا اور نماز جنازہ پڑھانے سے اسی وجہ سے باز رہے تھے کہ میت نے ادائیگی کے لئے کچھ نہ چھوڑا تھا۔ رہا آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا یہ فرمان کہ اللہ تعالیٰ تمہارا قرض۔

۱..... ہم پہلے بیان کر چکے ہیں: کہ حضرت علی والی روایت ضعیف ہے جیسا کہ ابن حجر کا قول ہے اس میں زیادہ صحیح حضرت ابو قتادہ سے منقول واقعہ والی روایت ہے۔

۲... حدیث امام احمد، ترمذی، ابن ماجہ اور حاکم نے بحوالہ ابو ہریرہ نقل کی ہے اور طبرانی نے حضرت براء بن عازب سے بحوالہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم اس کا مفہوم نقل کیا ہے کہ مقروض اپنے قرض کی وجہ سے قید رہتا ہے اللہ تعالیٰ سے تنہائی کی فریاد کرتا ہے اس کی سند میں مبارک بن فضالہ ہے جس کی توثیق عفان اور ابن حبان نے کی ہے جب کہ ایک جماعت نے اسے ضعیف لکھا ہے۔ دیکھئے الجامع الصغیر (۱۸۸:۲) مجمع الزوائد (۱۲۹/۳)

یہ روایت جابر بن عبد اللہ سے جو مسند احمد دارقطنی اور حاکم کی کتاب میں ان الفاظ ثابت ہے، اب تم نے اس کی کھال کو ٹھنڈا کر دیا ایک روایت میں قبر کے الفاظ ہیں۔ دیکھئے التلخیص الحییر ۲۵۱ نبل الاوطار (۲۳۹/۵)

ایسے چکائے جیسے تم نے اس کا قرض ادا کر دیا جو ایسی حالت میں تھا کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے ابھی تک نماز جنازہ نہیں پڑھائی تھی، جب انہوں نے ذمہ داری لے لی تو اسے اس ذمہ داری سے سبکدوش کر دیا۔ ❶

یہاں کفالت، غاصب اور غاصب الغاصب کی وضع میں فرق ہے کیونکہ جس مالک سے کوئی چیز غصب ہوئی اسے اختیار ہے جسے چاہے ضامن قرار کر دے جب وہ ایک کو ذمہ دار ٹھہرانے پر رضامند ہو جائے تو دوسرے ذمہ دار کا اسے اختیار نہیں ہوگا۔ وجہ فرق یہ ہے جس مالک کا سامان غصب ہو جائے اس نے غاصب یا غاصب الغاصب (ایک شخص کسی کی چیز ہتھیالے اس سے آگے کوئی اور چھین لے اسے غاصب الغاصب صوب کہتے ہیں جیسے محاورہ ہے چوروں کو پڑ گئے مور (چوٹی) کو ذمہ دار ٹھہرانے کو اختیار کر لیا۔ یعنی قاضی نے اس کے خلاف حکم صادر کر دیا تو اس کا اختیار مضمون کا اس کی طرف سے مالک بنانے کو شامل ہوگا اور دوسرا ضرورۃً بری ہو جائے گا۔ اس مطالبہ کے خلاف جو کفالت کے مقتضی کے مطابق ہو کیونکہ وہ مضمون کے مالک بنانے کا مقتضی نہیں اور چونکہ کفالت کا معنی ہے ملانا، اس میں تملک (مالک بنانا) حاصل نہیں ہوتی یہاں تک کہ اگرچہ قاضی فیصلہ کر دے جب تک پوری ادائیگی کی حقیقت نہ پائی جائے۔

کفالت کا دوسرا حکم: اصل سے کفیل کے مطالبہ کی ولایت کا ثبوت..... جب کفالت کی تمام قسموں میں کفالت اس کے حکم سے ہو۔ اگر قرض کی کفالت ہو مثلاً تو کفیل سے جب مطالبہ ہو تو وہ مکفول عنہ سے خلاصی کا مطالبہ کر سکتا ہے اور اگر وہ قید ہو جائے تو مکفول عنہ کو قید کر سکتا ہے کیونکہ اسی نے اسے اس (مصیبت) ذمہ داری میں ڈالا ہے اسی کے ذمہ اسے اس سے نکالنا ہے۔ البتہ جب کفالت اصیل کے کہے بغیر ہو تو اس وقت کفیل کے لیے اصیل کے ساتھ لگ رہے کا حق نہیں جب اس کے پیچھے کوئی پڑا ہو اور نہ قید کا حق جب اسے قید میں بند کر دیا جائے اور نہ کفیل اس وقت تک مال کا مطالبہ کر سکتا ہے جب تک وہ خود ادا نہ کرے اگرچہ کفالت اصیل کے حکم سے ہو اس وجہ سے کہ مطالبہ کی دسترس قرض اور مالک بنانے کے حکم سے ثابت ہوتی ہے اور ان سب کا دار و مدار دلائل پہ ہے جو موجود ہیں یہ صورت خریداری کے وکیل کے خلاف ہے کیونکہ وہ موکل سے چیز کی قیمت کا مطالبہ خریداری کے بعد کر سکتا ہے اگرچہ اس نے اپنی طرف سے اس کی قیمت ادا نہ کی ہو کیونکہ وہاں قیمت چیز کے بدلہ میں ہے اور چیز کی ملکیت موکل کے لئے ثابت ہو رہی ہے اس وجہ سے شمن (قیمت) کی ادائیگی اسی کے ذمہ ہے اس

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۴۷۰ باب کفالتہ:

واسطے وکیل اس کا مطالبہ کر سکتا ہے رہا کفالت کا مسئلہ تو اس میں مطالبے کا حق قرض یا مالک بنانے کی وجہ سے ہے اور وہ ابھی تک موجود ہیں اور سب کفیل نے رقم ادا کر دی تو وہ اصل سے رقم واپس لے سکتا ہے جب کفالت اس کے حکم سے ہو کیونکہ اس وقت دونوں میں قرض دینے اور لینے کا تعلق ہوگا یہاں اصل قرض لینے والا اور کفیل مال ادا کرنے کی وجہ سے قرض دینے والا ہے اور قرض دینے والا قرض لینے والے سے اپنا قرض واپس لے سکتا ہے۔

چوتھی بحث: کفالت ختم ہونے کا بیان..... یہاں ہم کفالت کی ہر قسم کے مطابق کفالت ختم ہونے کے طریقوں کو مختصر بیان کرتے ہیں اگر کفالت بالمال ہو تو وہ ❶ دو میں سے ایک طریقے سے ختم ہوتی ہے۔

پہلا طریقہ: قرض دہندہ..... کو مال ادا کرنا، یا جو چیز ادا کی گئی کے معنی میں ہے خواہ یہ ادا کی گئی کفیل کی طرف سے ہو یا اصل کی جانب سے کیونکہ قرض کے مطالبے کا حق ادا کی گئی کا راستہ ہے جب یہ پایا گیا تو کفالتہ کا مقصد حاصل ہوگا لہذا عقدہ کا حکم ختم ہو جائے گا۔ جب قرض دہندہ کفیل یا اصل کو مال ہبہ کر دے تب بھی کفالت ختم ہو جاتی ہے کفیل یا اصل پر قرض کا صدقہ کرنا بھی ہبہ کی طرح ہے اسی طرح اگر قرض دینے والا فوت ہو جائے اور اس کے وارث کفیل یا اصل ہوں تو تب بھی کفالت ختم ہو جاتی ہے اس لیے کہ میراث کی وجہ سے وہ اپنے ذمہ میں واجب چیز کا مالک بن گیا۔ پھر اگر وارث کفیل ہو تو وہ اپنے ذمہ کی چیز کا مالک ہو گیا۔ اس لیے اصل سے واپس لے گا جیسے وہ اگر ادا کی گئی سے اس کا مالک ہوتا، اور اگر وارث خود مکفول عنہ ہو تو کفیل بری ہے گویا اس نے رقم ادا کر دی۔

دوسرا طریقہ: بری کرنا یا جو اس کے معنی میں ہے..... قرض دہندہ اگر کفیل یا اصل کو قرض سے بری الذمہ کر دے تو کفالت ختم ہے اتنی بات ہے جب کفیل کو بری کرے گا تو اصل بری نہیں ہوگا اور جب اصل کو بری کر دے گا تو کفیل بھی بری ہو جائے گا اس واسطے کہ قرض اصل کے ذمہ تھا نہ کہ کفیل کے۔ اس بناء پر اصل کو بری کرنا اس کے ذمہ سے قرض کو ساقط کرنا ہے۔

لہذا ضرورت کی بنا پر کفیل سے مطالبے کا حق ساقط ہو جائے گا۔ اس لئے کہ جب اصل ساقط ہو جائے تو فرع بھی ساقط ہو جائے گی۔ رہا کفیل کو بری کرنا تو وہ اسے مطالبہ سے بری کرنا ہے نہ کہ قرض سے۔ کیونکہ اس پر تو کوئی قرض نہ تھا اور یہ ضروری ہے کہ کفیل سے مطالبے کا حق ساقط کرنے سے اصل سے قرض بالکل ساقط ہو جائے کیونکہ فرع کے ساقط ہونے سے اصل ساقط نہیں ہوتی۔

اگر قرض دینے والا کفیل یا مقروض سے کہہ دے: تم میری طرف سے مال کی ادا کی گئی سے بری ہو، تو وہ بری ہو جائے گا کیونکہ یہ قبضے اور وصولی کا اقرار ہے اس وجہ سے کہ اس نے اس کے بری ❷ ہونے کی انتہاء اپنے آپ کو قرار دیا ہے یہی قبضے اور وصولی کی برأت ہے کفیل اور اصل دونوں بری ہوں گے کیونکہ قرض کی وصولی سے دونوں بری ہو جائیں گے۔ لہذا جب کفالت اصل کے حکم سے تو کفیل اصل سے واپس لے سکتا ہے۔ قرض دہندہ اگر کفیل یا مقروض سے کہہ دے تم مال سے بری ہو اور یہ نہ کہے: مجھے ادا کرنے سے تو امام ابو یوسف کے نزدیک سابقہ صورت کی طرح بری ہو جائے گا کیونکہ یہ قبضے کا اقرار ہے اس واسطے کہ برأت کی نیت مال کی طرف عرف و عادت میں ادا کی گئی کے لیے استعمال ہوتی ہے لہذا اسی پر محمول کی جائے گی۔ اور امام محمد کے نزدیک کفیل بری ہوگا نہ کہ اصل مثلاً وہ کہتا ہے میں نے تمہیں بری کیا، کیونکہ مال سے بری کرنا کبھی ادا کی گئی کے ذریعہ ہوتا ہے اور کبھی بری کرنے سے لہذا ادا کی گئی پر زائد دلیل کی وجہ سے ہی محمول کیا جائے گا جس کا وجود سابقہ صورت میں ہے جو اس کا یہ کہنا ہے ”مجھے“ کیونکہ جیسا کہ ہم نے ذکر کیا یہ گفتگو ادا کی گئی کا پتہ دیتی ہے اور یہاں نہیں پائی گئی جب کفیل اور مقروض مال کفالت کسی اور آدمی کے حوالے کر دیں کہ تو نے قرض دہندہ کو ادا کرنا ہے اور جس کے حوالے کیا ہے وہ قبول کرے تو کفالت ختم

❶..... البدائع (۱۱/۶) مختصر الطحاوی ۱۰۳ الدر المختار (۲۸۵/۳) مجمع الضمانات (۲۷۴) یعنی اس ترکیب کا فائدہ یہ ہے کہ مال سے بری ہونا جس کی ابتدا کفیل سے ہوتی ہے اور انتہا قرض دینے والا ہے ہی کفیل سے قبضہ کرنے کے اقرار کا معنی ہے گویا اس نے کہا: تو نے مجھے دے دیا۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۴۷۱..... باب کفالت

ہو جائے گی اس واسطے کہ حوالہ قرض اور مطالبے سے بری کر دیتی ہے (اسی طرح کفالت صلح سے بھی ختم ہو جاتی ہے) بایں طور کہ کفیل قرض دینے والے سے جس چیز کا دعویٰ کیا گیا ہے اس میں سے کچھ پر صلح کرے اس وقت کفیل اور اصیل دونوں حالتوں میں بری ہو جائیں گے پہلی حالت یوں کہے: میں اور مکفول عنہ باقی ماندہ سے بری ہیں۔

دوسری حالت یوں کہے: برأت کی شرط سے مطلقاً میں نے اتنے پر تم سے صلح کر لی اور ایک حالت میں صرف کفیل بری ہوگا وہ یہ کہ کہے:

کہ میں باقی سے بری ہوں۔ ❶

اگر کفالت بالنفس ہو تو وہ تین طریقوں سے ختم ہوتی ہے: ❷

الاول..... جو شخص اس ❸ جان کا مطالبہ کر رہا ہے اس کے حوالے کرنا جہاں سے وہ اسے قاضی کی مجلس تک لیجانے کی طاقت رکھتا ہو مثلاً کسی شہر میں ہو کیونکہ کفیل نے اپنی ذمہ داری نبھادی اور کفالت بالنفس کا مقصود حاصل ہو گیا جو قاضی کے پاس فیصلے کو ممکن بنانا ہے، سو جب مقصود پورا ہو گیا تو کفالت ختم ہوئی، اگر اسے صحرا یا جنگل میں حوالے کیا تو کفیل بری الذمہ نہیں ہوا، کیونکہ وہ اس صورت میں فیصلہ کرانے کی دسترس نہیں رکھتا لہذا مقصود پورا نہ ہوا اسی طرح جب کسی ایسے شہر میں حوالے کیا جہاں نہ قاضی ہے اور نہ اس کے گماشتے (نما سندنے) جیسے پولیس وغیرہ کیونکہ اس صورت میں فیصلہ کرنا ممکن نہیں اور اگر بازار یا شہر میں حوالے کیا تو بری ٹھہرا۔ اس واسطے کہ مقصد یہ ہے کہ سپردگی ایسی جگہ ہو جہاں سے قاضی کی مجلس میں حاضر کرنا ممکن ہو سکے اگر کفیل سے یہ شرط طے کی کہ وہ خود مکفول کو مخصوص شہر میں حوالے کرے گا لیکن پھر کسی اور شہر میں سپرد کر دیا تو امام ابوحنیفہ کے نزدیک بری ہو جائے گا کیونکہ مخصوص شہر میں فیصلہ کرانے کی قدرت ہے اور صاحبین کے نزدیک جب تک مخصوص جگہ میں سپرد نہیں کرے گا بری نہیں ہوگا کیونکہ شہر کی قید کسی فائدہ مند غرض کے لئے تھی جیسے اس کے مخصوص گواہ ہوں دوسرے نہ ہوں۔

اگر کفیل سے یہ شرط طے کی کہ وہ خود مکفول کو امیر کے پاس حاضر کرے گا لیکن اس نے قاضی کے ہاں حوالے کیا تو بری ہے۔

الثانی..... بری کرنا یعنی حقدار کفیل کو کفالت بالنفس سے بری الذمہ کر دے تو کفالت ختم ہے کیونکہ کفالت کا مقصد جان حوالے کرنے کے ذریعے مطالبے کے حق کو ثابت کرنا ہے اور جب مطالبے کا حق بری کرنے سے ساقط ہوا تو ضرورہ حق ختم ہو گیا۔

اس حالت میں اصیل بری نہیں ہوگا کیونکہ بری کرنا کفیل کے لیے صادر ہوا ہے نہ کہ اصیل کے لیے اور اگر اصیل کے لیے صادر ہوا تو

دونوں بری ہیں۔

الثالث، خود مکفول کی موت..... اصیل مکفول بہ کا اگر انتقال ہو جاتا ہے تو کفیل بالنفس کفالت سے بری ہے اس واسطے کہ وہ اسے حاضر کرنے سے قاصر ہے کیونکہ اصیل سے حاضر ہونا ساقط ہو گیا تو کفیل سے بھی ساقط ہو جائے گا اسی طرح جب کفیل کا انتقال ہو جاتا ہے تو تب بھی کفالت ختم ہو جاتی ہے کیونکہ وہ مکفول کو حاضر کرنے پر قادر نہیں رہا اس کا مال تو وہ اس واجب کے نافذ کرنے کی صلاحیت نہیں رکھتا بخلاف کفیل بالمال کے اور اگر مکفول مر گیا تو کفالت بالنفس نہیں ختم ہوگی جیسے کفالت بالمال نہیں ختم ہوتی اس واسطے کہ کفیل اپنی ذمہ داری کی بجا آوری پر قادر رہتا اور وصی یا وارث مطالبے میں میت کا قائم مقام ہوتا ہے۔

❶..... المبسوط (۲۰/۵۸، ۹۱) البدائع ۱۲ فتح القدیر (۵/۱۲۲) مختصر الطحاوی (۲۵) مجمع الضمانات (۲۷۴) ❷ البدائع (۲۱/۶) المبسوط (۱۹/۶۶، ۱۶۵) فتح القدیر (۵/۳۹۳) الدر المختار (۳/۲۶۷) مجمع الضمانات (۲۶۶، ۲۷۴) ❸ الكتاب مع اللباب (۳/۱۵۳) ❹ حواگی اور سپردگی مکفول اور مکفول لہ کو علیحدہ کر دینے سے ثابت ہوتی ہے۔

جن چیزوں کی ضمانت لی گئی ہے..... ان کی کفالت دو میں سے ایک طریقے سے ختم ہوتی ہے اول جس چیز کی ضمانت لی ہے اگر وہ موجود ہے تو اسے حوالے کرنا اور اگر ضائع ہوگئی تو اس جیسی یا اس کی قیمت ادا کرنا۔ دوم بری کرنا یعنی کفیل کو کفالت سے بری کرنا۔ مثلاً یوں کہے: میں نے تمہیں کفالت سے بری کیا کیونکہ کفالت اس کا حق ہے لہذا اس کے ساقط کرنے سے ساقط ہو جائے گا جیسے قرض ہوتا ہے یا اصیل کو بری کرنا۔

پانچویں بحث: کفیل کا اصیل سے رقم وصول کرنا..... اس بحث میں ہم دو جہتوں سے گفتگو کریں گے رجوع کی شرائط، کب اور کتنا مال واپس لے گا۔ رہی رجوع کی شرائط تو وہ مندرجہ ❶ ذیل ہیں۔

کفالت مکفول عنہ کی اجازت سے ہو اگر اس کی اجازت نہیں تھی تو وہ ادا ایگی نہیں لے سکتا۔ کیونکہ کفیل اس صورت میں نیکی کرنے والا ہوگا جو کچھ بھی اس نے ادا کیا ہے اگر وہ واپس لے سکتا ہوتا نبی صلی اللہ علیہ وسلم میت کی نماز جنازہ حضرت ابوقحادہ کی ضمانت کی وجہ سے نہ پڑھاتے یہ احناف و شافعیہ کا مذہب ہے۔ ❷

امام مالک اور ایک روایت میں امام احمد فرماتے ہیں: یہ شرط نہیں کہ ضمان مضمون عنہ کی اجازت سے ہو۔ کیونکہ یہ ایسی ادا ایگی ہے جو واجب قرض سے بری کر دیتی ہے تو یوں سمجھا جائے گا یہ اس کی ضمانت تھی جس پر قرض واجب تھا جیسے حاکم وہ قرض اس کی عدم ادا ایگی کی وجہ سے ادا کر دے۔ ایسا ہی ابن قدامہ کا قول ہے۔ رہے ابوقحادہ تو انہوں نے ادا ایگی اور ضمانت کی نیکی کی۔ اس واسطے کہ انہوں نے تصد امیت قرض ادا کیا تاکہ اسے اس کی ذمہ داری سے سبکدوش کر دیں اور رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم اس کی نماز جنازہ پڑھا دیں جب کہ آپ کو علم ہے اس نے ادا ایگی کے لیے کچھ مال نہیں چھوڑا اور احسان کرنے والا کچھ بھی واپس نہیں سکتا۔ ❸

کفالت صحیح اجازت سے ہو..... یعنی ایسے شخص کی جانب سے ہو جس کا اپنے اوپر قرض کا اقرار صادر ہونے کی اہلیت ہونے لہذا بچے کی اجازت معتبر نہیں جسے تصرفات سے ممانعت ہو اور دوسرے کے ذریعے کفیل کے لئے اس کی طرف سے ادا ایگی کو واپس لینے کا حق نہیں۔ کیونکہ یہ تعلق قرض لینے کا ہے اور بچے کے قرض لینے سے ضمانت کا کوئی تعلق نہیں۔

۳۔ ضمانت کی نسبت اصیل کی طرف..... مثلاً وہ کفیل سے کہے: میری طرف سے سے ضامن بن جا کیونکہ وہ اگر اپنی طرف نسبت نہیں کرتا تو وہ تعلق ثابت نہیں ہوگا جس پر قرض دینے کا دار و مدار ہے کیونکہ کفالت مکفول عنہ کی نسبت سے قرض لینا ہے (یعنی قرض کا مطالبہ ہے) اور کفیل کی نسبت ادا ایگی کے بعد قرض دینا ہے اور مکفول عنہ کو ادا کرنے میں نایب ہے اور مکفول لہ کی نسبت سے جو کچھ مکفول عنہ کے ذمہ میں ہے کفیل سے جو مال اس نے لیا ہے اس کا مالک بنانا ہے اس لئے جو قرض اس نے دیا ہے اسے واپس لے سکتا ہے۔

۴۔ اصیل کا کفیل..... یہ ایسا قرض نہ ہو جیسا کفیل نے ادا کیا ہے: کیونکہ جب اس نے قرض ادا کر دیا تو ان میں تبادلہ (مقاصد) ہو گیا۔ قرض دہندہ اگر کفیل کو مال ہبہ کر دے تو وہ اسے واپس لے سکتا ہے کیونکہ ہبہ مال کی ادا ایگی کے معنی میں ہے۔ جب اصیل کو قرض کا ہبہ مل گیا تو کفیل بری ہے کیونکہ یہ اور مال کی ادا ایگی برابر ہیں۔ اور اگر قرض دہندہ فوت ہو گیا اور کفیل اس کا وارث بنا تو اصیل سے واپس لے سکتا ہے اور اگر اصیل اس کا وارث بنا تو کفیل بری ہے کیونکہ وارث ملکیت کا ایک سبب ہے اور جب اصیل مال کا مالک ہوگا تو بری ہوگا جس کی وجہ سے کفیل بھی بری ہو جائے گا اگر قرض دینے والا کفیل کو بری کر دے تو اصیل سے واپس نہیں لے سکتا کیونکہ بری کرنا ساقط کرنا ہے جو کفیل کی نسبت سے صرف مطالبے کے حق کو ساقط کرنا ہے۔

❶... البدائع ۱۳ فتح القدیر (۴۱۰۷/۵) المبسوط (۱۷۸/۱۹) المہذب (۳۲۱/۱) مغنی المحتاج (۲۰۹/۲) ❷ بدایة المجتہد (۲۹۴/۲) المغنی (۳۲۹/۳) القوانين الفقہیة (۳۲۵)

اور جب کفیل اسیل کو اس سے جس کا وہ اس کی اجازت سے ضامن بنایا اس سے بہہ لیا تھا بری کر دے تو جائز ہے اس کے بعد اگر کفیل نے قرض ادا کیا تو واپس نہیں لے سکتا اگر قرض دہندہ کفیل سے کہتا ہے: مجھے مال ادا کرنے سے تم بری ہو تو احناف کے اتفاق سے کفیل اسیل سے واپس لے سکتا ہے کیونکہ یہ قبضے اور وصولی کا اقرار ہے۔ اس اعتبار سے یہ لفظ ادائیگی میں استعمال ہوتا ہے لہذا وہ واپس لے گا۔ یعنی یہ برأت صرف پوری طرح ادائیگی سے ہوتی ہے تو یہ اس بات جیسی ہے تم نے مال مجھے دیدیا اور میں نے تم سے وصول کر لیا، جو قبضے کا اقرار ہے البتہ جب یہ کہا: مجھے ادا کرنے سے تم بری ہو تو یہ امام ابو یوسف کے نزدیک قبضے کا اقرار ہے گویا اس نے کہا: مجھے مال کی ادائیگی سے تم بری ہو۔ کیونکہ یہ خاص برأت کا اقرار ہے جو کفیل کے ساتھ ہے جو اس سے صادر ہونے والے فعل کے ذریعے ہے۔ مثلاً کہا جائے میں بیٹھا اور اٹھا یہاں و فعل پوری ادائیگی سے اور امام محمد کے نزدیک کفیل مکفول عنہ سے واپس نہیں لے گا اس واسطے یہ اس کی اس بات کے قائم مقام ہے میں نے تمہیں مال سے بری کیا کیونکہ اس میں اسے ادا کرنے کی وجہ سے بری ہونے کا احتمال ہے (یعنی قبضے اور بری کرنے کے ساتھ) جس سے ادنیٰ مقدار جو برأت کفیل سے ثابت ہو جائے گی رہی اس سے زائد (جو ادائیگی ہے) تو اس میں شک ہے لہذا شک سے قبضہ ثابت نہیں ہوگا دوسرے کے ذریعے اس وقت کفیل کے لیے مکفول عنہ سے واپسی کا حق نہیں ثابت ہوگا احناف کے ہاں یہ زیادہ وزنی رائے ہے کفیل کا مکفول عنہ سے قرض دہندہ کے یوں کہنے سے میں نے تمہیں بری کیا واپس نہ لینے کا سبب یہ ہے کہ لفظ سے کفیل کے مخصوص ہونے کا فائدہ ہے تو مقروض سے قرض ساقط کرنے کے ساتھ غیر تک اس کا اثر نہیں پہنچے گا اس واسطے یہ لفظ قرض کی ادائیگی کے اقرار کو شامل نہیں ہوگا اس صورت میں اور دوسری صورت تم مال سے بری ہو امام ابو یوسف کے ہاں یہ ہے بری کرنے سے برأت کفیل کے فعل سے ثابت نہیں ہوتی بلکہ قرض دہندہ کے فعل سے ہوگی اس لیے وہ فعل کفیل کی جانب منسوب ❶ نہیں ہوگا۔

خلاصہ یہ ہوا کہ احناف کے ہاں راجح یہ ہے کہ کفیل قرض دینے والے کے یوں کہنے سے۔ تم بری ہو جو مجھے ادا کرنے یا میں نے تمہیں بری کیا کے بغیر اسیل سے واپس نہیں لے سکتا۔ اس واسطے کہ یہ بری کرنا ہے نہ کہ قبضے کا اقرار ہے۔

کئی کفیلوں کی صورت میں کفیل کا اسیل سے رقم واپس لینا..... مثلاً دو شخص کسی ایک آدمی کے ہزار روپے کے کفیل بنتے ہیں۔ اور ان میں سے کوئی بھی دوسرے کا کفیل نہیں ہوا بلکہ ہر ایک نے اپنے ذمہ کی رقم ادا کر دی تو جو کچھ اس نے ادا کیا ہے وہ اپنے ساتھی سے واپسی نہیں لے گا۔ کیونکہ اس نے اپنے حصے کی رقم ادا کی ہے نہ کہ اپنے ساتھی کی طرف سے۔ البتہ اسیل سے واپس لے سکتا ہے اس واسطے کہ اس کی اجازت سے اس کا کفیل تھا اگر ان میں سے ایک اپنے ساتھی کے ذمہ واجب رقم کا کفیل بن گیا تو جتنی رقم کفیل نے ادا کی ہے اس میں اسی کی بات معتبر ہوگی کہ وہ دوسرے کفیل کی کفالت سے تھی یا اس کی اپنی کفالت سے تھی اس لیے کہ اس سے مال کا مطالبہ دو وجہوں سے ہے۔ اول..... اسی کی اسیل کی طرف سے اپنی کفالت کی وجہ سے دوم اپنے ساتھی کی کفالت کی وجہ سے اور دو میں سے ایک وجہ دوسرے سے بہتر نہیں۔ تو اسے اختیار ہے دونوں میں سے جس کی طرف سے چاہے ادا کرے۔

اگر ہر ایک دوسرے کے ذمہ واجب رقم کا کفیل بن جائے تو جو کچھ بھی ان میں سے ادا کرے گا وہ آدھی رقم اس کی اپنی طرف سے ہوگی جو ہماری مثال میں پانچ سو بنتے ہیں اس سلسلہ میں اس کی یہ بات ناقابل اعتبار ہے کہ اس نے اپنے ساتھی کی طرف سے رقم ادا کی ہے نہ کہ اپنی طرف سے بلکہ اتنی مقدار اس نے اپنی طرف سے ادا کی ہے اس لئے شریک سے واپس نہیں لے گا جیسا اس کی یہ بات قبول نہیں کی جائے گی کہ ادائیگی کے وقت وہ کہے: وہ اپنی طرف سے نہیں اپنے شریک کی طرف سے ادا کر رہا ہے جب تک ادائیگی کی رقم آدھے سے نہ بڑھے اپنے شریک سے واپس نہیں لے سکتا جو ہماری مثال کے مطابق پانچ سو ہیں اگر پانچ سو سے زیادہ ادا کی تو اگر چاہے تو اپنے شریک سے واپس لے سکتا ہے اور اگر چاہے اسیل سے وصول کرے یہی قاعدہ دوسرے اصول پر منطبق ہو سکتا ہے: مثلاً دو شخص ہزار کی کوئی چیز مل کر خریدتے ہیں ہر

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۴۷۴..... باب کفالت:

ایک اپنے ساتھی کی قیمت کا ذمہ دار بنتا ہے تو ان میں سے جو بھی ادا کرے گا تو وہ جب تک نصف سے زائد نہ ہوا اپنے شریک سے واپس نہیں لے سکتا: شرکۃ مفادہ کے دو شریک جب علیحدہ ہو جائیں اور دونوں کے ذمہ قرض ہو تو قرض دینے والا دونوں سے مطالبہ کر سکتا ہے اور ان میں سے جو کوئی ادا کر دے جب تک وہ ادا شدہ رقم آدھے سے زائد نہ ہوا اپنے شریک سے واپس نہیں لے سکتا۔

کفیل اسیل سے کیا واپس لے سکتا ہے..... احناف کے نزدیک جو چیز اس نے ادا کی ہے وہ واپس نہیں لے سکتا بلکہ جس کا ضامن بنا تھا کیونکہ ادائیگی سے وہ اسیل کے ذمہ جو چیز بھی اس کا مالک بن گیا لہذا جس سے کفالت مکمل ہوا سے واپس لے گا اگر کفالت کسی عمدہ چیز پر تھی اور اس نے اس سے کم ادا کی تو وہ اسیل سے عمدہ واپس لے گا اسی طرح جب نقدی قرض کا کفیل بنا پھر اس کی طرف سے اپنے والی وزنی چیز یا سامان تجارت ادا کیا تو جس کا کفیل بنا تھا وہ واپس لے گا نہ کہ جو ادا کی ہے۔ یہ صورت قرض ادائیگی کے وکیل کے خلاف ہے کیونکہ وہ موکل (وکیل بنانے والے) سے ادا شدہ رقم لے نہ کہ قرض۔ اس واسطے کہ ادائیگی سے وہ قرض کا مالک نہیں بنا بلکہ جو موکل نے ادا کرنا تھا وہ قرض دے دیا۔ لہذا جو قرض دیا ہے وہی واپس لے گا رہا یہ مسئلہ کہ صلح کی حالت میں کچھ قرضے پہ صلح کرنا تو جتنے مال پہ صلح کی اتنا واپس لے گا نہ کہ سارا قرض کیونکہ جو کچھ اسیل کے ذمہ تھا یعنی سارا قرض اس کی ادائیگی سے وہ مالک نہیں ہوا اس لئے کہ صلح کو مالک بنانا مقصور کرنا ناممکن ہے کیونکہ وہ سود کا ذریعہ ہے۔ ①

مالکیہ اور شافعیہ کا زیادہ صحیح قول یہ ہے..... کہ کفیل عملی طور پر جو ادا کرے گا وہ اسیل سے واپس لے سکتا ہے کیونکہ کم از کم وہ قرض ہو گا زائد واجب نہیں تھا جس کی ادائیگی میں اسے ثواب ملے گا تنابلہ کا کہنا ہے: کفیل نے جو کچھ ادا کیا اس میں سے کم یا قرض کی مقدار اسیل سے واپس لے گا۔ اگر ادا شدہ کم ہو تو جو تاوان اس نے ادا کیا ہے وہ واپس لے گا اس واسطے کہ اس نے یہی چیز صرف کی ہے ایسا ہی صلح کی حالت یا کچھ قرضے سے بری کرانے کی صورت میں کفیل ادا شدہ واپس لے گا ② اور اگر ادا شدہ کم ہو تو ادا کردہ واپس لے گا یوں ان کا مذہب مالکیہ اور شافعیہ کی طرح ہے۔ ③

کفیل اسیل سے کب واپس لے گا..... کفیل کے لیے جائز نہیں کہ جس مال کا وہ کفیل بنا ہے اسیل کی طرف سے اس کی ادائیگی سے پہلے مطالبہ کرے۔ اس واسطے کہ ادائیگی سے قبل وہ اس کا مالک نہیں ہوا۔ خریداری کے وکیل کے خلاف کیونکہ جیسا کہ ہم پہلے بیان کر چکے ہیں وہ ادائیگی سے واپس لے سکتا ہے اس کی حیثیت بیچنے والے کی سی ہے اگر کفیل بالمال سے مکفول بہ کا مطالبہ ہو تو اسے چاہیے کہ وہ بھی اسیل کا پیچھا نہ چھوڑے۔ اگر اسے اس کی وجہ سے قید ہو تو اسے قید کرائے یہاں تک کہ چھوٹ جائے اس واسطے کہ اسے جو برائی بھی پہنچی اس کا سبب یہی ہے لہذا اسے اسی جیسا بدلہ ملنا چاہیے۔ ④

ضمیمہ: موجودہ دور میں کفیل بننے کی فیس (اجرت) لینا)..... کفالت نیکی کا عقد ہے جس پہ کفیل کو ثواب ملتا ہے کہ بھلائی میں مدد سے کفیل نے جو ضمانت کی ذمہ داری نبھائی ہے اور مکفول کی درستگی کے لیے جو کچھ صرف کیا ہو اسیل سے واپس لے سکتا ہے، بہتر تو یہی ہے کہ نیکی کسی معاوضہ کے بغیر پوری ہو جس میں شبہ کا احتمال نہیں۔ اگر مکفول نہ پہلے سے کوئی مال بطور بیسہ یا ہدیہ کفیل کو دے تو جائز ہے تاکہ جو نیکی کفیل نے کی ہے اس کا بدلہ ہو جائے لیکن اگر کفیل پیشگی (فیس) یا ہدیہ کی شرط لگائے اور مکفول عنہ کو اپنا معاملہ سلجھانا مشکل لگتا ہو تو ضرورت یا عام حاجت کی بنا پر فیس دینا جائز ہے کیونکہ اجرت نہ دینے کی وجہ سے مشاغل بے کار جاتے ہیں۔ جیسے تعلیمی سفر یا کمائی کرنے یا فوج میں بھرتی ہونا ملتوی ہو رہا ہو اس میں جواز کی بنیاد فقہاء کا قول ہے: وہ یہ کہ فقہاء نے ضرورت کے لئے اجرت دینا جائز قرار دیا ہے جس سے نیکی کے کام مثلاً قرآن کی تعلیم دینا دینی شعائر کی مہارت جیسے انہوں نے حق تک رسائی اور ظلم دور کرنے کے لئے بطور رشوت مال دینا جائز

①..... البدائع ۱: ۵ ② الشرح الكبير (۳/۳۶۶) مغنی المحتاج (۲/۲۰۹) ③ المغنی (۵/۱۵۱) ④ الكتاب مع اللباب (۲/۱۵۷)

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۴۷۵..... باب کفالتہ: قرار دیا ہے۔ یا مثلاً شہروں سے دشمن کا نقصان اور خلمرہ ہٹانے کے لیے ایسا کیا جائے اور مکفول عنہ کفالتہ کی وجہ سے منفعت کا حقدار ہو جائے گا اور اجرت والی کفالت اس تک پہنچنے کا راستہ ہے۔ لیکن معاوضے کی شرط لگانے میں زیادہ قیمت وصول کرنے یا بڑھانے سے بچنا ضروری ہے ہے تاکہ کفالت کی مشروعیت کی بنیاد کی رعایت رکھی جائے جو نیکی ہے۔

گیارہویں فصل: حوالہ..... موضوع کا نقشہ:

حوالہ کے معاملے میں ہم مندرجہ ذیل مباحث کے بارے گفتگو کریں گے۔

بحث اول حوالہ کی تعریف، جواز، رکن اور الفاظ

بحث ثانی حوالہ کی شرائط

بحث ثالث حوالہ کے احکام

بحث رابع حوالہ کا اختتام

بحث خامس محال علیہ کی مجیل سے وصولی

گفتگو کا آغاز ہم کرتے ہیں۔

بحث اول..... حوالہ کی تعریف جواز، رکن اور اس کے الفاظ:

حوالہ کی تعریف..... لغت میں حوالہ منتقل ہونے کو کہتے ہیں، چنانچہ کہا جاتا ہے: حال عن العهد وہ دور سے منتقل ہو گیا یعنی تبدیل ہو گیا۔ اور اصطلاح میں مقروض کی ذمہ داری کے مطالبہ کو التزام کرنے والے کی ذمہ داری کی طرف منتقل کرنا جب کہ کفالتہ اس کے برعکس ہے اس میں مطالبہ میں ملانا ہوتا ہے نہ کہ منتقل کرنا لہذا بالاتفاق حوالہ کے بعد مقروض سے مطالبہ نہیں ہوگا۔ آیا قرض منتقل ہوتا ہے یا نہیں؟ اس میں احناف کا اختلاف ہے صحیح یہ ہے کہ منتقل ہو جاتا ہے جیسا کہ اس کی وضاحت ہوئی ہے۔ اسی بنا پر عنایہ کے مصنف نے حوالہ کی تعریف یوں کی ہے۔ فقہاء کی اصطلاح میں حوالہ یہ ہے اصل کے ذمہ سے محال علیہ کے ذمے اعتماد کے ساتھ قرض منتقل کرنا ① احناف کے علاوہ فقہاء نے اس کی تعریف یہ کی ہے: ایسا عقد جو ایک ذمہ سے دوسرے ذمہ تک قرض منتقل کرنے کا تقاضا کرتا ہے۔ ②

جواز..... قرض منتقل کرنا سنت اور اجماع سے ثابت ہے ماسوائے ان لوگوں کے جنہوں نے قرض کے ذریعہ قرض میں تصرف کرنے سے منع کیا ہے۔ سنت سے اس کا ثبوت آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے مالدار کا مال منول ظلم ہے جب تم میں سے کسی کو کسی مالدار کے پیچھے لگنا پڑے (تاکہ اس سے اپنا حق وصول کرو) تو اس کے پیچھے لگ جائے یعنی حوالہ کو قبول کر لے جیسا کہ بیہقی کی روایت ہے اور اجماع الوسیط میں طبرانی کی روایت ہے جس کا قرض کسی مالدار کے حوالہ ہو جائے وہ اس حوالہ کو قبول کر لے امام احمد اور ابن ابی شیبہ کی روایت میں ہے جس کا کسی مالدار کے حوالہ ہو وہ اسے قبول کرے ③ ایک روایت میں ہے جب حوالہ لے کیا جائے، جمہور علماء کا اس یہ اتفاق ہے کہ یہ مذکورہ حکم انتخابی

①..... فصح القدير مع العنايه (۴۳۳/۵) الدر المنختار (۳۰۰/۴) مجمع الضمانات ۲۸۲ ② الشرح الكبير (۳۲۵/۳) مغنی

المحتاج (۱۹۳/۲) المغنی (۵۲۸/۴) غایۃ المنتهی (۱۱۳/۲) ③ مغل بالذین، اس میں مال منول کرنا جو مطلبت الحدیۃ سے ماخوذ ہے جب اسے

کوٹ کر لیا گیا جائے۔ ملکی مالدار کو کہتے ہیں۔ جس کا دامن کشادہ ہو اصل میں اسے کہا جاتا ہے۔ ④ یہ روایت صحاح ستہ امام احمد، ابن ابی شیبہ طبرانی کی تجم وسط

میں بحوالہ حضرت ابو ہریرہ روایت کردہ ہے۔ یہی روایت امام احمد ابن ماجہ اور ترمذی نے بحوالہ ابن عمران الفاظ میں نقل کی ہے مغل الغنی ظلم واذا احلت

علی ملی فاتبعہ اور بزار نے جابر رضی اللہ عنہ سے ان الفاظ میں نقل کی ہے مغل الغنی ظلم اذا اتبع احدکم علی ملنی فلیتبع۔ اس میں ضعیف

راوی ہیں۔ نصب الرأیۃ (۵۹/۴) التلخیص الحبیر ۲۵۰ مجمع الزوائد (۱۳۰/۴) سبل السلام (۶۱/۳)

لفقہ الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۶۷۴ باب کفالتہ

ہے لہذا حوالہ کو قبول کرنا واجب نہیں۔ ابوداؤد اور امام احمد کا قول ہے یہ حکم وجوب کے لیے ہے لہذا محال پر حوالہ کو قبول کرنا لازم ہے۔^① اجماع..... فی الجملہ ① اہل علم کا حوالہ کے جواز پر اجماع ہے یہ ایسا عقد ہے جو چیزوں کے علاوہ قرضوں میں جائز ہے کیونکہ اس سے منتقل کرنے کا پتہ چلتا ہے اور ماتحتی قرضوں میں ہوتی ہے نہ کہ چیزوں میں یعنی حکمی انتقال چیزوں میں نہیں پایا جاتا اس لیے ان میں حوالہ صحیح نہیں۔

حوالہ کارکن..... احناف کے ہاں حوالہ کارکن مجمل کا ایجاب، محال و محال علیہ کا مخصوص الفاظ سے جو حوالہ کے الفاظ کہلاتے ہیں قبول کرنا ہے۔

ایجاب یہ ہے کہ مجمل قرض دینے والے سے کہے: میں تمہارا قرض فلاں کے حوالے کرتا ہوں اور محال و محال علیہ سے قبول کرنا یہ ہے کہ ان میں سے ہر ایک کہے: میں نے قبول کیا یا میں راضی ہوں یا اسی طرح کے الفاظ کہے: احناف کے ہاں محال علیہ کی رضامندی ضروری ہونے کا سبب یہ ہے کہ حوالہ محال علیہ پر حق کی اس کی ذمہ داری میں منتقلی کا تصرف ہے جو اس کی رضامندی اور قبول سے ہی پورا ہوتا ہے کیونکہ قرض اسی پر لازم ہوگا اور التزام کے بغیر لزوم نہیں پایا جاتا۔ اس کے مجمل کا مقروض ہونے سے التزام کی صفت میں کوئی فرق نہیں پڑتا اس واسطے کہ لوگ قرض کی ادائیگی میں سہولت و آسانی حتیٰ و متنگدستی میں ایک دوسرے سے مختلف ہوتے ہیں۔

رہی محال کی رضامندی تو وہ بھی ضروری ہے اس واسطے کہ قرض اس کا حق ہے جو مجمل کے ذمہ تھا اور وہی قرض حوالہ کے ذریعہ منتقل ہو رہا ہے ذمہ داریاں اچھی طرح ادائیگی اور مال مٹول میں جدا جدا ہوتی ہیں اس لیے اس کی رضامندی ضروری ہے ورنہ یہ نقصان ہوگا اسے ایسے شخص کے پیچھے پڑنا پڑے گا جو اسے پورا حق ادا نہیں کرے گا جہاں تک مجمل کا تعلق ہے تو صاحب قدوری نے اس کی رضا شرط قرار دی ہے کیونکہ مروت والے لوگ اپنی ذمہ داری کسی اور کے اپنے ذمہ لینے سے ناراض ہوتے ہیں۔ زیادات میں پسندیدہ رائے مذکور ہے کہ حوالہ اس کی رضا کے بغیر بھی صحیح ہے اس واسطے کہ محال علیہ سے قرض کا التزام اس کا اپنے حق میں تصرف ہے اور مجمل کو اس سے کوئی ضرر نہیں بلکہ اس کا فائدہ ہے۔^②

حنابلہ اور ظاہر یہ کا قول ہے: صرف مجمل کی رضامندی ضروری ہے جہاں تک محال اور محال علیہ میں تو ان پر حوالہ کو قبول کرنا لازم ہے اس واسطے کہ ان کے ہاں حدیث میں یہ حکم وجوب کے لیے ہے جیسا کہ ہمیں معلوم ہے ان دونوں کی^③ رضامندی کا کوئی اعتبار نہیں۔ احناف کے بالکل خلاف حنابلہ نے محال بہ اور محال علیہ کے جانے کی شرط کو کافی سمجھا ہے۔

اور محال علیہ کی رضامندی کے شرط نہ ہونے کی وجہ یہ ہے کہ مجمل خود اور اپنے وکیل سے پورا حق لے۔ اور محال نے قبضہ کرنے میں اپنی جگہ کھڑا کر دیا ہے تو محال علیہ پر لازم ہے کہ وہ وکیل کا مال اسے دے دے۔ مالکیہ اپنے مشہور اور شافعیہ اپنے اصح قول کے مطابق کہتے ہیں: حوالہ کے صحیح ہونے کے لیے صرف مجمل اور محال کی رضا ضروری ہے کیونکہ مجمل جہاں سے چاہے حق ادا کرے کوئی مخصوص جہت متعین نہیں اور محال کا حق مجمل کے ذمہ میں ہے جو اس کی رضا کے بغیر منتقل نہیں ہوگا اس واسطے کہ ذمہ داریاں ادا اور قضا میں بدلتی رہتی ہیں۔ جہاں تک محال ہے تو اس پر حوالہ کی رضامندی لازم نہیں کیونکہ حدیث میں حوالہ کی مشروعیت و جواز کا حکم استحباب کے لئے ہے اس واسطے محال پر حوالہ کرنے کی قبولیت لازم نہیں۔ اور محال علیہ کی رضا بھی شرط نہیں اس واسطے کہ وہ حق و تصرف کا محل و مقام ہے اور حق مجمل کا تھا اسے چاہے کہ وہ اس کے بغیر پوری طرح لے لے۔ اور حکم صرف قبضے کو تفویض کرنے کا ہے لہذا جس پر تھا اس کی رضامندی ضروری نہیں۔ جیسے کوئی انسان دوسرے کو اپنا

① سبیل السلام، المغنی (۲/۵۲۷)، العینہ ان للشعرانی (۲/۸۰)، المغنی المہذب (۱/۳۳۷) مغنی المحتاج (۲/۱۹۳)
بدائع المجتہد (۲/۲۶۳) البدائع (۶/۱۶۶) فتح القدیر حوالہ سابقہ مختصر الطحاوی ص ۱۰۲ ردالمحتار (۳/۳۰۱) المغنی
(۲/۵۲۲، ۲۷۷) غایۃ المنتہی (۲/۱۱۳) کشف القناع (۳/۳۷۴)

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم..... ۷۷/۴..... باب کفالت
 قرض وصول کرنے کے کا وکیل بنائے اور محال علیہ محال کی مخالفت کرے کہ حق اس کا ہے اس واسطے اس کی رضامندی کے بغیر منتقل نہیں ہوگا
 جیسے بیچنے والا رہا محال علیہ تو حق اس پہ ہے اس لئے اس کی رضامندی نہیں جیسے کوئی بچی ہوئی چیز ہوتی ہے ① سابقہ بحث سے سوائے احناف
 کے جمہور فقہاء کے نزدیک حوالہ کی بنیاد چھ ستونوں پہ قائم ہے: مجیل (مقروض) محال جسے محال اور حویل بھی کہا جاتا ہے جو قرض دینے والا اور
 دائن ہے۔ محال علیہ یا محتمل علیہ جس نے محال کے لئے قرض کا التزام کیا ہے محال بہ یا محتمل بہ وہ قرض جو محال کا مجیل کے ذمہ ہے اور مجیل کا
 قرض محال علیہ کے ذمہ ہے اور ② الفاظ حوالہ۔

بحث ثانی حوالہ کی شرائط..... احناف کے ہاں حوالہ کے صحیح ہونے کی چند شرائط ہیں جن کا تعلق مجیل، محال، محال علیہ اور محال بہ سے
 ہوتا ہے۔

مجیل میں دو شرطیں ہیں:

اول: عقد کرنے کی اہلیت رکھتا ہو..... یعنی عاقل بالغ ہو اس لیے پاگل اور ناسمجھ بچے کا معاملہ حوالہ صحیح نہیں کیونکہ عقل مہرست
 یعنی تصرف کی شرط ہے۔ سمجھار بچے کا حوالہ نافذ نہیں ہوگا بلکہ اس کے وارث یا سرپرست کی اجازت یہ موقوف (انکا) رہے گا اس بنا پر بلوغت
 نفاذ کی شرط ہے نہ کہ منعقد ہونے کی۔

دوم: مجیل کی رضا..... لہذا اگر اس سے زبردستی حوالہ کرایا گیا تو صحیح نہیں کیونکہ حوالہ ایسا ابراء (بری کرنا) ہے جس میں تسلیم کا معنی پایا
 جاتا ہے جو زبردستی سے فاسد ہو جاتا ہے جیسے تملیکات ③ کے دیگر معاملات میں مالکیہ، شافعیہ اور حنابلہ کا اس شرط میں ان سے اتفاق ہے الا
 یضاح میں ابن کمال کا قول ہے: مجیل کی رضامندی صرف اس سے واپس لینے کے لئے شرط ہے۔

محال کی شرائط..... محال میں تین شرطیں ہیں:

عقد کا اہل ہو جیسے مجیل میں عقلمند ہونے کی شرط ہے اس واسطے کہ اس کا قبول کرنا عقد کا رکن ہے اور بے عقل قبول کرنے والوں میں شامل
 نہیں بالغ ہو جو نفاذ کی شرط ہے نہ کہ انعقاد کی جیسا کہ ہم نے بیان کیا ہے اگر محال نابالغ ہو تو حوالہ میں اس کے سرپرست کی اجازت کی ضرورت
 ہے۔ دوم رضامندی لہذا اگر محال سے زبردستی اجازت لی گئی تو حوالہ صحیح نہیں جیسا کہ ہم ذکر کر چکے ہیں۔ مالکیہ اور شافعیہ اس شرط میں ان سے
 اتفاق کرتے ہیں۔ سوم اس کا قبول کرنا حوالہ کی مجلس میں ہی مکمل ہو جو امام ابو حنیفہ اور امام محمد کے نزدیک انعقاد کی شرط ہے لہذا اگر محال مجلس
 سے غائب تھا اسے اطلاع ملی اور اس نے اجازت دیدی تو ان کے نزدیک نافذ نہیں ہوگا امام ابو یوسف کے نزدیک یہ نفاذ کی شرط ہے علامہ
 کاسانی فرماتے ہیں: صحیح طرفین کا قول ہے کیونکہ محال کا قبول کرنا حوالہ ④ کا ایک رکن ہے۔

محال علیہ کی شرائط..... محال علیہ میں وہی تین شرطیں ہیں جو محال میں ہیں۔

اول عقد کا اہل ہو عاقل و بالغ ہو اس لئے بچے اور پاگل کا حوالہ صحیح نہیں البتہ یہاں بلوغت انعقاد کی شرط سمجھ جاتی ہے لہذا بچے کا
 حوالہ قبول کرنا سرے سے صحیح نہیں۔ دوم رضامندی اگر زبردستی حوالہ قبول کرایا گیا تو صحیح نہیں اور مالکیہ نے محال علیہ کی رضامندی کی شرط
 نہیں لگائی۔

سوم اس کا قبول کرنا مجلس عقد میں مکمل ہو جو امام ابو حنیفہ اور امام محمد ⑤ کے نزدیک انعقاد کی شرط ہے۔

① بدایۃ المجتہد (۲/۲۹۳) الشرح الکبیر (۳/۳۲۵) المہذب (۱/۳۳۸) مغنی المحتاج (۲/۹۳) ② مغنی المحتاج حوالہ
 سابقہ فتح القدیر (۱۵/۳۳۳) ③ البدائع (۶/۱۶) مجمع الضمانات (۲۸۲) ④ سابقہ حوالہ ⑤ البدائع سابقہ حوالہ

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۴۷۸..... باب کفالتہ

محال بہ کی شرطیں..... علماء کے اتفاق سے محال بہ میں مندرجہ ذیل ❶ دو شرطیں ہیں۔

اول: دین ہو یعنی محال کا محیل کے ذمہ قرض ہو اگر قرض نہ ہو تو یہ عقد وکالت ہوگا جس کے اپنے احکام ہیں حوالہ نہیں۔ اسی پر یہ حکم مرتب ہوتا ہے کہ قائم چیزوں میں حوالہ صحیح نہیں کیونکہ وہ ذمہ میں ثابت نہیں ہوتیں۔

دوم: دین لازم ہو گزشتہ کا حوالہ جو مکاتب پر کتابت کے بدلے ہونے کی وجہ سے صحیح نہیں کیونکہ وہ غیر لازم دین ہے کیونکہ آقا کا اپنے غلام یہ قرض نہیں ہوتا خلاصہ یہ ہوا کہ ہر ایسا قرض جس میں کفالت صحیح نہیں اس میں حوالہ بھی درست نہیں ہے۔ اسی طرح جب محیل کا قرض محال علیہ کے ذمہ غیر لازم ہو جیسے بچے اور نا سمجھ کا قرض تو اس میں سرپرست کی اجازت کے بغیر حوالہ صحیح نہیں کیونکہ یہ قرض ان دونوں یہ لازم نہیں اس واسطے کہ سرپرست بچے اور نا سمجھ سے قرض دور کر سکتا اور ہٹا سکتا ہے۔ اسی طرح ایسا سودا جس کا اختیار ہے اس کی قیمت لازم ہونے سے پہلے اسے بھی دین غیر لازم شمار کیا گیا ہے۔ رہا محیل کا محال علیہ پر حوالہ سے پہلے دین کا واجب ہونا تو یہ احناف کے ہاں حوالہ صحیح ہونے کی شرط نہیں۔ اس کے بغیر بھی حوالہ صحیح ہے محیل کا محال علیہ کے ذمہ فرض ہو یا نہ ہو خواہ حوالہ مطلق ہو یا مقید۔

مالکیہ کے ہاں محال بہ میں تین شرطیں ہیں:

اول..... جس قرض کو حوالہ کیا گیا اس کا وقت ہو گیا ہو۔

دوم..... محال بہ قرض محال علیہ کے لیے صفت اور مقدار میں برابر ہو یہ جائز نہیں کہ ایک کم یا زیادہ یا ادنیٰ یا اعلیٰ ہو کیونکہ وہ حوالہ سے بچنے کی طرف نکل جائے گا۔ جو اسے قرض کے بدلے قرض میں شامل کر دے گا۔

سوم..... دو دین نہ ہوں یا ایک ان میں سے سلم کا اناج ہو اس واسطے کہ یہ قبضے سے پہلے اناج کی فروختگی ہے۔

احناف کے ہاں حوالہ کی دو قسمیں ہیں..... مطلق اور مقید، مطلق یہ ہے کہ کوئی شخص قرض کو کسی اور کے حوالے کر دے اور اسے قرض کے ساتھ مقید نہ کرے جو اس کے ذمہ ہے اور جس کے حوالہ کیا ہے وہ قبول کر لے۔ احناف کے علاوہ کسی نے اسے جائز قرار نہیں دیا ہے البتہ شیعہ امامیہ اور زیدیہ کے اپنے راجح قول میں ان سے اتفاق کرتے ہیں۔ احناف کے علاوہ مذاہب ثلاثہ میں حوالہ مطلقہ جس میں مقرض کا محال علیہ کے ذمہ کوئی قرض نہ ہو، محض کفالت شمار ہوتا ہے جس میں اطراف سے تینوں کی رضا مندی ضروری ہے (قرض دہندہ، مقرض اور محال علیہ)

مقید..... کہ جو قرض اس کے ذمہ ہے اس کی قید لگا کر حوالہ کرے یہ حوالہ علماء کے اتفاق سے جائز ہے ❶ دونوں قسمیں نبی صلی اللہ علیہ وسلم کے اس ارشاد کی وجہ سے جائز ہیں۔ جس کا مال کسی مالدار کے حوالہ کر دیا گیا ہو وہ اس کے پیچھے پڑ جائے البتہ حوالہ مطلقہ بعض احکام میں حوالہ مقیدہ سے مختلف ہے اس کی تفصیل پیش خدمت ہے۔ ❷

..... جب حوالہ مطلقہ ہو اور محیل کا محیل علیہ کے ذمہ قرض نہ ہو تو محال محال علیہ سے صرف حوالہ کے قرض کا مطالبہ کر سکتا ہے اور اگر اس کے ذمہ قرض ہو اور حوالہ کو اس طرح کہنے سے مقید نہ کیا ہو تو میرا قرض تمہارے ذمہ اس کے بدلے میں یہ قرض تمہارے حوالے لے کر تا ہوں یا جو میرا قرض تمہارے ذمہ ہے تم اسے دے دو گے اور محال علیہ قبول کر لے تو محال علیہ سے دو قرضوں کا مطالبہ ہو سکتا ہے حوالہ کا قرض اور محیل کا قرض محال حوالے کا قرض طلب کرے اور محیل وہ قرض جو اس کے ذمہ ہے جیسے کسی کے پاس ہزار روپے امانت ہیں پھر کسی کے حوالے ہزار کر

❶..... البدائع (۱۶/۶) بدایۃ المجتہد (۲۹۵/۲) الشرح الكبير (۳۳۴/۳) مغنی المحتاج (۱۹۲/۲)

المہذب (۳۳۷/۱) المغنی (۵۳۳/۳) جو قانون داں ڈاکٹر سٹوری کی رائے۔ وسط (۲۳۰) البدائع (۱۶/۶) الدر المختار

ورد المختار (۳۰۶/۳) مجمع الضمانات (۲۸/۳)

دیئے لیکن ہزار امانت والے کے ساتھ مقید نہیں کیا اور اس نے قبول کر لیا تو محیل ودیعت و امانت لے سکتا ہے اور محال علیہ پر حوالہ کی وجہ سے ہزار روپے ادا کرنا ضروری ہے۔ البتہ جب اس قرض سے جو اس کے ذمہ ہے حوالہ کو مقید کرے تو محیل اس سے ادائیگی کا مطالبہ نہیں کر سکتا۔ کیونکہ اس نے حوالہ کو اس قرض سے مقید کیا ہے تو محال کا حق اس سے جڑا رہے گا اور یہ قرض اس کے پاس بطور رہن رہے گا اگرچہ حقیقتاً رہن نہیں ہے اور جب مال ادا کر دے تو محال علیہ اور محیل میں مقاصد (تبادل) ہو جائے گا۔

۲..... اور اگر حوالہ مقید ہو اور محال علیہ کی اس قرض سے برأت ظاہر ہوگئی ہو جس سے حوالہ مقید ہے۔ مثلاً کسی بچی کوئی چیز کا شمن (قیمت) ہو جس چیز کا کوئی حقدار نکل آیا تو حوالہ باطل ٹھہرا، کیونکہ جب اس نے حوالہ قرض کے ساتھ مقید کیا تو حوالہ دین سے مقید ہو گیا۔ اور جب یہ ظاہر ہو گیا کہ یہ دین نہیں تو یہ بھی واضح ہو گیا کہ یہ حوالہ بھی نہیں۔ البتہ جب حوالہ مطلق ہو اور محال علیہ کی قرض سے برأت ظاہر ہو جائے تو باطل نہیں ہوتا۔ کیونکہ حوالے کے ساتھ قرض کا تعلق نہیں بلکہ ذمہ سے تعلق ہے لہذا حوالہ کا باطل ہونا ظاہر نہیں ہوا۔

۳..... جب حوالہ مقید ہو پھر محیل کا محال علیہ کی محال کو قرض کی ادائیگی سے پہلے انتقال ہو جائے۔ اور محیل کے ذمہ محال کے قرض کے علاوہ اور قرضے بھی تھے اور اس قرض کے علاوہ جو اس کا محال علیہ کے ذمہ تھا اس کا کوئی اور مال بھی نہیں تو احناف کے تینوں آئمہ کے نزدیک محال دوسرے حقداروں سے زیادہ اس کا مستحق نہیں ہوگا۔ اور امام زفر کے نزدیک رہن کی طرح دوسرے حقداروں سے زیادہ مستحق ہوگا۔ ان کے قول کی تردید اس سے کی گئی ہے کہ حوالہ اور رہن میں فرق ہے کہ مرتبہ اکیلے رہن جی (تاوان) برداشت کرتا ہے تو وہ اپنے فائدہ کے ساتھ خاص ہے جس کی دلیل یہ حدیث ہے ”خراج ضمان کے ساتھ ہے“ یعنی فائدہ تاوان کی وجہ سے رہن محال تو وہ مال کا تاوان اٹھانے میں مخصوص نہیں۔ لہذا اس کے لیے اس سے فائدہ اٹھانے کا حق نہیں ہوگا اس وقت اس کا حق غریباً ہی باقی تقسیم میں ہوگا۔

اور جب حوالہ مطلق ہو تو محال علیہ سے وہ سارا قرض لیا جائے گا جو اس کے ذمہ ہے اور محیل کے حقداروں میں تقسیم کر دیا جائے گا محال اس تقسیم میں شامل نہیں ہوگا۔ کیونکہ حوالہ کا قرض سے کوئی تعلق نہیں۔ چونکہ محال کا حق صرف محال علیہ کے پاس ثابت ہوا۔

حق کا حوالہ..... ایک قرض دینے والے سے دوسرے قرض دہندہ کی طرف حق کو منتقل کرنا۔

دوسری تعبیر یہ ہوگی..... مقرض کی طرف نسبت میں قرض دہندہ کا قرض دینے والے کی جگہ پر ہونا جب کسی ایسے مالی حق میں جو ذمہ سے متعلق ہونہ کہ عین سے قرض دہندہ کا قرض دہندہ سے تبادلہ ہو جائے تو یہ حوالہ حوالہ حق کہلاتا ہے اس میں قرض دہندہ محیل ہوتا ہے کیونکہ وہی غیر کے حوالہ کرتا ہے تاکہ اس سے اپنا حق وصول کرے۔

امام احمد، شافعی، ابو داؤد طیالسی، سنن اربعہ کے مصنفین نے یہ روایت نقل کی ترمذی نے اسے صحیح کہا ابن حبان ابن الجارود، حاکم ابن القطان نے بحوالہ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا نقل کی ہے کہ آپ نے یہ فیصلہ فرمایا: الخراج بالضممان خراج فائدہ و نفع کہ مشتری (خریدار) اصل ضمان کی وجہ سے جو اس پر ہے بیع سے حاصل ہونے والے نفع کا مالک ہے باء سمیت ہناسی کی روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے خراج بالضممان کا فیصلہ کیا جس کا ضمان نہیں۔ اس کے نفع سے منع کیا بعد میں اس میں کوئی عیب نکلا تو اس عیب سمیت واپس کر دیا جس پر بیچنے والے نے کہا میرے غلام کا نفع۔ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا نفع ضمان کے ساتھ ہے۔ اس روایت کے اور الفاظ بھی ہیں۔ دیکھیں جامع الاصول ۲/ ۲۸۱-۳۲، ہیمل الاوجار ۵/ ۲۱۳

یہ حوالہ دین کے مقابلہ میں ہے جس میں قرض دہندہ کی نسبت سے مقرض بدل جاتا ہے یعنی مقرض کے بدلہ مقرض بدل جاتا ہے اس میں محیل مقرض ہوتا ہے کیونکہ وہ اپنے پورے قرض کے لیے دوسرے کے حوالہ کرتا ہے یہ بھی علماء کے اتفاق سے جائز ہے۔ حوالہ حق مذاہب اربعہ میں جائز ہے صرف احناف کے علاوہ نہیں جیسا کہ شریعت و قانون کے بعض اساتذہ نے سمجھا لیا ہے اس واسطے کہ احناف کے ہاں حوالہ

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۴۸۰ باب کفالتہ

مقیدہ مشروع ہے جو حوالہ حق کو متضمن ہوتا ہے کیونکہ اس میں انسان ایک کے لئے مقروض اور دوسرے کے لئے قرض دہندہ ہوتا ہے چنانچہ اس کا قرض دینے والا اس کے مقروض کے حوالے کرتا ہے تاکہ قرض دہندہ بحال، مجمل کا قرض اپنے مقروض بحال علیہ سے وصول کر لے۔ جو ایک ہی وقت میں حوالہ حق اور حوالہ دین نہاتا ہے اور ہمیں معلوم ہے کہ احناف کے علاوہ فقہاء صرف حوالہ مقیدہ کو جائز قرار دیتے ہیں جو مطلقاً حوالہ ہے اور مقیدہ میں ان کے ہاں دین بحال ہے اور دین بحال علیہ کا صفت و مقدار میں برابر ہونا ضروری ہے اگر جس وقت در میں دونوں برابر ہوں تو حوالہ صحیح اور اگر کسی بھی چیز میں اختلاف ہو تو حوالہ صحیح نہیں۔ رہا حوالہ مطلقہ تو وہ صرف دین کا حوالہ ہے جس میں مقروض اپنے قرض دہندہ کا قرض کسی اور کے حوالہ کر دیتا ہے جس میں قرض دینے والا تو وہی رہتا ہے مقروض بدل جاتا ہے۔

حوالہ مقیدہ کے ضمن میں حوالہ حق کی چند صورتیں یہ ہیں: بیچنے والا اپنے قرض دہندہ کا قرض ثمن کے بدلے مشتری کے حوالہ کر دے اور مرتہن قرض پہ لینے والے کو حوالہ کر دے اور بیوی مہر کے عوض خاوند کے حوالہ کر دے اور حقدار و وقف کی عمارت میں اپنے قرض دہندہ کو ناظر و نگران کے حوالہ کر دے جو نفع نگران کے ہاتھ اس کے حق میں لگے گا۔ نسیمت میں اپنا حق پانے والا جمع شدہ غنیمت کو امام کے حوالہ کر دے۔ ان تمام مثالوں میں نیا قرض دہندہ (بحال) اصلی قرض دہندہ جو بائع یا مرتہن یا بیوی یا مستحق نفع و وقف یا غنیمت پانے والا ہے کی جگہ پر ہو گیا۔

جن لوگوں کو حوالہ حق کے بارے میں احناف کا مسلک سمجھنے میں غلطی لگی ہے اس کی اصل وجہ یہ ہے کہ احناف حوالہ کو بیع کی قسم نہیں سمجھتے جس میں بیع کے سارے احکام جاری ہوں بلکہ یہ ان کے نزدیک ایک مستقل عقد ہے جو مخصوص غرض کے لیے مشروع ہوا ہے معاملات میں اس کی ضرورت پڑتی ہے الگ سے اس کی شاخ نہیں۔ لیکن اس میں بعض مرتبہ دیگر عقد و تصرفات کے ساتھ مشابہت سے حوالہ بیع کے مشابہ ہے جب کہ بیع نہیں۔ اور کفالتہ کے مشابہ ہے جب کہ کفالتہ نہیں۔ اور قرض کی وصولی کے مشابہ ہے جبکہ قبضہ نہیں۔ وصولی کا وکیل بننے یا ادائیگی کا وکیل بننے کے مشابہ ہے حالانکہ وکالت نہیں۔ اور آج کل کی زبان میں جسے فتح الاعتماد کہتے ہیں اس کے مشابہ ہے حالانکہ وہ نہیں اس میں نیکی کی بعض علامات میں تو بعض معاوضے کی اور ان ملتی جلتی باتوں میں حوالہ نے کئی احکام کی شکل اختیار کر لی ہے۔

جب احناف جس پر قرض ہے اس کے علاوہ کے لئے قرض بیچنے یا تملیک کی اجازت نہیں دیتے تو اس کا کوئی معنی نہیں کہ وہ حوالہ حق کا انکار کرتے ہیں اس واسطے کہ ان کے ہاں قرض دہندہ کا قرض دہندہ سے تبادلہ جس پر قرض نہ ہو اس کے لئے قرض کی تملیک کا فائدہ نہیں ہوتا اور حوالہ کا تقاضا یہ ہے کہ قرض یا جس چیز کا مطالبہ ہے اسے نئے محل و مقام کی طرف منتقل کرنا ایسا انتقال جو وقتی ہو اور اس میں نقصان نہ ہو (یعنی محال علیہ کے مرنے، مفلس ہونے یا حوالہ سے انکار کرنے کی وجہ سے نہ کہ مالک بنانا، بحال تو اس وقت مالک بنے گا جب قبضہ کے ساتھ حوالہ بنا فذکر کرنے کے بعد اپنا حق وصول کرے گا۔ اس کی وجہ سے ان کے حوالہ بیع (خرید و فروخت) سے مختلف ہے۔ احناف کے علاوہ کے فقہاء جو حوالہ حق کو جائز قرار دیتے ہیں ان کی دلیل حوالہ کے بارے میں وہ شرعی رخصت ہے جس میں کسی قسم کی قید نہیں۔ خواہ اس کے بعد قرض کی قرض سے بیع ہو یا نہ ہو کیونکہ ان کا لوگوں کا قرض کو قرض کے یا بیع کے بدلے اس شخص کے ہاتھ بیچنا جس پر قرض ہے، اختلاف ہے مالکیہ اور شافعیہ چند شرائط سے جائز قرار دیتے ہیں مثلاً عوض پر قبضہ کرنے یا مجلس عقد میں اس کی تعیین کرنے کی شرط اور یہ وہ بکنے والی چیز اناج نہ ہو اور ثمن چیز میں سے نہ ہو اور بیع مقروض کے مد مقابل کے علاوہ کوئی شخص کر رہا ہوتا کہ بیع میں مقروض کے لئے اس کے مد مقابل کو اس پر دسترس کے ذریعہ تنگی اور مشکل کا سامان پیدا نہ ہو بلکہ حوالہ حق ان کے نزدیک قرض کو قرض کے بدلے بیچنا نہیں۔

حنابلہ اسے ناجائز قرار دیتے ہیں (خلاصہ) یہ ہوا کہ مسلمان فقہاء کے نزدیک حوالہ بیع (سودا) نہیں بلکہ یہ خاص عقد ہے جو اپنی شرائط اور نتائج ① میں بیع سے جدا ہے مالکیہ اور شافعیہ جو قرض بہہ کرنے یا مقروض کے علاوہ کسی اور کے ہاتھ قرض بیچنے کو جائز قرار دیتے ہیں ان کے حوالہ حق ان دو عقود میں کامل و واضح عقد کی صورت میں ظاہر ہوتا ہے لیکن بہہ کی شرائط ثابت ہوں جیسے قبضہ کرنے کی اجازت اور قرض بیچنے

فقہ الاسلامی وادلت..... جلد ششم باب کفالتہ کی شرائط بھی ثابت ہوں۔

بحث ثالث حوالہ کے احکام: حوالہ پر چند احکام مرتب ❶ ہوتے ہیں۔

اول: محیل کا بری ہونا..... جب قبول کرنے سے حوالہ مکمل ہو جائے تو جمہور فقہاء کے ہاں محیل قرض سے بری ہو جاتا ہے اور قرض کی ضمانتیں جیسے رہن یا کفالت وغیرہ منتقل نہیں ہوں گی بلکہ ختم ہو جائیں گی۔ حسن بصری کا قول ہے محیل بری کرنے سے ہی بری ہوگا۔ احناف میں سے امام زفر فرماتے ہیں: حوالہ سے محیل کا بری ہونا ضروری نہیں۔ جیسے حوالہ سے پہلے اس پر حق لازم تھا اس کے بعد بھی برقرار رہے گا انہوں نے حکم کو کفالتہ پر قیاس کیا ہے کیونکہ دونوں اعتماد کے عقد ہیں۔ جو صحیح نہیں اس واسطے کہ حوالہ تحویل سے مشتق ہے جس کا معنی حق کو منتقل کرنا جس میں انتقال کے معنی لازمی ہوں گے اور چیز جب کسی جگہ منتقل ہو جائے پہلی جگہ پر نہیں رہتی اور اعتماد کا معنی حق تک اکثر اور احسن کے اختیار سے سہولت سے بیچنے کے ساتھ حاصل ہو جاتا ہے رہی کفالت تو یہ ضم سے مشتق ہے ایک ذمہ کو دوسرے ذمہ سے ملانا۔ کفالت اور حوالہ میں سے ہر ایک الگ تقاضا ہے جس پر اس کا لفظ دلالت کرتا ہے کیونکہ شرعی معاملات و عقود لغوی معانی کے مطابق استعمال ہوتے ہیں۔ حنفی ائمہ کا اس میں اختلاف ہے کہ نقل کی وہ کیفیت جو حوالہ سے مکمل ہو امام ابو حنیفہ اور امام ابو یوسف کا قول ہے: مقروض کے ذمہ سے قرض اور مطالبے دونوں کا محال علیہ کے ذمہ میں منتقل ہونا ہے۔ لیکن محال علیہ کے پاس جب قرض ضیاع کا شکار ہو جائے (محال علیہ مرجائے، مفلس ہو جائے یا اور بلا گواہ حوالے کا انکار کر دے صاحبین نے یہ اضافہ نقل کیا ہے زندگی میں مفلس ہو جائے) تو مقروض کے ذمہ میں لوٹ آئے گا اگر قرض دینے والا محال علیہ کو قرض سے بری کر دے تو بری کرنا صحیح ہے اور اگر مقروض کو بری کرے تو صحیح نہیں۔ امام محمد کا قول ہے یہ صرف مطالبے کا منتقل ہونا ہے قرض کا نہیں۔ اصل قرض محیل کے ذمہ میں رہے گا پھر دونوں فریقوں نے اس پر دلائل دیے ہیں اور فریق اول کے دلائل راجح ہیں کیونکہ اگر محیل کو قرض سے بری کر دیا جائے یا قرض اسے بہہ کر دیا جائے تو تصرف صحیح نہیں اس واسطے کہ قرض محال علیہ کی ضمانت میں آ گیا اور محیل کی ذمہ داری ختم ہوگئی اور حوالہ پر نقل مرتب ہوتی ہے کیونکہ یہ تحویل سے مشتق ہے جو نقل ہے جو چیز اس کی طرف منسوب ہے یعنی قرض اس کے منتقل کرنے کا تقاضا کرتی ہے نہ کہ صرف مطالبے کا۔ امام زفر کے نزدیک جیسا کہ ہم بیان کر چکے ہیں محال علیہ کے ذمہ میں نہ قرض منتقل ہوتا ہے اور نہ مطالبہ بلکہ مطالبہ میں محال علیہ کی ذمہ داری مقروض کی ذمہ داری کے ساتھ مل جاتی ہے یوں محال علیہ مقروض کا کفیل بن جاتا ہے۔ ❷

دوم محال کا محال علیہ سے قرض کے مطالبے کا اختیار جو اس کے ذمہ ہے اس واسطے کہ حوالہ محال علیہ کے ذمہ کی طرف اس قرض کو منتقل کرنے کا تقاضا کرتا ہے جو اس کے ذمہ میں ہے ہی قرض اور مطالبہ دونوں کو منتقل کرنے کا نام ہے جیسا کہ ہم نے راجح قرار دیا ہے۔ سوم محال علیہ کے لیے محیل کے پیچھے پڑے رہنے کا حق جب محال اس کا پیچھا نہ چھوڑے جب بھی محال اس کا پیچھا کرے تو وہ محیل کے پیچھے لگ جائے تاکہ محال سے نجات پائے اور جب حوالہ اس کے حکم سے ہو اور مطلقہ ہو تو جب اسے قید سے دوچار ہونا پڑے تو بھی اسے (محیل کو) قید کرے البتہ جب حوالہ اس کی اجازت کے بغیر یا ہوتو اس کی اجازت سے لیکن محیل کا محال علیہ پر اسی جیسا قرض ہو یعنی حوالہ متقید ہو تو محال علیہ محیل کے پیچھے نہیں پڑ سکتا جب اس کا تعاقب کیا جائے اور نہ سے قید کر سکتا ہے جب خود قید میں پڑ جائے۔

بحث رابع حوالہ کا اختتام..... مندرجہ ذیل امور ❸ سے حوالہ ختم ہو جاتا ہے۔ (۱) حوالہ کا فسخ ہونا جب حوالہ فسخ ہو جائے تو محال کا یہ حق لوٹ آتا ہے کہ وہ محیل سے مطالبہ کرے فقہاء کی اصطلاح میں فسخ کا مطلب ہے عقد کو مکمل ہونے سے پہلے ختم کر دینا۔ (۲) محال کا حق موت اور

❶ البدائع (۱۷۶، ۶) - الکتاب مع اللباب (۱۶۰/۲) - البدائع (۱۷۶، ۶) - فتح القدیر (۴۴۵/۵) - مختصر الطحاوی ۱۰۲
الدر السختر (۳۰۰۴) - الشرح الكبير (۳۲۸۳) - مغنی المحتاج (۱۹۵۲) - المهذب (۳۳۸/۱) - المغنی (۵۲۵۴)
❷ البدائع (۱۸۰، ۶) - فتح القدیر (۴۴۷/۵) - المبسوط (۵۲۲۰) - الدر المختار (۳۰۴/۳) - مجمع الضمانات (۲۸۲)

الفقه الاسلامی وادلت... جلد ششم ۴۸۲ باب کفالتہ

افلاس وغیرہ سے ضائع ہو جائے ❶ جو احناف کا مسلک ہے اور ان کی دلیل حضرت عثمان رضی اللہ عنہ سے مروی یہ قول ہے: آپ نے مجال علیہ کے بارے میں فرمایا: جب وہ مفلسی میں مر جائے تو قرض محیل کی جانب لوٹ آتا ہے اور چونکہ حوالہ مجال لہ کے حق کے ساتھ مقید ہوتا ہے یہی مقصود ہے جس کی حیثیت بیع (بکی ہوئی چیز) کی سلامتی جیسی ہو گئی تو می (ضیاع) امام ابوحنیفہ کے نزدیک دو میں سے ایک سے ہوتا ہے یا مجال علیہ مفلسی کے عالم میں مر جائے یا حوالہ کا انکار کر دے اور قسم کھالے جبکہ مجال کے پاس گواہ بھی نہ ہو۔

اس لئے کہ حق تک رسائی سے عاجزی دونوں کے بارے میں ثابت ہو رہی ہے جو حقیقت میں تو می ہے صاحبین فرماتے ہیں: تو می تیسرے طریقہ سے ثابت ہوتا ہے وہ یہ کہ مجال علیہ اپنی زندگی میں ہی مفلس ہو جائے اور قاضی اس کی حیات میں ہی مفلسی کا اعلان جاری کر دے اس کی بنیاد ایک اور قاعدہ پر ہے جو امام ابوحنیفہ اور آپ کے دونوں شاگردوں کے درمیان مختلف فیہ ہے وہ یہ کہ قاضی ان دونوں کے نزدیک اس کی زندگی میں مفلسی کا حکم جاری کرے گا اور امام صاحب کے نزدیک اس کا فیصلہ نہیں کرے گا اس واسطے کہ مال آئی جانی چیز ہے جب تو می ثابت ہو جائے تو قرض دار محیل سے واپس لے گا۔

حنا بلہ شافعیہ اور مالکیہ کا کہنا ہے..... حوالہ مکمل ہو جائے حق منتقل ہو جائے اور مجال رضا مند ہو جائے تو کبھی محیل کی طرف حق نہیں لوئے گا۔ خواہ پورا حق وصول کرنا ممکن ہو یا نا ممکن ہو یا مال منول مفلسی یا موت وغیرہ کی وجہ سے مشکل ہو اگر حوالہ کے وقت مجال علیہ مفلس ہو اور مجال کو اس کا علم نہ ہو تو وہ محیل سے واپس نہیں لے سکتا کیونکہ اس نے کھوج میں کوتاہی ہی ہے جیسے کوئی دھوکے سے منگی چیز خرید لے اگر مجال مجال علیہ کی مالدار کی شرط لگائے اور وہ تنگ دست نکل آئے تو حنا بلہ و مالکیہ کے نزدیک محیل سے واپس لے گا جس کی دلیل نبی صلی اللہ علیہ وسلم کا یہ ارشاد ہے مسلمانوں کی شرطوں کا اعتبار ہوگا ❷ مالکیہ کا بھی یہی قول ہے البتہ ان کے نزدیک اگر مجال کو دھوکہ ہوا تو وہ محیل سے واپس لے گا مثلاً کسی نادار مفلس کے حوالہ کر دیا ان سب کی دلیل یہ ہے کہ سعید بن المسیب کے دادا کا حضرت علی کے ذمہ قرض تھا جو آپ نے کسی اور کے حوالہ کر دیا پھر وہ مجال علیہ فوت ہو گیا آپ نے انہیں بتایا تو وہ بولے: اللہ تمہیں دور کرے تم نے ہم پر فضیلت دی۔ تو آپ نے صرف حوالہ کی وجہ سے اسے دور کیا اور یہ نہیں بتایا کہ اس کے لیے رجوع ہے اور چونکہ حوالہ قرض سے برأت کا تقاضا کرتا ہے تو وہ حق کی سلامتی کی شرط سے مطلقاً حاصل ہو گئی لہذا مطلقاً برأت کا فائدہ دے گا۔ رہی حدیث عثمان جو احناف کی دلیل ہے تو وہ صحیح نہیں اگر صحیح تو حضرت علی کا قول اس کے مخالف ہے۔ ❸

۳. مجال علیہ کا مجال کو مال ادا کرنا یہ بدیہی (فوراً سمجھ میں آجانے والا) امر ہے جب مجال علیہ مال ادا کر دے گا تو حوالہ ختم ہو جائے گا کیونکہ اس کا حکم ختم ہو گیا۔

۴. مجال فوت ہو جائے اور مجال علیہ حوالہ کے مال کا وارث بن جائے کیونکہ وراثت ملکیت کا سبب ہے اس صورت میں مجال علیہ قرض کا مالک بن جائے گا امام ابوحنیفہ اور صاحبین کے نزدیک بخلاف دوسرے فقہاء کے محیل کے مرنے سے حوالہ مقید ختم ہو جاتا ہے کیونکہ جس مال سے اس نے حوالہ کو مقید کیا تھا وہ محیل کے ترکہ میں داخل ہو گیا ہے۔

۵. مجال علیہ کو مال مہیہ کر دے اور وہ مہیہ قبول کر لے۔

۶. مجال مجال علیہ پر صدقہ کر دے اور وہ صدقہ قبول کر لے اس واسطے کہ مہیہ اور صدقہ وراثت یا ادائیگی کے مفہوم میں ہیں۔

❶ تو می اغت میں ہلاک اور ضائع ہونے کو کہا جاتا ہے اور اصطلاح میں مجال کا ایسے طریقے سے قرض حاصل کرنا جس میں کوئی فائدہ نہ ہو مثلاً مجال علیہ مفلس ہو جائے۔ ❷ رواہ الترمذی والحاکم عن عمر و بن عوف (نصب الراية ۱۲/۳) سبل السلام (۵۹/۳) حوالہ زچکا ہے۔

❸ المغنی (۵۲۶/۳) ندایۃ المجتہد (۲۹۶/۲) القوانین الفقہیۃ (۳۲۷) الشرح الکبیر (۳۲۶/۳) المہذب (۳۳۸/۱) مغنی

۷۔ محال، محال علیہ کو بری کر دے۔

بحث خامس: محال علیہ کا محیل سے رقم وصول کرنا..... یہاں دو مقامات پر گفتگو ہوگی۔ واپسی کی شرائط، اور جو واپس لینا ہے اس

کا بیان۔

رہی واپسی کی شرائط تو وہ مندرجہ ذیل ہیں:

۱..... حوالہ محیل کی اجازت سے ہو اگر اس کی اجازت کے بغیر ہو تو واپس نہیں لے سکتا۔ مثلاً کوئی شخص قرض دہندہ سے کہے: تمہارا افلاس شخص پہ اتنا قرضہ ہے وہ میرے حوالہ کر دو جس پر وہ راضی ہو گیا تو حوالہ جائز ہے لیکن جب محال علیہ مال کی ادائیگی کر دے تو محیل سے (رجوع) واپس نہیں لے سکتا کیونکہ اس وقت وہ نیکی کرنے والا ہوگا اور محال علیہ کے لیے محال کی جانب سے قرض کے مالک بنانے کا مفہوم حاصل نہیں ہوا اس لیے اسے واپسی کا حق حاصل نہیں۔

۲..... حوالہ کا مال ادا کرنا یا جو کچھ ادائیگی کا مفہوم رکھتا ہے جیسے ہبہ صدقہ وغیرہ جب محال علیہ قبول کر لے۔ اسی طرح جب محال علیہ محال کا وارث بن جائے۔ وراثت ملکیت کا سبب ہے اور جب اس کا وارث ٹھہرا تو وارثت میں ملنے والی چیز کا مالک ہو گیا اس سے اسے (رجوع) واپس لینے کا حق ہے اگر محال علیہ کو قرض سے بری کر دیا گیا تو محیل سے واپس نہیں لے گا کیونکہ بری کرنا اس کے حق کو ساقط کرنا ہے محال علیہ جب کسی چیز کا مالک نہیں بناتا تو واپس نہیں لے گا۔

۳..... محیل کا محال علیہ کے قرض کی مقدار قرض نہ ہو جو اس نے محال کے لیے حوالہ کیا ہے۔ اگر قرض ہو تو مقاصد پیش آئے گا۔ ۱۔

رہا یہ محال علیہ محیل سے کیا واپس لے سکتا ہے..... تو وہ محال بہ (قرض) واپس لے سکتا ہے، نہ کہ جو اس نے ادا کیا ہے جیسے کفیل کی حیثیت ہوتی ہے اگر اس نے نقدی رقم کی جگہ سامان ادا کیا تو محیل سے نقدی رقم لے گا کیونکہ واپسی کا حق اس کے لئے ملک کے مکمل ہونے کے حکم کی وجہ سے ہے۔ اور یہ کہ وہ حوالہ کے قرض کا مالک ہو گا نہ کہ ادا شدہ رقم کا۔ جو قرض ادا کرنے کے وکیل کے خلاف ہے جیسا کہ ہم کفالتہ میں ذکر کر چکے ہیں۔

محیل کا محال سے اختلاف..... اگر محال حوالہ کے مال پہ قبضہ کر لے اور پھر محیل سے اختلاف کرنے لگے، محیل کہہ دے: مجھ پہ تمہارا کچھ بھی نہیں قبضہ میں تم میرے وکیل تھے قبضہ کی ہوئی چیز میری ہے اور محال کہے: نہیں بلکہ میرے جو ہزار تم پہ قرض تھے وہ تم نے حوالہ کیے ہیں۔ تو اس صورت میں محیل کی بات قسم کے ساتھ معتبر ہوگی۔ اس واسطے کہ محال اس پر قرض کا دعویٰ کر رہا ہے اور محیل اس کا منکر ہے تو اس صورت میں گواہ نہ ہونے کی وجہ سے منکر کی بات قسم کے ساتھ معتبر ہوگی۔ ۲۔

سفناج (سنندی) چٹ ہوتی ہے۔ جس کی صورت یہ ہے کہ کوئی شخص تاجر کو مبلغ قرض دے جو اس کے دوست تک دوسرے شہر میں پہنچا دے جس کا فائدہ یہ ہے کہ وہ راستے کے خطرات سے محفوظ رہے، یہ امام ابوحنیفہ کے نزدیک مکروہ تحریمی ہے۔ کیونکہ حقیقت میں یہ قرض سے جس سے قرض دینے والا راستے کے خطرات میں پر امن رہتا ہے جو قرض کے طریقے سے حاصل ہونے والے نفع کی ایک قسم ہے اور نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے ایسے قرض سے منع فرمایا ہے جس سے کوئی نفع حاصل ہو ۳۔ اس تصرف کی کراہت اس وجہ سے ہے کہ اگر راہ کے خدشات

① البدائع (۱۹۰۶) مجمع الضمانات ۲۸۳. البدائع حوالہ سابقہ فتح القدیر (۴۲۹/۵) الدر المختار وورد المختار (۳۰۵) ② رواہ حارث بن ابی اسامہ عن علی: رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: ہر وہ قرض جو نفع کا باعث ہو وہ سود ہے محمد شین نے اس روایت کو سوار بن مضعب جو متروک راوی ہے کی وجہ سے معلول قرار دیا ہے اور بیہقی نے السنن الکبریٰ میں ابن مسعود ابی بن کعب عبد اللہ بن سلام اور ابن عباس رضی اللہ عنہما سے موقوفہ نقل کی ہے اور ابن عدی نے الکامل میں جابر بن سمرہ سے روایت کی ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: ہنڈیاں حرام ہیں یہ حدیث بھی ایک راوی کی وجہ سے معلول ہے نصب الرایہ (۶۰/۳) التلخیص الحبیر (۲۴۵)

کے امن کی شرط ہو اگر قرض اس شرط کے بغیر ہو کہ قرض دینے والا قرض کے عقد میں حوالہ کے ذریعہ مال وغیرہ دے گا تو قرض جائز ہے اور بطور امانت دوسرے شہر مال پہنچانے کے لیے دینا بھی جائز ہے۔

بارہویں فصل..... رہن گرومی رکھنا

بحث کا موضوع..... رہن کے معاملہ پہ گفتگو مند رجہ ذیل سات مباحث میں ہوگی۔

بحث اول..... رہن کی تعریف، جواز، رکن عناصر اور احوال

بحث دوم..... رہن کی شرائط: عاقدین کی شرطیں الفاظ مرہون بہ، مرہون، رہن پورا ہونے کی شرطیں، رہن پر قبضہ کسی چیز کو رہن میں رکھنا جائز ہے اور کس کو رکھنا ناجائز ہے قبضہ وغیرہ دیگر شرطیں۔

بحث سوم..... رہن کے احکام و آثار رہن صحیح اور فاسد

بحث چہام..... رہن کی بڑھوتری اور اضافے

بحث ہجتم..... رہن اور قرض میں اضافہ

بحث ششم..... رہن کا اختتام اور اس کے حالات

بحث ہفتم..... راہن اور مرتہن کا اختلاف

بحث اول..... رہن کی تعریف، جواز، رکن اور اس کے عناصر و احوال

رہن کی تعریف..... لغت میں رہن یا تو ثبوت اور دوام کے معنی میں ہے۔ کہا جاتا ہے: ہاء ر اھن ٹھہرا ہوا پانی حالۃ راھنہ ثابت حالت یا جس دوزوم کے معنی میں ہے جیسے اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے: بہر تنفس اپنے میں بند ہے۔ ظاہر ہے کہ جس میں دوام و ثبوت کا معنی ہے ایک معنی دوسرے معنی کے لئے تبدیل ہو جاتا ہے ظاہر ہے پہلا معنی جس ہے کیونکہ مادی معنی ہے بہر حال شرعی معنی لغوی معنی کے ساتھ جڑا ہوا ہے اور بھی رہن کا اطلاق مرہون شے پر بھی ہوتا ہے اسے قرض کے لئے سند بنایا جاتا ہے جو مفعول کو مصدر کا نام دیا جانا کہلاتا ہے۔ ❶

شرعاً رہن کا معاملہ..... کسی چیز کو کسی حق کے بدلے روک کر رکھنا جس سے اس کی ادائیگی ممکن ہو یعنی کسی ایسی چیز کو رکھنا جس کی شریعت کی نظر میں مالی قیمت ہوتا کہ وہ قرض کے بدلے سند ہو سکے اور اس چیز کے ذریعے مکمل یا کچھ قرض وصول کیا جاسکے۔ یا یہ مال کے بدلے سند کا عقد ہے یعنی مال کے عوض سند لینے کا معاملہ اس میں کسی شخص کی ذمہ داری نہیں ہوتی یوں یہ کفالت سے جدا ہو گیا کیونکہ اس میں نفیل کی ذمہ داری کی وجہ سے اعتماد ہوتا ہے کسی مال کے بدلے نہیں جسے قرض دہندہ اپنے قبضے میں لے لے۔ سند کا مطلب یہ ہے کہ اس کی وجہ سے اعتماد ہوتا ہے اس قرض کا بھروسہ ہو گیا اور رہن میں رکھی جانے والی چیز کی وجہ سے مضبوط اور قابل ضمانت ہو گیا۔ اور سند کا مالی قیمت والی ہونے کی وجہ سے پاک اور ناپاک کرنے والی چیز خارج ہو گئی جس کی نجاست دور کرنا ممکن نہیں اس لئے جائز نہیں کہ وہ قرض کی سند بنے۔

شافیہ ❷ نے اس کی تعریف یوں کی ہے قرض کے بدلے کسی چیز کو سند بنانا تاکہ جب قرض کی ادائیگی مشکل ہو تو اس سے وصول کیا جاسکے کسی چیز کو رکھنے سے رہن کے منافع سے فائدہ اٹھانے کے عدم جواز کا پتہ چلا اس واسطے کہ وہ تلف اور رضائع ہو جاتے ہیں ان سے اعتماد حاصل نہیں ہوتا۔ ❸ حنابلہ نے اس کی تعریف یوں کی ہے: ایسا مال جسے قرض کی سند قرار دیا جاسکے تاکہ جس پر قرض ہے جب وہ ادا نہ کر سکے تو

❶ اللباب (۵۴۲) الدر المختار (۳۹۹/۵) المبسوط ۶۳/۲۱ مغنی المحتاج (۱۲۱/۲) حاشیۃ المشرقاوی علی تحفہ الطلاب للانصاری (۱۲۲/۲) (۱۲۴) المغنی (۳۲۶/۳)

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۳۸۵..... باب کفالتہ

اس چیز کے ثمن (قیمت) سے پورا قرض وصول کیا جاسکے مالکیہ ❶ نے اس کی یہ تعریف کی ہے ایسی مال والی چیز جو اس کے مالک سے اعتماد کے لئے قرض لازم میں یا جو لازم ہو جائے گا اس میں لی جائے یعنی یہ ایسا باہمی عقد ہے جو اموال میں سے کسی چیز پر طے ہو جسے جائیداد، حیوان، سامان یا نفع اس شرط پر کہ یہ نفع ایک وقت یا عمل تک مقرر ہوگا۔ یا قرض سے اس کا حساب ہوگا۔ قرض کا لازم ہونا ضروری ہے جیسے بیع کا ثمن یا قرض کا بدل یا ضائع ہونے والی چیز کی قیمت یا لازم ہونے والا ہو جیسے کاریگر سے یا عاریت (مانگے) پر لینے والی شے پر اس خوف سے رہن لینا کہ وہ ضائع نہ ہو جائے تو رہن لازم ہونے والی قیمت میں ہوگا مالکیہ کے ہاں لینے سے عملی طور پر حوالے کرنا مراد نہیں اس واسطے کہ ان کے ہاں رہن کے انعقاد کے لئے عملی طور پر حوالہ کرنا شرط نہیں نہ اس کے صحیح ہونے میں اور نہ لازم ہونے میں بلکہ صرف ایجاب و قبول سے منعقد صحیح اور لازم ہو جاتا ہے پھر مرتہن اس کے لینے کا مطالبہ کرے۔

رہن کی عام تعریف..... رہن نیکی کا ایک عقد ہے اس واسطے کہ جو چیز راہن مرتہن کو دیتا ہے وہ کسی چیز ❷ کے عوض نہیں ہوتی اور یہ یعنی عقد میں سے ہے جب تک وہ چیز حوالے نہ کر دی جائے جس پر عقد ہوا ہے التزام کے لحاظ سے اسے مکمل نہیں سمجھا جاتا۔ اور وہ اپنا ختم کے عقود (معاملات) ہیں ہبہ مانگے پر دینا (اعارۃ) ایداع (امانت رکھوانا) قرض اور رہن، اس کے مکمل ہونے کے لیے قبضہ شرط ہے کیونکہ نیکی اور تبرع ہے اور قاعدہ ہے کہ تبرع قبضہ کے بغیر مکمل نہیں ہوتا اس واسطے قبضہ سے پہلے عقد کو بے اثر سمجھا جائے گا اور تنفیذ عقد کے آثار و علامات پیدا کرتی ہے۔

رہن کا جواز اور حکم..... رہن قرآن و سنت اور اجماع سے ثابت ہے اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے اگر تم لوگ سفر میں ہو اور تمہیں کا تب نہ ملے تو رہن میں رکھی ہوئی چیز، فقہاء کا اس پر اتفاق ہے کہ رہن سفر و حضر میں جائز ہے مجاہد اور ظاہر ❸ یہ کہ اس میں اختلاف ہے کیونکہ سنت میں اسے مطلقاً جائز کہا گیا ہے۔ اور آیت میں سفر کا ذکر اکثریت کے درجہ میں ہے اس لئے کہ گزشتہ دور میں عموماً سفر میں کا تب نہیں ملتے تھے نیز کا تب کا موجود نہ ہونا شرط نہیں اس واسطے کہ سنت سے مطلقاً اس کا جواز ہے آیت نے لوگوں کی آسان سندی کی طرف رہنمائی کر دی جو کا تب کی عدم موجودگی میں جو ان کا قرض لکھتا ان کے کام آسکے۔

سنت سے اس کا ثبوت..... امام بخاری اور مسلم بحوالہ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا روایت کرتے ہیں کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے ایک یہودی سے اناج خریدا اور لوہے کی زرہ اس کے پاس رہن رکھی ❹ حضرت انس رضی اللہ عنہ سے مروی ہے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے مدینہ میں ایک یہودی کے پاس زرہ رہن رکھی اور اس سے اپنے گھر والوں کے لیے جو لیے ❺ حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے مروی ہے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: سواری جب رہن میں ہو تو اس کی سواری کرنا خرچ کے ساتھ ہوگی اور تھن کا دودھ اس کے خرچ کے ساتھ پیاجا ئے گا جب وہ رہن میں ہو جو سواری ہو یا دودھ ہے اس کے ذمہ خرچ ہے ❻ حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے ہی منقول ہے کہ نبی صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: جس نے رہن رکھا اس سے زیادہ کسی حق نہیں اس کے لیے اس کا فائدہ اور اسی پر اس کا تاوان ہے ❼ غلق الرهن سے مراد مرتہن کا اسے اپنا حق سمجھنا ہے جب راہن اسے ختم کرنے سے عاجز و در ماندہ ہو یعنی رہن کے مالک کی ملکیت ختم نہیں ہوگی اور نہ مرتہن اس کا مستحق ہوگا جب اسے مقررہ وقت میں واپس نہ لے سکے۔

❶..... الشرح الصغير (۳۰۳/۳) (۳۲۵) ❷..... دالمحتار (۳۲۰/۵) ❸..... المغنی (۳۲۴/۳) المہذب (۳۰۵/۱) البدائع (۱۳۵/۶) بدایۃ المجتہد (۲۴۱/۲) القوانين الفقہیہ (۳۲۱) الافصاح (۲۳۸/۱) کشاف القناع (۳۰۴/۳) ❹..... نصب الرایۃ (۳۱۹/۳) نیل الاوطار (۲۳۳/۵) ❺..... رواہ احمد والبخاری ونسائی وابن ماجہ ❻..... رواہ الجماعة الا مسلم والنسائی (نیل الاوطار ۲۳۳/۵) ❼..... رواہ الشافعی والدارقطنی وقال هذا اسناد حسن متصل۔

اس میں جاہلیت کے اس دستور کی تردید مقصود ہے کہ جب راہن مقررہ وقت میں مرتہن کا حق ادا نہ کر سکتا تھا تو مرتہن رہن کا مالک بن جاتا تھا تو صاحب شریعت نے اسے باطل قرار دیا رہن کے مشروع ہونے کی حکمت قرضوں کی ضمانت ہے جیسے کفالت شخص طور پر قرض کی ضمانت ہے رہن مالی قرض کی ضمانت دلاتا اور قرضوں کو آسان کرتا ہے اور قرض دینے والے کو باقی حقداروں میں امتیازی اور افضلیت کا حق دیتا ہے۔

شرعاً رہن کا حکم..... رہن بالاتفاق جائز ہے واجب نہیں کیونکہ یہ قرض کی سند ہے اس لیے واجب نہیں جیسے کفالت واجب نہیں۔ اللہ تعالیٰ کا ارشاد فرہان مقبوضۃ مؤمنین کی رہنمائی کے لئے ہے ان پر واجب نہیں جس کی دلیل بعد والا ارشاد ہے اگر تمہیں ایک دوسرے سے اطمینان ہو تو جسے امانتدار بنایا گیا ہے وہ ادا کر دے اللہ تعالیٰ نے کاتب کی عدم موجودگی میں اس کا حکم دیا اور اس کا لکھنا واجب نہیں۔ جس کی دلیل یہ ارشاد باری تعالیٰ ہے اگر تمہیں ایک دوسرے سے اطمینان ہو یہی حال اس کے بدل کا ہے۔ ①

رہن کا رکن اور اس کے عناصر..... رہن کے چار عناصر ہیں:

۱۔ راہن، مرتہن، مرہون، مرہون بہ، راہن، رہن دینے والا مرتہن: رہن لینے والا مرہون اور رہن جو مال قرض کے بھروسے کے لیے دیا جائے، مرہون بہ قرض احناف کے ہاں رہن کا رکن ایجاب و قبول ہے جو راہن اور مرتہن کی طرف سے ہوگا جیسے بقیہ معاملات میں ہوتا ہے لیکن یہ معاملہ قبضے سے مکمل اور لازم ہوگا یعنی تخلیہ تنہائی یا منتقل کرنے سے مثلاً راہن کہے: جتنا تمہارا مجھ پر قرض ہے اس کے عوض میں یہ شے تمہارے پاس گروی (رہن) رکھتا ہوں یا یہ چیز تمہارے قرض کے عوض رہن ہے اور مرتہن کہے: میں نے رہن رکھ لیا یا قبول کر لیا یا میں راضی ہوں وغیرہ، لفظ رہن کہنا شرط نہیں۔ چنانچہ اگر اس نے کوئی چیز دراہم کے بدلے خریدی اور چیز بائع کے حوالے کر کے کہا اسے پکڑو میں تمہیں شمن دیتا ہوں تو رہن منعقد ہو جائے گا اس واسطے کہ معاملات میں معانی و مفہوم کا اعتبار ہوتا ہے۔ ②

احناف کے علاوہ ③ کا قول ہے..... رہن کے چار ارکان ہیں: الفاظ، عقد کرنے والا، مرہون، اور مرہون بہ احناف اور دوسرے حضرات میں ہر عقد کے رکن میں اسی طرح کا اختلاف ہے جمہور کا رکن احناف کے رکن کی نسبت زیادہ وسیع ہے کیونکہ احناف کے ہاں رکن: جو کسی چیز کا جز ہو اور اس کا وجود اس پر موقوف ہو کیونکہ بعض اجزاء ایسے ہوتے ہیں جس پر وجود موقوف ہوتا ہے اور بعض ایسے ہوتے ہیں جن پر وجود موقوف نہیں ہوتا اور جمہور کے ہاں رکن یہ ہے: جس پر چیز کا وجود موقوف ہو اور اس کا تصور اس کے بغیر ممکن نہ ہو خواہ اس کا جز ہو یا نہ ہو لہذا عقد کرنے والا رکن ہے اس واسطے کہ عاقد کے بغیر عقد کا تصور نہیں اگرچہ یہ عقد کا جز نہیں ہے رہا احناف کے ہاں عقد کرنے والا تو اسے عقد کی شرائط میں شمار کیا جاتا ہے۔

رہن کے احوال..... اتفاقی طور پر رہن کے تین احوال ہیں۔ ④

پہلا..... عقد کے ساتھ واقع ہو جو قرض کا سبب ہے مثلاً بیچنے والا خریدار کے سامنے ادھار شمن کی مستقبل تک مقررہ مدت میں شمن کے عوض رہن حوالہ کرنے کی شرط لگائے با اتفاق مذاہب یہ صحیح ہے کیونکہ اس کی ضرورت پڑتی ہے۔
دوسرا..... حق یا قرض کے ہو جانے کے بعد واقع ہو یہ بھی بالاتفاق صحیح ہے اس لئے کہ یہ دین ثابت ہے جس کی سند کی ضرورت پڑتی ہے جس کا ضمان کی طرح لینا جائز ہے جیسے کفالتہ اور آیت فرہان مقبوضۃ اس کی طرف اشارہ کرتی ہے اس لیے کہ رہن لکھنے کا بدل ہے اور

①..... المغنی (۳۲۴/۳) کشاف القناع (۳۰۷/۳) ② البدائع (۱۳۵/۶) الدر المنختار (۳۳۰/۵) تکملة الفتح (۱۸۹/۸) تبیین الحقائق (۶۳/۶) اللباب (۵۲/۲) ③ الشرح الصغير (۳۰۲/۳) مغنی المحتاج (۱۲۱/۲) ④ المغنی (۳۲۴/۳) مغنی المحتاج (۱۲۷/۲) المہذب (۳۰۵/۱) کشاف القناع (۳۰۸/۳) حاشیة الدسوقی علی الدیر (۲۴۵/۳)

الفتاویٰ الاسلامیہ وادلتہ..... جلد ششم..... ۴۸..... باب کفالت

لکھائی حق واجب ہونے کے بعد ہوتی ہے۔

تیسرا..... حق بیدار ہونے سے پہلے واقع ہو مثلاً جو سو روپیہ تم مجھے قرض دے ہے ہو اس کے عوض میں یہ اپنا سامان رہن رکھتا ہوں تو مالکیہ اور احناف کے نزدیک صحیح ہے کیونکہ یہ حق کی سند ہے جس کا عقد اس کے وجوب سے پہلے جائز ہے جیسے کفالت ہے یہی عقلی بات ہے ظاہر اہمذ جب میں شافیہ اور احناف کے نزدیک صحیح نہیں کیونکہ حق سے پہلے اس کی سند لازم نہیں جیسے گواہی ہوتی ہے نیز رہن حق کے تابع لہذا اس سے پہلے نہیں ہو سکتا۔

دوسری بحث رہن کی شرائط..... رہن کے منعقد ہونے صحیح ہونے اور لازم ہونے کی شرائط ہیں لازم ہونے کے شرائط میں قبضہ ہے۔

مطلب اول: عاقدین کی شرائط..... رہن کا عقد کرنے والوں (راہن اور مرتہن) میں مندرجہ ذیل امور شرط ہیں: ❶

اہلیت..... احناف کے ہاں وہی اہلیت شرط ہے جو بیع (خرید و فروخت) میں ہے جس کی بیع صحیح ہے اس کا رہن بھی صحیح ہے اس واسطے کہ رہن بیع کی طرح تصرف مالی ہے لہذا اس کے عاقدین میں انہی امور کی رعایت رکھی جائے گی جن کی بیع میں بھی رعایت کی جاتی ہے چنانچہ رہن کا عقد کرنے والوں میں عقل یا تمیز کا ہونا شرط ہے اس لیے پاگل نا سمجھ بچے یا بے عقل کارہن دینا اور لینا جائز نہیں بالغ ہونا شرط نہیں۔ لہذا جس بیچ کو تجارت کی اجازت ہو اس کا رہن دینا جائز ہے۔ اس واسطے کہ یہ تجارت کے توابع میں سے ہے سمجھدار بچے اور بے وقوف کارہن صحیح ہے اور اس کے سرپرست کی اجازت پر موقوف رہے گا۔

احناف کے علاوہ فقہاء کے نزدیک اہلیت بیع اور احسان کی اہلیت جیسی ہوتی ہے لہذا جس کی بیع اور تبرع صحیح ہے اس کا رہن بھی صحیح ہے کیونکہ رہن تبرع ہے واجب نہیں۔ اس بنا پر کسی سے زبردستی نہیں لیا جاسکتا، نابالغ بچے پاگل، بے وقوف اور مفلس کارہن صحیح ہے اور سوائے ضرورت اور ظاہری مصلحت کے رہن کے معاملے سے قاصر کے لئے سرپرست باپ ہو یا دادا اوصیٰ ہو یا حاکم رہن دینا صحیح نہیں۔ ضرورت کی مثال کہ وہ گزراوقات کی حاجت کا قرض لینے کے لیے رہن رکھوئے۔ تاکہ جس نفع کا اسے انتظار ہے اس سے اس کی ادائیگی کر دے یا قرض کا وقت ہو جانے کی وجہ سے یا سامان کی کساد بازاری کی وجہ سے یا قرض دینے یا ادھار بیچنے کی وجہ سے رہن لے جو مال ہتھیانے وغیرہ (سے بچاؤ) کی ضرورت ہے۔

اور مصلحت کی مثال یہ ہے جو چیز اس نے خریدی ہے اس کے ادھار سو روپے کے بدلے رہن کی چیز ہو جائے جو نقدی دوسو کے برابر ہے اور ظاہری مصلحت کی وجہ سے جو چیز وہ ادھار بیچ رہا ہے اس کے ثمن پر رہن رکھ لے۔ جب سرپرست یا وصی رہن دے تو صرف امانت دار کو رہن دے جو مالدار ہو اور رہن کے گواہ رکھ لے اور عرف میں وہ مدت کم ہو اگر ان میں سے ایک شرط بھی مفقود ہوئی تو رہن جائز نہیں ❷ اور ولی اور وصی کے لیے صحیح نہیں کہ اپنے زیر کفالت کا مال اس قرض کے لیے جو ان دونوں پر کسی اجنبی کا ہے بطور رہن دیں اس واسطے کہ اس میں زیر کفالت کی مصلحت نہیں حنا بلکہ اس حکم کو دو شرطوں سے تعبیر کیا ہے، کہ کسی معتبر کے پاس ہو اور یہ رہن کے معاملہ سے قاصر کا اس میں حصہ ہو یعنی خرچ یا لباس یا اس کی منہدم عمارت کی مرمت یا اس کے چو یا بیوں کے گھاس چارہ کی ضرورت ہو ❸ باپ اپنی طرف سے اپنے بیٹے کے لیے رہن رکھوئے اور اپنے لئے اپنے بیٹے کی طرف سے رکھوئے شافیہ کے ہاں دادا باپ کی طرح ہے کیونکہ دونوں کی شفقت و مہربانی زیادہ ہوتی ہے۔

❶ البدائع (۱۳۵۶)، بدایۃ المجتہد (۲۶۸/۲) حاشیۃ الشرقاوی (۱۲۳/۲) ❷ حاشیۃ الشرقاوی (۱۲۳/۲) ❸ حاشیۃ الشرقاوی (۱۲۳/۲) مغنی المحتاج (۱۲۴۰۲) ❹ المغنی (۳۵۹۰۳) کشاف القناع (۳۱۹/۳)

احتناف کے ہاں سرپرست اور وصی کا بچے کا مال رہن رکھوانا..... یہاں تین امور ہیں: کم سن کا مال کم سن کے قرض کے عوض رہن رکھوانا یا سرپرست کے قرض کے بدلے رہن رکھوانا۔ اور کم سن کا موقف رہن سے بالغ ہونے کے بعد ہوگا ❶ اور احتناف کے علاوہ فقہاء کے نزدیک ہم قاصر کے مال کو رہن رکھوانے کا حکم اس سے پہلے معلوم کر چکے ہیں۔

کم سن یا پاگل کے مال کو ان کے قرضوں کے عوض دین رکھوانا..... سرپرست، وصی یا نگران قاصر (بچہ پاگل وغیرہ) کے مال کو قاصر کے کپڑے اور اس کے کھانے یا اس کے مال تجارت کے لیے لئے گئے قرض میں دین رکھوا سکتا ہے اس واسطے کہ ضرورت کے لئے قرض لینا جائز ہے اور تجارت قاصر کے مال کی بدھوتزی کا باعث ہے اور رہن حق کی ادائیگی کے لئے ہے اس واسطے جائز ہے۔ اگر باپ اور دادا خود قاصر کو قرض دینے والے ہوں یا قرض دہندہ اور مقروض دونوں اس کی زیر کفالت ہوں تو اس کے لئے عقد کی دونوں جانب کی ذمہ داری لینا جائز ہے یوں وہ پہلی حالت میں اپنے زیر تربیت کی جانب سے نائب ہونے کی حیثیت سے رہن دینے والا اور اپنے لحاظ سے رہن رکھنے والا ہوگا۔ اور دوسری حالت میں اپنے زیر نگرانیوں میں سے ایک کی طرف سے رہن دینے والا اور دوسرے کی نسبت سے رہن رکھنے والا ہوگا۔ اس واسطے کہ اسے زیادہ شفقت و مہربانی کی وجہ سے دو شخصوں کے قائم مقام کر دیا گیا ہے اور اس کی معاملہ کردنی دو آدمیوں کے قائم مقام ہو گئی جیسے وہ قاصر کا مال اپنے لیے بیچے۔ چونکہ باپ کی نسبت سے حاکم اور وصی کی شفقت کم ہوتی ہے اس لیے ان کے لئے ایسا کرنا جائز نہیں اور یہ دونوں تو محض وکیل ہوتے ہیں حقیقت یہ ہے کہ ایسا شخص خواہ خرید و فروخت ہو یا رہن کا معاملہ ہو عقد کی دونوں جانب کا اختیار نہیں رکھتا۔

۲۔ سرپرست کے قرض کے لیے قاصر کے مال کو رہن میں رکھنا..... امام ابوحنیفہ اور امام محمد کے نزدیک استحسان کا تقاضا یہ ہے کہ باپ، دادا یا وصی کے لئے اپنے لے گئے قرض میں قاصر کا مال قرض دینے والے کے پاس بطور رہن رکھنا جائز ہے اس واسطے کہ سرپرست یا وصی اپنے زیر نگران کے مال کو بطور امانت رکھوا سکتا ہے اور رہن رکھوانا امانت رکھوانے سے زیادہ بہتر ہے کیونکہ ودیع (جس کے پاس امانت رکھی ہے) امین ہے جو کوتاہی اور دست درازی کے ذریعہ ہی ضامن ہوگا۔ اور مرتب رہن کے ضائع ہونے سے ضامن ہے اگرچہ بغیر کوتاہی اور دست درازی کے ایسا ہو۔

قیاس (جو امام ابو یوسف اور امام زفری کے رائے ہے) کا مقتضی یہ ہے کہ سرپرست یا وصی کے لئے اپنے قرضوں میں قاصر کا مال رہن رکھوانا جائز نہیں۔ اس واسطے کہ ان دونوں کو اپنے زیر نگرانی بچوں کے مال کے بدلے اپنے قرضوں کی ادائیگی کا اختیار اور ملکیت نہیں اور ایسا کرنا زبردستی ہے اس لئے ممنوع ہے جیسے حقیقتاً ان کے مال سے قرض کی ادائیگی کرنا۔

جب استحسان کے مطابق عمل کرتے ہوئے رہن رکھوانا جائز ہے پھر وہ قرض دہندہ کے پاس ضائع ہو گیا تو سرپرست اپنے زیر دست تربیت کے لئے قرض اور رہن کی قیمت سے کم مال کا ضامن ہوگا نہ کہ اضافے کا رہا وصی تو وہ تمام حالتوں میں رہن کی قیمت کا ضامن ہوگا کیونکہ باپ دادا تو چھوٹے بچے (بیٹا یا پوتا ہونے کے ناتے) کے مال سے فائدہ اٹھا سکتے ہیں جب کہ وصی کو اس کا کوئی حق نہیں۔ سرپرست خواہ باپ ہو یا دادا کے لیے اختیار ہے کہ وہ اپنے مال کو اس قرض کے بدلے جو چھوٹے بچے کے لئے اس کے ذمہ ہے اپنے چھوٹے بچے کے پاس بطور رہن رکھوائے۔ اور سرپرست اسے چھوٹے کے لیے روک کر رکھے اور یہ رہن رکھوانا وصی کے لئے جائز نہیں۔ اسی طرح مذکورہ صورت کے برعکس بھی سرپرست کے لئے جائز ہے وہ اس طرح کہ وہ کم سن کا مال اپنے پاس اپنے قرض کے عوض رہن رکھوائے اس واسطے کہ اسے زیادہ شفقت کی وجہ سے دو آدمیوں کے قائم مقام کیا گیا ہے اور اس کی بات چیت دو کے برابر ہے یعنی ایجاب و قبول جیسے وہ اپنے بچے کا مال خریدتا ہے جب کہ یہ رہن وصی کے لئے ناجائز ہے کیونکہ وہ محض وکیل ہے اس لئے اسے رہن اور بیع وغیرہ جن میں دو عاقلوں کی ضرورت

پیش آتی ہے جیسے بہت سے حقوق والے معاملات میں ہوتا ہے عقیدہ کی دونوں جانبوں کا اختیار نہیں ہوگا۔

۳۔ کم سن کا بالغ ہونے کے بعد رہن کے بارے میں موقف..... جب کم سن بالغ ہو جائے یا پابندی ختم ہو جائے اور اسے اپنا مال رہن میں دیا ہو اسے تو وہ رہن کو باطل نہیں کر سکتا۔ یہاں تک کہ قرض ادا کر دے کیونکہ سرپرست کا رہن میں تصرف لازم اور نافذ ہے اور اس کا صدور ایسے شخص سے ہوا ہے جسے صادر کرنے کا اختیار ہے خواہ یہ رہن رکھوانا بچے پر قرض کی وجہ سے تھا یا خود سرپرست پر قرض کی وجہ سے یا ان دونوں پر قرض کی بنا پر تھا اگر کم سن کے مال سے جو رہن میں رکھا گیا ہے سرپرست کا قرض ادا کر دیا گیا یا رہن کا مال چھڑوانے سے پہلے رہن میں رکھی چیز ضائع ہو گئی تو کم سن بلوغت کے بعد سرپرست کے مال میں بالکل واپسی کا حق رکھتا ہے اور اپنا حق روکنے کا مطالبہ کر سکتا ہے اس واسطے کہ وہ اپنی ملکیت بحال کرنے پر مجبور ہے اور اپنے حقوق کی حفاظت کرنا اس کی مجبوری ہے خواہ سرپرست زندہ ہو یا مر چکا ہو اس صورت میں اس کی حیثیت اس شخص کی سی ہوگی جس نے کسی اور کو اپنا سامان بطور عاریت (مانگنے پر) دیا تاکہ مستعیر (مانگنے پر لینے والا) تیسرے شخص سے لیے گئے قرض کے عوض رہن رکھ سکے تو عاریت پر دینے والے کے لئے اس کی گنجائش ہے کہ وہ ضرورت کے وقت اپنا رہن مستعیر کا قرض دے کر چھڑوے اور مستعیر سے قرض سے زیادہ کی چیز واپس لے لے۔

رہن کے اطراف کا متعدد ہونا..... کبھی کبھار کئی کئی رہن اور مرتبہ ہوتے ہیں مثلاً دو شخص اپنے ذمہ لئے گئے قرض کے عوض تیسرے شخص کے پاس رہن رکھوائیں یا ایک شخص اپنے لئے لیے گئے قرض کے عوض دو آدمیوں کے پاس رہن رکھوائے تو احناف ① کے ہاں دونوں حالتوں میں رہن رکھوانا صحیح ہے اس واسطے کہ رہن کے صحیح ہونے میں کوئی رکاوٹ اور مانع نہیں ہے۔ کیونکہ کئی رہن ہونے کی حالت میں بغیر اشاعت مرتبہ سے مرہون چیز پہ قبضہ کیا جاسکتا ہے جو ایک کا ایک کے پاس رہن رکھنے کی طرح کا معاملہ ہو گیا اور کئی مرتبہ ہونے کی حالت میں رہن کی نسبت پوری مرہون چیز کی طرف ایک ہی دفعہ میں گئی ہے اور رہن کا تقاضا قرض کے بدلے مرہون چیز کو روک رکھنا ہے اور روک رکھنا تقسیم نہیں ہو سکتا تو رہن ہر ایک مرتبہ کے بدلے روک لیا جائے گا امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک بخلاف اس صورت کہ جب ایک شخص دو آدمیوں کو ہبہ کرے اس لیے کہ ہبہ سے مقصود مالک بنانا ہوتا ہے اور ایک چیز مکمل طور پر اور مستقل انداز میں الگ الگ شخصوں کا ہبہ متصور نہیں ہو سکتی لہذا اس ہبہ کا تقسیم ہونا ضروری ہے تاکہ اس میں مہوب (جسے ہبہ کیا گیا ہے) کی ملکیت تصور کی جاسکے دونوں حالتوں کے مندرجہ ذیل احکام ہیں۔

الف۔ جب متعدد یعنی کئی لوگ رہن رکھوانے والے ہوں..... پورے قرض کے بدلے رہن رکھوانا صحیح ہے اور مرتبہ جب تک دونوں راہنوں سے اپنا مکمل قرض وصول نہیں کر لیتا چیز کو روک کر رکھ سکتا ہے۔ جب دونوں میں سے ایک راہن اپنا قرض ادا کر دے تو وہ رہن پر قبضہ نہیں کر سکتا، کیونکہ اس صورت میں روک کر رکھنے میں سودا بت جائے گا۔

ب۔ جب مرتبہ کئی ہوں..... اس صورت میں بھی تو رہن میں رکھی ہوئی چیز مکمل یا بعض ہر ایک کے پاس رہن میں قرض کے عوض رکھوانا صحیح ہے تاکہ راہن جب تک اس کا رہن برقرار ہے اپنا قرض ادا کر سکے۔ اگر راہن نے کسی ایک مرتبہ کو قرض ادا کر دیا تو پھر وہ چیز ساری کی ساری دوسرے کے پاس رہن ہو جائے گی۔ یہاں تک کہ وہ سارا قرض چکا دے اس واسطے کہ وہ چیز بلا تفریق و تقسیم دونوں کے پاس رہن تھی۔ مرہون چیز دونوں مرتبہوں کے پاس روکنے کی کیفیت یہ ہے کہ اگر وہ چیز قابل تقسیم ہے تو ہر مرتبہ آدھی آدھی رکھ لے اگر ان میں سے ایک دوسرے کے حوالے کر دیتا ہے تو امام ابوحنیفہ کے نزدیک ضامن ہوگا صاحبین کا اس میں اختلاف ہے اور اگر وہ چیز ناقابل تقسیم ہو تو دونوں مرتبہ باری باری پچھو عرصہ اپنے پاس رکھ لیں تو اس دوران ہر ایک دوسرے کے حق میں عادل کی طرح ہوگا۔ جب مرہون ضائع ہو گیا تو دونوں

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۴۹۰ باب کفالتہ

مرتبہ اپنے اپنے حصے کا قرض چھوڑ دیں گے کیونکہ یہ چیز (ادائیگی) تقسیم ہو سکتی ہے اس ضیاع کی حالت میں راہن نے اگر ایک قرض ادا کر دیا تو جو قرض اس نے ادا کیا ہے واپس لے لے گا۔ اس واسطے کہ دونوں کا مرتبہ ہونا باقی ہے جب تک رہن اپنے راہن کے پاس نہیں پہنچتا۔ اس واسطے کہ جب مرتبہ ناقابل تجزی اور ناقابل تقسیم ہے تو ہر مرتبہ دوسرے کے حق میں عادل شخص کی طرح ہے۔

دوسرا مقصد: الفاظ اور صیغہ کی شرائط..... حنفیہ کے ہاں ❶ رہن کے صیغہ اور الفاظ میں شرط یہ ہے کہ وہ کسی شرط پر معلق نہ ہوں اور نہ ہی مستقبل کی طرف مضاف ہوں کیونکہ عقد رہن اس اعتبار سے کہ یہ دین کی وصولی اور ادائیگی کا ذریعہ ہے بیع سے مشابہ ہے لہذا یہ تعلیق بالشرط قبول نہیں کرتے اور نہ ہی مستقبل کی طرف اضافت اگر رہن کو معلق کر دیا یا اس کی اضافت کر دی تو یہ فاسد ہوگا بیع کی طرح ❷ اور جب رہن کسی شرط فاسد یا باطل سے مقترن ہو تو رہن صحیح ہوگا اور شرط باطل ہوگی کیونکہ رہن مالی معاوضات والے عقود میں سے نہیں زیادات اور بزازیہ میں ہے: رہن شرط فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا کیونکہ یہ ہبہ کی طرح تبرع اور احسان ہے اس لیے کہ راہن مرتبہ پر کچھ بھی واجب نہیں کرتا لیکن بدائع ❸ میں ہے کہ بیع کی طرح رہن کو بھی شرط فاسدہ باطل کر دیتی ہے برخلاف ہبہ کے میرے نزدیک اصح بزازیہ اور زیادات والی روایت ہے اس لیے کہ رہن معاوضات میں سے نہیں دین اگرچہ ہلاک ہو کر ساقط بھی ہو جائے پھر بھی رہن صحیح ہے۔ حدیث میں ہے: رہن عقد تبرع ہے کیونکہ اس کے مقابلے میں مرتبہ پر کچھ بھی واجب نہیں ہوتا۔

حنفیہ کے علاوہ باقی ائمہ کے ہاں رہن میں مشروط شرط یا تو صحیح ہوگی یا فاسد اور فاسد یا تو عقد کو فاسد کرنے والی ہوگی یا خود لغو اور باطل ہوگی اور عقد صحیح ہوگا اس کی تفصیل یہ ہے۔

شواہق کے ہاں..... رہن میں مشروط شرائط تین قسم کی ہیں: صحیح شرط وہ یہ کہ رہن میں ایسی شرط لگائی جائے جس کا رہن تقاضا کرتا ہے جیسے جب قرض خواہ زیادہ ہوں تو مرتبہ کو ان پر مقدم کرے تاکہ وہ اپنا دین اس سے وصول کر سکے باقی دانوں پر اسے فضیلت حاصل ہو یا کوئی ایسی شرط لگانا جو عقد کے لیے مفید ہو اور اس پر جہالت کا اثر نہ ہو جیسے گواہ بنا نا تو یہ عقد اور شرط صحیح ہیں بیع کی طرح۔

۲۔ باطل یا لغو شرط..... ایسی شرط لگانا جس میں نہ کوئی مصلحت ہو نہ فائدہ جیسے مرہون جانور فلاں چیز نہ کھائے تو شرط باطل ہوگی اور عقد صحیح ہوگا۔

۳۔ عقد کو فاسد کرنے والی شرط..... ایسی شرط لگانا جو مرتبہ کو نقصان پہنچائے جیسے یہ شرط لگانا کہ دین کی مدت پوری ہونے کے بعد یا ایک مہینے کے بعد قرض کی ادائیگی کے لیے اسے فروخت نہ کیا جائے یا اسے شمن مثل سے زیادہ پر فروخت نہ کیا جائے یا ایسی شرط لگانا جو راہن کے لیے نقصان کا باعث ہو اور مرتبہ کا اس میں فائدہ ہو جیسے بغیر مدت مقرر کیے مفعت کو مرتبہ کے لیے شرط سے قرار دینا اور اس پر کوئی اجرت وغیرہ بھی نہ لینا یا رہن سے حاصل ہونے والی زائد اشیاء مرتبہ کو دینے کی شرط لگانا تو یہ شرط باطل ہوگی جہالت اور معدوم ہونے کی وجہ سے نیز حدیث میں ہے ہر وہ شرط جو اللہ تعالیٰ کی کتاب میں نہیں وہ باطل ہے ❹ اور اظہر قول کے مطابق عقد باطل ہو جائے گا کیونکہ شرط مقتضائے عقد کے خلاف ہے جیسے وہ شرط جو مرتبہ کو نقصان پہنچائے اسی طرح عقد اور شرط دونوں فاسد ہو جائیں گے جب رہن کے زوائد، اون، پھر اولاد کو شرط ٹھہرانا کیونکہ یہ چیزیں شرط کے وقت مقدم بھی ہیں اور مجبول بھی اور ظاہر یہ ہے کہ جب رہن کو معلق کیا جائے یا اس کی اضافت مستقبل کی طرف ہو تو رہن بھی فاسد ہو جائے گا اور اس سے ظاہر ہوا کہ شرط فاسدہ ہے جس سے عاقدین میں سے کسی ایک کا نقصان ہو یا اس میں جہالت ہو اور اظہر یہ ہے کہ جب شرط فاسد ہوگی تو عقد بھی فاسد ہوگا۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۴۹۱ باب کفالتہ

مالکئہ کے ہاں..... ❶ جو شرط مقتضائے عقد کے منافی نہ ہو اور نہ ہی حرام کی طرف لے جانے والی ہو تو ایسی شرط صحیح ہے لیکن جو مقتضائے عقد کے منافی ہو تو وہ شرط فاسد ہے رہن کو باطل کرنے والی ہے جیسے رہن میں یہ شرط لگانا کہ وہ راہن کے قبضہ میں رہے مرتہن اس پر قبضہ نہ کرے یا دین کی مدت پوری ہونے پر دین کے بدلے مرہون کو فروخت نہ کیا جائے یا راہن صرف اسی ثمن پر فروخت کیا جائے جس پر راہن راضی ہے۔

رہ گئی وہ شرط جو حرام اور ممنوع ہے عقد کو فسخ کرنے والی ہے، وہ یہ کہ ایک شخص رہن رکھے کہ اگر وہ اس کا حق ادا کر دے مدت مقررہ پر تو فسخا ورنہ رہن مرتہن کا ہوگا تو یہ شرط عقد رہن کو فسخ کرنے والی ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے ارشاد کی وجہ سے لایغلق الرهن (عدم ادائیگی کی صورت میں) رہن کو ضبط نہ کیا جائے خلاصہ یہ کہ مالکئہ کے ہاں شرط کی دو قسمیں ہیں صحیح اور فاسد۔

حنابلہ کے ہاں..... ❷ حکم مالکئہ کی طرح ہے کہ رہن میں شرط کی دو قسمیں ہیں: صحیح اور فاسد صحیح یہ کہ جس میں عقد کے لیے کوئی مصلحت ہو اور وہ مقتضائے عقد کے منافی نہ ہو اور نہ ہی وہ شریعت کی حرام کردہ حرمت کی طرف لے جائے مثلاً یہ شرط لگانا کہ رہن کسی عادل کے پاس یا دو عادلوں کے پاس یا زیادہ کے پاس رہے یا عادل شخص مدت پوری ہونے پر اسے فروخت کر دے فاسد یہ کہ مقتضائے عقد کے منافی ہو مثلاً دین کی مدت پوری ہونے پر رہن کو فروخت نہ کیا جائے یا اس کے ثمن سے دین وصول نہ کیا جائے یا جب اس کے تلف کا خوف ہو تو اسے فروخت نہ کیا جائے یا جتنے کی بھی چاہیں فروخت کریں یا اسے صرف راہن کی مرضی کے ثمن میں فروخت کیا جائے تو یہ ساری فاسد شرطیں ہیں کیونکہ عقد رہن کے منافی ہیں اس لیے کہ یہ ایسی شرائط ہیں جو دین کی ادائیگی میں عادت کے اعتبار سے رکاوٹ ہیں اور غرض مقصود کے یہ منافی ہیں۔

شرائط فاسدہ میں سے کچھ یہ ہیں..... اختیار راہن کے لیے شرط قرار دیا جائے یا رہن اس کے حق میں لازم نہ ہو یا رہن کے لیے وقت مقرر کیا جائے یا ایک دن رہن ہو اور ایک دن نہ ہو یا رہن راہن کے قبضہ میں رہنے کی شرط یا اس سے وہی نفع اٹھائے گا یا اس سے مرتہن نفع اٹھائے گا یا اس پر یہ مضمون ہے یا یہ شرط کے جب مدت دین پوری ہو جائے گی تو اسے راہن کو واپس نہیں کیا جائے گا بلکہ رہن مرتہن ہی کا ہوگا دین کے بدلے یا وہ دین کے بدلے بیع ہے اور معلق بالشرط رہن صحیح نہیں جیسے بیع یعنی فاسد ہے۔

آیا شرط فاسد سے رہن فاسد ہوگا یا نہیں حنابلہ کے ہاں اس بارے میں مختلف رائے ہیں قاضی ابویعلیٰ نے فرمایا: یہ احتمال ہے کہ اس شرط سے رہن فاسد ہو جائے کیونکہ عاقد نے اپنی ملک خرچ کی ہے اور اس شرط کے ساتھ رہن پر راضی ہے جب اس نے اسے سپرد نہ کیا تو عقد صحیح نہیں رضا مندی نہ ہونے کی وجہ سے۔ ایک قول یہ ہے کہ اگر رہن میں شرط موقت ہو یا ایک دن رہن ہو اور ایک دن نہ ہو تو رہن فاسد ہوگا لیکن اس کے علاوہ اگر کوئی شرط فاسد لگائی تو پھر اس کی دو صورتیں ہیں ایک یہ کہ رہن فاسد ہو جائے؟ اور ایک یہ کہ فاسد نہیں ہوگا ابو خطاب نے عدم فساد کو ترجیح دی ہے کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: لایغلق الرهن اور آپ نے اس رہن کے بارے میں جس میں فاسد شرط لگائی گئی ہو لیکن اس کے فساد کا حکم نہیں فرمایا: نیز راہن اس شرط کے ساتھ رہن پر راضی ہے اس کے بطلان کے ساتھ بدرجہ اولیٰ وہ راضی ہوگا۔ ایک قول یہ ہے کہ جس میں مرتہن کا حق کم ہو وہ ایک ہی وجہ سے باطل ہے اور جس میں ایسا نہ ہو تو اس میں دو وجہیں ہیں ان کے ہاں معتمد یہ ہے جو جملہ الاحکام الشرعیہ دفعہ ۹۶۳ میں ہے کہ فساد شرط کی وجہ سے رہن فاسد نہیں ہوتا بلکہ یہ شرط لغو ہے۔

تیسرا مقصد: مرہون بہ کی شرائط..... مرہون بہ وہ حق جو رہن کے طور پر دیا جاتا ہے حنفیہ کے ہاں اس میں کچھ شرائط ہیں جو یہ ہیں:

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم
 پہلی شرط..... وہ حق واجب التسلیم ہو مالک کے لیے: اس لیے کہ جب وہ واجب التسلیم نہیں ہوگا تو وہ محل بھی نہیں ہوگا تاکہ اس کے بدلے رہن بطور وثیقہ رکھا جائے اس لیے کہ حق کا مطالبہ کرنے والے پر کوئی الزام نہیں تاکہ اس کو مضبوط کرنا واجب ہو۔ حنفیہ نے اس شرط کو ان الفاظ سے تعبیر کیا ہے کہ دین مضمون ہونا چاہیے یعنی دین واجب التسلیم ہو رہن پر اور ہماری عبارت اس سے واضح ہے کیونکہ مرہون بہ حق یا تو رہن ہوگا یا عین ہوگا واجب التسلیم۔

پہلی بات..... اگر دین ہے تو اس کا رہن جائز ہے اس دین کا سبب چاہے جو بھی ہو قرض بیع اتلاف غصب کیونکہ دیون کو ادا کرنا واجب ہے لہذا ان کا رہن ایسے حق کی وجہ سے ہے جو واجب التسلیم ہے اور یہ بھی اس میں برابر ہے چاہے دین ایسا ہو کہ قبضہ سے پہلے اس کو تبدیل کرنا جائز ہو یا نہ ہو جیسے راس المال بیع سلم میں اور بدل صرف مسلم فیہ یہ حنفیہ کے ائمہ ثلاثہ کے ہاں ہے۔ اور امام زفر کے ہاں اس چیز سے رہن رکھنا صحیح نہیں جس پر قبضہ سے پہلے تبدیلی درست نہیں اس لیے کہ دین ساقط ہو جاتا ہے رہن کی ہلاکت سے جب وہ ہلاک ہو جائے اور یہ اس کی تبدیلی کا نتیجہ ہے جو ہلاکت کی وجہ سے مرتبہ کے ذمہ میں واجب ہے۔

بایں معنی کہ عین جو رہن تھا وہ بدل ہو گیا اس دین کا جو جس کے بدلے رہن رکھا گیا تھا، اور ان دیون کو تبدیل کرنا صحیح نہیں جیسا کہ بیع سلم کی بحث میں وضاحت کی اگر ان دیون کے بدلے میں رہن جائز ہو تو گویا ان دیون کا قبضہ سے پہلے تبدیل ہونا لازم آتا ہے جب رہن ہلاک ہو جائے اور یہ شرعاً جائز نہیں اس حالت میں یہ نہیں کہا جائے گا کہ رہن بطور استیفاء ساقط ہوا ہے کیونکہ استیفاء صرف اسی صورت میں منتفی ہوگا جب رہن اور دین کی جنس ایک ہو اور عام طور پر یہ مختلف الجنس ہوتے ہیں لہذا رہن ایسے دین سے رکھنا جائز ہے جس کی تبدیلی ممکن ہو۔

جمہور حنفیہ کی دلیل یہ ہے کہ..... ہلاکت رہن کے وقت ہمیشہ دین کا سقوط بطور استیفاء ہوتا ہے نہ کہ بطور استبدال اور استیفاء کے پائے جانے کے لیے مال میں مجانست کافی ہے اس لیے کہ استیفاء مالیت رہن کے ساتھ تمام ہوتی ہے نہ کہ اس کی صورت کے ساتھ اور تمام احوال مالیت کے اعتبار سے جنس واحد ہیں اور صورت کے اعتبار سے کبھی مجانست ساقط ہو جاتی ہے اور مالی مجانست کے لیے حاجت اور ضرورت ہی کافی ہے جیسے مال کے تلف کی صورت میں جس کا جنسی اعتبار سے کوئی مثل نہ ہو اور رہن میں کبھی حاجت اور ضرورت منتفی ہوتی ہے کیونکہ تمام حالتوں میں لوگ اپنے دین کی توثیق کے محتاج ہیں۔

حنفیہ کے علاوہ باقی ائمہ میں سے امام احمد سے دو روایتیں ہیں دین مسلم کے سلسلہ میں ایک روایت جواز کی ہے اور ایک روایت عدم جواز کی، پہلی روایت کے مطابق جب رہن مسلم فیہ کے مقابلے میں ہو پھر دونوں عقد مسلم کو فسخ کر دیں تو رہن باطل ہوتا ہے کیونکہ وہ دین ختم ہو گیا جس کے بدلے رہن رکھا گیا تھا اور مسلم الیہ کے ذمہ اور راس المال کو رب المسلم کے سپرد کرنا فوری طور پر واجب ہے، امام مالک اور شوافع کے ہاں بدل صرف اور راس المال بیع سلم کا جو ذمہ میں ہو کے لیے رہن رکھنا جائز نہیں کیونکہ مجلس عقد میں قبضہ شرط ہے اور مسلم فیہ میں رہن لینا جائز ہے کیونکہ وہ دین ہے اور آیت مداینہ میں رہن کی اجازت ہے۔

دوسری بات..... اگر مرہون بہ عین ہو تو اس میں یہ تفصیل ہے کہ اگر عین امانت ہے جیسے ودیعت عاریت اجرت مال شرکت مضاربت وغیرہ تو بالاتفاق اس کے بدلے رہن رکھنا جائز نہیں کیونکہ رہن کا قبضہ تو مضمون ہوتا ہے اس میں اس کا مقابل بھی مضمون ہونا ضروری ہے یعنی رہن بھی مضمون کے ساتھ ہوگا تاکہ قبضہ کی وجہ سے وصولی ہو سکے اور اگر عین بذات خود مضمون ہو وہ ایسی چیز جس کے مثل کا ضمان واجب ہوتا ہے اگر اس کا کوئی مثل ہو لیکن اگر مثل نہ ہو تو پھر اس کی قیمت واجب ہوتی ہے جیسے غاصب کے قبضہ میں مضمون اور خریدنے کی نیت سے قبضہ کی ہوئی چیز اور شوہر کے قبضہ میں مہر اور بیوی کے قبضہ میں بدل خلع اور دم عہد کا بدل حنفیہ کے ہاں ان کے بدلے میں رہن جائز

ہے اور مرتہن کو اختیار ہے وہ رہن کو روکے رکھے یہاں تک کہ مرہون بہ واپس آجائے۔ اگر عین کی واپسی سے قبل رہن مرتہن کے ہاتھ میں ہلاک ہو جائے اور عین باقی ہو تو رہن سے کہا جائے کہ عین مرتہن کے سپرد کرو اور اس سے رہن یا عین کی قیمت میں سے کم لے لو کیونکہ مرہون اقل سے مضمون ہوتا ہے۔ مالکیہ اور حنابلہ نے بھی حنفیہ کی طرح اجازت دی ہے کہ مرہون بہ عین ہو تو وہ بذات خود مضمون ہے۔

شوافع کے ہاں ایسے عین کے بدلے میں رہن رکھنا جو امانت یا مضمون ہو درست نہیں کیونکہ ان کے ہاں مرہون بہ کا دین ہونا شرط ہے کیونکہ اللہ تعالیٰ نے رہن کا ذکر دین کے سلسلہ میں کیا ہے اس کے علاوہ میں ثابت نہ ہوگا نیز اس لیے بھی کہ یہ عین مرہون کے نمٹن سے وصول نہیں کیا جائے گا اور بیع کے وقت یہ فرض رہن کے مخالف ہے۔

لیکن اگر عین غیر سے مضمون ہو جیسے بیع بائع کے قبضہ میں یہ مضمون بغیرہ ہے اور وہ نمٹن ہیں اگر بیع بائع کے قبضہ میں ہلاک ہو گئی تو مشتری سے نمٹن ساقط ہو جائے گا لہذا اس کے بدلے میں رہن رکھنا صحیح نہیں۔ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ سے نوادر میں روایت ہے اس لیے کہ رہن کا قبضہ وصولی کا قبضہ ہے اور غیر سے مضمون میں استیفاء اور وصولی کا معنی تحقق نہیں ہوتا اس لیے کہا اگر رہن مشتری کے قبضہ میں ہلاک ہو جائے تو وہ رہن کے ہلاک ہونے کی وجہ سے کچھ وصول کرنے والا نہ ہوگا اور ظاہر روایت میں ہے۔ بیع کا قبضہ سے پہلے رہن رکھنا صحیح ہے کیونکہ وہ مضمون ہے اور مشتری رہن کو روک سکتا ہے بیع پر قبضہ کرنے تک کیونکہ وصولی جو مطلوب ہے وہ معنی کے اعتبار سے تحقق ہے اس لیے کہ قبضہ سے پہلے بیع اپنی قیمت کے اعتبار سے مضمون نہیں لیکن نمٹن کے اعتبار سے مضمون ہے اور مشتری سے نمٹن ساقط ہونا بیع کی ہلاکت کی وجہ سے سپردگی اور قبضہ سے پہلے عوض کی طرح ہے لہذا مشتری بیع کی مالیت کو وصول کرنے والا ہوا اس بناء پر کہ مدیون بہ ایسا حق ہو جس کا سپرد کرنا واجب ہو اس پر درج صورتیں متفرع ہیں۔

۱۔ رہن نقد پر..... اگر کسی مرد نے کسی عورت سے متعین نقد پر شادی کی یا کوئی چیز متعین نقد کی خریدی اور اس کے بدلے رہن رکھا تو امام صاحب اور صاحبین کے ہاں یہ رہن جائز نہیں کیونکہ نقد متعین کرنے سے متعین نہیں ہوتے اور امام زفر کے ہاں جائز ہے کیونکہ ان کے ہاں نقد متعین کرنے سے متعین ہوتے ہیں۔

۲۔ وعدہ شدہ دین یا مرتہن راہن سے جو فرض لے گا اس کے بدلے رہن..... اس شرط کا تقاضا یہ ہے کہ رہن صحیح نہ ہو، کیونکہ عقد رہن کے وقت دین کا وجود ہی نہیں ہوتا کہ وہ واجب التسلیم ہو لیکن حنیفہ اور مالکیہ اس کی اجازت دیتے ہیں لوگوں کی حالت کی وجہ سے احتساباً نہ گئی وہ صورت کہ مرتہن رہن رکھے اس چیز کے بدلے جو مستقبل میں اس پر ثابت ہوگی وعدہ کے بغیر تو اس کا رہن جائز نہیں۔ اور شوافع، حنابلہ کے ہاں ظاہر مذہب میں ان کا رہن درست نہیں یعنی مستقبل کے دین کے بدلے کیونکہ عقد رہن کے وقت یہ حق ثابت نہیں ذمہ میں اور رہن ثبوت دین کے وقت مشروع ہے نہ کے وعدہ کے وقت۔

۳۔ رہن درک..... یعنی استحقاق کے وقت جو بیع کا درک ہوتا ہے مثلاً کسی شخص نے کوئی چیز فروخت کی اور نمٹن پر قبضہ کر لیا اور بیع مشتری کو سپرد کر دی پھر مشتری کو استحقاق کا خوف ہو اور درک سے پہلے اس نے بائع سے نمٹن پر رہن رکھا تو جائز نہیں اگرچہ اس کی کفالت جائز ہے۔ اس لیے کہ بیع کا استحقاق کبھی ہوتا ہے کبھی نہیں ہوتا تو اس کا رہن ایسا ہی ہے جیسے ایسی چیز کا رہن جو فوری طور پر سپرد کرنا واجب نہیں بلکہ ایسی چیز جس کا نہ تو فی الحال وجود ہے اور نہ ہی مستقبل میں یہ ضروری ہے۔ ہاں درک کی کفالت جائز ہے کیونکہ کفالت التزام اور مطالبہ کا ضمان ہے افعال کا التزام اور ان کا ضمان مستقبل میں جائز ہے جیسے نذر وغیرہ حنفیہ نے فرمایا رہن بالدرک باطل ہے اور درک کی کفالت جائز ہے ❶ رہ گیا رہن وہ تو قرضوں (دیون) کی وصولی کے لیے ہے جب دین ثابت نہیں تو انہیں کیسے وصول کیا جائے گا؟ لہذا دین کے ثبوت یا وجوب

❶ درک: استحقاق بیع کی صورت میں مشتری کا بائع پر نمٹن کے سلسلہ میں رجوع کرنے کو درک کہتے ہیں۔

سے پہلے کوئی وصولی نہیں نیز رہن میں استیفاء معاوضہ کے معنی میں ہے معاوضات اور تملیکات کو مستقبل کی طرف مضاف کرنا صحیح نہیں کیونکہ اس میں خطرہ اور دھوکا ہے اور رہن درک اسی قبیل سے ہے گویا اور رہن جو بائع ہے وہ کہہ رہا ہے مشتری مرتہن سے کہ اگر کوئی مستحق نکل آیا تو یہ چیز رہن ہے اس سے شمن وصول کر لینا حالت درک اور دین موعود میں فرق یہ ہے کہ پہلی صورت معدوم ہے اور دوسری موجود کی طرح ہے یا ثبوت کے درجہ میں ہے اور دوسری صورت کو حنفیہ نے حاجت کی وجہ سے صحیح قرار دیا ہے۔

دوسری شرط..... مرہون بہ سے دین کی وصولی ممکن ہو اگر وصولی اس سے ممکن نہ ہو تو رہن صحیح نہیں کیونکہ رہن رکھنا وصولی ہے جب استیفاء نہیں تو رہن اور اس کی غرض بھی نہیں اسی وجہ سے آنے والی چیزوں میں رہن صحیح نہیں۔ ❶

قصاص بالنفس یا اس سے کم میں رہن جائز نہیں اس لیے کہ یہ ناممکن یا مرہون سے قصاص کا لینا مستعذر ہے لیکن دیت (ارش) کے بدلے رہن صحیح ہے اس لیے کہ رہن سے ارش کی وصولی ممکن ہے۔

کفالت بالنفس (نمانت شخص) یعنی قاضی کی مجلس وغیرہ میں کسی شخص کو حاضر کرنا اس کے بدلے میں بھی رہن جائز نہیں اس لیے کہ جس کی نمانت دی جا رہی ہے اسے رہن سے وصول کرنا ممکن نہیں مثلاً زید، خالد کا ضامن ہو کہ اگر اس نے ایک سال تک ادائیگی نہ کی تو اس پر وہ ہزار ہوں گے جو خالد پر ہیں پھر خالد نے ایک سال کے لیے رہن رکھا تو یہ رہن باطل ہے اس لیے کہ خالد پر مال واجب نہیں اور مقولہ بہ کی وصولی رہن سے ممکن نہیں۔

شفعہ: شفیعہ کی وجہ سے مشتری سے رہن لینا جائز نہیں لہذا شفیع کے لیے جائز نہیں کہ وہ مشتری سے کہے مجھے دار مشفوعہ کے بدلے رہن دو کیونکہ حق شفیعہ کو رہن سے وصول کرنا ممکن نہیں لہذا اس کا رہن بھی صحیح نہیں جیسا کہ شفیعہ مضمون نہیں مشتری پر اس وجہ سے کہ اگر مشفوعہ بہ عقار ہلاک ہو جائے تو مشتری پر کوئی چیز واجب نہیں ہوتی۔

۴۔ حرام فعل پر اجرت..... جیسے رونے والی، گانا گانے والی، ناپنے والی کو اجرت پر رہن مثلاً انہیں کوئی شخص اجرت پر لے اور اجرت کے بدلے انہیں رہن دے دے تو یہ رہن صحیح نہیں کیونکہ ان کا اجارہ ہی صحیح نہیں اور اجرت واجب نہیں لہذا رہن غیر مضمون چیز کے بدلے میں ہوا لہذا رہن صحیح نہیں جیسا کہ وہ منفعت جو ذمہ میں ثابت ہو جس کا اجیر مشتری کے التزام کرے اس کا رہن صحیح نہیں کیونکہ مال سے منفعت کی وصولی ممکن نہیں۔

تیسری شرط..... مرہون پر حق معلوم ہو حق مجہول کا رہن صحیح نہیں اگر اس نے دو دینوں میں سے ایک کا رہن رکھا اور دین کو متعین نہ کیا تو یہ رہن صحیح نہیں۔

شوائع اور حنا بلہ نے مرہون بہ میں تین شرطیں رکھی ہیں..... دین ثابت اور واجب ہو جیسے قرض اور تلف شدہ چیز کی قیمت یا منفعت ہو جیسے ذمہ کے اجارہ میں عمل جیسے اجیر مشتری جیسے کپڑے سینے یا گھر بنانے کے لیے اجرت پر رکھا یا معلوم بوجھ متعین جگہ تک لے جانا کیونکہ منفعت کی وصولی ممکن ہے مرہون کو فروخت کرے اور اس کے شمن سے، جب اجیر مستاجر کام نہ کرے تو رہن کو فروخت کر دیا جائے گا اور اس سے اسے اجرت پر لیا جائے گا جو کام کرے اور یہ حنفیہ کے خلاف ہے رہ گیا عین کا اجارہ تو اس کے بدلے رہن رکھنا صحیح نہیں اس لیے کہ مرہون بہ کی وصولی غیر معین سے ممکن نہیں اگرچہ مرہون کو فروخت ہی کیا گیا ہو۔ شوائع کے ہاں دین کی شرط پر ہی مدار ہے اس کا کہ رہن صحیح نہ ہونا چاہیے عاریت پر دی گئی چیزوں اور غصب شدہ چیزوں کا اور حنا بلہ نے مضمون عین کے بدلے رہن لینے کی اجازت دی ہے جیسے مغصوب، عاریت، خریدنے کی نیت پر قبضہ کی ہوئی چیز اور عقد فاسد کے ذریعہ قبضہ کی ہوئی چیز اس لیے کہ ان کے ہاں ہر اس دین کا رہن صحیح ہے جو

واجب ہو یا اس کا انجام وجوب ہو جیسے مدت خیار کے ثمن۔

شواہخ اور حنابلہ کے ہاں ایسا دین جو ثابت شدہ نہیں کے بدلے میں رہن رکھنا صحیح نہیں اور وہ موجود دین ہے برخلاف حنفیہ کے اور دین کے مستقر جیسے دین قرض ثمن بیع اور دین کے غیر مستقر جیسے قبضہ سے پہلے بیع کے ثمن عین کے اجارہ میں انتفاع سے پہلے اجرت اور دخول سے پہلے مہر وغیرہ میں کچھ فرق نہیں ذمہ میں موجود اجارہ کی اجرت کے مقابلہ میں رہن صحیح نہیں کیونکہ یہ ذمہ میں لازم نہیں۔ اس لیے کہ اس کو مجلس عقد میں قبضہ میں لینا لازم ہے تفرق سے پہلے یہ بیع مسلم کے رأس المال کی طرح ہے۔

۲..... دین فی الحال لازم ہو یا مال کے اعتبار سے لازم ہو لزوم بیع کے بعد ثمن کا رہن درست ہے جیسے مدت خیار میں لزوم عقد سے پہلے درست ہے کیونکہ مدت خیار ختم ہونے کے بعد عقد لازم ہو جاتا ہے۔ اور رہن صحیح نہیں دین یا قسطوں کے بدلے میں اور نہ ہی کام سے فارغ ہونے سے پہلے انعام کے بدلے میں کیونکہ یہ دین لازم نہیں ہوا اس لیے کہ مکاتب غلام یا انعام یا فتنہ شخص اس عقد کو جب چاہے ختم کر سکتا ہے یہ رہن کے معنی وثیقہ کے خلاف ہے۔

۳..... عاقدین کو دین کی مقدار معلوم ہو، اگر دونوں کو یا کسی ایک کو مقدار اور صفت معلوم نہ ہو یا کسی ایک دین کے بدلے میں رہن رکھا تو یہ رہن صحیح نہیں۔

مالک کیہ کے ہاں..... رہن مرہون فیہ میں درست ہے اور وہ تمام قسم کے حقوق ہیں بیع قرض وغیرہ، الا یہ کہ بدل صرف اور بیع مسلم کے رأس المال میں درست نہیں اور وہ مرہون وغیرہ میں یہ شرط بھی لگاتے ہیں کہ وہ دین ہو لہذا امانت کے بدلے میں رہن صحیح نہیں چاہے وہ ودیعت ہو یا مضاربت نیز وہ ذمہ میں ہونا چاہے لہذا کسی متعین چیز یا اس کی منفعت کے بدلے میں رہن رکھنا نیز وہ لازم ہو یا لزوم کی طرف جانے والا ہو لہذا بدل کتابت کی قسطوں میں رہن صحیح نہیں۔

چوتھا مقصد: مال مرہون کی شرائط..... مال مرہون جیسے مرتب حق کی وصولی تک اپنے پاس روک کر رکھ سکتا ہے اگر وہ اس کے حق اور دین کی جنس میں سے ہو تو اسی سے اپنا حق وصول کرے اگر وہ اس کی جنس میں سے نہ ہو تو اسے فروخت کر کے اس کے ثمن سے حق وصول کیا جائے گا اگر بیع سے وصول ہو سکے جیسے دین نقدی (درہم دینار، ہیرے اور روپے) کی صورت میں ہو اور مرہون بھی یہی احوال میں سے ہو ورنہ ادائیگی بطور معاوضہ ہوگی مثلاً دین گندم ہو اور رہن نقدی ہو یا مثلی مال ہو نقدی کے علاوہ اسی وجہ سے فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ مرہون میں وہی شرطیں ہوں جو بیع میں ہیں تاکہ اس کی بیع ممکن ہو اور اس سے دین وصول ہو سکے۔ ❶ حنفیہ کے ہاں بیع حاکم کی اجازت سے مکمل ہوگی جب راہن موجود نہ ہو اور نہ اس کی زندگی اور موت کا پتا ہو اگر وہ حاضر اور موجود ہے تو مرہون فروخت کرنے کے لیے اس پر جبر کیا جائے گا اگر وہ رک گیا تو قاضی اسے فروخت کرے گا یا اس کا نائب اور مرتب کو اس کا حق دیا جائے گا۔

حنفیہ کے ہاں مرہون کی شرائط..... ❷ کہ وہ مال متقوم ہو معلوم ہو سپرد کرنے پر قدرت ہو اس پر قبضہ ہو جمع شدہ ہو جو مرہون نہیں اس سے فارغ ہوا لگ اور ممتاز ہو عقار ہو یا منقولی چیز ہو مثلی ہو یا نمکی ہو میں ان شرائط تشریح کرتا ہوں مرہون بیع کے قابل ہو: یعنی عقد کے وقت موجود ہو اور اسے سپرد کرنا ممکن ہو جو چیز عقد کے وقت موجود نہیں اس کا رہن جائز نہیں اور جو وجود اور عدم کا احتمال رکھتی ہے اس کا بھی درست نہیں جیسے اس سال درخت جو پھل دے انہیں رہن رکھنا یا اس سال بکریاں جو بچے جنس کی یاڑتے پرندے کو رہن رکھنا یا بد کے ہونے جانور وغیرہ کو رہن رکھنا درست نہیں یعنی جن سے دین وصول کرنا اور اسے فروخت کرنا ممکن نہیں۔

پھل یا سبز کھیتی کو پکنے سے پہلے رہن رکھنا..... اکثر فقہاء کے ہاں یہ شرط متفق علیہ ہے اور یہی حنفیہ کی رائے ہے اور شواہخ کی بھی

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ششم

اظہر روایت ہے اور مالکیہ کے ہاں ظاہر روایت ہے جیسا کہ دسوتی نے تحقیق کی ایک صورت میں حنا بلہ کے ہاں بھی ان کے ہاں پھل سے پہلے اور سبز کھیتی کاٹنے کی شرط کے بغیر کاربن رکھا جائز نہیں کیونکہ اسے فروخت کرنا جائز نہیں لہذا اس کاربن بھی درست نہیں جیسے وہ تمام چیزیں جن کی بیع جائز نہیں۔

ابن قاسم اور ابن ماشون مالکیہ میں سے اور حنا بلہ کے صحیح قول کے مطابق یہ صورت اس قاعدہ مالایصح بیعہ لایصح دفعہ سے پھل کتنے سے پہلے اور کھیتی کو رہن رکھنا مستحب ہے اور جانوروں میں سے بدکنے والا جانور کیونکہ بیع کی نہی تو آفت دھوکے وغیرہ سے امن نہ ہونے کی وجہ سے ہے اور یہ وجہ رہن میں نہیں پائی جاتی اس لیے کہ دین تو راہن کے ذمہ میں ہے دھوکا وغیرہ رہن میں کم ہے کیونکہ جب مرہون تلف ہو جائے تو مرہن کا حق دین سے ضائع نہیں ہوتا بلکہ حق راہن کے ذمہ کی طرف لوٹ آتا ہے لیکن جب مرہون تلف نہ ہو یا اس طور کہ کھیتی پک جائے اور پھل تیار ہو جائیں اور بدکا ہو جانور واپس آجائے تو مرہن کی منفعت محقق ہو جائے گی جب حق کی مدت پوری ہو وہ اسے فروخت کر دے اور اس کی بیع کو مرہن کی مرضی کے مطابق مؤخر کیا جائے اسی بناء پر بعض مالکیہ کے ہاں اور حنا بلہ کے ہاں اس چیز کا رہن جائز ہے جس کی بیع رہن کے وقت حلال نہ بھی ہو اور اسے تیار ہونے سے پہلے فروخت نہ کیا جائے گا اگرچہ دین کی مدت پوری ہی ہو جائے۔

۲۔ مال ہو..... جو چیز مال نہیں اس کاربن صحیح نہیں جیسے مردار حرم اور احرام کا شکار اس لیے کہ یہ شکار حرام ہے اس کا کھانا جائز نہیں۔

منفعت کاربن..... مالکیہ کے علاوہ جمہور فقہاء کے ہاں منفعت کاربن بھی صحیح نہیں مثلاً مہینا یا زیادہ گھر کی رہائش رہن رکھے اس لیے کہ منفعت حنفیہ کے ہاں مال نہیں اور باقی ائمہ کے ہاں اس کو سپرد کرنے کی قدرت نہیں اس لیے کہ عقد کے وقت یہ موجود نہیں پھر جب منفعت پائی جاتی ہے تو فناء بھی ہو جاتی ہے اور دوسری پائی جاتی ہے اسے نہ ٹھہراؤ ہے نہ اس کا ثبوت ہے لہذا اسے سپرد کرنا ممکن نہیں اور نہ اس پر قبضہ ممکن ہے اور نہ ہی پر مدت قرض ہونے تک باقی رہ سکتی ہے اور نہ وصولی کے وقت تک البتہ شوائع کے ہاں ابتداءً منفعت کو رہن رکھنا متمتع ہے البتہ منفعت کو بغیر عقد رہن کے رہن رکھنا جائز ہے جیسے کوئی شخص مر جائے اور منفعت چھوڑ جائے اور اس پر قرض ہو۔

۳۔ مستقوم ہو..... یعنی شرعاً اس سے نفع اٹھانا اس طور پر مباح ہو کہ اس سے دین کی ادائیگی ممکن ہو شراب اور خنزیر کو رہن رکھنا: اس شرط کی وجہ سے مسلمان کے لیے شراب اور خنزیر رہن رکھنا جائز نہیں اور نہ ہی یہ دونوں چیزیں مسلم اور ذمی کے ہاں رہن رکھنا جائز ہیں اس لیے کہ رہن دین کی ادائیگی کے لیے ہے اور ارہتان وصولی ہے اور مسلمان کے لیے جائز نہیں کہ وہ شراب وغیرہ سے دین ادا کرے اور نہ اس سے وصول کرنا اگر کوئی مسلمان شراب یا خنزیر وغیرہ کسی ذمی کافر کے ہاں رہن رکھے تو وہ مسلمان کے لیے اس کا ضامن نہ ہوگا جیسے غصب سے وہ ضامن نہیں ہوتا کیونکہ اس کی مالیت نہیں۔ اگر راہن ذمی ہو اور وہ شراب کو مسلمان کے پاس رہن رکھے تو حنفیہ کے ہاں اس کے ذمہ اس کا ضامن ہے جیسا کہ غصب میں ضمان ہے اس لیے کہ ذمی کی نسبت سے یہ مال ہے۔ اس وقت دونوں دین قصاص اور مقاصہ میں برابر ہیں اہل ذمہ کا شراب اور خنزیر رہن رکھنا اور آپس میں رکھنا اور درست ہے اس لیے کہ یہ دونوں چیزیں ان کے ہاں مال مستقوم ہیں جیسے سرکہ اور بکری ہمارے ہاں۔

۴۔ معلوم ہو..... جیسے بیع میں شرط ہے کہ وہ معلوم ہو۔ مجہول رہن: ہر وہ چیز جس کی بیع جہالت کے ساتھ درست ہے اس کاربن بھی صحیح ہے۔ اور جس کی بیع جہالت کی وجہ سے درست نہیں اس کاربن بھی درست نہیں اور بیع میں مشروط علم وہ ہے جس سے نزاع ختم ہو جائے یا وہ جس سے عام طور پر نزاع نہ ہوتا ہو اگر راہن نے کہا: میں تمہارے پاس یہ منزل مکان جو کچھ اس میں ہے اس کے ساتھ رہن رکھتا ہوں مرہن نے قبول کر لیا اور راہن نے منزل و مکان سپرد کر دیا تو حنفیہ کے ہاں یہ رہن صحیح ہے کیونکہ اس کی بیع صحیح ہے اس طور پر شوائع اور حنا بلہ کے ہاں رہن صحیح نہیں اس طور پر اس کی بیع درست نہ ہونے کی وجہ سے کیونکہ جو کچھ اس میں ہے وہ مجہول ہے اگر راہن نے کہا: ان دو گھروں میں سے

باب کفالتہ.....

ایک میں رہن رکھتا ہوں تو حنیفہ کے ہاں راہن صحیح ہے کیونکہ اس کی بیع صحیح ہے اور مرتبہ کو ایک اختیار کرنے کا خیال ہے شوافع اور حنابلہ کے ہاں تعین نہ ہونے کی وجہ سے صحیح نہیں اگر راہن نے مرتبہ کو دو کپڑے دیئے اور اس سے کہا کہ ان میں سے جو چاہو اپنے دین کے بدلے رہن لے لو اس نے دونوں لے لیے تو ان میں سے کوئی بھی رہن نہ ہوگا جب تک وہ کسی ایک کو متعین نہ کرے اس لیے کہ راہن نے وہ رہن رکھا ہے جیسے مرتبہ پسند کرے اور پسند کرنے سے پہلے مرہون معلوم نہیں اور اس کے بعد معلوم ہے لہذا رہن درست ہوگا۔ اگر دونوں کپڑے ضائع ہو جائیں تو نصف قیمت ان دونوں کی دین کے بدلے ختم ہو جائے گی اگر ان میں سے کسی ایک کے برابر دین ہو۔

۱۵۔ راہن کی ملکیت میں ہو..... یہ صحت رہن کے جواز کی شرط نہیں بلکہ مالکیہ اور حنفیہ کے ہاں یہ نفاذ رہن کی شرط ہے اسی سے مال غیر کے رہن کا حکم بھی سمجھ میں آ جاتا ہے۔ پس غیر کے مال کو بغیر اجازت رہن رکھنا صحیح ہے اور ولایت شرعی سے جیسے باپ وصی یا بیچے کے مال کو اس کے دین اور اپنے دین کے بدلے میں رہن رکھے سکتے ہیں اور غیر کے مال کو اس کی اجازت سے رہن رکھنا جائز ہے جیسے کسی انسان سے عاریت کے طور پر لیا جاتا کہ مستعیر پر جو دین ہے اس کے بدلے اسے رہن رکھے اگر مالک کی طرف سے رہن کی اجازت نہیں تو یہ رہن مقوف ہوگا اس کی اجازت پر اگر اس نے اجازت سے دی تو نافذ ہوگا ورنہ باطل جیسے بیع۔

شوافع اور حنابلہ کے ہاں غیر کے مال کو اس کی اجازت کے بغیر رہن رکھنا صحیح نہیں اس لیے کہ اس کی بیع صحیح نہیں اور اس کے سپرد کرنے پر قدرت نہیں اور نہ ہی اسے دین میں فروخت کرنا صحیح ہے اس کا رہن بھی جائز نہیں جیسے اڑتا پرندہ بدکا ہوا جانور اگر اس نے کوئی چیز رہن رکھی اور اسے گمان سے کہ یہ کسی دوسرے کی ہے پھر معلوم ہوا کہ اس کے باپ کی ہے اور ان کا انتقال ہو چکا ہے اور وہ چیز بطور میراث اس کی ملکیت میں ہے تو حنابلہ کے ہاں اور شوافع کے ہاں ایک صورت میں اس کا رہن صحیح ہے کیونکہ معاملات میں نفس الامر اور حقیقت کا اعتبار ہوتا ہے اور شوافع کے ہاں منصوص یہ ہے کہ یہ عقد باطل ہے کیونکہ عقد تو کیا گیا ہے لیکن عاقد مذاق کر رہا ہے لہذا صحیح نہیں لیکن علامہ نووی رحمہ اللہ نے مجموعہ ۹ / ۲۸۳ پر لکھا ہے کہ اگر کسی نے اپنا موروثی مال اس گمان سے فروخت کیا کہ والد زندہ ہیں اور یہ فضولی ہے اور اس وقت اس کا مرہون ہونا ظاہر ہوا اور صحیح یہ ہے کہ عقد صحیح ہے کیونکہ مالک کی جانب سے ہوا ہے اگر راہن نے کوئی چیز عاریت کے طور پر لی تاکہ اسے رہن رکھے تو ائمہ مذاہب کے ہاں بالاتفاق جائز ہے اس لیے کہ عاریت کی وجہ سے وہ غیر کی ملکیت کا مالک بن گیا ہے تاکہ اس سے بغیر عوض نفع حاصل کرے یہی عاریت کی نشانی ہے تو یہ جائز ہے کیونکہ عین مستعارہ سے ایک ہی منفعت حاصل کی جا رہی ہے۔

۶۔ فارغ ہو..... یعنی راہن کے حق کے ساتھ مشغول نہ ہو لہذا بغیر پھل کے صرف کھجور کے درخت کو رہن رکھنا صحیح نہیں کیونکہ وہ پھلوں کے ساتھ مشغول ہے اور نہ ہی اگی ہوئی کھیت والی زمین کو بغیر کھیتی کے رہن رکھنا صحیح ہے اور نہ ہی گھر کو جس میں راہن کا سامان ہو بغیر سامان کے رہن رکھنا وغیرہ کیا مشغول چیز جیسے سامان اٹھانے والی گاڑی گھر کا سامان جو مشغول سے متصل نہیں تو اس کا رہن جائز ہے۔

۷۔ اکٹھا ہو..... علیحدہ ہوا اکٹھا ہونے کے مفرق اور غیر سے ملا ہوا لہذا پھلوں کو درخت پر بغیر درخت کے رہن رکھنا جائز نہیں اور کھیتی کو بغیر زمین کے کیونکہ انہیں جمع کرنا درخت اور زمین کے بغیر ممکن نہیں۔

۸۔ ممتاز ہو..... مشاع نہ ہو لہذا آدھا گھر یا چوتھائی گاڑی وغیرہ کو رہن رکھنا جائز نہیں۔ فارغ جمع شدہ اور ممتاز ہونے کی شرط کی وجہ یہ ہے کہ رہن کے صحیح ہونے کے لیے قبضہ شرط لازم ہے اور ان موانع کی موجودگی میں قبضہ متعذر ہے جب رہن پر قبضہ فارغ جمع شدہ اور ممتاز ہونے کی حالت میں ہو تو اس میں عتد مکمل ہوگا اور لازم ہوگا اور جب تک مرتبہ نے قبضہ نہ کیا تو راہن کو اختیار ہے چاہے تو اس کے سپرد درے اور چاہے تو رہن سے رجوع کرے، جیسے مرہون ہوتا ہے اس لیے کہ رہن مبیہ کی طرح عتد تبرع ہے اور قبضہ کے بغیر لازم نہیں ہوتا اور اسی سے ظاہر ہو گیا کہ یہ تین شرطیں حقیقت میں وہ عناصر ہیں جن کی موجودگی میں مرہون پر قبضہ ہو سکتا ہے۔

باب کفالتہ.....

پانچواں مقصد: رہن مکمل ہونے کی شرط مرہون پر قبضہ..... فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ رہن میں قبضہ شرط ہے فرمان باری تعالیٰ کی وجہ سے ”فَرِهْلَنْ مَقْبُوضَةً“ (البقرہ ۲/۲۸۳) لیکن قبضہ کی تحدید میں اختلاف ہے آیا شرط لزوم ہے یا شرط تمام؟ اور فرق کا فائدہ یہ ہے کہ جو کہتے ہیں شرط لزوم ہے تو ان کے ہاں جب تک قبضہ نہ ہو تو رہن پر رہن لازم نہیں ہوتا اور اسے عقد سے رجوع کا اختیار ہے اور جن کے ہاں شرط تمام ہے تو وہ کہتے ہیں عقد ہی سے رہن مکمل ہو جاتا ہے اور رہن پر قبضہ دینے میں جبر کیا جائے گا لایہ کہ مرتہن تاخیر کرے اور رہن مفلس ہو جائے یا ہمار ہو جائے یا مر جائے پھر نہیں۔

۱۔ جمہور کے ہاں..... قبضہ صحت کے لیے شرط نہیں بلکہ لزوم رہن کے لیے شرط ہے لہذا رہن صرف قبضہ ہی سے لازم ہوگا جب تک قبضہ مکمل نہ ہو تو رہن کے لیے جائز ہے کہ وہ عقد رہن سے رجوع کر لے اور جب رہن نے مرتہن کے سپرد کر دیا اور اس نے قبضہ کر لیا تو رہن لازم ہو جائے گا اور رہن کے لیے جائز نہیں کہ وہ اکیلا اسے قبضہ کے بعد۔ اور ان کی دلیل فرمان باری تعالیٰ ہے، ”فَرِهْلَنْ مَقْبُوضَةً“ (سورۃ البقرہ ۲/۲۸۳) اگر قبضہ کے بغیر لازم ہو تو پھر اس قید کا کوئی فائدہ نہیں جب کہ اللہ تعالیٰ نے اسے قبضہ پر معلق کیا ہوا ہے لہذا اس کے بغیر مکمل نہیں ہوگا نیز اس لیے بھی کہ رہن عقد تبرع اور نفع کے لیے ہے قبول کا محتاج ہے، قبضہ کا بھی محتاج ہوگا تا کہ عقد ہونے اور رجوع نہ ہونے پر دلیل ہو لہذا بہت اور قرض کی طرح قبضہ کے بغیر لازم نہیں ہوگا۔

۲۔ مالکیہ کے ہاں..... رہن قبضہ اور جمع کرنے ہی سے مکمل ہوتا ہے اور یہ تمام رہن کے لیے شرط ہے کمال فائدہ کے لیے اور لزوم اور صحت کے لیے شرط نہیں جب رہن ایجاب و قبول سے ہو تو عقد لازم ہے اور مرتہن کے مطالبہ پر رہن پر جبر کیا جائے گا قبضہ دینے کے لیے اگر مرتہن نے مطالبہ میں تاخیر کی یا رہن کے قبضہ میں چھوڑنے پر راضی ہو گیا تو رہن باطل ہے ان کی دلیل ان تمام مالی عقود پر قیاس ہے جو قول سے لازم ہو جاتے ہیں چونکہ فرمان باری تعالیٰ ہے: ”أَوْفُوا بِالْعُقُودِ“ (المائدہ: ۱) رہن بھی عقد ہے اس کی وفا بھی واجب ہے جیسا کہ کفالت کی طرح رہن وثیقہ ہے لہذا قبضہ سے پہلے صرف عقد ہی سے لازم ہو جائے گا اور قبضہ کی شرط کی وجہ سے اگر رہن اور مرتہن اس طرح عقد کریں کہ رہن رہن کے قبضہ میں رہے گا تو یہ رہن صحیح نہیں اگر اس کے قبضہ میں رہن ہلاک ہو گیا تو دین ساقط نہ ہوگا اور اگر مرتہن کا ارادہ ہو کہ وہ رہن کے ہاتھ سے قبضہ کرے تا کہ اسے رہن شمار کیا جائے تو اسے قبضہ کا اختیار نہیں کیونکہ فاسد ہونے کے بعد رہن صحیح نہیں ہو سکتا۔

قبضہ کی کیفیت یا کس طرح قبضہ متحقق ہوگا..... فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ عقار میں قبضہ متصلاً سپرد کرنے یا تخلیہ یعنی قبضہ کے موانع کو ختم کرنا یا موانع ہٹانے میں قدرت دینا لہذا مرتہن اور شی مرہون کو چھوڑ دینا تا کہ اس کا قبضہ اس میں ثابت ہو جائے اور منقولی اشیاء میں قبضہ: حنفیہ کے ہاں ظاہر روایت میں اس میں تخلیہ کافی ہے جب تخلیہ ہو گیا رہن سپرد کرنے والا ہوگا اور مرتہن قبضہ کرنے والا کیونکہ عرف اور شریعت میں تخلیہ کو قبضہ دینا شمار کیا جاتا ہے عرف میں تو اس طرح کہ عقار میں تو ہے ہی یہ طریقہ تو کہا جائے گا یہ زمین یا یہ گھر فلاں کے قبضہ میں ہے تو اس سے تخلیہ ہی سمجھا جاتا ہے اور یہ تصرف کی قدرت ہے اور شریعت میں اس طرح کے بالا جماع بیع میں تخلیہ ہی قبضہ سمجھا جاتا منتقل کیے بغیر یہ رائے تعامل کی طبیعت پر عمل کے لیے بڑی ہی معقول ہے۔

امام ابو یوسف رحمہ کے اللہ کے ہاں منقولی اشیاء میں صرف تخلیہ کافی نہیں بلکہ ان میں منتقل کرنا اور تحویل شرط ہے جب تک یہ نہ پایا گیا تو مرتہن قابض شمار نہ ہوگا اس لیے کہ آیت میں مطلقاً قبضہ کا ذکر ہے: ”فَرِهْلَنْ مَقْبُوضَةً“ (البقرہ ۲/۲۸۳) لہذا اس سے حقیقی قبضہ مراد ہوگا اور وہ سوائے منتقل کرنے کے نہیں ہو سکتا، اور تخلیہ سے تو حکمی قبضہ متحقق ہوتا ہے لہذا اس کے لیے کافی نہیں پھر رہن کے قبضہ کی وجہ سے مرتہن پر ضمان مرتب ہوتا ہے جو کہ عقد سے پہلے ثابت نہیں لہذا اس میں منتقل کرنا ضروری ہے قبضہ کے ذریعہ تا کہ ضمان ہو سکے جیسا کہ غصب میں ہوتا ہے بر خلاف بیع کے اس میں تو ضمان بائع سے مشتری کی طرف منتقل ہوتا ہے اس میں تخلیہ کافی ہے یہ بات یاد رہے کہ رہن اور بیع میں اس فرق کی کوئی

باب کفالت..... تا شیر نہیں شوافع اور حنابلہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے ساتھ متفق ہیں ان کے ہاں: قبضہ سے مراد وہ قبضہ ہے جو بیع میں ہوتا ہے رہن کا قبضہ بیع کا قبضہ ہے اگر عقار ہے یا غیر منقولی اشیاء ہیں جیسے گھر اور زمین تو ان میں قبضہ تخلیک سے ہوگا اور یہی قبضہ پھول کھیتی وغیرہ پر منطبق ہوا اگرچہ یہ منقول ہیں تو ان کا قبضہ منتقل کرنے یا کھانے سے ہوگا یعنی راہن سے ان کو فعلی طور پر لینا اگر زیور ہے تو اس کا قبضہ منتقل کرنے سے ہوگا اگر درہم اور کپڑے ہیں تو انہیں لے لینے سے انتقال مکمل ہوگا اور اگر کیلی یا دوزنی چیز ہے تو ان کا قبضہ کیل اور وزن سے ہوگا اگر گزروں سے ناپی جانے والی چیز ہے تو اس کا قبضہ گزروں سے ہوگا اگر شمار کی جانے والی چیز ہے تو اس کا قبضہ شمار کرنے اور گننے سے ہوگا ان تمام چیزوں میں متعارف عرف دیکھا جائے گا۔

زمین کا رسماً رہن یا جو چیز قبضہ کے قائم مقام ہے..... ظاہر ہے کہ رہن کے قبضہ کے مقصد مرتہن کو امین دینا ہے اور اطمینان اور ٹھروسہ اسے فراہم کرنا ہے تاکہ وہ مرہون کو اپنے قبضہ میں روک سکے اور اس سے دین وصول کر سکے اور قبضہ کا مقصد صرف تعبد نہیں یعنی مطلب کو نافذ کرنا بغیر کسی مقصد کے۔ اسی پر قیاس کرتے ہوئے یہ صحیح کہ کوئی چیز قبضہ کے قائم مقام ہو جو کہ دائن کو امین دے انہیں میں سے وہ ہے جو شہری قانون جو عقار میں رکھی رہن کے لیے وضع ہوا ہے اس میں عقاری رجسٹر مقرر ہوا ہے یہ مرہون کی حفاظت اور بقا کا ذریعہ ہے اور مرتہن کی مصلحت کے لیے یہ شرعی قبضہ کے قائم مقام ہے یہ وہی ہے جسے مالکیہ نے رکھی رہن کے سلسلہ میں برقرار رکھا ہے۔

قبضہ کی شرائط:

قبضہ کے لیے درج ذیل شرائط ہیں پہلی شرط..... راہن کی اجازت سے قبضہ ہو فقہاء کا اتفاق ہے ① اس بات پر قبضہ کے صحیح ہونے کے لیے راہن کی اجازت ضروری ہے اسی سے رہن لازم ہوتا ہے اور راہن کا رہن سے رجوع کا حق ساقط ہوتا ہے، اگر مرتہن تعدی کرتے ہوئے راہن کی اجازت کے بغیر قبضہ کرے تو اس کا حکم ثابت نہ ہوگا اور یہ رہن پر قبضہ نہ کرنے کے درجہ میں ہوگا اگر راہن نے قبضہ کی اجازت دے دی پھر اجازت سے قبضہ سے پہلے رجوع کر لیا تو اجازت کا حکم ختم ہو جائے گا البتہ قبضہ کے بعد اس کا رجوع کوئی اثر نہیں رکھتا۔ اگر مرتہن کوئی چیز بطور غصب قبضہ کی پھر مغضوب منہ نے اسے رہن قرار دیا یا مالک رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں یہ چیز غصب کے ضمان سے رہن کے ضمان کی طرف منتقل ہو جائے گی، لہذا مغضوب غاصب کے ہاتھ میں رہن ہوگا امام شافعی کے ہاں: اس طرح جائز نہیں بلکہ وہ ضمان غصب پر ہی باقی رہے گا یہاں تک کہ راہن کے پاس واپس آ جائے پھر وہ قبضہ کی اجازت دے دے اور غاصب غصب کے ضمان سے بری نہ ہوگا مغضوب منہ کے رہن رکھنے سے۔ اور اجازت کی دو قسمیں ہیں: صریح اور دلالت: اذن صریح: یہ کہ راہن کہے: میں تجھے قبضہ کی اجازت دیتا ہوں یا میں قبضہ پر راضی ہوں یا مرتہن کو رہن پر قبضہ کا حکم دیتے ہوئے کہے گا قبض قبضہ کر لو، وغیرہ چاہے مجلس عقد ہی میں قبضہ ہو جائے یا بعد میں اور دلالت یا ضمناً اجازت یہ کہ مرتہن مجلس عقد میں مال مرہون پر قبضہ کر لے اور راہن خاموش رہے اور اس پر اعتراض نہ کرے تو اس کا قبضہ درست ہے اس لیے کہ رہن کا ایجاب ارادہ پر دلالت کر رہا ہے جس کا اثر عقد پر ہوگا اور یہ قبضہ ہی سے ہو سکتا ہے لہذا ایجاب ضمناً قبضہ کی اجازت ہے مجلس عقد میں نہ کے بعد میں اس لیے کہ مجلس ختم ہونے کے بعد راہن تبدیل ہو سکتی ہے امام زفر نے ہبہ کے قبضہ پر قیاس کیا ہے کہ صراحتاً قبضہ کی اجازت ضروری ہے اور رہن کی مجلس کے بعد قبضہ کرنا جائز نہیں اس لیے کہ ان کے ہاں قبضہ رکن ہے۔

دوسری شرط..... عاقدین قبضہ کے وقت عقد کے اہل ہوں بائیں طور کہ دونوں عاقل بالغ ہوں اور بچہ ہونے، مجنون ہونے یا بے وقوف ہونے یا مفلس ہونے کی وجہ سے اس پر پابندی نہ ہو اس لیے کہ قبضہ آثار رہن کا قول ہے اس میں وہی واجب ہے جو عقد میں واجب

ہے۔ یہ شوافع اور حنابلہ کی رائے ہے اور حنفیہ نے تصریح کی ہے کہ ماذون بچہ کا رہن رکھنا رکھوانا جائز ہے اس لیے کہ رہن تجارت کے توابع میں سے ہے جو تجارت کا مالک ہے وہ رہن کا بھی مالک ہے مطلب یہ کہ عقد رہن اور قبضہ کے لیے بلوغ شرط نہیں مالکیہ بھی حنفیہ کی طرح ہیں۔

اگر عاقدین میں سے کوئی مجنون ہو گیا عقد کے بعد اور قبضہ سے پہلے یا مرگیا تو حنفیہ کے ہاں عقد باطل ہے تمام عقد سے پہلے عاقد کی اہلیت ختم ہونے کی وجہ سے۔ شوافع اور حنابلہ کے ہاں رہن باطل نہیں ہوتا ہے جیسے وہ بیع جس میں اختیار ہو مجنون کا ولی وغیرہ اس کے قائم مقام ہوگا جیسے مورث میت کے قائم مقام وارث ہوتا ہے اور اسی طرح قیم اور اگر ان بے وقوف کا قائم مقام ہے اگر اس پر بے وقوفی کی وجہ سے پابندی ہو لیکن اگر اس پر پابندی مفلسی کی وجہ سے ہو تو قیم رہن سپرد نہیں کر سکتا اور اگر اس پر بے ہوشی طاری ہو تو بھی مرتہن رہن پر قبضہ نہیں کر سکتا۔

مالکیہ کے ہاں..... راہن کی موت سے رہن باطل ہو جاتا ہے اسی طرح اس کے مجنون ہونے اور ایسا بیمار ہونے کی وجہ سے کہ اس بیماری میں مر جائے اور یہ سب کچھ قبضہ سے پہلے ہو تو رہن باطل ہے مرتہن کے مرنے مفلس ہونے یا جنون وغیرہ کی وجہ سے رہن باطل نہیں ہوتا کیونکہ عقد قول سے تمام ہو گیا اور اسے باقی رکھنے میں مرتہن کے لیے ظاہری نفع ہے لہذا اس کا وارث قبضہ میں اس کا قائم مقام ہوگا۔

اگر رہن مرض الموت میں قبضہ سے پہلے مبتلا ہو جائے تو حنفیہ کے ہاں اس کے لیے قبضہ دینا جائز نہیں جب کہ اس کا مال دین سے محیط ہو اور بھی اس۔ قرض خواہ ہوں اس لیے کہ اس کے لیے جائز نہیں کہ وہ بعض قرض خواہوں کو دین ادا کرے اور بعض کو نہ کرے چونکہ اس وقت ان سب کا حق اس کے مال کے ساتھ متعلق ہے الا یہ کے سارے قرض خواہ راضی ہوں اور یہ مالکیہ کی رائے کے موافق ہے شوافع کے ہاں صحیح اور حنابلہ کے ایک قول کے مطابق مریض کو اختیار ہے کہ وہ بعض قرض خواہ کو ادائیگی کے لیے خاص کرے اگر چہ دین سے اس کا مال محیط ہی کیوں نہ ہو اس لیے کہ وہ لینے اور پروا واجب کو ادا کر رہا ہے اسے رہن کا قبضہ دینے کی اجازت ہے اور دونوں مذہبوں میں ایک قول یہ بھی ہے کہ سپرد کرنا جائز نہیں۔

تیسری شرط..... رہن کا قبضہ ہمیشہ ہو حنفیہ، مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں قبضہ صحیح ہونے کے لیے یہ شرط بھی ہے کہ قبضہ ہمیشہ کے لیے ہو اگر رہن پر قبضہ کیا پھر اسے مرتہن نے اپنے اختیار سے راہن کو واپس کر دیا یا اسے عاریت کے طور پر ودیعت کے طور پر، اجارہ کے طور پر خدمت کے طور پر، سوار ہونے کے لیے واپس کر دیا تو مالکیہ کے ہاں رہن باطل ہو جائے گا اور حنفیہ کے ہاں باطل نہیں ہوگا البتہ مرتہن کے ضمان سے نکل جائے گا اور مرتہن کو اپنے قبضہ میں لانے کا بھی اختیار ہے لزوم رہن زائل ہو جائے گا اور عقد باقی رہے گا حنابلہ کے ہاں گویا اس پر قبضہ ہو ہی نہیں اگر راہن نے واپس کیا تو اسے مرتہن کی طرف لوٹا تو عقد سابق کے حکم میں لزوم بھی لوٹ آئے گا حنفیہ اور مالکیہ کے ہاں عقد جدید کے بغیر رہن نہیں ہوگا۔ ان کی دلیل اللہ تعالیٰ کا عمومی قول **قَدْ هُنَّ مَقْبُوضَةٌ** (البقرہ ۲۰۳) ہے جس سے قبضہ کا شرط ہونا اور دائمی ہونا سمجھ میں آتا ہے شوافع کے ہاں جس چیز سے انتفاع اسے باقی رکھتے ہوئے ممکن ہو اس میں قبضہ صحیح ہونے کے لیے دائمی قبضہ شرط نہیں لہذا مرتہن راہن کو عاریت کے طور پر دینے سے قبضہ سے مانع نہیں یا راہن کا مرتہن کی اجازت سے مرتہن کو لینا اور سے سواری رہائش یا خدمت کے طور پر استعمال کرنا یہ دین کا وثیقہ باقی رہے گا وارثی اور حاکم کی روایت کی وجہ سے رہن پر سواری کی جائے اور اسے دھویا جائے اور بخاری کی حدیث کا جانور کی پیٹھ اس کے اٹنڈ سے سواری کے لیے استعمال کی جائے جب کہ وہ رہن ہو نیز رہن میں ابتداء میں قبضہ معتبر ہے بہرہ کی طرح اس کا دوام شرط نہیں لیکن اگر مرتہن ایسی چیز ہو کہ اس سے صرف و خرچ کیے بغیر نفع اٹھانا ممکن نہ ہو تو راہن کے لیے اس سے نفع اٹھانے کے لیے واپس لینا جائز نہیں ہمیشہ کے لیے مرتہن کا اس پر قبضہ واجب ہے اس لیے کہ اس کے حق کا ضمان اس کے علاوہ کچھ نہیں یہاں تک کہ اس کا

الفقه الاسلامی وادلتہ... جلد ششم باب کفالتہ
حق ضائع یا تلف نہ ہو جائے۔

رہن پر سابقہ قبضہ یا جو کچھ مرتہن کے پاس ہے اسے رہن رکھنا..... اگر مرہون مرتہن کے ہاتھ میں پہلے سے عاریت ودیعت اجارہ یا نصب کے طور پر موجود ہو تو آیا کیا عقد رہن کے لیے یہی سابقہ قبضہ کافی ہے اور عقد صحیح اور صرف ایجاب وقبول سے ہی لازم ہو جائے گا یا نیا قبضہ رہن کے لیے دوسری دفعہ ضروری ہے؟ اس میں دو رائے ہیں ایک جمہور کی اور ایک شوافع کی۔ جمہور یعنی حنفیہ، مالکیہ، اور حنابلہ کے ہاں: قبضہ سابق ہی رہن کے قبضہ کے لیے کافی ہے اور تجدید قبضہ کی ضرورت نہیں۔ حنفیہ نے ابتداء کے اعتبار سے بہرہ اور رہن کی مناسبت سے فرمایا: اگر مرہون پر عقد کے وقت قبضہ ہو تو یہ قبضہ رہن کے قائم مقام ہو جائے کہ دونوں قبضے مجانس ہوں یا اس طور دونوں قوت کے اعتبار سے دونوں مال ہوں اگر مختلف ہوں تو اعلیٰ ادنیٰ کا نائب ہوگا۔ اس کی وضاحت یہ ہے کہ قبضہ کی دو قسمیں ہیں کماتین فی الصیۃ، قبضہ امانت اور قبضہ ضمان، امانت کا قبضہ جیسے ودیعت وغیرہ میں اور ضمان کا قبضہ جیسے غصب وغیرہ میں دوسرا پہلے سے قوی ہے جب دونوں قبضے ایک جنس کے ہوں سابقہ اور دوسرا مطلوبہ یعنی ایک ہی نوع کی ہوں یا اس طور کہ دونوں قبضے امانت ہوں یا ضمان کے ہوں تو پہلے قبضہ دوسرے کے قائم مقام ہوگا اور قبضہ رہن قبضہ امانت ہے اور یہاں پر ایسی حالت نہیں کہ کوئی قبضہ رہن کے قبضہ سے ادنیٰ ہو اگر دائن کے پاس موجود مال بطور ودیعت عاریت یا اجارہ ہو پھر رہن اسے دائن کے پاس رہن رکھے تو رہن لازم ہوگا تجدید قبضہ کے بغیر اس لیے کہ ودیعت وغیرہ کا قبضہ اور رہن کا مجانس ہیں دونوں امانت کے قبضے ہیں ایک دوسرے کے قائم مقام ہوگا اگر دائن کے پاس موجود مال غصب شدہ ہو پھر رہن غاصب کے پاس اسے کسی دین بیع یا قرض کی وجہ سے اسے پاس رہن رکھے تو غصب کا قبضہ نائب ہوگا رہن کے قبضہ کا کیونکہ ضمان کا قبضہ قوی ہے رہن کے قبضہ سے اور اعلیٰ و ادنیٰ کے قائم مقام ہوتا ہے۔

مالکیہ کے ہاں بھی سابقہ قبضہ رہن کے نائب ہے اس لیے کہ ان کے ہاں قبضہ کا مقصد جمع کرنا ہے اور وہ موجود ہے اور انہوں نے تصریح کی ہے کہ عین مستاجرہ کو مستاجر کے پاس مدت اجارہ ختم ہونے سے پہلے رہن رکھنا جائز ہے اور عقد مساقات کے طور پر عامل کے پاس موجود باغ کو رہن رکھنا۔ حنابلہ کے ہاں بھی اسی طرح ہے کہ جب مرتہن کے پاس عاریت اجارہ ودیعت یا غصب کے طور پر موجود چیز کو رہن رکھا جائے تو یہ صحیح ہے ایجاب وقبول سے یہ لازم ہوگا بغیر کسی اضافہ کے کیونکہ مال مرہون پر قبضہ موجود ہے اور قبضہ ہے ہی ہاتھ کے ثبوت کے لیے۔

۲۔ شوافع اور حنابلہ میں سے قاضی ابویعلیٰ کے ہاں قبضہ تو سابقہ ہی کافی ہے لیکن رہن مقبوض وہ چیز نہ ہوگی جب تک اتنی مدت نہ گزر جائے جس میں قبضہ ہو سکتا ہے اگر منقولی چیز ہے تو اتنی مدت گذرنا جس میں اسے منتقل کرنا ممکن ہو اور اگر مکملی ہے تو اتنی مدت جس میں کیل ممکن ہے اگر غیر منقولی ہے تو اتنی مدت گذرنا جس میں تکلیف ہو سکے اور اگر وہ مرتہن سے غائب ہو تو اس وقت تک قبضہ شمار نہیں ہوگا حتیٰ کہ وہ خود یا اس کا وکیل ادا بیگی کر لے پھر قبضہ کی مدت گزر جائے اس لیے کہ عقد قبضہ کا محتاج ہے اور قبضہ یا تو فعلی طور پر ہوگا یا اس کا امکان ہوگا اور وہ کسی زمانے ہی میں ہوگا جمہور کہتے ہیں اگر مرتہن کا مال مرہون پر پہلے سے قبضہ ضمان تھا تو رہن کی وجہ سے وہ قبضہ امانت بن جائے گا اس لیے کہ رہن کی وجہ سے ضمان کا سبب ختم ہو گیا لہذا ضمان کا اثر سبب کے زائل ہونے کی وجہ سے زائل ہو گیا دلیل یہ ہے کہ مال کو مالک تک پہنچانے کی وجہ سے ضمان کا مقتضی ختم ہو گیا اور ضمان کا سبب غصب یا عاریت تھی جو مستعیر کے قبضہ کو قبضہ ضمان کہتے ہیں ان کے ہاں اور وہ حنابلہ میں اب رہن رکھنے کی وجہ سے مرتہن نہ تو غاصب ہے نہ ہی مستعیر سبب ختم ہونے کی وجہ سے حکم باقی نہیں رہے گا۔

شوافع کے ہاں سابقہ قبضہ اگر ضمان کا تھا تو وہ اسی طرح باقی رہے گا اگر مرتہن کے پاس مال مرہون بطور غصب یا عاریت تھا تو رہن کی وجہ سے وہ غصب سے بری نہیں ہوگا اس لیے کہ دونوں چیزوں میں کوئی منافات نہیں اس لیے کہ قبضہ امانت جس کا مقصد وثیقہ اور چھٹگی ہے اور قبضہ

ضمان میں کوئی منافات نہیں اس وجہ سے کہ اگر مرتہن مرہون پر تعدی کرے تو رہن باقی رہنے کے ساتھ وہ اس کا ضامن ہوگا جب عقد رہن ضمان کے باوجود ختم اور باطل نہیں ہوتا اور ابتداء ضمان رہن کی وجہ سے بدرجہ اولیٰ ختم نہیں ہوگا۔ لیکن غاصب کو وہ چیز ودیعت کر دینا اسے غصب سے بری کر دیتی صحیح قول کے مطابق اس لیے کہ ودیعت اطمینان ہے جو ضمان کے منافی ہے اس وجہ سے کہ اگر ودیعت میں تعدی کرے گا تو امین نہیں رہے گا برخلاف رہن کے۔

قبضہ رہن کا متولی کون..... رہن کے قبضہ کا متولی مرتہن یا اس کا وکیل ہے اور یہ صحیح نہیں کہ راہن اس کا وکیل ہو اس لیے کہ قبضہ کا مقصد مرتہن کو امین دینا ہے اور راہن کے قبضہ کی وجہ سے امین باقی نہیں رہے گا اور یہ بات جائز ہے کہ راہن اور مرتہن اس بات پر اتفاق کر لیں کہ رہن کسی دوسرے شخص کے پاس رکھ دیا جائے جسے وہ دونوں منتخب کریں تاکہ وہ اس کی حفاظت کرے اور اس پر قبضہ کرے اسے عدل کا نام دیا جاتا ہے اس لیے کہ کبھی تو راہن مرتہن کے پاس رکھنا پسند نہیں کرتا اور کبھی مرتہن اس کے پاس چھوڑنا پسند نہیں کرتا کسی بھی وجہ سے۔ عدل (امین) اس کی تعیین معزول کرنا، اس کے اختیارات اس پر واجبات اور اس کے احکام۔

امین کی تعیین..... امین وہ شخص جس پر راہن اور مرتہن رہن رکھنے کے سلسلے میں مطمئن ہوں کہ وہ اس کی حفاظت و نگرانی کرے یہ راہن اور مرتہن دونوں کی جانب سے نائب سمجھا جاتا ہے راہن کی جانب سے تو اس طرح کے راہن نے اسے منتخب کیا ہے اس کی امانت ودیانت پر اعتماد کرتے ہوئے تاکہ وہ اس کی حفاظت کرے اور مرتہن کی طرف سے اس طرح کہ وہ قبضہ میں اس کا وکیل شمار ہوتا ہے مرتہن کی رضامندی کی وجہ سے بلکہ وہ رہن کو روکنے والا ہے دین کی وصولی تک۔ عدل اور امین میں دو صفتیں ہونی چاہیں ایک امانت داری والی صفت اس وجہ سے کہ وہ راہن مالک کا نائب ہے اور اس کے پاس عین مرہون ودیعت ہے اور دوسری ضمان والی صفت اس طور پر کہ وہ مرتہن کا نائب ہے اور مالیت مرہون میں ودیعت ہے اور اس وجہ سے کہ امین راہن اور مرتہن کی جانب سے وکیل ہے لہذا اس کے لیے وہی شرائط ہیں جو وکیل کے لیے ہیں لہذا وہ نا سمجھ بچہ نہیں ہونا چاہیے اور نہ ہی جنون یا بے وقوفی کی وجہ سے اس پر پابندی ہونی چاہیے تمام فقہاء کے ہاں جیسا کہ جمہور کے ہاں سمجھدار بچہ نہیں ہونا چاہیے اور مدین مکفول عنہ نہیں ہونا چاہیے کہ اس کے پاس رہن رکھا جائے کیونکہ اس صورت میں وہ اپنے لیے کام کرنے والا ہوگا۔

اسی طرح شریک بھی امین نہیں بن سکتا مال مضاربہ کا مالک بھی رہن کا امین نہیں بن سکتا۔ اگر دونوں اس بات پر اتفاق کر لیں مرتہن کے قبضہ سے پہلے کہ امین راہن ہی ہوگا تو بالاتفاق رہن صحیح نہیں کیونکہ عقد کے حق میں شرط فاسد پائی گئی ہے اور اگر یہ اتفاق مرتہن کے بعد ہوتو شواہغ کے ہاں جائز ہے اس لیے کہ ان کے ہاں مرتہن کا دائمی قبضہ ضروری نہیں البتہ جمہور کے ہاں امین صحیح نہیں۔

راہن اور مرتہن کے متعلق کرنے سے امین کی تعیین حاصل ہوگی چاہے مرتہن کے قبضہ سے پہلے ہو یا بعد میں اس کہ کبھی اس کی ضرورت راہن کے انکار کی وجہ سے پیش آتی ہے کہ وہ دائن پر مطمئن نہیں ہوتا، جب امین رہن پر قبضہ کر لے تو اس کا قبضہ صحیح ہے اور جمہور فقہاء کے ہاں اس سے رہن لازم ہوگا اور اس لیے کہ اس نے ایسے عقد میں قبضہ کیا ہے جس میں وکالت جائز ہے اور امین مرتہن کی جانب سے قبضہ کا وکیل ہوگا رہن کی مالیت کے اعتبار سے اور یہ راہن کی جانب سے بھی وکیل ہے تعیین رہن کے سلسلہ میں اور یہ قبضہ امانت ہے۔

اور بعض کے ہاں جیسے ابن ابی لیلیٰ زفر اور قتادہ رحمہم اللہ کے ہاں عادل اور امین کا قبضہ درست نہیں کیونکہ یہ قبضہ تمام عقد کے لیے ہے لہذا عاقدین میں سے کسی ایک کا قبضہ ضروری ہے اور وہ مرتہن ہے جیسے ایجاب قبول رہن کے عاقدین کے لیے یہ بھی جائز ہے کہ وہ دو امینوں کے پاس رہن رکھیں وہ دونوں اس کی حفاظت کریں نہ ایک اگر ایک نے دوسرے کے سپرد کر دیا تو وہ اس کے نصف کا ضامن ہوگا یعنی اتنی مقدار میں جس میں اس نے تعدی کی ہے یہ حنابلہ اور شواہغ کے ہاں کیونکہ راہن اور مرتہن دونوں کی حفاظت ہی پر راضی ہیں لہذا کسی ایک کا کیلے طور پر

حفاظت کرنا صحیح اور جائز نہیں۔ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے ہاں اگر رہن تقسیم ہو سکتا ہے تو دونوں کو تقسیم کر کے دے دیا جائے گا ورنہ ہر ایک کو اس پورے کو حفاظت میں رکھنا ضروری ہے کیونکہ دونوں کا اکٹھے اس کی حفاظت کرنے انہیں مشقت میں ڈال دے گا اور ساجدین کے ہاں اگر ایک دوسرے کی حفاظت پر راضی ہو تو جائز ہے۔

امین معزول کرنا..... درج ذیل حالات میں امین معزول ہوگا۔ اقالہ کرنا جب امین رہن کو عاقدین کے سپرد کر دے تو اس کی وکالت ختم ہو جاتی ہے کیونکہ وہ امین ہے اور حفاظت اس کی جانب سے احسان ہے لہذا ادائیگی طور پر وہ اس کے ذمہ لازم نہیں اگر وہ واپس لینے سے انکار کر دیں تو قاضی انہیں واپس لینے پر مجبور کرے یا کسی دوسرے امین کو دے دے۔

۲۔ اس کی ولایت ختم ہونا..... جب عاقدین امین کو معزول کرنے پر اتفاق کر لیں یا اسے تبدیل کرنے پر یا مرہون مرتہن کے قبضہ میں ہو تو امین معزول ہوگا اس لیے کہ وہ دونوں کی جانب سے وکیل تھا اگر دونوں کا اتفاق نہ ہو سکے تو معاملہ قاضی کے سپرد ہوگا وہ چاہے تو اسے تبدیل کرے یا اسے باقی رکھے۔ رہن فروخت کرے مرتہن کا دین اس کے ٹخن سے ادا کرے۔ راہن کا مر جانا اور حنفیہ کے ہاں ظاہر روایت کے اعتبار سے مرتہن کے مرنے کا اعتبار نہیں جب راہن مر گیا اور امین عقد رہن کے بعد متعین ہونا تھا تو امین معزول ہوگا کیونکہ اس حالت میں وہ وکیل ہے اور موکل کی موت کی وجہ سے وکالت ختم ہو جاتی ہے اگر مرتہن مر جائے تو حنفیہ کے ہاں اس کے وارث رہن کو روک سکتے ہیں کیونکہ دین ان کی جانب منتقل ہو گیا ہے اس کے وثیقہ کی وجہ سے لہذا روکنے کا حق بھی انہیں ہے۔

لیکن اگر امین کی تعیین عقد رہن میں ہو جائے تو پھر امین نہ راہن کے مرنے سے معزول ہوگا نہ مرتہن کے مرنے سے اس لیے کہ امین کی تعیین رہن کے تابع ہے اور رہن عاقدین میں سے کسی کے مرنے سے باطل نہیں ہوتا لہذا امین جو تابع ہے وہ بھی معزول نہ ہوگا حنا بلہ اور شوافع کے ہاں راہن کے مرنے سے تو امین معزول ہوگا کیونکہ وہ اس کا وکیل ہے البتہ مرتہن کے مرنے سے معزول نہ ہوگا کیونکہ وہ اس کا وکیل نہیں۔ امین کا مر جانا اگر امین مر جائے تو اس کے ورثاء کو رہن روکنے کا اختیار نہیں ہاں اگر عاقدین راضی ہوں تو الگ بات ہے۔ عادل کا مجنون ہو جانا جب امین مجنون ہو جائے اور اس سے شفاء ممکن نہ ہو تو وہ معزول ہو جائے گا لیکن اگر اس سے شفاء کی امید ہو تو معزول نہ ہوگا۔

۷۔ راہن کا امین کو معزول کرنا..... شوافع اور حنا بلہ کے ہاں راہن کے معزول کرنے سے امین معزول ہو جائے گا چاہے اسے عقد رہن میں متعین کیا گیا ہو یا بعد میں کیونکہ وہ اس کا وکیل ہے لیکن مرتہن کے معزول کرنے سے وہ معزول نہیں ہوگا اس لیے کہ یہ اس کا وکیل نہیں جیسے کہ راہن کے مرنے کی صورت میں اس کا حکم ہے۔

حنیفہ کے ہاں..... اگر امین کا تعیین رہن کے بعد ہو تو راہن اسے معزول کر سکتا ہے لیکن دوران عقد اس کا تعیین ہو تو وہ اسے معزول نہیں کر سکتا، امام مالک کے ہاں راہن کے معزول کرنے سے امین معزول نہ ہوگا کیونکہ اس کی وکالت رہن کے حقوق میں سے ہوگئی لہذا راہن کو اسے ساقط کرنے کا حق نہیں جیسے باقی حقوق ہیں۔

خلاصہ یہ کہ راہن کے مرنے یا اس کے معزول کرنے سے شوافع اور حنا بلہ کے ہاں امین معزول ہو جائے گا اس لیے کہ وکالت غیر لازم اور جائز عقد ہے لہذا راہن کو اسے باقی رکھنے پر مجبور نہ کیا جائے گا، حنفیہ کے ہاں رہن سے متاخر تعیین کی صورت میں تو معزول ہوگا لیکن دوران رہن تعیین کی صورت میں معزول نہ ہوگا مالکیہ کے ہاں وہ معزول نہ ہوگا اور اس بات پر ان کا اتفاق ہے کہ امین مرتہن کے معزول کرنے سے معزول نہ ہوگا اور نہ ہی اس کی موت سے کیونکہ یہ راہن کا وکیل ہے کیونکہ رہن اس کی ملکیت ہے اگر وہ انفرادی طور پر اسے وکیل بنائے تب بھی صحیح ہے غیر کے معزول کرنے سے معزول نہ ہوگا۔

امین کے احکام حقوق و واجبات..... امین کے لیے درج ذیل حقوق واجبات ہیں:

۱..... امین پر واجب ہے کہ وہ رہن کی حفاظت کرے جیسے اپنے مال کی حفاظت کرتا ہے خود اس کی حفاظت کرے یا کسی ایسے شخص کے ذریعہ حفاظت کرائے جس سے اپنے مال کی حفاظت کراتا ہے کیونکہ حفاظت میں وہ ودیع کے حکم میں ہے۔

۲..... اس پر واجب ہے کہ وہ اسے اپنے قبضہ میں رکھے اور اس کے لئے جائز نہیں کہ دوسرے کی اجازت کے بغیر کسی ایک یعنی راہن یا مرتہن کے حوالے کرے کیونکہ دونوں نے متفقہ طور پر رہن اس کے قبضہ میں رکھا ہے اور ان کی ایک دوسرے کی حفاظت پر رضامندی نہیں اور مرتہن یا راہن کو بھی یہ اختیار نہیں کہ وہ امین سے رہن لیں اس لیے کہ رہن میں دونوں کا حق ہے۔ راہن کا حفاظت میں اور مرتہن کا وصول میں کوئی ایک بھی دوسرے کے حق کو باطل کرنے کا مالک نہیں۔

اگر امین نے دوسرے کی رضامندی کے بغیر کسی ایک کو رہن دے دیا تو دوسرے کو اختیار ہے وہ واپس امین کے قبضہ میں رکھوائے، اگر واپس کرنے سے پہلے رہن کسی ایک نے قبضہ میں ہلاک ہو گیا تو امین اس کی قیمت کا ضامن ہوگا اس کی طرف سے تعدی پائی گئی ہے ایک کو دینے کی وجہ سے یعنی دین اور اس کی قیمت میں سے جو کم ہو اس کا ضامن ہوگا یہ ضمیمہ اور مالکیہ کے ہاں بالاتفاق ہے اور یہ صورت بھی حکم میں اسی کے مثل ہے کہ دین ختم ہونے سے پہلے امین انجمنی کے سپرد کر دے اس کی رضامندی کے بغیر اور جب امین اس کی قیمت کا ضامن ہو گیا تو وہ ان دونوں کو دے گا اور پھر وہ دونوں اس کے پاس رہن رکھیں دین کی ادائیگی تک اور امین کے لیے جائز نہیں کہ وہ بذات خود رہن کی قیمت کو لینے قبضہ میں رہن رکھے کیونکہ یہی قیمت دینے والا ہے اگر خود رہن رکھ لے گا تو یہ قاضی بھی ہوگا اور جس کے خلاف فیصلہ ہوا وہ بھی ہوگا اور ان دونوں میں منافات ہے جب راہن نے دین ادا کر دیا وہ امین سے رہن کی قیمت لینا چاہتا ہے تو دیکھیں گے اگر امین نے راہن کے سپرد کرنے کی وجہ سے ضمان دیا ہے تو اب راہن کے لیے اس سے رہن کی قیمت لینا جائز نہیں کیونکہ یہ عین رہن کا بدلہ ہے اور اس صورت میں امین بھی مرتہن سے ضمان کا رجوع نہیں کر سکتا جب کہ اس نے اسے عاریت یا ودیعت کے طور پر دیا ہو اس لیے کہ امین نے اس ملکیت کو اس کے حوالے کیا ہے جب اس کی قیمت ادا کر دی لیکن اگر اس نے اس بطور رہن دیا ہو تو پھر یہ مرتہن پر مضمون ہوگا جیسے خریدنے کی نیت پر کوئی چیز قبضہ میں لینا کیونکہ یہ بطور ضمان ہے۔

۳..... امین رہن سے نفع نہیں اٹھا سکتا اور نہ ہی اس میں کسی قسم کا تصرف مثلاً اجارہ عاریت وغیرہ کر سکتا ہے کیونکہ اس کے ذمہ واجب روکنا ہے اسے انتفاع اور تصرف کا حق نہیں اور نہ ہی اسے فروخت کرنے کا اختیار ہے الا یہ کہ عقد رہن میں اسے بیع پر مسلط کیا گیا ہو یا اس کے بعد جب امین فوت ہو گیا تو اس کے ورثاء کے لیے حلال نہیں کہ وہ اسے فروخت کریں اس لیے کہ وہ وکالت میں میراث نہیں اسی طرح بیع میں اس کا وصی بھی قائم مقام نہ ہوگا اس لیے کہ راہن اس کے وصی کی رائے پر راضی نہیں۔ امام ابو یوسف کے ہاں وصی اس کے قائم مقام ہوگا اس لیے کہ وکالت لازم ہے تو اس کا وصی ایسے ہی ہے جیسے عامل مضارب جب مر جائے ان پر رد کیا گیا ہے کہ مضارب کے لیے اپنی زندگی میں وکیل بنانے کی ولایت ہے مالک مال کی اجازت کے بغیر برخلاف امین کے لہذا مضاربت میں وصی قائم مقام ہو سکتا ہے جیسے بیچے کے مال کا اس کا باپ اگر امین نے رہن کو فروخت کر دیا تو رہن شام نہیں ہوگا اس لیے کہ وہ مشتری کی ملکیت بن گیا اور اس کے ثمن رہن ہوں گے اس لیے کہ یہ اس کے قائم مقام ہیں اور امین رہن سے پیدا شدہ چیز کو فروخت کر سکتا ہے کیونکہ وہ اصل کے تابع ہے اور اسے رہن کے مثل قیمت یا اس سے کم پر جس میں عام طور پر لوگ دھوکا کھا جاتے ہیں فروخت کرنے کی اجازت ہے اور نقد ادھار امام صاحب کے ہاں اور اسے مدت دین پوری ہونے سے پہلے بھی فروخت کرنے کی اجازت ہے کیونکہ اس کے ثمن رہن ہوں گے۔ شوافع اور حنابلہ کے ہاں امین فرق ثمن مثل کے ساتھ نقد فروخت کر سکتا ہے جیسے وکیل جب امین نے فروخت کرے ثمن پر قبضہ کر لیا تو اس کے پاس ثمن راہن کے ضمان میں رہیں گے کیونکہ وہ مالک ہے اور عدل امین ہے جب تک مرتہن قبضہ نہ کرے۔

الفقه الاسلامی وادنیہ جلد ششم ۵۰۵ باب نکالہ

۴..... اگر رہن امین کے ہاتھ میں بغیر نقدی کے ہلاک ہو جائے تو گویا یہ مرتہن کے قبضہ میں ہلاک ہو اس لیے کہ مالیت رہن کے اعتبار سے امین کا قبضہ مرتہن کے قبضہ کی طرح ہے اور اس صورت میں حنیفہ کے ہاں مرتہن ضامن ہوگا رہن کی قیمت اور دین میں سے جو کم ہو اس کا جب امین نے تعدی کی وجہ سے رہن کی قیمت کا ضمان دے دیا یا اجنبی تعدی کرنے والے نے ضمان ادا کر دیا تو گویا امین نے اسے بغیر حق کے دیا تھا اب امین اس کی قیمت کو اپنے قبضہ میں رہن نہیں رکھ سکتا اس لیے کہ اس پر دونوں صورتوں میں یہ واجب ہے اور ایک یا شخص خود فیصلہ کرنے والا بھی ہو اسی کے خلاف فیصلہ بھی ہو یہ نہیں ہو سکتا لیکن راہن اور مرتہن اسے لیے لیں پھر اسے اسی امین کے پاس رہن رکھیں یا کسی اور کے پاس شوافع اور حنابلہ کے ہاں اجنبی کی صورت میں تو وہ رہن رہے گا اسی کے پاس۔

اگر رہن کو کوئی مستحق نکل آیا اور رہن امین کے پاس تھا تو اسے مستحق لے لے گا اور رہن باطل ہو جائے گا اور اگر اس کی ہلاکت کے بعد مستحق نکل آیا تو اسے اختیار ہے کہ وہ اب راہن کو قیمت کا ضامن بنائے یا امین کو ضامن بنائے اور امین راہن پر رجوع کرے۔

۵..... حنیفہ کے ہاں بیع پر مسلط امین کے لیے اپنے آپ کو معزول کرنا جائز نہیں الا یہ کہ مرتہن راضی ہو اس کے حق کی رعایت کی وجہ سے اور یہ بیع کی وکالت عقد رہن میں مشروط ہو جب دین کی مدت پوری ہو جائے اور وہ بیع سے انکار کرے تو اسے بیع پر مجبور کیا جائے گا۔ اور اس پر زبردستی اس طرح ہوگی کہ قاضی کچھ مدت تک اسے گرفتار کرے تاکہ وہ فروخت پر تیار ہو اگر قید ہونے کے بعد بھی اس نے انکار کر دیا تو قاضی خود اسے فروخت کرے اس لیے کہ اس حالت میں رہن فروخت کرنا مرتہن کا حق ہے اور اگر عقد رہن کے بعد بیع کا وکیل بنایا تو امین اپنے آپ کو معزول کر سکتا ہے اس لیے کہ مستقل نئی وکالت ہے اس پر وکالت کے احکام منطبق ہوں گے اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے ہاں وہ اپنے آپ کو معزول نہیں کر سکتا شوافع اور حنابلہ کے ہاں تمام حالتوں میں وہ اپنے آپ کو معزول کر سکتا ہے اس لیے کہ وہ علیحدہ وکیل ہے لہذا اسے وکالت جاری رکھنے پر مجبور نہیں کیا جائے گا۔

چھٹا مقصد: جن چیزوں کو رہن رکھنا جائز ہے اور جن کو ناجائز..... سابقہ شرائط کی وجہ سے اور خاص کر قبضہ کی شرط کی وجہ سے یہاں کچھ حالتیں ہیں جو مزید بیان و تفصیل چاہتی ہیں ان میں سے اہم یہ ہیں۔

۱۔ مشاع چیز کا رہن..... فقہاء کا مشاع چیز کے رہن میں اختلاف ہے حنیفہ کے ہاں جائز نہیں جمہور کے ہاں جائز ہے اور اس اختلاف کا سبب یہ ہے کہ آیا مشاع چیز پر قبضہ اور اس سے ملکیت حاصل ہو سکتی ہے یا نہیں حنیفہ کے ہاں مشاع چیز کو رہن رکھنا جائز نہیں چاہے وہ تقسیم ہو یا نہ شریک کے پاس رکھنا نہ غیر کے پاس صحیح یہ ہے کہ اس صورت میں رہن فاسد ہے قبضہ کی وجہ سے ضامن ہوگا اس لیے کہ قبضہ تمام عقد اور لزوم عقد کے لیے شرط ہے اس کے جواز اور انعقاد کے لیے شرط نہیں ان کی دلیل یہ ہے کہ رہن سے وصولی کے قبضہ کا ثبوت ہوتا ہے اور مرہون کو ہمیشہ کے لیے روکنے کا استحقاق اور مشاع میں دائمی روکنا مقصود نہیں اس لیے کہ اس کے قبضہ میں مہایات ہے گویا رہن ایک دن اسے رہن رکھ رہا ہے اور ایک دن نہیں لہذا یہ صحیح نہیں چاہے تقسیم ہو سکتا ہو یا نہ اگرچہ شریک سے ہی کیوں نہ ہو کیونکہ اس کے قبضہ میں مہایات پائی جاتی ہے بلکہ اس کا قبضہ یا ایک عام جزو کی ملکیت علیحدہ طور پر متصور نہیں کہ دوسرا جزو مرہون نہیں لہذا اس کا قبضہ صحیح نہیں اور شیوع شائع جزو میں تحقیق و ثبوت سے مانع ہے چاہے تقسیم ہو سکے یا نہ برخلاف بہہ کہ اس میں جو تقسیم نہ بھی ہو سکے ضرورت کی بناء پر اس لیے کہ یہ ملکیت کا فائدہ دیتی ہے اور شیوع اس کے منافی نہیں لہذا ممکنہ قبضہ کافی ہے اور یہ حکم چاہے شیوع عقد کے دوران ہو یا بعد میں طاری ہو جب بھی مرہون کو فاسد کرتا ہے امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ سے روایت ہے شیوع طاری عقد کو فاسد نہیں کرتا اس لیے کہ بقاء میں بعض چیزیں معاف ہیں جو ابتداء میں نہیں جیسے بہہ میں شیوع طاری اسے فاسد نہیں کرتا۔ ان پر رد کیا گیا ہے کہ قبضہ سے مانع علت شیوع ہے اور اس میں ابتداء اور ابتداء دونوں برابر ہیں برخلاف بہہ کے کیونکہ ملکیت شیوع کے منافی نہیں۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۰۶..... باب کفالتہ

جمہور کے ہاں..... مشاع کارہن اس کا بہہ اس کا صدقہ اور اس کا وقف صحیح ہے جیسے کل کارہن صحیح چاہے شریک سے ہو یا غیر سے چاہے تقسیم ہو سکتا ہو یا نہ اس لیے کہ ہر وہ چیز جس کی بیع درست ہے اس کارہن بھی درست ہے اور رہن کی غرض یہی ہے کہ جب وصولی ممکن نہ ہو تو مرہون کو فروخت کر کے اس ثمن سے دین وصول کیا جائے اور مشاع بیع کے قابل ہے لہذا اس کے ثمن سے وصولی ممکن ہے ان کے ہاں قاعدہ یہ ہے کہ جس چیز کی بیع جائز ہے اس کارہن بھی جائز ہے چاہے مشاع ہو یا نہ ہو۔

اس کے قبضہ کی تو مالکیہ کے ہاں جس کارہن مالک ہے اس تمام حصہ پر قبضہ واجب ہے جسے رہن رکھ رہا ہے اور جسے رہن نہیں رکھ رہا تاکہ رہن کا قبضہ مرہون میں تحویل نہ ہو اور رہن باطل ہو جائے اگر غیر مرہون جزو رہن کی ملک میں نہ ہو تو مرہون جزو کا قبضہ کافی ہے اور رہن اپنے حصہ میں رہن میں شریک سے اجازت نہ لے لیے کہ شرا کو کوئی نقصان نہیں یہ ابن قاسم کا قول ہے البتہ اجازت لینا مندوب ہے دل جوئی کی وجہ سے اور اشہب کے ہاں اجازت لینا واجب ہے۔ شوائع اور حنابلہ کے ہاں عقار مشاع میں قبضہ تخلیہ سے ہوگا اگرچہ شریک اجازت نہ بھی دے اور مقبول میں لینے سے قبضہ ہوگا اور اس میں شریک کی اجازت شرط ہے۔ اور اسے شریک کی اجازت کے بغیر منتقل کرنا جائز نہیں اگر وہ انکار کر دے اور مرہون شریک قبضہ پر راضی ہو تو جائز ہے اور وہ قبضہ میں اس کا نائب ہوگا اور جب مرہون اور شریک میں جھگڑا ہو جائے تو حکم امین مقرر کر کے اس کے قبضہ میں دے دے یا تو امانت کے طور پر ایما جرت کے ساتھ مرہون اور شریک میں مہایات جاری ہوئی۔

۲- غیر ملی ہوئی چیز اور مشغول کارہن..... اس میں اختلاف مشاع میں اختلاف کی طرح ہے۔

حنیفہ کے ہاں..... مرہون کے غیر سے متصل چیز کارہن صحیح نہیں جیسے پھل درخت پر بغیر درخت کے اور کھیتی زمین میں بغیر زمین کے اور درخت زمین میں بغیر زمین کے اور زمین کھیتی اور درختوں والی بغیر ان کے اس لیے کہ مرہون غیر سے متصل ہے لہذا اس کے علاوہ اس کو روکنا معتذر رہے یہ مشاع کے رہن کی طرح ہے اسی طرح مرہون کے غیر سے مشغول چیز کارہن بھی صحیح نہیں جیسے گھر جس میں رہن کا سامان ہو بغیر سامان کے رہن رکھنا اس لیے کہ مرہون غیر سے مشغول ہے اور اس کا روکنا ممکن نہیں یہ مشاع کے رہن کے معنی میں ہے۔

اور جمہور کے ہاں جو مشاع کے رہن کے جواز کے قائل ہیں یہ متصل اور مشغول کے رہن کو جائز قرار دیتے ہیں اس لیے کہ اس کو سپرد کرنا ممکن ہے اور رہ گیا گھر میں موجود سامان تو وہ تصریح اور وضاحت کے بغیر رہن جب داخل نہیں اس لیے کہ وہ گھر کے تابع نہیں۔ حنابلہ کے ہاں گھر اور زمین کے زمین میں وہ چیزیں داخل ہوں گی جو بیع میں داخل ہوتی ہیں جب زمین رہن رکھی تو درختوں کے داخل ہونے میں دو صورتیں ہیں اور جب پھلدار درخت رہن رکھے تو جو پھل ظاہر ہیں وہ درختوں کے ساتھ رہن میں داخل نہیں اور شوائع کے ہاں پھل کسی صورت میں بھی رہن میں داخل نہیں اگر گھر رہن رکھا اس کے اور مرہون کے درمیان سے نکل گیا اور اس میں عقد رہن کیا پھر رہن نکلا تو شوائع اور حنابلہ کے ہاں یہ رہن صحیح ہے اور حنیفہ کے ہاں صحیح نہیں جب تک کہ وہ اس سے نکل نہ جائے۔

۳- دین کو رہن رکھنا..... مالکیہ دین کے رہن کے جواز کے قائل ہیں باقی حنیفہ کے ہاں دین کارہن جائز نہیں اس لیے کہ وہ مال نہیں اس لیے کہ ان کے ہاں مال صرف عین ہی ہو سکتا ہے اور دین میں قبضہ بھی متصور نہیں کیونکہ قبضہ صرف عین کا ہو سکتا ہے اگر خالد دائن ہو عمر کا سودینار کا اور عمر دائن ہو خالد کا سو من گندم کا تو عمر کے لیے جائز نہیں کہ وہ اپنے گندم کو خالد کے دین کے بدلہ میں رہن رکھے یہ دین کا رہن ہے مدیون کے پاس اس طور پر کہ دائن پر موجود دین اس دین کے بدلے رہن رکھنا ہے جو اس پر ہے شوائع اور حنابلہ کے ہاں بھی حکم اسی طرح ہے کہ مرہون کی شرط یہ ہے کہ وہ عین ہو اور اس کی بیع صحیح ہو اور دین کارہن صحیح نہیں ہر حالت میں کیونکہ اسے سپرد کرنے کی قدرت نہیں۔ شوائع کے ہاں دین کو رہن رکھنا اس حالت میں ممنوع ہے کہ جب ابتداء سے دین کو رہن رکھا جائے۔ رہ گئی انتہاء کی حالت تو رہن سے کچھ بھی مانع نہیں جیسے مرہون کا ضمان جنایت کے وقت اس کا بدل جنایت کرنے والے کے ذمہ ہے رہن دین کے بدلے اس لیے کہ دین ضرورت کی

وجہ سے رہن بن گیا ہے بقاء کے اعتبار سے یہی وجہ ہے کہ راہن کی لیے ممنوع ہے کہ وہ اسے مرتہن کی رضا کے بغیر بری کر دے لیکن میں کہتا ہوں اس کی کچھ حاجت نہیں کہ رہن کا جو ضامن ذمہ میں ہے اسے دین شرا کیا جائے بلکہ وہ واقع میں دین ہے اس کے ساتھ مرتہن کا حق متعلق ہے جیسے اس دائرہ کا حق جو مدین کا ہو اور وہ انتقال کر گیا ہو اور اس کے غیر کے پاس دیوں ہوں۔

مالکیہ کے ہاں..... ہر اس چیز کا رہن رکھنا جائز ہے جسے فروخت کیا جاسکتا ہو اور دین بھی اسی میں سے ہے کیونکہ ان کے ہاں اس کی بیع جائز ہے لہذا اسے مدین (قرض خواہ) کے پاس یا کسی غیر کے پاس رہن رکھنا درست ہے مدین کے پاس رہن رکھنے کی صورت انہوں نے ذکر کی ہے مدین کے علاوہ کے پاس رہن کی صورت یہ ہے: خالد کا دین ہو عمر کے ذمہ اور عمر کا دین ہو احمد پر اب عمر اپنے اس دین کو جو احمد کے ذمہ ہے اسے خالد کے پاس اس دین کے بدلے رہن رکھے جو عمر پر ہے اس کا طریقہ یہ ہے کہ اسے اس دین کا وثیقہ دے دے جو اس کا احمد پر ہے یہاں تک کہ وہ اپنا دین وصول کرے اس آخری صورت کی صحت کے لیے وثیقہ پر قبضہ کرنا شرط ہے اور اس کے قبضہ پر گواہ بنانا اور پہلی صورت کی صحت کے لیے شرط یہ ہے کہ چاہے دونوں دین قرض ہوں یا بیع وغیرہ دین مرہون کی مدت اور مرہون بدین کی مدت اکٹھی ہو یا اس کے بعد ہو یا اس طور کہ دونوں دین ایک ہی وقت میں ادا ہوں یا دین راہن کی مدت دوسرے دین کے بعد پوری ہو اور اگر دین مرہون کی مدت قریب ہو یا دین مرہون فی الحال دینا ہو تو اس کا رہن صحیح نہیں اس لیے کہ قرض کی طرف لے جائے گا جو دوسرے قرض کی مثل ہے جب کہ دونوں دین قرض ہوں اور اگر بیع ہوں تو پھر بیع اور قرض جمع ہوں گے اس لیے کہ دین مرہون کی مدت پوری ہونے کے بعد مرتہن کے ہاں رہنا قرض شمار ہوتا ہے جو دین مرہون بہ کے مثل ہے اور اگر دونوں دین بیع ہوں تو دین مرہون کی بقاء قرض شمار ہوگی جو بیع کی طرح ہے اور یہ مالکیہ کے ہاں ممنوع ہے۔

۴۔ عاریت یا اجارہ پر لیے ہوئے عین کا رہن..... ائمہ مذاہب کے ہاں مدین کا مال ہو اور وہ اجرت یا عاریت پر ہو تو اس کا رہن جائز ہے حنیفہ کے ہاں: شی مستعار اور مستاجر کا مستعیر اور مستاجر کے پاس رہن رکھنا جائز ہے عاریت اور اجارہ کا قبضہ رہن کے قبضہ کے قائم مقام ہوگا الا یہ کہ ان کے ہاں جب متراہنین رہن پر متفق ہو جائیں تو اجارہ اور عاریت باطل ہو جائیں گے مرتہن کے ہاتھ میں مستاجر اور مستعار باقی نہیں رہیں گے اور رہن صحیح ہے اس لیے کہ ایک ہی عین پر ایک وقت میں اجارہ اور عاریت جمع نہیں ہو سکتے جب رہن پر اجارہ ہو تو رہن باطل ہو جائے گا اور اجارہ درست اس لیے کہ رہن عقد غیر لازم ہے اور اجارہ عقد لازم۔

مالکیہ کی عبارت: بھی عین مستاجرہ کی رہن کے جواز کو متضمن ہے اگر موجود رہن مستاجر کے پاس چھوڑا اپنے دین کے بدلے تو سابقہ قبضہ رہن کے قبضہ کا قائم مقام ہوگا اور اگر مستاجر کے علاوہ کے پاس رہن رکھے تو جائز ہے جب کہ دائرہ مرتہن امین کو متعین کرے یا کہ مستاجر کا قبضہ مرتہن کے قبضہ کا بدل ہو جائے اس لیے کہ مستاجر کا قبضہ اس کے اپنے لیے تھا لہذا اس کا قبضہ مرتہن کے قبضہ کے قائم مقام نہ ہوگا۔ اور یہ بات یاد رہے کہ زمین کو مزارع کے پاس اور باغ مساتی کے پاس تو اس کا رہن جائز ہے حنا بلکہ نے بھی اجارہ عاریت و بیعت اور مغضوب چیز کے رہن کو جائز قرار دیا ہے اور اس کا سابقہ قبضہ رہن کے قبضہ کے قائم مقام ہے اور تجدید قبضہ کی ضرورت نہیں شوافغ بھی مستاجرہ مستعارہ اور و بیعت وغیرہ کا رہن جائز ہے البتہ اتنا وقت ہونا ضروری ہے کہ اس میں قبضہ ہو سکے اگر اس نے مستاجر اور مستعیر کے پاس رہن رکھے تو رہن باقی رہے گا مرتہن کے قبضہ میں اور اگر مستاجر اور مستعیر کے علاوہ کسی کے پاس رہن رکھے تو اس امین پر اگر مرتہن راضی ہے تو یہ مستاجر اور مستعیر کے پاس اس طور پر کہ وہ امین ہے رہن ہی رہے گا لیکن اگر مرتہن راضی نہیں ان کے امین ہونے پر تو دیکھا جائے گا اگر رہن مستاجر کی اجازت سے ہے تو اجارہ باطل ہوگا اور اگر اس کی اجازت کے بغیر ہو تو دین باطل ہے اور رہ گئی عاریت تو عقد غیر لازم ہے جب شیء مستعار کو رہن رکھا تو عاریت باطل ہو جائے گی۔

۵۔ شی مستعار کارہن یاد رہے کہ سابقہ حالت میں راہن عاریت کا مالک تھا وہ اپنی ملکیت کو رہن رکھ رہا ہے اور اس صورت میں راہن عاریت کا مالک نہیں وہ مستعار کو رہن رکھ رہا ہے جو غیر کی ملکیت ہے فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ انسان کے لیے جائز ہے کہ وہ غیر کے مال کو عاریت پر لے اور پھر مالک کی اجازت سے اسے رہن رکھے اپنے دین کے بدلے میں اس لیے کہ اس کا مالک اس کے قبضہ میں تبرع کرنے والا ہے اور مالک اپنی ملکیت میں تصرف کرنے میں آزاد ہے اسے عین کی ملکیت کا اثبات اور قبضہ بطور ہبہ کرنا جائز ہے جیسے اسے قبضہ ثابت کرنے بطور عاریت جائز ہے۔

مالک کی رہن کی اجازت کی صورت میں حنیفہ کے ہاں ❶ مستعیر کو اجازت ہے کہ اگر کوئی قید نہ ہو تو وہ جس کے پاس چاہے اسے رہن رکھے اور جس دین اور جس شہر میں چاہے یہی شوائع کی رائے بھی ہے، لیکن اگر اس میں کچھ قیود ہوں اگر اس نے خاص مقدار متعین کی تو اس سے زیادہ کو رہن نہیں رکھ سکتا اور نہ ہی کم اگر وہ رہن کی قیمت سے کم ہو اس لیے کہ کسی کی اجازت سے تصرف کرنے والا اپنے تصرف میں قیود کا پابند ہے نیز مرہون چونکہ مضمون ہے اور مالک نے اسے مخصوص مقدار میں مضمون ہے نیز قیود لگانے میں اس کی غرض ہے جب مستعار رہن کی قیمت کے برابر ہو یا اس سے زیادہ ہو تو اسے اجازت کے مخالف شمار نہیں کیا جائے گا اس لیے کہ یہ چیز کی طرف ہے اس لیے کہ مالک جب رہن کو چھوڑ آئے گا تو وہ صرف مقدار کو چھوڑ آئے گا اور اسے ضرر نہیں پہنچے گا رہن کی ہلاکت کے وقت اس لیے کہ اس پر رہن کی کم قیمت کے اعتبار سے ضائع ہوگا۔ اگر وہ اسے دین کی غرض سے مقید کر دے تو اس کے لیے کسی اور غرض کو رہن رکھنا جائز نہیں اس لیے کہ بعض اجناس سے دین کو دوسری بعض کی نسبت ادا کرنا آسان ہے اور اگر اس دائن یا شہر کو مقید کیا تو اس کی قید کی مخالفت کرنا جائز نہیں۔ اگر اس نے ان قیود میں سے کچھ بھی مخالفت کی تو وہ اس کی قیمت کا ضامن ہوگا ہلاکت کی صورت میں اس لیے کہ اس مخالفت کی صورت میں وہ غائب ہے اور رہن باطل ہے کیونکہ رہن مال مغضوب کا ہوا ہے جب مال عاریت مرتہن کے پاس ہلاک ہو جائے تو مالک کو اختیار ہے چاہے تو مستعیر کو اس کی قیمت کا ضامن بنائے کیونکہ وہ مخالفت کی وجہ سے غائب ہے اور ضمان ادا کرنے کی صورت میں وہ اس کا مالک بن گیا قبضہ کے وقت سے اور چاہے تو مرتہن کو ضامن ٹھہرائے کیونکہ مال اس کے ہاتھ میں ہلاک ہوا ہے تو یہ غائب کا غائب ہو گیا جب مرتہن ضمان ادا کرے تو پھر وہ راہن پر رجوع کرے گا خلاصہ یہ کہ مخالفت کی صورت میں رہن باطل ہو جائے گا اور مستعیر ضامن ہوگا۔ مالکیہ کے ہاں بھی ❷ اسی طرح ہے جب مستعیر کی قیود کی مخالفت کرے اور عاریت ہلاک یا چوری ہو جائے یا اس میں کمی آجائے تو تعدی کی وجہ سے مستعیر مطلقاً ضامن ہوگا اور اگر عاریت تلفاً نہیں ہوئی تو معیر اسے واپس لے لے اور عاریت باطل ہو جائے گی شوائع اور حنا بلہ کے ہاں ❸ مستعیر، معیر کی قیود کا پابند ہے الا یہ کہ ان کے ہاں جب وہ دین کی مقدار متعین کر دے اور وہ اس سے کم رہن رکھے تو وہ مخالف شمار نہیں ہوگا اس لیے کہ زیادہ کی اجازت کم میں معتبر ہے اور کم ہونے کی صورت میں کوئی بھی نہیں اس لیے کہ ان کے ہاں مرتہن کے پاس رہن امانت ہے۔

مستعیر کا عاریت سے نفع اٹھانا حنیفہ کے ہاں مستعیر کا عاریت کو رہن رکھنا رہن سے پہلے ودیعت ہے نہ کہ عاریت کیونکہ اسے صرف رہن کی اجازت ہے لہذا وہ عاریت سے نفع نہیں اٹھا سکتا نہ رہن رکھنے سے پہلے نہ بعد میں اگر اس نے نفع اٹھایا تو ضامن ہوگا اس لیے کہ اسے صرف ایک خاص طریقے سے نفع کی اجازت ہے اور وہ رہن رکھنا ہے۔ اگر اس نے رہن رکھنے کے علاوہ نفع اٹھایا تو وہ مخالفت کرنے والا ہے لہذا ضامن ہوگا اور اگر اس نے رہن رکھنے سے پہلے نفع اٹھایا تو ضمان سے بری ہوگا جو نہی رہن رکھے گا اس لیے کہ وہ رہن رکھنے کی وجہ سے معیر کے ساتھ متفق ہو گیا لہذا اس اتفاق کی وجہ سے وہ ضمان سے بری ہوگا نیز اس وجہ سے بھی کہ وہ ودیعت کی طرح ہے اور ودیعت خلاف کے بعد جب اتفاق پر آجائے تو ضامن نہیں ہوتا اس لیے کہ ودیعت کا مقصد مالک کے لیے حفاظت کرنا ہے اور وہ پائی گئی اور یہ مستعیر کے برخلاف ہے جب کہ وہ مخالفت کرے پھر اتفاق کر لے تو وہ تعدی پائے جانے کی وجہ سے ضمان سے بری نہیں ہوتا۔

عاریت کے ہلاک ہونے کے ضمان کی قسم..... جب رہن رکھنے کے لیے مستعیر عاریت کو رہن رکھے اور وہ اس کے قبضہ میں ہلاک ہو جائے رہن رکھنے سے پہلے یا رہن واپس لینے کے بعد تو وہ ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ عاریت کے قبضہ کے ساتھ وہ ہلاک ہوئی نہ کے رہن کے قبضہ کے ساتھ اور عاریت کا قبضہ قبضہ امانت ہے نہ کہ قبضہ ضمان۔ یہ حنفیہ کے ہاں ہے جب کہ مالکیہ شوافع اور حنابلہ کے ہاں عاریت مطلقاً مضمون ہے جیسا کہ عاریت کی بحث میں واضح کیا گیا جب عاریت مرتہن کے پاس ہلاک ہو جائے تو حنفیہ کے ہاں اس کا مالک صرف مضمون کو لے سکتا ہے وہ اس کی قیمت یا دین سے جو کم ہو اگر دین کم ہو تو مالک مستعیر پر رجوع نہیں کرے گا کیونکہ عاریت امانت ہے جو تعدی کے بغیر مضمون نہیں ہوتی۔

مالکیہ کے ہاں..... مالک مستعیر پر عاریت کے دن کی قیمت کے ساتھ رجوع کرے گا شوافع اور حنابلہ کے ہاں جب مرتہن کی تعدی کے بغیر عاریت تلف ہو جائے مستعیر تلف کے دن کی قیمت کا ضامن ہوگا کیونکہ حنابلہ کے ہاں مطلقاً عاریت مضمون ہے اور شوافع اور مالکیہ کے ہاں بعض صورتوں میں۔

معیر کا رہن سے عاریت کو آزاد کرانا..... جب مستعیر نے عاریت کو رہن رکھا تو جمہور (حنیفہ شوافع اور حنابلہ) کے ہاں اس کا مالک جب چاہے رہن سے اسے آزاد کر سکتا ہے اس لیے کہ عاریت عقد غیر لازم ہے اور مستعیر جب چاہے اسے واپس لے لے اگر چہ وہ وقت سے متقید ہی کیوں نہ ہو جب رہن نے اسے چھڑا لیا تو وہ اسے مالک کو لوٹا دے لیکن اگر چھڑانے سے عاجز آ گیا تو اس کا مالک اسے اپنے حق کو حاصل کرنے کے لیے چھڑالے اور جو کچھ اس نے مرتہن کو ادا کیا اس میں وہ مستعیر سے رجوع کرے۔

مالکیہ کے ہاں..... راجح یہ ہے کہ معیر عاریت میں رجوع کر سکتا ہے اگر وہ مطلق ہو جب چاہے لیکن جو عاریت کسی شرط یا عرف سے متقید ہو اس میں رجوع نہیں کر سکتا جیسا کہ عاریت کی بحث میں ذکر کیا۔

رہن کے لیے اجارہ پر لینا..... جب کسی عین کو رہن رکھنے کے لیے عاریت پر لینا درست ہے تو اسی طرح اجارہ پر رہن رکھنے کے لیے لینا بھی درست ہے ❶ اور جب بغیر تعدی ہلاک ہو جائے تو اس پر کوئی ضمان نہیں اس لیے کہ بالاتفاق شئی مستاجر امانت ہوتی ہے اجارہ پر لینے والے کے پاس اور مؤجر کے لیے مدت اجارہ ختم ہونے سے پہلے اسے لینا جائز نہیں۔

۶۔ غیر کی ملکیت کو رہن رکھنا..... پہلے یہ بات واضح ہو چکی کے غیر کی اجازت سے اس کی چیز کو رہن رکھنا جائز ہے اور کسی ایک کے لیے جائز نہیں کہ وہ غیر کی ملکیت کو بغیر ولایت کے رہن رکھے جب اسے رہن رکھنے کی ولایت نہیں اور وہ مرتہن کو مرتہن کے سپرد کر دے تو یہ سپرد کرنا تعدی اور غصب ہے اور احناف کے ہاں یہ رہن اجازت پر موقوف ہے اگر مالک اجازت نہ دے تو رہن باطل ہوگا اور رہن کے غصب کی وجہ سے یہ عین اس کے ضمان میں ہوگی اور یہ رہن کی نسبت سے ہے اور مرتہن کے اعتبار سے حنفیہ کے ہاں ❷ جب رہن مرتہن کے پاس ہلاک ہو جائے پھر ظاہر ہوا کہ یہ تو رہن کا نہیں تھا یعنی مرتہن کو معلوم نہیں تھا کہ یہ رہن کی ملکیت نہیں تو مالک کو اختیار ہے چاہے تو اس کی قیمت کا رہن کو ضامن بنائے یا مرتہن کو اس لیے کہ ان میں سے ہر ایک اس کے حق میں تعدی کرنے والا ہے رہن تو اس طرح کہ اس نے بغیر حق کے اس پر غلبہ حاصل کیا اور اسے مرتہن کے سپرد کیا اور مرتہن اس پر قبضہ کرنے اور وصول کرنے کی وجہ سے۔ اگر مستحق (مالک) نے رہن کو ضامن بنایا تو مرتہن اس ضمان کی وجہ سے اپنا دین وصول کرنے والا شمار ہوگا رہن کی قیمت کی بقدر کیونکہ رہن کے قبضہ میں ہلاک ہوا ہے اس لیے کہ رہن اس کا ضامن ادا کرنے کی وجہ سے بغیر حق قبضہ کے وقت سے اس کا مالک بن گیا عقد رہن سے پہلے لہذا وہ اپنی ملکیت رہن رکھنے

والا ہوا پھر مرتہن اپنا دین وصول کرنے والا ہوا جب وہ اس کے پاس ہلاک ہوا جب کہ اس کی قیمت اس کے دین کے کے برابر یا اس سے زیادہ ہو ورنہ اس کی قیمت کی بقدر لیکن اگر مالک نے مرتہن کو ضامن ٹھہرایا ابتداء تو اس ضمان کا مرتہن راہن پر رجوع کرے گا جیسے اپنے دین میں کرتا ہے اور اس کا رجوع مثل یا قیمت کے اعتبار سے ہوگا کیونکہ راہن کی طرف سے اسے دھوکا ہوا ہے اور دھوکے والا اسی کا رجوع کرتا ہے جس کا ضامن ہوا، رہ گیا اس کا دین کا رجوع اس لیے کہ اس کی وصولی دین کی وجہی سے ہے تو وہ ٹوٹ گئی کیونکہ اس نے غیر کی چیز پر قبضہ کیا سوا تھا لہذا رہن باطل ہو گیا اس کا حق لوٹ آیا۔

حنا بلہ کے ہاں..... ① مرتہن کو یا تو غضب کا علم ہوگا یا علم نہ ہوگا اگر اسے علم ہے اور اس نے وہ چیز اپنے پاس رکھی اور اس کے قبضہ میں ہلاک ہوگئی تو وہ ضامن ہوگا اور اس صورت میں مالک کو اختیار ہوگا چاہے تو مرتہن کو ضامن ٹھہرائے اور اپنے مال سے وہ تاوان دے اور چلے تو راہن کو ضامن ٹھہرائے۔

اور اس صورت میں راہن مرتہن پر ضمان کا رجوع کرے گا کیونکہ اب ضمان اس پر ہے جب اس کے ذمہ تھا کہ وہ اسے مالک کو واپس کر دے لیکن اس نے ایسا نہ کیا اور اس کے قبضہ میں ہلاک ہو گیا لیکن اگر مرتہن کو علم نہیں تھا اور اس کے قبضہ میں اس کی تعدی کی وجہ سے وہ ہلاک ہوا تو بھی یہی مذکور حکم ہے لیکن اگر اس کی تعدی کی وجہ سے ہلاک نہ ہوا ہو تو اس میں تین قول ہیں: پہلا قول: وہ ضامن ہوگا اور اس پر یہی ضمان ہوگا کیونکہ وہ غیر کے مال کو روکنے کی وجہ سے تعدی کرنے والا ہے اور مال بھی اسی کے قبضہ میں تلف ہوا ہے لہذا جس طرح غضب معلوم ہونے کی صورت میں ضامن ہے اسی طرح یہاں بھی ضامن ہے اور یہ بات یاد رہے کہ حقیقت میں وہ تعدی کرنے والا نہیں اس لیے کہ اس نے راہن کی اجازت سے مال کو روکا اور وہ غضب نہیں جانتا تھا۔

دوسرا قول..... اس پر ضمان نہیں اس لیے کہ مرتہن نے امانت قبضہ کیا ہے لہذا ضمان راہن پر ہے۔

تیسرا قول..... مالک کو اختیار ہے جس کو چاہے ضامن قرار دے لیکن ضمان ہوگا راہن ہی پر یہ رائے اولیٰ ہے اور اسی طرح حکم میں اس کے مثل ہے جب رہن کے استحقاق کا فیصلہ راہن کے علاوہ کے لیے کیا گیا ہو اور یہ بات یاد رہے رہن دین کی وجہ سے ہلاک نہ ہوگا بلکہ شوافع اور سنا بلہ کے ہاں امانت ہے۔

۷۔ تعدد رہن..... رہن یا تو بعض چیز کا ہوگا یا کل کا دونوں صورتوں میں رہن متعدد ہو سکتا ہے۔

(الف)..... اگر رہن بعض چیز کا ہو پھر دوسرے بعض کو وہ کسی اور کے پاس رہن رکھے تو اس پر مشاع کے رہن کے احکام جاری ہوں گے جمہور (مالکیہ شوافع اور حنا بلہ) کے ہاں مشاع کا رہن جائز ہے اگر کسی عین کے کسی جز کو مشاع طور پر دین کے بدلے رہن رکھا تو باقی حصہ بھی اس دین کے بدلے رہن رکھنا جائز ہے اور کسی دوسرے دین کے بدلے بھی پہلے مرتہن کے پاس یا کسی اور کے پاس لیکن جب رہن پہلے مرتہن کے علاوہ کسی اور کے پاس ہو تو دوسرے مرتہن کا راضی ہونا ضروری ہے پہلے کے قبضہ میں رہنے پر یا تینوں کے درمیان جب یہ اتفاق ہو کسی امین کے پاس رہن رکھنے میں۔ اور حنیفہ کے ہاں مشاع کا رہن بالکل جائز نہیں ان کے ہاں اس حالت کا تصور نہیں الا یہ کہ جو جدا جدا کر دیا جائے اور سے تقسیم کر دیا جائے غیر مشغول سپرد کیا جائے۔

(ب)..... اگر پوری چیز دین کے بدلے رہن ہو اور راہن دوسرے دین کے بدلے بھی اسے رہن رکھنا چاہتا ہو تو حنیفہ شوافع اور حنا بلہ کے ہاں دوسرا رہن جائز نہیں، اس لیے کہ اس میں مرتہن کا حق ہے مہون کی مالیت کے ساتھ لہذا غیر اس کے ساتھ اپنا حق متعلق نہیں کر سکتا۔ اگر مرتہن اول رہن ثانی کی اجازت دے دے تو وہ نافذ ہوگا اور اس کا رہن اور مرتہن کا رہن بھی باطل ہو جائے گا اور اگر مرتہن نے اسے مالک کی

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۱۱..... باب کفالتہ

اجازت کے بغیر رہن رکھا تو اس کا رہن صحیح نہیں اور مالک کو اختیار ہے کہ اس چیز کو مرتہن اول کے قبضہ میں واپس لوٹائے۔ اگر وہ چیز مرتہن ثانی کے قبضہ میں ہلاک ہو جائے اول کے پاس واپس آنے سے پہلے تو حنیفہ کے ہاں مالک کو اختیار ہے چاہے تو مرتہن اول کو ضامن بنائے اور چاہے تو ثانی کو جیسے کہ غیر کی ملکیت کو رہن رکھنے کا حکم ہے۔ اگر اس نے اول کو ضامن قرار دیا تو اس کا رہن جائز ہے اس لیے کہ مرہون کا بدل مرہون ہوگا۔ اور اگر اس نے دوسرے کو ضامن بنایا۔ تو پہلا رہن باطل ہو جائے گا اور یہ ضمان مرتہن اول کے رہن میں ہوگا اور ثانی اول پر ضمان کا رجوع کرے گا کیونکہ اسے دھوکا دیا گیا ہوا ہے۔

مالکیہ کے ہاں..... عین مرہون تو اس وقت رہن رکھنا جائز ہے جب اس کی قیمت دین سے زیادہ ہو اور رہن جدید اس اضافہ کے مقابلہ میں ہے اور دوسرا دین مرہون سے متعلق ہوگا دوسری مرتبہ میں اگر عین کو فروخت کیا گیا تو اس سے دین اول بھی ادا کیا جائے گا اور دین ثانی بھی اور اس سے ظاہر ہوا کہ دائن اول کا تو اس سے متعلق نہیں لہذا رہن ثانی کے نفاذ کے لیے اس کی اجازت بھی ضروری نہیں۔ اور اگر عین امین کے قبضہ میں ہو اور رہن جدید مرتہن اول کے لیے یا کسی اور اجنبی کے لیے ہو تو رہن ثانی امین کی رضامندی کے بغیر مکمل نہیں ہوگا کیونکہ اس کے جدید قبضہ کی وجہ سے۔

اور رہن ثانی اگر کسی اجنبی کے لیے ہو تو آیا مرتہن اول کی رضامندی شرط ہے یا نہیں؟ تو مالکیہ کے ہاں تین قول ہیں: ایک قول یہ ہے کہ: اس کی رضامندی شرط نہیں، دوسرا قول یہ ہے کہ اس کی رضامندی ضروری ہے تیسرا قول یہ ہے کہ اگرچہ مرتہن اول راضی بھی ہو تب بھی یہ جائز نہیں اور اگر عین امین کے قبضہ میں ہو تو اس میں دو قول ہیں: پہلا اور دوسرا۔

اور اگر رہن ثانی کسی اجنبی کے لیے ہو اور دونوں دینوں کی مدت ایک ہی وقت میں ختم ہوتی ہو تو پھر کوئی اشکال نہیں لیکن اگر دونوں کی مدت مختلف ہو اور دین ثانی کی مدت پہلے پوری ہو تو اور بغیر کسی ضرر کے رہن کی تقسیم ممکن ہو تو اسے دونوں دینوں کے بدلے میں تقسیم کر دیا جائے گا تو پہلے مرتہن کو اتنی مقدار دیا جائے گا جو اس کے دین کافی ہو اور باقی مرتہن ثانی کو دے دیا جائے۔ اگر اس کی تقسیم ممکن نہ ہو تو مرہون کو فروخت کر کے دونوں دین ادا کیے جائیں گے اس طور پر کہ پہلے دین کے پہلے ادا کیا جائے باقی دوسرے دین کے لیے۔

یہ سب صورتیں اس وقت ہیں جب رہن میں اتنا ہو کہ جو دوسرے کے لیے کافی ہو، لیکن اگر ایسا نہ ہو تو پھر رہن کو فروخت نہ کیا جائے گا الا یہ کہ پہلے کی صورت پوری ہو جائے۔ لیکن اگر دین اول کی مدت پہلے پوری ہو تو رہن کو فروخت کیا جائے گا اور اس سے دونوں دین سابقہ طریقے کے مطابق ادا کئے جائیں گے جب دونوں دین کے لیے اس کی تقسیم بغیر ضرر نہ ہو سکتی ہو۔

اور اگر رہن مرتہن اول کے قبضہ میں ہلاک ہو گیا تو اس زیادہ حصہ کا ضمان نہیں ہوگا اور وہ بھی ان چیزوں میں سے جنہیں چھپایا جاسکتا ہے اور تعدی بھی پائی جائے کیونکہ زیادہ حصہ میں وہ امین ہے۔

۸۔ وارث کا رہن رکھنا مدیون ترکہ کے بدلہ میں..... کبھی وہاں غیر کا حق ہوتا ہے مرہون میں راہن کے علاوہ جو رہن رکھنے سے مانع ہوتا ہے جیسے مرہون کا رہن رکھنا اور دین ترکہ کا رہن رکھنا جیسے کہ غیر کی ملکیت کو رہن رکھے تو وہ مالک کی اجازت پر موقوف ہوتا ہے۔ جب وارث ترکہ کے عین میں سے کچھ رہن رکھے اور اس کے ساتھ کسی کے دین کا تعلق ہو جو میت پر ہے تو حنیفہ کے ہاں رہن موقوف رہے گا ترکہ سے دین ادا کرنے تک تا کہ عین مرہون خالص مرتہن کے لیے ہو جائے نیز دین وارث کے مالک ہونے سے ترکہ میں مانع ہے اس اختلاف کے مطابق جو حنیفہ کے ہاں ہے۔ مالکیہ کے ہاں بھی اسی طرح ہے۔ اگر وارث نے اس حالت میں رہن رکھا تو یہ رہن صحیح ہے، لیکن اس کا نفاذ دین ادا کرنے تک موقوف رہے گا اگر دین ادا نہ ہوا تو یہ تصرف ختم ہو جائے گا اس لیے کہ دین ورتاء کے مالک بننے کے لیے

حنابلہ کے ہاں اگر وارث نے میت کا ترکہ رہن رکھا یا اسے فروخت کر دیا اور میت پر دین تھا اگرچہ زکوٰۃ ہی ہو تو اس کا رہن اور بیع صحیح ہیں کیونکہ مورث کے مرنے سے ترکہ ان کی طرف منتقل ہو چکا ہے اب اس کا تصرف اس کی ملکیت کے ساتھ ہے، اور اس پر اس کی طرف سے یا اس کے اختیار سے کسی کا حق نہیں آیا اور یہ رہن مرہون کی طرح نہیں جس میں اختیار کے ساتھ غیر کا حق متعلق ہوتا ہے۔ اور ترکہ میں تو وارث کے اختیار سے کوئی مال متعلق نہیں ہوا، بلکہ شریعت کے حکم سے ہوا ہے اور یہی حکم ہے یہ اس حق میں جو ثابت ہو اور مال سے متعلق ہو بغیر اس کے فعل کے جیسے زکوٰۃ جنایت وغیرہ لہذا یہ رہن سے مانع نہیں۔ رہن صحیح ہے اور اعیان دین کی متحمل ہوں گی اگر رہن تمام ہو گیا پھر وارث نے ترکہ سے متعلق حق کو ادا کیا یعنی جو موتی پر دین ہے اپنے دوسرے مال ہے اور رہن اپنی حالت پر تھا اس سے حق ادا نہیں کیا تو ترکہ کے قرض خواہ اس شے مرہونہ میں جھگڑ سکتے ہیں کیونکہ ان کا حق پہلے ہے یہ اس طرح ہے کہ جب وارث ترکہ میں کوئی تصرف کرے پھر جو بیع اس نے فروخت کی تھی وہ واپس کی جائے کسی عیب کی وجہ سے یا ترکہ کے ساتھ کوئی حق متعلق ہو جو مورث کی وفات کے بعد ہو لیکن کسی سابقہ سبب کی وجہ سے جیسے کوئی جانور اس کے مرنے کے بعد ایسے کنویں میں گر جائے جو اس نے کھودا ہے غیر کی ملکیت میں تو وارث کے تمام تصرفات اس حالت میں درست ہیں لازم نہیں اگر وارث نے اپنے مال سے وہ حق ادا کر دیا تو درست ہے ورنہ اس کے تصرفات فسخ کے جائز ہیں اور یہ بھی دیکھا جائے گا کہ اس صورت میں وارث ہی اس عین کے ساتھ مختص ہوتا کہ غیر وارث اس میں حق نہ ہو جیسے وہ رہن رکھ رہا ہے۔

شوافع کے ہاں ❶ عین ترکہ میں وارث کا رہن باطل ہوگا اس لیے کہ اس کا تصرف یا تو صحیح ہے یا باطل اور فضولی کا تصرف ان کے ہاں بھی حنابلہ کی طرح صحیح نہیں اور اس کی صحت اور اس رہن کے نفاذ سے وہ دین مانع ہے جو ترکہ سے متعلق ہے۔ دین کا تعلق اگرچہ وارث کے مالک ہونے سے مانع نہیں لیکن مرہون ترکہ کو رہن شرعی شمار کیا جائے گا نہ کے عقد رہن کا نتیجہ۔

اور ان کے ہاں اظہر یہ ہے کہ دین مستغرق اور غیر مستغرق میں فرق نہ کیا جائے اسی وجہ سے یہ وارث کو اس ترکہ میں جس کے ساتھ فریق متعلق ہے تصرف سے روکتے ہیں جیسا کہ رہن کو عین مرہون میں تصرف سے روکتے ہیں دین کی موجودگی میں۔

۹۔ جو چیزیں جلدی خراب ہوں ان کا رہن حنابلہ وغیرہ کے ہاں جو چیزیں جلدی خراب ہو جاتی ہیں ان کو دین حالی اور موبجل کے بدلے میں رہن رکھنا درست ہے چاہے ان چیزوں کی اصلاح خشک کر کے ممکن ہو یا ممکن نہ ہو جیسے انگور بھور، اور خر بوزہ وغیرہ، اگر وہ خشک کرنے کے قابل ہیں تو راہن کے ذمہ انہیں خشک کرنا ہے اس لیے کہ انہیں خشک کرنا اور ان کی حفاظت اور بقاء راہن کے خرچہ میں ہے اور اگر وہ خشک ہونے والی چیز نہ ہو تو اسے فروخت کر کے اس کے ثمن سے دین ادا کیا جائے گا اگر وہ فوری ادا کرنا ہو یا فساد اور خراب ہونے سے پہلے اس کی مدت پوری ہوتی ہو لیکن اگر خراب ہونے سے پہلے اس کی مدت پوری نہ ہوتی ہو تو اس کے ثمن رہن رہیں گے چاہے رہن میں اسے فروخت کرنے کی شرط ہو یا نہ ہو کیونکہ عرف اس کا تقاضا کرتا ہے شوافع کے ہاں اگر دین موبجل کے بدلے رہن رکھا مرہون کے فساد سے پہلے وہ مدت پوری نہ تو اس میں غور کیا جائے گا اگر خراب ہونے کا خوف ہو اور بیع کی شرط ہو تو رہن جائز ہے لیکن اگر مطلق رکھا اور شرط نہ لگائی تو اس میں دو قول ہیں: صحیح یہ ہے کہ اس رہن صحیح نہیں اس لیے کہ دین کی مدت پوری ہونے سے پہلے اس کی بیع ممکن نہیں جیسا کہ بیع نہ کرنے کی شرط لگائی جائے اگرچہ وہ نہ بھی جانتا ہو یا مدت پوری ہونے سے پہلے مرہون فاسد ہوگا اظہر قول کے مطابق رہن صحیح ہے اس لیے کہ فاسد نہ ہونا ہے۔

۱۰۔ غصیر کارس شیرے کا رہن رکھنا صحیح ہے اس لیے کہ اس کی بیع جائز ہے اور اس کا مالیت سے نکلنا صحت رہن سے مانع نہیں۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۱۳..... باب کفالتہ:

اگر وہ سرکہ بن گیا تو رہن اپنی حالت میں رہے گا اگر قبضہ کے بعد وہ شراب بن جائے تو اس کا گرانادا واجب ہے اور لزوم عقد زائل ہو جائے گا اگر اس نے بہادیا تو عقد باطل ہوگا۔ اور مرتہن کو اختیار نہیں کیونکہ اس کا حصہ تلف ہو گیا اور حنا بلہ کے ہاں اگر مرتہن کے قبضہ سے پہلے شراب کو سرکہ بنالیا تو عقد رہن باطل ہوگا حنیفہ اور مالکیہ کے ہاں اور شوافع کے ہاں اصح قول کے مطابق رہن باطل نہیں ہوگا اور وہ اپنی حالت میں ہوگا اس لیے کہ وہ دوام اور بقاء میں کچھ وہ چیزیں معاف ہوتی ہیں جو ابتداء میں نہیں ہوتیں۔ نیز شیرہ ہونے کی حالت میں اس کی قیمت تھی اور اس کا قیمتی ہونا جائز ہے ابن قدامہ نے فرمایا صحت کے زیادہ قریب ہے۔ اس لیے کہ سرکہ بن جانے کی وجہ سے وہ رہن باقی ہے۔

۱۱۔ قرآن کریم کو رہن رکھنا..... حنیفہ، مالکیہ اور شوافع کے ہاں قرآن کریم، حدیث، تفسیر اور آثار کی کتابیں رہن رکھنا صحیح ہے، اس میں مرتہن پڑھے گا نہیں اس لیے کہ عقد رہن صرف روکنے کا حق ہے نہ کہ حق انقاع اگر اس نے مرہون کو استعمال کر لیا اور وہ استعمال کی حالت میں ہلاک ہو گیا تو غاصب ہونے کی وجہ سے ساری قیمت کا ضامن ہوگا۔

حنا بلہ کے ہاں صحیح یہ ہے کہ محصف کارہن رکھنا صحیح نہیں کیونکہ اس کی بیع صحیح نہیں اور رہن کا مقصد تو رہن کے ثمن سے دین وصول کرنا ہے اور یہ مقصد صرف بیع ہی سے حاصل ہو سکتا ہے اور قرآن کریم کی بیع جائز نہیں۔

لیکن کتب حدیث، تفسیر وغیرہ کا رہن درست ہے اگرچہ کافر کے لیے ہی کیوں نہ ہو لیکن شرط یہ ہے کہ مسلمان امین کے قبضہ ہونا چاہئے۔

تیسری بحث: رہن کے احکام اور آثار..... احکام رہن سے متعلق دو چیزوں سے بات ہوگی، پہلی چیز رہن صحیح کے احکام دوسری چیز رہن فاسد کے احکام۔ رہن صحیح: جس میں رہن کی تمام شرائط پائی جائیں۔ رہن غیر صحیح: جس میں رہن کی تمام شرائط نہ پائی جائیں۔ رہن غیر صحیح کی حنیفہ کے ہاں دو قسمیں ہیں باطل اور فاسد۔

باطل..... وہ رہن کہ جس میں اصل عقد ہی میں خلل ہو یا اس طور کہ عاقد میں عقد کی اہلیت ہی نہ ہو جیسے مجنون اور معتوہ یا محل عقد ہی زائل ہو جیسے غیر مال کو رہن رکھنا یا مرہون بہ مال سے حاصل نہ ہوتا ہو جیسے قصاص اور شفعہ اس کا معنی نہ پایا جاتا ہو جیسے یہ شرط لگانا کہ مرہون کو دین میں فروخت نہ کیا جائے یا مرتہن تمام قرض خواہوں سے ممتاز نہ ہوگا۔

فاسد..... جس میں وصف عقد میں خلل اور خرابی ہو مثلاً مرہون غیر کے ساتھ مشغول ہو یا مرہون غیر سے مضمون ہو جیسے بیع بائع کے قبضہ میں یہ نوادری روایت کے مطابق ہے۔ اور ظاہر روایت میں بیع کو قبضہ سے پہلے رہن رکھنا صحیح ہے جیسا کہ شرائط کی بحث میں بیان کیا۔ حنیفہ کے علاوہ باقی حضرات کے ہاں رہن غیر صحیح کی ایک ہی قسم ہے باطل یا فاسد یعنی جس میں رہن صحیح کی تمام شرائط نہ پائی جاتی ہو۔

رہن صحیح کے احکام..... اس میں رہن کے لازم ہونے کا حکم اور اس مقاصد آثار رہن کے متعلق بیان ہوں گے۔

رہن صحیح کا حکم یا لزوم رہن کا حکم..... رہن راہن کی طرف سے لازم ہوتا ہے نہ کہ مرتہن کی طرف سے راہن اسے فسخ کرنے کا مالک نہیں کیونکہ یہ دین کا وثیقہ اور رسید ہے اور مرتہن اسے جب چاہے فسخ کر سکتا ہے اس لیے کہ عقد اس کی مصلحت کی وجہ سے ہے اور رہن کے آثار تمام فقہاء کے ہاں قبضہ کے بعد مرتب ہوتے ہیں قبضہ کے بغیر مرتہن شمی مرہونہ کے ثمن کے ساتھ خاص نہیں ہوتا اور اس کا دوسرے قرض خواہوں سے امتیاز بھی اس کے بغیر ثابت نہیں ہوتا۔ جمہور کے ہاں قبضہ کے بغیر رہن لازم نہیں ہوتا جب کہ مالکیہ کے ہاں ایجاب اور قبول سے لازم ہو جاتا ہے مذاہب کی تفصیل یہ ہے۔

جمہور کے ہاں یعنی حنیفہ، شوافع اور حنا بلہ کے ہاں ① رہن قبضہ کے بغیر لازم نہیں ہوتا اور قبضہ سے پہلے راہن کو اختیار ہے کہ وہ رہن

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۱۴..... باب کفالتہ

برقرار رکھے یا اسے فسخ کر دے اور ان کی دلیل جیسا کہ پہلے بیان ہوئی اللہ تعالیٰ کا ارشاد: **فَرِهْنٌ مَّقْبُوضَةٌ** (البقرہ ۲۳۳/۲۳۴) رہن یا قبضہ رکھ کر (قرض لے لو) یعنی رہن رکھو اس میں قبضہ بھی ہو اس لئے کہ مصدر فاء کے ساتھ جواب شرط میں امر کے معنی میں ہے یعنی فارھنوا اور کسی مو صوف چیز میں اور اس بات کا تقاضا کرتا ہے کہ اس میں وصف شرط ہو اور چیز کسی صفت کے ساتھ مشروع ہو تو شرعا وہ اس وصف کے علاوہ نہیں پائی جاسکتی لہذا رہن قبضہ کے بغیر لازم نہیں نیز رہن عقد تبرع ہے راہن کو اس پر مجبور نہیں کیا جائے گا۔

اس کا نفاذ جاری رہنا قبضہ سے واجب ہوگا اس لیے کہ رہن کے لیے قبضہ سے پہلے کوئی مظہر خارجی نہیں جیسا کہ ہبہ اور صدقہ کی صورت ہے لہذا عقد رہن شرعاً اور اس کے آثار قبضہ کے بغیر نہیں پائے جائیں گے اور یہ قبضہ کے بغیر لازم بھی نہیں ہوگا۔

مالکیہ کے ہاں..... ❶ رہن ایجاب و قبول سے لازم ہو جاتا ہے اور قبضہ سے مکمل ہوتا ہے جب ایجاب قبول ہو گیا تو عقد لازم ہو جائے گا اور اگر چار موافق میں سے کوئی مانع نہ پایا جائے تو راہن کو مجبور کیا جائے گا کہ وہ شئی مرہون کو مرہن کے حوالے کرے موافق درج ذیل ہیں: راہن کا عقد ہونے کے بعد اور سپرد کرنے سے پہلے مرجانا، راہن سے قرض خواہوں کا اپنے دین کی ادائیگی کا مطالبہ عام مفلسی اور راہن کا بیمار ہو جانا یا مجنون ہو جانا اور یہ دونوں صورتیں اس کی وفات تک پائی جانا۔

ان کی دلیل جیسا کہ پہلے بیان ہو گئی کہ رہن عقد سے لازم ہوتا ہے اور عقد اور اس کا لزوم دونوں ایجاب قبول سے متحقق ہوتے ہیں۔ اور اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے:

يَأْتِيهَا الَّذِينَ اٰمَنُوْا اَوْ فُؤُوْا بِالْعَقُوْدِ المائدہ: ۵/۱

اے ایمان والوں اپنے اقراروں کو پورا کرو۔ اور رہن بھی عقد اور اقرار ہے اور امر وجوب کے لیے ہے پس اسے پورا کرنا واجب ہے اس طور پر کہ اس کا لزوم راہن کی جانب سے ہوگا کیونکہ وہی اس کا التزام کرنے والا ہے۔

عقد رہن کے آثار..... جب عین مرہونہ مرہن کو سپرد کر دی جائے اور عقد رہن مکمل ہو جائے تو اس کے مکمل اور سپرد ہونے پر درج ذیل احکام مرتب ہوتے ہیں:

۱..... دین کا مرہون سے متعلق ہونا ۲..... رہن روکنے کا حق

۳..... رہن کی حفاظت ۴..... رہن کے اخراجات

۵..... راہن کا رہن میں تصرف سے منع کرنے ۶..... رہن سے نفع نہ اٹھانا

۷..... رہن کا ضمان

۸..... رہن کا فروخت کرنا یا مرہن کا دین کی ادائیگی کے لیے مرہون کو فروخت کرنے کا مطالبہ کرنا۔

۹..... مرہن دان کا باقی قرض خواہوں سے ممتاز ہونا۔

۱۰..... رہن سپرد کرنا یا دین کی انتہاء پر اسے واپس کرنا۔

پہلا مقصد: دین کا مرہون سے متعلق ہونا..... اس میں عام بات یہ ہے کہ رہن کے اجزاء نہیں ہو سکتے جب کسی عین کو دین کے بدلے گروی رکھا تو یہ دین اس عین کے تمام اجزاء سے متعلق ہوگا یا اس کی تمام اکائیوں سے جیسا کہ وہ دین کے تمام اجزاء کے بدلے رہن ہیں جب دین کا کوئی حصہ ادا کر دیا یا معاف ہو گیا تو بھی رہن باقی تمام اجزاء سے متعلق رہے گا اور اسی کو مصری اور شامی قانون میں لیا گیا ہے۔ وہ دین جو رہن سے متعلق ہے وہ جس کے بدلے مال کو رہن رکھا ہے اور باقی دیون مرہون سے متعلق نہیں ہوں گے۔ اس تعلق کی

بنیاد پر مرتبن کے لیے حق جس ثابت ہے وہ تمام مرہون کو روک سکتا ہے یہاں تک کہ اس کا دین سارا ادا کر دیا جائے چاہے مال ایک چیز ہو یا کئی چیزیں یہ مبدا یا اصل فقہ کے اعتبار سے متفق علیہ ہے لیکن اس کی تطبیق میں عقد متعدد ہونے یا نہ ہونے کی صورت میں فقہاء کا اختلاف ہے۔ حلیفہ کے ہاں ❶ اتحاد عقد اتحاد صیغہ کی وجہ سے ہوتا ہے جب صیغہ متحد ہو عقد بھی متحد ہو جاتا ہے چاہے رہن ایک دین کے بدلے میں ہو یا کئی دینوں کے بدلے اگر مدین نے دین ادا کر دیا تو مرہون کے مقابلہ میں جو ہے اسے واپس نہیں کیا جائے گا چاہے مرہون ایک ہو یا کئی ہوں اگر راہن نے عین مرہون کے مقابلہ کو ادا کر دیا تو اسے واپس نہیں کیا جائے گا حتیٰ کہ اگر عقد رہن میں عین مرہون کا حصہ دین کے مقابلہ میں ذکر بھی کر دیا جائے تو بھی چونکہ عقد ایک ہے مقرر کرنے متعدد نہیں ہوتا۔ اور چاہے راہن زیادہ ہوں یا مرتبن پس جب عقد ایک ہو تو راہن میں سے کوئی بھی چیز آزاد نہیں ہوگی اس لیے کہ دین تمام دیون کے بدلے میں محبوس ہے یا سارے دین کے مقابلہ میں جب تعدد صیغہ کی وجہ سے عقد متعدد ہو تو پھر رہن میں سے اس کے مقابلہ کا آزاد ہوگا۔ مالکیہ کے ہاں ❷ عقد متعدد ہوں گے راہن اور مرتبن کے متعدد ہونے کی وجہ سے یا کسی ایک طرف کے تعدد کی وجہ سے اور اس وقت عقد رہن ایک ہوگا جب راہن اور مرتبن ایک ہو جب عقد رہن ایک ہو تو مرہون باقی ادا ہونگی کے مقابلہ میں ہوگا اس لیے کہ مرہون کا ہر جزو دین کے ہر جزو کے بدلے میں ہوگا جب رہن متعدد ہوں یا اس طور راہن دو ہوں اور مرتبن ایک ہو راہنوں میں سے ایک نے اپنا قرض (دین) ادا کر دیا تو اس کا حصہ اسے واپس کر دیا جائے گا یا راہن ایک ہو اور مرتبن کئی ہوں پھر راہن نے دو دائروں میں سے ایک کا حصہ ادا کر دیا تو رہن میں سے اس کا حصہ واپس کیا جائے گا اور یہ بات یاد رہے کہ رہن اگر ایک ہو اور مرتبن متعدد ہوں یا مرہون ایسی چیز ہو جو تقسیم نہ ہو سکتی ہو اور دائروں میں سے ایک نے قرض ادا کر دیا تو پھر رہن کو امین کے قبضہ میں دے دیا جائے گا یا اس کا حصہ مرتبن کے قبضہ میں امانت ہوگا۔

حنابلہ کے ہاں ❸ حکم مالکیہ کی طرح ہے کہ عقد متعدد ہوں گے موجب یا مقابلہ کے متعدد ہونے کی وجہ سے اگر موجب عقد متعدد ہوں اور مقابلہ ایک ہو تو یہ دو عقد ہوں گے اور اگر موجب ایک ہو اور مقابلہ دو ہوں تو بھی دو عقد ہوں اور اگر موجب بھی دو ہوں اور مقابلہ بھی دو ہوں تو چار عقد بن جائیں گے۔ جب مرتبن اور راہن ایک ہوں تو عقد رہن بھی ایک ہوگا چاہے دین ایک ہو یا کئی جب مدیون نے بعض دین ادا کر دیا یا دیون میں سے کچھ دین ادا کر دیا تو وہ رہن میں سے کچھ بھی واپس نہیں لے سکتا۔ جب راہن زیادہ ہوں جو بھی اپنا دین ادا کرے گا تو رہن میں سے اس کا حصہ نکل جائے گا اور جب مرتبن زیادہ ہوں اور راہن دو دائروں میں سے ایک کا دین ادا کر دے تو رہن میں سے اس کا حصہ نکل جائے گا اور راہن اسے واپس لے لے گا۔ جب راہن اور مرتبن اکٹھے زیادہ ہوں تو یہ چار عقد ہیں تو مرہون میں سے ہر ربع دین کے مقابلہ میں ہوگا جب ربع یا اس سے زیادہ ادا کر دے تو رہن میں سے اس کا مقابلہ اسی مقدار میں چھوٹ جائے گا قاضی ابو یعلیٰ نے فرمایا یہی صحیح ہے۔

شوافع کے ہاں ❹ رہن دین کے متعدد ہونے اور اس کی وحدت سے متعدد ہوگا اور غالب یہ ہے کہ دین عاقدین کے متعدد ہونے کی وجہ سے متعدد ہوگا اگر چنانکہ وکیل ایک ہو بخلاف بیع کے اس میں عاقد کے متعدد ہونے کا اعتبار ہے اگرچہ وکیل ہی ہو اس لیے کہ مال مرہون دین کی سند اور رسید ہے جب دین متعدد ہوئے تو سند اور رسید بھی متعدد ہوں گی اور دائن کا متعدد ہونا غالباً دین کے متعدد ہونے کی وجہ سے ہوتا ہے اور بیع عقد ضمان ہے لہذا اس میں مباشر کو دیکھا جائے گا۔

ان کے ہاں مدار دین کے متعدد ہونے اور نہ ہونے پر ہے اور دین دائن کے متعدد ہونے کی وجہ سے ہوتا ہے اور ان کے تعدد نہ ہونے سے ایک ہوتا ہے یا دین مشترک ہو اگرچہ دائن دو ہوں اس آخری حالت میں شوافع کا مذہب مالکیہ اور حنابلہ سے مختلف ہو جاتا ہے۔

ابن کمالہ..... باب کفالتہ

اسی بناء پر اگر ایک شخص نے ایک گھر دو دانتوں کے پاس رہن رکھا پھر ان میں سے ایک کا دین ادا کر دیا تو جو اس دین کے مقابل مرہون ہے وہ آزاد ہو جائے گا اس لیے کہ دائن متعدد ہونے کی وجہ سے دین متعدد ہو گیا اس شرط کے ساتھ کہ دانتوں میں سے ایک خاص قبضہ کے اعتبار سے اگر اس میں دوسرا کوئی شریک ہو گیا تو رہن میں سے کوئی چیز آزاد نہ ہوگی اس لیے کہ مکمل دین آزاد نہ ہو۔

اگر کسی نے دو آدمیوں سے رہن رکھنے کے لیے مال بطور عاریت رکھا پھر آدھا دین ادا کر دیا تو نصف مال مرہون چھوٹ جائے گا خلاصہ یہ کہ فقہاء کے ہاں بالاتفاق مرہون میں سے کسی چیز کے آزاد ہونے یا نہ ہونے میں عقدر رہن کے متعدد ہونے یا نہ ہونے کا دخل ہے الایہ کہ حنیفہ کے ہاں تعدد کا مدرا صیغہ کے اعتبار سے ہے عاقدین کے تعدد اور عدم تعدد کی طرف نظر کئے بغیر اور مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں مدار عاقد کے متعدد ہونے پر ہے اور شوافع کے ہاں دین کے تعدد اور عدم تعدد پر ہے اور ان کے ہاں دین مدین کے متعدد ہونے پر ہے اور ان کا مذہب مالکیہ اور حنابلہ کے قریب ہو جاتا ہے۔

دوسرا مقصد: رہن روکنے کا حق..... روکنے کے حق کا تعلق مرہون سے دین کے تعلق پر مرتب ہے اس لیے کہ یہ تعلق مشروع ہے مرہون سے دین کی وصولی وغیرہ کے لیے اور یہ تعلق مکمل نہیں ہوتا کسی مامون کے پاس رکھنے سے الایہ کہ اسے روکا جائے اس دین کے بدلے جو مرتہن کے پاس ہے کہ اس کا روکنا مدین کو ادائیگی پر ابھارے مال مجبوں کے فروخت ہونے کے خطرہ کی وجہ سے پس دین کا تعلق رہن سے ہے اور مرہون کو روکنا وثیقہ کے عناصر میں سے ہے۔

اسی بناء پر حنیفہ نے کہا ۱) رہن کی صحت پر حق مرتہن ثابت ہوتا ہے عین مرہونہ کے روکنے پر پیشگی کے ساتھ اور راہن کو دین ادا کرنے سے پہلے قدرت نہ دینے پر اس لیے کہ رہن رسید اور وثیقہ ہے اور وثیقہ روکنے کے بغیر ادائیگی کا ذریعہ نہیں بن سکتا۔

حنیفہ کے ہاں روکنے کا حق ثابت ہوتا ہے مرتہن کے دین کی وصولی کے اثبات پر اس لیے کہ استیفاء کا معنی ہے عین کا مالک ہونا اور قبضہ کا مالک ہونا اس پر اور یہ بات کہ عین مرہون کا مالک ہونا شرعاً ممنوع ہے حدیث صحیح کی وجہ سے راہن کو اس کے مالک سے نہ روکو تو قبضہ کی ملکیت باقی رہے گی اور عقدر رہن کا موجب وہ بطور وثیقہ رہے گا یعنی صرف قبضہ کا مالک ہونا نہ کہ عین کا مالک ہونا اس لیے کہ لفظ رہن کا مدلول لغوی اعتبار سے روکنا ہے اور شرعی معانی لغوی معانی کے اعتبار سے ثابت ہوتے ہیں اور یہ بات کہ مرہون عین مالی ہے اور ادائیگی بھی اس کی مالیت سے ہے تو مرتہن کا قبضہ اس کی مالیت کے اعتبار سے ہے پس وصولی کا قبضہ اس کی مالیت کے اعتبار سے ہوگا لہذا وہ مالیت دین پر محصور رہے گا اور جو زائد ہوگا وہ مرتہن کے ہاتھ میں امانت ہوگا۔

جمہور (شوافع مالکیہ اور حنابلہ) کے ہاں رہن کا موجب بھی وہی ہے جو تمام وثائق کا موجب ہے وہ یہ کہ اس کے ذریعہ ادائیگی کے طریقہ میں اضافہ ہوتا ہے اس سے مرتہن کا دین کے ساتھ تعلق عین مرہونہ سے ہوتا ہے اور اس کی مالیت سے اس کی ادائیگی کا مطالبہ نفع اور شمن کے اختصاص سے ہوتا ہے۔

رہ گیا حق جس تو شوافع کے ہاں یہ عقدر رہن کے لیے لازم حکم نہیں راہن رہن واپس لے سکتا ہے اس سے نفع اٹھانے کے لیے ہلاک کیے بغیر جب اس کا فائدہ ختم ہو تو اسے واپس کر دے دلیل حدیث ہے کہ مالک سے رہن کو نہ روکا جائے اسی پر اس کا فائدہ اور نقصان ہے یعنی اسے روکا نہ جائے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے لام تملیک کے ساتھ اس کی طرف اضافت کی اور اسے صاحب (مالک) قرار دیا ہے پس اس کا تقاضا ہے کہ وہ مالک ہو رہن کا ذات نفع اور روکنے کے اعتبار سے اور ہمیشہ کاروکنار رہن کے وثیقہ ہونے کے منافی ہے کبھی رہن ہلاک ہو سکتا ہے تو دین ساقط ہو جائے گا جیسا کہ حنیفہ کے ہاں یہ تو تو ہیں ہے تو شیش نہیں نیز روکنے کی وجہ سے رہن کے نفع کو معطل کرنا ہے یہ تسمیب ہے اور تسمیب شرعاً ممنوع ہے۔

الفقه الاسلامی وادلتہ... جلد ششم ۵۱۷ باب کفالت:

خلاصہ جمہور کے ہاں عقد رہن میں ہمیشہ کا حق جس مرتبن کے لیے مرہون پر ثابث ہے اور شوافع کے ہاں رہن صرف دین کی ادائیگی کے لیے متعین ہے۔ میرے اندازے کے مطابق جمہور کی رائے بہت درست ہے اس لیے کہ واقع رہن کے ساتھ پر متفق ہے کیونکہ اس کے ذریعہ مدین کو دین کی ادائیگی پر ابھارنا مقصود ہے یہی وجہ ہے کہ مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں قبضہ کی شرائط میں جیسا بیان ہوا کہ قبضہ مرہون پر اس وقت تک رہے کہ رہن ادائیگی کر دے۔

حنفیہ اور شوافع کے متقاضی عقد رہن کے اختلاف کہ آیا اس پر حق جس ہے یا بیع کے لیے متعین ہے چند مسائل ہیں۔ ①

رہن واپس کرنا..... حنیفہ رہن کو فائدہ اٹھانے کے لیے واپس کرنے کی اجازت نہیں دیتے اس لیے کہ یہ عقد رہن کے متقاضی کے خلاف اور منافی ہے اور اس کا مقضیہ مرتبن کے پاس مرہون کو روکنا ہے جب کہ شوافع فائدہ اٹھانے کے لیے واپس کرنے کی اجازت دیتے ہیں اس لیے کہ یہ مقتضی عقد کے منافی نہیں اور مقتضی عقد مرہون کا بیع کے لیے ادائیگی دین کے واسطے متعین ہے۔

۲۔ علیحدہ پیدا ہونے والے زوائد..... حنیفہ کے ہاں جو چیزیں الگ پیدا ہوں ان میں بھی جس ہے کیونکہ یہ بھی اصل کا جزو ہیں جب کہ شوافع کے ہاں ان میں رہن کا حکم نہیں لہذا انہیں دین میں فروخت نہیں کیا جائے گا کیونکہ یہ الگ عین ہیں۔

۳۔ مشاع چیز کا رہن..... حنیفہ کے ہاں مشاع چیز کا رہن جائز نہیں اس لیے کہ اس میں جس دائم مقصور نہیں شوافع مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں جائز ہے کیونکہ اس کی بیع جائز ہے اور رہن کا حکم اس کا بیع کے لیے متعین ہونا ہے۔

مرتبن کا دین کی وصولی کا مطالبہ رہن روکنے ساتھ:

حنفیہ کے ہاں..... ① مرتبن رہن سے دین کا مطالبہ کر سکتا ہے اگر دین فی الحال ادا کرنا ہو اور ساتھ ساتھ مال مرہون کو روک کر جب مدین ادائیگی دین کا ارادہ کرے تو اسے اختیار ہے کہ وہ مرتبن سے رہن حاضر کرنے کا مطالبہ کرے اور مرتبن پر لازم ہے کہ وہ رہن کو حاضر کرے تاکہ معلوم ہو کہ وہ موجود ہے زائل نہیں ہوا۔ یہ اس وقت ہے جب رہن کا بوجھ نہ ہو اور نہ اس میں مشقت ہو مثلاً وہ عقد رہن کے شہر میں ہو اگر رہن کا بوجھ اور اس میں مشقت ہو تو مرتبن کو رہن حاضر کرنے کا مکلف نہیں بنایا جائے گا اور اس سے رہن والے شہر سے دوسرے شہر میں مطالبہ ہو اس لیے کہ اس پر اس وقت تخیلہ واجب ہے نہ کہ ایفاء کی جگہ سے منتقل کرنا تاکہ اسے بڑا نقصان نہ ہو اگر مطالبہ اس شہر میں ہو جس میں عقد رہن مکمل ہوا ہے تو وہ اسے حاضر کرے کیونکہ اسے حاضر کرنے میں کوئی بڑا نقصان نہیں اگر کسی عادل شخص کے پاس ہو تو بھی مرتبن کو حاضر کرنے کا مکلف نہیں بنایا جائے گا اس لیے کہ اس کا حاضر کرنا اس کی قدرت میں نہیں اس لئے کہ عدل رہن کو کسی ایک عاقد کے پاس حاضر کرنے سے روکتا ہے ورنہ وہ ضامن ہوگا اور اس کا لیے والا غاصب ہوگا۔

خلاصہ..... اگر مطالبہ رہن والے شہر میں ہو تو مرتبن کو حاضر کرنے کا حکم دیا جائے گا مطلقاً ورنہ اگر اس کا بوجھ اور اس میں مشقت نہ ہو تو بھی حاضر کرنے کا حکم دیا جائے گا اور اگر اس کا بوجھ ہو تو پھر حاضر کرنے کا حکم نہیں ہوگا ابن عابدین رحمہ اللہ نے فرمایا: اس میں نظر ہے اس لیے کہ مشقت کے موجود ہونے پر حکم ہے اگر اس پر خرچہ ہوتا ہے کسی دوسری جگہ ہونے کی وجہ سے تو اسے حاضر کرنے کا مکلف نہیں بنایا جائے گا اور اگر اس میں کوئی مشقت نہیں تو پھر اس حاضر کرنے کا مطالبہ ہوگا اور میرے اندازے کے مطابق یہ بہت گہری باریک اور اولیٰ رائے ہے۔

تیسرا مقصد: مال مرہون کی حفاظت..... اس بناء پر کہ حنیفہ کے ہاں حق جس مرہون کو حاصل ہے تو مرتبن مرہون کی حفاظت کرے گا جیسا کہ اپنے مال کی عام طور پر حفاظت کرتا ہے لہذا اسے اپنی حفاظت میں رکھے گا اپنی بیوی اولاد اور خادم کی حفاظت میں اگر یہ دونوں

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۱۸ باب کفالتہ

ساتھ رہتے ہوں اور اجیر خاص کی حفاظت میں اس لیے کشتی مرہون اس کے قبضہ میں امانت ہے لہذا اس اعتبار سے یہ ودیعت کی طرح ہے اس کی ایسے ہی حفاظت کرے جیسے ودیعت کی کرنی ہوتی ہے۔

ان کے علاوہ کسی اور اس کی حفاظت کرنا جائز نہیں اگر اس نے کسی اور کے پاس ودیعت رکھایا اس کی حفاظت میں کوتاہی کی تو اس کی قیمت کا ضامن ہوگا وہ جتنی بھی ہو اور امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے ہاں ضامن ودیعت ہے مرتہن نہیں اور صاحبین کے ہاں دونوں ضامن ہیں مرتہن دینے کی وجہ سے اور ودیعت غیر مملوک کو لینے کی وجہ سے لیکن آخر میں ضمان مرتہن پر ہی ہوگا جیسے ودیعت کے ودیعت میں مرتہن شی مرہون کو ساتھ رکھ کر اگر راستہ پر امن ہو سفر بھی کر سکتا ہے جیسے ودیعت میں۔

چوتھا مطلب: رہن پر خرچ کرنا..... فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ رہن کے اخراجات مالک راہن پر ہیں اس لیے کہ شارع علیہ السلام نے اس کے منافع اور نقصانات و اخراجات راہن کے ذمہ لگائے ہیں کہ رہن کا مالک نہیں بنتا مرتہن راہن کے لیے اس کے فوائد اور اخراجات ہیں۔ لیکن فقہ واجبہ میں اختلاف ہے اور دورائے ہیں۔

۱۔ حنفیہ کے ہاں..... ❶ نفع راہن اور مرتہن پر تقسیم ہوگا راہن پر عین کی ملکیت کے اعتبار سے اور مرتہن پر حفاظت کے اعتبار سے اس طور پر کہ ہر وہ چیز جو مرہون کی بقاء کے لیے ضروری ہے وہ راہن پر ہے اس لیے کہ یہ اس کی ملکیت ہے اور ہر وہ چیز جو مرہون کی حفاظت کے لیے ضروری ہے تو وہ مرتہن پر ہے اس لیے کہ اس نے اسے روکا ہوا ہے اس پر اس کے توابع لازم ہیں۔ اسی بناء پر راہن کے ذمہ جانور کا کھانا پینا چرواہے کی اجرت اور درختوں کی سیرابی ان کی شاخ ترائی اور ان کے پھل اتارنے اور زمین کی سیرابی اس کی درستی نہروں کی کھدائی خراج اور عشر وغیرہ کا تناسب کے اخراجات مالک کے ذمہ ہیں اس لیے کہ مذکورہ تمام چیزیں جو رہن کی بقاء کے لیے ضروری ہیں یہ مملوک کی مؤنت ہے مالک پر، راہن کے لیے جائز نہیں کہ وہ نفع اور اخراجات راہن یا اس سے پیدا ہونے والے زوائد کو چھوڑے الا یہ کہ مرتہن راضی ہو تو جو چھوڑ سکتا ہے کیونکہ سارے کے سارے مرہون کے ساتھ مرتہن کا تعلق ہے اور اسے فروخت کرے باقی پر خرچ کرنے سے اس کے حق میں تعدی ہے جو مرتہن کی اجازت کے بغیر جائز نہیں۔

اور مرتہن پر حفاظت کی اجرت، چوکیدار یا اس جگہ کی جہاں اس کی حفاظت کر رہا ہے اور اسی بناء پر عقد رہن میں رہن کی حفاظت کی اجرت مرتہن پر شرط کے طور پر رکھنا جائز نہیں کیونکہ یہ اس پر واجب ہے اور واجب پر کوئی اجرت نہیں ہوتی جب کہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ سے روایت ہے کہ ٹھکانے کی اجرت بھی راہن پر ہے اس لیے کہ یہ اس کے باقی رہنے کے لیے ضروری ہے۔

رہ گئے وہ اخراجات جو مرہون کے نقصان کے وقت واپس کرنے یا اس کی بیماریوں کے علاج کے اخراجات راہن اور مرتہن دونوں پر ہیں مرتہن پر بقدر ضمان یعنی جو دین کے مقابلہ میں ہے اور باقی جو دین پر زیادہ ہے وہ اس کے ہاتھ میں امانت ہے ضمان میں داخل نہیں وہ راہن پر ہیں جب کہ اس کی قیمت دین سے زیادہ ہو ورنہ مرتہن پر ہیں۔

۲۔ مالکیہ شوافع اور حنابلہ کے ہاں..... ❷ رہن کے تمام اخراجات راہن پر ہیں چاہے اس کی بقاء کے لیے ہوں یا اس کی حفاظت اور علاج کے لیے حدیث سابق کی وجہ سے راہن کے رہن کے مالک نہ ہو یا اس پر اس کے فائدے اور اخراجات ہیں۔ پس تمام اخراجات اس کے غرم میں سے ہیں۔

اگر راہن خرچ نہ کرے تو کیا حکم ہے؟

مالکیہ کے ہاں..... اگر راہن خرچ نہ کرے رہن پر حالانکہ رہن اخراجات کا محتاج ہو مثلاً جانور کا چارازمین کی درستی تو مرتہن خرچ

کے اور جو کچھ بھی وہ خرچ کرے وہ راہن سے لے لے اگر رہن کی قیمت سے زیادہ اخراجات ہو جائیں تو وہ راہن کے ذمہ میں دین ہوں گے رہن کی مالیت یا عین پر نہیں ہوں گے چاہے اس کی اجازت سے خرچ کر یا بغیر اجازت کے اس لیے کہ راہن کے واجبات کو اس نے پورا کیا ہے۔

شوافع کے ہاں..... اگر راہن موجود اور مالدار ہو تو قاضی اس پر جبر کرے گا مہون پر اخراجات کے سلسلہ میں اگر جبر کرنا موجود نہ ہونے یا غریب ہونے کی وجہ سے مستعذر ہو تو قاضی اگر راہن کا مال ہو تو اس میں سے خرچ کرے اور تنگ دستی کی صورت میں قاضی قرض لے یا پھر رہن کا ایک حصہ فروخت کر دے رہن کی بقا کے لیے یا پھر مرتہن کو اس پر خرچ کرنے کا حکم دے اور وہ راہن پر دین ہو گے جب مرتہن خرچ کرے تو اگر قاضی کی اجازت سے ایسا کیا یا گواہ بنائے تھے تو پھر راہن سے رجوع کرے اور راہن کی عدم موجودگی میں اس بات پر گواہ بنا لے کہ وہ رجوع کرے گا جو خرچہ کر رہا ہے اس میں۔

حنابلہ کے ہاں..... جب مرتہن راہن کی اجازت کے بغیر خرچ کرے حالانکہ وہ اس سے اجازت لے بھی سکتا تھا تو اس صورت میں وہ تبرع کرنے والا ہوگا اس کو رجوع کا کوئی حق نہیں اور اگر اجازت نہ لے سکتا تھا عدم موجودگی وغیرہ کی وجہ سے تو پھر فقہ مثل اور جو اس نے خرچ کیا ہے اس میں کم لے بشرطیکہ اس نے خرچ کرتے وقت رجوع کی نیت کی ہو قاضی سے اجازت یا گواہ بنانے کی ضرورت نہیں۔

پانچواں مقصد: رہن سے نفع اٹھانا..... رہن کو معطل چھوڑ دینا اور اس کی منفعت سے فائدہ نہ اٹھانا تو کسی طرح جائز نہیں کیونکہ یہ تو مال ضائع کرنا ہے دوران رہن اس سے فائدہ اٹھانا واجب ہے لیکن یہ فائدہ کون اٹھائے راہن یا مرتہن؟ میں ہر حالت پر علیحدہ بحث کروں گا راہن کے انتفاع اور مرتہن کے انتفاع کی۔

پہلی بات..... راہن کا رہن سے فائدہ حاصل کرنا: یہاں راہن کے انتفاع میں دو رائے ہیں ایک جمہور کی رائے ہے عدم جواز کی اور دوسری شوافع کی رائے ہے اگر مرتہن کو نقصان نہ ہو جائز ہے ان اقوال کی تفصیل درج ذیل ہے:

۱۔ حنیفہ کے ہاں..... ❶ راہن مرتہن کی اجازت کے بغیر رہن سے کسی قسم کا فائدہ حاصل نہیں کر سکتا نہ خدمت نہ سواری نہ لباس پہننا نہ رہائش وغیرہ جیسا کہ مرتہن راہن کی اجازت کے بغیر فائدہ حاصل نہیں کر سکتا۔

پہلی حالت پر ان کی دلیل..... کہ مرتہن کے لیے بطور دوام حق جس ثابت ہے اور یہ واپس کرنے سے مانع ہے اگر راہن نے مرتہن کی اجازت کے بغیر نفع حاصل کیا مثلاً مہونہ گائے کا دودھ استعمال کیا یا مہون درخت کے پھل کھالیے وغیرہ تو ان کی قیمت کا ضامن ہوگا اس لیے کہ اس نے مرتہن کے حق میں۔

تعدی کی ہے اور یہ قیمت رہن میں داخل ہوگی اور اس سے دین متعلق ہوگا اور جب راہن نے مرتہن کی اجازت کے بغیر رہن کو اپنے استعمال کے لیے واپس لے لیا اور مہونہ سواری پر سوار ہوا یا مہون کپڑوں کو پہن لیا، مہونہ گھر میں رہائش اختیار کر لی یا مہونہ زمین میں کھیتی بوئی تو مرتہن سے رہن کا ضامن ختم ہو جائے گا اور یہ رہن کو غصب کرنے والا شمار ہوگا اور مرتہن کو اس سے زبردستی لے کر دیا جائے گا اور اگر راہن کے قبضہ میں رہن ہلاک ہو گیا تو اس کا ہلاک ہوا اگر راہن کے رہن سے نفع اٹھانے سے مرتہن کا قبضہ ختم نہ ہو تو وہ اس سے نفع اٹھا سکتا ہے جیسے آلات کو اجرت پر دینا۔ مثلاً آنا پسینے وغیرہ کے آلات لیکن اس صورت میں جو اجرت لے گا وہ راہن کی ہوگی اس لیے کہ رہن کی بڑھوتری اور زوائد راہن کے ہیں اور جب وہ مرتہن لے لے تو پھر دین میں سے اس کا حساب لگا لیا جائے گا یہ مذہب اس بات پر مبنی ہے کہ جو بھی اضافہ

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۲۰ باب کفالتہ:
 رہن سے پیدا شدہ ہو چاہے اس سے متصل ہو یا منفصل وہ رہن سے ملحق ہے۔

۲۔ حنا بلہ کے ہاں..... ❶ حکم حنفیہ ہی کی طرح ہے کہ راہن کے لیے مرتہن کی اجازت کے بغیر یا اس کی رضامندی کے بغیر نفع اٹھا نا جائز نہیں نہ اس سے خدمت لے سکتا ہے نہ سوار ہو سکتا ہے نہ اس میں رہائش رکھ سکتا ہے اور اس کے منافع کو معطل کرنا شریعت میں مکروہ ہے جب راہن اور مرتہن کا اتفاق نہ ہو راہن کے فائدہ اٹھانے پر تو گھر کو تالا لگا دیا جائے گا جب تک کہ وہ رہن کو چھڑانہ لے اس لیے کہ رہن عین کو محبوس کرنے کا نام ہے لہذا مالک کے لیے اس سے نفع اٹھانا جائز نہیں یہ بیع کی طرح جو بائع کے پاس سخن کی ادائیگی تک محبوس رہتی ہے یہ مذہب بھی اس بات پر مبنی ہے کہ رہن کے تمام منافع اصل کے ساتھ رہن حنفیہ کی طرح تمام مسائل میں۔

رہن کی اصلاح و درستگی..... راہن کو رہن کی اصلاح اس سے فساد کو دور کرنے اور اس کے علاج معالجہ سے روکا نہیں جائے گا اگر اس کی ضرورت ہو اسی طرح حنفی کی اگر ضرورت ہو جائے تو وہ بھی کروائی جائے گی۔ ❷

۳۔ مالکیہ..... نے ان دو مذہبوں سے زیادہ سختی کی ہے انتفاع کے سلسلہ میں ان کے ہاں راہن رہن سے کسی صورت میں بھی نفع نہیں اٹھا سکتا اور مرتہن کی انتفاع کی اجازت رہن کو باطل کر دیتی ہے اگرچہ وہ نفع نہ بھی اٹھائے کیونکہ اجازت دینا اپنے حق رہن سے دستبرداری ہے۔

اور اس بات کے باوجود کہ رہن کے منافع راہن کی ملکیت ہیں، تو اسے اجازت ہے کہ وہ مرتہن کو رہن سے نفع اٹھانے میں نائب بنا لے اور وہ راہن کو حساب دے حتیٰ کہ اگر اس نے رہن کے منافع کو معطل اور بے کار چھوڑا مثلاً گھر کو بند رکھا اور اس سے منافع حاصل نہ لیا تو بعض مالکیہ کے ہاں معطل ہونے کی مدت کی اجرت مثل کا ضامن ہو گا اس لیے کہ اس نے انہیں ضائع کیا ہے۔ اور بعض کے ہاں ضامن نہ ہو گا اس لیے کہ مرتہن کے ذمہ راہن کے مال کا استعمال (سرمایہ کاری) نہیں اور بعض کے ہاں اگر راہن کو استعمال کا علم ہو اور وہ معطل چھوڑنے پر تکیہ نہیں کر رہا تو ضامن نہیں ورنہ ہے۔ ❸

۴۔ شوافع..... جمہور کے خلاف کے قائل ہیں راہن مرہون سے ہر قسم کا انتفاع اور فائدہ حاصل کر سکتا ہے جیسے سوار ہونا، خدمت لینا، رہائش اختیار کرنا، پہننا، سواری یا گاڑی پر بوجھ لادنا اس لیے رہن کے منافع اور اس کی بڑھوتری کا راہن مالک ہے اور ان کے ساتھ دین کا کوئی تعلق نہیں اور دلیل دار قطنی اور حاکم کی روایت رہن پر سواری کی جائے گی اور اس کا دودھ نکالا جائے گا اور بخاری کی روایت ہے پیٹھ پر سوار ہوا بائے گا جب کہ وہ مرہون ہو۔ رہ گئی وہ چیزیں جن سے رہن کی قیمت کم ہو مثلاً عمارت تعمیر کرنا یا درخت لگانا زمین میں تو یہ کام راہن کے لیے مرتہن کی اجازت کے بغیر جائز نہیں اس کے حق کی رعایت کی وجہ سے اور مرتہن کو اجازت ہے کہ وہ اجازت سے راہن کے تصرف سے پہلے رجوع بھی کر سکتا ہے۔ جب مرہون سے نفع اٹھانا مرتہن سے واپس کے لئے بغیر ممکن ہو جیسے اجارہ کے آلات وغیرہ تو انہیں اس سے واپس نہیں لیا جائے گا اور اگر واپس لیے بغیر نفع اٹھانا ممکن نہ ہو مثلاً گھر ہے سواری یا گاڑی ہے تو ضرورت کے وقت یہ واپس لے جائیں اور فائدہ حاصل کرنے کے بعد مرتہن کو واپس کر دی جائیں۔

دوسری بات: مرتہن کا رہن سے فائدہ حاصل کرنا..... حنا بلہ کے علاوہ جمہور کے ہاں مرتہن رہن میں سے کسی چیز کو فائدہ حاصل نہیں کر سکتا اور جو حدیث ہے دودھ دوہنے اور سواری ہونے کے سلسلہ میں تو اسے یہ حضرات چارے وغیرہ کی مقدار خرچ پر محمول کرتے ہیں کہ جب راہن خرچ کرنے سے رک جائے اور اس پر مرتہن خرچ کرے تو اتنی مقدار کے بدلے وہ نفع حاصل کر سکتا ہے۔ جب کہ حنا بلہ مرتہن کو رہن سے فائدہ حاصل کرنے کی اجازت دیتے ہیں کہ اگر وہ جانور ہو تو اسے چارہ کھلائے اور اس سے فائدہ حاصل کرے مذہب کی

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۲۱ باب الفالۃ: تفصیل یہ ہے۔

حنفیہ کے ہاں..... ① راہن کی اجازت کے بغیر مرتبن مرہون سے کسی قسم کا فائدہ نہیں اٹھا سکتا نہ خدمت نہ سواری نہ رہائش، نہ لباس پہنا اور نہ کتاب پڑھنا اس لیے کہ مرتبن کو روکنے کا حق ہے نہ کے فائدہ حاصل کرنے کا اگر نفع حاصل کرنے کے دوران وہ ہلاک ہو جائے تو کل قیمت کا ضامن ہوگا کیونکہ اب یہ عاصب ہے۔ اور جب راہن مرتبن کو فائدہ حاصل کرنے کی اجازت دے دے تو بعض حنفیہ کے ہاں مطلقاً جائز ہے اور بعض کے ہاں مطلقاً منع اس لیے کہ یہ سود ہے یا اس میں سود کا شبہ ہے اجازت اور رضامندی نہ سود کو حلال کرتی ہے اور نہ اس کے شبہ کو حلال کرتی ہے ان میں سے بعض تفصیل کرتے ہیں کہ اگر عقد میں انتفاع کی شرط راہن کے لیے لگادی گئی تو یہ حرام ہے اس لیے کہ سود ہے اگر عقد میں شرط نہ لگائی تو یہ جائز ہے اس لئے کہ راہن مرتبن کے لیے تبرع کرنے والا ہے اور شرط جس طرح صریح ہوتی ہے اسی طرح متعارف بھی ہوتی ہے اور معروف مشروط کی طرح ہے یہ تفصیل روح شریعت سے متفق ہے اور لوگوں کے حالات میں غالب یہ ہے کہ وہ قرض نفع اٹھانے ہی کی غرض سے دیتے ہیں اگر ایسا نہ ہو تو وہ کبھی بھی راہن نہ دیر اور یہ بمنزلہ شرط ہے کیونکہ معروف مشروط کی طرح ہے یہی ممنوع ہے شریعت میں جیسا کہ ابن عابدین نے کہا یہ بات یاد رہے کہ دین کے معاملہ میں احتیاط واجب ہے اور ہر وہ قرض جو نفع لائے مشروط یا متعارف تو وہ حنفیہ کے ہاں سود ہے اور ابن نجیم رحمہ اللہ نے ایشاہ میں لکھا ہے مرتبن کے لیے مکروہ تحریمی ہے رہن سے نفع اٹھانا اور تارخانہ میں تصریح ہے کہ اگر کسی نے راہم قرض لیے اور اس نے اپنا گدھا قرض خواہ کو دیا تاکہ وہ دو مہینے اس سے فائدہ اٹھائے اور یہ اس وقت تک اس کا قرض ادا کر دے گا اپنا گھر رہائش کے لیے دے دے تو یہ اجارہ فاسدہ ہے اگر اس نے استعمال کیا تو اس پر اجرت مثل ہے اور یہ رہن نہیں اور اسی بناء پر ہم اپنے زمانے کے لوگوں کو دیکھتے ہیں کہ وہ مرتبن کو بطور رہن اپنا گھر رہائش کے لیے دیتے ہیں اور راہن قرض واپس کرنا یہ قرض ہے اور تمام مذاہب کے ہاں ایسا کرنا جائز نہیں اور یہ عقد بیع و فاء میں سے نہیں اس لیے کہ لوگوں کے مقاصد بیع کے نہیں ہوتے۔

۲۔ مالکیہ نے بھی تفصیل کی ہے۔ جب راہن مرتبن کو انتفاع کی اجازت دے دے یا مرتبن منفعت کی شرط لگائے تو اگر دین بیع یا شریع کے قبیل سے ہو تو جائز ہے اور مدت معلوم ہوئی چاہے تاکہ اجارہ کو فاسد کرنے والی جہالت سے نکالا جاسکے اس لیے کہ یہ بیع اور اجارہ سے اور جائز ہے اور اس جواز کے متعلق درودیر نے فرمایا کہ مرتبن منفعت واپس لینے مفت میں لے لے یا دین سے اس کا حساب کر لے اور باقی دین مکمل لے لے اور اگر دین قرض ہو تو جائز نہیں اس لیے کہ یہ ایسا قرض ہے جو نفع کو کھینچنے والا ہے اور قرض کی حالت میں نفع اٹھانا جائز نہیں اگر راہن مرتبن کو نفع میں تبرع کرے یعنی مرتبن کے لیے شرط نہ ہو پھر بھی اس لیے کہ مدیون کا ہدیہ ہے اور اس سے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے منع فرمایا ہے۔

خلاصہ..... یہاں پر آٹھ صورتیں ہیں مرتبن کے لیے رہن کی منفعت کی شرط میں سات ان میں سے ممنوع ہیں اور صرف ایک جائز ہے ممنوع میں سے چار صورتیں قرض کی ہیں اور وہ یہ کہ جب منفعت کی مدت متعین ہو یا مجبول ہو یا مشروط ہو یا تبرع کرنے والا ہو اور تین صورتیں ان میں سے بیع میں ہیں وہ یہ کہ اس میں تبرع کرنے والا ہو چاہے مدت متعین ہو یا مجبول یا مشروط ہو اور اس کی مدت مجبول ہو۔ اور جائز صورت یہ ہے کہ جب منفعت عقد بیع میں مشروط ہو اور مدت متعین: واور جواز کا محل اس میں شرط ہو کہ مرتبن مفت میں لے یا دین میں سے ادا کر دے اور باقی دین اسی وقت دے دے۔

۳ شوافع مالکیہ کی طرح ہی کہتے ہیں کہ مرتبن عین مرہونہ سے نفع نہیں اٹھا سکتا کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: رہن کو اس کے مالک سے نہ روکا جائے اسی پر اس کا منفعت ہے اور اسی پر اس کا تاوان ہے امام شافعی رحمہ اللہ نے فرمایا غنم کا معنی اس کا اضافہ اور

عزم کا معنی اس کی ہلاکت اور نقصان اور اس میں کوئی شک نہیں غنم ہی میں سے تمام انتفاع کی صورتیں ہیں یہی ابن مسعود رضی اللہ عنہ کی رائے ہے۔ اگر مرتہن قرض کے عقد میں ایسی شرط لگائے جس سے راہن کا نقصان ہو مثلاً مرہون کے زوائد یا اس کا نفع اس کے لیے ہو تو یہ شرط باطل ہے اور اظہر قول میں رہن بھی باطل ہو جاتا ہے۔

حدیث میں ہے کہ ہر وہ شرط جو اللہ تعالیٰ کی کتاب میں نہ ہو وہ باطل ہے رہ گیا رہن کا باطل ہونا مقتضی عقد کے خلاف ہونے کی وجہ سے جیسے وہ شرط جس کی وجہ سے مرتہن کا نقصان ہو۔ اگر منفعت مقرر یا معلوم ہو اور رہن بیع میں مشروط ہو اس لیے کہ منفعت کی شرط لگانا مرتہن کے لیے درست ہے اس لیے کہ بیع اور اجارہ ایک سودا میں جمع ہوا ہے اور یہ جائز ہے مثلاً کوئی شخص دوسرے کو کہے میں تمہیں اپنا حصہ ایک سو کا فر وخت کرتا ہوں بشرطیکہ تم اپنا گھر میرے پاس رہن رکھو اور اس کی منفعت ایک سال کے لیے میری ہوگی پس حصے بیع ہوں گے اور بعض گھر کی منفعت کے مقابلے میں۔

اگر منفعت اٹھانا عقد میں مشروط نہ ہو تو مرتہن رہن سے نفع اٹھا سکتا ہے مالک اور راہن کی اجازت سے اس لیے کہ راہن مالک ہے اور اسے اجازت ہے کہ وہ اپنی ملک میں تصرف کی جس کو چاہے اجازت دے اور اجازت سے اس کا حق مرہون سے ضائع نہیں ہوتا اس لیے کہ اجازت سے اس کے قبضہ سے وہ نہیں نکلتا اور وہ اس کا حساب لگائے۔

۴۔ حنا بلہ کے ہاں ① جانوروں کے علاوہ وہ چیزیں جو قوت اور اخراجات کی محتاج نہیں جیسے گھر اور سامان وغیرہ تو ان چیزوں سے راہن کی اجازت کے بغیر مرتہن کا نفع اٹھانا جائز نہیں کسی بھی صورت میں اس لیے کہ رہن اس کے منافع یہ راہن کی ملکیت کی بدھوتی ہے غیر کو اس کی اجازت کے بغیر لینا جائز نہیں اور اگر راہن مرتہن کو بغیر عوض ان سے فائدہ حاصل کرنے کی اجازت دے دے اور دین قرض ہو تو جائز نہیں اس لیے کہ یہ قرض ہے جو نفع اٹھا رہا ہے اور یہ حرام ہے امام احمد رحمہ اللہ نے فرمایا: گھروں کا قرض خالص سود ہے یعنی گھر جب قرض کے بدلے رہن ہو اور مرتہن اس سے نفع اٹھائے اور اگر رہن بیع کے ضمن میں ہو یا گھر کی اجرت یا دین قرض نہ ہو اور راہن مرتہن کو انتفاع کی اجازت دے تو جائز ہے اگر انتفاع عوض کے ساتھ ہو اور وہ اجرت مثل ہے تو یہ قرض وغیرہ سب میں جائز ہے اس لیے کہ قرض نفع نہیں اٹھایا جا رہا بلکہ اجارہ سے اٹھایا جا رہا ہے اور اگر وہ محابات کرے تو یہ قرض میں جائز نہیں قرض کے علاوہ میں جائز ہے۔

خلاصہ یہ کہ انتفاع اگر عوض سے ہو تو پھر یہ قرض اور دوسرے تمام چیزوں میں جائز ہے اور اگر عوض کے بغیر ہو تو قرض میں جائز نہیں اور اگر مرتہن مالک کی اجازت کے بغیر نفع اٹھائے تو دین سے اسی کو شمار کیا جائے گا اور حیوان اور جانوروں کی صورت میں راہن کی اجازت کے بغیر بھی مرتہن اس کو سواری کے طور پر اس سے دودھ دہ کر استعمال کر سکتا ہے اپنے نفقہ کی بقدر اور نفقہ میں اعتدال ضروری ہے۔ ان کی دلیل گذشتہ حدیث ہے کہ پیٹھ پر سوار ہو جائے گا خرچہ کر کے اگر وہ مرہون ہو اور دودھ پیا جائے گا خرچہ سے اگر مرہون ہو جو سوار ہو یا پیٹے اس پر نفقہ ہے یہ جملہ الظہر یک رب والد ریشرب جملہ خبریہ ہے انشاء کے معنی ہیں۔ جیسے اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے:

وَالْوَالِدَاتُ يُرْضِعْنَ أَوْلَادَهُنَّ..... البقر: ۲/۲۳۳

نیز تصرف کرنا معاوضہ ہے اور معاوضہ دونوں بدلوں میں مساوات کا تقاضا کرتا ہے۔

لیکن علامہ ابن القیم رحمہ اللہ نے اعلام المعوقین میں فرمایا: دونوں ہدیوں میں مساوات کی ضرورت نہیں اس لیے کہ شارع نے ان میں مساوات کردی ہے اور ہمارے اوپر مشکل ہے سوار ہونے دودھ اور نفقہ میں موازنہ کرنا جمہور اس حدیث پر عمل نہیں کرتے اور کہتے ہیں کہ اس حدیث کو اصول اور صحیح آثار رد کرتے ہیں اور اس کے نسخ پر صحیح حدیث موجود ہے کہ بکری کا دودھ مالک کی اجازت کے بغیر نہ دوا جائے ① اور حدیث رہن کو اس کے مالک جس نے رہن رکھا ہے سے نہ روکا جائے اسی کو اس کا فائدہ ہے اور اسی پر اس کا نقصان ہے۔ حنا بلہ نے اس کا

جواب دیا ہے کہ اصل تو سنت ہے اصول اسے کیسے رد کر سکتے ہیں اور رہ گئی ناسخ حدیث تو وہ عام ہے اور رہن والی حدیث خاص ہے لہذا خاص اس کو مقید کر دے گی۔

میرا خیال ہے کہ حنا بلہ نے جو استثناء کیا ہے اسے لیا جائے کیونکہ حدیث صحیح ہے اور اس کے علاوہ جو راجح قول ہے وہ ہے کہ جس پر تمام مذاہب متفق ہوں دلیل یہ ہے کہ حنا بلہ کے ہاں: اگر رہن میں یہ شرط لگا دی جائے کہ مرتہن سے فائدہ اٹھایا جائے تو یہ شرط فاسد ہے اس لیے کہ مقتضی عقد کے منافی ہے اور بیع میں رہن جائز ہے اس لیے کہ رہن اور اجارہ ہے۔ کما قال الشافعیۃ

چھٹا مقصد: رہن میں تصرف کرنا..... رہن تصرف یا تو راہن کی جانب سے ہوگا یا مرتہن کی جانب سے۔

پہلی بات: راہن کا رہن میں تصرف کرنا سپرد کرنے سے پہلے..... حنیفہ شوافع اور حنا بلہ کے ہاں قبضہ سے پہلے راہن کا رہن میں تصرف کرنا مرتہن کی اجازت کے بغیر بھی نافذ ہے اس لیے کہ اس صورت میں مرتہن کا حق اس سے متعلق نہیں ہو اور مالکیت کے ہاں: چونکہ رہن ایجاب قبول سے لازم ہو جاتا ہے لہذا راہن کو مجبور کیا جائے گا کہ وہ رہن مرتہن کے حوالے کرے مذکورہ بات کے باوجود وہ بھی قبضہ سے راہن کو تصرف کی اجازت دیتے ہیں اگر راہن نے عقد بیع یا قرض میں مشروط رہن کو فروخت کر دیا تو اس کی بیع نافذ ہوگی جب کہ مرتہن نے طلب رہن میں تفریط کی ہو اور اس کا دین بلد رہن رہے گا لیکن اگر اس نے طلب رہن میں تفریط نہیں کی اور خوب مطالبہ کیا تو اس میں تین قول ہیں: پہلا قول ابن الصقار کا ہے کہ مرتہن کو اختیار ہے کہ وہ بیع کو رد کر دے اور نافذ نہ ہونے دے اگر بیع باقی ہو لیکن اگر بیع بائع کے ہاتھ سے نکل جائے اور اس کے ثمن اس کے پاس رہن ہوں تو بیع نافذ ہوگی۔

دوسرا قول..... ابن ابی زید کا ہے کہ بیع نافذ ہے اور ثمن اس کے بدلے میں رہن ہوں گے تیرا قول ابن رشد رحمہ اللہ کا ہے: بیع نافذ ہے اور دین بلد رہن رہے گا اور اس کے بدلہ میں ثمن رہن نہ ہوں گے اور اگر رہن عقد کے بعد تبرعا ہو اور راہن سے مرتہن کے قبضہ سے پہلے فروخت کر دے تو اس کی بیع نافذ ہوگی آیا اس کے ثمن رہن ہوں گے یا نہیں تو اس میں وہی اختلاف ہے جو ہمہ کی بیع میں قبضہ سے پہلے ہے۔

ب: سپرد کرنے کے بعد..... جب راہن مرہون کو سپرد کر دے تو اس کی ملکیت باقی ہے لیکن اس کے ساتھ مرتہن کے دین کا تعلق ہے تو حنیفہ کے ہاں وہ قرض (دین) کی ادائیگی تک اسے روک کر رکھ سکتا ہے اور جمہور کے ہاں وہ بیع کے لیے متعین ہے دین کے وثیقہ کے طور پر۔ دونوں رایوں کے مطلق راہن رہن میں مرتہن کی اجازت کے بغیر تصرف کرنے کا مجاز نہیں کیونکہ اس کا حق اس سے متعلق ہے اگر مرتہن اجازت دے دے یا وہ دین ادا کر دے یا مرتہن اسے دین سے بری کر دے تو بیع جائز ہے اور نافذ ہوگی اور ظاہر روایت کے مطابق دین ادا نہ کرنے کی صورت میں اس کے ثمن رہن ہوں گے وہ اپنے حق جس یا تعین بیع سے دستبردار ہو گیا مذاہب کی تفصیل یہ ہے۔

۱۔ حنیفہ کے ہاں..... ① جب راہن رہن کو مرتہن کی اجازت کے بغیر فروخت کر دے تو بیع موقوف ہے کیونکہ اس کے ساتھ غیر کا حق متعلق ہے اگر مرتہن نے اجازت دے دی یا راہن نے دین ادا کر دیا یا مرتہن نے دین سے بری کر دیا تو بیع جائز ہے اور عدم ادائیگی کی صورت میں ثمن رہن ہوں گے اس لیے کہ بدل کے لیے مبدل والا حکم ہے۔ اور اگر مرتہن نے اجازت نہ دی اور فتح بھی نہ کی تو اس لیے کہ بیع موقوف رہے گی اور اگر مشتری کو مرہون ہونے کا علم نہ ہو تو اسے اختیار ہوگا یا تو رہن کے چھوٹے تک صبر کرے یا وہ معاملہ قاضی کی عدالت میں لے جائے بیع کے لیے۔

ظاہر روایت کی وجہ یہ ہے کہ..... مرتہن کا حق مرہون کی ملکیت سے متعلق ہے جب اس نے بیع کر دی تو ثمن مال مرہون کا بدلہ

ہو گئے اس سے مرتہن کا کوئی نقصان نہیں اس لیے کہ اس کا حق بیع کی وجہ سے ختم نہیں ہوا۔ اور جب راہن مرتہن کی اجازت کے بغیر مکر بیع کر دی مثلاً اسے دوسری مرتبہ فروخت کر دیا تو یہ دوسری بیع بھی مرتہن کی اجازت پر موقوف ہوگی جس بیع کی بھی وہ اجازت دے وہ نافذ ہوگی اور دوسری باطل ہوگی۔

اور اگر دوسرا تصرف بہ اجارہ یا رہن ہو اور مرتہن اس تصرف کو جائز قرار دے تو پہلی بیع نافذ ہوگی نہ کہ یہ تصرفات، اس لیے کہ ان تصرفات کی اجازت اپنے حق جس کو ساقط کرنا ہے اور اس سے مفاد بیع کا نفع ختم ہو گیا وہ نافذ ہوگی اور مرتہن کی مصلحت ثمن سے متعلق ہو جائے گی اور رہ گئے یہ تصرفات تو ان کے نفاذ سے مرتہن کا کوئی فائدہ نہیں اس لیے کہ ان سے اس کا حق تبدیل نہیں ہوگی کہ وہ چیز مرہون کے قائم مقام ہو۔ اگر راہن عاریت اجارہ بہ یا دین کا تصرف کرے تو اس کا یہ تصرف بھی مرتہن کی اجازت پر موقوف ہوگا عاریت کی صورت میں تو اس لیے کہ اگر مرتہن اسے رد کر دے تو وہ باطل ہو جائے گی اور اگر اجازت دے دے تو نافذ ہوگی اور اس کی اجازت سے عقد رہن باطل نہیں ہوگا اس لیے کہ عاریت عقد غیر لازم ہے راہن اور مرتہن میں سے ہر ایک کو اس کے نفاذ کے بعد بھی واپس کرنے کا اختیار ہے اور اس کا واپس کرنا پہلے کی طرح رہن ہی ہوگا اور اجارہ کی صورت میں اس کا اجازت دینا عقد رہن کو باطل کر دیتا ہے کیونکہ اجارہ عقد لازم ہے اگر راہن ان عقود میں سے کوئی عقد مرتہن کے ساتھ کرے تو ان کا حکم بھی مرتہن کی اجازت کا وہی ہے جو غیر کے لیے ہے اگر یہ مشتری ہو یا موہوب لہ ہو یا اس پر صدقہ کیا گیا ہو تو اس سے رہن باطل ہو جائے گا۔ لیکن اگر مرتہن مستعیر ہو تو رہن باطل نہیں ہوگا لیکن اس کا ضمان مرتفع ہو جائے گا میں مرہونہ سے انتفاع کی صورت میں دوران انتفاع اگر وہ ہلاک ہوگئی تو بطور امانت ہلاک ہوگی اگر انتفاع پہلے یا بعد میں ہلاک ہوتی تو رہن کے طور پر ہلاکت تصور ہوگی لیکن اگر وہ اجرت پر لینے والا ہوگا اس نے اجرت کے لیے تجدید قبضہ کیا تو رہن باطل ہو جائے گا اور اجارہ نافذ ہوگا اس لیے کہ رہن کا قبضہ اجارہ کے قبضہ سے فروتر ہے یہ اس کے قائم مقام نہیں ہوگا اس لیے کہ رہن کا قبضہ انتفاع کے جواز کے لیے نہیں ہوتا اور اجارہ کا قبضہ انتفاع کے جواز کے لیے ہوتا ہے یہ اس سے قوی ہے لہذا اس کے قائم مقام نہ ہوگا جب اجارہ کے قبضہ کی تجدید ہوگی اور مقبوض ہلاک ہو گیا تو امانت کے طور پر ہلاک ہوگا تعدی اور کوتاہی کے بغیر ضامن نہ ہوگا اور تعدی میں سے یہ بھی ہے کہ مرتہن رہن کو مدت اجارہ ختم ہونے کے بعد بھی مالک سے روک کر رکھے۔ ①

مالکیہ کے ہاں ② جب راہن مرتہن کی اجازت کے بغیر رہن میں کوئی تصرف کرے مثلاً فروخت کرنا اجارہ بہ، صدقہ یا عاریت وغیرہ تو اس کا تصرف مرتہن کی اجازت پر موقوف ہوگا اور مرتہن کو اختیار ہے کہ وہ چاہے تو بیع کر دے یا رہن میں رجوع کرے یا بیع کو نافذ قرار دے اور صرف اجازت ہی سے رہن باطل ہو جائے گا اگر چہ راہن کوئی تصرف نہ بھی کرے اس لیے کہ اجازت رہن سے دستبرداری ہے۔

۳۔ شوافع کے ہاں ③ راہن کا ایسا تصرف جو اس کی ملکیت کو زائل اور ختم کر دے وہ جائز نہیں مرتہن کی اجازت کے بغیر جیسے بہ بیع وقف وغیرہ اس لیے کہ اگر اسے صحیح قرار دیا جائے تو وثیقہ اور سند نفوت ہو جائے گی جیسا کہ راہن کے لیے صحیح نہیں مرہون کو مرتہن کے علاوہ کسی اور کے پاس رہن رکھنا اور نہ ہی مرہون کا اجارہ درست ہے اگر دین فی الفور ادا کرنا ہو یا مدت اجارہ پوری ہونے سے پہلے اس کی مدت پوری ہوتی ہو اس صورت میں تصرف باطل ہوگا اور یہ تصرفات اگر مرتہن کے ساتھ ہوں یا اس کی اجازت سے ہوں تو درست ہیں اور رہن باطل ہوگا البتہ اجارہ کی صورت میں رہن باقی رہے گا اور راہن کے ایسے تمام تصرفات درست ہیں جن سے مرتہن کا نقصان نہ ہو جیسے رہائش اور سواری کرنا وغیرہ اور اس کے لیے اجارہ عاریت وغیرہ اتنی مدت تک کرنا درست ہے جو دین کی مدت سے بعد نہ ہو اس لیے کہ یہ ایسا تصرف ہے

جو رہن کی بیع میں مرتہن کے حق کو خراب نہیں کرنا دین کی مدت پورا ہونے کی صورت میں۔

۴۔ حنا بلہ کے ہاں..... حکم شوافع ہی کی طرح ہے کہ اگر راہن مرتہن کی اجازت کے بغیر کوئی تصرف کرے تو وہ تصرف باطل ہے اس لیے کہ یہ مرتہن کے حق کو باطل کر رہا ہے اور راہن کا تصرف بیع ہو اجارہ ہو بیہ ہو وقف ہو یا رہن ہو جو بھی ہو اگر مرتہن نے ان تصرفات کی اجازت دے دی تو درست ہو جائیں گے اور رہن باطل ہوگا اور اجارہ کی صورت میں رہن برقرار رہے گا جیسا کہ عاریت کی صورت میں رہن باقی رہتا ہے۔

خلاصہ یہ کہ راہن کا مرتہن کی اجازت کے بغیر رہن میں کوئی تصرف کر حنیفہ کے ہاں موقوف ہے باقی ائمہ کے ہاں باطل ہے۔

دوسری بات: مرتہن کا رہن میں تصرف کرنا..... سابقہ وضاحت میں یہ بات آگئی کہ رہن میں راہن کا حق باقی ہوتا ہے اور وہ اس کی ملکیت ہے اور اس رہن کی مالیت میں مرتہن کا حق ثابت ہوتا ہے اور اسے دین کی ادائیگی کے لیے اسے روکنا جائز ہے۔ اسی بناء پر مرتہن کے لیے راہن کی اجازت، کے بغیر رہن میں کسی قسم کا تصرف کرنا جائز نہیں جیسا کہ راہن کا تصرف اس لیے کہ غیر مملوکہ چیز میں یہ تصرف ہے اور حنیفہ اور مالکیہ کے ہاں اس (مرتہن) کا تصرف فضولی کی طرح موقوف رہے گا اور شوافع و حنا بلہ کے ہاں باطل مذاہب کی تفصیل درج ذیل ہے۔

۱۔ حنیفہ کے ہاں..... ① مرتہن کے لیے جائز نہیں کہ وہ راہن کی اجازت کے بغیر رہن میں تصرف کرے اس وجہ ہے کہ یہ تصرف غیر مملوکہ چیز میں ہے کیونکہ مرتہن کا حق صرف مرہون کو روکنا ہے۔ اس کا کسی قسم کا تصرف مثلاً بیع، ہبہ، صدقہ، عاریت وغیرہ پر موقوف رہے گا راہن کی اجازت پر اگر اس نے اجازت دے دی تو نافذ ہوگا ورنہ باطل لیکن اگر مرتہن نے اسے اجرت پر یا بغیر اجازت کے تو اجرت اسی کی ہو گی اور اگر مالک کی اجازت سے ایسا کیا تو اجرت راہن کی ہوگی اور رہن باطل ہو جائے گا ② اور اگر مرہون دوران تصرف ہلاک ہو جائے تو اس میں تفصیل ہے (الف) اگر مرتہن نے رہن کو فروخت کیا یا بیہ کیا یا صدقہ کیا یا عاریت کے طور پر دیا اور ان لوگوں کے پاس شی مرہون ہلاک ہوگئی تو راہن کو اختیار ہے چاہے تو مرتہن سے ضمان لے لے اس کی تعدی کی وجہ سے تو یہ ضمان اسی پر لازم ہوگا وہ کسی دوسرے سے رجوع نہیں کر سکتا اور ضمان ادا کرنے سے ظاہر ہوا کہ تصرف اس نے اپنی ملکیت میں کیا ہے یا پھر ان لوگوں کو ضامن بنائے جو تصرف کر رہے تھے اور ان میں سے کوئی ایک مرتہن پر رجوع نہیں کر سکتا اس لیے کہ ان میں سے ہر ایک اپنے لیے کام کرنے والا ہے چونکہ مشتری موہوب لہ اور متصدق نلیہ وغیرہ نے اپنے لیے قبضہ کیا ہے اور اپنے ضمان میں چاہے تعدی کرنے والے کو معلوم ہو یا نہ معلوم ہو دونوں صورتیں برابر ہیں اس لیے کہ آخری حالت میں اس نے ایسا اقدام کیا ہے جو ضمان کا وجوب ہے جیسا کہ مرتہن کی ملکیت میں، و اور مستعیر نے بھی اپنے لیے مفت نفع کی خاطر قبضہ کیا ہے۔

ب..... اگر مرتہن رہن کو اجارہ پر دیا یا ودیعت رکھا یا رہن رکھا پھر وہ ہلاک ہو گیا تو راہن کو اختیار ہے چاہے تو مرتہن کو ضامن بنائے اور وہ کسی ایک پر رجوع نہیں کر سکتا اور ظاہر ہو جائے گا کہ اس نے اپنے ملک میں تصرف کیا ہے یا متصرف الیہ کو ضامن بنائے لیکن ان میں سے ہر ایک مرتہن پر رجوع کرے اس لیے کہ یہ اپنے لیے عمل نہیں کر رہے تھے بلکہ وہ تو موجر، مودع اور راہن کے لیے کام کر رہے تھے عین کی حفاظت کی خاطر۔ اور جب یہ سارے مرتہن کے لیے کام کر رہے تھے تو ضمان کا اس پر رجوع بھی کریں گے لیکن جب ہلاکت متصرف الیہ کی تعدی کی وجہ سے ہو تو یہی تعدی کی وجہ سے ضامن ہوگا اور اسی پر ضمان لازم ہوگا اگر راہن نے مرتہن سے ضمان لیا ہو۔

یاد رہے کہ جب راہن مرتہن یا متصرف الیہ کو ضامن بنائے تو وہ کسی دوسرے کو ضامن نہیں بنا سکتا اس لیے کہ اس کا کسی ایک کو ضامن بنانا

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم ۵۲۶ باب کفالت.

اسے مالک بنانے کے مترادف ہے جب کوئی ایک آدمی مالک مالک بن گیا تو دوسرے کو مالک بنانا درست نہیں نیز اس کی جانب سے کسی ایک کو ضامن بنانا گویا اس بات کو اقرار ہے کہ تعدی کرنے والا یہی ہے دوسرا نہیں لہذا اس کے بعد کسی دوسرے کو ضامن بنانا قابل قبول نہ ہوگا۔

۲۔ مالکیہ کی ہاں..... حکم حنفیہ کی طرح ہے یعنی مرتہن راہن کی اجازت کے بغیر تصرف کا مجاز نہیں اور اس کا کوئی بھی تصرف جو راہن کی اجازت کے بغیر ہو وہ راہن کی اجازت پر موقوف ہے فضولی کی طرح۔

لیکن اگر وہ راہن کی اجازت سے تصرف کرے تو اس کا تصرف نافذ ہوگا اور تصرف اگر بیع ہبہ یا اجارہ ہو لمسی مدت کا تو رہن باطل ہو جائے گا لیکن اگر اجارہ کی مدت دین کی مدت سے کم ہو تو رہن باطل نہیں ہوگا اجارہ کی مدت ختم ہونے کے بعد مرتہن اسے واپس کرنے کا جیسا کہ اگر عاریت اتنی مدت کی کری جو دین کی مدت سے زیادہ ہو تو بھی رہن باطل ہو جاتا ہے یا کوئی عرف ہی نہ ہو جس کا اعتبار کیا جاسکتا ہو۔ اگر مدت عاریت دین کی مدت پوری ہونے سے پہلے پوری ہو یا مدت پوری ہوتے وقت کی شرط لگائی ہوئی ہو یا کوئی عرف پایا جاتا ہو تو اس حالت میں رہن باطل نہیں ہوگا۔

۳۔ حنا بلہ اور شوافع کے ہاں..... ① مرتہن کے لیے جائز نہیں کہ وہ راہن کی اجازت کے بغیر رہن میں کوئی تصرف کرے کیونکہ یہ تصرف اس کی ملک میں نہیں لیکن اگر اس نے اقدام کر لیا تو اس کا یہ تصرف باطل ہوگا اور رہن باطل نہیں ہوگا اور اگر اس نے راہن کی اجازت سے تصرف کیا تو اس کا تصرف نافذ ہوگا اور اگر اس میں تملیک ہوئی تو رہن باطل ہو جائے گا ورنہ اگر اجارہ یا عاریت وغیرہ ہوئی تو رہن باطل نہیں ہوگا چاہے وہ تصرف راہن کے لیے کرے یا کسی دوسرے کے لیے اور حنا بلہ کے ہاں مرہون میں تصرف کی وجہ سے لزوم رہن ختم ہو جائے گا گویا کہ اس پر قبضہ ہوا ہی نہیں اور جب مرہون مرتہن کے پاس واپس آ گیا تو جس طرح وہ پہلے رہن تھا اسی طرح رہن ہی رہے گا اور شوافع کے ہاں چونکہ یہ رہن کے قبضہ کے دوام کے قائل نہیں رہن رہن ہی رہے گا اگرچہ مرتہن کے علاوہ کسی اور کے پاس ہی کیوں نہ ہو۔

ساتواں مقصد: رہن کا ضمان..... یہاں تین امور کے متعلق بحث ہوگی پہلی چیز مرتہن کے قبضہ کی نوعیت و صفت۔ دوسری چیز حنفیہ اور جمہور کے ہاں ضمان کی کیفیت۔ تیسری چیز رہن کو ہلاک کرنا۔

پہلی چیز: مرتہن کے قبضہ کی نوعیت و صفت..... آیا اس کا قبضہ، قبضہ امانت ہے یا قبضہ ضمان؟ اس میں دو قول ہیں ایک حنفیہ کا دوسرا جمہور کا۔ ② حنفیہ کے ہاں ③ عین مال مرہون کی وجہ سے مرتہن کا قبضہ قبضہ امانت ہے اور اور دین کے مقابلہ میں موجود رہن کی مالیت کے اعتبار سے مرتہن کا قبضہ قبضہ ضمان و استیفاء ہے بایں معنی کہ دین میں سے جو حصہ رہن کی مالیت کے مقابل ہے اس میں تو مرتہن کا قبضہ، قبضہ ضمان و استیفاء ہے جب ہلاکت یا کسی اور وجہ سے مرتہن مرہون کو راہن کو واپس کرنے سے رکے تو گویا وہ رہن سے اتنی مقدار اپنا دین وصل کر چکا ہے اسے اس کے ضمان میں شمار کیا جائے گا اور رہن کی قیمت میں سے جو دین سے زیادہ ہے اسے امانت تصور کیا جائے گا اور وہ امانت کے طور پر ہلاک ہوگا لہذا اس کا ضمان تعدی اور تقصیر کی وجہ سے ہوگا ان کے دلائل احادیث ہیں الرحمن بمانیہ ④ رہن اس کے بدلے میں ہلاک ہوگا جس کی وجہ سے رکھا گیا اور جو روایت ہے کہ ایک شخص نے اپنا گھوڑا رہن رکھا وہ اس کے قبضہ میں مر گیا تو رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے مرتہن سے فرمایا تمہارا حق چلا گیا ⑤ حنفیہ نے پہلی حدیث پر عمل کیا ہے کہ جب اس کی قیمت میں اشتباہ ہو کہ کسی کو معلوم نہ ہو اس کی کیا قیمت تھی تو وہ دین کے مقابلہ میں ضامن ہوگا۔

الف۔ حنیفہ کے علاوہ جمہور کے ہاں..... ① مرتہن کا قبضہ قبضہ امانت ہے لہذا وہ تعدی اور کوتاہی کے بغیر ضامن نہ ہوگا اور رہن

①..... الشرح الكبير ۳/۲۴۲. ②..... المغنی ۳/۳۳۱. ③..... البدائع ۶/۱۵۳. ④..... نصب رایة: ۴/۳۲۱. ⑤..... ابو داؤد. ⑥..... المغنی ۳/۳۹۶.

کے ہلاک ہونے کی صورت میں دین سے کچھ بھی ساقط نہ ہوگا الا یہ کہ مالکیہ باوجود اس کے کہ مرتہن کے قبضہ کو امانت سمجھتے ہیں لیکن پھر بھی تہمت کی موجودگی میں ضمان کو مستحسن سمجھتے ہیں اور تہمت پر کہ جہاں پر رہن کو چھپایا جاسکتا ہو مثلاً زیور کپڑے کتابیں اسلحہ، کشتی وغیرہ جن کا چھپانا ممکن ہو جبکہ مرہون بھی مرتہن کے پاس ہو کسی امین کے پاس نہ ہو اور وہ اس کے چلنے چوری ہونے یا تلف ہونے پر گواہ بھی قائم نہ کرے۔ لیکن مرہون اگر ایسی چیز ہے جو چھپائی نہیں جاسکتی جیسے عقار اور حیوانات وغیرہ یا رہن کسی امین کے پاس ہو یا وہ تلف کے بعد اس بات پر گواہ قائم کر دے کہ بغیر تعدی اور غفلت کے ہلاک ہوئے ہیں تو پھر مرتہن ضامن نہ ہوگا۔ جمہور کی قبضہ امانت پر دلیل حضرت ابوہریرہ رضی اللہ عنہ کی سابقہ حدیث ہے رہن کو اس کے مالک سے روکا نہ جائے اسی کے لیے اس کے فوائد ہیں اور اسی پر اس کا نقصان ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے رہن کے نقصان کو راہن کے ذمہ رکھا ہے اور اس میں سے ہلاک ہونا بھی ہے نیز اس لیے بھی کہ جب امانت ہلاک ہو تو اس کا نقصان اسی پر ہے کیونکہ اس کے ذمہ مرتہن کا دین ادا کرنا ہے لیکن جب وہ مضمون ہلاک ہو تو پھر اس کا نقصان مرتہن پر ہے کہ اس کا حق ختم ہو جائے گا پھر یہ بات کہ رہن دین کی سند ہے لہذا اس کی ہلاکت سے دین کا ساقط ہونا جائز نہیں اس لیے کہ سقوط وثیقہ کے منافی ہے جیسے کہ مرہون مرتہن کے قبضہ میں راہن کی رضامندی سے آیا ہے پس اس رضا کی وجہ سے وہ امین ہے جیسے وادیج مودع کی نسبت سے۔ اور یاد رہے کہ جمہور کی رائے دلائل کے قوی ہونے کی وجہ سے اقوی ہے حنفیہ کی احادیث کے ضعف کی وجہ سے۔

دوسری چیز: مرتہن کے ضمان کی کیفیت:

حنفیہ کا مذہب مرہون کا ضمان اس کی قیمت اور دین میں سے جو کم ہو وہ ہے اگر قیمت دین سے کم ہو تو وہ قیمت کے اعتبار سے ضامن ہوگا اور اس قیمت کی بقدر ضمان ساقط ہوگا اور جو باقی دین بچ گیا وہ راہن سے مرتہن وصول کرے گا اور اگر دین اور راہن کی قیمت برابر ہو تو مرتہن حکماً دین وصول کرنے والا شمار ہوگا کیونکہ رہن کی قیمت اس کے ذمہ سے متعلق ہے اور اگر راہن کی قیمت دین سے زیادہ ہو تو زیادہ اضافہ مرتہن کے پاس امانت ہے اگر اس کی تعدی و کوتاہی کے بغیر ہلاک ہو تو ضامن نہ ہوگا ورنہ ہوگا۔ ❶

ضمان کی شرائط حنفیہ کے رہن کے ضمان کے لیے تین شرطیں لگائی ہیں۔ ❷

پہلی شرط دین کا باقی ہونا ضروری ہے یعنی مرہون کی ہلاکت کے وقت دین موجود ہو یا رہن کے قبضہ کے وقت اس کا وعدہ ہو اگر دین رہن کے ہلاک ہونے سے پہلے ساقط ہو گیا معافی یا ادائیگی کی صورت میں پھر رہن ہلاک ہو تو وہ راہن پر بغیر کسی چیز کے ہلاک ہوگا اور مرتہن پر کسی قسم کا ضمان نہ ہوگا۔ دوسری شرط قبضہ باقی ہونا یعنی رہن مرتہن یا کسی عادل امین کے قبضہ میں ہلاک ہو اور قبضہ کی حالت میں رہن کے حکم میں ہو اگر مرہون راہن کے قبضہ میں یا غاصب کے قبضہ میں ہلاک ہو تو وہ رہن کے طور پر ہلاک نہ ہوگا بلکہ راہن کے ضمان یا غاصب کے ضمان میں ہلاک ہوگا۔

جب راہن نے مرتہن کو نفع اٹھانے کی اجازت دی اور دوران انتفاع وہ ہلاک ہو گیا تو بھی یہ امانت کے طور پر ہلاک ہوگا اور اس کے ہلاک ہونے سے دین میں سے کچھ بھی ساقط نہ ہوگا اس لیے کہ وہ رہن کے قبضہ کے طور پر ہلاک نہیں ہوا ہے کہ عاریت کے قبضہ کے طور پر ہلاک ہوا ہے لیکن اگر نفع اٹھانے سے پہلے یا نفع اٹھانے کے بعد وہ ہلاک ہو تو یہ رہن کے طور پر ہلاک سمجھا جائے گا اس لیے کہ رہن کے قبضہ کے طور پر ہلاک ہوا ہے۔

اسی طرح اگر ان دونوں میں سے کسی ایک نے کسی دوسرے کی اجازت سے کسی اجنبی کو عاریت کے طور پر دیا اس کے پاس ہلاک ہو گیا

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۲۸..... باب کفالتہ

تو غاریت کے طور پر ہلاک ہوگا اگر مرتہن نے اسے راہن کے پاس ودیعت رکھا اس کے پاس ہلاک ہو گیا تو دین میں سے کچھ بھی ساقط نہ ہوگا کیونکہ راہن کے پاس واپس آنے کی وجہ سے رہن کا قبضہ ختم ہو گیا۔

تیسری شرط..... رہن سے متصوہ مرہون ہو کہ یعنی ہلاکت اضافہ یا رہن کی بڑھوتری نہ ہو جو تابع ہو کر رہن میں داخل سے مثلاً بچہ، دودھ، پھل، اون وغیرہ اور برہہ اضافہ جو پیدا شدہ اور منفصل ہو۔ اگر بڑھوتری اور اضافہ ہلاک ہو گیا تو امانت کے طور پر ہلاک ہوگا اس لیے کہ اضافہ وزیادتی اصل کے تابع ہو کر اس میں داخل ہوئیں مرتہن کا اس پر قبضہ اصل کے تابع ہو کر ہوگا۔

شے مرہون کی قیمت کا کم ہونا..... جمہور حنفیہ کے ہاں نرخ و قیمت کی کمی ضمان رہن میں موثر نہیں اس لیے کہ دین میں سے جو کچھ ساقط ہوگا وہ رہن کے قبضہ کے وقت کی قیمت کے اعتبار سے ہوگا نہ کہ ہلاکت کے وقت کی قیمت کے اعتبار سے اس لیے کہ مرتہن کا قبضہ وصولی ہے لہذا قبضہ کے وقت کی قیمت معتبر ہوگی اگر نرخ میں تبدیلی کی وجہ سے اس کی قیمت کم ہو جائے تو اس تغیر کی وجہ سے دین میں سے کچھ بھی ساقط نہ ہوگا۔ ❶

رہن کی قیمت کا کم ہونا..... بعض کے ہلاک یا عیب دار ہونے کی وجہ سے جب رہن زیادہ ہوں ان میں سے بعض ہلاک ہو جائیں یا وہ صحیح و سالم تھے لیکن مرتہن کے پاس اگر عیب دار ہو جائیں تو دین میں سے اتنی مقدار ساقط ہو جائے گی اور باقی رہن ہوگا باقی دین کے بدلہ میں۔ لیکن اگر مرہون ربوی (سودی) مال میں سے ہو باقی طور کہ کیلی یا وزنی ہو اور اس کی جنس کے مقابلہ میں رہن ہو مثلاً سونے کے ننگن سونے کے لہروں (رپوں) کے مقابلہ میں یا چاندی چاندی کے زیور کے مقابلہ میں پھر وہ ہلاک اور ضائع ہو جائے تو امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں دین میں سے اس کے مثل وزن ہلاک ہوگا اگر چہ رہن اور دین عمدگی یا صنعت کے اعتبار سے مختلف بھی ہوں تو اس کی عمدگی کا اعتبار نہ ہوگا یعنی سودی مال میں اس کی جنس کے ساتھ تبادلہ کی صورت میں اس کی عمدگی وغیرہ کو نہیں دیکھا جائے گا لیکن خلاف جنس کے ساتھ رہن رکھا جیسے گندم سونے کے مقابلہ میں تو پھر یہ اس کی قیمت کے اعتبار سے ہلاک ہوگا جس طرح تمام مالوں میں ہوتا ہے۔

۲۔ جمہور کا مذہب کیفیت ضمان میں..... جمہور فقہاء کے ہاں رہن کا ضامن نہ ہوگا جب کہ تعدی اور کوتاہی کے بغیر ہلاک ہوں ❷ البتہ تعدی اور کوتاہی کی وجہ سے ضامن ہوگا اور دین میں سے کچھ بھی ساقط نہ ہوگا تلف کی وجہ سے الا یہ کہ مالکیت کے ہاں کما تقدم مرتہن ضامن ہوگا اگر اس کے قبضہ اور حفاظت میں مرہون ہو لیکن اگر امین کے قبضہ میں ہو اور وہ چیز ایسی ہو جو چھپائی جاسکتی ہو جیسے زیور اسلحہ، کپڑے، کتابیں، اور چلتے وقت کشتی اور یہ چیزیں مرتہن کے پاس ہوں امین کے پاس نہ ہوں اور وہ ان کی ہلاکت پر گواہ بھی پیش نہ کر سکے کہ تعدی اور ظلم نہیں کیا۔ تو اس وقت قیمت کا ضامن ہوگا وہ جتنی بھی ہو اور رہن مالک تک پہنچانے تک ضمان رہے گا اسے دین کی ادائیگی یا ساقط کرنا ختم نہیں کرے گا اور مرتہن کا دین ساقط ہو جائے گا اگر رہن کے مساوی ہو اور مرہون کی قیمت لگانے کے وقت کے سلسلہ میں ان کے دو قول ہیں ایک قول ضائع ہونے کے دن کی قیمت کا اور دوسرا قول رہن کے دین کی قیمت کا۔ اور ان کے ہاں ضمان کی کیفیت پر ہے کہ دونوں آپس میں رجوع کریں گے دین کی قیمت رہن سے زیادہ ہے تو مرتہن راہن سے رجوع کرے گا اور اگر رہن کی قیمت دین سے زیادہ ہے تو راہن مرتہن پر رجوع کرے گا۔

تیسری چیز: رہن ہلاک کرنے کا حکم..... تمام مذاہب کا اس بات پر اتفاق ہے کہ رہن کو ہلاک کرنے کی وجہ سے ضمان واجب ہوتا ہے اور ضمان کی قیمت مرہون کے قائم مقام ہے اس پر اتفاق ہے اور فریق ثانی جس سے ضمان کا مطالبہ ہوگا اس کی تحدید اور قیمت کے وقت کی تعیین میں فقہاء کا اختلاف ہے۔

حنفیہ کے ہاں..... ❶ جب راہن رہن کو ہلاک یا تلف کر دے تو اس کی قیمت کا ضامن ہوگا اگر وہ قیمتی ہو اور مثل کا ضامن ہوگا اگر مثل ہو اور اس میں ہلاک کرنے اور تعدی کرنے کی قیمت کا اعتبار ہوگا اور مرتہن خصم اور فریق مخالف ہوگا جو راہن سے ضمان کا مطالبہ کرے گا اس لیے کہ مرتہن روکنے کی وجہ سے وہ حقدار ہے اور مرتہن قیمت یا مثل کو بطور رہن اپنے قبضہ میں لے لے گا کیونکہ یہ اصل مرتہن کے قائم مقام ہے مدت دین پوری ہونے تک اگر دین فوری طور پر ادا کرنا ہو تو مرتہن سارا دین قیمت سے لے لے گا اور جب مرتہن رہن کو ہلاک یا تلف کرے تعدی اور کوتاہی کرے تو اگر وہ قیمتی ہے تو اس کی قیمت کا ضامن ہوگا اور اگر مثل ہو تو مثل کا ضامن اور اس میں قبضہ کے دن کی قیمت معتبر ہوگی اس لیے کہ مرتہن قبضہ کے دن سے اس کے ضمان میں داخل ہو گیا ہے اور اگر اسے کوئی اجنبی تلف کر دے تو تعدی کے دن کی قیمت کا ضامن ہوگا جیسا کہ راہن کی تعدی کی صورت میں مقرر ہے اور چاہے مرتہن تلف کرے یا اجنبی یا راہن تو ضمان (مثل یا قیمت) اصل کی جگہ پر رہن ہوگی کیونکہ اس کا بدلہ ہے اور اس کے ساتھ مرتہن کا حق متعلق ہے جیسا کہ اصل کے ساتھ تھا اور اجنبی یا راہن کے مطالبہ میں فریق مخالف وہ مرتہن ہوگا شوافع اور حنابلہ کے ہاں ❷ رہن پر تعدی کرنے والا اس کی قیمت یا مثل کا ضامن ہوگا تعدی کے وقت اور اس کی جگہ یہ رہن ہوگا اگرچہ اس ضمان پر قبضہ نہ بھی کیا ہو پھر بھی مرتہن دوسرے قرض خواہوں سے ممتاز ہوگا بدل رہن کی مقدار کا متعدی کے ترک سے۔ اور بدل رہن کے تقاضا کرنے میں خصم اور مد مقابلہ وہ راہن ہے چونکہ وہ مالک ہے لیکن وہ قبضہ کرے گا اصل سے جس کے قبضہ میں تھا چاہے مرتہن ہو عادل امین۔ مالکیہ کے ہاں ❸ رہن کی قیمت دی جائے گی اس کے ضمان کے بدلے میں تعدی کی وجہ سے چاہے راہن کی جانب سے ہو یا اجنبی کی جانب سے جب کہ راہن پہلے رہن کے مثل رہن پیش نہ کرے اور تعدی کے دن کی قیمت کا اعتبار ہوگا لیکن اگر رہن پر تعدی کرنے والا مرتہن ہی ہو تو وہ اس کے ضائع ہونے کے دن کی قیمت کا ضامن ہوگا اور ایک قول یہ ہے کہ رہن کے دن کی قیمت کا ضامن ہوگا۔

آٹھواں مقصد: رہن کی بیع..... شے مرتہن کی بیع میں پانچ چیزوں کے سلسلہ میں کلام ہوگا اختیاری اور جبری بیع کی ولایت جو چیز جلدی خراب ہو اس کی بیع مرتہن کی ممتاز حیثیت عدم ادائیگی دین کی صورت میں مرتہن کا مالک بنا فروخت کرنے کے بعد رہن کا استحقاق۔

پہلی بات..... شے مرتہن کی بیع کی ولایت (الف) اختیاری بیع: فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ مرتہن کو سپرد کرنے کے باوجود راہن کی ملکیت ہے جیسا کہ سنت اس پر دلالت کرتی ہے ”لا یغلق الرهن من صاحبه“ پس مرتہن کے فروخت کرنے کی ولایت راہن کو ہے نہ کہ کسی اور کو لیکن مرتہن کا حق اس کے ساتھ متعلق ہے اور اس کے لیے جسے فروخت کرنے کا حق بھی شوافع کے علاوہ جمہور کے ہاں ثابت ہے نیز اس کی مالیت کا راہن سے زیادہ حقدار ہے تو حنفیہ اور مالکیہ کے ہاں اس کی بیع مرتہن کی اجازت پر موقوف ہے جب تک کہ اس کا حق قائم ہے جب اس کا حق ختم ہو گیا تو اس کے ختم ہوتے ہی بیع نافذ ہو جائے گی جیسا کہ رہن میں تصرف کی بحث میں وضاحت کی۔

اسی بنا پر تمام فقہاء کے ہاں راہن کو مرتہن کی اجازت سے رہن فروخت کرنے کی اجازت ہے اگر راہن فوت ہو جائے تو بیع ولایت اس کے وصی یا وارث کو ہوگی جیسا کہ اس کی زندگی میں ہے کہ بیع میں کسی دوسرے کو وکیل بنا دے مرتہن یا عادل یا کسی اجنبی وغیرہ کو وکیل بنا دے حنفیہ نے ❹ عقد رہن میں مشروط وکالت اور عقد رہن کے بعد ہونے والی وکالت میں فرق کیا ہے ان فرقوں میں سے کچھ یہ ہیں: کہ عقد رہن میں مشروط وکالت کی صورت میں وکیل موکل کے معزول کرنے یا مرتہن کے مرجانے کی وجہ سے معزول نہ ہوگا اور اطلاق کے بعد قید قبول نہیں کرے گا اور اس صورت میں وکیل کو رہن فروخت کرنے پر مجبور کیا جائے گا اگر وہ فروخت کرنے سے رک جائے کیونکہ وکالت شرائط رہن میں سے ایک شرط اور وصف بن گئی ہے۔ اس کے لازم ہونے سے لازم ہوگی برخلاف وکالت مفرده کے ان تمام احکام میں اس لیے کہ یہ معزول کرنے یا راہن اور مرتہن میں سے کسی کے مرنے سے ختم ہو جاتی ہے کیونکہ نہ تو یہ رہن کے اوصاف میں سے ایک وصف ہے اور نہ ہی

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۳۰ باب کفالتہ

اس کے ساتھ مرتہن کا حق متعلق ہے مالکیہ نے ❶ راہن کی بیع کی اجازت کی حالت میں بعض امور کو وضاحت سے بیان کیا ہے وہ کہتے ہیں: عادل یا مرتہن کے لیے رہن فروخت کرنا جائز نہیں ہاں اگر راہن اجازت دے تو کر سکتا ہے کیونکہ بیع کی ولایت اسے حاصل ہے جب راہن نے ان میں سے کسی ایک کو بیع کی اجازت دے دی تو یہ اجازت یا تو مطلق ہوگی یا مقید اگر اس نے وقت معین میں دین ادا نہ کرنے کی قید لگائی تو ان میں سے کسی کے لیے وقت سے پہلے فروخت کرنا جائز نہیں بلکہ قاضی کی طرف رجوع واجب ہے تاکہ معلوم ہو دین ادا ہوا یا نہیں۔ لیکن اگر اجازت مطلق ہو اور وہ عادل ہے تو وہ قاضی کی طرف رجوع کے بغیر بھی فروخت کر سکتا ہے اور اگر مرتہن ہے اور عقد کے بعد اجازت دی ہے تو قاضی کی طرف رجوع کے بغیر بھی فروخت کر سکتا ہے لیکن اگر دوران عقد اجازت دی ہے تو قاضی سے رجوع کے بغیر نہیں فروخت کر سکتا۔ اگر اس میں غبن اور دھوکا نہ ہو تو بیع نافذ ہوگی اگر اس نے اس کی قیمت سے کم پر فروخت کیا تو راہن مشتری سے اسے لے لے۔ اور وہ حنفیہ کی طرح کہتے ہیں کہ رہن کی بیع میں راہن اور مرتہن وکیل کو معزول نہیں کر سکتے جیسا کہ اس کے لیے اپنے آپ کو معزول کرنا جائز نہیں نیز دونوں کے اتفاق کے بغیر وہ معزول نہیں ہو سکتا۔ شوافع اور حنابلہ کے ہاں ❷ بھی اسی طرح ہے کہ بیع کی ولایت راہن کو ہے مرتہن کی اجازت سے وہ یا اس کا وکیل اجازت کے بغیر فروخت نہیں کر سکتے۔ الا یہ کہ وہ ہٹ دھرمی کرے تو پھر اس کی بیع کی اجازت ختم ہو جائے گی اور راہن معاملہ قاضی کے پاس جائے گا اور وہ حکم دے گا کہ راہن کو بیع کی اجازت دیا پھر راہن کو بری کر و ضرر دفع کرنے کے لیے ورنہ قاضی راہن کو حکم دے فروخت کر کے دین ادا کرنے کا۔

ب: جبری بیع..... یہ بات تو معلوم ہے کہ رہن دین کا وثیقہ اور سند ہے اور رہن کا ہدف اور مقصود مرہون کے شمن سے دین حاصل کرنا ہے جب راہن مدت دین پوری ہونے پر بھی مرہون کو فروخت کر کے دین ادا نہ کرے اور بیع راہن یا اس کے وکیل کے ذریعہ مکمل ہونی چاہیے اس بناء پر جب دین کی مدت پوری ہو جائے تو مرتہن راہن سے دین کی ادائیگی کا مطالبہ کرے اور اس نے اس کی طلب کا جواب دیا اور ادائیگی کر دی تو بہت اچھا لیکن اگر اس نے ادائیگی نہ کی ٹال مٹول شروع کر دی یا وہ تنگ دست ہے یا اپنے علاقہ میں موجود نہیں تو تمام فقہاء کے ہاں بالاتفاق قاضی اس پر فروخت کرنے کے سلسلہ میں جبر کرے گا۔ حنفیہ اور مالکیہ کے ہاں قاضی راہن کے وکیل پر فروخت کے سلسلہ میں جبر کرے جب کہ حنابلہ اور شوافع کے ہاں وکیل پر جبر نہ کرے کیونکہ وکیل اپنی وکالت سے دستبردار بھی ہو سکتا ہے لہذا اس پر جبر نہ کیا جائے بلکہ اگر راہن غائب ہو یا موجود ہو اور بیع سے انکار کرے تو قاضی خود رہن کو فروخت کرنے میں جبر کرے پہلے تو قاضی موجود راہن سے مرہون کی بیع کا مطالبہ کرے اگر مان لے تو مقصود حاصل ہو گیا اور اگر انکار کرے تو مالکیہ شوافع اور حنابلہ اور صاحبین کے ہاں قاضی خود فروخت کرے اور راہن کو مجبور کرنے یا قید کرنے یا مارنے اور ڈرانے کی ضرورت نہیں۔ ❸

اور امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں..... قاضی کو یہ اختیار نہیں کہ وہ مرتہن کے دین کے بدلے میں شی مرہونہ کو راہن کی رضامندی کے بغیر فروخت کرے ہاں وہ اسے گرفتار کرے تاکہ وہ خود اسے فروخت کرے۔ ❹ اور جب مال مرہون میں دین کی جنس کا مال موجود ہو تو اس سے دین ادا کیا جائے گا اور اس وقت جبری بیع کی ضرورت نہیں اگر اخراجات کے لیے مرہون کو فروخت کرنے کی ضرورت پیش آئے تو یہ چیزیں راہن کے ذمہ ہیں کیونکہ وہ مالک ہے اور اس کے ذمہ دین ادا کرنا لازم ہے اور بیع ادائیگی نہ کرنے کا نتیجہ ہے۔

دوسری بات: جو چیز جلدی خراب ہونے والی ہو اس کی بیع..... پر بات بھی پہلے معلوم ہو چکی کہ پھلوں میں سے جو چیزیں جلدی خراب ہوتی ہیں انہیں رہن رکھنا درست ہے اگر خراب ہونے سے بچنے کے لیے انہیں خشک کیا جا سکتا ہے تو انہیں خشک کر لیا جائے اور اس کے اخراجات راہن کے ذمہ ہوں گے اور اس کی رضامندی ضروری نہیں کیونکہ خشک کرنے کی حفاظت اور بقاء کے لیے ضروری ہے اور یہ

چیزیں راہن کے ذمہ ہیں لیکن اگر ایسی چیزیں ہیں جو خشک نہیں ہو سکتیں تو مرتہن کے لیے ضروری ہے کہ وہ قاضی کی اجازت سے ان چیزوں کو فوری طور پر فروخت کر دے کیونکہ ان کی حفاظت کی غرض سے ان کا فروخت کرنا ضروری ہے لیکن اگر اس نے قاضی کی اجازت کے بغیر فروخت کیس تو ضامن ہوگا کیونکہ اسے اس پر ولایت حاصل نہیں اگر دین فوری ادا کرنا تھا تو پھر اس کے ثمن سے ادا کر دیا جائے گا اور موصل تھا تو وقت پورا ہونے تک ثمن رہن ہوں گے اگر دین کی مدت فساد و خراب ہونے سے پہلے پوری نہ ہو بلکہ ان کے خراب ہونے کے بعد یا ساتھ پوری ہو تو بھی یہ فروخت کرے گا اور ثمن اس کی جگہ یہ رہن ہوں گے چاہے عقد رہن میں بیع کی شرط ہو یا نہ ہو ❶ شوائع نے آخری صورت میں اختلاف کیا ہے یہ کہ مدت ان کے خراب ہونے کے بعد پوری ہو یا ساتھ ہی تو یہ کہتے ہیں کہ اگر رہن میں فروخت کرنے کی شرط تھی اور ثمن اس کی جگہ رکھنے تھے تو پھر تو رہن اور درست ہے اور شرط نافذ ہے اگر اس نے مطلقاً عقد کیا تو پھر دو قول ہیں اور یہی حنا بلہ کے ہاں دو جہیں ہیں ایک قول یہ ہے کہ رہن ہی صحیح نہیں یہی شوائع کے ہاں صحیح قول ہے اور حنا بلہ کے ہاں اس کے برعکس صحیح ہے شوائع کی دلیل یہ ہے کہ رہن کو فروخت کرنا مدت پوری ہونے سے پہلے یہ عقد رہن کا تقاضا نہیں لہذا جائز بھی نہیں اور اس صورت میں عقد اپنی حالت پر باقی رہے گا ان کے خراب ہونے تک تو وثیقہ ختم ہو جائے گا۔

تیسری بات: مرتہن کا امتیازی حق امتیازی حق کا معنی یہ ہے کہ مرتہن شے مرہون کے ثمن کا زیادہ مستحق ہے باقی قرض خواہ ہوں کی نسبت قرض کی وصولی میں چاہے راہن زندہ ہو یا مر گیا ہو اور یہ حق مرتہن کے لیے تمام فقہاء کے ہاں ❶ ثابت ہے سوائے ظاہر یہ کے اس وجہ سے کہ مال مرہون کے ساتھ اس کے مال دین کا حق متعلق ہے اور رہن دین کا وثیقہ ہے اور شوائع کے علاوہ جمہور کے ہاں حق جس کے ثبوت کی وجہ سے اور مرتہن کی اجازت کے بغیر راہن کے تصرفات نہ کرنے کی وجہ سے بالا اتفاق تمام فقہاء کے ہاں۔ اور اس بناء پر جب راہن کا مال دیون ادا کرنے سے کم پڑ جائے اور قرض خواہ اپنے قرضوں (دیون) کا مطالبہ کریں یا مدین پر افلاس کی وجہ سے پابندی لگ جائے اور مال قرض خواہوں کے درمیان تقسیم کیا جانے لگے تو اس وقت سب سے مقدم اور اولی مرتہن ہے مرہون کے ثمن سے اپنے حق کی وصولی کے لیے یا اس کے ضامن کی قیمت ہے۔ باقی قرض خواہوں کو اعتراض کا حق نہیں وہ باقی ماندہ ثمن لے سکتے ہیں اس لیے کہ مرتہن کا حق تو عین رہن راہن کے ذمہ سے متعلق ہے یہ یعنی حقدار ہے باقی قرض خواہوں کا حق صرف دائن کے ذمہ سے متعلق ہے نہ کہ عین رہن سے لہذا مرتہن کا حق قوی اور اقوی ہے اور ان کا حق شخصی ہے یہ اس وقت ہے کہ جب مرہون کے ثمن مرتہن کے لیے کافی ہوں اور ان سے کچھ بچ بھی جائے اور باقی جو بچا ہے اسے باقی قرض خواہوں کے درمیان برابر تقسیم کیا جائے گا لیکن اگر مرتہن کے دین سے کچھ باقی بچ جائے تو وہ بھی باقی تمام قرض خواہوں کے باقی دین میں برابر کا شریک ہوگا مرتہن کا دین اگر فوری ہو تو مرہون کے ثمن سے ادا کیا جائے گا اگر موصل ہو تو پھر رہن کو فروخت کر دیا جائے گا اور اس کے ثمن رہن رہیں گے مدت پوری ہونے تک۔

چوتھی بات: مرتہن کا عدم ادائیگی کی صورت میں رہن رکھی ہوئی چیز کا مالک بننے کی شرط لگانا جمہور فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ اگر مرتہن عقد رہن میں رکھی ہوئی چیز کے بارے میں یہ شرط لگالے کہ جب مدت پوری ہوگی اور اس نے ادائیگی نہ کی تو شئی مرہون دین کے بدلے میں اس کی ہوگی یا وہ بیع ہوگی دین کے بدلے میں تو یہ شرط فاسد ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے اس ارشاد کی وجہ سے کہ: رہن کا مالک اس کے علاوہ نہیں بن سکتا یا اس کے بدلے ضبط نہیں ہو سکتا یعنی مرتہن اس کا مستحق اور مالک نہیں بن سکتا اگر وقت مقرر پر ادائیگی نہ ہو امام مالک فرماتے ہیں لایغلق الرهن کا مطلب واللہ اعلم یہ ہے کہ اسے چھڑانے سے منع نہیں کیا جاسکتا کسی چیز سے منع کرنا اور نبی منہی عنہ کے فساد کی دلیل ہے۔ اور ازہری نے کہا غلق الرهن چھڑانے کی سند ہے یعنی ضبط ہونا جب راہن نے رہن واگذار

کروالیا تو وہ مرتہن کے وفاق سے آزاد ہو گیا عبدالرزاق نے معمر سے روایت کی ہے کہ انہوں غلظ الرهن کی تفسیر یہی ہے کہ اگر میں تمہیں مال نہ دے سکا تو رہن تمہارا ہے۔ خلاصہ یہ کہ حدیث کا مطلب یہ ہے کہ مرتہن رہن کا مستحق نہیں ہوتا، اگرچہ مقررہ وقت پر دین ادا نہ بھی ہو اگر رہن ہلاک ہو گیا اور مرتہن کا حق ادا نہ ہوا تھا تو یہ راہن کے ذمہ میں ہلاک ہو گا نووی نے منہاج میں اور اس کے شرح نے لکھا ہے: اگر یہ شرط لگائی کہ مرہون وقت پورا ہونے پر بیع ہوگا تو عقد فاسد ہوگا رہن وقت مقرر کرنے کی وجہ سے اور بیع معلق کرنے کی وجہ سے فاسد ہوگی مرہون وقت پورا ہونے سے پہلے امانت ہے کیونکہ رہن فاسد کے حکم میں ہے اور اس کے بعد مضمون ہے شراء فاسد کے طور پر۔ یہاں حنا بلہ میں سے ابو خطاب اور بعض حنفیہ کا قول ہے کہ رہن اس شرط سے فاسد نہ ہوگا کیونکہ حدیث میں ضبط کی نفی ہے اصل کی نفی نہیں جو اس کی صحت کی دلیل ہے نیز اس لیے بھی کہ کبھی راہن اس شرط کے ساتھ راضی بھی ہوتا ہے تو اس کے بطلان کے ساتھ وہ بدرجہ اولیٰ وہ راضی ہوگا۔ ابن قدامہ حنبلی نے رد کیا ہے کہ یہ رہن شرط فاسد کے ساتھ ہے لہذا فاسد ہوگا جیسا کہ وقت کی شرط لگانا اور حدیث میں یہ نہیں کہ یہ ابتداء عقد سے ہے لہذا اس میں دلیل نہیں۔

پانچویں بات: رہن کی بیع کے بعد اس کا استحقاق: حنفیہ کے ہاں..... ① جب رہن کی فروخت کے بعد معلوم ہو کہ رہن تو راہن کے علاوہ کسی اور کا ہے اب یا تو بیع استحقاق کے دعویٰ کے وقت موجود ہوگی یا ہلاک اگر موجود ہو تو مستحق چاہے تو اسے واپس لے لے کیونکہ اس کا عین مال پایا گیا اسے حق کے بغیر منع نہیں کیا جائے گا اور اس صورت میں مشتری کو اختیار ہوگا چاہے تو بائع سے رجوع کرے کیونکہ وہ عاقد ہے اور چاہے تو مرتہن سے رجوع کرے جب کہ اس نے ثمن پر قبضہ کیا ہو اس لیے کہ استحقاق کی وجہ سے بیع ختم ہوگئی اور مرتہن کا قبضہ حکمی ختم ہو جائے گا۔ اگر بائع عادل ہو تو وہ راہن پر ثمن کا رجوع کرے اگر چاہے کیونکہ وہ بیع میں اس کا وکیل ہے لہذا وکالت کی وجہ سے اس کی ذمہ داری ہے اور عادل نے مرتہن کو جو دیا وہ صحیح ہے لیکن شے مرہون اگر استحقاق کے وقت ہلاک ہو تو مستحق کو اختیار ہے چاہے تو راہن کو قیمت کا ضامن بنائے کیونکہ اس نے اس کے حق کو نصب کیا ہے رہن رکھ کر اور چاہے تو امین کو ضامن ٹھہرائے کیونکہ اس نے اس کے حق میں بیع و میسرگی کر کے تعدی کی ہے اور چاہے تو مشتری کو ضامن بنائے کیونکہ اس کی ملک اس کے قبضہ میں ہلاک ہوئی ہے اگر اس نے راہن کو ضامن بنایا تو بیع نافذ ہوگی اور ادائیگی درست ہے کیونکہ ضمان ادا کرنے کی وجہ سے راہن شے مضمون کا مالک ہو گیا اور یہ ملکیت تعدی کے وقت سے ہے تو ظاہر ہوا کہ اس نے اپنی ملکیت کو رخصت رکھا اور اسے فروخت کرنے کا حکم دیا۔

اگر اس نے بائع کو ضامن ٹھہرایا تو بھی بیع نافذ ہوگی کیونکہ بائع ضمان ادا کرنے کی وجہ سے اس کا مالک ہو گیا تو ظاہر ہوا کہ اس نے اپنی ملکیت فروخت کی ہے اور اس ضمان کی وجہ سے بائع کو رجوع میں اختیار ہے چاہے تو راہن سے رجوع کرے کیونکہ یہ اس کا وکیل ہے بیع نافذ اور صحیح ہوگی اور چاہے تو مرتہن پر رجوع کرے اس کے ثمن کا قیمت کا نہیں کیونکہ ظاہر ہوا کہ اس نے ثمن بغیر حق کے لیے ہمیں کیونکہ ضمان کی ادائیگی کی وجہ سے عین اس کی ملک میں آگئی اور اس ملکیت کی وجہ سے اس کی بیع نافذ ہے اور ثمن اس کے ہوئے اور اس نے راہن کے حساب سے ادا کیے تھے، نہ کہ اس کے لیے لہذا اس سبب سے یہ اس سے رجوع کر سکتا ہے ادائیگی باطل ہو جائے گی اور مرتہن راہن پر رجوع کرے گا۔ اگر اس نے مشتری کو ضامن ٹھہرایا تو وہ بائع (عادل) سے رجوع کرے کیونکہ وہ اس کو فروخت کرنے والا ہے پھر بائع راہن پر رجوع کرے کیونکہ ذمہ داری اسی کی ہے اور اس سے ادائیگی درست ہے اگر مرتہن تک پہنچ جائے۔

نوواں مقصد: مرہون کو سپرد کرنا..... شوائف کے علاوہ جمہور کے ہاں جیسا کہ وضاحت ہوگئی کہ مرتہن کو دین کی وصولی تک مرہون کو روکے رکھنے کا حق ہے تاکہ قرض وار قرض ادا کرنے پر مجبور ہو اور مرہون کو واپس لے لے اس کی ضرورت اور اس سے انتفاع حاصل کرنے کی

غرض سے اور اسی طرح مرتہن کو یہ بھی حق ہے کہ وہ دین کی مدت پوری ہونے پر دین کا مطالبہ کرے، رہن بھی اس کے قبضہ میں ہو ❶ اور مرتہن کے ذمہ مرہون مالک اور راہن کے سپرد کرنا ہے یا تو دین ختم ہونے پر یا پھر عقد رہن ختم ہونے پر ان چند اسباب میں سے کسی سے ختم ہوگا جیسے دین سے بری کرنا، مرہون کرنا یا دین ادا کرنا یا دین کے بدلہ راہن سے کچھ خریدنا یا راہن کا مرتہن کو حوالہ کرنا وغیرہ۔ اس کے بعد بھی اگر مرہون مرتہن کے قبضہ میں رہا تو شوائع اور حنا بلہ ❷ کے ہاں ودیعت ہے اور امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں اگر دین ابراء یا ہبہ سے ختم ہوا تو ودیعت باقی رہے گا اگر ان کے علاوہ ہو جیسے ادائیگی یا اس کے بدلے راہن سے کچھ سامان لے لیا یا حوالہ کیا تو پھر احتساباً مرہون مضمون ہوگا جیسا کہ پہلے تھا اگر ہلاک ہو گیا تو قیمت یا دین میں سے جو کم ہوگا اس سے ہلاک ہوگا۔ اور دونوں صورتوں میں فرق کی وجہ یہ ہے کہ دین ابراء اور ہبہ کی وجہ سے مدین سے انتہائی اعتبار سے ختم ہوتا ہے اور رہن کا ضمان ختم ہو جاتا ہے اور رہہ گیا ادائیگی کی صورت میں تو ساقط نہیں ہوتا بلکہ دائن کے ذمہ اس کا مثل ثابت ہوتا ہے جو دائن کو اس کے مطالبہ سے روکتا ہے اور دونوں دائنوں میں مقاصد ہو جاتا ہے جب دین مدین کے ذمہ موجود ہے تو ضمان بھی قائم رہتا ہے۔

مالکیہ کے ہاں اگر رہن ایسا ہو جو چھپایا جا سکتا ہے جیسے زیور، کتائیں، کپڑے، اسلحہ وغیرہ تو مرتہن پر لازم ہے کہ وہ دین ختم ہونے کی صورت میں اسے واپس لوٹائے ورنہ وہ ضامن ہوگا اس لیے کہ ادائیگی دین کے بعد رہن ودیعت نہیں ہوتا کیونکہ یہ تو ایسا عقد ہے جو مودع کی منفعت سے مکمل ہوتا ہے اور عقد رہن عاقدین کی منفعت سے مکمل ہوتا ہے جب راہن دین کی ادائیگی کے بعد مرتہن سے مرہون کو طلب کرے تو وہ امانت ہوتا ہے۔ عقد رہن کا ختم ہونا یا اس کی انتہاء چند اسباب کے ذریعہ ہوتا ہے مثلاً بری کر دینا، ہبہ کرنا یا دین کے ساقط ہونے سے پہلے فسخ کرنا وغیرہ اور کبھی اس وقت ختم ہو جاتا ہے جب عقد رہن کے وقت معلوم ہو کہ دین ہے ہی نہیں میں یہ اسباب بیان کروں گا جب مال مرہون عاقد رہن ختم ہونے سے راہن کی طرف واپس کیا جائے تو اس میں کوئی اختلاف نہیں کہ اس حالت میں رہن کا کوئی اثر باقی نہیں رہتا۔ لیکن مرتہن کے پاس جب مرہون ہو چاہے اس کے پاس دین ہو یا ختم ہو گیا ہو یا ظاہر ہو کے کوئی دین نہیں یا دونوں تصدیق کر دیں کہ کوئی دین نہیں تو شوائع اور حنا بلہ کے ہاں یہ امانت ہے مالکیہ کے ہاں بھی اسی طرح امانت ہے۔ حنفیہ کے ہاں تصادق کی حالت میں اگر رہن کے ہلاک ہونے کے بعد ہو تو مرتہن پر ضمان ہے۔ لیکن اگر تصادق رہن کی موجودگی میں ہو پھر ہلاک ہو تو اس میں حنفیہ کا اختلاف ہے بعض کے ہاں رہن ختم ہو گیا اور مال مرہون مرتہن کے پاس امانت ہے اور بعض کے ہاں ضمان باقی ہے۔ پہلی رائے ارجح ہے۔

تصادق کے علاوہ کے حالات میں وہی ہے جو انتہاء دین کے سلسلہ میں بیان کیا۔

مرہون کی سپردگی کب مکمل ہوگی؟ پہلے راہن دین ادا کرے پھر مرتہن مرہون سپرد کرے جیسے بیع میں بیع اور ثمن میں ہوتا ہے کہ پہلے ثمن ادا کیے جاتے ہیں پھر بیع سپرد کی جاتی ہے اس لیے کہ مرتہن کا حق دین کی ادائیگی کی وجہ سے متعین ہو گیا اور راہن کا حق سپردگی مرہون میں متعین ہو گیا تو اس ترتیب پر سپردگی مکمل ہوگی راہن اور مرتہن میں برابر کی غرض سے۔ جب راہن بعض دین سپرد کرے تو تمام مذاہب کے ہاں مرہون سارے کا سارا باقی دین کے بدلہ میں رہے گا اس لیے کہ سارا رہن دین کا وثیقہ ہے اور یہ سارے حق کے بدلے میں مجبوس ہے اور وہ دین جو مرہون رہن ہے وہ جزو جزو نہیں ہوتا لہذا یہ دین کے تمام اجزاء کے بدلے میں مجبوس ہے اس میں سے کوئی چیز بھی نہیں چھوٹے گی جب تک سارا دین ادا نہ کر دیا جائے چاہے رہن تقسیم ہو سکتا ہو یا نہ ہو سکتا ہو۔

مرہون سپرد کرنے کی جگہ..... حنفیہ کے ہاں رہن کا بوجھ اور اس میں مشقت ہوگی یا نہیں (الف) اگر رہن کا بوجھ وغیرہ ہو اور مرتہن اس شہر میں دین طلب کرے جس میں عقد مکمل نہیں ہو تو وہ اس کا دین ادا کر دے اور اس سے رہن کا حاضر کروانا ضروری نہیں اس لیے کہ اس پر خرچہ ہوگا اس پر صرف تحلیل واجب ہوگا نہ کہ ایک جگہ سے دوسری جگہ منتقل کرنا کیونکہ اس سے اس کو نقصان ہوگا اور اس کا التزام اس نے عقد میں

الفہم الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۵۳۴ باب کفالتہ نہیں کیا۔

سب: اگر رہن میں بوجھ وغیرہ نہ ہو؟... تو مرتہن کو رہن حاضر کرنے کا حکم دیا جائے گا اس لیے کہ سپرد کرنے کے حق میں تمام جگہیں ایک مکان کی طرح ہیں اور اسی وجہ سے رہن میں ادائیگی کے مکان کی شرط کا بیان کرنا ضروری نہیں اور یہ عقد سلم کی طرح ہے۔ اور یاد رہے کہ اس تفصیل سے معلوم ہوا کہ جب مرتہن دین کا مطالبہ اسی شہر میں کرے جس میں عقد مکمل ہوا تھا تو مرتہن کو رہن حاضر کرنے پر محتاج ہوگا چاہے رہن کا بوجھ ہو یا نہ لیکن ابن عابد بن رحمۃ اللہ علیہ نے اس کا تعاقب کیا ہے کہ اس میں نظر ہے کیونکہ مرتہن پر واجب صرف تخلیہ ہے نہ کہ منتقل کرنا اور یہ مؤلفین کے کلام سے متبادر ہے اور یہ بزاز یہ میں جو ہے اس کے خلاف ہے: اگر حاضر کرنے میں اسے کوئی مشقت نہ ہو تو اسے حاضر کرنے کا حکم دیا جائے گا لیکن اگر اس سے کوئی مشقت ہو تو وہ کسی دوسری جگہ ہو تو اسے حکم نہیں دیا جائے گا۔

رہن فاسد کے احکام..... رہن صحیح کے احکام کے سلسلہ میں ہم جان چھتے کہ وہ مرتہن کا زمین کے ساتھ خاص ہونا ہے دوسرے قرض خواہوں کے مقابلہ میں اور حنفیہ کے ہاں اسے روکنے کا اور اس کے ضمان کا حق ہے۔ اور ائمہ مذاہب کا اس بات پر اتفاق ہے کہ رہن غیر صحیح یا تو باطل ہے یا فاسد اور مرہون کی موجودگی میں اس کے لیے کوئی حکم نہیں مرتہن کے لیے روکنے کا حق ثابت نہیں اور رہن اس سے مرہون کو واپس لے لے اگر وہ روکے اور وہ ہلاک ہو جائے تو وہ غاصب ہوگا اگر وہ مثلی ہے تو اس کے مثلی کا ضامن ہے اگر وہ نمبی ہے تو اس کی قیمت کا ضامن ہوگا اگر مرہون مرتہن کے ہاتھ میں ہلاک ہو جائے غیر صحیح عقد کی صورت میں۔ مثلاً مشاع کا رہن حنفیہ کے ہاں، تو ان کے ہاں وہ رہن کے طور پر ہلاک ہوگا یعنی اس کی قیمت اور دین میں سے جو کم ہے یہی صحیح رائے ہے اور امام کرنفی رحمۃ اللہ علیہ نے فرمایا: یہ امانت کے طور پر ہلاک ہوگا اس لیے کہ رہن جب صحیح نہیں تو قبضہ قبضہ امانت ہے اس لیے کہ اس نے مالک کی اجازت سے قبضہ کیا ہے لہذا یہ ودیعت کے قبضہ کے مشابہ ہے۔

اگر کوئی شخص مر جائے اور اس کے قرض خواہ ہوں تو رہن فاسد کا مرتہن اس کا زیادہ حقدار ہے جیسا کہ رہن صحیح میں مالکیہ بھی حنفیہ کے طرح ہیں جب مرتہن عقد فاسد کے طور پر رہن پر قبضہ کرے تو مرتہن اس کا زیادہ حقدار ہے جب مرہون مرتہن کے قبضہ میں ہلاک ہو جائے عقد فاسد کے طور پر تو اس کی ہلاکت کا حکم رہن صحیح میں ہلاکت کے حکم کی طرح ہے۔

رہ گیارہ روکنے کا حق تو وہ مرتہن کے لیے ثابت ہے اس کے اختیار کی وجہ سے لیکن اس عقد فاسد کی بناء پر اسے مرہون کے مطالبہ کا حق نہیں۔ شواہد اور حنا بلہ کے ہاں: ضمان ہونے یا نہ ہونے میں عقود فاسدہ کا حکم عقود صحیح کی طرح ہے اس لیے کہ عقد صحیح اگر سپردگی بعد ضمان کا تھا ضا کرتا ہے جیسے بیع عاریت تو جو فاسد ہے وہ بدرجہ اولیٰ کیونکہ عقد صحیح میں بیع مضمون ہے اور بیع فاسد میں مقبوض بھی اگر عقد صحیح ضمان نہ ہونے کا تقاضا کرے جیسے رہن بہہ باعوض اور مشاجرہ عین تو فاسد بھی اسی طرح۔ اسی بناء پر جب رہن فاسد ہو جائے جیسے حرام مرہون یا مجہول معدوم یا وہ جس کی ادائیگی پر قدرت نہ ہو یا غیر معین اور مرتہن اس پر قبضہ کر لے تو اگر اس کے پاس ہلاک ہو جائے تو اس پر کوئی ضمان نہیں اس لیے کہ رہن صحیح مضمون نہیں فاسد بھی اسی طرح ہے۔

چوتھی بحث: رہن کی بڑھوتری اور اضافہ وغیرہ..... رہن مرہون کی بڑھوتری کو شامل ہوتا ہے اور دین مرہون اور اس کے زوائد سے متعلق ہوتا ہے فقہاء کے ہاں اس تفصیل کے مطابق جو ان کے ہاں ہے۔ لیکن اس بات پر سب کا اتفاق ہے کہ بڑھوتری اور اضافہ راہن کی ملکیت ہے کیونکہ وہ اصل کا مالک ہے اور یہ اس کی ملکیت کی بڑھوتری ہے۔

۱۔ حنفیہ کے ہاں..... ① رہن کے ساتھ ہی شامل ہے ہر وہ زیادتی و اضافہ جو اصل میں پیدا ہو متصل ہو جیسے پھل دودھ اون وغیرہ اور

الفقہ الاسلامی وادلتہ ... جلد ششم ۵۳۵ باب کفالتہ

وہ اضافہ جو اس سے منفصل ہو جیسے بچہ وغیرہ یہ سب چیزیں اصل کے ساتھ رہن ہیں کیونکہ اس کے تابع ہیں اور رہن حق لازم ہے اس کی طرف سرایت کرے گا اور وہ اضافہ جو رہن سے پیدا شدہ نہیں وہ داخل نہیں جیسے اجرت زمین کا غلہ وغیرہ یہ اصل کے ساتھ رہن نہیں یہ صرف رہن کے ہیں ان کے ساتھ دین متعلق نہیں ہوگا کیونکہ یہ مالک اور مرتب کے عقد کا نتیجہ ہے مال سے پیدا شدہ نہیں لہذا عقد سے جو اس کا مستحق ہے خالص اسی کا ہوگا۔ یہی مالکیہ اور شوافع کا بھی مذہب ہے۔

۲۔ مالکیہ کے ہاں ① رہن میں ہر وہ اضافہ داخل رہے جو اس سے پیدا شدہ اور متصل ہو جیسے موٹا ہونا خوبصورت ہونا یا متصل ہو لیکن تناسل کے سلسلہ سے ہو جیسے بچہ وغیرہ اور درختوں کی شاخیں وغیرہ کیونکہ یہ جانوروں کے بچوں کی طرح ہیں اور اس طرح کی وہ چیزیں جو رہن سے متصل ہیں اور اس کی تخلیق اور صورت سے ملتی جلتی ہیں، اسی طرح بکری وغیرہ کی اون وغیرہ بھی رہن میں داخل ہے اگر وہ عقد رہن کے وقت اس کی پیٹھ پر ہو ورنہ نہیں، رہ گئی وہ چیزیں جو رہن سے تخلیق اور صورت کے اعتبار سے نہیں ملتیں تو وہ رہن میں داخل نہیں چاہے اس سے پیدا شدہ ہوں جیسے درخت کے پھل کھجور میں دودھ وغیرہ یا اس سے پیدا شدہ نہ ہوں جیسے گھروں کا کرایا اور تمام منافع۔

۳۔ شوافع کے ہاں جو اضافہ متصل ہے وہ رہن میں داخل ہے جیسے موٹا ہونا بڑا ہونا خوبصورتی پھولوں کی نشوونما وغیرہ کیونکہ یہ اصل کے تابع ہیں ان سے ان کو ممتاز نہیں کیا جاسکتا اور علیحدہ کا اضافہ اور ممتاز نہ ہونے والی نمودار بڑھوتری رہن میں داخل نہیں جیسے درختوں کے پھل، اون، بال، دودھ، انڈے، گھر کی اجرت۔ حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ حدیث کی وجہ سے کہ راہن سے رہن کو ضبط نہ کیا جائے اس کے لیے اس کا فائدہ ہے اور اسی پر اس کا نقصان ہے۔ اور بڑھوتری فائدہ غنم میں سے ہے لہذا واجب ہے کہ اسی کا ہونیز رہن ایک عقد ہے اس سے مرہون کی ذات سے ملکیت زائل نہیں ہوتی لہذا امتیاز نما کی طرف سرایت نہیں ہوگی اجارہ کی طرح۔

۴۔ حنابلہ کے ہاں رہن کی ہر طرح کی بڑھوتری چاہے اس سے متصل ہو یا منفصل اس سے پیدا شدہ ہو یا نہ پیدا شدہ ہو اس کا غلبہ ہو یا کچھ اور سب کچھ مرتب کے قبضہ میں رہن ہوگا یا اس کی نائب کے پاس اور انہیں اصل کے ساتھ فروخت کیا جائے گا اگر ضرورت پیش آئے تو دین کی ادائیگی میں اس لیے کہ مال مرہون کے ساتھ دین کا تعلق عقد کی وجہ سے ثابت ہے لہذا اس میں اس کے منافع داخل ہوں گے جیسے بیع میں ہوتا ہے نیز اس لیے بھی کہ علیحدہ بڑھوتری بھی عین مرہون سے پیدا ہوتی ہے اس کا حکم بھی متصل کی طرح ہے۔

خلاصہ یہ کہ حنابلہ کی مذہب میں وسعت ہے وہ ہر طرح کے اضافہ کو مطلقاً رہن میں داخل کرتے ہیں پھر ان کے قریب حنیفہ کا مذہب ہے اور ان کے قریب مالکیہ کا مذہب ہے پھر ان کے قریب شوافع کا مذہب ہے۔

پانچویں بحث: رہن میں اضافہ کرنا یا دین میں اضافہ کرنا رہن میں اضافہ یا اس طور کہ راہن شیء مرہون کے ساتھ کوئی اور چیز رکھ دے دین کے بدلے میں مثلاً وہ کسی شخص سے سو روپے ادھار لے اس کے بدلہ میں کپڑے رہن رکھے پھر ان کے ساتھ اور کپڑے یا کوئی کتاب اور دے دے یا کہ وہ پہلے کے ساتھ سو کے بدلے میں رہن ہو تو یہ جمہور کے ہاں جائز ہے کیونکہ اس سے اعتماد اور وثیقہ میں اضافہ ہوتا ہے جو رہن کی غرض ہے۔

امام زفر رحمہ اللہ کے ہاں جائز نہیں کیونکہ یہ دین کے شیوع کی طرف لے جانی والی چیز ہے اس لیے کہ رہن ثانی کے لیے ضروری ہے کہ اس کے مقابلہ میں دین کا کچھ حصہ ہو وہ پہلے رہن میں سے اس کے بقدر نکل جائے گا اور وہ شائع ہے اور شیوع مفسر رہن ہے ان پر رد کیا گیا ہے کہ دین میں شیوع رہن سے مانع نہیں اور دین کو اصل اور اضافہ پر تقسیم کیا جائے گا قبضہ کے دن کی قیمت کی اعتبار سے رہ گیا دین میں اضافہ وہ اس طور پر کہ راہن مرتب سے قرض لے اسی رہن پر مثلاً اس نے اس سے ایک ہزار ادھار لیا اور اس کے بدلے ایک قالین رہن رکھی پھر اس

سے ایک بار اور قرض لیا اس طور یہ کہ وہی قائلین دونوں کے بدلے میں رہن ہوئی تو اس میں فقہاء کی دورائے ہیں۔

الف... امام ابوحنیفہ امام محمد حنابلہ اور امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ کے جدید قول کے مطابق دین میں زیادتی و اضافہ جائز نہیں اس لیے کہ یہ دوسرے رہن کا تقاضا کرتا ہے یا پہلے مرہون کے رہن کا اور مرہون کا رہن جائز نہیں کیونکہ پہلا دین اس کے ساتھ کامل طور پر متعلق ہے۔

ب... امام مالک امام ابو یوسف ابو ثور، مزنی اور ابن المنذر کے ہاں: اضافہ جائز ہے اس لیے کہ اگر وہ رہن میں اضافہ کرے تو جائز ہے تو اسی طرح اگر دین میں اضافہ کیا کیونکہ دین میں اضافہ عقد رہن کو فسخ کرنے والا ہے جو پہلے تھا اور تیار رہن دونوں دینوں کے بدلے میں ہو تو یہ اتفاقاً جائز ہے۔ ❶

چھٹی بحث: انتہاء عقد رہن..... عقد رہن مختلف حالات کے ساتھ ختم ہو جاتا ہے جیسے ابراء، ہبہ دین ادا کرنا وغیرہ اور وہ صورتیں یہ ہیں:

۱..... مرہون کو مالک کے سپرد کرنا شوائف کے علاوہ جمہور کے ہاں اس سے رہن ختم ہو جاتا ہے کیونکہ یہ دین کا وثیقہ ہے جب اس نے مرہون سپرد کر دیا تو وثیقہ باقی شمار نہیں ہوگا رہن ختم ہو جائے گا جیسا کہ جمہور کے ہاں راہن کی اجازت سے مرہن عاریت پر دے دے تو ختم ہو جاتا ہے۔

۲..... سارا رہن ادا کرنا جب راہن سارا دین ادا کر دے تو رہن ختم ہو جاتا ہے۔

۳..... جبری بیع..... جو راہن کی جانب سے قاضی کے حکم سے ہوئی ہو یا راہن کے انکار کی صورت میں قاضی نے خود کی ہو جب ایسا ہو گیا تو رہن ختم۔

رہ گئی اختیاری بیع جو مرہن کی اجازت سے بائع کرے اگر دین کی مدت پوری ہونے کے بعد ہوئی ہو تو اس کے ثمن کے ساتھ اس کا حق متعلق ہوگا اور اگر مدت پوری ہونے سے پہلے ہوئی ہو تو بھی امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ اور محمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ثمن کے ساتھ حق متعلق ہوگا اور وہ رہن ہو جائیں گے کیونکہ راہن نے مرہن کی اجازت سے فروخت کی ہے لہذا اس میں اس کا حق ثابت ہونا واجب ہے شوائف مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں: اس صورت میں رہن باطل ہو جائے گا اور راہن پر اس کا عوض لازم نہیں آتا اور دین بار رہن رہے گا۔

۴..... دین سے بری کر دینا جس طرح بھی: چاہے حوالہ کے طور پر ہو یا مرہن کوئی دوسرا امین اس کے عوض لے لے۔

۵..... مرہن کی جانب سے رہن فسخ کرنا اگرچہ راہن قبول نہ بھی کرے کیونکہ حق اس کا ہے اور رہن جائز ہے ہر لازم حق ہے اور راہن کی جانب سے فسخ کی صورت میں ختم نہیں ہوتا کیونکہ اس کی جانب سے لازم ہے۔

حنفیہ کے ہاں رہن فسخ کرنے کے لیے شرط یہ ہے کہ مرہن الفاظ کے ذریعہ یا مال مرہون کو راہن کو واپس کرے تو فسخ ہوگا کیونکہ رہن قبضہ سے لازم ہوتا ہے اس فسخ بھی قبضہ سے مکمل ہوگا مال واپس کرے۔

مالکیہ کے ہاں رہن باطل ہو جاتا ہے راہن کے قبضہ میں چھوڑنے سے یہاں تک کہ راہن اسے فروخت کر دے اس طور پر چھوڑنا ایسے ہی ہے جیسے مرہن سپرد کرنا لہذا یہ فسخ کے معنی میں ہے اسی طرح ان کے ہاں رہن مرہن کی اجرت بیع سے بھی ختم ہو جاتا ہے اور دین بار رہن رہ جائے گا۔

۶..... مالکیہ کے ہاں قبضہ سے پہلے رہن کے مرجانے یا منگلس ہونے سے بھی رہن باطل ہو جاتا ہے یا قرض خواہ اداء دین کا مطالبہ

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۳..... باب کفالتہ

شروع کر دیں۔ یا حاکم کے پاس معاملہ لے جائیں اور وہ راہنہ پر پابندی لگا دے یا اس کے مرض اور جنون کی وجہ سے جن میں وہ مرجائے کیونکہ ان کے ہاں صرف ایجاب و قبول سے رہن لازم ہے۔

اور حنفیہ کے ہاں راہنہ یا مرتہن اگر سپردگی سے پہلے مرجائے تو رہن باطل ہو جاتا ہے اور راہنہ کے مفلس ہونے سے باطل نہیں ہوتا جبکہ شوافع اور حنابلہ کے ہاں راہنہ یا مرتہن کے سپردگی سے پہلے مرجانے سے رہن باطل نہیں ہوتا اور ان میں سے کسی ایک کے مجنون ہونے سے اور نہ ہی راہنہ کے مفلس ہونے سے اور قبضہ کے بعد کسی کے مرنے سے بالاتفاق رہن باطل نہیں ہوتا۔

۷۔ مرہون کا ہلاک ہونا..... جمہور علماء کا اس بات پر بھی اتفاق ہے کہ عقد رہن مال مرہون کے ہلاک ہونے سے ختم ہو جاتا ہے جمہور کے ہاں بھی جو مرہون کو امانت سمجھتے ہیں اور مرتہن کو تعدی اور کوتاہی کے بغیر ضامن قرار نہیں دیتے اور حنفیہ کے ہاں بھی جو اس کے ضمان کے قائل ہیں کیونکہ محل عقد ختم ہو گیا۔

۸۔ مرہون میں کوئی تصرف مثلاً اجارہ، ہبہ، صدقہ کرنا۔ جب راہنہ یا مرتہن دوسرے کی اجازت سے رہن کو اجارہ پر یا ہبہ یا صدقہ یا کسی اجنبی کو فروخت کر دیں تو رہن ختم ہو جاتا ہے جیسے مرتہن تجدید قبضہ کے اجارہ کرے تو ختم ہو جاتا ہے۔ اور مرتہن کو فروخت کرنے سے حنفیہ کے ہاں رہن ختم نہیں ہوتا کیونکہ مال مرہون کا خلیفہ یعنی شمن موجود ہیں لہذا شمن اصل کے قائم مقام ہے۔ کماتین فی بحث التفرق۔

ساتویں بحث: راہنہ اور مرتہن کا اختلاف..... اس بحث کا تعلق قاضی وغیرہ کے ساتھ ہے جو راہنہ اور مرتہن کے اختلاف یا رہن اور مرہون کے اختلاف میں فیصلہ کرے گا۔

الف..... جب راہنہ اور مرتہن میں دین کی مقدار میں اختلاف ہو جائے راہنہ کہے میں نے تمہارے پاس اپنا سامان ایک ہزار کے بدلے میں رہن رکھا ہے اور مرتہن کہے نہیں بلکہ دو ہزار کے بدلے میں رکھا ہے تو جمہور (حنفیہ، شوافع اور حنابلہ) کے ہاں راہنہ کی بات معتبر ہو گی قسم کے ساتھ کیونکہ یہ اس اضافہ کا منکر ہے جس کا مرتہن دعویٰ کر رہا ہے اور بات منکر کی معتبر ہوتی ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: اگر لوگوں کو ان کے دعوؤں کے مطابق حق دیا جائے تو پھر لوگ دوسروں کے مالوں اور جانوں کا دعویٰ کرنا شروع کر دیں گے لیکن قسم مدعی علیہ پر ہے ❶ اور یہاں راہنہ مدعی علیہ ہے اور مرتہن مدعی تو واجب ہے کہ قسم راہنہ پر ہو ظاہر حدیث مشہورہ کی وجہ سے۔

مالکیہ کے ہاں..... بات مرتہن کی معتبر ہوگی الا یہ کہ جو رہن کی قیمت سے زائد ہے اس میں راہنہ کی بات معتبر ہوگی کیونکہ مرتہن اگر چہ مدعی ہے لیکن اسے یہاں شبہ ہے یمین نے اپنی جگہ سے منتقل ہونے پر وہ یہ کہ رہن اس کا گواہ ہے کہ وہ مرہون سے زیادہ ہوتا ہے اور مالک کے اصول میں سے ہے شبہ کے اعتبار سے جو زیادہ قوی ہے وہ قسم اٹھائے اور جمہور کے ہاں یہ لازم نہیں اس لیے کہ کبھی راہنہ کوئی چیز رہن رکھتا ہے اور اس کی قیمت دین سے زیادہ نہیں ہوتی۔

اور اس میں کوئی اختلاف نہیں کہ جب دونوں رہن کی مقدار میں اختلاف کریں راہنہ کہے: میں نے یہ چیز رہن رکھی ہے اور مرتہن کہے نہیں بلکہ دوسری چیز رکھی ہے تو یہاں راہنہ کی بات معتبر ہوگی کیونکہ وہ منکر ہے۔

ب..... جب دونوں کا اختلاف ہو جائے عین مرہونہ کے تلف اور ضائع ہونے میں مرتہن کہے ہلاک ہو گیا اور کوئی وجہ نہ بیان کرے تو تمام ائمہ کے ہاں مرتہن کا قول قسم کے ساتھ معتبر ہوگا اسی طرح اگر بلائ کے بعد مقدار مرہون میں اختلاف ہو جائے تو بھی مرتہن کا قول معتبر ہوگا کیونکہ وہ ضامن ہے اگر دونوں کا اختلاف ہو جائے رہن کے دن کی قیمت میں یا اصل رہن میں کہ آیا وہ موجود ہے یا نہیں تو راہنہ کی بات

معتبر ہوگی قسم کے ساتھ۔

ج..... اگر دونوں کا اختلاف ہو مرہون کے قبضہ کے سلسلہ میں آیا قبضہ ہوا یا نہیں تو حنفیہ اور شوافع کے ہاں راہن کی بات قسم کے ساتھ معتبر ہوگی چاہے مرہون راہن کے قبضہ میں ہو یا مرتہن کے کیونکہ اصل راہن کا نہ الزم ہونا اور نہ قبضہ ہونا۔ حنا بلکہ کے ہاں قبضہ میں اختلاف کی صورت میں جس کا کافی الحال قبضہ ہے اس کی بات معتبر ہوگی اگر راہن کے قبضہ میں ہے تو اس کی بات کیونکہ اصل قبضہ نہ ہونا ہے اگر مرتہن کے قبضہ میں ہے تو اس کا قول کیونکہ ظاہر اس کا قبضہ حق کی وجہ سے ہے۔ اگر دونوں کا اختلاف قبضہ کی اجازت میں ہو جائے راہن کہے تم نے شیء مرہون کو میری اجازت کے بغیر لیا ہے تو لازم نہیں اور مرتہن کہے بلکہ میں نے تمہاری اجازت سے لیا ہے اور اس وقت مرہون مرتہن کے قبضہ میں ہے تو راہن کی بات قسم کے ساتھ معتبر ہوگی کیونکہ وہ منکر ہے۔

د..... اگر راہن کی ہلاکت کے وقت میں اختلاف ہو، مرتہن کہے دوران عمل ہلاک ہو اور راہن کہے دوران عمل ہلاک نہیں ہوا تو حنفیہ کے ہاں مرتہن کا قول معتبر ہے کیونکہ وہ منکر ہے اور گواہ راہن کے ذمہ ہیں۔ ①

ہ..... حنفیہ کے ہاں اگر مرہون کی نوع میں اختلاف ہو جائے راہن کہے یہ راہن نہیں اور چیز ہے اور مرتہن کہے نہیں بلکہ یہی ہے جو تم نے راہن رکھا ہے تو اس صورت میں مرتہن کا قول معتبر ہوگا کیونکہ اس نے قبضہ کیا ہوا ہے۔ اگر مرہون بیع کے ثمن میں اختلاف ہو جائے یا اس کی ثمن مثل یا کسی اور ثمن کے ساتھ بیع میں اختلاف ہو جائے تو بھی مرتہن کا قول معتبر ہوگا کیونکہ بیع ہونے کی وجہ سے مرہون راہن ہونے سے نکل گیا اور ضمان ثمن کی طرف لوٹ آیا راہن زیادہ ضمان کا دعویٰ کر رہا ہے مرتہن اس کا منکر ہے تو اسی کی بات معتبر ہوگی۔

و..... مالکیہ کے ہاں اگر راہن اور مرتہن رہن رکھنے کی کیفیت میں اختلاف کریں راہن نے اسے امین کے پاس رکھا تھا اور مرتہن کہے نہیں میرے پاس رکھا تھا، یا اس کے برعکس تو اسی کا قول معتبر ہوگا جو امین کے پاس رکھے کا دعویٰ دار ہے اور وہ راہن ہے۔

تیرہویں فصل..... صلح

.....	خاکہ موضوع
.....	پہلی بحث
.....	دوسری بحث
.....	تیسری بحث
.....	چوتھی بحث

بعد صلح کے متعلق درج ذیل مباحث میں گفتگو کی جائے گی۔
 صلح کی تعریف، صلح کی مشروعیت، انواع اور رکن صلح
 شرائط صلح
 حکم صلح
 وہ امور جو عقد صلح کو باطل کر دیتے ہیں بعد از بطلان عقد صلح کا حکم۔

پہلی بحث: صلح کی تعریف، صلح کی مشروعیت، انواع اور رکن صلح

صلح کی تعریف..... صلح کا لغوی معنی نزاع ختم کرنا۔

شرعی تعریف..... عقد وضع لرفع المنازعة یعنی وہ عقد ہے جو نزاع (جھگڑے) کو ختم کرنے کے لیے وجود میں لایا گیا ہو یا لفاظ دیگر حنا بلکہ کے نزدیک اس کی تعریف یوں بھی ہے: "معاهدة يتوصل بها الى الاصلاح بين المختلفين" ایک معاملہ جو دو اختلاف کرنے والوں کے درمیان گٹھ جوڑ تک پہنچا دے عقد صلح کا وقوع غالب احوال میں غرض حاصل کرنے کے لیے بطور مدارات اس شے

①..... تکملہ فتح القدیر ۲۳/۷ تبیین الحقائق الزیلعی ۲۹/۵ الدرر لمختار ۳/۹۳ مغنی المحتاج ۲/۱۷۷ حاشیہ الجبری علی

کے کہ اہل ذمہ پر وقوع ہوگا جسکا دعویٰ کیا گیا، ہوا اس کی تفصیل آیا چاہتی ہے۔ ①

یہاں صبح سے ہمارا مقصد لوگوں کے درمیان ہونے والے معاملات میں صلح ہے مسلمانوں اور کافروں کے درمیان صلح کا ہونا مقصود نہیں اور نہ ہی امام (حکمران، سلطان) اور باغیوں کے درمیان یا زوجین کے درمیان صلح یہاں ہمارا موضوع سخن نہیں۔

صلح کی مشروعیت لوگوں کے درمیان صلح کا ہو جانا مستحب ہے اس میں کوئی حرج نہیں کہ حکمران طرفدار (فریقین) کو صلح کا مشورہ دے سکتا ہے البتہ فریقین کو صلح پر مجبور نہیں کر سکتا، ہاں البتہ صلح کی ترغیب دے سکتا ہے کہ حق فریقین میں سے کسی ایک کا ہے بشرطیکہ جب تک یہ ظاہر نہ ہو کہ حق کسی ایک فریق کا ہے اگر واضح ہو جائے کہ حق فلاں فریق کا ہے تو صاحب حق کے لیے حکم ثابت ہو جائے گا صلح کی مشروعیت کتاب سنت و اجماع امت سے ثابت ہے۔ ②

کتاب سے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے: والصلح خیر اور صلح کر لینا بہتر ہے۔ یہ حکم زوجین کے درمیان صلح کرانے کے بعد آیا ہے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَإِنْ أَمْرًا ذَا خَافْتُمْ مِنْ بَعْضِهَا تُشَهُوْنَهَا أَوْ إِعْرَاضًا فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا أَنْ يُصِلِحَا بَيْنَهُمَا صِدْقًا..... التوبہ، ۴، ۱۲۸

اگر کسی عورت کو اپنے شوہر سے زیادتی یا بیزاری کا اندیشہ ہو تو ان میں بیوی کے لئے اس میں کوئی مضائقہ نہیں ہے کہ وہ آپس کے اتفاق سے کسی قسم کی صلح کر لیں اور صلح کر لینا بہتر ہے۔

سنت سے حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے مرفوع اور حضرت عمر رضی اللہ عنہ سے موقوف حدیث مروی ہے کہ: مسلمانوں کا آپس میں صلح کر لینا جائز ہے البتہ وہ صلح جائز نہیں جو حرام کو حلال کر دے یا حلال کو حرام کر دے۔ (راہ ابن حبان وصحیح) ③ حرام کو حلال کرنے کی مثال جیسے شراب پر صلح کر لی یا جتنے دراہم کا دعویٰ کیا ہو ان سے زائد دراہم پر صلح کر لی حلال کو حرام کرنے کی مثال جیسے اس بات پر صلح کر لی کہ شوہر سوکن سے ہمسٹری نہیں کرے گا حالانکہ وہ اس کی دوسری بیوی ہوتی ہے۔ یا اس بات پر صلح کر لی کہ شوہر اسے طلاق نہیں دے گا۔

اجماع سے صلح کی مشروعیت پر علمائے امت کا اجماع ہے چونکہ معاملات میں صلح کا بہت زیادہ فائدہ ہے چونکہ صلح کے ذریعہ نزاع اور اختلاف ختم ہو جاتا ہے ④ غالب احوال میں صلح کا وقوع نسبتاً کم رتبہ پر ہوتا ہے تاکہ حق کے کچھ حصہ کے پانے کی راہ ہموار ہو جائے۔

صلح کی حکمت یہ ہے کہ مسلمانوں کے درمیان محبت و امن برقرار رہے باہمی انفاق اور اس کے اسباب کا خاتمہ ہو جائے چنانچہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ: ایک دوسرے سے بغض مت رکھو ایک دوسرے سے حسد نہ رکھو ایک دوسرے سے قطع تعلق نہ کرو اللہ کے بندو! آپس میں بھائی بھائی بن جاؤ ایک اور حدیث میں ہے میرے بعد کافر مت بن جاؤ کہ ایک دوسرے کی گردنیں مارنے لگ جاؤ نیز صلح کے معاملہ میں جھوٹ بولنا مباح ہے تاکہ جھگڑا ختم ہو جائے اور لوگوں میں اتفاق رہے بخاری و مسلم کی روایت ہے کہ وہ آدمی جھوٹا نہیں جو (جھوٹ بول کر) دو آدمیوں کے درمیان صلح کرائے اور اچھی بات کو کسی کی طرف منسوب کرے اور اچھی بات کہے۔

صلح کی انواع صلح مسلمانوں کے درمیان بھی ہوتی ہے اہل حرب کے ساتھ امن و امان کی صلح اہل عدل اور باغیوں کے درمیان صلح، زوجین کے درمیان اختلاف ہونے پر صلح، غیر مال میں دو اختلاف کرنے والوں کے درمیان صلح، مال میں دو جھگڑنے والوں کے درمیان صلح

① المغنی ۳/۲۶۱ غایۃ المنتھی ۲/۱۱۸ ② المبسوط ۲۰/۲۳۱ مغنی المحتاج ۲/۱۷۷ المغنی ۳/۲۶۱ کشف القناع ۳/۲۸۳ القوانين الفقہیہ ۷-۳۳ ③ قال الترمذی هذا حدیث حسن صحیح (نصب الرایۃ ۳/۱۱۲ التلخیص الحبیر ۲۳۹ نیل الماوطا ۵/۲۵۳-۲۵۴) اسی لیے صلح کے لئے جھوٹ بولنا بھی مباح ہو جاتا ہے۔

یہی صورت یہاں موضوع بحث ہے، مالکیہ نے صلح کی دو قسمیں بیان کی ہیں۔ صلح اسقاط وبراء مطلقاً جائز ہے اور صلح علی عوض (معاوضہ لے کر صلح کرنا) یہ صورت بھی جائز ہے البتہ اگر یہ صلح حرام تک پہنچا دے تو جائز نہیں ہوگی، اس نوع کا حکم بیع کا حکم ہے اموال میں صلح کرنے کی دو قسمیں ہیں۔

۱۔ صلح مع اقرار مدعی علیہ..... اس کا حاصل یہ ہے کہ ایک شخص کسی دوسرے شخص پر کسی چیز کا دعویٰ کر دے مدعی علیہ اقرار کر دے (یعنی کہے کہ جی ہاں یہ چیز مدعی کی ہے) پھر مدعی علیہ مدعا بہ چیز کے علاوہ کسی اور چیز مثلاً گھریا کسی قسم کی منفعت جو مدعا بہ سے حاصل نہ ہو پر صلح کر لے جیسے گھر میں رہائش کی منفعت یا مدعا بہ چیز کے کسی جز پر صلح کرے جیسے گھر کے چوتھائی حصہ پر صلح کرے صلح کی یہ قسم بالاتفاق جائز ہے۔ ①

یہ صلح اگر مال پر واقع ہو اور مال کے ساتھ کی جائے جیسے چٹائی کے بدلہ میں کپڑا دے دیا تو صلح بیع کے معنی میں ہے۔ چنانچہ بیع مال کے ساتھ مال کا تبادلہ ہے جو عاقدین کی رضا مندی سے ہو اگر صلح زمین پر ہوئی ہو تو اس میں شفعہ جاری ہوگا عیب کی وجہ سے واپس ہوئی اس میں اختیار شرط بھی ثابت ہوگا عوض یا بدل کی جہالت کی وجہ سے صلح فاسد ہوئی اس میں مقدمہ تسلیم کی شرط کا بھی اعتبار ہوگا اگر یہ صلح مال پر ہو اور کسی چیز کے منافع کے ساتھ کی جائے تو اس کے لیے اجارہ کا حکم ہوگا چونکہ اس میں اجارہ کا معنی پایا جاتا ہے چنانچہ اجارہ منافع جات کی تملیک کو کہا جاتا ہے معاملات میں اعتبار معانی کا ہوتا ہے لہذا اس میں تعیین وقت کا اعتبار کیا جائے گا مدت اجارہ کے دوران اگر کوئی عاقد مر جائے تو عقد باطل ہو جائے گا۔

۲۔ مدعی علیہ کے انکار کے ہوتے ہوئے صلح..... صلح مع الانکار کا حاصل یہ ہے کہ فی الواقع مدعی کا حق ثابت ہوتا ہے تاہم مدعی علیہ کو اس کا علم نہیں ہوتا مثلاً ایک شخص دوسرے پر کسی چیز کا دعویٰ کرتا ہے لیکن مدعی علیہ اس کا انکار کرتا ہے پھر مدعا بہ میں ہے کچھ حصہ کے ساتھ مدعی سے صلح کر لیتا ہے یہ صورت لوگوں کے تنازعات میں اکثر واقع ہوتی ہے صلح مالکیہ، حنیفہ اور حنابلہ کے نزدیک جائز ہے جب کہ شافیہ اور ابن ابی لیلیٰ کے نزدیک جائز نہیں ② قائلین جواز کے نزدیک شرط یہ ہے کہ مدعی جس چیز کا دعویٰ کرتا ہو اس کے متعلق اس کا اعتقاد ہو کہ یہ اس کا حق ہے اور مدعی علیہ کا اعتقاد ہو کہ اس پر کوئی حق نہیں تاہم مقدمہ کے خاتمہ کے لیے کوئی چیز مدعی کو دے دے۔ ③

انکار کے ساتھ صلح کی صورت..... مثلاً ایک شخص دوسرے پر گھر کا دعویٰ کر دے کہ اس میں مدعی کا حق ہے جب کہ مدعی علیہ استحقاق کا انکار کر دے اور مدعی علیہ سے قسم کا مطالبہ کیا جائے گا مدعی علیہ یہ رائے ظاہر کرے کہ اس دعویٰ کے متعلق مال کے ساتھ صلح کر دے تا کہ اس سے لگی قسم کا فائدہ ہو جائے اور مقدمہ ختم ہو جائے چنانچہ دونوں فریق مدعا بہ کے متعلق صلح کر لیں باوجودیکہ دعویٰ کے صحیح ہونے کا انکار بھی ہو دعویٰ کے باطل ہونے کا اعتقاد بھی ہو اور مدعی علیہ صلح سے پہلے اور صلح کے بعد انکار پر مصر ہو اور وہ مال کی ایک مقدار صلح میں دے دے۔ ④

جمہور کا استدلال..... فریق اول کا استدلال عموم آیت سے ہے: وَالصَّلْحُ خَيْرٌ صلح بہتر ہے (النساء، ۴/۱۱۲۸) آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ مسلمانوں کے درمیان صلح جائز ہے البتہ وہ صلح جو حرام کو حلال کر دے یا حلال کو حرام کر دے یہ عموم اس بات پر دلالت کرتا ہے کہ ہر قسم کی صلح مشروع ہے ہاں البتہ جو دلیل سے مخصوص ہو جائے سیدنا حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا: معاملہ کے فریقوں کو صلح کے لئے واپس

①..... المبسوط ۱۳۹/۲۰ البدائع ۴۰/۶ تکملہ فتح القدیر ۲۴/۷ تبیین الحقائق ۳۰/۵ بداية المجتهد ۲۹۰/۲ الشرح الكبير ۳۰۹/۳ معنی المحتاج ۱۷۷/۲ المہذب ۳۳۳/۱ المغنی ۳۸۲/۳ القوانین الفقہیہ ۲۳۸۔ ② المراجع السابقہ مغنی المحتاج ۱۷۹ المغنی ۳۷۶۔ ③ المغنی ۳۷۸/۲ غایۃ المنتہی ۲۱۰/۲۔ ④ الافصاح ۱۷۴/۱

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۴۱ باب کفالتہ

لونا چونکہ فیصلہ کینہ اور کدورت پیدا ہونے کا باعث ہے امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں صلح انکار کے ساتھ ہو میں اسے جائز قرار دیتا ہوں یعنی صلح مقدمہ اور نزاع کو ختم کر دیتی ہے۔

شافعیہ اور ابن ابی لیلیٰ کی دلیل..... کا حاصل یہ ہے کہ یہ حضرات قیاس کرتے ہیں کہ اگر شوہر نے خلع سے انکار کر دیا پھر کسی چیز پر بیوی کے ساتھ صلح کر دی تو یہ صلح صحیح نہیں ہوگی ان کی دوسری دلیل یہ ہے کہ اگر مدعی اپنے دعویٰ میں جھوٹا ہو تو وہ مدعی علیہ سے اس کا مال اپنے لئے حلال کرنا چاہتا ہے جب کہ ایسا کرنا حرام ہے اور اگر سچا ہو تو ایسی چیز پر معاوضہ لیتا ہے جو اس کا حق نہیں لہذا معاوضہ صحیح نہیں یہ ایسا ہی ہے۔

جیسے کسی دوسرے کے مال کو فروخت کر دے نیز صلح عقد معاوضہ ہے جو کسی ایک جانب کے عوض سے خالی ہوتا ہے لہذا یہ باطل ہے جیسے حد قذف پر صلح کرنا باطل ہے گویا مدعی جو مال لے گا وہ اکل مال بالباطل کے قبیل میں سے ہوگا جب کہ اوپر آچکا کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: البتہ وہ صلح جو حرام کو حلال کر دے یا حلال کو حرام کر دے وہ جائز نہیں اگر مقدمہ ختم کرنے کے لیے مدعی علیہ مال خرچ کرتا ہے تو یہ رشوت ہے۔

یہ مناقشہ ہے چنانچہ فریق اول انکار کے ساتھ صلح کو حدیث کے مفہوم میں داخل ہونے کو تسلیم نہیں کرتا، چونکہ ممنوع تو یہ ہے کہ صلح حرام چیز کو حلال کر دے باوجودیکہ وہ چیز اپنی حرمت پر باقی رہے جیسے مثلاً آزاد آدمی کو غلام بنانے پر صلح کر لی یا نضع حرام کو حلال کر دیا یا شراب و خنزیر پر صلح کر دی نیز جو حق مدعی کے لیے ثابت ہو وہ کسی طرح بھی حاصل کر سکتا ہے۔

رہی بات مدعی علیہ وہ تو مدعی کے دعویٰ کے مقابل دفاع کرتا ہے تاکہ دعویٰ کی مسؤلیت سے اجتناب کر سکے، اور جو نزاع اور جھگڑا کھڑا ہو گیا ہے اس کا خاتمہ ہو جائے مدعی علیہ بے عزتی سے اپنے آپ کو بچانا چاہتا ہے اور عدالت میں حاضر ہونے سے اپنی حفاظت کرتا ہے چنانچہ شرفاء اور اصحاب مروت عدالتوں میں جو ابعدی کے لیے حاضر ہونے کو اپنی شان کے خلاف سمجھتے ہیں اور ان کی کوشش ہوتی ہے کہ ایسے امور جن سے ان کی عزت خراب ہو ان سے بچاؤ کا سامان کرنا ان کے لئے نہایت بہتر ہوتا ہے شریعت اپنی حفاظت اپنی عزت کی حفاظت سے منع نہیں کرتی خواہ اس کے لئے مال ہی کیوں نہ لگانا پڑے اور مدعی کا جو حق ثابت ہوتا ہے اس کا عوض لے لیتا ہے لہذا شریعت اس کے مانع نہیں برابر ہے مدعی نے جو مال لیا ہے وہ اس کے حق کی جنس میں سے ہو یا نہ ہو۔

۳۔ سکوت کے ساتھ صلح..... اس کا حاصل یہ ہے کہ مدعی علیہ نہ ہی اقرار کرتا ہو اور نہ ہی انکار کرتا ہو مثلاً ایک شخص نے کسی دوسرے پر دعویٰ کر دیا دوسرا شخص بغیر اقرار اور انکار کے خاموش رہے پھر مدعی کے ساتھ صلح کر لے یہ صلح جہور کے نزدیک جائز ہے ابن ابی لیلیٰ کے نزدیک بھی جائز ہے جب کہ شافعیہ کے نزدیک جائز نہیں۔ یہاں بھی وہی دلائل ہیں جو اوپر نمبر ۲ کے ذیل میں گزر چکے ہیں شافعیہ کے ہاں سکوت انکار ہے لہذا یہاں بھی منکر والا معاملہ ہوگا۔

خلاصہ..... صلح کی تینوں اقسام حنفیہ کے نزدیک جائز نہیں چنانچہ بدل صلح میں مدعی کی ملکیت ثابت ہو جائے گی اور چیز واپس لینے کا حق جو مدعی علیہ کو حاصل ہوگا وہ ختم ہو جائے گا چونکہ صلح نزاع کے خاتمے کا سبب ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے ولا تنازعوا (الانفال) لہذا صلح مشروع ہے۔ سکوت کے ساتھ صلح اور انکار کے ساتھ صلح حنفیہ کے نزدیک مدعی علیہ کے حق میں قسم کا فدیہ اور مقدمہ بازی کا خاتمہ ہے چونکہ اس کے خیال میں جس چیز پر اس کا قبضہ ہے وہ اس کی ملکیت ہے اور مدعی کے حق میں یہ معاوضہ ہوگا چونکہ وہ اپنے خیال میں اپنے حق کا معاوضہ لے رہا ہوتا ہے لہذا ہر ایک کے ساتھ حسب اعتقاد معاملہ کیا جائے گا۔

شافعیہ کے نزدیک صلح کی اقسام..... شافعیہ نے صلح کی دو قسمیں ذکر کی ہیں۔

اول..... وہ صلح و مدعی اور مدعی علیہ کے درمیان جاری ہوتی ہے اس کی دو قسمیں ہیں۔

۱۔ صلح اقرار کے ساتھ..... اس کا حاصل یہ ہے کہ ایک شخص دوسرے پر کسی حق یا کسی چیز کا دعویٰ کرے مدعی علیہ اس کا اقرار کر لے اور پھر مصالحت کا مطالبہ کرے یہ صلح بالاتفاق جائز ہے جیسا کہ پیچھے گزر چکا ہے۔

۲۔ یہ صلح یا تو کسی چیز معین چیز پر ہوگی جیسے گھر ساز و سامان جانور یا گاڑی وغیرہ اگر صلح ایسی چیز پر ہو جس کا دعویٰ نہ کیا گیا ہو جیسے گھر کا دعویٰ کیا مدعی علیہ نے اقرار کر لیا پھر مدعی علیہ نے کسی معین چیز جیسے کپڑا کے ساتھ صلح کر دی تو یہ شے مدعا بہ کی بیع ہوگی جو مدعی کے ہاتھ سے مدعی علیہ کو دی جارہی ہوگی یعنی مدعی بائع اور مدعی علیہ مشتری ہوگا اور بیع لفظ صلح سے ہوگی اسے صلح معاوضہ کہا جاتا ہے اس میں بیع کے احکام ثابت ہوں گے جیسے شفعہ عیب کی وجہ سے رد کرنا اور قبضہ سے پہلے مصالح علیہ میں تصرف سے منع کرنا اگر مصالح علیہ اور مصالح بہ ہیں علت ربا پائی جارہی ہو تو دونوں پر قبضہ کرنا شرط ہے اسی طرح دوسرے احکام جیسے خیارات شرائط فاسدہ سے صلح کا فاسد ہونا غرر کا حرام ہونا وغیرہ۔

۳۔ اگر صلح ایسی چیز پر ہو جس کا دعویٰ کیا گیا ہے اس کے علاوہ کسی دوسری چیز کی منفعت پر جیسے تنازع چیز گھر تھا اور ایک ساتھ گاڑی کے استعمال پر صلح کر لی تو اس صورت میں یہ عقد اجارہ ہوگا اس میں اجارہ کے احکام ثابت ہوں گے چونکہ اجارہ کا معنی اس میں پایا جاتا ہے۔

۴۔ اگر بعینہ وہ چیز جس کا دعویٰ کیا گیا ہے اس کی منفعت پر صلح ہو مثلاً وہ گھر جس کا دعویٰ کیا گیا ہو اسی میں مدعی پانچ سال تک رہائش رکھے پھر وہ اسے واپس کر دے تو یہ عارہ ہوگا اس میں عاریت کے احکام ثابت ہوں گے چونکہ یہ صلح عاریت کے معنی میں ہے۔

۵۔ اگر صلح مدعا بہ چیز کے کچھ حصہ پر ہو جیسے گاڑی چوتھائی حصہ پر صلح ہو جائے تو یہ بیہ ہوگا جو مدعی کو کیا جائے گا اس میں بیہ کے احکام ثابت ہوں گے چونکہ یہ صلح بیہ کے معنی میں ہے مثلاً مدعی علیہ کا قبول کرنا شرط ہوگا صلح کی اس قسم کو صلح حیطہ کہا جاتا ہے چونکہ صاحب حق اپنے حق میں سے ایک جزو کم کر دیتا ہے۔

ب..... یا تو صلح اقرار کے ساتھ ہوگی جو دین پر واقع ہو مثلاً ایک شخص دوسرے پر مال کا دعویٰ کرے مثلاً ایک ہزار دینا، مدعی علیہ اس کا اقرار کرے پھر دونوں صلح کر لیں یہ صلح لفظ بیع ابراء اور اجارہ کے ساتھ صحیح ہے۔

دین پر صلح کرنے کے لیے شرط ہے کہ عوض لینا جو بصورت عین ہو یا دین ہو یا منفعت ہو جائز ہو ایسے دین پر صلح کرنا جائز نہیں جس کا عوض لینا صحیح نہ ہو جیسے دین سلم۔

دین کے کچھ حصہ پر صلح کرنے کے جواز پر دلیل بخاری و مسلم کی روایت ہے جو حضرت کعب بن مالک رضی اللہ عنہ سے مروی ہے کہ انہوں نے حضرت عبد اللہ بن ابی حذر رضی اللہ عنہ سے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کے زمانہ میں مسجد میں دین کا مطالبہ کیا اسی اثناء میں ان دونوں کی آوازیں بلند ہو گئیں یہاں تک کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے اپنے گھر میں ان کی آواز سن لی آپ..... گھر سے باہر تشریف لائے اور حجرے کے دروازے کا پردہ ہٹایا حضرت کعب بن مالک رضی اللہ عنہ کو آوازیں اور فرمایا: اے کعب عرض کیا: یا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم حاضر ہوں۔ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے ہاتھ سے اشارہ کیا اور فرمایا دین کا کچھ حصہ ساقط کر دو حضرت کعب رضی اللہ عنہ نے عرض کیا: اے اللہ کے رسول میں نے ایسا کر دیا رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: کھڑے ہو جاؤ اور ادا کرو۔

۲۔ انکار کے ساتھ صلح یا سکوت کے ساتھ صلح..... مثلاً ایک شخص دوسرے پر دعویٰ کرے اور مدعی علیہ انکار کر دے یا خاموش رہے پھر مدعی کے ساتھ صلح کر لے پھر اگر صلح بعینہ مدعا بہ چیز پر واقع ہو مثلاً گھر کا دعویٰ کیا اور مدعی علیہ گھر پر صلح کرے یعنی گھر مدعی علیہ کو مل جائے تو دونوں صورتوں میں شافعیہ کے نزدیک صلح باطل ہے جب کہ ائمہ ثلاثہ کا اس میں اختلاف ہے اسی طرح اگر مدعا بہ کے کچھ حصہ پر صلح واقع ہو تو بھی باطل ہے یہ صلح اس لئے باطل ہے چونکہ مدعی اگر جھوٹا ہو تو وہ مدعی علیہ سے اس کا مال اپنے لیے حلال کرنا چاہتا ہے اور یہ حرام ہے اور اگر سچا ہو

فقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۳۳..... باب کفالت۔
تو اس نے اپنے اوپر حلال مال کو حرام کر دیا لہذا یہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کے فرمان میں داخل ہوگی کہ البتہ وہ صلح جو حرام کو حلال کر دے یا حلال کو حرام کر دے۔

دوسری قسم مدعی اور اجنبی کے درمیان صلح: اس کا حاصل یہ ہے کہ ایک شخص کسی دوسرے پر دعویٰ کر دے اور مدعی علیہ کے علاوہ کوئی اور شخص آئے اور وہ مدعی کے ساتھ صلح کر دے۔
اس کی چار صورتیں ہیں:

۱..... یہ کہ اجنبی مدعی علیہ کی طرف سے وکالت کا دعویٰ کرتا ہو۔ مثلاً کہتا ہو کہ مدعی علیہ نے مجھے شے مدعی بہ کے متعلق صلح کرنے کا وکیل بنا یا ہے اور وہ ظاہر میں تمہارے لیے اقرار کرتا ہے۔ چنانچہ اجنبی اور مدعی کے درمیان یہ صلح درست ہوگی چونکہ معاملات میں وکالت کا دعویٰ مقبول ہوتا ہے۔

۲..... یہ کہ اجنبی کسی چیز کے متعلق اپنے مال میں سے کسی چیز کے ساتھ صلح کرے یا ذمہ میں موجود دین کے ساتھ صلح کرے مثلاً یوں کہے: مدعی علیہ شے مدعا بہ کا تمہارے لیے اقرار کرتا ہے اور میں اس کی طرف سے فلاں چیز پر تمہارے ساتھ صلح کرتا ہوں، یہ صلح صحیح ہوگی گویا کہ اجنبی خریداری کے لفظ کے ساتھ خرید رہا ہوتا ہے۔

۳..... یہ کہ مدعی علیہ منکر ہو اور اجنبی کہتا ہوں وہ اپنے انکار میں مضطرب ہے چونکہ میرے نزدیک تم سچے ہو لہذا مجھ سے میرے لئے صلح کر لو یہ صلح اس معنی میں ہے کہ گویا غائب سے مغضوب کو خرید اجارہ ہے اگر اجنبی مدعی علیہ کے قبضہ سے مدعا بہ چیز کو چھڑانے کی قدرت رکھتا ہو تو صلح صحیح ہوگی اور اگر قدرت نہ رکھتا ہو تو صلح صحیح نہیں۔

۴..... یہ کہ مدعی علیہ منکر ہو اور اجنبی یوں نہ کہتا ہو کہ مدعی علیہ اپنے انکار میں مضطرب ہے اور وہ مدعی کے ساتھ صلح کرے جو مدعی بہ چیز جو اس کا حق ہو یا مدعی علیہ کا تھا ہو اس سے صلح کر لے یہ صلح صحیح نہیں بلکہ لغو ہے چونکہ اجنبی مدعی علیہ سے ایسی چیز خرید کرتا ہے جس میں اس کی ملکیت ثابت نہیں ہوتی۔

صلح کے اثرات: صلح اپنے اثر اور نتیجہ کے اعتبار سے چھ صورتوں کو متضمن ہے۔
۱..... صلح کبھی خرید و فروخت کی صورت میں ہوتی ہے جیسے مدعی نے کسی چیز پر دعویٰ کیا اور مدعی علیہ نے کچھ درہم یا دینار دے کر اس کو دعویٰ سے دستبردار ہونے پر آمادہ کر لیا۔ گویا صلح کا عوض سونا یا چاندی ٹھہرے یہ لفظ بیع کے ساتھ صلح ہوئی اسے صلح معاوضہ کہا جاتا ہے۔

۲..... کبھی صلح بیعہ کی صورت میں ہوتی ہے مثلاً کسی شخص کے قبضہ میں کسی اور شخص کی کوئی چیز تھی اصل مالک نے قابض سے یہ طے کیا کہ وہ اپنی شے کے ایک حصہ سے دستبردار ہو جائے گا بشرطیکہ باقی حصہ اس کو ادا کر دے گا۔

۳..... صلح کبھی اجارہ کی صورت میں ہوتی ہے مثلاً مدعا علیہ کو اس بات پر آمادہ کر لے کہ وہ اپنے دعویٰ سے دستبردار ہو جائے اور اس کے بدلہ مدعی علیہ کے مکان یا کسی اور سے ایک مدت استفادہ کرے۔

۴..... صلح کبھی عاریت کے معنی میں ہوتی ہے مثلاً مدعا علیہ مدعی کو اس پر آمادہ کر لے کہ وہ اس کو مطلوبہ چیز دے دے گا لیکن مدعی اس کو اپنے مکان یا زمین سے ایک مدت تک نفع اٹھانے کا موقع دے۔

۵..... اور کبھی صلح کا حاصل کسی کو بری الذمہ کرنا ہوتا ہے مثلاً مدعا علیہ کے ذمہ ایک ہزار روپے باقی تھے اور مدعی سے اس شرط پر صلح ہوئی کہ وہ پانچ سو لے لے اور پانچ معاف کر دے۔

۶..... کبھی صلح بیع سلم بن جاتی ہے مثلاً مدعی نے مدعا علیہ پر ایک ہزار روپے باقی رہنے کا دعویٰ کیا مدعی علیہ نے اقرار کرتے ہوئے اس بات پر صلح کر لی کہ وہ ایک مدت کے بعد اس کے بدلہ کپڑے فراہم کر دے گا۔

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۵۴۴ باب کفالتہ

صلح کا رکن حنفیہ کے نزدیک صلح کا رکن ایجاب و قبول ہے مثلاً مدعی علیہ کہے: میں نے فلاں چیز کے متعلق فلاں چیز کے ساتھ تمہارے ساتھ صلح کر لی دوسرا شخص کہے: میں نے قبول کر لی یا کہے میں رضامند ہوں یا کوئی ایسا لفظ بول دے جو قبول اور رضا پر دلالت کرتا ہوں > پ ایجاب و قبول پایا جائے گا صلح تمام ہو جائے گی ❶ جمہور کے نزدیک صلح کے چار ارکان ہیں عاقدین یعنی صلح کرنے والے صیغہ یعنی ایجاب و قبول، نزع اور بدل صلح۔

دوسری بحث: صلح کی شروط عقد صلح میں مختلف شرائط کا اعتبار کیا جاتا ہے ان میں سے کچھ صیغہ سے متعلق ہیں اور کچھ مصالح کے ساتھ کچھ مصالح علیہ کے ساتھ اور کچھ مصالح عنہ کے ساتھ متعلق ہیں۔

صیغہ صلح میں شرط ہے کہ صلح کرنے والوں کی طرف سے ایجاب و قبول ہو مثلاً ان میں سے ایک کہے میں نے تمہارے ساتھ فلاں چیز پر فلاں چیز کے ساتھ صلح کی اور دوسرا کہے: میں نے قبول کیا یا کہے میں راضی ہوں یا کہے میں نے صلح کر لی بعض صورتوں میں صلح ابراء وغیرہ کے لفظ کے ساتھ بھی صحیح ہے۔

مصالح کی شرائط مصالح میں درج ذیل شرائط پائی جانی ضروری ہیں۔ ❷

۱..... یہ کہ مصالح مائل ہو مجازن اور بچے کی صلح صحیح نہیں جو کچھ بوجھ نہ رکھتا ہو چونکہ سمجھ بوجھ نہ ہونے کی وجہ سے تصرف کی اہلیت بھی معدوم ہوگی حنفیہ کے نزدیک بالغ ہونے کی شرط ہے اس بچے کی صلح بھی صحیح ہے جیسے تصرف کی اجازت دی گئی ہو۔ بشرطیکہ جب اس میں کوئی ظاہری نفع ہو یا ظاہری ضرر اور نقصان نہ ہو شافعیہ کے نزدیک بلوغ شرط ہے لہذا بچے کی صلح صحیح نہیں اگرچہ بچہ میٹریز ہی کیوں نہ ہو چونکہ بچے کے تصرفات شرعاً غیر معتبر ہیں۔

۲..... یہ مصالح صلح کے ذریعہ بچے کو کوئی نقصان نہ پہنچانا چاہتا ہو برابر ہے بچہ مدعی علیہ ہو یا اس کا ولی اس کی طرف داری کر رہا ہو۔ اگر کسی شخص نے بچے پر دین کا دعویٰ کر دیا پھر بچے کے باپ نے بچے کے مال کے ساتھ مدعی سے صلح کر لی پھر اگر مدعی کے پاس گواہ ہوں اور بچے کے والد نے صلح میں جو چیز دی ہو وہ مدعا عائد کی مثل ہو یا اتنا زائد مال دیا جتنے میں عموماً لوگوں سے نہیں ہو جاتا ہے تو یہ صلح جائز ہوگی چونکہ اس صورت میں صلح میں معاوضہ کا معنی پایا جاتا ہے اور بچے کے مال میں سے باپ معاوضہ دینے کا حق رکھتا ہے جو جن میں سے صلح کے ساتھ ہو۔ اگر مدعی کے پاس گواہ نہ ہو تو صلح جائز نہیں ہے چونکہ اس صورت میں صلح بچے کے مال کے ساتھ تبرع کے طور پر واقع ہوگی جب کہ تبرع ضرر محض ہے باپ کو اس کا اختیار نہیں حاصل اگر باپ نے اپنے ذاتی مال میں سے صلح کر دی تو یہ جائز ہے چونکہ اس میں بچے کا کوئی نقصان نہیں بلکہ اس میں تو بچے کا نفع ہے۔

اگر بچے کے باپ نے کسی شخص پر بچے کے دین کا دعویٰ کر دیا مدعی علیہ نے باپیں طور صلح کر دی کہ کچھ قرضہ ساقط کر دیا جائے اور کچھ ادا کر دیا جائے چنانچہ اگر باپ کے پاس گواہ ہوں جو مدعا عائد پر گواہی دیں تو پھر صلح جائز نہیں چونکہ چھوٹے بچے کے دین میں سے کسی کی کرنا تبرع ہے جو جائز نہیں باپ کو اس کا اختیار حاصل نہیں اگر مثل قیمت کے ساتھ صلح کی یا معمولی سی کمی کر کے صلح کی تو صلح جائز ہوگی چونکہ اس صورت میں صلح بیع کے معنی میں ہے باپ خرید و فروخت کا اختیار رکھتا ہے لہذا صلح صحیح ہوگی۔

۳..... یہ کہ بچے کی طرف سے صلح کرنے والے کو اس کے مال میں تصرف کا اختیار حاصل ہو جیسے باپ دادا اوصی چونکہ صلح مال میں تصرف ہے لہذا صلح کا مالک وہی ہوگا جو تصرف کا اختیار رکھتا ہو۔

۴..... یہ کہ مصالح مرتد نہ ہو یہ شرط امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک اس قاعدہ پر مبنی ہے کہ مرتد کے تصرفات موقوف ہوتے ہیں

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۴۵ باب کفالتہ
صاحبین کے نزدیک یہ شرط نہیں ہے چونکہ ان کے نزدیک یہ قاعدہ مقرر ہے کہ مرتد کے تصرفات نافذ العمل ہیں رہی بات مرتد کی سوبلا اختلاف اس کی صلح جائز ہے۔

مصالح علیہ بدل صلح کی شرائط: بدل صلح جس پر عقد صلح تمام ہو اس میں مندرجہ ذیل شروط کا پایا جانا ضروری ہے۔
۱..... یہ کہ مصالح علیہ (بدل صلح) مال ہو چنانچہ شراب مردار، خون اور حرم کے شکار وغیرہ پر صلح کرنا صحیح نہیں چونکہ صلح میں معاوضہ کا معنی پایا جاتا ہے اور جو چیز بیع میں عوض نہیں بن سکتی وہ بدل صلح بھی نہیں بن سکتی۔
بدل صلح میں یہ کوئی فرق نہیں کہ وہ کوئی چیز ہو یا دین ہو یا منفعت ہو چونکہ معاوضات میں عوض بسا اوقات عین (متعین چیز) بھی ہوتی ہے کبھی دین ہوتا ہے اور کبھی منفعت۔ البتہ بعض احوال میں قبضہ شرط ہے یہ موضوع قدرے سطر و تفصیل کا محتاج ہے۔

حنفیہ کہتے ہیں..... دعویٰ میں مدعا بہ (وہ چیز جس کا دعویٰ کیا گیا ہو) یا تو متعین چیز ہوگی یعنی ایسی چیز ہوگی جو جس نوع قدر اور صفت کے اعتبار سے متعین ہو سکتی ہو جیسے سامان کپڑے زمین، گھر، جانور، ملکیتی چیز جیسے گندم، جو، موز و نی چیز جیسے لوہا تیل وغیرہ۔
یا مدعا دین ہوگا اس سے مراد ایسی چیز ہے جو تعین کا احتمال رکھتی ہو جیسے نقود، ملکیتی اشیاء موز و نی اشیاء کپڑے اور ذمہ میں واجب جانور۔
یا مدعا بہ منفعت ہوگی جیسے متعین گھر۔ یا مدعا بہ حق ہوگا متعین چیز دین اور منفعت نہیں ہوگا جیسے قصاص اور تعزیر۔
بدل صلح..... یا تو متعین چیز ہوگی یا دین ہوگا یا منفعت صلح یا تو مدعی علیہ کے اقرار کے ساتھ ہوگی یا انکار کے ساتھ یا سکوت کے ساتھ جیسا کہ چھپے نر چکا ہے یہاں ہر حالت کے حکم کا بیان ہے۔

اگر مدعا بہ عین ہو اور صلح اقرار کے ساتھ ہو..... یہ صلح جائز ہے برابر ہے بدل صلح عین ہو یا دین بشرطیکہ جب قدر اور صفت معلوم ہو چونکہ یہ صلح جائعین سے بیع کے معنی میں ہے بدل صلح ثمن کے معنی میں ہوگا یہ اشیاء خواہ عین ہوں یا دین بیوع میں ثمن بننے کی صلاحیت رکھتی ہیں۔

اگر بدل صلح عین ہو جو موجود متعین اور مملوک صلح جائز ہے خواہ عین ملکیتی چیز ہو یا موز و نی یا ان کے علاوہ عروض (سامان) ہو یا جانور۔
اگر بدل صلح دین ہو پھر اگر ملکیتی یا موز و نی چیز ہو جس کی مقدار اور صفت متعین ہو تو صلح جائز ہے جیسے بیع میں یہ چیزیں جائز ہیں چونکہ یہ اشیاء ثمن بننے کی صلاحیت رکھتی ہیں۔

اگر بدل صلح کپڑے ہوں جو ذمہ میں راجب ہوں تو صلح جائز نہیں جب تک کہ اس میں بیع سلم کی جمیع شرائط نہ پائی جاتی ہو جیسا کہ عقد سلم میں ہمیں معلوم ہو چکا ہے مثلاً مقدار متعین ہو و وصف متعین ہو و مدت متعین ہو چونکہ کپڑے ذمہ میں دین تھیں بن سکتے ہیں جب سلم کی شرائط پائی جاتی ہوں، یہ ملکیتی اور موز و نی اشیاء کے بخلاف ہے چونکہ ملکیتی اور موز و نی اشیاء ذمہ میں مطلقاً ثابت ہوتی ہیں لہذا یہ دونوں قسم کی اشیاء ثمن بن سکتی ہیں ان دونوں چیزوں پر مجلس میں قبضہ کرنا شرط نہیں۔

اگر بدل صلح جانور ہو جو ذمہ میں واجب ہو تو صلح جائز نہیں ہے چونکہ جانور سرے سے ذمہ میں دین بن ہی نہیں سکتا لہذا ثمن بنی نہیں بن سکتا۔

www.KitaboSunnat.com

اگر مدعا بہ دین ہو اور صلح اقرار کے ساتھ ہو:

۱..... اگر مدعا بہ دراہم یا دینار ہو اور صلح کر لی جائے تو معاملہ دو صورتوں سے خالی نہیں ہوگا یا تو صلح خلاف جنس کے ساتھ ہوگی یا جنس کے ساتھ ہوگی۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۴۶ باب کفالتہ

پہلی صورت..... اگر بدل صلح متعین مال ہو تو صلح جائز ہے اور عقد بمنزلہ بیع الدین بالعین کے ہوگا اگر بدل صلح دین ہو جو دراہم یا دینار کی صورت میں ہو تو صلح جائز نہیں یہاں تک کہ اتفاق بیع الدین یا الدین تک نہ پہنچتا ہو۔

دوسری صورت..... یعنی صلح دین کی جنس کے ساتھ ہو جیسے دراہم کے متعلق صلح دراہم پر ہوئی اگر صلح قدر اور صفت کے بمثل ہو مثلاً ایک ہزار کھرے دراہم کی صلح ایک ہزار کھرے دراہم پر کی تو اس صلح کے جائز ہونے میں کوئی شک نہیں ہے چونکہ مدعی نے عین حق وصول کر لیا۔

اگر اپنے حق سے کم صلح کی مثلاً ایک ہزار دراہم کی صلح پانچ سو رومی دراہم پر کی تو بھی صلح جائز ہے مدعی اپنے بعض حق کو وصول کرے گا اور باقی حق سے مدعی علیہ کو بری الذمہ کر دے گا۔

اگر اپنے حق سے زائد صلح کی مثلاً ایک ہزار دراہم کی صلح پندرہ سو کھرے دراہم پر صلح کی یہ صلح جائز نہیں ہوگی چونکہ اس صورت میں سود ہے چونکہ ان سب صورتوں میں یہ قاعدہ مقرر ہے۔ کہ جب صلح کا وقوع استحقاق کی جنس پر ہو اور دین کے لین لین سے ہو تو اس میں مدعی کے اپنے حق کو وصول کرنے کا اعتبار ہوگا جب وصولی متعذر ہوگی تو معاوضہ کا اعتبار ہوگا لہذا اس میں معاوضہ کی شرائط کا ہونا ضروری ہے۔^① آخری صورت میں عقد کا اعتبار بطور معاوضہ کے ہوگا چونکہ یہ سابقہ صورت کے برعکس ہے چونکہ مدعی کو اپنا بعض حق وصول کرنے والا اعتبار کرنا متعذر ہے کہ بعض حق اس نے وصول کر لیا اور بعض ساقط کر دیا۔

بنا بریں اگر اپنے حق سے زائد صلح کی زائد صفت کے اعتبار سے ہو مقدار کے اعتبار سے نہیں مثلاً ایک ہزار رومی دراہم کے متعلق ایک ہزار کھرے دراہم پر صلح کی تو صلح جائز ہے البتہ عقد صرف کی شرائط کا پورا پورا لحاظ رکھا جائے گا مثلاً نقدی ہو مجلس میں قبضہ ہوا اگر مجلس میں قبضہ ہو گیا تو صلح جائز ہے چونکہ کجسہ جودت (کھر ہونے) کی کوئی قیمت نہیں اور اگر قبضہ ہونے سے پہلے عاقدین جدا ہو گئے تو عقد باطل ہوگا چونکہ یہ عقد صرف ہے۔

اگر اپنے حق سے زائد صلح زائد صفت کے لحاظ سے ہو مقدار کے لحاظ سے نہیں مثلاً عمومی ایک ہزار رومی دراہم کا تھا اور صلح پانچ سو کھرے دراہم پر ہوگی تو ظاہر الروایت میں حنفیہ کے نزدیک صلح جائز نہیں ہے چونکہ کھرے ہونے کی صفت کو عوض کا درجہ دیا جا رہا ہے جو جائز نہیں چونکہ اموال ربویہ میں جب کجسہ عقد ہو رہا ہو تو صفت جودت کی کوئی قیمت نہیں ہوتی، چنانچہ شریعت میں یہ قاعدہ مقرر ہے کہ جید رومی برابر ہیں۔^②

جب کہ حقیقت میں یہ عقد صرف ہے استیفاء حق (وصولی حق) نہیں۔ چونکہ جو چیز حق میں واجب ہے وہ رومی ہے جید نہیں چنانچہ عقد صرف میں طے شدہ ہے کہ ایک ہزار رومی دراہم کی خرید و فروخت پانچ ہزار کھرے دراہم کے ساتھ جائز نہیں ہے چونکہ یہ سود ہے۔

خلاصہ..... صلح کا وقوع مدعی کے حق کی جنس کی کم مقدار پر واقع ہو اور وہ حق دراہم و دنانیر میں سے ہو جب کہ کچھ حق وصول کر لیا ہو اور باقی سے بری الذمہ کر دیا ہو اور جب صلح جنس حق سے زائد پر واقع ہو یا کسی دوسری جنس مثلاً دین یا عین پر واقع ہو تو صلح کو معاوضہ تصور کیا جائے گا۔^③

بنا بریں اگر مدعی نے دین حالی سے دین مؤجل صلح کر لی اور یہ دونوں مقدار میں برابر ہو جائیں مثلاً ایک ہزار دراہم جو فی الحال واجب تھا ایک ہزار ادرہار (مؤجل) صلح کر لی تو صلح جائز ہوگی گویا دین کو مؤخر کر دیا، اگر صلح اس کے برعکس ہو تو یہ بھی جائز ہے گویا مدعی نے اپنا حق

① تکملة فتح القدير ۱/۴۱ الميسوط ۱/۲۲ تبیین الحقائق ۵/۴۱ الدر المختار ۳/۵۰۰. ② قال الحافظ الریبعی عن هذا الحدیث غریب ومعنا ۵ یؤخذ من الحدیث المروی عن ابی سعید الخدری رضی الله عنه الذهب بالذهب والفضة بالفضة (انصب الرابنة ۳/۳۷) ③ البدائع ۶/۴۲ تبیین الحقائق ۵/۴۲ الدر المختار ۳/۵۰۰.

وصول کر دیا اور مدعی کا جو تاخیر کا حق تھا وہ اس نے چھوڑ دیا۔

اگر دین مؤجل ہو اور صاحب دین نے کچھ مغل (نقدی) صلح کر لی مثلاً ذمہ میں ایک ہزار درہم واجب تھے پانچ سو نقدی صلح کر لی تو صلح جائز نہیں چونکہ دین موجب صلح کا مقدار مغل کا حقدار نہیں ہوتا لہذا اسے وصولی حق قرار دینا ناممکن ہے گویا یہ اجل (مدت) کا معاوضہ ہوا لہذا جائز نہیں چونکہ اجل مال نہیں ہوتی اور پانچ سو کو ایک ہزار کے بدلہ میں فروخت کرنا بھی جائز نہیں۔ ①

البتہ اگر دین مغل ہو (یعنی فی الحال نقدی ادا کرنا ہو) دائن نے ادائیگی کا وقت مقرر دیا مثلاً مدین پر ایک ہزار روپے قرضہ تھا اس کی ادائیگی کا وقت ہو جائے دائن کہے ہیں نے پانچ سو پر تمہارے ساتھ صلح کر دی کہ تم آج ہی لاؤ چنانچہ مدیون نے اگر آج ہی ادا کر دیئے تو بائع حنفیہ بقیہ پانچ سو سے بری الذمہ ہو جائے گا۔ اگر مدیون نے آج ہی ادا نہ کیے یہاں تک کہ یہ دن گزر گیا تو صلح باطل ہو جائے گی اور ایک ہزار روپیہ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک جوں کا توں مدیون کے ذمہ واجب رہے گا جب کہ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک مدیون پانچ سو روپے سے بری الذمہ ہو جائے گا۔ اور اس کے ذمہ صرف پانچ سو باقی رہے گا۔

امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے قول کی دلیل یہ ہے کہ دراصل اس صلح کے ضمن میں دین کے کچھ حصہ کو تعیل کی شرط کے ساتھ معلق کیا گیا ہے جب کہ برأت کو کسی شرط کے ساتھ معلق کرنا درست نہیں جب تعیل کے ساتھ ادائیگی نہ ہوئی تو صراحتہ شرط فسخ کے بغیر عقد فسخ نہیں ہوگا جب کہ شرط فسخ نہیں پائی گئی لہذا دین کے کچھ حصہ کو ساقط کرنا صحیح ہوا۔

امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے قول کی دلیل یہ ہے کہ بعض دین کی مغل ادائیگی کی شرط حقیقت میں فسخ عقد کی شرط ہے جب تعیل نہ پائی جائے گویا شرط فسخ کی صراحت کر دی گئی جیسے مثلاً ایک شخص دوسرے سے کہے: میں نے یہ سامان تمہیں ایک ہزار روپے میں فروخت کیا اس شرط پر کہ تم آج ہی مجھے ایک ہزار روپے دو اگر تم ایک ہزار مغل نہ دو تو ہمارے درمیان بیع باقی نہیں رہے گی۔ چنانچہ اس صورت میں بیع جائز ہے چونکہ تعیل کی شرط فی الواقع شرط فسخ ہے عقد میں شرط نہیں، اسی طرح مختلف میں صورت میں اس کا اعتبار کیا جائے گا چونکہ ضمنی منہبوم۔

صریح منہبوم کے بمنزل ہوتا ہے، لہذا یہ صورت ایسی ہوئی گویا مصالح نے کہا اگر تم ایک ہزار مغل نہیں دو گے تو ہمارے درمیان بیع برقرار نہیں رہے گی۔

مذکور بالا تفصیل سے یہ منہبوم ظاہر ہوتا ہے کہ حنفیہ کا اس پر اتفاق ہے کہ اگر دائن نے کہا: تمہارے ذمہ میرے جو ایک ہزار ہیں میں ان کی پانچ سو پر اس شرط کے ساتھ صلح کرتا ہوں کہ پانچ سو تم مغل ادا کرو اگر آج ہی مغل ادا نہ کئے تو ہزار تمہارے ذمہ واجب رہیں گے۔ پھر اگر مدیون نے مغل ادائیگی نہ کی تو صلح باطل ہو جائے گی اور مدیون پر بائع حنفیہ ایک ہزار واجب الذمہ رہیں گے چونکہ صلح پر صراحت کر دی گئی ہے۔

اگر اس طور پر صلح ہوئی کہ مدیون دائن کو ایک مہینہ تک پانچ سو روپے دے گا بایں شرط کہ دائن فی الحال پانچ سو ساقط کرے گا اگر ایک مہینہ تک پانچ سو نہ دیئے تو مدیون پر ایک ہزار واجب الذمہ رہے گا یہ صلح درست ہے چونکہ یہ فی الحال ابراء ہے اور فسخ ابراء کو شرط کے ساتھ معلق کیا گیا ہے۔

اسی طرح اگر دائن نے مدیون سے ایک ہزار روپے پر کفیل لیا اور پانچ سو پر اس کے ساتھ صلح کر دی کفیل پر یہ شرط لگا دی کہ وہ اگر مہینہ کے اختتام تک ادائیگی نہیں کرے گا تو اس پر پورا مال یعنی ایک ہزار واجب الاداء ہوگا یہ صلح اور شرط جائز ہے اگر کفیل نے ادائیگی نہ کی تو اس پر ایک ہزار لازم ہو جائیں گے چونکہ مہینہ کے اختتام تک کفالت کے لیے پانچ سو کی ادائیگی شرط ہے۔

الفقه الاسلامی وادلتہ ... جلد ششم ۵۴۸ باب کفالتہ:

اگر کفیل نے بغیر کسی شرط کے ایک ہزار روپے کی ضمانت دی پھر کفیل سے دائن نے کہا میں پانچ سو روپے تم سے اس شرط پر ساقط کرتا ہوں کہ تم مہینا کے اختتام تک مجھے مال ادا کر دو گے اگر ادا نہیں کرو گے تو تمہارے اوپر ایک ہزار واجب الذمہ ہوں گے یہ بھی صحیح ہے بلکہ یہ شرط پہلی صورت کی بنسبت زیادہ بچتہ ہے چونکہ یہاں عدم تعمیل کو کمی منسوخ کرنے کی شرط قرار دیا گیا ہے عقد کی شرط نہیں۔

اگر دائن نے اسی شخص سے کہا جس پر ایک ہزار ہوں کہ اگر تم نے مجھے پانچ سو ادا کر دیئے تو تم باقی رقم سے بری الذمہ ہو یا کہا: جب تم نے مجھے پانچ سو ادا کر دیئے تو باقی پانچ سو سے تم بری الذمہ ہو یہ صورت جائز نہیں اور مدیون پر ایک ہزار باقی رہے گا چونکہ اس صورت میں برات کو شرط کے ساتھ متعلق کر دیا گیا ہے مدیون باقی رقم سے بری نہیں ہوگا تا وقتیکہ دائن سے بری نہ کر دے۔ ①

ب..... اگر مدعا بہ (وہ متنازع فیہ چیز جس کے متعلق دعویٰ کیا گیا ہو) دین ہو جو دراہم اور دنانیر کے علاوہ ہو پھر اگر مکملی چیز ہو مثلاً ایک مدگنم ہو مد کے متعلق صلح کر لی تو اس کی دو صورتیں ہیں یا تو مدعا بہ کی جنس پر صلح ہوگی یا خلاف جنس پر۔ ②

پہلی صورت..... اگر مدعا بہ کی جنس پر صلح کی ہو تو اس کی مختلف صورتیں ہیں اگر مقدار و صفت میں اپنے حق کے بمثل صلح کی تو صلح جائز ہے اس میں قبضہ شرط نہیں چونکہ دعویٰ دار نے اپنا عین حق وصول کیا ہے اگر دعویٰ دار نے اپنے حق سے کم پر صلح کی یہ کمی مقدار اور صفت میں ہو تو بھی صلح جائز ہے گویا دعویٰ دار نے باقی حق ساقط کر دیا اس میں معاوضہ نہیں ہوگا چونکہ اعتبار یہ کیا گیا ہے کہ دعویٰ دار نے اپنے بعض حق کو وصول کر لیا اور باقی حق سے بری الذمہ کر دیا قبضہ شرط نہیں۔

اگر دعویٰ دار نے از روئے صفت اپنے حق سے کم پر صلح کی نہ کہ مقدار میں کمی کی تو بھی صلح جائز ہے گویا اس نے عین حق وصول کر لیا اور مدعی علیہ کو صفت سے بری الذمہ کر دیا قبضہ شرط نہیں۔

اگر مقدار و صفت یا صرف مقدار کے لحاظ سے اپنے حق سے زائد پر صلح کی تو یہ صلح جائز نہیں ہوگی چونکہ اس میں سود ہے اگر صفت کے لحاظ سے زائد پر صلح کی جب کہ مقدار زائد نہیں تھی مثلاً ایک مدردی گندم کی ایک مدعہ گندم پر صلح کر لی تو یہ جائز ہے اور معاوضہ کا اعتبار کیا جائے گا۔

دوسری صورت..... اگر دعویٰ دار نے اپنے حق کی جنس کے خلاف پر صلح کی پھر اگر بدل صلح دراہم یا دنانیر ہوں تو صلح جائز ہوگی قبضہ شرط ہوگا یہاں تک کہ عاقدین جدا نہ ہوں۔

اگر بدل صلح مکملی چیز ہو جو بذاتہ متعین ہو تو بھی صلح جائز ہے قبضہ شرط نہیں ہوگا اور اگر بدل صلح ذمہ میں واجب ہو تو بھی صلح جائز ہے لیکن مجلس میں قبضہ شرط ہوگا تا کہ دین کے بدلہ میں دین کی صورت میں جدائی ہو جانے سے احتراز ہو جائے بنا برائیں دین کے بدلہ میں دین پر صلح جائز نہیں اگر ایک شخص کسی دوسرے شخص پر ایک مدگنم ہو اور پھر وہ ایک مدت تک دراہم پر صلح کر لے تو یہ صلح جائز نہیں چونکہ اس صورت میں دین کے بدلہ میں دین پر دونوں عاقدین جدا جدا ہو گئے۔ ③

اگر مدعا بہ جانور ہو جو ذمہ میں واجب ہو..... یعنی قتل خطا یا قتل شربہ عمدا یا مہربا بدل صلح کی صورت میں جانور ذمہ میں واجب ہو اور دعویٰ دار دراہم و دنانیر کے علاوہ مکملی یا موزونی چیز پر صلح کر لے۔

تو صلح جائز ہے اور یہ معاوضہ ہوگا قبضہ شرط ہوگا تا کہ دین کے بدلہ میں دین سے عاقدین جدا ہونا لازم نہ آئے۔ اگر جانور کی قیمت یا اس سے زائد جتنے میں لوگ دھوکا کھا جاتے ہوں کے ساتھ صلح کی تو بھی صلح جائز ہے چونکہ جانور کی قیمت دراہم اور دنانیر میں اور یہ جنس حیوان نہیں گویا یہ صلح معاوضہ کے معنی میں ہوگی لہذا خواہ کم ہو یا زائد جائز ہے قبضہ اس میں بھی شرط نہیں۔

① البدائع ۴۴۶/۶ تکملہ فتح القدیر ۴۲/۴ بقیین الحقائق ۴۳/۵ ② البدائع ۴۵/۶ المبسوط ۲۶/۲۱ بقیین الحقائق ۴۲/۵

③ العوائد البہیة فی الفوائد الفقہیة للشیخ محمود حمزہ ۱۴۶۵

لفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۴۹ باب کفالتہ

اسی طرح اگر جانور کی ذمہ میں واجب دراہم پر صلح کر لی اور عاقدین بغیر قبضہ کے جدا ہو گئے تو صلح جائز ہے اگرچہ دین کے بدلہ میں دین سے جدا ہونا لازم آتا ہو چونکہ یہ معنی معاوضہ نہیں ہے بلکہ یہ عین حق کی وصولی ہے چونکہ ذمہ میں واجب جانور اگرچہ دین ہے لیکن یہ دین لازم نہیں اس کی دلیل یہ ہے کہ جس شخص کے ذمہ جانور واجب ہو جب وہ قیمت لائے قبول پر صاحب قبول کو مجبور کیا جائے گا بخلاف بقیہ دیون کے یہ ہفتیۃ دین کے بدلہ میں دین سے افتراق نہیں ہے۔ ❶

اگر کوئی منافع بدل صلح قرار پائے..... اگر بدل صلح عین ہو یا دین ہو تو مصالح علیہ کی شرائط میں سے پہلی شرط کے احکام میں نے بیان کر دیئے ہیں رہی یہ بات کہ اگر بدل صلح کوئی منافع ہو مثلاً ایک شخص کے ذمہ سو روپے ہوں اور قرض دہندہ مقرض کے ساتھ صلح کر لے کہ وہ ایک مہینا تک اس کے مکان میں رہائش رکھے گا یا متعینہ یا مہینہ تک اس کے جانور پر سواری کرے گا یا گاڑی سواری کے لیے رکھے گا یا کھیتی کے لئے اس کی زمین رکھے گا یہ صلح جائز ہے اور صلح معنی اجارہ ہوگی۔ برابر ہے کہ صلح مدعی علیہ کے اقرار کے ساتھ ہو یا انکار کے ساتھ ہو یا سکوت کے ساتھ ہو چونکہ اجارہ عوض کے بدلہ میں منفعت کی تملیک کو کہا جاتا ہے یہاں عوض پایا گیا ہے، اگر اقرار کے ساتھ صلح ہو اس میں معاوضہ کا معنی بالکل ظاہر ہے اگر صلح انکار کے ساتھ ہو تو مقدمہ بازی یا قسم کا معاوضہ ہوگا۔ اسی طرح سکوت کے ساتھ صلح میں بھی معاوضہ مقدمہ بازی یا قسم کا ہوگا چونکہ سکوت حکماً انکار ہوتا ہے۔

جب منافع جات پر ہونے والی صلح اجارہ کے معنی میں ہے تو یہ صلح ان امور کے ساتھ صحیح ہوگی جن کے ساتھ اجارات صحیح ہوتے ہیں اور ان امور کے ساتھ فاسد ہوگی جن کے ساتھ اجارات فاسد ہوتے ہیں۔

یہ مذاہب اربعہ کے اتفاق کے ساتھ ہے۔ ❷

۲۔ بدلہ صلح کی دوسری شرط..... یہ کہ بدل صلح مال متقدم ہو چنانچہ مسلمان کا شراب اور خنزیر وغیرہ پر صلح کرنا صحیح نہیں چونکہ شراب اور خنزیر مال متقوم نہیں ہے البتہ اگر ایسی چیز کو بدلہ صلح قرار دیا گیا جو سرے سے بدل صلح بننے کی صلاحیت نہیں رکھتی صلح نافذ ہوگی اور بدل صلح کے طور پر کچھ بھی واجب نہیں ہوگا چونکہ ایسی صورت اس بات پر دلالت کرتی ہے کہ صلح کرنے والوں کا ارادہ معاوضہ کا نہیں ہے گویا صلح مصالح کی طرف سے معافی ہوگی۔

۳۔ تیسری شرط..... یہ کہ بدل صلح مصالح (صلح کرنے والے) کی ملکیت ہو اگر ایسے مال پر صلح کر لی جس میں کسی دوسرے کا استحقاق ثابت ہو گیا تو صلح صحیح نہیں ہوگی چونکہ یہ بات ظاہر ہو چکی کہ بدل صلح مصالح کی ملکیت نہیں۔ ❸

۴۔ چوتھی شرط..... یہ کہ بدل صلح معلوم و متعین ہو چونکہ بدل صلح کا مجہول ہونا منفضی الی النزاع ہے جس سے عقد فاسد ہو جاتا ہے۔ ❹

مصالح عنہ کی شرائط..... مصالح عنہ سے مراد مدعا یعنی وہ چیز جو محل نزاع ہے اسے محل صلح سے بھی تعبیر کیا جاتا ہے چنانچہ محل صلح درج ذیل شرائط کا پایا جانا ضروری ہے۔

پہلی شرط..... یہ کہ محل صلح انسان کا حق ہو اللہ تعالیٰ کا حق نہ ہو برابر ہے کہ معین مال ہو یا ذمہ میں دین ہو یا وہ حق مال نہ ہو جیسے قصاص اور تعزیر چنانچہ حد زنا حد سرقتہ اور شراب کی حد پر صلح کرنا صحیح نہیں اس کی صورت یہ ہو سکتی ہے کہ مثلاً ایک شخص نے کسی زانی کو پکڑا اور اسے قاضی

❶..... البدائع ۳۶/۶. ❷ البدائع ۴۷/۶ تکملہ فتح القدیر ۱۳۱/۷ شرح الکبیر ۳۱۰/۳ مغنی المحتاج ۲/۸۸ المغنی ۳/۸۳.

❸ البدائع ۳۸. ❹ البدائع المرجع السابق والدر المختار ۳/۹۳.

کی عدالت میں لے جانا چاہا، زانی نے کچھ مال دے کر صلح کر لی تو یہ صلح باطل ہے چونکہ حد زنا اللہ تعالیٰ کا حق ہے اور دوسرے کے حق پر عوض لینا جائز نہیں یہ صلح یا تو حلال کو حرام کرنے پر ہوگی یا حرام کو حلال کرنے پر۔

اسی طرح حد قذف پر بھی صلح کرنا صحیح نہیں مثلاً ایک شخص نے کسی پر تہمت لگائی قاذف نے مال پر صلح کر لی کہ مقذوف اسے معاف کر دے چونکہ یہ حد سے جو اللہ کا حق ہے اگرچہ اس میں انسان کا بھی حق ہے لیکن حنفیہ کے نزدیک اس میں اللہ کا حق غالب ہے۔ اسی طرح جو شخص کسی کے خلاف گواہی دینا چاہتا ہو اس کے ساتھ مال پر صلح کرنا بھی صحیح نہیں اور یہ صلح باطل ہوگی چونکہ گواہ کو اپنی دینے میں اللہ تعالیٰ کے حق کو ثواب کی نیت سے پورا کر رہا ہوتا ہے جب کہ اللہ تعالیٰ کے حقوق کے متعلق صلح کرنا باطل ہے۔ ایسی صلح کی صورت میں عاقد پر مال کو واپس کرنا واجب ہے۔ چونکہ عاقد نے بغیر کسی حق کے مال لیا ہے۔ اگر قاضی کو اس کا علم ہو جائے تو وہ اس کی گواہی کو باطل کر دے چونکہ یہ فسق ہے یا البتہ اگر گواہ تو یہ کر لے پھر گواہی قبول ہوگی۔

مذہب اربعہ کے اتفاق کے ساتھ جان کے قصاص اور اعضاء کے قصاص میں صلح جائز ہے چونکہ قصاص انسان کا حق ہوتا ہے اس صورت میں صلح جائز ہوگی، برابر ہے بدل صلح کوئی متعین چیز ہو یا دین ہو البتہ اگر بدل صلح دین ہو تو مجلس میں قبضہ کرنا شرط ہے، برابر ہے بدل صلح متعین ہو یا مجبول جس میں جہالت فاحشہ نہ ہو مثلاً اگر کپڑے یا جانور یا گھر پر صلح کی تو یہ جائز نہیں چونکہ کپڑوں، جانوروں اور گھروں کی جنس مختلف ہوتی ہے جب کہ نوع کی جہالت فاحش ہوتی ہے لہذا اجواز ممنوع ہے۔

ضابطہ..... اس میں یہ ہے کہ ہر وہ جہالت جو نکاح میں مہر کے صحیح ہونے کے مانع ہو وہ جہالت قصاص میں صلح کے بھی مانع ہوتی ہے اور جو جہالت نکاح میں مہر کے مانع نہیں وہ قصاص میں صلح کے بھی مانع نہیں چونکہ بدل صلح اور بدل مہر میں سے ہر ایک ایسی چیز کا بدل ہوتا ہے جو مال نہیں بنا برائے جو چیز مہر بن سکتی ہے وہ بدل صلح بھی بن سکتی ہے جس چیز کو جہالت کی وجہ سے مہر نہیں بنایا جا سکتا تو ایسی صورت میں مہر مثل واجب ہوگا۔ اسی طرح جب قصاص میں بدل صلح غیر صالح ہو تو قصاص ساقط ہو جائے گا اور دیت واجب ہوگی اور اعضاء کی صورت میں تاوان واجب ہوگا ماں البتہ صلح اور نکاح میں ایک طرح کا فرق بھی ہے وہ یہ کہ جب قصاص میں شراب یا خنزیر پر صلح کر لی جائے تو قصاص ساقط ہو جائے گا اور کوئی دوسری چیز واجب نہیں ہوگی اور خون کے دعویدار کی طرف سے صلح معافی کے معنی میں ہوگی جب کہ شراب اور خنزیر کو اگر نکاح میں مہر مقرر کر لیا تو اس کے بجائے مہر مثل واجب ہوگا۔

فرق کی وجہ یہ ہے کہ لفظ صلح معافی سے کنایہ ہے جب قصاص کی صلح میں مال منتقوم کا تذکرہ نہ ہو تو گویا عوض کے بیان سے سکوت کر لیا گیا جب عوض کا ذکر نہیں کیا گیا گویا معاف کر دیا گیا اور معافی کے بعد عوض واجب نہیں ہوتا۔

رہی بات نکاح کی سو اس میں مہر کی معافی کا احتمال نہیں ہوتا چونکہ جب مہر سے سکوت کر لیا جائے تو وہ حکماً واجب ہوتا ہے چونکہ مہر ضروریات نکاح میں سے ہے چنانچہ نکاح مہر کے ساتھ ہی مشروع ہوا ہے چنانچہ جب ایسی چیز کو مہر بنا دیا گیا جو مہر بننے کی صلاحیت نہیں رکھتی تو یہ ایسا ہی ہے جیسے عاقد نے مہر مقرر ہی نہیں کیا جب مہر مقرر نہ کیا گیا ہو تو اس صورت میں مہر مثل واجب ہوتا ہے۔

رہی بات صلح کی سو جو مال اس کی ضروریات میں سے نہیں ہے چنانچہ اگر بغیر کسی چیز کے مقرر کرنے کے دعویدار نے اپنا حق معاف کر دیا تو کوئی چیز واجب نہیں ہوگی۔ ①

قصاص کی بجائے صلح کر لینا جائز ہے برابر ہے بدل صلح خواہ دیت کے بقدر ہو یا دیت سے زائد ہو یا دیت سے کم۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

فَمَنْ عَفَىٰ لَهُ مِنْ أَخِيهِ شَيْءٌ فَاتَّبِعْهُ بِالْمَعْرُوفِ وَأَدَاءِ إِلَيْهِ بِإِحْسَانٍ

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۵۱ باب کفالتہ

اور اگر قاتل کو اس کے بھائی کی طرف سے کچھ معافی دے دی جائے تو معروف طریقے کے مطابق مطالبہ کرنا حق ہے اور اسے خوش اسلوبی سے ادا کرنا فرض ہے۔

ابن عباس رضی اللہ عنہما فرماتے ہیں: یہ آیت دمِ عمد کی صلح پر نازل ہوئی ہے شے کا اطلاق قلیل و کثیر دونوں پر ہوتا ہے لہذا آیت قصاص کی بجائے صلح کے جواز پر دلالت کرتی ہے خواہ کم مال پر صلح کر لی جائے یا زیادہ پر۔

یہ قتلِ خطا اور شبہِ عمد کی صلح کے برخلاف ہے چنانچہ اگر دیت اور تاوان میں سے اکثر صلح کر لی تو جائز نہیں چونکہ دیت اور تاوان شرعی طور پر متعین اور مقرر ہیں اس میں زیادتی نہیں ہو سکتی، جب کہ مقرر کر زیادتی سود ہے لہذا جائز نہیں۔ جب کہ بدل صلح جو قصاص کی بجائے ہو تو وہ قصاص کا عوض ہوتا ہے اور قصاص مال نہیں یہاں تک کہ یہ کہا جائے کہ بدل صلح مقررہ مال سے زائد ہو گیا اس میں کوئی شرعی تعین بھی نہیں لہذا سود نہیں ہوگا۔ ❶

مجهول چیز پر صلح کرنا..... حنفیہ اور حنابلہ کے نزدیک یہ شرط نہیں کہ جس چیز کے متعلق صلح کی جا رہی ہے وہ معلوم اور متعین ہو چنانچہ مجهول چیز کے متعلق بھی صلح کی جا سکتی ہے برابر ہے مصالح عنہ عین ہو یا دین چنانچہ اگر ایک شخص نے دوسرے پر کسی عین میں دعویٰ کیا اور مدعی علیہ نے اقرار کر لیا یا انکار کیا اور متعین مال پر صلح کر لی تو یہ صلح جائز ہے چونکہ صلح جس طرح بطور معاوضہ صحیح ہے اسی طرح بطور استقاط بھی صحیح ہے یہ استقاط ہے لہذا مجهول میں بھی صحیح ہے جیسے غلام آزاد کرے اور طلاق۔

نیز صلح جب معلومات ہونے کے باوجود بھی صحیح ہے اور بعینہ ادائے حق کا امکان ہوتا ہے تو مجهول چیز کے متعلق صلح کرنا بطریق اولیٰ صحیح ہو گا۔ اگر اس وقت صلح جائز نہیں ہوگی تو مال کا ضائع ہونا لازم آئے گا جب کہ یہاں صلح بیع نہیں بلکہ ابراء ہے جب کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے حدیث مروی ہے کہ میراث کے معاملہ میں دو شخص آپس میں جھگڑ پڑے اور آپ کی خدمت میں حاضر ہوئے آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: میراث کے آپس میں حصے کر لو اور بھائی بندی بحال رکھو اور تم ایک دوسرے کے لیے مال کو حلال کر دو ❷ یہ مجهول چیز کے متعلق صلح ہوئی ہے جیسا کہ ابن قدامہ نے وضاحت کی ہے۔

مالکیہ کہتے ہیں کہ مصالح عنہ کی مقدار معلوم ہونی چاہیے اگر مجهول ہوئی تو صلح جائز نہیں امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں مجهول چیز پر صلح کرنا صحیح نہیں چونکہ صلح بیع ہے لہذا مجهول پر صحیح نہیں۔ ❸

دوسری شرط..... مصالح عنہ صلح کرنے والے کا حق ہو اگر صلح کرنے والے کا حق نہ ہو تو صلح باطل ہوگی۔ ❹

تیسری شرط..... محل صلح میں مصالح (یعنی صلح کرنے والے کا) حق ثابت ہو اگر اس کا حق ثابت نہ ہو تو صلح جائز نہیں ہوگی جیسا کہ مندرجہ ذیل صورتوں میں سے واضح ہوتا ہے۔ ❺

چنانچہ اگر کسی عورت کو اس کے خاوند نے طلاق دے دی پھر عورت نے بچے کا دعویٰ کر دیا کہ اس کے خاوند کا جو بچہ ہے وہ اس کے بطن سے ہے پھر عورت نے کسی چیز پر نسب کی صلح کر لی تو یہ صلح باطل ہوگی چونکہ نسب بچے کا حق ہے عورت کا حق نہیں لہذا معاوضے کی مالک نہیں ہوگی۔

اگر شفیق نے اپنے حق شفعہ کے متعلق خریدار کے ساتھ صلح کر لی اور بدل صلح میں متعین مال لیا کہ وہ خریدار کو گھر سپرد کر دے تو یہ صلح بھی

❶..... البدائع ۴۹/۶ العناية مع تكملة الفتح ۳۴/۷ تبیین الحقائق ۳۶/۵ الدر المختار ۴۹/۳-۴ رواہ احمد و ابوداؤد وابن

ماجہ واصله فی الصحیحین عن ام سلمة۔ ❷ البدائع ۴۹/۶ المغنی ۴۹۰/۳ المیزان ۹/۲ تبیین الحقائق ۳۲/۵ البدائع

۴۹/۶۔ ❸ البدائع ۴۹/۶ المبسوط ۳۵/۲۱

باطل ہوگی چونکہ محل صلح میں شفیع کا کوئی حق نہیں اس کے لیے تو حق تملک ثابت ہے اس میں صلح کا احتمال نہیں یہ قصاص پر صلح کرنے کے برخلاف ہے چونکہ یہاں محل حق استیفاء میں ملک ہے۔

اگر کفیل بالنفس نے مکفولہ سے متعین مال پر صلح کر لی کہ وہ اسے کفالت سے بری کر دے تو یہ صلح بھی باطل ہے اور کفالت لازم ہوگی چونکہ دائن جو مکفولہ لہ ہے اس کے لیے جو حق ثابت ہے وہ کفیل کے مطالبہ کا حق ہے اور یہ ولایت مطالبہ ہے جو دائن کی صفت ہے لہذا صلح صحیح نہیں اور یہ شفعہ کے مشابہ ہے۔

اگر کسی شخص کا سائبان کھلی گلی میں آگے نکلا ہو یا روشندان وغیرہ باہر کو نکلا ہو یا پرنا لگی میں کرتا ہو کوئی دوسرا شخص اس کے ساتھ جھگڑا کرے اور ان چیزوں کو گرانا چاہے تاہم مالک مال پر اس کے ساتھ صلح کرے تو یہ صلح باطل ہوگی چونکہ راستہ تو سبھی مسلمانوں کا حق ہے کسی مخصوص شخص کا حق نہیں فرد کو تو صرف حق مرور حاصل ہوتا ہے جو ولایت مرور (گزرنے کا حق) ہے یہ گزرنے والے کی صفت ہے اس پر صلح کرنا جائز نہیں نیز اس صلح کا کوئی فائدہ بھی نہیں چونکہ اگر فرد واحد کا حق ساقط بھی ہو جائے تو باقی لوگوں کا حق تو پھر بھی باقی رہتا ہے وہ سائبان وغیرہ کو اکھاڑ سکتے ہیں۔

البتہ اگر گلی آگے سے بند ہو اور گلی میں رہنے والوں میں سے کسی نے صلح کر لی تو یہ صلح جائز ہوگی چونکہ اس صورت میں چند لوگوں کو راستہ استعمال کرنے کا حق حاصل ہوگا۔ گویا گلی کا ہر جزو ہر فرد کی ملکیت ہے لہذا صلح جائز ہے اس صلح کا فائدہ بھی ہے کہ گلی کے متعلقین سبھی صلح پر آمادہ ہو سکتے ہیں بخلاف اس صورت کے کہ جب گلی کھلی ہو چونکہ کھلی گلی ہونے کی صورت میں سب لوگوں کی طرف سے صلح کا ہونا ممکن نہیں۔

اگر ایک شخص نے دوسرے پر مال کا دعویٰ کر دیا اور مدعی علیہ نے انکار کیا جب کہ مدعی کے پاس گواہ بھی نہ ہوں تو مدعی علیہ سے قسم لی جائے گی پھر اگر مدعی علیہ نے صلح کر لی کہ اس سے قسم نہ لی جائے تو یہ صلح جائز ہے اور وہ قسم سے بری الذمہ ہو جائے گا۔

اگر ایک شخص نے دوسرے پر سو روپے کا دعویٰ کیا مدعی علیہ نے سو روپے کا انکار کر دیا پھر دونوں نے اس بات پر صلح کر لی کہ اگر مدعی علیہ نے قسم اٹھالی تو وہ بری الذمہ ہو جائے گا چنانچہ مدعا علیہ نے قسم اٹھالی تو یہ صلح باطل ہوگی اور مدعی اپنے دعویٰ پر قائم رہے گا اگر اس نے گواہ پیش کر دیئے تو اپنا حق لے سکتا ہے چونکہ اس کا یہ کہنا کہ اگر مدعی علیہ نے قسم اٹھالی تو وہ بری الذمہ ہوگا تعلیق بالشرط ہے اور یہ باطل ہے چونکہ ابراء میں تملیک کا معنی پایا جاتا ہے اور تملیک میں اصل یہ ہے کہ اس میں تعلیق بالشرط کا احتمال نہ ہو۔

الف۔ اگر مدعی کی پاس گواہ نہ ہوں اور وہ مدعی علیہ سے قسم لینے کا ارادہ رکھتا ہو تو یہاں دوسروں میں سے حلف لے چونکہ یہاں قسم غیر معتبر ہے۔

ب۔ اگر مدعی علیہ قاضی کی عدالت میں قسم اٹھائے تو مدعی سے دوسری بار قسم نہیں لے سکتا، چونکہ قسم لینے کا حق ایک بار ادا ہو چکا اب دوسری بار واجب نہیں ہوگا۔

اگر اس بات پر صلح کی کہ مدعی قسم اٹھائے گا اور جب قسم اٹھالیگا دعویٰ مدعی علیہ کو لازم ہو جائے گا، اگر مدعی نے اپنے دعویٰ پر قسم اٹھالی تو یہ صلح باطل ہوگی مدعی پر کوئی چیز لازم نہیں ہوگی، چونکہ یہ وجوب مال کی شرط کی تعلیق ہے اور یہ قمار ہو سکتی وجہ سے باطل ہے۔ ❶

اگر کسی شخص نے کسی عورت پر نکاح کا دعویٰ کیا عورت نے انکار کر دیا اور پھر مدعی کے ساتھ مال پر صلح کر لی مال عورت نے اسے دے دیا یہاں تک کہ مدعی نے دعویٰ چھوڑ دیا تو یہ صلح جائز ہے چونکہ نکاح حق ثابت ہے جو مدعی کا حق ہے گویا حق ثابت پر صلح ہو رہی ہے اور یہ صلح خلع کے معنی میں ہوگی چنانچہ خلع میں حقوق زوجیت کے بدلہ میں مال لیا جاتا ہے عورت کو کبھی حق حاصل ہے کہ وہ دفع خصوصیت کے لئے مال خرچ کرے۔ ❷

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۵۵۳ باب کفالت

اگر کسی شخص نے عورت سے کہا: میں تمہیں ایک ہزار روں گا کہ تم میری بیوی ہو جاؤ یہ اتفاق جائز ہے بشرطیکہ عورت گواہوں کی موجودگی میں قبول کر لے گویا یہ صلح نکاح سے کنایہ ہے۔

اسی طرح اگر کسی شخص نے کہا: میں نے گزشتہ دن ایک ہزار پر تم سے شادی کر لی تھی عورت نے انکار کر دیا اور کہا: نہیں۔ مدعی نے کہا: میں تمہیں ایک سو مزید دوں گا کہ تم میرے لیے نکاح کا اقرار کرو چنانچہ عورت نے اقرار کر لیا تو یہ صلح بھی جائز ہے اور عورت کو گیارہ سو ملیں گے نکاح جائز ہوگا اور عورت کے اقرار کو صحت پر محمول کیا جائے گا۔ ❶

اگر کسی عورت نے کسی مرد پر نکاح کا دعویٰ کر دیا مرد نے انکار کیا پھر مرد نے عورت کے ساتھ صلح کر لی اور اسے مال دے دیا یہ صلح جائز نہیں چونکہ فی الواقع یا تو نکاح ثابت ہوگا یا غیر ثابت ہوگا اگر غیر ثابت ہو تو عورت کا مرد کو مال دینا رشوت کے معنی میں ہے چونکہ یہاں مال کے مقابلہ میں ایسی کوئی چیز نہیں جسے مذکور مال کا عوض قرار دیا جاسکے اگر فی الواقع نکاح ثابت شدہ ہو تو اس صلح سے فرقت ثابت نہیں ہوگی چونکہ اس جیسی فرقت کی صورت میں عورت مرد کو عوض دیتی ہے مرد عورت کو نہیں دیتا چنانچہ فرقت میں مرد عورت کو عوض نہیں دیتا چنانچہ عورت جو مال لے گی وہ کسی چیز کا عوض نہیں ہوگی لہذا جائز نہیں لیکن اگر مرد نے بھی دعویٰ کر دیا تو صلح جائز ہوگی اور یہ صلح خلع کے معنی میں ہوگی جو مرد کی طرف سے ہوگا چونکہ مرد کا دعویٰ ہے کہ نکاح قائم ہے نیز عورت کی طرف سے مقدمہ کا دفع ہے۔ ❷

اگر ایک شخص نے کسی دوسرے پر ایک ہزار روپے کا دعویٰ کیا مدعی علیہ نے انکار کر دیا مدعی نے مدعی علیہ کے ساتھ سو روپے صلح کر لی کہ وہ ہزار کا اقرار کر لے یہ صلح باطل ہوگی چونکہ مدعی یا تو اپنے دعویٰ میں سچا ہوگا یا جھوٹا ہوگا اگر ایک ہزار کے دعویٰ میں سچا ہو تو ایک ہزار مدعی علیہ پر واجب ہو جائیں گے اور اس پر عوض لینا رشوت کے معنی میں ہوگا اور یہ حرام ہے۔

اور اگر اپنے دعویٰ میں جھوٹا ہو تو ہزار روپے کا مدعی علیہ کا اقرار مال کے التزام کے معنی میں ہے، اور یہ جائز نہیں ہے۔ ❸

اگر کسی انسان نے کسی شخص پر ودیعت کا دعویٰ کیا یا عاریت کا دعویٰ کیا یا مال مضاربت یا اجارہ کا دعویٰ کیا، امین نے کہا: میں نے تو وہ تمہیں واپس کر دیا کہے: وہ مال ضائع ہو چکا ہے پھر مدعی اس کی تکذیب کر دے اور کہے: بلکہ تم نے خود دیدہ دانستہ اس مال کو ضائع کیا ہے پھر دونوں مال پر صلح کریں تو امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک صلح باطل ہوگی اور امام محمد کے نزدیک صلح صحیح ہوگی۔

امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے قول کی وجہ یہ ہے کہ یہ صلح دعوائے صحیح کی پاداش میں واقع ہوئی ہے جو تم کے دفعیہ کو متضمن ہے لہذا صلح صحیح ہے۔ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے قول کی وجہ یہ ہے کہ مدعی اس دعویٰ میں خود اپنی مخالفت کر رہا ہے چونکہ ودیعت (ودیعت رکھنے والا) مالک کا امین ہوتا ہے امین کا قول امانتدار کا قول ہوتا ہے گویا واپسی یا ضائع ہونے کے متعلق خبر دینا فی الواقع مودع کی طرف سے اقرار ہے گودعوائے استہلاک میں وہ خود اپنی ہی مخالفت کر رہا ہے اور یہ تناقض دعویٰ ہے جو دعویٰ صحیح ہونے کے مانع ہے ہاں البتہ وہ قسم لے لیکن دفع دعویٰ کے لیے نہیں بلکہ تہمت دور کرنے کے لئے جب دعویٰ صحیح نہیں تو صلح بھی صحیح نہیں۔ ❹

کسی عیب پر صلح کرنا..... اگر کسی شخص نے کوئی چیز خریدی پھر اسے عیب دار پایا پھر بائع نے اس کے ساتھ کسی چیز پر صلح کر لی جو اس نے خریدار کو دے دی یا بیع کے ضمن میں خاطر خواہ کمی کر دے دیکھا جائے گا کہ بیع اگر ایسی ہو جو بائع کو واپس کی جاسکتی ہو یا واپسی کے بغیر تاوان عیب کے مطالبہ کا خریدار کو حق ہو تو اس صورت میں صلح جائز ہوگی چونکہ عیب پر صلح کرنا حقیقت میں محل میں ثابت شدہ حق پر صلح ہے۔ محل بیع کا عیب سے سلامت ہونا ہے۔

اگر خریدار کو بیع واپس کرنے کا حق نہ ہو اور نہ ہی تاوان عیب لینے کا حق ہو مثلاً خریدار نے بیع آگے کسی اور کو فروخت کر دی یا اصل سے

❶... البدائع ۵۱/۶. ❷ البدائع ۵۱/۶ تکملة فتح القدیر مع العناية ۳۵/۷ تبیین الحقائق ۳۷/۵ الكتاب مع اللباب ۲/۱۵۱.

❸ البدائع ۵۱/۶. ❹ البدائع المرجع السابق

پیدا شدہ منفصل اضافہ ظاہر ہو گیا یا خریدار کے پاس پرانے عیب کے علاوہ کوئی نیا عیب پیدا ہو گیا تو صلح جائز نہیں ہوگی چونکہ یہ مال ہتھیانا ہے جس کے عوض میں کوئی چیز نہیں لہذا صلح جائز نہیں ہوگی۔

اگر عیب پر صلح کر لی پھر عیب جاتا رہا مثلاً بیع جانور تھا اس کی آنکھ میں پھولا پڑ گیا تھا جو جاتا رہا تو صلح بھی باطل ہوگی بائع نے جو چیز بدل صلح میں دی ہے وہ واپس لے سکتا ہے چونکہ بیع کے سلامت ہونے کی صفت خریدار کو واپس لوٹ آئی اور یوں مشتری کا حق ختم ہو جائے گا۔ اگر خریدار نے بیع میں عیب کا طعنہ دیا پھر بائع نے خریدار کے ساتھ اس بات پر صلح کر لی کہ وہ اسے عیب مذکور سے بری کر دے اور ہر طرح کے عیب سے بھی بری کر دے تو یہ صلح جائز ہے چونکہ عیب سے بری الذمہ کرنا حقیقت میں بیع میں سلامتی سے بری الذمہ کرنا ہے۔ اسی طرح اگر خریدار نے عیب کا طعنہ نہ دیا اور بائع نے خریدار کے ساتھ صلح کر لی کہ بیع ہر طرح کے عیب سے بری ہے یہ صلح جائز ہوگی چونکہ اگر خریدار نے طعنہ عیب نہ دیا تو اسے مقدمہ بازی کا حق ہے لہذا اس حق کو ختم کرنے کے لئے صلح جائز ہے۔

اگر خریدار نے کسی قسم کے عیب مثلاً اندھا پن اور پھوڑے وغیرہ کا عیب کا طعنہ دیا فروخت کنندہ نے صلح کر لی تو صلح جائز ہوگی چونکہ ہر طرح کے عیب سے صلح کرنا جائز ہے اگر کوئی اور عیب ظاہر ہو گیا تو مشتری کو خصوصیت کا حق حاصل ہوگا چونکہ صلح ایک خاص نوع کے متعلق واقع ہوئی ہے اس نوع کے علاوہ میں اسے مقدمہ بازی کا حق حاصل ہوگا۔ ❶

مدعی اور اجنبی کے درمیان صلح..... اس سے پہلے مدعی اور مدعی علیہ کے درمیان صلح ہونے پر کلام ہوا ہے اب مدعی اور اجنبی کے درمیان صلح ہونے کا تذکرہ ہوگا چنانچہ اجنبی کی صلح یا مدعی علیہ کی اجازت اور اس کے حکم سے ہوگی یا اس کی اجازت اور حکم کے بغیر ہوگی۔ اگر صلح مدعی علیہ کی اجازت سے ہو: یہ صلح جائز ہے گویا اجنبی مدعی علیہ کی طرف سے وکیل ہوگا۔ بدل صلح اصل مدعی علیہ پر لازم ہوگا وکیل کو لازم نہیں ہوگا برابر ہے کہ صلح اقرار کے ساتھ ہو یا انکار کے ساتھ چونکہ عقد صلح میں حقوق وکیل کی طرف راجع نہیں ہوتے، مال مدعی علیہ کو لازم ہوگا۔ ہاں البتہ اگر وکیل بدل صلح کو اپنے ذمہ لے لے تو اسی پر لازم ہوگا۔ اس صورت میں عقد کفالت اور ضمان کو متضمن ہوگا۔ ❷

شافیہ کہتے ہیں..... اگر اجنبی نے مدعی سے کہا: مجھے مدعی علیہ نے وکیل نامزد کیا ہے اور وہ تمہارے دعوے کا اقرار کرتا ہے چنانچہ دونوں کے درمیان صلح صحیح ہوگی چونکہ معاملات میں وکالت کا دعویٰ مقبول ہوتا ہے اگر اجنبی نے مدعا بہ چیز کے متعلق اپنے لئے صلح کی اور اپنے مال کے ساتھ صلح کی پھر اجنبی نے مدعی سے کہا کہ مدعی علیہ دعوے کا اقرار کرتا ہے یہ صلح بھی صحیح ہوگی اور اگر مدعی علیہ منکر ہو اور اجنبی کہے: مدعی علیہ کا انکار باطل ہے اور تم سچے ہو میرے نزدیک لہذا میرے ساتھ صلح کر لو پھر اگر مدعی بد کوئی معین چیز ہو تو اس پر مغضوب چیز خریدنے کا حکم لگے گا یعنی اگر مدعی علیہ سے یہ چیز چھڑانے کی قدرت رکھتا ہو تو صلح صحیح ہوگی اگر چھڑانے کی قدرت نہ رکھتا ہو تو صلح صحیح نہیں ہوگی اگر اجنبی نے یہ بات نہ کہی کہ مدعی علیہ کا انکار باطل ہے تو صلح لغو ہوگی۔ ❸

اگر صلح مدعی علیہ کی اجازت کے بغیر ہو: صلح کی اس صورت کو دوسرے الفاظ میں فضولی کی صلح کے عنوان سے تعبیر کیا جاتا ہے اس کی پانچ صورتیں ہیں ان میں سے چار صورتوں میں صلح صحیح ہے اور بدل صلح فضولی پر واجب ہوگا اور مدعی علیہ پر کوئی چیز واجب نہیں ہوگی یہ صورتیں درج ذیل ہیں۔

اول..... یہ کہ فضولی ضمان کی نسبت اپنی ذات کی طرف کرے اور مدعی سے کہے: میں نے فلاں شخص پر ایک ہزار روپے کے متعلق

❶..... البدائع ۵۱/۶ المبسوط ۶/۲۱۔ البدائع ۵۲/۶ تکملة فتح القدير ۳۸/۷ تبیین الحقائق ۳۹/۵ الکتب مع

اللباب ۱۶۷/۲۔ مغنی المحتاج ۱۸۱/۲ المہذب ۳۳۳۔

تمہارے ساتھ صلح کر لی اور اس ہزار کا میں ضامن ہوں یا یہ ہزار روپے میرے ذمہ میں۔

دوم..... یہ مال کی نسبت اپنی طرف کرے اور یوں کہے: یہ ایک ہزار میرے ذمہ واجب ہے۔

سوم..... یہ کہ فضولی بدل صلح کو متعین کر دے اگرچہ بدل کی نسبت اپنی ذات کی طرف نہ کرے گویا یوں کہے یہ ہزار میرے ذمہ ہے یا

کہے: یہ سامان میرے ذمہ ہے۔

چہارم: یہ کہ بدل سپرد کر دے اگرچہ اسے متعین نہ کرے اور اپنی ذات کی طرف اس کی نسبت بھی نہ کرے گویا یوں کہے: میں نے

تمہارے ساتھ ہزار لازم پر صلح کر دی پھر ہزار اسے سوئپ دے۔

دلیل..... ان چار صورتوں میں صلح کے صحیح ہونے کی دلیل یہ آیت ہے:

إِنَّمَا الْمُؤْمِنُونَ إِخْوَةٌ فَأَصْلِحُوا بَيْنَ أَخَوَيْكُمْ..... الحجرات ۱۰/۳۹

سب مومن آپس میں بھائی بھائی ہیں لہذا اپنے بھائیوں کے درمیان صلح کروادو۔

دوسرا فرمان ہے والصلح خیر صلح کر لینا بہتر ہے (النساء ۴/۱۲۸) عقلی دلیل یہ ہے کہ ان چار صورتوں میں فضولی تبرع کر کے اپنے

ذاتی حق میں تصرف کر رہا ہوتا ہے گویا مدعی علیہ کی طرف سے اپنا مال دے کر صلح کرتا ہے۔

پنجم: اس صورت میں صلح صحیح ہیں اور صلح مدعی علیہ کی اجازت پر موقوف رہے گی اس کی صورت یہ ہے کہ فضولی کہے: میں نے تمہارے اس

دعویٰ میں تمہارے ساتھ ایک ہزار پر صلح کی اس صورت میں اگر مدعی علیہ نے صلح کی اجازت دے دی تو صلح نافذ العمل ہوگی اور بدل صلح مدعی

علیہ پر واجب ہوگا اجنبی پر نہیں چونکہ بعد میں ملنے والی اجازت بمنزلہ وکالت کے ہے اور وکالت کا یہی حکم ہے اگر مدعی علیہ نے اجازت نہ دی تو

صلح باطل ہو جائے گی چونکہ کسی دوسرے انسان پر اپنا تصرف مسلط کرنا جو اس کی اجازت کے بغیر صحیح نہیں عقد میں اصل مدعی علیہ ہے۔ ①

یہ احکام اجنبی شخص کے خلع پر بھی منطبق ہوتے ہیں:

اگر خلع خاوند یا بیوی کی اجازت سے ہو تو خلع کرنے والے فضولی وکیل تصور ہوگا مال عورت پر واجب ہوگا وکیل پر نہیں چونکہ وکیل تو محض

سفیر اور معبر ہے عقد خلع کے حقوق اس کی طرف راجع نہیں ہوں گے خلع صحیح ہوگا۔

اگر خلع بغیر اجازت کے ہو اور فضولی نے بدل خلع کا ضمان اپنے سر لیا ہو اور یوں کہا ہو: اپنی بیوی کے ساتھ مثلاً ایک ہزار پر خلع کر لو جو

میرے ذمہ واجب ہوں گے خلع صحیح ہوگا اور مال فضولی پر واجب ہوگا اور وہ اسمیل کی طرف رجوع نہیں کر سکتا چونکہ بدل خلع دینے میں وہ

تبرع ہے۔

اگر فضولی نے خاوند سے کہا کہ اپنی بیوی کے ساتھ اتنے مال پر خلع کر لو خاوند نے کہا: میں نے خلع کر لیا اس صورت میں خلع عورت کی

اجازت پر موقوف ہوگا اگر عورت نے اجازت دے دی تو خلع صحیح ہوگا بدل خلع عورت پر واجب ہوگا فضولی پر نہیں۔ اگر عورت نے اجازت نہ

دی تو خلع باطل ہوگا اور طلاق واقع ہو جائے گی۔

یہ احکام دم عمد میں فضولی کی طرف سے ہونے والی صلح پر بھی منطبق ہوں گے اسی طرح ضمن میں اگر اجنبی اضافہ کر دے تو یہاں بھی یہ

احکام منطبق ہوں گے اگر ضمن میں اضافہ خریدار کی اجازت سے ہو تو فضولی وکیل تصور ہوگا اور زائد ضمن کا ذمہ دار خریدار ہوگا اگر ضمن میں اضافہ

خریدار کی اجازت کے بغیر ہو تو اس کی تفصیل حسب سابق ہے جو صلح میں گزر چکی۔ ②

تیسری بحث: احکام صلح..... صلح کے مختلف احکام ہیں جو مندرجہ ذیل ہیں۔ ③

① البدائع ۶/۵۲۱ تکمیلہ فتح القدیر۔ ۴۰ تبیین الحقائق ۵/۴۰۔ ② البدائع ۶/۵۲۱۔ ③ البدائع ۶/۵۳ تکمیلہ فتح القدیر

۲۹/۷ المبسوط ۲۰/۱۶۳ تبیین الحقائق ۵/۳۳ الدر المختار مع رد المحتار ۴/۲۹۴۔

الفقه الاسلامی وادلتہ... جلد ششم..... ۵۵۶..... باب کفالتہ:

اول..... مدعی اور مدعی علیہ کے درمیان جھگڑا اور تنازع شرعاً ختم ہو جائے گا۔ اس کے بعد ان کا دعویٰ مسموع نہیں ہوگا یہ حکم ہر قسم کی صلح کو شامل ہوگا۔

دوم..... شفیق کو حق شفعہ ملے گا جب مدعا بہ گھر ہو اور بدل صلح گھر نہ ہو بلکہ نقدی مال ہو یا کوئی اور چیز ہو شفیق کو حق شفعہ اس وقت ملے گا جب مدعی علیہ کی طرف سے صلح اقرار کے ساتھ ہو چونکہ اس صورت میں صلح بمعنی بیع ہوگی اگر صلح مدعی علیہ کے انکار کے ساتھ ہو تو حق شفعہ ثابت نہیں ہوگا چونکہ یہ صلح بمعنی بیع نہیں ہے بلکہ یہ تو محض خصومت اور قسم سے بچنے کا ایک سامان ہے۔

اگر بدل صلح گھر ہو اور صلح مدعی علیہ کے اقرار کے ساتھ ہوئی ہو تو دونوں گھروں (مدعا علیہ اور بدل صلح کے گھروں) میں شفیق کو حق شفعہ حاصل ہوگا۔ چونکہ یہاں صلح جائین سے بمعنی بیع ہے۔

اگر صلح انکار کے ساتھ ہو تو شفیق کو حق شفعہ بدل صلح والے گھر میں حاصل ہوگا۔ مدعا بہ گھر میں حق شفعہ حاصل نہیں ہوگا چونکہ انکار کے ساتھ صلح میں نسبت مدعی کے معاوضہ تصور ہوگا مدعی علیہ کی نسبت، معاوضہ نہیں بلکہ مدعی علیہ کی طرف سے تو محض خصومت کے دفیعا کا سامان رہے لہذا مدعا بہ گھر مدعی علیہ کے حق میں بیع کے حکم میں نہیں لہذا شفیق کے لیے حق شفعہ ثابت نہیں ہوگا۔

سوم..... عیب کی وجہ سے حق رد اور استحقاق کا حکم۔ عیب کی وجہ سے حق رد عقد صلح میں طرفین کو حاصل ہوگا بشرطیکہ اگر صلح اقرار کے ساتھ ہو چونکہ یہ صلح بمنزلہ بیع کے ہے۔

اگر صلح انکار کے ساتھ ہو تو مدعی کو حق رد حاصل ہوگا مدعی علیہ کو حق رد نہیں ملے گا چونکہ یہ صلح مدعی کے حق میں بمنزلہ بیع ہے مدعی علیہ کے حق میں نہیں۔

جب صلح اقرار کے ساتھ ہو تو اس وقت بھی یہ احکام منطبق ہوتے ہیں اور مصالح علیہ میں استحقاق

ثابت ہو جائے مدعی علیہ استحقاق کے حصہ کے بقدر عوض مصالح بہ کو واپس لے سکتا ہے چونکہ اقرار کے ساتھ صلح بیع کی طرح ہے، بیع میں استحقاق کے ثابت ہونے کا بھی یہی حکم ہے اگر صلح انکار کے ساتھ ہو یا سکوت کے ساتھ ہو اور پورے تنازع فیہ میں استحقاق ثابت ہو جائے تو مدعی مقدمہ صاحب استحقاق کے ساتھ لڑے گا چونکہ مستحق مدعی علیہ کے قائم مقام ہے عوض مصالح بہ اس شخص کو واپس کیا جائے گا جس سے لیا گیا ہو ❶ چونکہ مدعی علیہ نے مدعی کو بدل صلح اس لئے دیا تھا تا کہ متوقع مقدمہ کا دفیعا ہو جائے جب استحقاق ثابت ہو چکا تو واضح ہو گیا کہ خصومت میں تو اس کا حق ہے ہی نہیں۔ یوں بلاغرض اس کے قبضہ میں عوض باقی رہ جاتا ہے لہذا واپس کرے گا اگر تنازع فیہ کے بعض حصے کا استحقاق ہو تو اس کے حصہ کے بقدر واپس کرے گا اور خصومت کے معاملہ میں رجوع مستحق پر ہوگا۔

چہارم..... صلح کی دونوں اقسام میں اختیار رویت کی وجہ سے حق رد حاصل ہوگا۔ چونکہ اختیار مدعی کو حاصل ہوگا لہذا وہ اپنے حق کے معاوضہ کو صلح قرار دے سکتا ہے۔

پنجم..... یہ کہ قبضہ سے پہلے بدل صلح میں تصرف کرنا جائز نہیں بشرطیکہ جب بدل صلح منقولی چیز ہو یہ حکم صلح کی دونوں قسموں میں جاری ہوگا چنانچہ مدعی کے لیے جائز نہیں کہ وہ قبضہ سے قبل بدل صلح کو فروخت کرے یا بہہ کرے اگر زمین (غیر منقول چیز) ہو تو امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک قبل از قبضہ بدل صلح میں تصرف کرنا جائز ہے جب کہ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک جائز نہیں جیسا کہ عقد بیع میں یہ معروف ہے۔

قصاص پر ہونے والی صلح میں مصالح کے لیے جائز ہے کہ وہ قبضہ سے قبل بدل صلح کو فروخت کر دے یا اس سے بری الذمہ ہو جائے جیسے مہر اور خلع میں قبضہ سے پہلے خرید و فروخت جائز ہے چونکہ جواز تصرف کے مانع یہ چیز ہے تا کہ عقد فسخ ہونے سے محفوظ رہے۔ جب کہ قصاص

❶..... تکملہ فتح الذہب مع العناہ ۲۹/۷، المبسوط ۱۲۹/۲۰ تبیین الحقائق ۵/۳۲ اللکتاب مع الباب ۲/۱۶۳۔

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم..... باب کفالت

پرخ کی صورت میں فسخ کا احتمال نہیں ہوتا، چونکہ یہ ایسی چیز ہے جو فسخ کا احتمال نہیں رکھتی، لہذا قصاص کے بدل صلح میں قبل از قبضہ تصرف کے ممنوع ہونے کی کوئی وجہ نہیں۔

ششم..... جو شخص صلح کا وکیل ہو وہ بدل صلح کا بھی پابند ہوگا جب کہ مدعی علیہ پابند نہیں ہوگا۔ یہ اس وقت ہوگا جب صلح معاوضہ کے معنی میں ہو یہ ایسا ہی ہے جیسے صلح مدعی کے حق کی جنس کے خلاف پر تمام ہو چونکہ اس وقت صلح بیع کے قائم مقام ہوگی جب کہ بیع کے حقوق وکیل کی طرف راجع ہوتے ہیں۔

خلاصہ..... جیسا کہ شافیہ کہتے ہیں کہ جب صلح اقرار کے ساتھ ہو اور مدعا بہ چیز کے علاوہ پر صلح جاری ہو تو وہ بیع ہوتی ہے جو لفظ صلح کے ساتھ ملے پاتی ہے اس میں بیع کے احکام ثابت ہوں گے جیسے شفعہ غیب کی وجہ سے رد اور قبضہ سے پہلے تصرف کا ممنوع ہونا اور جب مصالح عنہ اور بدل صلح میں علت رہا پائی جائے تو قبضہ کی شرط کا ہونا۔ ①

چوتھی بحث..... وہ امور جو عقد صلح کو باطل کر دیتے ہیں اور بطلان کے بعد صلح کا حکم

مبطلات صلح..... مختلف چیزوں سے صلح باطل ہو جاتی ہے۔ ②

۱..... اقالہ بشرطیکہ قصاص کی صلح کے علاوہ میں ہو، اگر ایک صلح کرنے والے نے دوسرے سے اقالہ لے لیا تو صلح فسخ ہو جائے گی، چونکہ صلح میں مال کے بدلے میں مال کا معاوضہ کا معنی پایا جاتا ہے۔ لہذا صلح میں فسخ کا احتمال ہے جیسے بیع میں فسخ کا امکان ہوتا ہے۔ رہی بات قصاص کی سو قصاص میں صلح محض استطاق ہے چونکہ قصاص میں صلح دراصل قاتل کو معافی دینا ہے لہذا صلح کا احتمال نہیں جیسے طلاق فسخ کا احتمال نہیں رکھتی۔

۲..... امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک اگر مرتد دار حرب میں چلا گیا یا مر گیا تو صلح باطل ہو جائے گی دراصل امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک ایک قاعدہ مقرر ہے کہ مرتد کے تصرفات موقوف ہوتے ہیں یہاں تک کہ اسلام کی طرف لوٹ آئے یا دار حرب میں چلا جائے یا اسے موت آجائے اگر مرتد اسلام کی طرف لوٹ آیا تو اس کے تصرفات نافذ ہوں گے اگر دار حرب میں چلا گیا اور قاضی نے اس کے چلے جانے کا فیصلہ دے دیا یا قتل کر دیا گیا یا طبعی موت مر گیا تو اس کے تصرفات باطل ہو جائیں گے۔

صاحبین کے نزدیک مرتد کے تصرفات نافذ العمل تصور ہوں گے۔

۳..... اختیار عیب یا خیار رویت کی وجہ سے صلح عنہ کو واپس کر دیا گیا چونکہ رد عقد کو فسخ کر دیتا ہے۔

۴..... اگر منافع پر صلح ہو اور صلح کرنے والوں میں سے کوئی ایک مر جائے تو بھی صلح باطل ہو جائے گی چونکہ منافع پر ہونے والی صلح اجارہ کے معنی میں ہوتی ہے اور اجارہ عاقدین میں سے کسی ایک کی موت کے ساتھ باطل ہو جاتا ہے اسی طرح منفعت پر ہونے والی صلح بھی باطل ہو جائے گی۔

بطلان کے بعد صلح کا حکم: جب صلح باطل ہو جائے تو مدعی اصل دعویٰ پر واپس آجائے گا بشرطیکہ صلح اگر انکار کے ساتھ ہو اور اگر صلح اقرار کے ساتھ ہو تو مدعی مدعی علیہ پر صرف مدعا بہ میں رجوع کر سکتا ہے چونکہ جب صلح باطل ہو چکی تو گویا صلح سرے سے ہوئی ہی نہیں لہذا معاملہ اپنی پہلی حالت پر لوٹ آئے گا۔

البتہ قصاص میں ہونے والی صلح کی صورت میں مدعی قاتل پر رجوع کرے گا اور اس سے دیت لے گا اس سے قصاص کا مطالبہ نہیں کر سکتا، منافع پر صلح ہونے کی صورت میں جب کوئی ایک عاقد مر جائے اور صلح باطل ہو جائے تو جتنی مدت گزری اس میں حاصل ہونے والے منافع کو منہا کر کے بقیہ منافع کے بقدر مدعی مدعا بہ میں رجوع کرے گا بشرطیکہ صلح اقرار کے ساتھ ہوئی ہو اور اگر صلح انکار کے ساتھ ہوئی ہو تو مدعی

اصل دعویٰ کی طرف رجوع کرے گا یعنی جتنے حصہ کے بقدر اس کو منافع حاصل نہیں ہو اسی کے بقدر دعویٰ کرے گا۔ ❶

ترکہ پر صلح یعنی متخارج..... ترکہ میں کسی وارث کے متوقع حصہ پر صلح کر لینا صحیح ہے اور اس میں بیع کے احکام جاری ہوں گے اس صلح کو مخارجہ کہا جاتا ہے، چنانچہ کوئی ایک وارث صلح کر لیتا ہے اور ترکہ کے حصوں سے خارج ہو جاتا ہے اور وہ اپنا حصہ نہیں لیتا وہ ترکہ میں سے من چاہی کوئی چیز لے لیتا ہے یا ترکہ کے علاوہ کوئی اور چیز لے لیتا ہے۔ اگر ترکہ معین اشیاء یا نقدی کی صورت میں ہو تو اس وقت حکم مختلف ہوگا چنانچہ اگر ترکہ معین اشیاء کی صورت میں ہو جیسے زمین، پلاس یا تجارتی سامان تو صلح صحیح ہوگی عوض کی مقدار خواہ قلیل ہو یا کثیر۔ چونکہ یہ بیع ہے چنانچہ حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے حضرت عبدالرحمن بن عوف رضی اللہ عنہ کی بیوی کے ساتھ اسی ہزار دینار پر صلح کی تھی۔

اگر ترکہ نقدی مال یعنی ہونا چاندی کی صورت میں ہو تو صلح اس وقت صحیح ہوگی جب مال ترکہ کی جنس کے علاوہ دوسری جنس پر صلح کی جائے مثلاً ترکہ میں سونا تھا اور صلح میں چاندی دے دی یا اس کے برعکس کیا چونکہ یہ ایک جنس کی دوسری جنس کے ساتھ بیع ہے اس میں برابر کا اعتبار نہیں ہوگا البتہ مجلس عقد میں عوضین پر قبضہ شرط ہوگا چونکہ یہ عقد صرف ہے۔

اگر ترکہ مخلوط ہو یعنی اشیاء عینہ اور نقدی گڈ گڈ ہوں البتہ نقدی ترکہ غالب ہو تو اس صورت میں عرض کا زیادہ ہونا ضروری ہے یعنی ترکہ میں ملنے والے حصہ سے عوض زائد ہو تاکہ عوض اور حصہ میں برابری رہے تاکہ سود لازم نہ آئے سونے اور چاندی کے حصہ کے بقدر عوض اور ترکہ پر قبضہ شرط ہوگا چونکہ اس کے بقدر بیع صرف ہے۔ ❷

خلاصہ..... حنیفہ کے نزدیک یہ شرط ہے کہ ترکہ متعین ہو اور یہ شرط نہیں کہ ترکہ میں حصہ کے بقدر تمامی طور پر متخارج ہو چونکہ یہ عقد بیع ہے بیع کا متعین ہونا شرط ہے تاکہ بیعہ دگی ممکن ہو پائے چنانچہ یہ لازمی نہیں کہ ثمن بیع کی قیمت کے مساوی ہوں، لیکن یہ شرط ہے کہ متخارج ترکہ میں ملنے والے اپنے حصہ سے واقف ہوتا کہ غرر لازم نہ آئے، اگر متخارج میں عقد صرف کی صورت بنتی ہو تو قبضہ شرط ہے تاکہ سود لازم نہ آئے۔

چودہویں فصل..... البراء

اس فصل میں چھ بحثیں ہیں۔ ابراء کی تعریف، مشروعیت، ارکان، شرائط کل ابراء، ابراء کی اقسام اور ابراء کا حکم۔

پہلی بحث: ابراء کی تعریف اور اس کی مشروعیت..... ابراء کا لغوی معنی تنزیہ خلاصی اور کسی چیز سے دوری اختیار کرنا ہے۔

اصطلاح فقہ میں ابراء کی تعریف یہ ہے: هو اسقاط شخص حقالہ فی ذمہ آخر کسی شخص کا حق جو کسی دوسرے کے ذمہ واجب ہو اسے اسقاط کرنا ابراء ہے جیسے دائن مدیون کو فرضہ سے بری کر دے اگر حق کسی شخص کے ذمہ میں واجب نہ ہو جیسے حق شفعہ اور حق سکنی تو اس حق سے سبکدوشی ابراء نہیں بلکہ یہ اسقاط محض ہے گویا ہر ابراء اسقاط ہے لیکن ہر اسقاط ابراء نہیں۔

اگر ابراء اسقاط (حق اسقاط کرنے) کے معنی کو متضمن ہو تو اس میں ایک اور معنی بھی پایا جائے گا اور وہ معنی تملیک ہے۔ چنانچہ دین کو اسقاط کرنے کا یہ معنی ہے کہ دائن مدیون کو دین کا مالک بنا دیتا ہے چنانچہ ہر مذہب میں کسی ایک معنی کو ترجیح دی گئی ہے۔

حنفیہ..... نے معنی اسقاط کو ترجیح دی ہے لیکن اس کے ساتھ تملیک کے معنی کو باقی رکھا ہے اس معنی کے تحت حنیفہ نے اعیان سے ابراء کی صحت کو بھی مرتب کیا ہے چونکہ یہ بھی اسقاط ہے اور اعیان کی ملکیت اسقاط کو قبول نہیں کرتی چنانچہ اگر کوئی شخص اپنی مملوکہ چیز سے ملکیت کو اسقاط کر دے تو اس کی ملکیت اسقاط نہیں ہوگی بلکہ اس کی ملک باقی رہے گی بیع سے ابراء درست نہیں چونکہ ابراء اسقاط ہے اور معین چیز کا اسقاط

❶ البدائع ۵۵/۶ المسوط ۳۲/۲۱ تبیین الحقائق ۳۳/۵ رد المحتار ۴/۳۹۵. ❷ اللباب شرح الكتاب ۲/۷۰: تکملہ

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۵۹..... باب کفالتہ

صحیح نہیں ہوتا مغضوب چیز سے ابراء اس چیز کی ملکیت کا سبب نہیں ابراء تو مغضوب چیز کے ضمان سے ہوتا ہے اور وہ چیز غاصب کے پاس امانت ہوتی ہے البتہ وہ دین جو ذمہ میں ثابت ہو اس سے بری کرنا صحیح ہے جیسے ضائع ہونے والی مغضوب چیز کی قیمت کا ضمان۔ معین اشیاء سے متعلق دعویٰ سے بری کرنا بھی صحیح ہے ابراء عن الدین کا اقرار صحیح نہیں چونکہ ابراء ذمہ سے دین کو ساقط کر دیتا ہے ساقط ہونے والی چیز پھر واپس نہیں لوٹی چونکہ وہ معدوم ہے دین سے بری کرنے کو تبرع کہا جائے گا چونکہ اس میں تملیک کا معنی ہے اگرچہ صورتہ اسقاط ہے۔

مالکیہ..... کے نزدیک راجح یہ ہے کہ ابراء ملک کی منتقلی ہے گویا ابراء ہبہ کے قبیل میں ہے لہذا قبول کے محتاج ہوگا۔ ابان دسوقی نے

یہی لکھا ہے۔ ❶

شافعیہ..... کے نزدیک جدید قول کے مطابق مدیون کے ذمہ واجب حق کی تملیک ابراء ہے۔ اگر ابراء معاوضہ کے ضمن میں ہو جیسے خلع تو طرفین کا اس سے آگاہ ہونا شرط ہے ورنہ بری کرنے والے کی آگاہی کافی ہے مجہول چیز سے ابراء باطل ہے بعض شافعیہ کہتے ہیں کہ اصح یہ ہے کہ ابراء اسقاط ہے۔ ❷

حنابلہ..... کے نزدیک راجح یہ ہے کہ ابراء اسقاط ہے چنانچہ انسان کے لئے کوئی مانع نہیں کہ وہ اپنا حق دے۔ دوسرے کو ہبہ کر دے۔ چنانچہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت جابر رضی اللہ عنہ کے قرض خواہوں سے بات کی تھی تاکہ وہ کچھ قرضہ ساقط کر دیں۔ ❸

ابراء کی مشروعیت..... ابراء مندوب ہے خطیب شریعی کہتے ہیں: ابراء مطلوب ہے اس لیے ابراء میں وسعت رکھی گئی ہے بخلاف ضمان کے: چونکہ ابراء احسان نیکی اور صلہ رحمی ہے چونکہ ابراء میں مدیون سے حق کو ساقط کیا جاتا ہے۔ اگرچہ وہ تنگدست نہ ہو چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَإِنْ كَانَ ذُو عُسْرَةٍ فَنَظِرَةٌ إِلَىٰ مَيْسَرَةٍ ۚ وَأَنْ تَصَدَّقُوا خَيْرٌ لَّكُمْ إِنْ كُنْتُمْ تَعْلَمُونَ ﴿۲۸۰﴾ البقرہ: ۲۸۰

اگر متر و تنگدست ہو تو فراموشی تک اسے مہلت دینا ہے اور یہ کہ تم صدقہ کرو تو یہ تمہارے لیے بہت بہتر ہے اگر تم علم رکھو۔

دوسری بحث: ابراء کا رکن:

حنفیہ..... کے نزدیک ابراء کا رکن فقط ایجاب ہے جو صاحب حق سے صادر ہوتا ہے اور ترک حق اور سبکدوشی پر واضح دلالت کرتا ہے چونکہ ایجاب کے بغیر اس چیز کا وجود نہیں ہوتا، ابراء کے بقیہ عناصر یعنی متعاقدین اور محل یہ اطراف عقد ہیں رکن نہیں۔

جمہور..... کے نزدیک ابراء کے چار ارکان ہیں۔ صاحب حق یعنی مبری مدیون یعنی مبرا صیغہ یعنی ایجاب و قبول اور مبرا منہ بھی محل ابراء (دین معین یا حق) چونکہ رکن وہ چیز ہوتی جس پر کسی چیز کا وجود موقوف ہوتا ہے برابر ہے کہ رکن اس چیز کا جز ہو اور اس میں داخل ہو اور یہ صرف ایجاب ہے یا ایجاب و قبول دونوں۔ یا وہ اس چیز سے خارج ہو جیسے اطراف اور محل۔

کیا ابراء محتاج قبول ہے..... مالکیہ کے علاوہ جمہور فقہاء کی رائے ہے کہ ابراء قبول کا محتاج نہیں صرف ایجاب سے منعقد ہوتا ہے چونکہ حنفیہ اور حنابلہ کے نزدیک ابراء اسقاط ہے اسقاطات طلاق اور حقیق کی مانند ہوتے ہیں جو محتاج قبول نہیں۔ برابر سے ابراء لفظ ابراء سے منعقد کیا جائے یا مدیون کو دین ہبہ کر دیا جائے بعض حنفیہ کے نزدیک اگر دین مدیون کو ہبہ کیا جا رہا ہو تو قبول ضروری ہے لیکن حنفیہ کے

❶..... حاشیۃ الدسوقی علی الشرح الکبیر ۹۹/۳ الفروق ۱۱۱/۲۔ ❷۔ المحلی ۳۲۶/۲ مغنی المحتاج ۲۰۲/۳ الاشبہ للسیوطی

۱۵۲۔ ❸۔ کشاف القناع ۳۷۹/۳ المغنی: ۳۸۳۔

نزدیک مشہور اول قول ہے۔

علی الرغم، شافعیہ کے نزدیک ابراء ذمہ میں واجب حق کی مدیون کو تملیک ہے لہذا محتاج قبول نہیں چونکہ اس کا مقصد اسقاط ہے۔

ایجاب کی مثال..... مثلاً کوئی یوں کہے: میں نے تمہیں اپنے دین سے بری الذمہ کر دیا یا میں نے تمہیں دین سے خلاص کر دیا یا میں نے تم سے دین کو ساقط کر دیا یا میں نے دین تمہاری ملکیت میں دے دیا یا میں نے دین تمہیں چھوڑ دیا وغیرہ ذالک۔ چنانچہ مجلہ کے دفعہ ۱۵۶۱ میں یوں وضاحت کی گئی ہے جب کسی شخص نے کہا: میرا فلاں شخص کے ساتھ کوئی نزاع نہیں اور اس پر کوئی دعویٰ نہیں یا یہ کہا کہ فلاں شخص کے پاس میرا کوئی حق نہیں یا کہا: پھر فلاں شخص کے ساتھ جو دعویٰ ہے وہ میں نے فارغ کر دیا یا چھوڑ دیا یا کہا فلاں شخص کے پاس میرا کوئی حق نہیں یا کہا: میں نے فلاں شخص سے تمام حق وصول کر لیا تو ان سب صورتوں میں ابراء ہوگا۔

مالکیہ کے نزدیک راجح یہ ہے کہ ابراء محتاج قبول ہے۔ چونکہ ابراء ملک کی منتقلی ہے جیسے ہبہ لہذا دین کے ہبہ میں قبول ضروری ہے۔ مجلس عقد میں قبول بالاتفاق ہے البتہ شافعیہ نے اس صورت میں لفظا علی الفور قبول کی شرط لگائی ہے جب مبرا کو ابراء نفس میں وکیل بنایا ہو۔ اگرچہ وہ حاکم کی طرف سے وکیل ہو بظاہر مالکی مذہب میں قبول کی تاخیر کا جواز ہے چنانچہ اس میں مالکیہ کی عبارت یوں ہے جو شخص ایک زمانے تک اپنا صدقہ قبول کرنے سے خاموش رہا تو اسے حق حاصل ہے کہ اس کے بعد قبول کرے۔

حنفیہ نے ابراء کے قبول پر عدم توقف کا استثناء کیا ہے چنانچہ بیع صرف کے بدلین سے ابراء اور بیع سلم کے راس المال سے ابراء قبول پر موقوف ہے چونکہ ابراء قبضہ واجبہ کے فوت ہونے تک پہنچتا ہے اور قبضہ کا فوت ہونا بطلان عقد کا موجب ہے، جب کہ عقد کو تنہا کوئی عاقد ختم نہیں کر سکتا بلکہ دوسرے عاقد کا قبول کرنا نہایت ضروری ہے اگر دوسرے فریق نے قبول کر لیا تو بری الذمہ ہو جائے گا اگر قبول نہ کیا تو بری بھی نہیں ہوگا جب قبول کے ساتھ ابراء تمام ہو جائے گا تو عقد صرف اور عقد سلم فسخ ہو جائے گا چونکہ مشروط قبضہ متحقق نہیں ہوا۔

البتہ اگر مسلم فیہ یا بیع کے ضمن سے بری کرنا ہو تو یہ ابراء قبول کے بغیر بھی جائز ہے، چونکہ مسلم فیہ کا قبضہ یا ضمن کا قبضہ شرط نہیں ہوتا دین سے بری کرنا قبضہ کے ساتھ مشروط نہیں بلکہ یہ تو فقط ہمری اپنے حق کو ساقط کرتا ہے لہذا بری صرف اپنے حق سے بری الذمہ ہو سکتا ہے۔ ①

رد ابراء..... شافعیہ کا راجح اور حنا بلکہ کا مذہب ہے کہ ابراء ایجاب کے ساتھ تمام ہو جاتا ہے اور محتاج قبول نہیں لہذا اگر مدیون ابراء کو رد کر دے تو رد نہیں ہوگا۔ چونکہ ابراء حنا بلکہ کے نزدیک اسقاط ہے جیسے اسقاط قصاص اور اسقاط شفعہ۔ شافعیہ کے نزدیک بھی ابراء کا مقصد اسقاط ہے لہذا اس سے بری کرنا صحیح ہے اگرچہ مدیون ابراء کو رد ہی کر دے۔

حنفیہ اور مالکیہ کا مذہب ہے کہ ابراء رد کرنے سے رد ہو جاتا ہے۔ خواہ مجلس میں رد کیا جائے یا مجلس کے بعد بشرطیکہ جب تک مدیون سے صریح قبول سرزد نہ ہو، چونکہ مالکیہ کے نزدیک ابراء محتاج قبول ہے نیز ابراء میں تملیک کا معنی پایا جاتا ہے چنانچہ حنفیہ کے نزدیک تملیک کے معنی کی رعایت کی گئی ہے اگرچہ ابراء اسقاط ہے اس لیے معنی تملیک کو دیکھتے ہوئے ابراء رد کرنے سے رد ہو جائے گا۔

وہ رد معتبر ہے جو مبرا (مدیون) کی طرف سے صادر ہو یا اس کے مرنے کے بعد اس کے وارث کی طرف سے صادر ہو حنفیہ نے چار مسائل کو متشبی کیا ہے جن میں ابراء رد کرنے سے رد نہیں ہوگا۔

اول و دوم..... حوالہ میں ابراء اور راجح قول کے مطابق کفالہ میں ابراء چونکہ حوالہ اور کفالہ میں ابراء اسقاط محض ہے اس میں مال کی تملیک نہیں۔ اور اسقاط محض رد کا احتمال نہیں رکھتا اور اسقاط معدوم الاعتبار ہے۔ چنانچہ اگر محال نے محال علیہ کو بری کر دیا اور محال علیہ نے ابراء رد کر دیا تو ابراء رد نہیں ہوگا اس طرح اگر دائن نے کفیل کو بری کر دیا اور پھر کفیل نے ابراء رد کر دیا تو ابراء رد نہیں ہوگا۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۶۱ باب کفالتہ

سوم..... اگر مبراء نے ابراء پر پیش رفت کردی اور مطالبہ کیا کہ مبری سے کہے: مجھے بری کر دو، مبری نے اسے بری کر دیا پھر مبراء نے ابراء رد کر دیا تو رد نہیں ہوگا۔

چہارم..... اگر مبراء نے ابراء قبول کر لیا اور پھر اس کے بعد ابراء کو رد کرے تو رد نہیں ہوگا چنانچہ جملہ عدلیہ میں دفعہ ۱۵۶۸ کے ذیل میں رد اور قبول کے اعتبار سے حنفیہ کی رائے پر وضاحت کی ہے کہ: ابراء قبول پر موقوف نہیں ہوگا ہاں البتہ رد کرنے سے رد ہو جائے گا چونکہ جب کوئی شخص کسی دوسرے کو بری کر دے تو اس کا قبول شرط نہیں البتہ مدیون نے اسی مجلس میں ابراء کو یوں کہتے ہوئے رد کر دیا: میں قبول نہیں کرتا تو یہ ابراء رد ہو جائے گا یعنی اس ابراء کو کوئی حکم باقی میں رہے گا لیکن قبول کے بعد اگر ابراء رد کیا تو رد نہیں ہوگا۔ اسی طرح اگر محالہ نے محال علیہ کو بری کر دیا یا صاحب طلب (مکفول لہ) نے تکفیل کو بری کر دیا اور پھر محال علیہ یا تکفیل نے ابراء کو رد کر دیا تو ابراء رد نہیں ہوگا۔

تیسری بحث: ابراء کی شرائط..... اس بحث کے ذیل میں مبری (بری کرنے والے) کی شرائط مبراء (بری کیے ہوئے یعنی مدیون) کی شرائط صیغہ ابراء یعنی ایجاب کی شرائط اور محل ابراء کی شرائط کا تذکرہ ہوگا۔

مبری کی شرائط..... مبری کی مندرجہ ذیل شرائط ہیں:

۱..... یہ کہ مبری تبرع کا اہل ہو یعنی عاقل بالغ اور سمجھدار ہو، نا سبھی کی وجہ سے اس پر پابندی نہ ہو چونکہ ابراء دائن کی طرف سے تبرع ہوتا ہے چنانچہ مدیون کی طرف سے ابراء کے مقابلہ میں کوئی عوض نہیں ہوتا، پابندی کے نہ ہونے کی شرط حنفیہ کے نزدیک صاحبین کے مفتی بقول کے مطابق ہے۔

یہ شرط نفاذ ہے چنانچہ مجبور علیہ کا ابراء صحیح ہے لیکن قرض خواہوں کی اجازت پر موقوف ہوگا تاکہ ان کے حقوق محفوظ رہیں۔

۲..... یہ کہ مبری کو محل ابراء پر دسترس اور ولایت حاصل ہو یعنی مبری محل ابراء کا مالک ہو یا ابراء کا موکل ہو یا دائن کی طرف سے وصی ہو۔

حنفیہ اور حنابلہ کے نزدیک اعتبار اس چیز کا ہے کہ واقع میں مبری کی ولایت ہو صرف ظن اور گمان میں ولایت نہ ہو چنانچہ اگر مبری نے اپنے باپ کے مال سے بری کر دیا اور اس کا گمان تھا کہ باپ زندہ ہے جب کہ فی الواقع وہ مر چکا ہو تو ابراء صحیح ہوگا چونکہ ابراء اسقاط ہے نیز جس چیز سے بری کیا جا رہا ہے فی الواقع وہ اس کی ملکیت ہے جیسے میت مورث کے مال کی خرید و فروخت جب کہ مورث کے زندہ ہونے کا گمان ہو۔ اگر ابراء کو تملیک تصور کیا جائے جیسا کہ شافعیہ کا مذہب ہے تو پھر یہ ابراء صحیح نہیں ہوگا۔

۳..... رضامندی مبری کی رضا اور اختیار شرط ہے چنانچہ مکرہ کا ابراء صحیح نہیں۔

توکیل برابر..... ابراء میں کسی شخص کو وکیل بنا نا صحیح ہے بشرطیکہ ابراء کے ساتھ خاص اذن ہو اذن عام کافی نہیں ہوگا۔ حنفیہ کے نزدیک وکیل ابراء آگے کسی اور کو ابراء کا وکیل بنا سکتا۔

شافعیہ کے نزدیک وکالت ابراء کے صحیح ہونے کے لئے اتنا کافی ہے کہ موکل کو دین کی مقدار معلوم ہو اگرچہ وکیل اور مدیون دین کی مقدار سے لاعلم ہو۔

مرض موت میں ابراء..... پہلی شرط پر یہ تفریح بیٹھتی ہے کہ مبری مرض الموت میں مبتلا نہ ہو، اگر مریض نے وارث کو بری کر دیا تو ابراء وراثت پر موقوف ہوگا۔ اگرچہ دین تہائی ترکہ سے کم ہو اگر مریض نے کسی اجنبی کو بری کر دیا جب کہ دین تہائی ترکہ سے تجاوز کر جائے تو تہائی سے زائد ابراء وراثت کی اجازت پر موقوف ہوگا۔ چونکہ ابراء تبرع کے حکم میں ہے جو وصیت پر مبنی ہے، اگر مریض نے کسی ایک مدیون کو بری کر دیا جب کہ ترکہ مدیون کو مستغرق ہو تو اس کا ابراء نافذ نہیں ہوگا چونکہ ترکہ کے ساتھ غرماہ کا حق متعلق ہو چکا ہے۔ ❶

❶... الدر المختار ۳/۳۲۱ تکملہ ابن عابدین ۲/۳۲۸ الفتاویٰ الہندیہ ۳/۳۵۵ مرشد الحیران ۱۸۳ الشرح الکبیر ۳/۹۸

القینولوی وعمیرہ ۲/۳۲۶ کشف القناع ۳/۳۲۹ معنی ۲/۲۰۲ اللشباہ والنظائر للیسوطی ۱۵۲۔

دوم مبرا (مدیون) کی شرائط..... بالاتفاق فقہاء کے نزدیک جانب مبرا میں یہ شرط ہے کہ مبرا متعین ہو مجہول نہ ہو اور نہ مبہم ہو ❶ اگر بری کرنے والے نے دو مدیونوں میں سے کسی ایک کو بری کر دیا اور یوں کہا میں نے تم میں سے ایک کو بری کر دیا تو یہ ابراء صحیح نہیں ہوگا، اسی طرح اگر کہا: میں نے اپنے ہر مدیون کو بری کر دیا یا کہا میں نے اپنے مورث کے ہر مدیون کو بری کر دیا تو یہ ابراء صحیح نہیں ہوگا ہاں البتہ اگر کسی متعین مدیون کا قصد کر لیا تو ابراء صحیح ہوگا۔ اگر مبری نے کہا: میں نے اپنے ان مدیونوں کو بری کر دیا تو یہ ابراء صحیح ہوگا۔

مدیون کی جہالت کی صورت میں ابراء کے غیر صحیح ہونے کی شافیہ نے یہ علت بیان کی ہے کہ ابراء میں تملیک کا معنی پایا جاتا ہے، اور مجہول کو مالک بنانا صحیح نہیں اور ابراء مبری کی تملیک ہے اور مبرا کے حق میں اسقاط ہے لہذا اول کا معلوم ہونا شرط ہے دوسرے کا معلوم اور متعین ہونا شرط نہیں۔

محلہ میں دفعہ ۱۵۶ کے تحت اس کی وضاحت یوں کی گئی ہے: جن لوگوں کو بری کیا جا رہا ہو ان کا متعین ہونا لازمی ہے بنا بریں اگر کسی شخص نے کہا: میں نے اپنے سب مدیونوں کو بری کر دیا یا کہا میرا کسی کے پاس کوئی حق نہیں تو یہ ابراء صحیح نہیں ہوگا البتہ اگر کسی نے کہا: میں نے فلاں محلہ کے باسیوں کو بری کر دیا اور اس محلہ کے رہنے والے متعین لوگ ہوں تو یہ ابراء صحیح ہوگا۔

مبرا کو بری کرنا صحیح ہے خواہ حق کا اقرار کرتا ہو یا انکار کرتا ہو بلکہ وہ اگر انکار پر حلف بھی اٹھاتا ہو تب بھی ابراء صحیح ہے چونکہ مالکیہ کے علاوہ جمہور کے نزدیک ابراء محض ایجاب سے منعقد ہو جاتا ہے اور محتاج قبول نہیں نیز ابراء کے صحیح ہونے میں مقروض کی تصدیق کی حاجت نہیں۔

سوم: محل ابراء کی شرائط..... محل ابراء (مبرا منہ) میں درج ذیل شرائط کا پایا جانا ضروری ہے۔
..... شافیہ کے نزدیک جدید قول کے مطابق محل ابراء معلوم اور متعین ہو مجہول چیز سے بری کرنا صحیح نہیں مجہول سے مراد ایسی چیز ہے جس کی معرفت سھل نہ ہو اگر ایسی مجہول چیز سے بری کیا جس کی جنس مجہول ہو یا صفت مجہول ہو یا مقدار مجہول ہو تو یہ ابراء باطل ہے۔ چونکہ ابراء تملیک ہے جو رضاً پر موقوف رہتا ہے جب کہ جہالت کے ساتھ رضاً مندی معقول نہیں اگر کسی نے دراہم سے دیون کو بری کیا۔

دراہم کی مقدار معلوم نہ ہو تو مدیون تین دراہم سے بری ہو جائے گا چونکہ دراہم جمع کا لفظ ہے جس کا اطلاق کم از کم تین پر ہوتا ہے۔ البتہ فقہاء نے مجہول چیز سے بری کرنے کی یہ تدبیر بتائی ہے کہ اگر دین کی مقدار معلوم نہ ہو کہ آیا وہ پانچ دراہم ہیں یا دس مبری کو چاہیے کہ متوقع مقدار سے زائد سے بری کر دے یعنی پندرہ دراہم سے بری کرے۔

فقہاء نے ابرائے مجہول کے بطلان سے دیت کے اونٹوں سے بری کرنے کو مستثنیٰ کیا ہے چنانچہ اونٹوں سے بری کرنا صحیح ہے اگرچہ اونٹوں کی صفت مجہول ہو چونکہ دیت کے اونٹوں کی عمر اور تعداد متعین ہوتی ہے لہذا صفت کے معاملہ میں شہر کے غالب اونٹوں کی طرف رجوع کیا جائے گا فقہاء نے بعد الموت ابراء کو بھی مستثنیٰ کیا ہے کہ بمعہ جہالت کے یہ ابراء صحیح ہے چونکہ یہ ابراء وصیت کے معنی میں ہے جو جہالت کے ساتھ بھی صحیح ہے۔

جمہور یعنی حنفیہ، مالکیہ اور حنابلہ نے یہ شرط عائد نہیں کی جمہور نے مجہول المقدار اور مجہول الصفت چیز سے بری کرنے کو جائز قرار دیا ہے چونکہ ان کے نزدیک ابراء اسقاط حق اور اسقاط محض ہے جیسے اعناق اور طلاق چنانچہ عتق اور طلاق کی طرح ابراء بھی نافذ ہوگا خواہ محل ابراء معلوم ہو یا مجہول۔ اگر کسی نے مدیون کو دو قرضوں میں سے ایک قرضہ سے بری کیا تو یہ ابراء صحیح ہوگا البتہ حنابلہ کہتے ہیں کہ اگر مدیون نے دائن سے دین کو چھپا دیا کہ اگر دائن کو دین کا علم ہوا تو وہ اسے بری نہیں کریگا جب کہ دائن خود بھی دین کی مقدار سے ناواقف ہو تو اس دین سے بری کرنا صحیح نہیں۔ چونکہ اس ابراء میں مبری کے ساتھ غرر (دھوکا) کا معاملہ کیا جا رہا ہے۔ جب کہ غرر سے احتراز ممکن بھی ہے۔

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم ۵۶۳ باب کفالت:

۲..... یہ کہ کحل ابراء معین اشیاء میں سے کوئی معین چیز نہ ہو چونکہ عین ذمہ میں ثابت نہیں ہوتی جب کہ ابراء اسقاط ہے اسقاط کو وہی چیز قبول کرتی ہے جو ذمہ میں بطور حق ہو لہذا اعیان سے برابر باطل ہے۔
چنانچہ اگر کسی شخص نے کوئی کتاب غصب کر لی تو اس سے ابراء صحیح نہیں البتہ دیون سے بری کرنا صحیح ہے اگرچہ دین اعیان میں سے ہو جیسے دیت کے اونٹ۔ حقوق سے بری کرنا بھی صحیح ہے جیسے حق دعویٰ سے بری کرنا اور کفالت سے کفیل کو بری کرنا محال علیہ کو حوالہ سے بری کرنا دراصل ان میں حق کفالت اور حق حوالہ سے بری کرنا ہوتا ہے۔

۳..... یہ کہ کحل ابراء (وہ چیز جس سے بری کرنا مقصود ہو) ابراء کے وقت موجود ہو چنانچہ حق کے وجود سے قبل ابراء باطل ہے، مثلاً ایک شخص جو آپ کو فرض دینا چاہتا ہے وہ فرض سے تمہیں بری کر دے بنا برائیں حنفیہ کے نزدیک بیوی خاوند کو مستقبل کے نان نفقہ سے بری الذمہ نہیں کر سکتی اسی طرح قبل از طلاق عدت کے نفقہ سے بھی بری نہیں کر سکتی، چونکہ ابراء اسقاط ہے اور جس چیز کے پائے جانے کی توقع ہو وہ فعلاً اسقاط ہوتی ہے لہذا وہ اسقاط کو قبول نہیں کرتی۔

فقہاء نے دین کے وجوب حق سے قبل ابراء کے غیر صحیح ہونے پر اس حدیث سے استدلال کیا ہے لا طلاق الا فی ما تملك ولا تعتق الا فیما تملك طلاق صرف اسی عورت کو دے سکتے ہو جس کے تم مالک ہو اور اسی غلام کو آزاد کر سکتے ہو جس کے تم مالک ہو ابراء بھی ان دونوں کے معنی میں ہے۔

چہارم: شرائط صیغہ ابراء..... صیغہ ابراء کی چار شرائط ہیں:

۱..... یہ کہ ایجاب منجز ہو کسی شرط کے ساتھ معلق نہ ہو اور نہ ہی زمانہ مستقبل کی طرف منسوب ہو یہ شرط مالکیہ کے علاوہ جمہور فقہاء کے نزدیک معتبر ہے چونکہ ابراء میں تملیک کا معنی پایا جاتا ہے اور تملیک تعلق کو قبول نہیں کرتی۔

کسی شرط کے ساتھ معلق کرنا..... اگر ابراء کو کسی ایسی شرط کے ساتھ معلق کیا ہے جو بالفعل موجود ہو تو یہ منجز کے حکم میں ہے اور اگر شرط ملائم ہو مثلاً مبری کہے: اگر میرا تمہارے اوپر دین ہو یا کہے: اگر میں مر گیا تو تم بری الذمہ ہو تو یہ شرط بالافتاق جائز ہے اس کی دلیل ابو الیسر رضی اللہ عنہ کا اثر ہے کہ اگر وسعت پاؤ تو فرض چکا دور نہ تم بری الذمہ ہو اس پر تنکیہ نہیں کی گئی۔ چنانچہ حنفیہ کہتے ہیں اگر ابراء کفالت یا حوالہ سے ہو اور اذن کفیل سے کہے اگر تم آئندہ کل دین کو پالو تم کفالت سے بری ہو پھر اگر کفیل نے آئندہ کل دین کو پالیا تو بری ہو جائے گا۔

اگر ابراء کو مدت پر معلق کیا تو حنفیہ اور حنابلہ کی رائے میں یہ تعلق صحیح ہے چونکہ یہ ابراء وصیت کے معنی میں ہوگا اور دین کے بری کرنے کی وصیت جائز ہے۔

اگر ابراء کو متعارف شرط پر معلق کیا تو حنفی مذہب میں یہ ابراء صحیح نہیں جب کہ بعض حنفیہ کے نزدیک جائز ہے اگر تعلق مذکورہ صورتوں کے علاوہ ہو تو جمہور کے نزدیک جائز نہیں چونکہ ابراء میں تملیک کا معنی ہے اور تملیکات تعلق کو قبول نہیں کرتیں البتہ تعلق اسقاطات محضہ میں مشروع ہے مالکیہ نے مطلقاً تعلق ابراء کو جائز قرار دیا ہے چونکہ ابراء میں اسقاط کا معنی ہے۔ ①

تقیید بالشرط..... مذہب اربعہ کے اتفاق کے ساتھ ابراء کو شرط صحیح کے ساتھ کرنا جائز ہے۔
جب کہ غیر صحیح شرط کے ساتھ مقید کرنا صحیح نہیں چنانچہ اگر کسی نے ابراء میں خیار شرط رکھا تو ابراء صحیح ہوگا اور شرط باطل ہوگی اور جب ہر قسم

①..... حدیث حسن رواہ ابو داؤد ورواہ ابن ماجہ عن المسور ۲ تکملہ فتح القدیر ۴/۱۷ الدر المختار ۴/۱۷۶ تکملہ ابن عابدین ۲/۳۳۰ الفتاویٰ الہندیہ ۳/۴۸۸ البدائع ۶/۲۵۱ الد سوقي ۲/۳۰۷ فتح العلی المالک ۱/۲۲۹ الشاہ والنظار للسیوطی ۱۵۲ کشاف القناع ۳/۳۰۵ المغنی ۳/۴۸۳ مغنی المحتاج ۲/۶۶

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم باب کفالتہ
 کے حق سے بری کر دیا تو ابراء حق خیار کو بھی شامل ہوگا لیکن سقوط خیار کی نسبت سے ابراء صحیح ہوگا اور شرط باطل ہوگی جو ابراء تملیک ہونے میں بہہ سے کم درجہ رکھتا ہے۔

اگر ابراء کی نسبت مستقبل کی طرف کی اگرچہ موت کے علاوہ وقت متعین ہو تو یہ نسبت صحیح نہیں چونکہ ابراء میں اصل تمیز ہے نیز ابراء بمعنی تملیک ہے اور تملیک نسبت وقت کا احتمال نہیں رکھتی۔

ادائے بعض کی شرط پر ابراء:

الف..... اگر ابراء مطلقاً صادر ہو یعنی کوئی شرط ملحوظ نہ رکھی گئی ہو مثلاً مدیون دین کا اعتراف کرے اور دائن کہے: میں نے تمہیں دین یا تہائی دین سے بری کر دیا۔ اور باقی مجھ سے دے دو ابراء بالاتفاق صحیح ہوگا چونکہ یہ ابراء منجز ہے معلق نہیں اور نہ ہی کسی شرط کے ساتھ مقید ہے نیز مبری خوشدلی سے اپنے حق کو ساقط کر رہا ہے چنانچہ صحیح حدیث میں ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت کعب رضی اللہ عنہ سے فرمایا تھا کہ اپنے دین کا آدھا حصہ ساقط کرو۔

ب..... اگر ابراء بقیہ ادائیگی پر معلق ہو تو جمہور فقہاء کے نزدیک یہ جائز نہیں ہے البتہ مالکیہ کے نزدیک جائز ہے۔

ج..... اگر ابراء بقیہ ادائیگی کے ساتھ مقید مثلاً یوں کہے: میں نے تمہیں پانچ سو سے بری الذمہ کر دیا بشرطیکہ تم بقیہ پانچ سو مجھے ادا کر دو حنیفہ مالکیہ اور شافعیہ کے نزدیک یہ ابراء جائز ہے چونکہ یہ بعض حق کی ادائیگی ہے اور بعض کا ابراء ہے۔

شافعیہ نے نے ابراء اور صلح کو جمع کرنے کی شرط لگائی ہے تاکہ ابراء صلح کی نوع بن جائے لیکن یہ ابراء محتاج قبول نہیں اس میں شافیہ نے لفظ ابراء کی رعایت کی ہے۔

حنابلہ کے نزدیک ابراء بعض کو بعض حق کی ادائیگی کے ساتھ مقید کرنا صحیح نہیں چونکہ بعض حق ہے بری کرنا بعض حق کی ادائیگی کے مقابلہ میں ہوتا ہے گویا مبری بعض حق کے بدلہ میں بعض حق کا معاوضہ دے رہا ہے۔ یہ تفصیل تب ہے جب بقیہ ادائیگی کی شرط ہو اور اگر تعیل کی شرط کے ساتھ بعض حق سے بری کیا تو یہ جائز نہیں جیسا کہ شافیہ کے ہاں حق سے چونکہ یہ جاہلی سود کے مشابہ ہے اگر مدیون نے بلا شرط ادائیگی میں تعیل کر دی اور دائن نے بقیہ حق سے اس کو بری کر دیا تو یہ جائز ہے۔ ❶

۲۔ ایجاب شریعت کے منافی نہ ہو..... جسے بیع صرف میں قبضہ کی شرط سے بری کرنا اور دوران عدت عورت کو حق سکنی سے بری کرنا چھوٹے بیچے پر حاصل ولایت سے بری کرنا یہ ابراء صحیح نہیں چونکہ ہر وہ حکم جو شریعت کے تغیر تک پہنچا دے وہ باطل ہے نیز رب تعالیٰ کے حکم کو تغیر کرنے کی کوئی شخص طاقت نہیں رکھتا۔

یہ بھی شرط ہے کہ ابراء کسی دوسرے شخص کے حق کو متغیر نہ کرنا ہو جیسے مطلقہ ماں کا اپنے بچے کی پرورش سے برأت ظاہر کرنا چونکہ یہ بیچے کا حق ہے جو اس ابراء کے ذریعہ تبدیل کیا جا رہا ہے۔

۳۔ یہ کہ محل ابراء میں مبری کی سابقہ ملکیت چلی آ رہی ہو چونکہ بغیر اجازت کے دوسرے انسان کی ملکیت میں تصرف کرنا صحیح نہیں ہوتا، یہ شرط متفق علیہ ہے اگر دوسرے کی ملکیت میں کوئی فضولی تصرف کر دے تو اس کا تصرف موقوف ہوگا ورنہ غیر ملکیت کی بیع ہوگی جو ممنوع ہے۔

اگر سقوط حق یا ادائے حق کے بعد ابراء ہو یعنی دین ادا کر چکنے کے بعد ابراء حنیفہ کے نزدیک صحیح ہے چونکہ ساقط ہونے والی چیز مطالبہ ہے اصل دین ساقط نہیں ہوگا چنانچہ طرفین سے مطالبہ ساقط ہوگا اگر ذمہ میں دو دین واجب الذمہ ہوں تو دونوں دین مقاصد کے طریقہ سے ساقط

ہوں گے چونکہ دیون بمثلہ ادا کئے جاتے ہیں جب ادا تے دین کے بعد دائن نے مدیون کو بری کر دیا تو مدیون نے جو مال ادا کیا ہو وہ دائن سے واپس لے سکتا ہے، بشرطیکہ جب دائن نے برات استطاق کی ہو اگر براءت استیفاء کی ہو تو رجوع کا حق نہیں رہے گا براءت کی یہ اقسام عرف سے پہچانی جاسکتی ہیں اسی طرح اگر کسی دوسرے شخص نے مدیون کا قرضہ تبرعاً ادا کر دیا پھر دائن نے مدیون کو اسقاط کے طور پر بری کر دیا تو صاحب تبرع مبری سے مال واپس لے سکتا ہے، یہ حنفیہ کی رائے ہے اور حنابلہ نے ان کی اس میں موافقت کی ہے۔^①

۴..... یہ کہ ابراء محل ابراء کے وجود سبب سے پہلے ابراء صحیح ہے۔ چونکہ جو چیز فعلاً ساقط ہو اس کے اسقاط کا کیا معنی یوں ابراء محض ایک وعدہ ہوگا جو لازم نہیں وجود سبب کے بعد ابراء میں فقہاء کا اختلاف ہے۔ مالکیہ کے علاوہ جمہور نے یہ شرط لگائی ہے کہ ابراء وجود سبب کے بعد ہوگا سبب سے قبل ابراء صحیح نہیں اس کی دلیل سابقہ حدیث ہے کہ جس چیز کا انسان مالک نہ ہو اس کی طلاق اور عتاق نہیں ہوتی ابراء طلاق اور عتاق کے معنی میں ہے۔

حنیفہ کے نزدیک اس کی مثالیں یہ ہیں مثلاً قضاء اور فیصلہ سے قبل زوجہ کے نفقہ سے ابراء اور جو چیز آئندہ کل خریدنی متوقع ہو اس کے ضمن سے ابراء ان دونوں صورتوں میں ابراء صحیح ہیں چونکہ یہ ابراء وجود سبب سے قبل ہے جو صحیح نہیں۔

شافعیہ کے ہاں اس کی مثال یہ ہے جیسے وہ عورت جس کا خاندن دخول سے قبل مر جائے اور اس عورت کا مہر بھی مقرر نہ ہو اور وہ دخول سے قبل اپنے مہر سے بری کر دے اسی طرح طلاق سے قبل متعہ (تھوڑا) ساساز و سامان کپڑے چادر وغیرہ) سے ابراء، چونکہ ان چیزوں کا وجود نہیں ہوا کہ ان سے بری کر دیا گیا فقہاء نے ایک صورت کو مستثنیٰ کیا ہے اس میں وجوب سے قبل ابراء صحیح ہے اور وہ یہ کہ کوئی شخص دوسرے کی ملکیت میں مالک کی اجازت کے بغیر کنواں کھود دے مالک اس تصرف سے اسے بری کر دے یا کنواں باقی رہنے پر رضامند رہے تو کنواں کھودنے والا کنویں میں گرنے والے سے بری الذمہ ہوگا اگر خریدار نے فروخت کنندہ کو بیع کے ضمان سے بری کر دیا جو بیع قبضہ سے پہلے تلف ہو چکی ہو تو ظاہر مذہب میں وہ بری نہیں ہوگا چونکہ خریدار نے فروخت کنندہ کو ایسی چیز سے بری کیا ہے جو ابھی واجب نہیں ہوئی۔^②

رہی بات مالکیہ کی سو وجود سبب سے قبل ابراء کے صحیح ہونے کے متعلق ان کے دو اقوال ہیں صحیح قول یہ ہے کہ ابراء صحیح ہوگا جیسے خریداری سے قبل شفیع شفعہ کو ساقط کر دے اس ابراء کے لازم ہونے میں مالکیہ کے دو اقوال ہیں۔

چوتھی بحث: محل ابراء..... محل ابراء تین قسم پر ہو سکتا ہے یا تو اعیان ہوں گی یا دیون ہوں گے یا حقوق۔

ابراء اعیان..... یا تو دعوائے عین سے ابراء ہوگا یا نفس عین سے ابراء ہوگا۔

اگر ابراء دعوائے عین سے ہو تو اس پر کلام ابرائے حقوق میں آئے گا یہ ابراء بالاتفاق صحیح ہے رہی بات نفس عین سے ابراء کی سواس کا معنی ملکیت اعیان کو ساقط کرنا ہے اور یہ بالاتفاق صحیح نہیں، چونکہ اعیان (معین اشیاء) اسقاط کو قبول نہیں کرتی ہیں لہذا ان سے ابراء پر کوئی اثر مرتب نہیں ہوگا لہذا بری کیا ہو شخص اعیان کا مالک نہیں بنے گا بلکہ اعیان قابض کی ملکیت میں رہیں گی اور جو شخص بھی انہیں لینے میں کامیاب ہو وہی ان کا مالک ہوگا۔

حنفیہ، شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک اس تعبیر سے مراد یہ ہے کہ ابراء کے بعد حق دعویٰ ساقط ہو جائے گا۔ حنفیہ کی بغض کتابوں میں ہے کہ حق دعویٰ باقی رہے گا۔

①..... القواعد لابن رجب ۱۲۰۔ تکملة ابن عابدین ۲/۱۸۲ الدر المختار وحاشیة ابن عابدین ۴/۳۹۵ الدسوقی ۳/۱۱۱

الفیلبوی ۲/۳۲۷ القواعد لابن رجب ۱۱۹۔

مالکیہ کے نزدیک اس سے مراد یہ ہے کہ قیمت عین کا مطالبہ ساقط ہوگا اگر عین ضائع ہو چکی ہو اور اگر موجود ہو تو قبضہ ختم کرنے کا مطالبہ ساقط ہوگا۔

نفس عین (معین چیز) سے ابراء کا حنفیہ کے نزدیک ایک اور اثر بھی ہے کہ جب عین مضمونہ ہو مثلاً غصب شدہ گھر جس کا ضمان دینا ہو تو ابراء کی صورت میں اس کا ضمان ساقط ہو جائے گا برابر ہے کہ عین مضمون ضائع ہو چکی ہو یا باقی ہو ابراء کے بعد عین غاصب کے پاس بطور امانت ہوگی۔ چنانچہ اگر عین موجود ہو تو ابراء دراصل اس کے ضمان سے ابراء ہوگا اور وہ عین امانت تصور ہوگی اور اس کا ضمان تعدی سے لازم آئے گا اور اگر عین ضائع ہو چکی ہو تو ابراء اس کی قیمت سے ہوگا۔

اور وہ معین اشیاء جو امانت ہوں ان سے بری کرنے کی کوئی وجہ نہیں چونکہ امانت میں رکھی اشیاء ذمہ میں واجب نہیں ہوتیں لہذا قاضی کے لیے جائز نہیں کہ برأت کے بعد دعویٰ کی سماعت کرے اگرچہ قضاء برأت صحیح ہوگی لیکن دیانۃً معتبر نہیں ہوگی یعنی مالک کے ہاتھ جب چڑھے اس پر قبضہ کر لے۔ رہی بات ان دیون کی وجہ ذمہ میں واجب ہوں ان سے ابراء بالاتفاق صحیح ہے چونکہ ابراء کا دارمدار ذمہ میں پائی جانے والے اشیاء کے اسقاط پر ہے۔

ابراء حقوق: الف..... اگر ابراء حقوق خالصہ سے ہو جیسے کفالہ اور حوالہ تو یہ ابراء بالاتفاق صحیح ہوگا۔

ب..... اگر ابراء خالص حقوق اللہ سے ہو جیسے حد زنا اور حد زنا اور حد سرقہ پھر اگر ابراء حاکم کے پاس قبضہ لے جانے کے بعد ہو حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک تو ابراء صحیح نہیں ہوگا۔

ج..... اگر ابراء ایسے حقوق سے ہو جس میں بندے کا حق غالب ہو جیسے تعزیر قصاص دیت اور بیویوں کے درمیان باری مقرر کرنے کا حق، حق اشفاق خیار عیب کی وجہ سے ملنے والا حق فسخ، مال ضائع ہونے پر تاوان اور ان کے علاوہ دیگر شخص حقوق جو ذمہ میں ثابت ہوتے ہیں ان سے ابراء صحیح ہے، مدیون کے مر جانے کے بعد اس کو دین سے بری کرنا بالاتفاق صحیح ہے کیا یہ ابراء وارث کے رد کرنے سے رد ہو جائے گا؟ اس میں حنفیہ کے نزدیک اختلاف ہے۔

چنانچہ وہ حقوق جو اسقاط کو قبول نہیں کرتے حنفیہ کے نزدیک ان سے ابراء صحیح نہیں جیسے ہبہ میں رجوع کرنے کا حق وصیت میں رجوع کا حق چونکہ ان حقوق سے ابراء کے جواز میں شریعت کی تغیر ہے جو ناجائز ہے رجوع ہبہ میں جمہور کا اختلاف ہے۔ رویت بیع کے خیار سے ابراء بھی صحیح نہیں اسی طرح وقف میں حق استحقاق اور حق ارث سے بھی رجوع کرنا صحیح نہیں۔ اب میں بعض مخصوص حقوق سے ابراء کے متعلق بحث کروں گا۔

۱۔ بیوی کے نفقہ سے ابراء..... بالاتفاق بیوی کے نفقہ (خرچہ) سے ابراء کرنا صحیح نہیں یہاں تک کہ بیوی کا خرچہ ذمہ میں دین نہ بن جائے اور جب خاوند کے ذمہ میں بیوی کا خرچہ دین بن جائے اس سے ابراء صحیح ہوگا لیکن حنفیہ کے نزدیک وہ خرچہ جس کی بیوی مستحق ہو وہ اسی وقت دین واجب بنے گا جب قاضی کا فیصلہ ہو جائے یا میاں بیوی دونوں اس پر رضامندی کر لیں اگر خرچہ ماہہ ماہہ کا ہو اور مہینہ کے خرچہ سے ابراء صحیح ہے اسی طرح سال بھر کے خرچہ سے شروع سال میں برات کرنا صحیح ہے جب خرچہ سال بہ سال ہو اور اگر خرچہ یومیہ ہو تو پہلے دن سے خرچہ کی برأت کر لینا صحیح ہے۔

۲۔ زوجین کے درمیان مبارات..... زوجین کے درمیان مبارات فسخ زواج ہوتا ہے، اور زواج پر مرتب ہونے والے حقوق کا اسقاط ہوتا ہے، مبارات پر حنفیہ کے نزدیک طلاق بائنہ کے ذریعہ زوجہ کی بیعت مرتب ہوتی ہے جیسے خلع مثلاً خاوند بیوی سے کہے میں نے ایک ہزار پر تمہارے ساتھ مبارات کر لی عورت کہے: میں نے قبول کر لی یا اس کے ہم معنی کوئی لفظ بول دے اس کا معنی ہے میں نے تمہارے ساتھ

ایک ہزار روے پر خلع کر لیا عورت کے ذمہ بدل مباراۃ دینا واجب ہوگا۔

۳- حق دعویٰ سے ابراء..... دعویٰ سے ابراء یا تو عام ہوگا یا خاص۔ دعویٰ سے ابراء عام جو بمعنی اسقاط ہو یعنی مقدمہ بازی کے حق کو ساقط کرنا ہو تو یہ ابراء بالاتفاق جائز نہیں چونکہ یہ ابراء موجود وغیر موجود دونوں کو شامل ہوگا۔ اور ایسی چیز سے ابراء جس کے وجود کا سبب نہ پایا جائے وہ باطل ہے، لیکن دو شخصوں کے درمیان سابقہ دعاوی سے ابراء جو ابراء عام ہو تو وہ صحیح ہے۔ مثلاً کوئی شخص کہے: میں نے فلاں شخص کو سب دعاوی سے بری کر دیا۔

یا کہے: میرا فلاں شخص کے پاس کبھی کوئی حق نہیں۔ ❶

ابراء خاص جو معین دعویٰ سے ہو وہ بالاتفاق صحیح ہے چنانچہ اس موضوع پر بعد ازاں مدعی کا دعویٰ قابل سماع نہیں ہوگا۔

بسا اوقات ابراء ضمناً حاصل ہوتا ہے اور یہ کسی عین سے ابراء ہوتا ہے حنفیہ کے نزدیک یہ ضمان یا دعویٰ ضمان سے ابراء ہوتا ہے جیسا کہ میں نے پہلے بیان کر دیا ہے۔

پانچویں بحث: ابراء کی انواع..... ابراء اسقاط کی مختلف اعتبارات سے مختلف تقسیمات ہیں: چنانچہ شمول اور عدم شمول کے اعتبار سے ابراء کی دو قسمیں ہیں خاص اور عام باعتبار زمانہ کے ابراء کی دو قسمیں ہیں ابراء ماضی اور ابراء مستقبل اور باعتبار صیغہ (ایجاب) کے بھی ابراء کی دو قسمیں ہیں ابراء اسقاط اور ابراء استیفاء۔

پہلی تقسیم: شمول اور عدم شمول کے اعتبار سے ابراء کی تقسیم..... ابراء کی دو قسمیں ہیں: خاص اور عام۔

ابراء عام..... یعنی ہر قسم کی عین دین اور حق سے ابراء حنفیہ کے نزدیک ہر قسم کے حق سے برأت ہو جائے گی اگرچہ حق غیر مالی ہو جسے کفالت بالنفس قصاص، حد قذف، مال ثمن اور مال اجرت، اسی طرح غیر مالی بدل سے بھی برات ہو جائے گی جیسے مہر جنایت کا تاوان امانت اور عاریت سے بھی برأت ہو جائے گی۔

ابراء خاص..... رہی بات ابراء خاص کی سو یہ حق خاص کو شامل ہوتا ہے جو متعین ہو اس کا حکم یہ ہے کہ یہ اپنے محل کے ساتھ مختص ہوتا ہے۔ چنانچہ جب دائن نے مدیون کو خاص دین سے بری کیا تو مدیون بری ہو جائے گا، اگر گھر، عین، یا امانت سے بری کیا تو برات ہو جائے گی۔

دوسری تقسیم: باعتبار زمانہ اور اشخاص..... ابراء کا اثر سابقہ تاریخ کو شامل ہوگا ابراء ہو جانے کے بعد والے دیون اور حقوق کو ابراء شامل نہیں ہوگا۔ چونکہ فقہاء کا اس پر اتفاق ہے کہ ابراء کے صحیح ہونے کے لیے سبب کا وجود شرط ہے چنانچہ فتاویٰ قاضی خان میں ہے سابقہ برات بعد میں لاحق ہونے والے دین میں عمل نہیں کرے گی۔

مبرا کے غیر پر ابراء کا اثر جیسے بائع خریدار کو بعض ثمن سے بری کر دے کے متعلق امام ابوحنیفہ اور امام مالک کی رائے یہ ہے کہ شفع ابراء سے استفادہ کر سکتا ہے لہذا ثمن کی جو مقدار بائع نے خریدار کے لیے ساقط کی ہو وہ شفع کے حق میں بھی ساقط الاعتبار ہوگی اور بعض ثمن کی کمی اصل عقد کے ساتھ لاحق ہو جائے گی۔

حنابلہ اور شافعیہ کی رائے ہے کہ ابراء صحیح ہے اور ابراء سے صرف خریدار ہی مستفید ہوگا رہی بات شفع کی سو وہ پورے ثمن دے یا

شفعہ چھوڑ دے۔ ❶

تیسری تقسیم: باعتبار صیغہ کے..... حنفیہ کے نزدیک باعتبار صیغہ کے ابراء کی دو قسمیں ہیں:

۱..... ابراء اسقاط اور ۲..... ابراء استیفاء ①

ابراء اسقاط..... ابراء اسقاط سے دین ذمہ سے ساقط ہو جاتا ہے مثلاً مبری کہے: میں نے ساقط کر دیا میں نے کم کر دیا یا کہے میں نے برأت اسقاط کر دی برات اسقاط کبھی کل دین کی نسبت سے ہوتی ہے اور کبھی بعض دین کی نسبت سے۔

ابراء استیفاء..... اس کا حاصل یہ ہے کہ اس میں مبری اپنا حق وصول کر لینے کا اقرار کرتا ہے مثلاً یوں کہتا ہے کہ میں نے برأت استیفاء کر دی اس برأت کے بعد مطالبہ کا حق نہیں رہتا۔

دونوں قسموں میں فرق یہ ہے کہ برات اسقاط کی صورت میں مدیون مبری پر رجوع کر سکتا ہے یعنی جو مال ادائیگی میں دیا ہے برات اسقاط کے بعد مدیون واپس لے سکتا ہے جب کہ برات استیفاء میں دائن پر رجوع نہیں کر سکتا اس سے یہ مسئلہ بھی متفرع ہوتا ہے کہ اگر کسی شخص نے اپنی بیوی کی طلاق کو عورت کے مہر سے بری کرنے پر متعلق کیا پھر خاوند نے مہر دے دیا تو تعلیق باطل نہیں ہوگی اور اگر عورت نے برات اسقاط کر دی تو طلاق واقع ہو جائے گی اور خاوند عورت سے مہر واپس لے سکتا ہے۔

دونوں قسموں کے اثر کی نسبت ابراء اسقاط دیون کے ساتھ خاص ہے۔ چونکہ اسقاط میں عبارت واضح ہے جب کہ یہ ابراء اعیان میں صحیح ہیں چونکہ اعیان میں اسقاط صحیح نہیں، جب کہ ابراء استیفاء دین اور عین دونوں میں صحیح ہے چونکہ ادائیگی کا اقرار جس طرح دین میں ہوتا ہے اسی طرح عین میں بھی ہوتا ہے۔

چھٹی بحث: ابراء کا حکم اور ابراء سے رجوع کرنے کا حکم

جب ابراء جملہ شرائط کے ساتھ صادر ہو تو اس کا حکم یعنی اس پر مرتب ہونے والا اثر یہ ہے کہ حق ساقط ہو جائے گا چنانچہ اگر ابراء خاص ہو تو مطالبہ حق جائز نہیں اور جن حقوق کو ابراء شامل ہوگا ان میں مبری کا دعویٰ قابل سماع نہیں ہوگا اگر ابراء عام ہو تو ابراء صادر ہونے کے وقت جمیع حقوق کو شامل ہوگا البتہ ابراء کے بعد جو حقوق وجود میں آئیں ابراء انھیں شامل نہیں ہوگا۔

حنفیہ اور حنابلہ کے نزدیک ابراء ہو جانے کے بعد مبری کا عدول اور رجوع قابل قبول نہیں ہوگا شافعیہ کے نزدیک بھی راجح یہی ہے کہ رجوع قبول نہیں ہوگا۔ چونکہ مہر و ہب چیز سے واپس کی ملکیت زائل ہو جاتی ہے۔ ②

اسی طرح مالکیہ کے نزدیک قبول کے بعد ابراء سے رجوع کرنا جائز نہیں، جب کہ مالکیہ کے ظاہر مذہب میں قبول شرط ہے ③ جیسے ہب میں رجوع کرنا جائز نہیں۔

حنفیہ نے ابراء کے اثر یعنی عدم سماع دعویٰ سے مندرجہ ذیل مسائل کو مستثنیٰ کیا ہے۔ ④

۱..... ضمان درک کا دعویٰ جو ابراء کی بیع سابق میں ہو چونکہ اگر بیع ابراء سے پیشتر ہو اور اس کے اثر کو شامل ہو تو ضمان درک بیع سے متاخر ہوگا۔ ضمان درک سے مراد بیع کو مکملہ پیش آمدہ حقوق سے سلامت قرار دینا ہے اور اگر بیع میں کوئی حق ظاہر ہو جائے تو اس کا تاوان ادا کرنا ہے۔

سلامت قرار دینا ہے اور اگر بیع میں کوئی حق ظاہر ہو جائے تو اس کا تاوان ادا کرنا ہے۔

۲..... نابالغ کا کوئی حق ظاہر ہو جائے جس کا قبل ازیں کوئی علم نہ ہو جب کہ وصی نے ابراء عام کا اعلان کیا ہو یا جس طور کہ وصی نے نابالغ کا

①..... الدر المختار ورد المحتار: ۱/۳۶۷۔ ② تکملہ ابن عابدین ۲/۱۸۲ الاشباہ والنظائر للسيوطی ۱۵۲ کشاف القناع

③ ۳۳۶/۲۔ الفروق ۱/۱۱۲۔ ④ تیبہ ذی الفہام لابن عابدین ۲/۹۱

پورا ترکہ قبضہ میں لے لیا۔

۳..... وصی کا میت کے لیے دین کا دعویٰ کرنا بعد اس کے کہ وہ اپنے پورے مال کی ادائیگی کا اقرار کر چکا ہو۔

۴..... وارث کا مورث کے لیے دین کا دعویٰ کرنا جب کہ وہ قبل ازیں حجج مال کا اقرار کر چکا ہو۔

ان مسائل کے استثناء کی وجہ یہ ہے کہ ان میں ایسا خفاء طاری ہو جاتا ہے جس کی وجہ سے مبری اپنے دعویٰ میں معذور ہوتا ہے جب کہ ابراء عام اس کی طرف سے صادر ہو چکا ہوتا ہے۔

ملاحظہ رہے کہ حق دعویٰ کا ساقط ہونا بسبب ابراء صرف حنفیہ کے نزدیک قضاء ہے دینائے نہیں۔ چنانچہ اگر مبری اپنے حق پر قبضہ کرنے میں کامیاب ہو تو قبضہ کرے۔ ①

شافعیہ کہتے ہیں دینا میں ابراء آخرت میں بھی معتبر ہے ② مالکیہ کے دوا تو ال ہیں ظاہری قول یہ ہے کہ ابراء مطلقاً دنیا و آخرت کے احکام کو شامل ہوگا چنانچہ رب تعالیٰ اس پر کسی سے مواخذہ نہیں لیگا۔

مالکیہ کا دوسرا قول یہ ہے کہ مبرا سے اللہ تعالیٰ کا مطالبہ ساقط نہیں ہوتا۔ ③

ابراء عام کے بعد سماع دعویٰ..... ابراء کے بعد دعویٰ مسموع نہیں ہوگا۔ جیسا کہ پہلے گزر چکا ہے، لیکن حنفیہ نے اس موضوع میں تفصیل کی ہے ④ چنانچہ کہتے ہیں: اگر دین سے ابراء عام ہو تو اس کے بعد دعویٰ مسموع نہیں ہوگا ہاں البتہ ابراء کے بعد کوئی نیا دین ہو تو اس کے متعلق دعویٰ مسموع ہوگا۔

اگر عین (معین چیز) سے ابراء ہو تو اس کے بعد دعویٰ مسموع نہیں ہوگا بشرطیکہ مدعی علیہ منکر ہو چونکہ مدعی کا دعویٰ انکار کے موافق ہوا۔ البتہ اگر مدعی علیہ اقرار کرتا ہو کہ عین (معین چیز) مدعی کی ہے لیکن مدعی علیہ مدعی کے ابراء کا سہارا لیتا ہو پھر اگر عین موجود ہو تو ابراء کے بعد دعویٰ مسموع ہوگا اور اگر عین ضائع ہو چکی ہو تو اس کا ابراء اس ضائع شدہ چیز کے ضمان سے ہوگا لہذا ابراء کے بعد دعویٰ قابل سماع نہیں ہوگا جیسے دین میں ابراء کے بعد دعویٰ قابل سماع نہیں۔

ابراء کے بعد اقرار کا اثر..... اگر دین سے ابراء عام صادر ہوا ہو تو اس کے بعد دین کے اقرار کا کوئی اعتبار نہیں ہوگا جیسا کہ حنفیہ اور مالکیہ نے اس کی وضاحت کی ہے ⑤ چونکہ دین ابراء سے ساقط ہو چکا اور جو چیز ساقط ہو جائے وہ اپنے وجود میں دوبارہ نہیں لوٹی۔

ابراء بالعوض..... حنفیہ کے نزدیک عوض لے کر ابراء، مال کے بدلہ میں صلح ہے۔ ⑥

شافعیہ نے ابراء میں عوض دینے کو جائز قرار دیا ہے، مثلاً مدیون دائن کو ابراء کے بدلہ میں کچھ ساز و سامان دے دے چنانچہ دائن دینے گئے عوض کا مالک بن جائے گا۔ اور مدیون دین سے بری الذمہ ہو جائے گا۔ اگر مدیون نے دائن کو دین کا کچھ حصہ دیا کہ بقیہ دین سے اس کو بری کر دے تو یہ عوض نہیں قرار پائے گا بلکہ دائن نے اپنے کچھ حصہ پر قبضہ کیا ہے جو اس کا حق ہے اور باقی دین مدیون کے ذمہ واجب الاداء ہوگا مالکیہ کے علاوہ جمہور فقہاء کے نزدیک یہ ابراء باطل ہو جائے گا۔ جیسا کہ صیغہ کی شرائط میں گزر چکا ہے۔ ⑦

پندرہویں فصل..... استحقاق

اس فصل کے ذیل میں ان امور پر گفتگو کی جائے گی، استحقاق کی تعریف، استحقاق پر مرتب ہونے والا اس کا حکم یعنی نسخ اور رجوع،

①..... الدر المختار ورد المحتار ۴/۹۵ تکملة ابن عابدین ۲/۱۸۲۔ ② حاشیہ قلبیوبی وعمیرہ ۲/۳۲۷۔ ③ الدسوقی ۳/۴۱۱۔

④ اعلام الاعلام للعبادین ۲/۱۰۰۔ ⑤ اعلام الاعلام ۲/۱۰۱، الدسوقی ۳/۴۱۱۔ ⑥ الدر المختار ۴/۹۵۔ ⑦ حاشیة الجمل

علی شرح المنہج ۳/۳۸۱ طبع احیاء التراث۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۷۰..... باب استحقاق
معاملات یعنی بیع، مقایضہ، رہن، قسمت، صلح، اجارہ، مساقات، مزارعت وغیرہا میں استحقاق کا حکم، مہر، بدل، خلع، وصیت اور وقف میں
استحقاق کا حکم قربانی کے جانور اور ہدی میں استحقاق کا حکم۔ اس فصل میں تین مباحث ہیں:

- ۱..... استحقاق کی تعریف اور حکم۔
- ۲..... معاملات میں استحقاق کے اثرات۔
- ۳..... قربانی کے جانور اور ہدی میں استحقاق کا حکم۔

پہلی بحث: استحقاق کی تعریف اور اس کا حکم:

استحقاق لغت میں استحقاق کا لغوی معنی طلب حق ہے۔ سین اور تا، طلب کے لئے آتے ہیں البتہ المصباح میں ہے:
استحق فلان الامر استوجبه فالامر مستحق (اسم مفعول)
یعنی فلان شخص اس معاملہ کا مستحق ٹھہرا، گویا استحقاق کا شرعی معنی لغوی معنی کے موافق ہے۔

فقہی تعریف..... ظهور کون الشیء حقا واجبا للغير بالفاظ ویقضی له القاضی بملکیتہ وانتزاعہ عن
ید جائزۃ یعنی کسی چیز کی ملکیت پر کسی شخص کا دعویٰ جو پائے ثبوت کو پہنچ جائے اور قاضی اس کی ملکیت کا فیصلہ کر دے اور دوسرے کے قبضہ
سے نکال کر اس کا حق اسے سونپ دے گویا یوں کہا جائے کہ کسی چیز میں دوسرے شخص کا حق ثابت ہو جانا استحقاق ہے۔
مالکیہ نے استحقاق کی تعریف یوں کی ہے۔ ہو رفع ملک شیء بثبوت ملک قبلہ یعنی کسی چیز میں پہلے سے ثابت شدہ ملک کی
وجہ سے فی الحال ملک کے اٹھادینے کا نام استحقاق ہے۔
فتح عقد کے اعتبار سے استحقاق کی دو قسمیں ہیں۔ ①

۱۔ بالکلیہ مبطل ملک..... اس کا حاصل یہ ہے کہ جس چیز میں استحقاق کا ثبوت ہوا ہے اس میں مدعی کے علاوہ کسی اور کا کوئی حق باقی
نہیں رہتا جیسے عتق اور حریت اہیلہ۔ اس قسم کا حکم یہ ہے کہ قاضی کے فیصلہ کے بغیر ہی عقد فسخ ہو جاتا ہے۔ چنانچہ فروخت کنندگان میں سے ہر
ایک کو حق حاصل ہے کہ وہ ٹمن واپس لے لے، اگر غلام نے گواہ پیش کر دیئے کہ اصلا آزاد ہے یا یہ کہ وہ فلاں شخص کا غلام تھا اس نے اسے آزاد
کر دیا تو خریدار فروخت کنندہ سے ٹمن واپس لے سکتا ہے، پھر فروخت کنندہ اپنے بائع پر رجوع کر سکتا ہے۔

۲۔ انتقال ملکیت..... یعنی استحقاق سے ملکیت ایک شخص سے دوسرے شخص کی طرف منتقل ہو جاتی ہے۔ یہ صورت غالب الوقوع
ہے۔ مثلاً زید نے دعویٰ کیا کہ خالد کے قبضہ میں فلاں چیز میری ملکیت ہے۔ اس نے دعویٰ پر گواہ بھی پیش کر دیئے۔ اس کا حکم یہ ہے کہ عقد فسخ
ہو جائے گا چونکہ استحقاق کی اس قسم سے خریدار کی ملکیت باطل نہیں ہوتی، بلکہ مستحق کی اجازت یا اس کے فسخ پر موقوف ہوتی ہے۔ حنیفہ کے
نزدیک صحیح یہ ہے کہ جب تک خریدار فروخت کنندہ سے ٹمن واپس نہ لے لے اس وقت تک عقد فسخ نہیں ہوگا۔ ظاہر الروایت میں ہے کہ خریدار اور
فروخت کنندہ کی باہمی رضامندی سے عقد فسخ ہو جائے گا۔

خریدار اول اس وقت فروخت کنندہ پر رجوع کرے گا جب خریدار ثانی خریدار اول (بائع ثانی) پر رجوع کرے تاکہ دونوں ٹمن یعنی ٹمن اور
بیع ملک واحد میں جمع نہ ہوں۔

استحقاق کا حکم قابض کو شامل ہوگا جس چیز کے متعلق دعویٰ کیا گیا ہو قابضین سے لی جائے گی، استحقاق کا حکم اسی طرح قابض کے متعلق کو

بھی شامل ہوگا، صاحب الدر کہتے ہیں حکم استحقاق قابض کو بھی شامل ہوگا اور قابض کے متعلق کو بھی شامل ہوگا۔ اگر وہ اس کا موثر ہی کیوں نہ ہو اس طرح معاملہ دوسرے ورثاء تک بھی متعدی ہوگا۔

مستحق کا حق کو ثابت کرنا..... اگر استحقاق گواہوں سے ثابت ہو جائے تو خریدار فروخت کنندہ سے ٹن واپس لے سکتا ہے، چونکہ گواہ حجت متعدیہ ہوتے ہیں ان کا اثر کافہ الناس کے حق میں ظاہر ہوتا ہے جبکہ گواہ حجت معتبرہ قاضی کے فیصلہ سے بنتے ہیں یہاں تک کہ سبھی لوگوں کے حق میں قاضی کا فیصلہ ولایت عامہ کے تحت نافذ ہو جاتا ہے۔

البتہ اگر خریدار کے اقرار سے استحقاق ثابت ہو یا مقدمہ کے وکیل سے استحقاق پائے ثبوت کو پہنچے تو پھر رجوع کا حق نہیں ہوگا چونکہ اقرار حجت قاصرہ ہے جو صرف مقرر کے حق میں موثر ہے اور دوسرے تک متعدی نہیں ہوتی چونکہ اقرار کی صورت میں ولایت معدوم ہے۔ ①

تناقض دعویٰ..... تناقض دعویٰ سے مراد یہ ہے کہ دعویٰ میں پہلے کلام کچھ ہو اور بعد میں کچھ تناقض کی صورت میں عین اور منفعت میں ملکیت ثابت نہیں ہوگی۔ مثلاً ایک شخص نے دوسرے پر دعویٰ کیا کہ وہ اس کا بھائی ہے اور پھر اس سے خرچے کا مطالبہ کیا، مدعی علیہ نے کہا: یہ میرا بھائی نہیں ہے پھر مدعی مر گیا اور اپنے پیچھے ترکہ چھوڑا اب مدعی علیہ نے آ کر میراث کا مطالبہ کرنا چاہا اگر مدعی علیہ نے کہا کہ میت میرا بھائی تھا اس کا یہ دعویٰ قبول نہیں کیا جائے گا چونکہ اس کے کلام میں تناقض ہے۔

البتہ اگر کلام اول کسی دوسرے شخص کے لیے کوئی حق ثابت نہ کر رہا ہو تو ملک کا دعویٰ ممنوع نہیں ہوگا مثلاً مدعی کہے: اہل شہر میں سے کسی پر میرا کوئی حق نہیں پھر اہل شہر میں سے کسی پر دعویٰ کر دے تو اس کا دعویٰ صحیح ہوگا۔

اسی طرح تناقض ایسے دعویٰ کے مانع نہیں ہوگا جس کا سبب مخفی ہو جیسے نسب، طلاق، حریت، مثلاً خریدار نے پیک میں لپیٹا ہوا کپڑا خریدا پھر دعویٰ کیا کہ یہ کپڑا میرا ہے جب کہ اس نے کپڑے کا عام اعلان نہ کیا ہو چنانچہ اس کا دعویٰ قبول کیا جائے گا۔

نسب کی مثال..... مثلاً کسی شخص نے غلام فروخت کیا پھر خریدار نے آگے کسی اور کو فروخت کر دیا پھر پہلے فروخت کنندہ نے دعویٰ کر دیا کہ وہ غلام اس کا بیٹا ہے، دعویٰ قبول ہوگا جب کہ بیٹی اور دوسری خریداری باطل ہو جائے گی چونکہ نسب کا دار و مدار علوق پر ہوتا ہے جو مخفی ہے لہذا یہاں تناقض میں مدعی کو معذور تصور کیا جائے گا۔

طلاق کی مثال..... اگر خاوند کے ورثہ کے ساتھ اس کی بیوی بھی خاوند کے ترکہ کی حصہ دار بنے جب کہ ورثاء نے اس عورت کی زوجیت کا اقرار کیا ہو اور پھر اس بات پر گواہ پیش کر دیں کہ خاوند نے اسے طلاق دے دی تھی اور حالت صحت میں تین طلاقیں دی ہیں۔ ورثہ عورت سے ترکہ میں لئے ہوئے حصے کو واپس لے سکتے ہیں۔

حریت کی مثال..... فروخت کنندہ یا خریدار گواہ پیش کر دے کہ فروخت کنندہ نے خرید کر وہ غلام کو بیع سے پہلے آزاد کر دیا تھا، مدعی کا قول قبول کر لیا جائے گا چونکہ تناقض عتق کا احتمال رکھتا ہے۔

دوسری بحث، مختلف معاملات میں استحقاق کا حکم

اول..... عقد بیع اور مقایضہ میں استحقاق۔

مقایضہ میں استحقاق کا اثر..... اگر بدل بیع میں استحقاق ثابت ہو یا مثلاً کاری کے ساتھ گھر خریدا پھر کاری میں استحقاق ثابت ہوا اور گھر شفعہ کے ذریعہ یا گیا تو شفعہ باطل ہو جائے گا اور فروخت کنندہ شفعہ سے گھر واپس لے سکتا ہے چونکہ بیع مقایضہ میں استحقاق کی وجہ

سے بیع باطل ہو چکی۔ ❶

بیع میں استحقاق کا اثر..... اس میں تفصیل ہے اور مختلف آراء ہیں۔

حنفیہ کی رائے..... ❷ بیع کے کچھ حصہ میں استحقاق ثابت ہو:

الف..... اگر قبضہ سے پہلے معقود علیہ (خرید کردہ سامان) کے کچھ حصہ میں استحقاق (کسی دوسرے کا حق) ثابت ہو اور صاحب حق (مستحق) نے بیع کی اجازت نہ دی تو بقدر استحقاق بیع باطل ہو جائے گی چونکہ یہ واضح ہو چکا کہ بقدر استحقاق معقود علیہ فروخت کنندہ کی ملکیت نہیں تھا۔ جب کہ مالک کی طرف سے اجازت بھی نہیں ہے۔ لہذا بیع باطل ہو جائے گی۔ بقیہ معقود علیہ میں خریدار کو اختیار حاصل ہوگا اگر اس حصہ کے ثمن سے راضی ہو اگر چاہے تو بیع رد کر دے خواہ بقیہ حصہ میں عیب آئے یا نہ آئے، برابر ہے کہ قبضہ کیے ہوئے حصے کا استحقاق ثابت ہو یا غیر متبض حصے کا۔ چونکہ جب مستحق اپنے حصہ کی بیع سے رضا مند نہیں ہوا تو خریدار کا صفحہ (سودا) متفرق ہو گیا جب کہ عقد ابھی تمام نہیں ہوا نیز تفریق صفحہ سے اختیار واجب ہوتا ہے۔

ب..... اگر معقود علیہ کے کچھ حصہ پر قبضہ کر لیا تھا پھر استحقاق ثابت ہو یا بالکل معقود علیہ پر قبضہ کرنے کے بعد استحقاق ثابت ہو تو استحقاقی حصہ میں بیع باطل ہو جائے گی پھر کل معقود علیہ کو دیکھا جائے گا چنانچہ اگر استحقاق سے بقیہ معقود علیہ میں عیب پیدا ہو جائے مثلاً معقود علیہ شے واحد بھی جیسے گھر، گاڑی یا جانور وغیرہ تو بقیہ معقود علیہ میں خریدار کو اختیار حاصل ہوگا اگر چاہے تو اپنے حصہ کے بقدر ثمن سے راضی رہے اگر چاہے تو بیع رد کر دے چونکہ اعیان (معیین اشیاء) میں شرکت عیب تصور ہوتا ہے۔

اگر بقیہ حصہ میں استحقاق سے عیب نہ آتا ہو مثلاً معقود علیہ دو چیزوں کی صورت میں ہو جیسے دو جانور، یا معقود علیہ ملکیتی چیز ہو جیسے گندم جو وغیرہ یا موزونی ہو جیسے تیل، پٹرول وغیرہ ان میں استحقاق ثابت ہو تو خریدار کو بقیہ حصہ کے ثمن لازم ہو جائیں گے چونکہ ان اشیاء کی جزو بندی میں کسی کا کوئی نقصان نہیں۔ لہذا خریدار کو رد بیع کا اختیار نہیں حاصل ہوگا۔

خلاصہ..... اگر بیع کے کچھ حصہ میں استحقاق ثابت ہو تو مشتری پر تفریق صفحہ لازم ہو جائے گا اگر چاہے تو بقیہ بیع پر قبضہ کر سکتا ہے ورنہ بیع رد کر دے، اگر خریدار نے پوری بیع پر قبضہ کر لیا ہو اور پھر استحقاق ثابت ہو اور تجزی سے کسی کا نقصان بھی نہ ہوتا ہو تو اس صورت میں خریدار کو اختیار حاصل نہیں ہوگا بلکہ بقیہ حصے کے ثمن ادا کر کے اس پر قبضہ کرے۔

۲۔ کل بیع کا استحقاق..... اگر مدعی استحقاق نے کل بیع میں اپنی ملکیت ثابت کر لی اور اس کے حق میں فیصلہ بھی کر دیا گیا تو بیع فسخ نہیں ہوگی بلکہ صاحب استحقاق کی اجازت پر موقوف ہوگی اگر بیع کی اجازت دیدی تو بیع خریدار کا حق ہوگی اور مستحق فروخت کنندہ سے بیع کے ثمن وصول کر لے، اس صورت میں بائع وکیل کے درجہ میں ہوگا چونکہ بعد میں ملنے والی اجازت سابقہ وکالت کے حکم میں ہوتی ہے، اور اگر مستحق نے بیع کی اجازت نہ دی بلکہ بیع پر قبضہ کر لیا تو بیع فسخ ہو جائے گی، ظاہر الروایۃ کے مطابق باہمی رضامندی سے فسخ ہوگی، فروخت کنندہ خریدار کو ثمن واپس کرنے کا پابند ہوگا۔

لیکن اگر موقوف چیز میں استحقاق ثابت ہوا، اور متولی نے موقوف چیز کی وقفیت ثابت کر دی تو بیع حتمی طور پر فسخ ہو جائے گی چونکہ یہ اختیار کسی کو حاصل نہیں کہ وہ موقوف چیز کی بیع کی اجازت دے۔

ثمن واپس لینے کی شرائط..... خریدار کے بائع پر ثمن میں رجوع کرنے کی تین شرائط ہیں۔

۱..... یہ کہ استحقاق سے بیع کی ملکیت منتقل ہو رہی ہو یعنی مستحق مطلق ملک کا دعویٰ دار ہو یا اس کی ملکیت کی تاریخ خریداری کی تاریخ سے

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۷۳..... باب استحقاق

پہلے کی ہو چنانچہ اگر مستحق نے ایک مہینے سے بیع میں ملکیت ہونے کا دعویٰ کیا جب کہ خریدار نے بیع ایک سال قبل خرید رکھی ہو تو اس صورت میں مستحق فروخت کنندہ پر رجوع نہیں کرے گا چونکہ استحقاق خریدار کی ملکیت میں پیدا ہوا ہے یہ کہ فروخت کنندہ کی ملکیت میں۔

۲..... یہ کہ خریدار اور مستحق آپس میں اس بات پر صلح نہ کریں کہ خریدار حصہ استحقاق کے بقدر مستحق کو شمن دے یگا اور بیع پر قبضہ کر لے گا چونکہ اس صورت میں خریدار نے بائع سے شمن لینے کا حق صلح کر کے خود ہی باطل کر دیا۔ لہذا رجوع نہیں کر سکتا۔ ہاں البتہ اگر صلح اس بات پر مکمل ہوئی کہ بیع خریدار کے پاس رہے گی اور اس کے مقابلہ میں خریدار مستحق کو کوئی چیز دے گا تو اس صورت میں حق رجوع ساقط نہیں ہوگا۔

۳..... یہ کہ استحقاق سے قبل فروخت کنندہ نے خریدار کو شمن سے بری نہ کیا ہو۔ اور اگر فروخت کنندہ نے خریدار کو شمن سے بری کر دیا ہو تو خریدار کو رجوع کا حق نہیں رہے گا چونکہ خریدار نے بائع کو کوئی چیز نہیں دی اب رجوع کیوں کرے گا۔

قبضہ بیع سے قبل دعوائے استحقاق کی شرط..... بیع پر قبضہ سے پہلے استحقاق کا دعویٰ قابل سماع نہیں ہوگا یہاں تک کہ فروخت کنندہ اور خریدار فیصلے کے لئے قاضی کے پاس حاضر نہ ہو جائیں، چونکہ خریدار کو ملکیت حاصل ہوتی ہے اور بائع کو قبضہ حاصل ہوتا ہے جب کہ مدعی استحقاق دونوں پر دعویٰ کر رہا ہوتا ہے لہذا ان دونوں کے خلاف فیصلے کے لیے شرط یہ ہے کہ خریدار اور فروخت کنندہ دونوں حاضر ہوں۔

اگر مشتری کے قبضہ کے بعد استحقاق بیع کا دعویٰ کیا گیا تو صرف خریدار کو حاضر کرنے کا مطالبہ کیا جائے گا فروخت کنندہ کا حاضر ہونا شرط نہیں، البتہ خریدار حق رکھتا ہے کہ مقدمہ میں ثالث کے طور پر فروخت کنندہ کو حاضر کرے، چونکہ فروخت کنندہ کے ساتھ رجوع کا علاقہ تو قائم ہے ❶ رہی بات بیع کے زوائد کی جیسے بچہ، سواگر مستحق گواہوں سے اپنا حق ثابت کر دے تو بچے کو بھی لے سکتا ہے چونکہ گواہ سبھی لوگوں کے حق میں حجت مطلقہ ہوتے ہیں لیکن قاضی کا فیصلہ اس میں شرط ہے اور اگر استحقاق کا اثبات خریدار کے اقرار سے ہوا ہو یا انکار سے ہوا ہو تو مستحق بچے کا حقدار نہیں ہوگا چونکہ اقرار صرف مقرر کے حق میں حجت ہوتا ہے۔ ❷

۳۔ احتباس بیع کا استحقاق..... اگر یہ ظاہر ہو جائے کہ استحقاقی بیع بائع کے علاوہ کسی اور شخص کے پاس رہن یا اجارہ ہونے کی وجہ احتباس میں ہے اور استحقاق گواہوں سے ثابت ہو تو اس میں تفصیل ہے۔

الف..... اگر مرتہن اور مستاجر نے بیع کو اجازت دے دی تو رہن اور اجارہ فسخ ہو جائے گا اور بیع کے شمن اس کی جگہ رہن ہو جائیں گے، مرتہن حق رکھتا ہے کہ بیع کو روک لے حتیٰ کہ شمن پر قبضہ کر لے، مستاجر بھی بیع کو روک سکتا ہے بقیہ مدت کی اجرت اسے واپس ہو جائے، اگر اجرت پیشگی دی ہو۔ ❸

ب..... اگر مرتہن اور مستاجر بیع کی اجازت نہ دیں تو بیع فسخ نہیں ہوگی البتہ بیع مرتہن یا مستاجر کے قبضہ میں رہے گی، خریدار کو خریدار دیا جائے گا کہ انتظار کرے یہاں تک کہ رہن کو خاص مل جائے اور اجارہ کی مدت ختم ہو جائے یا چاہے بیع فسخ کر دے اور دیئے ہوئے شمن واپس لے لے۔

مالکیہ کی رائے ❹..... اگر کوئی انسان دوسرے کے پاس کسی چیز کا مستحق ٹھہرے اور شروع طریقہ سے اس کا استحقاق ثابت ہو تو استحقاق دو صورتوں سے خالی نہیں ہوگا یا تو استحقاق کچھ حصہ میں ثابت ہوگا یا کل میں۔

اگر استحقاق کچھ حصہ میں ثابت ہو تو مستحق بقدر استحقاق خریدار پر رجوع کرے گا اور وہ پوری چیز پر رجوع کا حق نہیں رکھتا۔
اگر استحقاق کل چیز میں ثابت ہو پھر اگر اس میں کوئی تغیر نہ آیا ہو تو مستحق اس پر قبضہ کر سکتا ہے اور خریدار شمن کے معاملہ میں بائع پر رجوع

❶ الدر المختار ۲/۲۰۷۔ ❷ انظر المادة ۵۹۰ و ۵۷۳ من المحمّد ❸ بدایۃ المجتہد ۲/۲۰۲

کرے اور اگر ایسا تغیر آجائے جس سے قیمت مختلف ہو جاتی ہو تو خریداری کے دن کی قیمت سے رجوع کرے گا۔
اور اگر اضافہ کی وجہ سے چیز (مبیع) میں تغیر آجائے تو دیکھا جائے گا کہ اضافہ اگر بذات خود اسی چیز سے متصل ہو تو مستحق اسے لے سکتا ہے مثلاً جانور فر بہ ہو گیا یا جانور سے پیدا ہونے والا بچہ بڑا ہو گیا۔

اگر اضافہ خریداری کی طرف سے ہو مثلاً خریدار نے زمین میں گھر بنا لیا یا گھر میں کمرہ بنا لیا تو مستحق کو اختیار دیا جائے گا چاہے تو اضافہ کی قیمت دے کر کل پر قبضہ کر لے چاہے تو استحقاقی حصہ کے بقدر خریدار سے قیمت وصول کر لے، یا پوری مبیع میں دونوں شریک ہوں۔ چنانچہ مستحق اپنے استحقاقی حصہ کے بقدر اور خریدار بقیہ حصہ کے بقدر شریک ہوگا۔ یہی حضرت عمر بن خطاب رضی اللہ عنہ کا فیصلہ ہے۔
اور اگر نقصان کی وجہ سے مبیع متغیر ہو جائے تو پھر اگر تغیر قابض کی طرف سے سرزد نہ ہو ہو تو خریدار پر کچھ واجب نہیں ہوگا۔ اگر خریدار کی طرف سے نقصان ہو یا مثلاً اس نے گھر کو گرادیا اور ملبہ فروخت کر دیا پھر استحقاق ثابت ہوا تو مستحق خریدار سے رجوع کرے گا۔

شافیہ کی رائے..... ❶ اگر بعض مبیع میں استحقاق ثابت ہو اور بعض میں استحقاق ثابت نہ ہو تو اس میں اختیار صفحہ حاصل ہوگا، حنیفہ کے نزدیک ظاہری قول یہ ہے کہ تفریق صفحہ میں بیع کی تجزی کی جائے گی اور ہر جز مبیع کو اس کا حکم ملے گا۔ خریدار حصہ مستحق کے بقدر فروخت کنندہ سے ثمن واپس لے۔

اگر کل مبیع میں استحقاق ثابت ہو تو خریدار فروخت کنندہ سے کل ثمن واپس لے، برابر ہے کہ عقد کے وقت استحقاق کا اسے علم ہو یا علم نہ ہو چونکہ مبیع سے خریدار کا قبضہ زائل ہو چکا اور بیع نسخ ہو چکی۔

اگر قبضہ سے پہلے مبیع میں استحقاق ثابت ہو تو مستحق خرید کردہ چیز کا مطالبہ نہیں سکتا چونکہ حقیقہ اس پر قبضہ نہیں ہوا اسی طرح اگر منتقل کرنے سے قبل چیز کو فروخت کر دیا اور دوسرے خریدار نے اس چیز کو منتقل کیا تو مستحق پہلے خریدار سے مطالبہ نہیں کر سکتا چونکہ خریدار اول سے حقیقہ مبیع پر قبضہ نہیں کیا۔ اگر بائع نے مبیع خریدار کے روبرو رکھ دی اور پھر مبیع میں استحقاق نکل آیا تو خریدار اس کا ضامن نہیں ہوگا یعنی اس کے متبادل کا مطالبہ نہیں کیا جائے گا، چونکہ خریدار کے روبرو مبیع کا رکھ دینا بیع صحیح میں قبضہ شمار کیا جاتا ہے نہ کہ بیع فاسد میں۔

اگر خریدار نے ملکیت کا بائع کے حق میں اعتراف کر لیا اور پھر مبیع میں استحقاق ثابت ہو تو خریدار فروخت کنندہ سے ثمن واپس لے چونکہ خریدار نے بظاہر قبضہ کو دیکھ کر اعتراف کیا ہے۔

اگر خریدار کے اعتراف سے مبیع میں استحقاق ثابت ہو یا قسم سے انکار کرنے کی وجہ سے استحقاق ثابت ہو تو خریدار فروخت کنندہ پر رجوع نہیں کر سکتا چونکہ خریدار نے اعتراف کر کے کوتاہی کی ہے یہ رائے حنیفہ کے موافق ہے۔

اگر گواہوں سے مبیع میں استحقاق ثابت ہو یا خریدار اور فروخت کنندہ نے مدعی کی تصدیق کر دی تو خریدار بائع پر رجوع کرے اور اس سے ثمن واپس لے اگر ثمن باقی ہوں اور اگر ثمن فروخت کنندہ نے خرچ کر دیئے ہوں تو ثمن کا متبادل واپس لے۔

حنابلہ کی زائے..... ❷ اگر بیع میں استحقاق ثابت ہو جائے خریدار بائع پر رجوع کرے گا ثمن اور عمارت یا باغ وغیرہ کے لگانے میں جو خرچہ ہو وہ بائع سے وصول کرے، چونکہ درحقیقت فروخت کنندہ نے خریدار کو دھوکا دیا ہے کہ زمین اس کی ملکیت ہے، البتہ خریدار نے جانور پر جو خرچہ کیا ہو یا زمین کا ٹیکس ادا کیا ہو وہ فروخت کنندہ سے واپس نہیں لے سکتا چونکہ خریدار رضمان کے خرچ کا پابند ہے چونکہ عقد بیع اس بات کا مقتضی ہے کہ مبیع پر خرچہ کرے، مستحق کو بھی یہ حق حاصل ہے کہ وہ بلا رضمان زمین سے درخت اور عمارت اکھاڑ ڈالے۔

حنابلہ کی عبارت کچھ اس طرح سے ہے، اگر خریدار نے زمین میں عمارت کھڑی کر دی پھر زمین مستحق نے لے لی اور عمارت کو منہدم کر دیا

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۷۵..... باب استحقاق

تو ملکہ خریدار کا حق ہے چونکہ یہ خریدار کا مال ہے تلف شدہ مالک کی قیمت بائع سے وصول کرے چونکہ فی الواقع بائع نے خریدار کو دھوکا دیا ہے۔ شیخ نقی نے صورت مذکورہ کو اس حالت کے ساتھ مقید کیا ہے کہ جب خریدار کو ظلم ہو اور نہ دھوکا دی نہیں ہوگی فی الجملہ یہ رائے خسارہ میں عوض دلا نے کی اساس کی حیثیت رکھتی ہے۔

دوم: عقد رہن میں استحقاق..... حنفی کی رائے ❶ رہن رکھ لینے کے بعد اگر مرہون چیز کے کچھ حصہ میں استحقاق ثابت ہو تو بقیہ کو دیکھا جائے گا۔

الف..... اگر بقیہ مرہون رہن رہنے کے قابل ہو تو اس بقیہ حصہ میں رہن فاسد نہیں ہوگا۔
ب..... اگر بقیہ مرہون ایسی ہو کہ ابتداء اس کا رہن رکھنا ممکن نہ ہو تو کل رہن فاسد ہو جائے گا۔ جیسے رہن شائع میں استحقاق ثابت ہو جائے تو وہ رہن فاسد ہوگا چونکہ جب بعض رہن میں استحقاق ثابت ہو تو یہ واضح ہو گیا کہ استحقاقی حصہ میں عقد رہن صحیح نہیں تھا جب کہ رہن کا اطلاق تو بقیہ حصہ میں ہوگا اور بقیہ حصہ شائع کے حکم میں ہے لہذا رہن فاسد ہوگا چونکہ حنفیہ کے نزدیک شیوع صحت رہن کے منافی ہے۔

مالکیہ کی رائے..... ❷ اگر مرہون چیز کے کچھ معین حصہ میں استحقاق ثابت ہو جائے تو بقیہ مرہون پورے قرضہ کے بدلہ میں رہن رہے گی۔ اگر غیر معین رہن میں استحقاق ثابت ہو تو رہن مرہون کو استحقاقی حصہ کا متبادل دے گا اگر پورے رہن میں استحقاق ثابت ہو اور اگر استحقاق رہن پر قبضہ کرنے سے پہلے ثابت ہو تو مرہون کو اختیار دیا جائے گا کہ بغیر رہن کے عقد کو نافذ رکھے یا عقد کو فسخ کر دے، اگر قبضہ کے بعد استحقاق ثابت ہو تو دین بغیر رہن کے باقی رہے گا الا یہ کہ اگر دھوکا کی صورت ہو تو مرہون کو فسخ اور عدم فسخ میں اختیار دیا جائے گا۔ جس شخص نے زمین یا جانور رہن میں رکھا اور پھر زمین یا جانور میں کوئی شخص مستحق ٹھہرا اور زمین یا جانور کو مرہون کے پاس رهنے دیا پھر اسی اثناء میں رہن تلف ہو گیا تو مرہون ضامن نہیں ہوگا چونکہ مرہون چیز استحقاق کی وجہ سے رہن ہونے سے خارج ہوگی اور مرہون شخص امین کے درجہ میں رہا لہذا استحقاقی حصہ کا ضامن نہیں ہوگا البتہ بقیہ حصے کا ضامن ہوگا۔

شافعیہ کی رائے..... ❸ اگر رہن رکھی ہوئی بیع میں استحقاق ثابت ہو تو خریدار رہن پر رجوع کرے گا۔ چونکہ بیع راہن کی ملکیت ہے گویا تمام متر ذمہ داری راہن پر عائد ہوگی اور ضمان اسی کو دینا پڑے گا۔ اگر خریدار کسی تیسرے عادل شخص جس کے پاس رہن بطور حفاظت رکھا گیا ہو پر رجوع کرے تو اس پر رجوع کرنا جائز ہے چونکہ شے مرہون پر اسی کا قبضہ ہوتا ہے۔

حنابلہ کی رائے..... ❹ اگر مرہون نے رہن پر قبضہ کر لیا پھر اس میں استحقاق پایا تو مرہون پر لازم ہے کہ رہن مالک کو واپس کر دے رہن سرے سے باطل ہوگا اور اگر رہن بیع میں استحقاق ثابت ہو تو خریدار راہن پر رجوع کرے گا چونکہ بیع راہن کی ملکیت ہے لہذا ذمہ داری اسی پر عائد ہوگی اس صورت میں تیسرے عادل شخص پر رجوع نہیں کیا جائے گا۔

سوم: استحقاق قسمت..... ❺ حنفی کی رائے ❶ اگر معین چیز (جیسے گھر وغیرہ) جس میں تقسیم کا عمل ہوا ہو اس میں استحقاق ثابت ہو جائے تو ظاہر مذہب میں تقسیم باطل ہو جائے گی اور یہ بات واضح ہو جائے گی کہ حقیقت میں تقسیم صحیح نہیں ہوئی، اگر مقسوم شے کے کچھ حصہ میں استحقاق ثابت ہو تو استحقاقی حصہ میں تقسیم باطل ہوگی۔

مالکیہ کی رائے: ❷ (الف)..... بشرکائے تقسیم کے قبضہ میں مقسوم چیز کل میں اگر استحقاق ثابت ہو تو تقسیم فسخ ہو جائے گی اور شراکت

❶ البدائع ۱۴۱/۶ الخویشی ۲۸۸/۵ الشرح الكبير ۲۳۸۱/۳۔ مغنی المحتاج ۲۰/۱۳۵۔ المعنی ۳۹۷/۵ کشف الفناع ۳۳۳/۳۔ قسمت سے مراد تقسیم ہے یعنی شرکاء کے درمیان مشترک چیز جو ان کے حصص کے بقدر تقسیم کردی جائے اس میں استحقاق ثابت ہو تو اس کا کیا حکم ہے۔ ❷ البدائع ۲۴/۴۔ الشرح الكبير مع الدسوقي ۵۱۲/۳

داری حسب سابق نوٹ آئے گی۔

(ب) اگر شریک کے تقسیم میں سے کسی ایک شریک کے حصہ میں نصف یا تہائی حصہ کے بقدر استحقاق ثابت ہو تو مستحق کو اختیار دیا جائے گا کہ بقیہ پر قبضہ کرے اور رجوع کا حق نہیں ہوگا یا چاہے تو شریک سے رجوع کرے اور استحقاق کے بقدر حصہ لے لے۔

(ج) اگر استحقاق کسی ایک شریک کے حصہ میں سے چوتھائی کے بقدر ثابت ہو تو مستحق کو اختیار حاصل نہیں ہوگا تقسیم باقی رہے گی اور نوٹے کی نہیں مستحق کو استحقاقی حصہ کی نصف قیمت کا حق ہوگا بقیہ نصف کے متعلق شریک پر رجوع نہیں کرے گا۔

شافعیہ کی رائے ① اگر تقسیم کے بعد تقسیم شدہ مال کے کچھ مشاع حصہ میں استحقاق ثابت ہو جیسے چوتھائی یا تہائی حصہ تو تقسیم باطل ہو جائے گی بقیہ حصہ میں شافعیہ کے دو اقوال ہیں اظہر قول یہ ہے کہ تقسیم صحیح ہوگی اور خیار ثابت ہو جائے گا چونکہ تقسیم کا مقصد باقی نہیں رہتا، اور وہ یہ ہے کہ ہر شریک کا حصہ دوسرے کے حصے سے ممتاز ہو جائے۔

ب اگر دو حصوں میں استحقاق ثابت ہو جو برابر برابر ہو تقسیم باقی رہے گی چونکہ ہر شریک کو اس کا حق مل چکا۔

ج اگر دو حصوں کا استحقاق برابر نہ ہو مثلاً ایک شریک کے ہاں استحقاق کا حصہ زیادہ ہو اور دوسرے کے ہاں کم ہو تو کل میں تقسیم باطل ہو جائے گی چونکہ بقیہ حصہ حق کے بقدر نہیں رہتا بلکہ ایک شریک دوسرے شریک پر رجوع کا حق رکھے گا اور شیوع واپس نوٹ آئے گی۔

حنابلہ کی رائے ② اگر شریک آہل میں تقسیم کر لیں پھر کسی ایک کے معین حصہ میں استحقاق ثابت ہو تو تقسیم باطل ہو جائے گی چونکہ برابری کا تصور فوت ہو جائے گا یعنی شریک کے حصے برابر نہیں رہیں گے لہذا تقسیم باطل ہو جائے گی۔

(ب) اگر دو حصوں میں استحقاق برابر برابر ہو مثلاً دو شریکوں نے آپس میں زمین تقسیم کر لی، پھر کسی معین حصہ میں دونوں کے حق میں برابر برابر استحقاق ثابت ہو تو بقیہ زمین میں تقسیم باطل نہیں ہوگی جیسا کہ شافعیہ کے ہاں مقرر ہے۔ چونکہ تقسیم کا معنی ہر حصہ کو جدا جدا کرنا ہے جب کہ یہاں بھی ہر حصہ جدا کر دیا گیا ہے یہ ایسا ہی ہے جیسے تقسیم کی ہوئی دو چیزیں ہوں اور ان میں سے کسی ایک میں استحقاق ثابت ہو۔

(ج) اگر استحقاقی حصہ ایک شریک کے حصہ میں زائد ہو اور دوسرے شریک کے حصہ میں کم ہو یا ایک شریک کا نقصان زیادہ ہو اور دوسرے کا کم ہو جیسے راستے کی دیوار یا پانی کی نالی وغیرہ تو تقسیم باطل ہو جائے گی چونکہ برابری فوت ہے۔

اسی طرح استحقاقی حصہ اگر شریک کے حصص میں مشاع ہو تب بھی تقسیم باطل ہو جائے گی چونکہ تیسرا شریک اس تقسیم پر راضی نہیں اور نہ ہی اس پر تقسیم کا حکم بھی لاگو نہیں ہوگا۔

چہارم: استحقاق صلح ③ حنفیہ کی رائے ④ اگر مال پر صلح کر لی پھر مدعی کے پاس مقبوضہ چیز میں استحقاق ثابت ہو تو صلح درست نہیں ہوگی چونکہ یہ واضح ہو چکا کہ وہ عوض جس پر صلح کی گئی ہے وہ مصانع کی ملکیت نہیں ہے صلح صحیح ہونے کی شرط ہے۔

(ب) اگر صلح اقرار کے ساتھ ہو اور پھر صلح میں استحقاق ثابت ہو تو مدعی مایہ حصہ استحقاقی کے بقدر دے دیے ہوئے عوض کو واپس لے سکتا ہے چونکہ یہ صلح مطلق معاوضہ ہے جیسے بیع، اور اگر کل مصانع مایہ میں استحقاق ثابت ہو تو مدعی مایہ صلح علیہ واپس لے سکتا ہے۔

(ج) اگر صلح سکوت یا انکار کے ساتھ ہو اور متنازع فیہ میں استحقاق ثابت ہو جائے تو مدعی مستحق پر مقدمہ چلائے چونکہ اب مستحق مدعی علیہ کے قائم مقام ہوا۔ مدعی عوض واپس کرے گا چونکہ مدعی نے مقدمہ سے جان چھڑانے کے لئے مال خرچ کیا تھا جب متنازعہ فیہ میں استحقاق ثابت ہو گیا تو معلوم ہوا کہ اس میں خصومت نہیں ہوئی، لہذا عوض بغیر کسی غرض کے باقی رہ جائے گا مدعی علیہ واپس لے لے جیسے

الفقه الاسلامی وادلتہ... جلد ششم..... ۵۷۷..... باب استحقاق
ملکفول عنہ کفیل کو مال دے تاکہ دائن سے دفاع کر سکے پھر ملکفول عنہ بذات خود دین ادا کر دے تو وہ کفیل سے مال واپس لے گا چونکہ اب
غرض باقی نہیں رہی۔

مالکیہ کی رائے: ①

الف: مدعی کے قبضہ میں موجود چیز میں استحقاق..... اگر ایک شخص نے دوسرے پر کسی چیز کا دعویٰ کیا جسے گھوڑے کا دعویٰ کر
دیا، مدعی علیہ نے اقرار کیا پھر کسی قسمی چیز جیسے کپڑے کے ساتھ مدعی سے صلح کر لی یا مثلی چیز جیسے گیسوں پر صلح کر لی پھر بدل صلح میں استحقاق ثابت
ہوا تو اگر بعینہ وہ چیز ضائع نہ ہوئی ہو تو مدعی اس میں رجوع کر سکتا ہے اگر مقررہ چیز فوت ہو چکی ہو تو مدعی عوض میں رجوع کرے گا یعنی اگر قسمی ہو
تو قیمت لے اور اگر مثلی ہو تو مثلی لے۔

ب..... مدعی علیہ کے قبضہ میں جو چیز ہو اس میں استحقاق پیدا ہو مثلاً ایک شخص نے دوسرے پر گھوڑے کا دعویٰ کیا کہ وہ اس کی ملک ہے
مدعی علیہ نے انکار کر دیا اور پھر مدعی کے ساتھ قسمی چیز پر صلح کر دی اور وہ چیز مدعی کے سپرد بھی کر دی پھر گھوڑے میں استحقاق ثابت ہوا تو مدعی
علیہ جو کہ منکر ہے مدعی پر رجوع کرے اور بدل صلح میں جو چیز دی ہے واپس لے، بشرطیکہ وہ چیز فوت نہ ہوئی ہو اور اگر وہ فوت ہو چکی ہو تو پھر اگر
قسمی ہو تو قیمت واپس لے اور اگر مثلی ہو تو اس کی مثل واپس لے۔

اور اگر مدعی علیہ کے پاس جو چیز ہو اور صلح اقرار کے ساتھ ہوئی ہو اس چیز میں استحقاق ثابت ہو تو مقررہ مدعی پر رجوع نہیں کریگا چونکہ اس
نے اعتراف کر دیا کہ یہ اس کی ملکیت ہے اور اس نے ظلماً یہ چیز ہتھیائی ہے۔
اگر کسی شخص نے کوئی سامان خرید اور اسے علم ہو کہ یہ چیز فروخت کنندہ کی صحیح ملکیت ہے پھر خریدار کے پاس اس میں استحقاق ثابت ہوا تو
وہ بائع پر رجوع نہیں کر سکتا چونکہ خریدار کو اس چیز کا علم ہے کہ مستحق اس چیز کو لینے میں ظالم ہے۔

شافعیہ کی رائے..... ② اگر کسی شخص نے دوسرے کے ساتھ گھر پر صلح کر لی اور بدل صلح میں کوئی معین چیز دی پھر اس چیز میں استحقاق
ثابت ہو تو عقد فسخ ہو جائے گا اگر تلف کی وجہ سے واپسی مستعذر ہو تو جس قدر اس چیز کی قیمت کم ہوئی ہے اس کے بقدر گھر کے حصہ میں رجوع
کرے، یہ ایسا ہی ہے جیسے گھر کو فروخت کر دے۔

حنابلہ کی رائے..... ③ اگر مدعی علیہ نے عوض کے ساتھ گھر پر صلح کر لی پھر عوض میں استحقاق ثابت ہو تو مدعی گھر میں رجوع کریگا
چونکہ اقرار کے ساتھ صلح درحقیقت بیع ہے جب عوض میں استحقاق ثابت ہو چکا تو بیع فاسد ہوگی اور جو اس کا حق تھا اس میں رجوع کرے۔
یہ قصاص پر صلح کرنے کے برخلاف ہے چونکہ قصاص پر صلح بیع نہیں ہوتی چنانچہ اگر کسی عدہ سامان کے ساتھ قصاص پر صلح کی پھر وہ سامان
استحقاق نکالا تو قصاص کا دعویٰ اس سامان کی قیمت سے رجوع کرے۔

اگر صلح انکار کے ساتھ ہو اور عوض میں استحقاق ظاہر ہو تو مدعی اپنے دعویٰ کی طرف رجوع کرے چونکہ صلح کا باطل ہونا ظاہر ہو چکا۔

پنجم: اجارہ میں استحقاق:

حنفیہ کی رائے..... ④ اگر کسی شخص نے اپنا گھر اجرت پر دیا پھر گھر میں استحقاق ثابت ہوا اور مستحق نے اجارے کی اجازت دے دی
پھر اگر اجازت منافع حاصل کرنے سے پہلے دی ہو تو اجرت مالک کا حق ہے چونکہ معتقد علیہ موجود ہے اور اگر عقد کی اجازت منافع حاصل

① الشرح الكبير مع الدررقي ۳/۵۷۰ الشرح الصغير ۳/۲۶۲۲ السنن المطالب ۲/۲۱۸ المغنی ۵/۵۹۳

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۵۷۸ باب استحقاق

کرنے کے بعد ہو تو اجارہ جائز نہیں اور اجرت عاقد کی ہوگی چونکہ اجازت معدوم ہے اس کے بعد عقد باقی نہیں رہے گا۔
اگر اجازت کچھ مدت گزرنے کے بعد ہو تو اجرت ساری کی ساری امام ابو یوسف کے نزدیک مالک کی ہوگی جب کہ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں کہ گزری مدت کی اجرت غاصب کی ہوگی اور بقیہ مدت کی اجرت مالک کی ہوگی۔

مالکیہ کی رائے..... ❶ اگر زمین اجرت پر دی اور زمین شبہ کی حالت میں ہو اور اجرت کی مدت سالوں یا مہینوں کے حساب سے ہو جب کہ بعض مدت گزر چکی ہو اور پھر کھیتی کے بعد زمین میں استحقاق ثابت ہو تو مستحق کو اختیار دیا جائے گا چاہے بقیہ مدت کا اجارہ فسخ کر دے چاہے بقیہ مدت کی اجازت دے، جو مدت گزر چکی اس کی اجرت میں سے مستحق کو کچھ بھی نہیں ملے گا چونکہ مستاجر غلہ حاصل کرنے میں کامیاب ہو چکا۔

شافعیہ کی رائے..... ❷ شافعیہ کے مذہب میں بظاہر اجرت پر دی ہوئی چیز کا استحقاق تلف کی بمثل ہے، شافعیہ کے نزدیک گھر کو منہدم کرنے سے اجارہ فسخ ہو جاتا ہے چونکہ قبضہ یا وصولی سے قبل معقود علیہ کی منفعت فوت ہو چکی ہے یہ ایسا ہی ہے جیسے قبضہ سے پہلے بیع تلف ہونے سے بیع فسخ ہو جاتی ہے۔ اسی طرح اگر اجرت پر دی ہوئی چیز معین ہو تو استحقاق سے اجارہ فسخ ہو جائے گا چونکہ معقود علیہ فوت ہو جائے گا۔

حنابلہ کی رائے..... ❸ اگر اجارہ کسی معین چیز کا ہو مثلاً کسی شخص نے سواری کے لیے اونٹ اجرت پر لیا پھر اس اونٹ میں استحقاق ثابت ہو تو عقد باطل ہو جائے گا اور مزارع پر متبادل لازم نہیں ہوگا۔ اگر اجارہ ذمہ میں واجب کسی چیز پر واقع ہو پھر اس میں استحقاق نکلے تو عقد باطل ہو جائے گا اور مزارع پر متبادل لازم ہوگا چونکہ معقود علیہ ذمہ میں واجب ہے اور غیر متعین ہے۔

ششم: مساقات اور مزارعت میں استحقاق..... حنفیہ کی رائے ❹ اگر باغ میں استحقاق ثابت ہو تو کاشتکار اجرت مثل سے رجوع کرے گا بشرطیکہ باغ میں پھل آئے ہوں۔ ورنہ اس کے لئے اجرت نہیں ہوگی۔ اگر باغات میں پھل نہ آئے اور استحقاق ظاہر ہو تو کاشتکار کو اجرت نہیں ملے گی چونکہ مزارعت کی صورت میں کاشتکاری کے بعد اور نائج نکلنے سے پہلے اگر استحقاق ثابت ہو جائے تو مزارع کے لئے اجرت نہیں ہوتی اسی طرح مساقات بھی ہوگا۔

اگر کھیتی میں نہ خاہر ہو جائے تو استحقاق ثابت ہونے پر کاشتکار کھیتی کی قیمت کا حقدار ہوگا۔

مالکیہ کی رائے..... ❺ اگر باغ میں استحقاق ثابت ہو جائے تو عقد مساقات فسخ ہو جائے گا مستحق کو اختیار ہے چاہے عقد فسخ کر دے چاہے کاشتکار کو باقی رکھے چونکہ یہ ظاہر ہو چکا کہ عاقد فی الواقع مالک نہیں ہے اگر عقد فسخ کر دیا تو نائج اور پیداوار مستحق کا حق ہے۔ بنا بریں کاشتکار کو اس کے کام کے حساب سے اجرت مثل ملے گی یہاں تک کہ کاشتکار کا نقصان نہ ہو۔

شافعیہ کی رائے..... ❻ اگر کاشتکار کے کام کے بعد یا اس پہلے پھل کا ظہور ہو جب کہ باغ میں استحقاق ثابت ہو مثلاً مالک نے باغ کے کچھ درختوں کی وصیت کر دی تھی یا کچھ درختوں میں استحقاق ثابت ہو تو کاشتکار کو اجرت مثل ملے گی چونکہ کاشتکار کا منافع فوت ہو چکا لہذا اسے اس کا متبادل ملے گا۔ یہ تب ہے کہ جب کاشتکار حقیقت حال سے ناواقف ہو اگر حقیقت حال سے واقف ہو تو اسے کچھ بھی نہیں ملے گا۔

❶ الشرح الكبير مع الدسوقي ۴/۲۶۳، ۷- معنی المحتاج ۲/۳۵۵، ۷- المغنی ۵/۳۳۲، ۷- الدر المختار مع رد المحتار

۲۰۱/۵، ۵- الدسوقي ۳/۵۷۵، ۵- الخرشى ۶/۲۶۱، ۶- بداية المتجهد ۲/۳۲۱، ۱- معنی المحتاج ۲/۳۳۱

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۵۷۹ باب استحقاق

حنا بلہ کی رائے..... ❶ اگر کاشکار نے رزق کو پانی وغیرہ دیا اور کام کے بعد رزقوں میں استحقاق ثابت ہو تو مستحق درخت بمعہ پھل لے سکتا ہے چونکہ یہ بعینہ اس کا مال ہے پھل میں کاشکار کا کوئی حق نہیں ہوگا چونکہ کاشکار نے کاشکاری کا عمل مالک کی اجازت کے بغیر کیا ہے اس پر اسے اجرت نہیں ملے گی نیز غاصب کو بھی اجرت نہیں ملے گی چونکہ اس نے عامل کو دھوکا دیا ہے اور اس سے کام لیتا رہا ہے ہاں البتہ کاشکار کی اجرت مثل غاصب کے ذمہ واجب ہوگی۔

بہفتم: عقد نکاح میں استحقاق:

مہر میں استحقاق حنفیہ کی رائے..... ❷ اگر مہر کوئی معین چیز ہو جسے گھر اور سپرد کرنے سے پہلے اس میں استحقاق ثابت ہو جائے تو مہر کا تقریباً نصف ہوگا اور خاوند پر گھر کی قیمت واجب ہوگی جو مہر میں دے چونکہ استحقاق کی وجہ سے بعینہ گھر کو سپرد کرنا دشوار ہے تاہم مہر مثل واجب نہیں ہوگا۔

اگر نصف گھر میں استحقاق ثابت ہو تو بقیہ گھر میں عورت کو اختیار دیا جائے گا اگر چاہے تو عیب کی وجہ سے گھر واپس کر دے اور خاوند سے اس کی قیمت کا مطالبہ کرے چونکہ حصہ داری الملائک میں عیب تصور ہوتی ہے، اگر چاہے نصف گھر اپنے قبضہ میں رکھے اور بقیہ نصف کی خاوند سے قیمت وصول کرے اور اگر خاوند نے دخول سے قبل طلاق دے دی تو مہر میں بس یہی نصف گھر اسے ملے گا۔

مالکیہ کی رائے..... ❸ اگر مہر پر عورت نے قبضہ کر لیا ہو اور پھر اس میں استحقاق ثابت ہو یا کوئی عیب پایا جائے تو عورت خاوند سے اس کی قیمت وصول کرے مہر مثل کا مطالبہ نہیں کر سکتی جیسا کہ حنفیہ کے ہاں ہے چونکہ اہل طہقانی نکاح میں مہر مہر مثل سے دو گنا اور دس گنا زیادہ ہوتا ہے۔ حنبلی مذہب میں یہ بھی ہے کہ عورت مہر مثل لے گی ایک قول یہ بھی ہے کہ قیمت اور مہر مثل میں سے جو کم ہوگا وہ لے گی۔

شافعیہ کی رائے..... ❹ اگر خاوند نے عورت کے ساتھ نکاح مال مغصوبہ یا شراب کے ساتھ کیا تو ظاہری مذہب میں مہر مثل واجب ہوگا چونکہ نکاح صحیح ہے اور جو چیز مہر میں مقرر کی ہے وہ فاسد ہے چونکہ مال مغصوبہ خاوند کی ملکیت نہیں چونکہ فی الواقع وہ خاوند کے علاوہ کسی اور کا حق ہے جب کہ شراب مسلمان کے حق میں مال نہیں ہوتا۔

حنا بلہ کی رائے..... ❺ اگر کسی معین چیز کے ساتھ عورت سے نکاح کیا جیسے گھر، چنانچہ گھر میں استحقاق ثابت ہو تو عورت اس گھر کی قیمت کی حقدار ہوگی، چونکہ عقد گھر پر واقع ہوا ہے لہذا اس کی قیمت واجب ہوگی۔ نیز عورت گھر کی قیمت پر راضی بھی ہے بخلاف اس کے کہ اگر خاوند نے کہا: میں نے تجھ سے اس مغصوبہ گھر پر نکاح کیا تو عورت مہر مثل کی حقدار ہوگی چونکہ فی الواقع وہ بغیر کسی مہر کے نکاح کرنے پر راضی ہے چونکہ عورت کو اتنا تو معلوم ہے کہ مغصوبہ گھر پر وہ قبضہ نہیں کر سکتی لہذا اس کی مالک بھی نہیں بن سکتی، لہذا مہر مقرر کیا ہی نہیں گیا۔

اگر مہر کے کچھ حصہ میں استحقاق ثابت ہو جائے تو عورت کو اس پوری چیز کی قیمت لینے میں اور استحقاقی حصہ کی قیمت بمعہ بقیہ لینے میں اختیار دیا جائے گا چونکہ ملک میں شراکت داری عیب سمجھا جاتا ہے لہذا عورت کو مہر کے نفع کا حق حاصل ہے جس طرح عیب میں نفع صحیح کا حق ہوتا ہے۔

خلاصہ جمہور کے نزدیک اگر مہر میں استحقاق ثابت ہو اور مہر معین چیز ہو تو اس کی قیمت واجب ہوگی۔

جب کہ شافیہ مہر مثل کے وجود کے قابل ہیں۔

❶ المغنی ۵/۳۸۱ ❷ البدائع ۲/۵۸۲ فتح القدیر ۲/۵۵۵ ❸ بدایۃ المجتہد ۲/۲۸۰ الخرشنی ۲۹۶۳ ❹ مغنی المحتاج

۳/۲۲۵ ❺ المغنی ۶/۵۸۹ غایۃ السنہی ۲۰۳۔

۲: استحقاق بدل خلع..... حنفیہ کی رائے ❶ اگر عورت نے کسی معین چیز پر خلع لیا پھر وہ معین چیز (بدل خلع) میں استحقاق ثابت ہوا تو عورت کو اس کی قیمت لازم ہوگی چونکہ اس معین چیز کو بدل خلع کے طور پر خاوند کو سپرد کرنا معتذر ہے چونکہ اس میں استحقاق ثابت ہو چکا ہے۔

مالکیہ کی رائے..... ❷ اگر کسی شخص نے اپنی بیوی کے ساتھ کسی معین قیمتی چیز مثلاً کپڑا پر خلع کیا پھر اس کپڑے میں استحقاق پیدا ہوا تو عورت خاوند کو کپڑے کی قیمت دے گی اور خلع کے دن کپڑے کی جو قیمت ہوگی وہ دے گی۔ اگر کسی مثلی چیز پر خلع ہوا ہو تو عورت پر اس کی مثل لازم ہوگا، یہ اس وقت سے جب میاں بیوی دونوں کو علم نہ ہو کہ بدل خلع حقیقت میں کسی دوسرے کی ملکیت ہے۔ اگر دونوں کو علم ہو تو خاوند کو کچھ نہیں ملے گا اگر بدل خلع قیمتی چیز ہو اور استحقاق سے دونوں کو علم ہوں تو معین قیمتی چیز کی قیمت میں رجوع کریں گے، اور جو چیز ذمہ میں واجب ہو اس کی مثل سے رجوع کریں گے اور اگر عورت کو استحقاق کا علم ہو اور خاوند کو علم ہو پھر اگر بدل خلع کوئی معین چیز ہو تو خلع نہیں رہے گا اور اگر بدل خلع ذمہ میں واجب ہو تو بقدر استحقاق رجوع کرے گا۔

غصب کی ہوئی چیز اور چوری کی ہوئی چیز بھی استحقاق کے حکم میں ہے۔ چنانچہ خاوند اس چیز کی قیمت عورت سے لے گا اگر وہ چیز معین ہو اور اگر ذمہ میں واجب ہو تو اس کی مثل لے گا۔

شافعیہ کی رائے..... ❸ اگر خاوند نے کسی معین چیز مثلاً گھر پر خلع کیا پھر وہ چیز قبضہ سے پہلے تلف ہوگئی یا اس میں استحقاق ثابت ہوا تو خاوند عورت کو وہ چیز واپس کر دے یا اس چیز کی مشروط صفت مفقود ہو تو وہ چیز واپس کر دے اور عورت سے مہر مثل بدل خلع میں لے لے۔ عورت کے پاس خلع کا عوض ایسا ہی ہوتا ہے جیسے مہر خاوند کے قبضہ میں، یہ ضمان عقد کے حکم میں ہے، دوسرا قول یہ ہے کہ یہ ضمان ید ہے۔

حنابلہ کی رائے..... ❹ اگر معین عوض کے ساتھ مرد نے عورت کے ساتھ خلع کیا پھر اس معین عوض میں استحقاق ثابت ہو اور یہ واضح ہو گیا کہ خلع کا عوض عورت کی ملکیت نہیں تو خلع صحیح ہوگا چونکہ خلع ملک بضع کا معاوضہ ہوتا ہے اور عوض فاسد ہونے سے خلع فاسد نہیں ہوتا جیسے مہر فاسد ہونے سے نکاح فاسد نہیں ہوتا۔ لیکن خاوند عورت سے عوض کی قیمت لے گا۔

ششم: وصیت اور وقف میں استحقاق:

حنفیہ کی رائے ❺: موصی بہ کے استحقاق کا حکم..... ❶ اگر کسی شخص نے وصیت کی کہ اس کا گھر فروخت کیا جائے اور اس کے شمن میں ملنے والی رقم مسکینوں پر صرف کی جائے پھر وصی (منتظم وصیت) نے گھر فروخت کر دیا اور شمن پر قبضہ بھی کر لیا پھر گھر میں استحقاق ثابت ہوا (یعنی گھر میں کسی دوسرے شخص کا حق نکالا) تو وصی ضامن ہوگا چونکہ وہی عاقد ہے تمام تر ذمہ داری اس پر عائد ہوگی چونکہ خریدار صرف اسی صورت میں شمن دینے پر راضی ہوا تھا جب اسے بیع سپرد کی جاتی حالانکہ بیع اسے سپرد نہیں کی گئی تو یہ فروخت کنندہ نے دوسرے کا مال اس کی رضامندی کے بغیر لے لیا۔ ہذا اسلیٰ مانک وہ واپس کرنا واجب ہے پھر وصی میت کے ترکہ میں رجوع کرے گا چونکہ وصی ترکہ کا منتظم ہے۔ لہذا وکیل کی طرح رجوع کرے گا اور رجوع کل ترکہ میں ہوگا چونکہ میت کی طرف سے دعو کا دیا گیا ہے۔ گویا ضمان میت کے ذمہ میں دین ہوگا اور دین کل ترکہ سے ادا کیا جاتا ہے۔ البتہ اگر فروخت کنندہ قاضی ہو یا میت کا امین ہو تو پھر اس پر ضمان نہیں آئے گا چونکہ ضمان لاگو کرنے کی صورت میں عہدہ قضا میں رخصت پڑتا ہے جس سے امت کی مصلحت فوت ہو سکتی ہے۔

❶ فتح القدیر ۳/۲۰۹، الشرح الکبیر والد سو فی ۲/۳۲۹، مغنی المحتاج ۳/۲۶۵، المغنی ۷/۴۳۷، فتح القدیر ۲/۲۶۵ تکملة مع العنا ۸/۳۹۸، موصی وصیت کرنے والا (میت) موصی الہ جس کے لیے وصیت کی گئی ہو موصی بہ یہ وہ چیز جس کی وصیت کی جارہی ہو مثلاً وصی وصیت کا منتظم۔

اگر ترکہ ضائع ہو گیا یا ترکہ سے پوری ادائیگی ناممکن ہو تو وصی ترکہ میں رجوع نہیں کرے گا اور اگر مسکینوں پر صدقہ کر چکا ہو تو ان پر بھی رجوع نہیں کرے گا چونکہ بیع صرف میت کے لئے واقع ہوئی ہے تو یا یہ ایسا ہی ہے جیسے میت پر کوئی دوسرا دین ہو۔

موقوف کے استحقاق کا حکم..... حنفیہ کہتے ہیں اگر کسی شخص نے کوئی چیز پوری کی پوری وقف کر دی پھر اس کی جزو ضائع میں استحقاق ثابت ہوا تو امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک وقف باطل ہو جائے گا چونکہ استحقاق سے یہ ثابت ہو چکا کہ شیوع و وقف کے مقارن (ساتھ ملا ہوا) ہے جیسے ہبہ میں ہوتا ہے کہ پوری چیز ہبہ کر دی پھر اس کے کچھ حصہ میں استحقاق ثابت ہوا تو شیوع کی وجہ سے ہبہ باطل ہو جائے گا۔ جب غیر استحقاقی حصہ میں وقف باطل ہوا تو موقوف چیز و وقف کے پاس واپس لوٹ آئے گی اگر وہ چیز باقی اور موجود ہو اور اگر وقف مر چکا ہو تو ورثہ کو واپس مل جائے گی۔

اگر استحقاقی حصہ معین جزو ہو تو بقیہ حصہ میں وقف باطل نہیں ہوگا چونکہ اس میں شیوع نہیں اسی لیے ابتدا ہی سے جائز ہے کہ بقیہ حصہ کو شروع سے وقف کر لیا جائے۔

شافعیہ کی رائے..... ① اگر ایک شخص نے کسی دوسرے کے لئے معین گھر کے تہائی حصے کی وصیت کی پھر دو تہائی حصوں میں استحقاق ثابت ہوا تو موسیٰ لہ بقیہ تہائی حصے کا حقدار ہوگا چونکہ مقصد موسیٰ لہ کو نفع پہنچانا ہے ایک قول یہ بھی ہے کہ موسیٰ لہ کو بقیہ کا تہائی حصہ ملے گا اسنوی نے اسی کو صحیح قرار دیا ہے یہ تب ہے جب بقیہ حصہ تہائی کا احتمال رکھتا ہو ورنہ اس کا حق وہی ہوگا جس کا تہائی احتمال رکھتا ہو۔

حنابلہ کی رائے..... اگر کسی شخص نے دوسرے کے لئے کسی معین چیز مثلاً گھر کی وصیت کی پھر گھر کے دو تہائی میں استحقاق ثابت ہوا تو موسیٰ لہ کو بقیہ کا تہائی ملے گا بشرطیکہ یہ حصہ تہائی ترکہ سے نکلتا ہو ورنہ موسیٰ لہ کو تہائی کا تہائی ملے گا یہ صورت متفق علیہ ہے۔

تیسری بحث: قربانی کے جانور اور ہدی کے استحقاق کا حکم:

حنفیہ کی رائے..... ② اگر کسی شخص نے قربانی کے لیے بکری خریدی اور اسے ذبح بھی کر لیا پھر دوسرے شخص نے استحقاق پر گواہ پیش کر دیے اگر مستحق نے ذبح شدہ بکری لی تو کسی کی قربانی نہیں ہوگی چنانچہ جب تک قربانی کے ایام باقی رہیں ہر ایک پر واجب ہے کہ الگ سے قربانی کے لئے بکری ذبح کرے۔ اگر قربانی کے ایام گزر چکے ہوں تو ذبح کرنے والے پر واجب ہے کہ متوسط قسم کی بکری کی قیمت صدقہ کرے البتہ خریدی ہوئی بکری کی قیمت کا صدقہ کرنا اس پر واجب نہیں چونکہ استحقاق سے ثابت ہو چکا کہ بکری کا قربانی کے لیے خریدنا اور نہ خریدنا برابر ہے بخلاف اس کے کہ اگر قربانی کے لئے بکری خریدی اور پھر فروخت کر دی تو حاصل شدہ قیمت کو صدقہ کرنا واجب ہے چونکہ اس بکری کو قربانی کے لئے خریدنا صحیح تھا چونکہ اس میں ملکیت میں ہیر پھیر نہیں تھی لہذا اس کی قیمت صدقہ کرنا واجب ہے۔

اگر مستحق نے ذبح شدہ بکری ذبح کرنے والے کے لئے چھوڑ دی اور اس سے بکری کی قیمت کا ضمان وصول کر لیا تو یہ جائز ہے یہ ایسا ہے جیسے کسی شخص نے قربانی کے لیے بکری خریدی اور وہ غصب کرنی گئی پھر غاصب نے مالک کی اجازت کے بغیر اپنی طرف سے ذبح کر ڈالی پھر اگر غاصب نے زندہ بکری کی قیمت دے دی تو یہ قربانی کافی ہوگی لیکن گنہہ ہوگا چونکہ ابتداً فعل ممنوع واقع ہوا ہے لہذا توبہ اور استغفار لازم ہوگا۔ یہ امام زفر کے علاوہ جمہور حنفیہ کا قول ہے۔

مالکیہ کی رائے..... ③ اگر کسی شخص نے کوئی بکری خریدی پھر ذبح کر دی اس کے بعد بکری میں استحقاق ثابت ہوا اور مستحق نے بیع کی اجازت دے دی تو یہ بکری قربانی کے لئے کافی ہوگی چونکہ مستحق کے لئے جو ضمان واجب ہوا تھا وہ ذبح نے ادا کر دیا۔

شافعیہ کی رائے..... ❶ اگر قربانی کا جانور متعین کر دیا گیا ہو مثلاً قربانی کرنے والے نے یوں کہا: یہ قربانی کا جانور یا معین جانور کی نذر مان لی اور یوں کہا: مجھ پر اللہ کے لئے واجب ہے کہ میں اس گائے کو ذبح کروں تو اس پر واجب ہوگا کہ وہ قربانی کے وقت میں اس جانور کو ذبح کرے اگر یہ متعین قربانی یا نذر کا جانور بلاک کر دیا گیا اور طبعی موت نہر اتواں پر اس جانور کا متبادل واجب ہوگا جس کی صورت یہ ہے کہ تلف شدہ جانور کی قیمت سے اس کی مثل خریدے اور مطلوبہ وقت میں اسے ذبح کر دے، میرے نزدیک ظاہر یہی ہے کہ استحقاق اتلاف کی مانند ہے، اگر ذمہ میں واجب قربانی کے جانور کی نذر مان لی پھر نذر کا جانور متعین کر دیا مثلاً کہا یہ اونٹ نذر میں ذبح کرے گا چنانچہ اگر معین جانور ضائع ہو گیا تو نذر ذمہ میں جوں کی توں واجب رہے گی چونکہ جس چیز کو اپنے اوپر لازم کر دیا گیا ہو وہ ذمہ میں باقی رہتی ہے۔ معین چیز کی ملکیت اگر چیز اکل ہو جائے وہ پھر بھی ذمہ میں قابل ضمان ہوتی ہے۔

حنابلہ کی رائے..... ❷ اگر کسی شخص نے قربانی کا جانور یا ہدیٰ خریدی پھر اسے معین کر دیا پھر تعین کے بعد اس میں استحقاق ثابت ہوا تو اس کا متبادل لازم ہوگا اور اگر تعین سے پہلے استحقاق ثابت ہو تو اس کا متبادل لازم نہیں ہوگا چونکہ تعین صحیح نہیں تھی۔

سولہویں فصل..... مقاصد (دین کا ادل بدل)

اس فصل میں چار مباحث ہیں۔ مقاصد کا معنی اور اس کی مشروعیت، محل مقاصد، انواع مقاصد اور اس کے احکام۔ ❶

پہلی بحث: مقاصد کا معنی اور اس کی مشروعیت..... مقاصد کا لغوی معنی مساوات برابری ہے۔

مقاصد کی فقہی تعریف ابن جزئی نے یوں کی ہے انہا اقتطاع دین من دین ❷ یعنی دین کو دین سے منہا کرنا مقاصد ہے۔ مقاصد کی اس تعریف میں متارکہ معاوضہ اور حوالہ ہوتا ہے۔ درودیر نے مقاصد کی تعریف ان الفاظ میں کی ہے:

ہی اسقاط مالک من دین علی غریمک فی نظیر مآلہ علیک بشرط ❸

یعنی تمہارا حق جو تمہارے قرض خواہ کے ذمہ واجب الادا ہے اس کو تمہارے اوپر جو اس کا حق ہے اس کے بدلہ میں ساقط کرنا مقاصد ہے۔

یہ تعریف مقاصد اتفاقاً اور غیر اتفاقاً جو جانب واحد سے کو بھی شامل ہے۔ حنابلہ نے مقاصد کی یوں تعریف کی ہے کہ:

ان یستوی الدینان جنساً و صفةً و حلولاً و اجلاً و قدراً

یعنی مقاصد یہ ہے کہ دو دین جنس، صفت، مدت اور مقدار کی لحاظ سے مساوی ہوں۔ ابن قیم نے ان الفاظ میں تعریف کی ہے:

سقوط احد الدینین بمثلہ جنساً و صفةً ❹

یعنی دو دین میں سے ایک دین کا جنس اور قدر کے لحاظ سے بمثلہ دین کے بدلہ میں ساقط ہو جانا مقاصد ہے۔

مقاصد کی صورت یہ ہے مثلاً خالد کا ایک دینار زید کے پاس ہو اور زید کا ایک دینار خالد کے پاس ہو یوں دونوں دین برابر برابر ہیں پھر ایک کا حق دوسرے کے مطالبہ میں ساقط ہو جاتا ہے۔

مقاصد بالا اتفاق مذاہب میں مشروع ہے اور مشروعیت کی دلیل ابن عمر رضی اللہ عنہما کی حدیث ہے فرماتے ہیں کہ میں حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی خدمت میں حاضر ہوا اور عرض کیا کہ میں بیع میں اونٹوں کی خرید و فروخت کرتا ہوں دیناروں کے ساتھ بیع کرتا ہوں اور دراہم بیع کرتا ہوں۔ دراہم کے ساتھ بیع کرتا ہوں اور دینار بیع کرتا ہوں۔ اس پر آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: اس میں کوئی حرج نہیں کہ تم اس دن کے

❶ معنی المحتاج ۲۱۹۔ ❷ کشاف القناع ۳۹۳۔ ❸ انظر بحث المقاصد لا سناذ محمد سلام مذکور فی مجلة القانون

والاقتصار۔ ❹ القوابین الفقهية ۲۹۲۔ ❺ الشرح الكبير ۳۔ ۲۲۔ ❻ اعلام الموقعین ۱۔ ۳۲۱

نرخوں پر لو اور تم اس طرح جدا نہ ہو کہ تمہارے درمیان کچھ باقی ہو چنانچہ حدیث میں اس ضمن کا تبادلہ جائز قرار دیا گیا ہے جو دوسرے ذمہ میں واجب ہو۔ بابرٹی عنایہ میں لکھتے ہیں: یہ حدیث استحساناً مقاصد پر دلالت کرتی ہے اور یہ دین اور عین کے درمیان ہونے والا مقاصد ہے چونکہ نفس دین کا قبضہ متصور نہیں چونکہ یہ ایسے حکمی مال سے عبارت ہے جو ذمہ میں واجب ہے، جب کہ دین متعین کرنے سے متعین نہیں ہوتا چنانچہ بعینہ دین کا قبضہ بدل کے قبضہ سے ہو جائے گا اور بدل عین کا قبضہ ہے، قیاس تو اس بات کا مقتضی ہے کہ دین اور عین میں مقاصد نہ ہو چونکہ جنس الگ الگ ہے، عقل بھی مقاصد کے جواز کا مقتضی ہے، چونکہ قرضے چکانے کا یہ بھی ایک طریقہ ہے شافعیہ اور حنابلہ نے تذکرہ کیا ہے کہ نقاصد دو دیون کے نشس ثبوت سے ہو جاتا ہے، رضامندی کی ضرورت نہیں چونکہ ایک دوسرے سے مطالبہ کا باعث ہے اور اس میں فائدہ نہیں۔ ①

دوسری بحث: مقاصد کا محل..... اصل میں مقاصد دو دیون میں ہوتا ہے مثلاً مدیون کا اسی کے دائرے پر کوئی اور قسم کا دین ہو تو وہ دونوں مقاصد کر لیں چنانچہ مقاصد (دین کا ادل بدل) عین اور عین کے درمیان میں ہوتا اور نہ ہی عین اور دین کے درمیان ہوتا ہے۔ لیکن حنیفہ نے تصریح کی ہے کہ مقاصد دین اور عین کے درمیان ہوتا ہے جیسا کہ اوپر واضح ہو چکا ہے چنانچہ اگر کوئی شخص ایک دینار دس دراہم کے ساتھ خریدے یا اس طور کہ دس دراہم دینار کے بائع کے ذمہ دین ہوں اور وہ دینار پر قبضہ کر لے تو نفس عقد سے مقاصد ہو جائے گا۔ حقیقت یہ ہے کہ یہ مقاصد جنس واحد کے دو دین کے درمیان ہوتا ہے دو جنسوں کے دین اور عین میں نہیں ہوتا چونکہ جب دینار کا خریدار دینار پر قبضہ کرے گا تو اس کا قبضہ ضمن کے ضمان کا قبضہ ہوگا جس پر دونوں عاقدوں نے اتفاق کر لیا ہو اور وہ دس دراہم ہیں۔ قبضہ سے خریدار کے ذمہ میں بائع کے لئے دین ثابت ہو جائے گا اور یوں دو دین برابر ہو جائیں گے اگرچہ بظاہر یہ وہم ہوتا ہے کہ مقاصد دو مختلف جنسوں کے دین اور عین میں واقع ہوا ہے چنانچہ یہ صورت اور اس جیسی مزید صورتیں دو دین کے مقاصد کے قبیل میں سے ہیں یوں کہنا ممکن ہے کہ مقاصد جبریہ صرف دو دین میں ہوتا ہے۔ ②

رہی بات مقاصد التفاقیہ کی سو وہ دین اور عین میں جائز ہوتا ہے۔

تیسری بحث: مقاصد کی مختلف اقسام..... مقاصد یا تو جائز ہوگا یا ناجائز، مقاصد جائز یا تو جبریہ ہوگا یا اختیاری (التفاقی)

اول: مقاصد جبریہ اور اس کی شرائط..... مقاصد جبریہ کا حاصل یہ ہے کہ ایسا مقاصد جو بنفسہ دو دیون جو برابر برابر ہو جنس صفت، مقدار اور مدت میں برابر ہوں میں منعقد ہو جائے یہ مقاصد طرفین کی رضامندی پر موقوف نہیں ہوتا اور نہ ہی کسی کے مطالبہ پر موقوف ہوتا ہے مثلاً ایک شخص نے دوسرے سے نقدی مال بطور قرضہ لیا یا کوئی مثلی چیز لی جو ذمہ میں دین ہو پھر قرضہ لینے والا اپنے دائرے کو ضمن معجل جواز جنس دین ہو کہ ساتھ سامان فروخت کرے یوں دونوں دیون میں تقاصد ہو جائے گا محض دوسرے دین کے ثبوت سے تقاصد ہو جائے گا اور طرفین پر جبراً ہوگا اور ان کی رضامندی پر موقوف نہیں رہے گا اور نہ ہی کسی ایک کے مطالبہ پر موقوف ہوگا۔

جبری مقاصد حنیفہ، شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک جائز ہے ③ بشرطیکہ جب شرائط تحقق ہوں اور موانع منثی ہوں۔ جب کہ مالکیہ مقاصد جبریہ کو جائز قرار نہیں ④ دیتے الایہ کہ اس کا مطالبہ کیا جائے یا دونوں اشخاص اتفاق کر لیں۔ چنانچہ مالکیہ کے نزدیک اکثر تعریفیں مقاصد التفاقیہ کی ہوتی ہیں۔

مقاصد جبریہ کی شرائط..... مقاصد جبریہ میں چار شرائط کا اعتبار کیا گیا ہے۔ ⑤

①... تحفة المحتاج ۲/۳۹۶/۳۹۷، كشف القناع ۳/۲۵۳، بحث المقاصد للاستاذ مد کور ۹، ۱۳، الدر المختار ورد المحتار ۲/۲۵۰، الام

الشافعی ۱، ۳۸۸، غایۃ المنتهی ۲/۱۱۴، كشف القناع ۳/۲۹۶، الحطاب ۲/۲۳۹، ابن عابدین ۳/۲۵۰، كشف القناع ۳/۲۹۶، غایۃ

المنتهی ۲/۱۱۴، القوانين الفقیہیۃ ۲۹۲، الدسوقی ۳/۲۲۷، فتح العزیز شرح الوجیز ۱۸، ۲۳۱، البوار ۲/۲۸۱

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۸۴..... باب مقاصہ

۱۔ دو دیون کی تلاقی..... تلاقی سے مراد دو دیون کا باہم مقابل اور جمع ہونا یعنی دو اعتبارات سے دو دیون ایک شخص کے پاس جمع ہوں بائیں طور ایک شخص دائیں ہو اور دوسرے کی ہنست مدیون ہو۔ چنانچہ مقاصہ اسی وقت تحقق ہوگا جب مقاصہ کرنے والوں میں سے ہر ایک دائیں بھی ہو اور مدیون بھی۔

مثال..... اگر خریدار کا موکل پر دین ہو تو تلاقی دیون کی وجہ سے مقاصہ واقع ہو جائے گا، جب کہ ولی کے ذمہ واجب دین میں نقصہ نہیں ہوگا، البتہ چھوٹے بچے کی دایہ کے دین اور اس کے ذمہ واجب دین میں مقاصہ ہوگا دائیں اور مدیون کے قرض خواہ کے درمیان مقاصہ نہیں ہوگا چونکہ تلاقی (اجتماع) کی شرط نہیں پائی جاتی۔ مقاصہ جبر یہ حوالہ کے ساتھ جمع نہیں ہوتا چونکہ جمہور کے نزدیک حوالہ مدیون کے ذمہ سے دین کو محال علیہ کے ذمہ کی طرف منتقل کرنے کو کہا جاتا ہے۔ چنانچہ جب مدیون کا دائیں پر اس کے دین کے مثل دین ثابت ہو تو مقاصہ جبر واقع ہو جاتا ہے اس پر دین باقی نہیں رہتا جو دائیں دوسرے پر حوالہ کرے اور جب یہ دین حوالہ کے بعد مدیون کے لئے ثابت ہو جائے تو تلاقی معدوم ہونے کی وجہ سے مقاصہ واقع نہیں ہوگا چونکہ دائیں مدیون کا دائیں نہیں رہتا بلکہ محال علیہ کا دائیں ہو جاتا ہے۔

۲۔ دونوں دین میں مماثلت ہو..... ① جنس، نوع، صفت، حلول اور اجل میں دونوں دین متحد ہوں، چنانچہ اگر دونوں دیون الگ الگ جنس کے ہوں یا وصف میں تفاوت ہو یا اجل میں تفاوت ہو یا ایک دین حال ہو (یعنی اس کی مدت پوری ہو چکی ہو) اور دوسرا مؤجل ہو تو حنفیہ کے نزدیک مقاصہ واقع نہیں ہوگا جبہ مالکیہ کہتے ہیں کہ اختلاف جنس کی صورت میں مقاصہ صحیح ہے، مثلاً ایک دین عین یعنی سونا یا چاندی ہو اور دوسرا غلہ کی صورت میں ہو یا سامان ہو یا ایک دین سامان ہو اور دوسرا غلہ۔

یہ معلوم ہے کہ حنفیہ کے نزدیک ظاہر الروایہ میں شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک دراہم اور دنانیر دو مختلف جنسیں ہیں، البتہ بعض حنفی مشائخ کے نزدیک دراہم اور دنانیر مقاصہ میں استحساناً جنس واحد تصور ہوتے ہیں۔ چنانچہ فتاویٰ ظہیر یہ میں ہے۔ اگر جنس مختلف ہو اور دونوں اشخاص تقاصہ کر لیں مثلاً ایک کے دوسرے پر سود دراہم ہوں اور دوسرے کے پہلے پر سود دینار ہوں جب دونوں مقاصہ کریں تو دراہم دیناروں کی قیمت بن جائیں گے یعنی کچھ دیناروں کی قیمت بنیں گے اور باقی دینار، صاحب دراہم کے ذمہ واجب ہوں گے۔

کرنسی نوٹ رائج فلوس کے قائم مقام ہیں لہذا ہمارے زمانے میں نقد بعض حنفی مشائخ کی رائے کے مطابق جنس واحد شمار ہوں گے چونکہ روزمرہ کے تعامل اور عرف میں کرنسی نوٹوں کو جنس واحد تصور کیا جاتا ہے۔

جب کہ شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک کرنسی نوٹوں کو مختلف اجناس سمجھا جائے گا چونکہ ان کے نزدیک دینار اور دراہم دو الگ الگ جنسیں ہیں چنانچہ دو دیون کہ ان میں سے ایک دیناروں کی صورت میں اور دوسرا دراہم کی صورت میں تو ان میں مقاصہ نہیں ہوگا چونکہ جنس مختلف ہیں۔

دو دیون میں صفت کے لحاظ سے مماثلت حنفیہ اور حنابلہ کے نزدیک شرط ہے۔ حنفیہ اور حنابلہ اس سے ایسی صفات مراد لیتے ہیں جن سے قیمت اور اشخاص میں اختلاف ہو۔

حنفیہ نے یہ شرط بھی لگائی ہے کہ دونوں دیون حال ہوں یعنی ان کی ادائیگی کی مدت پوری ہو اگر دیون مؤجل ہوں یا ایک حال اور دوسرا مؤجل ہو تو مقاصہ جبر یہ واقع نہیں ہوگا۔

جب کہ شافعیہ اور حنابلہ نے یہ شرط لگائی ہے کہ دونوں دیون حلول میں متفق ہوں اور اجل کی مقدار میں متفق ہوں، اگر ایک دین حال اور ① دین ذمہ میں واجب ہوتا ہے حنفیہ کے نزدیک دین کا مال ہونا ضروری نہیں مجازاً دین کو مال کہا جاتا ہے دین تو قبضہ کے بعد مال ہوتا ہے بعد میں وہی چیز دین ہوتی ہے جس کی صفت ضبط میں لا تا مومن ہو جیسے مثلاً اشیا۔۔

دوسرا مؤجل ہو یا دونوں مؤجل ہوں اور اجل مختلف ہو تو مقاصد واقع نہیں ہوگا اگر دونوں دیون کی اجل ایک ہو تو حنا بلہ کی رائے میں مقاصد ہو جائے گا اور شافیہ کے اصح قول کے مطابق بھی۔

مالکیہ کہتے ہیں..... اگر دونوں دیون کی مدت پوری ہو چکی ہوں یعنی حال ہوں تو مقاصد جائز ہے اور اگر دیون حال نہ ہو مقاصد جائز نہیں۔ یا اگر ایک حال ہو دوسرا مؤجل اگرچہ جس مختلف ہو مثلاً ایک سونا ہو اور دوسرا چاندی پھر اگر دونوں دیون سونا کی صورت میں ہوں یا دونوں چاندی ہوں تو مقاصد جائز ہے بشرطیکہ دیون حال ہوں مؤجل نہ ہوں اگر ایک ان کی مدت پوری ہو چکی ہو اور دوسرا مؤجل ہو تو اس میں مالکیہ کے دو قول ہیں مشہور قول جواز کا ہے یہ تفصیل اس وقت ہے کہ اگر دیون نقد میں سے ہوں اور اگر دیون غلہ کی صورت میں ہوں پھر اگر بطور قرض ہوں تو مقاصد جائز ہے برابر ہے مدت پوری ہو چکی یا نہیں اور اگر دیون بیع کی صورت میں واجب ہوئے ہوں تو مقاصد جائز نہیں برابر ہے مدت پوری ہو چکی ہو یا نہیں چونکہ یہ قبضہ سے پہلے بیع کرنا ہے اگر دونوں دیون بصورت سامان ہوں تو مقاصد جائز ہے بشرطیکہ جس متفق ہو اور صفت بھی ایک ہو برابر ہے مدت پوری ہو چکی یا پوری نہ ہو۔

فقہاء نے یہ شرط بھی لگائی ہے کہ دونوں دیون کھوٹے اور کھرے ہونے میں برابر ہوں اور اگر کھوٹا کھرا ہونے میں تفاوت ہو تو مقاصد واقع نہیں ہوگا۔

حنفیہ نے یہ شرط بھی لگائی ہے کہ دونوں دیون قوت اور ضعف میں برابر ہوں چنانچہ عورت کے نفقہ کا دین اس دین کے برابر نہیں ہو سکتا جو خاوند کا بیوی کے ذمہ واجب ہو الا یہ کہ دونوں آپس میں رضامند ہو جائیں۔ بخلاف بقیہ دیون کے چونکہ بیوی کے خرچے کا دین قوت میں ادنیٰ درجے کا ہے جب کہ مالکیہ شافیہ اور حنا بلہ نے قوت اور ضعف میں مماثلت کی شرط نہیں لگائی۔

حنفیہ، شافیہ اور حنا بلہ نے یہ شرط بھی عائد کی ہے کہ رواج، ہندی پڑنے، ارزانی اور گرانی میں بھی مماثلت ہو چنانچہ اگر ایک طرف سے دراہم صحیح ہوں اور دوسری طرف سے کھوٹے ہوں تو مقاصد نہیں ہوگا۔

اختلاف سبب..... دو دیون میں ہونے والے مقاصد میں یہ شرط نہیں کہ دونوں دیون کا سبب واحد ہو مثلاً ایک دین کا سبب قرضہ ہو اور دوسرے دین کا سبب شمن بیع یا اجرت ہو چنانچہ اس صورت میں بھی مقاصد ہو جائے گا اگرچہ سبب مختلف ہو۔ مقاصد میں یہ شرط بھی نہیں کہ ہر دین کا سبب جائز ہو اور ممنوع نہ ہو۔ چنانچہ اگر ایک دین کا سبب بیع ہو جو جائز سبب ہے اور دوسرے دین کا سبب غصب ہو جو غیر جائز سبب ہے تب بھی مقاصد واقع ہوگا۔

۳۔ انتفاء ضرر..... مقاصد جبر یہ میں یہ شرط ہے کہ مقاصد پر کسی عاقد کا نقصان اور ضرر مرتب نہ ہوتا ہے۔ اگر دونوں کا یا کسی ایک عاقد کا ضرر ہوتا ہو تو مقاصد واقع نہیں ہوگا چنانچہ حنا بلہ کہتے ہیں کہ خاوند کے ذمہ عوت کا واجب نفقہ اور عورت پر واجب دین میں تنگدستی کی حالت میں مقاصد نہیں ہوگا چونکہ عورت کا نفقہ ادائے قرض سے مقدم ہوتا ہے اور اس مقاصد کی صورت میں مدیون کا ضرر ہے ہے لہذا مقاصد صحیح نہیں ہوگا۔

اسی طرح میت کی تجہیز و تکفین دین پر مقدم ہوتی ہے چنانچہ ترکہ میں سے اگر کوئی چیز میت کے دائن کو کسی نے فروخت کی جو جس دین میں سے ہو اس صورت میں مقاصد واقع نہیں ہوگا تاکہ میت کے حق کی رعایت رہے اور مدیون کو ضرر لاحق نہ ہو۔

وہ دین جس کی رہن کے ساتھ توثیق کی گئی ہو دوسرے دیون پر مقدم ہوگا چنانچہ رہن نے مرہون چیز مرہن کے علاوہ کسی اور دائن کو فروخت کر دی تاکہ مرہن کے دین کو ادا کر دے رہن کے ثمن دین کے کٹاؤں میں مقاصد واقع نہیں ہوگا اس میں تو اس شخص کا ضرر ہے جس کا حق عین کے ساتھ متعلق ہو۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۵۸۶ باب مقاصد

جیسا کہ مدیون کا ذاتی نقصان ہوتا ہے اور عین کے ساتھ جس کا حق متعلق ہو اس کا ضرر ہے اس لئے مقاصد نہیں ہوگا، اسی طرح بقیہ قرض خواہوں کا حق کے ساتھ تعلق بھی مقاصد کے مانع ہوگا۔ امام ابوحنیفہ کے علاوہ جمہور فقہاء کے نزدیک قاضی غرماء کے مطالبہ پر دیوالیہ مدیون پر پابندی لگا سکتا ہے اور ثمن مثل سے کم پر بیع کرنے سے اسے روک سکتا ہے اسی طرح تصرف اور اقرار سے بھی روک سکتا ہے تاکہ غرماء کا نقصان نہ ہو۔

خلاصہ... اگر کسی ایک دین کے ساتھ کسی دوسرے شخص کا حق متعلق ہو تو مقاصد جائز نہیں۔ مثلاً مدیون نے غیر مرتب دائن کے دین کی ادائیگی کے لئے رہن فروخت کیا۔ غرماء کے حق کے ساتھ تعلق کی مثال یہ ہے مثلاً دیوالیہ مدیون کسی قرض خواہ کو ذمہ میں موجود ثمن کے ساتھ جس دین کو فروخت کر دے۔

دائن جو طالب بیع ہو کا حق..... اگر مجبور علیہ مدیون نے کسی دائن کے دین کی ادائیگی کے لئے بیع کی جب کہ دعوی دار نے بائع مدیون کو دین دے رکھا ہو جو از قسم ثمن ہو تو بائع کے دین اور خریدار کے دین میں جبری مقاصد واقع ہوگا چونکہ اس مدیون پر پابندی نہیں اور جس مدیون پر پابندی نہ ہو اس کا تصرف نافذ ہوتا ہے اس میں کوئی حرج نہیں کہ مدیون بعض دائن کو ادائیگی کر دے اور بعض کو نہ کرے۔ مجبور علیہ مدین اپنے مجبور علیہ مال کو فروخت کرنا چاہے تو اس میں بھی کوئی مانع نہیں۔ اگر خریدار دائن کے علاوہ کوئی اور ہو تو بیع کے ثمن کے ساتھ مقاصد بھی کر سکتا ہے۔

۴۔ مقاصد میں کوئی شرعی ممانعت نہ ہو..... مقاصد جبریہ میں آخری شرط یہ ہے کہ مقاصد پر کوئی شرعی ممانعت مرتب نہ ہوتی ہو۔ مثلاً جیسے بیع سلم کے اس المال پر قبضہ کرنے سے پہلے عاقدین کا جدا ہونا قبضہ سے پہلے مسلم فیہ میں تصرف کرنا عقد صرف کی صورت میں بدلیں پر مجلس میں قبضہ نہ کرنا، اموال ربویہ میں ہاتھوں ہاتھ قبضہ نہ کرنا وغیرہ ذالک۔

دوم: مقاصد التفاقیہ..... یہ مقاصد طرفین کی باہمی رضامندی سے طے پاتا ہے بشرطیکہ اس پر کوئی شرعی ممانعت مرتب نہ ہوتی ہو برابر ہے کہ دونوں دیون کی جنس متحد ہوں یا غیر متحد، اوصاف خواہ متحد ہوں یا غیر متحد، برابر ہے کہ ایک حق دین کی صورت میں ہو اور دوسرا عین کی صورت میں۔

سوم: غیر جائز مقاصد..... مذکورہ بالا شرائط میں سے کوئی شرط اگر نہ پائی جائے تو مقاصد جائز نہیں ہوگا مثلاً غیر جائز مقاصد کی ایک صورت یہ ہے کہ مقاصد میں کسی حکم شرعی کی مخالفت لازم آتی ہو تو مقاصد جائز نہیں ہوگا یہ صورت بیع صرف کی بعض صورتوں میں ظاہر ہوتی ہے۔ بیع سلم کے اس المال اور مسلم فیہ میں بھی ظاہر ہوتی ہے ان صورتوں میں بھی ظاہر ہوتی ہے جن میں شبہتہ الربا ہو اگرچہ طرفین کی رضامندی سے تقاضا ہو رہا ہو۔

۱..... عقد صرف..... ① عقد صرف میں متصارفین کے دونوں دیون میں مجلس برخواست ہونے کے بعد اگر مقاصد واقع ہو تو مقاصد باطل ہوگا، چونکہ عقد صرف باطل واقع ہوا ہے لہذا مقاصد بھی باطل ہوگا چونکہ مقاصد کرنے والوں میں سے کسی کے ذمہ دین ثابت نہیں ہوا۔ اس کے علاوہ بقیہ صورتوں میں مقاصد صحیح ہوگا برابر ہے کہ سابق دین میں ہو یا دین لاحق میں یا ایسے دین سے مدین کے لئے ثابت ہو جو کسی ضمان کے قبضہ کی صورت میں مجلس میں دائن پر ثابت ہوا ہو۔

الف... اگر دو شخص دین سابق کے ساتھ عقد صرف کریں اور عقد کو اس دین کی طرف منسوب کر رہے ہوں تو یہ جائز ہے مثلاً ایک شخص

کے دوسرے پردے درہم ہوں مدیون ان دس درہم کے بدلہ میں ایک دینار دائن کو فروخت کرے چنانچہ جب عقد کو اس دین کی طرف منسوب کیا تو نفس عقد کے ساتھ مقاصد ہو جائے گا اور مقاصد عاقدین کے ارادے پر موقوف نہیں ہوگا۔ جو ازکی وجہ یہ ہے کہ دینار کے ثمن درہم قرار دینے گئے ہیں ان پر قبضہ ضروری نہیں اور نہ ہی قبضہ سے ان کی تعین ضروری ہے یہ بالا جماع جائز ہے چونکہ قبضہ سے تعین اس لئے ضروری ہوتی ہے تاکہ رہا بنیہ سے اترا تاز ہو جائے، جب کہ ساقط ہو جانے والے دین میں سو نہیں ہوتا، سو تو اس دین میں ہوتا ہے جو معرض خطر میں ہوا سی لیے اگر ذمہ میں موجود درہم جو دین ہوں کی بیع صرف ذمہ میں موجود دینار جو دین ہوں کے ساتھ صحیح ہے چونکہ یہاں سود کا خطرہ نہیں۔

ب۔ اگر مدیون نے دس درہم جو دائن کے ہوں سے ایک دینار فروخت کیا اور اس میں کوئی قید نہ لگائی گویا مطلقاً مدیون نے دائن کو ایک دینار دے دیا پھر دس درہم جو ثمن ہو گا دس درہم دین کے ساتھ مقاصد کر لیا تو یہ اتھسا نا جائز ہے ❶ چونکہ قبضہ سے پہلا عقد صحیح ہو چکا اور دوسرا عقد صرف منعقد ہوا جو دین کی طرف منسوب ہے چونکہ جب عاقدین نے عقد کا موجب تبدیل کر دیا تو گویا دونوں نے عقد صحیح کر دیا یہ ایسا ہی سے جیسے بیع صرف کے پہلے ثمن سے۔

زائد کے ساتھ از سر نو بیع کر لی جائے یعنی مقاصد عقد اول کے فسخ کو متضمن ہے۔ اور فسخ عقد اقتضا ثابت ہو گا یہ دو صورتیں دین سابق کے مقاصد کی ہیں۔

ج۔ اگر دین عقد صرف کو لاحق ہو جائے جیسے مثلاً ایک شخص نے ایک دینار دوسرے کو دس درہم کے ساتھ کو فروخت کیا اور دینار کے خریدار نے دینار کے بائع کو مجلس صرف ہی میں دس درہم کے ساتھ کپڑا فروخت کیا اور کپڑا اسے سپرد کر دیا پھر اسی مجلس میں دس کے ساتھ دس درہم کا مقاصد کر لیا تو اس صحیح روایت کے مطابق مقاصد جائز ہوگا چونکہ عقد اول اقتضا صحیح ہو جائے گا۔

د۔ اگر بیع صرف عین اور مطلقاً دین کے ساتھ طے پائے پھر مجلس صرف ہی میں مدیون کا دائن کے ذمہ دین ثابت ہو جائے تو بلا حاجت رضا مندی کے مقاصد جبر یہ واقع ہوگا یہ ایسا ہی ہے جیسے دائن نے مدیون سے کسی چیز کے ثمن کے بمثل قرضہ لیا یا کوئی چیز غصب کی چونکہ قبضہ منتفیق ہو چکا۔

ملاحظو رہے کہ ان مذکورہ صورتوں میں سوائے پہلی صورت کے مجلس عقد صرف کے اختتام سے قبل مقاصد کا وقوع لا بدی ہے اگر مجلس ختم ہو گئی تو مقاصد باطل ہو جائے گا چونکہ عقد صرف باطل ہو جائے گا۔

۲۔ مسلم کے اس المال کا مقاصد..... حنفیہ (جیسا کہ بدائع کے علاوہ جملہ کتب حنفیہ میں ہے) شافعیہ اور حنابلہ کا اس پر اتفاق ❶ ہے کہ مسلم کے اس المال کا کسی دوسرے مطلق دین کے ساتھ مقاصد جائز نہیں ہے برابر ہے کہ دین کسی مقدم عقد سے واجب ہو یا عقد مسلم سے موخر کسی عقد سے اگرچہ مسلم الیہ اور رب مسلم تقاصد پر اتفاق بھی کر لیں چونکہ مقاصد قبضہ سے پہلے مسلم کے دین میں تصرف ہے اور یہ صحیح نہیں۔ چونکہ مسلم کے جمیع اس المال پر مجلس میں قبضہ کرنا شرط ہے۔

۳۔ مسلم فیہ میں مقاصد..... مسلم فیہ میں مقاصد جائز نہیں جیسا کہ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ نے اپنی کتاب ❷ الاصل میں وضاحت کر دی ہے چنانچہ اگر کسی شخص نے دوسرے کے ساتھ گندم کے ایک مد میں بیع مسلم کی پھر دوسرے شخص نے پہلے کے ساتھ بھی ایک مد گندم میں بیع مسلم کی دونوں نے ایک ہی مدت مقرر کر دی خواہ ان کی صفت واحد ہو یا مختلف صحیح نہیں ہوگا چونکہ درحقیقت یہ ایسی چیز کی بیع ہے جس پر قبضہ نہیں کیا گیا، چنانچہ دونوں نے قبضہ نہیں کیا بلکہ ایک دوسرے پر دین ہے صرف اس المال لے سکتے ہیں۔

❶ امام زفر نے یہاں بھی قیاس اپنایا ہے کہ یہ تقاصد جائز نہیں چونکہ بدل صرف پر قبضہ نہیں ہوا قبضہ سے پہلے تبادلہ ہو گیا۔ ❷ تبیین الحقائق

اور اگر ان میں سے پہلا عقد مسلم ہو اور دوسرا قرض ہو تو فی الحال یہ برابر نہیں ہوں گے۔

اور مقاصہ صحیح نہیں ہوگا چونکہ مقاصہ مساوات سے عبارت ہے جب کہ ان دونوں میں مساوات نہیں چونکہ ایک دین معجل ہے اور دوسرا مؤجل اور معجل مؤجل سے بہتر ہوتا ہے اور اگر مسلم کی مدت پوری ہو جائے تو ایک دین دوسرے کے برابر ہو جائے گا اور اگر ان میں سے ایک قرضہ ہو اور دوسرا مسلم پھر بھی ان دیوں میں مقاصہ نہیں ہوگا اگرچہ عائدین مقاصہ پر رضامند ہوں۔

۴۔ اقالہ کے بعد رأس المال..... اگر مسلم کے رأس المال میں اقالہ ہو جائے تو اس کا حکم مسلم فیہ کا حکم ہے چنانچہ اوپر گذر چکا ہے کہ مسلم فیہ میں مقاصہ جائز نہیں چونکہ مسلم فیہ منقول کی جانے والی بیع ہے قبضہ سے پہلے اس میں تصرف جائز نہیں اور اگر دونوں نے مسلم کا اقالہ کر لیا تو خریدار کے لئے جائز نہیں کہ وہ رأس المال کے ساتھ مسلم الیہ سے کوئی چیز خریدے یہاں تک کہ رأس المال پر قبضہ نہ کرے ❶ چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے یا تو مسلم فیہ لویا اپنا رأس المال ❷ یعنی اگر عقد مسلم فسخ کر دیا جائے۔ نیز رأس المال بیع کے مشابہ ہو گیا لہذا قبضہ سے پہلے اس میں تصرف کرنا حلال نہیں۔

۵۔ شبہۃ الربا..... ائمہ کا اس پر اتفاق ہے کہ ہر وہ معاملہ اور عقد جس میں شبہۃ الربا (سود کا شائبہ) پایا جائے وہ حرام ہے چنانچہ ہر وہ قرضہ جو کسی قسم کا نفع لائے وہ حرام سود ہے۔ نیز سود ذرائع کا اصول ائمہ کے درمیان متفق علیہ ہے اس کا بھی یہی تقاضا ہے اگرچہ اس قاعدہ کی حدود اور تطبیقات میں ائمہ کا اختلاف ہے چنانچہ اگر مقاصہ میں سود کا شائبہ پایا جائے تو مقاصہ ناجائز ہوگا۔

شبہۃ الربا کی مثالوں میں سے بیوع الآجال ہیں جیسا کہ مالکیہ نے تذکرہ کیا ہے مثلاً دس سیر غلہ دس دراہم کے ساتھ فروخت کیا اور اس کی مدت مقرر کر دی اس کے بعد بائع غلہ سے نفع اٹھا تا رہا پھر خریدار نے بائع کو بیس سیر غلہ اس جنس کا دس دراہم کے ساتھ فروخت کیا اور دس دراہم کا دس دراہم کے ساتھ مقاصہ کر لیا یہ مقاصہ جائز نہیں چونکہ خریدار نے دس سیر غلہ میں بیع مسلم کی تھی پھر بائع کو بیس سیر غلہ واپس کیا جب کہ دشمن کے بدلہ میں دشمن رہے چنانچہ یہ ایسا قرضہ ہے جس نے نفع لایا۔

چوتھی بحث: مقاصہ کے احکام..... حکم سے مراد شے پر مرتب ہونے والا اثر یا اس کا مقتضاء ہے۔

جب کہ مقاصہ کا منتفی اسقاط ہے۔ لیکن مقاصہ اسقاط محض نہیں بلکہ مقاصہ اسقاط بالعرض ہے اور عوض ایسا اسقاط ہے کہ جس ادائیگی کا معنی پایا جاتا ہے۔ اور عوض دوسرے شخص کا اپنے حق کو ساقط کرنا ہے جیسے ابراء پر طلاق۔ چنانچہ طلاق اور ابراء اسقاط ہیں۔ اور ان میں سے ہر ایک دوسرے کے مقابلہ میں ہے، چنانچہ مقاصہ اسقاط ہے لیکن اس میں معاوضہ کا معنی پایا جاتا ہے مالکیہ کہتے ہیں کہ مقاصہ کا مقصد معاوضہ اور ابراء ہے۔ حنفیہ کہتے ہیں: مقاصہ میں وفاء یعنی ادائیگی کا معنی ہے بلکہ ان کے نزدیک تو ادائیگی مقاصہ کے طریقے سے ہوتی ہے۔

مقاصہ جبراً اسقاط ہے یہاں تک کہ حنفیہ کی رائے کے مطابق وہ مقاصہ بھی جو باہمی رضامندی سے ہو۔

ساقط بالمقاصہ نفس دین ہے یا مطالبہ..... حنفیہ کے علاوہ جمہور کہتے ہیں: مقاصہ دونوں دیوں کو ساقط کر دیتا ہے بشرطیکہ دونوں دین مساوی ہوں اگر ایک دین دوسرے سے زائد ہو تو اقل مقدار کے بقدر دونوں دیوں ساقط ہو جاتے ہیں۔ دونوں مدیون بری الذمہ ہو جاتے ہیں اور یہ برأت اسقاط ہوتی ہے برات مطالبہ نہیں ہوتی۔

حنفیہ کی رائے یہ ہے کہ مقاصہ سے اصل دین ساقط نہیں ہوتا مقاصہ سے فقط مطالبہ ساقط ہوتا ہے جب کہ دین ذمہ میں مشغول ہوتا ہے اگر مطالبہ دین صحیح نہ ہو تو وہ اس حق کے مشابہ ہوگا جس کا دعویٰ پرانا ہونے کی وجہ سے قابل سماعت نہیں ہوتا حنفیہ کی رائے پر یہ نتیجہ مرتب ہوتا

❶ الہدایۃ مع فتح القدیر ۵/۳۴۵ (۲) هذا اخر رواه عبدالرزاق عن ابن عمرو بن ابی شیبۃ عن عبداللہ بن عمرو وروی

ابوداؤد وابن ماجہ عن ابی سعید الخدری (نصب الروایۃ ۱۰۳) ❷ شرح المر سالہ ۲۰۰۲

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۸۹..... باب اکراہ

ہے کہ مقاصد کے بعد دین سے برأت صحیح ہے دین کا بہہ بھی صحیح ہے اس دین میں کمی کرنا بھی صحیح ہے فی الواقع یہ رائے غریب ہے عدالت اس کی رعایت نہیں کرتی چنانچہ جو شخص اپنے قرض خواہ کے ساتھ دین کا مقاصد کر لیتا ہے تو اس سے یہی سمجھا جاتا ہے کہ وہ ادائے دین کی ذمہ داری سے سبکدوش ہو گیا ہے۔

اگرچہ عین دین سے بہتر اور افضل ہوتی ہے چونکہ دین معرض ضیاع میں ہوتا ہے یہ چیز دین میں ہمیشہ ظاہر رہتی ہے اس دین میں ظاہر ہوتی جسے اس کا مالک عین کے ذریعہ ادا کرتا ہے یوں اس ادائیگی سے دین ختم ہو جاتا ہے اگر ہم یہ کہیں کہ ادا کنندہ کے ذمہ میں دین کی ادائیگی ثابت رہتی ہے تو اس وقت دو متماثل دیون پائے جاتے ہیں جو تلافی میں ہوتے ہیں یوں اصل دین ساقط نہیں ہوگا اس سے تو صرف مطالبہ ساقط ہوگا۔ ①

نقص مقاصد..... اگر جملہ شرائط کی رعایت کے ساتھ مقاصد مکمل ہو جائے تو پھر مقاصد کا توڑنا ممکن نہیں رہتا۔ نہ ہی فسخ کیا جاسکتا ہے اور نہ ہی کسی اور طریقہ سے توڑا جاسکتا ہے چونکہ جو چیز ساقط ہو جاتی ہے وہ واپس نہیں لوٹی، چنانچہ دین جب ساقط ہو جاتا ہے تو پھر اس کا سقوط نہیں ٹوٹتا۔

البتہ مقاصد صحیح واقع ہونے کے بعد کبھی کبھی ایسے حالات پیش آ جاتے ہیں جن کی وجہ سے کوئی ایک دائن اس حالت میں ہو جاتا ہے کہ گو یا اس نے مقاصد ہونے والے دین میں سے اپنے حق کو پوری طرح وصول نہیں کیا چنانچہ جس مقدار میں اس کا حق نہیں تھا اس میں مقاصد ٹوٹ جاتا ہے۔

پہلی حالت کی مثال یہ ہے مثلاً اگر ایک شخص پر بطور قرضہ ایک ہزار دینار ہوں پھر مقرض قرض دہندہ کو حالت صحت میں کوئی معین چیز مثلاً قالین ایک ہزار دینار میں فروخت کر دے اور ایک ہزار دینار ادھار ہوں پھر مقرض بیمار پڑ جائے اور اتنے میں ادھار کی مدت پوری ہو جائے درحالیکہ مقرض پر دیون ہو تو مقاصد واقع ہو جائے گا۔ اگر مقرض مر جائے درحالیکہ اس کے ذمہ دیون ہوں تو قرض خواہ خریدار کے ساتھ برابر کے حصہ دار ہوں گے۔ اس کا معنی یہ ہوا کہ مقاصد مقرض کی زندگی میں کل ثمن میں واقع ہوا تھا چونکہ اس کی زندگی میں غرماء کو اس پر اعتراض کا حق نہیں تھا چونکہ یہ واضح نہیں تھا کہ آیا وہ مرض الموت میں ہے یا نہیں۔ جب وہ اسی مرض میں مر گیا تو واضح ہو گیا کہ غرماء کا حق اس کے مال کے ساتھ اسی وقت سے متعلق ہو گیا تھا جب سب پایا گیا اور سب مرض الموت ہے۔ چنانچہ خریدار اپنے دین میں سے اتنی ہی مقدار وصول کر پائے گا جو اسے غرماء کے ساتھ حصہ میں ملے گی چنانچہ مقرض کی زندگی میں جو مقاصد صحیح واقع ہوا تھا وہ باطل ہو جائے گا ہاں البتہ خریدار کے حصہ سے زائد مقدار میں مقاصد باطل ہوگا۔

دوسری صورت کی مثال یہ ہے کہ اگر وکیل کے ذمہ خریدار کا دین ہو اور ثمن برابر ہوں، چنانچہ اگر وکیل فروخت کر دے چنانچہ کو سپرد نہ کرے یہاں تک کہ وہ چیز ضائع ہو جائے تو مقاصد باطل ہو جائے گا چونکہ سپردگی سے پہلے جب مبیع ضائع ہوگی تو سرے سے بیع ہی بیخ ہو چکی اور اس درجہ میں پہنچ گئی کہ گویا بیع ہوئی ہی نہیں۔

سترہویں فصل..... اکراہ

خاکہ موضوع..... اکراہ کے متعلق چار مباحث میں گفتگو ہوگی۔

پہلی بحث..... حقیقت اکراہ اور اس کی دو اقسام

دوسری بحث	اکراہ کی شرائط
تیسری بحث	تصرفاتِ حبیہ میں اکراہ کا اثر
چوتھی بحث	تصرفاتِ شرعیہ میں اکراہ کا اثر
ترتیب مذکورہ کے مطابق ابحاث کی تفصیل ہوگی۔		

پہلی بحث: اکراہ کی حقیقت اور اس کی دو اقسام:

حقیقت اکراہ..... اکراہ کا لغوی معنی کسی شخص کو زبردستی ایسے کام پر مجبور کرنا جس سے وہ راضی نہ ہو، اکراہ محبت اور رضا مندی کے منافی ہے۔ اسی لیے محبت اور اکراہ کو اس آیت میں ملا کر ذکر کیا گیا ہے:

وَعَسَىٰ أَنْ تَكْرَهُوا شَيْئًا وَهُوَ خَيْرٌ لَّكُمْ وَعَسَىٰ أَنْ تُحِبُّوا شَيْئًا وَهُوَ شَرٌّ لَّكُمْ..... البقرہ ۲۱۶/۲۱۷

ممکن ہے تم کسی چیز کو ناپسند کرو حالانکہ وہ تمہارے لیے بہتر ہو، ممکن ہے تم کسی چیز کو پسند کرو حالانکہ وہ تمہارے لیے شر ہو۔

فقہاء کی اصطلاح میں اکراہ کی تعریف یہ ہے:

حمل الغير علی ان یفعل مالا یرضاه ولا یختار مباشرتہ لو ترک ونفسہ

کسی دوسرے شخص کو ایسے کام پر مجبور کرنا جس سے وہ راضی نہ ہو اور نہ ہی وہ اپنے اختیار سے اسے کرتا ہو اگر اپنے تئیں چھوڑنا چاہے تو چھوڑ نہ سکے علامہ سرخسی نے مبسوط میں اکراہ کی اس طرح تعریف کی ہے فعل یفعلہ الا نسان بغیرہ فینتفی بہ رضاه او یزول بہ اختیارہ (اکراہ ایسا فعل ہے جسے کوئی انسان کسی دوسرے شخص کے ذریعہ انجام دیتا ہے اس سے اس کی رضا منافی ہو جالی اور اس کا اختیار جاتا رہتا ہے۔

رضاء مقصود دل لگی اور رغبت سے کسی فعل کو انجام دینا ہے اختیار سے مقصود کسی فعل کو سرانجام دینے یا ترک کرنے کی ترجیح ہے۔

اکراہ کی اقسام..... حنفیہ کے نزدیک اکراہ کی دو قسمیں ہیں:

۱..... اکراہ ملجی یا اکراہ کامل اور تام ۲..... اکراہ غیر ملجی یا اکراہ قاصر، ناقص۔

اکراہ ملجی: وہ اکراہ ہے کہ جس کے ہوتے ہوئے انسان کے پاس قدرت اور اختیار باقی نہیں رہتا مثلاً جان کی ہلاکت یا کسی فرد کی ہلاکت کی دھمکی دی جا رہی ہو۔ اکراہ ملجی کا حکم یہ ہے کہ اس سے رضا معدوم ہو جاتی ہے اور اختیار فاسد ہو جاتا ہے۔

اکراہ غیر ملجی..... ایسے اکراہ کہتے ہیں جس میں جان یا اعضاء کی ہلاکت کا اندیشہ نہ ہو البتہ قید وغیرہ کی دھمکی ہو یا ایسی ضرب کی دھمکی ہو جس سے جان کی ہلاکت کا اندیشہ نہ ہو، اس اکراہ کا حکم یہ ہے کہ اس سے رضا معدوم ہو جاتی ہے اور اختیار فاسد ہو جاتا ہے۔ ①

اکراہ کی تیسری قسم..... حنفیہ کے نزدیک اکراہ کی تیسری قسم بھی ہے جسے اکراہ ادنیٰ کہا جاتا ہے یہ وہ اکراہ ہے کہ اس سے رضا تمام طور پر معدوم ہو جاتی ہے اور اختیار معدوم نہیں ہوتا جیسے مثلاً باپ دادا یا اولاد یا بھائی بہن و قید و حبس میں رکھنے کی دھمکی۔ اس کا حکم یہ ہے کہ یہ استحساناً شرعی اکراہ ہے قیاساً نہیں۔ حنفیہ میں سے ابن تیمیہ نے کہا ہے۔

شافعیہ کی رائے..... یہ ہے کہ اکراہ کی صرف ایک ہی قسم ہے اور وہ اکراہ ملجی ہے۔ رہی بات اکراہ غیر ملجی کی سوائے اکراہ نہیں کہا

① البدائع ۷۵ ۱ تکملة فتح القدیر ۷ ۲۹۲ تبیین الحقائق ۵ ۱۸۱ دارالحکام ۲۶۹۰۲ الدرالمختار و ردالمحتار ۵ ۸۸،

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۵۹۱ باب اکراہ

جاتا ہے۔ شافعیہ کہتے ہیں: اکراہ ڈرانے دھمکانے سے ثابت ہو جاتا ہے مثلاً ضرب شدید جس طویل اور اتلاف مال وغیرہ۔ اکراہ کا اثر احوال مختلف ہونے سے مختلف ہو جاتا ہے ایسی دھمکی سے اکراہ ثابت نہیں ہوتا جس کی مستقبل میں مدت مقرر کر دی گئی ہو جیسے مثلاً کوئی شخص کہے: میں کل ضرور تمہاری پٹائی کروں گا استحقاقی سزا کی دھمکی سے بھی اکراہ ثابت نہیں ہوتا مثلاً کہا ایسا کرو ورنہ میں تم سے قصاص لوں گا شافعیہ کے نزدیک اکراہ کی شرط یہ ہے کہ مکرمہ (اکراہ کرنے والا) جو دھمکی دے رہا ہو اسے کر گزرنے کی قدرت رکھتا ہو اسے یہ قدرت خواہ ولایت عامہ سے حاصل ہو یا ظلم و غلبہ سے حاصل ہو جب کہ مستکرہ (مجبور) بھاگ کر یا کسی اور طریقہ سے اس سے دفاع نہ کر سکتا ہو اور قوی گمان ہو کہ اگر مستکرہ نہ وہ فعل انجام نہ دیا تو مکرمہ جس امر کی دھمکی دے رہا ہے وہ کر گزرے گا بغیر کسی حق کے مستکرہ کا تصرف نافذ نہیں ہوگا۔ لیکن اس کے مباشر ہونے کی وجہ سے جنایت قتل کا اس سے قصاص لیا جائے گا۔ ❶

دوسری بحث اکراہ کی شرائط اکراہ کے تحقق ہونے کے لئے گیارہ شرطیں ہیں اور وہ درج ذیل ہیں۔
 اول: یہ کہ مکرمہ (مجبور کرنے والا) جس بات کی دھمکی دے رہا ہو اس کے کر گزرنے پر قادر بھی ہو ورنہ اس کی دھمکی محض گیدڑ بھسکھی ہوگی۔ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ فرمایا کرتے تھے: اکراہ صرف سلطان کی طرف سے ہو سکتا ہے چونکہ غیر سلطان جس بات کی دھمکی دے رہا ہو اس کے کر گزرنے کی قدرت نہیں رکھتا۔

صاحبین اور ائمہ ثلاثہ کہتے ہیں اکراہ سلطان اور غیر سلطان دونوں سے ہو سکتا ہے چونکہ ضرر اور نقصان سلطان کے علاوہ دوسرے لوگوں سے بھی لاحق ہو سکتا ہے۔

امام ابوحنیفہ اور صاحبین کے درمیان اختلاف درحقیقت وقت و زمانے پر مبنی ہے دلیل و حجت کا اختلاف نہیں۔ چنانچہ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ نے اپنے زمانے کی رعایت کرتے ہوئے فتویٰ دیا اور پھر صاحبین کے زمانہ میں حالات تبدیل ہو گئے اور انہوں نے اپنے زمانہ کے حالات کے مطابق فتویٰ دیا بعد ازیں کہتے ہیں: اکراہ ایسے شخص سے بھی ثابت ہو جاتا ہے جو دھمکی کو کر گزرنے پر طاقت رکھتا ہو خواہ اکراہ سلطان کی طرف سے ہو یا غیر سلطان کی طرف سے۔

دوم: مستکرہ (مجبور) کا ظن غالب ہو کہ تعمیل نہ کرنے پر جبر کرنے والا واقعی جس بات کی دھمکی دے رہا ہے کر گزرے گا اور مجبور بھاگ کر یا ہائے فریاد کر کے جان چھڑانے سے عاجز ہو۔

سوم: یہ کہ جس امر پر مجبور کیا جا رہا ہو وہ جان یا عضو یا مال کی ہلاکت کو متضمن ہو یا کسی شخص کی اذیت کو متضمن ہو جیسے بیوی والدین یا کسی اور عزیز کو قید و حبس میں رکھنے کی دھمکی ہو یا اس امر کی وجہ سے غم لاحق ہوتا ہو اور حسب حال رضامعوم ہو چنانچہ بعض لوگ سخت باتوں سے غمزہ ہو جاتے ہیں اور بعض لوگ ضرب مبرح سے غمزہ ہوتے ہیں۔

چہارم: مستکرہ کو جس کام پر مجبور کیا جا رہا ہو وہ اکراہ سے قتل اس کام سے باز رہتا ہو جیسے اپنے مال کو فروخت کرنا، غیر کے مال کو تلف کرنا شراب پینا اور زنا کرنا۔

پنجم: دھمکی مجبور پر اس کام سے زیادہ خطرناک ہو جس پر اسے مجبور کیا گیا ہو چنانچہ اگر کسی شخص کو طمانچہ مارنے کی دھمکی دی گئی یا وہ اپنا مال تلف کرے اس میں الامحالہ طمانچہ کھالینا مال تلف کرنے سے ادنیٰ درجے کی دھمکی ہے۔

ششم: جس کام پر مستکرہ کو مجبور کیا جا رہا ہو اس کام کے کرنے سے مستکرہ کو خلاصی ملتی ہو۔ چنانچہ اگر ایک شخص نے کسی دوسرے سے کہا: اپنے آپ کو قتل کرو ورنہ میں تمہیں قتل کر دوں گا مجبور کے نزدیک یہ اکراہ نہیں ہے حنا بلکہ کے نزدیک رانجیہ ہے کہ چونکہ اس کام کے کرنے

❶ تحفة الطلاب للانصاری ۲۷۲ ۲۷۳ بظہر مالکیہ اور حنا بلکہ کی بھی یہی رائے ہے جو شافعیہ کی ہے۔

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم..... باب اکراہ

سے یعنی اپنے آپ کو قتل کرنے سے جان کو خلاصی نہیں ملتی اس صورت میں مستکرہ کے لئے جائز نہیں کہ وہ اس بات پر اقدام کرے جس پر اسے مجبور کیا گیا ہے۔

ہفتم..... یہ کہ دھمکی عاجل ہو اگر دھمکی آجمل یعنی کچھ مدت کے بعد کی ہو تو اکراہ متحقق نہیں ہوگا چونکہ مہلت ملنے کی صورت میں مستکرہ استغاثہ اور عدالت کے ذریعہ خلاصی پاسکتا ہے۔

یہ شرط حنفیہ، شافعیہ اور بعض حنابلہ کے نزدیک معتبر ہے مالکیہ کہتے ہیں کہ یہ شرط نہیں کہ دھمکی عاجل ہو بلکہ شرط یہ ہے کہ خوف فی الحال ہو یہ تعبیر میرے نزدیک زیادہ راجح ہے۔

ہشتم..... مستکرہ کو جس امر پر مجبور کیا گیا ہو وہ اس میں مکروہ کی مخالفت نہ کرتا ہو چاہے اس فعل کے غیر سے یا زیادتی سے یا کمی سے۔ اگر ان تین احوال میں مستکرہ کی مخالفت کی گئی تو گویا مستکرہ یہ فعل خوشی سے بجالاتا یا حقیقت میں یہ اکراہ نہیں ہوگا یہ شافعیہ اور مالکیہ کی رائے ہے۔

چنانچہ اگر کسی شخص کو مجبور کیا گیا کہ وہ بیوی کو طلاق دے اس نے اپنا گھر فروخت کر دیا یا اسے ایک طلاق رجعی پر مجبور کیا گیا تھا اور اس نے تین طلاقیں دے دیں یا اسے تین طلاقوں پر مجبور کیا گیا تھا اور اس نے ایک طلاق دی تو یہ تینوں صورتیں شافعیہ اور مالکیہ کے نزدیک واقع ہو جائیں گی چونکہ یہ اکراہ نہیں ہے۔

حنفیہ اور حنابلہ کہتے ہیں کہ کسی میں مخالفت ہو مثلاً ایک شخص کو کسی کام پر مجبور کیا گیا اس نے وہ کام کسی کے ساتھ بجالاتا تو وہ شخص مکروہ غیر مختار ہوگا البتہ اگر زیادتی کر دی یا جس کام پر اسے مجبور کیا گیا تھا اس کے خلاف کوئی دوسرا کام کر دیا تو فاعل مکروہ نہیں ہوگا بلکہ مختار ہوگا جیسے شافعیہ اور مالکیہ نے کہا ہے۔

نہم..... شافعیہ نے یہ شرط لگائی ہے کہ جس کام پر مجبور کیا جا رہا ہو وہ کام معین ہو یعنی وہ شے واحد ہو چنانچہ اگر کسی شخص کو بیوی کی طلاق پر مجبور کیا گیا تو یہ اکراہ ہوگا اور اگر دو بیویوں میں سے کسی ایک کی طلاق یا زیادتی میں سے کسی ایک کو قتل کرنے پر مجبور کیا گیا تو یہ اکراہ نہیں ہوگا۔ حنفیہ، مالکیہ اور حنابلہ نے یہ شرط عائد نہیں کی۔ چنانچہ اگر کسی شخص کو مجبور کیا گیا کہ وہ اپنی دو بیویوں میں سے کسی ایک کو طلاق دے تو وہ مکروہ کہلائے گا۔

دہم..... یہ کہ جس کام پر مجبور کیا جا رہا ہو وہ کام کسی دوسرے ناحق کام کا واسطہ اور سبب نہ ہو چنانچہ اگر خاوند نے بیوی کو طلاق کی دھمکی دی کہ اگر بیوی نے خاوند کو دین سے بری نہ کیا وہ اسے طلاق دے دے گا۔ یہ اکراہ نہیں ہوگا، بعض فقہاء کہتے ہیں یہ اکراہ ہوگا چونکہ خاوند بیوی کی لئے سلطان ہے لہذا اکراہ ہوگا۔

یہ شرط متاخرین شافعیہ کے ہاں معتبر ہے اور اس میں حنفیہ نے بھی ان کی موافقت کی ہے جب کہ امام احمد رحمۃ اللہ علیہ نے یہ شرط عائد نہیں کی۔

یازدہم..... یہ کہ مستکرہ کو جس کام پر مجبور کیا جا رہا ہو وہ کام مستکرہ پر حق نہ ہو مثلاً دیوالیہ شخص کو مال فروخت کرنے پر مجبور کیا گیا یا قاتل عمد کو قصاص کی دھمکی دی گئی یا ایلاء کی قسم کھانے والے کو طلاق کی دھمکی دی گئی ان سب صورتوں میں اکراہ نہیں ہوگا چونکہ جس کام پر مستکرہ کو مجبور کیا جا رہا ہے وہ مستکرہ پر واجب و مستحق ہوتا ہے۔

خلاصہ..... شافعیہ اور حنابلہ تین شرائط میں متفق ہیں۔

۱..... مکروہ قدرت رکھتا ہو۔

۲..... مستکرہ اپنا دفاع کرنے سے عاجز ہو۔

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم ۵۹۳ باب اکراہ

۳..... یہ کہ مستکرہ کو ضرر کثیر کا اندیشہ جو جیسے قتل، شافیہ نے یہ شرط بھی عائد کی ہے کہ اکراہ بغیر کسی حق کے ہو۔

تیسری بحث: تصرفات حسیہ میں اکراہ کا اثر..... وہ کام جس کو کرنے یا چھوڑنے پر مستکرہ کو مجبور کیا جا رہا ہو وہ یا تو امور حسیہ میں سے ہوگا یا امور شرعیہ میں سے ہوگا پھر دونوں صورتوں میں یا تو وہ امر معین ہوگا یا اختیاری ہوگا۔
معین حسی تصرفات سے دو حکم تعلق رکھتے ہیں:

۱..... بنسبت آخرت کے۔

۲..... بنسبت دنیا کے۔

حسی تصرفات میں آخرت کے احکام تصرف کی نوع کے اعتبار سے مختلف ہوتے ہیں تصرف حسی کی تین اقسام ہیں: مباح، مخرج فیہ (جس میں رخصت ہو) اور حرام۔

۱۔ حسی تصرف جو اکراہ کی وجہ سے مباح ہو..... جیسے مردار، خون اور خنزیر کا گوشت کھانا، شراب پینا اس کا حکم اکراہ کی اقسام کے اعتبار سے مختلف ہوتا ہے چنانچہ اگر اکراہ نجی ہو مثلاً جان یا عضو کی ہلاکت کا اندیشہ ہو تو یہ افعال مباح ہوں گے چونکہ اللہ تعالیٰ نے ضرورت کے موقع پر ان افعال کو مباح قرار دیا ہے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

لَا مَا اضْطُرُّمُنَّ لِآيَاتِهِ ط..... الا انعام ۱۱۹/۶

ہاں البتہ اگر تم اس ممنوع فعل کو کرنے میں اضطراری حالت میں پہنچ جاؤ۔

اگر مستکرہ اس ممنوع فعل سے باز رہا یہاں تک کہ قتل کر دیا گیا تو عند اللہ اس کا مواخذہ ہوگا چونکہ اس نے اپنے آپ کو ہلاکت میں ڈالا ہے جب کہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تُلْقُوا بِأَيْدِيكُمْ إِلَى التَّهْلُكَةِ ط..... البقرہ ۱۹۵/۲

اپنے آپ کو ہلاکت میں مت ڈالو۔

اگر اکراہ غیر ملکی یعنی ناقص ہو مثلاً حص و قید یا معمولی مار پٹائی کی دھسکی دی گئی ہو تو اس فعل کا اقدام اس کے لئے مباح نہیں ہوگا اور اسے رخصت نہیں ملے گی بلکہ اس فعل کے اقدام پر گناہ گار ہوگا چونکہ اس صورت میں اللہ کے حق کو اپنے حق پر مقدم کرنا واجب ہے۔

خلاصہ..... یہ جملہ تصرفات صرف اکراہ نجی کی صورت میں مباح ہوں گے۔

۲۔ حسی تصرفات اکراہ کی وجہ سے جس میں رخصت دی گئی ہے..... جیسے ایمان پر پوری طرح دل مطمئن ہو اور محض زبان سے کلمہ کفر جاری کر دیا جائے، حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی شان میں گستاخی کر دی جائے یا صلیب کی طرف منہ کر کے نماز پڑھ لی جائے یا کسی مسلمان کا مال ضائع کر دیا جائے چنانچہ یہ امور مباح نہیں ہوں گے لیکن اکراہ تام کی صورت میں ان کو کرنے کی رخصت ہے اگر مستکرہ ان امور کو کرنے سے باز رہا یہاں تک کہ قتل کر دیا گیا تو اسے عند اللہ جہاد کا ثواب ملے گا اگر اکراہ ناقص ہو تو پھر یہ امور سرے سے قابل رخصت نہیں۔ اگر امور صادر ہو گئے تو فاعل کا فرقرار پائے گا اگر چہ اس کا دل ایمان سے مطمئن ہو یہ حنفیہ اور مالکیہ کا مذہب ہے۔

جبکہ شافیہ حنابلہ، اور ظاہریہ نے اکراہ ناقص کی صورت میں کلمہ کفر کی رخصت دی ہے چونکہ ابتدائے اسلام میں کفر پر مجبور کرنے کے جو اکثر واقعات پیش آئے ان میں اکراہ ناقص تھا اس لحاظ سے یہ رائے راجح ہے۔

اکراہ تام کی صورت میں زبان سے کلمہ کفر جاری کرنے کی رخصت پر دلیل یہ آیت ہے:

مَنْ كَفَرَ بِاللَّهِ مِنْ بَعْدِ إِيمَانِهِ إِلَّا مَنْ أُكْرِهَ وَ قَلْبُهُ مُطْمَئِنٌّ بِالْإِيمَانِ وَ لَكِنْ مَنْ شَرَحَ
بِالْكُفْرِ صَدْرًا فَعَلَيْهِمْ عَذَابٌ مِّنَ اللَّهِ ۖ وَ لَهُمْ عَذَابٌ عَظِيمٌ ﴿۱۰۶/۱۶﴾

جو شخص اللہ پر ایمان لانے کے بعد اس کے ساتھ کفر کا ارتکاب کرے وہ نہیں جسے زبردستی (کلمہ کفر کہنے پر) مجبور کر دیا گیا ہو جب کہ اس کا دل ایمان پر مطمئن ہو بلکہ وہ شخص جس نے اپنا سینہ کفر کے لئے کھول دیا ہو تو ایسے لوگوں پر اللہ کی طرف سے غضب نازل ہوگا اور ان کے لئے زبردست عذاب تیار ہے۔ یہی جمہور اور ظاہریہ کا مذہب ہے۔

مالکیہ..... صرف قتل کی دھمکی پر کلمہ کفر زبان سے جاری کرنے کو مباح قرار دیتے ہیں اگر کسی عضو کو تلف کرنے کی دھمکی ہو تو کلمہ کفر کو زبان سے جاری کرنے کو مباح قرار نہیں دیتے۔

ملاحظہ..... کلمہ کفر سے باز رہنا افضل ہے اس کی دلیل یہ ہے کہ مسیلمہ کذاب نے رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے دو صحابہ کو گرفتار کر لیا ان میں سے ایک صحابی سے کہا: محمد کے بارے میں تمہارا کیا خیال ہے؟ صحابی نے جواب دیا: وہ تو اللہ کے رسول ہیں۔ مسیلمہ (ملعون) نے کہا: میرے بارے میں تمہارا کیا خیال ہے؟ صحابی نے جواب دیا: اور تم بھی (یعنی تم بھی اللہ کے رسول ہو) مسیلمہ نے اس صحابی کو چھوڑ دیا مسیلمہ نے دوسرے صحابی سے کہا: تم محمد کے بارے میں کیا کہتے ہو۔ انھوں نے جواب دیا: وہ اللہ کے رسول ہیں مسیلمہ نے کہا: میرے بارے میں تمہارا کیا خیال ہے؟ صحابی نے جواب دیا: میں بہرہ ہوں بات نہیں سن سکتا۔ چنانچہ مسیلمہ کذاب نے تین بار یہی بات دہرائی صحابی نے بھی تین بار یہی جواب دیا۔ چنانچہ مسیلمہ نے اس صحابی کو قتل کروا دیا جب رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کو واقعہ کی خبر ہوتی تو فرمایا: رہی بات پہلے شخص کی سو اس نے اللہ تعالیٰ کی رخصت پر عمل کیا۔ رہی بات دوسرے کی سو اس نے حق کا بول بالا کیا۔ یہ حق گوئی اسے مبارک ہو۔ ①

حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی شان میں اکراہ کے وقت گستاخی کرنے کی رخصت اس حدیث سے ثابت ہے کہ کفار نے حضرت عمار بن یاسر رضی اللہ عنہ کو حضرت محمد صلی اللہ علیہ وسلم کو گالی دینے پر مجبور کیا، پھر رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی خدمت میں حاضر ہوئے آپ نے پوچھا: اے عمار تمہارے پیچھے کیا حالات ہیں، عرض کیا: اے اللہ کے رسول صلی اللہ علیہ وسلم حالات بہت برے ہیں کفار نے اس وقت تک مجھے نہیں چھوڑا جب تک میں نے آپ کی شان میں گستاخی نہ کر لی اس پر رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: اگر کفار تمہیں پھر مجبور کریں تو تم بھی میری گستاخی کر لو۔ ②

اگر مستکرہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی شان میں گستاخی کرنے سے باز رہا تو عند اللہ ماجور ہوگا اس کی دلیل حضرت خبیب رضی اللہ عنہ کا واقعہ ہے آپ رضی اللہ عنہ کو شریکین نے گرفتار کر کے اہل مکہ کے ہاتھ فروخت کر دیا اہل مکہ آپ رضی اللہ عنہ کو سخت اذیت پہنچاتے اور مطالبہ کرتے کہ ہمارے معبودان کا تذکرہ خیر کرو اور محمد صلی اللہ علیہ وسلم کو گالیاں دو آپ رضی اللہ عنہ ان کے معبودان باطلہ کو گالیاں دیتے اور حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ذکر خیر کرتے جب کفار ہر طرح سے مایوس ہو گئے تو انہیں قتل کرنے پر سب نے اتفاق کر لیا آپ رضی اللہ عنہ نے قتل ہونے سے قبل دو رکعتیں نماز پڑھنے کی مہلت مانگی چنانچہ آپ رضی اللہ عنہ نے نہایت مختصر سی دو رکعتیں پڑھی تاکہ کفار کو یہ گمان نہ ہو کہ آپ رضی اللہ عنہ موت کے ڈر کی وجہ سے لمبی نماز پڑھنے میں مصروف ہو گئے۔ پھر آپ رضی اللہ عنہ نے کفار سے یہ مطالبہ کیا کہ میں سجدہ کرتا ہوں مجھے سجدہ کی حالت میں قتل کر دیا جائے تاہم کفار نے انکار کر دیا پھر آپ رضی اللہ عنہ نے دونوں ہاتھ اٹھائے اور دعا مانگی: اے میرے اللہ! میں تو صرف دشمن کے منحوس چہرے دیکھ رہا ہوں (کوئی ہمنوا نہیں جو رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کو میرا اسلام پہنچائے لہذا) تو ہی میرا سلام حضور

①..... تفسیر القرطبی ۱۸۹/۱۰ التلخیص الحبیبر ۳۸۱. ② رواہ الحاکم و البیہقی وابن ابی شیبہ و ابونعیم و عبدالرزاق السحاق

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۵۹۵..... باب اکراہ

نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم تک پہنچادے پھر فرمایا: یا اللہ ان کفار کی تعداد شمار کرے اور ان کا بالکلیہ صفایا کر دے اور ان میں سے کسی کو باقی نہ رکھ پھر یہ شعر پڑھا:

ولست ابالی حین اقتل مسلماً
علی ای جنب کان فی اللہ مصرعی

جب مجھے اسلام پر قتل کیا جا رہا ہے تو مجھے کوئی پرواہ نہیں خواہ جس پہلو کے بل اللہ تعالیٰ کی رضا جوئی کے لئے بچھاڑ جائے۔

چنانچہ کفار نے جب آپ رضی اللہ عنہ کو شہید کر دیا اور پھر آپ رضی اللہ عنہ کو سولی پر لٹکا دیا تو آپ رضی اللہ عنہ کا چہرہ قبلہ کی طرف مڑ گیا آپ رضی اللہ عنہ کے بارے میں رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: وہ سید الشہداء ہے اور جنت میں میرا رفیق ہوگا۔ ❶

یہ واقعہ اس بات پر دلیل ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کی گستاخی سے باز رہنا افضل ہے۔ ❷

رہی بات کسی مسلمان کے مال کو تلف کرنے کی بات سوا کراہ تام میں اس کی رخصت ہے چونکہ ضرورت کے موقع پر دوسرے کا مال مباح ہوتا ہے جیسے ٹخنہ کی حالت میں دوسرے کا مال جان بچانے کے لئے کھالینا مباح ہے چنانچہ اکراہ میں بھی ضرورت درپیش ہے۔ البتہ رخصت کا اثر ضروری مواخذہ کے سقوط میں ظاہر ہوگا اصل حرمت پھر بھی باقی رہتی چونکہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے ایک مسلمان دوسرے مسلمان پر حرام ہے اس کا مال اس کی جان اور اس کی عزت حرام ہے ❸ اکراہ تام میں اتلاف مال سے مراد مال کو جلانا وغیرہ شافیعیہ، حنفیہ اور حنابلہ کے نزدیک ہے۔

مالکیہ اور ظاہریہ کی رائے ہے کہ مال جلانے میں رخصت نہیں ہے چونکہ اس میں بندے کا حق متعلق ہے، چونکہ شارع نے دوسرے کو ضرر پہنچانے کو حرام قرار دیا ہے ❹ چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے لا ضرر ولا ضرار یعنی نہ ضرر پہنچانا چاہیے اور نہ ہی ضرر پہنچانے کے درپے ہونا چاہیے۔ ❺

اسلام پر مجبور کرنا اگرچہ شرعاً ممنوع ہے اگر اسلام کا وقوع ہوا تو معتبر ہوگا اور مستکرہ کے ساتھ مسلمان جیسا معاملہ کیا جائے گا چونکہ یہ اکراہ مستکرہ کی اصلاح کے لیے ہے اور دین حق کی سر بلندی کے لیے ہے اس لیے اس کا اثر معتبر ہوگا۔

۳۔ حرام حسی تصرف جو اکراہ کی وجہ سے نہ مباح ہے اور نہ ہی اس میں رخصت سے..... یہ وہ اکراہ ہے کہ جس میں ناحق کسی مسلمان کو قتل کرنا ہو یا اس کے کسی عضو کو تلف کرنا ہو اگرچہ انگلیوں کے پورہ ہی کیوں نہ ہوں چونکہ قتل حرام محض ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تَقْتُلُوا النَّفْسَ الَّتِي حَرَّمَ اللَّهُ الْاَبْلَاحِقُ (الاسراء ۳۳)

کسی جان کو قتل نہ کرو جسے اللہ نے حرام کر دیا ہے ہاں البتہ کسی حق کے ساتھ۔

یہ ظلم زیادتی حرام ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَالَّذِينَ يُؤْذُونَ الْمُؤْمِنِينَ وَالْمُؤْمِنَاتِ بِغَيْرِ مَا كَتَبْنَا لَهُمْ فَعَدَا حَتْمًا مِّمِينًا ۖ (الاحزاب ۵۸/۳۳)

❶..... روى قصة القتل احمد والبخارى و ابوداؤد والنسائي عن ابى هريرة قال الزيلعي القول هو سيد الشهداء الخ حديث غريب لان المعروف ان حمزة رضى الله عنه سيد الشهداء كما روى الحاكم: البدائع ۱۷۶ ۱ تكلمة فتح القدير ۲۹۹ تبين الحقائق ۱۸۶ الدر المختار ۹۳ الكتاب مع اللباب الحاكم. ❷ المواصفات ۱/۳۲۵ اصول الفقه المؤلف ۱۱۳/۱ الشفاء للقاضي عياض ۲/۲۲۲. ❸ رواه مسلم عن ابى هريرة الاربعة النووية ۷۶. ❹ تكلمة فتح القدير ۳۰۲/۳ الدر المختار ۹۵/۳ والمرجع السابقه. ❺ رواه ابن ماجه والدارقطني وغيرهما عن ابى سعيد الخدرى (مجمع الزوائد ۱۱۰/۳ سبل السلام ۸۴/۳)

اور جو لوگ مومن مرد اور مومن عورتوں کو ایسے کام کی تہمت سے جو انہوں نے نہ کیا ہو ایذا پہنچائیں تو اپنے نے بہتان اور صریح گناہ کا بوجھ اپنے سر پر رکھا۔ حرمت برابر ہے خواہ اکراہ تام ہو یا اکراہ ناقص۔

اس کی ایک مثال والدین کو مارنے کی بھی ہے خواہ والدین کو کم مارے یا زیادہ چنانچہ اکراہ کی وجہ سے والدین کو مارنا مباح نہیں بلکہ حرام ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

فَلَا تَقْفُ لِهَيْمًا أُفٍّ وَلَا تَنْهَرْهُمَا الا سراء، ۱۷/۲۳

والدین کو اف مت کہو اور نہ ہی انھیں ڈانٹو۔

ظاہر ہے جب اف سے منع کیا گیا ہے تو مار پٹائی سے بطریق اولیٰ منع کیا گیا ہے۔

اسی طرح زنا مباح نہیں اور نہ ہی اکراہ کی وجہ سے اس کی رخصت ہے اگر مستکرہ نے زنا کر دیا تو گناہ گار ہوگا چونکہ زنا کی حرمت عقلاً ثابت ہے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تَقْرَبُوا الزَّوْجِيَّ اِنَّهُ كَانَ فَاحِشَةً وَّ سَاءَ سَبِيْلًا الا سراء، ۱۷/۳۲

زنا کے قریب بھی مت جاؤ چونکہ زنا بے حیائی اور بہت برا راستہ ہے۔

اکراہ کی صورت میں عورت کو بھی زنا کی رخصت نہیں دی گئی اگرچہ زنا تام ہو علامہ کا سانی نے اسی کو راجح قرار دیا ہے۔

خلاصہ..... کفر، قتل اور زنا کسی صورت میں بھی مباح نہیں مباحر گناہ گار ہوگا اگرچہ کلمہ کفر کو زبان پر لانے میں رخصت ہے رخصت اور اباحت میں واضح فرق ہے چنانچہ رخصت کی صورت میں فی ذاتہ فعل مباح نہیں ہوگا البتہ صرف مسئولیت اٹھائی جاتی ہے جب کہ اباحت کی صورت میں فی ذاتہ شے مباح ہوتی ہے گناہ اور دنیوی مسئولیت اٹھائی جاتی ہے۔

دنیوی احکام..... یعنی انواع ثلاثہ میں دنیوی احکام درج ذیل ہیں۔

نوع اول..... اس نوع میں درج ذیل امور پر گفتگو ہوگی۔

۱۔ شراب نوشی پر اکراہ..... اگر اکراہ تام ہو تو بالاتفاق شراب نوشی کی وجہ سے مستکرہ پر حد شراب جاری نہیں ہوگی چونکہ حد اس لیے ہوتی ہے تاکہ مستقبل میں مباشر اس فعل شنیع سے باز رہے جب کہ مستکرہ کی شراب نوشی جنایت نہیں بلکہ شراب نوشی اس کے لیے مباح ہے۔

اکراہ کی وجہ سے جو شخص شراب پی لے اور پھر اسے نشہ چڑھ جائے تو جمہور کے نزدیک اس کے تصرفات نافذ نہیں ہوں گے چونکہ حالت اختیار میں شرابی کے تصرفات سزا کے طور پر نافذ العمل ہوتے ہیں تاکہ اس پر جتنی زیادہ سختی ہو اچھا ہے۔

اگر اکراہ ناقص ہو تو حنفیہ کے نزدیک مستکرہ پر حد جاری کی جائے گی چونکہ اس صورت میں شراب نوشی حرام اعتبار ہوگا اور شراب نوشی کا حکم

لاگو ہوگا۔

جبکہ جمہور فقہاء کے نزدیک اکراہ ناقص کی صورت میں شراب پینے پر حد نہیں ہوگی چونکہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ اللہ تعالیٰ نے میری امت کو خطا نسیان اور وہ معاملہ جس پر انھیں مجبور کر دیا گیا ہو معاف فرمادیے ہیں۔ ❶

۲۔ اکراہ برسر قہ..... یعنی چوری پر اکراہ چنانچہ اگر اکراہ تام ہو تو مستکرہ چور پر کوئی گناہ نہیں حدیث سابق کی وجہ سے حد نہیں ہوگی نیز حدود شہادت سے ختم ہو جاتی ہیں۔ اور اگر اکراہ ناقص ہو تو بعض فقہاء کے نزدیک گناہ اور حد ختم نہیں ہوگی۔ چونکہ چوری کے فعل میں کوئی ضرورت

❶..... رواہ الطبرانی فی الکبیر عن ثوبان وابی الدرداء واخرجه ابن ماجہ وابن حبان والحاکم عن ابن عباس مرفوعاً رواہ ابن ماجہ ایضاً عن ابی ذر ورواہ ابو نعیم عن ابن عمر۔

نہیں جب کہ جمہور فقہاء کے نزدیک گناہ اور حد نہیں ہوگی اس کی دلیل سابقہ حدیث ہے کہ اللہ تعالیٰ نے میری امت سے..... الخ۔ اس حدیث میں موجب اکراہ سے مطلقاً معافی ہے خواہ اکراہ تام ہو یا ناقص۔

نوع دوم..... اس میں دو بحثیں ہیں۔

۱۔ کفر پر اکراہ..... اگر اکراہ تام ہو تو مستکرہ کے کافر ہونے کا حکم نہیں لگایا جائے گا اور نہ ہی مستکرہ کی بیوی کفر کی وجہ سے بائندہ ہوگی اس پر فقہاء کا اتفاق ہے البتہ مالکیہ کے نزدیک اگر قتل کی دھمکی نہ ہو اور مستکرہ کفر کا اقدام کر بیٹھے تو مالکیہ کے نزدیک وہ کافر ہو جائے گا چونکہ قتل کے علاوہ باقی امور کفر میں کم خطرہ رکھتے ہیں۔

اگر اکراہ ناقص ہو اور مستکرہ نے کلمہ کفر زبان سے جاری کر دیا تو شافیہ حنابلہ اور ظاہریہ کے نزدیک مستکرہ مرتد نہیں ہوگا چونکہ فرمان باری

تعالیٰ ہے:

مَنْ كَفَرَ بِاللَّهِ مِنْ بَعْدِ اِيْمَانِهٖ اِلَّا مَنْ اُكْرِهَ وَ قَلْبُهٗ مُطْمَئِنٌّ بِالْاِيْمَانِ..... الخ ۱۶/۱۰۶

مالکیہ اور حنفیہ کہتے ہیں کہ اکراہ ناقص کی صورت میں مستکرہ کے کافر ہونے کا حکم لگایا جائے گا اور وہ مرتد ہو جائے گا اس پر مرتد کے احکام لاگو ہوں گے چونکہ حقیقت میں وہ مکہ نہیں اس نے کفر کا اقدار محض غم دور کرنے کے لیے کیا ہے یہاں کفر کی ضرورت نہیں لیکن نص کو سامنے رکھتے ہوئے پہلی رائے زیادہ راجح ہے۔

یہ اختلاف صلیب کی طرف منہ کر کے نماز پڑھنے اور بت کو سجدہ کرنے میں بھی جاری ہوگا۔

اگر مسلمان کو کفر پر مجبور کیا جائے تو مسلمان کافر نہیں ہوگا اور اگر کافر کو اسلام پر مجبور کیا جائے تو وہ مسلمان کہلائے گا دونوں صورتوں میں فرق یہ ہے کہ ایمان حقیقت میں تصدیق ہے اور کفر تکذیب ہے اور ان دونوں چیزوں کا تعلق دل سے ہے جب کہ اکراہ کا تعلق دل سے نہیں لہذا حالت اختیار میں زبان کو دل کی دلیل قرار دیا گیا ہے جب کہ کفر پر اکراہ کی حالت میں زبان کو دل کی دلیل قرار نہیں دیا گیا چونکہ ایمان قلبی چیز ہے، البتہ اسلام پر اکراہ کی صورت میں یہ احتمال ہوگا کہ مستکرہ کے دل میں کفر ہو لیکن جانب اسلام کو حق کی سر بلندی کی وجہ سے ترجیح ہوگی اور حق کی سر بلندی واجب ہے ❶ چنانچہ آپ علیہ السلام کا فرمان ہے اسلام کی شان بلند ہے اور اس پر کسی اور دین کو بلندی نہیں دی گئی۔ ❶

ملاحظہ..... جمہور علماء کے نزدیک حربی کو اسلام پر مجبور کرنا جائز ہے۔ حنفیہ کے نزدیک ذمی اور مستامن (اجازت نامہ لے کر دارالاسلام آنے والے) کو بھی اسلام پر مجبور کرنا جائز ہے جب کہ جمہور علماء کے نزدیک ان دونوں کو مجبور کرنا جائز نہیں۔ اس اختلاف کے دلائل فقہ کی مطول کتابوں میں ملاحظہ کیے جاسکتے ہیں البتہ ذمی کے معاملہ میں جمہور کا: ہب راجح ہے اور میرے نزدیک حربی کے معاملہ میں راجح یہ ہے کہ اسے اسلام پر مجبور نہیں کیا جائے گا جیسا کہ علماء کی ایک بڑی جماعت کی یہی رائے ہے نیز فرمان باری تعالیٰ ہے:

لَا اِكْرَاةَ فِي الدِّيْنِ..... البقرة ۲۵۶/۲

دین میں کوئی زبردستی نہیں۔ ❷

۲۔ اتلاف مال پر اکراہ..... اگر کسی شخص نے دوسرے آدمی کو کسی کے گھر یا اثاثہ جات کے جلانے پر مجبور کیا پھر اگر اکراہ تام ہو تو

❶... البدائع ۱/۸۱ بحث الاكراه للامام البزدوي ۶۱ تکملة آئین القديري ۷/۳۰۷ المغني ۸/۱۳۵ الكتاب مع اللباب ۳/۱۱۳ ❷... اخرجہ الدارقطني عن عاتن عمر بن المزني وفيه مجير لان رواه الطبراني والبيهقي عن عمر وراه نهشل عن معاذ وروى عن ابن عباس موقولا (نصب الراية ۲/۲۱۳ سبل السلام ۴ ۲۷۷) ❸... راجع آثار الحرب في الفقه الاسلامي الصعة الثانية للمؤلف ۷۸۔

حنفیہ اور حنابلہ کے نزدیک ضمان مکرمہ (مجبور کرنے والے) پر ہوگا بعض شافعیہ کے نزدیک بھی یہی ہے۔ چونکہ مستکرہ کا ارادہ معدوم ہے وہ تو مکرمہ کا صرف آلہ کار ہے اور بالاتفاق ضمان آلہ پر نہیں ہوتا۔

مالکیہ، ظاہریہ اور بعض شافعیہ کے نزدیک ضمان مستکرہ (مجبور) پر ہوگا چونکہ مستکرہ اس حالت میں مضطر ہے جیسے حالت اضطرار میں دوسرے کا کھانا کھانا جائز ہے اور ضمان مضطر پر ہوتا ہے اسی طرح یہاں بھی ضمان مستکرہ پر ہوگا۔

شافعیہ کے نزدیک راجح اور حنابلہ کا ایک قول یہ ہے کہ ضمان مکرمہ اور مستکرہ دونوں پر ہوگا چونکہ حقیقتاً مباشر مستکرہ ہے اور مکرمہ بالواسطہ مباشر ہے لہذا ضمان میں دونوں برابر ہوں گے لیکن اصح قول کے مطابق بالآخر ضمان مکرمہ پر لاگو ہوگا۔

اگر اکراہ ناقص ہو تو حنفیہ، مالکیہ، ظاہریہ، شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک ضمان مستکرہ پر ہوگا چونکہ اکراہ ناقص سے اختیار بالکل سلب نہیں ہوتا لہذا مستکرہ مکرمہ کا محض آلہ کار ہے لہذا تانف مال کا فعل مستکرہ سے صادر ہو ضمان بھی اسی پر واجب ہوگا۔ ❶

نوع سوم..... اس میں بھی دو بحثیں ہیں۔

۱۔ قتل پر اکراہ..... فقہاء اس پر اتفاق ہے کہ قتل پر اکراہ گناہ ہے اگر اکراہ تام ہو اور مستکرہ نے کسی کو قتل کر دیا تو اس کے قصاص میں فقہاء کا اختلاف ہے۔

امام ابوحنیفہ، امام محمد، داؤد ظاہری اور ایک روایت میں امام احمد اور ایک قول کے مطابق امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں: مستکرہ پر قصاص نہیں ہے بلکہ مکرمہ (مجبور کرنے والے) پر قصاص ہوگا اور مستکرہ پر صرف تعزیر ہوگی چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے:

غفرت عن امتی الخطاء والنسیان وما استکرہوا علیہ

چنانچہ کسی چیز سے معافی درحقیقت اس چیز کے مقتضاء سے معافی ہوتی ہے۔ لہذا جس امر پر اکراہ کیا گیا ہو اس کا مقتضی معافی ہے نیز مستکرہ تو بس آلہ کار ہے جب کہ فی الواقع قاتل مکرمہ ہے اور مستکرہ سے قتل کی صورت وجود میں آئی ہے لہذا مستکرہ آلہ کے مشابہ ہو اس واسطے مستکرہ پر قصاص نہیں ہوگا۔

امام زفر اور ابن حزم ظاہری کہتے ہیں..... مستکرہ سے قصاص لیا جائے گا چونکہ حساب اور مشاہدہ حقیقتاً قتل مستکرہ سے پایا گیا ہے نیز مستکرہ نے ایسے فعل کا ارتکاب کیا ہے جو اس پر حرام تھاری بات مکرمہ کی سو وہ تو متسبب ہے تسبب کی وجہ سے قصاص نہیں ہوتا امام طحاوی نے یہ رائے راجح قرار دی ہے۔

امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں نہ مستکرہ سے قصاص لیا جائے گا اور نہ ہی مکرمہ سے چونکہ قصاص لینے میں شبہ آ گیا ہے چونکہ مکرمہ حقیقتاً قاتل نہیں ہے تو قتل کا سبب ہے حقیقتاً قاتل تو مستکرہ ہے اور جب قصاص مستکرہ پر واجب نہیں تو بطریق اولیٰ مکرمہ پر بھی واجب نہیں البتہ مکرمہ پر دیت واجب ہوگی اور مستکرہ پر سبب نہیں ہوگا۔

مالکیہ اور شافعیہ کا راجح قول اور حنابلہ کا مذہب یہ ہے کہ مستکرہ اور مکرمہ دونوں سے قصاص لیا جائے گا چونکہ حقیقت میں مستکرہ کی طرف سے قتل پایا گیا ہے اور مکرمہ قاتل کا مستبب ہے اور متسبب مباشر کے حکم میں ہوتا ہے۔

پہلی رائے بقیہ آراء سے زیادہ راجح ہے اور یہی امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کا مذہب ہے اگر اکراہ ناقص ہو تو مستکرہ پر قصاص واجب ہے

❶ الدائع ۶/۱۷۹، اللباب شرح الكتاب ۱۲۳، تکسملہ فتح القدیر - ۳۰۲ تیسس الحقائق ۱۷۶، المحلی لابن حرم

۱/۸۲۸، الشاہ والظائر للسوطی ۹-۱، فوائد الحکام ۲۳۲، تہیب الفروق ۲/۲۰۳، کشاف القناع ۹۸/۳، الشرح الکبیر

الدردیر وحاشیہ الدسوقی ۳/۲۲۳، القواعد لابن رحم حنلی ۲۸۶۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۵۹۹ باب اکراہ

اور اس میں کوئی اختلاف نہیں چونکہ اکراہ ناقص سے اختیار سلب نہیں ہوتا لہذا اکراہ ناقص وجوب قصاص کے مانع نہیں ہوگا۔

رہی بات حالت اکراہ میں دیت کی..... سو حنفیہ کے نزدیک اس کے وجوب میں دو آراء ہیں راجح رائے یہ ہے کہ دیت مستکرہ پر واجب ہوگی۔

اگر مستکرہ کو مورث کے قتل پر مجبور کر دیا گیا اور اس نے مورث کو قتل کر دیا تو امام زفر کے علاوہ ائمہ حنفیہ کے نزدیک مستکرہ وراثت سے محروم نہیں ہوگا۔

اگر مستکرہ نے کسی انسان کا ہاتھ کاٹ دیا تو اکراہ علی قتل پر مذکورہ بالا اختلاف اس میں بھی جاری ہوگا۔

اگر مظلوم نے مستکرہ کو ہاتھ کاٹنے یا قتل کرنے کی اجازت دے دی تو مستکرہ کے لیے ارتکاب مباح نہیں ہوگا چونکہ یہ جنایات اجازت سے مباح نہیں ہوتیں، اگر اس حالت میں ہاتھ کاٹ دیا گیا تو ضمان کسی پر نہیں ہوگا چونکہ مظلوم نے ہاتھ کاٹنے کی اجازت دے دی البتہ قتل کی صورت میں اجازت کا اعتبار نہیں اور دیت مکروہ پر واجب ہوگی ظاہر الروایۃ میں یہی ہے ایک اور روایت کے مطابق دیت واجب نہیں ہوگی۔ ❶

..... اکراہ علی زنا کا وقوع یا تو عورت پر ہوگا یا مرد پر ہوگا۔

اگر عورت کو زنا پر مجبور کیا گیا تو عورت پر جمہور فقہاء کے نزدیک حد نہیں ہوگی برابر ہے کہ اکراہ خواہ تام ہو یا ناقص۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تَجْرِمُوهُمَا عَلَى الْبِعَازِ اِنْ اٰمَدْتُمْ تَحْصِنًا لَّيَسْتَبْعُوْا عَرَضَ الْحَيٰوةِ الدُّنْيَا
وَمَنْ يُكْرِهْنَهُمْ فَاِنَّ اللّٰهَ مِنْ بَعْدِ اِكْرَاهِهِمْ غَفُوْرٌ شَرِيْمٌ ﴿۲۴﴾ النور ۲۳/۲۴

اور اپنی باندیوں کو دنیا کا ساز و سامان حاصل کرنے کے لیے بدکاری پر مجبور نہ کرو اور جو کوئی انہیں مجبور کرے گا تو ان کو مجبور کرنے کے بعد اللہ ان باندیوں کو بہت بخشنے والا اور بڑا مہربان ہے آیت میں اس بات پر دلیل ہے کہ جس عورت کو زنا پر مجبور کیا گیا اس کے ذمہ گناہ نہیں ہوگا جب گناہ نہیں تو حد بھی نہیں ہوگی۔

اگر کسی مرد کو زنا کرنے پر مجبور کیا گیا خواہ اکراہ تام ہو یا ناقص تو حنابلہ کے نزدیک مختار مذہب یہ ہے کہ حد زنا کرنے والے پر ہوگی چونکہ زنا آلت تاسل کے انتشار کے بغیر نہیں ہوتا اور خوف کے ہوتے ہوئے آلت تاسل میں انتشار پیدا نہیں ہوتا جہاں انتشار پایا جائے گا وہاں وہاں فعل میں دل کی رضا مندی بھی پائی جائے گی چنانچہ جب زنا پر مجبور کئے ہوئے شخص کی طرف سے دلی رضا مندی ہوئی تو اس پر حد واجب ہوگی۔

لیکن فی الواقع طبعی انتشار اختیار کی دلیل نہیں ہے۔ چونکہ طبعی انتشار عورت کے مقابلہ میں ہو جاتا ہے۔ چنانچہ سوائے ہونے شخص کا آلت تاسل بھی منتشر ہو جاتا ہے حالانکہ اس کا اختیار نہیں ہوتا۔

شافعیہ کہتے ہیں مستکرہ علی زنا پر حد واجب نہیں خواہ اکراہ تام ہو یا ناقص چونکہ اکراہ کی خواہ جون سی صورت بھی ہو وہ شبہ کی باعث ہے جب کہ حدود شہادت سے ختم ہو جاتی ہیں۔

رہی بات حنیفہ کی سوامام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کی رائے ہے کہ مستکرہ پر زنا پر حد واجب ہے پھر فرمایا: اگر اکراہ تام ہو یعنی اپنے زمانہ کے عرف کے مطابق امام رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک اکراہ تام صرف سلطان کی طرف سے ہو سکتا ہے تو حدود واجب نہیں ہوگی، اگر اکراہ غیر سلطان کی طرف سے ہو تو حدود واجب ہوگی صاحبین کہتے ہیں: اکراہ تام کی صورت میں حدود واجب نہیں ہوگی خواہ اکراہ تام سلطان کی طرف سے ہو

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۰۰ باب اکراہ

غیر سلطان کی طرف سے صاحبین کی رائے جمہور حنیفہ کے نزدیک زیادہ راجح ہے اور آخر میں یہی رائے امام ابوحنیفہؒ کی بھی تھی۔
اگر اکراہ ناقص ہو تو امام ابوحنیفہ اور صاحبین کے نزدیک حد واجب ہوگی چونکہ اکراہ ناقص سے اختیار سلب نہیں ہوتا لہذا حالت زنا میں زانی مختار ہوگا اس پر حد جاری کی جائے گی۔

خلاصہ..... حنیفہ اکراہ تام کی صورت میں حد کو واجب قرار میں دیتے اور اکراہ ناقص کی صورت میں واجب قرار دیتے ہیں۔

مالکیہ..... کہتے ہیں اگر مرد اور عورت دونوں کو زنا پر مجبور کیا گیا ہو تو حد واجب ہوگی اگر عورت رضا مند ہو اور شادی شدہ نہ ہو تو گویا اس نے رضامندی سے اپنا حق ساقط کر دیا اور صرف اللہ تعالیٰ کا حق باقی رہا اور اللہ تعالیٰ کا حق اکراہ سے ساقط ہو جاتا ہے بعض مالکیہ کے نزدیک اگر قتل کی دھمکی ہو تو حد واجب نہیں ہوگی اگر دھمکی قتل کے علاوہ کی ہو تو حد واجب ہوگی یہی قول مفتی یہ ہے اور مالکیہ کے مذہب میں مشہور یہ ہے کہ مرد عورت دونوں پر حد ہوگی۔

حنابلہ کے مذہب میں بھی مکرمہ علی الزنا پر حد جاری کی جائے گی۔ بظاہر شافیہ کا مذہب راجح ہے چونکہ حد و شہادت سے ٹل جاتی ہیں۔ ❶
دو چیزوں پر اکراہ..... اوپر جو بھی مذکور ہوا یہ تب ہے جب فعل مکرمہ علیہ تصرف حسی ہو اور معین ہو اور اگر جس کام پر مستکرہ کو مجبور کیا جا رہا ہو وہ مختیر فیہ (یعنی دو چیزوں میں سے کسی ایک کے کرنے میں اختیار دیا گیا تو اخروی حکم کے اعتبار سے فعل مختیر فیہ مباح ہوگا اور اس میں رخصت ہوگی لیکن مستکرہ پر واجب ہے کہ وہ بلکہ درجہ کے فعل کو اختیار کرے مثلاً اگر کسی شخص کو مجبور کیا گیا کہ وہ یا تو مردار کھائے یا مسلمان کو قتل کرے وہ مردار کھالے مسلمان کو قتل نہ کرے قتل کی اسے رخصت نہیں دی جائے گی اگر مستکرہ نے قتل کا ارتکاب کر لیا اور مردار کھانے سے باز رہا تو گناہگار ہوگا۔ اسی طرح اگر مسلمان کے مال ضائع کرنے یا مسلمان کو قتل کرنے پر مجبور کیا گیا تو وہ ان دو اختیارات میں سے اس فعل کو اختیار کرے جس کی شاعت اخف اور ہلکی ہو یعنی مسلمان کو قتل نہ کرے اس کا مال ضائع کرے۔

اگر قتل یا زنا میں سے کسی ایک امر پر مجبور کیا گیا یعنی ان دو میں سے کسی ایک کو اختیار کرے اسے ان میں سے کسی امر کے کرنے کی رخصت نہیں دی جائے گی اگر قتل کر دیا تو گناہگار نہیں ہوگا۔

اگر قتل یا کفر پر مجبور کیا گیا تو اسے کلمہ کفر کے زبان سے جاری کرنے کی رخصت ہوگی بشرطیکہ ایمان پر اس کا دل مطمئن ہو۔

رہی بات دنیوی حکم کے اعتبار سے تو تخریر کے اعتبار سے تعین کی حالت میں حکم مختلف ہوگا۔ چنانچہ اگر کسی کو مجبور کیا گیا کہ یا تو مردار کا گوشت کھائے یا مسلمان کو قتل کرے اس نے مردار نہ کھایا اور مسلمان کو قتل کر دیا تو حنیفہ کے نزدیک مستکرہ پر قصاص آئے گا۔ چونکہ مباح کو اختیار کر کے ضرورت کا دافعہ اس کے لیے ممکن تھا، گو اس نے اپنے اختیار سے فعل قتل کا ارتکاب کیا۔

اگر کفر یا قتل پر مجبور کیا گیا اور مستکرہ نے قتل کر دیا اور زبان سے کلمہ کفر جاری نہ کیا تو اس صورت میں قیاس کا تقاضا ہے کہ اس پر قصاص واجب ہو چونکہ اس نے حرام کو اپنے فعل پر ترجیح دی ہے جس میں اسے رخصت حاصل تھی، جب کہ استحسان کا مقتضی یہ ہے کہ اس پر قصاص نہ ہو بلکہ اس پر یدیت واجب ہو بشرطیکہ اسے علم نہ ہو کہ کلمہ کفر زبان سے جاری کرنے کی اسے رخصت حاصل ہے۔ ❶

چوتھی بحث: تصرفات شرعیہ میں اکراہ کا اثر (یعنی قولی یا قانونی تصرفات میں اکراہ کا اثر)..... میں اولاً معین تصرفات شرعیہ کو بیان کروں گا۔

معین تصرفات شرعیہ یا تو از قبیل انشاء ہوں گے یا از قبیل اقرار، تصرفات انشاء کی دو قسمیں ہیں: ایک قسم وہ ہے جو فسخ کا احتمال نہیں

الفقه الاسلامی وادلتہ... جلد ششم..... ۶۰۱..... باب اکراہ رکھتے دوسری قسم جو فسخ کا احتمال رکھتے ہیں۔

وہ تصرفات جو فسخ کا احتمال نہیں رکھتے جیسے طلاق، نکاح، ظہار، قسم، قصاص کو معاف کر دینا، بعض حنفیہ نے ان کی تعداد میں تک بتائی ہے جب کہ تحقیق سے ثابت ہوا ہے کہ ان کی تعداد پندرہ ہے۔ ❶
وہ تصرفات جو فسخ کا احتمال رکھتے ہیں جیسے بیع، اجارہ وغیرہ۔

اول: وہ تصرفات جو فسخ کا احتمال نہیں رکھتے..... یعنی وہ تصرفات جو لازم ہو جاتے ہیں اور رد نہیں کیے جاسکتے۔ چنانچہ حنفیہ کی رائے ہے کہ تصرفات شرعیہ جو فسخ کا احتمال نہیں رکھتے ان پر اکراہ کا کوئی اثر نہیں ہوتا، ان میں رضا بھی شرط نہیں یہ تصرفات اکراہ کے ساتھ بھی نافذ ہو جاتے ہیں۔ چونکہ یہ تصرفات فسخ کو قبول نہیں کرتے لہذا لازم ہیں چنانچہ اگر کسی شخص کو طلاق یا نذر یا قسم یا ظہار یا نکاح یا رجعت یا ایلاء یا ایلاء سے رجوع کرنے یا قصاص سے معاف کرنے پر مجبور کیا گیا تو اس کا یہ تصرف (یعنی وہ کام جس پر اسے مجبور کیا گیا ہے) واقع ہو جائے گا چونکہ ان تصرفات میں جدل و ہزل (ہنسی مزاح اور سنجیدگی) برابر ہیں جب کہ اکراہ ہزل کے معنی میں اس طرح ہے کہ اس میں تصرف کا قصد صحیح نہیں ہوتا، اس میں اصل حضرت حدیفہ بن الیمان رضی اللہ عنہ کی حدیث ہے وہ یہ کہ جب مشرکین نے آپ رضی اللہ عنہ کو گرفتار کر لیا اور انہیں قسم دینا چاہی کہ وہ جہاد میں رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم لے کر نہیں کریں گے انہوں نے مجبوراً (حالت اکراہ) میں قسم اٹھائی پھر رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کو اس کی خبر دی آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: مشرکین کے ساتھ کیا ہوا معاہدہ پورا کرو ہم ان کے خلاف اللہ تعالیٰ سے مدد مانگیں گے۔

مصنف عبدالرزاق نے اپنی مصنف میں ابن عمر رضی اللہ عنہما کا اثر نقل کیا ہے ❷ کہ آپ رضی اللہ عنہ نے مکہ کی طلاق کو جائز قرار دیا ہے (یعنی مکہ کی طلاق ہو جاتی ہے) چنانچہ اس کی تائید اس آیت کے عموم سے بھی ہوتی ہے فَإِنْ طَلَقَهَا فَلَا تَحِلُّ لَكَ مِنْ بَعْدِهَا رِجَاؤُهَا (تیسری) طلاق دے دی تو اس کے بعد بیوی اس کے لیے حلال نہیں ہوگی۔ (البقرہ ۲۳۰، ۲۳۱ آیت)

خلاصہ..... یہ تصرفات صحیح ہیں اور مستکرہ کی طرف سے لازم ہو جائیں گے۔
حنفیہ کے علاوہ جمہور ائمہ کی رائے ہے کہ اکراہ ان تصرفات میں اثر کرے گا اور اکراہ ان تصرفات کو فاسد کر دیتا ہے چنانچہ مکہ کی طلاق واقع نہیں ہوگی، اکراہ میں ہونے والا نکاح بھی پائے ثبوت کو نہیں پہنچے گا یہی راجح ہے۔

جمہور کا استدلال یہ ہے کہ حالت اکراہ میں کلمہ کفر جاری کرنے پر اللہ تعالیٰ نے کوئی اثر مرتب نہیں کیا چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

إِلَّا مَنْ أَكْرَهَ وَ قَلْبُهُ مُطْمَئِنٌّ بِالْأَيْمَانِ..... النحل ۱۶/۱۰۶

البتہ جس شخص کو مجبور کیا گیا ہو درحالیہ اس کا دل ایمان سے مطمئن ہو۔

احادیث میں ثابت ہے کہ حضرت حسناء بن خزام انصاریہ رضی اللہ عنہہ شیبہ خاتون تھیں ان کے والد نے ان کا نکاح کر دیا جسے وہ ناپسند کرتی تھیں پھر وہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی خدمت میں حاضر ہوئیں اور اس کی شکایت کی آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے نکاح رد کر دیا۔ ❸

اس کی تائید ایک اور واقعہ سے بھی ہوتی ہے کہ ایک نوجوان لڑکی کی شادی اس کے باپ نے اپنے بھتیجے کے ساتھ زبردستی کرادی رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے لڑکی کے نکاح کا اختیار لڑکی کو سونپ دیا۔ ❹

❶... الدرالمختار ردالمحتار ۵/۹۶۱، اخرجه عبد الرزاق في مصنفه عن ابن عمر (نصب الرواية ۳/۲۲۲) رواه البخاري عن حسناء بنت حزام، (نصب الرواية ۳/۱۹۱) اخرجه النسائي واحمد عن عائشة وقال البيهقي هذا مرسل (سبل السلام ۳/۱۲۲) نصب الرواية ۳/۹۲۳

آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ اخلاق میں نکاح نہیں ہوتا ① امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ نے اخلاق کی تفسیر اکراہ سے کی ہے۔ اسی طرح آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ اللہ تعالیٰ نے میری امت سے خطا، نسیان اور وہ امر جس پر انھیں مجبور کر دیا گیا ہو کو معاف فرما دیا ہے نیز یہ تصرفات اکراہ کے ہوتے ہوئے صحیح نہیں ہوتے یہاں تک کہ ان پر لوگوں کے حقوق کا زوال مرتب نہ ہوتا ہو اور اس میں ان کی رضا شامل نہ ہو۔ بنا برائیں شافعیہ کہتے ہیں کہ مستکرہ کی طلاق، عتاق، بیع، اجارہ، نکاح، رجعت وغیرہ جیسے تصرفات صحیح نہیں ہوتے چونکہ اکراہ کا حکم متعلق ہے کہ حکم کے معدوم ہونے سے ختم ہوتا ہے جیسے طلاق کا واقع ہونا اور بیع و نکاح کا صحیح ہونا۔

البتہ شافعیہ کے نزدیک مستکرہ قاتل پر قصاص کا حکم لاگو ہوگا اور قصاص کا حکم عموم سے مستثنیٰ ہے چونکہ قتل کو مباح قرار دینے کی کوئی گنجائش نہیں اور خون کی تعظیم واجب ہے اور اس کی حرمت لا بدی ہے۔ ②

رہی یہ حدیث کہ تین چیزوں کی سنجیدگی بھی سنجیدگی ہے اور مزاح بھی سنجیدگی ہے وہ یہ ہیں نکاح، طلاق اور رجعت ③ اس حدیث سے حنفیہ نے استدلال کیا ہے جب کہ راجح یہ ہے کہ یہ حدیث ضعیف ہے، رہی بات حذیفہ رضی اللہ عنہ کی حدیث کی سو وہ بقول ابن حزم حدیث مکذوب ہے۔

رہی بات ابن عمر رضی اللہ عنہ کے اثر کی سوا بن حجر رحمۃ اللہ علیہ نے فتح الباری میں اس کے خلاف ابن عمر کا دوسرا اثر نقل کیا ہے جسے عبدالرزاق نے روایت کیا ہے کہ ثابت اعرج کے قصہ میں ابن عمر رضی اللہ عنہ نے مکہ کی طلاق کو جائز قرار نہیں دیا۔ اسی طرح مکہ کی طلاق کے عدم جواز کی تائید ابن عمر کی حدیث سے بھی ہوتی ہے جو سنن بیہقی صحیح بخاری اور مؤطا امام مالک میں روایت کی گئی ہے۔

رہی بات احناف کے استدلال یعنی عموم آیت **فَإِنْ طَلَّقَهَا فَلَا تَحِلُّ لَهُ مِنْ بَعْدِهَا** (البقرہ ۲/۲۳۰) کی سو یہ استدلال دوسری آیت کے معارض ہے اور وہ یہ ہے **وَلَكِنْ يُؤَاخِذُكُمْ بِمَا كَسَبْتُمْ قُلُوبِكُمْ** (البقرہ ۲/۲۲۵) مستکرہ تو اپنی بیوی کو کبھی طلاق نہ دیتا بلکہ حدیث اخلاق (اکراہ) میں طلاق نہیں ہوتی۔ آیت طلاق کے اطلاق کو مقید کر رہی ہے یہاں تک کہ حنفیہ کے مذہب کے مطابق بھی جو حدیث کے ظنی ہونے کے قائل ہیں ظنی قطع کو مقید نہیں کرتا چونکہ یہ آیت حدیث مشہور کے ساتھ مقید ہے اور وہ یہ ہے تین آدمی مرفوع القلم ہیں بچہ یہاں تک کہ جوان ہو جائے سو یا ہوا شخص یہاں تک کہ بیدار ہو جائے اور مجنون یہاں تک کہ اسے افاقہ ہو جائے ④ یوں دلیل ظنی ہو گئی اور اس کے بعد خبر ظنی کے ساتھ مقید ہو گئی۔ ⑤

دوم: وہ تصرفات جو فسخ کا احتمال رکھتے ہیں..... اگر کسی انسان کو کسی ایسے تصرف پر مجبور کیا گیا جو فسخ کا احتمال رکھتا ہو خواہ اکراہ تام ہو یا ناقص البتہ اس تصرف میں رضامندی شرط ہو جیسے بیع و شراء، اجارہ، بیعہ، اجارہ غیر ہا۔ چنانچہ جمہور حنفیہ کے نزدیک اکراہ ان تصرفات کو فاسد کر دیتا ہے یعنی تصرفات نافذ لیکن فاسد ہوں گے اس صورت میں خریدار قبضہ کرنے سے پہلے کا مالک بن جائے گا۔ فساد کا سبب یہ ہے کہ رضامندی ان تصرفات کے نفاذ کی شرط ہے جبکہ اکراہ رضامندی کو معدوم کر دیتا ہے جب شرط منثی ہوگی مشروط بھی منثی ہوگا مشروط نفاذ ہے۔ لہذا تصرف فاسد ہو جائے گا۔ بنا برائیں مستکرہ کی بیع اجارہ اور بیعہ فاسد ہوگا البتہ اکراہ زائل ہونے کے بعد مستکرہ کو اختیار ہوگا چاہے تصرف نافذ کرے یا فسخ کرے، چونکہ رضامندی ان تصرفات کے صحیح ہونے کے لئے شرط ہے۔

①..... رواہ ابو داؤد وابن ماجہ والحاکم وقال علی شرط مسلم۔ ②... تخريج الفروع علی الاصول ۱۳۹۔ ③... رواہ الطبرانی عن ثوبان ورمز اليسوطی لصحته (راجع الفتح الكبير ۳/۳۵)۔ ④... رواہ احمد واصحاب السنن الاربعة الا الترمذی وصححه الحاكم واخرجه ابن حبان عن عائشة ورواه بعضهم عن علی وعمر وابن عباس وابی ہریرة وغيرهم (مجمع الزوائد ۶/۲۵۱ سبل السلام ۳/۱۸۰)۔ ⑤... البدائع ۷/۱۸۲ تکملة فتح القدير ۷/۳۰۳ تبیین الحقائق ۵/۱۸۸ الدر المختار ۵/۹۶۵ مجمع المساننات ۲۰۶ المحلی ۸/۸۳ او غیرہ

لفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۰۳ باب اکراہ

مالکیہ اور حنفیہ میں سے امام زفر رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں: اکراہ کی وجہ سے یہ تصرفات موقوف ہوں گے چونکہ رضا صحت عقد کے لئے شرط ہے انعقاد عقد کے لئے شرط نہیں حتیٰ کہ زوال اکراہ کے بعد مستکرہ نے اگر عقد کی اجازت دے دی تو عقد صحیح ہو جائے گا اگر عقد فاسد ہوتا تو پھر جائز نہ ہوتا۔ چونکہ فاسد اجازت سے جائز نہیں ہوتا اور فساد اجازت سے رفع نہیں ہوتا جیسے بیوع فاسدہ لہذا مستکرہ کا تصرف فضولی کی بیع کے مشابہ ہو واجب بیع موقوف ہوئی تو قبضہ سے ملکیت کا فائدہ نہیں دے گی۔

خلاصہ..... امام ابوحنیفہ اور صاحبین کا مذہب ہے کہ اکراہ عقد کو فاسد کر دیتا ہے باطل نہیں کرتا پھر اگر اکراہ کے بعد مستکرہ نے عقد کی اجازت دے دی تو عقد صحیح ہوگا اور لازم ہوگا۔ جب کہ امام زفر عقد کو غیر نافذ قرار دیتے ہیں جیسے فضولی کا عقد۔ اور زوال اکراہ کے بعد مستکرہ کی اجازت پر موقوف ہوگا فاسد نہیں ہوگا چونکہ عقد فاسد فسخ کے قابل ہوتا ہے لہذا مستکرہ نے بیع کو فسخ کی دہلیں قوی تر ہے اور راجح ہے لیکن حنفیہ کے نزدیک امام ابوحنیفہ اور صاحبین کی رائے قابل اعتماد ہے۔ ①

باقی فقہاء کہتے ہیں کہ یہ تصرفات اکراہ کے ساتھ باطل غیر صحیح ہوتے ہیں ② مثلاً اکراہ کی حالت میں بیع خواہ اکراہ تام ہو یا ناقص۔ ملا حظہ ہو کہ مستکرہ کی بیع کے متعلق علما کے چار مذاہب ہے۔

الف..... امام ابوحنیفہ اور صاحبین کا مذہب ہے کہ مکروہ کی بیع فاسد ہے، ان کی دلیل بیع کی عموم نصوص ہیں اس میں کوئی فرق نہیں کہ بیع سبب جہالت کی وجہ سے فاسد ہو یا سود کی وجہ سے باطل ہو یا کسی اور وجہ سے باطل ہو یا اکراہ کی وجہ سے فاسد ہو چونکہ رضا مند کی بیع پائی جاتی البتہ زوال اکراہ کے بعد مستکرہ کو حق حاصل ہے چاہے عقد کی اجازت دے یا نہ دے۔

اگر بیع کی اجازت نہ دی تو بیع واپس کی جائے گی، اگرچہ بیع مختلف ہاتھوں پر چڑھ گئی ہو مثلاً خریدار نے بیع آگے کسی اور کو فروخت کر دی یا اس میں کوئی تصرف کر دیا اکراہ کے علاوہ بقیہ بیوع فاسدہ کو اجازت لاحق نہیں ہوگی چونکہ بیوع فاسدہ کا فساد حق شرع یعنی سود وغیرہ کی وجہ سے ہے جیسے مثلاً دوسرے خریدار نے بیع میں تصرف کر دیا تو اس کا تصرف نافذ ہو جائے گا اور اصلی بائع کو فسخ کا حق نہیں چونکہ دوسرے خریدار کا حق بیع کے ساتھ متعلق ہو چکا ہے جب کہ بندے کا حق اللہ کے حق پر مقدم ہوتا ہے چونکہ اللہ بے نیاز ہے اور بندہ محتاج ہے۔

۲..... حنفیہ میں سے امام زفر کا مذہب یہ ہے کہ مستکرہ کی بیع موقوف ہے۔

۳..... مالکیہ کا مذہب ہے کہ مستکرہ کی بیع غیر لازم ہے یعنی مکروہ کو اختیار حاصل ہوگا چاہے عقد نافذ کرے یا فسخ کرے یہ رائے امام قدوری حنفی کی بیان کردہ رائے کے موافق ہے۔

۴..... شافعیہ حنابلہ اور ظاہر یہ کا مذہب ہے کہ مستکرہ کی بیع باطل ہے۔

اقرار پر اکراہ کا اثر..... میں نے تصرفات انشائیہ کا تذکرہ کر دیا ہے اور اب میں اقرارات کا تذکرہ کروں گا۔ جب بغیر کسی حق کے کسی شخص کو کسی چیز کے اقرار پر مجبور کیا گیا تو اس اقرار کے متعلق دو مذہب ہیں۔

۱..... حنفیہ، شافعیہ حنابلہ ظاہر کا مذہب یہ ہے کہ اقرار لغو ہے اور اس پر اثر مرتب نہیں ہوگا برابر ہے کہ مقرر بہ ان تصرفات میں سے ہو جو فسخ کا احتمال رکھتے ہوں جیسے بیع اجارہ وغیرہ یا فسخ کا احتمال نہ رکھتے ہوں جیسے طلاق اور رجعت۔

حنفیہ کا استدلال یہ ہے کہ اقرار خبر ہے جو صدق و کذب کا احتمال رکھتی ہے۔ ہاں البتہ حالت اختیار میں اقرار صحیح ہے چونکہ انسان کی ذات پر تہمت نہیں جب کہ حالت اکراہ میں اقرار صحیح نہیں چونکہ دھمکی کی وجہ سے جانب کذب راجح ہوگی۔

①۔ راجع المدخل الفقہی للاستاذ الزرقاء ۳۶۴۔ البدائع ۱۸۲/۷ تکملة فتح القدیر ۲۹۳/۷ الكتاب مع اللباب ۱۰۸۱۳

تبیین الحقائق ۱۸۲/۵ الدر المختار و رد المحتار ۸۹/۵ المحلی ۳۸۰/۸

حنفیہ کے علاوہ بقیہ فقہاء اس حدیث سے استدلال کرتے ہیں کہ: اللہ تعالیٰ نے میری امت کو خطا، نسیان اور وہ امر جس پر انہیں مجبور کیا جائے معاف فرمادیا ہے۔ حدیث میں اکراہ میں عموم ہے لہذا ہر وہ تصرف جس پر انسان کو مجبور کیا جائے وہ مرفوع القلم ہوگا۔ جب کہ اقرار بھی ایک تصرف ہے، لہذا اس کا حکم اکراہ کے وقت مرفوع ہوگا۔ لہذا اقرار پر کوئی اثر مرتب نہیں ہوگا۔

۲۔ مالکیہ کا مذہب یہ ہے کہ بغیر کسی حق کے مستکرہ کا اقرار غیر لازم ہوگا یعنی زوال اکراہ کے بعد مکہ کو اختیار حاصل ہوگا خواہ اقرار کو نافذ کرے یا رد کر دے۔

مالکیہ کا استدلال یہ ہے کہ مستکرہ کا اقرار اس کی طلاق کی مانند ہے ان دونوں تصرفات میں یہ قدر مشترک ہے کہ ہر ایک تصرف میں رضا معدوم ہوتی ہے۔ جس طرح مستکرہ کی طلاق نہیں ہوتی اسی طرح مستکرہ کا اقرار بھی معتبر نہیں۔

اگر مکہ نے زنا یا شراب نوشی یا چوری یا قذف یا قتل کا اقرار کیا ہے اقرار لغوشمار ہوگا۔ مکہ پر حد اور قصاص اکثر فقہاء کے نزدیک قائم نہیں کی جائے گی ان فقہاء میں مالکیہ بھی ہیں۔ چونکہ اکراہ ایک طرح کا شبہ ہے جب کہ حال یہ کہ حدود و شہادت سے ٹل جاتی ہیں۔ ①

ان تصرفات شرعیہ میں اکراہ کا اثر جن میں اختیار حاصل ہو..... ہمیں یہ معلوم ہو چکا ہے کہ تصرفات شرعیہ یا تو قابل فسخ ہوں گے یا قابل فسخ نہیں ہوں گے رہی بات ان تصرفات شرعیہ کی جو فسخ کا احتمال نہیں رکھتے اور اکراہ کی وجہ سے ان میں اختیار حاصل ہو تو ان کے بارے میں فقہاء کی دو آراء ہیں۔

اول: شافعیہ کی رائے..... یہ ہے کہ وہ چیز جس پر مجبور کیا جا رہا ہو شافعیہ اس کی تعیین کی شرط لگاتے ہیں اختیار و تخیر کے ہوتے ہوئے اکراہ نہیں ہوگا اور وہ تصرفات جن میں اختیار دیا گیا ہو اور وہ فسخ کو قبول نہ کرتے ہوں وہ نافذ العاقل ہوں گے۔

دوم: جمہور ائمہ کی رائے..... یہ ہے کہ وہ تعیین مکہ علیہ وہ چیز جس پر اکراہ کیا جا رہا ہو، کی شرط نہیں لگاتے تخیر کے ساتھ اکراہ باقی رہے گا اور تصرفات شرعیہ مخیر فیہا جو فسخ کا احتمال نہیں رکھتے میں اکراہ کا اثر مرتب ہوگا جیسا کہ پہلے گزر چکا۔ چنانچہ اگر کسی انسان کو مجبور کیا گیا کہ وہ بیوی مدخول بہا کو طلاق دے یا غیر مدخول بہا کو طلاق دے اور دو بیویوں میں سے ایک کو طلاق دے تو شافعیہ کے نزدیک اکراہ معتبر نہیں ہوگا طلاق واقع ہو جائے گی چونکہ اختیار پر قرینہ پایا گیا ہے۔

بقیہ ائمہ کے نزدیک اکراہ معتبر ہوگا لیکن انھوں نے طلاق واقع ہونے میں تفصیل کی ہے یعنی اکراہ کے مرتب ہونے میں تفصیل کی ہے چنانچہ حنفیہ کے نزدیک طلاق واقع ہو جائے گی چونکہ ان کے نزدیک تصرفات تو لہ جو فسخ کا احتمال نہیں رکھتے ان میں اکراہ کا اثر نہیں ہوگا۔

مالکیہ کا قابل اعتماد مذہب یہ ہے کہ طلاق لازم نہیں ہوگی، زوال اکراہ کے بعد مستکرہ کو طلاق کی اجازت کا حق ہوگا۔

حنابلہ کے نزدیک طلاق واقع ہو جائے گی چونکہ حنابلہ کے نزدیک تخیر تعیین کی مانند ہے۔

رہی بات تصرفات شرعیہ مخیر فیہا کی جو فسخ کا احتمال رکھتے ہیں سو ان کے متعلق بھی فقہاء کی دو آراء ہیں۔

اول..... شافعیہ کی رائے ہے کہ جو اس بات کے قائل ہیں کہ تخیر کے ہوتے ہوئے اکراہ نہیں ہوتا۔

دوم باقی ائمہ کی رائے جو کہتے ہیں کہ تخیر کے ہوتے ہوئے اکراہ کے مانع کوئی چیز نہیں۔

مثلاً اگر کسی شخص کو دو مملوک عمارتوں میں سے کسی ایک کے فروخت کرنے پر مجبور کیا گیا اس نے دو میں سے ایک عمارت فروخت کر دی تو

شافعیہ کے نزدیک بیع نافذ ہوگی چونکہ یہاں اکراہ معدوم ہے۔

①... البدائع ۱۸۹/۷، تکملة فتح القدیر ۲۶۵/۷، تبیین الحقائق ۱۸۲/۵، الدر المختار ۸۹/۵ مجمع الضمانات ۲۰۶ الشرح

الکبیر للرد دیر ۳/۳۹۷، المغنی ۱۹۶/۸، حاشیة الباء جوری ۴/۲۔

باقی ائمہ کے نزدیک اکراہ کا اثر مرتب ہوگا جیسے تعیین کی حالت میں اکراہ کا اثر مرتب ہوتا ہے بنا برائیں دو عمارتوں میں سے ایک عمارت کی بیع حنا بلدا اور ظاہریہ کے نزدیک باطل ہوگی جب کہ جمہور حنفیہ کے نزدیک بیع فاسد ہوگی، مالکیہ اور امام زفر رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک بیع موقوف ہوگی۔ ان سب کے دلائل گزر چکے ہیں۔ ❶

اٹھارہویں فصل.....حجر (پابندی)

حجر کے بارے میں چار مباحث کے متعلق گفتگو ہوگی۔

اول.....حجر کی تعریف، مشروعیت اور قانون سازی میں حجر کی حکمت۔

دوم.....اسباب حجر

سوم.....رفع حجر کے بیان میں

چہارم.....ترکہ کے ساتھ دین کا تعلق

پہلی بحث: حجر کی تعریف، مشروعیت، حجر کی قانون سازی کی حکمت اور حجر کی دو اقسام:

اول: حجر کی تعریف: حجر کا لغوی معنی.....رکاوٹ، منع، تہیج یعنی تنگی ہے چنانچہ کہا جاتا ہے حجر علیہ حجرا، یعنی فلاں شخص کو تصرف سے روک دیا اسی لیے حرام کو بھی حجر کہا جاتا ہے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے۔ وَيَقُولُونَ حَجْرًا مَّحْجُورًا یعنی حرام ہے۔ عقل کو بھی حجر کہا جاتا ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

هَلْ فِي ذَلِكَ قَسَمٌ لِّذِي حِجْرٍ ① الفجر ۵/۸۹

اس میں قسم ہے عقلمند کے لیے۔

چونکہ عقل بڑے مفاسد سے انسان کو روکتی ہے اور عاقبت نااندیشی سے باز رکھتی ہے حطیم کو بھی حجر کہا جاتا ہے چونکہ حطیم کعبہ کے آگے رکاوٹ ہے۔ ❷

حجر کی شرعی تعریف.....ہو منع الانسان عن التصرف في ماله ❸ انسان کو اپنے مال میں تصرف کرنے سے روک دینے کا نام حجر ہے۔ حجر کی فقہاء کے نزدیک مختلف تعریضیں ہیں جو قریب المعنی ہیں ان میں سے کچھ درج ذیل ہیں:

حنفیہ نے حجر کی تعریف یوں کی ہے ❹ ہو المنع من لزوم العقود والتصرفات القولية یعنی معاملات اور تصرفات قولیہ کے لزوم سے رک جانا حجر ہے۔ چنانچہ محجور نے کوئی عقد یا کوئی قولی تصرف کر دیا تو وہ نافذ نہیں ہوگا، اور اس پر حکم مرتب نہیں ہوگا۔ چنانچہ قبضہ سے مالک نہیں بنے گا۔ حجر (بندش، رکاوٹ) کا تصور تصرفات قولیہ میں ہوتا ہے کہ وہ نافذ العمل نہیں ہوں گے۔ جب کہ افعال میں حجر کا تصور نہیں چونکہ جب فعل کا وقوع ہو جاتا ہے تو اس کا زوال اور خاتمہ ممکن نہیں ہوتا بخلاف قول کے، چنانچہ قول کے انعقاد اور نفاذ کو شرعاً روکا جاسکتا ہے حنفیہ نے حجر کی ایک اور دقیق تعریف بھی کی ہے الحجر عبارة عن منع مخصوص متعلق بشخص مخصوص عن تصرف مخصوص او عن نفاذ یعنی حجر مخصوص رکاوٹ اور بندش سے عبارت ہے جو مخصوص شخص سے متعلق ہوتی ہے اور مخصوص تصرف سے روکا جاتا ہے

❶.....المراجع السابقة في بحث الاكراه في التصرفات القابلة للفسخ مغني المحتاج ۳/۲۸۹ الشرح الكبير للدردير حاشیہ الدسوقي عليه ۲/۳۶۷، بحث الاكراه للبريدسي القسم الثاني ۶۰۔ ❷ جس پر پابندی ہو اسے فقہی اصطلاح میں محجور کہا جاتا ہے۔ ❸ تبیین الحقائق ۵/۲۰۳ الدر المختار ورد المحتار ۵/۱۰۸۔ ❹ الدر المختار ۵/۹۹ تبیین الحقائق ۵/۱۹۰ اللباب ۲/۲۶

تاکہ وہ نافذ نہ ہو۔ چونکہ مجبور کا عقد موقوف ہوتا ہے۔ ①

چنانچہ چھوٹے بچے یا مجنون پر اگر حجر (بندش) لگایا جائے تو اس کا تصرف سرے سے غیر نافذ ہوتا ہے۔ گویا اس کے تصرف میں ضرر محض ہے، جیسے بیوی کو طلاق دینا بسا اوقات مجبور کا تصرف اس کے ولی کی اجازت پر موقوف ہوتا ہے جیسے بیع و شراء اگر مجبور سرے سے ناسمجھ اور لاعقل ہو تو اس کا تصرف باطل ہے۔

افعال پر حجر غیر مفید ہے چنانچہ بچہ یا مجنون دوسرے کا کوئی مال اگر تلف کر دے تو وہ ضامن ہوگا اگر اس کا مال ہو تو ضمن اس کے مال سے لیا جائے گا، ادائیگی کا مطالبہ ولی (سرپرست) یا وصی سے کیا جائے چونکہ ضمان کا تعلق خطاب وضع سے ہے اور وہ تکلیف یا تمیز میں شرط نہیں ہے لیکن بچے اور مجنون پر حدود اور قصاص جاری ہیں ہوگا چونکہ ان کے فعل میں تصدیق نہیں ہوتا بلکہ قتل کی صورت میں ان پر دیت واجب ہوگی؛ چونکہ ان سے قتل خطا سرزد ہو سکتا ہے۔

مالکیہ کے نزدیک حجر کی تعریف..... الحجر صفة حکمیة توجب منع موصوفها من نفوذ تصرفه فیما زاد علی قوته او تبرعه بما زاد علی ثلث مالہ یعنی حجر صفت حکمیہ (یعنی اس کا حکم شریعت سے ہے) ہے جو مجبور کے نفاذ تصرف کے مانع ہے جو تصرف اس کی خوراک تبرع اور ثلث مال سے زائد ہو۔

حجر، بچے، مجنون، سفید، بیوقوف) اور مفلس وغیرہم کو شامل ہے چنانچہ یہ لوگ خرید و فروخت اور تبرع کے تصرف سے باز رکھے گئے ہیں اور یہ تصرف ان کی خوراک سے زائد ہو ان کا تصرف ولی کی اجازت پر موقوف ہے۔

حجر کی اس تعریف کا دوسرا حصہ مریض الموت کو بھی شامل ہے چنانچہ مرض الموت میں حجر خرید و فروخت کے مانع ہے اور تہائی مال سے زائد کے تبرع کے بھی مانع ہے۔

شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک تعریف..... الحجر فانه المنع من التصرفات المالیة یعنی حجر مالی تصرفات سے روک دینے کا نام ہے یہ رکاوٹ خواہ شریعت کی طرف سے ہو جیسے بچے، مجنون اور بیوقوف کو مالی تصرف سے روک دینا، خواہ یہ رکاوٹ حاکم وقت کی طرف سے ہو جیسے خریدار کو اس کے اپنے مال میں تصرف سے روک دیا جائے یہاں تک کہ وہ فی الحال واجب ادائیگی کا سامان کرے جیسے طلاق اور اقرار کا تصرف، البتہ واجب مالی عبادت جیسے حج نافذ ہوگی لیکن مستحب مال عبادت نافذ نہیں ہوگی، جب کہ بچے اور مجنون کا تصرف سرے سے صحیح نہیں خواہ وہ تصرف اموال، ذمہ، احوال شخصیہ جیسے نکاح اور طلاق سے ہو یا اس کے علاوہ۔

دوم: حجر کی مشروعیت کی دلیل..... قرآن کریم میں تین آیتیں ایسی ہیں جو اصولی طور پر حجر کی مشروعیت پر دلیل ہیں:

وَلَا تُؤْتُوا السُّفَهَاءَ أَمْوَالَكُمُ الَّتِي جَعَلَ اللَّهُ لَكُمْ قِيَامًا وَانْمُزُّوهُمْ فِيهَا وَ اَكْسُوهُمْ وَقُولُوا لَهُمْ قَوْلًا مَعْرُوفًا ①

اور ناسمجھ (تیبوں) کو اپنے وہ مال حوالے نہ کرو جن کو اللہ نے تمہارے لیے زندگی کا سرمایہ بنایا ہے ہاں ان کو ان میں سے کھلاؤ

اور پہناؤ اور ان سے مناسب انداز میں بات کرو۔ النساء، ۵/۴

اس آیت میں اللہ تعالیٰ نے اولیاء کو منع فرمادیا ہے کہ بے وقوفوں کو ان کا مال نہ دیں چونکہ انہیں مال دینا ضائع کرنے سے مترادف ہے لہذا آیت میں دلیل ہے کہ بے وقوفوں کو مال دینا ممنوع ہے چنانچہ بے وقوفوں پر پابندی (حجر) کا یہی معنی ہے۔

وَ ابْتَلُوا الْيَتَامَىٰ حَتَّىٰ اِبْغَا الْبَرَكَاتِ ۚ فَاِنْ اَنْتُمْ مِنْهُمْ رٰشِدًا فَاَدْفَعُوْا اِلَيْهِمْ اَمْوَالَهُمْ ۚ..... النساء، ۶/۳

یتیموں کا امتحان لیتے رہو یہاں تک کہ حد نکاح کو پہنچ جائیں پھر اگر تم ان کے اندر سمجھداری محسوس کرو تو ان کے اموال ان کے سپرد کرو،

اس آیت میں اللہ تعالیٰ نے حکم دیا ہے کہ یتیموں کا امتحان لیتے رہو تاکہ ان کا مال محفوظ رہے مثلاً کچھ مال دے کر ان کو جانچا جاسکتا ہے کہ آیا وہ سمجھ داری کے ساتھ تصرفات کر سکتے ہیں یا نہیں اگر سن بلوغ سے پہلے ان میں سمجھ داری آجائے تو اموال ان کے حوالے کر دیئے جائیں۔

فَإِنْ كَانَ الَّذِينَ عَلَيْهِمُ الْحَقُّ سَفِيهًا أَوْ ضَعِيفًا أَوْ لَا يَسْطِئُ أَنْ يُؤْتُوا مَوْلَاهُمْ بِالْعَدْلِ ۗ البقرة ۲/۲۸۲

وہ شخص جس کے ذمہ حق ہو وہ اگر نا سمجھ ہو یا کمزور ہو یا املاء کرانے کی استطاعت نہ رکھتا ہو تو عدل و انصاف سے اس کا ولی املاء کرے۔

امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ نے سفیہ کی تفسیر مبذری یعنی فضول خرچ سے کی ہے اور ضعیف کی تفسیر بچے سے کی ہے کبیر کی تفسیر یعنی بہت لحواس سے اور جو املاء کی استطاعت نہیں رکھتا اس سے مراد مغلوب العقل ہے، اللہ تعالیٰ نے خبر دے دی کہ ان لوگوں کے اولیاء ان کے نائبین ہیں لہذا ان لوگوں پر حجر اور پابندی کی دلیل ہوئی، احادیث صحیحہ سے ثابت ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت معاذ رضی اللہ عنہ پر حجر لگا دیا تھا اور ان پر موجود قرضہ کے چکانے کے لئے ان کا مال فروخت کر دیا تھا ❶ حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے فضول خرچی کی وجہ سے حضرت عبد اللہ بن جعفر رضی اللہ عنہما پر پابندی لگا دی تھی۔ ❷

حجر کی قانون سازی کی حکمت..... حجر اور پابندی میں انسان کی ذلت نہیں بلکہ یہ تو انسان کے لئے رحمت، مصلحت، حفاظت اور ایک تعاون ہے بلکہ مجبور علیہ کے لیے حجر تو سراسر رحمت ہے چونکہ جب اس کی ذمہ داریاں بڑھ جاتی ہیں انھیں پورا کرنے کے لئے اسے پوری طرح مال دستیاب ہوتا ہے لہذا حجر میں تو زندگی کا شکار نہیں ہوگی اور نہ ہی مجبور کی مشکلات میں اضافہ ہوتا ہے، اس کی مشقت بڑھتی ہے بلکہ اس کی معاشی حالت بہتری کی راہ پر گامزن ہو جاتی ہے جس سے اس کی حالت بہتر ہونے کی توقع ہے۔ حجر تو مال کو الٹے تلوں میں خرچ کرنے سے محفوظ رکھنے کا ذریعہ ہے لایعنی اور غیر ضروری امور میں مال کو بہانے سے بچانے کا ذریعہ ہے۔

حجر میں فرد اور معاشرہ کی مصلحت اور دفع ضرر کا باعث ہے چونکہ اثنائے حجر میں مجبور کو مختلف تجربات اور مشقوں سے گزرنا پڑتا ہے، تجارتی معاملات اس کے سامنے ہوتے ہیں جن سے وہ عبرت حاصل کرتا ہے یہاں تک کہ وہ معاشرے پر بوجھ نہیں بنتا، حجر تو یتیم کی رشد و ہدایت کے لئے ممد و معاون ہے تاکہ وہ کل سفینہ حیات کو دریا کہ بہاؤ سے بچا کر ساحل پر لاسکے، نیز دوران حجر اس کا مال پھلتا پھولتا رہتا ہے اور نہایت ضروری امور میں اس میں سے خرچ کیا جاتا ہے جب کہ وہ امور جو غیر ضروری ہوں ان میں خرچ ہونے سے اس کا مال بچا رہتا ہے۔ چنانچہ مجبور علیہ اگر چھوٹا بچہ ہو یا مجنون ہو یا معتوہ (نا سمجھ) ہو تو وہ مال کو خرچ کرنے کی اہلیت نہیں رکھتا، اور نہ ہی اس کی صحیح رضا مندی مقصود ہو سکتی ہے قصد و اختیار بھی معلوم نہیں ہو سکتا لہذا ایسے شخص کے تصرفات پر پابندی ہوگی تاکہ اس کا مال محفوظ رہے۔

اور اگر مجبور علیہ مغفل ہو تو وہ نفع بخش تصرفات تک رسائی نہیں حاصل کر سکتا بلکہ وہ خرید و فروخت میں دھوکا ہی کھاتا رہے گا اور اگر مجبور علیہ مدیون ہو تو قرض خواہوں کے حقوق کی رعایت لابدی ہے تاکہ ان کا نقصان نہ ہو اور قرض دہندگی کی بری خبر لوگوں میں نہ پھیلے ورنہ لوگ قرضہ حسد دینے سے باز رہیں گے جو ایک برائی ہے۔

اسی لیے حجر مشروع ہے تاکہ مجبور عید کی مصلحت کا خیال رکھا جاسکے اور مال، اسراف اور فضول خرچی سے محفوظ رہے چنانچہ فرمان باری

تعالیٰ ہے:

إِنَّ الْمَبْتَلَىٰ لِرَئِئِن كَانُوا إِخْوَانَ الشَّيْطَانِ ۗ الاسراء ۱۷/۱۷

فضول خرچی کرنے والے شیاطین کے بھائی ہوتے ہیں۔

❶ رواہ الدارقطنی والبیہقی والحاک وصححه عن کعب بن مالک (نیل الاوطار ۵/۲۳۴) ❷ رواہ الشافعی فی مسنده عن

عروة بن الزبیر (نیل الاوطار ۵/۲۳۵)

اللہ تعالیٰ نے یتیموں اور مسکینوں کے اولیاء (سرپرستوں) کو حکم دیا ہے کہ عدل و انصاف کے ساتھ ان کے معاملات انجام دیں چونکہ بسا اوقات ایک شخص اپنے پیچھے کمزور اولاد چھوڑ کر مر جاتا ہے جو اس کے بعد دوسروں کی معاونت کی محتاج ہوتی ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلِيْحْشِ الْاٰلِيْنَ لَوْ تَرَكَوْا مِنْ خَلْفِهِمْ ذُرِّيَّةً ضَعِْفًا خَافُوْا عَلَيْهِمْ ۗ فَلْيَتَّقُوا اللّٰهَ وَلْيَقُوْلُوْا قَوْلًا سَدِيْدًا ۝۱۰ اِنَّ الَّذِيْنَ يَّكُوْنُوْنَ اَمْوَالَ الْيَتِيْمِيْنَ ظُلْمًا اِنَّمَا يَأْكُوْنُوْنَ فِيْ بُطُوْنِهِمْ نَارًا ۗ وَسَيَصْلُوْنَ سَعِيْرًا ۝۱۱ النساء ۹۹-۱۰۰

اور وہ لوگ یتیموں کے مال میں خرد برد کرنے سے ڈریں جو اگر اپنے پیچھے کمزور بچے چھوڑ کر جائیں تو ان کی طرف سے فکر مند رہیں۔

لہذا وہ اللہ سے ڈریں اور سیدھی سیدھی بات کہا کریں یقین رکھ کر کہ جو لوگ یتیموں کا مال ناحق کھاتے ہیں وہ اپنے پیٹ میں آگ بھڑھ رہے ہیں اور انہیں جلد ہی ایک دہکتی آگ میں داخل ہونا ہوگا۔

امام احمد نسائی اور ابوداؤد وغیرہم نے ابن عباس رضی اللہ عنہما کی حدیث روایت کی ہے کہ جب یہ آیت نازل ہوئی:

وَلَا تَقْرُبُوْا مَالَ الْيَتِيْمِ اِلَّا بِالَّتِيْ هِيَ اَحْسَنُ..... الاسراء ۳۴

یتیم کے مال کے قریب بھی مت جاؤ ہاں البتہ اچھے طریقہ سے۔

تو لوگ یتیموں کے اموال سے بالکل الگ ہو گئے یہاں تک کہ یتیموں کا بچا ہوا کھانا خراب ہو جاتا اور گوشت بد بودار ہو جاتا، حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے اس کا تذکرہ کیا گیا اس پر یہ آیت نازل ہوئی:

وَ اِنْ تَحَايَطُوْهُمْ فَاَحْوَا اَنْكُمْ ۗ وَاللّٰهُ يَعْلَمُ الْمُفْسِدَ مِنَ الْمُصْلِحِ ۗ..... البقرہ ۲۲۰

اگر تم یتیموں کے ساتھ رمل جاؤ تو وہ تمہارے بھائی ہیں اللہ تعالیٰ فسادی اور راستباز میں امتیاز رکھتا ہے۔

اللہ تعالیٰ نے یتیموں کو ان کے اموال سوچنے سے پہلے ان کے امتحان کو واجب قرار دیا ہے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ اَبْتَلُوْا الْيَتِيْمِيْنَ حَتّٰى اِذَا بَلَغُوا النِّكَاحَ ۚ فَاِنْ اَنْتُمْ مِنْهُمْ رٰشِدًا فَاَدْفَعُوْا اِلَيْهِمْ اَمْوَالَهُمْ ۚ..... النساء ۶

یتیموں کا امتحان لیتے رہو یہاں تک کہ جب وہ سن بلوغ کو پہنچ جائیں اور تم ان میں سمجھداری محسوس کرو تو انہیں ان کے اموال دے دو۔

قرآن کریم نے بے وقوف کو اسی کا مال دینے سے منع فرمایا ہے تاکہ اس کی مصلحت رہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تُؤْتُوْا السُّفَهَاءَ اَمْوَالَكُمُ..... النساء ۵

بے وقوفوں کو ان کے اموال مت دو۔

مدیون پر حجر سنت سے ثابت ہے تاکہ دائین کا نقصان نہ ہو چنانچہ حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے ایک فضول خرچ پر پابندی لگادی تھی تا کہ اس کا مال ضائع ہونے سے محفوظ رہے دارقطنی نے کعب بن مالک رضی اللہ عنہ سے روایت نقل کی ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت معاذ رضی اللہ عنہ پر حجر لگادیا تھا اور ان کا مال ادائے قرض کے لئے فروخت کر دیا تھا امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ نے اپنی مسند میں عروہ بن زبیر سے روایت ذکر کی ہے کہ حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے حضرت عبداللہ بن جعفر پر فضول خرچی کی وجہ سے پابندی لگادی تھی۔

چہارم: مصلحت کے پیش نظر حجر کی تقسیم..... مصلحت مقصودہ کے اعتبار سے حجر کی دو اقسام ہیں۔ ①

اول: مجبور علیہ کی مصلحت کے پیش نظر حجر..... جیسے مجنون، بچے، سفیہ (بے وقوف) اور فضول خرچ پر حجر چنانچہ ان پر پابندی ان پر ظلم نہیں بلکہ شریعت نے ان کی ذاتی مصلحت کو پیش نظر رکھا ہے۔

دوم: غیر کی مصلحت کے پیش نظر حجر..... جیسے دیوالیہ شخص پر حجر تاکہ قرض خواہوں کا حق محفوظ رہے، مریض الموت کا حجر تاکہ اس

باب حجر جلد ششم
 کے درشکا حق محفوظ رہے، راہن کا حجر تا کہ مرہونہ چیز میں مرتہن کا حق محفوظ رہے، اس قسم میں مجور علیہ کے علاوہ کسی اور شخص کی مصلحت کے لئے حجر مشروع ہوا ہے۔

دوسری بحث: اسباب حجر..... حجر کے بہت سارے اسباب ہیں مجملہ ان میں سے کچھ متفق علیہ ہیں جیسے صغر (بچپن) جنون، بے وقوفی، فقدانِ اہلیت۔ کچھ اسباب مختلف فیہ ہیں جیسے سفاہیت، غفلت، دین، اختلاف کا سبب تصور اہلیت کی وجہ سے نہیں بلکہ ان مجورین اور دوسرے لوگوں سے ضرر کا دفعیہ مقصود ہے رقی یعنی لای کی وجہ سے حجر متفق علیہ ہے چنانچہ مجور غلام دوسرے کے مال میں تصرف نہیں کر سکتا ہاں البتہ مالک اگر اجازت دے تو تصرف کر سکتا ہے چونکہ غلام ملکیت کی اہلیت نہیں رکھتا۔

سب مختلف ہونے کی وجہ سے تصرفات میں حجر کے اثرات بھی مختلف ہو جاتے ہیں اختلاف درج ذیل مقاصد میں ظاہر ہوتا ہے۔

پہلا مقصد: چھوٹے بچے کے تصرفات میں حجر کا اثر..... صغر یعنی بچپن ایسا عارض ہے جس سے ہر انسان کو گزرنا پڑتا ہے، بچپن کی ابتداء ولادت سے ہوتی ہے اور انتہا سن بلوغت پر ہوتی ہے علماء کا اس پر اجماع ہے کہ وہ ایتام جو حد بلوغت کو نہ پہنچے ہوں ان پر حجر (یا بندی) لگانا واجب ہے ❶ اس کی دلیل یہ آیت ہے:

وَ اِتْلُوا لِيَسْتَيْ حَتَّىٰ اِذَا بَلَغُوا النِّكَاحَ النساء ۶/۴

عقلی وجہ یہ ہے کہ یتیم بچوں میں تصرف کی اہلیت معدوم ہوتی ہے چونکہ ان میں قوت اور اک معدوم ہوتی ہے چنانچہ فقہانے بچے کے تصرفات کے حکم میں اختلاف کیا ہے اس کی تفصیل درج ذیل ہے۔

اول: بچے کے تصرفات کے حکم یا بچے کے حجر کے اثرات کے متعلق فقہاء کی آراء..... بچے پر لگائے گئے حجر کے متعلق فقہاء کے مختلف مذاہب ہیں۔ چنانچہ حنفیہ اور مالکیہ نے تمیز بچے (وہ بچہ جو نفع نقصان میں امتیاز کر سکتا ہے اور غیر تمیز بچے کے فرق کو ضروری سمجھا ہے جب کہ شافعیہ اور حنابلہ نے اس فرق کو ضروری نہیں سمجھا۔

حنیفہ اور مالکیہ..... کہتے ہیں ❶ بچہ یا تو تمیز ہوگا یا غیر تمیز۔ غیر تمیز بچہ وہ ہوتا ہے جس کی عمر کے سات سال مکمل نہ ہوئے ہوں اور تمیز وہ بچہ ہے جس کی عمر کے سات سال مکمل ہو چکے ہوں۔ ان کی دلیل یہ حدیث ہے اپنی اولاد کو نماز کا حکم دو جب ان کی عمر سات سال ہو جائے۔ ❷

تصرفات یا تو قوی ہوں گے یا فعلی

تصرفات فعلیہ..... جیسے غضب اور اطمینان ان تصرفات پر بچے یا مجنون کے حجر کا کوئی اثر نہیں ہوگا لہذا بچے اور مجنون نے جو چیز تلف کر دی ان پر اس کا تاوان ہوگا جب کہ افعال پر حجر نہیں ہوتا حجر تو اقوال پر ہوتا ہے۔ ❸

تصرفات قولیہ..... اگر غیر تمیز سے صادر ہوں تو اس کے جملہ تصرفات باطل ہوں گے جبکہ غیر تمیز میں تصرف کی اہلیت مفقود ہوتی ہے اس میں عقیل اور تمیز نہیں ہوتی لہذا غیر تمیز کی رضا اور قصد معتبر نہیں برابر سے کہ تصرف اس کے نفع میں ہو یا اس کے نقصان میں یا ضرر نفع کے بین بین ہو غیر تمیز کا عقد، اقرار اور طلاق صحیح نہیں جیسے مجنون کے یہ تصرفات صحیح نہیں۔

❶..... بدایۃ المجتہد ۲/۷۵۔ الدر المختار ۵/۱۰۱ تبیین الحقائق ۵/۱۹۱ تکملة الفتح ۷/۳۱۰ البدائع ۷/۱۷ اللباب ۲/۶۷

الشرح الكبير ۳/۲۹۴ الشرح الصغير ۳/۳۸۴ القوانين الفقهية ۳۲ بدایۃ المجتہد ۲/۷۸۔ ❷۔ رواہ احمد و ابو داؤد و الحاکم عن عبد اللہ بن عمرو۔ ❸۔ چونکہ اقوال کا نفاذ ہو جاتا ہے جب کہ اقوال کا رد ہو سکتا ہے۔ (الهدایۃ مع تکملة الفتح ۷/۳۱۱)

اگر تصرفات میٹرز سے صادر ہوں تو اس کی تین اقسام ہیں:

الف..... وہ تصرف جس میں میٹرز (نفع و نقصان میں امتیاز کر لینے والا بچہ) کا نفع ہی نفع ہو جیسے بہہ یا وصیت قبول کرنا، یہ تصرف ولی یا وصی کی اجازت کے بغیر بھی نافذ ہو جائے گا چونکہ اس میں نفع ہے نقصان نہیں۔

ب..... وہ تصرف جس میں نقصان محض ہو۔ جیسے میٹرز اپنے مال میں سے مہر ع کر دے یا کسی کو قرضہ دے دے یا کوئی چیز عاریہ دے دے یا بیوی کو طلاق دے دے اس کا یہ تصرف باطل ہوگا اور ولی کی اجازت سے صحیح نہیں ہوگا چونکہ اجازت باطل کو لاحق نہیں ہوتی حنفیہ کے مرتب کردہ فقہی قواعد میں سے ایک قاعدہ یہ بھی ہے کہ ہر طلاق واقع ہو جاتی ہے مگر بچے اور متوہ کی طلاق واقع نہیں ہوتی اس قاعدہ کی تائید میں حنفیہ ایک حدیث بھی روایت کرتے ہیں جو صحیح نہیں۔ ❶

ج..... وہ تصرف جو نفع و نقصان میں بین بین ہو جیسے خرید و فروخت اجارہ، استیجارہ، نکاح۔ چنانچہ یہ تصرف ولی کی اجازت پر موقوف ہوگا بشرطیکہ میٹرز خرید و فروخت کی سمجھ بوجھ رکھتا ہو کہ بیع کی صورت میں چیز سے ہاتھ دھونے پڑتے ہیں اور خریداری کی صورت میں چیز ملکیت میں آتی ہے نیز بچہ لہی مذاق نہ کر رہا ہو چونکہ تصرف نقصان کا بھی احتمال رکھتا ہے اگر ولی نے اجازت دے دی اگر ولی نے اجازت نہ دی تصرف باطل ہو جائے گا ولی ایسے تصرف کی اجازت نہیں دے سکتا جس میں غبن فاحش ہو اور ولی کو اختیار بھی حاصل ہوگا اگر تصرف میں بہتری سمجھے تو اجازت دے دے چاہے نسخ۔

۲: شافعیہ اور حنابلہ..... کہتے ہیں بچے کے مالی تصرفات باطل ہیں خواہ بچہ میٹرز ہو یا غیر میٹرز البتہ شافعیہ کہتے ہیں میٹرز کے تصرفات صحیح نہیں اگرچہ اس کا ولی اجازت بھی دیدے میٹرز بچے کی اجازت ہدیہ پہنچانے میں اور احرام باندھنے میں معتبر ہے اس کی عبادت بھی صحیح ہے میٹرز برائی کو مانا سکتا ہے اس پر اسے بالغ جیسا ثواب ملے گا جیسے اس کا اسلام معتبر ہے جیسے حضرت علی رضی اللہ عنہ نے صغریٰ میں اسلام قبول کیا تھا۔

حنابلہ کہتے ہیں..... میٹرز کا تصرف ولی کی اجازت سے صحیح ہو جاتا ہے جس تصرف کی اسے اجازت دی گئی ہو اس میں حجر اٹھالیا جائے گا اور جن تصرفات میں اسے اجازت دی گئی ہو ان میں اس کا اقرار بھی صحیح ہے۔

دو مذاہب کا اس پر اتفاق ہے کہ بچہ اگر مال یا جان کو ہلاک کر دے تو اس پر ضمان ہوگا یہ دو مذاہب حنفیہ اور مالکیہ کے ہیں۔

خلاصہ..... حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک بچے اور مجنون کے معاملات نافذ نہیں ہوں گے نہ ہی ان کا اقرار نافذ ہوگا شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک اقرار صحیح نہیں۔

دوم: بچے کو اس کا مال سپرد نہ کرنا..... علماء کا اس پر اتفاق ہے کہ بچے کو اس کے اموال سپرد نہیں کئے جائیں گے یہاں تک کہ اس میں سمجھداری پیدا ہو جائے ❷ چونکہ اللہ تعالیٰ نے بچے کو مال سپرد کرنے کی دو شرطیں مقرر کی ہیں (۱) بلوغ (۲) سمجھداری۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ اٰتٰوْا الْیٰتِسْنٰی حَتّٰی اِذَا بَلَغُوا الْبُلُوْغَ ۚ فَاِنْ اَنْتُمْ مِنْهُمْ رٰشِدًا فَاَدْفَعُوْا اِلَیْهِمْ اَمْوَالَهُمْ ؕ..... النساء ۶/۳

تیوں کا امتحان لیتے رہو یہاں تک کہ جب تم ان میں سمجھداری محسوس کرو تو انہیں ان کے اموال سپرد کر دو۔

چنانچہ حکم دو شرطوں پر معلق ہے جو ان کے بغیر ثابت نہیں ہوگا۔

چنانچہ بچہ یا تو سمجھداری کے ساتھ بالغ ہوگا یا بغیر سمجھداری کے۔

۱۔ اگر تجھداری کے ساتھ بالغ ہو..... یعنی مال کو راست بازی کے ساتھ استعمال کرنے کی صلاحیت اس میں موجود ہو تو اسے مال دے دیا جائے گا اور حجر کو ہٹا دیا جائے گا ❶ اس کی دلیل یہ آیت ہے:

فَإِنْ أَنْتُمْ مِنْهُمْ رُشْدًا فَادْفَعُوا إِلَيْهِمْ أَمْوَالَهُمْ..... (النساء ۶/۴)

سنن ابی دواؤد میں ہے یتیمی بلوغ کے بعد نہیں ہوتی جب یتیم یا بچے کو مال دیا جائے تو اس پر گواہ بنا لیے جائیں۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

فَإِذَا دَفَعْتُمْ إِلَيْهِمْ أَمْوَالَهُمْ فَأَشْهَدُوا عَلَيْهِمْ..... (النساء ۶/۴)

جب تم بچوں کو ان کے اموال سپرد کرو تو ان پر گواہ بنا لو۔

کیا حجر ختم کرنے کے لئے قاضی کے حکم کی ضرورت ہے۔

جمہور کہتے ہیں..... بچے کا حجر حاکم کے حکم کے بغیر بھی اٹھایا جاسکتا ہے بشرطیکہ بچہ بالغ ہو چکا ہو چونکہ بچے پر حجر حاکم کے فیصلہ کے بغیر عائد کیا گیا تھا۔

لہذا حجر قاضی کے حکم کے بغیر بھی ختم کیا جاسکتا ہے جیسے مجنون پر پابندی اٹھائی جاسکتی ہے شافعیہ کے نزدیک ایک ایک اور سبب بھی ہے وہ یہ کہ بچہ دیکھ بھال کا محتاج ہوتا ہے اور امتحان لینے کے محتاج ہوتا ہے جیسے بے وقوف سے حجر کو اٹھانا جب کہ جمہور کی رائے راجح ہے چونکہ اس میں آسانی ہے۔ ❷

مالکیہ..... کہتے ہیں بچہ یا تو لڑکا ہو گا یا لڑکی۔ اگر لڑکا ہو تو اس کی تین صورتیں ہیں:

اول..... یہ کہ اس کا باپ زندہ ہوگا، اس صورت میں بلوغ کے ہوتے ہی بغیر قاضی کے حکم کے حجر اٹھ جائے گا لایہ کہ بچے میں سفاہت کے اثرات نمایاں ہوں یا اس کا باپ خود ہی حجر لگائے رکھے۔

دوم..... یہ کہ بچے کا باپ وفات پا گیا ہو اور بچے کا نگران وصی ہو اس صورت میں بچہ حجر سے نہیں نکلے گا ہاں البتہ اس میں تجھداری ہو تب۔ اگر باپ نے وصی قائم کر رکھا ہو تو اسے اختیار حاصل ہوگا کہ وہ قاضی کی اجازت کے بغیر بھی اس کی ترشید (معنی آ رہا ہے) کا حکم لگا سکتا ہے چونکہ بچے پر حجر اصلہ ثابت ہوا ہے لہذا معاملہ قاضی کے پاس لے جانا ضروری نہیں اگر وصی قاضی کی طرف سے مقرر کیا گیا ہو تو وصی بچے کی ترشید کا فیصلہ قاضی کی اجازت کے بغیر نہیں کر سکتا جیسا کہ ابن جزئی نے تذکرہ کیا ہے۔ البتہ در دیر نے جو لکھا ہے وہ راجح ہے وہ یہ کہ باپ کا وصی ہو یا قاضی کا وصی تو ترشید قاضی کے حکم کی محتاج نہیں۔ ترشید کا معنی یہ ہے کہ وصی عادل لوگوں کے سامنے کہے: تم گواہ ہو کہ میں نے فلاں سے حجر اٹھالیا اور اس کے تصرف کو بحال کر دیا چونکہ میرے نزدیک اس بچے میں تجھداری آچکی ہے اور اس کے تصرف میں بہتری آگئی ہے۔

سوم..... بچہ اس حالت میں بالغ ہوا کہ نہ اس کا باپ ہو اور نہ وصی ایسے بچے کو اصطلاح میں مہمل کہا جاتا ہے ایسے بچے کو رشد پر محمول کیا جائے گا لایہ کہ اس کی سفاہت واضح ہو جائے۔

خلاصہ..... جس بچے کا باپ زندہ ہو یا وصی مختار موجود ہو تو اس کا حجر فرمان حاکم کا محتاج نہیں البتہ وہ بچہ جس کا باپ زندہ ہو وہ ترشید کا محتاج نہیں جب کہ وصی والا بچہ ترشید کا محتاج ہے اگر وصی معین۔ د جسے قاضی نے مقرر کیا ہو تو ابن جزئی کی رائے کے مطابق قاضی کے حکم کا محتاج ہوگا۔ ابن در دیر کی تحقیق کے مطابق حکم قاضی کا محتاج نہیں۔

❶..... المہذب ۱/۲۳۱ مغنی المحتاج ۲/۱۶۶ المغنی ۳/۲۵۷ البدائع ۵/۱۵۳ تبیین الحقائق ۵/۱۹۵ بداية المجتہد ۲/۲۷۷۔

❷ المرجع السابق، الشرح الكبير والدسوقي ۳/۲۹۶ الشرح الصغير ۳/۳۸۳ بداية المجتہد ۲/۲۷۷ القوانين الفقهية ۳۲۱۔

فقہ اسلامی وادلت..... جلد ششم ۶۱۲ باب حجر

اگر لڑکی ہو..... اگر لڑکی کا باپ زندہ ہو اور اگر باپ نے ترشید نہ کی ہو تو حجر چار امور کی وجہ سے اٹھایا جائے گا۔ بلوغ سے، حسن تصرف سے عدول کی گواہی سے اور خاندان کے مہبستری کر لینے سے۔ باپ کو اختیار حاصل ہے کہ وہ رخصتی سے پہلے لڑکی کی ترشید کر سکتا ہے مثلاً یوں کہے: میں نے تمہیں سمجھدار پایا ہے اس لیے میں نے تم سے پابندی اٹھالی یوں حجر اٹھ جائے گا اور لڑکی کے تصرفات نافذ ہو جائیں گے اگرچہ عدول اس کی صلاحیت حال کی گواہی نہ دیں۔

اگر لڑکی کا وصی ہو خواہ مختار وصی ہو یا قاضی کا مقرر کردہ تو اس صورت میں پانچ امور کے ساتھ حجر اٹھایا جائے گا۔ بلوغ حسن تصرف، گواہوں کی گواہی، رخصتی اور ترشید سے وصی حجر اٹھالے۔ حجر اٹھانے کے لئے قاضی کے فیصلے کی ضرورت نہیں بنا برائیں مالکیہ کا مذہب جمہور کے مذہب کے قریب قریب ہے چونکہ بچے سے حجر کو اٹھانا قضائے قاضی کے محتاج نہیں الایہ کہ بچہ قاضی کی ولایت تلے ہو اس صورت میں قاضی کی ترشید کی ضرورت ہے جیسے وصی والد بچہ وصی کی ترشید کا محتاج ہے۔

خلاصہ..... بچے سے حجر دو چیزوں کے ساتھ اٹھایا جائے گا یہ شافیہ کے علاوہ جمہور کا مذہب ہے (۱) ولی تجارت کی اجازت دے دے (۲) بچہ سمجھداری کے ساتھ بالغ ہو جب کہ شافیہ کے نزدیک صرف ایک چیز سے حجر اٹھایا جائے گا اور وہ بلوغ ہے۔
ب..... اگر بچہ ناجحی کی حالت میں بالغ ہو: اس صورت میں مال بچے کو سپرد نہیں کیا جائے گا بلکہ سفاہت (ناصحی اور بیوقوفی) کی وجہ سے اس پر حجر رہے گا۔ اس پر جملہ مذاہب کا اتفاق ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ ابْتَلُوا الْيَتَامَىٰ حَتَّىٰ اِذَا بَلَغُوا النِّكَاحَ ۚ فَاِنْ اَنْسَلْتُمْ مِنْهُمْ رُشْدًا فَادْفَعُوْا اِلَيْهِمْ اَمْوَالَهُمْ النساء ۶/۴

یتیموں کا امتحان لیتے رہو یہاں تک کہ حد تک کو پہنچ جائیں پھر مگر تمہیں ان میں سمجھداری محسوس ہو تو ان کے اموال ان کے سپرد کر دو۔

امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ..... فرماتے ہیں ❶ وہ لڑکا جو ناجحی کے ساتھ بالغ ہو جائے اس پر حسب سابق حجر جاری رہے گا تا وقتیکہ پچیس سال کی عمر کو پہنچ جائے پھر اسے مال سپرد کیا جائے گا پچیس سال کا ہونے پر اگرچہ اس میں سمجھداری نہ آئے تب بھی مال اسے دے دیا جائے گا چونکہ اتنی عمر گزرنے کے بعد اس پر حجر کا باقی رکھنا انسانیت کی تذلیل ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ لَا تَقْرَبُوا مَالَ الْيَتِيْمِ اِلَّا بِالْاَيْدِي هِيَ اَحْسَنُ حَتَّىٰ يَبْلُغَ اَشَدَّ ۚ الاسراء ۱۷/۳۳

یتیم کے مال کے قریب بھی مت جاؤ ہاں البتہ اچھے طریقہ سے یہاں تک کہ یتیم (عمری) چنگلی کو پہنچ جائے۔

چنانچہ ۲۵ سال کی عمر کو جو لڑکا پہنچ جاتا ہے وہ عمر کی چنگلی کو پالیتا ہے بلکہ اس عمر میں تو داد ابھی بن جاتا ہے نیز مال سے اسے تادیارو کا گیا تھا اس کے بعد غالب احوال میں تادیارو نہیں ہوتی لہذا مال نہ دینے میں کوئی فائدہ نہیں لہذا اسے مال دے دینا لازمی ہے۔

صاحبین اور باقی ائمہ..... کہتے ہیں ❷ اگر لڑکا بلوغت کے بعد بھی نا سمجھ رہا تو مال اسے نہیں دیا جائے گا اس پر پابندی برقرار ہے گی یہاں تک کہ اس میں سمجھداری آجائے اگرچہ آٹھ سال کی عمر کو کیوں نہ پہنچ جائے ان کی دلیل سابقہ آیت ہے:

فَاِنْ اَنْسَلْتُمْ مِنْهُمْ رُشْدًا فَادْفَعُوْا اِلَيْهِمْ اَمْوَالَهُمْ (النساء ۶/۴)

اللہ تعالیٰ نے مال سپرد کرنے کی دو شرطیں رکھی ہیں بلوغت اور سمجھداری جو حکم دو شرطوں پر مطلق ہو وہ ان کے بغیر نہیں پایا جاتا۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ لَا تُؤْتُوا السُّفَهَاءَ اَمْوَالَكُمُ النساء ۵/۴

❶... البدائع ۱/۱۷۱ تکملة فتح القدير ۳۱۶/۷ تبیین الحقائق ۱۹۵/۵ اللباب ۲۹۹/۲ ❷ بدایة المجتہد ۲۷۷/۲ القوانين الفقهية ۳۲۱ الشرح الكبير ۲۹۸/۲ المہذب ۳۳۱/۱ مغنی المحتاج ۱۶۶/۲ المغنی ۳۵۷/۳ کشاف القناع ۳۴۰/۳

بے وقوفوں کو اموال مت دو۔

سوم بلوغ..... بلوغ یا تو طبعی علامات سے ثابت ہوتا ہے یا عمر سے۔ طبعی علامتوں کی تعداد میں اختلاف ہے۔

حنفیہ..... کہتے ہیں ① لڑکے کا بلوغ احتلام سے ثابت ہوتا ہے یا انزال منی سے یا کسی عورت کو حاملہ کر دینے سے۔ احتلام سے مراد نیند یا بیداری میں منی کا نکل جانا ہے اس کی دلیل یہ آیت ہے:

وَإِذَا بَدَأَ ابْنُ بَطْنٍ مِنَ الْوَالِدِ فَالْوَالِدُ مِنْكُمْ أَوْلَىٰ لِيَاكُلُوا مِنْ ثَمَرِهِ إِذَا أَثْمَرَ وَوَآلِدٌ مِنْكُمْ أَوْلَىٰ لِيَأْتِيَكِ الْمَهْرَ إِذَا أَنْزَلَ عَلَيْكِ وَلَكُمْ مِثْلُ مَا نَزَلَ اللَّهُ عَلَيْكُمْ فِي النِّكَاحِ إِنَّكُمْ لَعَالَمُونَ بِيَوْمِكُمْ الَّذِي تَتَوَضَّعُونَ فِيهِ وَإِنَّكُمْ لَخَالِفُونَ فِي الْيَوْمِ الَّذِي تَعْتَدُونَ ۚ وَاللَّهُ عَلِيمٌ خَبِيرٌ ۝۹۲

جب بچہ حلم (بلوغت/احتلام) کو پہنچ جائیں تو انہیں بھی اجازت حاصل کرنی چاہیے۔

حدیث میں ہے:

رفع القلم عن ثلاثة منها عن الصبي حتى يحتلم

یعنی تین اشخاص مرفوع القلم ہیں ان میں سے ایک بچہ بھی ہے یہاں تک کہ حد احتلام (بلوغ) کو پہنچ جائے۔

ابوداؤد نے حضرت علی رضی اللہ عنہ کی روایت نقل کی ہے کہ میں نے رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے یہ حدیث سن کر یاد کی ہے کہ احتلام (بلوغت) کے بعد تیسری نہیں رہتی۔

جب بلوغ احتلام سے متحقق ہو جاتا ہے تو انزال سے بطریق اولیٰ متحقق ہوگا۔ چونکہ احتلام نزول ماء کا عادتہ سبب ہوتا ہے۔ اسی طرح عورت کو حاملہ کرنا بھی انزال کے بغیر متحقق نہیں ہوتا۔

لڑکی کے بالغ ہونے کی علامت حیض ہے اس کی دلیل یہ حدیث ہے اللہ تعالیٰ کسی حائضہ عورت کی نماز بغیر اوڑھنی کے قبول نہیں فرمائے (رواہ الخمسة الا النسائی) یا عورت حاملہ ہو جائے۔

چنانچہ حمل بھی بلوغ کی علامت ہے چونکہ حمل عورت کے انزال کی دلیل ہے لہذا جس وقت عورت حاملہ ہوئی اس وقت سے اس کے بالغ ہونے کا حکم لگا لیا جائے گا لڑکے کے بالغ ہونے کی کم از کم عمر ۱۲ (بارہ) سال ہے اور لڑکی کے بالغ ہونے کی کم از کم عمر ۹ (نو) سال ہے۔ حنفیہ کے نزدیک یہی مختار ہے۔

اگر طبعی علامات سے بلوغ ثابت نہ ہو تو عمر سے بلوغ کی تعیین کی جائے گی چنانچہ لڑکا یا لڑکی اگر پندرہ سال کی عمر کو پہنچ گئے تو مفتی بے قول کے مطابق سن بلوغ کو پہنچ گئے یہ مراہقت کی عمر ہوتی ہے یعنی اس میں اگر لڑکا یا لڑکی بالغ نہ بھی ہوں تو کم از کم بلوغت کے قریب پہنچ جاتے ہیں۔

امام ابوحنیفہ..... فرماتے ہیں: لڑکا اس وقت بالغ ہو جاتا ہے جب اس کی عمر کے اٹھارہ (۱۸) سال پورے ہو جائیں اور لڑکی کے سترہ (۱۷) سال پورے ہو جائیں۔ چونکہ وہ عمر جس میں بلوغ اور احتلام سے مایوسی ہوتی ہے اور شریعت نے اس پر حکم کو معلق کیا ہے وہ یہی عمر ہے۔

مالکیہ کا مذہب..... ② بلوغ کی علامتیں سات ہیں جو دو جنسوں کے درمیان مشترک ہیں اور دو علامتیں عورت کے ساتھ مخصوص ہیں۔ چنانچہ حیض اور حمل عورت کا ساتھ مخصوص ہے انزال منی مطلقاً خواہ نیند میں ہو یا بیداری میں، زیر ناف کھر درے بال، بالوں کی روئیں، بغلوں کی بو، ناک کے بانسہ کی چٹکنی اور گیمبھیر آواز۔ یہ علامتیں لڑکے اور لڑکی میں مشترک ہیں اور اگر یہ علامتیں ظاہر ہو جائیں تو بلوغ ثابت ہو جائے گا۔ زیر ناف بال اگنے کی دلیل ترمذی کی حدیث ہے جسے حضرت سمرہ رضی اللہ عنہ نے روایت کی ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: بوڑھے مشرکین کو قتل کر دو اور وہ لڑکے جن کے زیر ناف بال نہیں اگے انہیں زندہ رکھو اگر بلوغ کی کوئی علامت ظاہر نہ ہو تو بلوغ ۱۸

سال کی عمر مکمل ہونے سے ثابت ہو جائے گا۔ ایک قول یہ بھی ہے کہ لڑکی کے ساتھ ہمبستری کرنے سے بلوغ ثابت ہو جائے گا۔

شافعیہ کا مذہب..... ❶ بلوغ یا تو پندرہ قمری سال پورے ہونے سے ثابت ہوتا ہے یا احتلام سے بوقت امکان منی نکلنے سے۔ وقت امکان نو سال کا مکمل ہونا ہے بلوغ زیر ناف کھر درے بال اگنے سے بھی ثابت ہوتا ہے جب کہ بعلوں کے بال اور داڑھی بلوغ کی دلیل نہیں چونکہ پندرہ سال سے کم عمر میں ان کا ہونا نادر ہے۔ عورت کے لیے مزید دو علامتیں اور ہیں۔ حیض اور حمل۔

خلاصہ..... شافعیہ کے نزدیک بلوغ پانچ چیزوں سے ثابت ہوتا ہے۔ تین چیزوں میں مرد عورت دونوں مشترک ہیں وہ یہ ہیں: انزال، بالوں کا اگنا اور عمر، دو علامتیں عورت کے ساتھ مخصوص ہیں۔ حیض اور حمل۔

پندرہ سال کی تحدید پر شافعیہ کی دلیل ابن عمر رضی اللہ عنہ کی حدیث ہے۔ کہ میں غزوہ احد کے موقع پر حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے سامنے پیش کیا گیا اس وقت میری عمر چودہ (۱۴) سال تھی تاہم آپ نے مجھے اجازت مرحمت نہیں فرمائی، نیز آپ نے مجھے بالغ نہیں سمجھا۔ پھر غزوہ خندق کے موقع پر مجھے آپ صلی اللہ علیہ وسلم کے سامنے پیش کیا گیا اس وقت میری عمر پندرہ سال تھی آپ نے مجھے اجازت مرحمت فرمائی اور مجھے بالغ سمجھا۔ ❷

حنا بلہ کا مذہب بھی شافعیہ کے مذہب جیسا ہے۔ ❸

چہارم: رشد (سمجھداری)..... جمہور فقہاء یعنی حنفیہ، مالکیہ اور حنابلہ کے نزدیک رشد سے مراد صلاح مال ❹ ہے اگرچہ مکلف فاسق ہی کیوں نہ ہو یعنی مالی پید اور بڑھانے اور خرچ کرنے کی مہارت اور تجربہ رکھتا ہو اسے حفاظت سے رکھ سکتا ہو اور اس کے اصلاح حال کی سوجھ بوجھ رکھتا ہو۔ پھر اچھی طرح سے اسے خرچ کر سکتا ہو نفع اور نقصان میں تمیز کر سکتا ہو۔ مصدحت کے مال اور مال خرچ نہ کرتا ہو، فضول خرچی میں مال کو ضائع نہ کرتا ہو۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

فَإِنْ أَنْتُمْ مِنْهُمْ مُرْشِدًا فَأَدْفَعُوا إِلَيْهِمْ أَمْوَالَهُمْ..... النساء، ۶

ابن عباس رضی اللہ عنہما کہتے ہیں یعنی اموال میں وہ راستبازی سے کام لیتے ہو جو شخص مصدحت میں مال خرچ کرتا ہو اس میں رشد پایا جائے گا چنانچہ سمجھ پر حرامی لیے لگایا جاتا ہے تاکہ اس کا مال محفوظ رہے۔

شافعیہ..... کہتے ہیں ❺ رشد اور سمجھداری سے مراد صلاح دین اور صلاح مال (یعنی مال اور دین کی درستی) ہے دین کی درستی یہ ہے کہ معاصی کا ارتکاب نہ ہو جس سے عدالت ساقط ہو جائے اور مال کی درستی یہ ہے کہ مال کی حفاظت کرتا ہو اور فضول خرچی سے گریز کرتا ہو ایسا حرام نہ کرتا ہو جس سے عدالت مجروح ہو جائے اس کی مصدحت طاعت پر غالب نہ ہو تذبذب سے گریز کرتا ہے اور منہن فاحش سے دور ہو اور مال میں مال خرچ نہ کرتا ہو۔ اگرچہ یہ رشید (نا سمجھ) بالغ ہو جائے دین اور مال کی درستی نہ رکھتا ہو تو اس کا حج بدستور ہے کا بند اب بھی اس کے مال میں وہی تصرف ہے کہ جو اس بلوغ سے قبل تصرف کرتا رہا۔

شافعیہ کے نزدیک حج یہ ہے کہ صدقات وغیرہ ات کھانے پینے اور پہننے میں جو مال خرچ کرے وہ تذبذب کے زمرے میں نہیں آئے گا۔ ولی دین اور مال کے معاملہ میں بچے کی رشد اور سمجھداری کا امتحان لیتا رہے۔ چونکہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ ابْتَلُوا الْيَتَامَى..... النساء، ۶

❶ مغنی المحتجب ۱/۱۶۲ السنن ۱/۳۳۰ ❷ رواہ ابن حبان واصلہ فی الصحیحین وقد رواہ الجماعة ❸ المغنی ۳/۳۵۹ کشف القناع ۳/۳۳۳ المدافع ۷/۱۵۱ الدر المختار ۵/۱۰۵ بدایة المجتہد ۲/۲۷۸ المغنی ۳/۳۶۷ کشف القناع ۳/۳۳۳ مغنی المحتجب ۲/۱۶۸ السنن ۱/۳۳۱

تیموں کا امتحان لیتے رہو۔

دین میں امتحان کا طریقہ یہ ہے کہ عبادات میں اس کی حالت کا مشاہدہ کیا جائے اور ممنوعات سے اس کے اجتناب کو دیکھا جائے نیز آیا کہ شہادت سے بچتا ہے یا نہیں اہل خیر کے ساتھ مل بیٹھتا ہے یا نہیں۔

مال میں اس کا امتحان اسی طرح حسب حال لیا جائے چنانچہ تاجر کے بیٹے سے خرید و فروخت اور تجربہ کے متعلق پوچھا جائے نیز خریدار نے جو چیز طلب کی ہے اس پر زائد مال کے متعلق پوچھا جائے، کسان کے بیٹے سے زراعت کے متعلق سوال کرے کاشتکاروں پر خرچ کرنے کے متعلق پوچھے پیشہ ور سے اس کے پیشہ اور صنعت کے متعلق سوال کرے اسی طرح عورت سے سوت کا تنے اور روئی کی حفاظت کے متعلق سوال کرے وغیر ذالک۔

دو یا دو سے زائد ہا امتحان لینا شرط قرار دیا گیا ہے ایک قول یہ بھی ہے کہ بلوغ کے بعد امتحان لیا جائے۔

پنجم: مجبور علیہ کا ولی..... ولی: شرعی سرپرستی کا مالک ہوتا ہے جو سرپرستی کے تحت دوسرے کے مال میں تصرف کرتا ہے اور اس کا تصرف کسی کی اجازت پر موقوف نہیں ہوتا۔ ائمہ مذاہب کا اس پر اتفاق ہے کہ مجبور علیہ بچے کا ولی باپ ہوگا اگر باپ زندہ ہو۔ باپ کے ملاوہ میں ائمہ کا اختلاف ہے۔

حنفیہ..... کہتے ہیں ❶ وہ ولی جس کو مجبور علیہ کے مال میں تصرف کرنے کا حق حاصل ہو وہ بچے کا باپ ہے، پھر اس کے مرنے سے بعد وصی پھر وصی کا وصی۔ پھر بچے کا دادا پھر دادا کے کا وصی پھر وصی کا وصی، پھر ولی پھر قاضی یا قاضی کا وصی، یہ ترتیب شفقت پر مبنی ہے، چنانچہ باپ کی شفقت بقیہ سب لوگوں کی شفقت سے اوپر ہوتی ہے باپ کے وصی کی شفقت دادا کی شفقت سے اوپر ہوتی ہے چونکہ وصی باپ کا مقرر کردہ اور اس کا پسندیدہ شخص ہوتا ہے دادا کی شفقت قاضی کی شفقت سے اوپر ہوتی ہے۔

مذکور بالا کے علاوہ بقیہ عصباء مثلاً بھائی، چچا وغیرہم مجبور علیہ کے مال پر نگرانی کا حق نہیں رکھتے اور نہ ہی نابالغ کے لئے تجارت کی اجازت رکھتے ہیں۔ اور لیاہ کی یہ ترتیب مال کے متعلق ہے، جب کہ نکاح کے معاملہ میں اولیاء کی ایک اور ترتیب ہے۔

مالکیہ..... کہتے ہیں ❷ مجبور علیہ کا ولی وہ شخص ہوگا جو نابالغ ہونے کے بعد بے وقوف نہ رہے اور یہ سمجھ دار (رشید) باپ یا اس کا وصی ہو سکتا ہے وصی کے بعد حاکم، اگر حاکم نہ ہو تو ولایت کا حق عام مسلمانوں کو حاصل ہوگا، چنانچہ ولایت مالیکہ کا حق دادا، بھائی اور چچا کو حاصل نہیں ہوگا لایہ کہ باپ ان میں سے کسی کو وصی مقرر کرے۔

شافعیہ..... کہتے ہیں ❸ بچے کا ولی اس کا باپ ہے پھر دادا پھر وصی پھر قاضی پھر قاضی کا نائب ہے چونکہ حدیث میں ہے جس شخص کا کوئی ولی نہ ہو سلطان اس کا ولی ہے ❹ عصباء یعنی بھائی اور چچا کو ولایت حاصل نہیں جیسے ماں کو ولایت حاصل نہیں انیس ولایت مال اور ولایت نکاح حاصل ہوگی میرا۔ حاکم اس رائے کے ساتھ ہے چونکہ باپ کے وصی کی شفقت دادا کی شفقت سے زیادہ نہیں ہوتی جب کہ وصی قرابتاً نہ ہو۔ چنانچہ خون اور رشتہ داری کا تعلق رعایت اور حفاظت کے لئے زیادہ حقدار ہوتا ہے اور نابالغ کے معاملات کو اس تعلق کے ساتھ بحسن خوبی انجام میں لایا جاسکتا ہے۔

حنابلہ..... کا مذہب تمامہ ❺ مالکیہ کے مذہب جیسا ہے کہ ولایت باپ کو حاصل ہوگی اور اس کے بعد وصی کو پھر حاکم کو لیکن اگر کسی

❶ الدر المختار ۵/۲۲ تبیین الحقائق ۵/۲۴۰ البدائع ۵/۱۵۵ ❷ الشرح الكبير ۳/۲۹۹ الشرح الصغير

۳/۲۸۹ ❸ مغنی المحتاج ۲/۱۷۳ المہذب ۱/۳۲۸ ❹ رواہ الترمذی وحسنہ والحاکم صحیحہ (۵) المغنی ۳/۱۷۳

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۱۶ باب حجر

شخص پر بعد از بلوغ حجر باقی رہے تو اس صورت میں ولایت حاکم کو حاصل ہوگی چونکہ حجر حاکم کے حکم کا محتاج ہوتا ہے۔
ششم: قاصر (نابالغ مجنون وغیرہ) کے ولی کے تصرفات..... فقہاء کا اس پر اتفاق ہے کہ ولی بچے کے مال میں وجوہاً تصرف کرے گا اور مصلحت کے خلاف نہیں کر سکتا۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تَقْرَبُوا مَالَ الْيَتِيمِ إِلَّا بِالَّتِي هِيَ أَحْسَنُ..... الاسراء ۱۷/۳۴
یتیم کے مال کے قریب بھی مت جاؤ ہاں البتہ اچھے طریقہ کے ساتھ۔

دوسرا فرمان ہے:

وَإِنْ تَخَاطَبُوهُمُ فَأَخْوَانَكُمْ وَاللَّهُ يَعْلَمُ الْمُفْسِدَ مِنَ الْمُصْلِحِ

اگر تم ان کے ساتھ مل جل کر رہو وہ تمہارے بھائی ہی تو ہیں اللہ تعالیٰ خوب جانتا ہے کہ کون معاملات بگاڑنے والا ہے اور کون سنوارنے والا علماء کا اس پر بھی اتفاق ہے کہ مالدار یتیم کا مال نہ کھائے البتہ فقیر ولی معروف طریقہ سے کھا سکتا ہے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَمَنْ كَانَ غَنِيًّا فَلْيَسْتَعْفِفْ وَمَنْ كَانَ فَقِيرًا فَلْيَأْكُلْ بِالْمَعْرُوفِ

جو شخص مالدار ہو وہ یتیم کا مال کھانے سے اجتناب کرے اور جو (ولی) فقیر ہو وہ معروف طریقہ سے کھائے۔ شیخین نے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا سے روایت نقل کی ہے کہ یتیم کا ولی اگر فقیر ہو تو اس کی نگرانی وغیرہ کے بدلہ میں معروف طریقے سے اس کا مال کھائے۔ ایک اور روایت ہے کہ ایک شخص نے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم سے سوال کیا کہ میرے پاس مال نہیں جب کہ میری پرورش میں ایک یتیم ہے؟ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: اسراف سے بچ کر یتیم کا مال کھاؤ مفضل خرچی سے اجتناب کرو مال جمع کرنے میں مت لگے ہو۔ ①

تحقیق مصلحت میں مذاہب کی تفصیل:

حنفیہ کہتے ہیں..... ② ولی بچے کے مال میں تبرعات کا اختیار نہیں رکھتا، چونکہ تبرعات میں بچے کا نقصان محض ہے بچے کے مال کو قرضہ کی مدد میں نہیں دے سکتا اور نہ اس کی وصیت کر سکتا ہے اور نہ ہی اس کے مال کو صدقہ میں دے سکتا ہے بچے کی بیوی کو طلاق بھی نہیں دے سکتا۔ بلا عوض بچے کے مال کو ہبہ بھی نہیں کر سکتا۔ جیسا کہ امام ابو حنیفہ اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک ہبہ بالعوض بھی نہیں کر سکتا چونکہ ہبہ بالعوض ابتداء، تو ہبہ ہوتا ہے اور انجام کار معاوضہ ہے۔

جب کہ ولی ہبہ کا اختیار نہیں رکھتا، البتہ قاضی یتیم کے مال کو قرضہ پر دے سکتا ہے چونکہ یہ حفظ دین کے قبیل میں سے ہے، ولی ہبہ، صدقہ اور وصیت جو بچے کے لیے کئے گئے ہوں کو قبول کرنے کا اختیار رکھتا ہے چونکہ یہ تصرف نفع محض ہے چنانچہ حدیث میں ہے لوگوں میں سب سے بہتر وہ ہے جو دوسروں کو زیادہ سے زیادہ نفع پہنچانے والا ہو۔ ③

ولی قاصر (نابالغ مجنون وغیرہ) کے مال کو اتھسا نا عاریت پر دے سکتا ہے اور ودیعت بھی کر سکتا ہے، چونکہ تصرف تجارت کے توابع میں سے ہے، اور ولی اس کا اختیار رکھتا ہے جسے ولی ذاتی دین کے بدلہ میں نابالغ کے مال کو رہن پر رکھ سکتا ہے چونکہ عین مرہون مرتہن کے پاس ہوتی ہے ہاں البتہ مرہون چیز اگر ہلاک ہوگئی تو جس قدر مرہون قابل ادائیگی ہوگا اس مقدار کو ولی ضامن ہے۔

ولی یہ اختیار بھی رکھتا ہے کہ نابالغ کے مال کو اس کی قیمت سے زائد رقم کے ساتھ فروخت کرے اور کم قیمت کے ساتھ اس کے مال کے بدلہ میں کوئی چیز خریدے۔ جیسے ولی مثل قیمت کے ساتھ فروخت کا اختیار رکھتا ہے اور اتنی کم قیمت کے ساتھ بھی کہ جتنے میں عموماً لوگ دھوکا کھا

①..... رواہ ابو داؤد والنسائی واحمد وابن ماجہ عن عبد اللہ بن عمرو۔ ② البدائع ۵/۱۵۳ تکملة الفتح ۸/۳۹۹ مجمع الصمانات ۲۰۸۔ ③ رواہ القضا عی عن جابر بن عبد اللہ وهو حدیث حسن۔

جاتے ہیں۔ ولی مثل قیمت اور اتنی زائد قیمت جس میں عادیہ لوگ دھوکا کھا جاتے ہیں کے ساتھ خریداری بھی کر سکتا ہے۔ ولی یہ بھی اختیار رکھتا ہے کہ مجبور علیہ کو اجرت مثل سے زائد اجرت پر مزدوری پر لگا دے یا اجرت مثل کے ساتھ بھی اور اتنی کم اجرت کے ساتھ بھی مزدوری پر لگا سکتا ہے جتنی میں عادیہ لوگ دھوکا کھا جاتے ہیں۔ ولی نابالغ کے لئے کوئی چیز اجرت پر لے سکتا ہے کم اجرت کے ساتھ بھی اجرت مثل کے ساتھ بھی اور اتنی زائد اجرت کے ساتھ بھی جتنی میں عادیہ لوگ دھوکا کھا جاتے ہیں۔ اگر دروان اجارہ نابالغ بالغ ہو جائے تو اسے اختیار حاصل ہوگا چاہے اجارہ کو نافذ رکھے چاہے اسے باطل کر دے۔ جب کہ اجارہ مال میں اسے اختیار حاصل نہیں ہوگا۔ چونکہ باپ کو بحسب مصلحت اختیار حاصل ہوتا ہے اور اس کا تصرف نافذ ہوتا ہے۔

ولی نابالغ کے مال کو ساتھ لے کر سفر بھی کر سکتا ہے اس کے مال کو مضاربت پر لگا سکتا ہے۔ خرید و فروخت میں وکیل بھی بنا سکتا ہے اسی طرح اجارہ اور استجارہ میں بھی نابالغ کی طرف سے وکیل نامزد کر سکتا ہے چونکہ یہ معاملات بیع کے توابع میں سے ہیں۔

نابالغ کی زمین عادل ولی مثل قیمت یا اس سے زائد قیمت کے ساتھ فروخت کر سکتا ہے، البتہ وصی فروخت نہیں کر سکتا الا یہ کہ دین کی ادائیگی کا کوئی چارہ نہ ہو یہی قول مفتی بہ ہے وصی کی بیع قاضی کی اجازت سے نافذ ہو جاتی ہے قاضی بیع کو رد بھی کر سکتا ہے۔

باپ اور دادا بچے کے مال کو اپنے لئے خرید سکتے ہیں یا اپنے مال کو بچے کے ساتھ فروخت کر سکتے ہیں۔ بشرطیکہ قیمت میں غبن فاحش نہ ہو بیع قاضی کی اجازت سے نافذ ہو جاتی ہے اگر بیع میں بچے کی بھلائی ہو تو قاضی بیع منع بھی کر سکتا ہے۔

امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک وصی کے لئے خرید و فروخت کرنا جائز نہیں۔ جب کہ امام ابوحنیفہ اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک جائز ہے بشرطیکہ خرید و فروخت میں بچے کی بھلائی ہو ورنہ جائز نہیں بھلائی کی تفسیر یوں کی گئی ہے مثلاً وہی سامان جو کسی اجنبی سے دس روپے میں مل سکتا تھا وصی نے نابالغ بچے سے پندرہ روپے میں خرید لیا۔

مالکیہ..... کہتے ہیں ❶ ولی بچے کے مال میں مصلحت کے ساتھ تصرف کر سکتا ہے باپ اپنے مجبور علیہ بیٹے کے مال کو مطلقاً فروخت کر سکتا ہے۔ خواہ مال منقولی ہو یا غیر منقولی باپ سے کسی حال میں بھی بیع کے سبب کے اظہار کا مطالبہ نہیں کیا جائے گا چونکہ باپ کا تصرف مصلحت پر محمول ہے۔ باپ بہہ بالعوض کا اختیار بھی رکھتا ہے۔

رہی وصی کی بات سو وہ مجبور کی زمین فروخت نہیں کر سکتا الا یہ کہ کوئی ایسا سبب پیش آ جائے جو بیع کا متقاضی ہو جیسے مالکیہ کے ہاں وصی بہہ بالعوض کا اختیار بھی نہیں رکھتا۔ چونکہ اگر موہوب چیز ہلاک ہو گئی تو اسے بہہ کے دن کی قیمت لازم ہوگی اور یہ یتیم کے لیے باعث ضرر ہے۔

اسی طرح حاکم وصی کی طرف بوقت ضرورت مجبور کا مال فروخت کر سکتا ہے جیسے خرچہ یا ادائے دین کے لئے۔ اصول کے لحاظ سے یہ مذہب حنفیہ کے مذہب کے مترادف ہے۔

مالکیہ نے مجبور کی زمین کو گیارہ اسباب کی بنا پر فروخت کرنے کو جائز قرار دیا ہے۔

- (۱)..... واضح اور نمایاں حاجت پیش آ جائے جیسے خرچہ اور دین کی ادائیگی بشرطیکہ زمین فروخت کرنے کے سوا کوئی چارہ کار نہ ہو۔
- (۲)..... اگر خوف ہو کہ ظالم حکمران بچے کی زمین کو غصب کر لے گا یا ظلم و تعدی کرے گا اور پیداوار لے جائے گا۔
- (۳)..... کوئی ظاہری مصلحت پیش آ جائے مثلاً مثالی قیمت سے زائد قیمت کے ساتھ فروخت کر دے۔

(۴)..... یہ کہ بچے پر بے جا ٹیکس عائد کر دیا گیا ہو اور اس کی زمین اس غرض سے فروخت کی جائے کہ اس کے بدلہ میں ایسی زمین خریدی جائے گی جس پر ٹیکس نہ ہو۔

(۵) یہ کہ بچے کی زمین میں شراکت داری ہو اس کا حصہ اس لیے فروخت کیا جائے تاکہ بلا شراکت غیرے زمین خریدی لی جائے۔

(۶) یہ کہ زمین کی زرخیزی نہ ہونے کے برابر ہو یہ زمین فروخت کرنے کوئی زرخیز زمین خریدنا مقصود ہو۔

(۷) یہ کہ زمین دین و دنیا کے برے پڑوسیوں میں جکڑی پڑی ہو یا پڑوسی ذمی ہوں، فروخت کر کے اچھے نیک و صالح پڑوسیوں کے پاس زمین خریدنا مقصود ہو۔

(۸) یہ کہ زمین مشترک ہو اور قابل تقسیم نہ ہو یوں شریک اپنا حصہ فروخت کر دے یوں شریک کے ساتھ نابالغ کا حصہ بھی فروخت کرنا پڑے۔

(۹) زمین کے بخر ہونے کا خوف ہو جب کہ زمین کی بحالی کے لئے بچے کے پاس مال بھی نہ ہو۔

(۱۰) زمین بخر ہوتا مہم بچے کے پاس آبادی کاری کے لیے مال بھی ہو لیکن آباد کاری کی نسبت فروخت میں بہتری ہو۔

(۱۱) یہ کہ اڑوس پڑوس کے لوگ ہجرت کر جائیں اور صرف نابالغ کا مکان باقی رہ جائے لہذا وحشت سے نجات حاصل کرنے کے لیے اس کی زمین اور مکان فروخت کرنا جائز ہے۔

شافیعیہ..... ❶ مصلحت کے پیش نظر ولی وجوباً تصرف کر سکتا ہے، لہذا ولی مال کی حفاظت کرے تاکہ محفوظ رہے مال کو آمدنی پر لگائے تجارت میں لگائے تاکہ اخراجات سے اس کا مال ختم نہ ہو جائے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تُؤْتُوا السُّفَهَاءَ أَمْوَالَكُمُ الَّتِي جَعَلَ اللَّهُ لَكُمْ قِيَامًا وَارْزُقُوهُمْ فِيهَا..... النساء ۴/۵

جو لوگ بے توف ہوں ان کو ان کا مال نہ دو جس کا اللہ تعالیٰ نے تمہیں نگران مقرر کیا ہے۔

چنانچہ آیت میں لفظ فیہا آیا ہے منہا نہیں آیا اس میں یہ نکتہ ہے کہ اصل سرمایہ سے یتیم پر خرچ نہیں کرنا بلکہ اصل سرمایہ سے حاصل ہونے والے منفع کو خرچ کرنا ہے، آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے جو شخص کسی یتیم کا سرپرست ہو وہ اس کے مال کو تجارت میں لگائے، مال کو یونہی نہ چھوڑے رکھے کہ صدقات ہی مال کو ہڑپ کر جائیں ❷ عمدہ میٹرل سے نابالغ یتیم کے لیے مکان بنائے، اور آمدنی سے اس کے لئے جائیداد خریدے، ولی بچے کے مال کو لے کر سفر کر سکتا ہے بشرطیکہ راستہ پر امن ہو اور سفر میں کوئی مصلحت بھی ہو۔ ایسی چیز نہ خریدے جو جلدی خراب ہوتی ہو اگرچہ نفع بخش ہو۔

بچے کی جائیداد صرف دو صورتوں میں فروخت کر سکتا ہے اور حاجت شدیدہ کی صورت میں جیسے خرچہ کی ضرورت پڑ گئی یا بچے کے کپڑوں کی ضرورت پڑ گئی یا اس طور کہ آمدنی کافی نہ ہوتی ہو کوئی قرضہ دینے والا بھی نہ ہو اور قرضہ لینے میں کوئی بہتری بھی نہ ہو یا زمین کے بخر ہونے کا خوف ہو۔

۲..... کسی ظاہری مصلحت کے پیش نظر مثلاً اچھی خاص قیمت کے ساتھ زمین فروخت ہو رہی ہو جب کہ خریدار کم قیمت میں اس جیسی زمین خرید سکتا ہو، یا یہ کہ اس زمین پر بھاری ٹیکس عائد ہو جب کہ پیداوار اتنی نہ ہو۔

ولی نابالغ کا مال کسی دوسرے سامان کے ساتھ مبادلہ فروخت کر سکتا ہے، اگر مصلحت دیکھے تو ادھار بھی فروخت کر سکتا ہے۔ مثلاً پہلی صورت میں منافع ہو اور دوسری صورت میں مناسب زائد مال مل رہا ہو یا ولی کو چورہ، آکھڑہ ہو اور ادھار پر مال فروخت کرے تو اس پر واہ بنا لے اور شمن کے بدلہ میں رہن رکھے، اگر ولی نے ایسا نہ کیا تو ضامن ہوگا، صحیح قول کے مطابق بیع باطل ہو جائے گی، نابالغ کا مال ودیعت پر نہ

رکھے، بلا حاجت مال قرضہ پر کن نہ دے یتیم کے مال میں بڑھوتری کے درپے رہے چونکہ ولی نابالغ کا قائم مقام ہوتا ہے اچھے طریقے سے اس پر خرچ کرے اس کے کھانے پینے اور پہنے کا انتظام کرے جو اس کے مالدار اور تنگ دست ہونے کے لحاظ سے مناسب ہو اگر کچھ ہی تو گناہ گار ہوگا اور اگر اسراف سے کام لیا گناہ گار بھی ہوگا اور ضامن بھی۔

اگر بچے نے بلوغ کے بعد باپ پر یادادار پر مال فروختی کا دعویٰ کیا یا بغیر مصلحت کے زمین فروخت کرنے کا دعویٰ کیا باپ اور دادا کی قسم کے ساتھ تصدیق کی جائے گی چونکہ وفور شفقت کی وجہ سے ان پر زیادتی کی تہمت نہیں رکائی جاسکتی، اگر وصی یا قاضی پر دعویٰ کر دیا تو بچے کی تصدیق کی جائے گی چونکہ ان میں باپ و دوا جیسی شفقت نہیں ہوتی اگر ولی نابالغ کے مال کو اپنے مال کے بدلہ میں فروخت کرے پھر اگر ولی باپ یادادار ہونے کا نزہت ہوگی چونکہ ان پر زیادتی کی تہمت نہیں ہوتی، اگر ولی باپ یادادار کے علاوہ کوئی اور ہوتو بیع جائز نہیں۔ چونکہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ وصی یتیم کے مال میں سے کچھ بھی نہ خریدے۔ ❶

حنا بلہ: کا مذہب بھی شافعیہ جیسا ہے ❷ بچے اور مجنون کے ولی کی لیے جائز نہیں کہ وہ ان کے مال میں بغیر کسی مصلحت کے تصرف کرے چونکہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تَقْرَبُوا مَالَ الْيَتِيمِ إِلَّا بِالَّتِي هِيَ أَحْسَنُ..... (الاسراء، ۱/۳۴)

یتیم کے مال کے قریب بھی مت جاؤاں البتہ اچھے طریقہ کے ساتھ۔

اگر ولی نے تمہارا مال دے دیا مثلاً بیہ کر دیا یا صدقہ کیا یا محابات کر دی مثلاً زائد مال کیساتھ خریداری کر لی یا نقصان کے ساتھ مال فروخت کر دیا تو ضامن: دوگا، چونکہ ولی نے افراط سے کام لیا ہے یہ ایسا ہی ہے جیسے ان دونوں کے علاوہ کسی اور کے مال میں تصرف کرے ولی حاکم کی اجازت کے بغیر بھی بچے اور مجنون پر خرچ کرنے کا اختیار رکھتا ہے۔

ولی، وصی یا حاکم کے لیے بیع نہیں کہ وہ بچے یا مجنون کے مال میں سے کوئی چیز اپنے لئے خریدے یا اپنی کوئی چیز انھیں فروخت کر دے ان کے مال میں سے کوئی چیز اپنے لئے رہن رکھے چونکہ ایسا کرنا باعث تہمت ہے، البتہ یہ تصرف باپ کر سکتا ہے چونکہ اس میں وفور شفقت ہوتی ہے۔

ولی پر واجب ہے کہ وہ نابالغ کے مال کی زکوٰۃ دے، ولی نابالغ اور مجنون کے خلاف اقرار نہیں کر سکتا چونکہ یہ اقرار علی الغیر ہوگا، ولی تجارت کے لئے ان کا مال لے کر سفر کر سکتا ہے۔

ولی بلا اجرت تجارت کرے گا اور نفع سارے کا سارا نابالغ کا ہوگا۔ چونکہ نفع اسی کے مال کی پیدائش ہے نابالغ اور مجنون کے مال کو تجارت میں لگانا ویسے پڑا بنے سے افضل ہے۔ چنانچہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ فرماتے ہیں: یتیموں کے اموال میں تجارت کرو تا کہ ان کا مال صدقہ نہ کھا جائے ولی کسی امانتدار شخص کو مضاربت پر دے سکتا ہے اور بضاعت پر بھی لگا سکتا ہے البتہ حاصل ہونے والا سارے کا سارا منافع نابالغ کا ہوگا۔

ولی مالدار شخص کو ادھار پر مال فروخت کر سکتا ہے، مصلحت کے پیش نظر مال قرضہ پر بھی دے سکتا ہے۔ مثلاً سفر کی حاجت درپیش ہو! مال کی لوٹ کھسوٹ کا خوف ہو یا غرق کا خوف ہو، اگر بغیر رہن اور کفیل کے ہو، اگر رہن نہ رکھے یا کفیل نہ بنانے کی وجہ سے مال ضائع ہو گیا تو ولی ضامن نہیں ہوگا چونکہ بظاہر سلامتی ہے۔

ولی نابالغ کے مال کو ودیعت پر رکھ سکتا ہے، امانتدار اور مالدار کو قرضہ پر دے سکتا ہے چونکہ یہ امر اس کے لئے زیادہ حفاظت کا باعث ہے اور اگر بغیر تفریط کے مال تلف ہو گیا تو ولی پر ضمان نہیں ہوگا، وصی اور حاکم اپنے لئے قرضہ نہیں رکھ سکتا جیسے اپنے لئے کسی چیز کو خرید نہیں سکتا،

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۲۰ باب حجر

اپنے لئے فروخت بھی نہیں کر سکتا چونکہ اس میں تہمت ہے رہی بات باپ کی سو وہ یہ تصرفات کر سکتا ہے چونکہ اس میں تہمت معدوم ہے۔
ولی بالعرض مال کو بہہ کر سکتا ہے عوض قیمت کے بقدر ہو یا زائد ہو۔ اس کے علاوہ محابات تصور ہوگی جو صحیح نہیں مزید اعتماد اور بھروسہ کے لئے رہن رکھ سکتا ہے۔

ولی نابالغ کے لئے زمین خرید سکتا ہے تاکہ اس کی آمدنی بڑھا سکے۔ اسی طرح اہل شہر کے رواج کے مطابق نابالغ کے لئے مکان بھی بنا سکتا ہے۔

ولی کو چاہے کہ نابالغ کو خطاطی، تیر اندازی، ادب اور دوسرے نفع بخش فنون سکھادے دیگر ہنر وغیرہ بھی سکھا سکتا ہے۔
ولی اگر مصلحت دیکھے تو نابالغ کی زمین کو فروخت بھی کر سکتا ہے اگرچہ بقدر مثل سے زائد قیمت نہ ملتی ہو، مصلحت کی مختلف انواع ہیں۔
ان میں سے کچھ یہ ہیں۔

۱..... نان نفقہ پٹرے یا دین کی ادائیگی کی حاجت ہو جس کا بچے کے لئے کوئی چارہ کار نہ ہو۔

۲..... زمین کے غرق یا بخر ہونے کا خوف ہو۔

۳..... زمین کی فروختگی میں نابالغ کا فائدہ ہو۔

۴..... زمین ایسی جگہ ہو جہاں بھرپور نفع نہ اٹھایا جا سکتا ہو، مثلاً غیر آباد علاقہ میں ہونے پر کسی آباد جگہ زمین خریدنا مقصود ہو۔

۵..... ولی سمجھتا ہو کہ کوئی خاص چیز از اس زخوں سے مل رہی ہو اور اس کی خریداری زمین فروخت کرنے کے بغیر نہ سکتی ہو۔

۶..... یہ کہ زمین ایسی جگہ ہو جہاں نابالغ کا نقصان ہو رہا ہو جیسے پڑوسی بہت برا ہو وغیرہ۔

ہفتم: نابالغ کو تصرفات میں اذن..... اذن کا لغوی معنی اعلام (یعنی اعلان) ہے اسی سے اذن ہے جو نماز کے وقت کا اعلان ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ اَذِّنْ فَرْنَ اللّٰهُ وَ سَمُوْلِيَهٗ اِلَى النَّاسِ يَوْمَ الْحَجِّ الْاَكْبَرِ..... التوبہ ۹/۳

اور حج اکبر کے دن اللہ اور اس کے رسول کی طرف سے تمام انسانوں کے لئے یہ اعلان کیا جاتا ہے۔

دوسری جگہ فرمان ہے:

وَ اَذِّنْ فِى النَّاسِ بِالْحَجِّ..... الحج ۲۲/۲

لوگوں میں حج کا اعلان کر دو۔

اذن کی شرعی تعریف..... تجارت میں حجر کو اٹھالینا۔ اور تصرف میں چھوٹ دے دینا نابالغ پر ولی کو تصرف سے روکنے کا جو اختیار حاصل ہو اسے ساقط کر دینا اذن ہے۔

فقہاء کا اس پر اتفاق ہے کہ تصرفات میں میز کا امتحان لیا جائے تاکہ اس کی رشد اور سمجھداری کا علم ہو جائے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ ابْتَلُوْا الْيَتٰمٰى..... تيموں کو آزما تے رہو۔ النساء ۴، ۶

نابالغ کا امتحان تصرفات کی تفویض سے کیا جاتا ہے اگر تاجر کا بیٹا ہو تو خرید و فروخت میں تجربہ سے امتحان لیا جائے، اگر کسان کا بیٹا ہو تو زراعت کھیتی باڑی کے ذریعہ اس کا امتحان لیا جائے، اگر اہل پیشہ میں سے ہو پیشہ کے ذریعہ امتحان لیا جائے، عورت کا امتحان امور خانہ داری میں لیا جائے گا۔ ①

تجارت کے متعلق نابالغ کو ولی کے اذن دینے اور تصرفات میں اذن کے اثرات میں فقہاء کا اختلاف ہے۔

۱۔ شرافیعیہ..... کہتے ہیں تجارت میں اسے اذن دینا جائز نہیں، البتہ اسے مال سپرد کیا جائے گا اور تجربہ کاری کے متعلق اس کا امتحان لیا جائے جب عقد کا ارادہ کریگا تو ولی عقد کریگا چونکہ نابالغ کے تصرفات اور معاملات باطل ہوتے ہیں چونکہ نابالغ میں عقل کی کمی ہوتی ہے اس کے لئے عقلاء کے احکام ثابت نہیں ہوں گے۔ البتہ سفیہ کا امتحان لیا جائے گا جب اس کی رشد اور سمجھداری ظاہر ہو جائے تو عقد کر سکتا ہے چونکہ وہ مکلف ہے۔

۲۔ حنفیہ اور مالکیہ..... کہتے ہیں: جب ولی نابالغ میں سمجھداری محسوس کرے تو اسے تجارت کی اجازت دے سکتا ہے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے: **وَابْتَئُوا الْيَتَامَىٰ (النساء ۶/۴)** مہارت اور تجربہ کا پتہ بھی لگ سکتا ہے جب تصرف کا اختیار نابالغ کو سپرد کیا جائے حنا بلہ کی راجح روایت بھی یہی ہے، حنا بلہ کے نزدیک اگر ولی کی اجازت کے بغیر تصرف کر دیا تو صحیح نہیں ہوگا۔ جب کہ حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک یہ تصرف نافذ نہیں ہوگا۔ یہ راجح اور معقول رائے ہے۔

حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک کبھی اذن صریح ہوتا ہے مثلاً ولی یوں کہے: میں نے تمہیں تجارت کی اجازت دے دی، اور کبھی اذن دلالت ہوتا ہے۔ مثلاً ولی نے نابالغ کو خرید و فروخت کرتے دیکھا اور اس پر سکوت اختیار کر لیا۔ چونکہ ولی کا سکوت رضامندی کی دلیل ہے۔ اگر اس کا سکوت معتبر نہ ہوتا تو اس کے ساتھ کیا گیا معاملہ باعث ضرر ہوتا۔

حنا بلہ اور امام زفر رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں..... دلالت اذن ثابت نہیں ہوتا چونکہ ولی کا سکوت رضامندی اور عدم رضامندی دونوں کو احتمال رکھتی ہے۔ ①

اذن کے اثرات..... حنفیہ کہتے ہیں اذن حجر کا اٹھا لینا ہے تو کیل نہیں۔ اذن عام ہوگا، اگرچہ کسی ایک نوع کے ساتھ مخصوص ہو۔ اذن وقت کے ساتھ مخصوص نہیں ہوگا نوع کے ساتھ مخصوص نہیں ہوگا جگہ کے ساتھ مخصوص نہیں ہوگا۔ چونکہ اذن اسقاط ہے اور اسقاطات تقیید کو قبول نہیں کرتے، اگر ولی نے تجارت میں اجازت دے دی تو جملہ تصرفات میں اس کا نفاذ ہوگا نابالغ ما ذون خرید و فروخت مضاربت، رہن، اجارہ، استجارہ، سب معاملات کر سکتا ہے البتہ ہبہ، صدقہ، قرضہ کفالت جیسے تصرفات جو از قسم تبرع ہیں نہیں کر سکتا۔

امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک ما ذون کے لئے جائز ہے کہ وہ غبن فاحش کے ساتھ تصرف کرے چونکہ اذن سے اس کی اہلیت درجہ کمال کو پہنچ چکی ہو جس شخص کو کامل اہلیت حاصل ہو وہ جملہ افعال تجارت انجام دے سکتا ہے اگرچہ غبن فاحش ہی کے ساتھ کوئی معاملہ کر گزرے۔

صاحبین کہتے ہیں..... نابالغ کا غبن فاحش کے ساتھ تصرف جائز نہیں چونکہ غبن فاحش کا حصہ بمنزلہ تبرع کے ہے اور نابالغ ما ذون تبرع کا اہل نہیں ہوتا، میرے نزدیک یہ رائے راجح ہے چونکہ غبن فاحش میں نابالغ کا ضرر محض ہے۔

مالکیہ کا مذہب معاوضات مالہ میں ما ذون کے نفاذ تصرفات نہ کہ تبرعات میں حنفیہ جیسا ہے، ہاں البتہ صاحبین کہتے ہیں کہ وہ تصرف جو غبن فاحش پر مشتمل ہو وہ نافذ نہیں ہوتا حنا بلہ کہتے ہیں: اذن تو کیل کی طرح ہے حجر اذن سے انہی امور سے ختم ہوگا ولی جن کی اجازت دے گا۔ چنانچہ اگر ولی نے سو روپے کی تجارت میں اجازت دی اس سے زیادہ میں اجازت نافذ نہیں ہوگی۔ اگر کسی مخصوص نوع میں تجارت کی اجازت دی تو اذن اسی نوع کے ساتھ مقید ہوگا جیسے مضاربت تخصیص سے خاص ہو جاتی ہے۔

① الدر المختار ۵/۱۰۸، نیین الحقائق ۵/۲۰۳، الدائع ۱/۹۶، الشرح الکبیر ۳/۲۹۱، الشرح الصغیر ۳/۳۸۴، المغنی

بقدر اذن میزماذون کا اقرار صحیح ہے چونکہ اقرار سے حجر اٹھایا گیا ہے۔

ولایت پر ولی کی اجرت..... اگر ولی مالدار ہو تو محجور کے اموال کی دیکھ بھال پر وہ اجرت لینے کا حقدار نہیں ہوگا۔ اور اگر فقیر ہو اور اموال کے انتظام و انصرام میں اس کا وقت لگتا ہو تو اعتدال کے ساتھ ولی کے لئے اجرت لینا جائز ہے۔ اجرت کی تعیین حسب عرف کی جائے گی، اس کی دلیل یہ آیت ہے:

وَمَنْ كَانَ عَنِيًّا فَلْيَسْتَعْفِفْ^۱ وَ مَنْ كَانَ فَقِيرًا فَلْيَأْكُلْ بِالْمَعْرُوفِ^۲ النساء ۶/۳
جو شخص مالدار ہو وہ یتیم کے مال سے اجتناب کرے اور جو شخص فقیر ہو وہ قاعدہ کے مطابق کھائے۔

دوسرا مقصد: مجنون کے تصرفات میں حجر کا اثر..... مجنون وہ ہوتا ہے جس کی عقل زائل ہو چکی ہو اگر ہر وقت جنون طاری رہے تو اسے جنون مطبق کہا جاتا ہے۔ اگر کبھی افادہ ہو جاتا ہو اور کبھی جنون طاری ہو جاتا ہو تو اسے جنون منقطع کیا جاتا ہے۔ چنانچہ بوقت جنون مجنون غیر متمیز بچے کے حکم میں ہوگا، جملہ ولایت اور اختیارات سلب ہو جائیں گے جیسے ولایت نکاح وصیت و قضاء دین، و دنیا کے متعلق اس کے اقوال باطل ہوں گے جیسے اسلام اور معاملات چونکہ قصد معدوم ہے۔

مجنون کے تبرعات جیسے صدقہ، ہبہ وغیرہ غیر معتبر ہوں گے جملہ معاملات اور تصرفات باطل جیسے خرید و فروخت، اقرار، طلاق چونکہ مجنون مفقود الالہیت ہے، البتہ مجنون کے افعال معتبر ہوں گے جیسے عورت کو حاملہ کر دیا، دوسرے کا مال ضائع کر دیا، چنانچہ بچے کا نسب اس سے ثابت ہو جائے گا اگر کسی نفس پر جنایت کر دی یا کوئی عضو ضائع کر دیا تو اس کا تاوان لازم ہوگا۔ اگر کسی وقت کامل افادہ ہو جائے تو اس وقت کے تصرفات معتبر صحیح اور نافذ ہوں گے اگر افادہ ناقص ہو مثلاً بعض باتیں وہ سمجھ نہ پاتا ہو تو اس کے تصرفات ولی کی اجازت پر موقوف ہوں گے اگر تصرفات نفع و نقصان دونوں کا احتمال رکھتے ہوں اور اگر تصرفات میں ضرر ہی ضرر ہو تو وہ باطل ہوں گے اگر تصرفات میں نفع ہی نفع ہو تو نافذ ہوں گے یہ تفصیل حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک ہے۔

تیسرا مقصد: معتوہ کے تصرفات میں حجر کا اثر:

معتوہ..... وہ شخص ہوتا ہے جو کم سمجھ مخلوط الکلام اور تدبیر سے نابلد ہو۔ برابر ہے کہ پیدائشی ہی ایسا ہو یا کسی بیماری کی وجہ سے ایسا ہو۔ اگر عتہ (ناکجی) شدید ہو اور معتوہ غیر متمیز ہو تو وہ مجنون اور غیر متمیز بچے کے حکم میں ہے، اس کے سبھی تصرفات باطل ہوں گے کتب فقہ میں معتوہ کو مجنون کے ساتھ ملحق کیا گیا ہے۔^①

اگر عتہ خفیف یعنی بلکہ درجہ کا ہو اور معتوہ متمیز ہو تو اس کا ایسا تصرف جو اس کے لئے باعث ضرر ہو تو وہ حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک باطل ہوگا البتہ نفع بخش تصرف صحیح ہوگا۔ اور وہ تصرف جو نفع اور نقصان میں دائر ہو ولی کی اجازت پر موقوف ہوگا جیسے متمیز بچے کا اسی قسم کا تصرف ولی کی اجازت پر موقوف ہوتا ہے۔^②

چوتھا مقصد: سفیہ پر حجر کے اثرات..... باتفاق مذاہب سفیہ پر حجر لگایا جائے گا۔ جیسے بچے اور مجنون پر حجر لگایا جاتا ہے سفیہ پر حجر حنفی مذاہب میں مختار اور شکی ہے۔

① البدائع ۴/۷۰۱ تبیین الحقائق ۵/۱۹۱ تکملة الفتح ۴/۳۱۰ الدر المختار ۵/۱۰۰ اللباب ۲/۶۶ الشرح الكبير ۳/۲۹۲ الشرح الصغير ۳/۳۸۲ مغنی المحتاج ۲/۱۶۵ المہذب ۱/۳۲۸ کشاف القناع ۳/۳۳۰ الدر المختار ورد المختار ۵/۱۰۰ تکملة الفتح ۴/۳۱۱۔

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم ۶۲۳ باب ہجر

سفیہ..... وہ شخص ہوتا ہے جو فضولیات میں اپنا مال خرچ کرتا ہو جو حکمت اور شریعت کے سراسر خلاف ہو، مالکیہ نے سنہ کی تفسیروں کی ہے۔ معصیت میں مال صرف کرنا جیسے شراب، جوا، لوبو و لعب وغیرہ، اور اگر خرید و فروخت میں خرچ بھی کر دے تو عنبن فاحش ہو اور کوئی مصلحت بھی نہ ہو یا نفسانی خواہشات میں صرف کرتا ہو۔ جیسے بے جا اشیاء خورد و نوش بلہوسات اور سواری وغیرہ۔ یا مال کو بالکل ضائع کرتا ہو مثلاً دریا برد کرتا ہو یا یونہی زمین پر پھینکتا ہو۔ سفہ کی تعریف اور احکام میں مذاہب میں اختلاف ہے۔

۱۔ حنفیہ کا مذہب..... ① سفہ تہذیر مال اور شریعت و عقل کے مقتضی کے خلاف مال کے ضائع کرنے کو سفہ کیا جاتا ہے۔ اگرچہ کسی بھلائی کے کام میں مال خرچ کیا جائے جیسے مسجد میں بنانے میں، تہذیر خرچے میں اسراف کرنے کے مترادف ہے مثلاً بغیر کسی غرض کے تصرفات یا کسی ایسی غرض میں مال خرچ کرنا جو متدین عقلاء کے نزدیک غرض صحیح نہ ہو جیسے گانے بجانے والوں کو مال دے دیا، اور تجارت میں عنبن فاحش ہو گیا۔

سفیہ..... خفیف العقل جو بغیر کسی غرض کے اپنا مال تلف کرتا ہو اور کوئی مصلحت بھی نہ ہو اس کا حکم مختلف فیہ ہے۔ چنانچہ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں آزاد عاقل بالغ پر سفہ کی وجہ سے حجر نہیں لگایا جائے گا اور نہ ہی دین فسق اور غفلت کی وجہ سے حجر لگایا جائے گا۔ سفیہ پر حجر نہیں لگایا جائے اس کا تصرف جائز ہوگا۔ اگرچہ مبذر ہو اور بے غرض اور بے مصلحت مال خرچ کرتا ہو چونکہ اس کی ولایت سلب کرنے میں آدمیت کی تذلیل ہے، اور اسے جانوروں سے ملانے کے مترادف ہے۔ لہذا ادنیٰ ضرر کے دفعیہ کے لئے بڑے درجے کا ضرر قابل برداشت نہیں ہوگا چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ اتُوا النِّسْبَةَ اَمْوَالَهُمْ وَ لَا تَتَّبِعُوا النِّسْبَةَ بِالظَّلْمِ..... النساء ۲/۴

تیموں کو ان کے اموال سوئپ دو اور گندے مال کو عمدہ مال سے مت بدلو۔

اس سے مراد بلوغ ہے۔ ② البتہ اگر لڑکا غیر رشید بالغ ہو تو مال سے نہیں سونپا جائے گا یہاں تک کہ پچیس سال کی عمر کا ہو جائے اس عمر کے اعداد اگر اس نے تصرف کیا تو تصرف نافذ ہوگا چونکہ اہلیت موجود ہے۔

چنانچہ پچیس سال کی عمر میں آدمی دادا بھی بن جاتا ہے۔ تفصیل پیچھے گزر چکی ہے۔ یہ غیر مفتی بقول ہے صاحبین کہتے ہیں سفیہ مدیون اور مغفل پر حجر لگایا جائے گا فاسق پر حجر نہیں لگایا جائے گا صاحبین کا قول مفتی بہ ہے صاحبین اور دوسرے ائمہ کی دلیل یہ آیت ہے:

وَ لَا تُؤْتُوا السُّفْهَاءَ اَمْوَالَكُمُ..... الایة

اگر سفیہ کو مال دینا مباح ہوتا ہے پھر اس سے ممانعت نہ کی جاتی۔ چنانچہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: اب وقوفوں سے مال لے لو۔ رواہ الطبرانی باسناد صحیح

سفیہ پر پابندی اس کی مصلحت کی رعایت کے لئے ہوتی ہے تاکہ انجام کار فقر و فاقہ کی نوبت پیش نہ آئے اور مجبور معاشرا پر و بھینہ بننا نیز ضرر کا دفعیہ واجب ہے حدیث میں ہے لاضرر ولا ضرار یعنی کسی کو ضرر دینا اور انتقام کے طور پر ضرر پہنچانا روا نہیں۔ صاحبین کے قول کی بنا پر سفیہ مجبور کا حکم میسر بچے کے حکم کی طرح ہے یعنی ان تصرفات میں جو بچے کا احتمال رکھتے ہوں جیسے خرید و فروخت یہ اس کے تصرفات ولی کی اجازت پر موقوف ہوں گے۔ اگر حجر کے بعد خرید و فروخت کی توثیق نافذ ہوگی۔

① البدائع ۱۶۹/۷ الدر المنحدر ۱۰۲/۵ تبیین الحقائق ۱۹۵ تکملة الفتح ۳۱۰ الذب ۲۸۲ ② ان یہ آیت ولاتؤتوا السفهَاء اموالکم سے متدیہ ہے۔

فقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۲۲..... باب حجر

البتہ وہ تصرفات جو فسخ کا احتمال نہیں رکھتے جیسے نکاح طلاق وغیرہ سو یہ تصرفات صحیح ہوں گے، اگر سفیہ نے ایک یا چار عورتوں سے نکاح کر لیا تو نکاح صحیح ہوگا چونکہ نکاح ضروریات اصلیہ میں سے ہے نیز یہ تصرفات ہزل (ہنسی مذاق) سے بھی باطل نہیں ہوتے پھر اگر نکاح مہر مثل کے ساتھ ہو تو مہر لازم ہوگا اور مہر مثل سے زائد مال ساقط ہوگا۔ پھر اگر رخصتی سے قبل طلاق دے دی تو مقرر شدہ مہر کا نصف واجب ہوگا۔ تہائی مال کی مقدار کے بقدر وصیت صحیح ہوگی بشرطیکہ وصیت کی جہت خیر و بھلائی ہو جیسے فقراء پر خرچ کرنے کی وصیت کر دی مساجد، ہسپتال یا مدارس تعمیر کرنے کی وصیت کر دی، چونکہ وصیت مرنے کے بعد نافذ ہوتی ہے۔

حدود اور قصاص کا اقرار صحیح ہوگا حجر لگنے کے بعد مال کا اقرار صحیح نہیں ہوگا، سفیہ پر بیوی بچوں اور ذوی الارحام کا خرچہ واجب ہے اس کے مال کی زکوٰۃ نکالی جائے گی، چونکہ سفیہ سے انسانوں کے حقوق باطل نہیں ہوتے۔

سفیہ کی عبادات صحیح ہیں فرض حج بھی انہی عبادات میں سے ہے، البتہ قاضی زادراہ سفیہ کے حوالے نہ کرے بلکہ کسی معتبر حاجی کو دے جو دوران سفر اس پر خرچ کرتا رہے۔ تاکہ سفیہ حج کے علاوہ کہیں اور نہ خرچ کر دے۔

ملاحظہ ہو کہ سفیہ اور مدیون پر حجر قاضی کے فیصلہ سے ثابت ہوگا بخلاف صغر جنون اور عتہ کے چنانچہ ان میں قضائے قاضی کی ضرورت نہیں۔

۲۔ مالکیہ کا مذہب..... سفیہ وہ ہوتا ہے جو فضول مواقع میں اپنا مال خرچ کرتا ہو یا تو شہوات میں مال خرچ کرتا ہو یا اسے مصالح کی پوری طرح معرفت نہ ہو اگر چہ دین میں راستباز ہو سفیہ غیر شرعی موقع میں مال خرچ کرنے کو کہا جاتا ہے۔ سفیہ پر حجر باپ کے حقوق میں سے ہے بشرطیکہ سفیہ قریب البلوغ میں ہو۔ اگر سفیہ بالغ ہونے کے بعد طاری ہو جو ایک سال سے زائد رہے تو اس صورت میں حاکم کے حکم سے حجر لگایا جائے گا۔

سفیہ کے تصرفات کا حکم..... سفیہ مہمل جس کا کوئی ولی اور نگران نہ ہو حجر سے پہلے کے تصرفات نافذ سمجھے جائیں گے۔ اور نافذ بغیر اجازت کے ہوگا، برابر ہے کہ سرے سے سفیہ ہو یا سفیہ طاری ہو اور۔

اگر سفیہ غیر محقق یعنی مجہول السنہ ہو تو بالاتفاق اس کا تصرف نافذ ہوگا، البتہ سفیہ بچہ اور بالغ لڑکی جو سفیہ ہو ان کے تصرفات مردود ہوں گے، یہاں تک کہ بچہ بالغ ہو جائے اور لڑکی حیض سے مایوس ہو جائے یہ چالیس سے ساٹھ سال کی عمر تک ہوتا ہے، یا رخصتی کے بعد ایک سال گزر جائے۔

سفیہ مجبور کی وصیت صحیح ہوتی ہے اور نافذ ہوتی ہے جیسے بیوی کو اس نے طلاق دے دی تو طلاق نافذ ہوگی، ہبہ، صدقہ، اور عطیہ لازم نہیں ہوگا اگر حدود و قصاص کا اقرار کیا تو لازم ہوگا۔

وہ سفیہ جو مجبور بالعوض ہو اس کے تصرفات اس کے ولی کی صواب دید پر موقوف ہوں گے یعنی اس کا تصرف ممیز بچے کے تصرف کی طرح ہے، ولی مجبور جو بجا خرچ کرے گا۔

۳۔ شافعیہ کا مذہب..... سفیہ..... تبذیر یعنی فضول خرچی کو کہا جاتا ہے۔ یعنی مال کا برائے تصرف..... مثلاً معاملہ میں غبن فاحش کے ساتھ مال ضائع کر دینا یا مال دریا آگ وغیرہ میں پھینک دینا اگرچہ مال تھوڑا ہی ہو یا معصیت میں خرچ کیا اگرچہ معصیت گناہ صغیرہ ہو۔ چونکہ ایسا قلت دین کی وجہ سے ہے۔ صحیح قول یہ ہے کہ صدقات و خیرات اشیائے خورد و نوش بلبوسات جو سفیہ کے حال کے لائق نہ ہوں میں

①.... الشرح الكبير وحاشية الد سوقي ۲۹۶/۳، الشرح الصغير ۳۸۷/۳، بداية المجتهد ۲۷۹/۲، القوانين الفقهية ۳۲۱۔ سفیہ

المحتاج ۱۶۸/۲، المہذب ۳۳۲/۱۔ تبذیر اور اسراف میں اعتباری فرق ہے واقع حقوق سے جہل تبذیر ہے اور مقادیر حقوق سے جہل اسراف ہے۔

مال صرف کرنا تبذیر نہیں اگرچہ مال زیادہ خرچ کرے چونکہ امور خیر میں مال صرف کرنے کی غرض ثواب ہے اور امور خیر میں خرچ کرنا اسراف نہیں جیسے اسراف میں کوئی خیر نہیں۔ نیز مال تو اسی لئے حاصل کیا جاتا ہے تاکہ اس سے نفع اٹھائے اور لذت حاصل کرے۔

سفیہ پر حجر لگانے کے لئے قاضی کا حکم ضروری ہے قاضی کے علاوہ باپ یا دادا کا حکم نہیں چلے گا چونکہ سفیہ پر حجر محل اجتہاد ہے مسنون ہے کہ قاضی سفیہ کے حجر پر گواہ بنالے، اگر سفیہ میں رشد اور سمجھداری لوٹ آئی تو حجر کا حکم قاضی کے فیصلہ سے اٹھے گا جیسے حجر کا ثبوت قاضی کے حکم سے ہوتا ہے۔

سفیہ کا ولی قاضی ہے چونکہ باپ وغیرہ کی ولایت زائل ہو جاتی ہے لہذا سفیہ پر اسی شخص کو ولایت حاصل ہوگی جس کی نظر و رعایت میں عموم ہو۔

سفیہ کے تصرفات ولی کی اجازت سے صحیح ہوتے ہیں جیسے نکاح، طلاق، رجعت اور خلع وغیرہ ظہار، ایلاء، نسب سے انکار، لعان اور استلحاق بھی صحیح ہوں گے۔

سفیہ کا مال تصرف صحیح نہیں اگرچہ ولی کی اجازت سے ہو چونکہ سفیہ کی عبارت کا کوئی اعتبار نہیں، یہ ایسا ہی ہے جیسے بچے کو اجازت دی جائے چنانچہ مجبور خرید و فروخت، ہب صحیح نہیں، سفیہ کا اقرار صحیح نہیں، خواہ حجر سے پہلے ہو یا بعد جیسے بچے کا اقرار صحیح نہیں۔ اور جس طرح مال تلف کرنے کا اقرار صحیح نہیں ہوتا، البتہ حد اور قصاص کا اقرار صحیح ہے چونکہ ان دونوں چیزوں کا تعلق مال سے نہیں ہوتا، اور تہمت سے بھی دور ہیں۔ اگر حد سرقہ کا اقرار کیا ہو تو سفیہ کا ہاتھ کاٹا جائے گا۔ اگر قصاص کے مدعی نے معاف کر دیا تو مال لازم نہیں ہوگا۔ چونکہ مال غیر کے اختیار سے ثابت ہوتا ہے نہ کہ اقرار سے۔

عبادات واجبہ کا حکم مطلقاً اور مستحبہ بدنیہ عبادات میں سفیہ کا حکم رشید (سمجھدار) جیسا ہے۔ چونکہ جملہ شرائط سفیہ میں پائی جاتی ہیں۔ رہی بات مالی مندوب عبادات کی جیسے نفلی صدقات ان میں رشید کی طرح نہیں ہوگا، البتہ زکوٰۃ اپنے تئیں زکوٰۃ نہیں بانٹے گا ہاں البتہ اگر ولی متعین کر دے کہ فلاں شخص کو دو تو اس صورت میں سفیہ کا اپنے تئیں زکوٰۃ دینا صحیح ہے جیسے میسر بچے کا زکوٰۃ دینا صحیح ہے بشرطیکہ اس کا تصرف ولی یا ولی کے کسی نائب کی موجودگی میں ہو۔ چونکہ اگر اس پر کڑی نظر نہ رکھی گئی تو مال تلف کر دے گا یا مصرف کے متعلق جھوٹ بول دے گا۔

سفیہ نے جو نذر مانی ہو اسے پورا کرنا صحیح ہے، اگر سفیہ نے فرض حج کے لیے احرام باندھا تو ولی راستے کا خرچہ کسی باوثوق شخص کو دے جیسا حنفیہ کہتے ہیں۔ اگر حجر کے بعد سفیہ نے نفلی حج کے لئے احرام باندھا یا نفلی عمرہ کا احرام باندھا اور اس کا خرچہ معتاد خرچے سے زائد ہو گیا تو ولی اسے ان عبادات سے روک سکتا ہے اگر مصلحت سمجھے تو اجازت بھی دے سکتا ہے شافعیہ کا مذہب ہے کہ احرام باندھنے کے بعد اگر اسے حج کے عمرہ سے روکا گیا تو وہ محصر کے حکم میں ہوگا، لہذا حلال ہو جائے چونکہ آگے بڑھنا اس کے لئے ممنوع ہے، یہ روزے رکھ کر حلال ہوگا چونکہ مال اس کے ہاتھ میں نہیں دیا جائے گا، اور اگر حج کے راستے میں اسے روکا گیا جب کہ راستے میں اگر مزدوری وغیرہ کے مواقع میسر ہوں جس سے وہ زائد اخراجات پیدا کر سکتا تو اس صورت میں اسے منع کرنا جائز نہیں چونکہ حج یا عمرہ مال زائد دینے کے بغیر بھی اس کے لئے ممکن ہے۔

۴۔ حنا بلہ کا مذہب..... سفیہ وہ شخص ہوتا ہے جو سو جھ بوجھ کے ساتھ اچھی طرح تصرف نہ کر سکتا ہو۔ اس پر حجر لادتی ہے جیسا کہ سبھی ائمہ کا مذہب ہے اور حجر حاکم کے حکم سے لگایا جائے۔ جس شخص پر حاکم حجر لگائے اس کا اظہار ضروری ہے اور گواہ بنانا بھی ضروری ہے شافعیہ کا بھی یہی موقف ہے سفیہ کا ولی اس کا باپ باپ کے بعد اس کا مقرر کردہ وصی، اور اگر دونوں نہ ہوں تو حاکم ہوگا اگر مجبور چھوٹا بچہ ہو تو حجر اس پر بدستور جاری رہے گا۔

مجور علیہ کے تصرفات..... مجور علیہ کا نکاح ولی کی اجازت اور بغیر اجازت کے بھی صحیح ہے جیسا کہ حنفیہ کا مذہب ہے، چونکہ اس میں مصلحت ہے، البتہ نکاح مہر مثل کی ساتھ مقید ہوگا مہر مثل سے زائد مہر نہیں رکھا جائے گا چونکہ زائد مہر محض تبرع ہے جب کہ سفیہ تبرع کا اہل نہیں نکاح تب کرے گا جب سفیہ کو احتیاج ہو اگر سفیہ کو نکاح کی ضرورت نہ ہو تو اس کا نکاح ولی کی اجازت کے بغیر صحیح نہیں چونکہ نکاح ایسا تصرف ہے جس میں مال بھی خرچ ہوتا ہے لہذا خرید و فروخت کی طرح ولی کی اجازت کے بغیر صحیح نہیں۔

سفیہ کی طلاق صحیح نہیں چونکہ طلاق مالی تصرف نہیں جیسے بیوی کے ساتھ خلع صحیح ہے چونکہ جب مال کے بغیر بیوی کو طلاق دینا صحیح ہے تو خلع بطریق اولی صحیح ہوگا لیکن بدل خلع سفیہ کو نہیں دیا جائے گا، بلکہ اس کا ولی قبضہ کرے گا۔ سفیہ کا ظہار، ایلاء، لعان کے ذریعہ نسب کی نفی اور نسب کا اقرار صحیح ہے۔

سفیہ کی وصیت صحیح ہے جیسا کہ کبھی فقہاء کا مؤقف ہے چونکہ وصیت میں سفیہ کی مصلحت ہے اور وہ مال کے ذریعہ اللہ کا قرب حاصل کرنا چاہتا ہے۔

سفیہ کا حد اور قصاص کا اقرار صحیح ہے اسی طرح زنا، سرقہ، شرب خمر، قذف، قتل عمد قطعید وغیرہا کا اقرار بھی صحیح ہے۔ اگر مالک قصاص نے سفیہ کو معاف کر دیا تو درست اور صواب یہ ہے کہ سفیہ پر مال (دیت) واجب نہیں ہوگا۔ جیسا کہ شافعیہ کا مذہب ہے چونکہ سفیہ اور مقرر نے معافی پر اتفاق کر لیا۔

سفیہ کا اقرار دین صحیح نہیں اور ایسے حق کا اقرار بھی صحیح نہیں جو موجب دین ہو جیسے قتل خطایا قتل شبہء عمد کا اقرار۔ چنانچہ دوران حجر سفیہ نے جو اقرار کیا ہو وہ اس پر لازم نہیں ہوگا چونکہ مصلحت کی بنا پر اس پر پابندی لگی ہوئی ہے لیکن حنا بلکہ کا بظاہر یہ مذہب ہے کہ اقرار حجر اٹھالینے کے بعد لازم ہوگا۔

دوسرے کا مال تلف کرنے کے متعلق سفیہ کا وہی حکم ہے جو بچے اور مجنون کا حکم ہے۔ سفیہ کے تبرعات (نفلی صدقات) صحیح نہیں، جیسے ہبہ، وقف وغیرہ، جیسے بقیہ فقہاء کہتے ہیں چونکہ تبرع میں ضرر ہے اور سفیہ تبرع کا اہل بھی نہیں سفیہ کی شرکت، حوالہ، اور کفالت صحیح نہیں چونکہ یہ مالی تصرفات نہیں لہذا خرید و فروخت کی طرح صحیح نہیں ہیں۔

ولی کی اجازت کے بغیر سفیہ کی بیع و شراء باطل ہیں، چونکہ مال کی حفاظت کے لئے اس پر حجر عائد کیا گیا ہے اگر ولی سفیہ کو بیع و شراء کی اجازت دے دے تو کیا بیع و شراء صحیح ہوگی، اس کی دو صورتیں ہیں۔

۱..... صحیح ہے چونکہ بیع و شراء عقد معاوضہ ہے لہذا ولی کی اجازت سے خرید و فروخت کا مالک ہوگا جیسے اجازت سے نکاح کا مالک ہوتا ہے حنا بلکہ کے نزدیک یہی قول راجح ہے۔

۲..... سفیہ کی بیع و شراء صحیح نہیں، چونکہ سفیہ پر اس لئے حجر لگایا گیا تاکہ تیزی اور تصرف بد سے اسے روکا جائے اگر اسے بیع و شراء کی اجازت دے دی گئی تو ایسے تصرف کی اجازت دی گئی جس میں کوئی مصلحت نہیں لہذا بیع و شراء صحیح نہیں پہلے معلوم ہو چکا ہے کہ یہ صورت شافعیہ کے نزدیک زیادہ صحیح ہے۔

سفیہ پر شرعی واجبات لازم ہوں گے جیسے بیوی کا خرچہ خادم کا خرچہ، وہ دینی فرائض جو مال سے متعلق ہوں وہ بھی اس پر واجب ہوں گے، جیسے زکوٰۃ لیکن سفیہ اپنے تئیں زکوٰۃ نہیں بانٹے گا بلکہ بانٹنے کا کام ولی انجام دے گا جیسے دیگر مالی تصرفات سفیہ کی ہر بدنی عبادت کی نذر صحیح ہے جیسے حج، روزہ نماز وغیرہ چونکہ سفیہ کے بدن پر حجر تو نہیں لگایا گیا البتہ مالی عبادت کی نذر صحیح نہیں ہوگی جیسے صدقہ اور قربانی وغیرہ۔

اگر سفیہ نے فرض حج کے لئے احرام باندھا اس کا احرام صحیح ہوگا جیسے دوسری عبادت صحیح ہیں البتہ سفر خرچ کسی باوثوق شخص کو دیا جائے گا جو

راستے میں اس پر خرچ کرتا رہے گا یہاں تک سفیہ حج سے واپس لوٹ آئے بقیہ فقہاء کا بھی یہی مؤقف ہے۔ اگر حج نفلی ہو اور اس کے اخراجات اتنے ہی آتے ہوں جتنے گھر بیٹھے بیٹھے یعنی حالت حضر کے ہوں یا اس سے زائد ہوں تاہم دوران سفر سفیہ کو مزدوری کے مواقع بھی میسر ہوں تو ولی اسے حج سے نہیں روک سکتا، چونکہ حج شروع کرنے سے واجب ہو جاتا ہے۔ اگر سفر خرچ زائد ہو اور دوران سفر مزدوری کے مواقع بھی میسر نہ ہوں تو ولی نفلی حج سے اسے حلال کرالے چونکہ اس صورت میں سفیہ کا ضرر اور نقصان ہے دس روزے رکھ کر حلال ہو (یعنی احرام کھولے) یہ ایسا ہی ہے جیسے محصر شافعیہ کا بھی یہی موقف ہے۔

سفیہ کے ولی کے تصرف کا حکم یہی ہے جو بچے اور مجنون کے ولی کے تصرف کا حکم ہوتا ہے۔

خلاصہ..... سفیہ کے تصرفات جواز قسم خرید و فروخت ہوں وہ حنیفیہ اور مالکیہ کے نزدیک ولی کی اجازت پر موقوف ہوں گے جب کہ شافعیہ کے نزدیک باطل ہوں گے اگرچہ ولی کی اجازت سے ہوں حنابلہ کے نزدیک ولی کی اجازت کے بغیر باطل ہوں گے جب کہ راجح یہ ہے کہ اگر ولی نے اجازت دے دی تو تصرفات نافذ ہوں گے۔

پانچواں مقصد: مغفل پر حجر کے اثرات:

مغفل..... غفلت والے شخص کو کہا جاتا ہے جس سے بیوع (خرید و فروخت کے معاملات) میں دھوکا ہو جائے جب کہ نفع بخش تصرفات کی سوجھ بوجھ بھی نہ رکھتا ہو، چونکہ مغفل میں تجربہ نہیں ہوتا اور وہ قلب سلیم کا مالک بھی نہیں ہوتا، البتہ مغفل سفیہ سے اس معنی میں مختلف ہے کہ مغفل اپنے مال کو تباہ و برباد نہیں کر رہا ہوتا، اور نہ ہی اللے تلوں میں خرچ کرتا ہو، جب کہ سفیہ اس کے برعکس ہوتا ہے، وہ بالقصد اپنے مال کو تباہ کر رہا ہوتا ہے اور محض خواہشات اور ہوائے نفس میں خرچ کرتا ہو، مغفل معتوہ بھی نہیں ہوتا یہ مخلوط الکلام ہوتا ہے۔

امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک مغفل پر پابندی نہیں لگائی جائے گی، جب کہ صاحبین کے نزدیک پابندی لگائی جائے گی، صاحبین کا قول مفتی بہ ہے یہی باقی فقہاء کی رائے ہے اس میں مغفل کی بہتری ہے مغفل کے تصرفات کے احکام سفیہ جیسے ہیں۔ ❶

سفیہ اور مغفل پر حجر کی ابتداء اور انتہاء..... امام محمد بن حسن اور ابن قاسم مالکی ❷ کہتے ہیں: سفیہ اور مغفل سے جس وقت سفد اور غفلت کی علامتیں ظاہر ہوں اس وقت سے ان پر حجر لگایا جائے گا جب یہ علامتیں ختم ہو جائیں اس وقت حجر بھی ختم ہو جائے گا حجر حکم قاضی پر موقوف نہیں چونکہ وجود اعدا سبب کے ساتھ مسبب بھی گھومتا ہے یعنی یہاں جہاں سبب پایا جائے گا مسبب بھی و علی علیہ۔

بنا براس سفیہ اور مغفل کی علامتیں جب ظاہر ہوں اسی وقت سے ان کے تصرفات غیر صحیح شمار ہوں گے، اور دونوں مجبور علیہ کہلائیں گے۔ امام ابو یوسف اور جمہور فقہاء کہتے ہیں کہ سفیہ اور مغفل کا حجر بحکم قاضی ثابت ہوگا چونکہ سفد اور غفلت ایسے امور ہیں جو غیر محسوس ہیں جیسے جنون اور عتہ، ان پر تو تصرفات سے استدلال کیا جاتا ہے۔ جب کہ یہ امور تو تقدیری اور اجتہادی ہیں جو مختلف ہوتے ہیں، لہذا قاضی کے حکم کے سوا کوئی چارہ کار نہیں۔ اس رائے کے مطابق میرے نزدیک راجح یہ ہے کہ حجر قضائی سے پہلے کے تصرفات نافذ العمل ہوں گے۔ چونکہ ان میں کسی کا نقصان نہیں۔

چھٹا مقصد: فاسق پر حجر کا بیان:

مذہب اربعہ..... ❸ کا اس پر اتفاق ہے کہ صرف فسق کی وجہ سے فاسق پر حجر نہیں لگایا جائے گا چنانچہ اگر سفیہ فسق کا ارتکاب کرتا

❶ الدر المختار ۱۰۲/۵ تبیین الحقائق ۱۹۸/۵ البدائع ۱۶۹/۷ ❷ الدر المختار ۱۰۳/۵ الشرح الكبير ۲۹۷/۳ ❸ الدر المختار

۱۰۲/۵ اللباب مع الكتاب ۷۵/۲ القوانین الفقہیة ۳۲۰ الشرح الكبير ۲۹۲/۳ مغنی المحتاج ۲/۷۰ ۱۷۰/۳ كشف القناع ۳۰۳/۳

ہو اور بالغ ہونے کے بعد تیزیز کا وصف جاتا رہے اور اس کے تصرفات میں بہتری ہو تو اس پر حجر نہیں لگایا جائے گا چونکہ فاسق اپنے نفس اور اپنی اولاد پر ولایت رکھتا ہے نیز حجر کی مشروعیت اس لئے ہے تاکہ اسراف اور تیزیز سے مجبور کو دور رکھا جائے، نیز اسلاف نے فاسقین پر حجر نہیں لگایا۔

فسق اصلی (جو پچپن سے ہو) اور فسق طاری (جو بلوغ کے بعد ہو) حجر کے عدم جواز میں برابر ہیں۔ شافعیہ کے ہاں بھی صحیح یہی ہے۔

ملاحظہ: حجر علی الغائب..... حنفیہ اپنے اصول کے برخلاف کہتے ہیں کہ غائب شخص پر حجر صحیح ہے لیکن جب تک اسے حجر کا علم نہ ہو حجر اس کے حق میں غیر مؤثر ہوگا۔ ①

ساتواں مقصد..... مصلحت عامہ کے پیش نظر حجر:

حنفیہ نے اس کی وضاحت کی ہے کہ مصلحت عامہ کے لیے حجر جائز ہے چونکہ خاص ضرر کو عام ضرر کے دفعہ کے لیے برداشت کیا جاسکتا ہے، چنانچہ جاہل طیب پر پابندی لگائی جاسکتی ہے لاپرواہ مفتی اور مفلس کرایہ دار پر بھی پابندی لگائی جاسکتی ہے۔ مثلاً جاہل طیب لوگوں کو مہلک ادویات دیتا ہو جن کا ازالہ ہی ناممکن ہو اور ان کی تاثیر مریضوں پر شدید تر ہوتی ہے تو ایسے طیب پر پابندی لگائی جاسکتی ہے۔

لاپرواہ مفتی جو لوگوں کو باطل حیلے سکھاتا ہو مثلاً عورت کو بائندہ کرنے کے لئے مرتد ہونے کا حیلہ، زکوٰۃ ساقط کرنے کا حیلہ سکھاتا ہو اور حرام کو حلال قرار دینے میں اور حلال کو حرام قرار دینے میں اسے کوئی پرواہ نہ ہو یا افتاء کے شعبہ سے ہی نابلدہ ہو تو اس پر پابندی لگائی جاسکتی ہے مفلس مکاری جو لوگوں سے دنانہ کرائے وصول کرتا ہو جب کہ نقل و حمل کے وسائل جیسے اونٹ گھوڑے ٹرک کی گاڑی وغیرہ اس کے پاس نہ ہوں (کمیا ہوں) جیسے اس کے پاس مال نہیں وہ ان کرایوں سے وسائل نقل و حمل خریدنا چاہے اور لوگ بھروسہ کر کے اسے کرایہ دیتے رہیں جب کہ مال ماخوذ اپنی ضروریات میں صرف کرتا ہوں جب بار برداری اور نقل کا وقت آئے تو یہ لوگوں کی نظروں سے اوجھل ہو جائے یوں لوگوں کا مال ضائع ہو جائے ایسے مکاری (کرایہ لینے والے) پر بھی پابندی لگائی جاسکتی ہے۔

چنانچہ ان جیسوں لوگوں پر پابندی لگائی جاسکتی ہے چونکہ عام ضرر کا دفعہ واجب ہو اگرچہ اس میں خاص آدمی کا ضرر اور نقصان ہے۔ ان حالات میں حجر مناسب مزا ہے تاکہ یہ لوگ مفاسد سے باز رہیں چنانچہ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ سے روایت ہے کہ آپ رحمۃ اللہ علیہ ان تین شخصوں پر حجر جاری کرتے تھے چونکہ جاہل طیب لوگوں کے بدن کو نقصان پہنچاتا ہے لاپرواہ مفتی دین کے لئے نقصان دہ ہے اور مکاری لوگوں کے اموال کے لئے نقصان دہ ہے۔

لیکن حجر سے مراد حجر حقیقی نہیں جس کی تفصیل پیچھے گزر چکی ہے بلکہ حجر سے مراد ممانعت حسی ہے کہ ان لوگوں کو ان کے کام سے روکا جائے گا۔ چنانچہ اگر حجر کے بعد مفتی نے درست فتویٰ دیا تو جائز ہے طیب نے دو انی فروخت کی جو نفع بخش ثابت ہوئی اس کی بیع نافذ ہوگی، چونکہ یہ ممانعت امر بالمعروف اور نہی عن المنکر کے قبیل سے ہے تاکہ جاہل طیب کی ادویات سے لوگوں کی صحت خراب نہ ہو لاپرواہ مفتی سے دین خراب نہ ہو اور مفلس مکاری لوگوں کے اموال کو ضائع نہ کرے۔

آٹھواں مقصد..... مرض الموت میں مبتلا مریض پر حجر:

مرض الموت..... سے مراد وہ مرض ہے جو جو اطباء کی رائے کے مطابق موت کا سبب بن جائے۔

یا اس مرض سے موت واقع ہو جائے اگرچہ غالب احوال میں موت واقع نہ ہوتی ہو، یعنی دارودار اس پر ہے کہ مرض کی وجہ سے اکثر

موت واقع ہو جاتی ہے اگرچہ غالباً نہ ہو۔ ❶

مجلد احکام ہدایہ (م ۱۵۹۵) میں مرض الموت کی یہ تعریف کی گئی ہے کہ یہ ایسا مرض ہے جو مرد یا عورت کو اعمال معقودہ سے عاجز کر دے شروع مرض سے ایک سال گزرنے سے قبل موت متصل ہوگی بشرطیکہ حالت شدیدہ نہ ہو اگر مرض میں حالت شدیدہ ہو جاتی ہو تو بوقت شدت سے مرض الموت سمجھی جائے گی جو شخص مرض الموت میں مبتلا ہو اسے مریض کہا جاتا ہے مریض کا متضاد صحیح (صحت مند اور تندرست) ہے اور صحیح وہ ہوتا ہے جو مرض الموت میں مبتلا نہ ہو اگرچہ کسی دوسرے مرض میں مبتلا ہو لہذا اپانچ، مفلوج اور مسلول کا مرض اگر طویل ہو جائے اور صاحب فراش نہ ہو تو وہ صحیح کے حکم میں ہے۔

بنا بریں مالکیہ کہتے ہیں مریض کی دو قسمیں ہیں ❶ ایک وہ مریض جس پر موت کا خوف نہ ہو جیسے برص کا مریض مجزوم، آشوب چشم کا مریض وغیرہ ان پر حجر نہیں ہوگا۔

دوسرا وہ مرض جس پر موت کا غالباً وعادۃ خوف ہو جیسے شدید بخار، شدید ہیچش، اور نمونیا وغیرہ۔ میری رائے کے مطابق ہر زمانہ کے لحاظ سے مرض الموت کا اعتبار کیا جائے گا چنانچہ ماضی میں ہیچش کا مرض خطرناک اور لا علاج سمجھا جاتا تھا ہمارے زمانہ میں نئی نئی دریا فتوں کی وجہ سے کھل علاج مرض ہے۔

ائمہ مذاہب کا اس پر اتفاق ہے کہ مریض الموت پر حجر جائز ہے تاکہ ورثہ کے حقوق محفوظ رہیں مالکیہ نے تصریح کی ہے کہ وہ شخص جس کی موت کا قوی امکان ہو جیسے میدان جنگ میں لڑنے والا فوجی اور قتل کے لیے قید کیا ہوا شخص بھی مریض الموت کے حکم میں ہے۔ حاملہ عورت جب اس کے حمل کو چھ ماہ گزر جائیں اور ساتویں ماہ میں داخل ہو جائے، موسم طوفان میں سمندر میں سفر کرنے والے میں اختلاف ہے صحیح یہ ہے کہ وہ مریض الموت کے حکم میں نہیں۔ صرف مریض الموت کے تبرعات پر حجر ہوگا جو ایک تہائی ترکہ سے زائد ہو جائیں، جیسے بیہ صدقہ، وصیت، وقف، بیع محابات، (محابات کا ذکر وصیت میں آئے گا) وہ بیع جو غبن پر مشتمل ہو یعنی مریض الموت کے تبرعات کا حکم وصیت کی طرح ہے اور اس کے تبرعات ایک تہائی میں نافذ ہوں گے، تہائی سے زائد تبرعات ورثہ کی اجازت پر موقوف ہوں گے اگر مرض سے صحتیاب ہو گیا تو اس کے تصرفات صحیح ہوں گے، یہ حنفیہ، شافعیہ اور حنابلہ کی رائے ہے۔ اگر اس کے دیون کل ترکہ کو مستغرق ہوں تو اس کے سبھی تصرفات پر پابندی ہوگی پھر تہائی کو نہیں دیکھا جائے گا تاکہ قرض خواہوں کے حقوق محفوظ رہیں۔

مالکیہ کہتے ہیں..... مریض کا تبرع تہائی میں سے نافذ نہیں ہوگا البتہ اگر تبرع میں دیا ہوا مال ایسا ہو جو تغیر سے محفوظ ہو جیسے زمین گھر وغیرہ تو تبرع نافذ نہیں ہوگا اگرچہ تہائی سے کم ہی ہو۔

مالکیہ نے نزدیک بقدر ضرورت سے زائد میں مریض الموت کا تصرفات جائز نہیں یعنی کھانے پینے پینے، اور علاج معالجے کا تصرف کر سکتا ہے اس سے زیادہ نہیں۔

معاوضات مالیہ کے تصرفات جیسے خرید و فروخت، قرض، مضاربت، مساقات اور اجارہ وغیرہ کر سکتا ہے، ہاں البتہ اگر محابات پر کوئی تصرف مبنی ہو تو وہ نہیں کر سکتا۔

اگر مریض مر گیا تہائی مال میں سے تبرعات کا تصرف نافذ ہوگا اور اگر زندہ رہا تو کل مال سے تصرف نافذ ہوگا۔

حنفیہ کہتے ہیں..... مریض کے خاص ضروری تصرفات بذاتہ نافذ ہوں گے اور کسی کی اجازت پر موقوف نہیں ہوں گے جیسے ضروری اخراجات جو کھانے پینے، پہننے اور سکنی سے متعلق ہوں ذوی الارحام کا خرچہ علاج معالجہ کا خرچہ آپریشن وغیرہ کا خرچہ لازم ہوگا۔ مریض الموت

شادی کر سکتا ہے، چونکہ بسا اوقات اسے بیوی کی ضرورت ہوتی ہے جو اس کی خدمت کرے گی اور اس کا دل بہلائے گی بشرطیکہ نکاح مہر مثل کے ساتھ ہو، اگر مہر مثل سے زائد ہو تو وہ تبرع ہے جو وصیت کے حکم میں ہے۔
مریض اجنبی کے لئے قرضے کا اقرار کر سکتا ہے اپنے کسی وارث کے لئے بھی کر سکتا ہے۔ اور اگر اقرار اجنبی غیر وارث کے لئے ہو تو وہ صحیح ہے اور ورثہ کے اجازت کے بغیر نافذ ہو جائے گا البتہ حالت صحت کے دیوں مقدم ہوں گے۔

نواں مقصد: بیوی پر حجر..... مالکیہ اور ایک روایت میں امام احمد رحمۃ اللہ علیہ: کہتے ہیں ❶ شادی شدہ آزاد عورت پر حجر لگایا جائے گا تا کہ تصرف میں خاوند کے لئے بہتری رہے ایسے تصرف میں حجر ہوگا بلا عوض ہو جیسے ہبہ، کفالہ وغیرہ جو تہائی سے زائد ہو، اسے مریض الموت پر قیاس کیا گیا ہے تہائی سے زائد تبرع نافذ ہوگا یہاں تک کہ خاوند یا تو سبھی کو رد کر دے یا اس میں سے جتنا چاہے مالکیہ کے نزدیک یہی مشہور ہے۔

بنا برہذا عورت کے جمع تبرعات نافذ ہوں گے اگر خاوند کو اس کے تبرع کا علم نہ ہو یہاں تک کہ طلاق سے عورت بائن ہو جائے یا خاوند کو علم ہو اور اس پر خاموش رہے۔ یادوں میں سے کوئی ایک مر جائے۔

اگر عورت تہائی سے زائد تبرع کر دے تو خاوند کو اختیار حاصل ہے چاہے تبرع کو نافذ کر دے چاہے رد کر دے گویا خاوند کو عورت کے تبرعات پر اختیار حاصل ہے معتقد قول کے مطابق خاوند کا رد موقوف ہوگا جب کہ اشہب رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک خاوند کا رد ابطال ہے۔

عورت تہائی کے بعد تبرع نہیں کر سکتی الا یہ کہ دو مرتبہ تبرع کرے جو نصف سے بڑھ جائے، رہی بات عورت کے واجبات کی جو اس کے والدین کے خرچہ کے طور پر اس پر واجب ہوں تو ان کے حوالے سے عورت پر حجر نہیں ہوگا ابن قاسم کے نزدیک اگر چہ اس نفقہ میں خاوند کا ضرر ہو تب بھی حجر نہیں ہوگا جب کہ امام مالک رحمۃ اللہ علیہ سے یہ روایت بھی ہے کہ اگر کثرت سے زائد تبرع میں خاوند کا ضرر ہو تو عورت پر حجر ہوگا۔ عورت اپنا سارا مال اپنے خاوند کو ہبہ کر سکتی ہے ہبہ کی صورت میں کسی کو اعتراض کا حق نہیں عورت اپنے جمع مال میں تصرف کا حق رکھتی ہے۔

اس مذہب کی دلیل بہت ساری احادیث ہیں ان میں سے ایک یہ بھی ہے کسی عورت کے لئے جائز ہیں کہ وہ اپنے مال سے عطیہ کرے ہاں البتہ اپنے خاوند کی اجازت سے عطیہ کر سکتی ہے جو خاوند اس کی عصمت اور ناموس کا مالک ہوتا ہے۔ ❷

جمہور (حنفیہ، شافعیہ اور حنابلہ) کہتے ہیں ❸ سمجھدار عورت اپنے پورے مال میں تصرف کا اختیار رکھتی ہے خواہ تبرع از قلم معاوضہ ہو یا محض تبرع ہو، چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

فَإِنْ أَسْتَمْتُمْ مِنْهُمْ مُرْشِدًا فَأَدْفَعُوا إِلَيْهِمْ أَمْوَالَهُمْ ۗ..... النساء ۶/۳

اگر تمہیں ان میں سمجھداری محسوس ہو تو ان کے اموال نہیں دے دو۔

بظاہر یہ آیت حجر اٹھالینے کی دلیل ہے۔ حدیث میں ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ارشاد فرمایا: اے عورتوں کی جماعت! صدقہ کرو اگر چہ صدقہ میں تمہیں اپنے زیورات ہی کیوں نہ دینے پڑیں ❹ چنانچہ صحابیات صدقات کرتی تھیں آپ صلی اللہ علیہ وسلم ان کے صدقات قبول فرماتے تھے، آپ سوال نہیں کرتے تھے اور نہ ہی تفصیل پوچھتے تھے، یہ راجح رائے ہے چونکہ عورت کے مالی حقوق خاوند کے مالی حقوق سے جدا اور مستقل ہیں یہ شریعت مطہرات کے مفاخر میں سے ہے کہ عورت کو تصرف اور اختیار کی پوری اہلیت سونپی ہے۔

ملحق: کیا عورت خاوند کے مال سے تھوڑا بہت صدقہ کر سکتی ہے..... اس ضمن میں امام احمد بن حنبل رحمۃ اللہ علیہ سے دو

❶..... الشرح الكبير ۳/۳۰۷، الشرح الصغير ۳/۳۰۲، القوانین الفقیہیة ۳۲۳/۳ المغنی ۳/۳۶۳، کشاف القناع ۳/۳۰۵، ❷ رواہ

الخمسۃ الترمذی عن عمر وبن شیعب عن ابیہ عن جدہ (نیل الاوطار ۶/۱۸) ❸ المغنی ۳/۳۶۳، ❹ رواہ الترمذی عن زینب

امراة عبد اللہ بن مسعود

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۶۳۱..... باب حجر

روایتیں ہیں جو اسلاف کی آراء میں اہمیت کی حامل ہیں۔

اول..... عورت خاوند کی اجازت سے صدقہ کر سکتی ہے اور یہ جائز ہے، حنبلی مذہب میں یہ روایت مشہور ہے، اس کی دلیل حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کی حدیث ہے کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: عورت اپنے خاوند کے گھر سے جو کچھ خرچ کرتی ہے اس حال میں کہ تباہ و برباد نہ کرتی ہو جو خرچ کرے گی اس کا اسے اجر و ثواب ملے گا عورت کو اس کی کمائی کا ثواب ملے گا خزانچی کو بھی اس کا ثواب ملے گا یہ ایک دوسرے کا ثواب کم نہیں کریں گے ❶ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا نے اس حدیث میں اجازت کا تذکرہ نہیں کیا چونکہ عادتاً چشم پوشی برت لی جاتی ہے گویا صراحتاً اجازت ہے۔ جیسے مہمان کے سامنے کھانا پیش کر دینا ہی صراحتاً اجازت کے قائم مقام ہے۔

لیکن اگر خاوند منع کرتا ہو یا خاوند خیل ہو اور اس کی رضامندی میں شک کرتا ہو تو اس صورت میں خاوند کے مال میں سے صدقہ کرنا عورت پر حرام ہے جیسے عورت کے کھانے سے خاوند پر صدقہ کرنا حرام ہے چونکہ عادتاً عورت کے کھانے سے صدقہ نہیں کیا جاتا۔ غلام اور خادم عورت کے قائم مقام ہے چنانچہ خادم اپنے مالک کے گھر سے ایک دور و ثواب صدقہ کر سکتا ہے۔

دوم..... دوسری روایت کے مطابق عورت کے لیے جائز نہیں کہ خاوند کے مال سے صدقہ کرے۔ اس کی دلیل حضرت ابو امامہ باہلی رضی اللہ عنہ کی حدیث ہے وہ فرماتے ہیں: میں نے رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کو ارشاد فرماتے سنا کہ عورت اپنے گھر سے خاوند کی اجازت کے بغیر کوئی چیز خرچ نہ کرے عرض کیا: گیا اے اللہ کی رسول! کھانا (غله) بھی نہیں خرچ کر سکتی؟ آپ نے فرمایا: یہ تو ہمارا افضل مال ہے۔ ❷

نیز یہ مالک کی اجازت کے بغیر تبرع ہے جو جائز نہیں۔

تبصرہ..... ابن قدامہ حنبلی کہتے ہیں پہلی رائے صحیح ہے چونکہ اس کی تائید میں بہت ساری صحیح روایات ہیں جو خاص کا درجہ رکھتی ہیں چنانچہ خاص عام پر مقدم ہوتا ہے۔ جب کہ ابو امامہ باہلی رحمۃ اللہ علیہ کی حدیث ضعیف ہے بیوی کو غیر پر قیاس نہیں کیا جائے گا، چونکہ عرف عادت میں عورت اپنے خاوند کے مال میں سے خرچ کرتی رہتی ہے۔ اور اس کے مال میں صدقہ بھی کرتی ہے گویا عرفی اذن حقیقی اذن کے قائم مقام ہے گویا خاوند نے عورت کو کہہ دیا ہوتا ہے کہ کام کرو۔

دسواں مقصد: مدیون پر حجر اور اس کے اثرات:

اول: تفلیس اور مفلس کی تعریف..... تفلیس کا لغوی معنی لوگوں میں کسی شخص کے مفلس ہونے کا اعلان ہے مفلس، فلوس سے ماخوذ ہے اور فلوس نہایت گھٹیا قسم کے مال کو کہا جاتا ہے تفلیس کی شرعی تعریف یہ ہے حاکم کا مدیون کو مفلس قرار دینا باس طور کہ اسے مال میں تصرف کرنے سے روک دے تاکہ قرض خواہوں کا حق محفوظ رہے فلس مال نہ ہونے کو کہا جاتا ہے۔ عرف میں مفلس اس شخص کو کہا جاتا ہے جس کے پاس مال نہ ہو، شریعت میں مفلس اس شخص کو کہا جاتا ہے جس کے مال سے دیون کی ادائیگی نہ ہو سکتی ہو یا وہ شخص جس کے مال کا دیون نے احاطہ کر لیا ہو۔ یعنی وہ شخص جس کے پاس مال تھوڑا ہو اور اس پر دین زیادہ ہو لہذا وہ شخص بھی مفلس ہے جس کے پاس مال ہو لیکن دیون میں مصروف ہو گیا وہ معدوم المال ہوتا ہے۔ یا آخر کار اس کا مال دیون میں صرف ہو جاتا ہے یا ایسے شخص کو مفلس اس لیے کہا جاتا ہے کہ وہ اپنی گزر بسر کے لیے حقیر چیز تصرف میں لاسکتا ہے جیسے فلوس وغیرہ۔ ❸

بالفاظ دیگر مفلس کو ہم جدید اصطلاح میں دیوالیہ کہہ سکتے ہیں۔

❶..... رواہ الجماعة (نیل الاوطار ۶/۱۵) ❷ رواہ سعید بن منصور فی سننہ وفی معناه احادیث۔ ❸ بدایۃ المجتہد ۲/۲۸۰

القوانين الفقهية ۳۱۸ الشرح الكبير ۳/۲۶۱ مغنی المحتاج ۲/۱۲۶۔

دوم: کیا مدیون مفلس (دیوالیہ) پر حجر..... امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں ❶ دین کے معاملہ میں مفلس پر میں حجر نہیں لگاؤں گا چونکہ مال آنے جانے والی چیز ہے چنانچہ امام ابوحنیفہ کے نزدیک مفلس مدیون پر حجر نہیں لگایا جائے گا جیسے ان کے نزدیک سفیہ پر حجر نہیں لگایا جائے گا چونکہ حجر لگانے میں اس کی تذلیل ہے یہ دائن کے ضرر سے بڑھا ہوا ضرر ہے لہذا مفلس کے تصرفات فائز ہوں گے جبر اس کا مال فروخت نہیں کیا جائے گا، بلکہ اس کے دیون کی سلامتی کا حکم دیا جائے گا۔ اگر ادائیگی میں پیش رفت کی تو اس کی کسی چیز کے ساتھ تعرض نہیں کیا جائے گا اور اگر ادائیگی میں کوتاہی کی اسے قید کیا جائے گا یہاں تک کہ دیون کی ادائیگی کی کوئی راہ نکل آئے۔ یا وہ خود اپنے تئیں مال فروخت کر دے، مدیون کو قید و جس میں رکھنا اس لیے مشروع ہے تاکہ اس کے ظلم کا دفعیہ ہو جائے چونکہ دین کی ادائیگی اس پر واجب ہے اور مال منول ظلم ہے قاضی کو یہ اختیار نہیں کہ جبراً مدیون مفلس کا مال فروخت کرے چونکہ یہ بھی ایک قسم کا حجر ہے جو امام ابوحنیفہ کے نزدیک جائز نہیں۔

خلاصہ..... امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں کہ حاکم مفلس پر حجر نہیں لگا سکتا اور نہ ہی اس کا مال فروخت کر سکتا ہے، بلکہ اسے قید کرے یہاں تک کہ دیون ادا کرے یا جیل میں رکھ پ جائے۔

البتہ حنفیہ کے نزدیک صاحبین کا قول مفتی بہ ہے یہی جمہور کا قول ہے، وہ یہ ہے کہ مفلس مدیون پر مالی تصرفات کے حوالے سے حجر لگانا جائز ہے۔ تاکہ دائنین کے حقوق محفوظ رہیں۔ ان کی دلیل دارقطنی اور حاکم کی روایت ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت معاذ رضی اللہ عنہ پر حجر لگادیا تھا اور ان پر جو دین تھا اس میں ان کا مال فروخت کر دیا تھا اور پھر قرض خواہوں میں تقسیم کر دیا۔ چنانچہ مال کے سات حصے کئے گئے اور قرض خواہوں کو پانچ حصے دیے، پھر فرمایا: تمہارے لیے بس یہی ہے بعض تفصیلات میں مذاہب کا اختلاف بھی ہے جس میں سے ایک اختلاف یہ بھی ہے کہ آیا حجر قاضی کے فیصلہ سے ہوگا یا بغیر قاضی کے فیصلہ کے۔

سوم: مدیون پر حجر قاضی کے فیصلہ پر موقوف ہے:

۱۔ مالکیہ کا مذہب..... وہ مفلس جس پر دین محیط ہو اس کی تین صورتیں ہیں۔ ❶ پہلی صورت تفلیس سے قبل: یعنی مفلس (دیوالیہ) سے مال چھین کر دائنین کو دینے قبل دائنین کو حق حاصل ہے کہ وہ مفلس کو بغیر عوض کے تصرف سے منع کریں اور اس کا تصرف باطل کر دیں برابر ہے کہ اس کا دین حال ہو (یعنی جس کی ادائیگی کی مدت پوری ہو چکی ہو) یا منوبل ہو دائنین ایسے تصرفات سے مفلس کو روک دیں جن سے ان کی مصلحت کا نقصان ہوتا ہو جیسے تبرع بہ صدقہ، وقف، کفالہ، قرض اقرار دین ایسے شخص کے لیے جس میں مدیون کے بھاگنے کی تہمت ہو مثلاً بیوی یا بیٹے کے لئے اقرار کر دیا۔ البتہ اگر موضع تہمت نہ ہو تو پھر اقرار معتبر ہوگا مذکور بالا کے علاوہ تصرفات جیسے خرید و فروخت وغیرہ نافذ ہوں گے۔

دوسری صورت..... یہ کہ معاملہ قاضی کی عدالت میں پیش نہ کیا گیا ہو بلکہ قرض خواہ مدیون کی تلاش میں ہو اور وہ چھپ گیا ہو قرض خواہوں کو حق حاصل ہے کہ وہ اس کے اور اس کے مال کے درمیان حائل ہو جائیں اور تبرعات سے اسے روک دیں بیع و شراء کے مالی تصرفات اور نکاح سے روک دیں بلکہ اس کے مال کو دیون کے حصہ جات کے بقدر آپس میں تقسیم کر لیں۔

تیسری صورت..... حاکم (قاضی) مدیون کے مفلس ہونے کا حکم صادر کر دے اور مدیون سے مال چھین کر غریب کو دے چونکہ مدیون ادا دے دیوں سے عاجز آچکا ہے۔

❶..... بدایۃ المجتہد ۲/۲۸۰ القوانین الفقہیۃ ۳۱۸ الشرح الكبير ۳/۲۶۱ مغنی المحتاج ۲/۱۲۶ المغنی ۲/۲۰۸ کشف

القناع ۳/۲۰۵. ❷ الشرح الكبير وحاشیۃ الد سوقي ۳/۲۶۱ الشرح الصغير ۳/۳۲۵ بدایۃ المجتہد ۲/۲۸۰ القوانین الفقہیۃ ۳۱۸

یہ صورت صرف اسی حالت میں متحقق ہو سکتی ہے جب دائنین مطالبہ کر رہے ہوں اور دین کی ادائیگی کی مدت پوری ہو چکی ہو دین مؤجل کی یاداش میں مدیون کو مفلس قرار دینا صحیح نہیں یہ بھی شرط ہے کہ دین اس کے مال سے زیادہ ہو چنانچہ جب قاضی مدیون کو مفلس قرار دے سبھی غراء اس کے مال میں شریک ہوں گے۔

مدیون کو مفلس قرار دینے پر چار امور مرتب ہوتے ہیں جن میں حجر کا معنی متحقق ہوتا ہے مفلس مدیون تبرعات سے روک دیا جاتا ہے، معاوضات مالیہ سے روک دیا جاتا ہے، ایک بیوی سے زیادہ بیویاں رکھنے سے روک دیا جاتا ہے اور اس کا مال دائنین کے رمیان تقسیم کر دیا جاتا ہے۔

دائنین مفلس مدیون کو سفر تجارت سے روک سکتے ہیں خواہ ادائے دین کی مدت پوری ہو چکی یا پوری نہ ہوئی ہو۔

۲۔ جمہور کا مذہب..... ① مفلس مدیون پر بغیر قضائے قاضی کے حجر نہیں لگایا جائے گا گویا قبل از قضا کے تصرفات نافذ العمل ہوں گے جب مدیون پر حجر لگایا گیا تو وہ سبھی تصرفات سے روک دیا جائے گا جن سے دائنین کا نقصان ہوتا ہو مثلاً تبرعات، معاوضات مالیہ، حالت حجر میں دین کا اقرار، حاکم اس کا مال فروخت کر دے گا اور حاصل ہونے والی رقم قرض خواہوں میں بانٹ دے گا۔

حنفیہ نے مدیون پر حجر لگانے کی دو شرطیں عائد کی ہیں یہ صاحبین کا قول ہے جو مشفقانہ ہے وہ مدیون جن کی ادائیگی کی مدت پوری ہو چکی ہو وہ مدیون کے مال سے زائد ہوں یہ قرض خواہ حجر کا مطالبہ کرتے ہوں۔

مہر مثل کے ساتھ مفلس کا نکاح، طلاق، خلع، رجعت، مطالبہ قصاص، اسقاط قصاص اگرچہ مفت ہو صحیح ہے۔ حجر سے پہلے مدیون نے جو بیع خرید رکھی ہو اسے عیب اور اقالہ کی وجہ سے رد کر سکتا ہے۔ بشرطیکہ رد میں کوئی مصلحت ہو۔ شافعیہ کے نزدیک اصح یہ ہے کہ مدیون جس چیز کا مالک ہوگا اس پر حجر موثر ہوگا۔

مدیون کے مال میں سے اس پر اس کی بیوی بچے اور ذوی الارحام پر خرچ کیا جائے گا چونکہ مدیون کی حاجت اصلیہ قرض خواہوں کے حق پر مقدم ہوگی۔

مدیون کے حجر اور سفیہ کے حجر میں فرق..... حنفیہ نے ان دونوں کے درمیان مختلف فروق بیان کئے ہیں۔ ①

۱..... سفیہ پر حجر ایسی علت کی وجہ سے لگایا جاتا ہے جو اس میں پائی جاتی ہے اور وہ سفیہ کا اختیار بد ہے، قرض خواہوں کے حقوق کے پیش نظر سفیہ پر حجر نہیں لگایا جاتا جب کہ مدیون پر حجر دائنین کی مصلحت کے پیش نظر لگایا جاتا ہے۔ دونوں پر حجر حکم قاضی ہوگا۔

۲..... مدیون مجبور نے اگر حالت حجر میں دین کا اقرار کیا تو زوال حجر کے بعد اس کا اقرار نافذ ہوگا جب کہ سفیہ مجبور کا اقرار بالمدین جائز نہیں ہے۔ نہ ہی حالت حجر میں اور نہ حجر کے بعد۔ فرق کی یہ دو صورتیں شافعیہ حنابلہ اور مالکیہ کے ہاں بھی معتبر ہیں۔

مفلس کا حجر مریض الموت کے حجر سے قوی تر ہوتا ہے چونکہ مریض الموت دوران مرض تہائی مال میں تصرف کر سکتا ہے ورثہ کا مال سے تعلق موت کے بعد ہوتا ہے رہی بات مفلس کے حجر کی سوا کے تعلق غراء کے حقوق سے ہے۔ ②

مفلس مدیون کا سفر..... مدیون کو سفر سے روکنے کی متعلق فقہاء کی دورائیں ہیں۔

۱..... حنفیہ اور شافعیہ کہتے ہیں ② دائنین مدیون کو سفر سے روکنے کا حق نہیں رکھتے یہ تب ہے جب دیون کی مدت پوری نہ ہوگی ہو۔ اگر

①..... تبیین الحقائق ۱۹۹/۵ الدر المختار ۱۰۳/۵ الکتاب مع اللباب ۳/۲ تکملة الفتح ۳۲۷/۷ مغنی المحتاج ۱۴۷/۲

المہذب، ۳۲۰/۱ البغنی ۲۰۹/۴ کشف القناع ۳/۳ ② رد المحتار ۱۰۳/۵ تبیین الحقائق ۱۹۶/۵ ③ مغنی المحتاج ۲۸۸

لمہذب ۳۲۱/۱ البدائع ۳۷۱ تکملة الفتح ۳۲۹/۷ اللباب ۳۲۹/۷ المہذب ۳۹۱/۱ مغنی المحتاج ۱۵۷/۲

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم ۶۳۴ باب حجرت
مدت پوری ہو جائے تو پھر اسے سفر سے روک سکتے ہیں۔

۲..... مالکیہ کہتے ہیں ❶ دائن مدیون کو سفر تجارت سے روکنے کا حق رکھتا ہے بشرطیکہ مدت پوری ہو چکی ہو یا مدیون کے سفر کے دوران پوری ہوتی ہو۔ اگرچہ دین مدیون کے مال کو محیط نہ بھی ہو۔

اگر دین مؤجل ہو یا دوران سفر دین کی مدت پوری نہ ہوتی ہو تو دائن مدیون کو سفر سے روکنے کا حق نہیں رکھتا۔

حنابلہ کا یہ قول مالکیہ کے موافق ❷ ہے کہ اگر مدیون مسافت قصر سے زائد سفر کرنا چاہتا ہو تو دائن اسے روکنے کا حق رکھتا ہے بشرطیکہ سفر سے واپس آنے سے قبل دین کی مدت پوری ہو جاتی ہو اگر سفر سے واپس لوٹنے کے بعد مدت پوری ہوتی ہو تو دائن اسے روکنے کا حق نہیں رکھتا۔ البتہ حنابلہ کہتے ہیں اگر سفر جہاد ہو تو دائن مدیون کو روکنے کا حق رکھتا ہے الا یہ کہ دائن مدیون سے کفیل لے لیا رہن رکھے چونکہ سفر جہاد میں شہادت کا قوی امکان ہوتا ہے۔ لہذا حق فوت ہونے کا اندیشہ ہے۔

خلاصہ..... پہلی رائے حنفیہ اور شافعیہ کی ہے۔ کہ اگر دین مؤجل ہو تو دائن مدیون کو روکنے کا حق نہیں رکھتا، دوسری رائے مالکیہ اور حنابلہ کی ہے اس رائے میں سختی کے ساتھ دائن کی حق کی حفاظت کی گئی ہے۔

پنجم: مفلس پر حجر کے اثرات اور احکام حجر..... حجر بردن ذیل آثار اور احکام مرتب ہوتے ہیں۔

۱۔ مدیون کے عین مال سے غرماء کا تعلق حق اور مالی تصرف سے ممانعت ❸..... مستحب ہے کہ قاضی حجر پر گواہ بنا لے تاکہ لوگوں کو مفلس مدیون کا حال معلوم ہو جائے اور اس کے ساتھ معاملات کرنے سے باز رہیں اگر معاملہ کریں بھی تو دیکھ بھال کر کریں۔ جب اس پر حجر لگا دیا جائے تو غرماء کے دیون کا ❹ س کے مال کے ساتھ تعلق ہو جاتا ہے لہذا مدیون کے مال میں اس کا ایسا تصرف نافذ نہیں ہوگا جو دائن کو نقصان پہنچائے۔ چنانچہ مفلس کے تبرعات جیسے ہبہ اور صدقہ وغیرہ باطل ہو جائیں گے مفلس قرار دیئے جانے کے بعد اس کے اقرار کا کوئی اعتبار نہیں ہوگا۔ اس پر فقہاء کا اتفاق ہے۔ لیکن مالکیہ کہتے ہیں: مفلس کا وہ اقرار جو اجنبی کے حق میں ہو قبول کیا جائے گا۔ البتہ اس کا اقرار موضع تہمت میں ہو تو قبول نہیں ہوگا جیسے بیٹے بھائی یا بیوی کے حق میں اقرار کر دیا تو قبول نہیں کیا جائے گا۔ اس کا اقرار اسی مجلس میں قبول کیا جائے گا جس مجلس میں اسے مفلس قرار دیا گیا۔ معاوضات مالہ جیسے بیع ثراء باطل ہوں گے انکار بطلان حنابلہ اور شافعیہ کے نزدیک ہے چونکہ مال کے ساتھ غرماء کا حق متعلق ہو چکا ہے نیز مدیون مفلس بحکم القاضی مجبور ہے لہذا اس کا تصرف صحیح نہیں ہوگا۔

حنفیہ کہتے ہیں ثمن مثل یا مثل قیمت کے ساتھ مفلس کی خرید و فروخت صحیح ہے اور اگر بیع غبن کے ساتھ ہو تو دائن کی اجازت پر موقوف ہوگی لہذا اگر ثمن مثل سے کم کے ساتھ بیع ہوئی اسے بیع سے روکا جائے گا۔ ❺

مالکیہ کہتے ہیں: اگر تصرف مالی واقع ہو تو باطل نہیں ہوگا بلکہ حاکم اور غرماء کی صوابدید پر موقوف ہوگا۔

مفلس مجبور کے وہ تصرفات جو اس کے ذمہ میں متعلق ہوں جیسے بیع سلم یا ذمہ میں واجب کسی چیز کی بیع صحیح ہیں۔ چونکہ ان تصرفات میں غرماء کا ضرر اور نقصان ہیں: وہ تصرفت جو مال سے متعلق نہ ہوں وہ بھی صحیح ہیں جیسے نکاح، طلاق، خلع، قصاص، اسقاط حق قصاص خواہ مفت میں یا بمقابلہ دیت۔

حجر سے پہلے واجب حق یا مال کا اقرار صحیح ہے ایسے حقوق کا اقرار صحیح نہیں جو حجر کے بعد مال سے متعلق ہو۔

❶..... الشرح الكبير ۲۶۲/۳ الشرح الصغير ۳۳۸/۳ ❷ المغنی ۲۵۵/۲ ❸ كشف القناع ۳/۲۰۵. ❹ رد المحتار ۵/۱۰۵ تکملة الفتح ۲۲۸/۴ الشرح الكبير ۳/۲۶۵ الشرح الصغير ۳/۳۵۲ القوانين الفقهية ۳۱۸ مغنی المحتاج ۲/۱۲۷ المہذب ۱/۳۲۱ ❺ كشف القناع ۳/۴۱۱ المغنی ۴/۴۰۹ ❻ المہذب ۱/۳۲۱ مغنی المحتاج ۲/۱۴۸ المغنی ۳/۴۴۰ كشف القناع ۳/۴۱۱.

۲۔ دیون مؤجلہ کی مدت کا پورا ہونا..... جیسے کہ حنفیہ کے نزدیک موت سے دیون کی مدت پوری ہو جاتی ہے اسی طرح تغلیس سے بھی دیون مؤجلہ کی مدت پوری ہو جاتی ہے مالکیہ کی مشہور روایت بھی یہی ہے۔ ❶

شافعیہ کا ظاہری قول اور حنابلہ کا راجح قول ❷ یہ ہے کہ مفلس قرار دینے سے دین مؤجلہ کی مدت پوری نہیں ہوتی چونکہ اجل (مدت) مدیون کا حق ہے جو مفلس قرار دینے سے ساقط نہیں ہوتا ہے جیسے بقیہ حقوق ساقط نہیں ہوئے مفلسی اور موت میں یہ فرق ہے کہ میت کا ذمہ باطل ہوتا ہے۔ بنا بریں وہ دائنین جن کے دیون مؤجلہ ہوں وہ ان غرماء کے ساتھ مال میں شریک نہیں ہوں گے جن کے دیون کی مدت پوری ہو چکی ہو بلکہ موجود مال ان غرماء میں تقسیم کیا جائے گا جن کے دیون کی مدت پوری ہو چکی ہو جب کہ دین مؤجلہ تا مدت ذمہ میں باقی رہے گا اگر غرماء نے مال تقسیم نہ کیا یہاں تک کہ دین مؤجلہ کی مدت بھی پوری ہو گئی تو وہ بھی غرماء کے ساتھ شریک ہوگا۔

۳۔ مدیون کی ملازمت اور جس احتیاطی..... فقہاء کا ملازمت مدیون (یعنی مدیون کے ساتھ لگے رہنے) کے جواز میں اختلاف ہے البتہ اس پر فقہاء کا اتفاق ہے کہ مدیون کو غرماء کے مطالبہ پر بحکم قاضی قید میں رکھنا جائز ہے۔

ملازمت..... امام ابوحنفیہ اور صاحبین کہتے ہیں ❸ دائنین کو حق حاصل ہے کہ وہ مدیون کے ساتھ لگے رہیں۔ مدیون جہاں بھی جائے وہ بھی اس کے ساتھ ہوں جب گواہوں آئے اگر دائنین کو گھر میں داخل ہونے کی اجازت دے تو داخل ہو جائیں۔ ورنہ دروازے پر بیٹھے انتظار کرتے رہیں جب باہر نکلے پھر ساتھ چٹ جائیں۔ لیکن اسے تصرف، مزدوری، سفر سے نہ روک سکتے، اسے کسی مخصوص جگہ میں قید بھی نہیں کر سکتے۔ چونکہ یہ جس بیجا ہے بلکہ وہ جہاں جائے اس کے ساتھ ہوں ایسا کرنے سے مدیون ادائیگی پر مجبور ہوگا۔ چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے صاحب حق ملازمت اور مطالبہ کا حق رکھتا ہے۔ ❹

امام زفر، مالکیہ شافعیہ اور حنابلہ کہتے ہیں ❺ جب حاکم کے پاس مدیون کا تہی دست ہونا ثابت ہو چکا تو اب اس سے مطالبہ اور ملازمت کا حق کوئی نہیں رکھتا، بلکہ اسے آزاد چھوڑا جائے گا تاکہ مال کما سکے چونکہ جب اس کی تنگدستی ثابت ہوگی تو مال داری تک اسے مہلت دی جائے گی۔ جیسے دین مؤجلہ میں ہوتا ہے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَإِنْ كَانَ ذُو عُسْرَةٍ فَنَظِرَةٌ إِلَىٰ مَيْسَرَةٍ البقرة ۲/۲۸۰

اگر تنگدست ہو تو اسے مال داری تک مہلت ہوگی۔

اور اوپر جو حدیث بیان کی گئی ہے اس میں کلام ہے جیسا کہ ابن مندرنے کہا ہے۔ یا اس حدیث کو موسر (مالدار) پر محمول کیا جائے گا چنانچہ ایک شخص نے پھلوں کو فروخت کر دیا تھا پھر کسی آفت کی وجہ سے پھلوں میں شدید نقصان آیا آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے غرماء سے فرمایا: جو تم پاؤ وہی لے لو اور تمہارے لیے بس یہی ہے ❶ یہی راجح قول ہے۔

مدیون کو جس میں رکھنا..... شریعت میں یہ اصول مقرر ہے کہ اگر مدیون مالدار ہو تو دیون کی ادائیگی اس پر واجب ہے اگر تنگدست ہو تو آسودگی اور کشائش تک اسے مہلت دی جائے گی۔ اور اگر اس کے پاس مال ہو دائن کو دیسے ہی ٹال دیتا ہو تو حاکم اسے جس میں رکھے چنانچہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ مالدار شخص کی ٹال مثل ظلم ہے اس کی شکایت اور اسے سزا دینا حلال ہو جاتا ہے ❷ اس حدیث کی

❶..... الشرح الصغير ۳/۳۵۲۔ القوانین الفقہیة ۳۱۸ بدایة المجتہد ۲/۲۸۲، الشرح الكبير ۳/۲۶۵۔ ❷ المغنی المحتاج ۲/۱۳۷۔ المغنی ۳/۳۳۵۔ تبیین الحقائق ۵/۲۰۰ تکملة الفتح ۴/۳۲۹ البدائع ۷/۱۷۳۔ ❸ رواه بهذا اللفظ ابن عدی فی الکامل عن ابی عتبة الخولانی ورواه الدارقطنی عن مکحول (نصب الرایة ۳/۱۶۶)۔ ❹ المغنی المحتاج ۲/۱۵۶۔ المغنی ۳/۳۳۹۔ ❺ کشف القناع ۳/۶۰۶۔ الشرح الصغير ۳/۳۷۰۔ ❶ رواه مسلم والترمذی۔ ❷ رواه الخمسة الا لترمذی اخرجه البيهقي وابن حبان وصححه عن عمر وبن شرید۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۲۳۶ باب حجر

روشنی میں مدیون کو جس میں رکھنا جائز ہے لیکن چند شرائط کے ساتھ جن کی فقہاء نے وضاحت کی ہے۔

حنفیہ کہتے ہیں..... قاضی کو اختیار ہے کہ مدیون خواہ مرد ہو یا عورت کو ہر ایسے دین کے بدلہ میں جس وقید میں رکھے جو کسی بھی عقد کی پاداش میں لازم ہوا ہو جیسے مہر، کفالہ، جب کہ مدیون۔

مالدار ہو یا قاضی پر اس کا حال مشتہر ہو اور تنگدستی و مالدارگی میں سے کسی ایک حالت پر حجت قائم نہ ہو جب قاضی نے مدیون کو دو یا تین مہینے تک جس میں رکھا اور اس عرصے کے دوران اس کے مال کا اتنا پتہ چلا تو اسے رہا کر دیا جائے گا اگر مدیون نے اپنی تنگدستی پر گواہ قائم کر دیے تو قاضی اس کا راستہ چھوڑ دے یعنی رہا کر دے چونکہ آیت میں ہے:

فَنظَرْتُ إِلَى مَيْسَرَةٍ البقرة ۲۸۰/۲

مجبوس کو دین کی وجہ سے مارا نہ جائے اور نہ ہی اسے خوفزدہ کیا جائے اسے بیڑیاں نہ پہنائی جائیں ننگا نہ کیا جائے، دائن کے سامنے تدبیر کے لیے کھڑا نہ کیا جائے اور نہ ہی اس پر جرمانہ کیا جائے۔^①
جس کی تین شرائط ہیں جو دین مدیون اور دائن میں ہوں۔

(اول)..... یہ کہ دین کی مدت پوری ہو چکی ہو دین مؤجل میں مدیون کو جس نہیں کیا جائے گا چونکہ جس تو اس ظلم کا ذمہ ہے جو ادائے دین کی تاخیر کی صورت میں دائن کو لاحق ہوتا ہے جب کہ دین مؤجل کی صورت میں یہ ظلم نہیں ہوتا۔

(دوم)..... مدیون میں تین شرائط کا اعتبار کیا گیا ہے ادائے دین کی قدرت ہو اگر مدیون بچارہ ہو ہی تنگدست اور سفید پوش تو اسے جس نہیں کیا جائے گا چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَإِنْ كَانَ ذُو عُسْرَةٍ فَنَظِرَةٌ إِلَىٰ مَيْسَرَةٍ البقرة ۲۸۰/۲

۲..... مدیون نال منول کر رہا ہو یعنی ادائیگی کا وقت ہو چکا ہو اور مدیون خواہتاہوا تاخیر کر رہا ہو، اس کی دلیل سابقہ حدیث ہے **مطل الغنی ظلم** یعنی مالدار شخص کی نال منول ظلم ہے مدیون کو اس ظلم کے ذمہ ہے جس میں رکھا جائے گا۔ جس سزا ہے اگر مدیون کی طرف سے نال منول کی صورت پیش نہ ہو تو اسے قید میں نہیں رکھا جائے گا۔

۳..... یہ کہ مدیون والدین کے علاوہ کوئی اور شخص ہو۔ چنانچہ والدین اور اصول کو جس میں نہیں رکھا جائے گا اسی طرح اولاد کو بھی جس کیا جائے گا۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ صَاحِبَيْهَا فِي الدُّنْيَا مَعْرُوفًا لقمان ۱۵/۳۱

دنیا میں والدین کے ساتھ اچھے سلوک سے پیش آؤ۔

وَبِالْوَالِدَيْنِ إِحْسَانًا الاسراء ۲۳/۱۷

والدین کے ساتھ حسن سلوک رکھو۔

والدین کو قید و جس میں رکھنا حسن سلوک نہیں ہے البتہ اگر والد اپنی اس اولاد کا خرچہ نہیں دیتا جس کا خرچ اس پر واجب ہو تو تعزیراً جس میں رکھا جائے گا۔ اسی طرح چھوٹے بچے کا ولی اگر ادائے دین میں تاخیر کا سبب بن رہا ہو تو ولی کو بھی جس میں رکھا جائے گا۔

(سو) یہ کہ دائن (صاحب حق) قاضی کی عدالت میں جس مدیون کا مطالبہ کرتا ہوں، اگر دائن جس کا مطالبہ نہیں کرتا تو مدیون کو جس میں نہیں رکھا جائے گا چونکہ دین اسی کا حق ہے اور جس وسیلہ حق ہے۔ اور حق کی تک و دو مطالبہ حق سے ہوتی ہے۔

باب: حجر
محبوس کن امور سے باز رہے گا..... اپنی روزمرہ کی مصروفیت کے لیے باہر نہیں جاسکتا، دینی اور دنیوی مہمات میں نہیں جاسکتا ہے جیسے جمعہ اور نماز باجماعت، عید، جنازہ کے ساتھ چلنا، عیادت مرلیض، ملاقات، ضیافت، وغیرہ۔ تاکہ دین کی ادائیگی ممکن ہو جائے۔ البتہ قریبی رشتہ داروں کی ملاقات سے نہیں روکا جائے گا تصرفات شرعیہ جیسے خرید و فروخت، ہبہ، صدقہ اور اقرار وغیرہ سے بھی نہیں روکا جائے گا۔

مالکیہ کہتے ہیں..... ❶ اگر مدیون مستور الحال ہو تو اسے قید میں رکھا جائے گا، یا یہ کہ اس کی ظاہری حالت سے اس کا مالدار ہونا معلوم ہوتا ہو مثلاً فاخران لباس پہنتا ہو سواری کے لیے اعلیٰ قسم کی گاڑی استعمال کرتا ہو اور اس کے پاس خادم بھی ہو اسے قید میں رکھا جائے گا یہاں تک کہ اس کی سفید پوشی ثابت ہو جائے یا کوئی ضامن پیش کر دے پھر اسے چھوڑ دیا جائے گا۔
اگر مدیون نے قرض خواہ سے وعدہ کر لیا کہ دو دن کے اندر اندر قرضہ ادا کر دے گا تو اسے مہلت دی جائے گا اور اگر کفیل (ضامن) نے کفالت قبول کر لی تو مدیون کو قید نہیں کیا جائے گا۔

اگر مدیون بظاہر مالدار ہو اور ادائیگی کا وعدہ کرتا ہو اسے مہلت دی جائے گی یا اگر مدیون اپنا مال اور سامان تجارت فروخت کرنے کے لیے مہلت طلب کرے اسے مہلت دی جائے گی۔ اگر کفیل پیش کر دیا فہماور نہ قید میں رکھا جائے گا۔ حاکم سامان تجارت فروخت کرنے کا اختیار نہیں رکھتا بخلاف مفلس کے، چونکہ مفلس کو اپنے مال میں تصرف کرنے سے روک دیا جاتا ہے، عورت کسی امانتدار عورت کے پاس قید کی جائیگی اور دادا پوتے کے حق میں محبوس کیا جاسکتا ہے۔

اگر مجبول الحال مدیون یا بظاہر تنگدست مدیون نے گواہوں کی گواہی سے اپنی تنگدستی ثابت کر دی کہ اس کے پاس نہ ظاہری مال ہے نہ خفیہ اور اس نے قسم بھی اٹھالی کہ اس کے پاس مال نہیں۔ اسے آسودگی تک مہلت دی جائے گی، قید میں نہیں رکھا جائے گا قبل ازیں اس سے مطالبہ نہیں، ادائے دین کے لئے قرض لینا بھی اس کے لیے ضروری نہیں۔ مجبول الحال کو قید سے حاکم اپنی صوابدید پر رہا کر سکتا ہے مثلاً قید میں پڑے پڑے اسے اتنا عرصہ گزار جائے کہ اگر اس کے پاس مال ہوتا تو ظاہر کر دیتا۔ البتہ اگر مدیون بظاہر مالدار لگتا ہو تو بغیر گواہوں کے قید سے رہا نہیں کیا جائے گا گواہ یہ گواہی دیں گے کہ اس کے پاس مال نہیں ہے۔ اگر مدیون کے بارے میں معلوم ہو کہ یہ مالدار ہے اسے تا وقت قید میں رکھا جائے گا حتیٰ کہ دین ادا کر دے یا کوئی ضامن پیش کر دے۔

شافعیہ اور حنابلہ..... اگر مالدار شخص سے ادائے دین کا مطالبہ کیا گیا ہو اور وہ انکار کرتا ہو جب کہ اس کے پاس ظاہری مال ہو جو جنس دینی ہو تو اسی سے دین کی وصولی عمل میں لائی جائے گی۔ اگر مال دین کی جنس میں سے نہ ہو تو حاکم جبراً اس کا مال فروخت کر دے اور اگر مال ایسی جگہ ہو جہاں حاکم کی ولایت نہ ہو اور مدیون نے مال کو پوشیدہ رکھا ہو جب کہ مال متعین ہو اور قرض خواہ جس کا مطالبہ بھی کرتا ہو تو حاکم اسے جس کر دے اولاً اس پر حجر لگائے یہاں تک کہ وہ مال ظاہر کر دے اگر مدیون کو جس سے عبرت نہ ہو اور حاکم اسے مارنے پینے کی رائے رکھتا ہو تو وہ یہ بھی کر سکتا ہے۔

اگر کوئی مدیون تنگدستی کا دعویٰ کرتا ہو اور دائن اس کی تصدیق نہ کرتا ہو اسے جس میں رکھا جائے گا یہاں تک کہ گواہ پیش کرے جو اس کی تنگدستی کی گواہی دیں، اگر اس کی تنگدستی ثابت ہو چکی تو اسے مہلت دینا واجب ہے اس کے ساتھ لگے رہنا جائز نہیں جو آیت میں ہے:

وَرَأَىٰ كَانَ ذُو عُسْرَةٍ فَنَظَرَ بِهَا إِلَىٰ مَا يَبِغُهَا ۲۸۰/۲۳۵

اگر مدیون تنگدست ہو تو اسے ہولت تک مہلت دینا ہے۔

اگر ثابت ہو جائے کہ مدیون ادائیگی دین کی قدرت رکھتا ہے اس کے باوجود وہ دیون ادا نہ کرتا ہو تو حکمران اسے جس میں رکھے ❶ چنانچہ حدیث ہے مالدار شخص کی نال منول سے اس کی شکایت اور جس حلال ہو جاتا ہے حاکم کو یہ اختیار نہیں کہ مدیون کو قید سے رہا کر دے یہاں کہ اس کا معاملہ واضح ہو جائے کہ وہ تنگ دست ہے اس وقت اسے رہا کرنا واجب ہے یا مدیون دین ادا کر دے یا قرض خواہ اسے بری الذمہ کر دے۔ اس صورت میں اسے چھوڑ دیا جائے، ہاں البتہ خود قرض خواہ اسے رہائی دینے میں راضی ہو اگر مالدار مدیون کو بالاصرا جس میں رکھا گیا اور وہ دین بھی ادا نہ کرتا ہو تو حاکم اس کا مال فروخت کر دے اور دیون ادا کرے۔

جیسا کہ مالکیہ کہتے ہیں کہ مدیون کو سخت مزدوری پر مجبور نہیں کیا جائے گا، چنانچہ حدیث گزر چکی ہے کہ جو کچھ تم پاؤ لے لو اور تمہارے لئے بس یہی ہے جیسے بدیہ صدقہ یا قرضہ قبول کرنے پر کسی کو مجبور نہیں کیا جاتا۔

۴۔ مجبور علیہ مدیون کا مال فروخت کرنا اور دشمن غرماء کے درمیان تقسیم کرنا..... فقہاء کا اس پر اتفاق ہے ❶ کہ مفلس مجبور علیہ مدیون کا مال فروخت کیا جائیگا اور حاصل شدہ رقم قرض خواہ دائین کے درمیان تقسیم کر دی جائے گی اور تقسیم دیون کے حصص کے بقدر ہوگی مستحب یہ ہے کہ حجر کے فوراً بعد مال فروخت کیا جائے تاکہ زمانہ حجر طویل نہ ہو اور مدیون جلد از جلد بری الذمہ ہو جائے، حق صاحب حق کو مل جائے نیز جب حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت معاذ رضی اللہ عنہ پر حجر لگایا تو ادائیگی دین کے لیے آپ نے ان کا مال فروخت کر دیا اور حاصل شدہ دشمن غرماء کے درمیان تقسیم کر دیئے۔

اگر دیون مدیون کے مال کی جس میں سے ہو تو قاضی پر واجب ہے کہ مال فروخت کر دے اور حاصل شدہ رقم دائین کے درمیان تقسیم کر دے۔

قاضی کے لیے مستحب ہے کہ مال فروخت کرتے وقت مدیون کو حاضر کر دے یا اس کا وکیل حاضر ہو چونکہ اس میں چند فوائد ہیں۔ وہ اپنے سامان کو ضبط میں لاسکے گا اچھے طریقے سے اپنے سامان کی پہچان کرو اس کے گامدیون کا دل مطمئن رہے گا، سامان کے خریدنے میں رغبت ہوگی، جیسے غرماء کو حاضر کرنا مستحب ہے چونکہ خرید فروخت انہی کے لیے تو ہو رہی ہے بسا اوقات غرماء خود کسی چیز میں رغبت ظاہر کرتے ہیں اور اسے خرید لیتے ہیں اور دشمن بڑھا دیتے ہیں نیز ان کا دل مطمئن رہے گا اور اس میں تہمت سے دوری بھی ہے بسا اوقات کوئی قرض خواہ بعینہ اپنا مال پاتا ہے جو لے لیتا ہے۔

ہمارے زمانہ میں بولی لگا کر مال نیلام کیا جائے اور ہر چیز کو اس کے متعلقہ بازار میں فروخت کیا جائے اور بیع دشمن مثل کے ساتھ کی جائے۔

بیع میں اولاً ان اشیاء کو فروخت کیا جائے جو جلدی خراب ہو جاتی ہیں جیسے پھل اور سبزیاں، پھر ان چیزوں کو فروخت کیا جائے جن کے ساتھ کوئی حق متعلق ہو جیسے مرہون، پھر جانور فروخت کیے جائیں چونکہ جانوروں کو چارے کی ضرورت ہوتی ہے نیز جانور کے ہلاک ہونے کا بھی اندیشہ ہوتا ہے۔ پھر منقولی اشیاء فروخت کی جائیں چونکہ ان کے چوری ہونے کا خدشہ ہے پھر کپڑے فروخت کیے جائیں پھر زمین البتہ عمارت (مکان) زمین سے پہلے فروخت کیا جائے زمین کو اس لیے مؤخر کیا جائے چونکہ زمین کے ہلاک ہونے کا اندیشہ نہیں ہوتا اور چوری ہونے سے بھی محفوظ ہے۔ نیز زمین پناہ حاصل کرنے کا ذریعہ ہے اس لئے زمین کی فروختگی میں ضرر شدید ہے تبھی تو زمین اشد ضرورت کے وقت فروخت کی جائے گی۔ مالکیہ کے نزدیک زمین دو ماہ کی تاخیر کے بعد فروخت کی جائے۔

❶..... ابن تیمیہ رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں: کسی عین جگہ مدیون کو جس میں رکھنا واجب نہیں بلکہ مقصود یہ ہے کہ وہ تصرف سے باز رہے اسے کسی بھی جگہ جس میں رکھا جاسکتا ہے۔ کشاف القناع ۳/۲۰۸۔ ❷ تکملة الفتح ۴/۳۲۸ تبیین الحقائق ۵/۱۹۹، الشرح الصغیر ۳/۳۵۷ الشرح الکبیر ۳/۲۶۹ مغنی المحتاج ۲/۱۵۰ المہذب ۱/۳۲۲، کشاف القناع ۳/۲۲۰ المغنی ۴/۲۲۱، بدایۃ المجتہد ۲/۸۷۔

ملاحظہ رہے کہ امام ابوحنیفہ کے ساتھ صحابین کا اختلاف ہے چنانچہ امام نے نزدیک قاضی مدیون کا ساز و سامان اور زمین فروخت کرنے کا اختیار نہیں رکھتا۔

مفلس کے لیے ساز و سامان کا مجموعہ باقی رکھا جائے گا جس کے سوا کوئی چارہ کار نہ ہو جیسے ضرورت کے کپڑے جیسے شافعیہ کے نزدیک تقسیم کے دن کا خرچہ مدیون کے لئے رکھا جائے گا جو اس کی بیوی بچوں اور ذوی الارحام کے لیے کافی ہو حنفیہ کے نزدیک ان لوگوں پر قبل از تقلیس مدیون کے مال سے خرچ کیا جائے گا اگرچہ حجر کے بعد، مالکیہ کے نزدیک مدیون کے پاس اشیاء خورد و نوش چند ایام کے لیے چھوڑی جائیں گی، حنابلہ کے نزدیک اتنا مال چھوڑا جائے گا کہ غرماء کے درمیان مال تقسیم کرنے سے فراغت ہو جائے چنانچہ حنابلہ کا مسلک شافعیہ جیسا ہے۔ مدیون کے لیے وہ ہتھیار چھوڑے جائیں گے جن کے سوا کوئی چارہ کار نہ ہو، جیسے عالم کے لیے کتابیں چھوڑ دی جاتی ہیں جب کہ مالکیہ نے کتابوں اور جمعہ کے کپڑوں کی بیع کو جائز قرار دیا ہے بشرطیکہ ان کی قیمت زیادہ ہو چونکہ ان کے نزدیک علم تو وہ ہے جو دلوں میں محفوظ ہوتا ہے البتہ علامہ عدوی کہتے ہیں: اب یاد آئیں نہایت کمزور ہو چکی ہیں لہذا اب علم کا دار و مدار کتابوں پر ہے۔

مدیون کے پاس اتنا مکان باقی چھوڑا جائے گا جس میں وہ خود اور اس کا خادم رہ سکے، چونکہ مکان کے سوا کوئی چارہ کار نہیں ہوتا لہذا لباس اور خوراک کی طرح مکان نہیں فروخت کیا جائے گا۔

لیکن شافعیہ کے نزدیک اصح یہ ہے کہ مکان اور سواری فروخت کی جائے گی چونکہ کرائے سے مقصد حاصل کیا جاسکتا ہے، مالکیہ کہتے ہیں: مفلس کے خادم کو مزدوری پر لگایا جائے گا اور دوسری اشیاء فروخت کی جائیں گی۔

۵۔ دائن مفلس کے پاس بعینہ اپنا مال پائے تو کیا واپس لے سکتا ہے..... یہ پانچواں حکم یا اثر ہے جو مفلس پر حجر لگانے پر غیر حنفیہ کے ہاں مرتب ہوتا ہے۔

حنفیہ کہتے ہیں..... ❶ جو شخص مفلس قرار دیا گیا یعنی قاضی نے اس کے مفلس ہونے کا حکم جاری کیا اس کے پاس کسی شخص کا مال جو ان کا توں موجود ہو وہ مال فروخت کیا جائے گا اور حاصل شدہ رقم میں صاحب مال دوسرے قرض خواہوں کے ساتھ برابر کا شریک ہوگا۔ یعنی مال کا مالک اس مال کا حقدار نہیں ہوگا بلکہ اس مال میں دوسرے غرماء کا بھی حق ہے۔ اگر سامان پر قبضہ سے پہلے مدیون مفلس قرار دیا گیا یا قبضہ کے بعد مفلس قرار دیا گیا لیکن فروخت کنندہ کو اس کی خبر نہیں تھی تو مالک اپنا مال واپس لے سکتا ہے اور قبل از قبضہ کی صورت میں شمن کے بدلہ میں اسے جس بھی کروا سکتا ہے۔

اس پر حنفیہ کی لیل یہ ہے کہ افلاس عقد معاوضہ میں انسان کو عین مال سپرد کرنے سے عاجز کر دیتا ہے، جب کہ عقد قابل فسخ نہیں ہے لہذا حق فسخ ثابت نہیں ہوگا استحقاق تو شمن میں ثابت ہوا ہے یا وہ دین ہے جو ذمہ میں واجب ہے۔ اور جب خریدار نے عین بیع پر قبضہ کر لیا تو دین ادا عین کا تبادلہ ثابت ہو گیا۔

www.KitaboSunnat.com

جمہور کہتے ہیں..... ❷ جب قاضی کسی شخص کو مفلس قرار دے دے اور قرض خواہوں میں سے کسی ایک نے بعینہ اپنا مال پالیا تو اسے بیع فسخ کرنے کا حق حاصل ہوگا بیع فسخ کر کے اپنا مال لے لے چونکہ خریدار بیع کے شمن ادا کرنے سے عاجز آ گیا نیز جب عوض کی ادائیگی دشوار ہو تو فسخ عقد جائز ہے۔

جیسے مسلم فیہ کی سپردگی اگر معتذر ہو جائے تو بیع مسلم کو فسخ کر دینا جائز ہے چنانچہ حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ کی روایت ہے کہ حضور نبی

❶..... الدر المختار ۱۰۶/۵ تکملة الفتح والعناية ۳۳۰/۷ تبیین الحقائق ۲۰۱/۵. ❷ بدایة المجتہد ۲/۲۸۳ الشرح الصغير ۳/۳۷۳ الشرح الكبير ۳/۲۸۲ المہذب ۱/۳۲۲، معنی المحتاج ۲/۱۵۷ المعنی ۳/۳۰۹.

کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: جس شخص نے کسی ایسے شخص کے پاس بعینہ اپنا مال پایا جسے مفلس قرار دیا گیا ہو تو وہ دوسرے کی نسبت اس مال کا زیادہ حقدار ہے۔^①

حنفیہ کہتے ہیں..... یہ حدیث خصاف کی روایت کے معارض ہے وہ یہ کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: جس شخص کو مفلس قرار دیا گیا اور اس کے پاس کسی نے اپنا سامان پایا تو وہ دوسرے غرماء کے ساتھ یکساں شریک ہوگا۔ حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ کی حدیث کا مطلب یہ ہے کہ خریدار نے اس صورت میں قبضہ کیا ہو کہ بائع کو اختیار شرط حاصل ہو۔

جمہور کی رائے قوی ہے چونکہ حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ کی حدیث صحیح ہے اور حنفیہ کی بیان کردہ تاویل بعید ہے، جب کہ اگر بائع کو اختیار شرط حاصل ہو اس صورت میں تو حدیث کی ضرورت ہی نہیں چونکہ بائع کو ایسے ہی اپنا سامان واپس لینے کا حق ہے حنفیہ نے ایک اور تاویل بھی کی ہے اگر سامان ودیعت یا عاریت یا لفظ ہو لیکن یہ تاویل بھی صحیح نہیں چونکہ حدیث میں مفلس کا لفظ آیا ہے۔ اس موقع پر کچھ ایسے امور بھی ہیں جو مالک سامان کے رجوع سے متعلق ہیں ان میں سے اہم یہ ہیں۔

اول۔ کیا رجوع کا اختیار علی الفور ہوگا یا علی التراخی..... اس میں شافعیہ اور حنابلہ کی دو آراء^② ہیں، صحیح روایت یہ ہے کہ رجوع کا اختیار علی الفور ہوگا جیسے خیار عیب علی الفور حاصل ہوتا ہے اگر خیار میں تاخیر ہوئی تو اس سے غرماء کو ضرر پہنچے گا۔

دوم۔ کل معاوضات میں رجوع کا حق..... شافعیہ کہتے ہیں^③ صاحب مال کو سبھی معاوضات محضہ میں رجوع کا حق حاصل ہوگا جیسے بیع، اجارہ، قرض، بیع سلم ان کی دلیل حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ کی حدیث کا عموم ہے جو چند سطریں اوپر گزری ہے۔ چنانچہ مالک مکان نے مفلس کو گھرا جرت پر دیا مفلس نے قبضہ نہیں کیا تھا کہ اس پر حجر لگا دیا گیا تو مواجر گھر واپس لے لیے اور اجارہ کو فسخ کر دے۔

یہاں منفعت کو بیع کے قائم مقام بنا دیا گیا ہے، اگر مفلس کو دراہم بطور قرض دیئے یا بطور بیع سلم کے کے پاس المال کے دیئے پھر مسلم فیکہ کی سپردگی کی مدت پوری ہوگئی اور ادھر مفلس پر حجر لگا دیا گیا جب کہ دراہم چند شرط و نکتہ جو بعد میں آ رہی ہیں کے ساتھ باقی ہوں تو رب سلم رجوع کر سکتا ہے۔

رہی بات غیر معاوضات کی جیسے بیہ اور معاوضات غیر محضہ جیسے نکاح اور دم عمد کی صلح سوان میں رجوع کرنا جائز نہیں ہے۔

سوم۔ رجوع کی شرائط..... بیع کی صورت میں رجوع کی شافعیہ کے نزدیک چند شرائط ہیں۔^④

۱..... رجوع کی وقت شمن کی مدت پوری ہو چکی ہو۔ شمن مؤجل نہ ہو چونکہ مؤجل کا مطالبہ نہیں کیا جاتا۔

۲..... یہ کہ افلاس کی وجہ سے شمن کا حاصل کرنا معجزہ (بیشوار) ہو اور اگر بعد پون افلاس (دیوالیہ اقرار دینے) کی نفی کر رہا ہو باوجود مالدار ہونے کے شمن دینے سے انکار کرتا ہو یا بھاگ گیا ہو یا مالدار کی حالت میں مرجائے اور وارث ادائیگی سے انکار کرتا ہو تو اس قول کے مطابق بیع فسخ نہیں ہوگی، چونکہ بحکم قاضی حق وصول کرنا ممکن ہے۔

اگر غرماء شمن دے کر مال کا فدیہ دیں تو بائع پر لازمی نہیں کہ وہ اسے قبول کرے شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک بائع فسخ کا حق رکھتا ہے چونکہ فدیہ میں احسان جتلانا ہے نیز عین مال کے ساتھ بائع کا حق متعلق ہے مالکیہ کہتے ہیں اس صورت میں بائع رجوع کا حق نہیں رکھتا چونکہ رجوع تو اس لیے ہوتا ہے تاکہ شمن میں ہونے والے نقصان کی تلافی ہو جائے، جب پورے شمن اسے مل رہے ہیں تو اسے رجوع کا حق نہیں رہے گا یہ

①... حدیث صحیح رواہ الجماعة عن ابی ہریرۃ (نیل الاوطار ۵/۲۴۲) ② مغنی المحتاج ۲/۱۵۸ المغنی ۱۰/۴۱۰ ③ مغنی

المحتاج ۲/۱۵۸ ④ المرجع والمکان السابق

- ایسا ہی ہے جیسے کسی عیب دار چیز سے عیب ختم ہو جائے۔ ①
- ۳..... بیع خریداری کی ملکیت میں باقی رہے، اگر خریدار کی ملکیت ختم ہوگئی خواہ جیسے خریدار مر گیا حکماً ملکیت ختم ہو جائے مثلاً وقف کردے فروخت کردے یا بربہ کردے تو اب رجوع کا حق نہیں رہے گا چونکہ بیع مفلس مدیون کی ملکیت سے نکل چکی ہے۔
- مذکورہ بالا شرائط سے واضح ہوا کہ شافیہ کے نزدیک رجوع کی نو (۹) شرطیں ہیں۔ ②
- ۱..... یہ کہ رجوع معاوضہ محضہ میں ہو جیسے بیع۔
- ۲..... حجر کا معلوم ہوتے ہی رجوع کرے۔
- ۳..... یوں کہتے ہوئے رجوع کرے میں نے بیع فسخ کردی اس میں حکم قاضی کی حاجت نہیں۔
- ۴..... یہ کہ عوض پر قبضہ نہ ہوا اگر کچھ عوض پر قبضہ ہو گیا بقیہ میں رجوع ثابت ہوگا۔
- ۵..... یہ کہ عوض کی سپردگی یا وصولی افلاس (دیوالیہ قرار دینے) کی وجہ سے ہو۔
- ۶..... یہ کہ عوض ذمہ میں دین ہو اور عین ہو تو وہ کبھی غرباء کو پیش کی جائے گی۔
- ۷..... دین کی مدت پوری ہو چکی ہو۔
- ۸..... بیع مفلس کی ملکیت میں باقی ہو۔
- ۹..... مال کے ساتھ حق لازم متعلق نہ ہو جیسے خریدار نے رہن رکھ دیا ہو۔

حنا بلہ کہتے ہیں..... ③ بائع پانچ شرائط کے ساتھ سامان کو واپس لے سکتا ہے جب کہ کشف القناع میں دو اور شرطوں کا اضافہ کیا ہے۔

(اول)..... یہ کہ بعینہ سامان باقی ہو، اس میں سے کچھ بھی تلف نہ ہو، ہو۔ اگر کچھ تلف ہو گیا مثلاً پھلدار درخت میں سے کچھ پھل تلف ہو گیا تو رجوع کا حق باقی نہیں رہے گا اور بائع غرماء کے ساتھ برابر کا شریک ہوگا۔ مالکیہ اور شافیہ کہتے ہیں: بقیہ میں رجوع جائز ہے یہ شرط شافیہ کے نزدیک آٹھویں شرط ہے۔

(دوم)..... یہ کہ بیع کے ساتھ متصل اضافہ نہ ہو، جو جیسے فرہبی مالکیہ اور شافیہ کے نزدیک یہ شرط مانع نہیں ہے۔

(سوم)..... یہ کہ بائع نے بعض ثمن پر قبضہ نہ کیا ہو۔ اگر کچھ ثمن پر اس نے قبضہ کیا ہو تو رجوع کا حق ساقط ہو جائے گا۔ یہ شافیہ کے نزدیک چوتھی شرط ہے اس شرط پر دونوں مذہب متفق ہیں۔ مالکیہ کہتے ہیں: صاحب سامان کو اختیار حاصل ہوگا۔ اگر چاہے تو ثمن کے جس حصہ پر قبضہ کیا ہے اسے واپس کر دے اور پھر پورے سامان کو واپس لے یا چاہے تو غرماء کے ساتھ برابر کا حصہ دار رہے اور رجوع نہ کرے۔

(چہارم)..... یہ کہ سامان کے ساتھ کسی دوسرے شخص کا حق متعلق نہ ہو چنانچہ اگر خریدار نے سامان کو رہن میں رکھ دیا یا بربہ کر دیا تو بائع واپس نہیں لے سکتا یہ ایسا ہی ہے جیسے بیع کی ہو یہ شافیہ کے نزدیک نویں شرط ہے اس شرط میں شافیہ، حنا بلہ، اور مالکیہ میں اختلاف ہیں۔

(پنجم)..... یہ کہ مفلس زندہ ہو، اگر مر گیا ہو تو بائع غرماء کے ساتھ برابر کا شریک ہوگا برابر ہے بائع کو مرنے سے پہلے مفلس کے دیوالیہ ہونے کا علم ہو اور اس پر حجر لگا دیا گیا ہو اور پھر وہ مرا ہو یا مرنے کے بعد دیوالیہ ہونے کا اسے علم ہو، ہو۔ یہ بھی مالکیہ کی رائے ہے اس شرط کی

①... الشرح الكبير ۲۸۲/۳ الشرح الصغير ۳۷۳/۳ مغنی المحتاج: ۱۵۹/۳ المغنی ۳۱۱/۳. مغنی المحتاج ۱۶۰/۲.

② المغنی ۲۱۳/۲ کشف القناع ۲۱۲/۳

دلیل ابو بکر بن عبد الرحمن کی حدیث ہے۔ اگر خریدار مر گیا تو سامان کا مالک غرماء کے ساتھ برابر کا شریک ہوگا ❶ شافعیہ کہتے ہیں: بائع کو فسخ کا حق حاصل ہوگا اور اپنا سامان واپس لے سکتا ہے، ان کی دلیل حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ کی سابقہ حدیث ہے۔ (ششم)..... سامان برابر خریدار کی ملکیت میں رہے، بیع، ہبہ یا وقف کے ذریعہ کبھی اس کی ملکیت سے نکلنے نہ پائے۔ (ہفتم)..... یہ کہ بائع تا وقت رجوع زندہ رہے۔

مالکیہ کے نزدیک بائع کے مفلس پر عین مال کے رجوع کرنے کی تین شرائط ہیں۔ ❷

اول..... یہ کہ مفلس پر جو ثمن واجب ہوں غرماء ان کا فدیہ نہ دیتے ہوں اگر اپنے مال کا فدیہ دیں یا بائع کو ثمن کی ضمانت دیں در مالکیہ غرماء قابل اعتماد ہوں یا بائع کو باعنا ذمہ لیں دیں تو اس صورت میں وہ عین مال نہیں لے سکتا۔

دوم..... یہ کہ عین مال کا لینا ممکن ہو اور وصولی بھی ممکن ہو، اگر لینا ممکن نہ ہو جیسے بیوی کی ملک بیع تو اس صورت میں رجوع نہیں کر سکتا، چنانچہ عورت کے خاندان کو جب مفلس قرار دیا گیا اور عورت مہر کا مطالبہ کرے تو وہ دوسرے غرماء کے ساتھ برابر کا شریک ہوگی چونکہ عورت ملک بیع میں رجوع نہیں کر سکتی البتہ قبل از دخول اگر خاندان کو مفلس قرار دیا جائے تو وہ فسخ نکاح کا حق رکھتی ہے۔

سوم..... یہ کہ عین مال بحال باقی ہو اس میں تغیر نہ آئے یا بوقت عقد کی حالت پر باقی نہ رہے اگر عین مال میں تغیر آجائے تو صاحب مال غرماء کے ساتھ برابر کا شریک ہوگا۔ چنانچہ اگر بیع گندم تھی وہ پیس لی گئی یا زمین میں بودی گئی یا آٹا تھا گوندھ لیا گیا اور اس کی روٹیاں بنا دی گئیں تو بائع رجوع نہیں کر سکتا یا چمڑا تھا اس کا جو تانا بنا دیا گیا یا جانور تھا ذبح کر دیا گیا یا تازہ کھجوریں تھیں وہ چھوہارے بن گئیں یا بیع کو کسی دوسری چیز کے ساتھ مخلوط کر لیا گیا، اور اب الگ کرنا ناممکن ہو جیسے مثلاً شہد گھی یا تیل کے ساتھ مخلوط کر دیا گیا عمدہ قسم کی گندم ردی یا گہن زدہ گندم کے ساتھ ملا دی گئی یا ایک قسم کا تیل دوسری قسم کے تیل کے ساتھ مخلوط کر دیا گیا ان صورتوں میں بائع اپنی چیز واپس نہیں لے سکتا۔

اگر بیع اسی جیسی چیز کے ساتھ خلط کر لی گئی یا چمڑے کو دباغت دے دی گئی یا کپڑے کو رنگ کر دیا گیا، یا سوت کات لی گئی یا کسی آسمانی آفت سے چیز میں عیب پیدا ہو گیا یا خریدار کے ذاتی فعل سے چیز میں عیب پیدا ہو گیا یا اجنبی کے فعل سے عیب پیدا ہوا یا وہ چیز اپنی پہلی حالت پر لوٹ آئی تو اس کا مالک اسے واپس لے سکتا ہے۔

اگر چیز میں عیب برقرار ہے اور اپنی پہلی حالت پر واپس نہ آئے تو وہ اس چیز کو لے سکتا ہے اور نقصان میں غرماء کے ساتھ برابر کا شریک ہوگا یا اس چیز کو چھوڑ دے اور بیع ثمن میں غرماء کے ساتھ برابر کا شریک رہے۔

چہارم: مفلس خریدار کے پاس بیع میں اضافہ کر دیا..... اگر مفلس کے پاس بیع میں اضافہ ہو جائے تو کیا اصل مالک اسے واپس لے سکتا ہے، اس کی مختلف صورتیں ہیں۔

پہلی صورت: اضافہ متصل ہو..... جیسے فرہبی اور بڑھوتری پر کتابت قرآن سیکھ لینا وغیرہ اس صورت میں یہ اضافہ مالکیہ کے نزدیک رجوع کے مانع نہیں ہے، ہاں البتہ اگر غرماء بیع کے ثمن دے دیں، شافعیہ کے نزدیک یہ اضافہ رجوع کے مانع ہوگا۔ امام احمد رحمۃ اللہ علیہ سے بھی یہی ایک روایت ہے۔ حنابلہ کے نزدیک، راجح ہے چونکہ ان کی کتب کا اسی پر اتفاق ہے۔ ❸

دوسری صورت: اضافہ منفصل ہو..... جیسے پھل اور بچہ جو بیع کے بعد خریدار کے پاس پیدا ہوا مذہب مثلاً شہ کے نزدیک یہ اضافہ

❶ رواہ مالک فی المؤطا و ابو داؤد و هو مرسل وقد سندہ ابو داؤد من وجہ ضعیف (نیل الاوطار ۵/۲۳۲) ❷ الشرح

الکبیر ۲۸۳/۳ الشرح الصغیر ۳/۴۷۳۔ ❸ الشرح الکبیر ۲۸۳/۳ مغنی المحتاج ۱۶۱/۲ المہذب ۱/۲۲۳ المغنی ۳/۱۹۴

رجوع کے مانع نہیں چنانچہ بائع اصل واپس لے گا اضافہ واپس نہیں لے گا، چونکہ اضافہ خریدار کا حق ہے، نیز شارع نے صاحب مال کو اصل میں رجوع کا حق دیا ہے لہذا، اسی پر اکتفا کیا جائے گا۔ ❶

تیسری صورت رنگ کے سبب اضافہ ہو..... اگر ایک شخص نے کسی دوسرے سے کپڑا خریدا اور پھر اسے رنگ کر دیا پھر وہ شخص مفلس قرار دیا گیا تو بلا اتفاق مذاہب ثلاثہ میں یہ اضافہ اصل کپڑے میں رجوع کے مانع نہیں چونکہ عین مال میں اسے رجوع کا حق حاصل ہے مفلس اضافہ میں کپڑے کے مالک کے ساتھ شریک ہوگا گویا اضافہ مفلس کا حق ہے۔ ❷

ایک اور احتمال میں حنابلہ کے نزدیک اگر بیع کی قیمت بڑھ جائے تو رجوع کا حق نہیں رہے گا چونکہ بیع کے ساتھ مفلس کا اضافہ متصل ہو گیا ہے لہذا فرہی کی طرح رجوع ممنوع ہے۔

چوتھی صورت: عمارت یا باغ یا زراعت کا اضافہ:

مالکیہ کہتے ہیں..... ❸ جس شخص نے مفلس کے پاس بغیر اپنا مال یا باغ کہ مال میں اضافہ ہو چکا ہو مثلاً زمین میں عمارت بنا ڈالی یا باغ لگا دیا تو اس صورت میں رجوع ممنوع ہوگا صاحب مال غرماء کے ساتھ مال میں برابر کا شریک ہوگا۔

شافعیہ اور حنابلہ..... کہتے ہیں ❹ اگر زمین میں عمارت یا درخت لگانے کے اور بائع نے رجوع کو اختیار کیا تو اگر غرماء اور مفلس زمین کو معات اور باغ سے فارغ کرنے پر متفق ہوں تو انہیں یہ اختیار حاصل ہوگا چونکہ یہ ان کا حق ہے۔ جب زمین عمارت اور درختوں سے فارغ ہو جائے تو بائع اسے واپس لے سکتا ہے چونکہ بائع نے بیعہ اپنا مال پالیا ہے، جو گڑھے پڑ گئے ہوں انہیں ہموار کرنا واجب ہے اور اکھاڑنے سے مفلس کا جو نقصان ہوا ہے اس کا تاوان بھرنا بھی واجب ہے۔ اگر غرماء زمین کو فارغ کرنے سے انکار کریں تو مجبور نہیں کئے جائیں گے، ایک قول یہ بھی ہے کہ بائع تعمیر اور باغ کی قیمت دے کر مالک بن جائے اسے یہ بھی حق ہے کہ باغات اکھاڑ دے اور جو نقصان ہوا اس کا ضمان دے چونکہ مفلس کا سارا مال بیع کے حکم میں ہے۔

شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک راجح یہ ہے کہ بائع زمین واپس لینے کا حق نہیں رکھتا عمارت اور درخت مفلس کا حق ہوں گے۔ چونکہ رجوع کی صورت میں مفلس اور غرماء کا نقصان ہے ضرر ضرر سے ختم نہیں ہوتا۔ رجوع تو دفع ضرر کے لیے مشروع ہوا ہے چنانچہ بائع کا ضرر مفلس اور غرماء کے ضرر ختم ہی ہوگا۔ اس صورت میں بائع غرماء کے ساتھ برابر حصے کا شریک ہوگا۔ اسی لیے مذاہب ثلاثہ کا اس حالت میں عدم رجوع پر اتفاق ہے۔

اگر خریدار نے زمین کاشت کی پھر وہ مفلس قرار دیا گیا تو بائع کے لئے شافعیہ کے نزدیک زمین میں رجوع کرنا جائز ہے چونکہ بائع نے عین مال پالیا ہے۔ یہ ایسے ہی ہے جیسے بیع گھر ہو اور اس میں خریدار کا سامان پڑا ہو۔ اس وقت اگر کھیتی کاٹ لی گئی تو اسے منتقل کرنا واجب ہے اگر فصل نہ کاٹی گئی ہو تو کھیتی اسے چھوڑے رکھنا جائز ہے۔ چونکہ خریدار نے زمین میں فصل بوئی ہے جب ملکیت ختم ہو جائے تو کھیتی تک کھیتی کو چھوڑنے رکھنا جائز ہے لیکن زمین کی مشغولیت کی کوئی اجرت نہیں ہوگی۔ یہ ایسا ہی ہے جیسے کوئی شخص زمین میں کاشتکاری کرے پھر زمین کو فروخت کر دے۔

❶..... المراجع السابقہ کشف القناع ۳/۲۱۸۔ ❷ الشرح الكبير ۳/۲۸۳ مغنی المحتاج ۲/۱۶۳ المہذب ۱/۳۲۵، المغنی ۳/۱۷۲ کشف القناع ۳/۲۱۸۔ ❸ بدایة المجتہد ۲/۲۸۵۔ ❹ مغنی المحتاج ۲/۱۶۲ المہذب ۱/۳۲۵ المغنی ۳/۲۲۶ کشف القناع ۲/۳۳۷

پہنچم: بیع میں تغیر آجائے..... مثلاً ایک شخص نے گندم خریدی اور پچیس ڈالی یا زمین میں بودی، یا آٹا خرید اور اسکی روٹی پکا ڈالی۔ یا تیل خرید اور اس کا صابن بنا ڈالا یا کپڑا خرید اور اس کی قمیص بنا ڈالی یا سوت خرید اور اس کا کپڑا بنا دیا یا لکڑی خریدی اور اس کے کھڑکیاں دروازے بنا لئے یعنی کوئی بھی چیز خریدی اور اس میں ایسا کام کیا جس سے اس کا نام ہی بدل گیا پھر خریدار مفلس قرار دیا گیا تو مذاہب ثلاثہ میں بائع کو رجوع کا حق نہیں رہے گا البتہ شافعیہ کے نزدیک بشرطیکہ قیمت زیادہ ہو جائے اور اگر قیمت زیادہ نہ ہو تو بائع رجوع کر سکتا ہے اور مفلس کو کچھ نہیں ملے گا۔ ❶

ششم: بیع کا کسی دوسری چیز کے ساتھ مخلوط ہو جانا..... اگر کسی شخص نے تیل خرید اور اس کے ساتھ کوئی دوسرا تیل ملا لیا یا گندم خریدی اور اس کے ساتھ کوئی ایسی چیز ملانی جسے جدا کرنا ناممکن ہو تو بالاتفاق مذاہب ثلاثہ میں بائع کا حق رجوع ساقط ہو جائے گا۔ البتہ مالکیہ کہتے ہیں کہ اگر چیز اپنی مثل کے ساتھ مخلوط ہو جائے تو بائع کو رجوع کا حق حاصل ہوگا۔

شافعیہ کہتے ہیں..... اگر بیع اپنی مثل کے ساتھ مخلوط ہوئی تو بیع کے بقدر بائع مخلوط کو ہی واپس لے لے اگر بیع کے ساتھ اس سے عمدہ چیز مخلوط ہوئی تو بائع کو رجوع کا حق نہیں ہے گا بلکہ بائع غراء کے ساتھ شمن میں برابر کا شریک ہوگا۔ ❷

ہفتم: بیع میں نقص آجائے..... یعنی عین بیع تو باقی ہو لیکن اس کی کوئی صفت باقی نہ رہے جس کی وجہ سے اس کی مالیت کم پڑ جائے مثلاً بیع میں عیب آ گیا جیسے لاغر ہو گیا یا بیمار ہو گیا یا کپڑا تھا جو بوسیدہ ہو گیا تو بالاتفاق مذاہب ثلاثہ میں یہ نقص رجوع کے مانع نہیں ہوگا چونکہ صفت کے مفقود ہونے سے بیع عین مال ہونے سے نہیں نکلتی۔ لیکن شافعیہ اور حنابلہ کے نزدیک بائع کو اختیار حاصل ہوگا چاہے تو جمع حق کے بدلہ میں ناقص بیع لے چاہے غراء کے ساتھ برابر کا حصہ دار ہو چونکہ شمن سامان کی صفت کے مقابلہ میں نہیں ہوتے۔

مالکیہ کے نزدیک بائع کو نقصان کی نسبت اختیار ہوگا چاہے بیع لے اور غراء کے ساتھ شریک ہو یا بیع کو چھوڑ دے اور کل شمن میں غراء کے ساتھ شریک ہو یہی مذہب شافعیہ کا اس صورت میں ہے کہ کوئی اجنبی کسی چیز کے کچھ حصہ کو تلف کرے۔ ❸

تیسری بحث: مجورین سے حجر اٹھانا..... شریعت میں یہ اصول مقرر ہے کہ حکم سبب یا علت کے ساتھ گھومتا ہے اگر سبب موجود ہے تو حکم بھی موجود ہوگا اگر سبب موجود نہیں تو حکم بھی موجود نہیں ہوگا۔ چنانچہ حجر بھی کسی سبب کی بناء پر لگایا جاتا ہے جب حجر کا سبب ختم ہو جائے تو سبب بھی ختم ہو جاتا ہے مسبب سے مراد حجر ہے تفصیل گزر چکی ہے یہاں مختصر بیان کیا جائے گا۔

سفیہ..... میں جب رشد (سمجھداری) ظاہر ہو جائے اور اس میں خرص مال کی علامتیں پیدا ہو جائیں تو حجر اٹھایا جائے گا۔ لیکن راجح قول کے مطابق قاضی کے حکم کے سوا کوئی چارہ کار نہیں البتہ امام محمد بن حسن رحمۃ اللہ علیہ اور ابن قاسم کا اس میں اختلاف ہے چونکہ سفیہ پر حجر بحکم قاضی ہوگا لہذا حجر کا خاتم بھی بحکم قاضی ہوگا۔

مغفل..... سے بھی اسی طرح حجر اٹھایا جائے گا جب اس میں حسن تدبیر اور بیدار مغزی کی نشانیاں ظاہر ہو جائیں اور حسن و خوبی سے تصرف کرے اس میں بھی قاضی کا حکم ضروری ہے اور مذکور بالا اختلاف اس میں بھی ہے۔

مجنون..... سے حجر قاضی کے حکم کے بغیر اٹھایا جائے گا چنانچہ جب مجنون شفا یاب ہو گیا اور اس کی عقل عود کر آئی تو حجر اٹھایا

❶ الشرح الكبير ۲۸۳/۳ الشرح الصغير ۴۴/۳ مغنی المحتاج ۱۶۳/۲ المہذب ۳۲۵/۱، المغنی ۴۱۶/۳ ❷ الشرح الكبير والصغير ومغنی المحتاج المسکان السابق المغنی ۴۱۵/۳ المہذب ۳۲۶/۱ ❸ الشرح الكبير والصغير المسکان السابق المہذب

جائے گا۔

معتوو... کے قوائے عقلیہ جب اچھی طرح کام کرنے لگیں اور اس کی مخلوط الحواسی ختم ہو جائے تو حجر اٹھایا جائے گا۔
بچہ اگر غیر ممیز ہو تو حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک سات سال پورے ہونے پر بعض تصرفات سے حجر اٹھایا جائے گا اگرچہ ممیز ہو تو اس سے دو چیزیں حجر کو اٹھادیتی ہیں۔ ❶

اول شافعیہ کے علاوہ جمہور کے نزدیک ولی کی اجازت جو از روئے تجارت ہو حجر کو اٹھادیتی ہے اور ان تصرفات سے حجر اٹھایا جائے گا جو نفع و نقصان میں دائرہ دونوں شافعیہ کے نزدیک حجر کا خاتمہ میں ہوگا اگرچہ تجارت کی اجازت ہو۔
دوم تنگندی کے ساتھ ہونے سے حجر کو ختم کر دیتا ہے ولی کی ترشید اور حکم قاضی کی ضرورت نہیں۔

مالکیہ کہتے ہیں... اگر بچے باپ زندہ ہو تو بلوغ سے بغیر حکم قاضی حجر ختم ہو جائے گا۔ اگر باپ کی طرف سے وحی مقرر ہو تو ترشید سے حجر کا خاتمہ ہوگا۔ اگر وحی قاضی کی طرف سے مقرر ہو تو قاضی کی ترشید سے حجر ختم ہوگا۔ یہ ابن جزئی مالکی کی رائے ہے جب کہ در دیر کی رائے کے مطابق وحی ترشید کی معاملہ میں اذن قاضی کا محتاج نہیں۔

مشہور مذہب کے مطابق لڑکی باپ کی ولایت (سرپرستی) میں برابر رہے گی یہاں تک کہ اس کی شادی ہو جائے اور اس کا خاندان دخول بھی کر لے تجھداری بھی محسوس ہو جائے یا عادل گواہ اس کے مال کے محفوظ ہونے کی گواہی دے دیں یا لڑکی کا باپ قبل از دخول یا بعد از دخول اس کی ترشید کرے قاضی کا وہی صرف گواہوں کی گواہی سے ترشید کر سکتا ہے۔

مفلس... جب فرما کے درمیان اس کا مال تقسیم کر دیا جائے تو کیا حجر ختم ہو جائے گا یا خاتمہ کے لیے حکم قاضی کی ضرورت ہے؟
چنانچہ شافعیہ اور حنابلہ نے اس میں دو صورتیں ذکر کی ہیں۔

اول... مفلس کا مال تقسیم کرتے ہی اس پر سے حجر اٹھ جاتا ہے چونکہ جس علت کے کارن اس پر حجر لگایا گیا تھا وہ علت جاتی رہی لہذا تبعاً حجر بھی ختم ہو جائے گا جیسے جنون کے ختم ہوتے حجر ختم ہو جاتا ہے۔

دوم حجر قاضی کے حکم سے ختم ہوگا چونکہ حجر کا ثبوت حاکم کے حکم سے ہوا لہذا اس کا اختتام بھی حاکم کے حکم سے ہوگا۔ جیسے مبذر پر حجر کا خاتمہ حاکم کے حکم سے ہوتا ہے۔ جب کہ جنون کے حجر کا حکم مختلف ہے چونکہ وہ بذاتہ ثابت ہوا لہذا علت کے زائل ہونے سے ختم ہو جائے گا۔

چوتھی بحث: ترکہ کے ساتھ دین کا تعلق..... اس بحث میں تین امور تفصیل طلب ہیں۔

۱۔ کیا موت سے دیون مؤجل کی مدت پوری ہو جاتی ہے..... جمہور علماء ائمہ مذاہب کے نزدیک موت کی وجہ سے دیون مؤجلہ کی مدت پوری ہو جاتی ہے ❶ یہ حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک تغلیس سے دیون مؤجلہ کی مدت پوری ہو جاتی ہے۔ امام زہری کہتے ہیں: یہ طریقہ جاری رہا ہے کہ موت کی وجہ سے دین کی مدت پوری ہو جاتی ہے ❷ اس کی دلیل یہ ہے کہ اللہ تعالیٰ نے ادائے دین کے بعد ورثہ کے لیے میراث کو مباح کیا ہے امام احمد رحمۃ اللہ علیہ سے دوسری روایت یہ ہے کہ موت سے دین مؤجل کی مدت پوری نہیں ہوتی۔

اگر دین کی موت سے مدت پوری نہ ہو تو پھر دین یا تو میت کے ذمہ میں باقی رہے گا یا ورثہ کے ذمہ میں رہے گا یا مال کے ساتھ متعلق ہوگا۔ میت کے ذمہ میں دین کا ہوتی رہنا یا نہ ہونا میت سے مطالبہ معذرت ہے۔ ورثہ کے ذمہ بھی نہیں رہتا چونکہ ورثہ دین کے پابند نہیں۔ مال ترکہ کی مختلف اشیاء کے ساتھ دین کا تعلق بھی جائز نہیں چونکہ اس میں میت کے لئے ضرر ہے۔ اور اس میں ورثہ کا کوئی نفع بھی نہیں ہے۔

❶ البدیع ۱/۱۷۱ المعنی ۳/۵۵۷ ❷ بدایۃ المجتہد ۲/۲۸۲ المعنی ۳/۳۵۵ المہذب ۱/۳۲۷ منار السبیل ۱/۲۵۴

❸ المہذب ۱/۳۲۷

میت کا ضرر اس طرح ہے کہ اس کا ذمہ دین کے ساتھ مشغول رہتا ہے یہاں تک کہ اس کی طرف سے دین ادا کر دیا جائے چنانچہ حدیث ہے مؤمن کا نفس اس کے دین کی ساتھ معلق رہتا ہے یہاں تک کہ ادا نہ کر دیا جائے ❶ صاحب دین کا ضرر اس طرح ہے کہ اس کا حق تاخیر میں پڑ جائے گا بسا اوقات عین تلف بھی ہو جاتی ہے اور یوں اس کا حق ساقط ہو جاتا ہے۔ ورثہ کا ضرر اس طرح ہے کہ وہ اشیائے ترکہ سے نفع نہیں اٹھا سکتے اور ان میں تصرف بھی نہیں کر سکتے۔

نیز موت سے حقوق باطل نہیں ہوتے بلکہ موت تو انتقال حقوق کا معین وقت ہے اور ورثہ کے لیے ایک علامت اور نشان ہے چنانچہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا ہے: جس شخص نے کوئی حق یا مال چھوڑا وہ ورثہ کا حق ہے۔ ❷

۲۔ ترکہ کے ساتھ تعلق دین کی کیفیت..... اکثر علماء کے رائے ہے ❸ کہ دین میت کے ذمے چوں کا توں باقی رہتا ہے۔ اور دین کا عین مال کے ساتھ اس طرح تعلق ہوتا ہے جیسے غراء کے حقوق کا تعلق بوقت حجر مفلس کے مال سے ہوتا ہے۔ یا جس طرح دین کا تعلق مرہون سے ہوتا ہے چونکہ اس میں میت کی زیادہ احتیاط ہے۔ چنانچہ ایسے دیون سے پہلے ورثہ اموال میں تصرف نہیں کر سکتے۔ شافیہ کے نزدیک صحیح یہ ہے کہ دین مستغرق اور غیر مستغرق رہن ترکہ میں برابر ہے چنانچہ ورثہ کا تصرف نافذ نہیں ہوگا۔

یہاں اگر کسی شخص نے اپنا سامان فروخت کیا ہے خریدار مرنے سے پہلے مر گیا تو شافیہ کے نزدیک بائع اپنے مال کا زیادہ حقدار ہوگا جیسے حالت افلاس میں بائع زیادہ حقدار ہوتا ہے۔ شافیہ کی دلیل ابن ابی ذئب کی حدیث ہے جو حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے مروی ہے کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: جو شخص مر گیا یا مفلس قرار دیا گیا تو سامان کا مالک سامان کا زیادہ حقدار ہوگا۔

حنابلہ، حنفیہ اور مالکیہ کہتے ہیں صاحب سامان غراء کے ساتھ یکساں شریک ہوگا ان کی دلیل ابی بکر بن عبد الرحمن کی حدیث ہے جو حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے مروی ہے کہ جو شخص مر گیا یا مفلس قرار دیا گیا اور اس کے کسی قرض خواہ نے اپنا مال بعینہ پالیا تو سامان کا مالک غراء کے ساتھ برابر کا شریک ہوگا۔

۳۔ کیا دین ورثہ کو ترکہ منتقل ہونے کے مانع ہے..... اس مسئلہ میں شافیہ اور حنابلہ کی دو آراء ہیں، ان دونوں میں سے صحیح روایت یہ ہے کہ دین انتقال ترکہ کے مانع نہیں چونکہ دین کا ترکہ کے ساتھ جو تعلق ہے وہ مرہون کے ساتھ مرتب کے تعلق سے زیادہ ہے اور دائن کا حق مفلس کے مال کے ساتھ ہے۔ چنانچہ رہن کی صورت میں راہن کی ملک ختم نہیں ہوتی اور مال سے مفلس کی ملکیت بھی ختم نہیں ہوتی لہذا دین انتقال ملک کے مانع نہیں۔

اگر ورثہ نے ترکہ میں تصرف کر دیا مثلاً فروخت کر دیا تو ان کا تصرف صحیح ہوگا اور دین کی ادائیگی لازمی ہوگی۔ اگر ادائیگی دشوار ہو تو تصرف فسخ ہو جائیگا البتہ ترکہ کے زائد جیسے پیداوار بچہ ورثہ کا حق ہوں گے چونکہ زائد ورثہ کی ملکیت میں پیدا ہوئے ہیں۔

اس میں کوئی اختلاف نہیں کہ وارث ترکہ کو روک سکتا ہے اور اپنے مال سے دین ادا کر سکتا ہے چونکہ وارث مورث کا خلیفہ ہوتا ہے۔ اگر میت یا مفلس کا مال غراء کے درمیان تقسیم کر دیا گیا پھر کوئی اور قرض خواہ ظاہر ہو تو وہ غراء پر رجوع کرے گا اور بقدر دین غراء کے ساتھ شریک ہوگا چونکہ ظاہری حکم پر تقسیم ہوتی ہے اور تقسیم ظاہر کے خلاف ہوئی تو تقسیم کا توڑنا واجب ہوگا۔

دوسری رائے مرجوح ہے کہ دین انتقال ترکہ کے مانع ہے چونکہ آیت میں ہے:

❶..... رواہ احمد والنسائی وابن ماجہ والحاکم عن ابی ہریرۃ وهو حدیث صحیح۔ ❷ رواہ احمد وابن ماجہ عن ابی کریم (الجامع الكبير ۱/۳۸۱) شرح السراجہ ۲، بداية المجتهد ۲/۲۸۳ القوانين الفقهية ۳۱۹ مغنی المحتاج ۲/۱۳۳ المغنی ۳۳۶/۱ المہذب ۳۲۷/۳

مِنْ بَعْدٍ وَصِيَّةٌ يُؤْتِي بِهَا أَوْ ذَيْنَ ۗ النساء ۱۱/

یعنی وصیت اور دین کے بعد ترکہ ورثہ میں تقسیم ہوگا۔

آیت میں دین اور وصیت کے بعد ترکہ وارث کا حق قرار دیا گیا ہے اس سے قبل ورثہ کی ملکیت ثابت نہیں ہوگی، اگر ورثہ نے تصرف کر دیا تو تصرف صحیح نہیں ہوگا۔ چونکہ وہ غیر کی ملک میں تصرف کریں گے ہاں البتہ غرماً تصرف کی اجازت دیں تو تصرف صحیح ہوگا۔

چوتھی قسم: ملکیت اور اس کے توابع:

اس قسم کے ضمن میں دو ابواب میں ملکیت کی بحث آئے گی، پہلا باب ملکیت کے متعلق ہے اس میں ایک تمہید اور چھ تفصیلیں ہیں۔

پہلی فصل	ملکیت اور ملک کی تعریف کے بیان میں
دوسری فصل	تملک کے لئے مال کی قابلیت اور عدم قابلیت
تیسری فصل	ملک کی مختلف انواع
چوتھی فصل	ملک ناقص کی مختلف انواع
پانچویں فصل	ملک تام کے مختلف اسباب
چھٹی فصل	طبیعت ملک یعنی کیا ملکیت خاصہ شریعت اسلامیہ میں مطلق ہے یا مقید

دوسرا باب ملکیت کے توابع کے بیان میں ہے، بارہ فصلوں میں اس کی بحث ہوگی۔

تمہید..... ملکیت اور اس کی خصوصیات ایسی مہتمم بالشان چیز ہے جس پر ماضی اور حال میں تمام تر اقتصادی ڈھانچہ کھڑا رہا ہے اور اب بھی کھڑا ہے ملکیت ہی عصر حاضر کے دو عالمی اقتصادی نظاموں کے درمیان اختلاف کا محور اور مرکز ہے میری مراد سرمایہ دارانہ نظام اور اشتراکیت کا نظام ہے۔ اسی لیے ملکیت اور اس کے توابع کا شمار ان مسائل میں ہوتا ہے جو زبردست اہمیت کے حامل ہیں اور ساری دنیا کی توجہ اپنی طرف مرکوز کی ہوئی ہے۔

اس موضوع میں تحقیق کرنے والا مختلف نقطہ ہائے نظر سے موجودہ نظامہائے معیشت و ملکیت کے بلند اہداف اور اسلام کے نظام ملکیت میں مشابہت پائے گا، خواہ مرکزیت فرد و جماعت کی مصلحت ہو یا علاقائی و ملکی مصلحت ہو۔ اسی سے مسئلہ ملکیت کی رسہ کشی کا وہ عقدہ بھی حل ہو جاتا ہے جس کی اسلام نے ضمانت دے رکھی ہے لیکن اجتماعی ملکیت کی مصلحت مختلف اور کڑی قیودات کے ساتھ مقید ہے۔ چنانچہ اسلام مصلحت عام کا رہن ہے اور حصہ داری اور ملکیت کا زبردست دافع ہے۔

محقق اختلاف اور فقہی جہات کے پیش نظر یہ بھی پائے گا کہ قومی اموال جیسے پٹرول اور معدنیات ملک کے عوام کا حق ہوتے ہیں فرد واحد کی ملکیت نہیں ہوتے بلکہ ملکی حق ہوتے ہیں اور حکومت ان اموال کی منتظم ہوتی ہے۔ چنانچہ جس طرح معاملات اور مالی میدان میں جدید اصول و قواعد تو قیوم فقہی احکام سے ماخوذ ہیں، نقصان و معاوضہ میں مساوات و عدل کی اساس پر تلف شدہ اشیاء کا ضمان و تادان، حق ملکیت کی رعایت، عزت مال اور جان کی حفاظت وغیرہ اس امر کی کھلی دلیل ہیں کہ بنیادی اسلامی اصول کتنی زبردست علوشان کے حامل ہیں۔ واللہ الموفق الی سواہ السبیل۔

نظریات فقہیہ کی بحث میں ملکیت کی تعریف اسباب اور انواع کا تذکرہ گزر چکا ہے، ہاں ملکیت کا ضامن تذکرہ ہوا ہے اور یہاں اصلۃً تذکرہ کا ہوگا اور یہ کہ اسلام میں فردی ملکیت مطلق ہے یا مقید؟ پھر میں اس کے متعلقات کو ذکر کروں گا اس کا بیان بارہ فصلوں میں ہوگا اور یہی دوسرے باب کا موضوع ہے، فصول کا اجمالی خاکہ حسب ذیل ہے:

احکام اراضی	(پہلی فصل)
احیاء موات	(دوسری فصل)
معدنیات، ہرحدوں اور جائیدادوں کے بیان میں	(تیسری فصل)
حقوق ارتفاق	(چوتھی فصل)
زمین کی پیداوار کے معاملات، مزارعت، مساقات اور مفاہرت	(پانچویں فصل)
اتفاق قسمت	(چھٹی فصل)
غصب اور اتلاف	(ساتویں فصل)
صائل (بچرے جانور) سے دفاع	(آٹھویں فصل)
لنظہ اور لقیظ	(نویں فصل)
منفقود	(دسویں فصل)
مسابقہ اور مناظلہ (گھوڑ دوڑ وغیرہ)	(گیارہویں فصل)
شفعہ	(بارہویں فصل)
ملحق..... اسلام میں اقتصادی نظام کے اثرات اور نشانات۔	

پہلا باب..... ملکیت اور اس کی خصوصیات

اس باب میں چھ فصلیں ہیں۔

پہلی فصل: ملکیت اور ملک کی تعریف:

ملکیت اور ملک..... انسان اور مال کے درمیان علاقہ جیسے شریعت نے مقرر کر رکھا ہے اور وہ مال کو انسان کے ساتھ مخصوص کر دیتا ہے۔ انسان مال میں ہر طرح کے تصرفات کرتا ہے جب تک کہ کوئی مانع نہ پایا جائے۔ جس طرح اس علاقہ پر ملک کا اطلاق ہوتا ہے اسی طرح مملوک چیز پر بھی ملک کا اطلاق ہوتا ہے چنانچہ بولا جاتا ہے یہ چیز میری ملک ہے یعنی میری مملوک ہے مجلہ (م ۱۲۵) میں یہی تعریف مفسود ہے برابر ہے کہ وہ معین چیز ہو یا منافع ہوائی معنی کے لحاظ سے حنفیہ کا یہ قول سمجھ میں آ جاتا ہے کہ منافع اور حقوق ملک ہوتے ہیں مال نہیں ہوتے بنا برائیں ملک حنفیہ کے نزدیک مال سے اہم ہے۔ یعنی ہر مال ملک ہے لیکن ہر ملک مال نہیں۔

ملک کا لغوی معنی..... انسان کا اپنے مال کو احاطہ اور تصرف میں لانا یعنی مال میں تصرف کرنے میں انفرادیت۔ فقہاء نے ملک کی مختلف تعریفیں کی ہیں جو قریب المعنی ہیں۔ ان میں سے مشہور تعریف یہ ہے۔

ملک..... "اختصاص بالشئ، یمنع الغیر منه ویسکن صاحبہ من التصرف فیہ ابتداءً الا لمانع شرعی"

ملک ایسی اختصاصی کیفیت کا نام ہے جو صاحب شئی کے سوا اور لوگوں کو انتفاع اور تصرف سے روکتی ہے اور صاحب شئی کو تمام حقوق دیتی ہے لایہ کہ کوئی شرعی مانع نہ ہو۔ ①

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم..... ۶۳۹..... ملکیت اور ملک کی تعریف

چنانچہ جب کوئی شخص کسی چیز کو اپنے احاطہ اور دسترس میں شرعی طریقہ سے لاتا ہے تو وہ چیز اس شخص کے ساتھ مخصوص ہو جاتی ہے، اسی اختصاص کے پیش نظر مالک اس چیز سے نفع اٹھا سکتا ہے اور اس میں تصرف کر سکتا ہے ہاں البتہ کوئی شرعی مانع ہو جیسے جنون، عتہ، سنہ، بچپن، وغیرہ تو پھر تصرف نہیں کر سکتا۔ جس طرح اختصاص دوسرے شخص کو تصرف سے روکتا ہے لایہ کہ شرعی طور پر کوئی گنجائش اگر موجود ہو تو دوسرا شخص بھی اس میں تصرف کر سکتا ہے۔

مثلاً دوسرے کو حق ولایت، وصیت اور وکالت حاصل ہو۔ جب کہ ولی، وصی یا وکیل کا اس شے میں ابتدا، تصرف نہیں پایا جاتا بلکہ تصرف نیابت کے طور پر ہوتا ہے گویا نابالغ اور مجنون فی الواقع مالک ہوتے ہیں اہلیت کی کمی یا فقدان کی وجہ سے وہ تصرف نہیں کر سکتے، جب مانع یا عارض ختم ہو جاتا ہے تو تصرف کا حق انہیں دوبارہ مل جاتا ہے۔

دوسری فصل..... تملک ۱ کے لیے مال کی قابلیت اور عدم قابلیت :

دراصل مال اپنی طبع کے اعتبار سے تملک کے قابل ہوتا ہے البتہ بسا اوقات کوئی ایسا عارض پیش آ جاتا ہے جو مال کو ہر حالت میں یا بعض احوال میں تملک کے قابل نہیں رہنے دیتا۔ مال کی قابل تملک ہونے کے اعتبار سے تین اقسام ہیں۔

۱۔ وہ مال جو تملیک اور تملک کو کسی حال میں قبول نہیں کرتا..... اس سے مراد وہ مال ہے جو عامۃ الناس کے نفع کے لئے مخصوص ہوتا ہے جیسے شارع عام، پل، قلعے، گلیاں، دریا، بچا، گھر، قومی لائبریریاں، عوامی باغیچے اور گارڈنز وغیرہ چنانچہ یہ اشیاء نفع عام کی وجہ سے تملک خاصہ کے قابل نہیں ہوتیں البتہ جب ان اشیاء کی یہ حالت زائل ہو جاتی ہے تو اپنی اصلی حالت پر واپس لوٹ آتی ہیں۔ اور وہ قابلیت تملک ہے۔ چنانچہ جب شارع عام کی ضرورت ختم ہو جائے اور ویران پڑی ہو تو وہ قابل تملک ہو جاتی ہے۔

۲۔ وہ مال جو صرف شرعی نقطہ نظر سے قابل تملک ہو..... جیسے وقت شدہ اموال، بیت المال کی املاک چنانچہ وقف شدہ مال کی خرید و فروخت، ہبہ وغیرہ نہیں کیا جائے گا ہاں البتہ اگر موقوفہ مال انہدام کے قریب ہو اور اس کے اخراجات آمدن سے زائد ہو تو محکمہ اوقاف کے لیے جائز ہے کہ اس کی تبدیلی کا اعلان کر دے۔

بیت المال کی املاک یا وزارت مالیات کی خرید و فروخت صحیح نہیں ہاں البتہ اگر حکومت وقت خرید و فروخت میں کوئی بہتری سمجھے تو فروخت کر سکتی ہے۔ مثلاً حکومت کو اس کے ٹمن کی ضرورت ہو یا دو گئے ٹمن کے ساتھ املاک فروخت ہو رہی ہوں چونکہ سرکاری اموال حکومت کی تحویل میں اسی طرح ہوتے ہیں۔

جس طرح یتیم کا مال وصی کے پاس ہوتا ہے۔ تاہم یتیم کے مال میں وصی بوقت ضرورت اور مصلحت کو دیکھ کر تصرف کرتا ہے۔ چنانچہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا: میں اپنے آپ کو مسلمانوں کے مال کے لئے ایسا ہی منتظم مقرر کرتا ہوں جیسے وصی یتیم کے لئے مقرر ہوتا ہے۔

۳۔ وہ مال جس کا تملک اور تملیک مطلقاً جائز ہے: اس میں کوئی قید نہیں یہ وہ اموال ہیں جو مذکورہ بالا دونوں اقسام کے علاوہ ہیں۔

تیسری فصل..... ملک کی انواع

ملک کی دو قسمیں ہیں:

۱۔ ملک تامہ

۲۔ اور ملک ناقص۔

۱۔ کسی چیز کو اپنی ملک میں لینا تملک ہے یعنی مال میں ملک بننے کی صلاحیت کا نام تملک ہے۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۶۵۰..... ملکیت اور ملک کی تعریف
ملک تام..... وہ ہے جس میں اصل شیء کا بھی مالک ہو اس کی منفعت کا بھی مالک ہو بایں طور کہ مالک کے لئے اس چیز کے جملہ حقوق شرعیہ ثابت ہوں۔

ملک تام کی اہم خصوصیات: ملک تام مطلق اور دائمی ہوتی ہے اور یہ محدود زمانے کا ساتھ متعین نہیں ہوتی جب تک ملک کا محل باقی رہتا ہے ملک بھی باقی رہتی ہے ملک تام قابل اسقاط نہیں ہوتی، چنانچہ اگر کسی شخص نے کسی دوسرے کی مملوکہ چیز غصب کر لی اور مغضوب منہ (مالک) نے کہا کہ میں اپنی ملک کو ساقط کرتا ہوں تو اس کی ملکیت ساقط نہیں ہوگی بلکہ اس کی ملک میں رہے گی ہاں البتہ ملک قابل انتقال ہوتی ہے چونکہ یہ بات جائز نہیں کہ کوئی چیز بغیر مالک کے ہو، انتقال کا طریقہ یہ ہے کہ ملک یا تو خرید و فروخت کے عقد سے منتقل ہوتی ہے یا میراث سے یا وصیت سے۔

مالک کو ملک تام کے استعمال تصرف اور حصول آمدنی کا پورا حق حاصل ہوتا ہے وہ اپنی ملک کو فروخت کر سکتا ہے، ہبہ کر سکتا ہے وقف کر سکتا ہے اور اس کی وصیت بھی کر سکتا ہے عاریت اور اجارہ پر دے سکتا ہے۔ چونکہ مالک چیز کی اصل اور اس کی منفعت دونوں کا مالک ہوتا ہے۔ اگر مالک اپنی ملک کو تلف کر دے تو اس پر ضمان نہیں ہوتا، چونکہ فرد واحد مالک بھی ہو اور ضامن بھی ہو ایسا تصور ناممکن ہے لیکن دینائے اس سے مواخذہ ہوگا چونکہ مال کو تلف کرنا حرام ہے بسا اوقات قضاء بھی مواخذہ ہوتا ہے چنانچہ اگر مالک کا سفیہ ہونا ثابت ہو جائے تو اس پر جرم لگایا جاتا ہے۔

ملک ناقص..... وہ ہے کہ آدمی صرف اصل چیز یا صرف اس کی منفعت کا مالک ہو، ملک منفعت کو حق انتفاع بھی کہا جاتا ہے۔ ملک منفعت کبھی منفع (نفع اٹھانے والے کے لئے) حق شخص ہوتی ہے عین مملوکہ نہیں ہوتی جیسے موصیٰ لہ تاحیات شیء کی منفعت کا مالک ہوتا ہے۔ کبھی حق عینی ہوتا ہے قطع نظر شخصی نفع کے اسے حق ارتفاق کہا جاتا ہے یہ صرف زمین میں حاصل ہوتا ہے۔ اس کی تفصیل حقوق ارتفاق کے تحت آیا جاتی ہے۔

چوتھی فصل: ملک ناقص کی انواع..... ملک ناقص کی تین اقسام ہیں:

۱۔ فقط ملک عین..... اس کا حاصل یہ ہے کہ عین (رقبہ، اصل چیز) کسی شخص کی مملوکہ ہو اور اس کے منافع کسی دوسرے شخص کے مملوکہ ہوں، مثلاً ایک شخص نے عرصہ تین سال کی لئے کسی دوسرے شخص کو زمین کا شہکاری کے لئے دے دے یا رہائش کے لئے مکان دے دے۔ چنانچہ جب مدت پوری ہوگی عین (اصل چیز) موصیٰ کی ملکیت ہوگی اور موصیٰ لہ محدود مدت تک کے لئے منفعت کا مالک ہوگا۔ چنانچہ اس حالت میں مالک عین سے نفع نہیں اٹھا سکتا اور اس کی منفعت میں تصرف بھی نہیں کر سکتا، بلکہ مالک پر تو واجب ہے کہ عین نفع اٹھانے والے کی سپرد کرے اگر مالک سپردگی سے انکار کرے تو اس پر جبر کیا جائے گا۔

اس سے ظاہر ہوتا ہے کہ فقط عین کی ملکیت دائمی ہوتی ہے جو بالآخر ملکیت تامہ پر منتہی ہوتی ہے، جبکہ منافع کی ملکیت کبھی مؤقت ہوتی ہے چونکہ حنفیہ کے نزدیک منافع وراثت میں منتقل نہیں ہوتے یا منافع دائمی ہوتے ہیں جیسے وقف۔

۲۔ منفعت شخصی کی ملک یا حق انتفاع..... ① ملک ناقص کی اس قسم کے ذیل میں ملک منفعت کے پانچ اسباب ہیں وہ یہ ہیں

①..... حنفیہ کے نزدیک ملک منفعت اور حق انتفاع میں کوئی فرق نہیں چنانچہ متعین بذات خود نفع اٹھا سکتا ہے اور اسے یہ حق بھی حاصل ہے کہ کسی دوسرے کو منفعت کا مالک بنا دے چنانچہ جو شخص غرماء کے سنی کے لئے گھر وقف کرنے تو طالب کے لئے فقط حق عینی ہوگا۔ یہی رائے قانوناً معمول پ ہے مالکیہ کے نزدیک ان دونوں میں فرق ہے چنانچہ ملک منفعت ایسا اختصاصی حق ہے کہ صاحب حق بذات اس سے نفع اٹھا سکتا ہے اور غیر کو بھی نفع کے لئے دے سکتا ہے جب کہ حق انتفاع شخصی انتفاع کی محض رخصت ہے۔ الفروق القرانی ۱۸/۱

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۵۱ ملکیت اور ملک کی تعریف
اعارہ، اجارہ، وقف، وصیت اور اباحت۔

اعارہ..... یعنی کسی چیز کو عاریت دینا، جمہور حنفیہ اور مالکیہ کے نزدیک بغیر عوض کے کسی چیز کی۔
منفعت کا مالک بنا دینا اعادہ ہے مستعیر (عاریت لینے والے) بذات خود مستعار چیز سے نفع اٹھا سکتا ہے اور وہ عاریت پر دوسرے کو بھی
دے سکتا ہے۔ البتہ اجرت پر نہیں دے سکتا چونکہ اعارہ عقد غیر لازم ہے یعنی مالک کسی وقت بھی واپس لے سکتا ہے جب کہ اجارہ عقد لازم ہے
چنانچہ ضعیف پر قوی کی بنیاد نہیں رکھی جاسکتی، نیز مستعار کے اجارہ میں اصلی مالک کا ضرر اور نقصان ہے۔
شافیہ اور حنابلہ کے نزدیک باعوض منفعت کو مباح کر دینا اعارہ ہے، چنانچہ مستعیر مستعار چیز کو عاریت پر آگے نہیں دے سکتا۔

اجارہ..... عوض لے کر منفعت کی تملیک اجارہ ہے متاثر بذات خود اجرت پر لی ہوئی چیز سے نفع اٹھا سکتا ہے اور اس کے علاوہ
دوسرا شخص بھی منفعت یا باعوض نفع اٹھا سکتا ہے بشرطیکہ منفعت مختلف نہ ہو۔ یہاں تک کہ اگر موجد نے یہ شرط لگا دی کہ متاثر بذات خود نفع
اٹھائے تب بھی متاثر نفع اٹھانے کے لئے چیز دوسرے کو دے سکتا ہے البتہ اگر منفعت کی صورت مختلف ہو تو اصل مالک سے اجازت لینا
ضروری ہے۔

وقف..... عین کو کسی بھی انسان کی تملیک سے روک دینا اور کسی منفعت کو موقوف علیہ پر خرچ کرنا چنانچہ وقف موقوف علیہ کو منفعت
کی تملیک کا فائدہ لیتا ہے، موقوف علیہ بذات خود بھی موقوف سے نفع اٹھا سکتا ہے اور دوسرا شخص بھی نفع اٹھا سکتا ہے بشرطیکہ واقف اسے
اجازت دے۔

منفعت کی وصیت..... جس چیز کی وصیت کی گئی ہو (یعنی موسیٰ بہ) وصیت اس کی منفعت کی ملک کا فائدہ دیتی ہے موسیٰ
لہ بذات خود موسیٰ بہ سے نفع اٹھا سکتا ہے عوض اور بغیر عوض کے دوسرا بھی نفع اٹھا سکتا ہے، بشرطیکہ موسیٰ نے آمدنی و پیداوار کی
اجازت دی ہو۔

اباحت..... کسی چیز کے ہلاک کرنا یا استعمال کرنے کی اجازت، جیسے کھانا یا پھل لینے کی اجازت، منافع عامہ سے نفع اٹھانے کی
اجازت جیسے سڑکوں، گلیوں سے گزرنے کی اجازت، باغیچوں میں بیٹھنے کی اجازت، مدارس، اسکولوں اور ہسپتالوں میں داخل ہونے کی
اجازت، اذن خاص جیسے ذاتی گاڑی میں کسی کو سواری کرنے کی اجازت یا گھر میں رہائش کی اجازت۔

اباحت اور ملک میں فرق..... ملک انسان کو مملوکہ چیز میں تصرف کا پورا پورا اختیار دیتی ہے بشرطیکہ کوئی مانع نہ ہو۔ جب کہ اباحت
کسی چیز سے نفع اٹھانے کا حق ہے جو ہو جب اذن ہوتا ہے اذن (اجازت) یا تو مالک کی طرف سے ہوتا ہے، جیسے گاڑی میں سوار ہونا یا
شریعت کی طرف سے ہوتا ہے جیسے مراثی (مصالح) عامہ سے نفع اٹھانا مثلاً راستے، دریا، چراگاہیں وغیرہ۔ چنانچہ مباح شے متعلقہ کی نہ مملوکہ
ہوتی ہے اور نہ ہی اس کی منفعت مملوکہ ہوتی ہے جب کہ ملک اس کے برعکس ہے۔

حق منفعت کی خصوصیات یا انتفاع شخصی..... ملک ناقص یا انتفاع شخصی کی اہم امتیازی خصوصیات درج ذیل ہیں۔
۱..... ملک ناقص زمان و مکان کی قید کو قبول کرتی ہے جب کہ ملک تام اس کے برعکس ہے چنانچہ جو شخص مثلاً اپنی گاڑی کرائے پر دے یا
مکان کرائے پر دے اس کے لئے جائز ہے کہ وہ انتفاع کی مدت مقرر کر دے مثلاً ایک مہینہ جگہ بھی متعین کر دے مثلاً کہے گاڑی شہر میں چلاؤ
صحراء میں نہ چلاؤ صرف متعلقہ سواری کر سکتا ہے دوسرا نہیں کر سکتا۔

۲..... حنفیہ کے نزدیک حق انتفاع وراثت میں منتقل نہیں ہوتا۔ جب کہ ائمہ ثلاثہ کے نزدیک حق انتفاع وراثت میں منتقل ہوتا ہے چونکہ

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ملکیت اور ملک کی تعریف وراثت ہی وہ مال جو وقت موت منتقل ہوتا ہے جو موجود ہے جب کہ حنفیہ کے نزدیک منافع مال نہیں ہوتے۔ جب کہ ائمہ ثلاثہ کے نزدیک منافع مال ہیں چنانچہ اگر کسی شخص نے کسی غریب کے لئے اپنے گھر کے کئی کی وصیت کی اور کئی کی مدت ایک سال مقرر کر دی، مدت پوری نہیں ہوئی تھی کہ غریب مر گیا تو ائمہ ثلاثہ کے نزدیک غریب کے ورثہ کو کئی کا حق ملے گا۔

۳..... مالک پر واجب ہے کہ جس چیز سے نفع اٹھایا جائے وہ منتفع کو سپرد کر دے اگرچہ وہ جبراً ہی سپرد کرے پھر یہ چیز منتفع کے پاس بطور امانت ہوگی۔ ملک خاص کی طرح اس کی حفاظت کرے گا اگرچہ چیز ہلاک ہو جائے تو تعدی اور تقصیر کی وجہ سے ضامن ہوگا۔

۴..... اگر منتفع چیز سے مفت نفع اٹھا رہا ہو تو چیز کے اخراجات منتفع پر واجب ہوں گے، جیسے عاریت کی صورت میں اخراجات مستعیر پر آتے ہیں اور اگر انتفاع عوض کے ساتھ ہو جیسے اجارہ میں ہوتا ہے تو چیز کے مالک پر اخراجات ہوں گے۔

۵..... جب منتفع چیز سے نفع اٹھا لے تو اس پر واجب ہے کہ چیز مالک کو سپرد کرے ہاں البتہ اگر منتفع کا نقصان ہو مثلاً فصل ابھی کٹائی کے لئے تیار نہ ہوئی ہو۔

حق منفعت کی انتہاء..... حق منفعت حق وقت ہوتا ہے، لہذا مندرجہ ذیل امور میں سے کسی ایک کے ساتھ ختم ہو جاتا ہے۔

۱..... مقررہ مدت ختم ہو جائے تو حق منفعت بھی ختم ہو جاتا ہے۔

(۲..... جس چیز سے نفع اٹھایا جائے رہا ہو وہ ضائع ہو جائے یا اس میں استعد رعیب آ جائے کہ قابل انتفاع ہی نہ رہے۔ جیسے رہائشی مکان کا گر جانا، زمین کا بخر ہو جانا اور مالک شے کی تعدی سے عیب آیا ہو تو اس پر متبادل چیز کا دینا واجب ہے۔

۳..... حنفیہ کے نزدیک منتفع کا مر جانا چونکہ احناف کے نزدیک منافع وراثت میں منتقل نہیں ہوتے۔

۴..... اگر منفعت عاریت یا اجارہ کے طور پر ہو اور چیز کا مالک مر جائے تو بھی حق منفعت منتہی ہو جاتا ہے۔ چونکہ عقد اجارہ تبرع ہے۔ اور تبرع و تبرع کی موت سے ختم ہو جاتا ہے۔ نیز اجرت پر دی ہوئی چیز کی ملکیت ورثہ کو منتقل ہو جاتی ہے یہ حنفیہ کے نزدیک ہے شافعیہ اور حنابلہ کہتے ہیں اجارہ عقد غیر لازم ہے، ہذا معیر یا اس کے وراثت کے لئے جائز ہے کہ وہ عاریت سے رجوع کر لیں۔

برابر ہے عاریت مطلق ہو یا مؤقت ہو۔ مالک کہتے ہیں: اجارہ موقتہ عقد لازم ہوتا ہے چنانچہ اگر کسی نے معین جگہ تک کے لئے جانور سواری کے لئے دیا تو اس سے پہلے مالک جانور واپس نہیں لے سکتا۔

اس تفصیل سے یہ بھی ظاہر ہو چکا کہ اجارہ معیر یا مستعیر کی موت سے ختم نہیں ہو جاتا اسی طرح اجارہ بھی عاقدین میں سے کسی ایک کی موت سے منتہی نہیں ہوتا۔ چونکہ اجارہ عقد لازم ہے جیسے بیع عقد لازم ہے۔

البتہ اگر منفعت وصیت یا وقف کے طور پر ہو تو حق منفعت موصی کی موت سے ختم نہیں ہوتا۔ چونکہ وصیت کی ابتدا ہی موصی کی موت کے بعد ہوتی ہے۔

اسی طرح واقف کی موت سے بھی موقوف کی منفعت ختم نہیں ہوتی چونکہ وقف علی التامین ہوتا ہے۔

۳..... منفعت عینی کی ملک یا حق ارتفاق:

حق ارتفاق..... اموال غیر منقولہ یعنی زمین مکان وغیرہ کے ایسے نفع کا نام ہے جو کسی دوسرے کے مملوکہ اموال غیر منقولہ سے متعلق ہوں، حق ارتفاق دائم ہوتا ہے اس میں مالک کی طرف نظر نہیں ہوتی، جیسے حق شرب، حق مجری، حق مسیل، حق مرور، حق جوار، حق علو۔

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ششم ۱۵۳ ملکیت اور ملک کی تعریف

حق شرب..... یعنی درختوں اور کھیتوں کو سیراب کرنے کا حق یا یوں کہے کہ حق شرب: کھیتی سیراب کرنے کے لیے پانی کے مخصوص حصہ کی نوبت ہے۔

حق شرفہ بھی حق شرب کے ساتھ ملحق ہے، حق شرفہ سے مراد انسان، حیوان اور گھریلو استعمال کا حق چنانچہ، پانی عموماً ہونٹوں سے پیا جاتا ہے اور شرفہ کا معنی ہونٹ ہے۔

اس اعتبار سے پانی کی چار اقسام ہیں۔ ①

الف..... عام دریاؤں کا پانی جیسے نیل، دجلہ، فرات (سندھ، جہلم) وغیرہا، ہر شخص ان دریاؤں سے نفع اٹھا سکتا ہے خود بھی پی سکتا ہے، اپنے جو پاپوں کو پلا سکتا ہے، زمین بھی سیراب کر سکتا بشرطیکہ کسی دوسرے کا اس میں ضرر نہ ہو چنانچہ حدیث ہے لوگ تین چیزوں میں برابر شریک ہوتے ہیں: پانی، گھاس اور آگ دوسری حدیث ہے لا ضرر و لا ضرار۔

ب..... نہروں اور نالیوں کا پانی جو کسی شخص کا مملوک ہوتا ہے ہر شخص اس پانی کو پینے کا حق رکھتا ہے، چوپایوں کو پلا سکتا ہے، مالک کے سوا دوسرا شخص اپنی کھیتوں کو سیراب نہیں کر سکتا۔ ہاں البتہ مالک کی اجازت سے سیراب کر سکتا ہے۔

ج..... چشموں، کنوؤں اور حوض وغیرہ کا پانی جو کہ کسی شخص کی ملک ہوتا ہے دوسری قسم کے پانی کی طرح اس میں پینے کا حق ثابت ہوتا ہے جب کہ حق شرب ثابت نہیں ہوتا، اگر پانی کا مالک لوگوں کو پینے سے روکے یا چوپایوں کو نہ پینے دے تو اس کے ساتھ قتال کرنا جائز ہے یہاں تک کہ ضرورت مند اپنی حاجت پوری کرے۔

د..... مخصوص برتنوں میں محفوظ کیا ہوا پانی، جیسے گھڑوں، گھریلو حوضوں، پن پکیوں اور پائپوں میں محفوظ کیا ہوا پانی، پانی کی اس قسم سے نفع مالک کی اجازت کے بغیر کوئی نہیں اٹھا سکتا، چونکہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے پانی کی خرید و فروخت سے منع فرمایا ہے ہاں البتہ جو پانی پاس اٹھا رکھا ہو اس کی خرید و فروخت جائز ہے۔ البتہ اگر کوئی شخص جاں بلب ہو وہ کسی طرح بھی پانی حاصل کر سکتا ہے خواہ اسے لڑائی کرنی پڑے۔ چونکہ اضطراری کیفیت دوسرے کے حق کو باطل نہیں کرتی۔

حق فحری..... ایک شخص کی زمین پانی سے دور ہے وہ اس جگہ سے پانی بہا کر اپنے کھیت کی سیرابی کے لئے پانی اپنی زمین تک لاتا ہے اسی حق کو حق فحری کہا جاتا ہے پڑوسی کو یہ حق نہیں کہ وہ اپنے پڑوسی کو پانی لے جانے سے روکے، ورنہ پڑوسی جبراً پانی لے جا سکتا ہے تاکہ اس کے ضرر کا دفیعہ ہو سکے۔

حق مسیل..... فاضل اور استعمال شدہ پانی کے اخراج کا حق مسیل ہے یا غیر شفاف پانی جو گھریلو استعمال کے لائق نہ ہو اسے عام مصرف مثلاً سیرابی کھیت کے لئے لے جانا، بیابارش کے پانی یا گھریلو استعمال شدہ پانی کی نکاسی کا حق مسیل ہے، مسیل اور فحری میں یہ فرق ہے کہ فحری ضرورت کے پانی کو زمین میں لانا ہے اور مسیل زمین یا گھر سے پانی کی نکاسی ہے مسیل کا حکم حق فحری کے حکم جیسا ہے چنانچہ حق مسیل سے روکنے کا کوئی شخص اختیار نہیں رکھتا ہاں البتہ اگر کسی کا ضرر ہو تو وہ روک سکتا ہے۔

حق مرور..... حق مرور سے راستے سے گزرنے کا حق مراد ہے تاکہ انسان اپنے مکان یا زمین تک پہنچ سکے، برابر ہے کہ راستہ شارع عام کی شکل میں ہو جو کسی کی ملک نہیں ہوتی یا مخصوص کسی کی ملک ہو چنانچہ شارع عام میں ہر انسان کو حق مرور حاصل ہوتا ہے جب کہ طریق خاص چند اشخاص کے ساتھ مخصوص ہوتا ہے۔

حق جوار..... جوار کا معنی پڑوسی ہے۔ پڑوسی کی دو قسمیں ہیں:

①..... البدائع ۶/۱۸۸، تکملة فتح القدیر ۸/۴۴، القوانین الفقهية ۳۳۹ نہایة المحتاج ۴/۲۵۵، المعنی ۵: ۵۳.

لفقہ الاسلامی وادلت... جلد ششم ۶۵۲ ملکیت اور ملک کی تعریف

۱..... جوار علوی (بالائی پڑوسی) (پہلو کا پڑوسی) ۲..... جوار جانبی

حق جوار میں دو طرح کے حقوق ہوتے ہیں۔

۱- حق تعلق..... بالائی منزل کے لوگوں کو اپنی تحتانی منزل کی چھت پر اپنے مکان کو قائم رکھنے کا جو مستقل حق حاصل ہوتا ہے اسی کو حق تعلق سے تعبیر کیا جاتا ہے۔

۲- جوار جانبی کا حق..... یہ وہ حق ہے جو دو پڑوسیوں میں سے ہر ایک کو دوسری حاصل ہوتا ہے چنانچہ جس شخص کو حق تعلق حاصل ہو وہ بالائی منزل پر اپنا حق برقرار رکھ سکتا ہے گویا یہ حق بالائی منزل والے کے لئے دائمی ہوتا ہے یہ حق زمین کے منہدم ہونے سے یا تحتانی منزل کے منہدم ہونے سے ختم نہیں ہوتا، صاحب تعلق کو ہمیشہ حق حاصل ہوتا ہے کہ وہ خود یا اس کے ورثہ بالائی منزل کو تعمیر کر سکتے ہیں۔ بالائی منزل اور تحتانی منزل کے مالکان اپنے اپنے حصہ میں ایسا تصرف نہیں کر سکتے جس سے دوسرے کا نقصان ہو۔ اگر تحتانی منزل منہدم ہو جائے تو اس کے مالک پر ضروری ہے کہ جہاں تک ممکن ہو جلد از جلد اسے تعمیر کرے اگر تعمیر سے انکار کرے گا تو اس پر جرہ کیا جائے گا، اگر تحتانی منزل والا یوں ہی چھوڑے رکھے تو بالائی منزل والا تعمیر کرے پھر تحتانی منزل کے مالک سے اخراجات وصول کرے۔

جس شخص کو جوار جانبی حاصل ہو اس کے لیے صرف ایک حق ثابت ہوتا ہے وہ یہ کہ یہ دونوں پڑوسی ایک دوسرے کو ضرر نہ پہنچائیں یعنی ایسا ضرر جس سے کوئی پڑوسی اپنی ملک سے نفع نہ اٹھا سکے۔

چنانچہ جواز کی جملہ انواع میں ضرر ممنوع ہے البتہ وہ تصرفات جن کا معاملہ بالائی پڑوسی کے لئے قابل اشکال ہو اور معلوم نہ ہو کہ آیا اس سے ضرر لاحق ہوگا یا نہیں۔ جیسے دروازہ کھولنا، یا کھڑکی کھولنا یا بالائی منزل پر بھاری بوجھ رکھنا جس سے چھت متاثر ہوتی ہو سو اس قسم کا تصرف حنفیہ کے درمیان مختلف فیہ ہے، امام ابوحنیفہ کہتے ہیں پڑوسی کی اجازت کے بغیر اس قسم کا تصرف جائز نہیں، چونکہ مالک کے اپنی ایسی ملک میں تصرفات جس کے ساتھ دوسرے کا حق متعلق ہو اس میں اصل ممانعت ہے چونکہ صاحب تصرف کی ملک خالص نہیں لہذا وہ صرف ایسا تصرف کر سکتا ہے جس میں دوسرے کا نقصان نہ ہو ہاں البتہ دوسرے پڑوسی کی اجازت سے تصرف کر سکتا ہے حنفیہ کے نزدیک یہی رائے مستثنیٰ ہے۔

صاحبین کہتے ہیں..... پڑوسی کے تصرف میں اصل اباحت ہے چونکہ بالائی منزل والا اپنے ہی ملک میں تو تصرف کرتا ہے، جب کہ مالک تصرف کرنے میں آزاد ہوتا ہے بشرطیکہ تصرف سے دوسرے کا نقصان نہ ہو اس صورت میں اس کا تصرف ممنوع ہوگا۔ اور اس کے علاوہ تصرف اپنی اباحت پر باقی رہے گا ❶ میرے نزدیک یہ رائے معقول ہے اور واجب الاتباع ہے۔ گویا جوار جانبی کا ایک ہی حق ہے وہ اپنی ملک میں تصرف کا مباح ہونا ہے بشرطیکہ اس تصرف پر ضرر فاحش مرتب نہ ہوتا ہو۔ اگر ضرر ہو تو تعدی کرنے والے پر ضمان آئے گا۔ برابر ہے کہ ضرر برائے راست ہو یا بالواسطہ، یہی مالکیہ کی رائے ہے اور باقی مذاہب بھی یہی ہیں۔ ❷

حقوق ارتفاق کے متعلق تین امور:

۱: حق ارتفاق اور حق انتفاع شخصی میں فرق..... حق ارتفاق اور حق انتفاع میں مندرجہ ذیل فروق ہیں۔

۱..... حق ارتفاق دائمی ہوتا ہے جو ہمیشہ اموال غیر منقولہ زمین اور مکان کے متعلق ہوتا ہے اس سے زمین کی قیمت کم پڑ جاتی ہے جب کہ

❶..... فتح القدیر ۵/۵۰۳ ردالمحتار علی الدر المختار ۳/۳۷۳، البدائع ۶/۲۶۳، البحر الرائق ۷/۳۳، تبیین الحقائق ۳/۱۹۶

❷ المنتقى على الموطأ ۶/۲۰، القوانين الفقهية ۳۲۱ نیل الاوطار ۵/۲۶۱۔

حق انتفاع منقولہ وغیرہ منقولہ دونوں طرح کے اموال سے تعلق رکھتا ہے جیسے زمین وقف کردی، اجرت پردے دی، مکان کرائے پردے دیا، یا کتاب عاریہ دے دی یا گاڑے کرائے پردے دی۔

۲..... حق ارتفاق زمین کے ساتھ مقرر ہوتا ہے البتہ حق جو شخص سے متعلق ہوتا ہے اور زمین سے بھی، جب کہ حق انتفاع معین شخص کے ساتھ متعلق ہوتا ہے۔

۳..... حق ارتفاق دائمی ہوتا ہے جو عقار (زمین) کے تابع ہوتا ہے اگرچہ املاک متعدد ہوں، جب کہ حق انتفاع شخصی مؤقت ہوتا ہے۔
۴..... حق ارتفاق وراثت میں بھی منتقل ہوتا ہے حتیٰ کہ حنفیہ کے نزدیک بھی، چونکہ حق ارتفاق زمین کے تابع ہوتا ہے، جب کہ حق انتفاع کا وراثت میں منتقل ہونا فقہاء کے درمیان مختلف فیہ ہے۔

دوم حقوق ارتفاق کی خصوصیات..... حقوق ارتفاق کے احکام عامہ بھی ہیں اور خاصہ بھی۔

احکام عامہ..... یہ ہیں کہ جب حقوق ارتفاق ثابت ہو جاتے ہیں تو وہ اس وقت تک باقی رہتے ہیں۔

جب تک ان کی بقا پر غیر کا ضرر مرتب نہ ہو۔ اگر حقوق ارتفاق پر دوسرے کا ضرر یا اذیت مرتب ہو تو اس کا ازالہ واجب ہے چنانچہ عام راستہ میں گندے پانی کے بہاؤ کو روکا جائے گا اگر متشعین کو ضرر پہنچ رہا ہو تو حق شرب سے روک دیا جائے گا اسی طرح اگر شارع عام میں گاڑی کے چلنے پر ضرر مرتب ہو تو گاڑی کو چلنے سے روکا جائے گا مثلاً گاڑی حد سے زیادہ رفتار سے چلائی جا رہی ہو چنانچہ حدیث ہے لا ضرر ولا ضرار یعنی نہ کسی کو ضرر پہنچاؤ اور نہ انتقام کے لئے ضرر کے درپے رہو نیز راستے سے گزرنے کا حق (حق مرور) سلامتی کے ساتھ مقید ہے اور اس ضرر سے احتراز بھی ممکن ہے چونکہ ضرر قدیم نہیں ہوتا۔

احکام خاصہ..... کو میں عنقریب حقوق ارتفاق کی بحث میں ذکر کروں گا۔

سوم..... حقوق ارتفاق کے اسباب:

حقوق ارتفاق کے متعدد اسباب ہیں:

۱۔ اشتراک عام..... حق ارتفاق کا ایک سبب عمومی قسم کی شرکت ہے جو شہریوں کو سرکاری املاک میں حاصل ہوتی ہے جیسے سڑکیں، دریا مصارف عامہ۔ چنانچہ ان املاک کے قریب جو زمین بھی ہوگی اس کے لیے یہ حقوق ثابت ہوں گے مرور کا حق سیرابی کا حق ضرورت سے زائد پانی کی نکاسی کا حق وغیرہا چونکہ یہ منافع لوگوں کے درمیان مشترک ہوتے ہیں اور ان سے منافع حاصل کرنا ان کے لئے مباح ہوتا ہے بشرطیکہ دوسرے متشعین کو ضرر لاحق نہ ہو۔

۲۔ معاملات میں شرط لگانا..... جیسے مثلاً فروخت کنندہ خریدار پر شرط لگا دے کہ اسے حق مرور حاصل ہوگا، یا اس کی کوئی دوسری مملوکہ زمین کے لئے حق شرب ہوگا یوں شرط لگانے سے یہ دونوں حقوق ثابت ہوں گے۔

۳۔ تقادم..... حق ارتفاق حاصل ہونے کا تیسرا سبب تقادم یعنی قدیم اور نامعلوم زمانہ سے کسی عمل کا جاری اور ثابت رہنا ہے مثلاً ایک شخص کو ایسی زمین وراثت میں ملتی ہے جو قدیم زمانہ سے پڑوسی کی زمین سے سیراب کی جاتی تھی یا اس کا فاضل پانی پڑوسی کی زمین میں بہایا جاتا تھا، یہ بھی بجائے خود حق ارتفاق کے ثابت ہونے کا ذریعہ ہے لیکن یہاں بھی یہی شرط ملحوظ ہوگی کہ دوسرے کے لئے باعث ضرر نہ ہو چونکہ بظاہر یہ حق سبب مشروع سے ثابت ہوا ہے اس لئے لوگوں کو احوال کے پیش نظر صلاح اور نفع پر محمول ہوگا۔

پانچویں فصل..... ملک تام کے اسباب:

ملک تام کے اسباب اور مصادر چار ہیں:

۱..... مباح چیز کو اپنی تحویل میں لے لینا

۲..... عقد و معاملہ

۳..... خلیفہ یا نیابت

۴..... اور ملوک کو چیز سے حاصل شدہ اضافہ یا توالد۔ جب کہ سول قانون میں

ملک تام کے اسباب چھ ہیں:

۱..... منقول وغیرہ منقول املاک جو ملک نہ ہوں انہیں اپنی تحویل میں لینا۔

۲..... میراث اور تصفیہ ترکہ۔

۳..... وصیت

۴..... منقولی وغیر منقولی املاک کے ساتھ التصاق

۵..... عقد و معاملہ

۶..... تقادم و حیازہ۔^①

یہ اسباب اسباب شرعیہ کے ساتھ متفق ہیں ① البتہ تقادم اور حیازہ یعنی مدت طویل سے غیر کی ملک کو اپنے قبضہ میں رکھنا اس اتفاق سے مستثنیٰ ہیں۔ چنانچہ اسلام نے تقادم کو ملک کا سبب قرار نہیں دیا، بلکہ یہ تو محض ساع دعویٰ کے مانع ہے ② جب کہ فی الواقع جو شخص غیر کی ملکیت پر ہاتھ ڈالے گا وہ شرعاً اس کا مالک نہیں بنے گا۔

اسلام نے تقادم کا اعتبار بھی نہیں کیا بایں طور کہ تقادم ترک مطالبہ کے ذریعہ مستحق ہے چنانچہ تقادم کی وجہ سے حقوق کا ثبوت و سقوط عدالت و خلق کے منافی ہے۔ تقادم کے ناحق ہونے میں اتنی بات ہی کافی ہے کہ غاصب اور چور مالک بن جائیں گے البتہ مدونہ میں ہے کہ حیازہ یعنی غیر کی ملکیت پر قبضہ کرنے سے امام مالک کے نزدیک ملکیت ساقط ہو جاتی ہے لیکن یہ رائے مالکیہ کی مشہور رائے کے خلاف ہے۔ لیکن حیازہ کی مدت کی کوئی تحدید نہیں کی البتہ ایک مرسل حدیث جو سعید بن مسیب سے مروی ہے اس سے حیازہ کی تحدید ہو سکتی ہے کہ زید بن اسلم نے مرفوع حدیث بیان کی کہ جو شخص اپنے فریق کے مقابلہ میں دس سال تک کسی چیز پر قبضہ کر لے تو وہ اس کا زیادہ حقدار ہوتا ہے۔ ③ البتہ التصاق اور اضافہ جو سیلاب بارش، ریت کے گرداب جو تیز ہوا کے سبب ہو جائیں وہ شرعاً مانع نہیں چونکہ یہ اضافہ ساویہ ہے یہ اس اصول میں داخل ہیں التولد من المملوک اضافہ کا تعلق ملک سے ہوتا ہے۔

۱۔ مباح کو تحویل میں لینا..... مباح: وہ مال ہوتا ہے جو کسی معین شخص کی ملک میں داخل نہیں ہوتا اور اس کے مالک پنہن میں کوئی شرعی مانع نہ ہو جیسے پانی، گھاس، بکری، جنگل کے درخت۔ خشکی و تری کا شکار مباح کو تحویل میں لینا درج ذیل امور سے ممتاز ہے۔ یہ کہ مباح کی ملکیت کا سبب باعث ملکیت ہو یعنی انشائی ہو اور مباح کسی دوسرے کی ملکیت نہ ہو جب کہ ملکیت کے دوسرے اسباب جیسے عقد، میراث وغیرہ تو یہ ملکیت کے اسباب حادثہ ہیں اور یہ سبب ناقل ہیں۔

ب۔ مباح کو تحویل میں لینا سبب فعلی ہے قولی نہیں۔ یعنی مباح پر ملکیت بالفعل اور قبضہ سے متحقق ہوگی لہذا یہ ملکیت ہر شخص کی درست ہو گی اگرچہ اس کی اہلیت ناقص ہو جیسے بچہ، مجنون اور مجبور علیہ غیر ہو۔ جب کہ ناقص الاہلیت کا عقد صحیح نہیں ہوتا یا موقوف ہوتا مباح کو اپنی تحویل میں سے کی دو شرطیں ہیں۔

(اول)..... یہ کہ اس نے مباح کو حاصل کرنے میں سبقت کی ہو چونکہ جس کا پہلے قبضہ ہوگا وہی اس کا مالک ہوگا۔

①..... راجع الفصل الثانی من حق الملكية اسباب كتب الملكية ۷/ ۸۲۸۔ ② مجله ماده ۲۱۲۸۔ ③ فقہائے تقادم کی تحدید ۳۳ سال سے کی ہے جلد ۱۶۶۱ میں اسی کو اختیار کیا گیا ہے یہ تحدید حقوق خاصہ کے متعلق ہے اراضی میں دس سال اوقات اور اموال میں ۳۶ سال۔ (۴) دیکھئے بحث الحیازہ التقادم فی الفقہ الاسلامی الدکتور محمد عبد الجواد ۱۸۵۱۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ... جلد ششم..... ۶۵..... ملکیت اور ملک کی تعریف

(دوم)..... اس نے مالک بننے کے ارادہ سے مباح کو حاصل کیا ہو اگر اس کی طرف سے ادا نہ پایا گیا تو وہ مالک نہیں بنے گا۔ مثلاً جیسے کوئی پرندہ کسی کی گود میں آن پڑے تو وہ اس کا مالک نہیں بنے گا۔ اسی طرح اگر کسی نے شکار پکڑے کے لیے جال پھیلا یا اور بیچ میں کوئی شکار نہیں کیا تو شکاری مالک بن جائے گا اور اگر جال خشک کرنے کے لیے پھیلا یا ہو اور بیچ میں کوئی شکار پھنس گیا تو شکاری مالک نہیں بنے گا۔ چونکہ امور کو وجود قصد سے ملتا ہے۔

اول: احياء موات (مردہ زمین کو زندہ کرنا)..... یعنی بخر اور غیر آباد زمین کو استعمال اور منفعت کے قابل بنانا احياء موات ہے موات وہ زمین کہلاتی ہے جو کسی کی ملکیت نہ ہو اور اس سے کسی طرح بھی نفع اٹھایا جاتا ہو شہر سے خارج ہو سو جو زمین کسی کی ملکیت میں ہو یا شہر کے اندر واقع ہو یا شہر سے باہر واقع ہو لیکن اہل شہر کے استعمال میں ہو تو وہ موات نہیں ہوگی۔

احیاء (آباد کاری) ملک کا فائدہ دیتی ہے چونکہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے جس شخص نے مردہ کو زندہ کیا وہ اس کا حق ہے برابر ہے کہ حاکم وقت کی اجازت سے زمین آباد کی ہو یا اس کی اجازت کے بغیر۔ امام ابوحنیفہ اور امام مالک کہتے ہیں کہ احياء ارض کے لئے حاکم وقت کی اجازت ضروری ہے۔ احياء ارض سے مراد یہ ہے کہ زمین کو قابل انتفاع بنانا مثلاً تعمیر، باغات، کھیتی باڑی یا ہل وغیرہ کے قابل بنادی یا زمین میں کنواں کھود یا فقہی اصطلاح میں احياء ارض کے عمل کو تحجر سے تعبیر کیا جاتا ہے۔ احياء کی مدت تین سال مقرر کی گئی ہے چنانچہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ فرمایا ہے کہ حد بندی کرنے والے کے لئے تین سال کے بعد کوئی حق نہیں۔“

دوم: شکار کرنا..... صید غیر مملوک مباح چیز پر قبضہ کرنا صید ہے یا تو بالفعل شکار پر قبضہ کرنے سے شکار مکمل ہوتا ہے مثلاً شکار پکڑ لیا۔ یا قبضہ حکمی کر لیا مثلاً پرندہ یا جانور یا پھلی پر اس طرح گرفت مضبوط کر لی کہ وہ بھاگ نہ سکیں جیسے مثلاً مچھلی کے لیے حوض بنالیا، جال ڈال دیا یا شکار پکڑنے والے جانوروں نے شکار کو گھیرے میں لے لیا۔

شکار انسان کے لئے حلال ہے، البتہ حج اور عمرہ کا احرام اگر باندھ رکھا ہو تو اس حالت میں کیا ہو شکار حلال نہیں ہوتا۔ یا شکار حرم مکہ یا حرم مدینہ کا ہو وہ بھی حلال نہیں۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

أَجَلٌ لَّكُمْ صَيْدُ الْبَحْرِ وَطَعَامُهُ مَتَاعًا لَّكُمْ وَاللَّسِيَّانَةُ وَحَرَمٌ عَلَيْكُمْ صَيْدُ الْبَرِّ مَا دُمْتُمْ حُرَمًا..... المائدہ: ۹۶

تمہارے لیے سمندر کا شکار حلال کر دیا گیا اور سمندر کا کھانا بھی جو تمہارے لیے سامان معیشت ہے اور مسافر کے لیے بھی تمہارے اوپر خشکی کا شکار حرام کر دیا گیا ہے جب تک تم حالت احرام میں رہو۔

شکار ملکیت کے اسباب ہیں سے ایک سبب ہے لیکن قبضہ حکمی میں تملک کا قصد اور ارادہ شرط ہے جب کہ حقیقی قبضہ میں یہ شرط ہیں۔ چونکہ قاعدہ ہے کہ امور کا وجود قصد و ارادہ سے ہوتا ہے چنانچہ اگر کسی شخص نے جال پھیلا رکھا ہو اور اس کی نیت جال سکھانے کی ہو اتفاقاً کوئی شکار اس میں پھنس جائے تو جو شخص پر شکار پر پہلے قبضہ کرے گا وہی اس کا مالک ہوگا۔ چونکہ جال کے مالک کی نیت شکار کرنے کی نہیں تھی اگرچہ شکار اس کی ملک میں پھنسا ہے اس مالک نے جال شکار کرنے کے قصد و ارادہ سے پھیلا یا ہو اور شکار پھنس جائے اور پھر کوئی دوسرا شخص شکار نکال لے تو وہ غاصب شمار ہوگا اس شخص کی زمین میں پرندے نے گھونسلنا بنا لیا تو جس نے پہل کر لی وہی پرندوں کا مالک ہوگا، ہاں البتہ اگر مالک زمین نے شخص اس شخص سے لینے زمین تیار کی ہو تو وہی مالک سمجھا جائے گا۔

اگر پرندہ کسی شخص کے مکان میں داخل ہوا، مالک مکان نے گھر کا دروازہ بند کیا تو پرندہ، گاؤہی مالک ہوگا۔ اسی طرح اگر شکار گڑھے یا کنویں میں گرا تو جس نے پہل کر لی وہی اس کا مالک ہوگا البتہ اگر مالک نے گڑھا اسی نیت سے کھودا ہو تو وہی مالک ہوگا۔

سوم: گھاس اور جھاڑیوں پر قبضہ..... گھاس و عشب میں اکلنا کہا جاتا ہے، اس سے مراد وہ سبزہ ہونا ہے جو خود بخود زمین سے اُگ

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۵۸ ملکیت اور ملک کی تعریف جاتا ہے۔ اور جانوروں کے چرنے کے کام آتا ہے۔

جھاڑیوں سے مراد وہ سرکنڈے ہیں جو جنگلات اور غیر مملوکہ زمین میں اگ جاتے ہیں۔ گھاس کا حکم..... یہ ہے کہ وہ کسی کی ملک نہیں اگرچہ مملوکہ زمین میں اگا ہو بلکہ گھاس سبھی لوگوں کے لیے مباح ہے سبھی کاٹ سکتے ہیں اور اپنے جانوروں کو چرا سکتے ہیں۔ مالک زمین روکنے کا حق نہیں رکھتا چونکہ گھاس مباح الاصل ہے مذاہب اربعہ میں یہی راجح ہے چونکہ حدیث ہے لوگ تین چیزوں میں برابر شریک ہیں پانی گھاس اور آگ۔ ❶

جھاڑیاں..... جھاڑیاں بھی مباح مال ہیں اگرچہ مملوکہ زمین میں ہوں۔ ہر شخص کو جھاڑیوں پر قبضہ کا حق حاصل ہے۔ ان سے روکنے کا حق کسی کو نہیں۔ جب کوئی شخص کسی جھاڑی پر قبضہ کر لے اور اور کاٹ کر اپنے پاس محفوظ کر لے وہی اس کا مالک ہوگا لیکن چونکہ عصر حاضر میں جنگلات ملکی اور قومی سرمایہ سمجھے جاتے ہیں اس لیے حکومت وقت جنگلات کاٹنے سے روکنے کا اختیار رکھتی ہے۔ چونکہ جنگلات میں مصلحت عامہ ہے اور قومی آمدنی کا ایک ذریعہ ہے۔ البتہ اگر درخت یا جھاڑیاں مملوکہ زمین میں ہوں تو وہ مباح نہیں بلکہ مالک زمین کی مالک ہیں۔ مالک کی اجازت کے بغیر ان کو کاٹنا جائز نہیں چونکہ زمین درخت لگانے کے لئے بھی آباد کی جاتی ہے بخلاف گھاس کے۔

معدنیات اور کنز کو تحویل میں لینا..... معادن یا معدنیات سے مراد وہ مال ہے جو اصل خلقت و طبع سے زمین کے اندر موجود ہو۔ جیسے سونا چاندی، پتیل، لوہا، سیسہ وغیرہ۔

کنز..... سے مراد وہ مال ہے جو کسی شخص نے زمین میں دبا دیا ہو خواہ جاہلیت میں یا اسلام میں کنز کو خزانہ سے تعبیر کیا جاتا ہے۔ معدنیات اور کنز دونوں کے لیے حنفیہ کے نزدیک رکاز کا لفظ استعمال کیا جاتا ہے۔ زمین کے اندر موجود مال کو رکاز کہا جاتا ہے۔ برابر ہے کہ وہ مال اللہ تعالیٰ کی تخلیق سے زمین میں موجود ہو جیسے لوہے اور پتیل کی ڈلیاں یا لوگوں نے رکھا ہو جیسے مدفون خزانہ حدیث میں رکاز کا حکم واحد ہے کہ رکاز میں خمس (یا نچواں حصہ بطور زکوٰۃ) ہے۔ ❷

معدنیات کا حکم..... معدنیات پر قبضہ کر کے ان مالک بننے میں فقہاء کا اختلاف ہے چنانچہ معدنیات کے مالک بننے کے متعلق فقہاء کی دو آراء ہیں۔

مالکیہ کہتے ہیں..... معدنیات کی جملہ انواع قبضہ کرنے سے ملک نہیں بنتی جیسے زمین کی ملکیت کے تابع ہونے میں ملک میں نہیں بلکہ معدنیات سرکاری مال ہوتی ہیں حکومت وقت حسب مصلحت جیسے چاہے ان میں تصرف کرے، چونکہ زمین اسلامی فتوحات سے حکومت کی ملک بن جاتی ہے۔ یہ مصلحت بھی اسی حکم کی منتضیٰ ہے مالکیہ کا یہی مشہور قول ہے۔ ❸

حنفیہ کہتے ہیں..... زمین کا مالک بننے سے آدمی معدنیات کا بھی مالک بن جاتا ہے چونکہ انسان جب زمین کا مالک بنتا ہے تو اس کے جمیع اجزاء کا مالک بنتا ہے۔ چنانچہ زمین اگر کسی شخص کی ملکیت ہو تو معدنیات بھی اس کی ملکیت ہوں گی اگر سرکاری زمین میں معدنیات ہوں تو سرکاری ہوں گی اگر غیر مملوکہ زمین میں ہوں تو جس نے معدنیات کو پایا اسی کی ملک ہوں گی۔ چونکہ معدنیات زمین کے تابع ہو کر مباح ہیں ❹ یہ ساری تفصیل معاون اور اتقاع کی بحث میں آیا چاہتی ہے۔

معدنیات میں سرکاری حق ہونے کے اعتبار سے دو آراء ہیں۔

❶..... البدائع ۶/۱۹۳، ۲، ۱، محملہ ۷، رواہ الجماعة عن ابی ہریرۃ (نیل الاوطار ۳/۱۴) ❷ القوانین الفقہیہ ۱۰۲ الشرح الکیع مع الدسوقی ۱/۲۸۶، ❸ الدر المختار ورد المحتار ۱/۱۶۲، ۱، المغنی ۳/۲۸.

حنفیہ کہتے ہیں..... معدنیات میں خمس (پانچواں حصہ) ہے چونکہ حنفیہ کے نزدیک رکاز کا اطلاق معدنیات اور خزانہ دونوں پر ہوتا ہے بقیہ چار حصے پانے والے کے ہوں گے۔ یہ حکم ان معدنیات کا ہے جو ٹھوس ہوں اور آگ میں پگھلائی جاتی ہوں جیسے سونا، چاندی، لوہا، تیل اور سیسہ وغیرہ البتہ وہ معدنیات جو ٹھوس ہوں اور آگ پر پگھلائی نہیں جاتیں جیسے الماس (ہیرا) یا قوت، عقیق وغیرہ، اور وہ معدنیات جو مائع ہیں مثلاً تیل، پزول، تارکول وغیرہ تو ان میں حکومت کے لیے کچھ بھی۔ واجب نہیں، چونکہ جو اہرات (ہیرا وغیرہ) پتھر اور مٹی کے مشابہ ہیں اور تیل تارکول وغیرہ پانی کے مشابہ ہیں۔ ان میں حکومت کے لیے کوئی حصہ واجب نہیں، ہاں البتہ پارے میں حکومت کے لیے خمس واجب ہے۔

شافعیہ کہتے ہیں..... معدنیات میں حکومت وقت کے لیے کچھ بھی واجب نہیں۔ نہ خمس نہ کچھ اور البتہ معدنیات میں زکوٰۃ واجب ہے چنانچہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: چوپائے کا مارا ہوا ہدر ہے کنویں میں گر کر مرنے والا ہدر ہے، کان میں دب کر مرنے والا ہدر ہے جب کہ رکاز میں خمس ہے ❶ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے رکاز میں خمس کو واجب قرار دیا ہے رکاز اہل جاہلیت کا دَفینہ ہے آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے معدنیات میں کوئی چیز واجب قرار نہیں دی چونکہ حدیث کے الفاظ یوں ہیں المعدن جبار جبار کا معنی ہے اس میں کوئی چیز نہیں شافعیہ زکوٰۃ کے عمومی دلائل کی وجہ سے زکوٰۃ کو واجب کرتے ہیں۔ جبکہ معادن (کانیں) ان جگہوں کو کہا جاتا ہے جس سے زمین کے جو اہرات، سونا، چاندی وغیرہ نکالے جاتے ہیں۔

کنز (دَفینہ) کا حکم..... کنز سے مراد لوگوں کا دفن کیا ہوا مال ہے برابر ہے کہ جاہلیت میں دفن کیا ہو یا اسلام میں۔ تاہم اس کی دو قسمیں ہیں:

۱..... اسلامی۔

۲..... اسلامی۔

اسلامی..... وہ دَفینہ جس پر کوئی ایسا نشان یا علامت ہو جس سے معلوم ہوتا ہے کہ یہ دَفینہ ظہور اسلام کے زمین میں گاڑا گیا ہے مثلاً مال پر کلمہ شہادت کندہ ہو یا کوئی آیت لکھی ہو یا کسی مسلمان خلیفہ کا نام لکھا ہو۔

جاہلی..... وہ مال جس پر ایسی کوئی علامت پائی جائی جو اس کے قبل از اسلام ہونے پر دلالت کرے مثلاً بت کی تصویر بنی ہو یا کسی جاہلی بادشاہ کا نام لکھا ہو وغیرہ۔

مشتبہ..... وہ دَفینہ جس پر کوئی ایسی علامت نہ ہو جس سے اس کے اسلامی یا جاہلی ہونے کا پتہ چلتا ہو چنانچہ ایسے کنز کے بارے میں متقدمین حنفیہ کی رائے ہے کہ یہ جاہلی ہے جب کہ متاخرین کی رائے ہے کہ یہ اسلامی ہے۔ اگر ایسا کنز ملے جس میں اسلامی اور جاہلی دونوں طرح کی علامتیں موجود ہوں تو وہ اسلامی ہوگا چونکہ بظاہر وہ کسی مسلمان کی ملک ہے جو ختم نہیں ہوتی۔

اسلامی تنہا مالک کی ملکیت میں رہتا ہے اس کی ملکیت سے ڈھٹا نہیں، جس شخص نے ملے وہ اس کا مالک نہیں ہوگا۔ بلکہ دَفینہ لفظ کے حکم میں ہوگا اس کا اعلان اور تشہیر واجب ہے اگر مالک مل گیا تو تہ دے دیا جائے گا اگر مالک نہ ملے تو فقرا، پرصدقہ کر دیا جائے گا فقیر کے لیے حلال ہے کہ اس سے نفع اٹھے۔ یہ حنفیہ کی رائے ہے۔ ❷

جب کہ مالکیہ شافعیہ اور حنبلیہ نے پانے والے کے لیے اس سے نفع اٹھانا ناجائز قرار دیا ہے البتہ اگر بعد میں مالک ظاہر ہو گیا تو مال اسے سونپنا ضروری ہے اگر مال باقی نہ رہا تو اس کا ثمان واجب ہے۔

❶ رواہ النامۃ الستۃ فی کتبہم عن ابی ہریرۃ (النصب الرایۃ ۲/۲۸۰ شرح مسلم ۱۱/۲۲۶) ❷ فتح القدیر ۳/۳۰۷ البدائع ۶/۲۰۲ المسبوط ۱۱ الدر المختار ۳/۳۵۱

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۶۶۰..... ملکیت اور ملک کی تعریف
 رہی بات جاہلی کنز کی سوائے مذہب کا اس پر اتفاق ہے کہ اس کا شخص (پانچواں حصہ) بیت المال یعنی سرکاری خزانہ میں جمع کرنا واجب
 ہے۔ بقیہ چاروں حصوں کے متعلق فقہاء کا اختلاف ہے ایک قول یہ ہے کہ چاروں حصوں پانے والے کا حق ہے خواہ مملوکہ زمین سے پائے یا غیر مملوکہ زمین
 سے۔ ایک قول یہ ہے کہ اگر غیر مملوکہ زمین یا وہ زمین جو احیاء کے ذریعہ مملوک ہوئی (یعنی نوآباد ہو) تو اس سے ملنے والا دینہ پانے والے کا حق
 ہے اور اگر مملوکہ زمین سے ملے تو وہ اس شخص کا حق ہے جس نے سب سے پہلے اس زمین کو آباد کیا ہو اگر وہ موجود نہ ہو تو اس کے ورثہ کا حق ہے
 اگر ورثہ بھی معلوم نہ ہوں تو بیت المال کا حق ہے۔

چنانچہ سورہ کے سول قانون ۸۳۰ میں کنز کے تین حصے مالک زمین کا حق ایک حصہ دریافت کنندہ کا حق اور پانچواں حصہ بیت المال کا
 حق ہے۔

۲: ملکیت کو منتقل کرنے والے معاملات..... جیسے خرید و فروخت، ہبہ، وصیت وغیرہ وہ اہم عقود میں جو روزمرہ زندگی میں عام
 الوقوع ہیں اور اقتصادی ترقی انہی معاملات کے مرہون منت ہے ان کے علاوہ ملکیت کے اسباب کا وقوع روزمرہ زندگی میں بیت قلیل ہے۔
 وہ عقود جو ملکیت کے لئے سبب مباشر کی حیثیت رکھتے ہیں ان میں دو اور صورتیں بھی داخل ہیں۔
 اول..... وہ عقود جو جبراً انعقاد پذیر ہوں اور حقیقی مالک کے نائب کی حیثیت سے صادر ہوئے ہیں جیسے ادائیگی دیون کے لیے مدیون کے
 اموال کو فروخت کرنا ذخیرہ اندوزی میں رکھا گیا مال فروخت کرنا چنانچہ عقد بیع کے طور پر خریدار اموال کا مالک بن جائے گا۔ ①
 دوم..... جبراً ملک کو شید کر لینا اس کی دو صورتیں ہیں۔

شفعہ..... حنفیہ کے نزدیک شفیع شریک یا جارلما حق کے حق کو خریدار پر جبر کرتے ہوئے لے لینا ہے جمہور نے شفیع کو شریک پر مقصور
 رکھا ہے۔

ب..... مصالح عامہ کے پیش نظر کسی چیز کی ملکیت حاصل کرنا مثلاً مسجد کی توسیع یا سڑک کی توسیع کے لئے مالک زمین سے جبراً زمین
 خرید لینا یوں مالک اس قسم کی ملکیت پر تعمیرات کا حق رکھتا ہے۔
 بنا بریں وہ عقد جو ملکیت کا سبب بنے اس کا وجود یا تو رضامندی سے ہوگا یا جبراً ہوگا پھر یا تو صریح ہوگا جیسے مدیون کی بیع یا فرضی ہوگا
 جیسے شفیع۔

۳..... خلیفہ (نایاب) خلیفہ سے مراد یہ ہے کہ ایک شخص کسی دوسرے کا نائب بن جائے اور نائب عند کے اموال کی ملکیت نائب کو منتقل
 جائے یا ایک چیز کسی دوسری چیز کے قائم مقام ہو جائے خلیفہ کی دو قسمیں ہیں ایک شخص کا دوسرے کا خلیفہ بننا یہ صورت میراث کی ہے۔ ایک چیز
 کا دوسری چیز کا خلیفہ ہونا اور یہ صورت تقسیمین کی ہے۔

میراث..... میراث مالک بننے کا ایک جبری سبب ہے چنانچہ وارث شریعت کے حکم سے ترکہ کا مالک بن جاتا ہے۔
 تقسیمین..... یعنی کسی دوسرے شخص کی کوئی چیز تلف کرنے پر مختلف وصا من بنانا تقسیمین ہے۔
 یا مالک سے کوئی چیز منسوب کرنی کی بچہ وہ ضائع ہوئی یا مسموم ہوئی اور نائب اس کا ضامن قرار دیا گیا۔ اس صورت میں دیت، جنایات کا
 تاوان بھی داخل ہے۔

۴..... مملوک سے پیدا شدہ انسان..... یعنی اصل مملوک چیز سے جو پیدا ہو وہ مالک اصل کی ملک ہے، چونکہ اصل مالک مالک مالک سے

باب کفالتہ..... مالک بھی ہوتا ہے۔ برابر ہے کہ اضافہ مالک کے فعل سے پیدا ہو یا اصل کے طبع سے پیدا ہو۔ چنانچہ اگر کسی نے زمین غصب کر لی اور اس میں فصل کاشت کی تو حاصل شدہ پیداوار جمہور کے نزدیک غاصب کا حق ہے حنا بلکہ کا اس میں اختلاف ہے چونکہ فصل بیج کی پیداوار ہے اور اسی کا حاصل ہے اور بیج غاصب کی ملکیت ہے البتہ غاصب پر زمین کا کرایہ واجب ہوگا اور کاشتکاری کی وجہ سے زمین کا جو نقصان ہوگا غاصب اس کا بھی ضامن ہوگا درختوں کے پھل، جانور کا بچہ اور بھیڑوں کی اون اصل مالک کا حق ہیں۔

حنا بلکہ کہتے ہیں..... فصل مالک زمین کا حق ہے، حنا بلکہ کی دلیل رافع بن خدیج رضی اللہ عنہ کی روایت ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: جس شخص نے مالکان کی اجازت کے بغیر ان کی زمین میں فصل کاشت کی تو فصل میں سے اسے کچھ بھی نہیں ملے گا اور اس کے لیے فصل کا خرچ ہوگا۔ ①

چھٹی فصل..... ملکیت کی طبیعت و حقیقت

کیا ملکیت خاصہ قانون اسلام میں مطلق ہے یا مقید..... بیع (خرید و فروخت) معاملات اور مالک بننے کے حقوق کا ایک منظم قانون ہے چنانچہ باہمی معاملہ کی صورت میں شریعت نے قیود کے ضمن میں کچھ اہداف مقرر کئے ہیں، بیع کو قیود یا شرائط کے ساتھ معلق کرنے کا اہم ترین مقصد یہ ہے کہ لوگوں کے حقوق محفوظ رہیں، ایک کی ملکیت ناحق کسی کو منتقل نہ ہو دھوکا دہی ملاوٹ غش، غبن، ایسی جہالت جو مفضی الی النزاع ہو سے مکمل اجتناب ہو وہ طریقہ بھی معاملات میں کارفرمانہ رہے جس سے دوسروں کے مال کو ہرپ کرنے کی نوبت پیش آتی ہو یہ وہ عوامل ہیں جو عقد کو فاسد یا باطل کر دیتے ہیں شریعت اسلام میں یہی امر باعث حرمت ہے۔

اسی نقطہ نظر سے یہ امر اس اہمیت کا حامل ہے کہ ہم سوال کریں آیا کہ ایک شخص اپنے تصرفات اور عمل و معاملہ کے میدان میں قیود و شرائط سے آزاد ہے یا حق ملکیت کو حاصل کرنے میں قیود و شرائط ہیں؟

تمہید..... عصر حاضر میں ساری دنیا میں دو متعارض اقتصادی نظاموں کی سیادت ہے:

۱..... سرمایہ دارانہ نظام

۲..... اشتراکی نظام۔

سرمایہ دارانہ نظام..... یہ نظام اموال میں ملکیت خاصہ کا معترف ہے خواہ اموال پیداواری ہوں یا غیر پیداواری اس نظام میں یہ شرط نہیں کہ سبھی اموال افراد کی ملکیت ہیں، بلکہ حکومت یا اس کے کسی ادارہ کے لئے جائز ہے کہ ان اموال میں سے کچھ کو اپنی ملکیتی تحویل میں لے لے، جیسا کہ یہ شرط نہیں کہ ملکیت خاصہ کا حق مطلق ہے بلکہ حق ملکیت پر منفعہ عامہ کے پیش نظر بعض قیود کا عائد کرنا جائز ہے۔

سرمایہ دارانہ نظام کی بنیاد افراد کی اقتصادی آزادی پر استوار ہے اور حکومتیں افراد کی اقتصادی ترقی میں رکاوٹیں کھڑی کرنے کی مجاز نہیں۔

چنانچہ سرمایہ دارانہ نظام معیشت کے سائے تلے پر محرک رو بہ پیل ہے کہ حصول زر کا اگلا درجہ کیسے ممکن الوصول ہے۔

تاہم تقسیم دولت کی حوالے سے یہ نظام غیر متوازن ہے اس کی پاداش میں معاشرہ دو طبقوں میں بٹ جاتا ہے ایک طبقہ سرمایہ داروں اجارہ داروں کا طبقہ ہے اور دوسرا مزدوروں کسانوں کا طبقہ ہے۔ اس نظام معیشت میں دولت چند افراد تک مرکوز ہو کر رہ جاتی ہے جو صنعتی اور تجارتی اجارہ دار ہوتے ہیں، یوں نتیجتاً اقتصادی استقرار کے ضمن میں سرمایہ دارانہ نظام بری طرح ناکام ہے اور عام انسانوں کی زندگی میں بہتری کا ضامن نہیں۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۶۲ ملکیت اور ملک کی تعریف

اشتراک کی نظام..... اس نظام کی بنیاد اس اصول پر رکھی گئی ہے کہ تمام وسائل پیداوار یعنی زمین اور کارخانے وغیرہ انفرادی ملکیت سے نکال کر حکومت کی تحویل میں دے دئے جائیں اور انفرادی ملکیت کا سرے سے وجود ہی نہ رہے اور فرد کو اقتصادی آزادی حاصل نہ ہو۔ ہاں البتہ فرد کی ملک میں صرف اتنا مال ہو جو معاشرہ اسے عطا کر دے جس سے اس کا نظام زندگی استوار رہے۔

چنانچہ ملکیت خاصہ بالکلیہ لغو نہیں ہو جاتی اس نظام میں گھریلو ساز و سامان، نقد وغیرہ کی ملکیت کا اعتراف کیا جا ۳ ہے ان اموال کی ملکیت بطریقہ میراث دوسرے تک منتقل ہو سکتی ہے۔

رہی بات وسائل پیداوار کی ملکیت کی سو وہ اشتراک کی ملکیت ہوگی جو حکومتی تحویل میں رہے گی بائیں ہمہ وسائل پیداوار کی ملکیت خاصہ روس میں بالکلیہ لغو نہیں ہوتی۔ چنانچہ روسی قانون نے چھوٹے پیمانے پر بعض معاشی حقوق زمینداروں اور اہل حرفت کو سونپ رکھے ہیں کہ وہ شخص طور پر اپنا کام جاری رکھ سکتے ہیں۔ لیکن اس میں یہ شرط رکھی گئی ہے کہ ایک حد تک ان کی ملکیت رہے اس سے آگے بڑھنے نہ پائے۔

اشتراک کی نظام کا اصل مقصد یہ ہے کہ اجتماعی طور پر یکسانیت رہے اسی لیے ہر فرد کی حاجت پوری کرنے میں یہ نظام متہم رہا ہے جب کہ ایک انسان کو مادی سطح پر سہولت کی فراہمی اس نظام کا مندر ہے یہ الگ بات ہے کہ سرمایہ دارانہ نظام سے جان چھڑانے کی لیے اس نظام کو متعارف کرایا گیا لیکن بارش سے بھاگا پر نالے کے نیچے کی مثل کا مصداق بنا۔

اس نظام پر نقد و تبصرہ کرنے والوں کا کہنا ہے کہ یہ نظام فرد کے طبعی مقدس حق کو کالعدم کر دیتا ہے اور وہ مقدس حق ملکیت کا حق ہے ۱۹۸۹ء میں یہ نظام روس میں اپنی ناکامی کی حد کو پہنچ گیا، اور مغربی نظام معیشت روس میں متعارف ہوا۔

اسلامی معاشی نظام..... اسلامی معاشی نظام مذکورہ بالا دونوں نظاموں کے درمیان معتدل نظام ہے، یہ نظام بذاتہ قائم ہے کسی دوسرے نظام معیشت سے مستعار نہیں لیا گیا، یہ اجتماعی نظریے کا حامل نظام ہے جو اسی کے ساتھ خاص ہے یہ نظام قیمت انسان کا متعارف ہے جیسے معاشرتی حقوق کی پاسداری کا ضامن ہے یہ متوازن نظام معیشت ہے بلکہ یہ نظام فرد کو جماعت کے ساتھ منسلک کرتا ہے اور جماعت کو فرد کے ساتھ یہ کوئی فردی نظریہ نہیں جو سرمایہ دارانہ نظام تک لے جائے اور کوئی مجموعاتی افکار کا حاصل بھی نہیں جو کہ مارکسیت تک پہنچا دے، یہ نظام فرد کو کھلی چھٹی بھی نہیں دیتا اجتماعی یا حکومتی سطح پر ایسے اجتماعی اور معاشی روابط کا حامل ہے جو فرد اور جماعت کے درمیان قائم رہے ہیں اس کی اساس کینہ پروری اور عداوت نہیں۔

بنا برائیں اسلامی معاشی نظام فرد کو حق تملک سے سرفراز کرتا ہے اور فرد کو انتفاع اور پیداوار کا حق عطا کرتا ہے، تادم واپس فرد کو اپنی ملک میں بھرپور تصرف کا حق دیتا ہے تاہم اسلامی نظام کی حدود مقرر ہیں، ان قیود کا دائرہ اتنا تنگ بھی نہیں کہ اشتراکیت بن جائے اور اتنا زیادہ وسیع بھی نہیں کہ اس کے ڈانڈے سرمایہ دارانہ نظام سے مل جائیں۔ چنانچہ اسلامی نظام معیشت سود اور ذخیرہ اندوزی سے باز رکھتا ہے اور حرام آمدنی کی راہوں کو مسدود کرتا ہے گویا اسلامی نظام معیشت میں اشتراکیت اور سرمایہ دارانہ نظام مہائے معیشت کی اچھائیاں جمع ہیں۔ اور جو ان دونوں نظاموں میں بڑائیاں ہیں اسلامی نظام معیشت ان سے کنارہ کش ہے۔

یہ کہنا کسی طرح روا نہیں کہ اسلامی نظام معیشت سرمایہ دارانہ نظام ہے یا اشتراک کی نظام ہے چونکہ ان دونوں نظاموں کا مفہوم واضح اور نمایاں ہے جب کہ اسلامی نظام معیشت کی اپنی خصوصیات ہیں جو معاشی زندگی میں اہم کردار ادا کر رہی ہیں۔

اسلامی ایک ایسا نظام حیات ہے بذاتہ قائم ہے یہ اپنا وجود برقرار رکھنے میں کسی نئے مذہب یا نئے نظام یا قدیم نظام کا محتاج نہیں دراصل یہ نظام زندگی اور فطرت ظاہر و باطن کے درمیان ربط ہے یوں جائیداد کی کارکردگی ظہور میں آتی ہے جس سے پاک و صالح تہذیب پر وان

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۶۶۳..... ملکیت اور ملک کی تعریف
چاہتی ہے جس کا تعلق انسانی عقل اور روح سے پیوستہ ہے چنانچہ اسلامی فرد اور معاشرہ کے حقوق اور قواعد مقرر ہیں تاہم جب اشتراکیت میں بعض ایسے امور کی رعایت رکھی گئی ہے جو اسلام کے مقرر کردہ اجتماعی تکافل کے ہم آہنگ ہیں اس یہ مطلب برگز نہیں کہ اسلامی نظام معیشت اشتراک کی مارکسی نظام ہے جبکہ دونوں کے درمیان بعد المشرقین ہے۔

اسلام کی نظر میں مال اور ملکیت کی حیثیت..... حنفیہ کے نزدیک مال کا اطلاق ہر ایسی چیز پر ہوتا ہے جس کی طرف طبعاً انسان مائل ہوتا ہو اور ضرورت کے لئے اسے ذخیرہ کرنا ممکن ہو جمہور کے نزدیک ہر وہ چیز جس کی قیمت ہو اور قیمت سے اسے فروخت کیا جاتا ہو تلف کی صورت میں متلف پر اس کا ضمان لازم ہوتا ہو اگرچہ وہ چیز قلیل ہی کیوں نہ ہو عادتاً لوگ اسے پھینکتے نہ ہوں جیسے فلس پیسہ۔ یہ تعریف امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ سے منقول ہے۔ ①

چنانچہ پہلی تعریف کے مطابق حقوق مجرہ اور منافع مال نہیں ہوں گے البتہ اجرت پردی ہوئی چیز کی منفعت مال ہوگی دوسری تعریف کے مطابق منافع مال ہوں گے اور وراثت میں منتقل ہوں گے۔

ملک..... ایسا اختصاصی اختیار ہے جو اپنے صاحب کو تصرف سو نپتا ہے بشرطیکہ کوئی مانع موجود نہ ہو۔ ②
مال حقیقت میں اللہ تعالیٰ کی ملک ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

بِذِهِ مُلْكُ السَّمَوَاتِ وَالْأَرْضِ وَمَا فِيهِنَّ ط..... المائدہ ۵/۱۲۰

آسمان اور زمین اور جو کچھ ان میں ہے سب اللہ تعالیٰ کی ملک ہے۔

عروہ رحمۃ اللہ علیہ کہتے ہیں گواہی دیتا ہوں کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے یہ فیصلہ کیا ہے کہ زمین اللہ تعالیٰ کی ملک ہے انسان اللہ تعالیٰ کے بندے ہیں جس شخص نے بنجر زمین آباد کر لی وہی اس کا زیادہ حقدار ہے اس سے معلوم ہوا کہ انسان مالک بننے میں اللہ تعالیٰ کے اوامر اور قیود کا پابند ہے جب کہ سبھی لوگ مالک بننے میں برابری کا حق رکھتے ہیں زمین سے حاصل ہونے والے اموال کا مالک بننا ان کا حق ہے فردی ملکیت کا حق۔ اللہ تعالیٰ کی عطا ہے۔ مالی ذاتی مقصود نہیں بلکہ مال تو منافع جات سے مستفید ہونے کا وسیلہ ہے۔ ③
بالخصوص اس امر کا تذکرہ ضروری ہے کہ تاریخ اسلام میں اس کی مثال نہیں ملتی کہ مالدار سے مال چھین کر کسی فقیر محتاج کو دے دیا جائے اگرچہ محتاج فاقوں مر رہا ہو۔

بلکہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم مسلمانوں کو خرچ کرنے کی ترغیب دیتے تھے حتیٰ کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے خرچ کرنے کا کسی کو حکم نہیں دیا چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کی ترغیب سے متاثر ہو کر حضرت ابو بکر رضی اللہ عنہ اپنے گھر کا سارا مال لے آئے اور حضرت عمر رضی اللہ عنہ اپنے گھر کا آدھا مال لے آئے حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے غزوہ تبوک کی تیاری کا جملہ سامان فراہم کیا اس پر حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: آج کے بعد عثمان رضی اللہ عنہ کو کوئی عمل نقصان نہیں پہنچائے گا۔

ملکیت کی قید بندی..... بعض مصنفین کہتے ہیں: جب مال اللہ تعالیٰ کی ملک ہے اور سبھی لوگ اللہ کے بندے ہیں، وہ زندگی جس میں لوگ عمل کرتے ہیں اور اللہ تعالیٰ کے مال میں اسے کھپاتے ہیں وہ بھی اللہ کی دی ہوئی ہے اور اللہ کا مال ہے۔ لہذا یہ بات ضروری قرار پائی کہ مال سے سبھی لوگ نفع اٹھائیں اگرچہ مال کسی معین شخص کے نام کے ساتھ مربوط ہو چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

①... الشاہ والنظار للسیوطی ۲۵۸۔ المدخل الفقہی الاستاذ الرقاع ج ۱/۲۲۰۔ اشتراکیۃ الاسلام المرحوم الدكتور

هُوَ الَّذِي خَلَقَ لَكُمْ مَا فِي الْأَرْضِ جَمِيعًا..... البقرة ۲۹/۳۰

وہی اللہ ہے جس نے تمہارے سے جو کچھ زمین میں ہے پیدا کیا۔

اس سے معلوم ہوا کہ مال میں ایک قسم کا اجتماعی (وظیفہ فند) مقرر ہے جس کا ہدف معاشرتی خوشحال ہے گویا نظریہ اسلام کے مطابق شخص

ملکیت اجتماعی وظیفہ ہے۔ ①

ہمارے استاذ شیخ محمد ابو زہرہ کی رائے یہ ہے کہ ملکیت کے وظیفہ اجتماع ہونے میں کوئی چیز مانع نہیں لیکن اس کے ساتھ یہ ضروری ہے کہ

ملکیت اللہ تعالیٰ کی عطا ہے، حکام کا اس میں دخل نہیں چونکہ حکام ہمیشہ عادل نہیں رہے۔ ②

میرے نزدیک تعبیر یوں ہے کہ اسلام واضح بے غبار راستہ ہے اور یہ تاثر اشتراکت کا حربہ ہے جو اسلام کی حماحت حاصل کرنا چاہتا ہے یوں تملک میں انسانی فطرت جو آزاد ہے کا نقض لازم آتا ہے اور ملکیت کے اسلامی نظریہ کی حقیقت سمجھنے میں کجی واقع ہوئی ہے چنانچہ ملکیت خاصہ اسلام میں حق محفوظ ہے الا یہ کہ غیر کا حق نہ مارا جائے یا معاشرتی مصلحت کے خلاف نہ ہو چنانچہ حق ملکیت اجتماعی وظیفہ نہیں جو مالک کو جماعت کا محض مؤظف نہیں البتہ مالک اجتماعی وظیفہ کا صاحب ہے جیسے مالک فردی صفت کا حق رکھتا ہے چنانچہ اگر حق کو اجتماعی وظیفہ اعتبار کیا جائے تو صاحب حق محض تنخواہ دار ہو کر رہ جائے گا یا جماعت کا وکیل ہوگا اور مصلحت خاصہ فوت ہو جائے گی حقیقت میں یہ تاثر نوائے حق کو اکارت کرنے کی ایک ناکام کوشش ہے ملکیت کو لغو قرار دینا انسانی فطرت کے خلاف ہے اور انسانی شعور کے متقارم ہے۔

بالفاظ دیگر یوں کہے کہ اسلام ملکیت خاصہ کے مانع نہیں اور نہ ہی اسلام ملکیت کو کھلی چھٹی دیتا ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُمْ بَيْنَكُمْ بِالْبَاطِلِ إِلَّا أَنْ تَكُونَ تِجَارَةً عَنْ تَرَاضٍ وَمُنْكَم..... النساء ۲۹/۳۰

اے ایمان والو! ایک دوسرے کا مال باطل طریقے سے مت کھاؤ البتہ تمہاری باہمی رضامندی سے تجارت ہو جائے۔

وَ فِي أَمْوَالِهِمْ حَقٌّ لِّلسَّائِلِ وَالْمَحْرُورِ ① الذاریات ۱۹/۵۱

تمہارے مال میں سائل اور نادار کا حق ہے۔

وَ اللَّهُ فَضَّلَ بَعْضَكُمْ عَلَى بَعْضٍ فِي الرِّزْقِ ②..... النحل ۱۶/۱۷

اللہ تعالیٰ نے تم میں سے بعض کو بعض پر رزق میں فضیلت بخشی ہے۔

ذٰلِكَ فَضْلُ اللَّهِ يُؤْتِيهِ مَن يَشَاءُ ③..... المائدہ ۵۴/۵۵

یہ اللہ کا فضل ہے جیسے چاہے عطا فرمائے۔

رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے مسلمان مسلمان حرام ہے اس کی جان اس کا مال اور اس کی آبرو دوسرے مسلمان پر حرام ہے ④

ایک اور حدیث میں ہے تمہاری جائیں تمہارے اموال ایک دوسرے پر ایسے ہی حرام ہیں جیسے یہ دن اس شہر میں اور اس مہینہ میں ⑤ ایک اور

حدیث ہے کسی مسلمان کا مال حلال نہیں مگر اس کی الی رضامندی سے۔ ⑥

قرآن و حدیث سے ملکیت کا ثبوت..... ان آیات اور حدیث کی روشنی میں معلوم ہوا کہ افراد کی ملکیت پر تعدی اور ظلم حرام ہے

چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: جس شخص نے ایک بالشت کے برابر بھی ظلم کسی کی زمین، تھئیائی اللہ تعالیٰ سات زمینوں تک طوق بنا کر

①..... انظر مقام الشيخ للازر مسطور شلتوت فی جريدة الجمهورية ۲۲ دسمبر ۱۹۶۱ء۔ ② التکافل الاجتماعي فی

الاسلام ۲۳۔ ③ رواه مسلم وغيره عن ابی هريرة رضى الله عنه ④ رواه مسلم و ابو داؤد والنسائي عن جابر بن عبد الله (جمع

الفوائد لابن سليمان لاروداني ۱/۴۷۴) ⑤ اخرجه الدارقطني في سننه (مجمع الزوائد ۳/۱۷۱ الضابر آية ۱۶۱/۳ سبل

الاسلام ۳/۶۰ نیل الواطار ۸/۱۵۲

اس پر ڈال دیں گے۔ ❶

اسلام نے چوری، غصب، سلب، غش اور بیجا نكس پر سزائیں مقرر کی ہیں اور جو ملکیت ناجائز ہو حکومت وقت کا فریضہ بنتا ہے کہ اپنا اختیار استعمال کر کے اصل مالک کو ملکیت لوٹائی جائے برابر ہے کہ ملکیت منقولی ہو یا غیر منقولی۔ چنانچہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے اپنے بعض والیوں سے ایسی ملکیتیں واپس کروائیں جو انھوں نے اپنی تحویل میں لے رکھی تھیں اور مالدار کی کا ذریعہ بنا رکھی تھیں چونکہ ملکیت طبیات اور مباحات کے ساتھ مقید ہے، اور وہ ملکیت جو حرام سبب مثلاً رشوت، چوری، ڈاکہ، سود یا غش ناپ تول میں کمی کرنے سے آئے تو وہ شرعی طور پر مالک بننے کا سبب صالح نہیں ہے۔

ملکیت خاصہ میں بھی حکومت دخل انداز ہو سکتی ہے تاکہ مصلحت عامہ متحقق رہے چونکہ اگر کھلی چھوڑ دی جائے گی تو عامۃ الناس کا نقصان ہونے لگے گا جیسے جاگیروں کی ملکیت میں یہ برائی عیاں ہے اسی لیے عادل حکمران کے لیے ضروری ہے کہ جب کوئی شخص ابتداً غیر آواز میں کو آباد کرنا چاہے تو اس پر ایسی قیود کا نفاذ کر دیا جائے تاکہ وہ حد سے تجاوز نہ کر سکے اور کسی دوسرے کو میلی آنکھ سے اس کی طرف دیکھنے کی جرات نہ ہو بشرطیکہ جب اس میں عام مسلمانوں کی بہتری ہو۔ چنانچہ فقہاء نے صراحت کی ہے حاکم وقت مصلحت عامہ کے پیش نظر اباحت ملکیت سے روک سکتا ہے چنانچہ اولوالامر کی اطاعت واجب ہے:

يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا أَطِيعُوا اللَّهَ وَ أَطِيعُوا الرَّسُولَ وَ أُولِي الْأَمْرِ النساء ۵۹/۴

اے ایمان والو! اللہ کی اطاعت کرو، رسول اور اصحاب اختیار کی اطاعت کرو۔

اولوالامر سے مراد امراء، ولایة اور حکمران طبقہ ہے۔ چنانچہ ابن عباسؓ اور ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے یہی مروی ہے طبری کہتے ہیں اولوالامر سے مراد درست بات کرنے والے لوگ ہیں۔

ملکیت میں اہل اختیار کی دخل اندازی کی ایک مثال وہ ہے جو محمد باقر نے اپنے والد حضرت زین العابدین رضی اللہ عنہ سے نقل کی ہے کہ انھوں نے فرمایا: ایک انصاری کے باغ میں حضرت سمرہ بن جندب رضی اللہ عنہ کے کھجوروں کے چند درخت تھے، حضرت سمرہ رضی اللہ عنہ اپنے اہل و عیال کے ساتھ باغ میں داخل ہوئے جس سے انصاری کو اذیت پہنچی انصاری نے رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے اس کی شکایت کی رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے درختوں کے مالک سے فرمایا: یہ درخت فروخت کر دو، مالک نے انکار کر دیا آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: درخت کاٹ دو اس نے انکار کر دیا فرمایا: بہہ کر دو تمہیں ان جیسے درخت جنت میں ملیں گے، مالک نے اس سے کبھی انکار کر دیا اس پر آپ نے فرمایا: تم ضرر پہنچانے کے درپے ہو پھر آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے انصاری کی طرف متوجہ ہو کر فرمایا: جاؤ اور اس کی کھجوروں کے درخت اکھاڑ ڈالو ❶ یہ واقعہ اس بات پر کھلی دلیل ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ایسی ملکیت کا احترام نہیں کیا جو تعدی اور ظلم کے باعث ہو دوسری حدیث ہے لاضرر ولا ضرار ❷ حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ نے ایک اور حدیث روایت کی ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: ایک پڑوسی اپنے پڑوسی کو دیوار میں لکڑی رکھنے سے نہ روکے ❸ اسی لیے اسلام میں حق شفعہ کو مشروع قرار دیا گیا ہے تاکہ ضرر کا ذریعہ ہو اور مصلحت عامہ متحقق رہے۔

دوسری مثال..... اس کی دوسری مثال امام مالک رحمۃ اللہ علیہ نے مؤطا میں روایت کی ہے کہ خناک بن خلیفہ نامی ایک شخص مدینہ میں عریض نامی وادی سے پانی کی نال نکال کر اپنی زمین تک لانا چاہتا تھا اور درمیان میں محمد بن مسلمہ رضی اللہ عنہ کی زمین پڑتی تھی، خناک نے اس بارے میں حضرت عمر رضی اللہ عنہ سے بات کی، حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے محمد بن مسلمہ رضی اللہ عنہ کو بلا لیا اور حکم دیا کہ اسے اپنی زمین سے

❶..... متفق علیہ (نیل الاوطار ۵/۳۱) ❷ انظر الاحکام السلطانہ لابی یعلیٰ ۲۸۵۔ ❸ رواہ مالک فی الموطا قدمر غیر مرة

❹ رواہ مسلم و مالک و احمد و ابن ماجہ بل رواہ الجماعة الالسانی۔

پانی کی نالی گزرنے دو، محمد بن مسلمہ رضی اللہ عنہ نے اجازت نہ دی، اس پر حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا: تم اپنے بھائی کو ایسی چیز سے کیوں منع کرتے ہو جو اس کے لئے نفع بخش ہے حالانکہ اس میں تمہارا بھی نفع ہے تم اول و آخر اپنے کھیت کو بھی سیراب کرو گے اس میں تمہارا کوئی نقصان نہیں محمد بن مسلمہ نے کہا: اللہ کی قسم میں پانی نہیں گزرنے دوں گا حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا: اللہ کی قسم! تم اسے ضرور پانی گزارنے دو اگر چہ وہ تمہارے پیٹ پر سے گزارے پھر ضحاک کو حکم دیا کہ پانی گزار کر لے جاؤ چنانچہ ضحاک نالی بنا کر پانی لے گیا۔ اس حدیث سے معلوم ہوا کہ ضرر سے روک دینا کافی نہیں بلکہ مسلمان پر واجب ہے کہ وہ اپنی ملکیت میں ایسا نظام قائم رہنے دے جو اس کے لیے مفید ہو جب تک اس میں ضرر نہ آنے پائے۔ نظام ملکیت کو ایک قاعدہ کے ذیل میں بیان کرنا ممکن ہے الضرورات تبيح المحظورات ضرورت محظور (ممنوع) کو مباح کر دیتی ہے نیز مصلحت عامہ اور سد ذرائع کا قانون ہے کہ ایسا ذریعہ جو حقوق اللہ کے مانع ہو تسلط ظلم سرکشی، تہذیر، اسراف، فساد، جھگڑا، ذخیرہ اندوزی اموال کی بے جا نکاسی کا سبب بنے یا جس سے مصلحت امر مفلوج ہوتی ہے ہو اس سے ہر ممکن اجتناب کیا جائے اور ایسا اقدام کیا جائے جس کی پاداش میں مصلحت عامہ کو فروغ ملتا ہے۔

ملکیت کی قیود..... ملکیت کی تین قیود ہیں:

۱۔ یہ کہ ملکیت اتنے دائرہ میں ہو جو ضرر کے مانع ہو۔

۲۔ ہر چیز فردی ملکیت کے قابل نہیں ہوتی۔

۳۔ ملکیت خاصہ پر حکومت وقت کے کچھ حقوق مقرر ہیں۔

پہلی قید: دوسروں کو ضرر نہ پہنچے..... ملکیت پر مقررہ حقوق کی بنیاد دو چیزیں ہیں۔

۱۔ ملکیت سے دوسرے کو ضرر نہ پہنچے چونکہ اسلام میں ہر حق میں یہ قید ملحوظ ہے کہ اس میں دوسرے کا ضرر نہ ہو۔

۲۔ اگر ملکیت میں دوسرے کا ضرر نہ ہو دوسرے کا نفع ہو۔ ①

عامہ کے نزدیک ضرر کی چار قسمیں ہیں۔ ②

۱: ضرر مؤکد الوقوع..... اس کا حاصل یہ ہے کہ ایک شخص اپنی ملک میں تصرف کرنا چاہتا ہے اور اس کے استعمال حق میں دوسرے کا

ضرر ہو تو اسے ضرر سے روکا جائے گا چونکہ اسے تصرف سے روکنے میں ضرر خاص ہے اور ضرر عام سے بچنے کے لئے ضرر خاص کو برداشت کرنا پڑے گا اور اگر ضرر خاص افراد تک محدود ہو تو صاحب حق کا اعتبار بطریق اولیٰ ہوگا۔

۲: ضرر غالب الوقوع..... اس کا حاصل یہ ہے کہ جب مالک فعل بجالائے تو اس کے فعل سے بہت زیادہ ضرر واقع ہوتا ہو، یہ

صورت مذکور بالا صورت کے ساتھ ملحق ہے یعنی ضرر کا خاتمہ ضروری ہے چونکہ احکام عملیہ میں غلبہ ظن یقین کے قائم مقام ہوتا ہے۔

۳: ضرر کثیر غیر غالب..... اس کا حاصل یہ ہے کہ فعل پر مفسدہ اور خرابی کا ترتیبی نفع کثیر ہو لیکن اس کے وقوع کا غالب گمان

نہ ہو۔ اس صورت میں فقہاء کا اختلاف ہے چنانچہ مالکیہ اور حنابلہ کا عمل اس فقہی قاعدہ پر ہے کہ دفع مضار جلب مصالح پر مقدم ہوتا ہے یعنی

جس چیز میں ضرر بھی ہو اور نفع بھی تو اس کے ضرر سے اجتناب کیا جائے گا اور نفع کے عدم کو برداشت کیا جائے گا ضرر فعل کا احتمال ہی فعل کی

ممانعت کے لئے کافی ہے حنفیہ اور شافعیہ کی یہ رائے ہے کہ دراصل فعل مشروع ہے اور محض ضرر کا احتمال متوقع ضرر کی دلیل نہیں بن سکتا لہذا

محض ضرر کے احتمال کی وجہ سے حق ممنوع نہیں ہوگا۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۶۶۷..... ملکیت اور ملک کی تعریف
۴: ضرر للیل..... یہ کہ حق کے استعمال پر جو ضرر مرتب ہو رہا ہو وہ نادر الوقوع ہو یا وہ ضرر بنفہ قلیل ہو چنانچہ اس کے قلیل ہونے کی وجہ سے اس کی طرف توجہ نہیں دی جائے گی چونکہ دار و مدار حق ثابت کی اصل پر ہوتا ہے لہذا حق ثابت سے صرف اسی صورت میں عدول کیا جائے گا جب اس کے استعمال پر ضرر کثیر مرتب ہوتا ہو۔

دوسری قید: بعض حالت میں ملکیت خاصہ کی ممانعت:

ہر قسم کا مال فردی ملکیت کے قابل نہیں ہوتا..... چنانچہ مال کی تین اقسام ایسی ہیں جو فردی ملکیت کے قابل نہیں ہوتیں بلکہ وہ سرکاری ملکیت کے قابل ہوتی ہیں ① ان کے علاوہ بقیہ مرفق جیسے مزروعیت (زرعی پیداوار) اور مصنوعات سوان کی ملکیت اور تصرف کا اختیار افراد کے پاس ہو سکتا ہے مال کی یہ تین انواع حسب ذیل ہیں:
اول..... وہ اموال جن کا نفع عمومی (قومی) ہوتا ہے جیسے مساجد، مدارس، اسکولز، بریکس، دریا، اوقاف وغیرہ۔ چنانچہ یہ اموال کسی فردی ملکیت نہیں ہوتے بلکہ سبھی مسلمانوں کے حقوق ان سے وابستہ ہوتے ہیں۔

دوم..... وہ اموال جو اللہ تعالیٰ کی تخلیق سے موجود ہوں جیسے معدنیات پٹرولیم، پانی گھاس، آگ وغیرہ۔ چنانچہ ان اشیاء کو انسان نے ایجاد نہیں کیا بلکہ اللہ تعالیٰ کی تخلیق سے ان کو وجود ملا ہے چنانچہ معدنیات سب کی سب حکومت کی ملکیت ہوتی ہیں اور انہیں قومی مفاد میں استعمال کیا جاتا ہے، مالک کے نزدیک یہی رائے راجح ہے ظاہری ٹھوس اور بننے والی معدنیات کے متعلق حنا بلکہ کی بھی یہی رائے ہے ظاہری معدنیات جیسے نمک، پٹرولیم، الکحل وغیرہ۔ رہی بات جامد معدنیات کی وہ زمین کی ملکیت کے ماتحت ہیں۔

حنفیہ کے ہاں اس کی تفصیل ہے جو ان کی کتب سے معلوم کی جاسکتی ہے البتہ حنفیہ کے ہاں اتنی بات مقرر ہے کہ اس قسم کے اموال میں حکومت کا ایک بڑا حصہ ہے۔ حنا بلکہ کی رائے ابن قدامہ حنبلی کے اس بیان سے ظاہر ہوتی ہے فی المملہ ظاہری معدنیات جنہیں حاصل کرنے میں مشقت اور اخراجات نہ اٹھانے پڑتے ہوں اور لوگوں کو ان کے حصول کے لیے چندہ نہ جمع کرنا پڑتا ہو جیسے نمک پانی، آگ، تارکول، الکحل، یا قوت پتھری پنڈیاں، مٹی وغیرہ، سوزین آباد کرنے سے ان چیزوں کا انسان مالک نہیں بننا کسی ایک شخص کی ان اشیاء پر اجارہ داری بھی جائز نہیں چونکہ ایسا کرنے میں مسلمانوں کا ضرر ہے اور انہیں تنگی میں ڈالتا ہے۔ ②

سوم..... وہ اموال جن کی ملکیت افراد سے حکومت کو منتقل ہوتی ہے یا حکومت کو ان اموال پر ولایت حاصل ہوتی ہے۔
(اول)..... جیسے وہ مال جو بیت المال میں جمع کر دیا جاتا ہے جیسے ضائع شدہ اموال یا وہ اموال جن کا کوئی وارث نہ ہو چونکہ بیت المال اس شخص کا وارث ہوتا ہے جس کا کوئی وارث نہ ہو (دوم) جیسے زرعی خرابی زمین جو فتوحات سے مسلمانوں کو مل گئیں جیسے شام، مصر، عراق، اور فارس کی زمین یا یہ زمینیں معدنیات کی طرح حکومت کی ملکیت میں ان زمینوں پر قبضہ شدہ اموال یا وہ اموال جن کا صرف انتفاع کی حد تک معتبر ہوگا اور یہ قبضہ ملک تام کا قبضہ نہیں ہوگا۔ چنانچہ جب مسلمانوں کی اکثر زمینیں خرابی میں تو ان کی کاٹھکاری کی ملکیت مالک مطلق نہیں ہوگی۔ چنانچہ ارباب اختیار بوقت ضرورت قابضین سے واپس لے سکتے ہیں اور اگر مصلحت کا تقاضا ہو تو انہیں معاوضہ بھی دے سکتے ہیں۔ چنانچہ حدیث میں یہ ثابت ہے کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے مدینہ میں زمین کے ایک ٹکڑے کی حد بندی کی تھی جو مسلمانوں کے اذنیوں کے چرنے میں کام آتی تھی ③ یعنی آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے زمین کے اس ٹکڑے کو مسلمانوں کے لئے مشاع قرار دیا تھا۔

①..... انظر التكافل الاجتماعي للاستاذ ابي زهرة ۲۹۹۔ ② المغنی ۵/۵۲۰ (۲) رواہ احمد وابن حبان عن ابن عمر وابوداؤد عن الصعب بن جثامة (جامع الاصول ۳۳۱/۳ مجمع الزوائد ۱/۳۱۷ نیل الاوطار ۵/۳۰۸) ③ المامل لابی عبید ۲۹۲ الملکیة الضروریہ وتحدیدها فی الاسلام ۱۰۸۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ... جلد ششم ۶۱۸ ملکیت اور ملک کی تعریف

حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے ربذہ اور شرف مقام کی زمینوں کی حد بندی کی تھی اس علاقہ کے رہنے والے حاضر ہوئے اور شکایت کی کہ آپ نے ہماری زمینوں کی حد بندی کی (یعنی سرکاری تحویل میں لے لیں) حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے تھوڑی دیر کے لیے سر جھکا لیا پھر فرمایا: مال تو اللہ تعالیٰ کا ہے، انسان اللہ کے بندے ہیں اللہ کی قسم اگر مجھے جہاد فی سبیل اللہ کے لئے ساز و سامان مہیا نہ کرنا ہوتا میں ایک مربع پالشت زمین کی بھی حد بندی نہ کرتا اس اثر سے بظاہر معلوم ہوتا ہے کہ اجتماعی منافع کے پیش نظر آپ رضی اللہ عنہ نے زمین سرکاری تحویل میں لی تھی اور جب مصلحت عامہ کا سوال آیا تو آپ رضی اللہ عنہ نے مالکان کی شکایت نہیں سنی۔ مثلاً پانی، بجلی، پٹرولیم کی کمپنیاں، بحری اور بری اڈے۔ یہ ایسے اجتماعی منافع ہیں جن کے لئے حکومت مصلحت عامہ کے پیش نظر ملکیت خاصہ کو تحویل میں لے سکتی ہے۔

تیسری قید: انفرادی ملکیت میں حکومت کے حقوق:

اموال اور انفرادی ملکیت میں سرکاری حقوق ہوتے ہیں چونکہ اسلام ارتکاز دولت کو مکروہ سمجھتا ہے کہ دولت پر اڑدھابن کر بیٹھ جاؤ اور حقوق ادا نہ کرو لہذا انغیاء کے مال میں ضرورت مندوں کا حصہ واجب ہے معاشرہ میں برابری برقرار رہے اور دولت گھومتی رہے۔ اسی طرح اہم امور جس سے امت کا اقبال وابستہ ہو ان کی محافظت بھی مالداروں پر واجب ہے چنانچہ مالداروں کے اموال میں یہ حقوق مختصراً ذیل میں ❶ بیان کئے گئے ہیں۔

۱۔ زکوٰۃ..... اسلام میں لازمی قانون ہے جو انغیاء پر واجب ہے، حکومت کے ذمہ واجب ہے کہ وہ سرمایہ داروں سے زکوٰۃ کی وصولی کو یقینی بنائے حکومت جبر کا اختیار بھی رکھتی ہے چنانچہ زکوٰۃ حقیر صدقہ نہیں جیسا کہ بعض کالم نگاروں نے سمجھا ہے فقیر کو زکوٰۃ دینا اس کی تذلیل نہیں بلکہ زکوٰۃ تو حق مستقیم ہے جو دیا نیتا اور قانوناً واجب ہے زکوٰۃ اموال نامیہ (بڑھنے والے اموال) سے لی جائے گی چنانچہ ماضی میں مسلمانوں کے عرف میں اس کی چار اقسام ہیں۔

جانور..... اونٹ، گائے، بکری، جو سال کے اکثر حصہ میں چرتے رہے ہوں، جانوروں کا نقصان اور مقدار زکوٰۃ قرآن و سنت میں معروف ہے۔

ب: نقدین..... سونا چاندی، ان کی زکوٰۃ ۵٪ (اڑھائی) فیصد کی شرح سے ادا کرنا واجب ہے عصر حاضر میں سونا چاندی کی جگہ کاغذی کرنسی نے لے لی ہے۔

ج۔ اموال تجارت..... یعنی جو مال خرید و فروخت کے لئے رکھا ہو اس میں بھی اڑھائی فیصد کی شرح سے زکوٰۃ واجب ہے۔

د۔ غلہ، جانور اور پھل..... چنانچہ اگر زمین آلات کے ساتھ سیراب کی جاتی ہو تو اس میں نصف عشر (بیسواں حصہ) واجب ہے اور اگر آلات کے بغیر زمین سیراب کی جاتی ہو مثلاً بارانی ہو تو اس میں عشر واجب ہے۔

۲۔ ملکی دفاعی مہم..... اگر امت کی دفاع کی حاجت پیش آ جائے یا جہاد فی سبیل اللہ ہو رہا ہو جب کہ سرکاری خزانے میں اتنا مال نہ ہو جو اس ضرورت کو پورا کر سکتا ہو تو سرکار پر واجب ہے کہ ضرورت پوری کرنے کے لئے لوگوں پر مناسب ٹیکس لاگو کرے چنانچہ کثیر علماء نے اس کی صراحت کی ہے جیسے امام غزالی، قرانی، شاطبی، ابن حزم، عز بن عبد السلام اور ابن عابدین۔ ❷

❶..... انظر اشتراکية الاسلام للساعی ۱۲۱ | التکافل الاجتماعی فی الاسلام للاستاذ ابو زهره ۷۹۔ ۷۰ | انظر اصول اتفقہ للمولف

۲۵/۷ | الاعتصام ۲۰۱۲ | الفروق ۱۳۱/۱ | المستصفی ۲۳۱/۱ | حاشیة ابن عابدین ۲۲/۲ | المحلی ۱۵۶/۶

فقہ الاسلامی وادلتہ... جلد ششم..... ۶۶۹..... ملکیت اور ملک کی تعریف

۳۔ فقراء کی کفایت..... حکومت کی ذمہ داری بنتی ہے کہ وہ طبقہ اغنیاء سے فقراء کی وادری کرانے چنانچہ حضرت علی رضی اللہ عنہ بن ابی طالب سے مروی ہے کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: اللہ تعالیٰ نے مالدار مسلمانوں پر ان کے اموال میں اتنی مقدار فرض کی ہے جس سے فقراء کی ضروری پوری ہو سکے، چنانچہ جب فقراء بھوکے ہو جاتے ہیں یا پیئنے کے لیے ان کے پاس کپڑے دستیاب نہیں ہوتے تو ان کا سہارا مالدار لوگ ہی ہوتے ہیں۔ خبردار! اللہ تعالیٰ مالداروں سے سخت حساب لے گا اور (نافرمانی کی صورت میں) انہیں دردناک عذاب دے گا۔ ❶

ایک اور حدیث میں آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: کسی بھی جگہ کے رہنے والے لوگوں میں سے اگر کوئی آدمی صبح کو بھوکا اٹھے (یعنی رات کو وہ بھوکا سویا رہا) تو اس ہستی میں رہنے والوں سے اللہ تعالیٰ کا ڈر مہتمم ہو جاتا ہے۔ ❷

ایک اور حدیث ہے ”مال میں زکوٰۃ کے علاوہ بھی حق ہے“ ❸ حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے ایک مرتبہ فرمایا: کاش وہ بات جو مجھے بعد میں معلوم ہوگی اگر مجھے پہلے معلوم ہو جاتی ہے تو میں مالداروں کے زائد از حاجت اموال لے لیتا جو فقراء میں بانٹ دیتا، ابن حزم نے کتاب اہکلی میں لکھا ہے ہر علاقہ کے مالداروں پر فرض ہے کہ وہ اس علاقہ کے فقراء کی ضروریات کو پورا کریں، اگر مالدار لوگ ادائیگی زکوٰۃ میں کوتاہی کریں تو حاکم وقت انہیں مجبور کر کے زکوٰۃ وصول کرے البتہ مسلمانوں کے سبھی اموال میں حاکم وقت جبر نہیں کر سکتا چنانچہ فقراء کے لیے اتنا انتظام کرنا ضروری ہے جس سے ان کی خوراک گرمی، سردی کے کپڑوں اور سر چھپانے کے لیے مکان کا سامان ہو سکے۔ ❹

۴۔ قریبی رشتہ داروں پر خرچ کرنا..... انسان کے قریبی رشتہ دار اگر محتاج ہوں تو ان پر ان کا خرچہ واجب ہے، جن رشتہ داروں کا خرچہ واجب ہے ان میں باپ دادا اور اولاد ہے۔ رہی بات بھائیوں، بیچاؤں، پھوپھیوں، ماموں اور خالوں کی سوان پر خرچ کرنے میں مذاہب کا اختلاف ہے چنانچہ حنفیہ نے ہر ذی رحم محرم جیسے چچا بھائی، بھانجا، پھوپھی، بھتیجا، ماموں کا خرچہ واجب قرار دیا ہے۔ جب کہ حنابلہ نے ہر اس قریبی رشتہ دار کا نفقہ واجب قرار دیا ہے جسے وارثت سے حصہ ملتا ہو خواہ ذی النروض میں آتا ہو یا عصباء میں البتہ حنابلہ کے نزدیک ذوی الارحام جیسے چچا کی بیٹی، ماموں اور خالہ کا خرچہ واجب نہیں۔

۵۔ صدقۃ الفطر..... اسلام نے مالداروں پر ان کے اموال میں صدقہ فطر بھی واجب قرار دیا ہے چنانچہ ایک شخص کو اپنا، اپنی بیوی کا نابالغ اولاد اور خادم کا صدقہ فطر ادا کرنا پڑتا ہے۔

۶۔ قریبانی..... امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک ہر سال ایک بار قریبانی کرنا واجب ہے جمہور ائمہ کے نزدیک قریبانی سنت مؤکدہ ہے۔

۷۔ نذر اور کفالت..... جب کوئی شخص اللہ تعالیٰ کے لئے اپنے مال کی نذر مان لے تو اس پر واجب ہے کہ نذر پوری کرے، اسی طرح بعض سناہوں کے ارتکاب پر کفارہ بھی واجب ہوتا ہے مثلاً کفارہ یمن، کفارہ ظہار، کفارہ رمضان اور دوران حج کسی ممنوع امر کا ارتکاب۔

ان کے علاوہ ابھی انفاق فی سبیل اللہ کے مختلف مواقع ہیں جیسے اوقاف، منہم اسی سے اسلام میں تکافل اجتماعی کا معنی متفق ہوتا ہے۔ اسلام نے کچھ اور قیود بھی عائد کی ہیں، حکومت وقت کی ذمہ داری ہے کہ ان قیود کی ماحقہ پاسداری کی جائے۔ چنانچہ حصول معاش میں ربا، چور بازاری، سہ، دھونس، دھاندلی، تدلیس، جوا، اجارہ داری، اور ناپ تول سے کلی اجتناب یہ ہے۔

❶ رواد الطبرانی فی الأوسط والصغیر۔ ❷ رواد الحاکم و احمد وفی استادہ اصحاح سننہ و کثیر من مرة الاول مختلف فیہ والناسی فال فیہ اس حرہ اند مجہول و اخر جہ ابن ابی شیبہ والبیزار۔ ❸ رواد الترمذی عن فاطمة بنت قیس۔ ❹ المعجمی ۲/۵۲۶۔

الفقه الاسلامی وادلتہ... جلد ششم ۶۷۰ ملکیت اور ملک کی تعریف

خلاصہ..... اسلام میں ملکیت شخصیت پر بہت ساری قیود عائد کی گئی ہیں ان میں سے کچھ قیود الزامی قانون کی حیثیت رکھتی ہیں اور کچھ اخلاقی اور دینی حیثیت کی ہیں چونکہ اسلام مکمل ضابطہ حیات ہے اس میں رخصت نہیں اسلام کے قوانین مربوط اور وزہ مرہ زندگی کے ہم آہنگ ہیں حتیٰ کہ عبادات ایک دوسری سے مکمل ہوتی ہیں۔ جب ان قیود کی رعایت کی جائے گی اس کے نتیجے میں شاندار زندگی اور اعلیٰ معاشی نظام وجود میں آئے گا واللہ الموفق۔

دوسرا باب..... ملکیت کے توابع

یہ بارہ (۱۲) فضلوں پر مشتمل ہے۔

پہلی فصل..... احکام اراضی :

وہ زمینیں جو اسلامی قبضہ میں چلی آ رہی ہیں یا تو وہ مسلمانوں کو فتوحات سے حاصل ہوئی ہوں گی، یا زمانہ قدیم سے مسلمان اس میں آباد چلے آ رہے ہوں گے، میں ان دونوں انواع سے درج ذیل اجمال کے تحت بحث کروں گا۔
(اول)..... ان اراضی کے احکام جن کا قبضہ فتوحات سے حاصل کیا گیا۔
(دوم)..... داخلی اراضی کے احکام۔

اول: ان زمینوں کے احکام جن کا قبضہ فتوحات سے حاصل کیا گیا:

وہ زمینیں جو مسلمانوں کے قبضہ میں ہیں ان کی تین اقسام ہیں :

- ۱..... وہ زمین جو عنوةً و قہراً مسلمانوں کی ملکیت میں آئی۔
- ۲..... وہ زمین جس کے اہالی (اہل کی جمع) کے عام معافی کے تحت جلا وطن کر دیا گیا اور وہ زمین مسلمانوں کی ملکیت بن گئی۔
- ۳..... وہ زمین جس کا قبضہ صلح سے حاصل کر لیا گیا۔

۱۔ وہ اراضی جو عنوةً فتح ہو..... مالکیہ کے مشہور قول کے مطابق اراضی کی ملکیت محض اس پر غلبہ حاصل کرنے سے فاتحین کو منتقل ہو جاتی ہے یہی حنابلہ، شیعہ، امامیہ اور زید یہ کا قول ہے۔ ان کی دلیل یہ ہے کہ کہ فاتحین کے غلبہ کی وجہ سے محاربتین کی ملکیت زائل ہو گئی اور زمین مباح کے حکم میں ہو گئی لہذا جو پہلے اس پر قبضہ کرے گا وہ ہی اس کا مالک ہوگا۔

شافعیہ کے نزدیک اراضی اور منقول اشیاء کی ملکیت غلبہ پانے اور باہمی رضامندی سے آپس میں تقسیم کرنے سے حاصل ہو جاتی ہے۔ حنفیہ کے نزدیک اراضی کی ملکیت بھی منتقل ہوگی جب اراضی کو دارالاسلام کے ساتھ ضم کر لیا جائے اور اس زمین کو دارالاسلام کا جزو قرار دیا جائے۔

وہ غیر آباد (بجز) زمین جو عنوةً یا صلحاً فتح ہو اس کی ملک بالاتفاق احمیا۔ (آباد کرنے سے) حاصل ہو جاتی ہے: ❶

..... غلبہ پانے کے بعد مالک زمین کے حکم میں فقہاء کا اختلاف ہے۔

❶... الخرشنی ۱۲۸/۳، تأسیس النظر الدبوسی ۷۵، مغنی المحتاج ۱۳۴/۳، المہذب ۲۴۱/۲، القواعد لابن رجب ۱۸۹، المغنی ۲۲۲/۸، مفتاح الکرامۃ ۷ - البحر الزخار ۲/۲۱۵ - المام ۳/۱۰۳، مخطوطہ الروضة للنووی ۲۴۱/۷، المحلی ۲۴۱/۷۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۷۱ ملکیت اور ملک کی تعریف

۲..... چنانچہ جمہومصحابہ، شافعیہ اور ظاہریہ کا یہ مذہب ہے ❶ کہ راضی کی ملکیت مالکان سے مسلمانوں کو منتقل ہو جاتی ہے جیسے مال غنیمت کی ملکیت منتقل ہو جاتی ہے اور جیسے نرس کی ملکیت منتقل ہو جاتی ہے چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَاعْلَمُوا أَنَّمَا غَنِمْتُمْ مِنْ شَيْءٍ فَإِنَّ رَبَّهُ حُصَّهٖ وَلِلرَّسُولِ الانفال ۸، ۴۱

جان لو جو چیز بھی تمہیں غنیمت میں ملے اس کا پانچواں حصہ اللہ اور رسول کا حق ہے۔

مال غنیمت وہ ہوتا ہے جو اہل حرب سے عنوة اور غلبہ پا کر چھین لیا جائے۔

بقیہ چار حصے مجاہدین اور غازیوں کے ہوں گے، ہاں البتہ اگر غازیان و مجاہدین خوشدلی سے مال غنیمت چھوڑیں خواہ عوض لیں یا نہ لیں تو حاکم وقت مال کو مسلمانوں کے مصالح کے لیے محکمہ اوقاف کی تحویل میں دے سکتا ہے۔

مالکیہ کا مشہور قول اور امامیہ کہتے ہیں یہ راضی مسلمانوں کے لیے وقف ہوں گی، یعنی محض غلبہ پالینے سے مسلمانوں کے لیے وقف ہو جائے گی امام کے حکم وقف کی ضرورت نہیں۔ یہ زمین کسی ایک خاص فرد کی ملکیت نہیں، اس کا خراج مسلمانوں کے مصالح فوجیوں کی تنخواہوں، پل و مساجد کی تعمیر وغیرہ میں صرف کیا جائے گا۔ ہاں البتہ حاکم وقت اگر کسی وقت اس زمین کو تقسیم کرنے میں مصلحت سمجھے تو مسلمانوں کے درمیان تقسیم کر سکتا ہے۔

حنابلہ کی امام احمد رحمۃ اللہ علیہ سے منقول مشہور روایت یہ ہے کہ امام اپنی رائے میں جو بہتر سمجھے۔ خواہ تقسیم کرے یا وقف کر دے، البتہ اجرت کی طرح خراج دائمی ہوگا اور زمین عشر خرابی ہوگی عشر تو پیداوار پر ہوگا اور خراج زمین کے مالکانہ حقوق پر حنیفہ اور زید یہ کہتے ہیں ❶ حاکم وقت کو مکمل اختیار حاصل ہوگا، چاہے مسلمانوں کے درمیان زمین کو تقسیم کر دے جیسا کہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے خیبر کی زمین میں کیا۔ امام چاہے تو اصل مالکان ہی کو برقرار رکھے ان پر جزیہ مقرر کر دے اور زمینوں پر خراج مقرر کر دے۔ گویا یہ زمین خرابی ہوگی اور اس کے مالکان ذمی ہوں گے ابن عابدین کہتے ہیں: ضرورت کے وقت غازیوں کے درمیان تقسیم کر دینا بہتر ہے اور مالکان کے پاس رہنے دینا بھی اچھا ہے تا کہ مستقبل میں مسلمانوں کے کام آسکے۔

دلائل..... مذکورہ بالا تفصیل سے واضح ہو گیا ہے کہ فقہاء اس بات پر متفق ہیں کہ اموال غنیمت نمازیوں کے درمیان تقسیم کرنا جائز ہے۔ اس کی دلیل آیت کا عموم ہے:

وَاعْلَمُوا أَنَّمَا غَنِمْتُمْ مِنْ شَيْءٍ فَإِنَّ رَبَّهُ حُصَّهٖ وَلِلرَّسُولِ وَلِذِي الْقُرْبَىٰ وَالْيَتَامَىٰ وَالْمَسْكِينِ وَالرِّسَالِ

جان لو تمہیں جو چیز بھی غنیمت میں ملے تو اس کا پانچواں حصہ اللہ رسول قرہ بنی رشتہ داروں، یتیموں، مسکینوں اور مسافروں کا حق ہے۔ الانفال ۸، ۴۱

یعنی غنیمت کا پانچواں حصہ ان لوگوں کا حق ہے جو آیت میں ذکر کئے گئے ہیں۔ اور بقیہ چار حصے غازیوں کا حق ہے ائمہ کے درمیان اس میں کوئی اختلاف نہیں۔

سنت قولی اور فعلی میں بھی اس کی دلیل موجود ہے۔ چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے جس قریہ میں بھی تم جاؤ اور اس میں تم قیام کرو اس میں تمہارا حصہ مقرر رہے۔ اور جو قریہ بھی اللہ اور رسول کی نافرمانی کرتا ہے اس کا پانچواں حصہ اللہ اور اس کے رسول کا حق ہے۔ پھر وہ تمہارا حق ہے ❷ حدیث میں قریہ اولی سے مراد وہی یعنی غنیمت ہے اور قریہ ثانیہ سے مراد وہ مال جو عنوة چھینا جائے اسی سے نرس نکالا جائے گا اور بقیہ غازیوں کا حق ہے۔ حدیث کے آخری جملہ پھر وہ تمہارا حق ہے کا یہی معنی ہے۔

❶ الخرشنی ۱۲۸۳ المدونہ ۳/۲۷، الحطاب ۳/۳۲۶ القوانین الفقہیہ ۱۴۸ الکافی للکلبینی ۱/۲۲۶ مفتاح الکروامہ

۲۳۹/۳، الشرح الرضوی ۳۱۰ الروضة البهیة ۱/۲۲۲. ❷ المسوط ۱۰/۱۵۱ دار الحکام ۱/۲۸۵ فتح القدیر ۳/۳۰۳ حاشیہ

ابن عابدین ۳/۳۱۶، البحر الزخار ۲/۹۱۲. ❸ رواہ احمد و مسلم و ابو داؤد و شرح مسلم ۱/۲۹ الاموال لابی عیید ۷۵

الفقہ الاسلامی وادلتہ... جلد ششم... ۶۷۲... ملکیت اور ملک کی تعریف

آپ صلی اللہ علیہ وسلم کی سنت فعلی یہ ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے خیبر کی زمین عنوة فتح کی جو غنائم کے درمیان تقسیم کردی اسی طرح آپ نے بنی قریظہ اور بنو نضیر کے اموال بھی غازیوں کے درمیان تقسیم کردی ابن قیم نے زاد البعاد میں یہی ذکر کیا ہے۔ ①

رہی بات مدینہ کی سو وہ قرآن کے ذریعہ فتح ہوا اہل مدینہ مشرف بہ اسلام ہوئے اور انھیں اپنی زمینوں پر برقرار رکھا گیا، جبکہ مکہ کی سرزمین آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے عنوة فتح کی اور پھر غازیوں کے درمیان تقسیم نہیں کی۔

حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا: قسم اس ذات کی جس کے قبضہ قدرت میں میری جان سے اگر مجھے آخری آدمی کے معدوم و غفلت ہونے کا خوف نہ ہوتا کہ اس کے پاس کچھ نہیں ہوگا تو جو قریہ (بستی) بھی فتح ہوتا اسے میں اسی طرح تقسیم کر دیتا جس طرح رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے سرزمین خیبر کو تقسیم فرمایا تھا لیکن میں بستیوں کو میں لوگوں کے لیے بچا کر رکھتا ہوں تاکہ وہ خود تقسیم کریں ② حدیث سے معلوم ہوا کہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کی بعض بستیوں کے متعلق یہ رائے تھی کہ ان کی زمینیں تقسیم نہ کی جائیں۔

کیا امام کے لیے تقسیم لازمی ہے یا اسے اختیار حاصل ہے:

۱۔ شافعیہ اور ظاہریہ کہتے ہیں کہ غنائم میں اراضی کی تقسیم واجب ہے جس طرح بقیہ اموال کی تقسیم واجب ہے۔ چونکہ قرآن و سنت کا مقتضی یہی ہے۔ چنانچہ عقار اور منقول میں کوئی فرق نہیں۔ نیز آیت غنیمت وَأَعْمَلُوا لَنَا عَمَلًا مِّمَّا... لآیہ کا مقتضی بھی یہی ہے۔ آیت کی رو سے تقسیم واجب ہے نیز اس کے ساتھ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا فعل بھی موجود ہے جو مجمل کے قائم مقام ہے۔ ③

رہی بات آیت سورۃ حشر کی: مَا أَقَاءَ اللَّهُ عَلَى رَسُولِهِ... کی سو وہ فکی کے متعلق ہے یعنی ان اموال کے متعلق ہے جو بغیر جنگ کے مسلمانوں کو مل جائیں۔

اگر امام غازیوں میں اراضی تقسیم نہ کرے تو ان سے اجازت ضرور لے تاکہ وہ خوش ہو کر تقسیم سے دستبرداری ظاہر کریں جیسے رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے غزوہ حنین کے موقع پر غازیوں کو خوش کیا اور قیدیوں کو چھوڑ دینے کے متعلق ہر ایک سے اجازت لی خیبر اور بنو قریظہ کی اراضی میں بھی یہی کیا ④ جس طرح حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فتح عراق کے بعد معاوضہ اور بغیر معاوضہ کے دونوں طرح سے غازیوں کو خوش کیا اور ان سے اجازت لی یوں اراضی غنیمت ہو جانے کے بعد وقف ہو جائے گی اور مصالح عامہ میں استعمال ہوگی۔ چنانچہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے حضرت جریج بنی رضی اللہ عنہ وان کے حصہ اراضی کا معاوضہ دیا بنو بکھل کی ایک خاتون کو اس کے بات کے حصہ کا معاوضہ دیا۔ چونکہ غلبہ سے جو زمین فتح کر لی جائے اس میں غنائم کا حق ثابت ہو جاتا ہے اور امام ثابت شدہ حق کو باطل کرنے کا اختیار نہیں رکھتا جیسے منقول میں غنائم کے ثابت شدہ حق کو امام باطل نہیں کر سکتا سو جو حصہ دار دلی رضامندی سے اپنا حصہ چھوڑے وہ اس کا حقدار ہے۔ ⑤

(ب).... مالکیہ کا مشہور قول اور امامیہ کا مذہب یہ ہے کہ اراضی پر مرض غلبہ پالینے سے مباح ہو جاتی ہیں یعنی غلبہ اباحت کا اثر طبعی ہے، امام کی حاجت اس میں نہیں ہے اور نہ ہی مجاہدین کی رضامندی اور خوشدلی کی ضرورت ہے، چونکہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے مفتوحہ اراضی کو وقف کر دیا تھا جیسے مصر، شام اور عراق۔

ج: حنفیہ اور حنابلہ کہتے ہیں۔ یہ اصول مقرر ہے کہ اراضی میں امام کو پورا اختیار حاصل ہے وہ چاہے تقسیم کر دے یا وقف کر دے

①۔ شرح مسلمہ ۱۲/۹۱، عینی بحاری ۱۵/۳۶۱، سبھی داؤد ۳۵/۲، زاد البعاد ۸۲، نیل الاوطار ۸/۱۲، ②۔ خزرج البخاری ۸۶/۳، یعنی میں ممکن ہے کہ کسی وقت تقسیم حاضر ہوں گے جو باقی تق جائیں گے یعنی یہ حاضر ہوں گے ان کو تو چھوٹی نہیں ملے گا لہذا بعد میں تقسیم کر لیں تاکہ سب کو ملے ③۔ بدایۃ المجتہد ۱/۳۸۱، مجمع الرواۃ ۵/۳۳۰، ④۔ رواہ البخاری والبیہقی وغیرہما۔ ⑤۔ معنی المحتاج ۳/۲۳۲، شرح المجموعہ ۱/۵۰۔ ۲۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۶۷۳..... ملکیت اور ملک

حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے اپنا حق استعمال کیا اور اراضی کو حکومت اسلامیہ کے لیے وقف قرار دیا، یعنی اراضی کے مالکانہ حقوق حکومت کے پاس رہیں گے اور حقوق منفعت کا شکاروں اور آبادکاروں کے ہوں گے۔

فریق ثانی کے دلائل..... وہ فقہاء جو اس بات کے قائل ہیں کہ زمین وقف کرنے میں امام کو اختیار ہے ان کے دلائل مندرجہ ذیل ہیں:

سورة انفال کی آیت **وَاعْلَمُوا أَنَّمَا غَنِمْتُمْ**..... الانفال ۸/۴۱

اور سورت حشر کی آیت **مَا أَفَاءَ اللَّهُ عَلَىٰ رَسُولِهِ**..... الحشر ۵۹/۶

ایک موضوع میں وارد ہوئی ہیں، البتہ آیت حشر کی سورت انفال کی آیت کی تخصیص کرتی ہے یعنی انفال کی آیت زمین اور منقول دونوں کے لئے ہے جبکہ آیت حشر نے زمین کے علاوہ غنیمت کی تخصیص کر دی رہی بات زمین کی سوا آیت حشر نے زمین امام کا حق قرار دیا ہے کہ امام جو بہتر سمجھے اس میں تصرف کرے یا وقف کر دے یا اصل مالکان کو آباد رہنے دے اور ان پر جزیہ مقرر کر دے چونکہ آیت انفال موجب نہیں (مال کو پانچ حصوں میں تقسیم کرنے کو واجب قرار دیتی) ہے جبکہ آیت حشر اموال غنیمت کو مسلمانوں کے درمیان تقسیم کرنے کو واجب قرار دیتی ہے اس طرح دونوں آیتوں کو جمع کرنا ممکن ہے، چنانچہ اکثر اصولیین کے نزدیک دلائل کا جمع کرنا نسخ سے اولیٰ ہے یعنی آیت حشر آیت انفال کے لئے ناخ ہے جیسے بعض کا قول ہے، اس سے بہتر یہ ہے کہ دونوں آیتوں کو جمع کر لیا جائے۔ ❶

رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے آیت انفال پر عمل کیا اور حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے آیت فی پر عمل کیا تاہم حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے فعل سے حضرت عمر رضی اللہ عنہ کا فعل رد نہیں ہوا چونکہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا فعل بیان اباحت کے لیے تھا یا وجوب کے طور پر تھا تاہم اس میں اختیار ہوگا اس کی دلیل یہ ہے کہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے وجوب کی ایک اور صورت آیت سے مستنبط کی ہے ❷ حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا آیت حشر تاقیامت معمول بہا رہے گی ❸ آپ رضی اللہ عنہ نے یہ بھی فرمایا ہے کہ اللہ کی قسم ہر مسلمان کا اس مال میں حق ہے خواہ اس میں سے اسے عطا کیا جائے یا منع کیا جائے یہاں تک کہ عدل میں ایک چرواہے کا بھی اس میں حق ہے۔ ❹

بنا بریں حشر کی آیت تمام مومنین کو شامل ہے، اس آیت نے آخری مسلمان کو پہلے کے ساتھ حق میں شریک کر دیا ہے چنانچہ آخری مسلمان کو بھی حصہ مل جائے گا جب اراضی مسلمان کے درمیان تقسیم نہ کی گئی ہو۔ مالکیہ کے نزدیک اراضی کے وقف کا یہی معنی ہے۔ وقف کا یہ معنی ہیں کہ اراضی کے مالکانہ حقوق ہی منتقل ہو جائیں بلکہ اس زمین کی خرید و فروخت جائز ہے جیسا کہ امت کا اس پر عمل ہے چنانچہ امت کا اس پر اجماع ہے کہ یہ اراضی میراث میں منتقل ہوتی ہے جب کہ وقف میراث میں منتقل نہیں ہوتا۔ ❺

۲..... رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے بہت ساری بستیاں تقسیم نہیں کیں حالانکہ آپ نے عنوة مکہ فتح کیا ❶ مکہ میں اموال بھی تھے آپ نے اموال تقسیم نہیں کئے، آپ نے قرظہ و بنی نضیر کو بھی زیرِ نگیں کیا آپ نے سرزمین خیبر کے علاوہ اور کوئی زمین تقسیم نہیں کی۔ گویا امام کو اختیار حاصل ہے چاہے تو تقسیم کرے جس طرح رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے خیبر کی زمین تقسیم کی، چاہے تو تقسیم نہ کرے جیسے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے خیبر کے علاوہ کی اراضی کو تقسیم نہیں کیا۔ ❷

❶..... المقدمات المہدات لابن رشد ۱/۲۷۷..... محطوط الدرۃ الیتمۃ فی الغنیمۃ الشیخ الفزاری ۱۰۲..... رواہ ابو داؤد فی

سننہ ۱۹۵/۳..... رواہ ابن ابی شیبۃ والبیہقی (سنن البیہقی ۶/۳۵۱)..... المنتقی علی المؤطا ۳/۲۲۳، زاد المعاد

۶۹/۲..... الروایۃ فی معناه اخرجہ مسلم بادیۃ المجتہد ۱/۳۸۸..... القسطلانی شرح البخاری ۵/۲۰۲ زاد المعاد ۲/۶۹،

الخراج لابی یوسف ۶۸ القیاس لابن تیمیہ ۲۰

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم..... ملکیت اور ملک

۳..... حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے فعل پر صحابہ کا اجماع ہے چنانچہ آپ رضی اللہ عنہ نے سواد عراق کو فتح کیا تو ساری زمین مالکان کے قبضہ میں رہنے دی اور لوگوں پر جزیہ مقرر کیا اور ارضی پر خراج مقرر کیا، اس وقت صحابہ کی موجودگی میں آپ رضی اللہ عنہ نے کیا اور آپ نے آیت حشر سے استدلال کیا تھا، یہ منقول نہیں کہ آپ کے فعل کا کسی صحابی نے انکار کیا ہو گا یا یہ صحابہ کا اجماع ہے، شروع شروع میں جن صحابہ نے اختلاف کیا بھی جیسے بلال رضی اللہ عنہ اور سلمان رضی اللہ عنہ تو بعد میں انھوں نے بھی موافقت ظاہر کر دی۔ ❶

۴۔ عقلی دلیل..... اس کا حاصل یہ ہے کہ جب مفتوحہ ارضی کا ایک بڑا حصہ غانمین میں تقسیم کر دیا جائے تو بعد میں آنے والوں کے لیے کیا بچے گا؟ سرکاری خزانہ اپنے اخراجات کہاں سے پورے کرے گا جو مسلمانوں کے مصالح میں صرف ہوتے ہیں؟ اسی لیے تو حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے سورۃ حشر کی آیات تلاوت کرنے کے بعد فرمایا: اللہ تعالیٰ نے اس مال فنی میں ان لوگوں کو بھی تمہارا شریک بنا دیا ہے جو تمہارے بعد آئیں گے سوا اگر میں اس مال کو تقسیم کر دوں تو بعد میں آنے والوں کے لیے کوئی چیز نہیں بچے گی۔ اگر میں زندہ رہا تو مقام صنعاء کا چرواہا بھی اس مال سے اپنا حصہ حاصل کرے گا درحالیکہ اس کا چہرہ خون آلود ہوگا۔

آپ رضی اللہ عنہ نے یہ بھی فرمایا: مجھے بتاؤ سرحدوں کی حفاظت کے لئے ایسے لوگوں کا ہونا از حد ضروری ہے جو پابندی سے اپنی ڈیوٹی بجالائیں مجھے بتاؤ یہ بڑے بڑے ملک جیسے شام، جزیرہ، کوفہ، بصرہ اور مصران میں ہمہ وقت لشکروں کا موجود رہنا از بس ضروری ہے، لامحالہ ان کی تنخواہوں کا انتظام بھی ضروری ہے، سوا اگر میں ارضی اور اموال کو تقسیم کر دوں تو فوجیوں کے اخراجات کہاں سے آئیں گے؟ تمام صحابہ نے جواب دیا: آپ کی رائے ہی درست اور صواب ہے لہذا آپ جو کچھ فرما رہے ہیں یہی بہتر ہے۔ ❷

تقسیم ارضی میں ایک اور خرابی بھی ہے کہ اگر غانمین میں ارضی تقسیم کر دی جائیں تو سپاہی کھیتی باڑی میں مشغول ہو جائیں گے، جہاد چھوڑ بیٹھیں گے یوں آنا فنا امت اسلامیہ کمزوری کے دہانے پر جا کھڑی ہوگی (جیسا آج ہم دیکھ رہے ہیں) اور بجائے خوداری کے طمع میں بتلا ہو جائیں گے بلکہ اس سے تو معیشت عامہ فنا ہو کر رہ جائے گی۔ اگر زمین مالکان کے پاس رہنے دی جائے تو اس کے فوائد طویل ہوں گے اور مالکان کھیتی باڑی میں مشغول رہیں گے بخلاف اہل عرب کے جو کھیتی باڑی سے غیر مانوس ہیں اور شہروں میں رہنا ان کا شیوہ نہیں۔

ان دلائل کی روشنی میں یہ خلاصہ نکالا جاسکتا ہے کہ تقسیم ارضی کا اختیار امام کو حاصل ہے چاہے ارضی غانمین میں تقسیم کر دے چاہے مالکان کے پاس رہنے دے اور ان پر خراج لاگو کرے۔

راج یہی ہے کہ نسبت اور فنی بمعنی واحد ہیں چنانچہ ان دونوں کا معنی واحد یہ ہے کہ ہر وہ چیز جو دشمن سے چھینی جائے چاہے مال ہو یا زمین، لغت بھی اسی معنی کی مقتضی ہے چنانچہ تقسیم اور عدم تقسیم میں امام کو مکمل اختیار حاصل ہوگا۔

۲۔ وہ زمین جس کے اہالی کو ڈرا دھمکا کر جلا وطن کر دیا جائے..... یہ ارضی کی دوسری قسم ہے۔ فقہاء کے ہاں یہ قسم فنی سے تعبیر کی جاتی ہے اور فنی وہ مال ہوتا ہے جو دشمن سے بغیر جنگ کے حاصل ہو جائے اور گھوڑے (نینک) وغیرہ دوڑانے کی نوبت نہ آئے جیسے جزیہ اور تجارتی ٹیکس۔ ❸

اس زمین کا حکم..... اس زمین پر غلبہ پالینے اور قبضہ لینے سے اس کی ملکیت بیت المال کو منتقل ہو جاتی ہے اور یہ سرکاری املاک میں شامل ہو جاتی ہے فقہاء اسے وقف سے تعبیر کرتے ہیں یعنی یہ زمین امت اسلامیہ کی ملکیت ہوگی، اس زمین میں جو بھی آباد ہو خواہ معاہدہ

❶... انظر الخراج لابی یوسف ۳۵۰۲۷ شرح السیر الکبیر ۳/۲۵۳ القسطلانی ۵/۲۰۰، الاموال ۵۸۱ شرح السیر الکبیر

۳/۲۵۳ الخراج لابی یوسف ۲۳۱ الاموال ۵۷ فنوح البلدان ۲۷۵۔ ❷۔ بداية المجتهد ۱/۳۸۹ المہذب ۲/۷۳۷ نہایة

المحتاج ۵/۱۵، احکام اهل الذمہ لابن القيم ۱۰۶

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۶۷۵..... ملکیت اور ملک
 ہو یا مسلمان ہو اس سے ٹیکس (خراج) لیا جائے گا یہ زمین وقف اس لئے ہوگی چونکہ یہ غنیمت نہیں اس کا حکم فنی کا سا حکم ہوگا سبھی مسلمانوں کی
 ملک ہوگی ہمارے فقہاء کا اس میں کوئی اختلاف نہیں البتہ شافعیہ اور حنابلہ کا ایک قول ہے کہ اگر امام مصلحت سمجھے تو وقف قرار دے راجح اس کے
 برخلاف قول ہے۔ ①

منقولی فنی فنی میں حاصل ہونے والے وہ اموال جو منقولی ہوں تو جمہور کے نزدیک وہ بھی موقوف ہوں گے اور مسلمانوں کے مصالح
 میں صرف کئے جائیں گے یعنی امام کو اختیار ہوگا جہاں مصلحت سمجھ وہاں صرف کر دے شافعیہ کے نزدیک فنی کا ٹیکس نکالا جائے گا جیسے غنیمت کا
 ٹیکس نکال دیا جاتا ہے چونکہ آیت حشر مَا آفَاءَ اللَّهُ عَلَى رَسُولِهِ مطلق ہے جب کہ آیت انفال وَاعْلَمُوا أَنَّمَا غَنِمْتُمْ مِّن شَيْءٍ مَّقْدُودٌ مَّقْذُوبٌ
 کو تنقید پر محمول کیا جائے گا تاکہ دونوں آیتیں جمع ہو جائیں اور حکم متحد رہے اور حکم متحد یہ ہے کہ حریوں سے مال چھینا جائے اگرچہ سب قتل اور
 عدم قتل مختلف ہو۔ ②

البتہ جمہور کا مذہب راجح ہے۔ ان کی دلیل حضرت انس رضی اللہ عنہ کی روایت ہے جو حضرت عمر رضی اللہ عنہ سے منقول ہے کہ بنی نضیر
 کے اموال مال فنی تھا جو اللہ تعالیٰ نے اپنے رسول صلی اللہ علیہ وسلم کو بغیر جنگ کے عطا فرمایا۔ یہ اموال حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے لیے
 مخصوص تھے، آپ نے ان میں سے اپنی ازواج کو سال بھر کے اخراجات دے دیتے اور جو باقی بچتا وہ (جنگ کے) گھوڑوں اور اسلحہ کی تیاری
 میں صرف کرتے تھے۔ ③

حدیث میں یہ جو آیا کہ اموال بنی نضیر رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے لیے مخصوص تھے، اس سے جمہور کے مذہب کی تائید ہوتی ہے کہ
 مال فنی سے ٹیکس نہیں نکالا جائے گا جبکہ معروف یہ ہے کہ فدک اور عوالی (بنی نضیر کے مدینہ کے اموال) رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کے لیے
 مخصوص تھے اور آپ کے بعد ائمہ (خلفاء) کے لیے تھے۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَمَا آفَاءَ اللَّهُ عَلَى رَسُولِهِ مِنْهُمْ..... الحشر ۵۹/۶

اور اللہ نے اپنے رسول کو ان کا جو مال بھی فنی کے طور پر دلوایا۔

مَا آفَاءَ اللَّهُ عَلَى رَسُولِهِ مِنْ أَهْلِ الْقُرْآنِ فَلِلَّهِ وَلِلرَّسُولِ..... الحشر ۵۹/۷

اللہ اپنے رسول کو دوسری بستیوں سے جو مال بھی فنی کے طور پر دلا دے تو وہ اللہ کا حق ہے اور رسول کا۔

مراد یہ ہے کہ مال فنی غنیمت کی طرح تقسیم نہیں کیا جائے گا۔ چنانچہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

لَا يَكُونُ دُولَةً بَيْنَ الْأَغْنِيَاءِ مِنْكُمْ..... الحشر ۵۹/۷

تاکہ وہ مال انہی لوگوں کے درمیان گردش کرتا نہ رہ جائے جو تم میں سے دولت مند ہیں۔

اگر امام مال فنی مسلمانوں کے درمیان تقسیم کرنا چاہے تو تقسیم کا کام منظم طریقہ سے انجام دینے کے لیے محکمہ حساب مقرر کرے اور
 مناسب طور پر ماہوار یا سالانہ وظائف مقرر کرے۔ ④

۳۔ وہ زمین جو صلح سے فتح ہو

صلح سے فتح کی گئی زمین یا تو یہ طے پایا گیا ہوگا کہ زمین مسلمانوں کا حق ہوگی اور مسلمان ہی اس پر قابض ہوں گے یا یا طے پایا ہوگا

①..... فتح القدیر ۳/۳۵۳ الخراج ۲۳ الشرح الكبير لدردير ۲/۴۵۱ القوانين الفقهية ۶۶ الاحكام السلطانية للمواردی ۱۳۳ مغنی

المحتاج ۳/۹۹، الشرح الكبير للمقدسی ۱۰/۵۳۲، كشاف القناع ۳/۴۵۱، زاد المعاد ۳/۲۲۰، القوانين الفقهية ۱۲۸ مغنی

المحتاج ۳/۹۳، شرح مسلم ۱۲/۴، قال النووي: یہ بنی نضیر کے عمدہ اموال تھے۔ ② البحر الزخار ۵/۴۴۲، المہذب ۲/۲۲۸

کہ زمین مالکان ہی کے پاس رہنے دی جائے، جیسے یمن اور حیرہ کی زمینیں۔

پہلی صورت..... یعنی صلح میں یہ طے پایا ہو کہ زمین مسلمانوں کے قبضہ میں رہے گی تو اس صورت میں زمین مسلمانوں کے لیے وقف ہو جسے عفوۃ فتح کی گئی زمین، یہ زمین اسلامی ملک کہلائے گی، جیسے کسی زمین کے اہالی کو جلا وطن کر دیا جائے۔ چونکہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے جب خیبر کی سرزمین فتح کی تو اہل خیبر کے ساتھ صلح کی کہ وہی زمین آباد کریں اور انہیں پیداوار کا نصف حصہ ملے گا اور بقیہ نصف مسلمانوں کا حق ہوگا۔ چنانچہ ابن عمر رضی اللہ عنہما کہتے ہیں کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے خیبر کی زمین نصف پھلوں اور نصف غلہ کی شرط پر بٹائی پر دی۔ ① آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے بنی نضیر کے ساتھ ان کی جلا وطنی پر صلح کی، انہیں یہ رعایت بھی دی گئی کہ اونٹوں پر اسلحہ کے علاوہ دیگر ساز و سامان لا کر لے جاسکتے ہیں۔ ②

اس نوعیت کی زمین پر خراج مقرر کیا جائے گا، اگر کوئی مسلمان اس زمین کو خریدے گا تو وہ بھی خراج دینے کا پابند ہوگا۔ چونکہ خراج اس زمین سے حاصل شدہ منافع کی اجرت ہے، یہ حکم فقہاء کے ہاں متفق علیہ ہے۔ ③

دوسری صورت..... یعنی زمین مالکان کے پاس ہی رہے۔ چنانچہ بموجب صلح زمین ان کی ملک ہوگی۔ اس میں فقہاء کا اتفاق ہے۔ مسلمان صلح کی جملہ شرائط کے نفاذ کے پابند ہوں گے، بشرطیکہ جب تک یہ لوگ صلح پر قائم رہیں۔ البتہ زمین کا خراج لاگو کیا جائے گا اور خراج کی مد سے حاصل ہونے والا مال سرکاری خزانہ میں جمع ہوگا۔ ④ یہ خراج جزیہ کے حکم میں ہوگا، چنانچہ اگر اس زمین کے مالکان اسلام قبول کر لیں تو جمہور ائمہ اور شیعہ امامیہ کے نزدیک جزیہ ساقط ہو جائے گا۔ ⑤ اس کی دلیل وہ خط ہے جو حضرت عمر بن عبدالعزیز رحمۃ اللہ علیہ نے اپنے عمال کو لکھا تھا جس کا مضمون یہ تھا۔ ”جس خراجی زمین کے لوگ اسلام قبول کر لیں ان پر خراج نہیں ہوگا۔“

جبکہ حنفیہ اور شیعہ زیدیہ کے نزدیک خراج ساقط نہیں ہوگا چونکہ ان کے نزدیک خراج میں مؤتہ اور عقوبت کا معنی پایا جاتا ہے۔ ① اہل صلح کے علاقہ کو دار عہد یا دار احوال سے تعبیر کیا جائے گا۔ یہ شافعیہ اور بعض حنابلہ کے نزدیک ہے۔ جبکہ جمہور کے نزدیک یہ علاقہ دارالاسلام سے تعبیر کیا جائے گا اور اس کے اہالی ذمی ہوں گے۔ ان سے جزیہ لیا جائے گا۔

دوم..... داخلی اراضی کے احکام

یعنی کسی ملک (اسلامی) کی داخلی اراضی کے احکام کیا ہیں؟ ذیل میں اس کا تجزیہ پیش کیا جائے گا۔ اراضی کی دو قسمیں ہیں۔

۱..... مملوکہ زمین

۲..... مباح زمین

پھر مملوکہ زمین کی بھی دو قسمیں ہیں:

۱..... آباد

۲..... غیر آباد

①..... رواہ البخاری والبیہقی و ابوداؤد و سنن البیہقی ① الشرح الكبير لابن قدامہ ۱۰/۵۳۲، المدونہ ۳/۲۶، المنقی

۳/۲۱۹، الخرشى ۳/۱۳۹، كشاف القناع ۲/۴۵، المحرر ۲/۱۷۹، احكام اهل الذمه صفحه ۱۰۶، مفتاح الكرامة ۳/۱۳۹

② الخراج صفحه ۶۳، تبیین الحقائق ۳/۲۷۳، حاشیة ابن عابدين ۳/۵۳، حاشیة الدسوقي ۲/۱۷۵، القوانين الفقهية صفحه

۱۳۸، الام ۳/۱۰۳، وغیرہا۔ ⑤ لباب اللباب صفحه ۷۳، سنن البیہقی ۹/۱۳۱، المحرر ۲/۱۷۹، مفتاح الكرامة ۳/۲۳۹۔

① التلویح علی التوضیح ۲/۱۵۲، المنتزع المختار ۱/۵۷۵

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۷۷ ملکیت اور ملک

مباح زمین کی بھی دو قسمیں ہیں:

۱..... وہ مباح زمین جو ملکی منافع کے لیے ہو۔ جیسے لکڑیاں کاٹنے کے لیے زمین، جانوروں کے لیے چراگاہ۔

۲..... وہ زمین جو ملکی منافع کے لیے نہ ہو اور یہ غیر آباد (موات) زمین ہے جو سرکاری ملکیت سمجھی جاتی ہے۔ غالباً اسے خالصہ سرکار سے

تعبیر کیا جاتا ہے۔

آباد زمین سے مراد وہ زمین ہے جس سے رہائش اور زراعت وغیرہ کا نفع اٹھایا جائے۔ بنجر زمین سے مراد وہ زمین ہے جس کا پانی منقطع ہو گیا ہو قابل رہائش بھی نہ ہو اس سے کوئی اور آمدنی بھی متوقع نہ ہو، عربی میں اس قسم کی زمین کو الارض الخراب، کہا جاتا ہے۔ ذیل میں ہم ہر قسم کی زمین کا اجمالی حکم بیان کریں گے۔

۱..... آباد مملوکہ زمین کا یہ حکم ہے کہ مالک کی اجازت کے بغیر اس زمین میں کسی کو بھی تصرف کرنے کا حق نہیں۔

۲..... بنجر زمین جس کا پانی منقطع ہو چکا ہو اس کا حکم یہ ہے کہ یہ زمین بدستور مالک کی ملکیت میں رہے گی، اگرچہ اس زمین کو بنجر رہتے رہتے طویل مدت گزر جائے اس زمین کی خرید و فروخت بہہ، اجارہ سب جائز ہے، وراثت میں بھی منتقل ہوگی یہ حکم تب سے جب مالک زمین معروف ہو اور اگر مالک معروف نہ ہو تو پھر یہ زمین لفظ کے حکم میں ہے۔

گھاس..... رہی بات مملوکہ زمین میں آگے ہوئی گھاس کی سو یہ گھاس عامۃ الناس کے لئے مباح ہے کسی کی ملک نہیں۔ ہاں البتہ اگر مالک زمین کاٹ کر اسے سنجال لے تو اس کی ملک ہوگا۔ چونکہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کافر مانا ہے: لوگ تین چیزوں میں برابر شریک ہیں پانی، گھاس اور آگ میں ① چنانچہ اگر مالک زمین نے گھاس کاٹ کر اپنی تحویل میں لے لے تو وہ اس کا مالک بن جائے گا چونکہ مالک مباح چیز پر مستولی ہو چکا اور اسے اپنے پاس محفوظ کر لیا لہذا اس کی ملک ہے چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے جس شخص نے کسی ایسی چیز کی طرف سبقت کی جس کی صرف کوئی مسلمان بھی سبقت کر سکتا ہو تو وہ اس کا حق ہے۔ ②

غیر مملوکہ چراگاہیں اور غیر مملوکہ جھاڑیاں اور گھنے درخت جنگلات مچھلیاں، پرندے، وغیرہ بھی گھاس کے حکم میں ہیں۔

رہی بات مملوکہ جنگلات میں لکڑیوں اور بانسوں کی سوائیں مالک کی اجازت کے بغیر کوئی بھی نہیں کاٹ سکتا۔ چونکہ یہ مالک زمین کی ملک میں جو اس کی مملوکہ زمین میں آگے ہیں اگرچہ مالک نے اپنے فعل سے انہیں اگایا نہیں چونکہ جنگلات کی ملکیت سے مقصود لکڑا اور پانی کی ملکیت ہوتی ہے لہذا جنگل کی ملکیت سے لکڑی کا بھی مالک ہوگا بخلاف گھاس کے چونکہ گھاس مقصود نہیں بلکہ مقصود تو زمین میں کھیتی باڑی ہے۔ ③

مسئلہ..... اگر مملوکہ زمین سے گھاس اگایا جائے مالک گھاس کی دیکھ بھال کرتا ہوں پانی سے سیراب کرتا ہو یعنی گھاس کے اگنے میں مالک کے عمل کو دخل ہو تو وہ بالخصوص اس کی ملکیت ہوگا۔ بغیر اجازت کے اسے کوئی بھی نہیں کاٹ سکتا۔

۳۔ ارض موات (بنجر، غیر آباد زمین) کا حکم بجز زمین کی دو قسمیں ہیں:

اول..... وہ زمین جو اہل علاقہ کے مصالح کے لیے استعمال کی جاتی ہو مثلاً مویشیوں کی چراگاہ، لکڑیاں چننے، مردوں کے لئے قبرستان، بچوں کے کھیل کے میدان وغیرہ کے لئے کام آتی ہو، خواہ شہر کے اندر ہو یا باہر یہ زمین اہل شہر کا حق ہے موات (بنجر) نہیں ہوگی امام کے لئے

①..... مرتخریجہ غیر مرة. ② رواہ ابو داؤد عن سمرہ بن مضر و صححہ فی المختارہ وقال البغوی لا اعلم بها الا سناد غیر هذا الحدیث (نیل الاوطار ۵/۳۰۲) ③ ہم کشمیر اور شمالی علاقہ جات میں کاٹنے سے قبل ہی گھاس کو ملک سمجھا جاتا ہے گویا مالک پہلے ہی سے اشیاء کا دعویدار ہوتا ہے اس لیے گھاس مالک کی ملک تصور ہوگا۔ ④ البدائع ۶/۱۹۲۔

جائز نہیں کہ یہ زمین کسی کو جاگیر کے طور پر دے دے چونکہ جاگیر دینے کی صورت میں اہل شہر کا ضرر ہے البتہ اس زمین سے اہل شہر اور شہر کے علاوہ دوسرے لوگ بھی نفع اٹھا سکتے ہیں اہل شہر دوسروں کو روکنے کے مجاز نہیں چونکہ یہ زمین اہل شہر کی ملکیت نہیں۔

شہر کے قریب ہونے کے لئے حد فاصل یہ مقرر کی گئی ہے کہ اس جگہ آخری مملوکہ زمین سے آواز سنائی دیتی ہو اگر آواز سنائی نہ دے تو وہ غیر آباد زمین ہے (یعنی موات کے حکم میں ہے) یہ زمین شہر میں شامل نہیں ہوگی جبکہ وہ زمین جس سے نمک، تیل اور تار کول وغیرہ نکلتا ہو وہ اموات کے حکم میں نہیں ہوگی بلکہ وہ مسلمانوں کی اجتماعی ضرورت ہے یہ زمین جاگیر میں کسی کو دینا جائز نہیں بلکہ یہ مسلمانوں کا اجتماعی حق ہے۔ دوم۔ وہ زمین جو کسی بستی یا شہر کے زیر استعمال نہ ہو وہ غیر آباد زمین ہے جسے فقہاء کی اصطلاح میں موات کہا جاتا ہے۔

اموات (غیر آباد یا بنجر زمین) وہ زمین ہوتی ہے جس کا کوئی مالک نہ ہو، اس سے نفع بھی اٹھایا نہ جاتا ہو، یا تو اس میں پانی کی سہولت ختم ہوگئی ہو یا پانی کا زیادہ غلبہ ہو یا ریت کے ریگ پڑے ہوں نیز یہ زمین کسی مسلمان یا ذمی کی ملکیت نہ ہو امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کی رائے کی مطابق بستی سے یہ زمین اتنی دور ہو کہ بستی کے کنارے پر کوئی شخص کھڑا ہو کر آواز دے تو اس زمین تک آواز نہ پہنچتی ہو۔

ظاہر الروایہ میں مذکور بالا آخری شرط کا اعتبار نہیں کیا گیا بلکہ اہل شہر کا اس زمین کو اپنے استعمال میں نہ لانا ہی کافی ہے اگرچہ شہر کے قریب ہی کیوں نہ ہو حنفیہ کے نزدیک یہی قول مفتی ہے اگر زمین کسی کی مملوکہ ہو تو وہ موات نہیں ہوگی اور اگر اس زمین کا مالک معروف نہ ہو تو وہ لفظ کے حکم میں ہوگی امام اپنی رائے کے مطابق اس میں تصرف کر سکتا ہے۔

احیاء ارض..... یعنی زمین کو تعمیر، باغ، کھیتی، باڑی وغیرہ کے قابل بنانا احیاء ارض ہے اگر پتھروں یا مٹی وغیرہ کے ساتھ زمین کی حدود مقرر کر لی جائیں تو اس سے پتھر رکھنے والا مالک نہیں بنے گا چونکہ یہ احیاء ارض نہیں بلکہ حد بندی ہے ہاں البتہ آئمہ کے نزدیک بالاتفاق دوسرے کی نسبت یہ شخص اس زمین کا زیادہ حقدار ہوگا۔^①

چنانچہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے جس شخص نے کسی ایسی چیز کی طرف سبقت کی جس کی طرف کسی مسلمان سبقت نہ کی ہو تو وہ اس کا زیادہ حقدار ہے نیز آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا یہ بھی فرمان ہے کہ منیٰ اونٹوں کے بٹھانے جگہ ہے اور محل اقامت ہے جو شخص اس کی طرف سبقت کر جائے اسی کا حق ہے۔^②

جس شخص نے پتھر لگا کر زمین کی حد بندی کر دی اور پھر تین سال تک زمین آباد نہ کی تو حاکم وقت زمین اس سے لے کر کسی اور کو دے دے چونکہ پتھر لگانا زمین کو آباد کرنا نہیں۔ چنانچہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کا فرمان ہے کہ پتھروں سے حد بندی کرنے والے کے لئے تین سال کے بعد کوئی حق نہیں^③ نیز عرصہ تین سال میں ضرورت اس امر کی تھی کہ زمین کو تیار کر کے احیاء کے قابل بنایا جائے۔

احیاء موات کے لئے حاکم وقت سے اجازت لینا ضروری ہے..... اس مسئلہ میں علماء کا اختلاف ہے۔

ابو حنیفہ و مالکیہ..... کہتے ہیں^④ احیاء موات کے لئے حاکم وقت یا اس کے کسی نائب سے اجازت لینا ضروری ہے۔ چونکہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا فرمان ہے: آدمی کا حق صرف اسی چیز میں ہے جو اس کا امام اسے خوشدلی سے دے دے^⑤ اگر حاکم وقت اجازت نہ دے تو گویا

①..... تکملة فتح القدیر ۱۳۸ البدائع ۱۹۵ الدر المختار ۳۰۷ المرجع السابقہ الشرح الكبير ۷/۳ مغنی المحتاج ۲/۲۶۶

المغنی ۱/۵۱۸/۵ المہذب ۱/۳۲۵۔ ② رواہ احمد واصحاب السنن ابوداؤد والترمذی وابن ماجہ والبیہقی عن عائشة رضی اللہ عنہا وقال الترمذی حدیث حسن (نیل الاوطا ۲۲/۸) رواہ ابو یوسف فی کتاب الخراج عن سعید بن المسیب (نصب الرایة ۳/۲۹۰ الخراج لابی یوسف ۶۵) ③ البدائع ۱۹۳ تکملة فتح القدیر ۱۳۶/۸ الدر المختار ۳۰۹/۵ الشرح الكبير للدردير ۳/۲۹۰۔

⑤ رواہ الطبرانی من حدیث معاذ بن جبل وفيه ضعف (نصب الرایة ۳/۳۳۰)

خوشدلی سے اس نے یہ چیز نہیں دی لہذا آبادکار زمین کا مالک بھی نہ ہوگا۔

صاحبین، شافعیہ اور حنابلہ..... کہتے ہیں: آباد کرنے سے آدمی زمین کا مالک بن جاتا ہے، اگرچہ امام نے اجازت نہ دی ہو۔ چنانچہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کی حدیث ہے جس شخص نے غیر آباد زمین آباد کی اور ظالم شخص کی کاشت کا کوئی حق نہیں۔ ❶

اس حدیث میں آبادکار کے لئے ملک ثابت کی گئی ہے اور امام کی اجازت کی شرط ذکر نہیں کی گئی، نیز مردہ زمین کو زندہ کرتا مباح فعل ہے، آبادکار جب اس پر قبضہ کر لے گا وہ اس کا مالک بن جائے گا امام کی اجازت کی ضرورت نہیں۔ یہ ایسا ہی ہے جیسے کوئی شخص شکار پکڑ لے تو وہ اس کا مالک بن جاتا ہے۔

ارض موات میں کنویں اور نہر کی بھی حریم ہوگی..... جب کوئی شخص بیابان میں کنواں کھودے یا نہر کھودے جو غیر آباد زمین میں ہو تو کھدائی احیاء موات تصور ہوگی لیکن کنویں اور نہر کی حریم ہوگی یا نہیں۔

چنانچہ فقہاء کا اس پر اتفاق ہے کہ کنویں اور نہر کی حریم ہوتی ہے دوسرے لوگوں کے لئے آباد کاری کے ذریعہ تجاوز کرنا جائز نہیں چونکہ رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے کنویں کی حریم قرار دی ہے جیسا کہ آیا جاتا ہے۔

البتہ کنویں کی حریم کی مقدار میں فقہاء کا اختلاف ہے حنفیہ کا اس پر اتفاق ہے کہ چشمے کی حریم ہر طرف سے پانچ سوزراع (ہاتھ) ہے اس کی دلیل حدیث ہے کہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: چشمہ کی حریم پانچ سوزراع ہے اور کنویں کی حریم چالیس ذراع ہے۔ ❷

کنویں اور نہر کی حریم میں اختلاف ہے، حنفیہ کہتے ہیں کہ وہ کنواں جس سے ہاتھ (ڈھول وغیرہ) کے ساتھ پانی نکالا جائے اس کی حریم چالیس ذراع ہے۔

چنانچہ حضور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: جو شخص کنواں کھودے تو اس کے آس پاس کا چالیس ذراع کا رقبہ حریم ہوگا جو موسیٰ بنوں کے بیٹھنے کی جگہ ہوگی۔ ❸

جس کنویں سے اونٹ وغیرہ سے پانی نکالا جاتا ہو اس کی حریم امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے نزدیک چالیس ذراع ہے ان کی دلیل حدیث سابق ہے عقلی دلیل یہ ہے کہ بزرناضح کی ضرورت چالیس ذراع سے پوری ہو جاتی ہے۔

صاحبین کے نزدیک بزرناضح (جس کنویں سے اونٹ کے ساتھ پانی نکالا جائے) کی حریم ساٹھ ذراع ہے ان کی دلیل یہ حدیث ہے کہ بزرناضح کی حریم چالیس ذراع ہے اور بزرناضح کی حریم ساٹھ ذراع ہے عقلی دلیل یہ ہے کہ بسا اوقات جانوروں کو پانی پلانے کے لئے کنویں کے پاس زیادہ جگہ کی ضرورت پیش آتی ہے جو ساٹھ ذراع سے پوری ہو جاتی ہے۔

نہر کی حریم کی تحدید میں امام ابو یوسف اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کا اختلاف ہے امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کی نزدیک نہر کے عرض (چوڑائی) کے نصف کی برابر نہر کی حریم ہوگی یہی قول مفتی بہ ہے امام محمد کے نزدیک نہر کی کل چوڑائی (عرض) کے بقدر نہر کی حریم ہوگی۔ ❹

حریم کا فائدہ یہ ہے کہ جو شخص حریم کے اندر کنواں کھودنا چاہے اسے کھودنے سے روکا جائے گا چنانچہ حریم کا مالک تجاوز کردہ کنویں کو پاٹ سکتا ہے یا کھودنے والے سے ضمان لے لے پھر اسے پاٹ دے۔

❶..... روی عن عائشة وسعيد بن زيد وجابر وعبد الله بن عمرو وفضالة بن عبيد ومروان بن الحكم وعمر بن عوف وابن عباس وحديث عائشة رواه البخاري وغيره. ❷ قال الزيلعي عن هذا الحديث: غريب (نصب الرأية ۳/۲۹۲). ❸ رواه ابن ماجه والطبراني عن عبد الله بن مغفل واسناده ضعيف لان فيه اسما عيل بن اسلم رواه احمد عن ابى هريرة (نصب الرأية ۳/۲۹۱) سل السلام ۳/۸۵) ❹ البدائع ۶/۱۹۵ تكمله فتح القدير ۸/۱۳۹، الشافعي ۵/۳۰۸

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۸۰ ملکیت اور ملک

مالکیہ کہتے ہیں۔ حریم وہ ہے جس کے متاثر ہونے سے ہر کنویں کے پانی کا نقصان ہوتا ہے مزید یہ کہ وہ کنویں جو موسیثیوں کے پانی پینے یا سیرابی کے لیے ہو اس کی حریم اتنی ہو کہ آنے جانے والی کو تنگی نہ ہو۔ ①

شافعیہ کہتے ہیں: غیر آباد زمین میں کھودے گئے کنویں کی حریم اتنی ہے کہ جتنی جگہ پر پانی نکالنے والا اونٹ باسانی کھڑا ہو سکے اور کنویں سے بیل سہولت کے ساتھ آجاسکیں۔ شافعیہ کے نزدیک نہر کی حریم وہ جگہ ہے جہاں کنویں سے مٹی، کچھڑ وغیرہ نکال کر ڈالی جاتی ہے حریم کی مقدار میں اہل ہستی کے عرف کا اعتبار کیا جائے گا۔ ②

شافعیہ نے حدیث سابق سے استدلال کیا ہے کہ جس شخص نے کنویں کھودا اس کے آس پاس کی حریم چالیس ذراع ہے دوسری دلیل سعید بن المسیب کی مرسل حدیث ہے تازہ کھودے ہوئے کنویں کی حریم پچیس ۲۵ ذراع ہے اور پرانے کنویں کی حریم پچاس ۵۰ ذراع ہے اور کھیتی باڑی میں استعمال ہونے والے کنویں کی حریم تین سو ذراع ہے۔ ③

حنابلہ کہتے ہیں..... تازہ کھودے ہوئے کنویں کی حریم پچیس ۲۵ ذراع ہے اور پرانے کنویں کی حریم پچاس ذراع ہے ان کی دلیل ابن مسیب کی مذکور بالا حدیث ہے ④ احیاء الموات کے ذیل میں اس کی تفصیل آیا جا رہی ہے۔

دوسری فصل..... احیاء الموات

زمینوں کی اصلاح اور ان میں عمارت تعمیر کرنا..... خاکہ بحث اس موضوع پر کلام درج ذیل عبارت میں ہوگا۔

پہلی بحث..... احیاء الموات کی تعریف، مشروعیت اور اس کی ترغیب۔

دوسری بحث..... موات میں سے کوئی زمین میں احیاء کو قبول کرتی ہیں۔

تیسری بحث..... احیاء کا طریقہ اور کیفیت اور کتنا۔

چوتھی بحث..... شرائط۔

پانچویں بحث..... اس کے احکام زمین کا مالک ہونا اور ملکیت کی مقدار یعنی حریم۔

پہلی بحث: احیاء الموات کی تعریف، مشروعیت اور اس کی ترغیب

احیاء موات کی تعریف..... احیاء لغوی معنی کے اعتبار سے کسی چیز کو زندہ کرنا یعنی کسی چیز میں قوت حساسہ اور بڑھنے والی قوت پیدا کرنا اور موات وہ چیز جس میں روح نہ ہو یا ایسی زمین جس کا کوئی مالک نہ ہو یا غیر آباد زمین اور مختصر یہ کہ وہ زمین جو آباد نہ لی گئی ہو اور احیاء موات سے مراد بڑھنے والی زندگی کا سبب بننا، عمارت کرو تعمیر کرو زندگی کے ساتھ تشبیہ دی ہے اور اس کے غیر آباد رہنے کو موت کے ساتھ تشبیہ دی ہے اور اس کی زندگی اس کی تعمیر ہے۔

اور شرعاً احیاء: بنجر زمین کو عمارت، درخت لگا کر اور بل وغیرہ چلا کر درست کرنا۔

اور موات: وہ زمین جس میں نہ عمارتیں اور آبادی ہو اور نہ پانی ہو نہ اس کا کوئی مالک ہو اور نہ کوئی اس سے نفع اٹھا سکے ⑤ یا خفیہ کے ہاں ایسی زمین جس پر زراعت کرنا پانی نہ ہونے کی وجہ سے معتذر ہو یا پانی اس پر بہت زیادہ ہونے کی وجہ سے ناممکن ہو اور وہ کسی کی ملکیت میں نہ ہو اور آبادی سے دور ہو یا وہ خاص طور پر احیاء کے لیے دیئے گئے ہوں۔ ⑥

①..... الشرح الكبير وحاشية الدسوقي ۶۷/۳۔ ② المہذب ۴۲۴/۱، مغنی المحتاج ۳۶۳/۲۔ ③ رواہ ابو داؤد فی مراسیلہ عن الزہری عن سعید بن المسیب و آخر جہ الدارقطنی والخلا باسنادہما عن سعید بن المسیب عن ابی ہریرة (نصب الراية ۲۹۲/۴) ④ المغنی ۵۰/۵۔ ⑤ القوانین الفقہیہ ۳۳۹۔ ⑥ تبیین الحقائق ۳۴/۶

شواہغ کے ہاں موات کی تعریف: جو آباد نہ ہو اور آباد زمین کی حریم ہو چاہے آبادی کے قریب ہو یا دور ہو۔

تمام تعریفوں کا مضمون و خلاصہ..... جو احیاء موات میں غالب ہے زرعی زمینوں کی اصلاح یا انہیں زراعت کے قابل بنانا زراعت سے مانع اشیاء مثلاً پتھر کانٹے وغیرہ اس سے اٹھانا اور پانی نکالنا، اور زراعت کے قابل مٹی کا اضافہ کرنا اور اسکے گرد باڑ وغیرہ لگانا اور اس میں مضبوط عمارتیں وغیرہ بنانا۔

شریعت میں احیاء مطلق وارد ہے اور جو چیز اس طرح ہو تو اس میں عرف کی طرف رجوع واجب ہے اس لیے کہ وہ شریعت کے مطلق احکام کی وضاحت کرتا ہے، جس چیز سے عرف میں احیاء حاصل ہوتا ہے وہ پانچ چیزیں ہیں: زمین کو سفید کرنا، زراعت کے لیے صاف کرنا، زمین پر باغ یا دیوار بنانا اور اس میں گہری خندق کھودنا کہ اس میں اترا ہوا شخص بنا کے بغیر معلوم نہ ہو سکے اور پانی نکالنا۔^①

مشروعیت..... غیر آباد زمین کو آباد کرنے کی مشروعیت سنت نبوی صلی اللہ علیہ وسلم سے ثابت ہے بہت ساری احادیث ہیں۔ ان میں سے بعض یہ ہیں: جس نے غیر آباد زمین آباد کی تو وہ اسی کی ہے^② جس نے غیر آباد زمین آباد کی وہ اسی کی ہے اور ظالم کا کوئی حصہ نہیں^③ جس نے ایسی زمین آباد کی جو کسی کی نہ ہو تو وہ اس کا حقدار ہے^④ جس زمین کی طرف کی مسلمان نے سبقت نہ کی ہو اس کی طرف جس نے سبقت کی وہ اسی کی ہے صحابی فرماتے ہیں تو جلدی جلدی نکلنے اور زمینوں پر نشانات لگانے لگے^⑤

یہ احادیث احیاء موات کی اباحت پر دلالت کرتی ہیں جن کا نہ کوئی مالک ہو اور نہ کوئی ان سے نفع اٹھاتا ہو پھر اسے کسی آدمی نے سیراب کیا اس میں کھیتی باڑی کی درخت لگائے عمارت بنائی یا اس پر نشان لگادئے اور اسے آباد کیا عروہ فرماتے ہیں کہ عمر بن خطاب رضی اللہ عنہ نے اپنے زمانہ خلافت میں اور عام فقہاء نے یہ فیصلہ دیا ہے کہ غیر آباد زمین کو جو آباد کرے وہ اس کا مالک ہے اگرچہ شرائط میں اختلاف ہے۔ نیز احادیث اس بات پر بھی دلالت کرتی ہیں کہ شریعت نے زمین آباد کرنے کی ترغیب دی ہوئی ہے کیونکہ لوگوں کی ضرورت ہے زراعت، تعمیرات اور وہ چیز جن کی انہیں اقتصادی طور پر ضرورت ہے اور جس سے ثروت حاصل ہو۔

دوسری بحث: وہ غیر آباد زمین جو آباد کرنے کے قابل ہے..... ہر زمین آباد ہونے کی صلاحیت نہیں رکھتی بلکہ بعض آبادی کو قبول کرتی ہیں اور بعض نہیں اور اس بات پر فقہاء کا اتفاق ہے کہ وہ زمین جس کا نہ کوئی مالک ہو اور نہ ہی اس میں آبادی اور نفع اٹھانے کے آثار ہوں اسے آباد کرنے سے وہ مالک ہو جاتا ہے۔

جیسا کہ فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ وہ زمین جن کا کوئی مشہور مالک ہو اس نے خریدی ہو یا اسے عطیہ وغیرہ کے طور پر ملی ہو تو اس سے اس کی ملکیت منقطع نہ ہو تو کسی دوسرے کا اسے آباد کرنا جائز نہیں اس کے مالکوں کے علاوہ زمین کی باقی اقسام میں فقہاء کا اختلاف ہے۔^⑥

پہلی قسم..... جس زمین کا مالک بنا تھا احیاء کی وجہ سے پھر اسے چھوڑ دیا کہ اس کی آبادی کے نشانات ختم ہوئے اور وہ دوبارہ موات بن گئی تو شواہغ اور حنابلہ کے ہاں۔^⑦ اسے آباد کرنے والا اس کا مالک نہ ہوگا اس لیے کہ احادیث میں اس آباد کرنے کی اجازت ہے کہ وہ زمین مملوک نہ ہو نیز جتنے بھی مال ہیں انہیں چھوڑنے کی وجہ سے ملکیت ختم نہیں ہوتی، حنفیہ میں سے امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے ہاں: اس زمین کو دو بارہ جو آباد کرے گا وہ اس کا مالک ہو جائے گا کہ اس کا متعین مالک معلوم نہ ہو اور ہستی سے دور ہو اس طور پر کہ اگر ایک شخص بلند آواز والا اس ہستی کی آبادی کے کنارے پر کھڑا ہو کر خوب زور سے چیخے اور اس کی آواز اس جگہ پر سنائی نہ دے اور امام محمد کے ہاں اگر اسلام

① سبل السلام: ۸۲/۳۔ رواہ احمد والترمذی۔ ② ایضاً۔ ③ نصب الرایۃ (۲۸۸/۳)۔ ④ ایضاً۔ ⑤ المغنی: ۵۱۳/۵۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۸۲ ملکیت اور ملک میں مالک بنا ہے تو وہ موات نہیں اور اگر اس کا مالک معلوم نہ ہو تو وہ مسلمانوں کی ہے اور ظاہر روایت ہی مفتی بہ ہے کہ شہر کے فوائد و منافع اس سے متعلق نہ ہوں۔

مالکیہ کے ہاں..... دوبارہ زندہ کرنے والا اس کا مالک بن جائے گا کیونکہ احادیث عام ہیں مثلاً جس نے مردہ زمین کو زندہ کیا وہ اسی کی ہے نیز اس زمین کی اصل یہ ہے کہ یہ مباح ہے لہذا اگر چھوڑ دی گئی اور وہ دوبارہ موات بن گئی تو وہ مباح ہوگی۔

دوسری قسم..... وہ زمین جن میں زمانہ جاہلیت کے آثار پائے جاتے ہیں جیسے روم قوم شموذ اور اس طرح دوسرے آثار وغیرہ تو ائمہ اربعہ کے ہاں احیاء سے مالک بن جائے گا ❶ اور یہی شوافع کے ہاں اظہر ہے اس لیے کہ جاہلیت کی ملکیت کی کوئی حرمت نہیں اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے زمین اللہ اور اس کے رسول کی طرف لوٹ آئی اور پھر اس کے بعد وہ تمہاری ہے یعنی پرانی اور ویران زمین جو اسلام میں کسی کی ملکیت میں نہ ہو امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ کی دوسری رائے یہ ہے کہ اسے آباد کرنے سے مالک نہیں بنے گا کیونکہ یہ موات ہے ہی نہیں۔

تیسری قسم..... وہ زمین جو زمانہ اسلام میں کسی مسلمان یا ذمی وغیرہ کی ملک میں رہی ہیں لیکن ان کا مالک معلوم نہیں تو حنفیہ، مالکیہ کے ہاں اور ایک روایت میں امام احمد کے ہاں اسے آباد کرنے سے مالک بن جائے گا کیونکہ آباد کرنے کے سلسلہ میں احادیث عام ہیں نیز اس لیے بھی کہ یہ ارض موات ہے اس میں کسی متعین قوم کا حق نہیں تو یہ اس زمین کے مشابہ ہوگی جس پر کسی مالک کی ملکیت جاری نہیں ہوئی۔ شوافع کے ہاں: یہ ضائع شدہ مال ہے اور اس کا معاملہ حاکم کے سپرد ہے کہ وہ اس کے مالک کے معاملہ ہونے تک اس کی حفاظت کرنے یا اسے فروخت کر کے اس کی رقم کی حفاظت کرے اور بیت المال کے لیے اسے قرض لے لیے یعنی ایسی زمین کو آباد کرنے والا مالک نہیں ہوگا اور حنابلہ کے ہاں صحیح یہ ہے کہ احیاء سے مالک نہیں بنے گا، ایسی زمین میں احیاء کا کوئی اثر نہیں اور یہ مال فنی ہوگا اس مال کی طرح جسے دشمن خوف کی وجہ سے چھوڑ جائے یعنی اسے عام ضروریات میں صرف کیا جائے گا۔ ❷

خلاصہ..... یہ کہ شوافع اور حنابلہ کے ہاں احیاء سے مالک نہیں بنے گا حنفیہ اور مالکیہ اس کے احیاء کے جواز کے قائل ہیں۔ احیاء کے قابل زمین کے متعلق مذاہب کی آراء کی وضاحت..... مناسب معلوم ہوتا ہے ہر مذہب کی رائے کو علیحدہ بیان کرنا قابل احیاء زمین کے متعلق۔

۱۔ حنفیہ کا مذہب..... ❶ ارض موات: وہ زمین جو شہر سے دور ہو اور وہ کسی کی ملکیت میں بھی نہ ہو اور نہ کسی کا اس پر خاص حق ہو شہر میں موجود زمین بالکل موات نہیں اور اسی طرح وہ زمین جو شہر سے باہر ہے لیکن اس کا فائدہ شہر سے متعلق ہے مثلاً اہل شہر اس سے لکڑیاں لاتے ہیں ان کی چراگاہیں ہیں تو آبادی کے قریب جو زمینیں ہیں انہیں آباد (احیاء) کرنا جائز نہیں اس لیے کہ یہ آبادی کے منافع میں سے ہے اور اس کے تابع ہے اور اسے بستی والوں کی چراگاہ اور کھیتیاں کھانے کے لیے چھوڑا جائے گا کیونکہ ان کی ضرورت ثابت ہے لہذا یہ موات نہیں راستہ اور نہر کی طرح غیر مملوکہ زمین میں جو اہم بات ہے وہ یہ کہ اہل شہر بستی کے فوائد اس سے متعلق نہ ہوں چاہے وہ شہر آبادی کے قریب ہو یا دور ہو یہی ظاہر روایت ہے اور ائمہ ثلاثہ کا قول بھی اور یہی حنفیہ کے ہاں مفتی بہ ہے۔

۲۔ مالکیہ کا مذہب..... ❷ ارض موات جو احیاء کے اختصاص سے خالی ہو یا وہ کسی عمارت کی حریم ہو جیسے لکڑیاں چننے کی جگہ یا اہل شہر کی چراگاہ تو جب اس کی عمارت درخت وغیرہ ختم ہو جائے یا اس میں پانی ہو جائے تو اس سے اس شخص کی ملکیت ختم نہ ہوگی جس نے اسے قابل کاشت بنایا تھا الا یہ کہ کافی لمبا عرصہ پر بنجر پڑی رہے اور اس کے بعد کوئی اسے آباد کرے تو پھر وہ اس کا مالک بن جائے گا۔ اور اس میں

برابر ہے کہ وہ آبادی کے قریب ہو یا دور اتنی بات ہے کہ اسے آباد کرنے کے لیے حاکم کی اجازت ہونا اولیٰ ہے۔

۳۔ شوافع کا مذہب..... ❶ موات کی تعریف وہ زمین جو نہ آباد ہو اور نہ آبادی کی حریم ہو چاہے آبادی کے قریب ہو یا دور یا وہ زمین جو اسلامی شہروں میں کبھی آباد نہ کی گئی ہو اور نہ بطور حریم کے اس کا کوئی مالک ہو اور حریم وہ جگہ جس کی ضرورت ہو فائدہ اٹھانے میں مثلاً گھوڑ دوڑاؤں اور تیراندازی وغیرہ کی جگہ۔

۴۔ حنابلہ کا مذہب..... ❷ موات وہ زمین جس کا نہ تو کوئی مالک ہو، نہ اس میں پانی ہو نہ عمارت اور نہ اس سے نفع اٹھایا جاتا ہو یا وہ زمین کسی کے اختصاص اور معصوم ملک سے خالی ہو اور ملک معلوم چاہے مسلمان کی ہو یا کافر کی لیکن جو جگہ آبادی کے قریب ہو اور اس کی ضروریات مثلاً راستے، پانی گندگی ڈالنے مٹی وغیرہ ڈالنے کے لیے ہو تو اسے آباد کرنا جائز نہیں اور گاؤں کی ضروریات سے متعلق مثلاً اس کا فناء بکریاں چرانے کی جگہ لکڑیاں اکٹھے کرنے کی جگہ راستے پانی وغیرہ کی ضرورت ہو قریب اور بعید ہونے کی تحدید عرف سے ہوگی خلاصہ کہ یہ کہ تمام مذاہب اصل کے اعتبار سے قریب قریب ہیں اور شرائط کے اعتبار سے مختلف ہیں۔

تیسری بحث: آباد کرنے کی کیفیت اور طریقہ

غیر آباد زمین کو آباد کرنے کا طریقہ یہ ہے کہ کھیتی باڑی کی اس میں لوگوں کی عادت کے موافق صلاحیت پیدا کر دینا جیسا کہ شوافع نے لکھا ہے لیکن اس موضوع پر مذاہب کی آراء ہیں۔

حنفیہ کے ہاں..... ❸ موات کو عمارت بنا کر درخت لگا کر بل چلا کر یا دیوار بنا کر یا نہر کھود کر یا بیج ڈال کر نہریں کھود کر سیراب کر کے یا نشانات لگا کر یا اس سے پانی روک کر اس کی درنگی کی جائے تو یہ احیاء ہے۔ امام محمد سے روایت ہے کہ اگر آباد کرنے والے نے صرف نہر کھودی اور زمین کو سیراب نہ کیا یا اس کے برعکس کیا تو اس کا یہ کام ٹھیک ہوگا احیاء نہ ہوگا۔

مالکیہ کے ہاں..... ❹ آباد کرنے عمارت بنا کر درخت لگا کر کھیتی باڑی کر کے بل چلا کر اور اس میں پانی چلا کر ہوگا یعنی سات چیزوں میں سے ایک چیز۔

پہلی..... کنوئیں یا چشمہ کے ذریعہ پانی جاری کرنے سے مالک ہو جائے اور اسی طرح جس زمین میں کھیتی باڑی کر دے۔

دوسری..... زمین سے پانی نکالے کہ وہ پانی سے بھری ہوئی تھی۔

تیسری..... عمارت تعمیر کرنا۔

چوتھی..... درخت لگانا۔

پانچویں..... بل وغیرہ چلانا۔

چھٹی..... درخت قبضہ کی نیت سے کاٹنا۔

ساتویں..... پتھر وغیرہ توڑ کر زمین برابر کرنا۔

شوافع کے ہاں..... ❺ وہ آباد کرنے جس سے مالک بن جائے یہ غرض کے مختلف ہونے سے مختلف ہوتا ہے اور اس میں عرف کو دیکھا جائے گا کیونکہ عرف عام طور پر عادت کی تمثیل کرتا ہے اس لیے کہ شریعت سے اسے مطلق رکھا ہے اور لغت میں اس کی کوئی تعریف نہیں لہذا عرف کی طرف رجوع ہوگا۔ جیسے بیج اور موہوب کے قبضہ میں اور چوری میں حفاظت کی کے لئے عرف کی طرف رجوع ہوتا ہے اور عرف ہر چیز میں اس کی حیثیت کے اعتبار سے ہوتا ہے پس مقصود حاصل کرنے کا ضابطہ ہے پراگر غیر آباد جگہ کو رہائش بنانا چاہتا ہے تو اس میں یہ شرط ہے

کہ اس جگہ کو اینٹوں پتھروں یا بانس وغیرہ کے ذریعہ متعین کر لے اس جگہ کے عرف کے اعتبار سے اور معتمد یہ ہے کہ صرف نشانات لگا دینا عمارت بنانے بغیر کافی نہیں بلکہ عمارت بنانا ضروری ہے اور کچھ حصہ پر رہائش کے لیے چھت ڈالنا بھی شرط ہے اور دروازہ لگانا اس لیے کہ عمارت میں عرف یہی ہے کہ ان کے دروازے ہوتے ہیں لہذا زمین رہائش کے اہل ان چیزوں کے بغیر نہیں ہوتی یعنی عمارت بنانا چھت ڈالنا اور دروازہ لگانا اگر آباد کرنے کا مقصد جانوروں وغیرہ کے لیے جگہ بنانا ہے جیسے پھل اور نلہ کے لیے محفوظ مکان وغیرہ تو عرف کے اعتبار سے صرف عمارت کا نشان لگانا کافی ہے اس پر چھت بنانا شرط نہیں اس لیے کہ چھت نہ ہونے کا عرف ہے اور دروازہ لگانا ضروری ہے عمارت کے ساتھ ساتھ اگر احياء موات کا مقصد زراعت کرنا ہے تو پر اس کے گرد مٹی جمع کرنا زمین برابر کرنا چھوٹی نالیاں نکال کر پانی لانا یا کنواں اور قنات وغیرہ کھودنا جبکہ عام بارش کافی نہ ہوتی ہو اور عمل طور پر کھیتی باڑی کرنا شرط نہیں جیسا کہ گھر میں رہائش اختیار کرنا شرط نہیں اگر آباد کرنے کا مقصد باغ بنانا ہے تو زمین کے گرد مٹی جمع کرنا زراعت کی طرح شرط ہے اور نشانات لگانا جیسا کہ عمل طور پر عرف ہو اور پانی مہیا کرنا اور کچھ درخت لانا بھی شرط ہے یہ احياء نشانات لگانے زمین برابر کرنے پانی جاری کرنے اور درخت لگانے سے ہوگا۔

حنابلہ کے ہاں ❶ احياء ارض..... اس طرح کہ اس کے گرد مضبوط دیوار لگا دے چاہے اس کا ارادہ عمارت بنانے کا ہو یا زراعت کا بکریوں کے لیے باڑے کا ہو لکڑیاں اکٹھی کرنے وغیرہ کے لیے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے جس نے زمین پر دیوار لگا دی تو وہ اسی کی ہے ❷ اس لیے کہ دیوار مضبوط پردہ اور رکاوٹ ہے لہذا یہ احياء ہوگا۔

اور دیوار ہی کی طرح ہے کہ اگر زمین میں کھیتی باڑی پانی کے بغیر نہ ہو سکتی ہو تو وہ پانی نہریا کنویں کے ذریعہ اس میں جاری کر دے یا اس میں کنواں کھودے جس سے پانی بہتا ہو لیکن اگر پانی نہ نکلتا ہو تو پھر یہ تجھیر کرنے والا ہے جو آبادی شروع کرے گا اور حافظہ ہی کی طرح ہے کہ اس میں درخت لگا دے یا جس زمین میں زراعت ممکن نہ ہو اس سے دوسروں کو روک دے خلاصہ یہ کہ احياء یا تو مضبوط دیوار کے ذریعہ یا پانی جاری کرنے اور درخت لگانے کے ذریعہ ہوگا۔ صرف کھیتی باڑی کرنے اور اہل چلانے سے آباد نہیں ہوگی اس لیے کہ اس سے بقاء مراد نہیں ہوتی برخلاف درختوں کے جیسا کہ جس زمین کو آباد کرنا چاہتا ہے اس کے گرد خندق کھودنے سے احياء نہیں کہلاتی۔

کیا پتھر رکھنے سے حیاء اور آبادی ہوگی..... تجھیر اور تحویط یہ کہ زمین کے ارد گرد پتھر کانٹے وغیرہ لگا کر رکھنا فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ اس سے زمین آباد نہیں ہوگی لیکن اس طرح کرنے والا اس کا زیادہ مستحق ہے۔ حنفیہ کے ہاں ❸ اگر کسی شخص نے زمین کے ارد گرد پتھر رکھے تو وہ صرف اس سے اس کا مالک نہیں ہوگا اس لیے کہ صحیح قول کے مطابق یہ احياء نہیں اس لیے کہ احياء یہ ہے کہ اسے زراعت کے قابل بنانے اور تجھیر تو علامت ہے اور حجر سے مشتق ہے اور یہ لوگوں کو پتھر کی علامت رکھ کر روکنا ہے یا اس میں موجود گھاس کانٹے وغیرہ کاٹنا اور انہیں زمین کے ارد گرد رکھنا یا اس میں موجود کانٹوں وغیرہ کو جلانا اور یہ ساری چیز مفید ملک نہیں لہذا زمین مباح ہمارے گی ہاں پتھر وغیرہ رکھنے والا اس کا زیادہ مستحق ہے دوسروں سے اس سے تین سال تک وہ زمین نہیں لی جائے گی اگر اس مدت میں بھی اس نے اسے آباد نہ کیا تو حاکم اس سے لے کر کسی دوسرے کو دے دے گا اور تین سال مدت مقرر کرنا حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے قول سے ماخوذ ہے کہ پتھر رکھنے والے کا تین سال کے بعد کوئی حق نہیں۔ ❹

لیکن یہ حکم دیا ہے اور قضاء یہ ہے کہ اگر کسی دوسرے نے تین سال گزرنے سے پہلے اس کو قابل کاشت بنا دیا تو وہ اس کا مالک ہو جائے گا کیونکہ اس کی طرف سے سبب ملک متحقق ہو گیا ہے۔ مالکیہ کے ہاں ❺ احياء پتھر وغیرہ رکھنے اس کا گھاس چرانے بکریوں کے لیے کنواں

❶..... المغنی ۵/۵۳۸۔ ❷ ابوداؤد۔ ❸ الدر المختار ۵/۳۰۷۔ ❹ نصب الرایة ۳/۲۹۰۔ ❺ الشرح الكبير ۴/۵۰۔

کھودنے یا اس سے پانی پلانے سے حاصل نہیں ہوگا۔ لہذا یہ کہ کھودنے کے وقت اپنی ملکیت کی وضاحت کرے اگر ایسا کر دیا تو یہ احیاء ہے شوافع اور حنابلہ کے ہاں ❶ اگر اس نے موات کے گرد پتھر لگا کر اسے آباد کرنا شروع کیا لیکن مکمل نہ کیا یا زمین پر پتھر وغیرہ کے ذریعہ علامات لگائیں یا لکڑیاں اس میں گاڑ دیں یا کانٹے وغیرہ لگا دیئے یا چھوٹی دیوار لگا دی تو وہ اس کا مالک نہیں ہوگا اس لیے کہ ملکیت احیاء سے حاصل ہوگی اور یہ احیاء نہیں لیکن دوسرے لوگوں سے یہ زیادہ اس کا مستحق ہوگا ابوداؤد کی حدیث کی وجہ سے کہ جس نے اس کی طرف دوسرے کسی مسلمان سے سبقت کی تو وہ اس کا زیادہ حقدار ہے۔ اگر کسی دوسرے نے اسے آباد کر دیا تو وہ اس کا مالک ہوگا اگر متحجر کا احیاء مکمل نہ ہو اور عرفانیت لمبی ہوگی مثلاً تین سال تو اس سے کہا جائے گا یا تو اسے آباد کر کے مالک بن جاؤ یا پھر اسے چھوڑ دو آباد کرنے والے کے لیے اس لیے کہ یہ لوگوں کے مشترک حق میں تنگی ڈالنا ہے کہ وہ آباد کرنے پر قادر نہیں اگر پتھر رکھنے والے نے کسی عذر کی بنا پر مہلت مانگی تو اسے دو ماہ یا تین ماہ یا اس سے کم مہلت دی جائے گی جو حاکم مناسب سمجھے لیکن اگر اسے کوئی عذر نہ ہو تو اسے مہلت نہ دے۔ شوافع اور حنابلہ، حنفیہ کی طرح ہیں۔

چوتھی بحث: احیاء کی شرائط..... یہاں آباد کرنے والے کے لیے آبادی جانے والی زمین کے لیے اور احیاء کو جاری کرنے کے لیے شرائط ہیں۔

پہلا مقصد: آباد کرنے والے کے لیے شرائط..... محمی وہ ہے جو آباد کرے اور ملکیت و اختصاص کے اسباب اختیار کرے اور ہر وہ جو مال کا مالک بن سکتا ہے اس کے لیے احیاء جائز ہے اس لیے کہ شکار کی طرح ہے ملکیت کا فعل ہے۔ جمہور (حنفیہ، مالکیہ، حنابلہ) کے ہاں آباد کرنے والے کا مسلمان ہونا شرط نہیں۔ احیاء کے اعتبار سے مسلمان اور ذمی میں کوئی فرق نہیں کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد عام ہے جس نے غیر آباد زمین کو آباد کیا تو وہ اسی کی ہے نیز اس لیے بھی کہ احیاء اسباب ملک میں سے ملکیت کا ایک سبب ہے اس میں مسلمان اور ذمی مشترک ہیں جیسا کہ تمام اسباب ملکیت میں ہوتا ہے۔

شوافع کے ہاں..... آباد کرنے والے کا مسلمان ہونا شرط ہے اور ذمی ارض موات کا مالک نہ ہوگا اگرچہ امام نے اسے اجازت بھی دی ہو اس لیے کہ احیاء استعلاء ہے اور دارالاسلام میں ان کا استعلاء ممنوع ہے۔

اگر ذمی نے زمین آباد کی تو اس سے چھین لی جائے گی اور اسے کسی قسم کی اجرت نہیں دینا پڑے گی اور اگر اس سے کسی مسلمان نے لے لی اور سے آباد کیا تو وہ اس کا مالک ہوگا اگرچہ امام نے اجازت نہ بھی دے اس لیے کہ ذمی کے فعل کا کوئی اثر نہیں۔

دوسرا مقصد: آبادی جانے والی زمین کی شرائط..... اس زمین کی ملکیت اس کے فوائد اور جگہ کے اعتبار سے کچھ شرطیں ہیں۔ ۱۔ کہ وہ زمین کسی کی ملکیت نہ ہو نہ مسلمان کی نہ ذمی کی اور اس میں کسی کا کوئی اختصاص نہ ہو اور یہی معنی ہے فقہاء کے قول کا ان تکون الارض عادیسا کہ پرانی ویران ہو کہ اسلام میں اس کا کوئی مالک نہ ہو گیا کہ قوم عاد کے عہد سے یہ زمین خراب اور ویران ہے اور یہ شرط فقہ کے اعتبار سے متفق علیہ ہے۔ ❷

۲۔ اہل شہر کے فوائد کے لیے استعمال نہ ہو چاہے قریب ہو یا دور جیسے لکڑیاں اور چراگاہ، اور قصہ گوئی کی مجلس گھڑ دوڑ اور اونٹ دوڑ اور تیر پلندا زنی کنویں کا حرم سرسکیں اور راستے وغیرہ کے لیے استعمال نہ ہو اور یہ مذاہب میں متفق علیہ ہے۔

۳۔ شوافع کے ہاں زمین اسلامی شہروں میں ہو اگر دارالحرب میں ہو تو مسلمان اسے آباد کر سکتا ہے اگر اس سے مسلمانوں کو روکا نہ جاتا ہو اگر وہ اس سے روکیں یا مسلمانوں کو وہاں سے نکال دیں تو پھر غلبہ کے ذریعہ مسلمان اس کا مالک نہ ہوگا ❸ جمہور کے ہاں دارالحرب اور دارالاسلام میں کوئی فرق نہیں کیونکہ احادیث عام ہیں اور نیز اس لیے بھی کہ دارالحرب کو آباد کرنے والا غلبہ کی وجہ سے مالک بن جاتا ہے، جیسے کہ ان کے

سارے مالوں پر۔ ❶

تیسرا مقصد: احیاء کی شرائط جس سے ملکیت ثابت ہوتی ہے..... جس احیاء سے ملکیت ثابت ہوتی ہے اس میں دو شرطیں ہیں بعض کے ہاں۔

❷ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں..... احیاء امام اور حاکم کی اجازت سے ہو۔ دلیل حدیث ہے آدمی کے لیے اس کے امام کی اجازت کے بغیر جائز نہیں جب اس نے اجازت نہ دی تو اس کا نفس اس پر خوش نہیں نیز اس لیے بھی کہ یہ زمینیں کافروں کے قبضہ میں تھیں پھر مسلمانوں کے قبضہ میں آئیں تو یہ فحی ہیں اور امام فحی کی تقسیم کے ساتھ خاص ہے جیسے غنیمت اور قاتل کا مال سلب کر دینا نبی علیہ السلام کے ارشاد من قتل قتیلًا فله سلبہ کی وجہ سے اور آپ علیہ السلام کا پر تصرف من حیث الامت اور سیاست ہے نہ کہ بطور شرع اور نبوت۔

مالکیہ کے ہاں..... اگر زمین آبادی کے قریب ہو تو حاکم کی اجازت کی ضرورت ہے اور اگر دور ہو تو ضرورت نہیں اور اس میں بھی اجازت صرف مسلمان کے لیے ہوگی اور زمی کے لیے احیاء قریبہ میں اجازت نہیں اور زمی کے لیے جزیرۃ العرب مکہ و مدینہ اور جزیرۃ العرب میں داخل جگہیں ہیں وہاں پر احیاء جائز نہیں۔

صاحبین شوافع اور حنابلہ کے ہاں..... جس نے مردہ زمین زندہ کی تو وہ اس کا مالک ہے اگرچہ امام اور حاکم نے اپنے اجازت نہ بھی دی ہو۔ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کی اجازت پر اکتفاء کرتے ہوئے جس نے مردہ زمین کو آباد کیا وہ اسی کی ہے اور پر حکم بطور شرع اور نبوت ہے نیز یہ کہ یہ مال مباح ہے جیسے کھڑیاں چننا اور شکار کرنا اس کی طرح آباد کرنے والے سبقت کی ہے اور اس کی تائید بخاری شریف میں موجود حضرت عائشہ رضی اللہ عنہ کی حدیث سے بھی ہوتی ہے کہ جس نے آبادی زمین جو کسی کی نہ ہو تو وہ اس کا حقدار ہے اس سے ظاہر ہے کہ حاکم اجازت شرط نہیں لیکن اجازت لینا مستحب ہے۔

۲ حنفیہ کے ہاں حجیر کی حالت میں شرط یہ ہے کہ وہ اسے زیادہ سے زیادہ تین سالوں میں آباد کر لے اگر ان میں اس نے آباد نہ کیا تو حاکم اس سے لے کر کسی دوسرے کو دے دے اس لیے کہ ابتداء کرنا اور کام شروع کرنا اس کی تعمیر کو چاہتا ہے اور اس سے نفع مسلمانوں کو عسریا حرام کی صورت میں حاصل ہوگا پس جب مقصود حاصل نہ ہو تو پھر اس کے قبضہ میں چھوڑنے کا کوئی فائدہ نہیں اور تین سال کی مدت مقرر کرنا حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے ارشاد سے ماخوذ ہے کہ پھر اور باز لگانے کا تین سال کے بعد کوئی حق نہیں۔ نیز یہ مدت معقول بھی ہے زمین کی اصلاح و درستگی اور اس کی تدبیر کے لیے لیکن یہ حکم بطور دیانت ہے اور قضاء اگر کسی نے اس مدت کے گزرنے سے پہلے کسی اور نے اسے آباد کر دیا تو وہ اس کا مالک ہو جائے گا نہ کہ پہلا۔ شوافع اور حنابلہ کا مذہب حنفیہ کے مذہب کے قریب ہے۔

پانچویں بحث: احیاء موات کے احکام

زمین آباد کرنے پر اس کا مالک بننا عشر وخراج مقرر ہونا حریم معبود کا مالک نہ ہونا اور حریم موات کا مالک ہونا وغیرہ احکام مرتب ہوتے ہیں۔

پہلا مقصد: آبادی جانے والی زمین کا مالک ہونا..... کیا احیاء الموات کی وجہ سے حق انتفاع کا مالک ہو جاتا ہے یا زمین کا مالک ہوتا ہے مطلقاً جو حق تصرف استعمال اور حق انتفاع کا مالک ہوتا ہے۔ فقہی ابوالقاسم احمد حنفی رحمہ اللہ نے فرمایا احیاء موات سے صرف نفع اٹھانے کا حق حاصل ہوتا ہے ملکیت کا نہیں مباح جگہ پر بیٹھنے والے پر قیاس کرتے ہوئے کہ اس کو فائدہ اٹھانے کا حق حاصل ہے جب وہ وہاں سے اٹھ کر چلا گیا تو اس کا حق باطل ہو گیا اور عام فقہاء کے ہاں احیاء سے مطلق ملکیت کا حق ثابت ہوتا ہے حدیث سے استدلال کرتے ہوئے کہ جس نے مردہ زمین آباد کی تو وہ اسی کی ہے اس میں لام تملیک کے ذریعہ آباد کرنے والے کا حق ثابت کیا ہے، اور چھوڑنے سے اس

الفقہ الاسلامی وادلتہ... جلد ششم..... ملکیت اور ملک کی ملکیت ختم نہیں ہوتی یہی عین حق ہے آباد کرنے والے کے لیے اسی بنا پر حنفیہ نے تصریح کی ہے کہ اگر آباد کرنے والے نے آباد کرنے کے بعد اسے چھوڑ دیا اور کسی اور نے اس میں زراعت کی تو پہلا اس کا زیادہ حقدار ہے صحیح قول کے مطابق۔

دوسرا مقصد: آباد کی جانے والی زمین کا وظیفہ..... آباد کی جانے والی زمین میں دوسرا حق حکومت کا ہے لیکن اس زمین پر واجب عشر ہے یا خراج؟ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں: اگر مسلمان نے اسے آباد کیا اور وہ زمین اگر عشری زمینوں میں سے ہو تو اس میں عشر واجب ہے اور اگر خراجی زمینوں میں سے ہے تو اس میں خراج واجب ہے۔

امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں: اگر اسے عشری پانی سے سیراب کیا یعنی بارش اور بڑی نہر کے پانی سے تو وہ عشری زمین ہے اور جسے خراجی پانی سے سیراب کیا جیسے ایسی نہر سے اسے سیراب کیا جسے غیر مسلموں نے کھودا ہو تو وہ خراجی ہے اسی رائے کو صاحب ہدایہ نے لیا ہے۔

عشری زمین کی پانچ قسمیں ہیں:

۱..... عرب کی زمین۔

۲..... ہر وہ زمین جس کی بسنے والوں نے خوش دلی سے اسلام قبول کیا ہو۔

۳..... وہ زمین جو برہمنی ہو گئی ہو جنگ وغیرہ کر کے اور غنائم میں سے تقسیم کر دی گئی ہو۔

۴..... مسلمان جب اپنے گھر کو باغ وغیرہ بنا دے۔

۵..... مسلمان جب حاکم کی اجازت سے مردہ زمین کو آباد کرے تو یہ بھی عشری زمین کے تابع شمار ہوگی یا اسے عشری پانی سے سیراب کیا

گیا ہو۔ اور عشری پانی، بارش کا پانی اور عشری زمینوں کو لگنے والا پانی۔

خراجی زمینیں

۱..... عراق کے تمام دیہات، اور ہر وہ زمین جو جنگ کر کے فتح کی گئی ہو اور اس کے رہنے والوں کے قبضہ میں چھوڑ دی جائے اور حاکم

ان پر احسان کرے اور اگر وہ اسلام نہ لائیں تو ان پر جزیہ مقرر کر دیا جائے اور خراج چاہے وہ اسلام لائیں یا نہ لائیں حنفیہ کے ہاں یہ حکم ہے۔

۲..... اسی طرح اگر حاکم نے انہیں جلا وطن کر دیا اور ان کی جگہ دوسروں کو آباد کیا۔

۳..... مسلمان یا ذمی موات کو آباد کریں اور اسے خراجی پانی سے سیراب کریں اور ذمی جب اپنے گھر کو باغ بنا دے۔ حنا بلکہ کے ہاں جس

نے جنگ کے ذریعہ فتح کی ہوئی زمین کو آباد کیا تو اس پر خراج نہیں جیسے مصر اور عراق کی زمینیں۔ البتہ اگر انہیں ذمی نے آباد کیا تو پھر مطلقاً

خراجی ہیں بالاتفاق۔

تیسرا مقصد: آباد کرنے والے اور حریم کی قید..... حریم وہ ہے جس کی ضرورت ہو مکمل نفع اٹھانے کے لیے معمور سے یا عام

کے لئے جس کی ضرورت ہو جیسے کنوئیں کی حریم گھر کا محن، راستہ، پانی کا راستہ ہستی و دیہات کے منافع مثلاً اجتماع کی مجلس لکڑیاں چننے کی جگہ

چراگاہ، گھڑ دوڑ، اونٹ بٹھانے کی جگہ، راگھ وغیرہ ڈالنے کی جگہ۔ تمام فقہاء کے ہاں بالاتفاق حریم پہلے بنانا اور غیر آباد جگہ کو بعد میں آباد کرنا جائز

نہیں۔ اس لیے کہ حریم آبادی کے تابع ہے یہ مالک نہ ہوگا اس لیے کہ اگر ہم اسے جائز قرار دے دیں تو پھر ہم آبادی والوں کی ملکیت کو باطل

کرنے والے ہوں گے۔ اسی طرح جائز نہیں بستیوں کے درمیان کی جگہوں کو آباد کرنا مثلاً راستے شارع عام اور بازاروں میں بیٹھنے کی جگہوں

کو اس لیے کہ مذکورہ اشیاء موات نہیں بلکہ آبادی میں سے ہیں نیز اس لیے بھی کہ اگر ہم اس کی ملکیت جائز قرار دیں تو پھر ہم لوگوں کے املاک

اور راستوں میں تنگی پیدا کرنے والے ہوں گے۔ خلاصہ یہ کہ مملوکہ چیز کا احیاء جائز نہیں اور ایک اور اعتبار سے آباد کرنے والے کے لیے ایک

اضافی ملکیت ہے جسے شریعت نے برقرار رکھا ہے اور وہ زمین کی حریم ہے جسے اس نے آباد کیا ہے پس اسے آباد کرنے کی وجہ سے جو منافع ضروری ہیں مثلاً گھر کا صحن پانی کا راستہ، کنویں کا حریم وغیرہ بنانے کی اجازت ہے۔ اور وہ دوسروں کو اس سے روک سکتا ہے حریم کے متعلق اس کی اصل مشروعیت اور مقدار کے بارے میں بات ہوگی۔

حریم کی مشروعیت..... حریم کی مشروعیت میں اصل یہ کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے کنویں کے لیے حریم قرار دی اور چشمے کے لیے بالاجماع حریم ہے اس لیے کہ آپ علیہ السلام نے ہر زمین کے لیے حریم رکھا ہے۔

حریم کی مقدار..... فقہاء کے نزدیک مقدار حریم قریب قریب ہیں۔

حنیفہ کے ہاں..... جاری چشمے کی حریم: اصح یہ ہے کہ چشمے کی حریم پانچ سو ذراع ہے ہر جانب سے اور ذراع چھ قبضے کا ہے اور ہر قبضہ چار انگل کا ہوتا ہے اور ذراع کہنی سے انگلیوں تک ہے۔ زھری کا قول ہے چشمہ کا حریم پانچ سو ذراع ہیں ہر جانب سے اسی بنا پر حریم والے کے علاوہ کو اس کی مسافت میں کنواں وغیرہ کھودنے سے منع کیا جائے گا اس لیے کہ یہ اس کی ملکیت ہے اور وہ تعدی کرنے والے اور کنواں کھودنے والے کو ضامن بنائے۔

۲۔ کنویں کی حریم..... کنویں کی حریم کنویں کے ارد گرد اونٹ بٹھانے اور ہاتھ سے پانی نکالنے اور اونٹ کے ذریعہ پانی نکالنے کے اعتبار سے مختلف ہے۔ برعظن یعنی اوپر بٹھانے کے اعتبار سے کنویں کی حریم ہر جانب سے چالیس ذراع ہیں بالاتفاق حنفیہ کے ہاں جیسا کہ اس پر بعض اجدادیت دلالت کرتی ہیں لیکن ہیں غریب امام زبلی نے اسی طرح فرمایا ہے۔

اور برناضح کی حریم بھی چالیس ذراع ہے امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں اور صاحبین کے ہاں ساٹھ ذراع ہیں صحیح یہ ہے کہ اس کی حریم ہر جانب سے بقدر ضروری ہے۔

۳۔ قنات کی حریم..... یعنی زمین کے نتیجے پانی چلنے کی جگہ نالی اس کی حریم کی لیے کوئی مقدار مقرر نہیں کہ اس کو مضبوط کیا جاسکے پس اس کی حریم مٹی وغیرہ ڈالنے کی بقدر ہے اور امام محمد سے روایت ہے کہ قنات بھی کنویں کی طرح ہے حریم کے اعتبار سے اور بھی کئی آراء ہیں اور ان میں سے میرے نزدیک اولیٰ یہ ہے کہ اس کی حریم حاکم کی رائے پر ہے اس لیے کہ شریعت میں اس کی کوئی تصریح نہیں۔

۴۔ نہر کی حریم..... اس میں حنفیہ کا اختلاف ہے۔ امام ابوحنیفہ کے ہاں: غیر کی ملکیت میں نہر کی کوئی حریم نہیں۔

صاحبین کے ہاں: دونوں جانب سے اس کے لیے حریم ہے اس لیے کہ حریم کا استحقاق حاجت و ضرورت کی وجہ سے ہے، اور نہر والا اس کا محتاج ہے جس طرح چشمے اور کنویں والا اس لیے کہ وہ نہر کی دونوں جانب چلنے کا محتاج ہے جیسا کہ کھدائی کے وقت مٹی ڈالنے کی جگہ کا محتاج ہے پھر صاحبین کا اس کی مقدار میں اختلاف ہے۔ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں نہر کا نصف بطن ہر جانب ہے یعنی نصف نہر۔ اور امام محمد کے ہاں ہر جانب سے نہر کا پورا بطن یعنی پورا عرض حنفیہ اس بات پر متفق ہیں کہ مٹی وغیرہ ڈالنے کے لیے جتنی ضرورت ہے اتنی حریم نہر کے لیے ہے۔ جب کہ وہ ارض موات میں اسے جاری کرے اور اسی بنا پر اگر کسی دوسرے کی زمین میں نہر ہو تو امام ابوحنیفہ کے ہاں اس کی حریم نہیں جب کہ وہ صرف دعویٰ کر رہا ہو کہ اس کی نہر ہے اس لیے کہ ظاہر اس کی گواہی نہیں دے رہا، زمین والے کا ساتھ دے رہا ہے اس لیے کہ یہ اس کی زمین کی جنس میں سے ہے اور بات اس کی معتبر ہوگی ظاہر ہے جس کی گواہی دے رہا ہو الا یہ کہ وہ اس پر گواہ پیش کر دے اس لیے کہ یہ خلاف ظاہر کو ثابت کرنے کے لیے ہیں۔

صاحبین کے ہاں اس کے لیے چلنے کا راستہ اور مٹی ڈالنے کی جگہ ہے اس لیے کہ نہر کے لیے یہ ضروری ہے گویا ظاہر اس کے ساتھ ہے۔

ثمرۂ اختلاف..... درخت لگانے کی ولایت زمین والے کو ہے امام صاحب کے ہاں اور صاحبین کے ہاں نہروالے کو ہے۔ زلیعی رحمۃ اللہ علیہ نے فرمایا کہ یہ حریم نہروالے کے لیے ہے جب کہ زیادہ نہ ہو۔

۵۔ درخت کی حریم..... جو درخت ارض موات میں لگائے جاتے ہیں ان کی حریم ہر جانب سے پانچ ذراع ہیں کہ غیر اس کی حریم میں درخت نہیں لگا سکتا، اس لیے کہ وہ پھل توڑنے کے لیے حریم کا محتاج ہے اور اس میں پھل رکھنے کے لیے اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے درخت کی حریم پانچ ذراع مقرر کی ہے۔ ❶

مالکیہ کے ہاں: حریم کی مقدار یہ ہے..... کنویں کی حریم زمین سے متصل جگہ اور یہ کنویں کے بڑے یا چھوٹے ہونے کے اعتبار سے مختلف ہوتی ہے اسی طرح زمین کی سختی اور نرمی کے اعتبار سے اور یہ زمین کے باطن کو بھی شامل ہے دوسرا اس کا حقدار نہیں کہ وہ ایسا کنواں کھودے جو اس کے پانی کو ختم کر دے یا اور اسے لے جائے یا اس کو تبدیل کر دے نجاست وغیرہ پہنچا کر جیسا کہ ظاہری زمین کو بھی شامل ہے عمارت اور درخت کے اعتبار اور گھر کی حریم اس کے داخل ہونے اور نکلنے کے اعتبار سے اور ان کے رہنے والوں کی مٹی ڈالنے اور پر نالہ وغیرہ کے لیے۔

فدان کی حریم..... اس کے کنارے، نکلنے اور داخل ہونے کی جگہ ہے۔ (فدان یعنی قصبہ)

گاؤں کی حریم..... بکٹریاں چننے اور چراہ گاہ کی جگہ ہے۔

درخت کی حریم..... جس میں عرفا مصلحت ہو پس درخت والا منع کر سکتا ہے اسے جو اس کے قریب کوئی کام کرنا چاہے جس سے اسے نقصان ہو مثلاً عمارت بنانا درخت لگانا، کنواں کھودنا وغیرہ۔

شوافع کے ہاں..... حریم کی مقدار میں عرف کو دیکھا جائے اس لیے کہ منصوص احکام میں بھی عرف دعادت کا لحاظ ہے اور حریم جیسا کہ گذرانفع اٹھانے کے لیے جتنی جگہ کی ضرورت ہے اگرچہ اصل نفع اس کے بغیر ہی حاصل ہو سکتا ہو۔ چنانچہ آباد ہونے والے گاؤں کی حریم قبضہ گوئی کی مجلس کی جگہ گھوڑے باندھنے کا اصطبل، اونٹ بٹھانے کی جگہ اور راکھ کوڑا کرکٹ ڈالنے کی جگہ اسی طرح بکریاں چرانے کی جگہ پانی کا راستہ اور بچوں کے کھیلنے کی جگہ۔

موات میں کھودے ہوئے کنویں کی حریم..... پانی نکالنے کے لیے کھڑے ہونے والے کی جگہ حوض، تالاب، جو ہڑ اور جانوروں و آدمیوں کو پلانے کے لیے جگہ ہے۔

پانی پینے والے کنویں کی حریم..... پانی پینے کی جگہ ہے۔

نہر کی حریم..... مٹی وغیرہ ڈالنے کی جگہ عرف کے اعتبار سے حضرت عبداللہ بن مغفل رضی اللہ عنہ کی سابقہ حدیث کی وجہ سے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے جو کنواں کھودے تو اس کے لیے چالیس ذراع اس کے ارد گرد ہیں اس کی بکریوں کے لیے۔

گھر کی حریم..... راکھ ڈالنے کی جگہ کوڑا کرکٹ اور برف پھینکنے کی جگہ اور دروازہ کی طرف سے گزرنے کی جگہ۔

قنات کے کنواں کی حریم..... اتنی جگہ کہ اگر اس میں دوسرا کنویں کھودا جائے تو اس کا پانی ختم ہو جائے یا پانی ختم ہونے کا خوف ہو اور وہ گھر جو دوسرے گھر کے ساتھ بنائے جاتے ہیں ان کی کوئی حریم نہیں اور ہر ایک اپنی ملکیت میں تصرف کرے اگر کسی نے تعدی کی تو وہ ضامن ہوگا۔ حرم نبی کے موات کا احیاء بھی جائز ہے جیسا کہ اس کا آباد کرنے والا اس کی خرید و فروخت کا مالک ہے۔ عرفات، مزدلفہ اور منیٰ کا نہیں ان کا احیاء جائز نہیں کیونکہ عرفات کے ساتھ وقوف کا تعلق ہے اور شعائر حج کی ادائیگی اس اور دوسری جگہوں کے ساتھ اور عام حقوق کی طرح جس

طرح راستہ منحر میں عید گاہ، اور پانی کی جگہیں۔

حنابلہ کا مذہب: پرانا کنواں..... کہ جس کا پانی ختم ہو گیا ہو پھر دوبارہ اسے کھودا اس کی تعمیر کی یا اس کا پانی منقطع کر دیا تو آباد کرنے والا اس کا اور اس کی حریم کا مالک ہوگا اور اس کی حریم پچاس ذراع ہے ہر جانب سے اور نیا کنواں اس کی حریم پرانے کنویں کا نصف یعنی پچیس ذراع ہے ہر جانب سے اور اس پر دلیل وہ روایت ہے جو ابو سعید رضی اللہ عنہ نے اموال میں سعید بن مسیب سے نقل کی ہے کہ پرانے کنویں میں سنت حریم پچاس ذراع ہیں اور نئے کنویں میں پچیس ذراع اور کھیتی کے کنویں کی حریم تین سو ذراع ہیں۔ چشمہ اور قنات کی حریم پانچ سو ذراع ہیں یعنی ہاتھ، اطلاق کے وقت یہی ذہن میں آتے ہیں اور نہر کی حریم جس کی نہر محتاج ہے مثلاً فنی ڈالنے کی جگہ اور جس کے مالک بننے سے اس کے مالک کو نقصان ہو اگرچہ زیادہ جگہ کیوں نہ ہو اسی طرح اس میں داخل ہونے کی جگہ۔

درخت کی حریم..... اس کی ٹہنیوں کی لمبائی کی مقدار۔

کھجور کی حریم..... اس کی چھال کی مقدار۔

ابو سعید خدری رضی اللہ عنہ والی روایت دلیل ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی پاس کھجور کی حریم کا جھگڑا پیش ہوا تو آپ نے اس کی ٹہنیوں میں سے ایک ٹہنی کا حکم دیا اس سے ناپا گیا تو وہ سات یا پانچ ذراع نکلی اسی کے ساتھ آپ نے فیصلہ فرمایا: زرعی زمین کی حریم اتنی مقدار ہے جتنی کی سیراب کرنے جانور باندھنے، کانٹے ڈالنے اور پانی اگر اضافی ہو اس کو چھوڑنے وغیرہ کی جگہ۔ اس لیے کہ یہ تمام مذکورہ چیزیں اس کے منافع میں سے ہیں۔

گھر کی حریم..... مٹی کوڑا کرکٹ، برف، پانی، پرناہ اور دروازہ سے گزرنے کی جگہ ہے اس لیے کہ یہ ساری وہ چیزیں ہیں جن کا فائدہ اس کے رہائشی اٹھاتے ہیں اور خوف سے بنائے ہوئے گھر میں جو غیر کی ملکیت میں ہو کوئی حریم نہیں کسی جانب سے بھی اس لیے کہ حریم تو فائدہ اٹھانے کے لیے ہے اور غیر کی ملکیت سے فائدہ نہیں اٹھایا جا سکتا اس لیے کہ اس کا مالک اس کا زیادہ حقدار ہے اور ان میں سے ہر ایک اپنی ملکیت میں تصرف کرے اور عادت کی اعتبار سے اس سے نفع اٹھائے اگر کسی نے عادت سے تعدی کی تو اسے منع کیا جائے گا تعدی سے اسی بناء پر اگر کسی نے اپنی زمین میں کنواں کھودا اور اس نے پڑوسی کے کنویں کے پانی کو خشک کر دیا تو اس کنویں کے پانی کو روکنا واجب ہے حنابلہ کے ہاں اور حنفیہ کے ہاں اس پر کچھ نہیں اس لیے کہ زمین کے نیچے موجود پانی کسی کی ملکیت نہیں اور اس کی جملہ میں تصریح ہے۔ (۱۲۸۸م)

تیسری فصل..... معدنیات، جمی اقطاع کے احکام:

اس میں دو بحثیں ہیں۔ پہلی جمی، دوسری اقطاع اور یہ معدنیات کے احکام کو متضمن ہے۔

پہلی بحث: جمی..... اس کا معنی، اس کی اصل، مشروعیت اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم یا امام جو جمی بنا دے۔

پہلی بات: جمی کی اصلیت اور معنی..... جاہلیت میں عرب کے رئیس جب کسی سر زمین میں ٹھہرتے تو کتے کو بلند جگہ پر چڑھا کر بھونکاتے تو جہاں تک ہر جانب سے اس کی آواز پہنچتی تو وہ اسے اپنے لیے بطور جمی (چراگاہ) رکھ لیتا اس میں کوئی دوسرا جانور نہیں چرا سکتا تھا، ہاں وہ دوسروں کے ساتھ چرا سکتا تھا اور شرعاً یہ جائز نہیں۔ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اس سے منع فرمایا ہے کیونکہ اس میں لوگوں پر تشکی ہے اور انہیں ایسی چیز سے روکنا ہے جس میں ان کا حق انتفاع ہے۔ جمی جمی کے معنی میں مصدر ہے اور اس سے اسم مفعول مراد ہے۔ یا اس سے حمایت

اور تجیر مراد ہے اور شرعاً اس کا معنی ہے کہ حاکم اور امام ارض موات میں اپنے لیے چراگاہ خاص کر لے اور لوگوں کو اس میں موجود گھاس وغیرہ چرا نے سے منع کر دے ان کے علاوہ وہ اس کے ساتھ خاص مسلمانوں کی مصلحت کی خاطر نہ کہ اپنے لیے مالکیہ نے شرعی جمعی کی تعریف یوں کی ہے کہ حاکم ایک خاص جگہ کو غیر کی حاجت کے لیے جمعی بنا لے۔

دوسری بات..... اس کی مشروعیت کسی ایک کے لیے بھی جائز نہیں کہ موات کو جمعی بنا لے تاکہ احیاء موات سے وہ مانع ہو اور اس میں موجود گھاس وغیرہ چرانے سے۔ صعب بن جثامہ رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے اور اس کے رسول کے علاوہ کسی کی لیے جمعی نہیں۔ ①

تمام مذاہب میں بالاتفاق اور شوافع کے ہاں بھی امام اور حاکم کے لیے جائز ہے کہ وہ مجاہدین کے گھوڑوں اور جزیرہ کی بکریوں اور صدقہ کی اونٹوں اور کمزور بکریوں کے لیے جمعی مقرر کرے، دلیل نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے مسلمانوں کے گھوڑوں کے لیے (مدینہ سے بیس فرسخ) دور تقيج جمعی ہی بنائی ② اور اس کی تائید عبداللہ بن زبیر والی روایت بھی کرتی ہے کہ اہل نجد میں سے ایک اعرابی (دیہاتی) حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے پاس آیا اور عرض کی اے امیر المؤمنین ہم اپنے شہروں کے لیے زمانہ جاہلیت میں قتل و قتل کرتے تھے، اور اسلام میں ہم نے امن کیا کیا ہمارے لیے اس جمعی میں ہے؟ تو عمر رضی اللہ عنہ نے گردن مبارک اوپر اٹھائی اور اپنی مونچھوں کو تاؤ دینے لگے اور آپ کو جب کوئی چیز ناپسند ہوتی تو اپنی مونچھوں کو تاؤ دیا کرتے تھے جب اعرابی نے اس حالت کو دیکھا تو دوبارہ گویا ہوا تو عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا: مال تو اللہ کا مال ہے اور بندے اللہ کے بندے ہیں اگر ہمارے پاس جہاد کے لیے گھوڑے نہ ہوتے تو میں زمین میں ایک باشت بھی جمعی نہ بناتا۔ ③

امام مالک رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں: مجھ تک خبر پہنچی ہے کہ آپ ہر سال چالیس گھوڑے جمعی میں رکھتے تھے۔ اور امام بخاری نے فرمایا ہم تک خبر پہنچی ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے تقيج کو جمعی بنایا اور عمر رضی اللہ عنہ نے شرف اور ربذہ کے مقام کو جمعی بنایا حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے غلام اسلم سے روایت ہے کہ عمر رضی اللہ عنہ نے اپنے غلام ضیا کو جمعی کا رکھوالا بنایا اور اس سے کہا اے ضیا! مسلمانوں کے ساتھ تواضع سے پیش آؤ اور مظلوم کی بددعا سے بچو اس لیے کہ مظلوم کی بددعا قبول ہوتی ہے اور اس میں تیس اونٹ اور چالیس بکروں کو داخل کرو اور ابن عوف اور ابن عوفان کے اونٹوں سے اس کو بچاؤ اس لیے کہ اگر ان کے اونٹ مر گئے تو یہ کھجور کھیتی کی طرف متوجہ ہو جائیں گے (کیونکہ امیر ہیں) حریمہ اور عنبیہ والوں کی اگر بکریاں مر گئیں تو وہ گواہ لے کر آئیں گے اور کہیں گے: اے امیر المؤمنین! ہم انہیں چھوڑ دیں پانی اور گھاس سونے اور چاندی سے مجھ پر آسان ہے اور اللہ کی قسم وہ سمجھتے ہیں کہ میں نے ان پر ظلم کیا وہ ان کے شہر ہیں جاہلیت میں ان پر لڑتے تھے اور اسلام میں وہ ان پر اسلام لے آئے قسم ہے اس ذات کی جس کے قبضہ قدرت میں میری جان ہے اگر وہ مال نہ ہوتا جس پر ہم جہاد میں سوار ہوتے ہیں تو میں ان کے شہروں میں کبھی بھی جمعی نہ بناتا ④ ابن قدامہ نے فرمایا ⑤ یہ صحابہ کرام رضی اللہ عنہم کا اجماع ہے اس لیے کہ جو چیز مسلمانوں کے مصالح کے لیے ہو تو اس میں حاکم وائمہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کے قائم مقام ہوتے ہیں اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے روایت ہے اللہ تعالیٰ نے جو لقبہ اپنے نبی کو کھلایا تو اس میں سے بعد والوں کے لیے بھی لقبہ رکھا۔ رواہ احمد مالکیہ نے شرعی جمعی کی چار شرطوں کے ساتھ اجازت دی ہے۔

۱..... لوگوں کو اس کی ضرورت ہو اگر ضرورت نہ ہو تو جمعی بنانا جائز نہیں۔

۲..... جمعی تھوڑی ہو گوز زیادہ نہ تھوڑی وہ جس سے لوگوں کو تنگی نہ ہو اور زیادہ وہ جس سے لوگوں کو تنگی ہو۔

۳..... جمعی خالی جگہ پر ہو جہاں نہ عمارت ہو نہ درخت ہوں۔

۴..... جمعی کا مقصد اور غرض عام لوگوں کی مصلحت ہو مثلاً جہاد اور اس میں استعمال ہونے والی جانوروں کا چرنا صدقہ کے جانور یا کمزور مسلمانوں کے جانور وغیرہ۔

حاکم کا نائب، حاکم کی طرح ہے، اگرچہ اس کو حاکم نے اجازت نہ بھی دی ہو برخلاف اقطاع کے اس لیے کہ سلطان کے نائب کو اقطاع دینے کی سلطان کی اجازت کے بغیر اجازت نہیں اس لیے کہ اقطاع سے تملک اور ملکیت حاصل ہوتی ہے اس میں اجازت ضروری ہے برخلاف جمعی کے۔

تیسری بات: نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم اور امام کی جمعی کا حکم..... یہ ہے کہ کسی کو بھی اسے توڑنے یا تبدیل کرنے کا اختیار نہیں جبکہ ضرورت و حاجت باقی ہو کیونکہ یہ منصوص علیہ کی طرح ہے اور جو اس میں سے کسی کو آباد کرے وہ مالک نہ ہوگا اگر ضرورت ختم ہو جائے تو پھر اس بارے میں شوافع اور حنابلہ کے ہاں دو وجہیں ہیں:

ایک وجہ..... میں جائز ہے کیونکہ سب زائل ہو گیا۔

دوسری وجہ..... جائز نہیں اس لیے کہ جس کا فیصلہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے کیا ہو وہ نص ہے اسے اجتہاد سے توڑنا جائز نہیں۔ لیکن نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے علاوہ کوئی اور حاکم جمعی بنائے پھر خود اس کو تبدیل کر دے یا کوئی اور حاکم اسے تبدیل کر دے تو جائز ہے۔ اگر حاکم کے بعد کوئی شخص اسے آباد کرے تو شوافع اور حنابلہ کے اس بارے میں دو قول ہیں: ایک وہ مالک نہ ہوگا جیسا کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کی جمعی کا مالک نہیں ہوتا۔

دوسرا قول مالک ہوگا اس لیے کہ امام کی جمعی اجتہاد ہے اور زمین کا آباد کر کے مالک ہونا نص ہے اور نص اجتہاد پر مقدم ہوتی ہے۔ دوسری بحث: اقطاع..... اقطاع کی تعریف مشروعیت، اقسام اور ان کا حکم۔

پہلی بات: اقطاع کی تعریف..... بعض غیر آباد (موات) زمینیں بعض خاص لوگوں کو دینا چاہے وہ معدنیات ہوں یا زمین ہو پس بعض لوگ اس کے زیادہ مستحق ہوں گے دوسری کی نسبت بشرطیکہ اس موات کا کوئی مالک نہ ہو۔ یا اقطاع یہ کہ امام کا اللہ تعالیٰ کے مال سے کسی کو اہل اور مستحق دیکھ کر دینا اور اگرہ اقطاع کا استعمال زمین میں ہوتا ہے اور یہ کہ اس میں سے نکال کر اسے دے جو اس کی حفاظت کر سکتا ہو یا تو اسے مالک بنا دے یا پھر عمری کر دے یا اس کے منافع کو ایک مدت کے لیے اس کو دے دے۔

دوسری بات: مشروعیت..... امام اور حاکم کے لیے جائز ہے کہ وہ ارض موات میں سے ایک حصہ کسی کو ملکیتی طور پر دے دے تاکہ وہ اسے آباد کرے وائل بن حجر رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت موات میں ایک حصہ زمین الگ کیا اور معاویہ رضی اللہ عنہ کو بھیجا کہ وہ اسے اپنے لیے رکھیں ❶ اور ابن عمر رضی اللہ عنہما سے روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت زبیر رضی اللہ عنہ کو ان کے گھوڑے کی رفتار کی بقدر جگہ دی انہوں نے گھوڑا دوڑا یا کھڑے ہونے کی جگہ تک پھر اپنے کوڑا پھینک کر فرمایا اس کو الگ کر لو جہاں تک کوڑا پہنچے ❷ عمرو بن شعیب رحمۃ اللہ علیہ سے روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے جہینہ یا مزینہ کے لوگوں کے لیے ایک قطع زمین بطور اقطاع دیا ❸ اور روایت ہے کہ ابو بکر صدیق رضی اللہ عنہ نے حضرت زبیر رضی اللہ عنہ کے لیے اور حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے حضرت علی رضی اللہ عنہ کے لیے اور حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے پانچ صحابہ کرامؓ زبیر، سعد، ابن مسعود، خباب اور اسامہ بن زید رضی اللہ عنہم کے لیے۔ نافع ابی عبد اللہ سے روایت ہے کہ حضرت عمرؓ کو کہا گیا کہ بصرہ میں ہمارے لئے زمین قبول کر لیں جو خراجی نہیں اور نہ ہی اس سے مسلمانوں میں

سے کسی ایک کو نقصان ہوتا ہے اگر آپ مناسب سمجھیں تو وہ مجھے بطور اقطاع دے دیں میں اس میں جو وغیرہ بوؤں گا اپنے اونٹوں کے لیے تو ایسا کر دیں تو فرماتے کہ عمر رضی اللہ عنہ نے ابو موسیٰ رضی اللہ عنہ کی طرف خط لکھا جیسا یہ کہتے ہیں اگر ایسا ہی ہے تو پھر وہ جگہ ان کو دے دو اسی طرح جائز ہے معدنیات کو سرمایہ کاری کے لیے دینا نہ کہ ذاتی ملکیت کے لیے۔ ابن عباس رضی اللہ عنہما سے روایت ہے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے بلال بن حارث مزی رضی اللہ عنہ کو قبیلہ کے معادن دینے مجلس اور غور کے اور قدس میں سے جو جگہ زراعت کی صلاحیت رکھتی تھی اور کسی مسلمان کا حق نہیں دیا۔

تیسری بات: اقطاع کی اقسام: اقطاع کی تین قسمیں ہیں..... اقطاع تملیک، اقطاع استعمال اور اقطاع ارفاق، پھر اقطاع تملیک تقسیم ہوتی ہے فوات اور آباد اور معادن کی طرف اور اقطاع استعمال کی دو قسمیں ہیں، عشر، خراج۔

اقطاع موات کا حکم..... حاکم کے لیے تمام آئمہ کے ہاں بلا تفاق جائز ہے کہ وہ آباد کرنے کے لیے اقطاع فوات والا معاملہ کرے اور شہروں کی تعمیر ہو اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے کما تقدم اور ابو بکر صدیق، عمر فاروق اور عثمان غنی رضی اللہ عنہم نے اس طرح زمین دیں جب امام اور حاکم کسی کو بطور اقطاع زمین دے دے تو مالکیہ کے ہاں وہ اس کا مالک ہو جاتا ہے اگر چہ اس میں کوئی تعمیر آبادی نہ بھی کرے وہ اسے فروخت کر سکتا ہے، ہبہ کر سکتا ہے اور وہ اس سے وارث ہوگا یہ احیاء نہیں بلکہ تملیک جمہور کے ہاں اقطاع موات کا مالک نہیں ہوگا اس لیے کہ اگر وہ اس کا مالک ہو تو پھر اس کا واپس کرنا جائز نہ ہوتا بلکہ یہ صرف تحجر والے کی طرح ہے جس نے آبادی شروع کی ہو لہذا یہ اس کا زیادہ مستحق ہوگا اگر اس مدت میں اس کو آباد کر دے حنفیہ کے ہاں اس کی زیادہ سے زیادہ مدت تین سال ہے حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے ارشاد کی وجہ سے کہ پھر لگانے والے کے لیے تین سال کے بعد کوئی حق نہیں حاکم کے لیے مناسب یہ ہے کہ وہ اتنی مقدار میں بطور اقطاع دے جتنی وہ آباد کر سکتا ہو اس لیے کہ اس مقدار سے زیادہ دینا لوگوں کے مشترک حق میں تنگی کرنا ہے جس میں کوئی فائدہ نہیں اس سے مسلمانوں کو نقصان ہوگا۔ اگر امام اور حاکم نے جتنا علاقہ وہ آباد کر سکتا تھا اس سے زیادہ دے دیا پھر معلوم ہوا کہ وہ اسے آباد نہیں کر سکتا تو امام اس سے واپس لے لے جیسا کہ عمر رضی اللہ عنہ نے بلال بن حارث مزی رضی اللہ عنہ سے آباد نہ کر سکنے کی صورت میں واپس لے لیا تھا عقیق میں جیسے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے نہیں دیا ہوا تھا یہی مراد ہے مصلحت سے جس کی وجہ سے اقطاع جائز ہے اس لیے کہ حکم علت کے ساتھ لگتا ہے، حنا بلہ کے ہاں حاکم کو اجازت ہے کہ وہ کسی کو آباد جگہ بطور تملیک دے دے اور انقطاع کے لیے مصلحت کی وجہ سے اسی طرح مال خراج سے بھی اقطاع جائز ہے جیسا کہ مال جزیرہ سے جائز ہے۔

مالکیہ کے ہاں..... حاکم وہ زمینیں جو زبردستی فتح کی گئی ہیں مثلاً مصر، شام، اور عراق کی زمینیں انہیں بطور اقطاع ملکیت کے دینا صحیح نہیں اس لیے کہ یہ ان کے ہاں وقف ہے صرف نفع اٹھانے کے لیے پیسے سکتا ہے رہ گئی وہ زمین جو زیارات کے قابل نہیں اگر چہ درخت وغیرہ لگانے کے قابل ہو تو وہ عقار نہیں بلکہ موات ہے اسے اقطاع کے طور پر ملک کے لیے دے سکتا ہے۔ اور وہ زمین جو صلح کے طور پر لی گئی ہو تو حاکم اسے کسی کو اقطاع کے طور پر نہیں دے سکتا کیونکہ وہ اس کے مالکوں کی ملکیت میں ہے۔

۲- آباد زمین کو اقطاع کے طور پر دینے کا حکم..... شوافع اور حنا بلہ کے ہاں آبادی میں موجود مسجد وغیرہ کے لیے دینا اور بازاروں میں بیٹھے کی جگہ اور وسیع راستے بطور انقطاع کے اقطاع کے طور پر دینا جائز ہے اور وہ اس کا مالک نہیں ہوتا بلکہ اس سے اس وقت تک نفع اٹھائے گا جب تک لوگوں کو تنگی نہ ہو اور گزرنے والوں کو نقصان نہ ہو جس نے مذکورہ اشیاء بطور اقطاع لیں تو ان جگہوں پر وہ دوسروں سے زیادہ مستحق ہے بیٹھے کا اس لیے کہ امام کو نظر اور اجتہاد کی اجازت ہے جب وہ قطعہ اراضی دے دے گا تو اس کا قبضہ اس پر ثابت ہو جائے گا دوسروں کے لیے اس جگہ بیٹھنا جائز نہیں جس طرح اس جگہ یہ ہے پہلے بیٹھنے والے کا حق ہے۔ صرف فرق ایک ہے کہ ایسی جگہ پر پہلے بیٹھے والا جب اپنا سامان اٹھا کر وہاں سے منتقل ہو جائے تو اس کا استحقاق ختم ہو جاتا ہے کیونکہ وہ چیز زائل ہو گئی جس کی وجہ سے یہ مستحق ہوا تھا اور اقطاع

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۶۹۴ ملکیت اور ملک
میں اس کا استحقاق زائل نہیں ہوتا چاہے سامان منتقل کرنے یا نہ کرے چاہے بیٹھے یا نہ بیٹھے اس لیے کہ یہ امام کے اقطاع کی وجہ سے مستحق ہوا
ہے لہذا نہ بیٹھنے سے اس کا زائل نہ ہوگا۔

راستے وغیرہ میں بیٹھنے والا اپنے اوپر چٹائی اور چادر وغیرہ کے ذریعہ سایہ کر سکتا ہے ضرورت کی بناء پر اور اس میں کسی کو نقصان نہ ہو لیکن
راستے میں کوئی عمارت وغیرہ بنانے کی اسے اجازت نہیں اور نہ مسجد میں کیونکہ اس میں تنگی ہے اور وسیع راستے میں بیٹھنے والے کا اس طرح بیٹھنا
کہ جس سے اس کے پڑوسی کو معاملات کرنے والے نظر نہ آئیں جائز نہیں یا اس کے پڑوسی پر کیل، وزن، لینا دینا مشکل ہو کیونکہ حدیث ہے نہ
ضرر پہنچے نہ ضرر پہنچایا جائے۔

۳۔ معدنیات کے اقطاع اور ملکیت کا حکم..... معدن کی تعریف، معدن اور رکا ز اور کنز میں فرق معدن کی اقسام اس کی ملکیت
کا حکم اور مذاہب میں اس کا قطع زمین سے کھود کرید کر جو کچھ نکلتا ہے وہ یا تو معدن ہے یا رکا ز یا کنز (خزانہ)۔

معدان کی تعریف..... وہ چیزیں جو زمین کے اندر اپنی خلقت کے اعتبار سے پائی جائیں جیسے سونا، چاندی، پتیل، لوہا اور سیسہ
وغیرہ معدنیات ہیں۔

رکا ز اور کنز..... وہ مال جو کسی نے زمین میں دفن کیا ہو یا کسی ایسے اثر کی وجہ سے دب جائے جو اللہ کی طرف سے جیسے زلزلہ اور سخت قسم
کی ہوا وغیرہ کے ذریعے جو شہدوں کو مع مال و دولت تباہ و برباد کر دے۔ معدن اور رکا ز میں فرق معدن زمین کا حصہ ہوتا ہے، اور رکا ز زمین کا
حصہ اور جز نہیں ہوتا بلکہ اسے کسی انسان نے دفن کیا ہوتا ہے۔

معدان کی اقسام..... حنفیہ کے ہاں معدن کی کئی قسمیں ہیں۔

۱..... وہ معدنیات جو پگھل سکتی ہیں ان سے برتن زیور وغیرہ بنایا جاتا ہو، سونا، چاندی، لوہا، پتیل اور سیسہ ہیں۔

۲..... جو پگھلانے سے نہ پگھلیں۔ جیسے ہیرا، یاقوت، بلور، عقیق، فیروز، سرمہ، ہر تال وغیرہ۔

۳..... بہنے والی معدنیات، جیسے تیل، پٹرول معدنی تیل وغیرہ۔

شواہد اور حنا بلکہ معدنیات کی دو قسمیں بیان کی ہیں۔ ظاہری اور باطنی۔

الف: ظاہری معدنیات..... وہ ہیں جو ظاہر ہوں اور زمین کے ساتھ ملی ہوئی نہ ہوں جن کے نکالنے اور ان تک پہنچنے میں مشقت
نہ اٹھانی پڑے جیسے تیل پٹرول نمک سرمہ، فاسفورس وغیرہ

ب: باطنی معدنیات..... وہ معدنیات جو نکالنے میں مشقت و پریشانی کا باعث ہوں جیسے سونا، چاندی، لوہا، پتیل اور سیسہ وغیرہ۔

معدان کا حکم حنفیہ کے ہاں..... ❶ معدنیات والی زمین مثلاً جہاں نمک ہو تیل ہو یا وہ چیزیں ہوں جن سے مسلمان مستغنی نہ ہوں
یہ زمین ارض موات نہیں لہذا امام کے لیے جائز نہیں کے وہ بطور اقطاع کسی کو دے دے اس لیے کہ عام مسلمانوں کا اس میں حق ہے اور اقطاع
میں ان کا حق باطل ہوتا ہے جو کہ جائز نہیں ان کی ملکیت اور زکوٰۃ کا حکم آ رہا ہے۔ حنفیہ معدن اور کنز وغیرہ میں زکوٰۃ کی مقدار میں فرق نہیں
کرے اور رکا ز ان دونوں کو خشکی کے اعتبار سے شامل ہے اور یہاں سمندر معدان بھی ہیں۔

پہلی بات: معدن..... معدن اگر دارالاسلام میں غیر مملوکہ زمین میں پایا جائے اور وہ پگھل سکتا ہو جیسے سونا چاندی، لوہا، پتیل اور
سیسہ وغیرہ چاہے تھوڑا ہو یا زیادہ تو اس میں بیت المال کے لیے خمس ہوگا جیسے غنیمت میں واجب ہے اور باقی چار خمس اس کے ہیں جو اس پر

مطلع ہوا چاہے وہ جو بھی ہو لایا یہ کہ حربی مستامن نہ ہو ورنہ اس سے سارا واپس لیا جائے گا۔

ان کی دلیل نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے رکاز میں خمس ہے ① رکاز معدن کا حقیقی نام ہے اور کنز پر اس کا اطلاق مجازاً ہوتا ہے اس لیے کہ عرب کہتے ہیں جب کوئی شخص رکاز پائے یعنی سونے کا ٹکڑا جو معدن سے نکالے تو کہتے ہیں ارکوز الرجل امام ابو یوسف نے حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے روایت کی ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: رکاز میں خمس ہے، کہا گیا رکاز کیا ہے اے اللہ کے رسول! تو آپ نے فرمایا: جو چیز اللہ تعالیٰ نے زمین کے پیدا کرتے وقت اس میں پیدا کی ② ان کے ہاں یہ نص اس بات پر دلیل ہے کہ رکاز کا اطلاق معدن پر ہوتا ہے اور مال مدفون پر بھی۔

ب... اگر معدن ایسا ہے جو پگھلانے سے نہیں پگھلتا۔ جیسے ہیرا، یاقوت اور تمام قیمتی پتھر تو ان میں خمس نہیں اور یہ سارے کے سارے پانے والے کے ہیں اس لیے کہ یہ زمین کی جنس میں سے ہیں جیسے مٹی، پتھر لایا یہ کہ یہ روشن میں اور پتھروں میں خمس نہیں۔

ج... اور معدن اگر مائع ہو جیسے تیل وغیرہ تو بیت المال کے لیے اس میں کچھ نہیں اور یہ سارے کا سارا پانے والے کا ہے اس لیے کہ یہ پانی کی طرح ہے اور اس سے غلبہ کا ارادہ نہیں ہوتا، اور یہ غنیمت کی طرح بھی نہیں جن میں خمس واجب ہوتا ہے، رہ گیا عقیق تو اس میں خمس ہے اس لیے کہ یہ غیر کے ساتھ جڑتا ہے اگر چہ اکیلا نہیں جڑتا لہذا یہ چاندی کے مشابہ ہے۔

د... اگر معدن مملوکہ زمین میں پائی جانے یا کسی کے گھر دکان وغیرہ میں پائی جائے تو حنفیہ کے ہاں اس بات میں کوئی خوف نہیں کہ چار خمس مالک کے ہوں گے اگر چہ کوئی اور ہی اس کی زمین میں پائے اس لیے کہ معدن زمین کے تابع ہیں کہ یہ زمین کے اجزاء میں سے ہے جو اس میں پیدا کی گئی ہے۔

اور رہ گیا خمس تو وہ بیت المال کے لیے ہے جب کہ وہ پگھلانے سے پگھل سکے صاحبین کے ہاں، حدیث متقدم کی وجہ سے کیونکہ فی الرکاز الخمس میں مملوکہ اور غیر مملوکہ زمین کی قید نہیں اور امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے ہاں اس میں خمس نہیں۔

دوسری بات: کنز: (الف)۔ اگر اسلامی ہو بایں طور کہ اس پر اسلام کی علامت ہو جیسے مصحف، دراہم جن پر لا الہ الا اللہ محمد رسول اللہ لکھا جاوے اور وہ غیر مملوکہ زمین میں پائی جائے جیسے پہاڑ وغیرہ تو وہ لفظ کی طرح ہے۔ اسے پانے والے پر اس کی تشہیر کرنا واجب ہے پھر اگر فقیر ہے تو اس سے انتفاع اٹھائے اگر امیر ہو تو صدقہ کر دے۔

(ب)۔ اگر وہ غیر اسلامی ہو مثلاً اس پر جاہلیت کی علامت ہو یا کسی گھوڑے وغیرہ کی علامت ہو تو بیت المال کے لیے خمس ہوگا اور باقی چار خمس پانے والے کے لیے ہیں بغیر کسی اختلاف ہے۔

(ج)۔ اگر خزینہ مملوکہ زمین میں ہو تو بغیر کسی اختلاف کے اس میں خمس واجب ہے حدیث سابق کی وجہ سے کہ فسی الرکاز الخمس باقی مالک کے لیے ہے اور اس کے مرنے کے بعد اس کے ورثاء کا ہے امام ابو حنیفہ اور محمد کے نزدیک امام ابو یوسف کے ہاں پانے والے کا ہے کیونکہ غنیمت ہے وہ اس تک غیر کے علاوہ پہنچا ہو۔

(د)۔ اگر کنز دار الحرب میں ملے اور ملے بھی غیر مملوکہ زمین سے تو وہ پانے والے کا ہے اور اس میں خمس نہیں اس لیے کہ یہ مال ہے اس نے لیا ہے تو زبردستی اور غلبہ پا کر نہیں لیا اگر مملوکہ زمین میں پایا جائے تو امام ابو حنیفہ اور امام محمد کے ہاں اس میں بیت المال کے لیے خمس ہے اور باقی مالک کا اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں یہ پانے والے کے لیے ہے اس لیے کہ مباح ہے اور اس کی طرف اس کا ہاتھ پہلے بڑھا ہے جیسا کہ دارالاسلام کے لیے ہے۔

تیسری بات: سمندر سے نکلا ہوا خزانہ..... جیسے موتی، مرجان، عنبر اور وہ تمام زیور جو سمندر سے نکلتے ہیں امام ابوحنیفہ اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں اس میں بیت المال کے لیے کچھ نہیں یہ سارے کا سارا پانے والے کے لیے ہے۔ دلیل وہ روایت ہے کہ ابن عباس سے عنبر کے متعلق دریافت کیا گیا تو آپ نے فرمایا یہ ایسی چیز ہے جیسے سمندر نے باہر پھینکا ہے اس میں خنس نہیں نیز اس لیے بھی کہ کفار کا قبضہ سمندر کے اور ثابت نہیں جس سے موتی اور عنبر نکلتی ہے اور سمندر سے نکلی ہوئی چیز بطور غلبہ نہیں لی گئی لہذا غنیمت نہیں اس میں خنس بھی نہیں عنبر مشہور خوشبو ہے امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں سمندر سے نکلنے والے تمام جواہرات اور زیورات میں بیت المال کے لیے خنس ہے اور باقی اسے پانے والے یا نکالنے والے کا ہے دلیل یہ کہ عمر رضی اللہ عنہ نے اپنے ایک عامل کو خط لکھا تھا جس نے موتی پائے تھے ان میں خنس ہے، نیز کفار زمین کے مالک ہیں بری اور بحری طور پر ان کے اموال میں سے جو کچھ بھی انہیں ملے گا وہ غنیمت ہے اور غنیمت میں قرآن کریم کی تصریح کے مطابق خنس ہے یہ رائے اتباع کے زیادہ لائق ہے اس زمانے میں ابو عبیدہ نے مختلف اقوال نقل کئے ہیں ان میں بعض وہ ہیں جو امام ابوحنیفہ اور امام احمد سے منقول ہیں اور ان میں سے عمر رضی اللہ عنہ کا قول عمر بن عبدالعزیز رحمۃ اللہ علیہ کا قول کہ سمندری معدن خشکی کی معدن کی طرز میں اگر نصاب کو پہنچ جائیں تو ان میں زکوٰۃ ہے۔

معدان مالکیہ کے ہاں..... معدن رکاز نہیں، رکاز صرف کنز ہے اور معدن جو کچھ سونا چاندی وغیرہ زمین سے نکلے۔ مالکیہ کا مذہب جدید طرز حکومت کے ساتھ معدن کے سلسلہ میں متفق ہے۔

پہلی بات..... معدن کی ملکیت اور اس میں واجب معدن کی ملکیت کی تین قسمیں ہیں۔ اگر غیر مملوکہ زمین میں پایا جائے تو یہ بادشاہ اس کے نائب کا ہے اور نفع اٹھانے کے لیے جس کو بھی مسلمانوں میں سے دے دے تو دے سکتا ہے ملکیت کے اعتبار سے نہیں یا اسے بیت المال میں رکھے عام نفع و مصلحت کے تحت اور جس کی زمین میں پائی جائے اسے کچھ بھی نہیں ملے گا اگر کسی کی مملوکہ زمین میں معدن پایا جائے اور مالک متعین ہو تو یہ بھی بادشاہ ہی کا ہے مشہور قول کے مطابق اور کہا گیا ہے کہ زمین والے کی ہے۔

اگر مملوکہ زمین میں ہو اور مالک متعین نہ ہو مصلح یا لڑائی سے لی گئی زمین اس میں بھی معتمد قول یہ ہے کہ حاکم اور امام کا ہے اور کہا گیا ہے جس نے اسے فتح کیا اس کا ہے۔ خلاصہ یہ کہ تمام معدنیات چاہے جامد ہوں یا مائع اور مسائل مالکیہ کے ہاں وہ حکومت کی ہے اس لیے کہ کبھی شہری لوگوں کے قبضہ میں معدنیات آ جاتی ہیں اگر یہ امام کی نہ ہوں تو پھر فتنہ ہی فتنہ ہو۔

معدن میں زکوٰۃ واجب ہے اور وہ ربع عشر ہے یہ بھی جب ہے کہ وہ نصاب کے بقدر ہو ورنہ اس میں کچھ بھی واجب نہیں اور معدن کی زکوٰۃ میں سال گذرنا شرط نہیں بلکہ ملتے ہی زکوٰۃ ادا کرے کھیتی باڑی کے عشر کی طرح۔

دوسری بات..... رکاز اور وہ کنز ہے اس کا حکم پائے جانی والی زمین کے اعتبار سے مختلف ہوتا ہے اور اس کی چار صورتیں ہیں۔ پہلی کہ کنز جنگلوں وغیرہ سے ملے اور وہ جاہلیت کے مدفون میں سے ہو تو یہ اسے پانے والے کا ہوگا اور اس میں بیت المال کے لیے مطلقاً خنس ہے چاہے سونا ہو یا اور کچھ تھوڑا ہو یا زیادہ۔

دوسری کہ مملوکہ زمین میں پایا جائے تو یہ پانے والے کا ہوگا اور کہا گیا ہے کہ مالک زمین کا ہوگا۔ تیسری کہ ایسی زمین سے ملے جو لڑائی کی ذریعہ فتح کی گئی ہو تو یہ پانے والے کا ہوگا اور کہا گیا ہے فتح کرنے والوں کا ہے۔ چوتھی کہ ایسی زمین سے ملے جو صلح کے ذریعہ فتح کی گئی ہو اس کے لیے بھی کہا گیا ہے کہ پانے والے کا یا صلح کرنے والوں کا ہے۔ یہ حکم اس وقت ہے جب وہ مسلمانوں کا نہ ہو لیکن اگر مسلمانوں کا ہو تو پھر لفظ کے حکم میں ہے ایک سال تک اس کی تشہیر کرے اگر مالک معلوم نہ ہو تو پھر بیت المال کے لیے خلاصہ یہ کہ رکاز میں بیت المال کے لیے خنس ہے اور باقی اگر زمین مملوکہ نہ ہو تو پانے والے کا اور اگر مملوکہ ہو تو مالک کا

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ملکیت اور ملک
پھر اس کے ورثاء کا اور مالک بھی اصل ہو جس نے اسے آباد کیا ہو خرید کر یا یہ کے ذریعہ مالک نہ بنا ہوا۔

معادن شوائع اور حنابلہ کے ہاں:..... ان کے ہاں بھی معدن رکاز نہیں، معدن جوز زمین میں پیدا ہوا ہو، اور زمین کی جنس سے نہ ہو اور یہ زمین کا جزء ہے اور رکاز: جاہلیت کے دینے یا کفار کے ذن کئے ہوئے خزانے اور یہ دونوں قسموں میں فرق کرتے ہیں ایک معدن ظاہری اور وہ ہے جو بغیر عمل کی ظاہر ہو جائے اور اسے حاصل کرنے میں کسی قسم کی مشقت نہ اٹھانی پڑے بلکہ صرف اسے حاصل کرنے میں کام کرنا پڑے جیسے تیل پیٹرول، نمک وغیرہ۔ اور دوسری قسم معدن باطنی جس کے نکالنے میں کام اور مشقت اٹھانی پڑے جیسے سونا، چاندی، لوہا، پتیل اور سیسہ وغیرہ۔

۲۔ ظاہری معدنیات..... ان کو بطور اقطاع کسی بھی آدمی کو دینا جائز نہیں نہ تملیکاً نہ نفع اٹھانے کے اعتبار سے بلکہ یہ تمام لوگوں کا ہے تمام اس سے نفع اٹھائیں اور اراض موات میں اگر پایا گیا تو پانے والا اس کا مالک نہ ہوگا شوائع کے ہاں اور حنابلہ کے ہاں اس لیے کہ چیزیں لوگوں کے درمیان مشترک ہیں چاہے مسلمان ہوں یا کافر جیسے پانی اور گھاس جیسا کہ حدیث میں ہے لوگ تین چیزوں میں شریک ہیں پانی گھاس اور آگ میں نیز یہ زمین کے اجزاء میں سے بھی نہیں لہذا زمین آباد کرنے والا ان کا مالک نہ ہوگا جیسے خزانے کا مالک نہیں ہوتا، نیز آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے ایک شخص کو بطور اقطاع نمک کی کان دی تو ایک شخص کہنے لگا اے اللہ کے رسول! یہ تو پانی کی طرح جس میں اقطاع نہیں۔ تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا پھر نہیں۔

باطنی معدنیات..... شوائع اور حنابلہ کے ہاں صرف کھودنے اور ظاہر کرنے کی وجہ سے اس کا مالک نہیں ہوگا ظاہری معدنیات کی طرح اس لیے کہ زمین کو آباد کرنا تو عمارت کی تعمیر کے لیے ہے بغیر عمل کے تکرار کے اس سے نفع اٹھانا ہے، اور معدنیات کو کھودنا تکرار عمل اور تخریب سے ہوگا لہذا صرف ظاہر کرنا ملکیت کا سبب نہیں۔

۳۔ جس نے ارض موات کو آباد کیا پھر اس کا مالک ہوگا اس میں باطنی معدنیات مثلاً سونا چاندی وغیرہ ملے تو شوائع کے ہاں وہ اس کا مالک ہے، اس لیے کہ زمین کو آباد کرنے کی وجہ سے وہ زمین کے تمام اجزاء کا مالک ہو گیا اور زمین کے اجزاء میں سے معدنیات بھی ہیں برخلاف کتزل کے وہ تو وہاں سے نکالنے اور منتقل کرنے کے لیے ودیعت ہوں گے ہیں۔ حنابلہ کے ہاں جس نے ارض موات کو آباد کیا تو وہ اس کا مالک ہو گیا تو وہ جامد معدنیات کا بھی مالک ہے اس لیے کہ وہ زمین کے تمام اجزاء کا مالک ہے اور یہ معدنیات بھی زمین ہی میں سے ہیں لہذا اس کی ملکیت میں تابع ہو کر داخل ہے رہ گئے نافع معدنیات مثلاً مٹی کا تیل، تارکول وغیرہ تو ان کے ہاں ظاہر روایت یہ ہے کہ زمین کو آباد کرنے والا اس کا مالک نہیں ہوگا اس لیے کہ لوگ ان میں شریک ہیں حدیث کی وجہ سے کہ لوگ تین چیزوں میں شریک ہیں پانی گھاس اور آگ میں۔

۴..... جیسے غیر آباد زمین میں ظاہری یا باطنی معدنیات پانے میں اولیت حاصل ہو تو جو کچھ اس نے پایا ہے اس میں وہ اس کا زیادہ حقدار ہے مالک نہیں بنے گا کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے جو کسی ایسی چیز کی طرف آگے بڑھ گیا جس کی طرف کوئی مسلمان نہیں بڑھا تو وہ اس کی ہے۔ رواہ ابوداؤد

خلاصہ..... ظاہری معدنیات شوائع اور حنابلہ کے ہاں حکومت دریاست کی ہیں اور باطنی معدنیات بھی حکومت کی ہیں انہیں ظاہر کرنے والا ان کا مالک نہیں البتہ ارض موات کو آباد کرنے والے کی زمین میں اور باطنی معدنیات ظاہر ہوں تو شوائع کے ہاں وہ ان کا مالک ہے اور حنابلہ کی ہاں صرف ٹھوس اور جامد معدنیات کا مالک ہے نافع کا نہیں۔

۶..... معدنیات اگر سونا چاندی ہوں تو ان میں شوائع کے ہاں رابع عشر واجب ہے اور حنابلہ کے ہاں تمام میں رابع عشر ہے۔

۷۔ اور خزاندہ (کنز) جو جاہلیت کا دَفینہ ہے تو اس میں بیت المال کے لیے غنم واجب ہے اور باقی اگر مملوکہ زمین میں پایا گیا تو شوار اور حنا بلکہ ہاں مالک زمین کا ہے ورنہ جس کو ملا ہے اسی کا ہے اور اگر ارض موات میں پایا جائے تو وہ پانے والے کا ہے اور اگر خزاندہ اسلامی اور اس کا مالک معلوم ہو تو وہ اسی کا ہے ورنہ یہ لفظ کے حکم میں ہے اور اسی طرح جب اس کا اسلامی یا جاہلیت کا ہونا معلوم نہ ہو تو یہ بھی مالک کا ہو اگر معلوم ہو ورنہ لفظ ہے۔

چوتھی فصل..... نفع اٹھانے کے حقوق (حقوق الارتفاق)

اس سلسلہ میں دو بحثوں میں بات ہوگی۔ پہلی بحث: حق الارتفاق کی تعریف، اس میں اور حق انتفاع میں فرق اس کا فقہی وصف اور اس کے عام احکام۔ دوسری بحث: حقوق الارتفاق کی اقسام۔

پہلی بحث پہلی بات: حق الارتفاق کی تعریف..... الارتفاق لغت میں کسی چیز سے نفع اٹھانے کو کہتے ہیں اور شرعی اعتبار سے یہ ملک ناقص (ملک منفعہ) کی اقسام میں سے ایک قسم ہے، یہ یعنی حق ہے اور عقار پر مقصور ہے دوسرے کی عقار کی منفعہ جو پہلے کی مملوکہ نہ ہو جیسے پڑوسی کی زمین سے پانی گزارنا یا متعین مصرف میں مصروف پانی کو بھیرنا یا غیر کی زمین سے گزرنے کا حق یا دوسرے کے گھر پر عمارت تعمیر کرنا (حق تعالیٰ) چاہے وہ زمین جس سے نفع اٹھایا جا رہا ہے وہ عمومی ملکیت کی ہو یا کسی کی خاص ملکیت میں ہو اور قطع نظر اس سے کہ مالک عقاروں ہے اسی وجہ سے حق الارتفاق کو یعنی حق کہتے ہیں، اگر دو عقار کسی ایک مالک کی ہوں تو حق الارتفاق ثابت نہیں۔

دوسری بات: حق الارتفاق اور حق انتفاع میں فرق..... ان دونوں حقوق میں سے ہر حق حق عینی ہے شخصی نہیں لیکن ان دونوں میں چند فرق ہیں۔

۱۔ حق الارتفاق عقار کے لیے ثابت ہے اور حق انتفاع آدمی کے لیے مقرر اور ثابت ہے گزرنے کا حق ایک زمین سے دوسری طرف دوسری زمین کے لیے ثابت و مقرر حق ہے اس سے ہر مالک نفع اٹھائے گا اس سے نفع اٹھانا کسی ایک آدمی پر مقصور نہیں اور رہ گیا حق انتفاع تو صرف نفع اٹھانے والے شخص کے ساتھ خاص ہے جب وہ مر گیا تو اس کا حق ختم ہو گیا، برابر ہے چاہے دو زندوں کے درمیان ہو جیسے اجارہ اور عاریت یا ایک زندہ اور مردہ کے درمیان ہو جیسے وصیت اور وقف۔

۲۔ حق الارتفاق ہمیشہ زمین (عقار) کے لیے ثابت مقرر ہے اور حق انتفاع کبھی عقار سے متعلق ہوتا ہے جیسے زمین عاریت کے طور لی جائے اور کبھی منقولی اشیا سے متعلق ہوتا ہے جیسے کتاب عاریت پر لی جائے۔

۳۔ حق الارتفاق دائمی ہے کسی وقت ختم نہیں ہوتا اور بالاعتقاد تمام مذاہب کے ہاں اس میں میراث جاری ہوتی ہے اور حق انتفاع موقت ہوتا ہے وقت کے ساتھ اور نفع اٹھانے والے مرنے سے ختم ہو جاتا ہے جیسے زمین کا نفع اٹھانے والا موصی لے کر مرنے سے ختم۔

تیسری بات: فقہی وصف..... حنفیہ کے ہاں حق الارتفاق مال نہیں بلکہ یہ مالی حق ہے مالک کو اس سے نفع اٹھانا جائز ہے چونکہ یہ مال نہیں اس لیے حنفیہ کے ہاں اسے صلہ و سہو پر زمین سے بہت فرق ہے اور زمینیں جہدہ یہ زمین کے تابع ہو کر فروخت کیا جاتا ہے اس کا بیہ صدقہ کرنا جائز نہیں اس لیے کہ یہ تمسک ہے اور حقوق مجرودہ تمسک کا احتمال نہیں رکھتے اسی طرح اس پر صلہ یا بیع نہیں ایسے دعویٰ میں جو مال قصاص و فیجہ سے متعلق ہو۔ اس لیے کہ صلہ کے معنی میں ہے امان کی نفع یا زمینیں۔ اور عقد نکاح میں استمہر بنانا جائز و درست نہیں اس لیے کہ اس میں تمسک ہوتی ہے اور حق الارتفاق تمسک کو قبول نہیں کرتے بلکہ اس حالت میں مہر مثل واجب ہے۔ جیسا کہ اسے بدل صلہ بنا درست نہیں بائیں طور کہ عورت اس پر صلہ کر لے اس سے کہ عورت میں تمسک ہے اور حق الارتفاق میں تمسک نہیں اس صورت میں عورت پر ایسا ہوا

واپس کرنا واجب ہے۔ چونکہ یہ مالی حق ہے اس لیے اس میں میراث میں جاری ہونا ممکن ہے کیونکہ حنفیہ کے ہاں بعض اموال میں اور بعض حقوق مثلاً خیار عیب وغیرہ میں میراث جاری ہوتی ہے اور اس سے نفع اٹھانے کی وصیت کرنا بھی صحیح ہے جیسے کسی شخص کو وصیت کرنا کہ وہ حق شرب سے ایک معلوم مدت اپنی زمین کو سیراب کرے اور وراثت کی طرح وصیت بھی اموال اور حقوق میں صحیح ہے لیکن جب موصی لہ مر جائے گا تو وصیت باطل ہو جائے گی اور حق ارتفاق کے علاوہ زمین فروخت کرنا صحیح ہے اور زمین فروخت کرنے میں حق ارتفاق مثلاً حق شرب (پانی کی باری) داخل نہیں ہوگی الا یہ کہ وہ اس کی وضاحت کرے یا ایسی بات کرے جو اس پر دلالت کرتی ہو مثلاً بائع یوں کہے کہ میں نے زمین اس کے حقوق و منافع کے ساتھ فروخت کی یا اس کے ارادہ کو جو بھی تھوڑا بہت ہے۔

چوتھی بات..... حق ارتفاق کے عام احکام: حق ارتفاق کے عام اور خاص دو طرح کے احکام ہیں احکام خاصہ تو ارتفاق کی اقسام کے ساتھ بیان ہوں گے اور اس کے عام احکام درج ذیل ہیں:

۱..... واجب ہے کہ اس کا استعمال کسی دوسرے کو نقصان نہ پہنچائے اس قاعدے لاضرر ولا ضرر نہ ضرر پہنچے نہ ضرر پہنچایا جائے پر عمل کرتے ہوئے لہذا نزر نے والا غیر کی زمین کو نقصان نہ پہنچائے کیونکہ یہ جائز نہیں اسی طرح جو حق شرب کے ذریعہ اپنی زمین کو سیراب کر رہا ہے اس کے لیے جائز نہیں کہ وہ پانی میں اتنا سرف کرے کہ اس سے نفع اٹھانے والوں کو نقصان ہو۔

۲..... حقوق ارتفاق یا تو عام املاک میں ثابت ہوں گے یا خاص املاک میں عام املاک مثلاً بڑی نہریں نیل، دجلہ، فرات یا راستے اور عام نفع کی چیزیں پل وغیرہ جو کسی ایک کے ساتھ خاص نہیں ان میں امام ابوحنیفہ کے علاوہ باقی ائمہ کے ہاں حق ارتفاق کی اجازت کے بغیر سب لوگوں کے لیے ثابت ہے۔ اور رہ گئی خاص املاک جو کسی ایک فرد کی ہوں یا کئی افراد کی ہوں ان میں مالک کی اجازت کے بغیر حق ارتفاق ثابت نہیں۔

۳..... جب حق ارتفاق کا سبب معلوم نہ ہو تو اس سے نفع اٹھانے والے کو نفع اٹھانے دیا جائے گا اور یہ سمجھا جائے گا کہ یہ قدیم ہے جو کسی شرعی سب سے شروع ہوا ہے اس قاعدے پر عمل کرتے ہوئے البتہ یہ شرط ہے کہ اس سے کسی دوسرے کو نقصان نہ ہو رہا ہو جیسے پاخانہ وغیرہ کی لائن جس سے پڑوسی کے کنویں میں پانی خراب ہو رہا ہو یا کھلا راستہ جو پڑوسی کی عورتیں گزرنے کے لیے ہوتو پھر منشاء ضرر کو زائل کرنا واجب ہے ایک دوسرے قاعدے پر عمل کرتے ہوئے جو پہلے کے لیے قید ہے اور وہ ہے الضرر لایکون قدیماً ضرر قدیم نہیں ہو سکتا۔

دوسری بحث: حقوق ارتفاق کی اقسام..... حنفیہ کے ہاں اہم قسم کے حقوق ارتفاق چھ قسموں میں منحصر ہیں اور وہ یہ ہیں حق شرب (پانی کی باری) حق طریق حق مجری (پانی بہنے کی جگہ گذرگاہ) حق مسیل (پانی بہنے کی جگہ) حق تعلق اور حق جوار حنفیہ کے ہاں ان کے علاوہ دوسرے حقوق ارتفاق جاری کرنا جائز نہیں اس لیے کہ ان کے جاری کرنے میں ملکیت میں قید و پابندی ہوتی ہے اور اس میں اصل یہ ہے کہ قید قبول نہ کرے مالکیہ کے ہاں ان مذکورہ ہی میں حقوق ارتفاق محصور نہیں بلکہ ارادہ سے نئے حقوق جاری کرنا جائز ہے مثلاً ایک شخص زمین کے ایک کنارے میں عمارت تعمیر کرنے یا درخت لگانے یا متعین بلندی کے برابر بلند نہ کرنے کا التزام کرے۔

پہلا قصد: حق شرب..... کا معنی پانی کی اقسام ہر قسم کی ملکیت کا حکم پانی سے نفع اٹھانے کے عام احکام اور نہر کھودنی۔

پہلی بات: حق شرب کا معنی..... رب لغوی اعتبار سے پانی کے حصہ اور باری کو کہتے ہیں: صالح علیہ السلام نے فرمایا:

هَذِهِ نَاقَةٌ لَهَا شَرْبٌ وَ لَكُمْ شَرْبٌ يَّوْمَ مَعْمُورٍ (۱۵۵) اشعر، ۲۶، ۱۵۵

اس کا اطلاق پانی کے زمانے پر بھی ہوتا ہے اور فقہاء اسے دو معنوں میں استعمال کرتے ہیں، ایک پانی کا حصہ جو کھیت اور درختوں میں سیراب کرنے کے لیے ہوتا ہے یا اکثر فقہاء کے ہاں اور کبھی اس کا استعمال پانی کی باری پر بھی ہوتا یا اس زمانے پر جس میں درخت اور کھیتی سیراب کی

جاتی ہے اور کے ساتھ حق شفعہ بھی ملحق ہے اور وہ حق شرب (شیم کے پیش کے ساتھ) وہ پانی جو انسانوں یا حیوانوں کو پینے کے لیے خاص ہو اور اس کا مقصد انسان اور اس کے جانوروں کے پانی پینے کی حاجت پوری کرنا ہے۔

دوسری بات: حق شرب اور حق شفعہ کے اعتبار سے پانی کی اقسام..... ان دونوں حقوق کے اعتبار سے پانی کی چار قسمیں ہیں خاص برتنوں میں محفوظ پانی، چشموں اور کتوؤں کا پانی، نہروں اور خاص نالیوں کا پانی، عام نہروں کا پانی۔

پہلی قسم: خاص برتنوں میں محفوظ و جمع شدہ پانی..... یہ وہ پانی ہے جیسے اس کے مالک نے کسی برتن وغیرہ میں جمع کیا ہو جیسے مٹکا۔ پانی کا حوض، جو ہر وغیرہ اور انہیں میں سے ہیں شہروں میں موجود پانی کے ٹینک جو مشترک ہوتے ہیں پانی کی حفاظت کے لیے اور یہ پانی جس نے محفوظ کیا اسی کی ملکیت میں ہوتا ہے، غلبہ پانے کی وجہ سے جیسا کہ تمام مباح چیزوں کا انسان مالک بن جاتا ہے جمع اور محفوظ کرنے کی وجہ سے، اس پانی سے مالک کی اجازت کے بغیر کسی کو نفع فائدہ اٹھانے کی اجازت نہیں نیز اس کا مالک اسے فروخت بھی کر سکتا ہے اور جس طرح کا چاہے اس میں تصرف کر سکتا ہے ❶ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے روایت ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے پانی فروخت کرنے سے منع فرمایا ہے۔ الا یہ کہ اس میں جو نکال لیا گیا ہو (توہ فروخت کیا جا سکتا ہے) اس حدیث سے خاص کیا گیا ہے وہ پانی جو زیادہ ہو قیاس کے ذریعہ سے لکڑیوں کو جب محفوظ کر لیا جائے تو اسے فروخت کرنا جائز ہے اس حدیث کی وجہ سے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ایک شخص کو لکڑیاں فروخت کرنے کا حکم فرمایا تاکہ وہ بھیک نہ مانگے باوجود اس کے کہ یہ پانی مالک کی ملکیت ہے لیکن مضطر جیسے پیاس کی وجہ سے ہلاکت کا خطرہ ہو اس میں سے پینا اور اپنی ضرورت پوری کرنے کے لیے لینا جائز ہے اگرچہ بزرگ و بزرگی سے بچے اور پانی بھی مالک کی ضرورت سے زیادہ ہو بایں طور کہ اس کی جان بچانے کی لیے کافی ہو اور مضطر کو اور پانی ہی کہیں سے نہ ملے ہاں قیمت ادا کرنا اس پر واجب ہے اس لیے کہ اضطرار غیر کے حق کو باطل نہیں کرتا یہ کہ مضطر کسی چیز کو لینا ضمان کے منافی نہیں اور بزرگ و بزرگی لینے میں اسلحہ کے علاوہ اس سے زور آزمانی کرے۔ مثلاً لاشی وغیرہ سے اس لیے کہ اس نے معصیت کا ارتکاب کیا ہے۔ گویا یہ اس کے لیے تعزیر ہے۔

دوسری قسم: چشموں اور کتوؤں کا پانی..... وہ پانی جسے آدمی اپنے لیے نکالے۔ حنفیہ کے ہاں ❷ اس کا حکم یہ ہے کہ یہ اس کی ملکیت نہیں بلکہ فی نفسہ یہ مباح ہے اور اس میں نکالنے والے کا خاص حق ہے چاہے یہ مباح زمین میں ہو یا مملوک زمین میں اس لیے کہ اصل کے اعتبار سے پانی تمام لوگوں کے لیے مباح ہے نبی علیہ السلام کے ارشاد کی وجہ سے کہ لوگ تین چیزوں میں شریک ہیں پانی گھاس اور آگ میں اسی وجہ سے اس میں حق شفعہ ثابت ہے نہ کہ حق شرب پہلا کسی خاص شخص سے مختص نہیں بلکہ یہ مستحق کا ہے اور دوسرے لوگوں کا وہ اس سے اپنی ضرورت کے مطابق اپنے پینے اور جانوروں کے پینے اور گھریلو استعمال کے لیے لے سکتے ہیں۔

اگر مالک انکار کر دے تو ضرورتاً اس سے جبراً لے سکتا ہے اگر حاکم کا استعمال کرنا پڑے اور اس سے وہ اسلحہ کے ساتھ لے سکتا ہے اس لیے کہ کنوئیں میں پانی مباح ہے کسی کی ملکیت نہیں صرف اتنی شرط ہے کہ ضرورتاً اس کے قریب اور پانی نہ ملتا ہو اور محتاج کے حق پر دلیل یہ ہے کہ ایک قوم سفر کر رہی تھی وہ ایک پانی پر پہنچے انہوں نے ان پانی والوں سے اپنے پینے اور اپنے جانوروں کے پینے کے لیے جو ہلاک ہونے کے قریب تھے پانی مانگا تو انہوں نے انکار کر دیا انہوں نے اس کا تذکرہ عمر رضی اللہ عنہ سے کیا تو آپ نے فرمایا: ان سے کیوں اسلحہ سے لڑائی نہ کی۔ ❸

یہ بات یاد رہے کہ ان دونوں قسموں کا حکم تقریباً قریب قریب ہے فرق یہ ہے کہ پہلی قسم مالک کی مملوک ہے اور دوسری قسم کسی کی مملوک نہیں۔ نیز مضطر پہلی صورت میں بغیر اسلحہ کے لڑ کر پانی لے سکتا ہے اور دوسری صورت میں اسلحہ استعمال کرنا جائز ہے اور اس قسم میں حق ارتفاق

کی صفت بہت واضح طور پر ظاہر ہوگئی ہے۔

شواہق کے ہاں صحیح قول کے مطابق ارض موات یا اپنی خاص زمین میں کتواں کھودنے والا اس کا مالک ہے کیونکہ یہ اس کی ملکیت کی بڑھوتری ہے جیسے پھل دودھ وغیرہ نیز شواہق کے ہاں مالک کی ضرورت سے جو زائد پانی ہے اسے کھیتی باڑی اور درختوں کی سیرابی کے لیے صرف کرنا لازم نہیں اور پینے سے اور جانوروں کو پلانے سے جو زائد پانی ہے اسے دوسرے لوگوں کے پینے اور جانوروں کے پلانے کے لیے صرف کرنا واجب ہے صحیحین میں روایت ہے کہ زائد پانی سے اس لیے منع کرونا کہ گھاس سے روکو یعنی جانور کو پانی کے قریب چرنے سے نہ روکو اس لیے کہ جب پانی سے روک دیا تو گھاس سے خود بخود روک دیئے جائیں گے اور مراد اس سے مباح کنویں کا نفع ہے یعنی کسی کو یہ اختیار نہیں کہ اس پر غلبہ پالے اور لوگوں کو روکے یہاں تک کہ اسے برتن میں نہ بھرے۔

تیسری قسم..... خاص نہروں کا پانی یہ وہ پانی ہے جو نہروں یا چھوٹی چھوٹی نالیوں میں ہو اور بعض لوگوں کی ملک میں ہو اس کا حکم دوسری قسم کی طرح ہے ① اس میں ہر ایک کے لیے حق شفعہ ثابت ہے نہ کہ حق شرب ہر انسان کو اختیار ہے کہ وہ ان سے خود اور اپنے جانوروں کا نفع اٹھائے اگرچہ تھوڑا ضرر ہی ہو اس لیے کہ زیادہ ضرر کو کم ضرر سے زائل کیا جاتا ہے لیکن کسی کو یہ اختیار نہیں کہ مالک کی اجازت کے بغیر وہ اپنے زرعی زمین یا درختوں کو سیراب کرے مالک کو اختیار ہے کہ وہ دوسروں کو زمین اور درخت سیراب کرنے سے روکے اس لیے کہ اس پانی اس کا خاص حق ہے اور احناف کے ہاں مالک کے لیے جائز نہیں کہ وہ صرف حق شرب کو فروخت کرے مثلاً ایک دن یا زیادہ دونوں کی پانی کی باری فروخت کر دے اس لیے کہ یہ نام ہے حق شرب اور سیراب کرنے کا اور حقوق اکیلے بیع و ثراء کے متحمل نہیں اگر کسی نے زمین حق شرب کے ساتھ فروخت کی تو زمین کے تابع ہونے کی وجہ سے جائز ہے اس لیے کہ کسی چیز کو غیر کے تابع کرنا جائز ہے اگرچہ مستقل طور پر علیحدہ اسے فروخت کرنا جائز نہ ہو نیز زمین کی بیع میں شرب بغیر وضاحت کے داخل نہیں ہوتی یا ایسے الفاظ ذکر کرے جو اس پر دلالت کریں مثلاً میں نے زمین اس کے حقوق اور منافع کے ساتھ فروخت کی البتہ حنفیہ محفوظ اور معلوم مقدار پانی کی پینے کے لیے بیع کی اجازت دیتے ہیں اسی طرح مالکیہ شواہق اور حنا بلہ مملوک پانی کی زمین کی علاوہ فروخت کی اجازت دیتے ہیں البتہ مالک کے لیے مستحب یہ ہے کہ وہ بغیر ثمن کے خرچ کرے البتہ اس پر خرچ کرنے کے لیے زبردستی کرنا جائز نہیں الا یہ کہ کچھ لوگوں کو سخت پیاس ہو اور موت کا خطرہ ہو تو اس پر واجب ہے کہ انہیں پانی پلائے اور روکنے پر وہ اس سے قتال کریں۔ شواہق نے تصریح کی ہے کہ جو پانی فروخت کیا جائے اس کی مقدار کیل یا وزن کے اعتبار سے ہونا شرط ہے۔

چوتھی قسم: عام نہروں کا پانی..... وہ پانی عام نہروں میں ہے اور کسی کی ملکیت میں نہ ہو یہ تمام لوگوں کا ہے جیسے دریائے نیل، دجلہ، فرات اور اس طرح کی بڑی نہریں۔ اس کا حکم یہ ہے کہ ان نہروں پر کسی کی ملکیت نہیں نہ پانی میں اور نہ پانی بہنے کی جگہ میں بلکہ یہ تمام لوگوں کا حق ہے، ہر ایک کو ان سے نفع اندوز ہونے کا حق ہے خود پینے اور جانوروں کو پلانے کھیتی اور درخت سیراب کرنے اس سے نالیاں نکالنے اور اپنی زمین کی طرف پانی لانے کے لیے آلات نصب کرنا اور اس طرح کے دوسرے وسائل اختیار کرنے کا سب کو حق ہے اور حاکم کسی کو بھی کسی طرح کا نفع اٹھانے سے منع نہیں کر سکتا جب کہ نہر کسی دوسرے یا عام لوگوں کے کسی کے فعل سے نقصان نہ پہنچے جیسا کہ راستوں اور عام منافع کے استعمال کا حکم ہے۔

جب نقصان ہو تو مسلمانوں میں سے ہر ایک کو اسے روکنے کا اختیار ہے اور اسے تصرف سے روکنے کا تاکہ ضرر زائل ہو۔ اس لیے کہ یہ عام مسلمانوں کا حق ہے اور ان کے حق میں تصرف کا مباح ہونا ضرر کے منہی ہونے کے ساتھ مشروط ہے جیسا کہ عام منافع کے انتفاع میں اس

لیے کہ نہ ضرر پہنچے اور نہ ضرر پہنچایا جائے اور اس بات کی دلیل کہ یہ نہریں کسی کی بھی ملکیت میں نہیں اور ان تمام لوگوں کو مشاع طور پر حق ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ لوگ تین چیزوں میں شریک ہیں پانی گھاس اور آگ میں۔ اور ایک روایت میں ہے نمک لوگوں کی ان اشیاء میں شرکت شرکت اباحت ہے نہ کہ شرکت ملک کیونکہ اسے ذخیرہ نہیں کیا گیا یہ اس سے نفع اٹھانے میں برابر ہیں اور پانی بھی عام ہے لہذا ان کے لیے حق شرب ثابت ہے۔

تیسری بات: حق شرب اور پانیوں سے انتفاع کے عام احکام..... پانیوں سے نفع اور ہونے کے کچھ عام احکام ان نہروں والا نفع اندوز ہونے سے روک سکتا ہے اپنے اوپر سے ضرر و نقصان دور کرنے کے لیے حدیث نبوی لاضرر ولا ضرر پر عمل کرتے ہوئے اور ضرر میں سے ہے کہ پڑوسی کی زمین کی طرف غیر معتاد طریقے سے پانی بہایا جائے اگر اس نے تعدی کی تو اس پر رمضان ہوگا حنفیہ نے کہا ہے کہ وہ شخص جو اپنی زمین کو پانی سے بھر دے پھر اس سے پانی نکل کر پڑوسی کی زمین کو غرق کر دے یا عام طریقے سے وہ اپنی زمین کو سیراب کرے اور اس سے پڑوسی کی زمین کو نقصان پہنچے تو یہ شخص ضامن نہ ہوگا۔ اس لیے کہ یہ سب تو بنا ہے لیکن تعدی کرنے والا نہیں اور اگر سیرابی غیر معتاد طریقے سے ہو تو پھر یہ ضامن ہوگا اسی پر فتویٰ ہے۔ ①

۲..... نفع اٹھانے والے پر واجب ہے کہ وہ اگر عام راستہ پائے تو اس سے پانی گزار کر لے جائے اور اگر عام راستہ نہ ہو تو پھر خاص راستے والے پر واجب ہے کہ وہ اسے پانی گزارنے کی اجازت دے یا پانی کے ذریعہ اس کی حاجت پوری کرے کیونکہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کا ارشاد ہے حضرت محمد بن مسلمہ رضی اللہ عنہ سے جبکہ صحابہ بن خلیفہ رضی اللہ عنہ نے شکایت کی تھی وہ محمد بن مسلمہ رضی اللہ عنہ کی زمین سے پانی گزار کر لے جانا چاہتے تھے تو حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا تھا بخدا یہ پانی ضرور ضرور گزاریں گے۔ اگر چہ آپ کے پیٹ پر سے گزار کر لے جانا پڑے۔ ②

۳..... حق شرب میں وراثت جاری ہوگی اور اس سے نفع اٹھانے کی وصیت کرنا بھی جائز ہے۔ حتیٰ کہ حنفیہ کے ہاں بھی وراثت جاری ہوگی جو حقوق اور منافع کی وراثت کے قائل نہیں۔ اور زمین کے تابع کر کے اسے فروخت کرنا بھی جائز ہے البتہ مستقل طور پر علیحدہ کر کے حنفیہ کے ہاں فروخت کرنا جائز اور صحیح نہیں۔ کما اوضحنا سابقاً اس لیے کہ اس کی مقدار معلوم نہیں اور مجہول چیز کی بیع جائز نہیں اس لیے کہ اس میں ضرر اور ظلم ہے نیز اس لیے بھی کہ حنفیہ کے ہاں حقوق مال متقوم نہیں ظاہر روایت میں لہذا انفرادی طور پر ان کی بیع ہبہ اجارہ صدقہ صحیح نہیں اولیٰ یہ ہے کہ حنفیہ کے علاوہ باقی حضرات کی رائے پر عمل کیا جائے جو حقوق اور منافع میں تصرف کے جواز کے قائل ہیں اس لیے کہ لوگوں کے عرف میں یہ مال متقوم ہے۔

۴..... اگر پانی کسی ایک شخص کی ملکیت ہو تو اسے اس سے جس طرح چاہے نفع اٹھانے کا حق ہے۔ اور اگر پانی کسی مشترک جماعت یا بہت سے لوگوں کا ہو وہ آپس میں انصاف کے ساتھ تقسیم کرتے ہوں یا تو مہایات نے طور پر باری باری باریں طور کہ ایک ایک خاص مدت میں پانی استعمال کرے یا وہ نالیاں وغیرہ نکال کر استعمال کرتے ہوں اور اس کی مساحت تمام کے لیے مناسب ہو۔ یہی شوافع کی بھی رائے ہے اور تقسیم میں برابری کے تقاضا کی وجہ سے اگر ایک قوم کے درمیان نہر مشترک ہو اور وہ حق شرب میں لڑ پڑیں تو پھر ان کے درمیان شرب ان کی زمینوں کی مساحت کے اعتبار سے ہوگی کما لینت اس لیے کہ مقصود زمین سیراب کر کے نفع اٹھانا ہے لہذا ان کا حق اسی کی بقدر مقرر ہوگا برخلاف راستے کے اس لیے کہ اس کا مقصد تو گذرنا ہے اور وہ تنگی اور کشادگی کی وجہ سے مختلف نہیں ہوتا اور گھر کے وسیع یا تنگ ہونے کا کوئی اعتبار نہیں اس لیے کہ مقصود صرف چلنا ہے۔ نیز برابری و عدل کا تقاضا یہ ہے کہ تقسیم کی تبدیلی وغیرہ تمام کی رضامندی سے ہو لہذا کسی شریک کو یہ جائز نہیں

کہ وہ ان کی رضا مندی کے بغیر نہر سے نالی کالے یا اس پر پن چکی لگائے یا پانی نکالنے کا آلہ لگائے یا بل لگائے یا نہر کا منہ کشادہ کرے یا پہلے نالیوں کے ذریعہ پانی تقسیم تھا اب اسے دنوں کے ذریعہ تقسیم کرنا یا اپنے حصہ کو کسی دوسری اپنی زمین کی طرف لے کر جائے جس میں حق شرب نہیں یہ سب اس لیے کہ قدیم کو اپنے قدیم یہ چھوڑا جاتا ہے کیونکہ اس میں حق ظاہر ہے نیز دوسروں کو ضرر سے روکنا ہے جب کہ ان کاموں کے ذریعہ انہیں ضرر اور نقصان ہے۔ ①

۵..... حنفیہ کے ہاں زمین کے بغیر بھی حق شرب کا دعویٰ کرنا استحساناً درست ہے اس لیے کہ یہ مرغوب چیز ہے اور اس سے نفع اٹھایا جاتا ہے اور اس کا بغیر زمین کے بھی مالک بنا جا سکتا ہے وراثت اور وصیت کے طور اس لیے کہ کبھی زمین حق شرب کے بغیر فروخت کر دی جاتی ہے اور حق شرب ہی باقی رہتا ہے لہذا جب کو اس پر غلبہ پانا چاہے تو اپنے اوپر سے ظلم دور کرنے کے لیے اور اپنا حق ثابت کرنے کے لیے گواہوں سے اسے ثابت کرنا صحیح ہے۔

۶..... بارش، سیلاب اور چھوٹی نہروں کے پانی سے لوگ نفع اٹھائیں جس میں بہت سے لوگ ہوں بایں طور کہ سب سے اوپر والا پہلے اپنی زمین کو سیراب کرے پھر اس کے قریب والا پھر اس سے قریب والا اسی طرح آخر تک سیراب کریں دلیل حضرت عبادہ رضی اللہ عنہ والی روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے کھجور میں سیراب کرنے کے لیے سیلاب کے پانی کا فیصلہ فرمایا کہ اوپر والا نیچے والے سے پہلے سیراب اور پانی اپنے کھیتوں کی انتہا تک پہنچائے پھر وہ پانی چھوڑے اپنے سے نیچے والے کی طرف اسی طرح کریں یہاں تک کہ باغات ختم ہو جائیں یا پانی ختم ہو جائے۔ ②

عبداللہ بن زبیر رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ حضرت زبیر رضی اللہ عنہ اور انصار میں سے ایک صحابہ رضی اللہ عنہ میں حرۃ کی زمین میں ایک چھوٹی نہر کے سلسلہ میں اختلاف ہوا جس سے کھجوریں سیراب کی جاتی تھیں انصاری کہنے لگے حضرت زبیر رضی اللہ عنہ کو کہ پانی چھوڑو حضرت زبیر رضی اللہ عنہ نے انکار کیا تو دونوں جھگڑا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کے پاس لے آئے تو رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت زبیر رضی اللہ عنہ سے فرمایا: اپنی زمین سیراب کرو پھر پانی اپنے پڑوسی کے لیے چھوڑو، تو انصاری کہنے لگے، کیا اس وجہ سے کہ یہ آپ کے چچا کے بیٹے ہیں تو رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا چہرہ مبارک متغیر ہو گیا، اور آپ نے فرمایا: اے زبیر اپنی زمین کو سیراب کرو یہاں تک کہ تمام زمین انتہا تک سیراب ہو جائے ③ حضرت زبیر رضی اللہ عنہ نے فرمایا: اللہ کی قسم یہ آیت اسی بارے میں نازل ہوئی۔

فَلَا وَرَبِّكَ لَا يُؤْمِنُونَ حَتَّىٰ يُحَكِّمُوكَ فِيمَا شَجَرَ بَيْنَهُمْ..... النساء: ۴/۶۵

امام مالک رحمہ اللہ علیہ نے موطا میں عبداللہ بن ابوبکر بن محمد بن عمرو بن حزم سے روایت کی ہے کہ انہیں خبر پہنچی ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے مہرور اور مذہب کے سیلاب کے بارے میں فرمایا پانی اپنے باغات وغیرہ کے سیراب کرنے کے لیے روکو پھر اوپر والا نیچے والے کے لیے چھوڑے۔ ④

چوتھی بات: نہریں کھودنا..... الکری کا معنی ہے نہر کی زمین سے مٹی نکالنا، اسے کھودنا اور اس کے منہ کو درست کرنا، اور اسی سے ملحق ہے پل وغیرہ کی درستگی۔ اور کھودنے کا خرچہ نہروں کی اقسام کے اعتبار سے ہے اور نہروں کی تین قسمیں ہیں۔ ⑤

پہلی قسم..... وہ عام نہریں جو کسی کی ملکیت میں نہیں ہیں جیسے فرات، نیل وغیران کے کھودنے اور درست کرنے کا خرچہ بیت المال سے ہوگا اور اس میں بھی خراج اور جزیہ وغیرہ سے صدقات اور عشر وغیرہ سے نہیں اس لیے کہ یہ عام مصلحت کے لیے ہیں لہذا اس کا خرچہ بیت المال کے ساتھ خاص ہوگا حدیث نبوی پر عمل کرتے ہوئے الخراج بالضممان ⑥ اگر بیت المال میں کچھ بھی نہ ہو تو حاکم لوگوں کو نہر کی درستگی

① الدر المختار ۵/۳۱۵، رواہ ابن ماجہ ② متفق علیہ ③ تنویر الحوالک: ۲، ۲۱۷، تکملہ فتح القدیر ۸/۳۶، رواہ الخمسة.

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم.....
 پر مجبور کرے اگرچہ وہ اس سے رکیں، ضرر دور کرنے اور عام فائدہ کی غرض سے اسی طرح کے ایک مسئلہ میں حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا:
 اگر تم اسے چھوڑ دو تو تم اپنی اولاد کو فروخت کرو۔ اور وہ امیر اور مالدار جو خود نہر درست نہیں کر سکتے ان کے ذمہ اس کا خرچہ ہوگا جیسا کہ لشکر تیار
 کرنے میں ہوتا ہے۔ اور جو لوگ کام کر سکتے ہیں انہیں کام پر مجبور کیا جائے گا اور ان کا خرچہ امیروں پر ہوگا۔

دوسری قسم..... وہ عام نہر جو چند لوگوں کے درمیان مشترک اور مملوک ہو یہ من وجہ عام ہے اور من وجہ خاص ہے اس کی درستگی کا خرچہ
 اس کے رہنے والوں پر ہوگا اس لیے کہ حق بھی ان کا ہے اور اس کا فائدہ بھی خاص طور پر ان کی طرف لوٹتا ہے لہذا اس کی درستگی ان کے ذمہ ہے
 کیونکہ فائدہ اٹھانے والے پر ضامن ہے اور جوان میں سے انکار کرے تو اسے خرچ کرنے پر مجبور کیا جائے گا وہ عام ضرر جو شرکاء کو ملتا ہے اور ہا ہے
 اس کو دور کرنے کے لیے۔ اور مملوک اس طور پر کہ مقاسم اور تقسیم کے تحت داخل ہو، عام اور خاص، خاص وہ تیسری قسم ہے جس میں خاص گروہ
 شریک ہو اور عام جو ایک غیر محدود جماعت کی ملک میں ہو۔

تیسری قسم..... وہ مملوک نہر جو خاص گروہ کی ہو اس کا خرچہ بھی اس کے شرکاء پر ہے۔ اس لیے کہ اس کا نفع بھی انہیں کی طرف لوٹتا ہے،
 لیکن اگر یہ سارے اسے ٹھیک کرنے سے رک جائیں تو ان پر حاکم زبردستی نہیں کرے گا، جیسا کہ اپنے گھر اور زمین کی اصلاح نہ کرنے والا اگر
 بعض انکار کریں اور بعض نہ کریں تو کہا گیا ہے کہ انکار کرنے والے پر زبردستی کی جائے گی اس لیے کہ نفع سب کا ہے اور کہا گیا ہے کہ زبردستی نہ
 کی جائے گی اس لیے کہ زبردستی کرنے میں اس کا نقصان ہے اور شرکاء سے نقصان دور کیا جاسکتا ہے اس کے حصہ کو خرید کر جب کہ قاضی کے حکم
 سے درستگی و اصلاح کی گئی ہو۔

شرکاء کس طرح کھودیں اس میں اختلاف ہے، جب نہر کی درستگی کی ضرورت ہو ایسی جگہ جہاں سے اوپر کچھ نہ ہو تو امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ
 علیہ کے ہاں مشترک کے کھودنے کا خرچہ اوپر والے شرکاء پر ہے جب ایسے شخص کی زمین سے متجاوز ہو جائیں جس کے کھودنے کی ضرورت نہیں
 تو وہ کھودنے کے اخراجات سے بری ہو جائے گا اس لیے کہ کھودنے کا مقصد سیراب کرنے کا نفع اٹھانا ہے، اور وہ اوپر والے کو حاصل ہو گیا اس
 پر دوسرے کا نفع لازم نہیں۔

صاحبین کے ہاں کھودنا تمام شرکاء پر ہے شروع سے آخر تک شرب اور زمینوں کے حصص کے اعتبار سے اس لیے کہ اوپر والے کا نیچے
 والے میں حق ہے کیونکہ اضافی پانی بہانے میں وہ اس کا محتاج ہے اور یہ رائے میرے اندازے کے مطابق معقول ہے اور حنفیہ کا اس بات پر
 اتفاق ہے کہ درستگی جب نہر کے اوپر سے ہو تو اس کے اخراجات تمام شرکاء پر ہیں کیونکہ اس کی درستگی پر تمام کا نفع موقوف ہے۔

دوسرا مطلب: حق شفعہ..... حق شفعہ حق شرب کے ساتھ ملحق ہے اور ان کے احکام ایک ہی طرح کے ہیں کچھ فرق کے ساتھ۔ حق
 شفعہ کا معنی وہ پانی سے انسان کے پینے اور گھر یلو استعمال مثلاً کھانا پکانا غسل وغیرہ کا فائدہ اٹھانا ہے نیز جانوروں کو بلانا تا کہ ان کی پیاس بجھ
 جائے یا انسان کی ضرورت ہے پانی خود استعمال کرنے جانوروں کو بلانے اور گھر یلو فوائد حاصل کرنے کا نام ہے۔ اس کے احکام پانی کی اقسام
 کے مختلف ہونے کی وجہ سے مختلف ہیں۔ اور پانی کی چار قسمیں ہیں:

پہلی قسم..... سمندروں کا پانی ان میں ہر ایک کو حق شفعہ اور زمین کو سیراب کرنے کا حق ہے وہ جس طرح بھی فائدہ اٹھائیں اس لیے کہ
 یہ کسی کی ملکیت میں نہیں اور سمندر سے فائدہ اٹھانا ایسے ہی ہے جیسے سورج چاند اور ہوا سے فائدہ اٹھانا۔

دوسری قسم..... بڑی نہروں (دریاؤں) کا پانی جیسے فرات، دجلہ، نیل سیحون اور جیحون وغیرہ کا پانی اس میں بھی تمام لوگوں کو مطلق حق
 شفعہ ہے اور زمینوں کو سیراب کرنے کا حق ہے کیونکہ یہ اصل کے اعتبار سے مباح ہیں ہر انسان کو ان سے پینے اور سیراب کرنے کا حق ہے جبکہ

لوگوں کو اس سے نقصان نہ ہو اس لیے کہ ان سے ضرر دور کرنا واجب ہے نیز مباح چیز سے نفع اٹھانا اسی وقت جائز ہے جب اس سے کسی ایک کو نقصان نہ ہوتا ہو جیسے بند خراب کرنا اور اس کا منہ توڑنا جس سے بستیاں اور زمینیں غرق ہو جائیں۔

تیسری قسم..... چھوٹی مملوکہ نہروں کا پانی جو کسی خاص قوم کے درمیان مشترک ہو فقہاء کے ہاں اسے ماء القاسم کہتے ہیں اس میں بھی ضرورت کی بناء پر بھی حق ہشہ ثابت ہے اس لیے کہ پانی میں اصل لوگوں کا شریک ہونا ہے کیونکہ آپ علیہ السلام کا ارشاد ہے: لوگ تین چیزوں میں شریک ہیں پانی گھاس اور آگ میں نیز ہر جگہ پر پانی پہنچانا مشکل ہے اور لوگ اس کے محتاج ہیں اگر انہیں اس سے منع کر دیا جائے تو پھر عظیم حرج ہوگا۔

لیکن اگر پانی کسی مملوکہ نہر یا کنویں کا ہو کسی مملوکہ زمین میں تو زمین والا اپنی زمین میں داخل ہونے سے انہیں منع کر سکتا ہے، جب کہ کہیں قرب و جوار میں پانی موجود نہ ہو۔ اگر کہیں پانی موجود نہ ہو یا تو وہ اسے پانی خود نکال کر دے یا پھر اسے چھوڑ دے کہ وہ خود اس سے پانی نکال دے اس شرط کے ساتھ کہ کنویں یا نہر کی کسی جانب ٹوٹنے نہ پائے اس لیے کہ مضطر کے لیے نہر کنویں یا حوض وغیرہ میں ضرورت کے وقت حق ہشہ ہے اگر زمین کے مالک نے اسے روک دیا وہ خود یا اس کا جانور پیاس کی حالت میں ہو تو اسے اجازت ہے کہ وہ اسلحہ کے ساتھ اس سے لڑے تاکہ ایسے آپ کو ہلاک ہونے سے بچائے حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے سابقہ ارشاد کی وجہ سے ہلا و ضعتہم فیہم السلاح۔

نیز مالک زمین اسے حق ہشہ سے روک کر اس کا اٹلاف کر رہا ہے جب کہ یہ اس کا حق ہے اس لیے کہ کنویں اور نہر وغیرہ کا پانی مباح ہے کسی کی ملکیت نہیں۔ صرح یہ ہے کہ لوگ اس پانی سے لے سکتے ہیں اور اسے وضو غسل اور کپڑے دھونے کے لیے لے جاسکتے ہیں، اس لئے کہ ان سے روکنا دانت ہے آپ علیہ السلام کا ارشاد ہے: اللہ تعالیٰ عمدہ امور کو پسند فرماتے ہیں اور غیر مہذب اور ناشائستہ چیزوں کو ناپسند کرتے ہیں اور صرح یہ ہے کہ دستوں اور بزیوں وغیرہ کے لیے پانی لے جانے سے مالک زمین روک سکتا ہے، اسی طرح جب تمام پانی پر حق ہشہ ہو۔ مثلاً چھوٹی چھوٹی نالیاں نکالی ہوتی ہوں اور اس پر زیادہ جانور ہوں تو اکثر فقہاء کے ہاں مالک کو روکنے کا حق ہے اس لیے کہ اس سے اسے نقصان ہوگا۔

چوتھی قسم..... برتنوں میں محفوظ پانی یہ جمع کرنے والے کی ملک میں ہے اس سے کوئی بھی نفع اٹھانے کا حقدار نہیں لایا یہ کہ مالک اجازت دے دے لیکن وہ شخص جو مضطر ہو اور پیاس کی وجہ سے اسے ہلاکت کا خوف ہو اور اسے اس محفوظ پانی کے علاوہ پانی نہ ملتا ہو تو اسے اختیار ہے کہ وہ ملک سے پانی لے لے اگر چہ طاقت کا استعمال ہی کرنا پڑے لیکن اس میں اسلحہ استعمال کرنے کی اجازت نہیں جب کہ پانی مالک کی ضرورت سے زیادہ ہو۔

تیسرا مقصد: حق مجری (پانی بہا کر لے جانے کا حق) اس کی تعریف اور احکام:

تعریف..... یہ دور کی زمین کے مالک کا حق ہے اپنی زمین کی طرف اسے سیراب کرنے کے لیے پانی لے جانا کبھی تو پانی بہانے کی جگہ زمین والے کی اپنی ہوتی ہے اور کبھی زمین والے کی ہوتی ہے اور کبھی دونوں کی ہوتی ہے اور کبھی بہت سے لوگوں کے درمیان مشترک ہوتی ہے۔

اس کے احکام..... شریعت میں جو عام حکم ہے وہ یہ ہے کہ زمین والے کو اپنی زمین سے پڑوسی کو پانی گزارنے سے منع کرنا جائز نہیں، حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے گزشتہ ارشاد پر عمل کرتے ہوئے کہ جب پڑوسی کو زمین سے پانی گزارنے سے منع کیا تو آپ نے فرمایا: اللہ کی قسم یہ پانی گزارے گا اگر چہ تمہارے سینے پر ہی سے گزار کر لے جائے اسی طرح مالک زمین کو یہ اختیار نہیں کہ وہ پانی گزارنے کی جگہ کو تبدیل

کر لے لایا کہ تمام لوگ راضی ہوں اور ان سب کو اس کی تبدیلی میں حق ہے اور اس سے پانی لے جانے سے روکنا اسے گہرا کرنا اس کی کناروں کو مضبوط کرنا سب کا حق ہے جیسا کہ مالک زمین کو اس کی اصلاح درستی کے مطالبہ کا حق ہے۔

جب مجری ایک جماعت کے درمیان مشترک ہو تو ان میں سے کسی ایک کو یہ اختیار نہیں کہ وہ اسے بند کرے، ہاں اگر سب اس بات پر رضامند ہوں کہ ہر ایک اپنی باری پر بند کرے تو یہ الگ بات ہے اگر وہ بند کرنے سے روکیں تو پھر سے کسی چیز کے ذریعہ اپنی زمین پانی لے جانے کی اجازت ہے۔ ①

تمام شرکاء کی رضامندی کی دلیل قاعدہ ہے کہ خاص ضرر عام ضرر کو دور کرنے کے لیے برداشت کیا جائے گا حق مجری اگر کسی کی زمین میں قدیم سے ہو تو اس کو اپنی حالت پر چھوڑا جائے گا اس قاعدے قدیم اپنی حالت پر رہے گا پر عمل کرتے ہوئے اور ہمیشہ رہے گا لایا کہ مالک زمین کو نقصان ہو رہا ہو تو وہ اس قاعدے ضرر قدیم نہیں ہوتا پر عمل کیا جائے گا۔

اگر نیا پانی گزارنے کا راستہ بنانا چاہیں اگر وہ عام راستہ ہے تو پھر سلطان کی اجازت سے اسے بنایا جائے گا ضرر دور کرنے اور عام مصلحت کے تحقیق کے لیے۔

اگر کسی کی مملوکہ زمین ہو تو پر مالک کی اجازت سے بنایا جائے اگر اس سے کوئی ضرر نہ ہو تو پھر مالک اسے منع نہیں کر سکتا۔ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے ارشاد پر عمل کرتے ہوئے:

والله يمرن به ولو على بطنك

چوتھا مقصد: حق مسیل..... تعریف اور احکام: حق مسیل، ضرورت سے زائد پانی کے تصرف کا حق یا بے فائدہ پانی کو دوسرے عام راستے کی طرف لے جانا کسی سطحی، یا پوشیدہ راستہ کے ذریعہ چاہے زمین میں ہو یا گھر اور فیکٹری کا اس میں اور حق مجری میں فرق یہ ہے کہ حق مجری صحیح پانی کو زمین کے لیے لانا اور حق مسیل غیر مفید پانی کو زمین گھر وغیرہ سے دور کرنا۔

مسیل کبھی تو متشفع بہ کا مملوک ہوتا ہے اور کبھی مالک زمین کا ہوتا ہے اور بھی عام راستہ ہوتا ہے جب پڑوسی کی زمین سے مسیل بنانا متعین ہو جائے تو اس کے مالک کو اس سے روکنا یا جھگڑا کرنا جائز نہیں لایا کہ اس پر واضح ضرر ہو اور یہ حق ہمیشہ رہے گا اگرچہ اس زمین کی صفت تبدیل ہو جائے مثلاً پہلے زمین زریعی تھی اب وہ گھریا فیکٹری بنا دی گئی۔ اگر حق مسیل قدیم: دو وہ اپنے مال پر باقی رہے گا جب کہ عام یا خاص مصلحت کو نقصان نہ ہو تو اس وقت اس کا ازالہ واجب ہوگا اس لیے کہ ضرر کو زائل کیا جائے گا، اور ضرر کے قدیم ہونے سے استدلال نہیں کیا جائے گا۔

اس لیے کہ ضرر قدیم نہیں ہوتا مسیل کی درستی کے اخراجات نفع اٹھانے والے پر ہوں گے جب کہ اس کی ملکیت میں ہو اور اگر عام زمین میں ہو تو درستی کے اخراجات بیت المال پر ہوں گے۔

پانچواں مقصد: حق مرور (گذرنے کا حق)..... تعریف اور احکام، حق مرور، یہ ہے کہ انسان اپنی مملوکہ زمین یا گھر میں کسی راستے سے گزر کر پہنچے چاہے عام راستہ ہو یا خاص۔

اس کا حکم راستے کی اقسام کی اعتبار سے مختلف ہے:

..... اگر راستہ عام ہو تو پھر ہر انسان کو اس سے نفع اٹھانے کا حق ہے، اس لیے کہ یہ مباحات میں سے ہے چاہے گذریں یا اس سے کوئی راستہ بنا میں یا چوبو ترہ نکالیں نیز جانور کھڑے کرنا گاڑیاں کھڑی کرنا خرید و فروخت کے لیے جگہ بنانا اس میں صرف دو شرطیں ہیں: پہلی شرط سلامتی ہو اور کسی دوسرے کا کوئی نقصان نہ ہو اس لیے کہ "لا ضرر ولا ضرار" دوسری شرط اس میں حاکم کی طرف سے اجازت ہو۔ اگر

گذرنے والا نقصان پہنچائے یا دوسرے نفع اٹھانے والوں کو نقصان ہو مثلاً گزرنے سے روک دے اگرچہ اس کے اس فعل سے نقصان نہ ہو تو امام ابوحنیفہ کے ہاں حاکم کی اجازت سے جائز ہے اور صاحبین کے ہاں اجازت شرط نہیں جیسا کہ میں حق تعالیٰ میں بیان کروں گا شوافع اور حنابلہ کے ہاں بھی حاکم کی اجازت شرط نہیں۔

مالکیہ کے ہاں اگر کسی نے مسلمانوں کے راستے میں کوئی عمارت بنائی یا اپنی ملک سے راستے میں کسی چیز کا اضافہ کیا تو بالاتفاق اسے اس سے روکا جائے گا۔ شوافع کے ہاں راستے میں ایسا تصرف کرنا جس سے گزرنے والوں کو تکلیف ہو جائے نہیں اس لیے کہ اس میں تمام مسلمانوں کا حق ہے اس میں روشندان یا دو دیواروں پر چھت بنانا جائز نہیں جس سے تمام لوگوں کو نقصان ہو۔ اگر راستہ خاص ہو تو اس سے نفع اٹھانے کا حق اس کے مالک رہنے والے یا اس میں مشترک لوگوں کو ہے اور کسی غیر کو اختیار نہیں کہ وہ اس میں دروازہ یا راستہ بنائیں اور جب شارع عام میں رش ہو تو اس خاص راستے سے گزرنے کا تمام لوگوں کا حق ہے اس کے مالکوں کو اسے بند کرنے یا ختم کرنے کا حق نہیں عام لوگوں کے حق کے احترام کی وجہ سے۔ اسی طرح اس راستے والوں میں سے کسی کے لیے یہ جائز نہیں کہ وہ اس سے غیر معروف طریقے سے نفع اٹھائیں ہاں اگر سارے راضی ہوں پھر ایسا کیا جاسکتا ہے یہاں تک کہ ان میں سے کسی ایک سے خریدنے والے کو بھی یہ حق نہیں کہ وہ ان کی اجازت کے بغیر اسی طرح کوئی کمرہ یا چبوترہ یا نالہ بنائے۔

چھٹا مقصد: حق تعالیٰ کی تعریف اور مالک اعلیٰ اور اسفل کے اس میں تعریف کا حکم:

حق تعالیٰ..... یہ ہمیشہ کا اقرار یا اوپر والے طبقہ کا نیچے والے طبقہ سے ربط اور تعلق اور اس کی چھتوں سے فائدہ اٹھانا جیسا کہ آج کل مشترک منزلوں میں ہوتا ہے۔ یہ حق اوپر والے کے لیے ہمیشہ سے ثابت ہے اور اوپر والے کے لیے حق بقا اور قرار ہے نیچے والوں پر اور حنفیہ کے ہاں وہ اس کی چھت کا مالک نہیں ہوگا اس کا حق اس کا منہدم ہونے یا نیچے والی منزل کے منہدم کرنے سے ختم نہیں ہوتا اور یہ حق برقرار رہتا ہے اور اس میں وراثت بھی جاری ہوگی۔

مالکیہ کے ہاں..... جو چھت ان دو منزلوں کے درمیان ہوتی ہے وہ نیچے والی کی ہے لہذا اگر وہ منہدم وغیرہ ہو جائے تو اس کا بنانا اور اس کی درستگی نیچے والے پر ہے۔ اور اوپر والے کو اس پر بیٹھنا جائز ہے جس طرح حنفیہ کے ہاں ہے۔

شوافع کے ہاں..... یہ چھت دونوں کے درمیان مشترک ہے جیسے کہ دیوار دو آدمیوں کے درمیان مشترک ہوئی ہے کیونکہ اس سے فائدہ حاصل کرنے میں دونوں شریک ہیں اس لیے کہ یہ نیچے والے کے لیے پردہ ہے اور اوپر والے کے لیے زمین ہے اور اوپر والا اس پر سہارا لے سکتا ہے اور ان میں سے کسی ایک اس میں کیل لگانے یا روشندان کھولنے کی اجازت نہیں ہاں اگر ایک دوسرے کو اجازت دے دے تو یہ الگ بات ہے اور اوپر والا عادی طریقے سے اس سے نفع اٹھا سکتا ہے اور جب مشترک چیز منہدم ہو جائے تو ایک دوسرے کو اس کی تعمیر پر مجبور نہیں کر سکتا اس لیے کہ ضرر ضرر سے زائل نہیں ہوتا، اور حنفیہ کے ہاں مستقل طور پر علیحدہ حق تعالیٰ فروخت نہیں کیا جاسکتا لہذا اس کا فروخت کرنا صحیح نہیں اس لیے کہ یہ مال نہیں اور حنفیہ کے علاوہ باقی حضرات کے ہاں اس کو مستقل طور پر فروخت کرنا جائز ہے اس لیے کہ منافع ان کے ہاں مال ہیں یہی رائے معقول اور عقلاً عرفاً اور فقہاً صحیح ہے۔

امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کا صاحبین سے تصرف کے حوالے سے اختلاف ہے علوم سفل والے مسئلہ میں۔ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں مالک کے اپنی ملک میں تصرف اگر اس سے خیر کا حق متعلق ہو تو ممنوع ہے اس لیے کہ یہ ایک ایسے محل میں تصرف ہے جس کے ساتھ غیر کا

حق متعلق ہے لہذا پڑوسی کے لیے اپنی ملکیت میں تصرف کرنا اس کی رضامندی کے بغیر درست نہیں اگرچہ اس تصرف سے نقصان نہ بھی ہوتا ہو اسی بناء پر نیچے والے کے لیے جائز نہیں کہ وہ اپنی عمارت میں تبدیلی کرے مثلاً کیل لگانا روشن دان کھولنا یا دیوار بلند کرنا وغیرہ۔ ہاں اگر اوپر والا اجازت دے دے اسی طرح اوپر والا ایسی عمارت نہیں بنا سکتا جس سے پٹلی منزل کمزور ہو۔

صاحبین کے ہاں..... پڑوسی کے تصرف میں اصل اباحت ہے اس لیے کہ یہ اپنی ملکیت میں تصرف ہے اور ملکیت مطلق تصرف کا تقاضا کرتی ہے جس طرح مالک چاہے الایہ کے اس کی وجہ سے دوسرے کو نقصان ہو، تو اس صورت میں مالک کو اس سے منع کیا جائے گا اور اس بناء پر پٹلی منزل والے کو اجازت ہے کہ ایسا کرے جس سے اوپر کی منزل کو نقصان نہ ہو۔

یہی رائے معقول ہے اور میرے اندازے میں اصح یہی استحسان اور حنفیہ کے ہاں مفتی بہ ہے۔

ساتواں مقصد: حق جوار..... تعریف، پڑوسی کا اپنی ملکیت میں تصرف کرنا۔ حق جوار سے مراد قریب کی جوانب کا حق ہے جو حدود کے ملنے اور اڑوس پڑوس ہونے کی وجہ سے پیدا ہوتا ہے پڑوسیوں میں سے ہر ایک کو اپنے پڑوسی کی عقار سے نفع اور فائدہ اٹھانے کا حق ہوتا ہے جب کہ پڑوسی کو ضرر فاحش لاحق نہ ہو۔

جس چیز سے پڑوسی کو تکلیف ہو اس سے بچنا یا نہ واجب ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے وہ شخص جنت میں داخل نہیں ہوگا جس کے شر سے اس کا پڑوسی محفوظ نہ رہے ❶ اس کے ساتھ ساتھ فقہاء کی آراء ہیں پڑوسی کو ضرر نہ پہنچانے کے سلسلہ میں۔ ❷

امام ابوحنیفہ، شوافع اور ظاہریہ کے ہاں..... مالک کو اختیار ہے وہ اپنی ملکیت میں جس طرح چاہے تصرف کرے اور اپنی ملکیت میں تصرف کرنے میں آزاد ہے اگرچہ دوسرے کو ضرر ہی ہو اسے جو چاہے راستے بنائے جو دیواریں چاہے گرا دے اور جہاں چاہے کنویں کھودے جس قسم کی چاہے فیکٹریاں کھولے اور جس قسم کے رہائش مکانات اور تجارتی مرکز بنائے۔

شوافع کے جدید قول کے مطابق مشترک دیوار میں دو شریکوں میں سے کسی ایک کو یہ اختیار نہیں کہ وہ دوسرے شریک کی اجازت کے بغیر ہتیر کھے اور نہ ہی اس میں کیل لگا سکتا ہے نہ روشن دان وغیرہ نکال سکتا ہے جس سے دوسرے شریک پر تنگی ہو اور نہ ہی اس کے ساتھ کوئی سامان رکھ سکتا ہے اس لیے کہ یہ اور دوسرے اس دیوار سے فائدہ اٹھانے میں اجنبی ہیں اس لیے کہ مالک کو نقصان نہیں پہنچایا جائے گا اور نہ اس پر تنگی کی جائے گی بلکہ اس سے وہ فائدہ اٹھا سکتا ہے اگرچہ مالک منع ہی کر رہا ہو۔

صاحبین کے ہاں مالک کا اپنی عقار وغیرہ کا تصرف مقید ہے اس شرط کے ساتھ کہ اس سے پڑوسی کو کوئی بڑا نقصان نہ ہو کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے لا ضرر ولا ضرار نہ ضرر پہنچنے نہ ضرر پہنچایا جائے، حنفیہ کے ہاں یہی مفتی بہ ہے۔

واضح ضروریہ ہے کہ جو پڑوسی کی عمارت کے گرنے کا سبب بنے یا جس سے اس کی عمارت کمزور ہو یا پڑوسی کو ہمیشہ اکیلے کوئی تکلیف پہنچے یا جس کی وجہ سے وہ حق انتفاع سے محروم ہو جائے یعنی ضروریات اصلیہ سے وہ رک جائے مثلاً اس کے گھر کے درمیان کوئی فیکٹری، پن چکی، حمام، تنور یا ایسی دیوار وغیرہ بنائے جن کی وجہ سے روشنی اس کے گھر میں داخل نہ ہو سکے۔

جب یہ کام وہ کرنا چاہے تو اسے روکا جائے گا یا اس کو ختم کرنے کا اسے کہا جائے گا نیز اس سے پڑوسی کا جو نقصان ہوگا اس کا یہ ضامن ہوگا چاہے مباشر ہو یا صرف سبب سے۔

مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں..... مالک کا استعمال اور تصرف اس شرط سے مقید ہے کہ اس کے ذریعے دوسروں کو نقصان نہ ہو اگرچہ

فقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۰۹ ملکیت اور ملک
نیت و ارادہ سے ہو اگر اس کے تصرف میں کوئی ظاہری مصلحت نہ ہو یا وہ دوسروں کے ضرر کے درپے ہو تو اسے روکا جائے گا اس لیے کہ مسلمان کو
نقصان پہنچانے سے رکنا ضروری ہے۔

لیکن مالکیہ کے ہاں مشہور یہ ہے کہ کوئی آدمی اگر اپنی عمارت بلند کرنا چاہے جس سے پڑوسی کے گھر سورج کی روشنی نہ جاسکے تو اسے منع
نہیں کیا جائے گا لیکن اگر اس سے ہوا بند ہو جائے تو اسے روکا جائے گا اور مالکیہ کا اس بات پر اتفاق ہے کہ پیدا ہونے والے مختلف قسم کے
نقصان سے اسے روکا جائے گا۔ مثلاً روشندان یا ایسا طاقچہ بنانا جس سے پڑوسی کے گھر میں نظر پڑے تو اسے بند کرنے اور پردہ لٹکانے کا حکم دیا
جائے گا یا کوئی شخص اپنے گھر میں حمام یا لوہار کا کام یا کوئی ایسی فیکٹری بنانا چاہے جس کے دھوئیں وغیرہ سے پڑوسی کو نقصان پہنچے تو اس سے اسے
روکا جائے گا ہاں اگر وہ دھواں زائل کرے تو پھر منع نہیں کیا جائے گا اسی طرح اگر اس کے گھر کا پانی پڑوسی کے گھر یا اس کی چھت پر پہنچے یا اس کی
گھر میں پانی جاری ہو جائے اور اس سے پڑوسی کی دیواروں کو نقصان پہنچے وغیرہ۔

خلاصہ..... یہ کہ فقہ اسلامی میں سب سے بڑی بات یہ ہے کہ مالک کو ایسا تصرف کرنے کی اجازت ہے جس سے پڑوسی کو نقصان نہ
ہو۔ نیز اگر کوئی چیز پڑوسی سے پہلے کی ہو تو اسے چھوڑا جائے گا جب کہ اس سے کوئی نیا نقصان نہ ہوتا ہو۔

پانچویں فصل..... زمین کی سرمایہ کاری کے عقود

مزارعت مساقات : مغارسہ :

سہلا عقد : مزارعت..... مزارعت کی تعریف، اس کی مشروعیت، رکن، صفت عقد شرائط، انواع و اقسام، اس کا حکم، مزارعت کا ختم
ہونا اور فتح کی صورتیں۔ اور اس میں پانچ بحثیں ہیں۔

پہلی بحث : مزارعت کی تعریف، مشروعیت، رکن اور عقد کی نوعیت :

پہلی بات : مزارعت کی تعریف..... مزارعت باب مفاعلہ سے ہے زرع سے ماخوذ ہے اگانا اور شرعاً بعض پیداوار پر عقد کرنا
مالکیہ نے اس کی تعریف کی ہے۔ پیداوار میں شرکت، اور حنا بلہ نے تعریف کی زمین کسی شخص کو دینا جو اس میں کھیتی باڑی کرے اور کام کرے
اور پیداوار ان دونوں میں مشترک ہو۔ اسے مغاربہ بھی کہتے ہیں یہ خبر سے ہے یعنی نرم زمین اور محالہ بھی کہتے ہیں اور اہل عراق اسے قراج
کہتے ہیں۔

شواہخ نے یوں تعریف کی ہے..... زمین میں کام کرنا اس سے نکلنے والی بعض پیداوار پر بیع عامل کی طرف سے ہو۔ مزارعت بھی
مغاربہ ہے لیکن اس میں بیع مالک کی طرف سے ہوتا ہے۔

خلاصہ یہ کہ..... مزارعت زری زمین میں سرمایہ کاری ہے جو مالک زمین اور دوسرے آدمی کے درمیان ہوتی ہے جو کام کرتا ہے اس
شرط پر کہ اس سے حاصل شدہ منافع دونوں کے درمیان حصص کے اعتبار سے مشترک ہے۔

دوسری بات : مزارعت کی مشروعیت..... امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ اور امام زفر مزارعت کو جائز قرار نہیں دیتے بالفاظ دیگر
مزارعت فاسد ہے اور ثلث یا ربیع پر مزارعت ان کے ہاں باطل ہے ❶ اسی طرح امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ بھی مزارعت کو جائز نہیں قرار دیتے

شواہق کے ہاں مساقات کے تابع ہو کر جائز ہے ضرورت کی وجہ سے، اگر کھجوروں کے درمیان خالی زمین ہو تو مساقات کے ساتھ اس میں مزارعت جائز ہے بشرطیکہ عامل ایک ہی ہو اور درختوں کو علیحدہ سیراب کرنا مشکل ہو اور خالی زمین کو تعمیر کرنا مشکل ہو اور وہ کھیتی کرتا ہے تاکہ کھجوروں کو سیراب کیا جائے اور زمین کو بل چلایا جائے صحیح یہ ہے کہ یہ شرط ہے کہ دونوں عقدوں میں عاقدین الگ الگ عقد نہ کریں بلکہ دونوں کا انحصار عقد ہونی مزارعت کو مساقات سے پہلے نہ کیا جائے اس لیے کہ یہ تابع ہے اور تابع متبوع سے مقدم نہیں ہوتا۔

اور مخارہ شواہق کے ہاں مساقات نے تابع ہو کر بھی جائز نہیں اس لیے کہ اس کی مشروعیت ثابت نہیں۔ ❶ مزارعت کی عدم مشروعیت پر امام ابو حنیفہ، زفر اور شافعی رحمۃ اللہ علیہم کی دلیل یہ کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے مخارہ سے منع فرمایا ہے۔ ❷ مخارہ مزارعت ہی ہے نیز مزارع کو جو اجرت ملتی ہے وہ زمین سے نکلنے والی پیداوار ہے یا تو وہ عقد کے وقت معدوم ہوتی ہے یا مجبول ہوتی ہے اس لیے کہ کبھی کبھی پیدا نہیں ہوتا۔ جہالت اور محل عقد کا معدوم ہونا یہ عقد اجارہ کو فاسد کرنے والا ہے۔ رہ گیا نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا اہل خیبر سے معاملہ کرنا کما سیئاتی وہ خراج مقاسمہ ہے جیسے ثلث یا ربیع غلبہ پر بطریق احسان اور صلح اور یہ جائز ہے۔

اس کے ساتھ بہت سارے شواہق فقہاء کے ہاں مزارعت مستقل طور پر جائز ہے اہل خیبر سے کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے معاملہ کی وجہ سے اور مخارہ مزارعت کے معنی میں ہے صاحبین امام مالک، امام احمد اور داؤد ظاہری کے ہاں یہی جمہور فقہاء کی رائے ہے کہ مزارعت جائز ہے۔ دلیل یہ کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اہل خیبر سے زمین سے نکلنے والی پیداوار کھیتی اور پھل کے ایک حصہ پر مزارعت کی۔ نیز یہ مال اور عمل کا عقد شرکت ہے، لہذا مضاربت کی طرح جائز ہے حاجت اور ضرورت پوری کرنے کے لیے کیونکہ کبھی صاحب مال اچھی طرح زراعت نہیں کر سکتا اور عامل اچھی طرح کر سکتا ہے اب اس کے تعاون سے خیر اور سرمایہ کاری ہوتی ہے۔

حنفیہ کے ہاں عمل اور فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے اس لیے کہ یہ لوگوں کی ضرورت بھی ہے اور اس پر لوگوں کا عمل بھی ہے یہی راجح ہے اور یہ شرکت اور اجارہ کے مشابہ ہے اور یہ پیداوار میں مالک زمین اور مزارع کے درمیان طے شدہ مثلاً نصف یا ثلث میں شرکت ہے۔ زمین میں پیداوار کے اعتبار سے یہ عقد اجارہ ہے اور اس میں اجرت ایک متعین حصہ ہے لیکن یہ شرکت سے ممتاز ہے کہ مالک کا حصہ زمین ہی سے نکلنے والا حصہ ہوتا ہے اور عام منافع میں سے نہیں ہوتا۔

اور یہ زرعی زمین کی اجرت معلومہ سے ممتاز ہے اس لیے کہ اگر اجرت ایک متعین مقدار ہو مثلاً گندم یا چاول تو یہ عقد مزارعت نہیں بلکہ عام اجارہ ہے۔

تیسری بات: رکن مزارعت اور صفت عقد..... حنیفہ کے ہاں عقد مزارعت کا رکن ایجاب اور قبول ہے بایں طور کہ مالک زمین عامل سے کہے میں تمہیں یہ زمین بطور مزارعت اتنے حصہ پر دیتا ہوں اور عامل کہے میں نے قبول کر لیا یا میں راضی ہو گیا یا وہ ایسا کام کرے جو قبولیت اور رضا پر دلالت کرے جب یہ چیز پائی گئی تو عقد مکمل ہو جائیں گے۔ ❷

اس کے اطراف تین ہیں مالک زمین، عامل، اور محل عقد، جو زمین کی منفعت اور عامل کے عمل کے درمیان دائر ہے اور یہ حنیفہ کے ہاں ابتداً اجارہ ہے، اور انتہاً شرکت ہے اگر بیع عامل کی جانب سے ہو تو معقود علیہ زمین کی منفعت ہوگی اور اگر بیع مالک زمین کی طرف سے ہو تو معقود علیہ عامل کی منفعت ہوگی۔ حنا بلکہ کے ہاں مزارعت اور مساقات میں لفظ قبول کی ضرورت نہیں بلکہ صرف کام شروع کر دینا قبولیت کے لیے کافی ہے۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۱۱۱ ملکیت اور ملک

مزارعت کی صفت..... یہ حنفیہ کی ہاں باقی شرکتوں کی طرح عقد غیر لازم ہے۔

مالکیہ کے ہاں زمین میں بیج ڈالنے اور نرم کرنے سے لازم ہو جاتا ہے نیز مالکیہ کے ہاں معتمد یہ ہے کہ شرکت اموال مینہ سے لازم ہو جاتی ہیں۔

حنابلہ کے ہاں عقد مزارعت اور مساقات دونوں غیر لازم عقد ہیں ہر ایک کو فسخ کا اختیار ہے اور متعاقدین میں سے کسی ایک کے مرجانے کی وجہ سے عقد باطل ہو جاتا ہے۔

دوسری بحث: شرائط: مزارعت..... حنفیہ میں سے صاحبین نے مزارعت میں چند شرائط لگائی ہیں کچھ عاقد میں کچھ کھیتی میں کچھ پیداوار میں کچھ زمین میں اور محل عقد، آلات زراعت اور مدت مزارعت میں۔

عاقد کی شرائط..... دو عام شرطیں ہیں:

۱..... عاقد عاقل ہو لہذا مجنون اور نابالغ کی مزارعت جائز و صحیح نہیں اس لیے کہ تصرفات کی اہلیت کے لیے عقل شرط ہے رہ گیا بلوغ تو وہ مزارعت کے جواز کے لیے حنفیہ کے ہاں شرط نہیں لہذا مازون بچے کی مزارعت اجارہ کی طرح جائز ہے اور مزارعت بھی بعض پیداوار کا اجارہ ہے شوائع اور حنابلہ کے ہاں باقی عقود کی طرح مزارعت میں بھی بلوغ شرط ہے۔

۲..... اگر عاقد مرتد نہ ہو امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کی رائے میں۔ اس لیے کہ مرتد کے تصرفات ان کے ہاں موقوف ہیں لہذا فی الحال درست نہیں، البتہ صاحبین کے ہاں یہ شرط نہیں وہ مرتد کی مزارعت کو نافذ قرار دیتے ہیں۔ اور مرتدہ کی مزارعت احناف کے ہاں بالاتفاق درست ہے۔

کھیتی کی شرائط..... کہ معلوم ہو بائیں کہ واضح کر کے جو بونا ہے اس لیے کہ مزدور کی حالت کھیتی کے مختلف ہونے سے مختلف ہوتی ہے کمی اور زیادتی کے اعتبار سے اس لیے کہ کچھ کھیتی زمین میں زیادہ ہوتی ہے اور کچھ کم ہوتی ہے اور استحسان کا تقاضا یہ ہے کہ زمین میں کیا بویا جائے یہ شرط نہیں اس لیے کہ یہ عامل کے سپرد ہے جو چاہے بوئے۔

مزدور کی شرط..... کہ وہ زراعت کے عمل کے قابل ہو کہ عمل کی وجہ سے اس میں اضافہ ہو۔

پیداوار کی شرائط..... چند شرائط ہیں اگر نہ پائی گئی تو عقد فاسد ہو جائے گا۔

۱..... پیداوار معلوم ہو عقد کے وقت اس لیے کہ یہ اجرت کی طرح ہے اور اس کا مجبول ہونا عقد کو فاسد کر دیتا ہے۔

۲..... پیداوار عاقدین کے درمیان مشترک ہو اگر کسی ایک کے لیے خصوصی شرط لگادی گئی تو عقد فاسد ہو جائے گا۔

۳..... پیداوار کی مقدار معلوم ہو جسے نصف ثلث ربع وغیرہ اس لیے کہ مقدار کا بیان نہ کرنا ایسی جہالت کی طرف لے جاتا ہے جو مفسد

عقد ہے۔

۴..... پیداوار عاقدین کی درمیان مشاع حصہ ہو اگر کسی ایک کے لیے معلوم شرط لگادی گئی مثلاً چار من یا بیج کی بقدر تو عقد صحیح نہیں

کیونکہ ایسا ہو سکتا ہے کہ صرف اتنی ہی مقدار پیداوار ہو اسی طرح یہ شرط لگانا کہ پانی کے قریب کی پیداوار کسی ایک کی ہوگی تو بھی عقد صحیح نہیں کیونکہ ہو سکتا ہے صرف اسی جگہ پر پیداوار ہو۔ اسی طرح یہ شرط لگانا بھی درست نہیں کہ چارہ ایک کا ہوگا اور دانے دوسرے کے اس لیے کہ یہ بھی کھیتی کو کوئی آفت لاحق ہو کہ دانے بالکل نہ ہوں یا چارہ اور پتے ہی نہ ہوں۔

مالکیہ نے عاقدین میں پیداوار کی تقسیم برابر شرط قرار دی ہے شوائع اور حنابلہ احناف کی طرح تفاوت کو جائز قرار دیتے ہیں۔

الفہم الاسلامی واولادہ..... جلد ششم ۷۱۲ ملکیت اور ملک

زمین کی شرطیں..... مزارعت والی زمین میں درج ذیل شرطیں ہیں:

۱..... کہ وہ زراعت کے قابل ہو اگر زمین بخر ہو تو عقد جائز نہیں اس لیے کہ عقد تو بعض پیداوار پر ہے اور بخر زمین کا اجارہ جائز نہیں تو مزارعت بھی جائز نہیں۔

۲..... زمین معلوم ہو اگر مجهول ہو تو عقد صحیح نہیں اس لیے کہ یہ مزارعت کی طرف لے جانے والا ہے۔

۳..... زمین عامل کے لیے فارغ کر دیا جائے اور اسے خالی سپرد کی جائے وہ اس طرح کے مالک زمین کی طرف سے عامل اور زمین میں تخلیہ ہو اگر کام مالک زمین کے لیے شرط قرار دیا یا دونوں پر تو مزارعت صحیح نہیں۔ کیونکہ تخلیہ نہیں پایا گیا۔

محل عقد کی شرط..... مزارعت میں مقصود علیہ مقصود بھی ہو عرف اور شرع کے اعتبار سے یعنی زرعی اعمال عرف و شرعاً اس حیثیت سے کہ یہ دو چیزوں میں سے ایک کا اجارہ ہے یا تو عامل کے عمل کی منفعت مثلاً بیج مالک زمین کی طرف سے ہو یا زمین کی منفعت مثلاً بیج عامل کی طرف سے ہو اگر دونوں چیزیں مزارعت میں جمع ہوں تو عقد مزارعت، فاسد ہو جائے گا اسی طرح اگر کام غیر زرعی ہو تو بھی عقد فاسد ہو جائے گا۔ جیسے درخت کا ٹٹا نہیں منتقل کرنا اور راستوں کے کناروں کو پتھروں سے درست کرنا اس لیے کہ یہ اعمال مزارعت میں سے نہیں۔

زرعی آلات کی شرط..... کہ وہ آلہ مثلاً جانور ہو یا جدید کوئی آلات ہوں جو عقد کے تابع ہوں مقصود نہ ہوں اگر انہیں مقصود قرار دیا تو مزارعت فاسد ہو جائے گی۔

مدت مزارعت کی شرط..... کہ مدت معلوم ہو مزارعت مدت بیان کرنے بعد ہی درست ہوگی اس لیے کہ یہ بعض پیداوار پر اجارہ ہے اور مدت مجهول ہونے کے ساتھ اجارہ درست نہیں ہوتا اور مدت بھی متعارف ہو اگر اتنی مدت رکھی جس میں عامل کام مکمل نہیں کر سکتا یا عاقدین اس میں زندہ نہیں رہ سکتے تو عقد فاسد ہو جائے گا اور مفتی بہ قول یہ ہے کہ زراعت مدت بیان کرنے کے بغیر بھی درست ہے اور یہ پہلی زراعت پھر ہوگا عقد۔

خلاصہ یہ کہ صاحبین کے ہاں آٹھ شرطوں کے ساتھ مزارعت صحیح ہے۔

۱..... عاقدین کی اہلیت

۲..... مدت عقد کی تعیین مفتی بہ یہ ہے کہ شرط نہیں

۳..... زمین کا زراعت کے قابل ہونا

۴..... عامل اور زمین میں تخلیہ

۵..... پیداوار عاقدین کے درمیان مشترک ہو

۶..... بیج کس کے ذمہ ہے اس کا بیان

۷..... عاقدین میں سے ہر ایک کا حصہ بیان کرنا

۸..... بیج کی جنس معلوم ہونا تاکہ اجرت معلوم ہو اس لیے اجرت پیداوار کی ایک جزو ہے۔

لہذا اس کا بیان ضروری ہے تاکہ معلوم ہو کہ پیداوار کس نوعیت کی ہوگی اس لیے کہ بس اوقات ایسا بیج ہوتا ہے جو بہت زیادہ کام کے بعد ہی پیداوار دیتا ہے استحسان یہ ہے کہ بیج کی جنس بیان کرنا شرط نہیں خلاصہ: مدت کی مقدار بیان کرنا حنفیہ کے ہاں مفتی بہ قول کے مطابق شرط نہیں اور مالکیہ اور شوافع کے ہاں شرط ہے۔

مالکیہ کے ہاں مزارعت کی شرائط..... مالکیہ نے مزارعت کے لیے تین شرطیں لگائی ہیں۔

۱..... زمین کا ایسا کرایا نہ لگایا جائے جو ممنوع ہے تاکہ زمین یا اس کا بعض حصہ بیج کے مقابلہ میں نہ آئے یا طعام، یا اگر زمین میں کھیتی اگے

ہی نہیں جیسے شہد پیدا تو ہو لیکن طعام کے علاوہ ہو مثلاً روٹی، وغیرہ، یا لکڑیاں یعنی صحت مزارعت کے لیے اس کا کرایہ سونا چاندی یا سامان تجارت

یا جانور ہونا ضروری ہے، اور بیج عامل اور مالک زمین دونوں کا ہو اگر بیج کسی ایک کا ہو اور زمین دوسرے کی ہو تو مزارعت فاسد ہوگی۔

یہ شرط لگانے کا سبب سنت میں زمین کی پیداوار سے کراہیہ رکھنا منع ہونا ہے۔

۲..... دونوں شریک برابر ہوں پیداوار وغیرہ میں مثلاً زمین کے مقابل بیج کے علاوہ جانور وغیرہ پر۔ اور ان دونوں کے درمیان منافع کی مقدار مثلاً زمین کی اجرت سو ہو تو بیج کے علاوہ جو جانور وغیرہ اس کے مقابل ہو وہ بھی سو کا ہو اور منافع دونوں کے درمیان نصف نصف ہو تو صحیح ہے ورنہ فاسد اور شرکت لازم ہونے کے بعد کسی ایک کا عمل یا منافع میں اضافہ کرنے میں احسان جائز ہے۔

۳..... دونوں بیج نوع کے اعتبار سے مماثل ہوں مثلاً گندم، جو وغیرہ اگر کسی ایک کا بیج دوسرا ہو تو مزارعت فاسد ہوگی۔ امام مالک اور ابن القاسم کا مذہب یہ ہے کہ دونوں بیجوں کا خلط طبعی اور حکماً خلط ہوں شرط نہیں بلکہ جب دونوں کے بیجوں کی پیداوار ہو مستقل طور پر تو شرکت صحیح ہے اس سے ظاہر ہوا کہ مالکیہ دونوں عاقدوں کی طرف سے بیج پیش کرنے کی شرط لگاتے ہیں اور نوع کے اعتبار سے برابری اور بیج میں تماثل اور دونوں یعنی چیز پیش کریں جیسے زمین اور اس کے مقابلہ میں حیوان اور عمل ہو اور مزارعت زمین کی پیداوار پر نہ ہو بلکہ دوسرے عوض کے بدلہ میں ہو اور یاد رہے کہ یہ شرائط سخت ہیں مزارعت موجود پر یہ منطبق نہیں ہوتی۔

شواخ کے ہاں مساقات کے تابع جو مزارعت ہے اس میں عاقدین کا پھل اور کھیتی میں برابر ہونا شرط نہیں بلکہ عامل کی لیے نصف پھل کی شرط لگانا صحیح ہے اسی طرح ان کے ہاں کسی خاص جگہ کا کراہیہ، زمین کی پیداوار سے لگانا درست نہیں اور یہ کہتے ہیں مزارعت زمین کی پیداوار سے ہے اور بیج مالک کی طرف سے حنابلہ کے ہاں زمین کی پیداوار پر مزارعت جائز ہے اور پیداوار اور نتیجہ میں برابری شرط نہیں اور ان کے ہاں بھی بیج مالک کی جانب سے ہونا شرط ہے اور امام احمد سے روایت ہے کہ عامل کی طرف سے بھی اگر بیج ہو تو جائز ہے اسی طرح ہر ایک کا حصہ بیان کرنا بھی شرط ہے اگر حصہ مجہول ہو تو مزارعت فاسد ہو جائے گی جیسا کہ ان کے ہاں بیج کی جنس اور مقدار معلوم ہونا شرط ہے اس لیے کہ مزارعت عمل پر عقد ہے لہذا نا معلوم جنس اور مقدار پر درست نہیں جیسے اجارہ۔

خلاصہ..... حنفیہ کے ہاں کسی ایک کی جانب سے بیج کا ہونا جائز ہے اور مالکیہ کے ہاں دونوں کی جانب سے اور شواخ اور حنابلہ کے ہاں بیج مالک زمین کی طرف سے اور عمل عامل کی طرف سے ہونا شرط ہے۔

تیسری بحث: مزارعت کی صورتیں..... صاحبین کی ہاں مزارعت کی چار صورتیں اور حالتیں ہیں۔ تین صورتوں میں مزارعت درست ہے اور ایک میں باطل۔ ①

پہلی صورت..... زمین اور بیج ایک کا ہو اور عمل اور جانور دوسرے کا ہو تو مزارعت جائز ہے اور اس صورت میں مالک زمین عامل کو اجرت پر پلنے والا ہوگا اور جانور بل جو تنے کے لیے جو ہے وہ عمل کا آلہ ہے۔

دوسری صورت..... زمین ایک کی ہو جانور بیج اور عمل دوسرے کا ہو تو بھی مزارعت جائز ہے اور عامل زمین کو اجارہ پر لینے والا ہوگا۔

تیسری صورت..... زمین، جانور، اور بیج ایک کا ہو اور کام ایک کا تو بھی مزارعت جائز ہے اس صورت میں مالک زمین عامل کو اجارہ پر لینے والا ہوگا۔

چوتھی صورت..... زمین اور جانور ایک ہو بیج اور کام ایک کا تو یہ مزارعت فاسد ہے ظاہر روایت میں اس لیے کہ اگر اس عقد کو اجارہ زمین شام کیا جائے تو اس کے مالک پر جانور کی شرط مفسد اجارہ ہے اس لیے کہ جانور کو زمین کے تابع کرنا ممکن نہیں منفعہ مختلف ہونے کی وجہ سے اس لیے کہ حیوان کی منفعہ زمین کی منفعہ کی جنس سے نہیں اس لیے کہ زمین تو بڑھوتری اور اگانے کے لیے ہے اور جانور کام اور زمین

پھاڑنے کے لیے۔

اور اگر اس عقد کو اجارہ عامل قرار دیا جائے تو اس پر بیج کی شرط لگانا مفسد عقد ہے اس لیے کہ وہ اس کے تابع نہیں۔ اسی بناء پر اگر آلات زراعت جانور اور عمل مالک زمین کے لیے شرط قرار دیا جائے تو مزارعت فاسد ہو جائے گی جیسا کہ کل پیداوار کسی ایک عاقد کے لیے شرط لگانا دینا یا گاہنا، کاٹنا، اٹھانا، اور حفاظت کرنے کی شرط عامل کے ذمہ لگانا بھی مفسد عقد ہے اس لیے کہ زراعت کی اصلاح اس سے متعلق نہیں۔

چوتھی بحث..... مزارعت صحیحہ اور فاسد کا حکم:

پہلی بات: حنفیہ کے ہاں مزارعت صحیحہ کا حکم..... حنفیہ کے ہاں مزارعت صحیحہ ① کے درج ذیل احکام ہیں:

۱..... عمل مزارعت میں ہر وہ چیز جو زراعت کی اصلاح کے لیے مثلاً بیج کا خرچ حفاظت کی اجرت، وغیرہ تو یہ مزارع پر ہے اس لیے کہ عقد اسے شامل ہے۔

۲..... ہر وہ چیز جو کھیتی کے اخراجات میں سے ہے مثل کھاد جھاڑیاں، کاٹنا، کھانا تو یہ عاقدین پر ہے حصص کے اعتبار سے اور مالکیہ کے ہاں: یہ چیزیں عامل کے ذمہ ہیں بل چلانے اور کھیتی بونے کے بعد کھیتی جس کی محتاج ہوتی ہے مثلاً سیراب کرنا اس سے جڑی بوٹیاں تلف کرنا کاٹنا اور اسے گھانے کے لیے منتقل کرنا اور اسے صاف کرنا تو یہ کیل کے اعتبار سے دونوں پر تقسیم ہوگا۔ ②

۳..... زمین سے نکلنے والی پیداوار عاقدین کے درمیان بحسب شرط تقسیم ہوگی نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے مسلمان اپنی شرطوں پر ہیں ③ اگر زمین سے کچھ بھی پیدا نہ ہو تو عاقدین کے لیے ایک دوسرے پر کچھ بھی نہ ہوگا عامل کے لیے تو اس وجہ سے کہ وہ بعض پیداوار پر اجرت پر مثل بے اور وہ پائی نہیں گئی اور یہ مزارعت فاسدہ کے برخلاف ہے کہ اس میں عامل کے لیے اجرت مثل واجب ہے اگر زمین سے کچھ بھی پیدا نہ ہو اور فرق یہ ہے کہ عقد صحیح میں مقررہ بعض پیداوار ہے جب وہ نہ پائی گئی تو کچھ بھی واجب نہیں اور مزارعت فاسدہ میں تو اجرت مثل واجب ہوتی ہے ذمہ میں نہ کہ پیداوار۔ پس پیداوار کا نہ ہونا ذمہ میں واجب کے مانع نہیں۔

۴..... جیسا کہ پہلے گذرا کہ حنابلہ کے ہاں عقد مزارعت غیر لازم ہے اور مالکیہ کے ہاں بیج کی وجہ سے لازم ہو جاتا ہے اور حنفیہ کے ہاں بیج والے کی جانب سے غیر لازم اور دوسرے عاقد کی جانب سے لازم ہے، اور اسے فتح کرنا جائز نہیں سوائے عذر کے کماسیاتی اگر بیج والا عمل سے رک گیا تو اس پر جرور بردتی نہیں کی جائے گی لیکن جس کی طرف سے بیج نہیں وہ رک گیا تو حاکم اسے عمل پر مجبور کرے گا اس لیے کہ عقد کے ذریعہ اسے کوئی نقصان نہیں اور عقد لازم ہے اجارہ کی طرح ہاں اگر وہاں کوئی ایسا عذر ہو جس سے اجارہ فتح کیا جاسکتا ہے تو اس سے مزارعت بھی فتح ہو جائے گی اور عاقدین میں فرق کرنے کی وجہ یہ ہے کہ بیج والا عقد کو اپنی ملکیت تلف کرنے کے بغیر نافذ نہیں کر سکتا لہذا اس کا شروع کرنا اس کے حق میں لازم نہیں اس لیے کہ کسی انسان کو اپنی ملکیت تلف کرنے پر مجبور نہیں کیا جاسکتا رہ گیا دوسرا عاقد اس کی طرف سے ملکیت کا اتلاف نہیں لہذا اس کا شروع کرنا اس کے حق کو لازم کرتا ہے۔

۵..... بل جوتا اور سیراب کرنا اگر اس پر اتفاق ہو جائے یا شرط لگائی جائے تو جس پر وہ شرط ہے اسے اسی کا پورا کرنا واجب ہے۔ لیکن اگر کسی کے لیے بھی شرط نہ ہو تو اس عاقد کو مجبور کیا جائے گا جس کو معتاد طریقے سے یہ کام کرنے ہوتے ہیں اگر زمین آسمان کے پانی سے سیراب ہوتی ہے تو کسی ایک کو بھی سیراب کرنے پر مجبور نہیں کیا جائے گا ورنہ معتاد طریقے پر ہوگا اگر عامل نے مزارعت صحیحہ میں زمین سیراب نہ کی جس کی وجہ سے کھیتی ضائع ہو گئی تو اس وجہ سے وہ ضامن ہوگا کیونکہ کام اس کے ذمہ واجب تھا اور امانت کا ضمان دے گا کوتاہی کی وجہ سے اس لیے کہ زمین اس کے قبضہ میں امانت تھی اور مزارعت فاسدہ میں ضامن نہ ہوگا۔

۶..... پیداوار میں مذکورہ شرط پر اضافہ کرنا اور اس میں کمی کرنا درست ہے اس میں قاعدہ یہ ہے کہ جب اس میں نیا عقد کرنے کا احتمال ہو تو اس میں اضافہ بھی درست ہے اور اگر نہ ہو تو نہیں۔ اور کمی دونوں صورتوں میں جائز ہے جیسا کہ عقد بیع میں شمن میں اضافہ۔

اگر عامل، مالک زمین کے حصہ میں اضافہ کرے کاٹنے کھانے کے بعد اور بیج بھی عامل کی طرف سے ہو تو یہ جائز نہیں اس لیے کہ اجرت، عمل مزارعت کی انتہاء کی وجہ سے مکمل ہوگئی اور معقود علیہ یعنی منفعت کی وصولی ہوگئی تو اب یہ جائز نہیں اس لیے کہ کاٹنے کے بعد عقد کرنا جائز نہیں لہذا اضافہ بھی جائز نہیں اگر اس صورت میں مالک زمین کی طرف سے عامل کے لیے اضافہ ہو تو یہ جائز ہے اس لیے کہ یہ کمی ہے اس اجرت میں جس کا وہ مستحق ہے اور اس میں معقود علیہ کا قائم رہنا ضروری نہیں۔

اگر بیج زمین والے کی طرف سے ہو اور وہ کاٹنے کے بعد عامل کے حصہ میں اضافہ کرے تو اس میں مالک کی جانب سے زیادتی و اضافہ جائز نہیں اس لیے کہ معقود علیہ کی وصولی ہوگئی اور مزارع کی جانب سے اس صورت میں اضافہ جائز ہے کیونکہ یہ اپنی اجرت میں کمی ہے۔

لیکن اگر اضافہ دونوں کی جانب سے ہو کھیتی کاٹنے سے پہلے تو یہ جائز ہے۔

۷..... اگر عاقدین میں سے کوئی ایک مر جائے کھیتی پکنے سے پہلے تو اسے پکنے تک چھوڑ جائے گا اور مزارع پہ کچھ بھی نہ ہوگا کیونکہ عقد اجارہ مدت کے باقی ہونے کی وجہ سے باقی ہے۔

خلاصہ..... زمین والا دو چیزوں کا التزام کرتا ہے۔

۱..... زمین کو فائدہ اٹھانے کے حقوق کے ساتھ سپرد کرنا۔

۲..... زرعی آلات کی درنگی اور عامل مزارع مالک کے مقابلہ میں دوسری دو چیزوں کا التزام کرتا ہے اور وہ دونوں پر ہے کہ زراعت کی طرف توجہ اور عادت خرچ ہونے والا نفقہ اور معروف کام مثلاً بیج بونا، زمین کھودنا، سیراب کرنا وغیرہ زمین کی حفاظت اور کھیتی کی حفاظت۔

شواہغ کے ہاں مزارعت کا حکم..... یہ بات پہلے معلوم ہو چکی ہے کہ شواہغ کے ہاں مزارعت جائز نہیں ہاں مساقات کے ساتھ جائز ہے اور مجاہرہ (یعنی بیج عامل کی طرف سے ہو) مساقات کے تابع ہو کر جائز نہیں اگر انفرادی طور پر مزارعت کی تو غلہ مالک کا ہوگا اس لیے کہ یہ اس کی ملک کی بڑھوتری ہے اور مالک کے ذمہ عامل کی اجرت مثل اور جانور اور آلات کی اجرت ہوگی اور غلہ کو طرفین عاقدین کے لیے اجرت قرار دینا اور ایک دوسرے سے یہ اجرت نہ ہونا جب بیج مالک کی طرف سے ہو تو دونوں صورتوں میں حاصل ہوگا ایک یہ کہ مالک عامل کو نصف بیج مشاع جیسے نصف ربيع پر اجرت پر لے اور عامل زمین میں کام کرے اور پیداوار کو دونوں کے درمیان ملکیت کے اعتبار سے تقسیم کیا جائے یہ اجارہ اور عاریت ہے۔ دوسری یہ کہ مالک عامل کو نصف مشاع پر اجرت پر لے اور نصف زمین کا مشاع نفع ہوتا کہ وہ آدھا بیج آدمی زمین پر کاشت کرے پس یہ دونوں شریک ہوں گے نصف نصف میں اور کسی پر دوسرے کی اجرت نہ ہوگی اس لیے کہ عامل اپنے حصہ کے اعتبار سے زمین کی منفعت کا مستحق ہو اور مالک اپنے حصہ کے اعتبار سے کھیتی کا مستحق ہوا ① یہ اجارہ ہے اگر بیج عامل کی طرف سے ہو اور وہ مالک سے ایک متعین مشاع حصہ زمین کا نصف بیج کا بدلے لے اجرت پر لے یا نصف زمین نصف بیج کے بدلے لی اور باقی نصف میں تبرعا کام کرے تو وہ دونوں بقدر ملکیت غلبہ کے مالک ہوں گے بیج اور زمین کے نفع کے اعتبار سے۔

دوسری بات: حنفیہ کے ہاں مزارعت فاسدہ کا حکم..... مزارعت فاسدہ کے بھی احکام ہیں۔ ②

الفہم الاسلامی وادلت..... جلد ششم ۷۱۶ ملکیت اور ملک

۱..... مزارع پر اعمال مزارعت میں سے کوئی چیز بھی واجب نہیں اس لیے کہ عقد کا ایجاب ہی درست نہیں۔
 ۲..... پیداوار ساری کی ساری بیج والے کی ہوگی چاہے وہ مالک زمین ہو یا مزارع اس لیے کہ پیداوار اس کی ملکیت کی بڑھوتری کے سبب ہوئی ہے نہ کہ شرط کی وجہ سے اس حکم میں مالکیہ اور حنا بلہ بھی۔
 حنیفہ ① کے ساتھ متفق ہیں وہ یہ کہ جب عقد فاسد ہو گیا تو کھیتی بیج والے کی ہوگی۔

۳..... اگر بیج مالک زمین کا ہو تو مزارع مزارعت کے فاسد ہونے کی وجہ سے اجرت مثل کا حقدار ہوگا، اور اگر بیج عامل کا ہو تو اس کے ذمہ مالک زمین کی اجرت ہوگی کیونکہ دونوں حالتوں میں عقد اجارہ ہے۔ پہلی حالت میں ساری پیداوار مالک زمین کے لیے حلال ہے اس لیے کہ اس کی ملکیت کی بڑھوتری ہے بیج اور زمین اور دوسری حالت میں ساری پیداوار مزارع کے لیے حلال نہیں وہ صرف ایسے بیج اور زمین کی اجرت کی بقدر لے سکتا ہے اور زیادہ کو صدقہ کر دے۔

۴..... کھیتی ہاڑی کرنے کے باوجود اگر زمین سے پیداوار حاصل نہ ہو مزارعت فاسدہ میں تو اجرت مثل واجب ہوگی اس لیے کہ مزارعت عقد اجارہ ہے اور اجارہ فاسدہ میں حقیقت کے اعتبار سے استعمال میں اجرت واجب ہوتی ہے رہے مگر مزارعت صحیحہ تو اگر زمین سے پیداوار نہ ہو تو دونوں میں کسی پر بھی کچھ واجب نہیں ہوتا۔ مزارعت صحیحہ کے احکام میں فرق بیان کر دیا ہے نمبر ۳ پر۔

۵..... مزارعت فاسدہ میں مقررہ مقدار کے مطابق اجرت مثل واجب ہوگی امام ابو حنیفہ اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں: طریقین کی رضا مندی اور بقدر ممکن جائیداد کی رعایت پر عمل کرتے ہوئے اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں جہاں تک پہنچ سکے اجرت مثل مکمل دی جائے گی اس لیے کہ یہ وصول شدہ منافع کی قیمت سے انداز لگاتے ہیں اور اس نے منافع عقد فاسدہ سے وصول کیا ہے اس پر قیمت واجب ہوگی اس لیے کہ اس کا مثل کوئی نہیں۔

مالکیہ کے ہاں مزارعت فاسدہ کا حکم: اگر مزارعت فاسدہ ہو اور اس کا فاسد ہونا کام شروع کرنے سے پہلے معلوم ہو گیا تو اسے نسخ کرنا واجب ہے اگر کام شروع کرنے کے بعد معلوم ہوا تو نسخ نہیں کیا جائے گا البتہ پیداوار دونوں شریکوں کے درمیان تقسیم ہوگی زمین عمل اور بیج کے اعتبار سے الایہ کہ ان میں سے دو چیزیں ایک کی ہوں تو پھر پیداوار ساری اسی کی ہوگی اور دوسرے کو اجرت ملے گی اگر زمین یا عمل ہو اور اگر بیج ہو تو اس کا مثل ملے گا۔ ⑥

پانچویں بحث: مزارعت کی انتہاء اور اس کے نسخ کے حالات..... کبھی مزارعت مقصود حاصل ہونے کے بعد ختم ہوتی ہے اور کبھی مقصود حاصل ہونے سے پہلے اور یہ حنیفہ کے نزدیک درج ذیل حالات میں ہے۔

۱۔ مدت مزارعت کا ختم ہونا..... عقد کی مدت ختم ہونے پر مزارعت ختم ہو جاتی ہے پس جب مدت ختم ہوئی تو عقد ختم ہو گیا یہی معنی ہے انفساخ عقد کا ⑦ البتہ جب عقد میں مقررہ مدت یا مدت مزارعت ختم ہو جائے اور کھیتی ابھی تک چکی نہیں تو مزارع اپنا کام جاری رکھے یہاں تک کہ کھیتی پک جائے اور اسے کاٹ لیا جائے دونوں جانب کی مصلحت کی رعایت بقدر امکان کرنے کی وجہ سے جیسا کہ اجارہ میں ہوتا ہے اس حالت میں عامل کے ذمہ زمین کی اجرت ہوگی کھیتی کاٹنے تک جیسا کہ اجارہ میں ہوتا ہے اس لیے کہ اس زمین سے نفع لیا ہے کھیتی کاٹنے اور گھانے تک اور اس وقت کھیتی کا خرچ حفاظت کا خرچ اور نہروں کی کھدائی کا خرچ یہ دونوں پر ہوگا بقدر تخصص، اس لیے کہ عقد ختم ہو گیا مدت ختم ہونے کی وجہ سے اور یہ چیزیں عقد باقی رہنے کی صورت میں عامل پر تھیں جب عقد ختم ہو گیا تو یہ اخراجات دونوں پر واجب ہوں گے اس لیے کہ کھیتی دونوں کا مشترک مال ہے۔ برخلاف اس صورت کے کہ جب متعاقدین میں سے کوئی ایک کھیتی پکنے سے پہلے مزارع کو کھیتی

اپنی حالت پر چھوڑ دی جائے گی کہیں تک اس میں کام اور اخراجات عامل پر ہوں گے اس لیے کہ اس صورت میں حنفیہ احتساباً عقد اجارہ کو باقی رکھتے ہیں کیونکہ مدت اجارہ باقی ہے پس عامل کام جاری رکھے گا یا اس کے وارث جن پر کام کی ذمہ داری ہے رہ گئی مدت ختم ہونے کی حالت تو اس حالت میں عقد کو باقی رکھنا ممکن نہیں چونکہ مدت ختم ہوگئی۔

۲۔ عاقدین میں سے کسی ایک کا مرنا..... عاقدین میں سے کسی ایک کے مرجانے کی وجہ سے عقد مزارعت ختم اور فسخ ہو جاتا ہے ① جیسا کہ اس سے اجارہ فسخ ہو جاتا ہے چاہے کھیتی باڑی شروع کرنے سے پہلے مرے یا بعد میں اور چاہے کھیتی پک گئی ہو یا نہ پکی ہو بلکہ ابھی پکی ہو یہ حنفیہ اور حنابلہ کا مذہب ہے جبکہ مالکیہ اور شوافع کے ہاں مزارعت ختم نہیں ہوتی اجارہ کی طرح، لیکن اگر مالک زمین مر گیا اور کھیتی پکی ہوئی نہیں تو عامل اس کا وارث کام کرتا رہے گا اس لیے کہ عقد عامل پر لازم واجب ہو گیا ہے کہ وہ کھیتی تیار ہونے تک اس میں کام کرے اور عقد ضرور باقی ہے اس لیے کہ عقد مزارعت تو عاقدین میں سے ایک کے مرنے سے ختم ہو گیا پھر باقی سالوں کا عقد ختم ہو جائے گا ضرورت نہ ہونے کی وجہ سے اس لیے کہ کھیتی کاٹنے اور گھانے تک دونوں طرفوں کی رعایت تھی لہذا عامل یا اس کا وارث کام کرے گا۔

۳۔ عذر کی وجہ سے عقد فسخ کرنا..... جب عقد فسخ ہو جائے لازم ہونے سے پہلے تو مزارعت ختم ہو جائے گی اور حنفیہ کے ہاں طے شدہ ہے کہ صرف بیج کے التزام سے مزارعت لازم نہیں اور مالکیہ کے ہاں جب تک عامل عمل شروع نہ کرے تو مزارعت لازم نہیں ہوتی جب تک مزارعت کا کام شروع نہ کرے تو اسے فسخ کرنے کا اختیار ہے۔ اور حنفیہ کے ہاں مزارعت لازم ہونے کے بعد بھی کئی اعذار کی فسخ کی جاسکتی ہے چاہے مالک زمین کی طرف سے ہو یا عامل کی طرف سے اور اعذار درج ذیل ہیں۔ ②

۱..... مالک زمین مقروض ہو جائے اور زمین فروخت کرنے کی ضرورت ہو جس کی مزارعت پر اتفاق ہو گیا تھا اور اس کے پاس اس کے علاوہ مال بھی نہ ہو تو اس گراں بار قرض کی وجہ سے فروخت کرنا درست ہے اور اس عذر کی وجہ سے عقد فسخ ہو جائے گا جیسا کہ عقد اجارہ میں ہوتا ہے اس لیے کہ عقد باقی رکھنا نقصان کے بغیر ممکن نہیں لہذا ضرر برداشت کرنا لازم نہیں پس قاضی پہلے زمین کو قرض خواہ کو فروخت کرے پھر عقد کو فسخ کرے صرف عذر کی وجہ سے فسخ نہ کرے، اور یہ اس وقت ہے جب فسخ کرنا ممکن ہو مثلاً زراعت سے پہلے یا کھیتی پکنے کے بعد اور کاٹنے کے تمام تک پہنچ گئی ہو۔ اگر فسخ کرنا ممکن نہ ہو یا اس طور کہ کھیتی پکی ہوئی نہ ہو اور کاٹنے کے درجہ میں نہ ہو تو پھر قرض میں زمین فروخت نہ کی جائے گی اور نہ ہی پکنے تک عقد فسخ کیا جائے گا اس لیے کہ فروخت کرنے میں عامل کے حق کو باطل کرنا ہے اور پکنے تک انتظار میں صاحب دین کے حق میں تاخیر ہے لہذا بیع کو مؤخر کیا جائے گا دونوں جانب کی مصلحت کی رعایت رکھتے ہوئے کیونکہ بطریقہ اولیٰ ہے پھر یہاں حنفیہ کے ہاں عقد مزارعت اور عامل کے کام کے بعد فسخ ہونے کی وجہ سے عامل کے لیے عوض کی تین صورتیں ہیں قضاء۔

پہلی صورت..... زمین میں اہل چلانے اور نہریں کھودنے کے بعد جب عقد فسخ ہو تو عامل کے لیے اس کے عمل کے بدلے میں کوئی چیز نہیں، اس لیے کہ اس کے کام منافع ہیں جو مالک زمین پر عقد کے بغیر مستقیم نہیں اور عقد پیداوار کی وجہ سے مستقیم ہوتا ہے اور پیداوار ہوئی نہیں لیکن عامل کو راضی کرنا دیا جائے واجب ہے۔

دوسری صورت..... جب زمین میں کھیتی پیدا ہوگئی اور ابھی تک کئی نہیں تو زمین قرض کی وجہ سے فروخت نہیں کی جائے گی یہاں تک کہ کھیتی کاٹ نہ لی جائے اس لیے کہ فروخت کرنے میں مزارع کے حق کو باطل کرنا ہے قرض کی ادائیگی میں تاخیر باطل کرنے سے ہلکی اور آسان ہے۔

تیسری صورت..... جب عامل کھیتی باڑی کر چکے ابھی تک کھیتی اگی نہیں اور عقد فسخ کرنے کا مالک نے ارادہ کر دیا اور مالک زمین کو گراں بار قرض نے دبوچ لیا تو کیا زمین فروخت کی جاسکتی ہے؟ اس صورت میں مشائخ حنفیہ کا اختلاف ہے بعض کے ہاں فروخت کرنے کا اختیار ہے اس لیے کہ بیع والے زمین میں کوئی عین چیز قائم نہیں، اس لیے کہ بیع تو بلاک ہوتا ہے اور بلاک شدہ چیز مال نہیں لہذا زمین فی الحال فروخت کی جائے گی اور بعض کے ہاں اسے فروخت کرنے کا اختیار نہیں اس لیے کہ بیع مال کی بڑھوتری ہے استھلاک نہیں پس مزارع کا عین مال قائم ہے لہذا کھیتی پکنے تک زمین فروخت نہیں کی جائے گی جیسا کہ اگنے کے بعد فروخت نہیں کی جاتی شاید یہ صورت صاحب بدایہ کی پسندیدہ ہے۔

۲..... مزارع پر عذر لاحق ہونا مثلاً بیمار ہو جانا اس لیے کہ یہ عمل سے عاجز کر دینے والی چیز ہے اور سفر کیونکہ اس کی بھی ضرورت ہے ایک پیشہ چھوڑ کر دوسرا پیشہ اختیار کرنا ایسی کسب و کمائی طلب کرنے کے لیے جو معیشت مضبوط بنائے اور عمل سے مانع جیسے جہاد میں چلے جانا جیسا اجارہ میں یا چوری کے ذریعہ خیانت وغیرہ۔ آیا یہ عقد فسخ کرنے کے لیے قاضی کا فیصلہ ضروری ہے یا رضامندی سے فسخ ہو سکتا ہے؟ اس بارے میں بھی حنفیہ کی دو رائے ہیں۔ ایک روایت کے مطابق فسخ کرنے کے لیے قاضی کا فیصلہ یا رضامندی ضروری ہے کیونکہ مزارعت اجارہ کی طرح ہے لہذا قاضی کا فیصلہ باہمی رضامندی ضروری ہے۔ اور راجح روایت کے مطابق مزارعت کو بغیر قاضی کے فیصلہ اور باہمی رضامندی کے بھی فسخ کیا جاسکتا ہے۔

دوسرا عقیدہ: مساقات اور معاملہ..... مساقات کی تعریف، اس کی مشروعیّت، رکن، مورد، مساقات اور مزارعت میں فرق مساقات کی شرائط، مساقات صحیح اور فاسد کا حکم اور انتہاء مساقات۔

پہلی بحث: مساقات کی تعریف، مشروعیّت، رکن، مورد، مساقات اور مزارعت میں فرق:

پہلی چیز: مساقات کی تعریف..... لغوی اعتبار سے مساقات باب مغانلہ سے ہے ستمی سے ماخوذ ہے اہل مدینہ سے معاملہ کا نام دیتے ہیں عمل کی وجہ سے اور مساقات کا نام زیادہ مشہور ہے چونکہ اس میں سیراب کرنا زیادہ پایا جاتا ہے۔ اور شرعیہ عقد ہے کہ دوسرے کو درخت دیئے جائیں وہ ان کی دیکھ بھال کرے اور پھل ان دونوں میں مشترک ہو یا یہ نام اس عقد کا جس میں بعض پیداوار پر عمل کی وجہ سے عقد ہو بالفاظ دیگر ایسے شخص کو درخت دینا جو درختوں کی اصلاح و درستی کرے معلوم پھلوں کے عوض یہ شوائع کے ہاں صرف کھجور یا انگور میں درست ہے تاکہ وہ انہیں سیراب کرے اور ان کی دیکھ بھال کرے اور پھل دونوں میں تقسیم ہو۔ ❶

دوسری چیز: مساقات کی مشروعیّت..... حنفیہ کے ہاں مساقات مزارعت کی طرح ہے حکم اختلاف اور ممکنہ شرائط کے اعتبار سے چنانچہ امام ابوحنیفہ اور امام زفر کے ہاں جائز نہیں پھل کے عوض مساقات ان کے ہاں باطل ہے اس لیے کہ بعض خارج پر اجارہ ہے اور یہ ممنوع ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے جس کی زمین ہو تو وہ اس کی زراعت کرے اسے ثلث رابع یا مقررہ طعام پر کرائے پر نہ دے ❶ صاحبین اور جمہور علماء (جن میں امام مالک شافعی اور احمد بن حنبل بھی ہیں) کے ہاں چند شرائط کے ساتھ مساقات جائز ہے یہ حضرات استدلال کرتے ہیں اہل خیبر کے ساتھ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے مساقات کرنے سے، ابن عمر رضی اللہ عنہما سے مروی ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اہل خیبر کے ساتھ مساقات کی پھل اور کھیتی کے ایک حصہ پر (رواہ الجملۃ)۔ نیز لوگوں کو اس کی ضرورت تھی اس لیے کہ درختوں کا مالک کبھی ان کی صحیح دیکھ بھال نہیں کر سکتا یا اس کام کے لیے فارغ نہیں ہو سکتا اور جو شخص صحیح دیکھ بھال بھی کر سکتا ہے اور فارغ بھی

ہے وہ درختوں کا مالک نہیں ہوتا لہذا پہلا عامل کا محتاج ہے اور عامل کام کا۔

حنفیہ کے ہاں فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا عمل آپ کی ازواج مطہرات کا خلفاء راشدین اہل مدینہ کا عملاً اسی پر ہے اور مساقات کی اباحت پر صحابہ کرام رضی اللہ عنہم کا اجماع ہے ① ابن جزئی مالکی رحمہ اللہ نے فرمایا: یہ جائز ہے اور دو ممنوع اصولوں سے مستثناء ہے اور وہ ہیں اجارہ مجہول اور مالکہ یخلق (جو چیز پیدا نہیں ہوئی)

اس کی بیج ② تیسری چیز مساقات کا رکن..... حنفیہ کے ہاں مساقات کا رکن مزارعت کی طرح ایجاب و قبول ہیں ایجاب درخت والے کی طرف سے اور قبول عامل اور مزارع کی طرف سے اور معقولہ علیہ صرف عامل کا عمل ہے دونوں کے درمیان نہیں برخلاف مزارعت کے مالکیہ کے ہاں صرف تلفظ ہی سے لازم ہو جاتی ہے عمل کے بغیر ہی اور حنابلہ کے ہاں یہ مزارعت کی طرح ہے قبول میں الفاظ کی ضرورت نہیں بلکہ قبول کے لیے کام شروع کر دینا ہی کافی ہے جیسے وکیل اور شواغ کے ہاں قبول کے الفاظ کا تلفظ ضروری ہے عمل کی تفصیل کی ضرورت نہیں اور مطلق کو ہر علاقہ کے عرف غالب پر محمول کیا جائے گا۔ ③

حنابلہ کے علاوہ جمہور کے ہاں یہ عقد لازم ہے عقد طے پا جانے کے بعد کسی کو فسخ باہمی رضامندی کے بغیر اختیار نہیں۔

چوتھی چیز..... مساقات کا مورد (ذریعہ آمدنی) حنفیہ کے ہاں مساقات کا ذریعہ آمدنی پھل دار درخت ہیں ④ چنانچہ کھجور، درخت، انگور، برسم کی طرح کی گھاس اور بیٹنگن وغیرہ میں مساقات صحیح ہے، اس لیے کہ اس کا جواز ضرورت کی وجہ سے ہوتا ہے اور ضرورت تمام کو شامل ہے متاخرین حنفیہ نے غیر پھلدار درختوں جیسے حور کے درخت اور صفطاف کے درخت اور لکڑیوں کے لیے درختوں میں بھی مساقات کی اجازت دی ہے اس لیے کہ ان کو سیراب کرنے اور ان کی حفاظت کی بھی ضرورت ہے اگر اس کی ضرورت نہ ہو تو مساقات جائز نہیں۔

مالکیہ کے ہاں مساقات کا مورد ⑤ کھیتی جیسے چننا فصولیا اور درخت پھلدار جڑوں والے جیسے انگور کھجور سیب اور انار وغیرہ دو شرطوں کے ساتھ ایک یہ کہ پھل پکنے اور فروخت سے کے قابل ہونے سے پہلے مساقات ہو بشرطیکہ وہ خراب نہ ہوتے ہوں اگر خراب ہوتے ہیں جیسے کیلے اور انجیر تو ان میں مساقات جائز نہیں۔ دوسرے یہ کہ مدت معلوم ہو اگرچہ کئی سال ہی کیوں نہ ہو اور بہت زیادہ لمبی مدت رکھنا مکروہ ہے اور دو سال سے زیادہ مدت کے لیے مساقات جائز نہیں اور وہ مدت ہے جس میں عادت کے اعتبار سے جڑیں تبدیل ہو جاتی ہوں درختوں اور جگہوں کے مختلف ہونے کی وجہ سے اس لیے کہ اس میں نقصان ہے یہ اجارہ پر قیاس کرتے ہیں جیسا کہ دو سالوں میں سیراب کرنے والے حصہ میں اختلاف ہو جائے ایک سال ایک کرے دوسرے سال دوسرا۔ اور ابن القاسم کے ہاں مساقات کی صحت کے لیے شرط یہ ہے کہ مساقات کے الفاظ سے اس عقد کو منعقد کیا جائے اجارہ کے لفظ سے منعقد نہ کرے اور ان کے ہاں ان درختوں وغیرہ میں بھی صحیح ہے جن کی جڑیں مضبوط نہ ہوں جیسے کھڑی خر بوز اور کھیتی چار شرطوں کے ساتھ دونوں مذکورہ ہیں اور تیسری یہ کہ زمین سے پیدا ہونے کے بعد عقد چوتھی یہ کہ مالک انہیں نہ سنبھال سکتا ہو اور پھل میں خاص حصہ میں شرط یہ ہے پورے باغ کے پھلوں میں سے ہو خاص درخت یا خاص وزن کے ساتھ درست نہیں جیسا کہ ربیع ثلاثا کم یا زیادہ کا علم ہونا شرط ہے۔ حنابلہ کے ہاں مساقات ⑥ صرف پھلدار رکھائے جانے والے درختوں میں صحیح ہے غیر پھلدار درخت میں درست نہیں جیسے صفصاف، حور وغیرہ گلاب وغیرہ شواغ کے ہاں ⑦ مذہب جدید میں مساقات کے ذرائع آمدنی صرف کھجور اور انگور ہیں۔ کھجور تو صحیحین کی روایت سابق عامل اہل خیبر کی وجہ سے اور انگور کھجور کی طرح ہیں کیونکہ یہ اس کے معنی میں ہیں دونوں پر زکوٰۃ واجب ہے۔ اور قدیم مذہب میں امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ نے تمام پھلدار درختوں میں مساقات کو جائز قرار دیا ہے۔

①..... المغنی ۵/۲۳۷۔ ② القوانین الفقہیہ ص ۲۷۹۔ ③ البدائع ۶/۱۸۵۔ ④ البدائع ۶/۱۸۶۔ ⑤ بدایۃ المجتہد ۲/۲۳۳۔ ۲۳۶۔

⑥ کشف القناع ۳/۲۳۵۔ ⑦ مغنی المحتاج ۲/۳۲۳۔

پانچویں چیز: مزارعت اور مساقات میں فرق..... حنفیہ کے ہاں مساقات مزارعت ہی کی طرح ہے صرف چار چیزوں میں فرق ہے۔

۱..... مساقات میں جب عاقدین میں سے کوئی عقد نافذ کرنے سے رک جائے تو اس پر زبردستی کی جائے گی اس لیے کہ عقد باقی رکھنے میں کوئی نقصان نہیں برخلاف مزارعت کے اس لیے کہ بیج والا اگر ڈالنے سے پہلے رک جائے تو اس پر جبر نہیں کیا جائے گا اس لیے کہ جاری رکھنے میں اس کو نقصان ہے نیز مساقات جمہور کے ہاں عقد لازم ہے غیر الحنا بلکہ اور مزارعت بیج بونے سے پہلے لازم نہیں ہوتی حنا بلکہ کے ہاں وکالت، مضاربت، مساقات، مزارعت۔ ودیعت اور حوالہ عقدود جائزہ ہیں طرفین سے ہر ایک کو فتح کا اختیار ہے۔

۲..... جب مدت مساقات ختم ہو جائے تو عقد بلا اجرت جاری رہے گا، اور عامل بلا اجرت کام کرے گا درخت والے کے لیے۔ پھل پکنے تک عامل کام کرتا رہے گا لیکن اس پر اجرت نہیں ہوگی، اس لیے کہ حنفیہ کے ہاں درختوں کا اجارہ نہیں نیز کام سارا عامل کے ذمہ ہے جبکہ مزارعت میں عامل زمین کی اجرت مثل دے کر کام جاری رکھے گا اس لیے کہ زمین کا اجارہ جائز ہے اور اس میں کام کرنا بھی زراعت میں ملکیت کے اعتبار سے پس کام عامل اور مالک زمین پر ہوگا، اور جب اجرت مالک زمین کے لیے عامل پر واجب ہے تو عامل پر مالک زمین کے حصہ میں مدت ختم ہونے کے بعد عمل واجب نہیں اگر پھلدار درخت کا مالک کوئی اور نکل آیا تو عامل اجرت مثل اس سے لے لے گا اس لیے کہ اس کی اجرت عین بن گئی یعنی درخت کا جزو بن گئی جب عین بن گئی اور کوئی مستحق نکل آیا تو منافع کی قیمت پر رجوع کرے گا اور اگر کھجوروں نے پھل نہ دیا تو کسی چیز کا رجوع نہیں کرے گا رجوع گئی مزارعت اگر زراعت کے بعد زمین کا کوئی مستحق نکل آیا تو عامل پیدا شدہ کھیتی کی قیمت کے اعتبار سے رجوع کرے گا اور اگر زراعت کرنے سے پہلے عمل کے بعد کوئی مستحق نکل آیا تو مزارع کے لیے کچھ بھی نہ ہوگا۔

۳..... مساقات میں مدت بیان کرنا اتحساناً شرط نہیں بلکہ عادتاً اس کے وقت کے علم پر اکتفاء کیا جائے گا اس لیے کہ پھلوں کے پکنے کا وقت معلوم ہوتا ہے بہت کم تفاوت ہوتا ہے برخلاف کھیتی کے اس کا کاشا کبھی مقدم ہوتا ہے کبھی متاخر بیج جلدی یا تاخیر سے بونے کے اعتبار سے۔ اور مزارعت میں اصل مذہب کے اعتبار سے مدت متعین کرنا شرط ہے لیکن مفتی بہ قول یہ ہے کہ شرط نہیں۔ حنفیہ اور شوافع کے ہاں مساقات ابتداء اجارہ ہے اور انتہاء کے اعتبار سے شرکت حنا بلکہ نے مساقات کو مضاربت کے ساتھ ملحق کیا ہے۔

دوسری بحث: مساقات کی شرطیں..... مساقات میں مزارعت کی جو شرائط ممکن ہیں وہی شرط ہیں پس مساقات میں بیج کی جنس بیج والا زمین کا زراعت کے قابل ہونے اور مدت کا بیان شرط نہیں اور باقی مزارعت کی آٹھ شرطوں کا مساقات میں پایا جانا ممکن ہے یعنی عاقدین کی اہلیت عامل کے حصے کا بیان اس کے اور درختوں کے درمیان تخلیہ پیداوار میں شرکت اور آخری شرط میں یہ شرط بھی ہے کہ شروط حصہ عمال کا جزو مشائع ہو ① مساقات کی شرائط کی تشریح اس طرح ممکن ہے۔ ②

۱۔ اہلیت عاقدین..... بائیں طور کے دونوں عاقل ہوں لہذا بے وقوف کا عقد جائز نہیں اور بلوغ حنفیہ کے ہاں شرط نہیں بقیہ ائمہ کے ہاں شرط ہے۔

۲۔ محل عقد..... یعنی ایسا درخت ہو جس پر پھل ہوں اختلاف مورد مساقات میں بیان ہو چکا ہے اور محل عمل معلوم درخت ہیں۔

۳۔ عامل کے سپرد کرنا..... یعنی عامل اور معقود علیہ درختوں کے درمیان تخلیہ اگر دونوں پر عمل کی شرط لگائی تو مساقات فاسد ہو جائے گی لعدم تخلیہ۔

۴..... کہ حاصل ہونے والے پھل: دونوں کے درمیان مشترک ہوں اور ان میں سے ہر ایک کا حصہ مشائع اور معلوم مقدر کے اعتبار سے

ہو اگر کسی ایک کے لیے پیداوار کو شرط ٹھہرا دیا تو مساقات فاسد ہو جائے گی اسی طرح اگر متعین حصہ یا حصص کی مقدار مجہول ہوئی تو بھی مساقات فاسد اور حنفیہ کے ہاں مساقات کی مدت بیان کرنا استحساناً شرط نہیں متعارف پر عمل کرتے ہوئے اور مساقات پہلے سال کے پہلے پھل پر ہوگی اور برس نمائی میں یہ پہلے ہوگی جیسے پھلدار درختوں میں اگر اس سال کچھ پیداوار نہ ہوئی تو مساقات فاسد ہو جائے گی۔

اگر مدت اتنی ذکر کر دی کہ عادت اس مدت میں پھل تیار نہیں ہوتے تو مساقات فاسد ہوگی کیونکہ مقصد پھل میں شرکت فوت ہوگئی اگر عقد صحیح ہو اور درخت منفق علیہ مدت میں پھل نہ دے تو کسی کے لیے کچھ نہیں اور عقد صحیح باقی رہے گا اور اگر اتنی مدت ذکر کی جس میں پھل تیار ہو بھی سکتا ہے اور نہیں بھی تو عقد صحیح ہے کیونکہ مقصد فوت ہونے کا یقین نہیں اگر پھل مقررہ مدت میں تیار ہو گئے تو انہیں بحسب شرط تقسیم کر دیا جائے گا اور اگر مقررہ وقت میں تیار نہ ہوئے تو مساقات فاسد ہو جائے گی اور عامل کے لیے اجرت مثل ہوئی فساد عقد کی وجہ سے اس لیے کہ غلطی مدت مقرر کرنے میں ظاہر ہوگئی۔

جمہور کے ہاں مساقات کے ارکان..... شوائع حنابلہ اور مالکیہ نے مساقات کے پانچ ارکان ذکر کئے ہیں اور وہ عاقدین مورد العمل پھل عمل اور صیغہ ہیں۔ ①

پہلا رکن: عاقدین..... عاقل بالغ جو اپنے لیے تصرف کر سکتا ہے اس کا مساقات کرنا درست ہے اس لیے کہ مساقات عقد معاوضہ یا معاملہ ہے مال پر جیسے مضاربت بیع کی طرح اس میں اہلیت مطلوب ہے اور ولی بچے مجنون اور بے وقوف کی طرف سے اس عقد کو کرے گا کیونکہ اسے ان پر ولایت حاصل ہے مصلحت کے وقت اس کی احتیاج ہے۔

دوسرا رکن: مورد مساقات..... یعنی جس پر عقد مساقات کا صیغہ وارد ہو وہ شوائع کے ہاں کھجور اور انگور ہیں اور حنابلہ کے ہاں پھلدار درخت جو لگا یا گیا ہو اور عامل کو معلوم ہو اور اس کی اصلاح ایک معلوم حصہ پھلوں کے عوض ہو۔

تیسرا رکن پھل..... عاقدین کے ساتھ پھل خاص کرنا شرط ہے لہذا بعض حصہ کی دوسرے کے لیے ان کے علاوہ جائز نہیں اور ان دونوں کا اس میں شریک ہونا شرط ہے لہذا سارا پھل ایک کے لیے مشروط کرنا جائز نہیں اور دونوں کے حصہ کا معلوم ہونا بھی شرط ہے اگرچہ کم ہی کیوں نہ ہوں یعنی حصے مضاربت کی طرح مشاع ہوں۔ شوائع کے ہاں انظہر اور بکبک حنابلہ کا مذہب ہے کہ مساقات پھل لگنے کے بعد درست ہے پکنے سے پہلے اگر کھجور کے چھوٹے درخت لگانے پر مساقات کی کہ درخت دونوں کے ہوں گے تو یہ جائز نہیں اس لیے کہ مساقات اصل ثابت کے علاوہ پر نہیں ہوں۔ نیز درخت لگانا مساقات کے انماں میں سے نہیں اگر درخت لگے ہوئے ہوں اور مالک عمل پر ایک حصہ پھل شرط قرار دے اگر اتنی مدت مقرر کی جس میں غالباً پھل آجاتا ہے جیسے پانچ سال تو عقد صحیح ہے اور کافی مدت پھل نہ ہونا اس کے لیے نقصان نہیں جیسے پانچ سال کے لیے مساقات کرنا پھل پانچویں سال ہونا غالب ہوتے ہیں اگر اس مدت میں درخت پھل نہ دے تو عامل کسی چیز کا مستحق نہیں جیسے پھلدار کھجوروں پر مساقات ہو اور پھر وہ پھل نہ دیں اگر اتنی مدت مقرر کی جس میں غالباً درخت پھل نہیں دیتے تو مساقات درست نہیں کیونکہ یہ عوض سے خالی ہے اور یہ بالاتفاق ہے۔

چوتھا رکن عمل..... مساقات میں شرط ہے کہ عمل صرف عامل کرے اور قبضہ بھی عامل کا ہوتا کہ عامل جب چاہے عمل کر سکے اگر مالک کے عمل کو بھی عامل کے ساتھ شرط قرار دیا یا باغ مالک کے قبضہ میں رہا یا دونوں کے تو عقد صحیح نہیں مساقات فاسد ہو جائے گی۔ اور یہ بھی شرط ہے کہ عامل پر ایسی چیز کی شرط نہ لگائی جائے جو اعمال مساقات میں سے نہ ہو جیسے کتواں کھودنا اگر ایسی شرط لگالی عقد صحیح نہ ہوگا اس لیے کہ مجہول عوض کا اجارہ ہے اور عقد میں عقد کی شرط ہے۔ شوائع کے ہاں یہ بھی شرط ہے کہ مدت مقررہ کے ساتھ عمل معلوم ہو یعنی سال یا زیادہ اور کم سے کم

یہ کہ اتنی مدت ہو جس میں درخت باقی رہتے ہیں مطلق مدت یا ہمیشہ کے لیے یا اتنی مدت جس میں درخت غالباً پھل نہ دیتے ہوں مقرر کرنے سے عقد صحیح نہ ہوگا اس لیے کہ شواہغ کے ہاں مساقات عقد لازم ہے اس میں اجارہ کی طرح مدت مقرر کرنا مطلوب ہے اگر مدت اتنی ہو کہ جس میں درخت پھل عادتاً نہ دیتے ہوں تو عقد صحیح نہیں کیونکہ عوض سے خالی ہے جیسے غیر پھلدار درخت پر مساقات اور پھل پٹنے کی مدت مقرر کرنا صحیح نہیں جہالت کی وجہ سے۔ اور حنابلہ کے ہاں مزارعت اور مساقات میں مدت مقرر کرنا مطلوب نہیں اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اہل خیبر کے ساتھ مدت مقرر نہیں فرمائی تھی اور خلفاء راشدین بھی آپ کے بعد آپ کے طریقہ پر چلتے رہے نیز مساقات اور مزارعت ان کے ہاں عقد جائز غیر لازم ہے عاقدین میں سے ہر ایک جب چاہے اسے فسخ کر سکتا ہے ابن قدامہ حنبلی نے اس کو اختیار کیا ہے کہ یہ عقد لازم ہے لہذا مدت مقرر کرنا واجب ہے اجارہ کی طرح اور اکثر مدت مقرر نہیں بلکہ جتنی مدت پر دونوں متفق ہو جائیں اور اس میں درخت باقی رہ سکتے ہوں صحیح ہے اگرچہ لمبی ہی کیوں نہ ہو اور کم از کم مدت جس میں پھل تیار ہو جائیں اس سے کم پر جائز نہیں اس لیے کہ مقصود پھل میں اشتراک ہے اور اس کم مدت میں وہ نہیں پایا جاسکتا ہے۔

پانچواں رکن: صیغہ..... مثلاً ساقیتک علی هذا النحل بثلث اوریع ثمرہ اوسلمتہ الیک لتتعہدہ او اعمل فی نخیلہ یا تعہد نخیلہ بكذا من ثمرہ اگر مساقات اجارہ کے لفظ سے کی تو شواہغ کے ہاں اصح قول کے مطابق یہ درست نہیں اس لیے کہ لفظ اجارہ دوسرے عقد میں صریح ہے اور حنابلہ کی ہاں مساقات معاملہ مخالف اور لفظ اجارہ سے بھی درست ہے جیسے کہ مزارعت لفظ اجارہ سے درست ہے اس لیے کہ مطلوب معنی ہوتا ہے اگر ایسا لفظ استعمال کیا جو اس پر دلالت کرتا ہو تو عقد صحیح ہے بیع اور معاوضہ کی طرح اور شواہغ کے ہاں قبول بھی لفظ کے اعتبار سے ہونا ضروری ہے اور سمجھ میں آنے والے اشارہ کے ذریعہ اعمال کی تفصیل کے بغیر عقد میں انہیں لانا ضروری نہیں اور مطلق کو ہر علاقے میں عرف غالب پر محمول کیا جائے گا اس میں عرف ہی مرجع ہے۔ حنابلہ کے ہاں مساقات وغیرہ قبول لفظ کے محتاج نہیں بلکہ کام شروع کر دینا ہی کافی ہے جیسے وکالت میں ہوتا ہے۔

تیسری بحث: مساقات صحیحہ اور فاسدہ کا حکم..... جب مساقات کی شرائط مکمل ہو گئیں تو وہ صحیح ہوگی اور اگر ایک شرط بھی نہ پائی گئی تو فاسد ہوگی۔

- پہلا مقصد: مساقات صحیحہ کا حکم..... فقہاء کے ہاں صحیح مساقات کے لئے احکام ہیں اور حنفیہ کے ① ہاں اس کے احکام یہ ہیں۔
- ۱..... اعمال مساقات میں سے ہر وہ چیز جس کی ضرورت ہو درختوں انگوروں برسیم اور بیٹکن وغیرہ کو سیرالی نہر کی درستی حفاظت، شاخ تراشی وغیرہ تو یہ عامل کے ذمہ ہے اس لیے کہ یہ چیزیں معقودہ علیہ کے توابع میں سے ہیں۔ اور ہر وہ چیز جس کے درخت محتاج ہیں اور فقہ وغیرہ جیسے گوبر اور زمین کو پھیرنا کاٹنا وغیرہ تو یہ عاقدین پر بقدر حصص ہوگا اس لیے کہ عقد اس کو شامل نہیں۔
 - ۲..... کہ حاصل ہونے والی پیداوار دونوں کے درمیان طے شدہ شرط کے تناسب سے تقسیم ہو۔
 - ۳..... اگر درختوں پر پھل نہ ہو تو دونوں کے لیے کچھ بھی نہیں۔
 - ۴..... عقد جائین کی طرف سے لازم ہے کوئی ایک بھی نافذ کرنے سے روکنے یا دوسرے کے رضامندی کے بغیر فسخ کرنے کا مجاز نہیں الا یہ کہ کوئی عذر ہو برخلاف مزارعت کے اس لیے کہ مزارعت حنفیہ کے ہاں بیع والے کی طرف سے لازم نہیں۔
 - ۵..... مالک زمین کو عامل پر جبر کرنے کا حق ہے الا یہ کہ عذر ہو۔
 - ۶..... شرط پر زیادتی بھی جائز ہے اور اس سے کمی بھی جائز ہے مزارعت میں مقرر شدہ قاعدے کی رو سے کہ ہر وہ جگہ جہاں انشاء عقد کا

احتمال ہووہ اضافہ کا بھی احتمال رکھتا ہے ورنہ نہیں اور کی کرنا دو جگہوں پر جائز ہے پس جب پھل کی مومانائی نہ رکے کھجور میں تو طرفین سے زیادتی جائز ہے اس لیے کہ اس حالت میں زیادتی جائز ہے اگر پھل کی بڑھوتری رک جائے تو عامل کی طرف سے مالک زمین کے لیے اضافہ جائز ہے۔

اور مالک زمین کی طرف سے عامل کے لیے اضافہ جائز نہیں اس لیے کہ عامل کی طرف سے اضافہ اجرت میں کمی ہے اور اس میں انشاء عقد کا احتمال شرط نہیں اور زمین والے کی جانب سے اضافہ اجرت میں اضافہ ہے اور محل اس اضافے کا محتمل نہیں۔
۷..... عامل غیر کو مساقات کے لیے دینے کا مالک الایہ کہ مالک زمین اس کو سپرد کرے کہ اپنی رائے پر عمل کروا کر عامل نے مخالفت کی اور دوسرے کو درخت مساقات کی لیے دے دیئے تو پھل مالک درخت کے لیے ہوں گے اور عامل اول کے لیے کوئی اجرت نہ ہوگی اور عامل ثانی کے لیے اول پر اجرت مثل ہوگی۔

مالکیہ کے ہاں مساقات صحیحہ کے احکام..... زیادہ تر حنفی مذہب کے موافق ہیں ان کے ہاں باغ میں کام کرنا تین قسم پر ہے ایک جو چیز پھل سے متعلق نہیں عامل کے لیے عقد میں لازم نہیں اور اس پر شرط قرار دینا جائز نہیں۔ دوسری جس چیز کا تعلق پھلوں سے ہو اور وہ بعد میں بھی باقی رہے جیسے کواں کھوڈنا چشمہ وغیرہ بنانا پھل محفوظ کرنے کے لیے گھر بنانا درخت لگانا وغیرہ یہ بھی عامل کے ذمہ لازم نہیں اور نہ ہی اس پر شرط قرار دینا جائز ہے تیسری جس کا تعلق پھلوں سے ہے اور وہ باقی نہیں رہتی تو یہ عامل کے ذمہ ہے عقد کی وجہ سے جیسے پیوند کاری شاخ تراشی سیرابی اور عامل ہی پر ہیں تمام آلات جانوروں وغیرہ کا خرچہ جو عرفاً درختوں کے لیے لازم ہوتا ہے اور عامل کے ذمہ باغ کی دیواروں کو مضبوط کرنا اور باقی جاری ہونے کی جگہوں کی درستگی نہیں ہاں اس کے ذمہ لگانا جائز ہے اس لیے کہ یہ آسان ہیں رہ گیا عامل کا حق تو اسے پھلوں کا ایک حصہ ملے گا جیسے ثلث نصف وغیرہ یا جس پر اتفاق ہو جائے اور یہ بھی جائز ہے کہ سارا پھل ہی عامل کے لیے ہو اور جب درخت پھل نہ دے تو عاقبت میں سے کسی پر ایک دوسرے کے لیے کچھ بھی نہیں اس لیے کہ پھل سماوی آفت کی وجہ سے نہیں ہوئے نہ کہ فساد عقد کی وجہ سے۔ اور ان دونوں میں سے کسی ایک کے لیے یہ جائز نہیں کہ کوئی اور نفع اپنے لیے شرط رکھے جیسے درہم و دینار۔ شواہغ اور حنا بلکہ مالکیہ کے ساتھ عمل کے لازم ہونے کی تحدید اور عامل کے حق میں ہیں عمل کے متعلق ان کا کہنا ہے ہر وہ چیز جو ہر سال مکہ ہوتی ہے وہ عامل پر ہے اور جو مکرر نہیں ہوتی وہ رب المال پر ہے۔ پس عامل کے ذمہ ہے وہ کام جو پھلوں کی اصلاح کے لیے ہے اور ان میں اضافے کا باعث ہے جو ہر سال عمل میں مکرر ہوتا ہے اور اس سے اصل کی حفاظت کا قصد نہیں ہوتا جیسے سیراب کرنا نہر اور کنویں کی صفائی یعنی پانی جاری ہونے کی نالی کی صفائی اور درختوں کے لیے جمع ہونے والے پانی کی جگہ کی درستگی اور زیادہ کھجور کو اپنی جگہ پر رکھنا گھاس پھوس اور جڑی بوٹیاں تلف کرنا اور انگور کی تیل چڑھانے کے لیے لکڑیاں وغیرہ لگانا پھل کی حفاظت اور اسے اتارنا اور خشک کرنا اور وہ چیز جس سے اصل اور درخت کی حفاظت مقصود ہوتی ہے اور سال میں ہر مرتبہ وہ کام نہیں ہوتا جیسے باغ کی چار دیواری بنانا نہر کھودنا اور نہر میں سے جو گرنی اس کی اصلاح کرنا اور دولاہ وغیرہ کی درستگی یہ مالک کے ذمہ ہے اور مالک ہی کے ذمہ خراجی زمین کا خراج ہے اس سے یہ ظاہر ہوا کہ پھل اتارنا مالکیہ، شواہغ اور حنا بلکہ کے ہاں عامل کے ذمہ ہے جبکہ حنفیہ کے ہاں مالک اور عامل دونوں کے ذمہ ہے بقدر تخصص مساقات جائزین سے عقد لازم ہے اجارہ کی طرح شواہغ حنفیہ اور مالکیہ (یعنی جمہور کے ہاں) اور حنا بلکہ کے ہاں لازم نہیں اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے خیبر والے واقعے میں جو مسلم شریف میں ابن عباس رضی اللہ عنہما سے مروی ہے فرمایا: ہم تمہیں اس پر برقرار رکھتے ہیں جب تک چائیں اور رہ گئی مزارعت یہ حنفیہ اور حنا بلکہ کے ہاں لازم نہیں اور بیج بونے کے بعد مالکیہ کے ہاں لازم ہے۔

اس بناء پر کہ مساقات عقد لازم ہے اور شواہغ کے ہاں مزارعت اس کے تابع ہے اگر عامل کام مکمل کرنے سے پہلے بھاگ گیا اور مالک

ملکیت اور ملک نے کام مکمل کر دیا تو عامل کا حق باقی رہے گا جیسے کہ اجنبی کا تبرع کرنا دین کی ادائیگی میں اور اگر مالک نے کام میں تبرع نہ کیا تو حاکم وقت جب اس کے پاس کیس پہنچے تو اجرت طلب کرے گا عامل سے اور اجیر عامل کے مال سے کام پورا کرے گا اگر دوری کی وجہ سے مالک حاکم تک نہیں پہنچ سکتا یا مالک کی طلب نہیں تو مالک اپنے کام پر گواہ بنالے یا خرچ پر گواہ بنالے اگر اسے واپس لینے کا ارادہ ہو اس لیے کہ عذر کے وقت گواہ بنانا حاکم کی طرح ہے اور گواہی میں رجوع کی ضرورت کو وضاحت سے ذکر کرے حنا بلکہ کہتے ہیں: اگر عامل بھاگ گیا تو رب المال کو عقد فسخ کرنے کا اختیار ہے اس لیے کہ مساقات عقد جائز ہے لازم نہیں۔

عامل کے قبضہ کی نوعیت عامل کا قبضہ مساقات، مزارعت اور درخت وغیرہ لگانے میں امانت ہے جب وہ پھلوں میں سے یا زراعت اور درختوں میں سے کسی چیز کے ہلاک ہونے کا دعویٰ کرے بغیر کوتاہی اور ظلم کے تو اس کی بات کی قسم کے ساتھ تصدیق ہوگی اسی طرح اگر مالک اسے خیانت کی تہمت لگائے اور وہ انکار کرے تو اس کا قول معتبر ہوگا کیونکہ وہ امین ہے۔

دوسرا مقصد: مساقات فاسدہ کا حکم شرعاً جو شرائط مساقات میں مطلوب ہیں ان میں سے کسی بھی شرط کے نہ پائے جانے کی وجہ سے مساقات فاسد ہو جاتی ہے اور عقد فاسد ہو جاتا ہے۔ حنفیہ کے ہاں فساد مساقات کی اہم صورتیں یہ ہیں۔

۱..... یہ شرط لگانا دینا کی پیداوار خارج سارے کا سارا ایک کا ہو گا اس لیے کہ شرکت نہیں پائی گئی تو مساقات فاسد ہے۔
۲..... پھلوں کا ایک متعین حصہ عاقدین میں سے کسی ایک کے لیے شرط قرار دیا جیسے آدھا قطار یعنی (۵۰ رطل) انگور یا کھجوریں وغیرہ یا پھلوں کے علاوہ متعین حصہ شرط قرار دینا جیسے کچھ نقدی وغیرہ۔ وجہ یہ ہے کہ مساقات پھلوں میں شرکت کا نام ہے۔

۳ مالک کے لیے عمل میں شرکت کی شرط لگانا حالانکہ عامل اور پھلوں میں تخلیہ ضروری ہے اور عامل کا اصل کام اس عقد میں عمل ہے۔

۴..... پھل اتارنا عامل کے ذمہ لگانا اس لیے کہ حنفیہ کے ہاں مساقات میں اس کی گنجائش نہیں نیز لوگوں کا اس پر تعامل بھی نہیں اس لیے کہ اصل یہ ہے کہ ہر وہ کام جو پھل پکنے سے پہلے کے ساتھ تعلق رکھتا ہے جیسے یہاں کرنا بیوند اور حفاظت وغیرہ تو یہ عامل پر ہے اور جو پکنے کے بعد کے کام میں مثلاً اتارنا اور پھر حفاظت کرنا تو یہ عاقدین پر ہے۔

۵..... یہ شرط لگانا کہ تقسیم کے بعد اٹھانا اور حفاظت کرنا عامل کے ذمہ ہے اس لیے کہ یہ مساقات عمل میں سے نہیں۔

۶..... ایسا عامل پر شرط رکھنا جس کی منفعت مدت مساقات ختم ہونے کے بعد باقی رہے جیسے درخت لگانا، زمین جو تانا، انگور کی بیلیوں پر لکڑیاں لگانا وغیرہ اس لیے کہ نہ ہی عقد اس کا تقاضا کرتا ہے اور نہ ہی یہ اعمال مساقات میں سے ہے۔ اتنی مدت پر اتفاق کر لینا جس میں معمول کے مطابق پھل نہیں لگتے اس عامل کا نقصان ہے اور مقصود بھی فوت ہوتا ہے جو کہ خارج میں شرکت ہے جیسا کہ اگر پھل پک چکیں پھر مساقات کی جائے تو یہ فاسد ہے کیونکہ عامل تو عمل کی وجہ سے مستحق ہوتا ہے اور پکنے کے بعد تو عمل کا کوئی اثر نہیں۔

۸..... شریک کے ساتھ مساقات کرنا ہاں طور کہ ایک باغ دو آدمیوں کے درمیان نصف نصف پر مشترک ہو تو ایک دوسرے کو مساقات پر دے دے کہ اسے دو ٹلٹ ملے گا اور شریک مساقی کو ٹلٹ اس لیے کہ مساقات اجارہ کی طرح ہے اور ایک شخص کا اجیر اور شریک ہونا جائز نہیں یعنی اپنے شریک سے اجرت پر لینے والا ہونا اس لیے کہ شریک و عمل کے لیے اجرت پر لینا شرکت میں درست نہیں اس لیے کہ اجیر کا عمل مستاجر کی خالص ملک میں ہونا چاہیے جب اس نے کام کیا تو وہ شریک سے کسی اجرت کا مستحق نہ ہوگا اور عامل کا عمل اپنے لیے ہوگا اور یہ فساد کا حکم حنا بلکہ نے دو وجہوں کے درمیان اختیار کیا ہے کہ جب عامل کی لیے عمل کے قابل میں کچھ بھی نہ ہو۔ اور شوائع نے اس عقد کو جائز قرار دیا ہے جب عامل اپنے حصہ سے زیادہ کی شرط رکھے یعنی شوائع اور حنا بلکہ اس صورت کی جو جائز قرار دیتے ہیں اور وہ حالت یہ ہے کہ جب اتفاق

الفقه الاسلامی وادلتہ ... جلد ششم ۷۲۵ ملکیت اور ملک

ہو جائے عامل کے عمل کا مقابلہ میں زیادہ دینے کا۔ بایں طور کہ درخت دونوں کے درمیان نصف نصف ہوں اور عامل کے لیے دو ثلث چل شرط لگا دیئے جائیں تاکہ سدس اس کے عمل کا عوض ہو، اگر اس کے حصہ کی مقدار یا اس سے کچھ کم شرط لگائی تو یہ درست نہیں، اس لیے کہ یہ وہ اپنے حصہ کا ملکیت کی وجہ سے مستحق ہے پس یہ اتفاق اس طرح کہ شریک دوسرے شریک سے کہے: میں تمہیں اپنے حصہ پر مساقات کے لیے دیتا ہوں یا مطلقاً رکھے تو یہ عقد درست نہ ہوگا۔ حنفیہ کے ہاں ❶ فساد مساقات یہ درج ذیل احکام مرتب ہوتے ہیں۔

۱..... عامل کو عمل پر مجبور نہیں کیا جائے گا اس لیے کہ عمل پر مجبور کرنا عقد کا حکم ہے اور یہ عقد ہی صحیح نہیں۔

۲..... پھل سارے کی سارے مالک درخت کے ہوں گے اس لیے کہ اسی کی ملکیت کی یہ بڑھوتری ہے اور عامل کچھ بھی نہیں لے گا اس لیے کہ وہ تو عقد میں شرط کی وجہ سے مستحق ہوا تھا اور عقد ہی صحیح نہیں۔

۳..... جب مساقات فاسد ہے تو عامل کو اجرت مثل ملے گی کالا جاراۃ الفاسدہ۔

۴..... امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے ہاں اجرت مثل مقررہ مقدار کے برابر ملے گی زیادہ نہیں جب کہ امام محمد کے ہاں اجرت مثل ملے گی جہاں بھی پہنچ جائے۔

دوسرے مذاہب کے مطلق عقد کے فاسد ہونے کا اثر..... مالکیہ کے ہاں ❷ جب مساقات فاسد ہو گئی اگر کام شروع کرنے سے پہلے اس کا تم ہو گیا تو اسے فسخ کیا جائے اور اگر کام شروع کرنے بعد معلوم ہوا تو دوران عمل ہی فسخ کیا جائے اور اجرت مثل واجب ہے اس صورت میں اگر عاقدین مساقات سے اجارہ فاسدہ کی طرف آجائیں یا بیع فاسد کی طرف اس لیے کہ اس میں عامل کے لیے عمل کی اجرت سے چاہے کم ہو یا زیادہ لہذا فسخ میں اسے کوئی نقصان نہیں۔

اجارہ فاسدہ کی طرف پھرنے کی مثال..... کسی متعین چیز کی یا تجارتی سامان کی باغ والے کی طرف سے عامل کے لیے شرط لگانا اس لیے کہ اس صورت میں مالک عامل کو اجارہ پر لینے والا ہو جائے گا کہ اس باغ میں اس اضافہ اور پھلوں کے کچھ حصہ کے عوض کام کرو یہ اجارہ فاسد ہے اس میں عامل کو اجرت مثل ملے گی اس میں اس اضافہ کا حساب لگایا جائے گا اور عامل کو پھلوں میں سے کچھ نہ ملے گا اگرچہ کام مکمل ہونے کے بعد ہی ہو اور اگر اضافہ عامل کی طرف سے مالک کے لیے ہو تو عاقدین بیع فاسد کی طرف پھر گئے وہ پھلوں کو پکنے سے پہلے فروخت کرنا گویا کہ عامل نے متعین حصہ خریدا اور اضافہ مالک کو دیا اور اپنے عمل کی اجرت لہذا اس کے لیے اجرت مثل واجب ہے جو کچھ مال کو زیادہ لے لے اور پھل اسے نہیں ملیں گے اور اگر عاقدین مساقات سے کسی دوسرے عقد کی طرف نہیں نکلے بایں طور کہ فساد کسی نقصان سے ہو یا کوئی شرط نہ پائی گئی یا کوئی رکاوٹ ہو گئی یا دھوکہ ہو گیا جیسے مختلف باغوں میں مساقات تو مساقات مساقات مثل پر چلتی رہے گی جیسے ایسے پھل پر مساقات کہ جو فروخت کے قابل نہیں اور دوسرے ایسے جو ہیں تو اب عقد مجہول پھلوں کی مجہول عمل کے ساتھ بیع ہے یا جیسے مالک کے ذمہ بھی عامل کے ساتھ کام کرنے کی شرط لگانا پھلوں کے بدلے میں یا مفت میں یا چھوٹے باغ میں آلات استعمال اور جانور وغیرہ کی شرط مالک کے لیے لگانا کیونکہ بسا اوقات یہ اس کے لیے کافی ہوگا تو یہ ایسا ہو گیا جیسے عامل نے تمام کام مالک کے ذمہ لگا دیا۔

البتہ بڑے باغ میں جانور کی شرط مالک پر لگانا درست ہے، یہ ساری تفصیل ابن قاسم کے ہاں ہے اور ابن مہشون کے ہاں فساد کی تمام صورتوں میں یہ اجارہ مثل کی طرف لوٹے گا۔

شوائع اور حنابلہ کے ہاں..... جب پھل کام کے بعد مالک کے علاوہ کسی اور کے نکلے یا ان کا کوئی مستحق نکل آیا تو عامل کو مساقات کی اجرت مثل ملے گی اس لیے کہ اس نے اس کے منافع کو عقد فاسد کے ساتھ ضائع کیا ہے لہذا اس کے بدلے کے ساتھ مالک پر رجوع کرے

گا، اور جب مساقات فاسد ہوگئی تو عامل کو عمل کے بدلہ میں اجرت مثل ملے گی اور پھل سارے کا سارا درختوں والے کا ہوگا اس لیے کہ یہ اس کی ملک کی بڑھوتری ہے اور مساقات فاسد ہو جائے گی عاقدین کے حصہ کے مجہول ہونے کی وجہ سے یا مجہول حصہ شرط کرنے کی وجہ سے یا معلوم درہم یا پھل میں سے متعین مقدار یا مالک پر عمل کی شرط لگانا یا عامل کا مساقات والے درختوں سے ہٹ کر دوسرے درختوں پر کام کرنا۔

خلاصہ..... یہ کہ تمام فقہاء کے ہاں بالاتفاق مساقات فاسدہ کو جب اس کا فساد کام شروع کرنے سے پہلے معلوم ہو فتح کرنا واجب ہے۔ اگر عامل نے کام شروع کر دیا پھر فساد پر مطلع ہوا تو جمہور کے ہاں اس کے لیے اجرت مثل واجب ہے جیسا کہ مالکیہ کے ہاں اگر متعاقدین کی دوسرے عقد کی طرف نکل جائیں تو اجرت مثل واجب ہوتی ہے اور اگر دوسرے عقد کی طرف نہ نکلیں تو مساقات، مساقات مثل پر جاری رہے گی۔

چوتھی بحث: ابتداء مساقات..... حنفیہ کے ہاں مزارعت کی طرح مساقات بھی تین امور میں سے کسی ایک سے ختم ہو جائے گی متفق علیہ مدت ختم ہونے سے، عاقدین میں سے کسی ایک کے مرنے اور عقد فتح کرنے کی وجہ سے چاہے صراحتاً اقالہ کے ذریعہ ہو یا کسی عذر کی بنا پر جیسے اجارہ فتح ہوتا ہے۔ عذروں میں سے یہ کہ عامل چور مشہور ہو اس سے پھل چوری کرنے یا ٹہنیاں توڑنے کا خوف ہو کیونکہ اس سے مالک زمین کا نقصان ہے جس کا اس نے التزام نہیں کیا لہذا فتح کیا جائے گا اور اعذار میں یہ بھی ہے کہ عامل بیمار ہو جائے کہ عمل نہ کر سکے اس لیے کہ اس کے ذمہ لازم کرنے سے زیادہ اس کا نقصان ہے جب کہ اس نے اس ضرر کا التزام نہیں کیا لہذا عذر قرار دیا جائے گا عامل کے سفر کو عذر قرار دینے میں دو روایتیں ہیں صحیح یہ ہے کہ مرض کی طرح اسے بھی عذر قرار دیا جائے لہذا اگر صرف عامل پر عمل کی شرط ہو تو عذر ہے اور اگر عقد مطلق ہے تو عذر نہیں۔

جب عامل مر گیا تو اس کے ورثاء کے ذمہ ہے کہ وہ پھلوں کی دیکھ بھال کریں کینے تک اگرچہ مالک درخت اسے ناپسند ہی کرے کیونکہ دونوں جانب کی رعایت ضروری ہے اگر مالک مر گیا تو عامل اپنا کام جاری رکھے اگرچہ مالک کے ورثاء اسے پسند نہ بھی کریں اور اگر دونوں عاقد مر جائیں تو جاری رکھنے میں عامل کے ورثاء کو اختیار ہے اگر عامل کے ورثاء انکار کر دیں تو پھر مالک زمین کے ورثاء کو اختیار ہے۔

جب مدت مساقات ختم ہو جائے اور پھل کپے نہیں بائیں طور کہ کپے میں تو پکنے تک مساقات استحساناً باقی رہے گی اور عامل کو اختیار ہوگا چاہے چھوڑ دے چاہے کام کرے لیکن اس پر اجرت نہ ہوگی یعنی عامل پر مالک کے لیے اس کے حصہ کی کینے تک اجرت نہ ہوگی اس لیے کہ درختوں کا اجارہ درست نہیں اور مساقات میں کام تمام عامل کا ہوگا اور مزارعت میں عامل پر زمین کی اجرت مثل واجب ہوتی ہے اس لیے کہ زمین کا اجارہ جائز ہے اور مساقات میں مثل سارا عامل کا ہوگا اور مزارعت میں عاقدین پر اگر عامل عمل سے انکار کر دے تو مالک یا اس کے وارثوں کو اختیار ہے تین چیزوں کے درمیان یا تو وہ بحسب شرط پھل تقسیم کر لیں یا عامل کو اس کے حصہ کے پھلوں کی قیمت دے دیں اور یا پھلوں پر کینے تک خرچہ کریں پھر عامل سے اس کے پھلوں کی بقدر خرچہ میں رجوع کر لیں، اس لیے کہ عامل کو اس کے علاوہ نقصان دینا درست نہیں۔

لیکن علامہ زبلیعی رحمۃ اللہ علیہ نے فرمایا: کہ عامل پر صرف اس کے حصہ کے خرچہ میں رجوع کیا جائے گا اور اس میں اشکال ہوتا ہے ہونا یہ چاہیے کہ سارے اخراجات میں رجوع ہو اس لیے کہ عامل عمل کی وجہ سے استحقاق رکھتا ہے اور عمل سارا اسی کے ذمہ ہے اگر اس کے حصہ میں صرف رجوع کیا جائے تو یہ رجوع لیا جائے عامل کے اس استحقاق کی طرف جو بعض مدت میں بدعمل ہے مالکیہ کے ہاں مساقات عقد وراثت ہے مالک کے ورثاء کے لیے کہ وہ ایک امین لائیں جو عمل کرے اگر وہ خود امین نہ ہوں اور مالک کے ذمہ کام ہے اگر عامل کے ورثاء انکار کر دیں اس کے ترکہ سے کام کرنے سے اور مساقات کے عقد کو فتح نہ کیا جائے گا اگر عامل چور، ظالم یا عمل سے عاجز ہو اور عامل کے ذمہ دوسرا شخص اجرت پر لینا ہے جو کام کرے یا وہ اپنے حصہ کے پھلوں میں سے کسی کو اجرت پر لے اگر اس کے لیے کوئی چیز نہ ہو۔ اس لیے کہ ان کے ہاں

مساقات عقد لازم ہے اعذار کی وجہ سے فسخ نہیں کیا جاسکتا اور عاقد دوسرے کی رضا مندی کے بغیر عقد ہونے کے بعد فسخ نہیں کر سکتا۔ شوافع کے ہاں مساقات عذروں کی وجہ سے فسخ نہیں کی جائے گی اگر عامل کی خیانت ظاہر ہو تو اس پر ایک نگران مقرر کیا جائے گا تاکہ کام مکمل ہو اس لیے کہ اس پر عمل واجب ہے اگر نگران کے باوجود بھی وہ خیانت سے باز نہ آئے تو پھر اس کا قبضہ بالکل یہ طور پر ختم کر دیا جائے گا اور عامل کے مال سے کسی کو اجیر بنایا جائے گا جو کام مکمل کرے۔ شوافع ہاں مدت ختم ہونے سے مساقات ختم ہو جاتی ہے جب مدت ختم ہوگی مثلاً اس سال پھر اس کے بعد پھل لگے تو عامل کا اس میں کوئی حق نہ ہوگا اس لیے کہ یہ پھل اس عقد کے ختم ہونے کے بعد لگے ہیں۔ اگر پھل ظاہر ہو تو قبضہ مکمل تیار نہ ہوئے مدت ختم ہونے سے پہلے تو ان کے ساتھ عامل کا حق متعلق ہوگا اس لیے کہ یہ مدت ختم ہونے سے پہلے پیدا ہوئے ہیں اور عامل پر کام مکمل کرنا واجب ہوگا۔ عامل کے مرنے کی وجہ سے مساقات فسخ ہو جائے گی اگر کسی متعین چیز پر ہو اور دوران مدت مالک کے مرنے کی وجہ سے عقد فسخ نہیں ہوگا بلکہ عامل کام مکمل کرے اور اپنا حصہ لے لے۔ لیکن جب مورث مساقات کرے پھر وہ بھی مر جائے تو عقد فسخ ہوگا۔ اس لیے کہ کوئی وارث خود عامل نہیں جب عامل مساقات اپنے ذمہ لازم کر لے پھر کام مکمل ہونے سے پہلے مر جائے اور ترکہ چھوڑے وارث اس عمل کو اس سے مکمل کرے اس لیے کہ یہ مورث پر واجب حق ہے ترکہ سے دوسرے حقوق کی طرف ادا کرے اور وارث پر لازم ہے کہ وہ خود یا اسی کے مال سے اس کو مکمل کروائے اور مالک کے ذمہ اسے عمل کرنے کی قدرت دینا ہے جب کہ وارث مساقات کا کام جانتا ہو اور امین ہو ورنہ حاکم اس کے ترکہ سے عامل اجرت پر لے اگر عامل نے ترکہ نہ چھوڑا تو اس پر فرض نہیں اس لیے کہ اس کا ذمہ موت کی وجہ سے ختم ہو گیا اس سے ظاہر ہوا کہ شوافع کے ہاں عاقدین میں سے کسی کے مرنے سے مساقات ختم نہیں ہوتی اگر مالک یا عامل مر گیا تو عامل کام جاری رکھے اور کام مکمل ہونے سے پہلے عامل کی خیانت، بھاگ جانے، گرفتار ہونے اور بیمار ہونے سے مساقات ختم نہیں ہوتی ہاں خیانت کی صورت میں اس پر نگران مقرر کیا جائے گا جو اس کی نگرانی کرے اور گرفتاری وغیرہ کی صورت میں حاکم اس پر اور اس کے حساب سے اجرت پر مقرر کرے اگر مالک اور عامل کا طے شدہ پھلوں میں اختلاف ہو جائے تو ہر ایک اپنے دعویٰ کے اثبات کے لیے اور دوسرے کے دعویٰ کی نفی کے لیے حلف اٹھائے گا اس لیے کہ ان میں سے ہر ایک دوسرے کے دعویٰ کا منکر ہے جب دونوں حلف اٹھالیں گے تو عقد فسخ ہو جائے گا اور پھل سارا مالک کا ہوگا اور عامل کے لیے اجرت مثل ہوگی۔ حنابلہ کے ہاں ❶ مساقات مزراعت کی طرح عقد جائز ہے دونوں کو فسخ کا اختیار ہے اگر پھل لگنے کے بعد فسخ کیا تو پھل دونوں کے درمیان طے شدہ تناسب سے تقسیم ہوگا اور عامل کے ذمہ مکمل کرنا ہوگا۔ اور عامل کی مدت سے مساقات فسخ نہیں ہوتی اس لیے کہ اگر عامل مر گیا تو اس کا وارث ملک اور عمل میں اس کا قائم مقام ہوگا، اس لیے کہ یہ حق ہے جو مورث کے لیے ثابت ہے لہذا یہ وارث کا ہوگا۔ اگر وارث نے عمل کرنے سے انکار کر دیا تو اس پر جبر نہیں کیا جائے گا اور حاکم اس کے ترکہ سے اجیر رکھے گا جو عمل کرے اگر ترکہ نہ ہو یا اس سے اجارہ پر لینا مشکل ہے تو عامل کے حصہ کو فروخت کر کے کام مکمل کروائے گا۔ اور عامل نے عقد فسخ کر دیا یا پھل پیدا ہونے سے پہلے بھاگ گیا تو اس کے لیے کچھ بھی نہیں، اس لیے کہ وہ اپنے حق کو ساقط کرنے پر راضی ہے جیسے مضارب ماس منافع حاصل ہونے سے پہلے فسخ کر دے اور انعام والا عامل کام مکمل کرنے سے پہلے فسخ کر دے لیکن اگر مالک پھل لگنے سے پہلے اور عامل کے کام شروع کرنے کے بعد مساقات فسخ کر دے تو اس کے ذمہ عامل کی اجرت مثل ہے برخلاف مضارب کے اس لیے کہ مضاربت میں منافع خود مال سے پیدا نہیں ہوتا بلکہ عمل سے پیدا ہوتا ہے اور اس کے عمل سے نفع حاصل نہیں ہوا اور مساقات میں پھل درخت سے پیدا ہوتے ہیں اور عامل نے درختوں پر عمل کیا ہے جو پھل میں مؤثر ہے لہذا پھل حاصل ہونے میں اس کے عمل کی تاخیر ہے اور اس کا ظاہر ہونا فسخ کے بعد ہے۔

اگر عامل مر گیا اور مساقات اس کی ذات کے ذمہ تھی، یا مجنون ہو گیا یا اس کی بوقوفی کی وجہ سے اس پر پابندی لگ گئی تو مساقات فسخ ہو جائے گی۔ اگر مالک مر گیا یا مجنون ہو گیا یا اس پر سفاقت کی وجہ سے پابندی لگ گئی تو عقد فسخ کر دیا جائے گا خلاف اشاعیہ اور حالت عذر

میں حنابلہ کے ہاں عدم فسخ کے باوجود اگر عامل عاجز آ گیا عمل سے تو اس کے ساتھ ایک اور ملا دیا جائے گا اور اس کا قبضہ نہیں چھوڑا جائے گا۔ کما قرر الشافعیہ اس لیے کہ عمل کی وجہ سے استحقاق ہے اور اس کا قبضہ باقی رکھنے میں کوئی نقصان نہیں اور اگر وہ بالکل ہی عاجز آ گیا تو مالک اس کی جگہ پر کسی اور کو رکھے گا اور دونوں حالتوں میں اجرت اس پر ہوگی اس لیے کہ اسی کے ذمہ کام مکمل کرنا تھا۔ باقی مذاہب کی طرح حنابلہ کے ہاں بھی مدت مساقات ختم ہونے کی وجہ سے عقد ختم ہو جائے گا لیکن اگر مالک اتنی مدت تک مساقات کرے جس میں غالباً پھل پیدا ہو سکتے ہیں اور اس سال پھل نہ ہوئے تو عامل کو کچھ بھی نہیں ملے گا مضاربت کی طرح۔

تیسرا عقیدہ: درخت لگانا (مغارسہ یا مناصبہ) اس کی تعریف اور حکم فقہاء کے ہاں:

پہلی بات: مغارسہ کی تعریف..... یہ ہے کہ ایک شخص دوسرے کو اپنی زمین دے تاکہ

وہ اس میں درخت لگائے۔ ①

شوافع نے یہ تعریف کی ہے..... اپنی زمین اس کے سپرد کرے تاکہ وہ اپنے پاس سے اس میں درخت لگائے اور درخت ان کے درمیان تقسیم ہوں ② اہل شام کے ہاں اسے مناصبہ یا مشاطرہ کہتے ہیں، اس لیے کہ درخت لگانے کو عام طور پر منصوب کہتے ہیں نیز خارج ان دونوں کے درمیان نصف نصف تقسیم ہوگا۔

دوسری بات مغارسہ کا حکم..... فقہاء کے درمیان مختلف فیہ ہے کہ اس میں زمین اور درخت مالک اور عامل کے درمیان تقسیم ہوتے ہیں آدھے آدھے جمہور اس سے منع کرتے ہیں اور مالکیہ چند شرائط کے ساتھ اس کی اجازت دیتے ہیں اگر شرکت صرف درختوں میں ہو تو یہ حنفیہ اور حنابلہ کے ہاں جائز ہے مالکیہ کے ہاں جائز نہیں اور شوافع کے ہاں دونوں صورتیں منع ہیں ضرورت نہ ہونے کی وجہ سے حنفیہ کے ہاں ③ جس نے خالی زمین دی چند معلوم سالوں کے لیے اس میں درخت لگائے جائیں بائیں طور کہ زمین اور درخت مالک اور درخت لگانے والے کے درمیان نصف نصف ہوں گے تو یہ تین وجہوں سے جائز نہیں۔

پہلی وجہ یہ کہ شرکت کی شرط ایسی چیز میں لگائی جا رہی ہے جو شرکت سے پہلے بھی موجود ہے یعنی زمین نہ کہ عامل کے عمل کی وجہ سے اور یہ فقیر طحان کے معنی میں ہے جو ممنوع ہے ④ اس وجہ کے متعلق صاحب ہدایہ نے فرمایا یہ سب سے صحیح ہے اس لیے کہ جیسے صاحب عنایہ نے فرمایا یہ مثل ہے اس صورت کے کہ کوئی کسی کو کپڑے رنگنے کے لیے اجیر رکھے اس طور پر کہ آدھا رنگا ہوا کپڑا رنگسا زکا ہوگا اور یہ مفسد عقد ہے اور شرکت فاسد ہے۔

دوسری وجہ فساد یہ کہ مالک نے نصف زمین تمام درختوں کے عوض قرار دے دی اور نصف خسارہ عامل کے عمل کے بدلے پس عامل آدھی زمین مجہول درختوں کے عوض خریدنے والے ہو جو عقد کے وقت معدوم ہیں لہذا عقد فاسد ہو گیا اس وجہ کو ابن عابدین (علامہ شامی) رحمہ اللہ نے ترجیح دی ہے اس لیے کہ مغارسہ کا قبضہ طحان کے معنی میں ہونا نقصان دہ نہیں یہ تو مزارعت اور مساقات کے معاملہ میں بہت پایا جاتا ہے اسی وجہ سے امام اعظم نے ان کے فاسد ہونے کو اختیار کیا اور صاحبین نے قیاس کو ترک کر دیا نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے اہل خیبر سے مساقات پر استدلال کرتے ہوئے یہی اولیٰ ہے اور یہ شرائط فاسد ہے۔

تیسری وجہ فساد یہ کہ مالک نے ایک شخص کو اجرت پر رکھا تو وہ اس کی زمین کو درختوں کا باغ بنا دے اپنے آلات کے ذریعہ اس شرط پر کہ آدھا باغ اس کا ہوگا جو اس کے عمل کا نتیجہ ہے اور یہ مفسد عقد ہے اس لیے کہ یہ اجارہ ہے مجہول اجرت پر اور دھوکا ہے پس یہ اجارہ فاسد ہے۔

جب مغارست فاسد ہوگی تو تمام پھل اور درخت مالک زمین کے ہوں گے اور درخت لگانے والے کو درخت لگانے کے دن کی قیمت اور عمل کی اجرت مثل دی جائے گی حنفیہ کے ہاں مغارست کے جواز کا حیلہ یہ ہے کہ مالک اپنی آدھی زمین فروخت کر دے آدھے درختوں کے عوض اور مالک عامل کو مثلاً تین سال کے لیے اجرت پر لے لے تھوڑی سی چیز کے عوض تاکہ وہ اس کے حصہ کام کرے اور حنفیہ نے اسی طرح تصحیح کی ہے جیسا کہ فتاویٰ خانہ میں ہے کہ اگر اشتراک صرف درختوں اور پھلوں میں ہو زمین کے علاوہ تو صحیح ہے اور شواہح کی عبارت مغارست کے حکم میں یہ ہے کہ مغارست صحیح نہیں اس لیے کہ زمین میں اس سے حاصل ہونے والی میں سے بعض کے عوض مغارست جائز نہیں اس لیے کہ درخت لگانا مساقات کے اعمال میں سے نہیں پس اس کے ساتھ ملانا اسے فاسد کر دیتا ہے اور اس کی تحقیق اجارہ سے ممکن ہے رہ گئی مساقات درختوں میں اس میں عقد اجارہ ممکن نہیں تو مساقات حاجت کی وجہ سے جائز ہے اور پیدا ہونے والے درخت عامل کے ہوں گے اور رب الارض کے لیے عامل پر اجرت مثل ہے الخ۔

حنابلہ کی عبارت ❶ جب مالک عامل کو زمین دے کہ زمین اور درخت دونوں کے درمیان مشترک ہوں گے تو یہ معاملہ ایک ہی وجہ سے فاسد ہے اس لیے کہ انہوں نے اصل درخت اور زمین میں اشتراک کو شرط قرار دیا ہے تو یہ فاسد ہے جیسا کہ وہ درخت یا کھجور دے کہ اصل اور پھل دونوں کے درمیان مشترک ہوں تو یہ فاسد ہے یا مزارعت میں شرط رکھے کہ زمین اور غلہ دونوں کے درختوں ہوگا تو ان صورتوں میں عامل کے لیے اجرت مثل ہوئی۔ لیکن اگر اس نے مساقات کی کہ درخت لگانے میں اس نے کام کیا وہ ہوئے تو پھر عامل کے لیے معلوم حصہ پھلوں کا ہوگا یہ درست ہے اس لیے کہ اس صورت میں عامل کا کام زیادہ سے اور حصہ کم۔

یہ جمہور کے اقوال ہیں جو مغارست کے عدم جواز کے قائل ہیں عاقدین کے حقوق کی حفاظت کی وجہ سے نیز درختوں کے پیدا ہونے میں جو بہت زیادہ جہالت ہے اس کی وجہ سے اور اصل میں اشتراک کی وجہ سے جیسا کہ مضاربہ میں دونوں شریکوں کا رأس المال میں شریک ہونا نیز درخت لگانا مساقات کے اعمال میں سے نہیں سنت نبوی کے مطابق جیسا کہ چھوڑے درختوں پر اتنی مدت کے لیے مساقات کرنا جس میں درخت پھل نہ دیتے ہوں جائز نہیں۔ مالکیہ کے ہاں ❷ درخت بڑھانے کا عمل یا تو اجارہ سے مکمل ہوتا ہے وہ یہ کہ عامل مالک کے لیے درخت لگانے معلوم اجرت پر یا انعام سے مکمل ہوتا ہے وہ یہ کہ وہ درخت لگائے، اسے بھی پیدا ہونے والے درختوں میں سے حصے ملے گا یا درخت لگانا اور مغارست درست ہے پانچ شرطوں کے ساتھ۔

۱..... کہ عامل زمین میں مضبوط جڑوں والے درخت لگانے نہ کہ کھیتی سبزیاں وغیرہ۔

۲..... کہ دونوں درخت کی قسم پر متفق ہوں اور درخت متقارب ہوں کہ پھل دینے کی مدت قریب ہو اگر ایسا نہ ہو تو جائز نہیں۔

۳..... کہ ان کی مدت کئی سال نہ ہو اگر پھل دینے کی مدت سے زیادہ مدت مقرر کی تو یہ جائز نہیں اگر پھل دینے کی مدت سے کم ہو تو جائز ہے اگر برابر ہو تو اس میں دو قول ہیں۔

۴..... عامل کا زمین اور درختوں میں حصہ نہ ہو اگر اس کا ان میں سے کسی ایک میں خاص حصہ ہو تو جائز نہیں الا یہ کہ درختوں کے ساتھ وہ زمین بھی چھوڑے۔

۵..... یہ کہ درخت لگانا وقف کی زمین پر نہ ہو کیونکہ درخت لگانا بیع کی طرح ہیں ملاحظہ ہو کہ مغارست مساقات اور مزارعت میں مالکیہ کے ہاں دو ہی چیزیں مانع ہیں پہلی چیز: کوئی ایک اپنے لیے کوئی چیز خاص نہ کرے دوسری چیز: ادھار یا سلم کی شرط لگانا کہ میں تمہیں سودینار قرض دیتا ہوں تم درخت لگاؤ یا اکھاڑو۔

خلاصہ..... مغارست اس وقت صحیح ہے جب عامل کے لیے متعین حصہ پھل کا مقرر ہو جیسا کہ حنابلہ نے ذکر کیا اور صحیح ہے مغارست جب

فقہ اسلامی وادلت..... جلد ششم ۷۳۰ ملکیت اور ملک
 عامل درخت لگائے اس شرط پر کہ درخت اور پھل دونوں کے درمیان ہوں گے جیسا کہ حنفیہ نے وضاحت کی نیز عقد مغارسہ کو صحیح کرنا زمین اور
 درخت میں شرکت کے ساتھ عقد بیع اور اجارہ کے ذریعہ بھی ممکن ہے کما لقدمہ و ذکر اء لحنفیہ۔
 مالکیہ نے چند شرائط کے ساتھ مغارسہ کی اجازت دی ہے اور شوائع اسے بالکل ناجائز کہتے ہیں ضرورت نہ ہونے کی وجہ سے۔

چھٹی فصل..... تقسیم (اتفاق القسمة)

اس میں دو قسمیں ہیں ایک اعیان کی تقسیم دوسری منافع کی تقسیم اور ان میں سے ہر ایک مال مشترک میں ہوتی ہے۔
 پہلی قسم: اعیان کی تقسیم..... اسے قسمت رقاب بھی کہتے ہیں اور اس میں چھ مباحث ہیں۔ پہلی بحث: قسمت کی تعریف مشروعیت
 رکن اور صفت۔ دوسری بحث: قسمت کی قسمیں۔ تیسری بحث: قسمت کی شرطیں۔ چوتھی بحث: قسمت کی کیفیت۔ پانچویں بحث: تقسیم کرنے
 والا۔ چھٹی بحث: قسمت کے احکام۔

پہلی بحث: قسمت کی تعریف مشروعیت رکن اور صفت:

پہلی بات: تعریف القسمة..... لغت میں قسمت حصے جدا کرنے کو کہتے ہیں یا تفریق کرنا اور شرعاً اس کی بہت ساری تعریفیں ہیں جو
 فقہاء کے ہاں قریب قریب ہیں۔

حنفیہ کے ہاں..... مشاع حصوں کو متعین جگہ جمع کرنا یا مخصوص جگہ جمع کرنا ❶ اور مجلہ میں دفعہ (۱۱۳) یہ تعریف کی ہے کہ قسمت
 مشاع حصے کی تعیین کرنا یعنی کسی مقیاس کے ذریعے بعض سے بعض کو بعض سے تبدیل کرنے کا اس لیے کسی مقسوم کے تمام اجزاء میں ہر شریک
 کا حصہ اور ملکیت منتشر ہے جب تقسیم ہوگی تو ایک کا مملوک حصہ دوسرے کے حصہ میں واقع ہو گیا تو مبادلہ دونوں شریکوں کے درمیان مکمل ہو گیا
 ہر ایک کا اپنے نصف حصہ سے نزول کی وجہ سے۔ اور مبادلہ کا معنی رضامندی سے تقسیم کرنے میں تو واضح ہے اور جبراً تقسیم میں قاضی کی طلب
 سے ہے ان کی رضامندی مبادلہ کو متضمن ہے پس تقسیم میں مبادلہ کا معنی پایا جاتا ہے اس لیے کہ ان میں سے ایک کو جو دوسرے کا ملا ہے وہ بعض
 دوسرے کا ہے اس نے اس سے عوض میں لے لیا تو یہ من وجہ مبادلہ ہے اور من وجہ افراز و جدائی افراز تو کیل اور وزنی چیزوں میں ظاہر ہے
 تفاوت نہ ہونے کی وجہ سے اور مبادلہ غیر کیلی اور وزنی چیزوں میں ظاہر ہے تفاوت کی وجہ سے اور مبادلہ میں اجبار جائز ہے جیسے دائن کے مال کو
 فروخت کرنے میں۔

مالکیہ کے ہاں..... بھی احناف کی طرح تعریف ہے کہ شریک۔ مشاع حصے کی تعیین اور اگرچہ یہ تعیین کسی خاص تصرف کی وجہ
 سے ہو عین میں ذات میں شرکت باقی رکھتے ہوں اور یہ تعریف ان کے ہاں قسمت کی تینوں قسموں کو شامل ہے مہایات، امراضات اور قرعہ ❶
 شوائع اور حنا بلد کے ہاں بڑی واضح تعریف ہے بعض حصوں کو بعض سے متوازن اور ایک رکن حصوں کو کیل وغیرہ سے الگ کرنا۔

دوسری بات: تقسیم کی مشروعیت..... تقسیم کے جواز پر علما کا اجماع ہے اس لیے کہ اس کی مشروعیت اور جواز قرآن اور سنت دونوں
 سے ثابت ہے قرآن کریم میں فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ نَسِئْتُمْ اَنْ الْمَاءَ قَسَمَةً بَيْنَهُمْ كُلُّ شَرْبٍ مَّحْضَمٌ ۝۵۶ ۲۸

اور ان کو کہہ کر، کہ ان میں پانی کی باری مقرر کر دی گئی ہے (باری والے کو اپنی باری پر اتنا چاہیے۔

(یہ آیت مہایات منافع) کی تقسیم کے جواز پر دلالت کر رہی ہے۔ نیز اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے:

وَ إِذَا حَضَرَ الْقِسْمَةَ أُولُو الْقُرْبَىٰ وَالْيَتَامَىٰ وَالْمَسْكِينُ فَأَمْزُقُوهُمْ مِنْهُ النساء ۸/۸
ہر ترک کی تقسیم کے بارے میں ہے اور عنایت کی تقسیم کے بارے۔

میں فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَ اعْلَمُوا أَنَّمَا غَنِمْتُمْ مِنْ شَيْءٍ فَإِنَّ لِلَّهِ حُصَّةً وَلِلرَّسُولِ الانفال: ۸/۸

اور جان رکھو کہ جو چیز تم (کفار سے) لوٹ کر لاؤ اس میں سے پانچواں حصہ اللہ اور اس کے رسول کا اٹھ۔

اور یہ خمس چار حصوں میں سے جن کے مستحق مجاہد ہیں تقسیم کے بغیر واضح اور معلوم نہیں ہوتا۔

سنت..... نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے خیر، جنین کی غنیمتیں غنمین کے درمیان تقسیم کی گئیں۔

اور وارثت تقسیم کی جو اس کی اباحت پر دال ہے۔ نیز لوگوں کی ضرورت بھی تقسیم کی تائید کرتی ہے تاکہ شرکاء میں سے ہر ایک مستقل طور پر۔

اپنے حصے میں تصرف پر قادر ہو اور بری مشارکت اور زیادہ باتوں سے چھٹکارہ پائے۔

تیسرا باب تقسیم کا رکن وغیرہ..... وہ فعل اور عمل ہے جس سے جدائی اور حصص میں امتیاز حاصل ہو جیسے فانیہ وغیرہ اور اس کا سبب شرکاء کی طلب یا بعض کا اپنی ملکیت سے مخصوص طور پر نفع حاصل کرنا اگر طلب نہ کریں تو تقسیم درست نہیں اور اس کے لازم ہونے کی شرط کسی ایک شریک کا طلب کرنا ہے جس سے تقسیم کی وجہ سے نفع فوت نہ ہو یعنی متعارف چیز کا فائدہ ضائع نہ لہذا باغ حمام اور چھوٹا گھر تقسیم نہیں کیا جائے گا۔ ❶

چوتھی بات تقسیم کی صفت..... فقہاء کے ہاں تقسیم کی صفت دو وصفوں میں دائر ہے جدائی اور امتیاز بیع اور مبادلہ۔ حنفیہ کے ہاں تقسیم مطلق دو وصفوں کو شامل ہے ایک افز یعنی عین حق اور دوسرا مبادلہ یعنی عوض حق اور اس کا سبب کہ یہ مبادلہ کے معنی کو شامل ہے کہ ہر شریک دوسری کا بعض لے رہا ہے اور بعض اس کا اپنا ہے لہذا اپنی باقی حق کا عوض ہے رہا ہے پس تقسیم من وجہ مبادلہ ہے اور من وجہ افز ہے۔

افراز غالب اور ظاہر مثالیات یعنی ملکیات موزونات اور جوان کے حکم میں ہیں ان میں پایا جاتا ہے یعنی ذراع عدد متقارب جیسے اخروٹ انڈے کیونکہ ان کے اجزاء میں تفاوت نہیں یہاں تک کہ ہر ایک شریک دوسرے کی عدم موجودگی اپنا حصہ وصول کر سکتا ہے۔ اور مبادلہ عام طور پر قیمیات جیسے حیوانات، گھر، تجارتی سامان وغیرہ میں پایا جاتا ہے کیونکہ اس کے افراد میں تفاوت ہے اور یہی وجہ سے ایک شریک دوسرے کی عدم موجودگی میں اپنا حصہ نہیں لے سکتا ہاں اگر اشیاء مشترکہ ایک جنس کی ہوں تو جبراً بھی تقسیم جائز ہے یعنی کسی ایک شریک کی طلب پر بھی قاضی تقسیم پر مجبور کرے گا اس لیے کہ اس میں افز کا معنی پایا جاتا ہے اور مبادلہ میں جبر درست ہے۔ اور اگر مشترک اشیاء مختلف اجناس کی ہوں تو جبری تقسیم جائز نہیں قاضی تقسیم پر مجبور نہیں کرے گا کیونکہ عدل معزز رہے اس وقت رضامندی سے تقسیم درست ہے کیونکہ شرکاء کا اس میں حق ہے۔ بالکلیہ کے ہاں رضامندی کی تقسیم جو بغیر قرعہ کے مکمل ہو جاتی ہے جیسے بیع اور قرعہ کی تقسیم شرکاء کے مشاع حق میں امتیاز نہ کہ بیع اور تقسیم منایا منافع میں جیسے اجارہ۔

شوائف کے ہاں تقسیم..... حصص میں جدائی اور حقوق کی تمیز ہے الا یہ کہ تقسیم میں عوض ہو تو یہ بیع ہے۔

مثلاً مشترک زمین کی ایک جانب کھواں یا درخت ہو تو تقسیم ممکن نہیں تو قرعہ کے ساتھ تقسیم میں جسے وہ ملے وہ کنویں اور درخت کی قیمت دے دے اور جب حصص کے اعتبار سے تقسیم ہو تو یہ تقسیم بھی بیع ہوگی قیمت کے اعتبار سے جیسے زمین کی قیمت اس کے اجزاء کے اعتبار سے

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۴۳۲ ملکیت اور ملک پیداوار اور پانی وغیرہ قریب ہونے کے اعتبار سے مختلف ہوتی ہے اور زمین ان دونوں کے درمیان نصف نصف ہو اور زمین کا ثلث دوسرے حصے کے دو ثلث کے برابر ہو عہدگی کی وجہ سے پس ایک ثلث کو ایک سہم اور دو ثلث کو ایک سہم قرار دیا جائے گا اور یہ انتہائی باریک اور دقیق و عیق رائے ہے جو میں نے مذاہب سے پہچانی ہے۔

حنابلہ کے ہاں تقسیم حقوق کی علیحدگی اور حصص کا امتیاز ہے بیع نہیں اس لیے کہ یہ لفظ تملیک کی محتاج نہیں اور اس میں شفعہ واجب نہیں ہوتا اور اس میں اجبار کا بھی دخل ہے اور قرعہ نکلنے سے لازم ہو جاتی ہے اور ایک کا حصہ دوسرے کے بقدر لگایا جاتا ہے جب کہ بیع میں ان چیزوں میں سے کوئی چیز بھی جائز نہیں نیز یہ بیع سے منفرد ہے اپنے نام اور احکام کے اعتبار سے یہ بیع نہیں باقی عقود کی طرح۔

فائدہ اختلاف..... جب یہ بیع نہیں تو پھلوں کو اندازے سے تقسیم کرنا بھی جائز ہے اور کیلی چیز کو وزن سے اور وزنی چیز کو کیل سے اور قبضہ سے پہلے جدائی وغیرہ اور اگر ہم اسے بیع قرار دیں تو یہ احکام اس کے برعکس ہو جائیں گے لیکن جب قسمت میں ردعوض ہے جو ایک شریک کو دوسرے شریک سے حاصل ہوا ہے تو ردو الے کے مقابلے میں یہ بیع ہے اور باقی میں افزا خلاصہ یہ کہ حنابلہ کے ہاں قسمت افزا سے لایہ کہ تقسیم میں ردہ ہو تو پھر بیع ہے۔

دوسری بحث: تقسیم کی قسمیں..... مذاہب فقہیہ میں تقسیم کی کئی قسمیں ہیں ہر مذہب میں اپنے امتیاز سے غور و فکر ہے حنفیہ کے ہاں ① قسمت (تقسیم) کی دو قسمیں ہیں۔

۱..... جبری تقسیم وہ ہے جسے قاضی کروائے شرکاء میں سے کسی ایک کی طلب پر اگر قاضی یا اس کا نائب قرعہ سے تقسیم کرے تو بعض شرکاء کو حصص نکلنے کے بعد انکار کی گنجائش نہیں۔

۲..... باہمی رضامندی سے تقسیم: وہ ہے جسے شرکاء باہمی رضامندی سے کریں یہ عقود میں سے ایک عقد شمی ہوتی ہے اس کا رکن ایجاب و قبول ہے باقی عقود کی طرح اس کا محل عین مشترک ہے جس کی تقسیم پر اتفاق جائز ہے۔ ان میں سے ہر ایک کی دو دو قسمیں ہیں:

۱- تفریق و افزاز..... یعنی ہر شریک کا مال مشترک میں سے متعین حصہ جیسے بڑا گھر دو یا تین شریکوں کے درمیان تقسیم کرنا ان میں سے ہر ایک نصف یا ثلث کے ساتھ مختص ہے اور یہ ہر اس چیز میں ہو سکتی ہے جس کے ٹکرے کرنے سے دوسرے شریکوں کو نقصان نہ ہو جیسے کیلی وزنی اور عددی چیزیں چاہے تقسیم رضامندی سے ہو یا جبری۔

۲- تقسیم جمع..... یہ کہ ہر شریک کا حصہ علیحدہ عین میں جمع سے ہو جیسے مشترک چیز روئی ہو شریکوں کے درمیان اب یہ دونوں تقسیم کریں گے کہ ایک مقدار ایک کی ہوگی اور دوسری مقدار دوسرے کی اور یہ ایک جنس میں جائز ہے اور دو مختلف جنسوں میں جائز نہیں پس یہ مثالیات یعنی ملکیات موزونات اور معدوات متقار بہ میں جائز ہے جیسے گندم اور دو جنسوں میں جائز نہیں جیسے گندم اور جو، سوئی اور لوباء، اخروٹ اور کیلے، موتی اور یاقوت وغیرہ میں اونٹ کے افراد گائے بکری اور وہ چیز جو ایک جنس کے ضمن میں آتی ہے ان میں جائز ہے اور قلیل تفاوت معلوم ہوگا۔ گھوڑے اور اونٹ گائے اور بکری وغیرہ میں اختلاف جنس کی وجہ سے جائز نہیں کہ ایک کو ضرر ہو۔

امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں بہت سے گھر اور زمینیں تقسیم جمع سے تقسیم کرنا جائز نہیں نقصان کی وجہ سے اس لیے کہ ایک گھر اور دوسرے گھر ایک زمین دوسری زمین میں بہت بڑا تفاوت پایا جاتا ہے۔ اختلاف تعمیر اور جگہ کے امتیاز سے لہذا ان میں دو مختلف جنس کا حکم معتبر ہوگا۔ اور صاحبین کے ہاں گھروں اور زمینوں کی تقسیم جمع کرنا صحیح ہے اور تقسیم سے جو فرق آئے گا اسے پورا کر دیا جائے گا اور گھر اور زمین یا گھر اور دکانیں جو مشترک ہوں وہ تقسیم جمع کے طریقے یہ بالاتفاق حنفیہ کے ہاں تقسیم نہ کی جائیں گی بلکہ ہر ایک کو علیحدہ تقسیم کیا جائے گا اختلاف

جنس کی وجہ سے۔ مالکیہ کے ہاں: تقسیم اعیان کی دو قسمیں ہیں قسمت مرضات اور قسمت قرعہ۔

باہمی رضا مندی سے تقسیم..... یہ کہ ہر ایک اس پر راضی ہو کہ وہ مشترک چیز میں بلا قرعے لے لے بیع کی طرح ہے جو کسی چیز پر راضی ہو گیا تو وہ اس کا مالک ہو گیا اب بغیر رضا مندی کے واپس نہیں کر سکتا جیسے اقالہ اور غنن کی وجہ سے رو نہیں کر سکتا الا یہ کہ ان کے درمیان قیمت لگانے والا ہو اور متحد الجنس اور مختلف الجنس میں یہ صحیح ہے۔

قرعہ سے تقسیم..... یہ کہ مشاع حق میں امتیاز کرنا یہ بیع نہیں، غنن کی وجہ سے واپس کر سکتا ہے اور مقوم کا ہونا ان کے درمیان ضروری ہے انکار کرنے والے پر جبر کیا جائے گا۔ شوافع کے ہاں: تقسیم کی تین قسمیں ہیں اس لیے کہ اگر شری مقوم کے حصے صورتہ اور قیمتہ برابر ہوں تو یہ پہلی قسم ہے۔ اگر کسی چیز کے رد کی ضرورت نہ ہو تو یہ دوسری قسم ورنہ تیسری قسم۔

۱۔ افزاز: (یا تقسیم اجزاء یا تقسیم متشابھات)..... یہ کہ شرکاء میں سے ہر ایک کے حق کو جدا جدا اور الگ کرنے میں امتیاز کرنا ہے بیع نہیں اور یہ ان چیزوں میں ہوگی جن میں نقصان نہ ہو مثلیات جیسے دانے درہم اور ایک بنیاد والے گھر ایک طرح کی زمین وغیرہ میں اور اس میں جبر بھی ہوگا اور شریک کی طلب کی وجہ سے دوسرے شریک پر تقسیم کرنا لازم ہے اس لیے کہ اس میں اس کا کوئی ضرر نہیں اور کھلی چیزوں میں کیل، وزنی چیزوں میں وزن گز والی چیزوں میں گز اور عددی چیزوں میں عدد کافی ہوگا جب کہ حصص برابر ہوں پھر اس کے بعد حصص میں قرعہ ڈال کر ہر ایک شریک کے حصے کو متعین کر دیا جائے گا۔

۲۔ سہم برابر کرنے کی تقسیم..... وہ یہ کہ مختلف قیمت کے حصص کو برابر کرنا تاکہ شرکاء میں برابری ہو جائے جیسے وہ زمین جس کے اجزاء کی قیمت پیداواری صلاحیت کے اور پانی قریب ہونے کے اعتبار سے مختلف ہو یا جنس مختلف ہو جیسے بعض باغ میں کھجوریں ہوں اور بعض میں آلو اگر زمین شریکوں کے درمیان نصف نصف ہو اور اس کے ثلث کی قیمت باقی کے دو ثلث کے برابر ہو تو ثلث کو ایک حصہ شمار کیا جائے گا اور ثلثان کو ایک حصہ پھر قرعہ ڈالا جائے گا۔ اور اس میں اجبار چلے گا پہلی قسم کی طرح شریک کی طلب یہ دوسرے شریک پر تقسیم لازم۔ اور اگر عمدہ کو الگ اور ردی کو الگ تقسیم کرنا ممکن ہو تو پھر شریک پر تعدیل برابری کے لیے زبردستی نہ کی جائے گی۔ اس تقسیم میں ایک قیمت والی منقولات کی مختلف صفت والی کی تقسیم میں شریکوں پر جبر کیا جائے گا جیسے ایک قسم کے کپڑے، جیسا کہ ان پر جبر کیا جائے گا دو چھوٹی دکانوں میں جو عین اور ذات کے اعتبار سے متماثل ہوں کیونکہ تقسیم کی ضرورت ہے برخلاف بڑی دکانوں کے یا چھوٹی دکانوں کے یا مختلف صفت کی ہوں، یا مقاصد مختلف ہوں وغیرہ۔

۳۔ رد کرنے کی تقسیم..... وہ یہ کہ اجنبی کے مال کو مقوم میں سے واپس کیا جائے جیسے مشترک زمین کی ایک جانب میں کنواں یا درخت ہوں ان کی تقسیم ممکن نہ ہو تو قرعہ کے ذریعہ تقسیم کر کے کنویں اور درخت کی قیمت واپس کی جائے اگر کنویں اور درخت کی قیمت ایک جزا ہو اور اس کا حصہ نصف ہو تو لینے والا پانچ سو واپس کرے گا اور اس میں اجبار نہیں پہلی قسم افزاز حق ہے اور آخری دو قسمیں بیع ہیں۔ اس سے ظاہر ہوا کہ شوافع کے ہاں تقسیم کی دو بڑی قسمیں ہیں جبری تقسیم، اور باہمی رضا مندی کی تقسیم۔

حنابلہ کے ہاں..... احناف کی طرح تقسیم کی دو قسمیں ہیں۔

۱۔ باہمی رضا مندی سے تقسیم..... تمام شرکاء کی رضا مندی کے بغیر جائز نہیں اور وہ جس میں نقصان ہو اور ایک سے دوسرے کو لے کر واپس کرنا جیسے چھوٹے گھر، حمام دکانیں وغیرہ اس میں اجبار نہیں اگر ایک نے بعض کو بعض کے مقابلہ میں تقسیم کا مطالبہ کیا تو دوسرے پر جبر نہ ہوگا اس لیے کہ ہر عین اپنے نام اور صورت سے مختص ہے یہ شوافع کی ردہ الی صورت کے مشابہ ہے۔ دلیل یہ کہ حنابلہ کہتے ہیں جس چیز کی

فقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۳۴ ملکیت اور ملک تقسیم اجزاء کے اعتبار سے ممکن نہ ہو یا برابری نہ ہو سکتی ہو تو تمام شرکاء کی رضامندی کے بغیر اس کی تقسیم درست نہیں اور رضامندی کی تقسیم کا حکم بیع کی طرح ہے جیسے شوائف کہتے ہیں اس لیے کہ صاحب مال نے اس کے عوض اپنا مال خرچ کیا جو اس کے شریک کے حق سے حاصل ہوا اور یہ بیع ہی تو ہے اور بیع زد کے مقابلہ میں محصور ہے اور افزا باقی میں جیسا کہ قسمت کی صفت میں ہے جب یہ تقسیم بیع ہے تو اس میں وہ چیز جائز نہ ہوں گی جو بیع میں جائز نہیں ہوتیں اور رکنے والے پر جبر نہیں ہوگا ابن عباس رضی اللہ عنہما کی مرفوع حدیث لا ضرر ولا ضرار کی وجہ سے۔

۲۔ جبری تقسیم..... جس چیز میں شریکوں کو نقصان نہ ہو اور نہ کسی ایک کو ہو اور عوض میں واپس نہ کی جائے جیسے وسیع زمین بڑا باغ اور گھر بڑی دکان چاہے برابر اجزاء ہوں یا نہ ہوں۔ اگر اس کی تقسیم میں کچھ رکھے بغیر سہم برابر ہوں تو ہوگی اگر تعدیل ممکن نہ ہو تو اس کے ساتھ کچھ رکھ کر برابری ممکن ہو تو اس پر جبر نہیں اس لیے کہ یہ معاوضہ ہے تو تمام معاوضات کی طرح اس میں بھی جبر نہ ہوگا۔ اور اس کی مثالوں میں سے یہ کہ ایک جنس کی کیلی یا وزنی چیز کی تقسیم جیسے زیتون کا تیل وغیرہ دودھ، سرکہ، کھجور، انگور وغیرہ اور تمام دانے اور پھل کیلی اور جب ایک شریک مذکورہ چیزوں میں سے کسی کی تقسیم چاہے اور دوسرا شریک انکار کرے تو اس پر جبر کیا جائے گا اگرچہ وہ مالک حصہ کا ولی ہی کیوں نہ ہو اس لیے کہ وہ شرکت میں حاصل ہونے والے ضرر کو زائل کرنے کا ضامن ہے اور شریکوں کے لیے نفع کے حصول کا تا کہ حصص کے اعتبار سے تصرف ممکن ہو یا سرمایہ کاری ممکن ہو۔

تیسری بحث: تقسیم کی شرائط..... اس بحث میں دو مقصد میں پہلا باہمی رضامندی کی تقسیم کی شرائط اور دوسرا جبری تقسیم کی شرائط۔ پہلا مقصد: باہمی رضامندی سے تقسیم کی شرائط..... حنفیہ نے اس میں درج ذیل شرائط لگائی ہیں۔

۱۔ تقسیم کنندہ گان کی اہلیت..... اور وہ صرف عقل ہے پس مجنون اور نا سمجھ بچے میں تقسیم درست نہیں اس لیے کہ تقسیم نفع اور نقصان کے درمیان دائر ہے اور اس میں بیع کا معنی پایا جاتا ہے اس میں وہی شرائط ہیں جو بیع میں ہیں اور حنفیہ کے ہاں بلوغ شرط نہیں لہذا سمجھدار بچے کی تقسیم ولی کی اجازت سے جائز ہے جیسا کہ اسلام ذکورہ اور حریت آزاد ہونا تقسیم کے جواز لیے شرط نہیں پس ذمی عورت، مکاتب اور ماذون غلام کی تقسیم جائز ہے۔

۲۔ ملکیت اور ولایت: ان کے علاوہ تقسیم جائز نہیں، ملکیت..... یہ کہ تقسیم کرنے والا تقسیم کے وقت اس عین کا مالک ہو اور شرکاء میں رضامندی سے تقسیم کرے اگر مملوک نہ ہو قاسم کا تو تقسیم جائز نہیں اس لیے کہ تقسیم بعض حصوں کو الگ کرنے کا نام ہے اور بعض کے مبادلہ کا نام ہے اور یہ سب کچھ مملوک چیز کے علاوہ میں جائز نہیں اسی بناء پر حنفیہ کے ہاں مشترک قرض کو قبضہ سے پہلے تقسیم کرنا درست نہیں اس لیے کہ قبضہ کے علاوہ وہ اس کا مالک نہیں اس لیے کہ دین معدوم کے حکم میں ہے اور اس کا وجود اعتباری ہے اور مقسوم میں عین ہونا شرط ہے اس بناء پر فضولی کی تقسیم اجازت قولی یا فعلی پر موقوف ہے۔ رہ گئی ولایت وہ مالی قرابت کی ولایت ہے بایں طور کہ تقسیم کرنے والا بچے مجنون اور معتوہ کے مال کا ولی ہو اور وہ باپ یا اس کا وصی دادا اور اس کا وصی ہے اس ولایت میں قاعدہ یہ ہے کہ ہر وہ جیسے بیع کی ولایت ہے تو اسے تقسیم کرنے کی بھی ولایت حاصل ہے ورنہ نہیں اور ان کو بیع کی ولایت حاصل ہے لہذا انہیں تقسیم کی بھی ولایت حاصل ہے۔ والدہ کا وصی اور بھائی اور بچے کا وصی صرف منقولی اشیاء کو تقسیم کر سکتے ہیں زمین کو نہیں اس لیے کہ اسے بیع منقول کی ولایت ہے عقار کی نہیں میت کا وصی موصی لہ یہ تقسیم نہیں کرے گا ولایت نہ ہونے کی وجہ سے ورنہ بھی تقسیم نہیں کر سکتے، انہیں بھی ولایت نہیں اس لیے کہ موصی لہ بھی ورنہ اس کی طرح ایک فرد ہے اسی طرح بعض ورنہ بعض کی تقسیم نہیں کر سکتے اس لیے کہ ولایت حاصل نہیں۔

۳۔ شرکاء یا ان کے نائبوں کا حاضر ہونا..... غائب پر تقسیم درست نہیں اگر شرکاء نے ایک کی عدم موجودگی میں تقسیم کی تو قسمت

نوٹ جائے گی یہ رضامندی کی صورت میں ہے البتہ قاضی کی تقسیم کی صورت میں نافذ ہوئی۔

۴۔ شرکاء کا تقسیم پر راضی ہونا..... جب وہ اہل رضا میں سے ہوں یا ان کی رضا ہو جو ان کے قائم مقام ہیں اگر رضامندی نہ پائی گئی تو تقسیم درست نہیں اگر وراثت میں بچہ ہو اور اس کا کوئی وصی نہ ہو یا بڑا غائب ہو وہ تقسیم کر لیں تو یہ تقسیم باطل ہے اس لیے کہ تقسیم میں بیع کا مفہوم ہے اور رضامندی کی تقسیم حنفیہ کے ہاں بیع کے مشابہ ہے جیسے بیع رضامندی کے بغیر درست نہیں اسی طرح تقسیم بھی درست ہے نہیں اگر شریک رضامندی کا اہل نہیں جیسے بچہ اور جنون تو اس کا ولی یا وصی اس کے قائم مقام ہوگا، اگر بچے کا کوئی ولی یا وصی نہ ہو تو حاکم کے حکم پر تقسیم موقوف ہوگی حاکم کی طرف سے بچے کے لیے ولی قائم ہوگا جس کی موجودگی میں تقسیم ہوگی ❶ شوافع بھی اسی کے قائل ہیں جس کے حنفیہ قائل ہیں۔

دوسرا مقصد: جبری تقسیم کی شرائط..... جبری تقسیم کی شرائط درج ذیل ہیں:

پہلی شرط..... کسی ایک شریک یا سب کا مشترک چیز کی تقسیم کا قاضی کے سامنے مطالبہ کرنا: بغیر طلب کے تقسیم کرنا جائز نہیں اس لیے کہ یہ دوسروں کی ملکیت میں تصرف کرنا ہے اور یہ شرعاً منع ہے ❶ جب ایک شریک مطالبہ کرے اور دوسرا انکار کرے تو شے مشترک شرکاء کے درمیان زبردستی تقسیم کی جائے گی اگر تقسیم کے قابل ہو نقصان دور کرنے کی غرض سے جیسے شفعہ کا مالک ہونا یہ شفعہ کے نقصان کو دور کرنے کی غرض سے ہے۔ اگر وہ قابل تقسیم نہیں تو پھر شرکاء اس سے باری باری نفع اٹھائیں بطور مہایات۔ خلاصہ یہ کہ طلب کے وقت تقسیم واجب ہے الا یہ کہ طلب کرنے والا نقصان کا درپے ہو تو تقسیم واجب نہیں۔ دوسری شرط: تقسیم پر کسی قسم کا ضرر و نقصان نہ ہو اور تقسیم تفریق میں ہوگا اس لیے کہ اگر تقسیم میں ضرر ہو تو مال سے مطلوب منفعت حاصل نہ ہوگی اور یہ شرط مال کی طبیعت کو واضح کرتی ہے اس اعتبار سے مال کی دو قسمیں ہیں۔ ❷ (الف)..... اگر مال ایسا ہو کہ اس کے اجزاء اور ٹکڑے کرنے سے کوئی نقصان نہ ہو بلکہ اس میں شریکوں کا نفع ہو جیسے مکلی موزونی اور عدوی متقارب تو تقسیم تفریق جبری جائز ہے اور قاضی انکار کرنے والے پر جبر کرے طرفین کی مصلحت کی وجہ سے۔

(ب)..... اگر تقسیم کی وجہ سے نقصان ہو اور اگر وہ نقصان ہر ایک شریک کا ہوتا ہو تو پھر مال مشترک میں جبری تقسیم جائز نہیں جیسے موتی یا قوت، ایک کپڑا، چراغ، کمان، قرآن کریم، خیمہ، باغ، حمام، گھر، چھوٹی دکان، گھوڑا، اونٹ، بکری اور گائے وغیرہ اس لیے کہ نقصان دونوں شریکوں کا ہوگا اور قاضی ضرر پر جبر کا مالک نہیں۔ اگر کسی ایک شریک کو نقصان ہوتا ہو جیسے مشترک زمین اور اس میں سے ایک حصہ کم ہو اور دوسرے کا زیادہ اگر زیادہ والا طلب کرے تو تقسیم واجب ہے شیوع ختم کرنے اور ضرر روکنے کی غرض سے وہ اپنے حصہ سے نفع اٹھائے گا اس لیے کہ غیر کے ضرر کی وجہ سے حق باطل نہیں کیا جاسکتا، اگر کم حصے والا تقسیم طلب کرے تو اس میں دورانے ہیں ایک تو حاکم شہید کی رائے مختصر اکانی میں کہ مال مشترک تقسیم کیا جائے گا اس لیے کہ اکثر حصے والے کا کوئی نقصان نہیں بلکہ اس میں اس کا نفع ہے اور کم حصے والے اپنے نقصان پر راضی ہے تقسیم طلب کرنے کی وجہ سے لہذا تقسیم پر جبر کیا جائے گا۔ اور ایک رائے قدوری کی ہے: کہ تقسیم نہیں کیا جائے گا اس لیے کہ طلب تقسیم میں کم حصے والا معصت ہے اس لیے کہ اس کے حق میں تقسیم ضرر محض ہے لہذا اس کی طلب کا اعتبار نہیں اور جبری تقسیم طلب کے بغیر شروع نہیں یا صحیح رائے ہے۔ اگر ہر ایک شریک کا حصہ کم ہو تو قاضی ان کی رضامندی کے بغیر تقسیم نہیں کرے گا اس لیے کہ تقسیم میں جبر منفعت کی تکمیل کے لیے ہے اور اس میں وہ فوت ہو رہی ہے اور رضامندی سے اس وجہ سے جائز ہے کہ حق ان دونوں کا ہے اور وہ اسے خوب پہچانتے ہیں۔

شوافع کا مذہب بھی جبری تقسیم میں حنفیہ کے مذہب کے قریب ہے کہ اگر تقسیم کی وجہ سے نقصان زیادہ ہو اور اس سے فی الحال حاصل

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۳۶ ملکیت اور ملک

ہونے والا نفع باطل ہو رہا ہو بالکل جیسے جو اہرات اور عمدہ کپڑے تو حاکم تقسیم سے منع کرے گا بلکہ وہ اس سے باری باری نفع اٹھائیں گے۔ اور اگر بالکل نفع باطل نہ ہوتا ہو مثلاً نفع ٹوٹ ہو جیسے تلوار توڑی جائے یا مقصود نفع باطل ہوتا ہو جیسے حمام اور پن چکی وغیرہ تو نہ انہیں تقسیم سے منع کیا جائے اور نہ انہیں تقسیم پر مجبور کیا جائے اس لیے کہ اس میں مال ضائع ہو رہا ہے اگر وہاں دو آدمیوں میں مشترک مال ہو ایک کا حصہ کم ہو جیسے گھر کا دسواں حصہ یا حمام یا زمین کا اور دوسرے کا زیادہ ہو یعنی باقی سارا تو کم والے پر جبر کیا جائے گا دوسرے کی طلب کرنے کی وجہ سے اس کے برعکس نہیں۔ حنا بلکہ کی بھی یہی رائے ہے کہ اگر مال تقسیم کے قابل ہے تو حاکم جبر کرے اور اس میں نقصان نہ ہوتا ہو اور اگر نقصان ہے تو جبر نہیں کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے لا ضرر ولا ضرار شوائع اور حنا بلکہ کے ہاں تقسیم سے مانع ضرورہ ہے کہ اس کی وجہ سے ہر شریک کے حصہ کی قیمت کم ہو جائے چاہے اس سے نفع اٹھائیں یا نہ اس لیے کہ قیمت کا کم ہونا ضرر ہے اور ضرر ممنوع ہے شرعاً۔

مالکیہ کے ہاں..... اگر مشترک چیز ایسی ہے جو تقسیم کا بلا ضرر احتمال رکھتی ہے جیسے زمین وغیرہ تو ان کو کرنے والے پر زبردستی ہوگی اور اگر مال مشترک تقسیم کے قابل نہیں جیسے دکان، چھوٹا گھر، تلوار وغیرہ تو پھر انہیں فروخت کر کے بٹائے گا اور اس کے ثمن شریکوں کے درمیان حصص کے اعتبار سے تقسیم کئے جائیں گے اور شریکوں میں سے انکار کرنے والے کو تقسیم پر مجبور کیا جائے گا چار شرطوں کے ساتھ۔

۱..... کہ فروخت کرنے والے کا حصہ کم ہو جائے اگر وہ علیحدہ فروخت کرے شریک کے حصہ سے اگر کم نہ ہو تو پھر اس پر جبر نہیں کیا جائے گا کیونکہ ضرر نہیں جیسا کہ قابل تقسیم میں جبر نہیں۔

۲..... بیع توڑنے والا اپنے شریک کے نقصان کا التزام نہ کرے۔

۳..... فروخت کرنے والا اپنے علیحدہ حصے کا مالک نہ بنے اگر اکیلا مالک بن سکتا ہے اور اس نے بیع کا ارادہ کیا اور دوسرے نے انکار کر دیا تو بیع پر مجبور نہیں کیا جائے گا اسی بناء پر اگر دو شریک مال مشترک کے مالک ہو گے وراثت کی وجہ سے یا خریدنے کی وجہ سے تو اس میں انکار کرنے والے پر اجبار کرنا جائز ہے۔

۴..... مال مشترک کرائے پر نہ ہو یا تجارت کے لیے نہ خرید اگیا ہو اگر غلہ کے لیے رکھا گیا ہے یا اسے نفع کے لیے خرید اگیا ہو اگر تجارت ہی کے لیے ہو تو بیع سے رکنے والے پر جبر نہیں کیا جائے گا۔

تیسری شرط..... تقسیم عادلانہ ہو خالمانہ نہ ہو اس لیے کہ تقسیم بعض حصص کو جدا کرنے اور بعض کو بعض کے بدلے میں دینے کا نام ہے اور عادلانہ میں رضا ضروری ہے اگر اس میں ظلم ہو تو رضا نہ پائی گئی اور نہ ہی کامل طور پر حصے جدا ہوئے کیونکہ کسی بھی جزو میں شرکت باقی ہے لہذا دوبارہ تقسیم کی جائے گی۔ ①

چوتھی شرط..... تقسیم جمع میں مال مشترک ایک جنس کا ہو جیسے مثل گندم روٹی، اخروٹ وغیرہ اگر مختلف جنس ہوں جیسے گندم اور جو، روٹی اور لہذا، اخروٹ اور کیلے، موتی اور یاقوت اور جانور گھوڑا اور اونٹ وغیرہ تو تقسیم جمع جائز نہیں اس لیے کہ تقسیم جمع اتحاد جنس کی وجہ سے مقصود حاصل کرنے کا سبب ہے اور وہ نفع کی تکمیل ہے اور اختلاف جنس کی صورت میں نفع فوت ہو جاتا ہے۔ اسی طرح بہت سے گھر زمینیں اور انگور کی بیلیں امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں تقسیم جمع سے تقسیم نہیں کی جائیں گی اس گھر گھر اور زمین زمین میں بہت بڑا فرق ہے لہذا ان میں دو جنسوں کا اعتبار ہوگا لہذا ان میں تقسیم تفریق ہوگی۔ اور صاحبین کے ہاں ان میں بھی تقسیم جمع ہوگی اس لیے کہ صورت اور رہائش کے اعتبار سے یہ جنس واحد ہیں اگرچہ اختلاف مقاصد کے اعتبار سے یہ متعدد اجناس ہیں۔

اور تفاوت میں برابری ممکن ہے قیمت کے اعتبار سے اور مصلحت کو دیکھے۔ ائمہ حنفیہ اس بات پر متفق ہیں کہ دو کمروں کو تقسیم جمع سے تقسیم

فقہ الاسلامی وادلت..... جلد ششم..... ۷۳۷..... ملکیت اور ملک

کیا جائے گا سوائے وہ متصل ہوں یا الگ الگ۔ یہ متقدمین حنفیہ کا مذہب تھا البتہ ہمارے زمانے میں گھروں اور کمروں وغیرہ میں کافی تفاوت ہے لہذا اب تقسیم جمع نہیں ہوگی بلکہ تقسیم تفریق ہوگی۔

چوتھی بحث: تقسیم کی کیفیت و طریقہ..... حنفیہ نے تقسیم کا طریقہ وضاحت سے بیان فرمایا ہے تقسیم کرنے والا اس طریقہ کو اختیار کرے گا اور میرے خیال میں یہ صرف اجتہاد سے متعین کیا گیا ہے جو زمانے کے اعتبار سے تبدیل ہو سکتا ہے۔
۱..... تقسیم کرنے والا زمین کو ناپے تاکہ جغرافیائی نقشہ محفوظ رہے اور باقی کے پاس لے جائے اور عمارت کی قیمت لگائے تاکہ ہر شریک اپنا حصہ پہچان سکے۔

۲..... ہر حصے کو دوسرے سے جدا کرے علیحدہ طور پر تاکہ امتیاز اور افرامز کمبل طور متحقق ہو اور ہر شریک کا حصہ دوسرے کے حصے سے مانع ہو۔

۳..... حصہ داروں کے نمبر مقرر کئے جائیں اور ہر ایک کے حصے پر سہم لکھا جائے۔

۴..... حصہ داروں کے نام الگ الگ کاغذوں پر لکھے اور انہیں کہیں برتن وغیرہ میں سنبھال لے پھر بطور استحسان کے درمیان قرعہ ڈالے دلوں کو تسلی دینے کے لیے اور کسی ایک کی طرف میلان کی تہمت سے بچنے کے لیے جس کا نام پہلے نکلا اسے وہ سہم ملے گا جس پر اول لکھا ہوا ہے اور دوسرے کو دوسرا سہم دیا جائے گا اسی طرح کیا جائے اگر سہم کی مقدار متحدہ ہو۔ اگر سہام مختلف ہوں بایں طور کہ تین کے درمیان ہوں ایک کے دس حصے دوسرے کے پانچ اور تیسرے کا ایک تو قاسم سولہ (۱۶) حصے بنائے اور تینوں کے نام لکھے اب اگر دس سہم والے کا نام پہلے نکل آیا تو وہ اسے پہلا سہم اور نو اس کے ساتھ ملے ہوئے دے دے تاکہ اس کے سہم بعض بعض کے ساتھ ملے ہوئے ہوں اسی طرح تقسیم مکمل کرے۔ قرعہ ڈالنا حنفیہ کے ہاں مندوب ہے اگر قاسم ہر شریک کا حصہ بغیر قرعہ کے متعین کرے تو یہ بھی جائز ہے کیونکہ اس کا عمل قضاء ہے جو ہر شریک پر لازم کرنے کا مالک ہے۔

۵..... تقسیم کا آلہ..... مجلہ میں دفعہ (۱۱۳۷) پر اس کی تصریح ہے کہ مال مشترک اگر کیلی ہو تو کیلی کے ساتھ اگر وزنی ہو تو وزن کے ساتھ اگر عددی ہو تو عدد کے ساتھ اگر گزوں سے ناپا جانے والا ہو تو گزوں کے ساتھ تقسیم ہوگی اور دفعہ (۱۱۳۸) میں تصریح ہے صحن اور زمینیں ذراع سے ناپی جاتی ہیں لہذا یہ گزوں سے ہی تقسیم ہوں گی اور جس زمین پر درخت اور عمارتیں ہوں وہ قیمت کے اعتبار سے تقسیم ہوگی۔

نقدی سے تقسیم برابر کرنا..... شواہغ اور حنا بلہ نے تقسیم کو قیمت اور نقد سے برابر کرنے کی اجازت دی ہے غیر مثلی اموال میں جو جدائی اور افرامز قبول نہیں کرتے جیسے زمین جس کے اجزاء قیمت کے اعتبار سے مختلف ہوں یہ مالکیہ کا بھی مذہب ہے احناف جبری تقسیم تفریق میں نقد داخل کرنے کی اجازت نہیں دیتے جب تک شرکاء کی رضامندی نہ ہو اس لیے کہ تقسیم مشترک چیز میں ہو رہی ہے اور وہ زمین ہے کہ نفوذ اگر دو آدمیوں میں گھر مشترک ہو اس کی تقسیم کا اعادہ ہو اور اس کی ایک زمین قرار دی جائے گی اور جس کے حصہ میں عمارت ہے اسے مجبور نہیں کیا جائے گا کہ وہ درہم دے اس لیے کہ تقسیم مبادلہ ہے اس میں رضامندی سے درہم داخل کرنا جائز ہے قاضی کے جبر سے نہیں الا یہ کہ معذور ہو پھر ضرورت کی وجہ سے درہم سے برابری ہوئی۔

تقسیم کا نمونہ..... فقہاء نے تقسیم کے اہم حالات کی وضاحت کی ہے اور وہ گھروں زمین اور عمارت وغیرہ کی تقسیم کی کیفیت ہے اسی طرح گھر اور صحن گھر اور دکان، چلی منزل اور اوپر والی منزل اور راستہ وغیرہ کی۔

پہلا مقصد: گھروں کی تقسیم..... حنفیہ کا اتفاق ہے ❶ ہے کہ اگر مشترک گھر دو شہروں میں ہوں تو انہیں تقسیم میں جمع نہیں کیا جائے گا بشرطیکہ گھر کو علیحدہ تقسیم کیا جائے گا۔ البتہ اگر مشترک گھر ایک شہر میں ہوں تو امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں انہیں بھی علیحدہ تقسیم کیا جائے گا اس لیے کہ گھر مختلف اجناس ہیں مقاصد جگہ اور پڑوسی مسجد کے قریب اور پانی اور بازار کے قریب ہونے کی وجہ سے مختلف ہیں لہذا تقسیم جمع میں تعدیل ممکن نہیں بلکہ تقسیم تفریق ہوگی اور بعض حصوں کو بعض کے ساتھ نہیں ملا یا جائے گا الا یہ کہ وہ راضی ہوں پر حنفیہ کے ہاں صحیح ہے صاحبین کے ہاں اس تقسیم میں قاضی جیسے مناسب سمجھے اس طرح تقسیم کرے اگر تقسیم جمع قرین مصلحت ہے تو وہ کرے اور اگر تقسیم تفریق مناسب ہو تو وہ کرے اس لیے کہ گھر والوں کی رائے میں جنس واحد ہیں نام اور صورت کے اعتبار سے اور رہائش کے اعتبار سے لہذا معاملہ قاضی کے سپرد ہے کہ وہ صلح کو اختیار کرے تقسیم میں۔

اور یہ اختلاف امام صاحب اور صاحبین کا ایک گھر کی تقسیم میں جاری ہے امام صاحب کے ہاں تقسیم جمع رضا مندی کے بغیر نہیں اور صاحبین کے ہاں معاملہ قاضی کے سپرد ہے جس میں مصلحت اور تعدیل ہو اس صورت کو اختیار کرے۔
رہ گے کمرے تو حنفیہ کے ہاں بالاتفاق وہ تقسیم جمع سے تقسیم ہوں گے چاہے برابر ہوں یا نہ ہوں کیونکہ سکنی میں برابر ہیں۔ شوافع کے ہاں مختلف عمارتوں والے گھر قیمت کے ساتھ تقسیم ہوں گے کیونکہ جگہ اور عمارت سے غرض مختلف ہوتی ہے، مالکیہ کی بھی یہی رائے ہے کہ گھر رضا مندی سے تقسیم ہوں گے ہم کے اعتبار سے قیمت سے برابری کی جائے گی۔ حنفیہ کے ہاں بالاتفاق حمام، کنواں، پن چکی اور مشترک باغ شرکاہ کی رضا مندی کی بغیر تقسیم نہیں کئے جائیں گے بشرطیکہ سے نقصان روکنے کی وجہ سے۔

دوسرا مقصد: زمین اور عمارت کی تقسیم..... اگر مال مشترک ایسی زمین ہو جس پر عمارتیں ہوں تو اس کی تقسیم کی کیفیت میں حنفیہ کے تین قول ہیں۔ ❷

۱..... امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں زمین ناپ کر تقسیم کی جائے گی اس لیے کہ ناپی جانے والی چیزوں میں یہی اصل ہے پھر جس کے حصہ میں عمارت یا عمدہ زمین آئی ہے اس سے دراہم لے کر دوسرے کو دیئے جائیں گے تاکہ برابر ہو جائیں بس درہم تقسیم میں ضرورت کی وجہ سے داخل ہوں گے اس لیے کہ تقسیم قاضی میں جبر ہوتا ہے اور اس میں اصل مذہب حنفیہ کے مطابق دراہم داخل نہیں ہونے اور یہاں ضرورت کی وجہ سے داخل ہوئے ہیں جیسے بڑے بھائی ولایت چھوٹے بھائی پر کہ اسے اس پر مالی ولایت نہیں لیکن جب اس کی شادی کرانے کا تو مہر مقرر کرنے کا مالک ہوگا شادی کی ضرورت کی وجہ سے اور یہ رائے شوافع کی بھی ہے۔

۲..... امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں: زمین اور عمارت قیمت کے اعتبار سے تقسیم ہوں گے اس لیے کہ برابری تقسیم کے بغیر نہیں ہو سکتی۔

۳..... امام محمد کے ہاں شریک دوسرے شریک سے عمارت کے مقابلہ میں زمین لے لے گا اور جو زیادہ ہوگا وہ واپس کر دیا جائے گا اس لیے کہ صحیح عمارت کی قیمت کے برابر نہیں۔

تیسرا مقصد: گھر اور خالی زمین گھر اور دکانیں..... حنفیہ کے ہاں جب مال مشترک گھر اور خالی زمین ہو یا گھر اور ساتھ دکان ہو تو قاضی ان دونوں کو علیحدہ تقسیم کرے تقسیم تفریق نہ کہ تقسیم جمع اس لئے کہ یہ مختلف اجناس ہیں یا مختلف اجناس کے حکم میں ہیں اور گھروں کی مثل زراعت کے لیے خالی زمین بھی ہے اور زمین کو ناپ کر اور گھروں کو قیمت کے اعتبار سے تقسیم کیا جائے گا۔

چوتھا مقصد: سفل اور علو..... جس چیز کی تقسیم کی جارہی ہے اس میں بعض حصے نیچے ہے اور بعض اس کے اوپر یا اس کے اوپر غیر کا حصہ ہے یا اوپر کا بعض حصہ ہے نیچے کا نہیں کہ سفل غیر کا یہ سب کچھ ایک گھر کی مانند ہیں یا دو کی اوپر اور نیچے کی منزلوں کی علیحدہ علیحدہ قیمت لگائی جائے گی اور تقاضی کے واسطے سے قیمت سے اس کی تقسیم ہوگی اور اس کے علاوہ کسی چیز کا اختیار نہیں ہوگا اس لیے کہ ان میں سے ہر ایک ایسی چیز کی صلاحیت رکھتا ہے جس کی دوسرا نہیں رکھتا۔ پس یہ دو جنسوں کے مشابہ ہو گئے اور یہ قیمت کے اعتبار سے تقسیم کا تقاضا کرتا ہے تاکہ برابری تحقق ہو سکے یہ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کی رائے ہے جسے مشائخ نے اختیار کیا ہے اور اس پر فتویٰ ہے۔ شیخین کے ہاں اسے ذراع (گز) کے تقسیم کیا جائے گا کیونکہ سفل اور علو گزوں سے ناپ جانے والے ہیں پھر اس کی تقسیم میں اختلاف ہے امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ایک نیچے سے دو گز اوپر سے اور امام ابو یوسف کے ہاں ایک گز ایک گز کے بدلے میں پھر فرمایا ہر ایک اپنے زمانے کی عادت کے موافق۔

حنا بلہ کے ہاں: اگر دو شریکوں کے درمیان ایسا گھر ہو کہ جس کے اوپر نیچے منزلیں ہوں اس میں سے ایک تقسیم طلب کرے ایک کا علو ہو اور ایک کا سفل تو اس میں اجبار نہیں کیا جائے گا یا ایک شریک سفل کی تقسیم چاہے اوپر کی نہ پاس کے برعکس تو بھی اس میں اجبار نہیں اس لیے کہ ان میں سے ہر ایک علیحدہ رہائش گاہ ہے نیز ان میں سے ایک کو تقسیم سے نقصان ہوگا۔ اور اگر ان میں سے ایک اوپر اور نیچے کی منزل کی تقسیم چاہے اور اس میں ضرر بھی نہ ہو اور عوض بھی نہ لونا یا جاتا تو تقسیم کو قبول کرنا واجب ہے اور روکنے والے کو مجبور کیا جائے گا اور قیمت کے اعتبار سے برابری ہوگی کیونکہ یہ احوط ہے اور یہی حنفیہ کے ہاں مفتی بہ بھی اور ایک ذراع نیچے کا دو ذراع اوپر کے مقابلے میں نہیں رکھے جائیں گے نہ اس کے برعکس اور نہ ایک ذراع ایک ذراع کے بدلے میں لایا یہ کہ دونوں شریک تقسیم پر راضی ہوں۔

پانچواں مقصد: راستہ کی تقسیم:

راستے کی تقسیم میں کئی مشکلات ہیں ان میں سے پہلی چیز: راستے کا چلنا اور اس طرح کے فوائد..... اگر تقسیم کرنے والوں نے شریکوں کے درمیان مشترک گھر کو تقسیم کیا اور میں سے ایک کے حصہ میں پانی یا راستہ دوسرے کی ملک میں ہو اور اس فائدے پر تقسیم میں تفریق نہ ہوں۔

(الف)..... اگر راستہ اور پانی دوسرے کے حصہ کی طرف موڑنا ممکن ہو یعنی کسی اور ذریعہ سے اس سے مستغنی ہو تو پھر اس سے پھرنا واجب ہے اس کے بعد اسے اس میں چلنا اور دوسرے کے حصہ میں سے پانی گزارنا جائز نہیں اس لیے کہ ضرر کے بغیر تقسیم ممکن ہے۔

(ب)..... اگر اس سے ہننا ممکن نہ ہو تو تقسیم صحیح ہو جائے گی کیونکہ حصص میں اختلاف کی وجہ سے یہ مختلف ہے لہذا نئے سرے سے تقسیم ہوگی۔

دوسری چیز..... راستہ ختم کرنے میں شرکاء کا اختلاف اگر شرکاء راستہ ختم کرنے میں دوران تقسیم اختلاف کریں تو حاکم اس معاملہ میں غور کرے۔

(الف)..... اگر ہر ایک کے حصہ میں راستہ کھولنا درست ہو تو حاکم مشترک راستہ تقسیم کیے بغیر تقسیم کر دے اور وہ راستہ ختم کر دے منفعت مکمل کرنے اور ہر اعتبار سے جدائی تحقیق کرنے کے لیے۔

(ب)..... اگر نیا راستہ بنانا درست نہ ہو تو مشترک راستہ ان کے درمیان تقسیم کر دے تاکہ راستے کے علاوہ کی منفعت حاصل ہو سکے۔

تیسری چیز..... راستے کی چوڑائی میں شرکاء کا اختلاف، جب شرکاء راستے کی چوڑائی کی مقدار میں اختلاف کریں تو حاکم اس معاملہ پر غور کرے۔

(الف)..... راستے میں راستے کی چوڑائی دروازے کی چوڑائی اور بلندی جتنی ہوگی تاکہ ہر ایک اپنے اپنے حصہ میں چھبنا سکے

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۴۰ ملکیت اور ملک

اگر دروازے کے اوپر ہونہ کہ اس کے علاوہ اس لیے کہ یہ مقدار داخل ہونے کے لیے کافی ہے اور چلنے کے لیے۔

(ب)..... اور زمین کی طرف راستے میں اتنا عرض ہونا چاہے جس میں جانور چل سکیں کیونکہ اس چلنے میں کفایت ہوتی۔

چوتھی چیز..... راستے کا حصص کے تابع ہونا تقسیم کنندگان کے سہام کے برابر راستہ ملتی ہوگا جیسا کہ تقسیم سے پہلے تھا اس لیے کہ تقسیم راستے کے علاوہ ہوگی لہذا راستہ مشترک ہی رہے گا جیسے پہلے تھا۔

پانچویں چیز..... راستے کے حصہ میں تفاوت: شرکاء کا اس بات پر اتفاق جائز ہے کہ راستہ میں حصص کے اعتبار سے تفاوت ہیں اگرچہ ان کے سہام گھر اور زمین کے برابر ہوں مثلاً راستہ اثلاً تقسیم ہو اور گھر برابر برابر اس لیے کہ رضامندی سے تقسیم میں تفاوت اموال ربوبیہ کے علاوہ میں جائز ہے۔

پانچویں بحث: تقسیم کرنے والا..... اس کی تعیین شرائط اجرت اور تقسیم کرنے والوں میں تعدد۔

پہلی بات: تقسیم کرنے والے کی تعیین..... قاسم وہی مقرر کیا جائے جو تقسیم کو جانتا ہو اور شرکاء بذات خود رضامندی سے تقسیم کرانا چاہتے ہوں الا یہ کہ ان میں بچہ ہو تو پھر قاضی کی ضرورت ہے اس لیے کہ انہیں بچے پر ولایت حاصل نہیں کبھی تو اس کی طرف سے وہ وکیل متعین کریں یا قاضی وکیل متعین کرے قاضی یا حاکم کے لیے مندوب ہے کہ وہ ہمیشہ کے لیے قاسم متعین کرے اسے بیت المال سے وظیفہ دیا جائے تاکہ وہ بغیر اجرت کے تقسیم کیا کرے یہی اولی اور پسندیدہ ہے اس لیے کہ اس میں لوگوں کے لیے نزی ہے اور یہ تہمت سے دور ہے نیز اس لیے بھی کہ تقسیم کرنا قضاء کی قسم ہے اس لیے کہ اس کے ذریعہ خصومت ختم ہوئی ہے اور اس کا نفع تمام لوگوں کو ہے تو اس کی کفایت ان کے مال سے ہونی چاہیے الغرم بالغنم۔

اگر ہمیشہ کے لیے قاسم متعین نہ کیا تو قاضی قاسم مقرر کرے جو اجرت مثل پر تقسیم کرے حصہ داروں کے حساب سے اس لیے کہ اس کا نفع انہیں ہی ہوتا ہے اور اجرت مثل اس لیے کہ وہ اجرت مثل سے زیادہ برزردتی نہ کرے جیسا کہ قاضی لوگوں کو ایک ہی قاسم پر مجبور نہیں کر سکتا اس لیے کہ اگر متعین کرے تو وہ بھی زیادہ لگا زبردتی اور قاضی کی تقسیم کرنے والوں کو مشترک نہیں چھوڑے گا تاکہ وہ زیادہ اجرت نہ لیں جس سے لوگوں کا نقصان ہو اگر وہ نقیب و گمران ہوں تو جائز ہے اس لیے کہ حاکم گمران مقرر کر سکتا ہے اور گمرانی روک سکتا ہے۔

حنفیہ نے قاسم کے لیے اتحساناً وندباً کچھ شرائط مقرر کی ہیں جو یہ ہیں۔

۱..... عادل امین اور تقسیم جاننے والا ہو اس لیے کہ اگر وہ عادل نہیں خائن یا تقسیم کے معاملات نہیں جانتا تو اس سے تقسیم میں ظلم کا خوف ہے جو کہ جائز نہیں۔

۲..... قاضی کی طرف سے متعین ہو اس لیے کہ اس کے علاوہ کی تقسیم غائب اور بچے پر نافذ نہ ہوگی نیز اس میں امانت کی شرائط جمع ہیں۔

۳..... حصص کو برابر کرنے میں مبالغہ کرے اور سہام کی برابری میں تاکہ سہام میں نقص نہ ہو اور مناسب یہ ہے کہ قاسم شریکوں کے درمیان کوئی حق مثلاً راستہ پانی وغیرہ کو تقسیم کے بغیر نہ چھوڑے الا یہ کہ ممکن نہ ہو اور مناسب یہ ہے کہ قاسم بعض کے حصے بعض کے ساتھ ضم نہ کرے الا یہ کہ وہ ملانے پر راضی ہوں۔

۴..... تقسیم کے بعد قمرعڈا لے لوگوں کے دل موہ لینے کے لیے اور سنت وارد ہونے کی وجہ سے نیز قمرعہ تہمت کو دور کرنے والا ہے۔

شوافع اور حنابلہ نے قاضی کی طرف سے متعین قاسم کے لیے سات شرطیں لگائی ہیں: اسلام، بلوغ، عقل، آزادی، مرد ہونا، عادل ہونا، مانے اور ریاضی کا علم۔ اس لیے کہ ان کا علم تقسیم کے آلات میں سے ہے، اور شوافع نے سننے اور دیکھنے کی بولنے اور یاد رکھنے کی بھی شرط

لگائی ہے اس لیے کہ ان کا ہونا ضروری ہے اس لیے کہ قسم کو ان حصہ داروں پر ولایت ملزمہ حاصل ہے اور جس میں یہ شرائط وافر مقدار میں نہ پائی جائیں وہ اہل ولایت نہیں۔ اگر قاسم کا فریافاسق اور جاہل ہو تو شرکاء کی رضامندی کے بغیر تقسیم لازم نہ ہوگی۔ یہ سب اس وقت قاضی کی طرف سے قاسم متعین ہو اور اگر اپنی رضامندی سے شرط کا قاسم مقرر کریں تو اس کے لیے سابقہ شرائط نہیں سوا کے مکلف ہونے کے کیونکہ یہ ان کا وکیل ہے۔

تیسری بات: زیادہ تقسیم کرنے والے..... ایک قاسم یا زیادہ کے ذریعہ تقسیم کرانا جائز ہے مالکیہ کے ہاں قرعہ سے تقسیم میں ایک قاسم بھی کافی ہے اس لیے کہ اس کا اہم کام قرعہ کا نتیجہ بتانا ہے جیسے قیافہ شناس ڈاکٹر اور مفتی کا کام ہے۔ مالکیہ شوافع اور حنابلہ کے ہاں اگر تقسیم میں قیمت نہ لگائی ہو تو ایک قاسم بھی کافی ہے کیونکہ اس کی تقسیم حاکم کے حکم کی طرح ہے اور اگر تقسیم میں قیمت لگائی ہو تو پھر متعدد قاسم ہونا ان فقہاء کے ہاں ضروری ہیں دو سے کم کی تقسیم جائز نہیں اس لیے کہ قیمت لگانا قیمت کی گواہی ہے اور گواہی کے لیے دو آدمیوں کا ہونا ضروری ہے۔

چوتھی بات: قاسم کی اجرت..... فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ اگر قاضی کی طرف سے قاسم مقرر ہو تو اس کی اجرت بیت المال سے ہوگی اگر اس میں وسعت ہو اس لیے کہ تقسیم قاضی کی عمل کی جنس میں سے ہے نیز اس کا نفع تمام لوگوں کو عام ہے اور اگر قاسم شرکاء کی مرضی سے آیا ہو اجرت پر تو امام ابوحنیفہ اور امام مالک کے ہاں اجرت شرکاء پر تعداد کے اعتبار سے تقسیم ہوگی یا عدد روئس کے اعتبار سے اس لیے کہ اجرت عمل کی مقابلہ میں ہے اور عمل حصص کو الگ الگ کرنا ہے اور تیز کرنا ایک ہی عمل ہے اس لیے کہ کم کی زیادہ سے تیز بعینہ زیادہ سے کم کی تیز ہے پس حکم اصل تیز کے ساتھ متعلق ہوگا اور قاسم کم حصے کی تیز میں بھی اسی طرح تھکے گا جس طرح زیادہ کی تیز میں جب عمل میں تفاوت نہیں تو اجرت میں بھی تفاوت نہ ہوگا صاحبین شوافع اور حنابلہ کے ہاں اجرت کی تقسیم حصص کی بقدر ہوگی اس لیے کہ کثیر میں عمل قلیل سے زیادہ ہے نیز اجرت نفقہ کی طرح ہے جو ملک کا محتاج ہے اور اس کی تائید اس بات سے بھی ہوتی ہے کہ کیل کرنے والے اور وزن کرنے والے کی اجرت حصوں کے اعتبار سے ہے اجماعاً اور اسی طرح باقی کاموں مثلاً چرواہے کی اجرت بوجھ اٹھانے والے کی اور حفاظت وغیرہ کی میری رائے کے مطابق یہ زیادہ اولیٰ اور صحیح ہے اس لیے کہ لوگوں کے لیے اس میں نرمی ہے۔

چھٹی بحث: تقسیم کے احکام..... تقسیم کے اثبات کے لیے کچھ خاص احکام ہیں اور کچھ عام۔

پہلا مقصد: تقسیم کے عام احکام..... اعیان کی تقسیم کے عام احکام درج ذیل ہیں پہلی بات: تقسیم کا لازم ہونا: تقسیم عقود لازمہ میں سے بالاتفاق فقہاء کے ہاں ① اس کو توڑنا جائز نہیں لیکن بعض مذاہب میں لزوم کے سلسلہ میں تفصیل ہے حنفیہ کے ہاں ② تقسیم تمام ہونے کے بعد جبری اور رضامندی والی دونوں تقسیمیں لازم ہو جاتی ہیں جب مکمل ہو جائیں تو ان سے رجوع جائز نہیں البتہ تقسیم مکمل ہونے سے پہلے تو جبری تقسیم میں تو لازم ہے اگر قاضی ایک قوم میں مشترک مال تقسیم کرے اور تمام سهام قرع سے لکالے تو انہیں رجوع کرنے کا اختیار نہیں اسی طرح تقسیم مکمل نہ ہو تو بھی وہ نہیں رجوع کا حق نہیں۔ رہ کئی تقسیم ترانی تو اس کے مکمل ہونے سے پہلے شرکاء کو رجوع کا اختیار ہے اس لیے کہ یہ تقسیم تمام سهام مکمل ہونے کے بعد ہی مکمل ہوتی ہے جیسا کہ تمام عقود میں ہوتا ہے۔

ہاں اگر تمام سهام نکل آئے ہوں اور ایک رہ گیا ہو تو رضامندی کی تقسیم میں بھی رجوع کرنا جائز نہیں، اس لیے کہ سہم متعین ہو گیا اس کا بھی۔ مالکیہ کے ہاں مطلقاً تقسیم لازم ہو جاتی ہے کہ جو کچھ تقسیم میں نکلا وہ لازم ہے کسی ایک توڑنے کا اختیار نہیں اسی طرح رضامندی والی تقسیم میں بھی لازم ہے جو فتح کا ارادہ کرے تو اسے فتح کا اختیار نہیں ③ شوافع کے ہاں جبری تقسیم بغیر رضامندی کے بھی اور ہو جاتی ہے اور یہ بات

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم..... ۷۴۲..... ملکیت اور ملک

معلوم ہے کہ افراز اور تعدیل میں اجبار ہے اور رضامندی کی تقسیم رد ہے صرف ارنج یہ ہے کہ اس میں قرعہ نکلنے کے بعد رضامندی ضروری ہے اور قاسم کا علم شرکاء کی رضا کی بغیر لازم نہیں ہوتا ہے اس لیے کہ جب ابتداء میں رضا ضروری ہے اسی طرح انتہاء میں بھی ضروری ہے۔

حنابلہ کے ہاں..... جبری تقسیم لازم ہے اور رضا والی تقسیم میں دو جہیں ہیں لیکن ارنج یہ ہے کہ جب قرعہ نکل آیا تو تقسیم لازم ہے اس لیے کہ قاسم حاکم کی طرح ہے اور اس کا قرعہ حاکم کے قرعہ کی طرح ہے اس لیے کہ سہم برابر کرنے میں وہ مجتہد ہے جیسے حاکم حق کی طلب میں مجتہد ہے۔

دوسری بات: تقسیم میں خیار کا ثبوت..... حنفیہ کے ہاں ❶ تقسیم کی تین قسمیں ہیں۔ ایک تقسیم جس میں انکار کرنے والے پر جبر نہیں جیسے مختلف اجناس کی تقسیم ایک وہ جس میں انکار کرنے والی پر جبر ہوگا مثالی چیزوں میں جیسے کیلی، عددی اور وزنی چیزیں، ایک وہ قسم جو غیر مثالیات میں انکار کرنے والے پر جبر ہو جسے ایک قسم کے پزے، گائے بکری وغیرہ خیار تین قسم کے ہیں۔ خیار شرط، خیار عیب، خیار رویت۔

۱..... مختلف اجناس کی تقسیم میں تمام اختیارات ثابت ہیں اس لیے کہ یہ من کل وجہ مبادلہ ہے بیع کی طرح۔

۲..... مثالی چیزوں کی تقسیم میں صرف خیار عیب ثابت ہے خیار رویت اور خیار شرط ثابت نہیں کیونکہ ان کے اثبات میں کوئی فائدہ نہیں۔

۳..... غیر مثالی چیزوں کی تقسیم میں جیسے ایک قسم کے پزے گائے بکری وغیرہ میں صرف خیار عیب ثابت ہے۔ رہ گیا خیار شرط اور خیار رویت اس کے ثبوت میں دو روایتیں ہیں صحیح ان میں سے جس پر فتویٰ ہے وہ یہ کہ یہ بھی ثابت ہیں۔

خلاصہ..... یہ کہ مختلف اجناس کی تقسیم میں تینوں خیار ثابت ہیں اور مثالی چیزوں میں صرف خیار عیب ثابت ہے اور غیر مثالی میں بھی خیار عیب ہی ثابت ہے۔ مالک کے ہاں ارنج یہ ہے کہ تقسیم مرضات میں خیار عیب ثابت ہے اس لیے کہ یہ بیع کی طرح ہے۔ حنابلہ کے ہاں اگر کسی ایک شریک کے حصہ میں بھی عیب نکل آیا اور تقسیم سے پہلے اسے معلوم نہ تھا تو اسے تقسیم منخ کرنے کا اختیار ہے یا عیب کا بدلہ لینے میں رجوع کرے اس لیے کہ اس کے حصہ میں نقصان آیا ہے۔

شواہغ نے اس بات کی تصریح کی ہے کہ آواز کی صورت میں غلط یا صیغ کی حالت میں لوٹ جائے گی اور تقسیم روا اور تعدیل جو بیع ہے اس لیے اس میں خیار عیب ثابت ہے۔

تیسری بات: تقسیم کے اثرات..... درج ذیل احکام تقسیم پر مرتب ہوتے ہیں۔

۱..... ہر شریک کا حصہ مستقل طور پر متعین ہو جاتا ہے اور وہ اپنے حصے کا تقسیم کے بعد مستقل طور پر مالک ہوتا ہے۔

۲..... شریک ان تمام تصرفات کا مالک ہو جاتا ہے جو ملکیت میں ثابت ہوتے ہیں یعنی بیع اجارہ رہن تعمیر، تحزیب وغیرہ کا۔

۳..... تقسیم میں شفعہ ثابت نہیں ہوتا اس لیے کہ حق شفعہ مبادلہ محضہ میں ثابت ہوتا ہے اور تقسیم ایک اعتبار سے مبادلہ ہے لہذا اشفعہ کی محتمل نہیں۔

اور ظاہر یہ ہے کہ یہ حکم تمام مذاہب کا متفق علیہ ہے۔ ❷

چوتھی بات: تقسیم توڑنا..... تقسیم اقالہ یا رضامندی سے منخ کرنے سے ٹوٹ جائے گی اور درج ذیل حالات میں حنفیہ کے ہاں تقسیم

توڑنا واجب ہے۔ میت پر دین ہونا۔

جب تقسیم مکمل ہو جائے پھر میت کے ذمہ قرض نکل آئے جو پورے ترکہ کا احاطہ کیے ہوئے ہو تو تقسیم منخ ہوگی۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم

جبکہ میت کا اس کے علاوہ اور کوئی مال نہ ہو الا یہ کہ وراثہ قرض ادا کر دیں یا غرماء معاف کر دیں یا ترکہ میں اتنا کچھ باقی ہو جس سے قرض ادا کیا جاسکتا تو پھر تقسیم برقرار ہے گی۔ اور فتح پر دلیل یہ فرمان باری تعالیٰ ہے:

مَنْ بَعْدَ وَصِيَّتِهِ يُوصِي بِهَا أَوْ ذَيْنَ النساء: ۱۱/

نیز جب قرض نے ترکہ کا احاطہ کیا ہو اور تو اس سے ظاہر ہوا کہ وراثہ کی اس میں ملکیت ہی نہیں بلکہ یہ میت کی ملک ہے جس سے غرماء کا حق متعلق ہے اور غیر کی ملکیت کا شی مقسوم سے متعلق ہونا صحت تقسیم سے مانع ہے۔

• اور اگر قرض ترکہ کو محیط نہ ہو تو بھی غرماء کا حق وصولی قدر دین میں ترکہ میں ثابت ہے جو نفاذ تقسیم سے مانع ہے یہ رائے میرے نزدیک ارجح ہے دائین کے حقوق کی رعایت کی وجہ سے۔ حنا بلہ کے ہاں ظہور دین کی وجہ سے تقسیم نہیں ٹوٹے گی اس لیے کہ دین کا ترکہ سے متعلق ہونا صحت تصرف سے مانع نہیں اس لیے کہ وہ وراثہ کی رضا کے بغیر متعلق ہے اس لیے شوائع کے ہاں: جب میت پر قرض ظاہر ہو تو تقسیم چونکہ حق کی تمیز کا نام ہے اس سے لیے ٹوٹے گی نہیں اگر اسے بیع قرار دیں تو اس کے ٹوٹنے کے بارے میں دو روایتیں ہیں ایک روایت کے مطابق ٹوٹ گئی کیونکہ مال کے ساتھ غیر کا متعلق ہے۔ اور ایک روایت میں نہیں ٹوٹے گی جب وارث ادا کر دیں۔

۲۔ دوسرا وارث ظاہر ہونا: یا موصی لہ کا ظاہر ہونا..... جب تقسیم مکمل ہوگئی پھر کوئی وارث ظاہر ہو یا موصی لہ تو تقسیم ٹوٹ گئی اس لیے کہ وارث اور موصی لہ شریک ہیں باقی وراثہ کے ساتھ اور جبری تقسیم صحیح قول قول کے مطابق نہیں ٹوٹے گی اس لیے کہ اس وقت تقسیم محل اجتہاد ہے اور قضا، قاضی جب محل اجتہاد سے مل جائے تو وہ نافذ ہوتی ہے ٹوٹی نہیں۔

۳۔ غبن فاحش کا ظہور..... تقسیم ہونے کے بعد جب غبن فاحش ظاہر ہو جائے اور وہ ہے جو قیمت لگانے والوں کی قیمت کے تحت نہ آئے مثلاً مال کی قیمت ایک ہزار لگائی جائے جو پانچ سو کے مساوی نہیں تو جبری تقسیم بھی بالاتفاق حنفیہ کے ہاں فسخ کی جائے گی اس لیے کہ قاضی کا تصرف عدل کے ساتھ متعین ہے اور وہ پایا نہیں گیا اور رضا والی تقسیم بھی صحیح قول کے مطابق ٹوٹ جائے گی اس لیے کہ اس کے جواز کی شرط معادلہ بھی جو پائی نہیں گئی اس کا ختم کرنا بھی واجب ہے یہی حنفیہ کے ہاں معتاد اور منقہ ہے سے کماذکر ابن عابدین اگر مدعی استیفاء حق کا اقرار نہ کرے تو غبن فاحش کا دعویٰ مسوع ہوگا اور اگر اقرار کرے تو پھر مسوع نہ ہوگا اور غبن سیر کے متعلق دعویٰ مسوع نہ ہوگا اور نہ گواہ قبول ہوں گے غبن فاحش یا ظلم سے تقسیم کا توڑنا فقہاء کے درمیان اتفاق مسئلہ ہے۔

۴۔ مال مقسوم میں غلطی ہونا..... جب تقسیم کے بعد ایک شریک دعویٰ کرے کہ اس کے حصہ کی کوئی چیز اس کے شریک کے حصہ میں غلطی سے چلی گئی ہے اور وہ اقرار کرے یا اپنے حق کی وصولی پر گواہ قائم کرے تو اس کے دعویٰ کی تصدیق نہیں کی جائے گی الا یہ کہ گواہ ہوں (یعنی خصم اقرار کرے یا انکار کرے) اس لیے کہ وہ فسخ تقسیم کا دعویٰ کر رہا ہے تقسیم ہونے کے بعد دلیل کے بغیر اس کی تصدیق نہیں ہوگی اور نہ ہی اس میں تناقض ہے کیونکہ اس نے امین کے فعل پر اعتماد کیا ہے پھر غلطی ظاہر ہوتی ہے۔ اگر اس کے پاس گواہ نہ ہوں شرکاء حلف اٹھائیں گے جو ان میں سے انکار کرے تو اس کے اور مدعی کے حصہ کو جمع کیا جائے گا پھر بقدر حصص ان میں تقسیم کر دی جائے گی اس لیے کہ انکار اس کے حق میں حجت ہے۔

اگر اس نے وصولی کا اقرار نہ کیا تو سب شرکاء حلف اٹھائیں گے اور تقسیم فسخ ہو جائے گی کیونکہ تقسیم سے حاصل شدہ اختلاف مقدار بیع میں اختلاف کی طرح ہے اگر اس نے کہا مجھے فلاں جگہ ملی ہے جو میرے سپرد نہیں کی گئی اور اپنی وصولی پر وہ گواہ بھی پیش نہیں کر رہا اور شریک اس کی تکذیب کر رہا ہے تو دونوں حلف اٹھائیں گے اور تقسیم فسخ ہو جائے گی کیونکہ نفس تقسیم میں اختلاف ہے۔

اس لیے کہ تقسیم کی مقدار میں اختلاف ہوا ہے یہ بیع کی مقدار کے اختلاف کے مشابہ ہے، اور اگر اس نے کہا میں نے اپنا حق وصول کر لیا

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ملکیت اور ملک
ہے پھر کبے بعض حصہ لیا ہے تو یہاں اس کے خصم کا قول قسم کے ساتھ معتبر ہوگا کیونکہ یہ اس پر غصب کا دعویٰ ہے اور وہ منکر ہے تو قول منکر کا معتبر ہوتا ہے۔ غلطی کے دعویٰ میں تقسیم توڑنے اور گواہ سے اثبات اور محل اتفاق ہے فقہاء کے ہاں البتہ شواہح کے ہاں: اگر گواہوں سے ثابت کرے غلطی وغیرہ کو تو جبری اور رضا مندی والی دونوں تقسیمیں ٹوٹ جائیں گی اور اگر افزائے ہو یا اس طور کہ تعدیل یا رد ہو تو تقسیم نہ ٹوٹے گی اس لیے کہ یہ بیع ہے اور اگر یہ ثابت نہ ہو تو پھر مدعی شریک کو حلف دے۔

۵۔ مال مقسوم میں کسی کا استحقاق..... اگر مال مقسوم میں مستحق نکل آئے یعنی کوئی اور شریک بھی ہو تو اس کی تین صورتیں ہیں حنفیہ کے ہاں یہ بات معلوم ہونے کے باوجود کہ استحقاق یہ ہے کہ کوئی شخص اپنی پوری یا بعض ملکیت کا دعویٰ کرے اور اس کا دعویٰ ثابت ہو اور قاضی اس کی ملکیت کا فیصلہ دے دے اور دوسرے کا قبضہ ختم کرادے جیسے مشتری اور مقسوم۔
(الف)..... اگر مستحق سارے تقسیم شدہ میں شائع ہو جیسے جس ربح تو بالا اتفاق حنفیہ کے ہاں تقسیم فسخ ہو جائے گی کیونکہ افزائے اور تیز کا معنی متحقق نہیں ہوا۔

(ب)..... اگر مستحق بعض متعین ہو کسی ایک شریک کے حصہ میں تو بالا اتفاق حنفیہ کے ہاں تقسیم فسخ نہیں ہوگی اس لیے کہ استحقاق جب ایک متعین جزویہ ہے تو یہ ظاہر نہ ہوا کہ مستحق مال میں شریک ہے لہذا تقسیم باطل نہ ہوئی لیکن مستحق اس حصہ کی بقدر رجوع کرے اس حصے والے سے اور واپس لے گا۔

(ج)..... اگر مستحق ہنس مشاع ہو کسی ایک کے حصہ میں تو امام ابوحنیفہ اور امام محمد کے ہاں جبری تقسیم فسخ نہیں ہوگی بلکہ مستحق منہ کو اختیار ہوگا کہ وہ چاہے تو دوسرے شریک کے حصہ میں رجوع کر لے یا اس کو فسخ کر دے اس لیے کہ استحقاق سے ظاہر ہوا کہ تقسیم استحقاق شدہ حصہ میں درست نہیں تھی۔ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ فرماتے ہیں تقسیم فسخ ہوگی اس لیے کہ استحقاق کی وجہ سے ظاہر ہوا کہ شریک کا کوئی اور شریک بھی ہے اگر وہاں اور شریک ہوتا تو تقسیم صحیح نہ ہوتی جیسے بعض مسئلہ میں شواہح اور حنا بلکہ کے ہاں: اگر کسی ایک کے حصہ میں کسی معین چیز کا استحقاق ہو ابائیں طور کہ اس کے ساتھ ایک ہی خاص ہے یا اسے دوسرے سے زیادہ ملا تو تقسیم باطل ہو جائے گی اس لیے کہ ایک دوسرے کا محتاج ہے تعدیل نہ پائے جانے کی اور اگر بعض مستحق دونوں شریکوں کے درمیان برابر تقسیم ہو گیا ہو مثلاً دونوں نے زمین تقسیم کر لی پھر ان دونوں کے حصہ سے کو ایک متعین حصہ کا مستحق نکلا تو تقسیم باطل نہ ہوگی باقی زمین میں اس لیے کہ تقسیم نام ہے ہر ایک کے حق کو الگ الگ کرنے کا اور افزائے پایا گیا۔ اور اگر وہ متاع ہو دونوں کے حصہ میں یا ایک کے حصہ میں تو اس میں تقسیم باطل ہو جائے گی شواہح کے ہاں باقی میں نہیں ہوگی اور حنا بلکہ کے ہاں سب میں باطل ہوگی اس لیے کہ مستحق تیسرا شریک ہے اور مال اس کی عدم موجودگی میں تقسیم ہونا اس کی اجازت تھی اور پر رضا والی تقسیم اور جبری دونوں میں برابر ہے نیز تقسیم کا مقصد حق میں تیز کرنا ہے یہ حاصل نہ ہوا، یہ امام ابو یوسف کی رائے ہے جیسے پہلے گزرا۔

دوسرا مقصد: اثبات کے خاص احکام..... یہاں تقسیم سے متعلق خاص احکام ہیں جو متقاسمین کے درمیان جب وہ بعض امور میں نزاع کریں اسے ختم کرنے کے لیے ہیں مثلاً حدود کے متعلق اختلاف عنین کی قیمت کے متعلق یا بعض حق دوسرے شریک کے قبضہ میں رہ جانے وغیرہ کے متعلق۔

پہلی بات: حدود میں اختلاف..... جب حد بندی میں دونوں اختلاف کریں ہر ایک اس بات کا دعویٰ کرے کہ اس کا گھر دوسرے کی حدود میں ہے اور وہ اختلاف تقسیم کے بعد ہو ہر ایک اپنے دعویٰ پر گواہ پیش کر دے تو ہر ایک کے لیے اس حصہ کا فیصلہ کر دیا جائے گا جو اس کے شریک کے حصہ میں ہے اس لیے کہ یہ خارج ہے اور خارج کے گواہ قبضہ والے پر راجح ہوتے ہیں۔ اگر ایک گواہ قائم کرے کہ اس کا گھر دوسرے کے قبضہ میں ہے جو اسے تقسیم میں ودتھا اور دوسرا انکار کرے تو گواہوں کی وجہ سے اس کے حق میں فیصلہ دے دیا جائے گا اگر وہ

دونوں گواہ نہ پیش کر سکیں تو دونوں حلف اٹھائیں گے اور تقسیم فرمائی ہوگی۔

دوسری بات: غبن کی قیمت میں اختلاف..... جب تو دونوں غبن کی قیمت میں اختلاف کریں اب وہ بیسیر ہوگا یا فاحش۔
(الف)..... اگر غبن بیسیر ہے یعنی جو قیمت لگانے والوں کی قیمت کے تحت آتا ہے تو دعویٰ کی طرف التفات نہیں کیا جائے گا چاہے تقسیم رضامندی سے ہوئی ہو یا قاضی کے فیصلے سے اس لیے کہ اس قسم کے غبن سے بچنا مشکل ہے اور غبن بیسیر کی مثلاً یہ کہ کپڑے سامان وغیرہ کی قیمت دس درہم اور ماہرین میں سے بعض لگاتے ہیں بعض ۱۰ تو اس کو ایک ہی غبن شمار کیا جائے گا۔

(ب)..... اگر غبن فاحش ہے یعنی جو قیمت لگانے والوں کی قیمت کے تحت داخل نہ ہو یاں طور کہ دس درہم والے سامان کی قیمت ماہرین آٹھ یا سات لگاتے ہیں اور کوئی ایک بھی دس نہیں لگاتا اب اگر تقسیم قاضی کے فیصلہ سے ہوئی ہے تو فریح ہو جائے گی اس لیے کہ فریقین میں رضامندی پائی گئی اور قاضی کا تصرف عدل کے ساتھ مقید ہے اور وہ پایا نہیں گیا اور اگر تقسیم رضامندی سے ہوئی تھی تو بعض حنفیہ کے ہاں دعویٰ مسوع نہیں ہوگا اس لیے کہ تقسیم بیع کے معنی میں ہے اور اس میں مالک کی جانب سے غبن کا دعویٰ اسے نہیں توڑ سکتا، اگر بیع مالک کے علاوہ مثلاً والد یا وصی کی ہو وہ غبن فاحش سے ٹوٹ جائے گی اور اصح یہ ہے کہ اس کا دعویٰ مسوع ہوگا اور رضامندی والی تقسیم بھی اجباری تقسیم کی طرح فریح ہوگی۔ غبن فاحش سے اس لیے کہ تقسیم کے جواز کی شرط معاملہ ہے جو پایا نہیں گیا اس کا ختم کرنا واجب ہے۔

تیسری بات: حصہ وصول کرنے میں اختلاف..... تقسیم کنندگان شرکاء جب تقسیم کے بعد اختلاف کریں بعض شرکاء اپنا حصہ وصول کرنے سے انکار کریں اور دعویٰ کریں کہ اس کا بعض حصہ شریک کے قبضہ میں ہے اور دوسرا انکار کرے۔

(الف)..... اگر دو تقسیم کرنے والے یا زیادہ اس بات کی گواہی دے دیں کہ مدعی نے اپنا حق وصول کر لیا ہے تو شیخین کے ہاں ان کی گواہی قبول ہوگی اس لیے کہ یہ دونوں غیر کے فعل پر گواہی دے رہے ہیں جو قبضہ ہے نہ کہ اپنے فعل پر اس لیے کہ ان کا فعل صرف تمیز کرنا ہے اور اس پر شہادت کی ضرورت نہیں اور امام محمد نے فرمایا: ان دونوں کی گواہی قبول نہیں کی جائے گی اس لیے کہ یہ دونوں اپنے ذاتی فعل پر گواہی دے رہے ہیں جو کہ تمیز اور امتیاز ہے۔

(ب)..... اگر ایک قاسم حق وصول کرنے کی گواہی دے تو اس کی گواہی قابل قبول نہ ہوگی اس لیے کہ ایک آدمی کی گواہی دوسرے پر قبول نہیں کی جاتی۔

دوسری قسم: منافع کی تقسیم (مہایات)..... اس میں پانچ بحثیں ہیں:

پہلی بحث	تقسیم مہایات کی تعریف اور مشروعیت
دوسری بحث	محل مہایات
تیسری بحث	صفت مہایات
چوتھی بحث	مہایات کی قسمیں
پانچویں بحث	اتفاق کے بعد جس تصرف کا ہر شریک مالک ہوتا ہے۔

پہلی بحث: مہایات کی تعریف و مشروعیت:

تعریف..... مہایات لغوی اعتبار سے باب مفاعلہ سے ہے اور یہی اچھی اور عمدہ شکل کا ہوتا ہے۔ ہر ایک شریک ایک حالت پر رضی ہوتا ہے اور اسے اختیار کرتا ہے یا شریک ثانی عین سے اسی حالت میں نفع اٹھائے جس حالت پر شریک اول نے نفع اٹھایا۔ یہ لغت میں دو شرط

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۷۴۶..... ملکیت اور ملک
 یوں کی موافقت اور رضامندی کو کہتے ہیں اور فقہی طور پر مہایات منافع کی تقسیم کو کہتے ہیں ❶ مالکیہ نے اس کی تعریف یہ کی ہے کہ ہر شریک
 دوسرے شریک کے ساتھ خاص ہو کسی متحد چیز میں جیسے گھریا متعدد ہوں جیسے دو گھریا کسی ایک چیز کی متحد منفعت سے یا معلوم زمانہ میں اور اس
 بناء پر زمانہ متعین کرنا شرط ہے اس لیے کہ اس کے ذریعہ نفع کی مقدار معلوم ہوتی ہے ورنہ مہایات فاسد ہو جاتی ہے۔

دوسری بات: مشروعییت..... مہایات احتساناً حاجت کی وجہ سے جائز ہے اس لیے کبھی اجتماعی طور پر نفع اٹھانا معذرت ہوتا ہے اور اس
 کا محل مشترک عین چیزوں کا منافع ہے جس سے عین باقی رکھتے ہوئے نفع اٹھانا ممکن ہو۔ اور یہ شریکوں کی موت یا کسی ایک کی مدت کی وجہ سے
 باطل نہیں ہوتا، اگر عین کی کوئی ایک تقسیم چاہے تو باطل ہو جاتا ہے۔ اور عین کی تقسیم مہایات سے اولیٰ ہے اس لیے کہ منافع کو ایک زمانے میں
 ہمیشہ کے لیے جمع کرنا اولیٰ ہے اور مہایات منافع کو پے در پے تعاقب سے جمع کرنا ہے وقتی صفت کے ساتھ اگر دوشریکوں میں سے کوئی ایک
 تقسیم طلب کرے اور دوسرا مہایات تو قاضی پہلے کی بات پر عمل کرتے ہوئے تقسیم کرے۔

مہایات کی مشروعییت پر قرآن و سنت سے فقہاء نے استدلال کیا ہے۔ قرآن کریم میں فرمان باری تعالیٰ ہے صالح علیہ السلام ان اونٹی
 کے لیے مہایات کی تقسیم کے سلسلہ میں:

هٰذِهِ نَاقَةٌ لَهَا شِرْبٌ وَ لَكُمْ شِرْبٌ بِيَوْمٍ مَّعْلُومٍ ﴿۱۵۵﴾

یہ اونٹی ہے (ایک دن) اس کی پانی پینے کی باری ہے اور ایک معین روز تمہاری باری ہے۔ یہی مہایات ہے۔ اور سنت میں بہت سے
 واقعات ہیں ان میں سے ایک یہ ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے غزوہ بدر میں ستر اونٹوں میں سے ہر ایک اونٹ تین آدمیوں کے درمیان
 تقسیم کیا اور وہ اس پر پے در پے سوار ہوتے تھے۔ ❶

دوسری بحث: محل مہایات..... مہایات کا محل منافع ہیں عین نہیں اس لیے کہ یہ منفعت کی تقسیم ہے عین کی نہیں پس اس کا محل نفع
 ہوگا عین نہیں ہوگا۔ اسی بناء پر اگر دو شخص اس بات پر اتفاق کر لیں کہ ان میں سے ایک گھر کی ایک طرف اور دوسرا دوسری طرف رہائش اختیار
 کرے گا یا ایک اوپروالی منزل میں دوسرا نیچے والی منزل میں رہائش اختیار کرے گا تو یہ صحیح ہے اسے اس کے اجارہ کی بھی اجازت ہے اور اس
 کے غلبہ کی بھی اسی طرح مشترک زمینوں میں بھی مہایات جائز ہے۔ البتہ اگر گھوڑا یا کسی درخت میں جو دو آدمیوں میں مشترک ہو مہایات کریں
 اس طور پر کہ ہر ایک پھل کا ایک حصہ لے گا تو یہ جائز نہیں یا مشترک بکریوں میں مہایات کریں کہ ہر ایک ان میں سے متعین عدد لے لے اور
 اس کے دودھ سے نفع اٹھائے تو یہ جائز نہیں، اس لیے کہ مہایات منافع کی تقسیم کا نام ہے پھل اور دودھ عین ہیں لہذا یہ مہایات کا محل نہیں بن
 سکتے، اور یہ فقہاء کے درمیان متفق علیہ ہے۔ ❷

شواہح کے ہاں ذمہ میں موجود قرضوں کو تقسیم کرنا جائز نہیں اگرچہ رضامندی ہی سے کیونکہ نہ ہو اور ہر وہ جوان میں سے کچھ لے گا تو وہ
 اس کے ساتھ خاص نہ ہوگا اور جملہ میں دفعہ (۱۷۷) پر تصریح ہو کہ مہایات مثلیات میں نہیں چلتی بلکہ قیامات میں جاری ہوتی ہے تاکہ عین باقی
 رکھتے ہوئے اس سے انقطاع ممکن ہو۔

تیسری بحث: صفت مہایات..... مہایات کے لازم ہونے میں فقہاء کی دورائے ہیں ایک مالکیہ کے علاوہ جمہور کی کہ یہ لازم نہیں
 اور ایک مالکیہ کی کہ مہایات لازم ہے ان عبارتیں یہ ہیں: حنفیہ نے فرمایا ❸ مہایات رضامندی کے ساتھ زمانہ یا مکان کے اعتبار سے عقد
 غیر لازم ہے اگر دوشریکوں میں سے ایک حاکم سے مہایات طلب کرے اور دوسرا تقسیم تو دوسرے کی طلب پر عمل ہوگا اس لیے کہ عین کی تقسیم
 منفعت کی تقسیم سے اقویٰ ہے اس لیے کہ پہلی صورت میں منافع پے در پے جمع ہوتے ہیں جبکہ دوسری صورت میں ایک ہی وقت میں

دوام کے ساتھ جمع ہوتے ہیں۔ اسی بناء پر مہایات عقد جائزہ ہے فتح کا محتمل ہے جیسے سارے جائزہ عقود میں ہوتا ہے، فتح کیا جائے گا چاہے بغیر عذر ہی کے ہو اور مہایات کسی ایک یا دونوں کی موت سے باطل نہیں ہوتی برخلاف اجارہ کے اس لیے کہ اگر مہایات کو باطل قرار دیا جائے تو قاضی دوبارہ اسے کرے اور اس کا کوئی فائدہ نہیں جیسے توڑنے اور باطل کرنے میں کوئی فائدہ نہیں اس لیے کہ ہر ایک کو فتح کا اختیار ہے دوسرے کی رضامندی کے بغیر۔ اور جبری مہایات عقد لازم ہے جیسا کہ ابن عابدین (علامہ شامی) نے وضاحت کی ہے بلا عذر اسے توڑنا جائز نہیں جب تک صلح نہ کر لیں۔

شواہح کے ہاں مہایات عقد غیر لازم ہے شریکین میں سے ہر ایک ہر وقت رجوع کا حق ہے اور اس میں قاضی کی طرف ہے اس نہیں متبادلہ کے ہاں بھی اسی طرح ہے کہ مہایات لازم نہیں جب کوئی ایک شریک رجوع کرے تو مہایات ٹوٹ جائے گی اور مہایات معاوضہ ہے بیع کی طرح اس میں جبر نہیں اگر کوئی ایک تقسیم چاہے تو اسے اس کا اختیار ہے اور مہایات ٹوٹ جائے گی جیسے احناف نے کہا: البتہ مالکیہ کہتے ہیں مہایات اجارہ کی طرح لازم ہے یہ عقود لازمہ میں سے ہے کسی ایک کو فتح کا اختیار نہیں اگر کسی ایک چیز پر دونوں راضی ہو جائیں جو صحیح ہو تو اسے رضامندی کے بغیر فتح نہیں کر سکتے اگر زیادہ کیا تو سب کی رضامندی ضروری ہے۔

چوتھی بحث بحث مہایات کی قسمیں..... مہایات کی دو قسمیں ہیں ایک رضامندی اور جبر کے اعتبار سے دوسرے زمانے اور مکان کے اعتبار سے۔

پہلی تقسیم: جبری اور رضامندی والی مہایات..... اس اعتبار سے مہایات کی دو قسمیں ہیں رضا کے ساتھ اور جبری۔

۱۔ رضامندی والی مہایات..... یہ کہ دو آدمی اس بات پر اتفاق کریں کہ وہ مشترک میز سے اس کیفیت کے ساتھ نفع اٹھائیں گے بطور تاکید یا باری باری زمانے کے اعتبار سے یا جگہ کے اعتبار سے اور یہ بالاتفاق فقہاء کے ہاں جائز ہے۔

۲۔ جبری مہایات..... وہ ہے جو قاضی کے ذریعہ سے مکمل ہو جبری طور پر اس بناء پر کہ ایک شریک طلب کرے تو قاضی ان کے درمیان جبر مہایات کرے یا باری باری متعین مدت مقرر کرے یا مکان کے اعتبار سے کہ مال مشترک کی منفعت وہ حاصل کریں۔ یہ حنفیہ کے ہاں جائز ہے شرکاء کے درمیان برابر ہی تحقق کرنے کی غرض سے اور ان کی مصحت کے مد نظر اور قاضی ان پر جبر کرے اس قول کے مطابق اس لیے کہ لوگ عدل کے محتاج ہیں اور وہ تقسیم بالقضاء ہے مجلہ میں دفعہ (۱۱۸۱) پر تصریح ہے جبری مہایات کے حوالے سے متعدد اور مشترک اشیاء کے شرکاء میں سے جب کوئی ایک مہایات طلب کرے اور دوسرا رو کے اگر اعیان مشترک ایک منفعت والی ہیں تو مہایات جبری ہوئی اگر مختلف منفعت والی میں تو کوئی جبر نہیں۔ مثلاً دو گھر مشترک میں ایک شریک ایک میں رہنا طلب کرے اور دوسرا دوسرے میں یا دو جانور میں کہ ایک ایک استعمال کرے اور دوسرا اس کا شریک انکار کرے تو مہایات جبری ہوگی لیکن اگر ایک مہایات طلب کرے اور دوسرا احام کا اجارہ یا ایک گھر میں رہائش اور دوسرا زمین میں کھتی باڑی کرتا تو یہ مہایات رضامندی سے ہوگی اور اگر دوسرا انکار کرے تو اس پر جبر نہیں۔

شواہح متبادلہ اور مالکیہ کے ہاں مہایات میں انکار کرنے والے پر جبر نہیں اس لیے کہ یہ معاوضہ ہے اور معاوضہ میں جبر نہیں ہوتا جیسے بیع میں نیز اس لیے بھی کہ منفعت میں ہر ایک کا حق فی الفور ہے اس میں دوسرے کی رضامندی کے بغیر تاخیر جائز نہیں جیسے دین یعنی جمہور کے ہاں جبری مہایات جائز نہیں۔ مالکیہ کے ہاں قرعہ کے ذریعے منافع کی تقسیم جائز ہے اور شواہح کے ہاں جب اس پر متفق ہو یا اور باری میں اختلاف کریں تو پھر قرعہ ڈالا جائے گا۔

دوسری تقسیم: زمان اور مکان کے اعتبار سے..... اس اعتبار سے مہایات دو قسموں پر تقسیم ہوتی ہے مہایات زمانہ، مکانیہ۔

پہلے زمانے کی طرف راجح ہوتی ہے اور دوسری جگہ اور مکان کی طرف اور مہایات کی مالکیہ کے ہاں دو قسمیں ہیں مہایات زمانیہ اور مہایات اعیانیہ اور پہلی یہ کہ شریکین میں سے ہر ایک عین سے ایک برابر مدت تک نفع اٹھائیں کہ ایک شخص شخص ایک مہینہ گھر میں رہائش اختیار کرے اور دوسرے مہینے رہائش اختیار کرے اور دوسری قسم یہ کہ وہ عین کو تقسیم کر لیں کہ ہر ایک ایک محدود مدت میں اس سے نفع حاصل کرے کہ ایک، ایک گھر میں رہائش رکھے اور دوسرے گھر ایک مدت تک یا ایک گھوڑے پر سوار ہو اور دوسرے پر مدت معینہ میں۔

۱۔ مہایات زمانیہ، پہلی چیز تعریف..... شریکوں میں سے ہر ایک پے در پے عین مشترک سے برابر نفع برابر مدت تک اٹھائیں یا حصص کے اعتبار سے بایں طور کہ دو آدمی مہایات کریں کہ وہ مشترک زمین میں ذراعت کریں کہ ایک اس سال اور ایک دوسرے سال یا گھر کی رہائش باری باری یہ ایک سال یہ دوسرے سال یا کتاب استعمال کریں یہ ایک ہفتہ اور دوسرا دوسرا ہفتہ۔ مجلہ میں دفعہ (۱۸۷) پر تصریح ہے کہ عین میں مہایات جائز نہیں لہذا مشترک درختوں کی پھلوں میں مہایات درست نہیں اور نہ ہی حیوانات کے دودھ اون میں کہ ایک شریک اس درخت کے لئے پھل لے لے اور دوسرا تنے یا مشترک بکریوں کے ریوڑ کے دودھ میں یا اون ایک رکھ لے اور دودھ دوسرا وغیرہ۔

دوسری بات: مشروعیّت..... یہ جائز ہے فرمان باری تعالیٰ ہے صالح علیہ السلام کی اونٹنی کی حکایت کے سلسلہ میں:

هَذِهِ نَاقَةٌ لَهَا شِرْبٌ وَ لَكُمْ شِرْبٌ يَوْمَ مَعْلُومٍ ﴿۱۵۵﴾ اشعر: ۲۶/۱۵۵

یہ اونٹنی ہے (ایک ان) اس کی پانی پینے کی باری ہے اور ایک متعین اور تمہاری باری ہے۔

وَ نَبِّئْهُمْ أَنَّ الْمَاءَ قِسْمَةٌ بَيْنَهُمْ كُلُّ شِرْبٍ مُحْتَضَرٌ ﴿۲۸﴾ اعر: ۵۳/۲۸

نیز لوگوں کی ضرورت بھی ہے۔

تیسری بات: مہایات کی کیفیت اور فقہی صورت..... حنفیہ کے ہاں مہایات زمانیہ اعیان کی تقسیم کی طرح ہے من وجہ افراز من وجہ مبادلہ اس لیے کہ نفع اٹھانے والا گو شریک کے حصہ کا قرض لینے والا ہے پس اس میں من وجہ مبادلہ پایا گیا شریک کے حصص کی منفعت اس کی باری میں دوسرے حصہ سے مبادلہ ہے اس بناء پر مہایات میں مدت ذکرنا اور اس کی تعین کرنا۔ مثلاً اتنے دن اتنے مہینے لازم ہے۔ حنا بلکہ کے ہاں مہایات معاوضہ ہے اس میں جبر درست نہیں جیسے بیع میں اور شواہع نے تصریح کی ہے کہ جوڑ اند حصہ سے فائدہ اٹھانے وہ اس زائد حصہ کی اجرت ادا کرے اس سے سمجھ میں آتا ہے کہ مہایات مبادلہ ہے اور مجلہ میں دفعہ (۱۱۷۸) پر تصریح ہے کہ مہایات زمانی مبادلہ کی ایک قسم ہے الخ۔

چوتھی بات: تعین مدت..... مہایات زمانیہ میں مدت متعین کرنا شرط ہے برخلاف مہایات مکانیہ کے اس لیے کہ زمانے کی تعین سے نفع کی مقدار معلوم ہوتی ہے اور اس سے منافع معلوم ہو جاتے ہیں اور زمانہ معلوم بیان کرنے کے بغیر معلوم نہیں ہوتے اور اس لیے کہ یہ مہایات زمانہ کے ساتھ ساتھ مقید ہے رہ گئی مہایات مکانیہ تو وہ مکان کے ساتھ مقید ہے اور منفعت کا مکان معلوم ہے اور سابقہ دفعہ میں یہ بات آچکی کہ مہایات مبادلہ کی ایک قسم ہے۔

مالکیہ نے مدت کی مقدار میں تفصیل کی ہے زمانہ شرط قرار دینے کے بعد اور دھوکا نہ ہو، فرمایا: منقولات میں تھوڑی مدت کے لیے بھی مہایات درست ہے اور مدت کثیر جائز نہیں پس جانوروں اور کپڑوں وغیرہ میں لمبی مدت کے لیے مہایات درست نہیں اور زمین گھر وغیرہ میں لمبی مدت بھی مہایات درست نہیں پس ایک ایک مدت تک گھر میں رہے اور دوسرا دوسری مدت اور ایک ایک سال کھیتی کرے اور دوسرا دوسرے سال اور غیر مملوکہ زمین عاریت میں مہایات کرنا جائز نہیں اگرچہ مدت کم ہی کیوں نہ ہوں اس لیے کہ کبھی معیر اعادہ میں رجوع کر سکتا ہے تو دوسرے کا حق فوت ہوگا جس نے نفع نہیں اٹھایا۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم

۲۔ مہایات مکانیہ: پہلی بات تعریف..... یہ کہ ہر شریک مال مشترک میں سے بعض کو اپنے حصہ کی نسبت سے مخصوص کرے اور نفع ایک ہی وقت میں مکمل ہو پس گھر کے مہایات میں منفعت جمع ہوتی ہے گھر کے ایک جزو میں ایک کے لیے اور دوسرے میں دوسرے کے لیے۔

دوسری بات: مشروعیت..... مہایات مکانیہ بھی جائز ہے کیونکہ یہ بھی تقسیم کی ایک قسم ہے اعیان کے مثل اگر دو شریک اس طور پر مہایات کریں کہ ایک نیچے والی منزل میں رہے اور ایک اوپر والی میں تو یہ جائز ہے تو منفعت کی تقسیم مہایات مکانیہ کے اعتبار سے بھی جائز ہے۔ اور اس وجہ سے بھی کہ مہایات زمانیہ لوگوں کی حاجت و ضرورت کی وجہ سے جائز ہے جب شریکوں کا اجتماع متعذر ہو عین واحد سے نفع حاصل کرنے میں تو مکانیہ بھی اسی طرح ہے۔

تیسری بات: محل..... مہایات مکانیہ اس مال مشترک میں جاری ہوئی ہے جو تقسیم کو قبول کرتا ہو جیسے بڑے گھر اور رہ گئی وہ چیزیں جو تقسیم قبول نہیں کرتیں جیسے گاڑیاں جانور کتاب چھوٹا گھر تو ان میں مہایات مکانیہ ممکن نہیں بلکہ ان میں مہایات زمانیہ متعین ہے۔

گھروں میں مہایات..... اسی بناء پر ظاہر روایت کے مطابق گھر میں مہایات جائز ہے چاہے زمانی ہو یا مکانی استعمال شخصی یا حصول منفعت کے لیے ہو اس لیے کہ ظاہر یہ ہے کہ زمین میں تبدیلی نہیں ہوتی اور اس لیے بھی کہ مہایات مکانیہ تمام حصہ داروں کے حصوں کو الگ کرنا ہے اور مہایات زمانیہ باری اور پے در پے سے انتفاع سے مکمل ہوتی ہے تو یہ قرض کی طرح ہے اور ہر ایک اپنی باری میں دوسرے کا وکیل شمار ہوتا ہے۔

جانوروں میں مہایات..... جانوروں مثلاً دو ساریوں میں کہ ایک ایک پر ایک مدت سواری کرے اور دوسرا دوسری مدت سواری کرے تو یہ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں جائز نہیں نہ استعمال نہ حصول منفعت کے لیے اس لیے کہ جانوروں میں تبدیلی ہو سکتی ہے اور استعمال سواروں کے اعتبار سے اور ماہر ہونے کے اعتبار سے مختلف ہوتا ہے۔ جبکہ صاحبین کے ہاں مہایات استعمال جائز ہے جانوروں وغیرہ میں جیسے دو جانوں میں حصول منفعت کے لیے جائز ہے اور ایک جانور میں جائز نہیں اس لیے کہ برابری دو جانوروں میں ممکن ہے وقت متحد ہونے کے ساتھ اور ایک جانور میں برابری ممکن نہیں اس سے کہ حیوان میں تغیر ہونا ظاہر ہے اس پر مختلف اسباب تغیر کے ہونے کی وجہ سے اس لیے کہ دوسرے وقت میں جانور کی کوشش کے پہلے وقت سے کم ہوگی۔ اور مجملہ میں دفعہ (۷۱) پر تصریح ہے کہ حیوان مشترک میں باری باری استعمال کے اعتبار سے مہایات جائز ہے اور اسی طرح دو جانوروں میں بھی کہ ایک ایک کو استعمال کرے اور دوسرا دوسرے کو یہ صاحبین کی رائے ہے اور یہ مالکیہ سے متفق ہیں منافع کو عین کے ساتھ تقسیم کرنے میں۔

چوتھی بات: اس کی کیفیت اور فقہی صورت..... مہایات مکانیہ تمام حصوں کو جدا جدا کرنا ہے اور یہ مبادلہ نہیں اگر مبادلہ ہوتا تو پھر صحیح نہ ہوتی اس لیے کہ ایک جنس میں مبادلہ ادھار ہے اور سود ہونے کی وجہ سے یہ جائز نہیں۔ اس لیے کہ حنفیہ کے ہاں اتحاد جس ہی ادھار والی صورت میں سود ہونے کے لیے کافی ہے۔

پانچویں بات: مدت..... مہایات مکانیہ میں مدت کا ذکر اور اس کی تعین شرط نہیں برخلاف مہایات زمانیہ کے اس لیے کہ زمانیہ وقت کی بیان کی محتاج ہے تاکہ منافع معلوم ہوں رہ گئی مکانیہ تو یہ وقت بیان کرنے کی محتاج نہیں اس لیے کہ منفعت کا مکان معلوم ہے پس منافع معلوم ہیں، لیکن مالکیہ کہتے ہیں کہ عین کے منافع کی تقسیم میں مدت بیان کرنا ضروری ہے۔

چھٹی بات: ختم ہونا..... مہایات مکانیہ بھی، مہایات زمانیہ کی طرح شریکین کے مرنے سے ختم نہیں ہوتی اور نہ کسی ایک کے مرنے

الفقہ الاسلامی وادلتہ... جلد ششم ۷۵۰ ملکیت اور ملک سے، اس لیے کہ اگر اسے باطل قرار دیا جائے تو نئے سرے سے اسے کرنا ہوگا اور اس میں کوئی فائدہ نہیں، اس لیے کہ ہر فریق فسخ کا اختیار ہے جب چاہے اور اگر مال مشترک فروخت کر دیا جائے تو پھر یہ رضامندی سے ختم ہو جائے گی۔

پانچویں بحث: شریک کا تصرف کا مالک ہونا..... جب مہایات مکمل ہو جائے تو اس میں سے ہر ایک اس چیز کے استعمال کا مالک جیسے چاہے اور چاہے مہایات مکانیہ ہو یا زمانیہ مانیہ میں رہائش اختیار کرنا اور سوار ہونا وغیرہ اور مکانیہ میں رہائش جائز ہے۔ اور مہایات مکانیہ میں ہر ایک حصول منفعت کا حق دار ہے اس چیز سے یعنی اسے اجارہ عاریت وغیرہ پر دے سکتا ہے چاہے یہ عقد میں مشروط ہو یا نہ ہو چاہے ایک گھر میں مہایات ہو یا کئی گھروں میں اس لیے کہ ان میں سے ہر ایک منفعت کا مالک ہے تو اس میں وہ تصرف کا مالک ہے تملیک وغیرہ کے ذریعہ اور مہایات زمانیہ میں اپنی باری میں شریک اپنے حصہ سے حصول منفعت کے لیے نہیں استعمال کر سکتا بالاتفاق حنفیہ کے ہاں جب یہ شرط نہ لگائیں اور اگر حصول منفعت کی شرط لگائیں تو اس میں حنفیہ کا اختلاف ہے۔

(الف)..... قدودی میں ہے: وہ مالک نہیں اس لیے کہ مہایات زمانیہ میں اعارہ کا معنی پایا جاتا ہے اور عاریت کو اجرت پر نہیں دیا جاسکتا یہی راجح ہے۔

(ب)..... امام محمد نے اصل میں فرمایا: ایک گھر میں رہائش اور حصول منفعت کے لیے مہیا کرنا جائز ہے تو ہر ایک شریک کو دوسرے کسی کو اجارہ پر دینا جائز ہے حنفیہ اس کی تاویل کرتے ہیں کہ غلہ استعمال نہیں اس لیے کہ غلہ تو عین نتیجہ ہے اور مہایات منافع کی تقسیم ہے نہ کہ اعیان کی۔

ساتویں فصل..... غصب اور اتلاف

غلامہ کا سانی رحمہ اللہ نے فرمایا ❶ اصل کے اعتبار سے جنایت کی دو قسمیں ہیں ۱۔ جانوروں اور جمادات پر جنایت ۲۔ اور آدمی پر جنایت۔ پھر جانوروں اور جمادات پر جنایت کی دو قسمیں ہیں غصب اور اتلاف، یہ دو قسمیں یا ان پر دلالت کرنے والی چیز یعنی دشمنی کی بنیاد پر ضمان اور عوض مالی جیسے اسباب میں سے کسی ایک سبب سے قبضہ کرنا جو غیر کے مال یا حق میں ہو اور اسی کے ساتھ ملحق ہے حملہ کرنے والے کو دوزخ کرنے کی بحث اس لیے کہ اسی کی وجہ سے اتلاف اور ضمان ہوتا ہے پس کلام دو بحثوں میں ہوگا ایک غصب اور اس کے احکام سے متعلق اور دوسری اتلاف اور اس کے احکام کے متعلق۔

پہلی بحث: غصب اور اس کے احکام..... اس میں دو مقصد ہیں، پہلا مقصد غصب کی حرمت، تعریف اور اس کے ضابطہ و قاعدہ میں فقہاء کا اختلاف، دوسرا مطلب و مقصد، غصب کے اخروی اور دنیاوی احکام پہلا گناہ اور مؤاخذہ ہے جب کہ دوسرا شے مغضوب جب تک موجود ہو اسے واپس لوٹانا ہے اور تیسرا اہلاکت کی صورت میں مغضوب کا ضمان پس اس میں درج ذیل موضوع ہیں۔

۱..... ضمان کی کیفیت۔

۲..... ضمان واجب ہونے کا وقت۔

۳..... کسی وجہ سے ناصب ضمان سے نکل سکتا ہے۔

۴..... عین مغضوب کا متغیر ہونا یا کسی دوسری چیز کے ساتھ اختلاط ہونا۔

۵..... مغضوب کا نقصان۔

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۷۵۱..... ملکیت اور ملک

۶..... مغصوب میں اضافہ اور اس پر تعمیر، درخت لگانے اور زراعت وغیرہ کرنے کا حکم دے۔

۷..... مغصوب کے منافع۔

۸..... غاصب اور مغصوب منہ کا اختلاف۔

۹..... غاصب الغاصب۔

پہلا مقصد: غصب کا حرام ہونا غصب کی تعریف اور اس کے ضابطہ میں فقہاء کے اختلاف کا اثر:

پہلی بات: غصب کا حرام ہونا..... قرآن کریم سنت رسول اور اجماع سے ثابت ہے ❶ قرآن کریم میں فرمان باری تعالیٰ ہے:

يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُمْ بَيْنَكُمْ بِالْبَاطِلِ إِلَّا أَنْ تَكُونَ تِجَارَةً عَنْ تَرَاضٍ مِّنْكُمْ..... النساء: ۲۹/۳

مؤمنو! ایک دوسرے کا مال ناحق نہ کھاؤ ہاں اگر آپس میں رضامندی سے تجارت کا لین دین ہو (اور اس سے مالی فائدہ حاصل ہو جائے تو وہ جائز ہے)

نیز

وَلَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُمْ بَيْنَكُمْ بِالْبَاطِلِ وَتُدْنُوا بِهَا إِلَى الْحُكَّامِ لِتَأْكُلُوا فَرِيقًا

مِنَ أَمْوَالِ النَّاسِ بِالْإِثْمِ وَأَنْتُمْ تَعْلَمُونَ ❷ البقرة: ۱۸۸/۲

اور ایک دوسرے کا مال ناحق نہ کھاؤ اور نہ اس کو (رشوت) حاکموں کے پاس پہنچاؤ تاکہ لوگوں کے مال کا

کچھ حصہ ناجائز طور پر نہ کھا جاوے اور (اسے) تم جانتے بھی ہو۔

سنت میں..... نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد گرامی ہے: کہ تمہارے خون اور مال تم پر حرام ہیں اس دن اور اس شہر اور اس مہینے کی طرح ❸ اور آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: کسی مسلمان کا مال اور کسی رضامندی کے بغیر جائز نہیں ❹ جس شخص نے کسی کی ایک باشت زمین ظلماً لی تو قیامت کے دن اسے سات زمینوں کا طوق پہنایا جائے گا ❺ ادائیگی تک جس نے جو چیز لی وہ اسی کے ذمہ ہے ❻ اور اسی طرح کی دوسری احادیث مبارکہ۔ نیز مسلمانوں کا اجماع ہے غصب کے حرام ہونے پر اور یہ کبیرہ گناہ اگرچہ اسی مغصوب نصاب سرقہ تک نہ بھی پہنچے۔

دوسری بات: غصب کی تعریف..... لغوی اعتبار سے غصب، کسی چیز کو ظلماً لینے کو کہتے ہیں اور شرعاً اس کی دو مختلف حقیقتیں ہیں فقہاء حنفیہ وغیرہم کے ہاں۔

حنفیہ کے ہاں غصب، قیمتی محترم مال کو مالک کی اجازت کے بغیر اس طرح لینا کہ مالک کا قبضہ ختم ہو جائے۔ اخذ المال یہ غصب اور غیر غصب کو شامل ہے۔ متقوم سے غیر متقوم یعنی شراب اور خنزیر نکل گئے محترم سے احترام ہے حربی کے مال سے کہ وہ محترم نہیں اور مال کی اجازت کے بغیر سے وہ مال نکل گیا جو ماؤن فیہ ہے جیسے وجوب اور وہ مال جو مہالہ سے مکمل ہوتا ہے عتو میں سے کسی مفقود کی وجہ سے اور آخری اذالۃ تہند الما لک حنفیہ کے ہاں اس کا ہونا غصب کے معنی کے تصور کے لیے ضروری ہے حنفیہ کے ہاں مغصوب سے حاصل ہونے والے زوائد مثلاً اولاد اور پھل وغیرہ مضمون نہیں اسی بنا پر خدمت لینا اور بوجھ اٹھانا غصب ہے کیونکہ یہ مالی تصرف ہے اور چٹائی پر بیٹھنا غصب نہیں اس لیے کہ چٹائی چھانا مالک کا کام ہے اور اس پر بیٹھنا استعمال ہے جس سے مالک کا قبضہ زائل نہیں ہوتا۔

اور تعریف میں دو قیدیں اور زیادہ کرنے انتہائی ضروری ہیں اور وہ دو یہ کہ احالیہ طور پر غصب ہوتا کہ اس شے سے چوری نکل جائے جو

❶ المغنی: ۵، ۲۲۰، نصب الرایۃ ۱/۲۹۳، متفق علیہ ❷، سئل السلام: ۳، ۶۷، ایضاً۔

لفقہ الاسلامی وادلت..... جلد ششم..... ۷۵۲..... ملکیت اور ملک

پوشیدہ طور پر ہوتی ہے اور دوسری قید کہ اگر اس کے قبضہ میں نہ ہو تو اس کا قبضہ محصور ہو جائے تو اب تعریف ہوگی:

اخذ مال متقوم محترم علی سبیل المجاہرة بغیر اذن المالك علی وجه یزیل ید المالك

ان كان فى یدہ اویقصر یدہ ان لم یکن فى یدہ

تا کہ یہ تعریف متاثر نہیں اور ودیج کے ہاتھ کے سے لینے کو بھی شامل ہو جائے ان سے لینا اگرچہ مالک کے قبضہ سے نہیں لینا لیکن پھر بھی اس کی وجہ سے غاصب مالک کے قبضہ کو محصور کر دینا ہے اس کے مال کہ اس نے اس کے مال میں تصرف کو مقید کر دیا تو وہ اب تصرف پر قادر شمار نہیں ہوگا۔

۲..... مالکیہ نے تعریف یوں کی ہے ① کہ مال لینا جبراً اور ظلماً لڑائی کے بغیر پس اخذ المال یعنی اس پر حاوی ہونا یہ غصب اور غیر غصب مثلاً ودیج سے یا مدین سے مال لینے کو شامل ہے اور المال سے مراد اعیان مادہ ہیں تو اس سے تعدی نکل گئی یعنی منافع یہ استیفاء جیسے گھر کی رہائش اور سواری پر سوار ہونا وغیرہ اور قہر اسے چوری وغیرہ نکل گئی اس لیے کہ لیتے وقت اس میں قہر نہیں ہوتا اگرچہ بعد میں ہوتا ہے جیسا کہ اس سے اختیار سے لے گئی چیز نکل گئی جیسے شے مستعار اور مہووب اور تعدی سے وہ نکل گیا جو قہراً تو لیا گیا ہے لیکن کسی حق کی بنیاد پر جیسے قرض نال مثول کرنے والے قرض خواہ یا غاصب سے وصول کرنے اور زبردستی زکاہ لینا اس سے جو اس کی ادائیگی نہ کر رہا ہو وغیرہ اور بلاخرابہ کا مقصد یہ ہے کہ لڑائی کے بغیر تا کہ جو چیز لڑائی کر کے لے گئی ہے وہ نکل جائے اس لیے کہ اس کی حقیقت غصب کی حقیقت سے مختلف ہے۔

اس تعریف سے ظاہر ہوا کہ مالکیہ کے ہاں غصب خاص ہے اور تعدی عام ہے اس لیے کہ تعدی اموال فروج نفوس اور بدنوں میں بھی ہوتی ہے اور تعدی نفوس اور ابدان یہ جنایات قصاص اور دعاء کے تحت داخل ہے اور غصب کی چیز کی ذات کو لینا ہے اور تعدی منفعت کو لینا ہے۔

اموال میں تعدی کی چار قسمیں ہیں ② پہلی قسم..... کسی چیز کی ذات کو لینا اور یہ غصب ہے دوسری قسم منفعت کو لینا نہ کہ ذات کو یہ بھی غصب کی ایک قسم ہے اس میں مطلقاً کرایہ واجب ہوتا ہے۔

تیسری قسم..... کسی چیز کو تلف کر کے ہلاک کرنا جیسے حیوان کا قتل یا کپڑے کو جلانا یا پھاڑنا، درخت کا ٹنا، شیشہ توڑنا، کھانا ضائع کرنا، درہم اور دینار وغیرہ ضائع کرنا۔

چوتھی قسم..... تلف کا سبب بننا کسی کی دکان کھول کر چھوڑ دینا پھر اس سے چوری ہو جائے یا پرندے کا بیخبرہ کھول دینا اور پرندہ اڑ جائے یا جانور کی رسی کا ٹنا جس سے وہ بھاگ جائے یا ہواؤں والے دن آگ چلانا جس سے کوئی چیز جل جائے یا چلایا کنواں کھودنا اور اس میں کسی انسان یا جانور کا گرنا یا کسی رسید کو پھاڑ دینا جس کی وجہ سے اس میں درج حقوق ضائع ہو جائیں۔ مذکورہ کاموں میں سے جو بھی یہ کام کرے گا تو وہ اس ہلاک شدہ اور تلف شدہ چیز یا اس کے سبب بننے کی وجہ سے ضامن ہوگا چاہے عمداً ہو یا خطاء۔

۳۔ شوافع اور حنا بلہ نے غصب کی تعریف یوں کی ہے..... کسی غیر کے حق پر ظلماً غلبہ پانا یہ تعریف مال متقوم منافع اور تمام اختصاصات کو شامل ہے جیسے احیاء موات کا حق اور مال غیر متقوم جیسے ذمی کی شراب اور وہ چیز جو مال نہیں جیسے کتا، گوبر اور مردار کی کھال وغیرہ داخل ہیں البتہ حربی کافر کا مال لینا یہ حق ہے۔

تیسری بات: غصب کے ضابطہ میں فقہاء کے اختلاف کا اثر..... فقہاء نے غصب کے قاعدہ میں جس سے غصب متحقق ہو اختلاف کیا ہے اور اس بارے میں دورائے ہیں۔

۱..... امام ابوحنیفہ اور امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے ہاں ❶ غصب یہ ہے کہ مالک کا قبضہ مال منقول سے زائل کرنا غلبہ یا کر مال میں کوئی تصرف کرے یعنی غصب دو چیزوں کے بغیر تحقق نہیں ہوتا ایک غاصب کا قبضہ ثابت کرنا یعنی مال لینا اور دوسرا مال کا قبضہ زائل کرنا یعنی نقل اور تحویل کے ساتھ اور اس بارے میں ان کی عبارت یہ ہے کہ غصب دو وجہوں سے متحقق ہوتا ہے ظالم کے قبضہ کے اثبات اور حق قبضہ کا ازالہ۔ ❷

۲..... جمہور کے ہاں ان میں فقہاء ثلاثہ اور حنفیہ میں سے امام احمد اور امام زفر کے یہاں: غصب صرف غلبہ پانے سے متحقق ہوتا ہے یعنی غیر کے مال پر اس کی اجازت کے بغیر قبضہ کا ثبوت: اور مالک کے قبضہ زائل ہونے کی شرط نہیں اور غلبہ پانے اور غیر کے مال کو لینے سے مراد حسی اور بالفعل غلبہ پایا اور مال لینا نہیں بلکہ مالک اور اس کے مال کے درمیان حائل ہو جانا کافی ہے اگرچہ جس جگہ یہ اس نے رکھا تھا وہیں باقی ہو۔

اس اختلاف کا اثر زمین کے غصب میں ظاہر ہوگا اور مغصوب کے زوائد اور منافع ہیں جیسے حنفیہ اور دوسروں کے اختلاف کا اثر مال منقول اور غیر منقول میں ظاہر ہوتا ہے۔

۱- عقار غصب کرنا..... امام ابوحنیفہ اور امام محمد کے ہاں غصب صرف منقول اشیاء میں متصور ہے ❶ اس لیے کہ مالک کا قبضہ زائل ہونا منتقل کرنے اور تبدیل کرنے سے غصب کا معنی تحقق ہوتا ہے۔ اور یہ صرف منقولات میں پایا جاتا ہے رہ گئی عقار یعنی زمین گھر وغیرہ تو ان میں غصب کا وجود متصور نہیں اس لیے کہ انہیں منتقل کرنا وغیرہ ممکن نہیں اگر کسی نے زمین غصب کی پھر وہ کسی ساوی آفت سے مثلاً سیلاب وغیرہ سے ہلاک ہوگی اس کے قبضہ میں تو ان کے ہاں وہ ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ غصب ازالہ ید سے متحقق نہیں ہوا اس لیے کہ زمین اپنی جگہ سے منتقل نہیں ہوتی یہ ایسا ہی ہے جیسے وہ مالک اور اس کے سامان کے درمیان حائل ہو گیا پھر سامان تلف ہو گیا لیکن اگر وہ ہلاک ہو غاصب کے فعل سے مثلاً وہ اسے گرا دے تو پھر ضامن ہوگا اس لیے کہ عقار میں اگرچہ غصب متحقق نہیں لیکن اتلاف کا اعتبار ہوگا۔

امام محمد اور زفر حنفیہ میں سے اور مذاہب ثلاثہ کے ائمہ کے ہاں..... عقار یعنی زمینوں اور گھروں کے غصب کا اعتبار ہے اور اس کے غاصب پر ضمان ہے اس لیے کہ ان کے ہاں غصب کے معنی کا پایا جانا کافی ہے یعنی غاصب کا قبضہ کی چیز پر ثبوت کرنا مثلاً رہائش سامان وغیرہ رکھنا اور اسی پر ضمان مالک کے قبضہ کا ازالہ بھی مرتب ہوتا ہے کیونکہ دو قبضہ بحال ہے ایک ہی محل میں ایک ہی حالت میں اور اسی طرح امام محمد اور زفر کے ہاں ان دونوں کا مبداء بھی متحقق ہوتا ہے یعنی مالک کا قبضہ زائل ہونا اور غاصب کا قبضہ ثابت ہونا اور ان دونوں معنوں کا متحقق ہونا غصب کا معنی ہے۔ لہذا میں بھی منقولی اشیاء کی طرح ہوگی غصب کے تصور کے لیے وصفوں کے تحقق کی وجہ سے۔

اس لیے کہ جو اتلاف میں ضامن ہوا لازم ہے کہ وہ غصب میں بھی ضامن ہو عقار اور منقولی اشیاء برابر طور پر مضمون ہیں اور جو بیع میں ضامن ہو وہ غصب میں بھی ضامن ہوگا نیز غصب سے مطلوب بطور ظلم نفع اٹھانا ہے اور یہ عقار کے غصب میں بھی پایا جاتا ہے جیسے منقول میں پایا جاتا ہے۔ اس سب کو نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا یہ ارشاد تائید کرتا ہے کہ جو شخص ظلم کسی کی ایک باشت زمین غصب کرے تو اللہ تعالیٰ سات زمین اس کے گلے میں طوق بنا کر ڈالیں گے یہ حدیث عقار میں بھی غصب متحقق ہونے پر دلالت کرتی ہے اس لیے کہ آپ نے اسے غصب سے تعبیر فرمایا ہے یہی رائے راجح ہے۔

زوائد مغصوب اور ساوی بڑھوتری..... امام ابوحنیفہ اور امام ابو یوسف کے ہاں مغصوب کے زوائد اگر بلا تعدی ہلاک ہو جائیں غاصب کے قبضہ میں تو وہ ضامن نہ ہوگا کیونکہ اس کا قبضہ امانت کا ہے۔ چاہے وہ زوائد منفصل ہوں جیسے بچہ دودھ پھل یا متصل ہوں جیسے موٹا پایا اور خوبصورتی وغیرہ اس لیے کہ ان کے غصب کا قبضہ ثابت کرنا غیر کے مال پر اس طرح کے مالک کا قبضہ زائل ہو جائے اور ان زوائد پر مالک کا

قبضہ ثابت ہی نہیں یہاں تک کہ غاصب اسے زائل کرے اور اگر غاصب نے اس میں تعدی کی کہ اسے تلف کر دیا یا کھالیا یا فروخت کر دیا یا مالک نے مانگا اس نے نہ دیا تو ضامن ہوگا اس لیے کہ تعدی اور منع کرنے کی وجہ سے وہ غاصب ہو گیا اور مالکیہ کے ہاں اگر زیادہ کی و اضافہ اللہ تعالیٰ کے فضل سے ہو اور متصل ہو جیسے موٹا پاؤں بڑا ہونا تو یہ غاصب پر مضمون نہیں اور اگر اضافہ کا فیصلہ ہو اگرچہ غاصب کے استعمال کے بغیر ہی وہ پیدا ہوا ہو جیسے دودھ اون اور درخت کے پھل تو پھر غاصب ضامن ہوگا اگر وہ تلف ہو جائے یا خود انہیں ہلاک کرے اور ان کا واپس کرنا واجب ہے مقصود داخل کے ساتھ۔ حنفیہ میں سے امام محمد رحمۃ اللہ علیہ اور شوافع و حنابلہ کے ہاں زوائد مغضوب غاصب کے قبضہ میں ضامن ہوں گے چاہے متصل ہوں یا منفصل ان میں سے جو چیز بھی غاصب کے قبضہ میں تلف ہوگی وہ ضامن ہوگا اس لیے کہ ظالم کا قبضہ ثابت ہے اس لیے کہ اصل کو روکنے کی وجہ سے ان زوائد پر اس کے قبضہ کا سبب ہے اور اصل پر اس کا قبضہ ممنوع ہے۔

۳..... مغضوب کے منافع حنفیہ کے ہاں غاصب مغضوب شدہ چیز کے منافع کا ضامن نہیں مثلاً جانور پر سواری گھر میں رہائش وغیرہ چاہے انہیں استعمال کرے یا اسی طرح چھوڑے رکھے اس لیے کہ منفعت ان کے پاس مال نہیں نیز اس لیے بھی کہ غاصب کے پاس پیدا شدہ منفعت مالک کے پاس موجود نہ تھی اس میں غصب کا معنی تحقق نہ ہوا کیونکہ مالک کا قبضہ زائل نہ ہوا۔ اور یہ تین جگہوں کے علاوہ ہے جن میں اجرت مثل واجب ہوتی جو متاخرین حنفیہ کے اختیار کیا ہے اور اسی پر فتویٰ ہے وہ یہ کہ مغضوب وقف ہو یا یتیم کا مال ہو یا وہ سرمایہ کاری کے لیے مالک نے رکھا ہو اگر شے مغضوب غاصب کے استعمال کی وجہ سے کم ہو جائے تو اس نقصان کا غاصب ضامن ہوگا۔ رہ گیا مغضوب سے حاصل شدہ غلہ تو غاصب کے لیے وہ حلال نہیں طرفین کے نزدیک اس لیے کہ غیر کی ملکیت سے ان کے ہاں نفع اٹھانا حلال نہیں امام ابو یوسف اور امام زفر کے ہاں اس کے لیے حلال ہے۔

مالکیہ کے ہاں مشہور قول کے مطابق..... غاصب مغضوب سے حاصل ہونے والی سرمایہ کاری کا ضامن ہوگا چاہے مغضوب عقار ہو یعنی زمین گھر کہ ان میں رہائش رکھے یا زراعت کرے یا کرائے پر دے یا منقول ہو حیوان وغیرہ اس کا کرایا اور استعمال اور جو چیز استعمال کے بغیر پیدا ہوئی اس کا ضامن نہ ہوگا اگرچہ وہ اسے معطل رکھے۔

پر کسی چیز کے عین کے غصب کی صورت میں ہے لیکن اگر غاصب منفعت کا غصب کرے تو پھر اس پر مثل کرایا لازم ہوگا خلاصہ یہ کہ غاصب صرف اس کے اس غلبہ کا ضامن ہوگا جو اس نے استعمال کیا اور تعدی کرنے والا اس غلبہ کا بھی ضامن ہوگا جو اس نے معطل چھوڑا مثلاً گھر کو تالا لگا دیا اور زمین بے کار کر دی اور سواری قید کر دی وغیرہ۔

شوافع اور حنابلہ کے ہاں غاصب مغضوب کی منفعت کا ضامن ہوگا اور اس پر اجرت مثل ہے چاہے اس نے منافع حاصل کیا ہو یا نہ کیا اور چاہے مغضوب متاخر ہو یا منقول مثلاً کتاب، جانور وغیرہ اس لیے کہ منفعت مال منقوم ہے تو عین مغضوبہ کی طرح اس کا ضامن بھی واجب ہے یہ رائے عدالت اور عصر حاضر کے مادی ظروف کے اعتبار سے متفق علیہ ہے اور ہر چیز کی قیمت لگائے چاہے وہ ادبی ہو یا ذہنی۔

۴۔ غیر منقوم چیز کا غصب..... حنفیہ کے ہاں ❶ مسلمان کی شراب یا خنزیر غصب کرنے والا ان کے ہلاک ہونے کی صورت میں ضامن نہیں ہوگا چاہے غاصب مسلمان ہو یا ذمی، اس لیے کہ شراب مسلمان کے حق میں مال منقول نہیں اس کا زمین پر بہا دینا واجب ہے اسی طرح خنزیر بھی منقول نہیں لیکن اگر غاصب نے سرکہ بنا لیا پھر اس کو ہلاک کیا تو سرکہ کا ضامن ہوگا اس لیے کہ غصب اپنے وجود کے اعتبار سے وجوب ضمان کے سبب کے ساتھ منعقد نہیں ہوا، اگر اس نے اسے ہلاک کیا تو اس وقت ضمان کا سبب پایا گیا وہ سرکہ کا تلف کرنا ہے جو مغضوب منہ کا مملوک ہے پس ضامن ہوگا اسی طرح مردار کی کھال کو جب غاصب دباغت دے دے تو بھی ضامن ہوگا اور اس پر دباغت کی وجہ سے جو

اضافہ ہوا ہے وہی واجب ہے اس لیے کہ یہ دباغت کی وجہ سے مال منقول بن گیا۔ ذمی کی شراب اور خنزیر جب غصب کر کے ہلاک کر دے تو ضامن ہوگا چاہے غصب کرنے والا مسلمان ہو یا ذمی اس لیے کہ یہ دونوں چیزیں ان کے ہاں مال ہیں شراب ان کے ہاں ہمارے سر کے کی طرح ہے اور خنزیر ان کے ہاں ہماری بکری کی طرح ہے اس لیے کہ ان کے لیے وہ احکام ہیں جو مسلمانوں کے لیے ہیں اور ان پر وہ چیزیں ہیں جو مسلمان پر واجب ہیں اور ہمیں انہیں اپنے دین پر چھوڑنے کا حکم ہے اور اسی وجہ سے وہ اپنی بیع پر برقرار ہیں لیکن مسلمان پر شراب کی قیمت واجب نہ ہوگی اگرچہ وہ مشلیات میں سے ہے اس لیے کہ مسلمان کو اس کا مالک بننا ممنوع ہے اور غیر مسلم کو شل سپرد کرنا جائز ہے اس لیے کہ اس کا شراب کا ملک بننا صحیح ہے اور بیع سے مالک ہونا وغیرہ گیا مردار اور خون اگرچہ ذمی ہی کا کیوں نہ ہو غصب کی وجہ سے اس کا ضامن نہ ہوگا اس لیے کہ یہ دونوں چیزیں مال نہیں اور اہل ادیان میں سے کوئی بھی ان کے قول کا قائل نہیں جیسا کہ جان بوجھ کر تسمیہ چھوڑنے والے کا ضامن نہیں اسی طرح مسلمان اگر کسی عیسائی سے صلیب غصب کرے پھر وہ ہلاک ہو جائے تو ضامن ہوگا کیونکہ وہ اس پر برقرار ہیں امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں جو شخص کسی مسلمان کے آلات لہو لعل جیسے طلب مزاردف وغیرہ توڑے تو وہ ضامن ہوگا کیونکہ یہ اموال ہیں اور ان سے لہو لعل کے علاوہ بھی فائدہ اٹھایا جاسکتا ہے اگر ان کھیل تماشوں میں استعمال کریں تو یہ حلال نہیں جیسے گانے گانے والی جب ان پر گائے اور ضامن ہوگا ان آلات کا خالی لکڑی کے اعتبار سے یعنی قیمت کا ضامن ہوگا ضائع ہونے پہلی کا۔ صاحبین کے ہاں: آلات لہو لعل اور کھیل تماشے کا ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ اشیاء گناہ کے لیے تیار کی گئی ہیں لہذا ان کا قیمتی ہونا باطل ہے شراب کی طرح نیز شرعاً ان کا ضائع کرنا واجب ہے اور ضائع کرنے والے نے شریعت کے حکم کی تعمیل کی لہذا اس پر کوئی ضمان نہیں جیسے حاکم کی اجازت سے یہ کام کرے (اسی پر فتویٰ ہے)۔

مالکیہ کے ہاں..... بھی حنفیہ ہی والا حکم ہے یعنی مسلمان کی شراب خنزیر اور کھیل تماشے گانے کے آلات اور بتوں کو توڑنے کی وجہ سے ضامن نہیں ہوگا کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے اللہ تعالیٰ اور اس کے رسول نے شراب، مردار، خنزیر اور بتوں کی خرید و فروخت حرام قرار دی ہے ① نیز اس لیے بھی کہ ان کی کوئی قیمت نہیں اور جس کی قیمت نہ ہو اس میں ضمان بھی نہیں۔ ہاں ذمی کی شراب غصب کرنے والا تعدی کی وجہ سے ضامن ہوگا نیز غیر مسلموں کے ہاں وہ مال محرم ہے وہ اس سے ثروت حاصل کرتے ہیں اور جب شراب سرکہ بن جائے اور وہ مسلمان کی ہو تو اس مالک کو اختیار ہے چاہے تو سرکہ لے لے یا اس کے مثل شراب لے لے اگر اس کی مقدار معلوم ہو ورنہ اس کی قیمت رہ گئی غیر مسلم کی شراب تو اسے اختیار ہے چاہے تو غضب کے دن کی قیمت لے لے یا سرکہ لے لے مالکیہ کے ہاں مفتی بہ یہی ہے اور اگر شی مفصوب مردار کی دباغت دی ہوئی یا غیر دباغت کھال ہو یا پالتو کتا ہو جیسے شکاری کتا جانوروں اور دیکھ بھال کا کتا اور انہیں غاصب تلف کر دے تو قیمت کا ضامن ہوگا اگرچہ کتے اور جلد کی بیع جائز نہیں۔

شوائف اور حنا بلہ کے ہاں شراب اور خنزیر کا ضامن نہیں ہوگا چاہے تلف کرنے والا مسلمان ہو یا ذمی اور چاہے وہ کسی مسلمان کی ہو یا ذمی کی اس لیے کہ اس کی قیمت نہیں خون، مردار اور تمام نجس چیزوں کی طرح اور جس چیز سے نفع اٹھانا حرام ہو اس کے بدل کا ضامن نہیں ہمہاں اس لیے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کی بیع حرام قرار دی اور اس کے گرانے کا حکم دیا اور جس چیز کی بیع اور ملک ہونا حلال نہ ہو اس میں ضمان نہیں۔ اسی طرح ان کے ہاں بتوں اور لہو لعل (گانے وغیرہ) کے آلات کے ضائع کرنے پر بھی ضمان نہیں البتہ شوائف کے ہاں صرف لکڑی گھڑی ہوئی کی قیمت کا ضامن ہوگا جیسے امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ نے فرمایا: جب کہ وہ کسی مباح منفعت کی صلاحیت رکھتی ہو لیکن اگر اس کی قیمت نہ ہو تو تلف کرنے والے پر کچھ بھی نہیں لیکن ذمی کی شراب اگر غاصب کے پاس موجود ہو تو اس پر واپس کرنا واجب ہے اس لیے کہ وہ اس کے پینے پر مقرر ہیں لیکن اگر مسلمان کی غصب کی تو حنا بلہ کے ہاں واپس کرنا واجب نہیں بلکہ بہادینا اور گرا دینا واجب ہے اس لیے کہ اس کے سنبھالنے پر وہ مقرر نہیں اور اسے مسلمان کو واپس کرنا حرام ہے جب کہ سرکہ بنانے والا نہ ہو اس لیے کہ اس میں حرام چیز میں تعاون ہے۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۵۶ ملکیت اور ملک

شواہغ نے تفصیل کرتے ہوئے فرمایا محترم شراب تو واپس کی جائے گی اور جو محترم نہیں وہ گرا دی جائے گی۔

اگر کسی غاصب نے شیرہ غصب کیا پھر اس سے سرکہ بنا لیا تو شواہغ کے ہاں اصح یہ ہے کہ سرکہ مالک کا ہوگا۔ اور غاصب پر شیرہ میں جو کمی آتی ہے اس کا تاوان ہوگا جب کہ سرکہ شیرہ میں قیمت سے کم ہو اور حنابلہ کے ہاں شیرہ کا مثل واجب ہے اگر کسی نے مردار کی کھال غصب کی اور پھر اسے دباغت دے دی تو شواہغ کے ہاں اصح یہی ہے کہ کھال بھی شراب کی طرح ہے جو سرکہ بنا دی ہو لہذا جب اس کے ہاتھ میں کھال ضائع ہوگئی تو ضامن ہوگا اور حنابلہ کے ہاں اگر نجس مردار کی کھال غصب کی تو غاصب پر واپس کرنا لازم نہیں اگرچہ دباغت پھر ہو اس لیے کہ ان کے ہاں دباغت سے وہ پاک نہیں ہوئی اور نہ ہی اس کی قیمت ہے اور نہ ہی اس کا فروخت کرنا صحیح ہے۔

دوسرا مطلب: غصب کے احکام..... غصب کے تین حکم ہیں

۱..... گناہ جسے معلوم ہو غیر کامل ہے۔

۲..... شیء مغصوبہ جب تک موجود ہے اسے واپس کرنا۔

۳..... اگر ہلاک ہو جائے تو اس کا ضمان ہے۔

پہلا حکم گناہ..... وہ آخرت میں مواخذہ کا استحقاق ہے جب غاصب یہ جانتے ہوئے غصب کر کے کہ یہ غیر کامل ہے اس لیے کہ یہ گناہ ہے اور گناہ کا عمدہ اجان بوجہ جو کر ارتکاب کرنا مواخذہ کا موجب ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: جس نے ایک باشت کسی کی زمین غصب کی تو اللہ تعالیٰ قیامت کے دن اسے سات زمینوں کا طوق پہنائیں گے نیز مالکیہ اور حنفیہ کے ہاں ① غاصب کو قید خانہ میں بند کیا جائے گا اور مار پٹائی کی جائے گی اگر وہ سمجھدار بچہ ہو یا بڑا ہو کیونکہ یہ اللہ تعالیٰ کا حق ہے اگرچہ مغصوب منہ اسے معاف بھی کر دے حاکم کے اجتہاد سے فساد ختم کرنے کے لئے اور اس کی حالت کی اصلاح کے لیے اور ڈانٹ ڈپٹ وغیرہ کے لیے رہ گیا نا سمجھ بچہ یا پاگل مجنون تو اسے تعزیر نہیں لگائی جائے گی شواہغ نے بھی اسی طرح تصریح کی ہے کہ غاصب کو تعزیر لگائی جائے گی اللہ تعالیٰ کے حق کی وجہ سے اور یہ تعزیر امام لگائے گا۔ اگر غصب لاعلمی کی حالت میں ہو یا اس طور کہ اس چیز کو اپنی ملکیت سمجھتا رہا تو نہ اسے گناہ ہے ورنہ اس پر مواخذہ ہے اس لیے کہ یہ خطا ہے اور شرعاً خطا پر مواخذہ نہیں فرمان باری تعالیٰ ہے:

رَبَّنَا لَا تُؤَاخِذْنَا إِنْ نَسِينَا أَوْ أَخْطَأْنَا ۗ..... البقرة ۲/۲۸۶

اے ہمارے ہمارا مواخذہ نہ کرنا اگر ہم سے بھول اور خطا ہو جائے اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے میری امت سے خطا نسیان اور جس چیز پر وہ مجبور کئے جائیں اٹھالے گئے ہیں ② لیکن اس صورت میں بھی آخری دو حکم باقی رہیں گے۔

۱..... عین جب تک موجود ہو اسے واپس کرنا۔

۲..... اگر ہلاک ہو جائے تو ضمان ادا کرنا۔

دوسرا حکم: شے مغصوبہ کو موجودگی کی صورت میں واپس کرنا..... اس میں چند صورتوں میں بات ہوگی: وجوب رد کا سبب واپس کرنے کی شرط جگہ اور خرچہ اور جس چیز سے مالک رد کا مستحق ہے ③ فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ شے مغصوبہ کا واپس کرنا واجب ہے جب تک وہ موجود ہو نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے:

علی الیذ ما أخذت حتی تؤدیہ

اور تم میں سے کوئی شخص اپنے بھائی کا سامان نہ چھینے لے نہ مذاق میں جب تم میں سے کوئی ایک اپنے بھائی کی لالچی لے تو اسے واپس

کرے ❶ اور واپس غصب کی جگہ پر کرے کیونکہ قیمت جگہوں کے اعتبار سے مختلف ہوتی ہے واپس کرنے کا خرچ غاصب پر ہے اس لیے کہ یہ واپس کرنے کی ضرورتوں میں سے ہے جب اس پر واپس کرنا واجب ہے تو جو کچھ اس کی ضروریات میں سے ہے وہ بھی واجب ہے اور مالک شیء مغضوب کو پانے والا اشار ہوگا جب کہ اس کا قبضہ اس پر ثابت ہو اس لیے کہ غصب کی وجہ سے اس کا قبضہ ختم ہو گیا تھا جب اس کا قبضہ ثابت ہو گیا تو وہ اس کے قبضہ میں آگئی اور غاصب کا قبضہ اس سے ختم ہو گیا الا یہ کہ وہ دوبارہ غصب کرے۔

واپس کرنے کی وجہ سے غاصب ضمان بری ہو جائے گا چاہے مالک کو واپسی کا علم ہو یا نہ ہو اس لیے کہ قبضہ ثابت ہونا۔ جیسی چیز ہے یہ علم اور لاعلمی سے مختلف نہیں ہوتی۔

تیسرا حکم: اگر شیء مغضوب ہلاک ہو جائے تو اس کا ضمان..... اس بارے مختلف حیثیتوں سے بات ہوگی جن کی تفصیل یہ ہے۔

۱۔ کیفیت ضمان..... جب مغضوب ہلاک یا تلف یا ضائع ہو جائے غاصب کے پاس اور حنفیہ کے ہاں ❶ وہ منقول چیز ہو یا عقار ہو غیر حنفیہ کے نزدیک چاہیے اس کے اپنے فعل سے ہو یا کسی اور کے فعل سے تو اس پر اس کا ضمان ہے یعنی اس کا عوض ہے لیکن اگر بلا کت کسی دوسرے کی تعدی کی وجہ سے ہو کسی سماوی آفت کی وجہ سے نہ ہو تو غاصب ضمان میں اس سے رجوع کرے گا اس لیے کہ اس پر اس چیز کا ضمان لازم ہو گیا جسے وہ واپس کر کے بری ہو سکتا تھا، اور اس بارے میں ان کی عبارت: غاصب ضامن ہے مغضوب کا چاہے وہ اللہ کے حکم سے تلف ہوئی ہو یا مخلوق میں سے کسی کی وجہ سے ❷ ضمان کی کیفیت اور اس کا قاعدہ یہ ہے کہ بالاتفاق علماء کے ہاں ضمان مثل واجب ہوگا جب وہ مال مثل ہو اور قیمت واجب ہوگی اگر وہ قیمتی ہو اور اور جب مثل کا پایا جانا معتذر ہو تو قیمت واجب ہوگی ضمان مثلی کی دلیل فرمان باری تعالیٰ ہے:

فَمَنْ اعْتَدَىٰ عَلَيْكُمْ فَاعْتَدُوا عَلَيْهِمْ مِثْلَ مَا اعْتَدَىٰ عَلَيْكُمْ..... البقرة ۲/۱۹۳

جو تم پر ظلم کرے تو تم اسے بدلے میں اتنا ہی بدل دو:

وَإِنْ عَاقَبْتُمْ فَعَاقِبُوا بِمِثْلِ مَا عَاقَبْتُمْ بِهِ..... النحل ۱۶/۱۲۶

وَ جَزَاءُ سَيِّئَةٍ سَيِّئَةٌ مِّثْلُهَا..... الشوریٰ ۴۲/۴۰

نیز اس لیے بھی کہ مثل اصل تلف شدہ چیز کے زیادہ قریب ہے پس یہ لازم کرنا زیادہ عدل اور نقصان کو پورا کرنے والا ہے اور ضمان میں اصل کے قریب ہونا ممکنہ حد تک نقصان کے عوض واجب ہے۔ رہ گیا قیمت کے ذریعے ضمان اس لیے کہ مثل کے ذریعے ضمان صورت اور معنی کے اعتبار سے جب معتذر رہے تو پھر مثل معنوی یعنی قیمت واجب ہوگی کیونکہ یہ اس کے قائم مقام ہے اس سے مثل حاصل ہو جائے گا اور اس کا نام بھی اس کی خبر دیتا ہے۔ مال مثلی وہ مال ہے جس کا مثل بازاروں میں پایا جاتا ہو بلا کسی تفاوت کے یا اس کے آحاد آپس میں مماثل ہوں یا اجزاء اس طور پر کہ بعض دوسرے بعض کے بغیر کسی فرق کے قائم مقام ہوں اور اموال مثلی چار ہیں: مکملات موزونات، عددی متقارب اور بعض ذراع۔ مکملات وہ چیزیں ہیں جو کیل کے ذریعے فروخت ہوتی ہوں جیسے: گندم جو اور بعض سیال اشیاء جو آج کل لیٹر کے حساب سے فروخت ہوتی ہیں جیسے پٹرول ڈیزل وغیرہ۔ موزونات: وہ چیزیں جو وزن کے ذریعے فروخت ہوتی ہیں: جیسے گھی تیل اور شکر و چینی وغیرہ۔ ذراعیات وہ چیزیں جو گزروں سے پیمائش کر کے فروخت کی جاتی ہوں جیسے سوتی، اونٹنی اور بکری کے پٹے۔

عددی متقارب..... وہ چیزیں ہیں جن کے احاد میں فرق نہ ہو اگر ہو تو کم ہو جیسے انڈا، اخروٹ اور وہ مصنوعات جو فیکٹریوں میں بنتی ہیں جیسے گلاس، مٹی اور بلور کے برتن کاپیاں قلم اور مطبوعہ چیزیں وغیرہ۔

قیمتی..... وہ اشیاء جن کا مثل بازاروں میں نہ ہو یا پایا تو جائے لیکن قیمت کے اعتبار سے ان میں کافی فرق ہو یا اس کے افراد میں

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۵۸ ملکیت اور ملک

نقاوت ہو کہ بعض بعض کے قائم مقام نہ ہو سکیں فرق کی وجہ سے جیسے گھر زمینیں، عمارتیں، درخت حیوانات فرش پر بچھائی جانے والی چیزیں اور مخلوطات وغیرہ ❶ اور تین حالتوں میں قیمت واجب ہوگی۔

۱..... جب چیز غیر مثلی ہو جیسے جانور گھر وغیرہ ان میں سے ہر ایک کی قیمت دوسری سے مختلف ہے صرف مختلف کی وجہ سے۔

۲..... جب کوئی چیز غیر جس سے مخلوط ہو جیسے گندم جو کے ساتھ۔

۳..... جب چیز تو مثلی ہو لیکن اس کا ملنا معذور ہو اور یہ تعذریا تو حقیقی اور حسی ہوگا جیسے بازار میں مثل کا نہ پایا جانا تلاش کے باوجود اگرچہ گھروں میں باقی جاتی ہو یا تعذر حکمی ہوگا کہ شمن مثل سے زیادہ میں ملتی ہو یا تعذر شرعی ہوگا ضامن کی نسبت جیسے شراب جو ذمی کی مسلمانان پر واجب ہو اگرچہ غیر مثلیات میں سے ہے لیکن مسلمان کے لیے اسے خرید کر مالک بنا حرام ہے۔

اس سے ظاہر ہو گیا کہ ضمان میں اصلی واجب تو ضرر کو بعینہ ختم کرنا ہے جیسے دیوار یا بیخ کی درستگی اور عین مغصوبہ کو واپس کرنا جب تک وہ موجود ہو اور جب تک نخر موجود ہو اسے واپس کرنا اس لیے کہ حنفیہ کے ہاں سرکہ کے لیے اسے رکھنے کی گنجائش ہے نیز تلف شدہ چیز کو ممکنہ حد تک صحیح صورت میں دینا جیسے ٹوٹی ہوئی چیز کو صحیح کرے دینا اگر عین کا واپس کرنا مشکل ہو تو عوض واپس کرنا واجب ہے مثلیات میں مثلی قیمت میں قیمتی چیز۔

۲۔ وجوب ضمان کا وقت..... عوض کی قیمت کے اندازے اور ضمان کے واجب ہونے کے وقت کے سلسلہ میں فقہاء کی آراء قریب قریب ہیں، حنفیہ کے ہاں ❶ مختار قول کے مطابق اور مالکیہ کے ہاں ❷ غصب کے دن کی قیمت لگائی جائے گی اس لیے کہ ضمان غصب کی وجہ سے واجب ہوا ہے لہذا مغصوب کی قیمت غصب کے دن کی لگائی جائے گی اور نرخ تبدیل ہونے کی وجہ سے یہ تبدیل نہیں ہوگی اس لیے کہ ضمان کا سبب تبدیل نہیں ہوا جیسا کہ محل ضمان تبدیل نہیں ہوا لیکن مالکیہ نے ذات کے ضمان اور غلہ کے ضمان میں فرق کیا ہے پہلے میں غلبہ پانے کے دن کا ضامن ہوگا اور غلہ میں سرمایہ کاری کے دن کا ضامن ہوگا گئی تعدی یعنی نفع غصب کرنے والا منفعہ کے فوت ہوتے ہی ضامن ہوگا اگرچہ اسے استعمال نہ بھی کیا ہو شوائع کے ہاں ❸ صحیح یہ ہے کہ وقت غصب سے شہر غصب میں مثل کے معذور ہونے کے وقت کی آخری قیمت ضمان میں واجب ہوگی اگر تلف کے وقت مثل موجود نہ ہو تو اکثر کے ہاں غصب سے تلف تک کی قیمتیں واجب ہوگی چاہے نرخ تبدیل میں یا مغصوبہ رہ گیا قیمتی مال تو اس کی جو غصب سے تلف تک سب سے زیادہ قیمت ہے اس کی ضامن ہوگا۔

حنا بلہ کے ہاں اگر مغصوب مثلیات میں سے ہے اور مثل مفقود ہو گیا تو مثل منقطع ہونے کے دن کی قیمت واجب ہوگی اس لیے کہ جب مثل منقطع ہو گیا اس وقت قیمت ذمہ میں واجب ہوئی لہذا اسی وقت سے قیمت کا اعتبار ہوگا جیسے مقوم کا تلف اگر مغصوب قیمتی ہو اور تلف ہو جائے تو غصب سے واپس کرنے تک کی جو سب سے زیادہ قیمت ہوگی وہ واجب ہے جب کہ تغیر مغصوب میں چھوٹا بڑا ہونے میں ہو مونا اور بلا وغیرہ ہونے میں ہو جن کی وجہ سے قیمت کم زیادہ ہوتی ہے اس لیے کہ یہ معانی فی الحال مغصوب ہیں جن کی وجہ سے اس میں زیادتی ہوئی ہے اور اضافہ مالک کا ہے جو غاصب پر مضمون ہے اور اگر قیمت میں اضافہ نرخ تبدیل ہونے کی وجہ سے ہوا ہو تو اضافہ کا ضامن نہ ہوگا اس لیے کہ اس سبب سے قیمت نقصان کا ضامن نہیں جب کہ عین مغصوب کو واپس کرے لہذا تلف کی وجہ سے بھی ضامن نہ ہوگا۔

۳..... کسی چیز کی وجہ سے غاصب ضمان سے بری ہوگا: چار چیزوں میں سے کسی ایک کی وجہ سے غاصب ضمان سے نکل جائے گا۔ پہلی چیز: عین شیء مغصوبہ کو مالک کو واپس کرنے کی وجہ سے۔

دوسری چیز: مالک کو ضمان ادا کرنے یا اس کے قائم مقام مواد ادا کرنے کی وجہ سے کیونکہ اصلاً یہی مطلوب ہے۔

تیسری چیز..... ضمان سے بری کر دینا یا تو صراحتہ جیسے: میں تمہیں ضمان سے بری کرتا ہوں تم سے ضمان ساقط کرتا ہوں یا آپ کو ہبہ کرنا ہوں وغیرہ جو صریح کے قائم مقام ہیں۔ وہ یہ کہ مالک دو غاصبوں میں سے ایک کو بری کر دے اور دوسرے کو ضامن بنا دے اس لیے کہ ایک کو بری کرنا اور دوسرے کو ضامن قرار دینا ضمان دوسرے کو بھی بری کرنا ہے۔

چوتھی چیز..... غاصب کا شے مغضوب کو مالک یا اس کے جانور کو کھلا دینا اور اسے معلوم بھی ہو کہ یہ اسی کا طعام ہے یا غاصب بطور امانت مالک کے سپرد کرے مثلاً ودیعت رکھے ہبہ کرے اجارہ کے طور پر دے یا اسے سفید کرنے یا سینے کے لیے دے اور مالک کو معلوم ہو کہ یہ ایک کا مال مغضوب ہے یا اس طور پر دے کہ اس کا بدل اس کے ذمہ ثابت ہو جیسے قرض اور مالک جانتا ہو کہ یہ اس کا مال ہے اگر مالک کو معلوم نہیں تو غاصب بری نہیں ہوگا یہاں تک کہ غصب کی صفت تبدیل نہ ہو۔ ❶

کیا ضمان کی وجہ سے غاصب مغضوب کا مالک ہوگا: حنفیہ کے ہاں ❷ غاصب ضمان ادا کرنے کے بعد سے مغضوب کا مالک ہوگا وقت غصب سے تا کہ بدل اور مبدل ایک ملک میں جمع نہ ہو جائیں اور اس ملکیت کا نتیجہ یہ ہوگا کہ اگر غاصب نے ضمان ادا کرنے سے پہلے شے مغضوب میں کوئی تصرف مثلاً بیع ہبہ یا صدقہ وغیرہ کیا تو اس کا یہ تصرف نافذ ہوگا جیسے شراء فاسد میں مشتری کا تصرف نافذ ہوتا ہے یا جیسے کوئی شخص عین کو غصب کر کے غائب کر دے اور مالک کو قیمت کا ضمان دے دے تو غاصب اس کا مالک بن جائے گا اس لیے کہ مالک سارے بدل کا مالک ہو گیا ہے اور مبدل نقل کے قابل ہے تو غاصب مالک ہوگا تا کہ دو بدل ایک شخص کی ملکیت میں جمع نہ ہو جائیں۔ لیکن امام ابوحنیفہ اور امام محمد کی رائے ہے کہ غاصب کے لیے مغضوب سے نفع اٹھانا حلال نہیں باس طور کہ وہ اسے خود کھالے یا کسی دوسرے کو کھلا دے ضمان ادا کرنے سے پہلے اور جب اس میں بڑھوتری حاصل ہو تو اتنا اس کو صدقہ کر دے اور اسی پر یہ ہے کہ مغضوب سے حاصل شدہ منافع وغلہ مثلاً گاڑی پر سوار ہونا اس کے لیے حلال نہیں اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے مغضوب سے مالک کی رضامندی سے پہلے نفع اٹھانا حلال نہیں قرار دیا امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ نے یہی سند سے ابو موسیٰ رضی اللہ عنہ سے روایت کی ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم انصار میں سے کسی کے ہاں بطور مہمان تھے انہوں نے آپ کے سامنے بھنی ہوئی بکری پیش کی آپ نے اس سے ایک لقمہ لیا آپ اسے چبا رہے تھے لیکن وہ حلق سے اندر نہیں جاری تھی تو آپ علیہ الصلوٰۃ والسلام نے فرمایا کہ یہ بکری مجھے بتا رہی ہے کہ میں حق پر ذبح نہیں کی گئی تو انہوں نے کہا یہ بکری ہمارے پڑوسی کی ہے ہم نے اس لیے ذبح کر دی کہ ہم اسے نهن پر راضی قرار دے دیا یا وجود حاجت و ضرورت کے اگر وہ حلال ہوتی تو ان کے لیے اس کو حلال قرار دیتے۔ ❸

www.KitaboSunnat.com

مالکیہ کے ہاں غاصب کو مغضوب میں تصرف سے روکا جائے گا تا کہ رهن کفالت وغیرہ کی وجہ سے مالک کا حق ضائع نہ ہو اور مغضوب لہ کو اس میں سے کوئی چیز کھانا جائز نہیں نہ اس میں رہائش رکھنا لیکن اگر مغضوب غاصب کے پاس تلف ہو جائے تو ان کے ہاں غاصب کا اس سے نفع اٹھانا جائز ہے اس لیے کہ اب اس کی قیمت واجب ہوگئی ہے اس کے ذمہ۔ بعض محققین نے مغضوب بکریوں کے گوشت کو جب غاصب فروخت کرے قصابوں کو ان سے خریدنے کے جواز کا فتویٰ دیا ہے اس لیے کہ اس کی ذبح ہونے کی وجہ سے قیمت غاصب کے ذمہ میں واجب ہوگئی الایہ کہ جو اس سے بچے گا اور فتویٰ اختیار کرے گا تو وہ اپنے دین اور عزت میں محفوظ ہو گیا۔

شواہق اور حنا بلہ کے ہاں..... قیمت ادا کرنے سے غاصب شے مغضوبہ کا مالک نہیں ہوگا اس لیے کہ بیع سے اس کا مالک بنا صحیح نہیں کیونکہ سپردگی پر اسے قدرت نہیں لہذا ضمان سے بھی وہ مالک نہیں بن سکتا جیسے اختلاف سے تلف شدہ چیز کا مالک نہیں بن سکتا۔ اسی بناء پر غاصب کے ہر قسم کے تصرفات باطل ہیں اور درست نہیں حدیث کی وجہ سے کہ من عمل عملاً لیس علیہ امرنا فہورد جس نے

کوئی ایسا عمل کیا اس میں ہمارا حکم نہ ہو تو وہ مردود ہے لہذا اسے فروخت کرنا جاہارہ کرنا جائز نہیں جیسے کہ اس کے لیے اسے تلف کرنے اور اپنے استعمال میں لانا مثلاً کھانا، پہننا، سوار ہونا، بوجھ لادنا، رہائش اختیار کرنا وغیرہ حلال نہیں حدیث کی وجہ سے کہ تمہارے خون اور مال اور عزتیں تمہارے اوپر حرام ہیں۔

۴۔ شیء مغضوبہ کا غاصب کے پاس تبدیل ہونا..... حنفیہ کے ہاں کبھی شیء مغضوب غاصب کے پاس بذات خود یا غاصب کے فعل کی وجہ سے تبدیل ہو جاتی ہے اور یہ تبدیلی کبھی وصف میں ہوتی ہے یا نام اور ذات میں اور ان تمام تبدیلی کے حالات میں مغضوب موجود ہوتا ہے۔ ❶

(الف)..... جب مغضوب بذات خود تبدیل ہو جائے جیسے انگور تھے وہ کشمش بن گئے یا تر کھجوریں تھیں وہ چھوہارے بن گئے تو مالک کو اختیار ہے چاہے تو عین لے لے یا غاصب کو قیمت کا ضامن بنائے۔

(ب)..... اگر مغضوب غاصب کے کسی فعل کی وجہ سے تبدیل ہوئی کی زیادتی کے ساتھ جیسے کپڑے کو رنگ دے یا ستون کو گھی میں ملا دے یا شیء مغضوب غاصب کی ملکیت سے مختلف ہو جائے بایں طور کہ امتیاز کرنا مشکل ہو جیسے گندم گندم سے مل جائے یا جدا کرنا ممکن نہ ہو لیکن اس میں تنگی ہو جیسے گندم جو کے ساتھ مل جائے تو مالک کو اختیار دینا واجب ہے چاہے تو غاصب سے مغضوب کی قیمت تبدیل ہونے سے پہلے کی لے لے اور چاہے تو سارا کچھ غاصب سے لے لے اور جو کچھ اس میں زیادہ ہے اس کی قیمت غاصب کو دے دے اس لیے کہ اس اختیار میں جانین کی رعایت ہے یہ مالکیہ کا بھی مذہب ہے ❷ شوائع کے ہاں اگر اس اضافہ کا الگ کرنا ممکن ہے مثلاً رنگ اور گھی تو غاصب کو اس پر مجبور کیا جائے گا اور اگر ممکن نہ ہو تو اب اگر مغضوب کی قیمت زیادہ نہیں ہوئی تو غاصب کے لیے کچھ بھی نہیں اور اگر اس کی وجہ سے قیمت کم ہوئی ہے تو غاصب پر نقصان کی دیت لازم ہے اس لیے کہ کمی اس کے فعل کی وجہ سے لازم ہوتی ہے اور اگر اس کی قیمت میں اضافہ ہوا ہے تو غاصب اور مالک اس میں اثلاً شائیک ہوں گے دوثلث مغضوب منہ کے ذمہ اور ایک ثلث غاصب کے اگر ان میں سے کسی ایک کئی ملکیت میں کمی آتی ہو زخم کم ہونے یا زیادہ ہونے کی وجہ سے تو اس پر عمل کیا جائے گا۔

حنا بلہ کے ہاں..... شوائع کی طرح ہے الایہ کہ وہ کہتے ہیں کہ غاصب کو کپڑے سے رنگ اتارنے پر مجبور نہ کیا جائے گا اس لیے کہ اس صورت میں اس کی ملکیت کا اطلاق ہے اگر کوئی نقصان اس میں آ گیا تو غاصب نقصان کا ضامن ہوگا اس لیے کہ اس کی تعدی کی وجہ سے یہ حاصل ہوا ہے لہذا وہ ضامن ہوگا اور اگر اس میں اضافہ ہوا تو مالک اور غاصب بقدر ملکیت اس میں شریک ہوں گے اس چیز کو فروخت کیا جائے گا اور دونوں ملکیتوں کے حساب سے ثمن تقسیم ہوں گے اسی سے ظاہر ہے کہ فقہاء نقصان کی صورت میں متفق ہیں اور زیادتی کی صورت میں غاصب کے حق پر۔

(ج)..... اگر شیء مغضوب کی ذات یا نام میں تبدیلی آ جائے غاصب کے فعل کی وجہ سے بایں طور کہ اس کے اکثر منافع مقصودہ زائل ہو جائیں مثلاً جیسے کوئی بکری غصب کرے پھر اسے ذبح کر کے بھون دے یا پکا لے یا گندم غصب کرے اور اس کا آنا پسوادے یا لوہا غصب کرے اور اس سے تلوار بنوا لے یا پیسے غصب کرے اور اس کے برتن بنوائے تو اب مالک کی ملکیت مغضوب سے زائل ہوگئی اور غاصب اس کا مالک ہو گیا اور وہ بدل کا ضامن ہوگا مثلی میں مثل کا اور قیمتی میں قیمت کا لیکن بدل ادا کرنے تک اس سے نفع اٹھانا اس کے لیے حلال نہیں اس لیے کہ بدل ادا کرنے سے پہلے نفع اٹھانے کی اجازت دینا غصب کے دروازے کو کھولنے کے مترادف ہے لہذا مالک کو بدل ادا کر کے راضی کرنے سے پہلے نفع اٹھانا حرام ہے فساد کے مادہ کو ختم کرتے ہوئے۔ مالکیہ کے ہاں بھی اسی طرح ہے جیسے تیسری تفریح میں بیان ہوا شوائع

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۶۱ ملکیت اور ملک

اور حنا بلہ کے ہاں مالک کا حق اس کی ملکیت سے ختم نہیں ہوتا اور اسے اختیار ہے کہ وہ اسے لے لے اور اگر اس میں نقصان ہو تو نقصان کی دیت لے لے اور حنا بلہ کے مذہب کے مطابق اضافہ کی صورت میں غاصب کے لیے کچھ بھی نہ ہوگا سونے اور چاندی کو غصب کر کے درہم اور دینار یا برتن بنانے کی صورت میں امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں بھی شوائع اور حنا بلہ کی طرح مالک کی ملکیت زائل نہ ہوگی اور غاصب کے لیے کچھ بھی نہ ہوگا اس لیے کہ عین ہر اعتبار سے باقی ہے ان کا نام بھی باقی ہے اور سونے چاندی سے متعلق چاروں احکام یعنی شمنیت وزنی ہونا سود جاری ہونا اور ان پر نزکوٰۃ واجب ہونا باقی ہیں لہذا ان سے مالک کا حق ختم نہیں ہوا۔ صاحبین اس مسئلے میں اپنی اصل سابق پر ہیں وہ یہ کہ غاصب مالک ہوگا اور اس پر ان کا مثل واجب ہوگا اس لیے کہ اس نے ان میں معتبر صنعت کی ہے لہذا مالک کا حق ہلاک کے حکم میں ہے اور اصل نام اور معنی کے اعتبار سے متغیر ہے کیونکہ بننے سے پہلے اسے تہڑی لکھتے تھے اب اسے درہم دینار یا برتن کہتے ہیں۔

۵۔ مغصوب کا نقصان..... مغصوب اگر غاصب کے ہاتھ میں کم ہو جائے چاہے معنوی طور پر یا حسی طور پر تو یہ حنفیہ کے ہاں چار صورتوں کو شامل ہے جو درج ذیل ہیں۔

(الف)..... نقصان بازاروں میں نرخ کرنے کی وجہ سے ہو اور اس پر ضمان نہیں اگر شے مغصوب کو غصب کی جگہ پر واپس کیا اس لیے کہ نرخ کم ہونا مادی نقصان نہیں ہے مغصوب کا کہ عین میں سے کوئی جزوفوت ہوا ہو بلکہ یہ خواہشات و رغبات کے کم ہونے کی وجہ سے ہوا ہے جو اللہ تعالیٰ کے ارادہ سے ہوا ہے اس میں بندوں کا دخل نہیں۔

(ب)..... نقصان کسی مرغوب وصف کے نہ ہونے کی وجہ سے ہو جیسے جانور کا ضعیف ہونا یا اس کی قوت ساعت اور بصر زائل ہونا یا شل ہونا لنگڑا ہونا یا اندھا ہونا یا اعضاء میں سے کسی عضو کا گر جانا تو جو مال سودی نہیں ان میں نقصان کا ضمان غاصب پر ہے اور مالک عین مغصوب کو لے لے کیونکہ عین اپنی حالت پر باقی ہے لیکن اگر شے مغصوب سودی اموال میں سے ہو جیسے گندم کا بد بودار ہونا چاندی کے برتن کا ٹوٹنا تو مالک صرف شے مغصوب کو لے سکتا ہے اور اس کو اس کے علاوہ نقصان کی وجہ سے کچھ لینا جائز نہیں اس لیے کہ اموال ربویہ (سودی) میں نقصان کا ضمان نہیں اصل لوٹانے کے ساتھ اس لیے کہ یہ ربا (سود) کی طرف لے جانے والی چیز ہے۔

(ج)..... نقصان عین میں کسی مرغوب چیز کی وجہ سے ہو مثلاً جوانی کے بعد بڑھاپا، بھاگنا پیشہ بھول جانا تو ان تمام حالتوں میں نقصان کا ضمان واجب ہوگا۔

(د)..... نقصان عین میں سے کسی جزو کے زائل ہونے کی وجہ سے ہو جیسے کپڑے کا جل جانا تو تمام حالتوں میں ضمان واجب ہوگا لیکن اگر نقصان کم ہو جیسے کپڑا تھوڑا اجلا ہو تو مالک غاصب سے صرف نقصان کی بقدر ضمان لے سکتا ہے کیونکہ عین باقی ہے۔ اور اگر نقصان زیادہ ہو جیسے زیادہ پھنا ہوا ہو کپڑا کہ اس سے حاصل ہونے والا عام نفع باطل ہو جائے تو مالک کو اختیار ہے چاہے تو لے لے اور عیب کی وجہ سے نقصان کا ضمان لے لیے اور چاہے وہ غاصب کے پاس چھوڑ دے اور ساری قیمت لے لے اس لیے کہ من و جد وہ ہلاک ہو گیا ہے اور کم زیادہ کے درمیان فرق کا قاعدہ یہ ہے کہ نقصان یہ کہ منفعت میں سے کوئی چیز فوت نہ ہو بلکہ صرف منفعت کا نقصان ہو اور فائش: جس سے عین کا بعض حصہ فوت ہو جائے اور جس منفعت بھی بعض عین اور بعض منفعت باقی رہے۔ مجلہ میں دفعہ ۹۰۰ میں تقدیر بیان کی کہ سیروہ ہے جوشی مغصوب کی ربع قیمت تک نہ پہنچے اور فائش وہ ہے جو ربع قیمت یا اس کے زائدہ ہو جب نقصان کا ضمان واجب ہوگا تو پھر عین کی قیمت غصب کے دن کی لگائی جائے گی پھر کسی کی قیمت لگائی جائے گی اس فرق کو غاصب پورا کرے گا۔ اگر عقار مغصوب ہو اگر چہ آفت سماوی کی وجہ سے ہلاک ہونے سے حنفیہ کے ہاں اس میں ضمان نہیں البتہ اس پر غاصب کے فعل سے لاحق ہونے والا نقصان یا اس کے رہائش اختیار کرنے زمین پر زراعت کرنے کی وجہ سے نہ ہوگا۔ کما ذکر ت سابقاً۔

حنفیہ کے علاوہ باقی حضرات کے ہاں..... مغضوب کے نقصان کا ضامن نہیں ہوگا اور نہ ہی نرخ میں زیادتی کا جب نرخ کم ہو جائے جیسے حنفیہ کے ہاں ہے: اس لیے کہ نقصان لوگوں کی رغبت کے فتور کی وجہ سے ہے اور اس کے مقابلے میں کوئی چیز نہیں اور مغضوب کا عین اور نہ ہی اس کی صفت میں کمی آتی ہے لیکن شوائع اور ابودو کے ہاں اگر قیمت نرخ کم ہونے کی وجہ سے کم ہو جائے تو غاصب پر نقصان کا ضمان ہوگا۔

رہ گیا وہ نقصان جو ذات مغضوب یا اس کی صفت میں ہو تو وہ مضمون ہوگا چاہے وہ نقصان کسی سماوی آفت کی وجہ سے ہو یا غاصب کے فعل کی وجہ سے۔ البتہ مالکیہ کے ہاں مشہور قول کے مطابق اگر نقصان کسی آفت سماویہ کی وجہ سے ہو تو مالک صرف ناقص ہی حالت میں لینے کا مختار ہے یا پھر غاصب سے یوم غصب کی پوری قیمت وصول کرے صرف نقصان کی قیمت نہیں لے سکتا اور اگر نقصان غاصب کی جنایت کی وجہ سے ہو تو مالک کو اختیار ہے چاہے غاصب سے غصب کے دن کی قیمت لے لے یا شیء مغضوب لے لیے اور نقصان کی قیمت جنایت کے دن کی لے لے یہ ابن القاسم کے ہاں۔ اور یحییٰ کے ہاں غصب کے دن کی قیمت لے اور اشہب رحمہ اللہ نے سماوی آفات اور غاصب کی جنایت میں فرق نہیں کیا۔

۶۔ مغضوب میں اضافہ..... یہ بات ہم جان چکے ہیں کہ مغضوب میں اضافہ متصل ہو یا منفصل تو اس کا ضامن نہیں ہوگا شیخین کے ہاں کیونکہ مالک کا قصہ زائل نہیں ہوا اس سے اور زوائد کا ضامن ہوگا مطلقاً امام محمد امام شافعی اور احمد کے ہاں اس لیے کہ وہ عین مملوکہ سے پیدا ہوا ہے اور مالکیہ کے ہاں صرف زوائد متصل کا ضامن ہوگا نہ متصل کا اور زوائد متصل یہ ہیں۔

غصب شدہ زمین پر عمارت بنانا زراعت کرنا درخت لگانا..... ائمہ اربعہ کا اس بات پر اتفاق ہے کہ غاصب پر شیء مغضوب کو مالک تک واپس پہنچانا لازم ہے اور جو کچھ اس میں بنایا ہے مثلاً عمارت زراعت یا درخت وغیرہ جو لگائے ہیں ان کو ختم کرنا نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے ظالم کے لیے کوئی حق نہیں مذاہب کی تفصیل یہ ہے:

۱۔ حنفیہ کے ہاں..... ① جو شخص دروازوں وغیرہ میں استعمال ہونے والی لکڑی غصب کرے اس پر عمارت تعمیر کرے اور عمارت کی قیمت اس لکڑی سے زیادہ ہو تو مالک کی ملکیت اس سے زائل ہو جاتی ہے اور غاصب پر اس کی قیمت لازم ہو جاتی ہے اس لیے کہ اب یہ دوسری چیز بن گئی اور اس کے اکھاڑنے میں غاصب کی عمارت کا نقصان ظاہر ہے جس میں مالک کا بھی کوئی فائدہ نہیں اور مالک کا نقصان ضمان سے پورا ہوگا اور اسلام میں ضرر نہیں لیکن اگر اس لکڑی کی قیمت عمارت سے زیادہ ہو تو مالک کی ملکیت زائل نہیں ہوگی اس لیے کہ اس ہلکے ضرر کو اختیار کیا ہے جو اصحون البشرین ہے کما هو القاعدة قاضی زادہ نے تکمل فتح القدر میں اس فرق پر رد کیا ہے اور فرمایا کہ اس میں کوئی فرق نہیں کہ لکڑی کی قیمت عمارت سے زیادہ ہو یا کم اس لیے کہ مالک کا نقصان قیمت سے پورا کیا جا رہا ہے اور غاصب کا ضرر رضی عنہ سے اور اس میں کوئی شک نہیں کہ قیمت سے پورا ہونے والا ضرر رضی عنہ سے کم ہے لہذا ضرر اعلیٰ کا ارتکاب نہیں کیا جائے گا جب کہ ضرر ادنیٰ پر عمل ممکن ہے اور اس مسئلہ ساجہ میں یہ قاعدہ کی اشد ضرر اخص سے زائل ہو سکتا ہے پر عمل کیا جائے گا۔

رہ گیا صحن والا مسئلہ..... اگر کسی نے زمین غصب کی اور اس میں درخت لگائے یا عمارت تعمیر کی اور صحن کی قیمت زیادہ تھی تو غاصب کو مجبور کیا جائے گا کہ وہ درخت اکھاڑ دے اور عمارت گرا دے اور زمین فارغ اور خالی مالک کے حوالے کرے اس لیے کہ زمین ہتھینہ حنفیہ کے ہاں غصب نہیں ہوتی اس لیے اس میں مالک کا حق باقی ہے جیسے پہلے تھا غاصب نے اسے مشغول کر دیا تو اسے فارغ کرنے کا حکم دیا جائے گا اس لیے کہ ظالم کو کوئی حق نہیں اور اگر عمارت کی قیمت زیادہ ہو تو غاصب مالک زمین کو زمین کی قیمت دیدے اور زمین لے لے اور اگر درخت

اکھاڑنے میں زمین میں کمی آئی ہو یا عمارت گرانے میں تو مالک غاصب کو ملکہ اور اکھڑے ہوئے درختوں کی قیمت دے دے دو طرف کی مصلحت کی رعایت اور ضرر دفع کرتے ہوئے زمین کی قیمت لگائی جائے بغیر درختوں اور عمارت کے اور پھر درختوں اور عمارت جو اکھیڑنے اور گرانے کے مستحق ہیں کی قیمت لگائی جائے پھر وہ فرق کا ضامن ہو اور جب غاصب نے زمین پر کھیتی کی اب اگر زمین اس کی ملکیت ہو اور اگر اس کے مالک نے اسے زراعت کے لیے تیار کیا ہوا ہو تو معاملہ مالک اور غاصب کے درمیان زراعت کا ہوگا اور عرف سے دونوں کے حصہ میں فیصلہ کیا جائے گا نصف رابع وغیرہ اور اگر اس نے اجارہ کے لیے رکھی ہوئی ہو تو پیداوار زراعت کرنے والے کی ہوئی اور اس پر زمین کی اجرت مثل ہوگی اگر مذکورہ صورتوں میں سے کوئی بھی نہ ہو تو غاصب پر زراعت سے جو زمین میں نقصان آیا ہے ہوگا لیکن زمین اگر وقف کی ہو یا یتیم کی ہو تو عرف کا اعتبار ہوگا اگر اس کے لیے نفع بخش ہو اور اگر عرف نفع بخش نہ ہو تو پھر اجرت مثل ہوگی ان کا قول ہے جو نفع للوقف ہے اس پر فتویٰ دیا جاتا ہے۔

۲۔ مالکیہ کے ہاں

الف۔ عمارت..... جس نے زمین غصب کی یا لکڑی وغیرہ اس پر عمارت بنائی یا اس سے عمارت بنائی تو مالک کو اختیار ہے چاہے تو عمارت گرا دے یا اسے باقی رکھے اور غاصب کو سامان کی قیمت دے دے اکھیڑنے اور گرانے کی اجرت نکالنے کے بعد جو نرنگ وغیرہ کی قیمت نہیں دے گا۔ یہ مالک کی مصلحت کو ترجیح دیتے ہیں اور جس نے لکڑیاں غصب کیں اور ان پر عمارت بنائی تو مالک انہیں لے لے اگرچہ دیواریں گر ہی جائیں یہی شواہع کا قول ہے۔

ب۔ درخت لگانا..... جس نے زمین غصب کی اور اس پر درخت لگائے تو اسے اکھیڑنے کا حکم نہیں دیا جائے گا بلکہ مالک اسے اکھیڑنے کی اجرت نکال کر قیمت دے دے عمارت کی طرح۔ اگر کسی نے درخت غصب کئے اور اپنی زمین میں لگائے تو اسے اکھیڑنے کا حکم دیا جائے گا۔

ج..... اگر مغصوبہ زمین میں کھیتی باڑی کر دی اگر مالک نے زراعت کے لیے زمین لی ہو تو اس اختیار ہے چاہے تو کھیتی اکھیڑ دے یا غاصب کے لیے چھوڑ دے اور کرایہ لے لے لیکن اگر زراعت ہونے کے بعد لیا تو اہل بارے اختلاف ہے کہا گیا ہے کہ اسے اختیار ہے اور ایک قول یہ ہے کہ وہ صرف کرایہ لے سکتا ہے اور کھیتی مزارع کی ہوگی۔

۳۔ شواہع کے ہاں..... غاصب کو عمارت گرانے اور زمین سے درخت اکھیڑنے پر مجبور کیا جائے گا اور اگر اس سے کوئی نقصان ہو تو اس کی دیت ادا کرے گا اور زمین جیسے تھی اسی طرح واپس کی جائے اور مدت غصب کی اجرت مثل دی جائے گی اگر اس کی مثل کے لیے اجرت ہو اس لیے کہ ظالم کے لیے کوئی حق نہیں اگر مالک قیمت ادا کرے گا مالک بننا چاہتا ہو یا اسے اجرت پر بانی رکھنا چاہتا ہو تو اسے اس کے مطابق یہ چیزیں غاصب لازم نہیں ہیں اس لیے کہ بغیر دیت کے بھی اکھیڑنا ممکن ہے اور اگر مالک زمین میں بیج چھوڑنے پر راضی ہو تو غاصب اس کو نکال نہیں سکتا، جیسے غاصب مغصوبہ گھر سے رنگ اتارنے کا مالک نہیں جب مالک اس کے چھوڑنے پر راضی ہو خلاصہ یہ کہ مالک کو حق ہے کہ وہ غصب کے آثار بغیر ضرر کے زائل کرے۔

۴۔ حنابلہ کے ہاں..... بھی حکم شواہع کی طرح عمارت اور درخت لگانے میں حدیث پر عمل کرتے ہوئے، رہ گئی زمین پر زراعت کی صورت تو اس میں وہ مالک کو اختیار دیتے ہیں کھیتی پکنے تک چھوڑ دے اور زمین کی اجرت اور غاصب کی جانب سے نقصان کی دیت لے لے اور اسے نفع دے دے حدیث کی وجہ سے جو کسی کی زمین میں کھیتی کرے ان کی اجازت کے بغیر تو کھیتی میں سے اس کا کچھ نہیں اس کے لیے

صرف فقہ ہے اور ایک اور حدیث میں ہے اپنی کھیتی لے لو اور فقہ خرچہ واپس کر دو۔ یہ درمیانی رائے ہے اور تطبیق کے اعتبار سے قابل ہے۔

۵۔ شیء مغضوب کے غلہ و منافع کا ضمان..... یہ بات پہلے مغضوب کے منافع کے بیان میں آگئی ہے کہ شیء مغضوب کا غلہ یعنی اجارہ سے حاصل ہونے والی اجرت وغیرہ امام ابوحنیفہ اور امام محمد کے ہاں حلال نہیں غاصب کے لیے اس لیے کہ منافع سبب خبیث سے حاصل ہوا ہے اور یہ غیر کی ملکیت میں تصرف ہے اور اس کو صدقہ کرنا ضروری ہے۔ امام ابو یوسف اور امام زفر کے ہاں: غاصب کے لیے نفع حلال ہے جب اس کا ضمان دے دے اس لیے کہ شیء مغضوب ضامن ادا کرنے کی وجہ سے اس کی مملو کہ ہے قاعدہ ہے کہ جو چیزیں مضمون نہیں ضامن ادا کرنے کی وجہ سے آدی اس کا مالک بن اجاتا ہے اور یہ غصب کے وقت کی طرف منسوب ہوتا ہے۔ رہ گئے عقار کی رہائش کے منافع اور گاڑی پر سواری جانور پر سواری اور کپڑے پہننا زمین میں زراعت کرنا تو حنفیہ کے ہاں ضامن نہیں ہوگا صرف تین حالتوں میں ضامن ہوگا شیء مغضوب وقف ہو یا یتیم کا مال ہو یا سرمایہ کاری کے لیے رکھا ہو مال ہو اس لیے کہ منفعت حنفیہ کے ہاں مال متقوم نہیں اور عقد اجارہ ہونے ہی سے متقوم ہوتی ہے تیز اس لیے بھی کہ شیء مغضوب اگر ہلاک ہو جائے تو غاصب ضامن ہوگا حدیث کی وجہ سے کہ استفادہ کی بنیاد مرداری ہے یعنی نقصان نفع ساتھ ساتھ یعنی جو نفع اٹھائے گا اسی کو نقصان اٹھانا پڑے گا۔ اس وقت قاضی کے ذمہ صرف شیء مغضوب کو واپس کروانا ہے جب تک وہ موجودہ ہو اور ہلاک ہونے کی صورت میں اس کا مثل یا قیمت۔

حنفیہ کے علاوہ باقی ائمہ کے ہاں مغضوب کے منافع کا ضامن ہوگا اس لیے کہ منافع مال متقوم ہیں اعیان کی طرح نیز تمام اموال میں غرض منفعت ہی تو ہے جیسا کہ عز بن السلام نے فرمایا: الا یہ کہ مالکیہ کے ہاں اموال کے منافع زمین اور گھروں کے استعمال سے ضامن ہوگا اور ترک کی حالت میں ضامن نہ ہوگا یہ اس وقت ہے جب کسی چیز کی ذات غصب کرے لیکن اگر صرف نفع غصب کیا مثلاً دروازے کو تالا لگا دیا سواری روکے رکھی تو صرف اس کی وجہ سے ضامن ہوگا اگرچہ استعمال نہ بھی کرے شواغ اور حنابلہ کے ہاں غصب اور تعدی کی وجہ سے ان تمام اموال کے منافع کا ضامن ہوگا جن کی وجہ سے مال اجارہ پر لیا جاتا ہے چاہے غاصب منافع استعمال کرے یا نہ کرے۔

۶۔ غاصب اور مالک کا اختلاف..... یہاں بہت ساری صورتیں ہیں مالک اور غاصب کے اختلاف کی جن کا حمانہ کے تحمل میں اثر ہے اگر ہم غاصب کی بات کی تصدیق کریں تو وہ ضامن سے بری ہو جائے گا اور اگر مالک کی تصدیق کریں تو غاصب پر ضامن لازم ہوتا ہے فقہاء کا کلام اس بارے میں تفصیلی ہے جس کی ہم یہاں تلخیص پیش کرتے ہیں۔

الف۔ حنفیہ کے ہاں..... جب غاصب کہے کہ شیء مغضوب میرے ہاتھ میں قدرتی طور پر ہلاک ہوئی ہے اور مالک اس کی تصدیق نہیں کرتا اور غاصب کے پاس گواہ بھی نہ ہو تو قاضی غاصب کو گرفتار کرے اتنی مدت کہ جس میں اس کی عادت ظاہر ہو سکے پھر اس پر ضامن کا فیصلہ کرے اس لیے کہ حکم اصلی غصب کا یہی ہے کہ عین مغضوب کو واپس کیا جائے رہ گئی قیمت تو وہ اس کا بدل اور خلیفہ ہے اگر اصل سے اور جب اصل ہو تو قیمت کا فیصلہ نہیں کیا جائے گا جو کہ خلیفہ ہے۔

اگر مالک اور غاصب کا اختلاف ہو جائے اصل غصب یا مغضوب کی جنس نوع مقدار صفت یا وقت غصب کی قیمت میں اختلاف ہو جائے تو ان سب حالتوں میں غاصب کا قول معتبر ہوگا قسم کے ساتھ اس لیے کہ مالک اس پر ضامن کا دعویٰ دار ہے اور غاصب منکر ہے تو بات اسی کی معتبر ہوگی اس لیے کہ شریعت میں منکر پر قسم ہوتی ہے۔ اگر غاصب دعویٰ کرے مغضوب واپس کرنے کا مالک کو اور مالک کہے کہ مغضوب میں عیب پیدا ہوا ہے تو غاصب کی تصدیق گواہوں کے بغیر اس لیے کہ گواہ مدعی پر ہوتے ہیں۔ اگر دونوں کے گواہوں میں تعارض ہو گیا مالک نے گواہ قائم کئے کہ جانور اور گاڑی غاصب نے تلف کر دی سواری کر کے اور غاصب نے گواہ قائم کئے کہ مالک کو واپس کرنے کا تو مالک کے گواہ قبول ہوں گے اور غاصب پر مغضوب کی قیمت ہوگی اس لیے کہ غاصب کے گواہ مالک کے گواہوں کا دفاع نہیں کر سکتے اس لیے کہ اس نے

مغضوب کو واپس کرنے پر گواہ قائم کیے ہیں اور یہ جائز تو ہے لیکن ہو سکتا ہے اس نے دوبارہ غصب کیا ہو اور ضائع کر دیا ہو۔

ب۔ مالکیہ کے ہاں..... بھی حنفیہ کی طرح ہی حکم ہے یعنی اگر غاصب اور مالک میں مغضوب کے تلف ہونے میں اختلاف ہو جائے یا اس کی جنس صفت یا مقدار میں اور کسی ایک کے پاس بھی گواہ نہ ہوں تو غاصب کا قول معتبر ہوگا قسم کے ساتھ۔

ج۔ شوائع اور حنا بلہ..... کے ہاں اگر غاصب اور مالک میں شیء مغضوب کی قیمت کے متعلق اختلاف ہو جائے مثلاً غاصب کہے اس کی قیمت دس روپے ہے اور مالک کہے بارہ روپے ہے تو غاصب کی تصدیق کی جائے گی قسم کے ساتھ اس لیے کہ پہلی اضافہ کا ذمہ سے بری ہونا ہے اور مالک پر گواہ ہیں۔ اور اگر دونوں مغضوب کے ضائع ہونے میں اختلاف کریں مالک کہے وہ باقی ہے غاصب کہے ضائع ہو گیا ہے تو غاصب کی بات قسم کے ساتھ معتبر ہوگی اس لیے کہ تلف پر گواہ قائم کرنا معتذر ہیں۔ اسی طرح اگر شیء مغضوب کی مقدار وغیرہ میں اختلاف ہو جائے اور کسی ایک کے پاس بھی گواہ نہ ہوں تو مالک کا قول معتبر ہوگا اس لیے کہ اصل واپس نہ کرنا ہے اسی طرح اگر مغضوب میں کسی عیب کے متعلق اختلاف ہو جائے تلف ہونے کے بعد غاصب کہے وہ مریض تھا یا اندھا تھا اور مالک اس کا انکار کرے تو مالک کی بات قسم کے ساتھ معتبر ہوگی اس لیے کہ اصل یہ ہے کہ عیبوں سے پاک ہو یہ حنفیہ کی رائے کے موافق ہے۔

خلاصہ یہ کہ غاصب کی تصدیق کی جائے گی جب مغضوب کے تلف اور باقی ہونے میں یا اس کی مقدار اور قیمت میں یا اس کی صفت وغیرہ میں اختلاف ہو اور مالک کی تصدیق ہوگی جب اختلاف واپس کرنے میں ہو دونوں کی بات قسم کے ساتھ معتبر ہوگی۔ اسی طرح ائمہ اربعہ کا اتفاق ہے غاصب اور مالک کے دعویٰ کی صورت میں۔

۹۔ غاصب الغاصب..... کسی نے کسی کی کوئی چیز غصب کی پھر اس سے کسی اور نے غصب کر لی اور اس کے پاس وہ ہلاک ہو گئی تو ائمہ اربعہ کے ہاں مالک کو اختیار ہے چاہے تو پہلے غاصب کو ضامن قرار دے کیونکہ غصب اسی نے کیا ہے اور مالک کا قبضہ اسی نے زائل کیا ہے اور چاہے تو دوسرے غاصب یا تلف کرنے والے سے ضمان لے چاہے اسے غصب کا علم ہو یا نہ ہو اس لیے کہ دوسرے غاصب نے پہلے غاصب کا قبضہ زائل کیا ہے جو کہ مالک کے حکم میں ہے کہ وہ اس کے مال کی حفاظت کر رہا ہے اور مالک کو واپس کرنے پر قادر ہے نیز اس کا قبضہ غیر کے مال پر اس کی اجازت کے بغیر ثابت ہوا ہے اور جہالت ضمان کو ساقط نہیں کرتی، نیز تلف کرنے والے نے شیء کو تلف کیا ہے اور یہ تقاضا ہے اس کا جو قانونی طور پر معروف ہے کہ یعنی حق مالک کا ہے مغضوب میں اور اس کے خواہ میں سے ہے عین مغضوبہ کو تلاش کرنا چاہے جس کے قبضہ میں وہ عین پائی جائے۔ اگر مالک نے پہلے کو ضامن قرار دیا جب کہ شیء مغضوب دوسرے غاصب کے پاس ہلاک ہوئی تھی تو غاصب اول دوسرے پر رجوع کرے گا ضمان کا اس لیے کہ یہ ضمان کی قیمت دینے کی وجہ سے مالک ہو گیا حنفیہ کے ہاں شیء مغضوب کا غصب کے وقت سے تو دوسرا پہلے کی ملکیت کو غصب کرنے والا ہوا اور پہلے غاصب کا رجوع کرنا دوسرے پر اس سب کی وجہ سے ہے کہ وہ مال کا نقصان ہے اس کے ہلاک ہونے کی وجہ سے۔

اگر مالک نے دوسرے غاصب یا تلف کرنے والے سے ضمان لیا تو یہ کسی ایک پر ضمان میں رجوع نہیں کرے گا اور ضمان اس کے ذمہ میں ثابت ہوگا اس لیے کہ وہ اپنے فعل کا ضامن ہوا ہے اور وہ مالک کا قبضہ زائل کرنا ہے یا اسے ہلاک کرنا ہے۔ اور مالک کو یہ بھی اختیار ہے کہ وہ کچھ ضمان ایک سے لے لے اور کچھ دوسرے سے لے لے کہ حنفیہ ابتداءً اس اختیار کی حالت کو مستثنیٰ کرتے ہیں اور وقف شدہ شیء مغضوبہ کو جب نصب کیا جائے اور غاصب ثانی پہلے سے زیادہ مالدار ہو تو متولی منتظم وقف صرف دوسرے کو ضامن بنائے گا۔

حنفیہ کے ہاں راجح یہ ہے کہ مالک جب کسی ایک غاصب کو ضامن بنائے تو دوسرا ضمان سے بری ہو جائے گا اگر وہ دوسرے کو بھی ضامن بنانا چاہے تو اسے اس کا اختیار ہے۔ جب دوسرا غاصب پہلے غاصب کو واپس کر دے تو وہ ضمان سے بری ہو جائے گا اور اگر مالک کو واپس

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم
 کر دے تو دونوں بری ہو جائیں گے۔

غاصب اور جس کے ساتھ وہ رہن وغیرہ کا تصرف کرے..... حنفیہ کے ہاں مالک کو اختیار ہے کہ وہ غاصب اول کو یا مرتہن کو یا متاجر کو یا مستعیر کو یا غاصب اول سے خریدنے والے کو یا جس ودیج کے پاس غاصب اول نے دوایت رکھی ہو بلاک ہونے کی صورت میں ضامن بنائے اگر غاصب اول کو ضامن قرار دیا تو ضمان اسی پر ہوگا اور وہ کسی سے کسی چیز کا رجوع نہیں کرے گا لیکن اگر اس نے ضمان مرتہن وغیرہ سے لیا تو یہ غاصب اول پر رجوع کریں گے کیونکہ یہ اس کے لیے کام کر رہے تھے اور مشتری جب ضامن بنے گا تو وہ ضمان کا رجوع غاصب پہ کرے گا اس لیے کہ بائع اتحقاق بیع کی صورت میں ضامن ہوتا ہے اور قیمت واپس کرنا عین واپس کرنے کی طرح ہے رہ گیا عاریت کے طور پر لینے والا غاصب سے اور موهوب وغیرہ تو ضمان انہیں پر ہوگا اگرچہ وہ غصب سے ناواقف ہی کیوں نہ ہوں اس لیے کہ وہ اپنے لیے کام کر رہے تھے۔

شواہق کے ہاں..... غاصب کے قبضہ پر مرتب قبضہ ضمان کا قبضہ ہے اگرچہ وہ غصب سے لاعلم ہوں اس لیے کہ انہوں نے غیر کی ملکیت پر قبضہ کیا ہے غیر کی اجازت کے بغیر اور لاعلمی ضمان کو ساقط نہیں کرتی بلکہ صرف گناہ نہیں ہوتا لہذا ان میں سے جس سے چاہے مالک مطالبہ کر سکتا ہے لیکن غاصب سے لینے والے پر ضمان غصب معلوم ہونے کی صورت میں ہوگا تاکہ اس پر غصب کا معنی صادق آئے اور اگر انہیں معلوم نہیں تو پھر اصل غاصب کا قبضہ ضمان کا ہے اگر وہ لاعلم ہوں غصب سے تو ان کا قبضہ قبضہ امانت ہو جیسے ودیج مضارب وغیرہ تو اس صورت میں صرف غاصب پر ضمان ہوگا لینے والے پر نہیں اس لیے کہ یہ غاصب کے ساتھ معاملہ نائب ہونے کی حیثیت سے کر رہے ہیں اور موهوب لہ پر ضمان ثابت ہے اگرچہ اس کا قبضہ کانہیں لیکن چیز مالک بننے کے لیے لی جاتی ہے اور اسی پر غصب معلوم نہ ہونے کا حالت میں حنفیہ اور شواہق کے ہاں ضمان عاریت کی طور پر لینے والے اور موهوب لہ اور مصدق پر ہوگا صرف رہ گیا ودیج اور مضارب تو ان میں سے ہر ایک میں ہے لہذا ضمان غاصب پر ہوگا اور حنفیہ اور شواہق کے ہاں غاصب یا آخذ کے ضامن بننے میں کوئی اختلاف نہیں۔

۱۰۔ مغبوب کا خرچہ..... دوران غصب مغبوب کا نفقہ اور خرچہ غاصب پر ہوگا اس کے ظلم اور تعدی کی وجہ سے مالکیہ کی کتابوں میں ہے جو کچھ غاصب مغبوب پر خرچ کرے جیسے جانور کا چارہ زمین کو سیراب کرنا اور اس کی اصلاح اور درختوں کی دیکھ بھال وغیرہ جو چیزیں مالک کے لیے ضروری تھیں تو یہ نظیریں اس سرمایہ کاری کی جو غاصب نے حاصل کی مغبوب قبضہ میں ہوتے وقت اگرچہ اس نے ظلم کیا ہے لیکن اس پر ظلم نہیں کیا جائے گا اگر نفقہ نفع کے برابر ہے تو یہ واضح ہے اور اگر نفقہ زیادہ ہو نفع سے تو غاصب زائد کی صورت میں رجوع کا حقدار نہیں جیسے کہ مغبوب سے نفع نہ ہونے کی صورت میں تو ظلم کی وجہ سے نفقہ میں رجوع نہیں کر سکتا اور اگر اس کا نفع زائد ہو نفقہ سے تو مالک غاصب پر رجوع کرے گا حنا بلہ اس بات میں منفرد ہیں کہ غاصب کو نفقہ دیا جائے گا زمین کے غصب اور اس پر زراعت کی صورت میں اور مالک کو اختیار ہے کہ وہ پیداوار رکھے اور غاصب کو اس کا نفقہ دے دے حدیث مذکورہ پر عمل کرتے ہوئے جو کسی قوم کی زمین پر ان کی اجازت کے بغیر زراعت کرے تو اس کے لیے پیداوار زمین سے کچھ بھی نہیں اور اس کے ذمہ اس کا نفقہ ہے اور دوسرا اختیار یہ ہے کہ مالک پکتنے تک بھتی زمین میں رہنے دے اور غاصب سے زمین کی اجرت اور نقصان کی دیت لے لے۔

دوسری بحث: مال ضائع کرنا اور اس کا حکم..... اس بحث میں تین مطلب ہیں اور ملحقات ہیں اتلاف مالی سے بحث ہوگی جو غصب کے بعد یا اس کے ساتھ ہوتی ہے اس لیے یہ اس کا حکم ضمان کے اعتبار سے لیتا ہے۔

پہلا مقصد..... اتلاف کی تعریف اور اس کا ضمان کا سبب ہونا۔ دوسرا مقصد اتلاف کے ذریعہ ضمان واجب ہونے کی شرط۔ تیسرا

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم
مقصد..... ضمان کی کیفیت و ماہیت: ان کی تفصیل یہ ہے۔

پہلا مقصد: اتلاف کی تعریف اور اس کا ضمان کا سبب ہونا: اتلاف..... یہ کہ کسی چیز کو منفعت مطلوبہ سے نکالنا یہ موجب ضمان سبب ہے اس لیے کہ یہ تعدی اور ضرر ہے اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے:

فَمَنْ اَعْتَدَىٰ عَلَيْكُمْ فَاَعْتَدُوا عَلَيْهِ بِمِثْلِ مَا اَعْتَدَىٰ عَلَيْكُمْ البقرة: ۱۹۴/۲

نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: لا ضرر ولا ضرار فی الاسلام کہ اسلام میں کا اصول یہ ہے کہ نہ ضرر پہنچنے اور نہ ضرر پہنچایا جائے جب غصب پر ضمان واجب ہے تو اتلاف پر بطریق اولیٰ واجب ہے اس لیے کہ ضرر محض اور تعدی ہے۔

اس بات میں کوئی فرق نہیں کہ اتلاف مباشرتہ ہو مثلاً محل تلف کو بغیر کسی واسطے کہ نقصان پہنچانا، یا بطور سبب ہو وہ یہ کہ ایسا کام کرنا ایسی جگہ جو تلف کا سبب بنے۔ جیسا کہ اتلاف کے ضمان میں فرق نہیں پڑتا عمداً ہو یا خطاءً اور نہ ہی بلوغ اور عدم بلوغ اور تمیز یا عدم تمیز ہے پس تلف کرنے والا چاہے عمداً کرے یا خطاءً ائمہ اربعہ کے ہاں وہ ضامن ہے اسی طرح جمہور فقہاء کے ہاں بڑا چھوٹا گل سو یا ہوا سبب ضامن ہیں، البتہ مالکیہ نے سمجھدار اور نا سمجھ بچے میں فرق کیا ہے سمجھدار بچہ نقصان پورا کرے گا اگر اس کے پاس مال ہو اور اگر مال نہ ہو تو اس کا پیچھا کیا جائے گا۔ رہ گیا نا سمجھ بچہ تو تلف کرنے کی صورت میں اس پر کچھ نہیں جیسے عجماء پر اور اسی طرح مجنون بھی ہے ہاں مالکیہ کے ہاں معتمد یہ ہے کہ بغیر کسی فرق کے سمجھدار نا سمجھ کے تو نقصان پورا کرنے کے لیے سب پر ضمان ہے۔ البتہ بعض صورتوں میں فقہاء کرام سبب بننے کی تقدیر میں اختلاف کرتے ہیں۔ کچھ یہ ہیں۔

پہلی بات: دروازہ کھولنا یا جانور کی رسی کھولنا..... جس شخص نے دکان کا دروازہ کھولا پھر اسے اسی طرح کھلا چھوڑ دیا مال کسی نے چوری کر لیا یا چور کو بتایا ظالم کو بتایا کسی نے پنجرہ کا دروازہ کھولا اور پرندہ اڑ گیا یا جانور کی رسی کھول دی وہ بھاگ گیا یا اصطلب کا دروازہ کھولا گھوڑے نکل گئے یا کشتی کی رسی کھول دی وہ غرق ہو گئی یا ہوا سے لے گئی ان تمام مثالوں میں امام ابو حنیفہ اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہما کے ہاں سبب بننے والا ضامن نہیں اس لیے کہ صرف کھولنا وغیرہ اتلاف نہیں نہ مباشرتہ نہ تسبیحاً اس لیے کہ تلف میں ایک اور عنصر کارگر ہے وہ چوری، اڑنا بھاگنا اور غرق ہونا وغیرہ ہے چور مباشرتہ ہے پرندہ اور جانور جس نے بھاگنا اختیار کیا پانی اور وہ غرق کرنے اور ضائع کرنے کے سبب ہیں پس صرف دروازہ کھولنا اور رسی وغیرہ کھولنا سبب محض نہیں لہذا ان کے لیے حکم بھی نہیں۔

مالکیہ حنابلہ اور امام محمد بن حسن کے ہاں یہ سبب بننے والا ضامن ہے اس لیے کہ وہ اتلاف کا متسبب ہے اور طبعی اور عادی طور پر ضرر کا ظاہر ہونا متوقع ہے یہی رائے منطقی اعتبار سے درست ہے اور مجملہ میں دفعہ ۹۲۲ پر اسی کو اختیار کیا گیا ہے۔

شواخ نے اس معاملہ میں تفصیل کی ہے جس نے پنجرے کا دروازہ کھولا اور پرندے کو اڑنے پر ابھارا تو وہ اس حالت میں ضامن ہوگا اس لیے کہ اس نے اسے اڑنے پر مجبور کیا ہے لیکن اگر اس نے صرف دروازہ کھولا اظہر یہ ہے کہ اگر وہ اسی حالت میں اڑ گیا تو ضامن ہوگا اس لیے کہ اس کا فی الحال اڑنا اس کے فرائض کی خیر دیتا ہے اگر پرندہ رکا رہا پھر بعد میں اڑا تو یہ ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ بعد میں اڑنا اس کے اختیار سے ہے یہی تفصیل جانور کی رسی اور اصطلب کا دروازہ کھولنے پر منطبق ہوتی ہے اسی طرح اگر وہ کسی برتن وغیرہ میں موجود سامان یا گھاس وغیرہ کی رسی کھولے اور جانور اسے فی الحال کھالے تو یہ ضامن ہوگا اور اگر کس نے دکان کا دروازہ کھولا اس سے کسی نے چوری کر لی یا چور کی رہنمائی کی اس نے چوری کر لی تو اس پر کوئی ضمان نہیں کیونکہ اس سے ایسا سبب نہیں بنا جس سے یہ ضمان معلق کرنا ممکن ہو اور اگر کشتی کی رسی کھولی وہ غرق ہو گئی اگر فی الحال غرق ہوئی تو ضامن ہوگا اس لیے کہ یہ اس کے فعل سے تلف ہوئی اور اگر ٹھہری رہی پھر غرق ہوئی اب اگر ہوا کی وجہ سے ہوئی تو ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ اس کے فعل سے غرق نہیں ہوئی اور اگر کسی نئے سبب سے ہلاک نہ ہوئی تو اس میں دورائے ہیں ایک یہ کہ

ضامن نہ ہوگا دوسرے یہ کہ ضامن ہوگا۔

دوسری بات: گھی کا برتن کھولنا..... اگر کسی شخص نے گھی تیل وغیرہ کے برتن کا منہ کھولا جو کچھ اس میں تھا وہ بہہ گیا تو امام ابوحنیفہ اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہما کے ہاں: اگر تیل اور گھی وغیرہ پگھلے ہوئے تھے اور بہ گئے تو ضامن ہوگا اور اگر گھی وغیرہ جامد تھا پھر سورج سے پگھل کر بہہ گیا تو ضامن نہ ہوگا اس لیے کہ مائع چیز بہتی ہے اپنی طبیعت کے اعتبار سے جب بھی اسے سوراخ ملے کہ عاۃً اس کا روکنا مشکل ہوتا ہے پس رسی کھولنا اس کا اتلاف ہے رہ گئی جامد چیز تو وہ اپنی طبیعت کے اعتبار سے نہیں بہتی اگر وہ سورج کی حرارت کی وجہ سے بہ جائے تو برتن کھولنے والا اتلاف کا سبب نہیں ہوگا اور نہ ہی مباشر مالکیہ، حنابلہ اور امام محمد بن حسن کے ہاں: جو شخص کسی کا مشکیزہ کھولے اور اس میں مائع تیل ہو وہ بہ جائے تو ضامن ہوگا یا جامد چیز کی رسی کھول دی پھر سورج کی حرارت سے گرم ہو کر وہ بہ گئی یا برتن سیدھا تھا ہوانے اسے الٹا دیا یا زلزلہ نے اور اس میں جو کچھ تھا وہ فی الحال بہہ گیا یا تھوڑا تھوڑا ہو کر بہہ گیا تو ان تمام صورتوں میں وہ ضامن ہوگا، شوافع نے تفصیل کی ہے: کہ اگر برتن زمین پر پڑا ہوا ہو کھولنے سے جو کچھ اس میں وہ نکل کر تلف ہو جائے تو ضامن ہوگا اگرچہ وہ سورج کی پیش سے ہوا سے یا وقت گزرنے سے بہہ جائے تب بھی ضامن ہوگا اس لیے کہ یہ اتلاف اس کے فعل کی وجہ سے ہوا ہے چاہے مالک موجود ہو یا نہ ہو اور یہ روکنا ممکن تھا لیکن اس نے نہیں روکا۔

اور اگر برتن کسی چیز پر نصب تھا اس نے کھول دیا اب اگر کھولنے کی وجہ سے وہ گر گیا اور جو کچھ اس میں تھا وہ نکل گیا یا نیچے سے اٹنے کی وجہ سے تو ضامن ہوگا اور اگر ہوائی وجہ سے یا زلزلہ کی وجہ سے گر آیا کسی پرندے وغیرہ کی وجہ سے تو ضامن نہ ہوگا اس لیے کہ تلف اس کے فعل سے حاصل نہیں ہوا۔

تیسری بات: خوف..... اگر حاکم نے کسی عورت کی طرف مجلس قضاء میں بلانے کے لیے کسی کو بھیجا اس کا بچہ خوف کی وجہ سے گر گیا اور اس عورت کی عقل ما قوف ہو گئی تو امام ابوحنیفہ اور ابن حزم کے ہاں اس میں کسی پر کوئی ضمان نہیں اس لیے کہ سبب نتیجہ سے متصل نہیں اور جمہور فقہاء کے ہاں حاکم دیت کا ضامن ہوگا حادثہ عرضی اللہ عنہ کی وجہ سے اس بارے میں جنایات میں تفصیلی بات ہو گئی ہے۔

چوتھی بات: روکے رکھنا اور حائل ہونا..... جس شخص نے مالک کو اپنے مال سے روکے رکھا یہاں تک کہ مال تلف ہو گیا یا جانوروں سے روکے رکھا اور وہ مر گئے تو جمہور حنفیہ کے ہاں اگر مال منقول ہے تو ضامن ہوگا اور اگر عقار ہے تو ضامن نہ ہوگا یہ رائے تو امام ابوحنیفہ اور امام ابو یوسف کی ہے جو عقار کے غصب کے قائل نہیں اور امام محمد کے ہاں عقار میں بھی جاری ہوتا ہے۔

مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں..... جو بھی یہ عمل کرے گا وہ ضامن ہوگا کیونکہ یہی سبب ضمان ہے شوافع کے ہاں اگر سبب بننے والے کا ارادہ مالک کو ملکیت سے روکنا ہو تو ضامن ہوگا یہی حائل ہونے کی ابتداء ہے کہ کسی شخص اور اس کے مال کے درمیان حائل ہو جائے کہ وہ چیز تلف ہو جائے اگرچہ مالک کو ملکیت سے منع کرنے کا ارادہ نہ ہو اور وہ ضامن نہ ہو اس لیے کہ اس نے مال میں تصرف نہیں کیا بلکہ مالک میں تصرف کیا ہے؟ اس سے ظاہر ہوا کہ مالک اور اس کی ملکیت کے درمیان حائل ہونا اسباب ضمان میں سے چوتھا سبب ہے جمہور فقہاء کے ہاں اور حنفیہ کے صرف منقول میں۔

دوسرا مقصد: اتلاف کی وجہ سے ضمان واجب ہونے کی شرطیں..... اتلاف کے سبب سے ضمان ہونے کی شرطیں یہ ہیں۔
۱..... تلف ہونے والی چیز مال ہو لہذا مردار کے تلف اور اس کی کھال، خون، مٹی، کتا، نجس گوبر وغیرہ کو تلف کرنے پر ضمان نہیں۔

۲..... متلف علیہ کی نسبت سے وہ منقول ہو اور مقوم وہ ہے جس سے حالت اضطرار کے علاوہ نفع اٹھانا جائز ہو چنانچہ مسلمان کی شراب

اور خنزیر کے تلف پر ضامن نہیں چاہے تلف کرنے والا مسلمان ہو یا ذمی اس لیے کہ مسلمان کے حق میں شراب اور خنزیر کی کوئی قیمت نہیں اس لیے کہ شرعاً اس سے نفع اٹھانا جائز نہیں لہذا ان کی کوئی قیمت نہیں رہے گئیں غیر مسلم ذمی کی شرابیں اور خنزیر تو چاہے مسلمان یا ذمی نقصان کرے ضامن ہوگا مسلمان کے ذمہ قیمت لازم ہوگی اور غیر مسلم کے ذمہ مثل لازم ہوگا حنفیہ اور مالکیہ کے ہاں شوائع اور حنا بلہ کے ہاں ضامن نہیں اس لیے کہ خون مردار اور تمام نجس چیزوں کی طرح ان کی کوئی قیمت نہیں اور جس سے نفع اٹھانا حرام ہو اس کا بدل نہیں ہوتا جیسا کہ غصب غیر متقوم میں بیان ہوا جمہور فقہاء اور ان میں صاحبین بھی ہیں کہ ہاں بتوں کو توڑنے کا گانا گانے کے آلات جیسے مزار برباب اور باجا وغیرہ موسیقی کے آلات توڑنے پر ضامن نہیں کیونکہ ان کی کوئی قیمت نہیں اس لیے کہ ان سے نفع اٹھانا حرام ہے اور اس کے مقابل میں کوئی چیز نہیں آسکتی لہذا ان کی کوئی قیمت نہیں الخ۔

امام ابوحنیفہؒ اور امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں..... صرف کڑی کے اعتبار سے ضامن ہوگا اس لیے کہ یہ آلات جس طرح لہو فساد کے لیے استعمال ہوتے ہیں اسی طرح دوسرے اعتبار سے یہ نفع کے قابل بھی ہیں لہذا یہ مال متقوم ہیں۔

اسی طرح وہ احوال جو مباح ہیں اور کسی کی ملک میں نہیں۔ ان کو تلف کرنے پر ضامن نہیں کیونکہ یہ قیمتی نہیں اس لیے کہ قیمت ہوتی ہے کسی چیز کے عزیز ہونے اور اہمیت والی ہونے کی وجہ سے اور یہ صورت حفاظت اور غلبہ پانے سے حاصل ہوتی ہے۔ اسی طرح فاسق اور گمراہ لوگوں کی کتابیں جلانے پر بھی ضامن نہیں اس لیے کہ یہ جھوٹ پر مشتمل ہوتی ہیں اور ان کی وجہ سے لوگوں کا عقیدہ اور وحدت پارہ پارہ ہو جاتی ہے لہذا ان کا ضائع کرنا اور انہیں مٹانا واجب ہے اور ان کا جلانا زیادہ اولیٰ ہے آلات لہو کے ختم کرنے سے اس لیے کہ ان کتابوں کا نقصان دوسری چیزوں سے زیادہ ہے اور اس میں ضامن نہیں جس طرح شراب کے برتن اور منگے توڑنے میں ضامن نہیں اور صحابہ کرام ان تمام مصاحف کو جلادیا تھا جو ایک خط کے مصحف کے علاوہ تھے یعنی حضرت عثمان کے مصحف کے علاوہ جب انہیں خطرہ ہوا امت میں اختلاف کا تلاوت اور لہجہ میں فرق کی وجہ سے۔

۳۔ تلف اور ضرر دائمی ہو..... پس اگر چیز اپنی اصلی حالت کی طرف لوٹ آئی تو اس پر ضامن نہ ہوگا مثلاً مریض کا علاج کروا دیا یا اس مدت میں جانور کے دانت پیدا ہو گئے اس لیے کہ نقصان جو اس کے پاس ہوا تھا وہ ختم ہو گیا تو نقصان ہوا ہی نہیں اور نقصان کی وجہ سے متعدی سے جو کچھ لیا گیا تھا وہ واپس کیا جائے گا اس لیے کہ ظاہر ہو گیا نقصان موجب ضمان نہ تھا اس لیے کہ شرط وجوب نہ پائی گئی وہ دائمی طور پر نفع اٹھا نے سے عاجز آ جاتا ہے یہ امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کی رائے ہے صاحبین کے ہاں جنایت کرنے والے پر کامل دیت ہے اس لیے کہ جنایت دیت کی موجب ہے جو واقع ہوئی اور جو دانت وغیرہ پیدا ہوئے اللہ تعالیٰ کی جدید نعمت ہے۔

۴۔ تلف شدہ چیز ضمان کی اہل ہو..... اگر کسی کے جانور نے کوئی مال ضائع کر دیا تو ضامن نہ ہوگا اس لیے کہ جانوروں سے جو نقصان پہنچا اس کا کوئی بدل نہیں۔ اور مالکیہ کے ہاں تمیز وغیرہ کوئی شرط نہیں وجوب ضمان کے لیے۔

۵۔ ضمان واجب کرنے میں کوئی فائدہ ہو..... تاکہ صاحب حق وصول کر کے اپنے حق تک پہنچے اگر ضمان میں کوئی فائدہ نہ ہو یعنی اگر صادر حکم کے نفاذ پر قدرت نہ ہو تو ضمان نہیں۔ اسی بناء پر مسلمان پر حربی کا مال ضائع کرنے پر کوئی ضمان نہیں اور نہ ہی دار الحرب میں حربی کے ذمہ ضمان ہے جب وہ مسلمان کا مال ضائع کر دے اس لیے کہ حاکم شہر کو دوسرے شہر کے افراد پر حکم کا اختیار اور ولایت حاصل نہیں اور نہ ہی ان کا مال محترم ہے۔ یہی وجہ ہے کہ فقہاء نے مال کے محترم ہونے کی شرط لگائی ہے پس حربی کا مال شریعت کی نظر میں مباح ہے جو اسے لے گا وہ عاصب شمار نہ ہوگا ❶ اسی طرح اگر کوئی عادل جب باغی کا مال تلف کر دے تو اس پر ضمان نہیں اور باغی کر دے عادل کا مال تلف تو اس پر بھی

ضمان نہیں کیونکہ ضمان وصول کرنے کا امکان نہیں حنفیہ کے علاوہ باقی حضرات نے قید لگائی ہے کہ عادل اور باغی لوگوں کے اوپر ضمان دوران لڑائی نہیں۔ شوافع نے اضافہ کیا ہے اس شرط پر کہ مال پر قبضہ ثابت ہو لہذا ضمان نہیں ہوگا اگر پرندہ دور سے دیکھ کر بھاگ جائے اور پتھر سے سے نکل جائے اور مشتری قبضہ سے پہلے بیع کے تلف ہونے کی وجہ سے ضمان نہیں ہوگا۔

رہ گئی شرائط جو سبب کی وجہ سے تلف ہونے پر ضمان کے لیے ضروری ہیں وہ تین ہیں جیسے حنفیہ نے ذکر کیا۔

۱۔ تعدی..... سبب بننے والے کی طرف سے تعدی ہو یعنی حق سے تجاوز یا جس کی شریعت نے گنجائش دی ہوئی ہے مثلاً کوئی شخص کنواں کھودے عام راستے میں حاکم کی اجازت کے بغیر یا کسی غیر کی ملکیت میں ظلماً یا ضرر لاحق ہونے کی احتیاطیں اور تدابیر اختیار نہ کرے اگرچہ اجازت ہی سے ہو اس میں اگر کوئی انسان جانور وغیرہ گر جائے تو کھودنے والا ضامن ہوگا اور اسی کی مثل اگر ہو او الے دن کوئی شخص آگ روشن کرے اور اس کے ذریعہ کسی کا مال ضائع ہو جائے یا کسی کا برتن کھولے اور اس میں کوئی مائع چیز ہو جو بہہ جائے یا رسید کو پھاڑ دے جس سے حقوق ضائع ہو جائیں یا پرندے کا دروازہ کھول دے اور وہ اڑ جائے امام صاحب اور امام ابو یوسف کے ہاں یا راستہ راستے میں بوجھ اٹھا کر جا رہا ہو اور وہ کسی پر گرے اور تلف ہو جائے تو ان تمام صورتوں میں ضامن ہوگا۔

۲۔ عمدہ..... یعنی یہ کام جان بوجھ کر اپنے ارادہ اور قصد سے کرے مثلاً کسی کی پانی کی باری کو تلف کر دے یا بس طور کہ وہ غیر کے پانی سے اپنی زمین کو سیراب کرے یا اپنے پڑوسی کی زمین میں جانے والے پانی کو روک دے اور اس کی بھتیجی خشک ہو جائے یا کسی کا کپڑا پکڑے اور اس میں سے سامان گر جائے اور ضائع ہو جائے تو ضامن ہوگا لیکن اگر عمدہ ایسا نہ کرے جیسے کوئی جانور کسی سے بدک کر بھاگ جائے اور ہلاک ہو جائے تو کوئی ضمان نہیں اس لیے کہ ایسا عمدہ نہیں ہوا حقیقت یہ ہے کہ تعدی سے مراد تعدی ہے چاہے وہاں قصد و ارادہ ہو یا نہ ہو اگر پاگل کسی کے جانور کے پاس چھینے وہ بدکے سوار یا بوجھ گر جائے اور ضائع ہو جائے تو وہ ضامن ہوگا اگرچہ یہاں نقصان کا ارادہ تو نہیں لیکن تعدی ہے اور قاعدہ ہے مستتب تعدی کے بغیر ضامن نہیں ہوتا اور مباشر ضامن ہوتا ہے اگرچہ تعدی نہ بھی ہو۔

۳۔ کہ سبب نتیجہ تک پہنچا دے..... عادت کے اعتبار سے کوئی دوسرا سبب اس میں داخل نہ ہو یا الفاظ دیگر سبب اور مسبب کے درمیان کسی اور شخص کا فعل نہ ہو یا تلف کی دوسرے کے فعل سے نہ ہو اگر کوئی دوسرا عنصر اس میں داخل ہو گیا تو پھر فعل کی نسبت مباشر کی طرف ہوگی۔ یعنی مباشر اور مسبب دونوں شریک ہو گئے تو مباشر ضامن ہوگا اگر وہ سبب انفرادی طور پر عادت تلف پر اثر انداز نہ ہو جیسے کسی نے ظلماً کسی جگہ پر کنواں کھودا پھر کھودنے والے کے علاوہ کوئی آیا اور اس نے کسی انسان یا حیوان تو اس میں دھکیل دیا تو ضمان کھودنے والے پر نہ ہوگا ہاں اگر خود کوئی انسان یا جانور اس میں گر کر ہلاک ہو گیا تو یہ کھودنے والا ضامن ہوگا اور اگر سبب ایسا ہے جو انفرادی طور پر اثر انداز ہو سکتا ہے تو پھر متسبب اور مباشر دونوں ہوں گے ضمان میں جیسے کوئی مالک کی اجازت سے اس کے جانور کو بھگائے اور وہ کسی انسان کو روند ڈالے تو ضمان دونوں پر ہوگا اس لیے کہ یہاں سبب انفرادی طور پر مؤثر ہے کما او وضحت فی الجنایات۔

اور ضامن کوئی شرط نہیں کہ وہ بالغ ہو عقل ہو فقہاء کے ہاں اس لیے کہ بچہ اور پاگل بھی اموال تلف کرنے کی وجہ سے ضامن ہوں گے۔ اور ضرورت کی حالت بھی ضمان معاف ہونے کا سبب نہیں پس جو شخص خطرہ کی حالت میں کسی دوسرے کا مال کھالے تو اس پر ضمان ہے باوجود اس کے کہ جان بچانے کے لیے کھانا اس کے لیے مباح ہے کیونکہ قاعدہ ہے خطرہ غیر کے حق کو باطل نہیں کرتا اسی طرح جہالت اور لاعلمی بھی معافی کا سبب نہیں اس بات کا معلوم ہونا کہ تلف شدہ مال غیر کا ہے یہ وجوب ضمان کے لیے شرط نہیں اگر کسی نے اپنی ملکیت سمجھتے ہوئے مال تلف کیا پھر ظاہر ہوا کہ یہ غیر کا مال تھا تو وہ ضامن ہوگا اس لیے تلف کا وجود اس کے علم پر موقوف نہیں کہ غیر کا مال ہو خلاصہ یہ کہ اگر اتلاف میں علم بھی ہو تو پھر ضمان کے ساتھ ساتھ اخروی گناہ بھی ہوگا اور اگر جہالت کی وجہ سے ہو تو پھر صرف ضمان واجب ہوتا ہے اور گناہ نہیں

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ملکیت اور ملک ہوتا اس لیے کہ خطا میں شرعاً مواخذہ نہیں نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے اللہ تعالیٰ نے میری امت سے خطا اور نسیان کو اور جس پر مجبور کئے جائیں اٹھالیا ہے۔ ①

تیسرا مقصد: ضمان کی کیفیت و ماہیت..... مال اتلاف میں وہی واجب ہے جو غضب میں واجب ہے یعنی اگر وہ چیز مثلی ہے تو مثل واجب ہوگا اور اگر قیمی ہے تو تلف کے دن کی قیمت واجب ہوگی اس لیے کہ اتلاف کا ضمان تعدی کا ضمان ہے اور تعدی صرف مثل سے مشروع ہے لہذا ممکنہ حد تک مثل پر عمل کرنا واجب ہے اور تعذر کے وقت مثل معنوی یعنی قیمت پر جیسا کہ غضب میں ہوتا ہے۔

آٹھویں فصل: حملہ آور سے دفاع..... اور دفاع کرنے والے کے فعل کا ضمان اور دفاع شرعی اس میں چار بحثیں ہیں: دفاع کی مشروعیت، اس کے مراحل، حکم، شرائط، آیا یہ حق ہے یا واجب ہے اور فعل کا ضمان۔

پہلی بحث: دفاع کی مشروعیت مراحل اور حکم..... جب کوئی شخص کسی دوسرے پر تعدی اور ظلم کرے اس کے نفس مال یا غیرت پر ڈاکہ ڈالے یا اس پر حملہ کرے اس کا مال یا جان لینے کا اراد رکھتا ہو یا اس کی بیوی سے زنا کا ارادہ کرے یا اس پر کوئی جانور حملہ کرے تو جس پر حملہ کیا جا رہا ہے تو وہ جتنی طاقت رکھتا ہے اس کی بقدر اس ظلم کو روکے اور دوسروں کے لیے لازم ہے کہ وہ اس کے دفاع میں تعاون کریں اور اگر چور کسی قافلہ پر ڈاکہ ڈالیں تو قافلہ والوں کے علاوہ کے ذمہ ہے کہ وہ اہل قافلہ کا دفاع کریں اور دفاع کرنے والا ممکنہ حد تک ہلکی صورت اختیار کرے اگر ظلم کو بات چیت اور لوگوں کو مدد کے لیے پکار کر روکنا ممکن ہو تو پھر اسے مارنا حرام ہے اور اگر ہاتھ کے ذریعہ مارنے سے دفاع ممکن ہے تو کوڑا استعمال کرنا حرام ہے اور اگر کوڑے سے دفاع ممکن ہے تو عصا استعمال کرنا حرام ہے اور اگر کوئی عضو کاٹ کر دفاع ممکن ہو تو قتل کرنا حرام ہے اگر قتل کے بغیر دفاع ممکن نہیں تو قتل کرنا حلال ہے اس لیے کہ یہ دفاع کی ضروریات میں سے ہے اگر کوئی تلوار لے کر اس پر حملہ آور ہو تو دفاع کرنے والے کے لیے اسے قتل کرنا جائز ہے اس لیے کہ وہ قتل کے علاوہ دفاع پر قادر نہیں اس لیے کہ اگر وہ لوگوں کو مدد کے لیے پکارے گا اس سے پہلے کہ کوئی مدد کے لیے آئے وہ قتل کیا جاسکتا ہے کیونکہ اسلحہ کا اثر فوری ہے۔

خلاصہ..... یہ کہ دفاع کرنے والے کو یہ معلوم ہو کہ حملہ آور چیخنے اور اسلحہ سے ہٹ کر مارنے سے باز آ جائیں گے تو وہ ایسا ہی کرے ورنہ اس کے لیے اسلحہ استعمال کرنا جائز ہے قتل اور اسلحہ کا استعمال ضرورت کی بنیاد پر ہے اس قاعدہ الضرر لا یزید البضر کسی ضرر کا اس کے مثل ضرر اختیار کر کے ازالہ نہ کیا جائے سے یہ صورت مستثنیٰ ہے اور اقل کے استعمال کی ضرورت نہیں جب اہل سے مقصود حاصل ہو سکتا ہو اور یہ بات معلوم ہے کہ ضرورت بقدر ضرورت ہی متیقن ہوتی ہے یہاں تک کہ اگر دفاع کرنے والا بھاگ کر یا کسی قلعہ و گروہ سے مدد طلب کر کے بچ سکتا ہے اور اس پر ایسا کرنا واجب ہے جیسا کہ شوافع حنابلہ اور مالکیہ نے بھی اس کی وضاحت کی ہے اور اس صورت میں حملہ آور کو قتل کرنا حرام ہے اس لیے کہ جس پر حملہ ہو رہا ہے اور اس کو اختیار کرنے خلاصی پانے کا حکم ہے اور یہ بات واضح ہے کہ بھاگ وغیرہ جانا اہل ہے لہذا اشد کی طرف نہ جائے ② عز بن عبد السلام نے فرمایا جب حملہ آور حملہ سے رک جائے تو اسے قتل کرنا حرام ہے ③ دفاع کی مشروعیت کی دلیل قرآن، سنت اجماع میں بکثرت پائی جاتی ہیں۔

چنانچہ قرآن کریم میں فرمان باری تعالیٰ ہے:

فَمَنْ اعْتَدَىٰ عَلَيْكُمْ فَاعْتَدُوا عَلَيْهِ بِمِثْلِ مَا اعْتَدَىٰ عَلَيْكُمْ ۗ وَاتَّقُوا اللَّهَ وَاعْلَمُوا أَنَّ اللَّهَ مَعَ الْمُتَّقِينَ ④

البقرہ ۲۰۵، ۱۹۳

تقویٰ کا حکم اس بات پر دلیل ہے کہ ابتداءً ممالٹ کا خیال رکھا جائے اور بتدریج اخف سے اوپر کی طرف جایا جائے اور سنت میں بہت

ساری احادیث ہیں: ان میں سے جو دین کی حفاظت میں مارا گیا وہ شہید ہے جو اپنے خون کی حفاظت میں مارا گیا وہ شہید ہے جو مال کے دفاع میں مارا گیا ہو شہید ہے، جو اہل و عیال کے دفاع میں مارا گیا وہ شہید ہے ❶ اس حدیث میں دلیل ہے دین، خون، مال اور عزت کی خاطر اور دفاع کرنے کی اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے جب دفاع کرنے والے کو شہید قرار دیا تو یہ اس بات پر دلیل ہے کہ اس کا قتل و قتل کرنا جائز ہے، رہ گیا دوسرے کا دفاع کرنا تو اس کی اساس و بنیاد محترم چیزوں کی حفاظت سے مثلاً جان مال وغیرہ اگر تعاون نہ ہو تو پھر لوگوں کے جان و مال ضائع ہو جائیں اس لیے کہ ڈاکو مثلاً اگر کسی شخص کا انفرادی طور پر مال لیں اور دوسرا اس کا تعاون نہ کرے تو پھر وہ ہر ایک کا ایک ایک کر کے مال لے لیں گے اسی طرح دوسروں کا بھی جب کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے اپنے بھائی کی مدد کر چاہے ظالم ہو یا مظلوم صحابہ نے عرض کی اگر وہ ظالم ہو تو اس کی کیسے مدد کریں تو آپ نے فرمایا اسے ظلم سے روکو یہی اس کی مدد ہے ❷ نیز آپ کا ارشاد ہے جس شخص کے سامنے کسی مسلمان کو ذلیل کیا جا رہا ہو وہ قدرت اور طاقت ہونے کے باوجود اس کی مدد نہ کرے تو اللہ تعالیٰ قیامت کے دن تمام لوگوں کے سامنے اسے ذلیل کریں گے ❸ اور ایک حدیث میں ہے کہ مسلمان ایک دوسرے کا فتنوں میں تعاون کرنے والے ہیں۔ ❹

دفاع کا شرعی حکم..... مباح ہے پس دفاع کی تمام صورتیں اور حالتیں فقہاء کے ہاں مباح ہیں پس دفاع کرنے والے سے دونوں اعتبار یعنی دینی اور جنابیت کے اعتبار سے کوئی مسؤلیت نہیں الایہ کہ وہ حدود شرع سے تجاوز کرے کہ اس کا کام جرم بن جائے اور اس پر قصاص ہوگا اور دفاع کرنے والے کے لیے جائز نہیں کہ وہ قتل کے ذریعہ دفاع جب کہ گواہوں سے یہ معلوم نہ ہو جائے کہ اس کے علاوہ وہ نہیں بنتا۔ مثلاً گواہ گواہی دیں کہ حملہ آور اسلحہ سے لیس ہو کر ہی آتا ہے اور اس پر بھی آیا ہے اور اسے مارا ہے اس سے صرف دفاع کرنے والے کی بات قابل قبول نہ ہوگی کہ حملہ آور نے اس کے گھر پر حملہ کیا ہے اور قتل کے علاوہ اس سے دفاع ممکن نہ تھا جیسا کہ گواہوں کی بات معتبر نہ ہوگی جب وہ کہیں ہم نے حملہ آور کو گھر میں داخل ہوتے دیکھا ہے جب تک اسلحہ کا تذکرہ نہ کریں اگر کوئی بھی گواہ موجود نہ ہو تو پھر مالکیہ کے ہاں دفاع کرنے والے کی بات قسم کے ساتھ معتبر ہوگی۔

دوسری بحث: حملہ آور کے دفاع کی شرائط..... دفاع کے لیے چار شرطیں ہیں: جمہور فقہاء کے ہاں وہاں پر تعدی ہو اور ضعیفہ کے ہاں تعدی ایسی ہو کہ اس جرم کا بدلہ دیا جاسکتا ہو۔ پس اگر والد نے اپنے بچے کو ادب سکھانے کی خاطر سزا دی یا شوہر یا استاد نے تو یہ تعدی نہیں اور جلا دکان فعل بھی اعتداء شمار نہیں ہوتا بچے پاگل اور حیوان کا حملہ بھی حنفیہ کے ہاں جرم نہیں۔ اگر کسی شخص نے حملہ آور اونٹ وغیرہ کو قتل کر دیا تو حنفیہ کے ہاں ہر حالت میں قیمت کا ضامن ہوگا اس لیے کہ تلف ہونے کی صورت میں حالت ضرورت میں ضمان ہوتا ہے اور ان کے ہاں قاعدہ ہے: مضطر اور غیر کے حق کو باطل نہیں کرنا اور جانور کا نقصان رائیگاں ہے اور جمہور کے ہاں نہ تاوان ہے نہ ضمان دفع کرنے والے پر جبکہ وہ قتل کرنے یا مارنے کے بغیر نہ بچ سکتا ہو، اس لیے کہ دوران دفاع اس کا قتل کرنا جائز ہے اور اس کے شر کو دفع کرنے اور حملہ آور انسان پر قیاس کرتے ہوئے جبکہ انسان کے نفس کی عزت و حرمت مال سے زیادہ سے نیز حرم کے شکار پر قیاس کرتے ہوئے کہ اگر وہ حملہ کر دے تو اس کا خون رائیگاں ہے اور یہ مضطر کی اس حالت سے مختلف ہے جس میں وہ غیر کے کھانے کی طرف مضطر ہو اس لیے کہ طعام نے مضطر کو اتلاف کی طرف مجبور نہیں کیا اور اس سے ایسی چیز صادر نہیں ہوئی جو اس کی عظمت کو زائل کر دے حنفیہ کے علاوہ کا مذہب جانور بچے مجنون کے حملہ کی صورت میں معقول ہے۔

۲..... اسی وقت تعدی اور ظلم ہو صرف دھمکی نہ ہو۔

۳. اس کے علاوہ کوئی طریقہ ممکن ہی نہ ہو دفاع کا اگر کوئی اور طریقہ ممکن ہو جیسے لوگوں کو مدد کے لیے پکارنا تو پھر قتل نہ کرے ورنہ یہ

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ملکیت اور ملک
تعدی کرنے والا ہوگا۔

تیسری بحث: آیا حملہ آور سے دفاع مباح ہے یا واجب ہے..... اس بحث میں کلام تفصیل کا تقاضا کرتا ہے دفاع کے تمام حالات میں علیحدہ طور پر۔

نفس (جان) سے دفاع کا حکم..... جب کوئی شخص کسی پر حملہ کرے اس کی جان لینے یا اعضاء میں سے کوئی عضو کاٹنے کا ارادہ کرے چاہے کوئی انسان ہو یا جانور تو امام ابوحنیفہ مالکیہ اور شوافع کے ہاں دفاع کرنے والے پر اپنے نفس کا دفاع واجب ہے الا یہ کہ شوافع وجوب دفاع کو مقید کرتے ہیں اس سے کہ حملہ آور کا فریا جانور ہو اس لیے کہ کافر کو امن دینا دینی اعتبار سے ذلت ہے اور جانور انسان کے بدلے ذبح کیا جاسکتا ہے۔ لیکن اگر حملہ آور مسلمان ہو تو اس کو امن دینا جائز ہے بلکہ مسنون ہے ابو داؤد کی روایت ہے آدم علیہ السلام کے بیٹوں میں سے جو اچھا ہے وہ بنو لعیثی ہاتیل اور قاتیل میں سے یہ صحابہ کے سامنے مشہور بات تھی کسی ایک نے اس پر انکار نہیں کیا شوافع کے ہاں کسی دوسرے کا دفاع کرنا ایسا ہی ہے جیسے اپنا کرنا مالکیہ نے وجوب دفاع کو مقید کیا ہے کہ ڈرانے کے بعد ہو اگر ممکن ہو مثلاً اسے کہے میں تمہیں اللہ تعالیٰ کی قسم دیتا ہوں کہ تم مجھے چھوڑ دو غیرہ اب اگر نہ روکے تو پھر قتل کرنا جائز ہے۔

دفاع واجب ہونے کی دلیل یہ ہے: فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تَلْفُتُوا يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا..... البقرة: ۱۹۵/۲

اور اللہ سبحانہ و تعالیٰ کا ارشاد ہے:

فَقَاتِلُوا الَّذِينَ تَنَبَّؤُا حَتَّى تَبْغُوا إِلَى أَمْرِ اللَّهِ..... الحجرات: ۹/۴۹

فَمَنْ اعْتَدَى عَلَيْكُمْ فَاعْتَدُوا عَلَيْهِ بِمِثْلِ مَا اعْتَدَى عَلَيْكُمْ..... البقرة: ۱۹۳/۲

وَجَزُوا سَبْئَةً سَبْئَةً وَمِثْلَهَا..... الشوری: ۴۲/۴۰

اور اس لیے بھی کہ انسان پر اپنے نفس کی حفاظت کے لیے بھوک کی حالت میں کھانا واجب ہے تو نفس کا دفاع بھی واجب ہے حنا بلکہ کے ہاں اور ان کی رائے سنت سے متفق ہے کہ حملہ آور کو روکنا جائز ہے واجب نہیں چاہے حملہ آور چھوٹا ہو یا بڑا یا پاگل: کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا فتنے کے دور کے بارے میں ارشاد ہے اپنے گھر میں رہو اگر تمہیں سورج کی روشنی چہرے پر پڑنے کا خطرہ ہو تو اپنے چہرہ کو ڈھانپ لو اور ایک روایت کے الفاظ ہیں کہ فتنے کے وقت اللہ تعالیٰ کے مقتول بندے ہو قاتل نہ ہو، اور صحیح روایت سے ثابت ہے حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے اپنے غلاموں کو دفاع سے روک دیا تھا حالانکہ وہ چار سو تھے اور آپ نے فرمایا جو پھینک دے وہ آزاد ہے نیز یہ کہتے ہیں کہ کھانے کی طرف مجبور آدمی سے یہ مختلف ہے اس کے ذمہ کھانا لازم ہے اور قتل میں شہادت ہے اور دوسرے کے نفس کو زندہ کرنا ہے اور کھانے میں صرف اپنے نفس کو زندہ کرنے کے لیے کسی دوسرے کو نقصان پہنچانے بغیر۔

چوتھی بحث: فعل کا ضمان..... فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ دفاع کرنے والا جب حملہ آور کو قتل کر دے تو اس سے کوئی مسؤلیت نہیں نہ دیت نہ قصاص کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے جس نے اپنی تلوار نکالی پھر اس سے کسی کو مارا اور وہ خود مر گیا تو اس کا خون رائیگاں سے نیز حملہ کرنے والا باغی ہے اور جس پر حملہ کیا گیا وہ اپنے واجب حق کو ادا کر رہا ہے اپنی جان کے دفاع اور شر کو دور کر کے البتہ حنفیہ چند لوگوں کو مستثنیٰ کرتے ہیں کہ حملہ آور اگر بچہ یا پاگل یا جانور ہو تو پھر اس کے ذمہ دیت ہوگی قصاص نہیں اور بچے، پاگل کی طرف سے دیت دے اور جانور کی قیمت۔ اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ سے روایت ہے کہ وہ قیمت دے حیوان کی فقط اور اس پر بچے اور مخمون کی دیت نہیں۔

جانور کے حوالے سے حنفیہ کی دلیل نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کہ جانور اس سے جو نقصان پہنچے اس کا کوئی بدل نہیں رہ گیا بچے

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۷۲ ملکیت اور ملک اور پاگل کا فعل تو اسے جرم اور بغاوت نہیں کیا جاسکتا تو اس سے نفس کی عصمت زائل نہیں ہوگی اور نہ ہی دفاع کرنے والے کی لیے شرائط پائی جارہی ہیں کیونکہ شریعہ ہے کہ وہاں پر تعدی اور دشمنی پائی جائے اور دفاع تو جرائم کے دفعیہ کے لیے مشروع ہے اور یہاں کوئی جرم نہیں۔

امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں..... بچے اور مجنون کا فعل جرم شمار ہوتا ہے اس دلیل سے کہ ان دونوں پر تلف کی صورت میں ضمان واجب ہوتا ہے، البتہ ان سے سزا ختم ہے اور رہ گیا جانور کا فعل تو وہ جرم نہیں اور جس چیز کو وہ تلف کر دے تو اس پر ضمان واجب نہیں ہوتا جب کہ شرط یہ ہے کہ جرم ہو اعتماد کے ساتھ۔

خلاصہ..... یہ کہ امام ابو حنیفہ دفاع کی حالت میں وجود کو نہیں دیکھتے بچے پاگل اور حیوان کے حملہ کی صورت میں بلکہ ضرورت کی بنیاد پر دفاع کا حق دیتے ہیں یعنی ضمان یا عوض واجب ہوتا ہے رہ گئے امام ابو یوسف تو وہ دفاع کی حالت میں وجوب کے قائل ہیں جب بچہ پاگل حملہ کریں جیسا کہ حنفیہ کے علاوہ کی رائے ہے اور جب جانور حملہ کرے تو ضرورت کی بنیاد پر دفاع کرے اور اس کے تلف کی صورت میں قیمت واجب ہے۔

رہ گئے جمہور فقہاء تو حالت دفاع میں تمام مذکورہ حالتوں میں تو آخر کو دیکھتے ہیں کہ انسان پر واجب ہے کہ وہ اپنے نفس کا دفاع کرے اور مال کا ہر اعتداء کے وقت اگر اس نے بذات خود تعدی کی تو پھر حملہ آور کا خون حلال نہیں ہوگا لیکن اس کے ذمہ تعدی کو روکنا واجب یا جائز ہے اختلاف سابق کے پیش نظر پس تعدی کو روکنے کا مطالبہ حملہ آور کے خون کو حلال قرار دیتا ہے۔ اور تعدی ذاتی نہ ہو تو اس وقت یہ شرط نہیں کہ تعدی ذاتی اعتبار سے جرم ہو۔

حنابلہ کے ہاں جس نے کسی انسان کے ہاتھ کو کاٹا اور اس سے الگ کر دیا اس کے دانت گر گئے تو اس پر کوئی ضمان نہیں یعنی اس سے دیت کا مطالبہ نہیں ہوگا مالکیہ کے علاوہ باقیوں کے ہاں دلیل عمران بن حصین کی روایت ہے کہ ایک شخص نے دوسرے کا ہاتھ کاٹا اور اس کے ہاتھ کے ساتھ اس کے دانت گر گئے وہ معاملہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے پاس لائے تو آپ نے فرمایا تم میں سے ایک دوسرے بھائی کا ہاتھ اس طرح کاٹتا ہے جس طرح سانڈ کاٹتا ہے تمہارے لیے کوئی دیت نہیں ❶ اور یعلیٰ بن امیر رضی اللہ عنہ کی حدیث ہے میرا ایک مزدور تھا اس نے ایک شخص کو قتل کر دیا ایک نے دوسرے کے ہاتھ کو منہ سے کاٹا اس کی انگلی جدا ہو گئی اور دوسرے کے دانت گر گئے تو وہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے پاس آئے تو آپ نے اس کے دانتوں کو رائیگاں قرار دیا اور آپ نے فرمایا کہ کیا وہ اپنا ہاتھ تمہارے منہ میں چھوڑ دیتا تم ایسے کاٹتے ہو جیسے سانڈ کاٹتا ہے ❷ مالکیہ کے ہاں ان کے مثل میں ضمان واجب ہے کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے دانتوں کے توڑنے میں پانچ اونٹ دیت ہیں لیکن یحییٰ بن یعمر اور ابن بطلان نے فرمایا کہ اگر امام مالک کو یہ حدیث پہنچتی تو آپ اس کی مخالفت نہ کرتے۔ ❸

عزت کے دفاع کا حکم..... اگر کوئی فاسق کسی کی بیوی کی عزت کو لوٹنے کا ارادہ کرے تو تمام فقہاء کے ہاں بالاتفاق اس پر واجب ہے کہ وہ عورت اپنے نفس کا دفاع کرے اگر ممکن ہو اس لیے کہ کسی مرد کو قدرت دینا حرام ہے اور دفاع چھوڑنے میں اس کو قدرت دینا ہے، اور وہ اس شخص کو قتل کر دے اگر قتل کر دیا تو اس کا خون رائیگاں جائے گا جب کہ قتل کے بغیر دفاع ممکن نہ ہو اس طرح مرد پر بھی واجب ہے جب وہ غیر کو اس طرح کا ارادہ کرتے ہوئے دیکھے اپنی بیوی سے کہ وہ اس کا دفاع کرے اگر چہ قتل ہی کیوں نہ کر دے اور اپنے نفس پر خوف نہ کرے اس لیے کہ عصمت و ناموس اللہ کی زمین پر محترم ہیں کسی بھی حالت میں مباح نہیں چاہے مرد کی اپنی عزت ہو یا کسی اور کی اور دفاع کرنے والے سے نہ قصاص ہے نہ دیت ظاہری حدیث کی وجہ سے جو اپنے اہل کے دفاع میں مارا گیا تو وہ شہید ہے نیز امام احمد نے حدیث نقل کی ہے کہ ایک شخص نے بنو ہذیل میں ایک شخص کی بیوی کا ارادہ کیا اس نے اسے پتھر مار کر قتل کر دیا تو عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا: اللہ کی قسم یہ اب کبھی

ایسا نہیں کرے گا اور اس لیے بھی کہ جب اپنے نفس سے دفاع کرنا جائز ہے تو اپنی بیوی کا دفاع بھی جائز واجب ہے۔ اسی طرح اگر کوئی شخص کسی شخص کو اپنی بیوی سے زنا کرتے ہوئے پائے اور اسے قتل کر دے تو تمام فقہاء کے ہاں اس کے ذمہ نہ قصاص ہے نہ دیت حضرت عمر رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ ایک دن ناشتہ فرما رہے تھے کہ ایک شخص دوڑتا ہوا آیا اور اس کے پاس تلوار تھی خون سے لت پت وہ آیا اور عمر رضی اللہ عنہ کے پاس بیٹھ گیا اور کھانا شروع کر دیا چند لوگ آئے اور کہنے لگے اے امیر المؤمنین اس شخص نے ہمارے ساتھی کو اپنی بیوی کے ساتھ قتل کر دیا ہے حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا یہ کیا کہتے ہیں تو اس نے کہا: کہ میں نے تلوار سے اس کی بیوی کی ران پر تلوار ماری اگر ان دونوں کے درمیان اور کوئی ہوتا تو میں اسے بھی قتل کر دیتا تو عمر نے ان سے کہا کیا کہتا ہے یہ تو کہنے لگے اس نے تلوار ماری۔

جس سے اس کی بیوی کی ران کٹ گئی اور وہ تلوار اس مرد کے درمیان میں پہنچ گئی اور اس کے دو ٹکڑے ہو گئے تو عمر رضی اللہ عنہ نے فرمایا اگر یہ دوبارہ حملہ کریں تو تو بھی کر۔ ❶

اگر عورت خود اطاعت کرنے والی ہو تو بھی اس پر ضمان نہیں اگر مکرمہ ہو تو پھر اس شخص پر قصاص ہے اور گواہوں کا ہونا ضروری ہے اور حنا بلہ سے گواہوں کے بارے میں دو روایتیں ہیں ایک روایت کے مطابق چار گواہ ہونے چاہیں جیسا کہ حضرت علی رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ ان سے پوچھا گیا اس شخص کے بارے میں جو کسی کے گھر میں داخل ہوا اور وہ اس کی بیوی کے ساتھ ہو اور عورت نے اسے قتل کر دیا تو حضرت علی رضی اللہ عنہ نے فرمایا اگر چار گواہ اس کے ساتھ ہوں تو ٹھیک ورنہ وہ اس کی دیت دے اور حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ سعد بن عبادہ نے فرمایا اے اللہ کے رسول آپ کا کیا خیال ہے کہ میں اپنی بیوی کے ساتھ کسی مرد کو پاؤں اور اسے ڈھیل دے دوں یہاں تک کہ چار گواہ ہو جائیں تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا ہاں ❷ ایک اور روایت میں ہے کہ دو گواہ کافی ہیں اس لیے کہ گواہ صرف عورت کے پاس اس کی موجودگی کے لیے شرط ہیں اور یہ بات دو گواہوں سے ثابت ہو جاتی ہے اور چار گواہوں کی ضرورت زنا کے لیے ہے اور اس میں اثبات زنا کی ضرورت نہیں، اگر گواہ نہ ہوں تو شوہر عورت کے زنا کا علم ولی سے ثابت کرانے تو پھر ولی کی بات معتبر ہوگی قسم کے ساتھ حنا بلہ کے ہاں۔

گھروں کے اندر جھانکنا..... اگر کوئی شخص گھر والوں کی اجازت کے بغیر کسی کے گھر میں سوراخ کر کے یاد دروازہ وغیرہ توڑ کر داخل ہونے کی کوشش کرے اور گھر والا کوئی کنکریا لکڑ وغیرہ سے اسے مارے اور اس کی آنکھ پھوڑ دے تو اس سے کوئی مسئولیت نہیں نہ قصاص نہ دیت یہ نشوابع اور حنا بلہ کے ہاں ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے اگر تمہارا اجازت کے بغیر کوئی تم کو جھانکے اور تم نے کوئی کنکری اسے ماری اور اس کی آنکھ پھوٹ گئی تو تم پر کوئی گناہ نہیں۔

اور آپ علیہ السلام کا ارشاد ہے جو شخص کسی کے گھر میں جھانکے بغیر ان کی اجازت کے تو ان کے لیے حلال ہے کہ وہ ان کی آنکھیں پھوڑ دے اور ایک روایت میں ہے: جو کسی قوم کے گھر میں جھانکے اور اس کی آنکھ انہوں نے پھوڑی نہ دیت ہے نہ قصاص ❸ یہ اس وقت ہے جب کسی ملکی چیز جیسے کنکر وغیرہ سے مارے لیکن اگر صاحب اہلیت کسی ایسی چیز سے مارے جس سے عام طور پر آدمی مر جاتا ہے جیسے مارنے والا پتھر یا بڑا ہالو وغیرہ تو قصاص لازم ہے یا معافی کی صورت میں دیت اس لئے کہ اسے دیکھنے والی آنکھ ضائع کی جائے جو اس سے متعدی نہ ہو۔ اگر ناظر کسی چھوٹی چیز سے دفاع نہ کر سکے جیسا کہ حملہ کی صورت میں تو اسے سخت چیز سے مارنا جائز ہے یہاں تک کہ قتل کر دے۔ چاہے دیکھنے والا راستے میں ہو یا جہاں کہیں بھی ہو، اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے گھروں میں نہ جھانکنے کی حکمت بیان کی ہے کہ اجازت دیکھنے کے لئے مقرر کی گئی ہے حنفیہ اور مالکیہ کے ہاں: اس حالت میں جانی سے پوچھا جائے گا: اس پر قصاص یا دیت واجب ہے کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا آنکھ میں نصف دیت ہے اس لیے کہ صرف دیکھنے سے جنایت کرنا حلال نہیں ہوتا جیسا کہ کوئی کھلے دروازے سے جھانکے

جیسا کہ اس کے گھر میں داخل ہو اور اس میں دیکھے یا اس کی بیوی کے قریب ہو سوائے جماع کے تو اس کے لیے آنکھ پھوڑنا جائز نہیں تو خالی دیکھنے سے تو بدرجہ اولیٰ جائز نہیں۔ اور یہ ملاحظہ ہو کہ دونوں رائیوں میں اختلاف گھر کے باہر سے دیکھنے کے بارے میں ہے اگر کوئی شخص اپنا سر اندر داخل کر کے دیکھے اور گھر والا پتھر مار دے تو اجتماعاً اس پر کوئی ضمان نہیں۔

مال سے دفاع کا حکم..... جمہور فقہاء کے ہاں مال کا دفاع کرنا جائز ہے واجب نہیں چاہے مال تھوڑا ہو یا زیادہ جب کہ بغیر حق کے لے لے اور دفاع کرنے والے پر کوئی قصاص نہیں جب کہ وہ اسلحہ سے شروع کرے جیسا کہ ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے روایت ہے فرمایا کہ ایک شخص آیا اور اس نے عرض کی اے اللہ کے رسول! آپ کا اس بارے میں کیا خیال ہے کہ اگر ایک شخص میرا مال لینا چاہے تو آپ نے فرمایا اسے مال مت دو (اور ایک روایت کے الفاظ ہیں: اپنے مال کے لیے قتال کرو) انہوں نے عرض کی اگر وہ مجھ سے قتال کرے؟ تو آپ نے فرمایا: اس سے قتال کرو انہوں نے عرض کی اگر وہ مجھے مار ڈالے تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: تم شہید ہو پھر صحابی نے عرض کی اگر میں اسے قتل کر ڈالوں تو آپ نے فرمایا: وہ آگ میں جائے گا تو علماء نے فرمایا کہ اگر اسے قتل کر دیا تو قاتل پر کوئی ضمان نہیں کیونکہ اس کی جانب سے تعدی نہیں اور حدیث عام ہے کم مال اور زیادہ کے لیے مال سے دفع اور جان و عزت کے دفاع میں وجوب اور عدم وجوب میں فرق کی وجہ یہ ہے کہ مال اباحت سے اور اجازت سے مباح ہو جاتا ہے جب کہ نفس مباح کرنے سے مباح نہیں ہوتا۔

بعض مالکیہ کے ہاں..... اگر مال کم ہو تو اس کا دفاع کرنا جائز نہیں لیکن سابقہ احادیث اور ان کا عموم قلیل اور کثیر میں فرق پر رد کرتی ہیں کما تقدم: اور بعض علماء کے ہاں مال کا دفاع کرنا واجب ہے اور یہ مالکیہ کی رائے۔

شوائع نے مال کی اقسام میں فرق کیا ہے..... جس مال میں روح نہیں اس کا دفاع واجب نہیں اس لیے کہ اس کی اباحت دوسروں کے لیے بھی جائز ہے اور جس میں روح ہے تو اس کا دفاع تلف کی صورت میں واجب ہے جبکہ نفس یا عزت کا خطرہ نہ ہو کیونکہ روح کی حرمت ہے حتیٰ کہ اگر کسی اجنبی کو دیکھے کہ وہ اپنے جانور کو حرام طریقے سے تلف کر رہا ہے تو صبح قول کے مطابق دفاع اس پر واجب ہے اسی طرح وہ مال جس کے ساتھ غیر کا حق مثلاً رہن اجارہ وغیرہ متعلق ہو کا دفاع بھی واجب ہے۔ اگر منکا گر گیا اور اس سے توڑنے کے بغیر دفاع ممکن نہیں تو اس صورت میں ضامن ہوگا اس لیے کہ نہ اس کا ارادہ ہے نہ اختیار تو دفاع کرنے والا ایسا ہے جیسے دوسرے کا کھانا کھانے کے لیے کوئی مجبور ہو اسے کھائے اور اس کا ضمان دے دے۔

نویں فصل..... لفظ اور لقیط

لقط لغوی اعتبار سے بغیر تلاش و طلب کے اچانک کوئی چیز پالینا اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے: فالتقطه آل فرعون (القصص: ۲۸/۸) تو فرعون کے لوگوں نے اس کو اٹھالیا۔ یہ اس لغوی معنی کے اعتبار سے عام ہے ہر اس چیز کو شامل ہے جسے انسان اٹھائے چاہے وہ بچہ ہو یا مال اور جانور وغیرہ۔

الآیہ کہ حنفیہ وغیرہ نے اپنی فقہی مباحث میں لقط اور لقیط اور ضالہ میں فرق کیا ہے اسی وجہ سے میں نے لقیط کے معنی اور اس کے احکام اور لقط کے معنی اور اس کے احکام ذکر کیے ہیں اور میں بیان کروں گا لقط کی دونوں قسمیں یعنی اموال کا اٹھانا جانور کا اٹھانا اور میں ختم کروں گا بحث لقط کے ساتھ کیا گیا جائے کی پہچان پر اور کلام دو بحثوں میں ہوگا۔

پہلی بحث: لقیط کی حقیقت اور اس کے احکام..... لقیط لغوی اعتبار سے ہر وہ چیز جو زمین سے اٹھائی جاتی ہے اور عرفاً راستہ اور

زمین پر پڑا ہوا نومولود بچہ جس کا باپ معلوم نہ ہو اسے پرورش کے خوف یا شک کی تہمت سے بچنے یا زنا وغیرہ کی تہمت یا کسی اور وجہ سے پھینک دیا گیا ہو۔

احکام لقیطہ..... حنفیہ کے ہاں راستہ سے بچہ اٹھانا مندوب اور اعمال میں سے افضل ہے اس لیے کہ اس پر زندہ کرنے کے احکام جاری ہوتے ہیں اور اگر بچہ کی ہلاکت کا خوف ہو نہ اٹھانے کی وجہ سے تو پھر اٹھانا فرض کفایہ ہے جیسا کہ وہ کسی لڑائی وغیرہ میں پایا جائے کیونکہ حفاظت کا مقصود حاصل ہو رہا ہے۔ اور باقی ائمہ کے ہاں بچہ کا اٹھانا فرض کفایہ ہے اور اگر ہلاکت کا خوف ہو تو فرض عین ہے یہاں اور بھی فروعی احکام ہیں، جو لقیطہ سے متعلق ہیں ان میں سے کچھ یہ ہیں۔ ❶

۱۔ اٹھانے والا بچہ کا زیادہ حقدار ہے دوسروں سے..... اگر چاہے تو اس کی تربیت پر تبرع و احسان کے طور پر خرچ کرے اور اگر چاہے تو حاکم کے پاس معاملہ لے جائے تاکہ وہ اس کی تربیت پر بیت المال وغیرہ سے خرچ کرنے کا حکم دے اس لیے کہ بیت المال تمام مسلمانوں کی ضرورتیں پوری کرنے کے لیے ہے یہ اس وقت ہے جب لقیطہ کے پاس مال نہ ہو اور اگر اس کا مال ہو بائیں طور کہ بچہ مال کے ساتھ ملے تو پھر خرچ لقیطہ کے مال سے ہوگا اس لیے کہ وہ اس کا محتاج نہیں لہذا بیت المال میں اس کا حق ثابت نہیں ہوگا اور یہ حکم تمام فقہاء کے ہاں متفق علیہ ہے ❷ اگر اٹھانے والا اپنے مال سے اس پر خرچ کرے اب اگر قاضی کے اجازت سے ایسا کیا تو پھر بچہ کے بالغ ہونے کے بعد اس پر رجوع کر سکتا ہے اور اگر قاضی کے حکم کے بغیر ایسا کیا تو پھر یہ احسان کرنے والا ہوگا اور بچہ کے بالغ ہونے کے بعد اس سے رجوع نہیں کر سکتا۔ اور لقیطہ بھی امانت ہونے کے اعتبار سے لفظ کی طرح ہے۔

۲۔ لقیطہ پر ولایت قاضی کی ہے..... یعنی حفاظت تعلیم، تربیت، نکاح اور اس کے مال میں تصرف کے اعتبار سے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے ارشاد گرامی کی وجہ سے کہ سلطان اس کا ولی ہے جس کا کوئی ولی نہ ہو ❸ اور اٹھانے والے کو اس کی شادی اور اس کے مال میں تصرف کی اجازت نہیں۔ جب حاکم لقیطہ کی شادی کر دے تو اس کا مہر بیت المال میں سے ہوگا ہاں اگر لقیطہ کا اپنا مال ہو تو پھر اس کے مال ہی میں سے ہوگا اسی طرح بیت المال سے لقیطہ کی ضروریات یعنی نفقہ کپڑا علاج معالجہ کروایا جائے گا اور یہ حضرت عمر اور حضرت علی رضی اللہ عنہما سے مروی ہے۔ نیز بیت المال اس قسم کے محتاجوں ہی پر خرچ کرنے کے لیے رکھا گیا ہے جیسے وہ شخص جس کا کوئی مال نہ ہو نیز اس کی میراث بھی بیت المال کے لیے ہے اس لیے کہ الخراج بالضمان یعنی بیت المال پر اس کی میراث دیت اور دوسری چیزیں ہیں۔

۳۔ لقیطہ آزاد اور مسلمان شمار ہوگا..... اس لیے کہ انسان میں اصل آزادی ہے اور اصل یہ ہے کہ جو جیسا ہو اس کو اس پر برقرار رکھا جائے جب تک اس کو تبدیل کرنے والی کوئی چیز نہ ہو اور اس لیے بھی کہ دارالاسلام آزادی کا دار ہے جو اس میں ہوگا وہ اصل عام کی وجہ سے آزادی شمار ہوگا اس لیے کہ یہ حکم غالب ہے اور معاملہ ظاہر ہے اور وہ دارالاسلام کے تابع ہونے کی وجہ سے مسلمان بھی شمار ہوگا اور اسی بناء پر اگر مسلمان لقیطہ کسی اسلامی ملک میں پایا جائے تو وہ مسلمان ہوگا اگر وہ مر گیا تو اسے غسل دیا جائے گا اور اس پر نماز پڑھی جائے گی اور اسے مسلمانوں کے مقبرہ میں دفن کیا جائے گا اگر کوئی ذمی یا مسلمان کسی بیعہ کنیسیا یا کسی ایسی آبادی میں پایا گیا جس میں مسلمان نہیں تو ظاہر کی وجہ سے وہ ذمی قرار دیا جائے گا اور اگر کوئی ذمی کسی اسلامی ملک میں پایا گیا تو وہ مسلمان ہوگا کیونکہ اعتبار جگہ کا ہے ابن سہمتہ سے نوادر میں روایت ہے کہ پانے والے کو دیکھا جائے گا کہ وہ مسلمان ہے یا ذمی اور جگہ کا اعتبار نہیں ہوگا اس لیے کہ اٹھانا اور قبضہ میں رکھنا جگہ سے قوی ہے اس دلیل سے کہ والدین کے تابع ہونا دار کے تابع ہونے سے اوپر ہے اور دوسری روایت میں ہے کہ لقیطہ مسلمان ہی ہوگا پانے والے یا جگہ کے اختیار سے علامہ کاسانی نے فرمایا کہ صحیح یہ روایت ہے کہ جب کوئی مسلمان بچہ کسی اسلامی ملک میں پایا جائے تو وہ دار کے تابع ہو کر مسلمان شمار ہوگا اور اگر اسے کوئی کافر

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۷۷۸..... ملکیت اور ملک

دارالسلام میں پائے تب بھی وہ مسلمان شمار ہوگا اور اگر کوئی مسلمان یا ذمی اسے کنیسا میں پائے تو وہ ذمی ہوگا ❶ اب تین قول ہو گئے:

۱..... مکان کا اعتبار ہوگا۔

۲..... پانے والے کا۔

۳..... مکان اور پانے والے دونوں کا اور تیسرا قول حنفیہ کے ہاں صحیح ہے۔

شواہع اور حنابلہ کے ہاں..... اگر لقیظ دارالاسلام میں پایا جائے تو وہ مسلمان ہے اور اگر دارالکفار میں پایا جائے اگر وہاں کوئی مسلمان رہائش پذیر نہ ہو جیسے قیدی یا تاجر تو وہ کافر ہوگا لیکن اگر وہاں مسلمان بھی رہائش پذیر ہوں تو وہ صحیح قول کے مطابق مسلمان شمار ہوگا اسلام کے غلبہ کی وجہ سے احمد اور دارقطنی کی روایت ہے:

الاسلام یعلو ولا یعلیٰ علیہ

۴۔ نسب کا حکم..... لقیظ مجہول النسب شمار ہوگا اگر کسی شخص نے لقیظ کے نسب کا دعویٰ کیا تو اس کا دعویٰ صحیح ہے اور اس سے اس کا نسب ثابت ہوگا اور اسی بناء پر اگر اٹھانے والا یا کوئی اور یہ دعویٰ کرے کہ لقیظ اس کا بچہ ہے تو اس کا دعویٰ بغیر گواہوں کے قبول ہوگا جب کہ قیاس کا تقاضا ہے کہ گواہوں کے بغیر اس کا دعویٰ سموع نہ ہو قیاس کی وجہ تو ظاہر ہے کہ وہ ایک ایسے معاملہ کا دعویٰ کر رہا ہے جو عدم اور وجود دونوں کا احتمال رکھتا ہے لہذا کسی ایک جانب کو دوسری پر ترجیح کے لیے کسی مرتجح کا ہونا ضروری ہے اور یہ گواہوں ہی کے ذریعہ ہو سکتا ہے اور گواہ ہیں نہیں۔ اور امتحان کی وجہ یہ کہ دعویٰ اقرار ہے جس سے لقیظ کو فائدہ ہوگا اس لیے کہ نسب کی وجہ سے اسے شرف و بزرگی حاصل ہوتی ہے اور نہ ہونے کی وجہ سے عار ہے اور اس طرح کے معاملات میں مدعی کی تصدیق کے لیے گواہوں کی ضرورت نہیں لیکن اگر کوئی ذمی اس کے نسب کا دعویٰ کرے تو اس کا دعویٰ قبول ہوگا اور نسب بھی اس سے ثابت ہوگا لیکن شمار وہ مسلمان ہوگا اس لیے کہ دعویٰ نصب میں وہ چیز قبول ہوتی ہے جو لقیظ کو نفع پہنچائے نہ کہ نقصان اور اس کا بیٹا ہونے کی وجہ سے اس کا کافر ہونا لازم نہیں آتا جیسا کہ اس کی ماں مسلمان ہو مثلاً تو بیٹا دین کے اعتبار جو عمدہ ہو والدین میں سے اس کے ساتھ ملحق ہوتا ہے، اگر دو آدمی یہ دعویٰ کریں کہ ان کا بیٹا ہے اور ان دونوں کے پاس گواہ نہ ہو اور ان میں سے ایک مسلمان دوسرا ذمی ہو تو مسلمان اولیٰ ہے ثبوت نسب کے اعتبار سے کیونکہ یہ لقیظ کے لیے نفع بخش ہے اور اگر دونوں دعویٰ کرنے والے مسلمان اور آزاد ہوں اور ان میں سے ایک بچہ کے جسم پر کسی علامت کا ذکر کرے تو حنفیہ کے ہاں وہ زیادہ حقدار ہے بچہ کا اس لیے کہ علامت کا ذکرنا اس بات کی دلیل ہے کہ وہ اس کے پاس تھا تو ظاہر ہے کہ یہ اسی کا ہے لہذا اسے ترجیح ہوگی دلیل عزیز مصر کی بیوی کے متعلق ان کے اہل میں سے جو خبر ہے اللہ تعالیٰ کے ارشاد میں:

إِنْ كَانَ قَبِيضُهُ قُدًّا مِنْ قُبُلٍ فَصَدَقَتْ وَ هُوَ مِنَ الْكُذِبِيِّنَ ❷ وَإِنْ كَانَ قَبِيضُهُ

قُدًّا مِنْ دُبُرٍ فَكَذَبَتْ وَ هُوَ مِنَ الصِّدِّيقِينَ ❸ یوسف ۱۲/۲۶، ۲۷

یعنی اگر اس کی قمیض آگے کی طرف سے پھٹی ہوئی ہے تو عورت سچی ہے اور وہ جھوٹا ہے اور اگر قمیض پیچھے کی طرف سے پھٹی ہوئی ہے تو وہ جھوٹی ہے اور یوسف سچے ہیں اور اگر ان میں سے کوئی بھی علامت بیان نہ کرے یا دونوں گواہ پیش کر دیں تو دونوں کا بیٹا ہونے کا حکم دیا جائے گا اس لیے کہ دونوں میں سے کوئی بھی دوسرے سے اولیٰ نہیں اور حضرت عمر رضی اللہ عنہ سے اس طرح کے مسئلہ میں روایت ہے کہ انہوں فرمایا کہ یہ دونوں کا بیٹا ہے دونوں کا وارث ہے اور وہ دونوں اس کے وارث ہیں اگر ایک گواہ پیش کرے اور دوسرا علامت بیان کرے تو گواہوں والا اولیٰ ہے اس لیے کہ اس نے اپنی جانب کو مرتجح سے ترجیح دی ہے۔ شواہع کے ہاں اگر لقیظ کے بارے میں دو دعویٰ کریں اور کسی کے پاس گواہ نہ ہوں

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ملکیت اور ملک
تو بچہ کو قیافہ شناس کے پاس لے جایا جائے اور جس کا وہ کہے اسی کا اسے بیٹا سمجھا جائے اس لیے کہ اس کا الحاق کرنا نسب میں اثر رکھتا ہے شبہ کے موقع پر اور اگر کوئی عورت پر دعویٰ کرے کہ لقیط اس کا بچہ ہے اور وہ عورت شادی شدہ نہ ہو تو اس کا دعویٰ صحیح نہیں اس لیے کہ اس میں تو دوسرے پر نسب ثابت کرنا ہوتا ہے جو کہ شوہر ہے اور یہاں جائز نہیں اور اگر اس کا شوہر ہے اور وہ اس کی تصدیق کر رہا ہے اس دعویٰ میں یاد آیا اس کی گواہی دیتی ہے یاد گواہ اس کی گواہی دیتے ہیں تو پھر اس کا نسب ثابت ہوگا اس سے۔

اگر لقیط کا دعویٰ دو عورتیں کریں اور ایک گواہ قائم کرے تو وہ اولیٰ ہے اگر دونوں گواہ پیش کر دیں تو وہ ان دونوں کا بیٹا ہوگا امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں: اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ان میں سے کسی کا بھی نہیں اور امام احمد رحمۃ اللہ علیہ سے دو روایتیں ہیں ایک روایت میں ان دونوں کا بیٹا ہے اور ایک روایت میں کسی ایک کا بھی ان میں سے نہیں۔

دوسری بحث: لفظ اور اس کے احکام اقسام وغیرہ..... اس بحث میں تین مقصد ہیں:

پہلا مقصد: لفظ کا معنی اور احکام..... لفظ لام پر پیش اور قاف پر زبر یا سکون ابن مالک نے لفظ میں چار لغتیں نقل کی ہیں:

۱..... لقاظہ

۲..... لفظ لام پر پیش اور کاف پر سکون

۳..... لفظ لام پر پیش اور قاف پر زبر

۴..... لفظ لام پر اور قاف پر زبر اور تاء نہیں آخریں۔ خلیل بن احمد کے ہاں قاف کے زبر کے ساتھ یہ صفت ہے اور اسم فاعل میں مبالغہ ہے یعنی اٹھانے والا ہمزہ لہزہ کی طرح اور قاف کے جزم کے ساتھ اسم مفعول میں مبالغہ ہے ضحکہ کی طرح جس سے ہنسا جائے اور ہز آہ کی طرح یعنی جس سے مذاق کیا جائے اور گرے پڑے مال کو لفظ اس لیے کہتے ہیں کیونکہ غالباً لوگوں کی طبیعتیں اس کے اٹھانے کی طرف جلدی کرتی ہیں کیونکہ وہ مال ہے۔

اور شرعاً جیسا کہ ابن قدامہ حنبلی نے کہا: وہ مال جو مالک سے ضائع ہو گیا ہو اور اسے کوئی غیر اٹھالے اور اسی کے مثل حنفیہ کی کتب میں سے تا تاریخانیہ میں بھی ہے وہ مال جو پایا جائے اور اس کا مالک معلوم نہ ہو اور یہ حربی کے مال کی طرح مباح نہیں احکام: لفظ کے مندوب ہونے اور ضمان ہونے کے اعتبار سے کچھ احکام ہیں:

۱۔ مندوب ہونے کے اعتبار سے حکم..... اس بارے میں فقہاء کا اختلاف ہے شوافع اور حنفیہ کے ہاں اٹھانا افضل ہے اس لیے کہ مسلمان پر واجب ہے کہ وہ مسلمان بھائی کے مال کی حفاظت کرے اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے:

وَتَعَاوَنُوا عَلَى الْبِرِّ وَالتَّقْوَىٰ..... المائدہ ۵/۲

اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: اللہ تعالیٰ بندے کی مدد کرتے رہتے ہیں جب تک بندہ کسی بھائی کی مدد میں ہو پس اٹھانا مال کی حفاظت کا ذریعہ ہے پھر اس کے مالک کو واپس کر دے اس لیے کہ کبھی یہ غیر امین شخص کے ہاتھ میں آجاتا ہے اور وہ اسے لیتا ہے رہ گیا امانت دار وہ اسے مالک تک پہنچانے کی کوشش میں ہوتا ہے اور برے ہاتھوں کو اس سے روکتا ہے اگر کسی کو اپنی امانت پر اطمینان نہ ہو اور وہ اس کے مباح ہونے سے ڈرتا ہو تو اس کا اٹھانا مکروہ ہے اور اگر اسے خیانت کا علم ہو اور واپس کرنے کا ارادہ نہ ہو تو اٹھانا حرام ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے ارشاد کی وجہ سے جیسے امام احمد نے جریر بن عبداللہ سے روایت کیا ہے کہ: گری بڑی چیز کو گمراہ کے علاوہ کوئی نہیں اٹھاتا اگر وہ اس کی تعریف نہ کرے۔

مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں اٹھانا مکروہ ہے ابن عمر اور ابن عباس کے ارشاد کی وجہ سے نیز اس میں اپنے آپ کو حرام پر پیش کرنا ہے۔ یہ عام حکم ہے پھر تمام علماء نے اپنے اپنے مذہب کے مطابق تفصیلی احکام بیان کئے اور ان میں سے اہم حنفیہ کا مذہب اور ان کے مثل شوافع کا ہے یہ

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ملکیت اور ملک
حضرات کہتے ہیں کہ جس شخص کو اپنی امانتداری پر اعتماد ہو اور کسی فاسق کے یا چلے جانے کی وجہ سے لفظ کے ضائع ہونے کا خوف ہو تو اسے اٹھانا مستحسن ہے اور اگر ضائع ہونے کا خوف نہ ہو تو اٹھانا مباح ہے اور اگر اسے اپنی خیانت کا خوف ہو تو پھر اٹھانا حرام ہے جیسا کہ حدیث سابق میں گذرا۔

۲۔ ضمان کے اعتبار سے حکم..... حنفیہ کے ہاں لفظ اٹھانے والے کے ہاتھ میں امانت ہے وہ ضامن نہیں الا یہ کہ اس پر تعدی کرے یا طلب کے وقت مالک کو نہ دے تو ضامن ہوگا اور والا حکم بھی اس وقت ہے جب اٹھانے والا کہے کہ میں نے حفاظت کی غرض سے اسے اٹھایا ہے تاکہ مالک تک پہنچا دوں، اس لیے کہ اس طور پر لینے میں شرعاً اجازت ہے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا جو لفظ پائے تو وہ عادل شخص کو گواہ بنا لے یہ امر ہے جو ب کا تقاضا کرتا ہے اور اس لیے بھی کہ اگر گواہ نہ بنائے گا تو ظاہر یہ ہے کہ اپنے لیے اس نے لیا ہے اور گواہی کے لیے اتنا کہنا کافی ہے کہ جس کو تم لفظ تلاش کرتے دیکھو اسے میرے پاس بھیجنا اسی طرح امانت ہوگا جب لفظ کا مالک اور اٹھانے والا ایک دوسرے کی تصدیق کر دیں کہ اس نے اس لیے اٹھایا تھا تاکہ مالک کے لیے حفاظت کرے اگر اٹھانے والے نے گواہ نہ بنایا اور نہ ہی ایک دوسرے کی تصدیق کریں اٹھانے والا کہے میں نے مالک کے لیے اٹھایا تھا اور مالک اس کی تکذیب کرے تو امام ابو حنیفہ اور امام محمد کے ہاں اس کا ضامن ہوگا اس لیے کہ ظاہر یہ ہے کہ اس نے اپنے لیے اٹھایا ہے نہ کہ مالک کے لیے مالکیہ شوائع اور حنا بلہ کے ہاں لفظ امانت ہے لیکن لفظ پر گواہ بنانا شرط نہیں بلکہ صرف مستحب ہے اگر اٹھانے والا گواہ نہ بنائے تو ان کے ہاں اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ضامن نہیں ہوگا اس لیے کہ لفظ ودیعت ہے لہذا گواہ نہ بنانا۔ امانت سے ضمان کی طرف نہیں لے جاتا، اس پر دلیل حضرت سلمان بن بلال رضی اللہ عنہ وغیرہ کی حدیث ہے اگر اس کا مالک آ گیا تو صحیح ورنہ وہ تمہارے پاس ودیعت ہے ❶ رہ گیا گواہ نہ بنانا تو اس لیے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے زید بن خالد اور ابی بن کعب رضی اللہ عنہ کو حکم فرمایا لفظ کی تعریف کا نہ کہ گواہ بنانے کا ❷ اور یہ بات تو معلوم ہی ہے کہ ضرورت کے وقت بیان میں تاخیر کرنا جائز نہیں اگر گواہ بنانا واجب ہوتا تو نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم بیان فرماتے جب ان سے لفظ کا حکم دریافت کیا گیا تھا پس اس وقت حضرت عیاض کی حدیث میں جو گواہ بنانے کا حکم ہے جس سے حنفیہ استدلال کرتے ہیں وہ ندب و استحباب پر محمول ہوگا۔ ❸

(الف)..... امام ابو حنیفہ اور امام محمد کی رائے کے مطابق ظاہر روایت میں اگر کسی شخص نے لفظ اٹھایا پھر اسے اسی جگہ واپس چھوڑ دیا تو اس پر کوئی ضمان نہیں اس لیے کہ اس نے ثواب کی نیت اور تبرع کی غرض سے لیا تھا تاکہ اس کے مالک کو واپس کر دے اور جب اس نے اپنی جگہ پر واپس چھوڑ دیا تو اس نے عقد تبرع فسخ کر دیا تو ایسا ہو گیا ہو گیا اس نے بالکل اٹھایا ہی نہیں اور یہ بھی اس وقت ہے جب مالک تصدیق کر دے کہ اس نے حفاظت لے کے لیے اٹھایا اٹھانے والا گواہ بنا لے پھر وہ ضائع ہو جائے لیکن اگر اس نے گواہ نہ بتایا تو ضامن ہوگا اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ضمان واجب نہیں چاہے گواہ بنائے یا نہ بنائے اور بات اٹھانے والے کی معتبر ہوگی قسم کے ساتھ کہ اس نے حفاظت کی غرض سے مالک کے لیے اٹھایا تھا۔ اور امام مالک رحمۃ اللہ علیہ نے فرمایا: جو شخص لفظ اپنی جگہ واپس چھوڑ دے اس پر کوئی ضمان نہیں حضرت عمر رضی اللہ عنہ سے روایت ہے آپ نے اس شخص کو جسے اونٹ ملا تھا فرمایا: جہاں سے پایا وہ اس کو چھوڑ دو لیکن مالکیہ کے ہاں مشہور یہ ہے کہ ملتقط لفظ کا ضامن ہوگا جب اسے واپس اپنی جگہ پر چھوڑ دے یا کسی دوسرے کو دے دے حفاظت کے لیے شوائع اور حنا بلہ کے ہاں: جب کوئی انسان لفظ اٹھائے پھر اسے اپنی جگہ پر واپس چھوڑ دے تو ضامن ہوگا اس لیے کہ یہ اس کے ہاتھ میں امانت ہے اس کی حفاظت لازم ہے جب وہ ضائع ہو گیا تو اس کا ضمان لازم ہے جیسا کہ ودیعت کو ضائع کر دے پس جمہور کے ہاں لفظ کو اپنی جگہ پر چھوڑنے سے ضمان لازم ہوتا ہے۔

(ب)..... اور اٹھانے والا ضامن ہوگا اگر لفظ کو قاضی کی اجازت کے بغیر دوسرے کو دے دے اس لیے کہ اس کی حفاظت اس کے ذمہ واجب تھی کیونکہ اٹھانے کی وجہ سے حفاظت کا التزام اس نے کر دیا۔

(ج)..... اگر لفظ اٹھانے والے کے ہاتھ میں ہلاک ہو گیا اب اگر اس نے لفظ پر گواہ بنایا تھا بایں طور کہ لوگوں سے کہا میں نے لفظ پایا ہے جو اس کو تلاش کرے اس میرے پاس بھیجنا تو یہ ضامن نہیں ہوگا اور اگر گواہ نہ بنایا تو امام ابوحنیفہ اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ضامن ہوگا اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ضامن نہیں ہوگا اگر اس نے مالک کو واپس کرنے کی غرض سے اٹھایا ہو اور وہ اپنے اس فعل پر حلف اٹھائے گا اگرچہ مالک اس کی تصدیق نہ بھی کرے۔

(د)..... اگر اٹھانے والا قرار کرے کہ اس نے لفظ اپنے لیے اٹھایا تھا تو ضمان سے بری نہ ہوگا مالک کو واپس جب تک نہ کر دے اس لیے کہ ظاہر ہے اس نے غصب کیا ہے تو اس پر واجب مالک کو واپس کرنا ہے ❶ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے ادائیگی کرنے تک اٹھانے والے پر ہی ضمان ہے۔

دوسرا مقصد نہ لفظ کی قسمیں..... لفظ کی دو قسمیں ہیں ایک حیوان کے علاوہ لفظ اور وہ مال ہے جس کا مالک معلوم نہ ہو اور دوسرا حیوان کا لفظ اور وہ اونٹ، گائے، بکری اور جانور ہیں جو گم ہو گئے ہوں۔

حیوان لفظ کا حکم..... حنفیہ اور شوافع کے ہاں اسے اٹھانا جائز ہے حفاظت اور مالک تک پہنچانے کی غرض سے لوگوں کے مال کی حفاظت اور ضائع ہونے سے بچانے کی غرض سے تاکہ کسی خائن کے ہاتھ نہ لگ جائے اور امام احمد کے ہاں: گم شدہ جانور اور مال وغیرہ کو اٹھانا مکروہ ہے جیسا کہ صحاح ستہ میں زید بن خالد الجعفی رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم سے سونے اور چاندی کے لفظ کے متعلق سوال کیا گیا تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: کہ اس کی رسی اور اس برتن کو جس میں نفع ہوتا ہے کی تشبیر کرو پھر ایک سال تک اس کی تشبیر کرو اگر تم نے اس کی تشبیر نہ کی تو پھر اسے خرچ کرو اور وہ تمہارے پاس ودیعت ہوگا اگر زمانے میں کبھی بھی اس کو تلاش کرتے ہوئے مالک آ گیا تو اس واپس کرو اور گم شدہ اونٹ کے بارے میں ایک شخص نے دریافت کیا تو آپ نے فرمایا: تمہیں اونٹ سے کیا غرض اسے چھوڑ دو اس لیے کہ اس کے ساتھ اس کے جوتے اور پانی ہے وہ پانی پر آتا ہے اور درخت کھاتا ہے جب تک کہ مالک اسے پانہ لے اور بکری کے بارے میں پوچھا گیا تو آپ نے فرمایا اسے لے لو کیونکہ وہ تمہارے لیے یا تمہارے بھائی کے لیے یا پھر بھیڑے کے لیے ہے ❷ مطلب یہ کہ اونٹ کا لفظ جائز نہیں اور باقی اموال کا لفظ جائز ہے اور امام ابو داؤد احمد اور ابن ماجہ نے جریر بن عبد اللہ سے روایت کی ہے کہ آپ نے گائے چھوڑنے کا حکم فرمایا کہ وہ دوسری گائیوں کے ساتھ مل جائے اور فرمایا: میں نے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کو فرماتے سنا: گم شدہ چیز کو صرف گمراہ ہی اٹھاتا ہے اور آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا مسلمان کی گم شدہ چیز جلانے والی آگ ہے یعنی جب اس کا مالک بننے کا تو وہ اسے آگ کی طرف لے جائے گی اور مسلم، احمد اور ترمذی میں ابی بن کعب رضی اللہ عنہ سے لفظ کے بارے میں حدیث ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا اس کی تشبیر کرو اگر کوئی آ جائے اس کے بارے میں اس کی عمر رسی وغیرہ کو بیان کرے تو اسے دے دو ورنہ اس سے خود نفع اٹھاؤ پہلے فریق نے ان احادیث کا جواب یہ دیا ہے کہ یہ حکم سابقہ زمانے سے متعلق ہے جب اہل اصلاح و امانت کا غالبہ تھا کسی خائن کا ہاتھ اس تک نہیں پہنچ سکتا تھا یہ گیا ہمارا زمانہ تو اس زمانے میں کثرت خیانت کی وجہ سے اٹھانا حفاظت اور مالک تک پہنچانے کی غرض ہوتا ہے یہ سب کچھ حج کے لفظ کے علاوہ ہے اس لیے کہ علماء کا اجماع ہے اس کا اٹھانا جائز نہیں اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اس سے منع فرمایا ہے اور مکنتہ المکرمہ کا لفظ بھی جائز نہیں اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے یوم فسخ مکہ کے موقع پر فرمایا کہ اس کا لفظ حلال نہیں سوائے تشبیر کرنے

والے کے اور اس کی گری پڑی چیز جائز نہیں سوائے وضاحت کرنے والے کے۔

لقط کا کیا جائے..... وہ یہ کہ اٹھانے والا اس کی تشبیر کرے جیسا کہ بخاری اور مسلم میں حضرت خالد الجعفی رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم سے ایک شخص نے لقط کے متعلق سوال کیا تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: ایک سال تک اس کی تشبیر کرو نیز آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: لقط حلال نہیں جو کوئی چیز پائے تو ایک سال تک اس کی تشبیر کرے ❶ تشبیر سے متعلق کلام میں تشبیر کی کیفیت تشبیر کی مدت تشبیر کی جگہ تشبیر کے اخراجات جس چیز کی گمشدہ چیز کو ضرورت ہے لقط واپس کرنے کی شرط اور اس کی ملکیت کا حکم بیان کیا جائے گا۔

لقط کی تشبیر کی کیفیت..... لقط کی تعریف و تشبیر کا مطلب یہ ہے کہ وہ اس کے بارے میں جب پائے اعلان کرے عام لوگوں کے جمع ہونے کی جگہوں پر مثلاً بازاروں میں مساجد کے دروازوں پر قبوہ خانوں وغیرہ میں اور تشبیر اس کے بعض اوصاف ذکر کر کے کی جائے۔ مثلاً اس کی جنس ذکر دی جائے اور کہے کسی کی نقدی یا کپڑے گم ہوئے ہیں وغیرہ یا اس کی رسی وغیرہ کا تذکرہ کر دے جس سے وہ باندھا جاتا ہے اس کے تفصیلی اوصاف بیان نہ کرے اس لیے کہ اگر اس کے اوصاف بیان کر دے گا تو سنتے والا اس کو صفات سے جان لے گا اور اس کی صفت پھر ملکیت پر دلیل نہ ہوگی جمہور کے ہاں اٹھانے والے پر اس کی تشبیر واجب ہے کیونکہ ظاہر انبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے امر فرمایا ہے زید بن خالد رضی اللہ عنہ کو کہ ”عرفھا سنة“ ایک سال تک تشبیر کرو یہ وجوب کا تقاضا کرتا ہے اس لیے کہ ظاہری امر وجوب کے لیے ہے جیسا کہ علماء اصول کے ہاں مشہور ہے۔

اکثر شواہع کے ہاں..... جس کا ارادہ حفاظت اور مالک کو واپس کرنے کا ہو اس پر تشبیر واجب نہیں شریعت نے تشبیر واجب کی ہے ملکیت کے ارادہ سے جب اٹھایا لیکن معتمدان کے ہاں بھی یہی ہے کہ تشبیر واجب ہے اس بات یہ ائمہ اربعہ کا اتفاق ہے کہ لقط کا اعلان اور تشبیر واجب ہے۔ اور اٹھانے والا خود تشبیر کرے یا کسی سے کروائے۔

۲- تشبیر کی مدت..... علماء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ گم شدہ بکری پانے والا جو آبادی سے بہت دور ہو وہ اسے کھا سکتا ہے کیونکہ بکری کے بارے میں آپ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے وہ تمہاری ہے یا تمہارے بھائی کی یا بھجڑیے کی۔ اختلاف اس بات میں ہے کہ آیا وہ مالک کے لیے قیمت کا ضامن ہوگا یا نہیں؟ جمہور علماء کے ہاں وہ قیمت کا ضامن ہے اس لیے کہ مسلمان کا مال اس کی دلی رضامندی کے بغیر حلال نہیں۔ اور امام مالک کے ہاں ضامن نہیں ہوگا ظاہر حدیث کی وجہ سے۔ بکری کے علاوہ باقی جانوروں میں فقہاء کا اتفاق ہے کہ وہ ایسی جگہ پر تشبیر کرے جس کی اہمیت ہو اور وہ ایک سال تک تشبیر کرے کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ایک سال تک تشبیر کا حکم دیا ہے۔

اور بخاری و مسلم میں جو ابی بن کعب کی روایات سے لقط کی تشبیر کے متعلق تین سال کی یا چار اور دس سال کی تو یہ بعض روایات کی غلطی کی وجہ سے ہے جیسا کہ محقق ابن جوزی رحمۃ اللہ علیہ نے تحقیق کی ہے۔ یا یہ تقویٰ والے پر محمول ہے رہ گئی حقیر و کم چیز تو شواہع کے ہاں صحیح ہے کہ جو چیز ایک دینار یا درہم کے برابر ہو تو اس کی ایک سال تک تشبیر نہ کی جائے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کے ارشاد کی وجہ سے کہ درہم سے کم چیز سے نفع اٹھانے میں کوئی حرج نہیں اور جمہور کے ہاں اس کی مفہم اروہ ہے جس سے چور کا ہاتھ نہ کاٹا جاتا ہو اور وہ چوتھائی دینار ہے اور حنفیہ کے ہاں دس درہم بلکہ اتنا عرصہ اس کی تشبیر کرے جس پر گمان ہو کہ گم کرنے والا اب اسے تلاش نہیں کر رہا یہی مالکیہ کے ہاں راجح ہے، اور امام ابو حنیفہ سے ایک روایت میں ہے اگر چیز کی قیمت دس درہم سے کم ہو تو وہ اس کا ضامن ہے اپنی رائے کی مطابق تشبیر کرے اگر دس درہم یا اس سے زیادہ کی ہو تو پھر ایک سال تک تشبیر کرے البتہ اتنی بات ہے کہ یہ روایت حنفیہ کے ہاں ظاہر روایت نہیں طحاوی رحمۃ اللہ

علیہ نے فرمایا: اگر کوئی لفظ پائے تو ایک سال تک اس کی تشہیر کرے چاہے وہ نفیس چیز ہو یا خسیس ظاہر روایت میں اور حنفیہ کی ظاہر روایت حنا بلہ کا ظاہر مذہب ہے۔

رہ گئی کم چیز تو فقہاء کے ہاں اس کے لینے اور استعمال کرنے میں بغیر تشہیر کوئی حرج نہیں بلکہ مباح ہے جیسے ایک کھجور، روٹی کا ٹکڑا، کپڑے کا ٹکڑا وغیرہ، اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے کھجور پانے والے پر جب اس نے وہ کھالی انکار نہیں کیا بلکہ فرمایا، اگر تم اس کے پاس نہ بھی جاتے پھر بھی وہ تمہارے پاس آتی اور آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے ایک کھجور دیکھی اور فرمایا اگر مجھے اس کے صدقہ کی ہونے کا خوف نہ ہوتا تو میں اسے کھا لیتا اور یہ بات یاد رہے کہ ایک سال تک تشہیر کی جو مدت ہے یہ اس وقت ہے کہ جب لفظ ایسی چیز ہو جو خراب ہو کر ضائع نہ ہو جائے لیکن اگر وہ خراب ہونے والی چیز ہے تو اسے صدقہ کر دے یا خود استعمال کر لے۔

حنفیہ کے ہاں..... اور شوافع کے ہاں اٹھانے والے کو اختیار ہے چاہے تو اسے فروخت کر دے اور اس کی تشہیر کے بعد اس کے شمن کا مالک بن جائے یا فی الحال مالک بن جائے اور کھالے پھر تاوان دے دے۔

۳۔ تشہیر کی جگہ..... لفظ کی تشہیر بازاروں، مساجد کے دروازوں اور لوگوں کے جمع ہونے کی جگہوں پر کرے اس لیے کہ مقصد اس کی خبر کی اشاعت سے اور اظہار ہے تاکہ اس کے مالک کو معلوم ہو جائے اور مسجد میں اس کی تعریف نہ کرے اس لیے کہ مسجد اس کام کے لیے نہیں بنائی گئی نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے جو کسی شخص کو گمشدہ چیز مسجد میں تلاش کرتے اور اعلان کرتے ہوئے دیکھے تو اسے کہے اللہ تعالیٰ آپ کو واپس نہ کریں اس لیے کہ مساجد اس لیے نہیں بنائی گئی۔ اور حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے لفظ پانے والے کو مسجد کے دروازے پر تعریف کرنے کا حکم دیا۔

اور شوافع نے مسجد حرام میں اعلان کرنے کی اجازت دی ہے کیونکہ وہاں گم شدہ چیزوں کا اعلان کرنا جائز ہے، اس لیے کہ تعریف و اعلان مصلحت مالک کی وجہ سے ہے اس لیے کہ اٹھانے والا اس کا مالک نہیں بن سکتا باقی مسجد حرام کے علاوہ جو لفظ کی تشہیر کرے باقی مساجد میں تو وہ متمم ہے کہ وہ اس کا مالک بنا چاہتا ہے اور میری رائے یہ ہے کہ مساجد میں لاؤڈ اسپیکر پر لفظ وغیرہ کا اعلان کرنا اوقات نماز کے علاوہ اس میں کوئی حرج نہیں کیونکہ ضرورت ہے اس چیز کی شہروں کے زیادہ اور بائسی لوگوں کے اضافہ کی وجہ سے زیادہ بہتر یہ ہے کہ اعلان لکھ کر مساجد کے دروازوں پر لگا دیا جائے تشہیر کا مقصد حاصل ہو جائے گا اور یہ صورت ہمارے زمانہ میں مانوس ہے جیسا کہ اخبار وغیرہ کے ذریعہ تشہیر ممکن ہے۔ شوافع نے سال کے دوران تشہیر کے طریقے بیان کیے ہیں کہ سال کے شروع میں ہر دن صبح شام دو مرتبہ اعلان کرے پھر ہر دن ایک مرتبہ پھر ہر ہفتہ میں ایک دو مرتبہ پھر ہر مہینے میں ایک دفعہ۔ ❶

۴۔ تشہیر کے اخراجات..... اگر لفظ کی تشہیر میں اخراجات کی ضرورت ہو جیسے اخباروں میں اعلان کی اجرت ہمارے زمانے میں تو حنفیہ اور حنا بلہ کے ہاں یہ خرچہ اٹھانے والے پر ہوگا، اس لیے کہ یہ اجرت تشہیر کرنے والے پر واجب ہے تو اسی پر ہوگی جیسے کہ ملکیت کی غرض سے اٹھائے اس لیے کہ اگر وہ خود تعریف کرے تو مالک پر کوئی اجرت نہیں تو جب کسی کو اجرت پر لے تو بھی مالک پر کچھ نہیں ہوگا۔

مالک کے ہاں..... اگر اٹھانے والے نے اپنی طرف سے لفظ پر کچھ خرچ کیا تو مالک کو اختیار ہے کہ چاہے تو اس کا خرچہ ادا کر دے یا پھر لفظ ہی کو اس کے حوالے کر دے شوافع کے ہاں چونکہ تعریف ملتقط پر واجب ہے جو کہ معتمد ہے ملتقط کے ذمہ تعریف کے اخراجات نہیں اگر اس نے حفاظت اور مالک تک پہنچانے کی غرض سے اسے اٹھایا ہو بلکہ یہ اخراجات قاضی بیت المال یا مالک پر قرض لے کر کرے گا لیکن اگر اس نے لفظ اپنی ملکیت کے لیے اٹھایا تو پھر تعریف کا خرچہ اس کے ذمہ لازم ہوگا چاہے پھر وہ اس کا مالک بنے یا نہ بنے یہ رائے معقول ہے۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۸۲ ملکیت اور ملک

گمشدہ جانور یا مال جو خرچہ کا محتاج ہوتا ہے تو مالک کے ہاں: مملکت مالک سے اخراجات میں رجوع کر سکتا ہے شوافع اور حنا بلہ کے ہاں وہ اس کی حفاظت میں تطوع کرنے والا ہے لہذا نفقہ کے سلسلہ میں مالک پر رجوع نہیں کر سکتا البتہ شوافع کے ہاں اگر رجوع کا ارادہ رکھتا ہے تو پھر حاکم وقت سے اجازت لے لے اگر حاکم موجود نہ ہو تو لفظ پر گواہ بنا لے، حنفیہ کے ہاں بھی اسی طرح ہے کہ اگر اٹھانے والے نے حاکم کی اجازت کے بغیر خرچ کیا تو وہ تبرع اور احسان کرنے والا ہے اس لیے کہ اسے اس بات پر ولایت نہیں کہ وہ مالک کے ذمہ دین اس کی اجازت کے بغیر لے لے اور اگر حاکم کی اجازت سے خرچ کیا تو وہ مالک پر قرض ہوگا اس لیے کہ قاضی کو غائب کے مال پر ولایت حاصل ہے مصلحت کی رعایت کی خاطر اگر معاملہ قاضی کے سامنے پیش کیا گیا تو وہ دیکھے اگر جانور کا کوئی نفع ہے اور وہاں کوئی مستاجر ہے تو وہ اسے اجرت پر رکھ لے اور اس کی اجرت میں سے اس پر خرچ کرے اس لیے کہ اس کے اجارہ میں مالک کی رعایت ہے اور اگر جانور ایسا ہے کہ اس کا کوئی نفع نہیں بطور اجارہ اور یہ خوف ہو کہ نفقہ اس کی قیمت کو گھیر لے گا تو قاضی اسے فروخت کر کے اس کے ثمن کی حفاظت کا حکم دے دے۔ اور اگر اس صلح یہ معلوم ہو کہ فروخت نہ کیا جائے، بلکہ اس پر خرچ کیا جائے تو اسے خرچ کی اجازت دے دے اور نفقہ مالک پر قرض ہوگا جب مالک حاضر ہو تو اٹھانے والے کو اختیار ہے کہ خرچ وصول کرنے تک اسے اپنے پاس روکے رکھے اور اگر وہ نفقہ دینے سے انکار کرے تو قاضی اسے فروخت کر کے اٹھانے والا خرچہ ادا کرے۔ ①

۵۔ مالک تک لفظ پہنچانے کی شرط..... لفظ واپس مالک کو دینے کی شرط یہ ہے کہ وہ کوئی علامت ذکر کرے جس سے دوسروں میں امتیاز ہو جائے یا دو گواہوں سے ثابت کر دے کہ وہ اس کا ہے جب اس نے ثابت کر دیا کہ وہ اس کا ہے یا امتیاز کرنے والی علامت ذکر کی اس کا عدد وزن وغیرہ تو پھر اٹھانے والے کے لیے حلال ہے کہ وہ اسے دے دے اور چاہے تو اس پر کفیل لے لے اس لیے کہ علامت کی بناء پر لوٹانے کا شریعت میں حکم ہے اور یہ بالاتفاق علماء کے ہاں ہے لیکن یہ بات کہ آیا قضاء صرف علامت ذکر کرنے کی وجہ سے مملکت پر جبر کیا جائے گا واپس کرنے کے لیے یا وہ گواہوں سے ثابت کرے؟ اس بارے میں علماء کا اختلاف ہے ② حنفیہ اور شوافع کے ہاں: بغیر گواہوں کے مملکت کو مجبور نہیں کیا جائے گا لفظ واپس کرنے پر اس لیے کہ وہ مدعی ہے لہذا گواہوں کا محتاج ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: اگر لوگوں کو ان کے دعووں کی وجہ سے حق دے دیا جائے تو پھر لوگ لوگوں کے مال اور جانوں کا دعویٰ کریں گے لیکن گواہ مدعی پر ہیں اور قسم جو انکار کر دے اس پر ③ نیز اس لیے بھی کہ لفظ غیر کا مال ہے لہذا اودیت کی طرح صرف وصف بیان کرنے کی وجہ سے واپس کرنا واجب نہیں لیکن مملکت کے لیے حلال ہے کہ وہ درست علامات پائے جانے کی صورت میں لفظ دے دے رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کے ارشاد کی وجہ سے کہ اگر اس کا مالک آجائے اور اس کی علامت وغیرہ بیان کر دے تو اسے دے دو ورنہ وہ تمہارا ہے۔

مالکیہ اور حنا بلہ کے ہاں..... اگر مذکورہ صفات مالک بیان کر دے تو مملکت کو واپس کرنے پر مجبور کیا جائے گا چاہے اس کی صداقت کا ظن غالب ہو یا نہ ہو اور گواہوں کی ضرورت نہیں ظاہر حدیث پر عمل کرتے ہوئے کہ اگر کوئی اگر تمہیں اس کی تعداد اور رسی وغیرہ کی خبر دے تو اسے دے دو اور زید بن خالد الجعفی رضی اللہ عنہ کی حدیث سابق کی وجہ سے کہ اس میں صرف صفات بیان کرنے کا تذکرہ ہے اور گواہوں کا اس حدیث میں ذکر نہیں اگر یہ شرط ہوتی تو پھر اس حدیث کو اس سے خالی ہونا درست نہ ہوتا اور آپ اس کے علاوہ سپرد کرنے کا حکم نہ دیتے نیز لفظ پر گواہ قائم کرنے معتذر ہیں اس لیے کہ وہ غفلت اور سستی کی حالت میں ضائع ہوتا ہے اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد گواہ مدعی پر ہیں اس صورت میں ہے جب کوئی انکار کرے اور یہاں کوئی منکر نہیں یہ رائے راجح اور حق ہے۔

۶۔ لفظ کے مالک ہونے کا حکم..... ایک سال تشبیر کے بعد لفظ کے حکم میں ہمارے فقہاء کا اختلاف ہے اور اس میں دو رائے

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم ۷۸۵ ملکیت اور ملک

ہیں: ایک رائے یہ کہ فقیر اس کا مالک بن سکتا ہے امیر نہیں اور ایک رائے مطلقاً مالک بننے کی ہے۔

حنفیہ کے ہاں..... ❶ اگر اٹھانے والا مالدار ہو تو لفظ سے نفع اٹھانا اس کے لیے جائز نہیں اسے فقراء پر صدقہ کر دے چاہے وہ فقراء اس کے رشتہ دار ہوں یا اجنبی اور چاہے اس کے والدین اور بیوی بچے ہوں اس لیے کہ یہ غیر کامل ہے رضامندی کے بغیر اس سے نفع اٹھانا جائز نہیں قرآن کریم اور سنت کی نصوص مطلق میں۔ مثلاً فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَلَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُمْ بَيْنَكُمْ بِالْبَاطِلِ البقرة ۲/۱۸۸

اور اللہ تعالیٰ کا ارشاد:

وَلَا تَعْتَدُوا ۗ إِنَّ اللَّهَ لَا يُحِبُّ الْمُعْتَدِينَ ۝ البقرة ۲/۱۹۰

اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے کسی مسلمان کا مال اس کی دلی رضامندی کے بغیر جائز نہیں اور حدیث ابو ہریرہ میں نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد گرامی ہے لفظ حلال نہیں جو کوئی چیز اٹھائے تو ایک سال اس کی تشبیر کرے اگر مالک آجائے تو اسے واپس کر دے اگر نہ آئے تو صدقہ کر دے اور حضرت عیاض بن حمار الجاشعی رضی اللہ عنہ کی روایت میں ہے جو شخص لفظ پائے تو اس پر ایک عادل گواہ بنالے نہ اسے چھپائے اور تشبیر کرے اگر مالک مل جائے تو اسے واپس کر دے ورنہ اللہ تعالیٰ کا مال ہے جسے چاہے دے۔

لیکن اگر اٹھانے والا فقیر ہو تو لفظ سے نفع اٹھانا اس کے لئے جائز ہے بطور صدقہ کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے اس کو صدقہ کر دو صدقہ کے بعد اگر اس کا مالک آجائے تو اسے اختیار ہے چاہے تو صدقہ برقرار رکھے تو اسے ثواب ملے گا چاہے تو ملتقط سے ضمان لے لے اور چاہے تو جس فقیر کو صدقہ کیا گیا ہے اگر وہ اس کے پاس ہو اس سے لے لے جو بھی ضمان بنے دوسرے پر رجوع نہیں کر سکتا۔

جمہور فقہاء کے ہاں لفظ کا مالک بننا جائز ہے اور یہ تمام مالوں کی طرح ہو گا چاہے وہ امیر ہو یا غریب کیونکہ صحابہ کرام کی ایک جماعت سے جن میں عمر، ابن مسعود، عائشہ اور ابن عمر رضی اللہ عنہما ہیں سے روایت ہے اور نیز آپ صلی اللہ علیہ وسلم کے ارشاد جو حضرت خالد جعفی رضی اللہ عنہ کی حدیث میں سے کہ اگر مالک نہ ملے تو اس کو خرچ کرو ایک روایت کے الفاظ میں آپ کا اس سے معاملہ اور ابی بن کعب کی روایت میں اسے خرچ کرو اور اسی سے نفع اٹھاؤ اور یہ حدیث صحیح ہے۔

اور حنفیہ کی روایت جو ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ سے ہے وہ ثابت نہیں اور نہ ہی وہ کسی معتبر کتاب میں منقول ہے اور حدیث عباس میں ان کا دعویٰ کے جو چیز اللہ تعالیٰ کی طرف منسوب ہو اس کا کوئی مالک نہیں ہوتا صرف صدقہ کی مستحق ہے اس پر کوئی برہان و دلیل نہیں اس کا بطلان ظاہر ہے اس لیے کہ تمام اشیاء اللہ تعالیٰ کی مخلوق اور اس کی ملک ہیں۔ فرمان باری تعالیٰ ہے:

وَأَتُوهُمْ مِمَّن قَالِ اللَّهُ الْذِي أَنشأكم ۗ النور ۲۴/۲۳

البتہ مالک بننے کے طریقہ میں جمہور کا اختلاف ہے تنابہ کے ہاں: جب تشبیر مکمل ہو جائے تو لفظ اٹھانے والے کی ملکیت میں داخل ہو جاتا ہے میراث کی طرح نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے ارشاد کی وجہ سے: جب اس کا مالک آجائے ورنہ وہ مالک کی طرح ہے اور آپ کا ارشاد سے خرچ کرو اگر ملکیت مالک بننے پر موقوف ہوتی تو آپ ضرور بیان فرماتے۔

مالکیہ کے ہاں..... جب مالک بننے کی نیت کرے گا تو مالک بن جائے گا یعنی تملیک کی تجدید کرے کیونکہ ایجاب نہیں ہے شوافخ کے ہاں کہ وہ مالک ہو جائے گا ایسے الفاظ سے جو تملیک پر دلالت کرتے ہوں مثلاً جو کچھ میں نے پایا ہے میں اس کا مالک ہوں، اس لیے کہ اس کا مالک بننا بدل کی وجہ سے ہے لہذا تملیک اختیار کرنے کا محتاج ہے جیسے کہ شفیع شفعہ کا اور علماء کا اس بات پر اتفاق ہے سوائے اہل ظاہر کے کہ جب ملتقط لفظ میں سے کچھ کھالے تو وہ اس کا ضامن ہے۔

الفقه الاسلامی وادلتہ ... جلد ششم ۷۸۶ مفقود کا بیان

حل اور حرم کا لفظ..... جمہور فقہاء کے ہاں جو احکام لفظ سے متعلق مذکور ہوئے ہیں یہ مکہ مکرمہ اور دوسرے تمام شہروں کے لفظ کو شامل ہیں اس لیے کہ لفظ امانت سے حل اور حرم کی وجہ سے اس کا حکم مختلف نہیں ہوگا و دیعت کی طرح نیز جو احادیث اس بارے میں ہیں ان میں بھی حل اور حرم کی تعریف نہیں، رہ گئی وہ حدیث جو مکہ کے لفظ کے ساتھ خاص ہے تو اس کا مقصد بعض لوگوں کے حرم کو دور کرنا ہے کہ مکہ کے لفظ کی تعریف کی ضرورت نہیں کیونکہ یہ غرباء کی جگہ ہے اس لیے اس میں فائدہ نہیں شوافع کے ہاں صریح یہ ہے کہ حرم کے لفظ کی تشبیہ بھی ہمیشہ واجب ہے اس لیے کہ حرم کا لفظ مالک بننے سے حلال نہیں ہوتا صحیحین کی حدیث کی وجہ سے کہ یہ شہر سے اللہ تعالیٰ نے حرمت دی ہے اس کا لفظ وہی اٹھائے جو اس کی تشبیہ کرے اور بخاری کی روایت میں ہے حرم کا لفظ صرف تشبیہ والے کے لیے جائز ہے اور شوافع کے ہاں اس میں سال کی قید بیان نہیں فرمائی تو مراد یہ ہے کہ ہمیشہ اس کی تشبیہ کرتا رہے ورنہ تخصیص کا فائدہ نہیں اور معنی یہ ہے کہ حرم کہہ کر اللہ تعالیٰ نے یہ شرف بخشا ہے کہ یہ لوگوں کے بار بار آنے کی جگہ سے ہو سکتا ہے کبھی اس کا مالک آجائے یا اس کی طلب کے لیے کسی کو بھیجے تو اس کا مال بھی یہاں محفوظ ہے جیسے دیت یہاں سخت ہے۔

دسویں فصل..... مفقود کے بیان میں

اس فصل میں کلام مفقود کے معنی کیفیت اور حالت کا اعتبار اور قاضی کے اس کے مال اور اہل کے لیے مقرر کرے اور موت کے وقت کا حکم وغیرہ۔

مفقود کون..... وہ شخص جو اپنے شہر سے غائب ہو اور اس کا کوئی اتا پتا نہ ہو اور غائب ہوئے اتنا زمانہ گزر جائے کہ یہ معلوم نہ ہو سکے کہ وہ زندہ ہے یا مردہ۔

کیسے اس کی زندگی اور موت کا معلوم کریں..... مفقود اپنے حق کے اعتبار سے زندہ سمجھا جاتا ہے اور غیر کے حق میں مردہ۔ حنفیہ کے ہاں اس کے لیے بھی حقوق ثابت ہیں ایجابی نہیں۔ پس اس کی نسبت اس کے مال کا کوئی وارث نہ ہوگا اور اس کی بیوی بانئذ نہ ہوگی گویا کہ وہ زندہ ہے۔ اور غیر کی نسبت سے وہ اپنے اقارب کا وارث نہ ہوگا گویا کہ مردہ ہے۔ اسی طرح اگر کسی نے مفقود کے لیے وصیت کی اور موصی مر گیا تو موصی بہ مستحق نہ ہوگا بلکہ وراثت میں اس کا حصہ موقوف رہے گا یا وصیت میں یہاں تک کہ اس کے زندہ یا مردہ ہونے کا پتا چل جائے حضرات حنفیہ کی شوافع نے موافقت کی ہے کہ بیوی کو نکاح فسخ کرنے کا حق نہیں اور وہ انتظار کرے گی کہ موت کی وفات کا پتا چل جائے امام مالک اور امام احمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں: جب چار سال گزر جائیں تو قاضی مفقود اور اس کی بیوی کے درمیان تفریق کر دے اور وہ عدت وفات گزارے پھر جہاں چاہے شادی کرے کیونکہ عمر رضی اللہ عنہ نے مفقود کے بارے میں اسی طرح فیصلہ فرمایا تھا۔

قاضی کی مفقود کے مال اور اہل کے متعلق صلاحیت..... حنفیہ کے ہاں درج ذیل ہیں۔

۱۔ قاضی ایک امین مقرر کرے جو مفقود کے مال کی حفاظت کرے اور نگرانی کرے اس کے بچلوں وغیرہ کی اور اس کی طرف نائد حقوق وصول کرے جیت بچہ اور بیٹوں کے مال پر نگران ہوتا ہے۔

۲۔ جس مال کے خراب ہونے کا اندیشہ ہو اسے فروخت کر کے شمن کی حفاظت کرے کیونکہ فروخت کرنا حفاظت کے مستثنیات میں سے ہے اور اس کی پتھر و بیعتیں ہوں تو انہیں و بیع کے پاس رتبہ دے تاکہ وہ ان کی حفاظت کرے اس لیے کہ اس کا قبضہ نائب ہونے کی حیثیت سے ہے۔

۳۔ منتہی کے مال میں سے اس کی بیوی پر خرچ کرے اگر نکاح باقی ہونے کا حکم ہو اسی طرح اس کے مال میں سے اس کی چھوٹی اولاد

مذکورہ منٹ پر خرچ کرے اور اسی طرح محتاج اور اربابِ پانچ اولاد پر بھی خرچ کرے اگر اس کا کوئی مال نہ ہو صرف ودیعت ہو اور وہ درہم دینا رکھانے اور کپڑے ہوں تو ان میں سے خرچ کرے۔

اور اگر اس کا مال درہم دینا رکھانا اور کپڑے کے علاوہ ہو مثلاً سامان تجارت ہو یا عقارات ہوں تو قاضی ان میں سے ان پر خرچ نہ کرے کیونکہ سوائے فروخت کرنے کے خرچ کرنا ممکن نہیں اور قاضی کو بھی غائب کی زمین مکانات اور سامان تجارت فروخت کرنے کی اجازت نہیں ہاں والد کو سامان فروخت کرنا جائز ہے فقہ کے لئے اس لیے کہ والد کو بیٹے کے مال میں تصرف کرنے کا فی الجملہ اختیار ہے۔ برخلاف قاضی کے رہ گئی زمینیں اور مکانات تو والد کو بھی فروخت کرنے کی اجازت نہیں ہاں قاضی کی اجازت ہو تو پھر فروخت کر سکتا ہے۔

مفقود کی موت کا کب حکم لگایا جائے گا اور اس کا کیا اثر ہے..... جب مفقود پر کافی عرصہ گزر جائے اس کی ولادت سے اس طور پر کہ اس کی ہم عمر اس مدت تک یقیناً زندہ نہیں رہ سکتے تو اس کی موت کا حکم لگایا جائے گا اس کے اور اس کی بیویوں کے درمیان تفریق ہو جائے گی اور اس کا مال اس کے زندہ ورثاء میں تقسیم کیا جائے گا اور وہ کسی کا وارث نہیں ہوگا وہ مدت جو ہم مقرر کرتے ہیں مفقود کی زندگی کے لیے ظاہر روایت میں اس کی تحدید نہیں بلکہ ہم عمروں کے مرنے سے اندازہ لگایا جاتا ہے اور حسن بن زیاد نے امام ابوحنیفہ رحمۃ اللہ علیہ سے اس کی مدت ایک سو بیس سال نقل کی ہے اس کی ولادت سے لے کر اور زیادہ مناسب نوے سال ہے۔

گیارہویں فصل..... مسابقہ اور مناظرہ

پہلی بحث: سبق، مسابقہ، یارہان..... اس میں مسابقہ کی تعریف اور مشروعیت اور جواز مسابقہ کی شرائط بیان ہوں گی۔

مسابقہ کی تعریف اور مشروعیت: السابق..... ہا کے سکون کے ساتھ سبق کا مصدر ہے آگے بڑھنا اور باہا کی حرکت کے ساتھ وہ مال جو گھڑ دوڑ کرنے والوں کے درمیان طے ہو یعنی انعام و رهن یا خطر مقدمین کی اصطلاح میں یعنی وہ چیز جس کی وجہ سے سبق لیا جاتی ہے جو آگے بڑھ گیا وہ لے لے گا۔ اور سابق یہ کہ ایک ساتھی دوسرے سے آگے بڑھ جائے گھڑ دوڑ وغیرہ میں۔ مسابقہ اور مقابلہ سنت اور اجماع کی رو سے جائز ہے سنت میں تو یہ ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے سدھائے ہوئے گھوڑے اور نہ سدھائے ہوئے گھوڑے کے درمیان مقابلہ کیا اور مسابقہ کے جواز پر مسلمانوں کا اجماع ہے۔ البتہ مسابقہ میں تین امور ممنوعہ سے بچنا ضروری ہے۔

تقار، جانور کو تکلیف دینا اور ایک ہی شخص کا عوض معوض لینا اور یہ اس وقت ہے جب دونوں مقابلہ کرنے والے عوض پیش کریں تاکہ جیتنے والا سے لے لے۔ مسابقہ کی دو قسمیں ہیں:

۱۔ مسابقہ بغیر عوض اور مسابقہ مع عوض۔ مسابقہ بغیر عوض یہ مطلقاً جائز ہے بغیر کسی متعین قید کے جیسے دوڑنے کشتیوں، پرندوں، نچروں، گدھوں اور باتھیوں وغیرہ میں مقابلہ دوڑنے کا۔ اسی طرح کشتی اور پتھر اٹھانا تاکہ طاقت معلوم ہو سکے یہ بھی جائز ہے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا سے روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے دوڑ میں میرا مقابلہ کیا تو میں ان سے آگے بڑھ گئی پھر کچھ عرصہ کے بعد پھر مسابقہ کیا تو رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم مجھ سے بڑھ گئے اور فرمایا یہ اس کے بدلہ میں ہے۔ اسی طرح سلمۃ بن الاکوع رضی اللہ عنہ نے ایک انصاری صحابی کے ساتھ دوڑ میں مقابلہ کیا رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کی موجودگی میں تو حضرت سلمۃ جیت گئے۔ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے رکانہ کے ساتھ کشتی کی اور نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے اسے پچھاڑ دیا اسی طرح آپ صلی اللہ علیہ وسلم کچھ لوگوں کے پاس سے گذرے وہ پتھر اٹھا رہے تھے تاکہ ان میں سے زیادہ طاقت والا کون ہے معلوم ہو سکے تو آپ نے اس پر تکیہ نہیں فرمائی بقیہ مسابقہ کی اقسام کو انہی پر قیاس کرو۔

۲۔ مسابقہ بعوض..... تو حنفیہ کے ہاں چار چیزوں کے علاوہ میں جائز نہیں۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۷۸۸..... مسابقتہ مکابیان

۱..... تیر اندازی
۲..... گھر دوڑ نچر اور گدھا وغیرہ کی دوڑ
۳..... اونٹ اور بیل وغیرہ
۴..... اور انسانوں کا دوڑنا اور کشتی۔

پہلی تین چیزیں چونکہ آلات حرب ہیں جن کے سیکھنے کا حکم ہے اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے:

وَاعْتَدُوا لَهُم مَّا اسْتَطَعْتُمْ مِنْ قُوَّةٍ..... الانفال: ۸/۶۰

نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے قوت کی تشریح الہی یعنی پھینک کر مارنے سے کی ہے اور آپ علیہ السلام کا ارشاد ہے صرف تین چیزیں سامان تفریح ہیں آدمی کا اپنے گھوڑے کی تادیب اپنی بیوی سے کھیل کود اور اپنی کمان سے تیر اندازی یہ چیزیں حق ہیں۔
رہ گئی دوڑنے یا کشتی میں دلیل تو وہ حدیث ہے جس میں حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا سے دوڑ لگائی تھی۔ اور کانہ کو پچھاڑا تھا نیز اس لیے بھی کہ قدموں پر چلنا اور پچھاڑنا جہاد میں دشمنوں کو مارنے اور اپنی شان و شوکت اور ٹھٹھا ہاتھ جہاد میں ظاہر کرنے کے لیے ضروری ہے۔ شوافع کے ہاں مسابقتہ اور مناضلہ تیروں پر بالا جماع سنت ہے اور ان پر عموماً لینا بھی حلال ہے اس لیے کہ اس میں جہاد کی تیاری کی ترغیب بھی ہے۔

حنفیہ کے علاوہ جمہور کے ہاں صرف تیر اندازی گھر دوڑ اور اونٹوں وغیرہ کی ریس پر عوض کے ساتھ مسابقتہ کرنا جائز ہے یعنی اسلحہ کی ٹریننگ اور گھوڑا چلانے کی مشق وغیرہ میں اس لیے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے: مسابقتہ جائز نہیں سوائے گھر دوڑ اونٹوں کی دوڑ اور تیر اندازی کے یہ تمام چیزیں آلات قتال و جہاد ہیں تو ہر وہ چیز جو جہاد کے لئے نفع بخش ہو اس میں مسابقتہ جائز ہے۔
رہ گیا قدموں سے دوڑنا اور کشتی میں پچھاڑنا تو یہ عوض کے ساتھ جائز نہیں اس لیے کہ لڑائی میں اس کا کوئی نفع نہیں اور رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کا ارکانہ کے ساتھ کشتی کرنا ضرورت کی بنا پر تھا جیسا کہ ابوداؤد کی مراسیل میں ہے اس کا مقصد یہ تھا کہ وہ آپ کی قوت دیکھ کر اسلام لے آتے وہ اسلام لے آیتھا۔

جب مسابقتہ عوض کے بغیر مطلقاً جائز ہے اونٹوں اور دوسرے جانوروں، کشتیوں اور پرندوں میں جلدی خبر پہنچانے کے حوالے سے تو دوڑنے اور پتھر اٹھانے اور کشتی میں بھی بغیر عوض جائز ہے۔

مسابقتہ جائز ہونے کی شرطیں..... مسابقتہ جو عوض کے ساتھ ہو اس کے جواز کی کئی شرائط ہیں ان میں سے اہم یہ ہیں:
۱..... مسابقتہ ایسی چیزوں میں ہو جو جہاد کے لئے نفع بخش ہو اور حنفیہ کے ہاں وہ چار چیزوں اور قسموں میں ہے تیر اندازی گھر دوڑ اونٹ کی ریس اور دوڑنا اور جمہور کے ہاں پہلی تین چیزوں میں۔

۲..... عوض مسابقتہ کرنے والوں میں سے کبھی ایک کی طرف سے ہو یا کسی تیسرے شخص کی طرف سے ہو مثلاً ایک دوسرے سے کہے اگر آپ مجھ سے سبقت لے لو تو میرے ذمہ آپ کے لیے فلاں چیز ہے اور اگر میں سبقت لے گیا تو آپ پر کچھ نہیں یا منتظم یا کوئی تیسرا شخص کہے تم میں سے جو سبقت لے گیا اس کے لئے بیت المال سے یا میری جانب سے فلاں چیز ہے اس لیے کہ ان حالات میں حرام قمار (جو) نہیں پایا جاتا یہ تو عوض دینا ہوتا ہے بطور بدلہ یا بحالہ انعام یا جہاد کے فنون کی تیاری کے لیے۔

اگر عوض دونوں جانب سے ہو تو یہ رہان ہے اور یہ حلال نہیں الا یہ کہ ان میں کوئی تیسرا شخص داخل ہو جائے مثلاً دونوں اس بات پر متفق ہو جائیں کہ ان میں سے ہر ایک دس میرے یا ایک دس میرے اور دوسرا آٹھ میرے مخصوص کر لیں اور وہ کسی تیسرے شخص کو دے دیں کہ اگر اس کا گھوڑا ایسا اونٹ ان کے اونٹ کے وغیرہ کے برابر ہو اور یہ اس وقت ہے جب وہ سبقت لے جائے ان دونوں سے اگر دونوں سے سبقت لے گیا تو یہ مال وہ لے لے گا اور اگر کسی ایک سے سبقت لے گیا تو اس پر کچھ نہیں ہوگا اور ان میں سے کوئی ایک کچھ بھی نہیں لے گا دلیل نبی

کریم صلی اللہ علیہ وسلم سے روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: جو شخص اپنا گھوڑا دو گھوڑوں کے درمیان داخل کر دے اور اسے سبقت پر اطمینان نہ ہو تو یہ قمار نہیں اور جو دو گھوڑوں میں گھوڑا داخل کرے اور اسے سبقت کا اطمینان ہو تو یہ قمار اور جو ہے۔ مطلب یہ کہ تیسرا گھوڑا جو داخل کیا جا رہا ہے مسابقہ میں وہ باقی دو گھوڑوں کے برابر کا ہو اگر وہ ان سے کمزور یا زیادہ طاقت ور ہے تو یہ درست نہیں اس لیے کہ حدیث میں بالکل واضح ہے کہ جب تیسرے کو سبقت کا اطمینان ہو تو یہ جو ہے اور اگر سبقت کا اطمینان نہیں تو یہ جو نہیں۔

اگر عوض دونوں جانہوں سے ہو بغیر کسی محلل کے تو یہ گھڑ دوڑ وغیرہ حرام ہے جیسے دو شخص کہیں کہ ہم میں سے جو بھی سبقت لے جائے تو دوسرے پر اس کے بدلہ فلاں چیز ہے تو یہ حرام قمار میں سے ہے۔

پس اس طرح مسابقہ کی چار صورتیں بنتی ہیں تین تو ان میں سے حلال ہیں اور ایک ان میں حرام ہے اس کے لیے جوئے اور قمار کا حکم ہے۔ حلال صورتیں یہ ہیں:

پہلی صورت..... عوض بادشاہ کی طرف سے یا کسی امیر یا کسی تیسرے شخص کی طرف سے ہو تو یہ جائز ہے اتفاقاً۔

دوسری صورت..... کہ عوض ایک جانب سے ہو کہ جیتنے والا اسے لے لے اور یہ بھی بالاتفاق جائز ہے۔

تیسری صورت..... کہ عوض مسابقہ کرنے والوں کی طرف سے ہو اور ان کے ساتھ ایک محلل بھی ہو کہ اگر وہ جیت جائے تو عوض لے لے اور اگر کوئی دوسرا سبقت لے جائے تو اس پر کوئی تاوان نہ ہو اس لیے کہ اس میں قمار نہیں بلکہ جہاد کے لیے قوت حاصل کرنا ہے اور یہ جمہور کے ہاں جائز ہے اور امام مالک اس کو جائز قرار نہیں دیتے کیونکہ ہو سکتا ہے وہ جیت جائے جس نے عوض پیش کیا ہوا ہے۔

حرام صورت..... اور اتفاقاً حرام صورت یہ کہ ہر ایک کی طرف عوض ہو کہ اگر وہ جیت گیا تو اسے عوض ملے گا اور اگر نہ جیتا تو دوسرے ساتھی کو اس کے مثل تاوان دے گا تو یہ حرام ہے اس سے ظاہر ہوا کہ حرام مسابقہ ہے جس میں طرفین سے لینے دینے کا احتمال ہو یا اس طور کہ جیتنے والا لے لے اور ہارنے والا تاوان دے یہی قمار اور جوئے کا مفہوم ہے جو حرام ہے۔

۳: مسابقہ کے جواز کی تیسری شرط..... مسابقہ ان چیزوں میں ہو جن میں یہ احتمال ہو کہ ان میں سے ایک بڑھ جائے گا اور دوسرا رہ جائے گا اور اگر یہ معلوم ہو کہ وہ دوسرے سے بڑھ جائے گا تو جائز نہیں اس لیے کہ اس صورت میں تحریر میں ابھارنے کے معنی نہیں پائے جاتے تو یہ رہان ہو گیا کہ بغیر نفع کے مال کا التزام کرنا شرط ہوا۔

۴: مشروط مال معلوم ہو اور ابتداء اور انتہاء معلوم ہو اور گھوڑے وغیرہ متعین ہو کہ قمار شافیہ اس سے ظاہر ہوا کہ آج کل جو مسابقہ ہوتا ہے جس میں رہان پایا جا رہا ہے اور تیسرا کوئی شخص نہیں ہوتا حرام ہے۔

دوسری بحث: مناضلہ: تیر اندازی کا مقابلہ:

اس کی تعریف، اقسام، لزوم حکم اور شرائط: مناضلہ کی تعریف اور مشروعیت..... لغت میں غلبہ پانا اس کا معنی ہے ازھری نے کیا: انضال تیروں میں مقابلہ رہان گھوڑوں میں مقابلہ اور سباق گھوڑوں اور تیر اندازی دونوں میں مقابلہ جیسا کہ فرمان باری تعالیٰ ہے: اِنَّا ذَهَبْنَا نَسْتَبِقُ (یوسف ۱۲/۱۷) اسی بنا پر گھوڑوں وغیرہ میں مسابقہ اسلحہ میں سے ہے۔ اس مسابقہ اور مناضلہ کے موضوع پر تصنیف میں امام شافعی رحمۃ اللہ علیہ سے کوئی آگے نہیں بڑھا جیسا کہ مزنی رحمۃ اللہ علیہ نے فرمایا:

مناضلہ یا تیر اندازی اسلحہ سیکھنے کی مشق اور ہدف پر درست نشانہ بازی کے ذریعہ اپنا تفوق ظاہر کرنا مخصوص مال پر مناضلہ اور مسابقہ تمام صحت مند مسلمانوں کے لیے سنت اور جائز ہے بالا جماع کیونکہ اللہ تعالیٰ کا ارشاد ہے:

وَ اَعِدُّوا لَهُمْ مَا اسْتَطَعْتُمْ مِنْ قُوَّةٍ..... الانفال: ۸/ ۶۰

کفار کے مقابلہ کے لیے جس قسم کی طاقت بھی ہو اسے تیار کرو مسلم شریف میں عقبہ بن عامر رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے قوۃ کی تفسیر الہمی سے کی ہے اور فرمایا:

الا ان القوۃ الرحمی ثلاث مرات

کہ قوت پھینک کر مارنے میں ہے تیر اندازی میں ہے نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے تیر اندازی پر ابھارا ہے۔ مسند احمد اور بخاری میں سلمۃ بن الاکوع رضی اللہ عنہ سے روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم بنو اسلم کے افراد کے پاس سے گزر رہے تھے اور وہ تیر اندازی کر رہے تھے بازار میں تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: اے اسماعیل علیہ السلام کی اولاد تیر اندازی کرو کیونکہ آپ کے والد بھی تیر اندازی کیا کرتے تھے تیر اندازی کرو میں فلاں قبیلہ کے ساتھ ہوں سلمۃ بن اکوع فرماتے ہیں تو ایک گروہ نے ہاتھ روک لیے تو رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: تمہیں کیا ہو گیا تیر اندازی نہیں کرتے؟ تو وہ کہنے لگے ہم کیسے تیر اندازی کریں آپ ان کے ساتھ ہیں؟ تو آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا تیر اندازی کرو میں تم سب کے ساتھ ہوں۔ امام احمد اور اصحاب سنن نے عقبہ بن عامر رضی اللہ عنہ سے روایت کی ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ اللہ تعالیٰ ایک تیر کی وجہ سے تین آدمیوں کو جنت میں لے جائیں گے ایک اس کے بنانے والے کو جس نے نیکی کے ارادہ سے اسے بنایا دوسرا وہ جو اسے اللہ کے راستے میں دے، اور تیسرا وہ جو اسے اللہ کے راستے میں چلائے، اور آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا: تیر اندازی کرو اور گھوڑوں پر چڑھو، تیر اندازی کرنا گھوڑوں پر سوار ہونے سے بہتر ہے اور فرمایا کہ ہر وہ چیز جس سے انسان کھیلے وہ باطل ہے سوائے تین چیزوں کے اپنی کمان سے تیر اندازی کرنا، اپنے گھوڑے کو سدھانا اور اپنی بیوی سے لاڈ پیار کرنا اس لیے کہ یہ چیزیں حق میں سے ہیں۔

مناضلہ کی اقسام..... تیر اندازی صحیح ہے چاہے تیروں کمانوں یا پتھر پھینک کر پتھر پھینکنے کے آلہ سے ہاتھ سے یا منجیق سے اور ہر وہ چیز جو لڑائی میں کام آئے جیسے کھینچ کر تیر اندازی وغیرہ یا تلواروں اور نیزوں کے ذریعہ کھیلنا۔ اور درست نہیں مسابقت گیند کی تمام اقسام میں عوض کے ساتھ اور ہندق بیر جیسے پھل یا بلور کے ذریعہ جسے سوران وغیرہ میں پھینکا جاتا ہے میں عوض کے ساتھ پانی میں تیر نے پر شرطیچ پر انگوٹھی پر ایک پاؤں پر کھڑے ہونے میں اور ہاتھ میں کیا ہے طاق عدد میں جنت میں اور سارے کھیل کے اقسام میں عوض پر مسابقت جائز نہیں کیونکہ یہ چیزیں جہاد کے لیے نفع بخش نہیں یہ اس صورت میں ہے جب عوض کے ساتھ مسابقت ہو لیکن اگر بغیر عوض ہو تو مباح ہے جیسا کہ شوافع کے ہاں قرطبی رحمۃ اللہ علیہ نے فرمایا: مسابقت جوڑ اور دوسرے جانوروں اور دوڑنے اور تیر اندازی باری اور اسلحہ کے استعمال کے ساتھ میں کوئی اختلاف نہیں اس لیے کہ اس میں جہاد کی مشق ہے اور اس کی دلیل وہ روایت ہے جسے امام احمد اور ابو داؤد نے روایت کیا ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا کے ساتھ دوڑ میں مقابلہ کیا اور امام احمد اور شیخین نے روایت کی ہے کہ جنتی نیزوں کے ساتھ مسجد میں نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے ساتھ کھیل رہے تھے۔

عقدہ مسابقت اور مناضلہ کی صفت..... شوافع کے ہاں اظہر یہ ہے کہ یہ دونوں عقدہ جب مال مشروط پر مکمل ہو جائیں تو لازم ہو جاتے ہیں طرفین میں سے کسی ایک کو یہ اختیار حاصل نہیں کہ جب وہ مال کا التزام کر لے اور ان کے درمیان کوئی محلل داخل ہو جائے اور اسے فتح کر دے جیسا کہ تنہا لازم کی حالت ہے۔ اور اسے شروع کرنے سے پہلے ترک کرنا درست نہیں اور نہ اس کے بعد الا یہ کہ طرفین عقدہ اول و فتح کر دیں اور یہ عقدہ منقطع کریں۔

مناضلہ کا حکم..... مناضلہ اور مسابقت کا حکم ایک ہے ان میں سے تین صورتیں حلال ہیں اور چوتھی صورت حرام ہے اس لیے کہ یہ قمار اور جوا ہے اور وہ یہ کہ منضلہ کرنے والے اس بات پر عہد کر لیں کہ ہر ایک دوسرے کو متعین عوض دیں اگر کامیاب ہو، اگر عوض حاکم وقت کی

شفعہ کا بیان

جانب سے بیت المال سے ہو یا کسی بااثر شخص کی جانب سے ہو یا مناضلہ کرنے والوں میں سے کسی ایک یا دونوں کی جانب ہو جائز ہے امام کہے یا رعیت میں سے کوئی ایک کہے اس طرح تیر اندازی کرو جو کامیاب ہو گیا اسے بیت المال سے اتنا ملے گا یا میرے اوپر اتنا ہے یا ان میں ایک کہے میں اس طرح تیر اندازی کروں گا اگر تم جیت گئے تو میرے ذمہ اتنا ہے اور اگر میں جیت گیا تو میرے لیے تمہارے اوپر کچھ نہیں لیکن اگر دونوں ایک دوسرے پر عوض شرط قرار دیں تو مناضلہ کسی تیسرے شخص کے داخل ہونے کے بغیر جائز نہیں اور اس کی تیر اندازی قوت اور تعداد میں برابر ہونی چاہے وہ ان دونوں کا مال لے لے اگر غالب ہو اور اس پر تاوان نہ ہو۔

مناضلہ کے صحیح ہونے کی شرطیں..... درج ذیل مناضلہ کے صحیح ہونے کی شرطیں ہیں:

۱..... تیر اندازی کی تعیین ہدف کی تعیین جس جگہ ٹھہر کر تیر اندازی کریں گے اس کی تعیین اور مسافت کی تحدید اور نشانہ کی لمبائی چوڑائی موٹائی اور زمین سے اونچائی وغیرہ کی مقدار کی تعیین اور تیروں کی تعداد وغیرہ تاکہ درست نشانہ وغیرہ کا عمل منضبط ہو سکے اس لیے کہ مناضلہ مسابقہ کی طرح ہے اس میں بھی درست اور غلط کا امکان شرط ہے۔

۲..... اسلحہ کی جنس ایک ہو مثلاً پستول، بندوق اور مدفع وغیرہ اور مختلف جنس کے اسلحہ سے مناضلہ صحیح نہیں اگرچہ دونوں اس پر راضی ہی کیوں نہ ہوں۔

۳..... درنگی کی مقدار اور مارنے کی صفت کا بیان یعنی آخری حد نیزہ تیر وغیرہ جبکہ انضال تیروں وغیرہ سے ہو کہ دونوں مناضلہ کرنے والے صرف آخری حد تک پہنچادیں یا ہدف تک پہنچا کر اسے پھاڑ ڈالیں۔

۴..... مال کی مقدار معلوم ہو اور محل (تیسرا شخص) موجود ہو اگر حرام صورت ہو۔

۵..... پہلے کون تیر اندازی کرے گا اس کی وضاحت اس لیے کہ ان دونوں میں ترتیب شرط ہے تاکہ درست اور غلطی کرنے والے میں اشتباہ نہ ہو جیسا کہ اگر دونوں اکٹھے تیر اندازی کریں اگر وضاحت نہ کی تو عقیدہ فاسد ہوگا۔

بارہویں فصل..... شفعہ

شفعہ کے متعلق درج ذیل آٹھ مباحث میں بات ہوگی:

پہلی بحث شفعہ کی تعریف اس کی دلیل اور حکمت رکن، عنار، سبب، حکم اور صفت۔
دوسری بحث محل شفعہ یعنی کس چیز میں شفعہ ثابت ہے اور کس میں نہیں۔
تیسری بحث شفعہ کے مراتب، شفعاء کا تعدد، بعض شفعاء کا نہ ہونا اور بعض کا اپنا حق ساقط کرنا۔
چوتھی بحث شفعہ کے احکام۔
پانچویں بحث شفعہ کی شرطیں۔
چھٹی بحث طلب شفعہ۔
ساتویں بحث مشتری کے ہاتھ میں ہونے والے تصرفات شئی مشفوع میں۔
آٹھویں بحث شفعہ ساقط کرنے والی چیزیں اسی ترتیب پر اس سلسلہ میں بحث ہوگی۔

پہلی بحث: شفعہ کی تعریف: دلیل اور حکمت، رکن، عناصر، حکم اور صفت:

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم
 پہلی بات: شفعہ کی تعریف..... شفعہ لغت میں شفع سے ماخوذ ہے اس کا معنی ملانا زیادہ کرنا اور تقویت دینا ہے آپ کہتے ہیں
 شفعت الشی ملانا شفعہ کو۔ شفعہ بھی اسی لیے کہتے ہیں کہ شفع جس چیز کا مالک ہوتا ہے اسے اس حق اور حصہ کے ساتھ ملاتا ہے اور اس
 میں اضافہ کرتا اور اس سے تقویت حاصل کرتا ہے، اور شفع اپنی ملکیت میں منفرد ہوتا ہے اور شفعہ کی وجہ سے بیع کو اپنی ملکیت سے ملا لیتا ہے لہذا
 شفعہ طاق کی ضد ہے۔

اور فقہی اصطلاح میں..... وہ فروخت شدہ عقار کے حق کا مالک ہونا مشتری پر جبر کرتے ہوئے جو کچھ اس نے دیا ہے مثلاً ثمن اور
 نقصان وغیرہ داخل یا پڑوس کے شریک کے ضرر کو دفع کرنے کے لیے اور یہ حنیفہ کے ہاں ہے ❶ کیونکہ ان کے ہاں شریک اور پڑوسی دونوں
 کے لیے شفعہ ثابت ہے۔

حنیفہ کے علاوہ جمہور کے ہاں..... شریک کا استحقاق جو کچھ عوض کے بدلہ میں دوسرے شریک نے کیا ہے عقار میں اس کے ثمن یا
 قیمت دے کر بالفاظ دیگر قہری حق کا مالک ہونا ہے جو قدیم شریک کا جدید شریک پر ثابت ہوتا ہے جو عوض دے کر مالک ہوا ہے ❷ اور یہ اس
 لیے کہ جمہور کے ہاں شفعہ کا حق صرف شریک کو ہے پڑوسی کو نہیں۔

اور اس بات کو مد نظر رکھیں کہ مذاہب اربعہ میں شفعہ صرف عقار میں محصور ہے البتہ ظاہر یہ منقول میں بھی اس کی اجازت دیتے ہیں
 جیسے حیوان وغیرہ میں۔ ❸

دوسری بات: اس کی دلیل اور مشروعیت کی حکمت..... شفعہ کی مشروعیت کی دلیل سنت اور اجماع سے ثابت ہے: سنت میں
 بہت ساری احادیث ہیں: ان میں سے حضرت جابرؓ کی روایت ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے جو چیز تقسیم نہ ہوئی تھی اس میں شفعہ کا فیصلہ
 فرمایا: اور جب حد بندی ہو جائے اور راستے الگ الگ ہو جائیں تو پھر شفعہ نہیں ❹ ان میں سے ایک دوسری حدیث بھی ہے حضرت جابر رضی
 اللہ عنہ کی کہ پڑوسی شفعہ کا زیادہ حقدار ہے کہ وہ اس کی نگرانی کرتا ہے جب کہ وہ موجود نہ ہو اور ان کا راستہ ایک ہو اور ان احادیث میں سے
 حضرت سمرہ رضی اللہ عنہ کی روایت ہے گھر کا پڑوسی دوسروں سے گھر کا زیادہ حقدار ہے۔ اور ان میں سے حضرت ابورافع رضی اللہ عنہ کی حدیث
 ہے کہ پڑوسی شفعہ کا زیادہ حقدار ہے۔

اور اجماع..... ابن منذر نے فرمایا: اہل علم کا اس بات پر اجماع ہے کہ شریک کے لیے شفعہ اس زمین وغیرہ میں ثابت ہے جو تقسیم نہ
 کی گئی ہو یعنی زمین گھر اور باغ وغیرہ اور اس بات کی مخالفت اصم کے علاوہ کسی نے نہیں کی اس لیے کہ اصم کے ہاں شفعہ ثابت نہیں اس لیے کہ
 اس میں ملکیت والوں کا نقصان ہے اگر مشتری کو یہ معلوم ہو کہ جو کچھ وہ خرید رہا ہے وہ اس سے لے لیا جائے گا تو وہ اسے خریدے ہی گانہیں اور
 شریک خریدنے سے رکھا ہوا ہے اور مالک کا نقصان ہوا ہے مطلب یہ کہ شفعہ میں ابتداء عقد میں تصرف کی آزادی میں تصادم ہے اور اس پر رد کیا
 گیا ہے کہ ان کا قول کوئی حیثیت نہیں رکھتا، احادیث اور ان سے پہلے منعقد اجماع کے مقابلہ میں۔

حکمت..... اجنبی آدمی کی مداخلت کے ضرر کو دور کرنا جو دائمی طور پر آئے گا سو معاشرت اور سو معاملہ کی وجہ سے اور دن کی روشنی اور غبار
 اور جانور باندھنے اور بچوں کے کھیلنے وغیرہ میں رکاوٹ کی وجہ سے خاص کر جبکہ وہ ضمدی اور جھگڑا ہو اور کبھی حکمت یہ بھی ہوتی ہے کہ تقسیم کے
 اخراجات کے ضرر کو دور کیا جائے جیسا کہ مالکیہ شوافع اور حنابلہ کے ہاں ہے۔ جو کچھ بھی ذکر کیا گیا یہ نقصان کے مظاہر ہیں اور اسلام میں ضابطہ
 ہے کہ لا ضرر ولا ضرار یعنی نہ ضرر پہنچنے نہ ضرر پہنچایا جائے جیسا کہ عدہ معاشرت شریک اور پڑوسی کی مصلحت کی رعایت کا تقاضا کر
 تی ہے اور مصلحت کی رعایت شرعاً مطلوب ہے اور یہ چیزیں جیسے شرکت یا منافع میں اختلاف کی صورت میں پائی جاتی ہیں اسی طرح حنیفہ کے ہاں

پڑوسی کی وجہ سے بھی پائی جاتی ہیں۔

تیسری بات: شفعہ کا رکن اس کے عناصر اور سبب..... حنفیہ کے ہاں ❶ شفعہ کا رکن متعاقدین میں سے کسی ایک سے اسباب و شرائط پائے جانے کی صورت میں شفعہ کا لینا اور اس عقار کو جس کی وجہ سے شفعہ طلب ہوتا ہے اسے مشفوع بہ کہتے ہیں اور وہ زمین جس کا شفعہ کی وجہ سے مالک بنتا ہے اسے مشفوع فیہ کہتے ہیں اور زمین خریدنے والا مشفوع علیہ ہے اور شفعہ کا مطالبہ کرنے والا شفعہ ہے۔

شفعہ کا سبب..... شفعہ کی ملکیت کا مشتری کے ساتھ متصل ہونا شرکت یا جوار کی وجہ سے۔

شرائط..... محل بیع عقار ہو، سفل ہو یا علو اور مالکیہ کے ہاں شفعہ کے چار ارکان ہیں شفعہ مشفوع علیہ مشفوع فیہ اور صیغہ۔ اور صیغہ سے مراد وہ چیز جو اخذ پر دلالت کرے چاہے لفظ ہوں یا کچھ اور۔

شوائف اور حنا بلہ کے ہاں..... شفعہ کے تین ارکان ہیں: شفعہ مشفوع علیہ اور مشفوع فیہ۔ رہ گیا صیغہ تو وہ تملیک میں واجب ہوتا ہے شفعہ کی جانب سے لفظ شرط ہے مثلاً تملیک یا اخذت بالشفعہ۔

چوتھی بات: شفعہ کا حکم اور صفت..... بطور شفعہ لینا ایسا ہے جیسے ابتداء خریدنا حنفیہ کے ہاں ❷ شفعہ کا حکم سبب پائے جانے کے وقت طلب کا جائز ہونا اگرچہ کئی سالوں کے بعد ہی معلوم ہو اور صفت کہ بطور شفعہ لینا بمنزلہ نئے سرے سے خریدنے کے ہے۔ بیع کے بعد شفعہ اس کا مستحق ہوتا ہے پس جو کچھ خریدنے سے ثابت ہوتا ہے وہ اس سے بھی ثابت ہوگا مثلاً خیاری رویت اور خیاری عیب وغیرہ۔

دوسری بحث: محل شفعہ..... یعنی مشفوع فیہ یا کسی چیز میں شفعہ ثابت ہوتا ہے اور کس میں نہیں۔ مسلمانوں کا اس بات پر اتفاق ہے کہ شفعہ عقار میں حق ہے یعنی زمین گھرباغ اور کنویں اور جو کچھ ان کے تابع ہے عمارت اور درخت وغیرہ میں ان کے علاوہ میں اختلاف ہے۔ مذاہب اربعہ میں یہ بات ثابت شدہ ہے کہ منقولی اشیاء میں شفعہ نہیں جیسے جانور کپڑے اور سامان تجارت وغیرہ میں دلیل وہ سابقہ حدیث ہے کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے زمین چشمہ اور باغ میں شفعہ کا فیصلہ فرمایا۔ اور مسلم نسائی اور ابوداؤد میں روایت ہے کہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے ہر اس چیز میں شفعہ کا فیصلہ فرمایا جو تقسیم کی گئی ہو چاہے چشمہ ہو یا باغ نیز اس لیے بھی کہ شفعہ مشروع ہے بری شرکت کے نقصان کو دفع کرنے کے لیے بالاتفاق یا پڑوس کی وجہ سے حنفیہ کے ہاں ہمیشہ کے لیے اور منقولی چیز ہمیشہ نہیں رہتی برخلاف عقار کے اس میں شرکت کا نقصان ہمیشہ ہوتا ہے۔ اور شفعہ میں جبراً مالک بننا ہوتا ہے۔ علو سفل حنفیہ کے ہاں عقار سے ملحق ہیں اور جو کچھ ان کی حکم میں ہوگا علو کی طرح ہے اگرچہ سفل میں اس کا راستہ نہ بھی ہو اس لیے کہ یہ عقار سے ملحق ہے قراء کے حق کی وجہ سے اور عقار میں کوئی فرق نہیں کہ وہ علو ہو یا سفل اور یہ معقول بات ہے۔ شوائف اور حنا بلہ کے ہاں علو میں شفعہ جائز نہیں اس لیے کہ عمارت چھت پر قائم رہتی ہے اور چھت تو عمارت کی زمین ہے اس میں ثبات نہیں لہذا یہ منقولات کی طرح ہے۔

اور حنفیہ کے ہاں برابر ہے عقار چاہے تقسیم کا احتمال رکھتی ہو یا نہ رکھتی ہو جیسے چھوٹا گھر حمام پن چکی اور کنواں وغیرہ اس لیے کہ ان کے ہاں شفعہ کی علت شرکت کے ضرر کو دفع کرنا ہے یا جوار کے ضرر کو اور یہ علت ان چیزوں میں بھی متحقق ہے جو تقسیم کا احتمال نہیں رکھتیں۔

جمہور کے ہاں شرط ہے کہ عقار تقسیم کا احتمال رکھتی ہو یا نہ رکھتی ہو۔ جہاں شفعہ کا احتمال ہے وہاں شفعہ کی علت شرکت کے ضرر کو دفع کرنا ہے یا جوار کے ضرر کو اور یہ علت ان چیزوں میں بھی متحقق ہے جو تقسیم کا احتمال نہیں رکھتیں۔

فیما لم یقسم گویا کہ کہا گیا شفعہ ان چیزوں میں ہے جن میں تقسیم کا احتمال ہے۔ جہاں شفعہ کا احتمال ہے وہاں شفعہ کی علت شرکت کے ضرر کو دفع کرنا ہے اور جو علماء وفقہاء کا استدلال کی صحت کے اختلاف کے باوجود ہے۔

چیز تقسیم نہیں ہوتی اور اس میں تقسیم آسان نہیں تو اس میں شفعہ کی حاجت نہیں اس میں شریک کا ضرر نہیں ہوگا شفعہ نہ ہونے سے۔

حقوق ارتفاق..... حنفیہ کے ہاں عقار کے حقوق میں شفعہ ثابت ہے جیسے شرب (پانی کی باری) اور خاص راستے اگر خاص نہ ہوں تو ان میں شفعہ کا استحقاق نہیں۔ طریق خاص: وہ راستہ جو کھلا ہوا نہ ہو اگر کھلا ہوا ہے تو وہ خاص راستہ نہیں۔

اگر ایک قوم کے درمیان ایک چھوٹی نہر ہو جو ان میں مشترک ہو اس سے وہ اپنی زمینوں کو سیراب کرتے ہوں وہاں سے کچھ زمین فروخت کی گئی تو اس نہر کے شرب والوں میں سے ہر ایک کو شفعہ کا حق ہے لیکن اگر نہر عام ہو تو پھر شفعہ صرف قریبی پڑوسی کے لیے ہوگا اور اسی کے مثل خاص راستہ ہے۔

مالکیہ کے ہاں..... راستہ میں کوئی شفعہ کا اختیار نہیں جب کہ وہ دو شریکوں یا زیادہ میں تقسیم ہو جب کہ گزرنے کا راستہ ان میں مشترک ہو کیونکہ جب یہ اس کے تابع ہے جس میں شفعہ نہیں وہ شفعہ کا حق نہیں گھر ہیں تو اس میں بھی شفعہ نہ ہوگا۔ اسی طرح عرصہ صحن، گیلری، میں بھی شفعہ کا حق نہیں شوائع کے ہاں: شفعہ کسی صورت میں بھی نہیں فروخت شدہ گھر راستے میں جو نافذ ہو اس لیے کہ وہ کسی کی ملکیت میں نہیں رہ گیا وہ راستہ جو بند ہو تو صحیح یہ ہے کہ اس میں شفعہ ثابت ہے اگر مشتری جو مشترک راستہ خاص میں ہو یا اس کے گھر کا کوئی دوسرا راستہ بھی ہو یا اسے دوسرے کسی راستے کے ذریعہ بغیر ضرر کے پہنچنا بھی ممکن ہو مثلاً عام راستے کی طرف دروازہ نکالنے کے ذریعہ تو پھر راستہ میں شفعہ نہیں اس لیے کہ اس سے مشتری کا نقصان ہے جب کہ شفعہ ضرر دور کرنے کے لیے شروع ہے لہذا ایک ضرر کو دوسرے ضرر سے زائل نہیں کیا جائے گا اس لیے کہ ضرر ضرر سے زائل نہیں ہوتا۔ حنا بلکہ بھی شوائع کی طرح ہیں کہ جب گھر فروخت کیا گیا اور اس کا راستہ شارع عام یا کھلا راستہ ہے تو اس گھر میں شفعہ نہیں نہ راستہ میں، اس لیے کہ اس میں کسی ایک کی بھی شرکت نہیں اور اگر راستہ کھلا نہ ہو اور اس کے علاوہ گھر کی طرف کوئی راستہ بھی نہ آتا ہو تو اس میں بھی شفعہ نہیں اس لیے کہ اس سے مشتری کو نقصان ہے کہ گھر بغیر راستے کے رہ جائے گا لیکن اگر گھر کا کوئی اور دروازہ بھی ہو جس سے چلا جا سکتا ہے یا وہاں ایسی جگہ ہے کہ کھلے راستے کی طرف دروازہ کھولا جا سکتا ہے تو پھر ہم گھر کے ساتھ فروخت شدہ راستے کو دیکھیں گے اگر راستہ ایسا ہے کہ اسے تقسیم نہیں کیا جا سکتا ہو اس میں شفعہ نہیں اور اگر تقسیم ممکن ہے تو اس میں شفعہ واجب ہے اس لیے کہ یہ مشترک زمین ہے جو تقسیم کا احتمال رکھتی ہے۔

کشتیوں میں شفعہ..... فقہاء کے ہاں کشتیوں میں شفعہ ثابت نہیں اس لیے کہ یہ سامان تجارت کی طرح ہیں جو منقولی اشیاء ہیں بعد شفعہ اس زمین شروع ہے جو دائی طور پر باقی رہے اور اس کا ضرر دائی ہو اور علامہ کا سانی نے نقل کیا ہے امام مالک سے کہ ان کے ہاں کشتیوں میں بھی شفعہ ہے اس لیے کہ کشتی ایک سکون کی جگہ ہے لہذا اس میں شفعہ واجب ہے جیسا کہ دوسری سکونت والی جگہ یعنی عقار میں واجب ہے لیکن یہ بات امام مالک کی طرف منسوب کرنا صحیح نہیں جیسا کہ ابن عبدالسلام نے تحقیق کی ہے اس سے ظاہر ہوا کہ مذاہب اربعہ کشتیوں میں شفعہ نہ ہونے پر متفق ہیں۔

کھیتی، پھل اور درختوں میں شفعہ..... جمہور کے ہاں جو چیز عقار نہیں اس میں شفعہ بھی نہیں جیسے عمارت درخت بغیر زمین کے لیکن اگر زمین کے ساتھ فروخت میں ہوں تو پھر شفعہ واجب ہے اور وہ چیزیں جو زمین کے تابع میں شوائع کے ہاں پھل جو چکے نہ ہوں اس لیے کہ اصل کے اعتبار سے یہ بیج کے تابع ہیں لہذا لینے میں بھی اس کے تابع ہوں گے عمارت اور درختوں پر قیاس کرتے ہوئے۔

حنا بلکہ نے درختوں اور عمارتوں کو زمین کے ساتھ خاص کیا ہے کہ یہ زمین کے تابع ہو کر نہیں لیے جاتے لہذا ان میں تابع ہو کر شفعہ ہے اور زمین کے تابع کھیتی اور پھل نہیں کیونکہ جو شفعہ کی شرط پر ہے کہ بیج زمین ہو کہ یہ چیزیں دائی طور پر رہتی ہیں۔

مالکیہ نے عمارت اور درختوں میں شفعہ کی اجازت دی ہے جب کہ یہ علیحدہ علیحدہ زمین کے علاوہ فروخت ہوں اس لیے کہ یہ دونوں چیز

یہ ان کے ہاں عقار ہیں اور عقار وہ زمین اور اس سے متصل عمارت اور درخت ہیں جانوروں اور سامان تجارت میں شفعہ نہیں ہاں اگر زمین کے تابع ہو کر فروخت ہوں تو پھر ہے۔

اس کی مثال..... درخت اور عمارت اگر کسی وقف شدہ زمین یا عاریت پر دی گئی زمین میں ہوں اور مصلحت موقوف زمین کو دو سال کے لیے اجارہ پر دینے کی ہو پھر اس میں مستاجر نے تعمیر کردی یا درخت لگا دیئے ناظر کی اجازت سے، کہ یہ اسی کے ہوں گے اگر مستاجر متعدد ہوں ان میں سے ایک فروخت کرے تو دوسرے کو شفعہ کا حق ہے مالکیہ نے پھلوں میں بھی شفعہ کی اجازت دی ہے اور سبزیوں، مکڑیوں، خربوزوں، کھجوروں، پینکٹوں وغیرہ میں بھی اور وہ چیزیں جو زمین میں کچھ مدت باقی رہتی ہوں جب دو شریکوں میں سے کوئی اپنا حصہ ان میں سے فروخت کرے تو دوسرے کو شفعہ کا حق ہے۔ اور پھلوں میں یہ شرط لگائی ہے کہ وہ فروخت کے وقت موجود ہوں۔ مالکیہ کھیتی وغیرہ یعنی گندم روٹی برسیم وغیرہ میں شفعہ کی اجازت نہیں دیتے اگر کسی نے کھیتی اور لوہیہ وغیرہ زمین کے ساتھ فروخت کیا تو ان میں سے شفعہ نہیں صرف زمین میں ہوگا اور ظاہر یہ ہے کہ ہاں تمام مذاہب سے زیادہ وسعت ہے شفعہ میں وہ ہر قسم کی بیج چاہے عقار ہو یا منقولی چیز سب میں شفعہ کی اجازت دیتے ہیں اور چاہے منقولی چیز عقار سے متصل ہو یا نہ ہو اور چاہے بیج تقسیم ہو سکتی ہو یا نہ درخت زمین کپڑے تلوار کھانا جانوروں وغیرہ میں اور ہر وہ چیز جو فروخت کی جائے تو فروخت کرنے والے کے لیے شریک کو پیش کرنے سے پہلے فروخت کرنا جائز نہیں۔

تیسری بحث: شفعہ: پہلی بات شفعہ کون ہے..... فقہاء کی اس بارے میں اور رائے ہیں کہ شفعہ کا حقدار کون ہے۔

حنفیہ کے ہاں..... شفعہ شریک اور پڑوسی ہیں اور جمہور کے ہاں شفعہ صرف شریک ہے احناف کے ہاں ❶ شفعہ ثابت ہے اس شریک کے لئے بھی جو بیع میں شریک ہے اور اس شریک کے لیے بھی جو خاص منفعت والے حقوق میں شریک ہے جیسے شرب اور طریق جیسا کہ بیع سے ملے ہوئے پڑوسی کے لیے ثابت ہے اگرچہ اس کے گھر کا دروازہ دوسری گلی ہی میں ہو اور ایک جانب سے ملا ہوا اگرچہ ایک باشت ہی ہو ایسا ہی ہے جیسے تین جانب سے ملا ہوا اور دیوار پر شبیر رکھنے والا اور دیوار کی لکڑی میں شریک پر پڑوسی میں شریک نہیں اس لیے کہ شبیر کے دیوار پر رکھنے سے وہ گھر میں شریک نہیں ہو جاتا اور شفعہ عقار میں ثابت ہے منقولی اشیاء میں ثابت نہیں اور لکڑی منقولی چیز ہے شفعہ کے استحقاق میں مسلمان اور ذمی میں کوئی فرق نہیں اس لیے کہ اس کی شریعت کی دلیل عام ہیں نیز یہ دونوں سبب شفعہ اور اس کی حکمت میں برابر ہیں لہذا استحقاق میں بھی برابر ہوں گے۔

اور ان کے دلائل شریعت شفعہ میں نقل کی گئی احادیث ہیں: ان میں سے ایک یہ ہے۔

جار الدراحق بسقبہ ❷ گھر کا پڑوسی شفعہ کا زیادہ حقدار ہے نیز گھر کا پڑوسی، پڑوسی کے گھر اور زمین کا زیادہ مستحق ہے ❸ اور پڑوسی شفعہ کا زیادہ حقدار ہے ❹ اور ان کے مذہب کی تائید اس بات سے بھی ہوتی ہے کہ شفعہ کی علت وہ ہمیشہ کے نقصان کو دور کرنا ہے جو انسان کو سوء معاشرت کی وجہ سے ہمیشہ لاحق ہوگا اور یہ علت پڑوسی میں بھی پائی جاتی ہے جیسا کہ شریک میں پائی جاتی ہے لہذا شفعہ کی شریعت کی حکمت دونوں میں ظاہر ہے۔

جمہور کے ہاں..... صرف ذات بیع میں شریک شخص کے لیے شفعہ ہے جب تک وہ چیز تقسیم نہ کی گئی ہو اگر وہ چیز تقسیم کر دی گئی ہے تو اس شریک کے لیے شفعہ نہیں اور نہ ہی اس شریک کے لیے شفعہ ہے جو حق بیع میں شریک ہے اور نہ ہی پڑوسی کے لیے۔ شوافع مالکیہ اور اصحاب ظواہر کے ہاں ذمی کافر کے لیے مسلمان پر شفعہ ثابت ہے جیسا کہ حنفیہ کے ہاں ہے جب کہ حنابلہ کے ہاں کافر کے لیے مسلمان کی عقار وغیرہ کی بیع میں مسلمان پر شفعہ نہیں حدیث نبوی کی وجہ سے کہ نصرانی کے لیے شفعہ نہیں اور یہ ان کی دلیلوں سے خاص

سے نیز بطور شفعہ لینا یہ عقار کے ساتھ خاص ہے یہ عمارتوں میں استعلاء کے مشابہ ہے اور کافر کے لیے مسلمان کے بنسبت یہ ممنوع ہے نیز اس کی شرکت کی وجہ سے مسلمان کا نقصان ہے لیکن اس بارے میں ارنجج ہے کیونکہ حنابلہ جس حدیث سے استدلال کرتے ہیں وہ ضعیف ہے۔ فقہاء کا اتفاق ہے حنابلہ کے علاوہ اس بات پر کہ ذمی کا ذمی پر شفعہ ثابت ہے کیونکہ شفعہ سے متعلق احادیث تمام عام ہیں نیز یہ دونوں اپنے دین اور حرمت کے اعتبار سے برابر ہیں لہذا ان کا ایک دوسرے سے یہ شفعہ ثابت ہے جیسے مسلمان کا مسلمان پر اور اہل بدعت کے لیے بھی شفعہ ثابت ہے اس لیے کہ عمومی دلیلیں ہر شریک کے لیے ثبوت شفعہ کا تقاضا کرتی ہیں رہ گئے وہ بدعتی جن کے کفر کا حکم ہے تو حنابلہ کے ہاں ان کے لیے شفعہ ثابت نہیں برخلاف جمہور کے۔

جمہور کی دلیلیں..... حضرت جابر رضی اللہ عنہ کی سابقہ روایت کہ رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم نے شفعہ کا فیصلہ فرمایا ہر اس میں جو تقسیم نہ کی گئی ہو اور جب حد بندی ہو جائے اور راستے الگ الگ کر دیئے جائیں تو پھر شفعہ نہیں اور سعید بن مسیب کی روایت جب زمین تقسیم کر دی گئی اور اس کی حد بندی کر دی گئی تو اس میں شفعہ نہیں پس جب شریک مقاسم کے لیے شفعہ واجب ہے تو یہ اس کے زیادہ لائق ہے کہ پڑوسی کے لیے واجب نہ ہو اور شریک مقاسم جب تقسیم ہو جائے تو وہ پڑوسی ہوتا ہے نیز اس لیے بھی کہ شفعہ اصل کے خلاف ثابت ہے لہذا اپنے مورد پر ہی بندر ہونا چاہئے۔ رہ گئی ابورافع کی روایت کہ الحجار احق بسبقہ پر شفعہ میں صریح نہیں یہ بھی احتمال ہے کہ سب سے مراد پڑوسی کے ساتھ احسان اور اس سے اس کی عبادت ہو اور جابر رضی اللہ عنہ کی روایت صحیح اور صریح ہے اور باقی احادیث کی اسناد میں کلام ہے سمرہ رضی اللہ عنہ کی حدیث حسن نے روایت کی ہے جبکہ ان سے انہوں نے صرف عقیقہ والی حدیث سنی ہے اور جواری کی احادیث کو شرکت والے شفعہ پر محمول کرنا متعین ہے پس لفظ جار سے مراد شریک ہے اور یہ رائے میرے اندازے میں اولیٰ ہے اس لیے کہ شفعہ میں کئی مشکلات ہیں جب کہ شریعت میں مقرر اصل یہ ہے کہ عقد میں آزادی ہو لہذا یہ شرکت کی حالت پر مختصر ہے۔ ابن قیم نے ان دونوں رائیوں کے درمیان کی راہ اختیار کی ہے کہ پڑوسی کے لیے شفعہ کا ثبوت ہے جب کہ وہ پڑوسی حقوق میں سے کسی حق میں شریک بھی ہو جیسا کہ راستہ اور شرب ورنہ اس کے لیے شفعہ نہیں البتہ شوکانی اور شوافع نے درمیانی راہ کو عمدہ قرار دیا ہے حدیث جابر میں جب دونوں کا راستہ ایک ہے۔

دوسری بات: شفعہ کے مراتب اور تعدد و شفعاء کی صورت میں تقسیم کی کیفیت..... حنفیہ ہاں نفس مبیع میں شریک کے لیے شفعہ واجب ہے اگر وہ نہ ہو یا تھا لیکن حق شفعہ چھوڑ دیا تو پھر حقوق میں سے کسی حق میں شریک کے لیے ثابت ہے مثلاً وہ قاسم ہے اور اس کا عقار میں خاص چیز مثلاً شرب یا راستے وغیرہ میں پھر شفعہ قرہبی پڑوسی کے لیے ہے۔ اور اس میں کوئی فرق نہیں کہ حق شفعہ ثابت ہے حقوق ارتفاق میں چاہے مبیع قریب ہو یا بعید اور اس میں بھی کوئی فرق نہیں اسی خاص شرب سے اس زمین کو سیراب کیا جائے یا اس سے نالی نکال کر اسے سیراب کیا جا رہا ہو جب تک سارے اس سے سیراب کر رہے ہیں اور استحقاق کا سبب ایک ہے اور وہ خاص نفع میں شریک ہونا ہے۔

امام ابوحنیفہ اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں شرب خاص سے مقصود چھوٹی نہر ہے جس میں کشتیاں نہ چلتی ہوں اور جس میں کشتیاں چلتی ہوں وہ عام ہے اور عام مشائخ کے ہاں نہر میں شراکاء اگر شمار میں آتے ہوں تو چھوٹی ہے ورنہ بڑی اور اگر وہ شمار میں نہیں آتے مثلاً چار یا پانچ سو ہوں اور اصح یہ ہے کہ ہر مجتہد کی رائے کی طرف یہ مفضی ہے۔

اور طریق خاص سے مقصود..... جو نافذ اور کھلا نہ ہو تو اس کے تمام رہنے والے شفعہ ہیں اگر شرب اور طریق عام ہوں تو ان میں شفعہ نہیں اور راستے کا نہ کھلا ہوا ہونا کہ اس کے رہنے والے کسی دوسرے کو اس پر چلنے نہ دیں۔

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم

شفعہ کا تصور شرب کی وجہ سے اگر ایک زمین فروخت کی جا رہی ہو اور اس میں خاص نہر جو کچھ لوگوں کے درمیان مشترک ہو اور اس سے وہ زمینیں سیراب کر رہے ہوں تو ان میں سے ہر ایک کو شفعہ کا حق ہے چاہے وہ زمینیں نہر کے قریب ہوں یا بعید اور حنفیہ کی دلیل شفعاء کی اس ترتیب میں نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کی حدیث ہے کہ شریک خلیط سے زیادہ حقدار ہے اور خلیط شفیق پڑوسی سے زیادہ حقدار ہے ① نیز اس لیے بھی کہ بیع میں اتصال اس کے علاوہ سے زیادہ قوی ہے اور منافع میں اتصال پر پڑوسی سے زیادہ قوی ہے اس لیے کہ ملک کے منافع میں اشتراک اور ترجیح سبب کی قوت سے ہوتی ہے نیز تقسیم کی مشقت کے ضرر کو دفع کرنا اگرچہ حنفیہ کے ہاں استحقاق شفعہ کے لیے علت ہونا درست نہیں البتہ شفعاء کی تعدد کی صورت میں یہ صرف حج نہیں سکتا ہے۔

تعدد شفعاء کی صورت میں تقسیم کی کیفیت..... مذکورہ سابقہ باتوں سے یہ بات واضح ہو گئی کہ حق شفعہ میں تعدد کی صورت میں کیسے تقسیم ہو کہ وہ ایک سے زائد ہو اور ہر ایک شفعہ طلب کرے۔

(الف)..... اگر ایک درجہ کے نہ ہوں مثلاً ان میں سے ایک بیع میں شریک ہو اور دوسرے حقوق میں اور ایک پڑوسی ہو تو شریک فی المبیع کو پہلے رکھا جائے گا پھر شریک فی حق المبیع کو پھر پڑوسی (۱۰۰۹) مجلہ دیوار میں شریک گھر میں شریک کی طرح ہے اور جس کی زیادہ لکڑیاں دیوار پر ہوں تو وہ جار ملاق ہے نہ کہ شریک اور اوپر والی منزل والا اور نیچے کی منزل والا دونوں جار ملاق ہیں م (۱۱۱) مجلہ اور حق شرب حق طریق سے مقدم ہے (م ۱۰۱) مجلہ۔ اگر شرب یا طریق والا صرف اپنی زمین فروخت کرے اور ان حقوق ارتفاق کو نہ فروخت کرے حقوق ارتفاق میں شریک شرکاء کو حق شفعہ نہیں (م ۱۰۱۵) مجلہ اگر دو قسم کے شرکاء جمع ہو جائیں تو انھیں اعم سے مقدم ہوگا نہر کی نالیوں میں شریک سے مشترک شرب میں شریک اولی ہے۔

(ب)..... اگر شفعاء ایک ہی درجہ کے ہوں جیسے بیع میں شریک شرکاء لہذا مشفوع زمین طلب کرنے والے سبب میں تقسیم ہوگی عدد روؤں کے اعتبار سے ملکیت اور بیع کے اعتبار سے نہیں یہ حنفیہ اور اصحاب طواغر کے ہاں ہے اس لیے کہ یہ سبب استحقاق شفعہ کے سبب میں برابر کے شریک ہیں وہ شرکت یا جوار کا اتصال ہے۔

جمہور کے ہاں عقار مشفوع فیہ شفعاء کے درمیان حصص کے اعتبار سے تقسیم کی جائے گی نہ کہ عدد روؤں کے اعتبار سے اس لیے کہ شفعہ ملکیت کے سبب پیدا ہونے والا حق ہے لہذا ملکیت کے اعتبار سے ہی تقسیم ہونا چاہیے جیسے غلہ اور پھل وغیرہ اور ملکیت سے حاصل ہونے والی اجرت اور شرکت اموال میں منافع ہر شریک اپنی ملکیت کے اعتبار سے لے گا اگر زمین تین آدمیوں کے درمیان مشترک ہو ایک کا نصف حصہ ہو دوسرے کا ثلث اور تیسرے کا سدس اب پہلا اپنا حصہ فروخت کرے تو دوسرا اس سے دو حصے لے گا اور تیسرا ایک حصہ لے گا نیز اس لیے بھی کہ شفعہ شروع ہے ضرر دور کرنے کے لیے اور ضرر تو شرکاء میں سے ہر ایک کی ملکیت کے اعتبار سے داخل ہے نہ کہ برابر کے اعتبار سے لہذا واجب ہے کہ ان کا استحقاق اس نسبت حصص کے اعتبار سے دور کیا جائے۔

مالکیہ کے ہاں تعدد شفعاء کی صورت میں کہ انھیں مقدم ہوگا شفعہ میں غیر سے یعنی جو سہم میں شریک ہے اگر مر گیا عقار والا اور دو دادے دو بیویاں اور دو بہنیں اس نے چھوڑیں ان میں سے ایک نے اپنا حصہ فروخت کیا تو شفعہ اس کے لیے ہوگا جو سہم میں شریک ہے نہ کہ باقی وارث اگر سہم میں شریک حقیقی بہن کے ساتھ علاتی بہن بھی ہو بیٹی کے ساتھ پوتی ہو اب اگر حقیقی بہن یا بیٹی اپنا حصہ فروخت کر دے تو علاتی بہن اور پوتی شفعہ کا حق رکھتی ہیں نہ کہ عصبہ اور انھیں جس کے کئی حصے ہوں وہ اعم کے ساتھ داخل ہے اور اعم وہ ہے جو سہم میں شریک نہیں جیسے عرصہ وغیرہ اگر ایک شخص ایک بیٹی یا زیادہ چھوڑ کر اور دو بھائی دو بے چھوڑ کر مر گیا اور بھائیوں میں سے ایک نے اپنا حصہ فروخت کر دیا تو یہ بیٹیاں شفعہ

شریک ہیں اور حق بھائی یا چچا کے ساتھ خاص نہیں جس نے فروخت نہیں کیا اگر ایک شخص تین بیٹیاں چھوڑ کر مر اور پھر ان تین میں سے ایک مر گئی پھر اس کی ایک بہن نے اپنا حصہ فروخت کیا تو مرنے والی کی اولاد اپنی خالوں کے ساتھ شفعہ میں ہوں گی اس لیے کہ نیچے والا طبقہ انحصار ہے اس لیے کہ یہ میت ثانی کے قریب ہیں اور اوپر والی امم ہیں اور جسے زمین کی وصیت کی گئی ہے اس کے ذوی الفروض وراثہ اور عصابات شفعہ میں داخل ہوں گے ان میں سے کسی ایک نے اگر اپنا حصہ فروخت کیا تو صرف شفعہ میں باقی موصی ہم شامل نہیں ہوں گے بلکہ وارث بھی ان کے ساتھ شفعہ ہوں گے پھر وارث کو مطلقاً مقدم کیا جائے گا چاہے ذوی الفروض میں سے ہو یا عصبہ ہو یا اجنبی ہو پھر اجنبی کو مقدم کیا جائے گا اگر وارث اپنا حق چھوڑ دے۔

تیسری بات: بعض شفعاء کا موجود نہ ہونا..... حنفیہ کے ہاں ❶ اگر بعض شرکانی الشفعہ بیع کے وقت اور طلب شفعہ کے وقت موجود نہ ہوں اور حاضر شفعہ طلب کرے تو اس کے لیے شفعہ کا فیصلہ کر دیا جائے گا اس لیے کہ حاضر چونکہ یقینی طور پر ثابت ہے اور غائب طلب شفعہ کے حوالے سے مشکوک ہے لہذا حاضر کو مؤخر نہیں کیا جائے گا اس لیے کہ جو مشکوک ہے وہ یقینی کا مقابلہ ضرر اصم نہیں اس لیے کہ شائد غالب طلب نہ کرے لہذا اشک کی بنیاد پر مؤخر نہ کیا جائے گا پھر جب غائب آ گیا اور اس نے شفعہ طلب کیا اور وہ حاضر کے درجہ کا ہو تو پھر حاضر کی تقسیم ٹوٹ جائے گی نئے سرے سے تقسیم ہوگی لیکن اگر غائب حاضر کے درجہ کا نہ ہو جس نے شفعہ کا دعویٰ کیا ہے اور یہ صورت متصور نہیں سوائے حنفیہ کے جیسے شریک اور پڑوسی اور اگر غائب حاضر سے اوپر کے درجہ کا ہو جیسے شریک پڑوسی کے ساتھ تو اس کے لیے سارے مشفوع کا فیصلہ کر دیا جائے گا اور اگر وہ اس سے کم ہو تو پھر اسے شفعہ سے روک دیا جائے گا۔ مالکیہ شوافع حنابلہ اور ظاہریہ غائب کے لیے حق شفعہ کے ثبوت میں حنفیہ کے ساتھ متفق ہیں کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد شفعہ ان چیزوں میں ہے جو تقسیم نہ ہوئی ہوں، عام ہے نیز شفعہ مالی حق ہے اور غائب کی نسبت سے اس کا سبب پایا جا رہا ہے لہذا اس کے لیے بھی ثابت ہوگا جیسے میراث نیز غائب شریک کو بیع کا علم ہی نہیں لہذا معلوم ہونے کے وقت اس کے لیے شفعہ ثابت ہے حاضر کی طرح کہ جب اس سے بیع کو چھپائے اور شریک کے ضرر کو قیمت دے کر دور کیا جائے گا۔

چوتھی بات: بعض شفعاء کا اپنے حق کو ساقط کرنا..... حنفیہ کے ہاں ❷ جب بعض شفعاء اپنا حق ساقط کر دیں۔ (الف)..... اگر فیصلہ ہونے سے پہلے ایسا کریں تو باقی رہنے والے سارا حق لے لیں گے۔

(ب)..... اور اگر وہ شفعہ کا فیصلہ ہونے کے بعد حق ساقط کریں تو باقی چھوڑے ہوئے حصے کے حقدار نہیں اس لیے کہ فیصلہ کی وجہ سے ہر ایک حصہ الگ الگ ہو گیا مالکیہ شوافع اور حنابلہ کے ہاں: جب بعض شفعاء شفعہ میں سے اپنا حق ساقط کریں مثلاً معاف کر دیں تو ان کا حق ساقط ہو جائے گا تمام مالی حقوق کی طرح اور دوسرے کو اختیار ہوگا کہ چاہے تو مشفوع چیز سارا یا سارے کو چھوڑ دے اور اسے صرف اپنا حق وصول کرنے کا حق نہیں یا صرف اپنے حصہ پر اکتفاء کا حق نہیں اس لیے کہ اگر ایک شفیخ اگر اپنا بعض حصہ چھوڑ دے تو اس کا سارا حق ختم ہو جاتا ہے قصاص کی طرح تاکہ مشتری پر سوراخ نکلنے نکلنے نہ ہو ابن منذر نے فرمایا تمام اہل علم کا اس پر اجماع ہے اور اس طرح مشتری کو ضرر ہے جب کہ ضرر کو ضرر سے زائل نہیں کیا جاتا۔

چوتھی بحث: شفعہ کے احکام:

پہلی بات شفعہ کے ذریعہ مالک بننے کا طریقہ:..... حنفیہ کے ہاں ❸ شفعہ واجب ہوتا ہے عقد بیع کی وجہ سے اور شفعہ کا استحقاق بیع کے بعد ہوتا ہے اگر بیع فاسد ہو اور فتح کسی بھی وجہ سے نہ ہو سکے یا بیع میں مشتری کو اختیار ہو تو صرف بیع فاسد کی وجہ سے شفعہ کا حق نہ ہوگا اس لیے کہ یہ شرعاً فتح کی مستحق ہے اور حق شفعہ ثابت کرنے میں

فساد برقرار رکھنا ہے لہذا یہ جائز نہیں اور اگر فسخ کسی وجہ سے ختم ہو جائے۔ مثلاً بیع میں تصرف یا اس پر عمارت تعمیر کرنے کی وجہ سے ساقط ہو جائے تو بائع زائل ہونے کی وجہ سے شفعہ ثابت ہے جیسا کہ اگر بائع کو اختیار ہو تو اس میں شفعہ نہیں اس لیے کہ بائع کی ملکیت زائل نہیں ہوئی رہ گیا مشتری کا اختیار تو یہ بائع کی ملکیت کو زائل کر دیتا ہے اور شفعہ اسی پر مبنی ہے اور طلب مواہبہ ضروری ہے کہ جو نبی سے تو فوراً شفعہ طلب کرے اور گواہ بنانے سے یہ استعوار پکڑتا ہے اسے طلب تقریر بھی کہتے ہیں اور رضامندی یا قاضی کے فیصلہ سے وہ اس کا مالک ہو جاتا ہے۔

یعنی شفعہ سے مالک بننے کے لیے شفعہ کے پاس دو طریقے ہیں: یا تو مشتری اپنی رضامندی سے شفعہ کو بیع دے دے یا پھر قاضی کے حکم اور فیصلہ سے دے دے اس لیے کہ مشتری کی ملکیت مکمل ہے لہذا شفعہ کی طرف پر رضامندی یا قاضی کے فیصلہ کے بغیر منتقل نہ ہوگی جیسا کہ بہہ میں رجوع اس لیے کہ حاکم کو ولایت عامہ حاصل ہے اسی پر مرتب ہے کہ شفعہ کے لیے شفعہ میں احکام ملک میں سے کچھ بھی ثابت نہ ہوگا دو مذکورہ صورتوں میں سے ایک اختیار کرنے سے پہلے۔ اگر اس حالت میں مر گیا تو حنفیہ کے ہاں اس میں وراثت جاری نہ ہوگی اور اس کا شفعہ باطل ہو جائے گا جب اس نے وہ گھر فروخت کر دیا جس کی وجہ سے وہ شفعہ کر رہا تھا اور اگر اس حالت میں اس کے پہلو میں گھر فروخت ہوا تو یہ شفعہ کا مالک نہ ہوگا ملکیت نہ ہونے کی وجہ سے۔

ان دو طریقوں میں سے ایک طریقے سے مالک بننا مذہب اربعہ کے درمیان متفق علیہ ہے ❶ لیکن مالکیہ کے ہاں تین چیزوں میں سے ایک سے شفعہ کا مالک ہوگا حاکم کا حکم یا مشتری کو شمن دے کر، یا اخذ شفعہ پر گواہ بنالے اگرچہ مشتری کی عدم موجودگی ہی میں ہو۔

حنفیہ کے علاوہ باقیوں کے ہاں بیع فاسد میں شفعہ نہیں اس لیے کہ ان کے ہاں یہ باطل ہے یعنی شرعاً منعدم ہے اور مالکیہ نے مشتری کے تصرف کی صورت کو مستثنیٰ کیا ہے تو شفعہ دوسرے مشتری سے لے سکتا ہے شمن ادا کر کے لیکن اگر بیع فاسد میں مشتری کی قبضہ میں اس چیز کی ذات ہی تبدیل ہو جائے جیسے گرجانا تو شفعہ قیمت دے کر لے سکتا ہے۔ عقار کا مالک بننا شفعہ کے ذریعہ بیع جدید ہے لہذا شفعہ کو اختیار رویت اور اختیار عیب حاصل ہے ❷ جیسا کہ تمام عقود میں ہوتا ہے۔ شفعہ شفعہ سے اسی چیز کا مالک بنے گا جس کا مشتری مالک بنا ہے وہ اصلاً خود مالک بنا ہو یا کسی دوسرے کے تابع ہو کر بنا ہو جیسے عمارت درخت کھیتی اور پھل وغیرہ پر حنفیہ کے ہاں استحسان سے ثابت ہے ان لیے کہ حق جب عقار میں ثابت ہو گیا تو جو کچھ اس کے تابع ہے اس میں بھی ثابت ہوگا: اس لیے کہ تابع پر اصل کا حکم جاری ہوتا ہے۔ ❸

دوسری بات: شفعہ کے ذمہ کیا دینا واجب ہے..... ❹ شمن دینا واجب ہے: فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ شفعہ شمن دے کر بیع کو لے گا یا وہ عوض جو مشتری دے کر مالک ہوا ہے یا مشتری کے شمن کے مثل شمن دے کر نہ کہ بیع کے مثل جس کا مشتری مالک بنا ہے اس لیے کہ شریعت نے شفعہ کے لیے مشتری پر مثل شمن دے کر ولایت ملکیت ثابت کی ہے ❺ مقدار اور جنس کے اعتبار سے حدیث جابر رضی اللہ عنہ کی وجہ سے کہ وہ اس کا حقدار ہے شمن دے کر ❶ جیسا کہ اس کے ذمہ لازم ہے جو خرچہ مشتری نے کیا ہے دلال کی اجرت اور کاتب وغیرہ کی اجرت اگر شمن مثلی ہیں مثلاً کیلی یا وزنی تو شفعہ شمن کی قیمت دے کر لے لے گا اس لیے کہ اس نے انہیں قرض میں بدل دیا اور اطلاق میں لزوم عقد کے وقت۔ اور اگر زمین زمین کے بدلے فروخت کی گئی اور ان دونوں زمینوں کا شفعہ ایک ہی ہے تو شفعہ دونوں زمینیں دوسری کی قیمت دے کر لے لے گا اس لیے کہ یہ اس کا بدل ہے اور یہ قیمت والی چیز ہے لہذا قیمت دے کر لے گا اور اگر دونوں کے شفعہ الگ الگ ہوں تو ہر ایک قیمت دے کر لے لے گا اگر کسی ذمی کے کوئی گھر شراب یا خنزیر دے کر خرید اور شفعہ بھی ذمی سے تو وہ شراب کا مثل اور خنزیر کی قیمت دے کر لے گا اور اگر اس کا شفعہ مسلمان سے تو وہ شراب اور خنزیر کی قیمت دے کر لے گا خنزیر تو ظاہر ہے قیمتی ہے اور شراب چونکہ مسلمان کے لئے ممنوع ہے لہذا غیر مثلی ملحق ہے۔ اور بیع کی قیمت بیع کے دن کی لگائی جائے گی نہ کہ شفعہ کے دن کی اس لیے کہ یہ عوض ثابت ہونے شفعہ کے استحقاق کا دن

❶ الشرح الصغير ۳/۱۶۰، البدائع ۵/۲۵، البدائع ۵/۲۵، تکملة فتح القدير: ۴۲۷، ۴۲۸، رواہ ابواسحاق

ہے بالاتفاق فقہاء کے ہاں اور حنابلہ کے ہاں: جس چیز کو ذمی شراب یا خنزیر دے کر خریدے اس میں شفعہ نہیں کیونکہ یہ دونوں مال نہیں۔

۲۔ ثمن میں کمی یا اضافہ..... حنفیہ کے ہاں جب بائع مشتری سے کچھ ثمن کم کر دے چاہے شفعہ سے پہلے یا بعد میں تو اتنی مقدار شفعہ سے بھی کم ہو جائے گی اس لیے کہ بعض کم کرنا اصل عقد سے ملحق ہے لہذا اس کا اظہار شفعہ کے حق میں ہوگا اس لیے کہ وہ شفعہ ثمن کے بدلے میں کر رہا ہے اور ثمن باقی ہے۔ لیکن اگر بائع مشتری کو سارے ثمن معاف کر دے تو شفعہ سے کوئی چیز بھی ساقط نہیں ہوگی اس لیے کہ کل معاف کر دینا کسی صورت میں بھی اصل عقد سے ملحق نہیں اس لیے کہ عقدا اپنے موضوع سے نکل جاتا ہے یہ ہبہ ہو جاتا ہے اور ثمن نام کی کوئی چیز نہیں رہتی۔

اور اگر مشتری اپنی طرف سے بائع کے لیے ثمن میں اضافہ کرے یا ثمن اول سے زیادہ پر نیا عقد کرے تو یہ اضافہ شفعہ کے ذمہ لازم نہیں ہوگا اس لیے کہ اضافہ کی صورت میں اس کا نقصان ہے برخلاف ثمن کم کرنے کے کہ اس میں اس کا نفع تھا خلاصہ یہ کہ شفعہ کے حق میں ثمن کی کمی تو ثابت ہے لیکن اضافہ نہیں۔ حنفیہ کے ساتھ باقی تمام فقہاء اس مسئلہ میں متفق ہیں کہ اگر بائع سارے ثمن مشتری کو معاف کر دے تو اس میں کوئی شفعہ نہیں کیونکہ بیع ہی نہیں۔

شوافع اور حنابلہ کے ہاں اگر بعض ثمن مشتری سے کم کر دیئے یا زیادہ کر دیئے عقد لازم ہونے سے پہلے مدت خیار میں تو شفعہ سے بھی جتنی مقدار کم کی ہے وہ کم ہوں گے اور جو زیادہ کہے وہ لازم ہوں گے اس لیے کہ شفعہ کا حق عقد مکمل ہونے کے بعد ثابت ہوتا ہے اور خیار زائل ہونے کے بعد اور تبدیلی عقد کو ملحق ہوگی لیکن اگر خیار ختم ہو گیا اور عقد مکمل ہو گیا پھر اس نے کمی یا اضافہ کیا تو یہ عقد کو ملحق نہ ہوگا اس لیے کہ اس وقت کمی کرنا بری کرنا ہے نئے سرے سے اور یہ شفعہ کے حق میں ثابت نہیں اور مدت خیار کے بعد اضافہ ہبہ ہے اس پر ہبہ والی شرائط جاری ہوں گی۔

۳۔ ثمن کی مدت مقرر کرنا..... امام زفر کے علاوہ حنفیہ اور شوافع کے ہاں اگر کل یا بعض ثمن کے لیے مدت مقرر ہو تو اس سے شفعہ استفادہ نہیں کر سکتا جو مشتری کے لیے ہے شفعہ کو اختیار ہے کہ چاہے تو فی الحال ثمن ادا کر کے بیع لے لے یا صبر کرے کہ مدت ختم ہو جائے اور اس کا حق ساقط ہو جائے گا اس لیے کہ ثبوت شفعہ کے لیے عقد شرط ہے اور وہ پایا گیا اور اس مدت سے استفادہ نہ کرنے کا سبب یہ ہے کہ شفعہ اس سودے کی صفت کو مشتری سے شفعہ کی طرف تبدیل نہیں کرتا بلکہ یہ نقض عقد ہے جو بائع اور مشتری کے درمیان مکمل ہو گیا ہے پھر شفعہ کے لیے الگ بیع ہے۔ اور امام زفر کے ہاں شفعہ اس مدت سے استفادہ کر سکتا ہے، اس لیے کہ مدت ثمن کے لیے وصف ہے جیسے کھوٹ ہونا اور شفعہ لینا ثمن کے ساتھ ہوتا ہے تو یہ وصف اور اصل دونوں اعتبار سے لے گا۔ مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں شفعہ تا جیل ثمن سے استفادہ کر سکتا ہے جس پر عقد مکمل ہوا ہے جب کہ وہ مالدار اور نقد ہو اور اس کا کفیل بھی مالدار ثقہ ہو لیکن اگر وہ مالدار نہیں اور نہ ہی کوئی مالدار اس کا ضامن ہے تو پھر اس پر فی الحال ثمن ادا کرنا واجب ہے مشتری کی رعایت کرتے ہوئے یہ رائے اتباع کے اعتبار سے اولیٰ ہے۔

۴۔ کیا شفعہ کا فیصلہ ثمن ادا کرنے تک موقوف رہے گا..... حنفیہ، شوافع، مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں: شفعہ سے مالک بننے کے لیے حاکم کا حکم ثمن حاضر کرنا اور مشتری کا موجود ہونا شرط نہیں لہذا قاضی کا فیصلہ مجلس قضاء میں ثمن حاضر کرنے کا شفعہ کے لیے موقوف نہیں ہوگا اس لیے کہ اس کا حق صرف فروخت کرنے ہی سے ثابت ہو گیا ضرور کرنے کے لیے یہ ایسا ہی ہے جیسے گروہ بائع سے پہلی بار خرید لے یا اس لیے کہ شفعہ مشفوع چیز کا مالک بن گیا ہے شفعہ کے فیصلہ کی وجہ سے گویا اس نے بائع سے خریدا ہے اور خریدنے سے ملکیت کا ہونا یہ ثمن حاضر کرنے پر موقوف نہیں جیسے ابتداء بیع و شراء کرنا۔

لیکن مالکیہ کے ہاں..... اگر شفعہ کہے میں شفعہ کرتا ہوں تین دن میں ثمن حاضر کر دوں گا اگر ان دنوں میں لے آیا تو ٹھیک ورنہ حق

الفقه الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۸۰۱..... شفعہ کا بیان

شفعہ ساقط ہو جائے گا۔ محمد بن حسن کے ہاں: قاضی اس وقت تک شفعہ کا فیصلہ نہ کرے جب تک شفعہ ثمن حاضر نہ کرے مشتری سے ضرر دور کرنے کے لیے، اس لیے کہ بسا اوقات شفعہ مفلس ہوتا ہے لہذا فیصلہ ثمن حاضر کرنے تک موقوف رہے گا اور قاضی دو یا تین دن مقرر کر کے ثمن ادا کرنا تاکہ ممکن ہوں اس لیے کہ شفعہ کا ضرر دوسرے کو ضرر پہنچا کر دور رکھنا صحیح نہیں لیکن امام محمد جو اس محذور سے ڈر رہے ہیں اس کا دور کرنا ممکن ہے جیسا کہ امام ابو حنیفہ اور امام ابو یوسف کے ہاں ہے کہ مشتری عین کو اپنے پاس روکے رکھے تاکہ شفعہ ثمن ادا کر دے۔ علامہ کاسانی نے دونوں رائیوں میں اس طرح تطبیق دی ہے کہ یہ میرے نزدیک ہقیقۃً اختلاف نہیں اور قاضی ثمن حاضر کرنے سے پہلے بھی شفعہ کا فیصلہ کر سکتا ہے بغیر کسی اختلاف کے اس لیے کہ امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے الفاظ کہ قاضی کے لیے مناسب نہیں وہ شفعہ کا فیصلہ صادر کر دے شفعہ کے ثمن حاضر کرنے سے پہلے یہ اس بات پر دلالت نہیں کرتے کہ اسے فیصلہ کرنا جائز نہیں بلکہ یہ احتیاط کی طرف اشارہ ہے یہی وجہ ہے کہ اگر اس نے فیصلہ کر دیا تو جائز ہے اور اس کا فیصلہ نافذ ہوگا امام محمد رحمۃ اللہ علیہ نے اس کی تصریح کی ہے۔

۵۔ مشفوع فیہ میں استحقاق..... اگر شعی مشفوع کا کوئی مستحق نکل آئے تو یہ ذمہ داری اور ثمن کا ضمان کس پر ہوگا اس میں دورائے ہیں اور عہدہ سے مراد یہ کہ کس کی طرف ملکیت منتقل ہوتی ہے اور وہ شفعہ ہے اور اس سے کون ملکیت کو منتقل کرے گا بائع یا مشتری استحقاق کی صورت میں یا عیب کی صورت میں عوض وغیرہ۔

حنفیہ کے ہاں..... ① ثمن کا ضمان استحقاق کی صورت میں مشتری پر ہوگا اگر شفعہ نے بیع اس سے لی ہو اور اسے ثمن ادا کئے ہوں اس لیے کہ اسی نے ثمن پر قبضہ کیا ہے نیز بیع بھی اسی سے شفعہ کی طرف آتی ہے اور یہی غالب ہے۔ اور کبھی ثمن کا ضمان بائع پر ہوتا ہے جب کہ شفعہ بیع اس سے لے مشتری کو سپرد کرنے سے پہلے اس لیے کہ اسی نے ثمن پر قبضہ کیا ہے اور بائع ہی کے پاس سے بیع شفعہ کی طرف منتقل ہوتی ہے۔

جمہور کے ہاں..... جب شفعہ ایک مشترک جزو بیع کا لے اور اس کا کوئی مستحق یا اس میں عیب نکل آئے تو وہ مشتری پر ثمن یا عوض کا رجوع کرے گا اور مشتری بائع پر رجوع کرے گا اس لیے شفعہ نے مشتری سے بیع لی ہے۔

۶۔ مقدار ثمن میں شفعہ اور مشتری کا اختلاف..... جب مشتری اور شفعہ مقدار ثمن میں اختلاف کریں مشتری اکثر کا دعویٰ کرے اور شفعہ کم کا تو کس کی بات کی تصدیق کی جائے گی؟ تو جمہور فقہاء مذاہب اربعہ وغیرہ کے ہاں جب شفعہ اور مشتری مقدار ثمن میں اختلاف کریں مشتری کہے میں نے سو کا خریدا ہے اور شفعہ کہے بلکہ پچاس کا خریدا ہے تو بات مشتری کی قسم کے ساتھ معتبر ہوگی اس لیے کہ وہ شفعہ سے زیادہ جانتا ہے معاملہ کو نیز شفعہ کم کا دعویٰ ہے، اور مشتری مدعی علیہ ہے اس کا انکار کر رہا ہے اور بات منکر کی قسم کے ساتھ معتبر ہے البتہ مالکیہ مشتری کے قول کو لینے میں ایک قید لگاتے ہیں کہ مشتری کا قول جب معتبر ہوگا جب وہ اتنی قیمت لگائے جو قیمت لگانے والے لگاتے ہیں یا ثمن مثل ورنہ پھر شفعہ کا قول معتبر ہوگا اگر وہ معقول مقدار بنائے۔

لیکن اگر مشتری اور شفعہ دونوں کا قول معقول مقدار کے قریب نہ ہو تو ان میں سے ہر ایک کو حلف دیا جائے گا اپنے دعویٰ پر اور دوسرے کے دعویٰ کے رد پر پھر ثمن کو درمیانی قیمت کی طرف پھیر دیا جائے گا جیسا کہ دونوں کے حلف سے انکار کرنے کی صورت میں ہوتا ہے۔

اور حنفیہ نے اضافہ کیا ہے ② جب شفعہ مشتری سے ثمن کی جنس یا صفت میں اختلاف کرے تو مشتری کا قول معتبر ہوگا۔ پہلے کی مثال: مشتری کہے میں نے سو دینار کا خریدا ہے اور شفعہ کہے نہیں بلکہ ایک ہزار درہم کی خریدی ہے تو مشتری کا قول معتبر ہوگا اس لیے کہ شفعہ کا اس جنس پر مالک بننے کا دعویٰ ہے اور مشتری منکر ہے لہذا منکر کا قول قسم کے ساتھ معتبر ہوگا اس لیے کہ مشتری زیادہ جانتا ہے ثمن کی جنس کو شفعہ سے،

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم.....

اس لیے کے خریداری اس کی طرف سے ہوتی ہے نہ کہ شفیع کی جانب سے لہذا شفیع سے زیادہ مشتری جانتا ہے لہذا جس کی معرفت میں اسی کی طرف رجوع کیا جائے گا اور ثمن کی صفت میں اختلاف کی مثال مشتری کہے: میں نے ثمن مجمل کے ساتھ خرید اور شفیع کہے نہیں بلکہ تم نے ادھار خریدا ہے تو مشتری کا قول معتبر ہوگا اس لیے کہ فی الحال ادا کرنا ثمن میں اصل ہے اور مدت عارضی ہے، اور مشتری اصل کو لے رہا ہے لہذا اس کا قول قسم کے ساتھ معتبر ہوگا اس لیے کہ عاقد ثمن کی صفت زیادہ جانتا ہے دوسروں سے نیز مدت شرط سے ثابت ہے اور شفیع اس پر تا جیل کی شرط لگا رہا ہے وہ منکر ہے تو منکر کا قول معتبر ہوگا۔

پانچویں بحث: شفیع کی شرائط..... شفیع کے طور پر لینے کی شرائط ہیں بعض میں فقہاء کا اختلاف ہے وہ یہ ہیں:

۱..... مالک کی ملکیت سے عقار نکل جاتی ہے ہمیشہ کے لیے بغیر کسی اختیار کے۔

۲..... وہ عقد عقد معاوضہ ہو اور وہ بیع یا اس کے معنی میں ہو۔

۳..... عقد صحیح ہو۔

۴..... شفیع خریداری کے وقت مالک ہو یا شفیعہ کے فیصلہ تک۔

۵..... شفیع کا بیع پر راضی نہ ہونا۔ حنفیہ کے علاوہ جمہور کے ہاں شفیع شریک ہونا چاہیے ان کے ہاں پڑوسی کے لیے شفیعہ نہیں اور شفیعہ کے

بحث میں اس کا تذکرہ ہو گیا ہے جیسا کہ ان کے ہاں بیع کا مشاع ہونا شریک کے ساتھ اور تقسیم کے قابل ہو گا ذکر۔ تمام فقہاء کے ہاں شرط ہے کہ شریک بیع کے تمام حصے لے تا کہ مشتری کو تمعیض کی وجہ سے نقصان ہوگا اس لیے کہ ضرر کو ضرر کے ساتھ زائل نہیں کیا جائے گا اگر اس نے بعض حصہ لیا اور بعض کو چھوڑ دیا تو حق شفیعہ ساقط ہو جائے گا اور میں ضرورت محسوس نہیں کرتا اس بات کے بیان کی کہ مشفوع فیہ عقار ہو اس لیے کہ اس پر بحث ثانی میں مستقل طور پر بحث ہو چکی ہے۔ جیسا کہ مشفوع فیہ کا شفیع کی ملکیت میں ہونے کی شرط کا بیان کرنا ضروری نہیں اگر وہ اس کی ملکیت میں ہے تو شفیعہ واجب نہیں۔

اس لیے کہ ایک انسان کا اپنے مال کا مالک ہونا محال ہے اور یہ بدیہی بات ہے اور رہ گیا طلب شفیعہ میں جلدی کرنا رضامندی یا قاضی کے فیصلہ سے اس کا اجراء شفیعہ میں مستقل طور پر بیان کریں گے۔

پہلی شرط: زمین مالک کی ملکیت سے مکمل طور پر نکل جاتی ہے..... واجب ہے کہ بائع کی ملکیت بیع عقار سے نکل جائے بطور بیع ہمیشہ ہمیشہ کے لیے بغیر کسی اختیار و خیار کے شفیعہ کا مستحق نہیں عقار میں اگر خیار شرط کے ساتھ فروخت کرے اور یہ شرط مذاہب اربعہ میں متفق طور پر ہے، فقہاء کا اس پر اتفاق ہے کہ وہ بیع جس میں بائع کو خیار ہو اس میں شفیعہ نہیں جب تک کہ بیع واجب اور لازم ہو جائے اسی بنا پر اگر خیار عاقدین میں سے ہر ایک کو ہو تو اس میں شفیعہ نہیں بائع کے خیار کی وجہ سے۔

اگر مشتری کو خیار ہو تو اس میں اختلاف ہے، حنفیہ اور شوافع کے ہاں راجح قول یہ ہے کہ اگر مشتری کو خیار ہو تو شفیعہ واجب ہے اس لیے کہ مشتری کا خیار حنفیہ کے ہاں بائع کی ملکیت سے بیع نکلنے کو نہیں روکتا اور اس لیے کہ خیار کے زمانہ میں بیع مشتری کے ملکیت میں ہوتی ہے اور یہ خیار شرط کی صورت میں ہے۔ رہ گیا خیار عیب اور خیار رویت تو یہ وجوب شفیعہ سے مانع نہیں اس لیے کہ ان کی وجہ سے بائع کی ملکیت سے بیع نکل جاتی ہے۔ مالکیہ اور حنابلہ کے ہاں خیار کی بیع میں خیار ختم ہونے سے پہلے شفیعہ ثابت نہیں چاہے خیار بائع اور مشتری دونوں کے لیے ہو یا کسی ایک کے لیے پس مشتری کا خیار بھی شفیعہ سے مانع ہے اس لیے کہ شفیعہ کے طور پر لینا مشتری پر عقد لازم کرنا ہے اس کی رضا مندی کے بغیر اور اس پر ذمہ داری آتی ہے اور عین ثمن سے رجوع میں اس کا حق فوت ہوگا لہذا جائز نہیں جیسا کہ خیار بائع کو ہو۔

دوسری شرط: عقد عقد معاوضہ ہو..... شفیعہ کا حق اس وقت تک ثابت نہیں ہوتا جب تک عقار مالک کی ملکیت سے عقد معاوضہ

یعنی بیع یا اس کے ہم معنی مثلاً ہبہ بالعرض وغیرہ کے ذریعہ نکل نہ جائے اور مال پر صلح اس لیے کہ یہ بھی معاوضہ ہے اور چاہے عقار و وقف کی بیع ہو یا غیر وقف کی بیع میں شفعہ واجب ہے کیونکہ بیع مشتری کی طرف عوض کے ساتھ منتقل ہوتی ہے حدیث جابر رضی اللہ عنہ کی وجہ سے اگر اس کو فروخت کیا اور شفعہ سے اجازت نہیں لی تو شفعہ اس کا زیادہ حقدار ہے اور ہبہ بالعرض میں حنفیہ کے ہاں اگر دونوں قبضہ کر لیں شفعہ واجب ہوتا ہے کیونکہ معاوضہ کا معنی پایا جا رہا ہے قبضہ کے وقت نیز ہبہ قبضہ ہی سے ثابت ہوتا ہے اگر ایک نے قبضہ کر لیا دوسرے نے نہ کیا تو ائمہ حنفیہ ثلاثہ کے ہاں شفعہ نہیں اور امام زفر کے ہاں صرف عقد ہی کی وجہ سے ثابت ہو جاتا ہے اس لیے کہ بشرط عوض ائمہ حنفیہ ثلاثہ کے ہاں ابتداء تہرع ہوتا ہے اور ابتداء معاوضہ اور اسی بناء پر یہ شرط ہے کہ موصوب اور اس کا عوض مشاع نہ ہو کیونکہ ابتداء یہ ہبہ ہے اور امام زفر کے ہاں ابتداء اور انتہاء دونوں اعتبار سے معاوضہ ہے جمہور کے ہاں قبضہ شرط نہیں ہبہ بشرط عوض میں اس لیے کہ ہبہ ان کے ہاں عقد لازم ہے اس لیے کہ موصوب اور موصوب کا مالک بنا عوض یعنی مال کی وجہ سے لہذا اتحقاق شفعہ کے لیے قبضہ ضروری نہیں اور اس گھر میں شفعہ واجب ہے جو بدل صلح کے طور پر لیا گیا ہو چاہے صلح اقرار کے طور پر ہو یا انکار کے طور پر یا سکوت کی صورت میں حنفیہ کے ہاں کیونکہ معاوضہ کا معنی پایا گیا یہ شرط فقہاء کے درمیان متفق علیہ ہے اور امام مالک سے مشہور قول کے مطابق شفعہ نہیں اسی بناء پر اگر مالک کی ملکیت اس کی ملک سے بلا عوض نکل جائے مطلقاً جیسے ہبہ بغیر عوض و وقف وصیت میراث وغیرہ میں اس لیے کہ شفعہ ملکیت جبری کا حق ہے یہ مشتری سے جبراً بیع کا مالک بنتا ہے ثمن کے بدلہ میں اور یہ تصرفات بغیر عوض ملکیت کو منتقل کرنے کی طرف لے جاتے ہیں لہذا شرائط شارع شفعہ کی ملکیت میں تحقق نہیں جو کہ بیع یا اس کے معنی میں ہے لیکن فقہاء کا مال کے علاوہ بعوض مالک بننے میں اختلاف ہے جیسے مہر بدل خلع، ڈاکٹری اجرت، حجام کی اجرت وغیرہ یا دم عمد میں صلح کے عوض حنفیہ اور حنابلہ کے ہاں شرط یہ ہے کہ عقد معاوضہ مال کے بدلے مال ہو اگر عوض مال نہ ہو تو شفعہ نہیں جیسا کہ ان صورتوں میں اس لیے کہ معاوضہ غیر مالی میں چیز ہبہ اور وراثت کے مشابہ ہو جاتی ہے نیز یہ ایسے عوض ہیں کہ ان کا کوئی مثل نہیں کہ شفعہ چیز کو اس کا مثل دے کر لے لے، لہذا شریعت کی شرائط کا لحاظ رکھنا ممکن نہیں وہ اس چیز کے ساتھ مالک ہونا جس کے ساتھ مشتری مالک ہو اے لہذا یہ مشروع نہیں۔

حنابلہ نے وضاحت کی ہے کہ اس نفع میں بھی شفعہ ثابت نہیں جہاں بیع مشتری سے بائع کی طرف لوٹے جیسے عیب کی وجہ سے واپس کرنا یا اقالہ اور حنفیہ کے ہاں جب مشتری عقار شرکاء تقسیم کر لیں آپس میں تو ان کے پڑوسی کے لیے تقسیم کی وجہ سے شفعہ کا حق نہیں اس لیے کہ یہ مطلقاً معاوضہ نہیں نیز شریک پڑوسی سے اولیٰ ہے اور جب شفعہ جھوڑ دے پھر مشتری خیار رویت یا عیب کی وجہ سے قاضی کے فیصلہ سے واپس کر دے تو شفعہ کے لیے شفعہ کا حق نہیں اس لیے کہ رد کرنا نفع تام ہے لہذا بیع قدیم ملکیت کی طرف لوٹ آئی اور شفعہ ابتداء عقد کی حالت میں ہوتا ہے اور اگر بیع بغیر قاضی کے فیصلہ کی وجہ سے واپس کی گئی ہو یا انہوں نے اقالہ کر لیا تو شفعہ کو شفعہ کا حق ہے اس لیے کہ واپس کرنا طرفین کے حق میں نفع ہے اور تیسرے شخص کے حق میں بیع ہے کیونکہ بیع کا معنی پایا گیا اور یہاں شفعہ تیسرا شخص ہے ① مالکیہ اور شوافع کے ہاں ② عقد کا عقد معاوضہ ہونا کافی ہے چاہے مال کے ساتھ ہو یا اس کے بغیر مال کے علاوہ پر بھی معاوضہ کی صورت میں شفعہ ثابت ہے اس لیے کہ شفعہ کا مقصد ذخیل کے ضرر کو دور کرنا ہے اور یہ یہاں متحقق ہے نیز یہ عقار ہے اور عقد معاوضہ کے ساتھ مملوک ہے بیع کے مشابہ ہے اور شفعہ سے اس صورت میں بدل دینے کا مطالبہ ہوگا جیسا کہ وہ تجارتی سامان سے فروخت کرے اس لیے کہ یہ عوض مال متقوم ہیں ان کے ہاں لہذا مثل نہ ہونے کی صورت میں وہ چیز قیمت سے لی جائے گی لہذا شفعہ مہر کا مثل اور خلع کا بدل دے گا۔

تیسری شرط: عقد صحیح ہو..... اس شرط پر بھی فقہاء کا اتفاق ہے اس لیے کہ مطلوب تو بیع سے بائع کے حق کو زائل کرنا ہے لہذا شراء فاسد سے خریدی گئی چیز میں شفعہ ثابت نہ ہوگا اس لیے کہ یہ عقد ذمہ میں دین کے طور پر واجب ہے اور اس کا تو زائل نا واجب ہے اور بیع بائع کی ملکیت میں واپس دینا تاکہ فساد سے خالی ہو جائے بیع لازم نہیں اس لیے کہ عاقدین کی جانب سے نفع کا احتمال ہے اور شفعہ کے اثبات میں

فساد کو تقویت ہے لیکن اگر بیع فاسد کے فسخ کا حق ساقط کر دے فسخ ساقط کرنے والے اسباب میں سے کسی سبب سے تو حنفیہ اور مالکیہ کے ہاں شفعہ اسے بطور شفعہ لے سکتا ہے اس لیے کہ مانع زائل ہو گیا جیسا کہ ایک شخص خیار شرط کے طور پر فروخت کرے پھر خیار کو ساقط کر دے تو شفعہ واجب ہے ثبوت حق سے جو چیز مانع ہے وہ ختم ہوگئی اور شیء مشتری کو بیع فاسد کی حالت میں فروخت کرنے کی صورت میں تو شفعہ کو حنفیہ کے ہاں اختیار ہے اگر چاہے شفعہ پہلی بیع پر کرے اور اگر چاہے دوسری بیع کرے اس لیے کہ حق شفعہ دونوں بیعوں میں شفعہ کو حاصل ہے ہاں اگر اس نے بیع ثانی کے ساتھ خرید اتو ثمن کے ساتھ خریدے گا اور اگر پہلی بیع کے ساتھ لے تو بیع کے قبضہ کے موقع پر قیمت کے ساتھ لے گا اس لیے کہ بیع فاسد ملکیت کا فائدہ دیتی ہے قیمت بیع کے ساتھ نہ کہ ثمن کے ساتھ اور قیمت قبضہ کے دن کی لائے گی اس لیے کہ بیع فاسد قبضہ کے ساتھ مضمون ہوتی ہے جیسے منصوب مالکیہ کی رائے اس کے قریب قریب ہے۔

چوتھی شرط: شفعہ شعی مشفوع کا مالک ہو بیع کے وقت..... فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ شفعہ مشفوع کا مالک ہو بیع سے پہلے اور استمرار ملک میں اختلاف ہے اس بارے میں دورانے ہیں۔

حنفیہ کے ہاں شفعہ کے فیصلہ تک شفعہ کی ملکیت برقرار رہنی چاہیے اگر زمین فروخت کی گئی شریک یا پڑوسی نے شفعہ طلب کیا پھر اس زمین کو فروخت کر دیا جس کی وجہ سے وہ شفعہ کر رہا تھا تو شفعہ کا حق ساقط ہو جائے گا اس لیے کہ شفعہ شروع کیا گیا ہے شفعہ سے ضرر کو دفع کرنے کے لیے اور اپنی ملکیت فروخت کرنے کے بعد ضرر نہیں۔ اسی طرح اگر شفعہ جس زمین کی وجہ سے شفعہ کر رہا تھا اگر شفعہ کا فیصلہ ہونے سے پہلے فروخت کر دیا تو بھی اس کا حق ساقط ہو جائے گا چاہے اسے اس کا علم ہو یا نہ جمہور فقہاء کے ہاں: شفعہ کی ملکیت کا ثبوت بیع کے وقت شرط ہے اور اس کا شفعہ کے فیصلہ تک باقی رہنا ضروری نہیں اس پر شوافع نے تصریح کی ہے: اگر شفعہ اپنا حصہ فروخت کرے اور اسے اپنی ملک سے بغیر بیع کے نکال دیا تبہ کی طرح شفعہ سے لاعلمی میں اصل یہ ہے کہ شفعہ باطل ہے کیونکہ اس کا سبب زائل ہو گیا اور وہ بیع کے وقت شرکت ہے۔

(الف)..... اس شرط پر مرتب ہے بالاتفاق کہ اس شخص کے لیے شفعہ کا اختیار نہیں جو کسی گھر میں بطور اجارہ رہائش اختیار کرے یا عاریت اور اس گھر والا جو مشفوع فید کی فروخت سے پہلے فروخت کر دیا گیا ہو اور نہ ہی اور گھر میں شفعہ ہے جو مسجد بنا دیا گیا ہو اور جو وقف کر دیا گیا تو وقف میں بھی شفعہ نہیں ہے۔ اور حنفیہ کے ہاں جب وقف کی فروخت ہو تو شعی موقوفہ کے استبدال کے جواز کے قائل ہیں ضرورت کے وقت یا حاجت و مصلحت کے وقت تو اس پڑوسی کے لیے حق شفعہ ثابت ہے اس لیے کہ بیع کی وجہ سے وقف ہونا ختم ہو گیا لہذا بطور شفعہ اسے لینا جائز ہے۔

اسی طرح حنفیہ کے ہاں شفعہ ثابت ہے موقوفہ فایز میں کی بیع کی حالت میں جس کا فیصلہ نہ کیا گیا ہو جیسا کہ عشری اور خراجی زمینوں کی بیع میں شفعہ ثابت ہے برخلاف سلطانی اراضی کے کہ اس میں شفعہ نہیں اور مالکیہ نے اجازت دی ہے بیت المال کے لیے بطور شفعہ نہ کہ سلطان اگر کوئی مرگیا و شریکوں میں سے اور اس کا کوئی وارث نہیں تو سلطان نے اس کا حصہ بیت المال کے لیے لے لیا پھر اس کے دوسرے نے اپنا حصہ فروخت کر دیا تو سلطان تو بیت المال کے لیے بطور شفعہ لینے کی اجازت ہے یا جیسے کوئی انسان مر جائے اور اس کی ایک ہی بچی ہو وہ اپنا نصف حصہ لے لے پھر اسے فروخت کر دے تو سلطان مشتری سے بیت المال کے لیے لے رہا ہے۔

(ب)..... فقہاء کے درمیان خلاف سابق پر متفرع ہے کہ حنفیہ کے ہاں وارث بطور شفعہ نہیں لے سکتا جب شفعہ طلب شفعہ کے بعد اور فیصلہ سے پہلے بیع کی عقار میں تو وارث کو شفعہ کا اختیار نہیں اس لیے کہ وارث عقد سے پہلے اس کا مالک نہیں ہوا جمہور کے ہاں حق شفعہ وارث کے لیے ثابت ہے جب کہ شفعہ طلب کرے موت سے پہلے برخلاف جب طلب سے پہلے مر جائے اس لیے کہ وارث مورث کا خلیفہ ہے تو اسے تمام مورث کے حق حاصل ہیں اور ان میں سے حق شفعہ بھی ہے دخیل کے ضرر کو دور کرنے کے لیے۔ اس مسئلہ میں منشاء خلاف خیار شرط

میں وراثت ہے کہ آیا وہ حقوق کا وارث ہے جیسے احوال کا وارث تو حنفیہ کے ہاں وارث نہیں اور جمہور کے ہاں وارث ہے۔

پانچویں شرط: شفعہ کا راضی نہ ہونا بیع پر..... فقہاء کا اتفاق ہے کہ شفعہ سے کوئی ایسی بات صادر نہ جو زمین کی بیع پر راضی ہونے پر دلالت کرے اگر وہ بیع یا اس کے حکم پر راضی ہو تو لایا نفعاً بایں طور کہ شفعہ شیء مشفوع کو جس کی وجہ سے وہ شفعہ کا حق رکھتا تھا اگر اسے فروخت کر دے اور کافی عرصہ خاموش رہے تو طلب شفعہ کا حق ساقط ہو جائے گا اس لیے کہ شفعہ کو اختیار ہے لینے اور چھوڑنے کا اس لیے کہ حق شفعہ اس کے لیے ثابت ہے ضرر دفع کرنے کے لیے تو اسے اختیار ہے لینے یا چھوڑنے کا۔ مالکیہ نے سکوت کی مدت کی مقدار متعین کی ہے کہ شفعہ شفعہ ساقط کرنے والے اقوال یا افعال ظاہر نہ کرے ایک سال تک عقد کے بعد یا اس سے زیادہ بغیر مانع یا وجود علم کے اور موجودگی۔ لیکن اس حق کے ساقط ہونے کے لیے شرط ہے کہ وہاں تالیس یا دھوکانہ ہو شفعہ کے اسقاط کے لیے مشتری کی طریقہ سے اور ثمن کے یا بیع کی مقدار میں۔ پس جب خبر ملے کہ مشتری فلان ہے اور جب کہ مشتری کوئی اور ہو یا ثمن اتنے ہیں اور ثمن حقیقہ کم ہوں یا کسی دوسری جنس نوع یا صفت کے ہاں یا بیع جزو معین ہو اور بیع بالفعل جزو ہو یا اکثر یا کل بیع اس نے شفعہ سپرد کیا اور اس سے اعراض کیا پھر حقیقت واقع ظاہر ہو تو اس کا حق باقی ہے اور وہ شفعہ کر سکتا ہے اس لیے کہ اس نے ایک غرض کی وجہ سے اسے چھوڑا ہے اور اس کا خلاف ظاہر ہو لہذا اس کی رغبت اس سے ختم نہ ہوگی لیکن اگر معاملہ اس کے برعکس ہو پہلے تین حالات مثلاً وہ ایک ہزار ثمن کی خبر دے اور ایک ہزار سے زیادہ ظاہر ہوں یا وہ کہے بیع ساری ہے اور بعد میں پتہ چلے کہ بعض حصہ ہے یا کہے کہ ثمن مؤجل ہیں اور پتا چلے کہ نقد ادا کر دیئے ہیں تو شفعہ کا حق ساقط ہو جائے گا اس لیے کہ جب کم پر اسے رغبت نہ تھی یا مؤجل پر تو جب زیادہ یا مؤجل ظاہر ہو اور جوگُل کے خریدنے سے اعراض کرے تو بعض سے تو اعراض اولیٰ ہے شرکت کے خوف سے اور آخری حالت حنفیہ کے ہاں ظاہر روایت ہے۔ اور یہی مالکیہ کا مذہب ہے کہ شفعہ اس صورت میں ساقط ہو جاتا ہے جب شفعہ کو شریک کل کے فروخت ہونے کی خبر دے اور وہ شفعہ چھوڑ دے پھر ظاہر ہوا کہ اس نے تو صرف نصف فروخت کیا ہے۔

امام ابو یوسف اور حنابلہ کے ہاں..... شفعہ کو آخری حالت میں شفعہ کا اختیار حاصل ہے کیونکہ ہو سکتا ہے وہ کل ثمن ادا کرنے سے عاجز ہو اور آدھے کے ثمن ادا کرنے پر قادر ہو اور یہ بھی ہو سکتا ہے کہ اس کی ضرورت نصف سے پوری ہو سکتی ہو کیونکہ اس کی ملکیت کے منافع مکمل ہو جاتے ہیں اور وہ کل کا محتاج نہیں خلاصہ یہ کہ جمہور کے ہاں جب شفعہ کو اس کی خبر دی جائے جو اس کے لیے زیادہ فائدہ مند ہو اور وہ شفعہ کرنا چھوڑ دے تو اس کا حق باطل ہو جاتا ہے۔

شفعہ ساقط کرنے کے حیلے..... بیع ہونے کے بعد شفعہ ساقط کرنے کے لیے حیلہ کرنا حنفیہ کے ہاں مکروہ تحریمی ہے اور بیع ہونے سے پہلے شفعہ ساقط کرنے کے لیے حیلہ کرنے میں امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ سے روایت ہے اور انہی کے قول پر فتویٰ ہے کہ مکروہ نہیں جب کہ پڑوسی مشفوع فیہ کا محتاج نہ ہو اس لیے کہ اثبات حق سے منع کرنا ضرر شائین نہیں ہوتا۔ اور امام محمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں اس صورت میں بھی مکروہ ہے اس لیے کہ شفعہ ضرر کے دفع کرنے کے لیے ہے اگر ہم حیلہ مباح قرار دیں تو ضرر ختم نہیں ہوگا۔ ①

خلاصہ یہ کہ حنفیہ اور شوافع کے ہاں اسقاط شفعہ کا حیلہ اختیار کرنا جائز ہے اس طرح کہ پہلے کچھ حصہ فروخت کر دے پھر باقی فروخت کرے۔

حنابلہ اور مالکیہ کے ہاں..... اسقاط شفعہ کا حیلہ اختیار کرنا حرام ہے اور اگر کر بھی لے تو شفعہ ساقط نہیں ہوگا اس لیے کہ شفعہ مشروع ہے ضرر دفع کرنے کے لیے اگر حیلہ سے ساقط کر دیا جائے تو ضرر ہوگا۔

چھٹی بحث: اجراءات شفعہ..... جیسا کہ فقہاء کہتے ہیں کہ شفعہ ضعیف حق ہے تو یہ ملکیت کا سبب اس وقت تک نہیں بن سکتا جب

تک اس کے خاص احکام کو اختیار نہ کیا جائے مثلاً بیع کا علم ہوتے ہی شفیع کا طلب کرنا تاکہ اس کے لیے اس کا فیصلہ کیا جائے حنفیہ کے ہاں شفیع میں تین طرح کی طلب ہے ایک طلب مواعہہ طلب اشہاد و تقریر طلب خصوصت و تمکک ❶ ان اجراءت کے بیان کرنے سے پہلے فقہاء کے اختلاف کو جو جو شفیع کے وقت سے متعلق ہے کا بیان کرنا احسن ہے۔

و جو شفیع کا وقت..... حنفیہ کے ہاں بیع کا علم ہوتے ہی فی الفور طلب شفیع شرط ہے اس لیے کہ یہ ضعیف حق ہے لہذا فوری طلب سے قوی ہوگا عادتاً۔ امام مالک کے ہاں فوری طور پر شفیع کا مطالبہ شرط نہیں بلکہ ان کے ہاں و جو شفیع کے وقت میں وسعت ہے اور وہ عقد کے بعد ایک سال کے اندر اندر کا وقت ہے مشہور قول کے مطابق ❷

شواہق کے ہاں..... ❸ شفیع طلب کرنا فی الفور شرط ہے یعنی شفیع کو بیع کا علم ہوتے ہی اس لیے کہ یہ حق ہے جو ضرور کرنے کے لیے ثابت کیا گیا ہے لہذا فی الفور ہو یا چاہے جیسے عیب کی وجہ سے واپس کرنا جب شفیع کو بیع کا علم ہو گیا تو وہ جلد کرے عادت کے موافق اگر شفیع نماز پڑھ رہا ہو یا حمام میں ہو یا قضاء حاجت کر رہا ہو تو وہ اس کے توڑنے کا مکلف نہیں بلکہ ان چیزوں سے فراغت تک وہ تاخیر کر سکتا ہے اور اس میں ضابطہ یہ ہے کہ جس چیز کو سستی شمار کیا جاتا ہے طلب شفیع میں تو اس سے شفیع ساقط ہو جاتا ہے ورنہ نہیں۔ اگر وہ مریض ہو یا مشتری کے شہر سے غائب ہو یا اسے دشمن کا خوف ہو تو اگر طاقت رکھتا ہے تو وکیل بنائے ورنہ طلب شفیع پر دو عادل مردوں یا ایک عادل مرد اور دو عورتوں کو گواہ بنالے اگر شفیع نے وکیل یا گواہ طاقت ہونے کے باوجود نہ بنائے تو اس کا حق شفیع باطل ہو جائے گا۔

حنا بلہ بھی شواہق کی طرح کہتے ہیں کہ فی الفور بیع کا علم ہوتے ہی شفیع کی طلب شرط ہے بایں طور کہ شفیع طلب شفیع پر گواہ بنائے جو نبی بیع کا علم ہو جب کہ طلب سے مانع کوئی عذر نہ ہو پھر جب اس نے طلب پر گواہ بنائے تو پھر اسے اختیار ہے کہ وہ مشتری سے محاصمہ کرے اگر چہ کئی دنوں، مہینوں یا سالوں کے بعد ہو۔ اس سے ظاہر ہو گیا کہ جمہور کے ہاں شفیع فی الفور طلب کرنا ضروری ہے۔ دلیل حدیث نبوی ہے کہ شفیع رسی کھلنے کی طرح ہے۔ نیز اس لیے بھی کہ تاخیر سے اس کا ثبوت مشتری کو نقصان پہنچائے گا اس کی ملکیت کے قرار نہ ہونے کی وجہ سے۔

مالکیہ کے ہاں فی الفور طلب کرنا شرط نہیں اگر بغیر کسی مانع کے بھی شفیع ایک سال تک خاموش رہا عقد کے اور یا اس سے کم یا غائب ہو گیا اور دوران سال واپس آیا پھر شفیع طلب کیا تو وہ اس کو لے سکتا ہے اس لیے کہ خاموش رہنا کسی مسلمان کے حق کو باطل نہیں کرتا جب تک قرآن سے اس کے اسقاط کی دلیل نہ مل جائے لیکن مشتری کو حق حاصل ہے کہ وہ حاکم کے پاس مقدمہ دائر کرے خریدنے کے بعد کہ شفیع سے اس کا موقف سنا جائے کہ تو شفیع کرنا چاہتا ہے یا چھوڑنا چاہتا ہے اگر ان دو باتوں میں سے میں سے کسی ایک کا اس نے جواب دے دیا تو ظاہر ہے ورنہ حاکم شفیع ساقط کر دے۔

طلب شفیع کے مراحل..... حنفیہ کے ہاں شفیع طلب شفیع کی ابتداء اس طرح کرے۔ طلب مواعہہ۔ یعنی جلدی کے ساتھ وہ یہ کہ جس مجلس میں شفیع کو بیع کا علم ہوا اس میں وہ شفیع طلب کرے ایسے الفاظ کے ساتھ جن سے طلب سمجھ آئے مثلاً اطلب الشفعہ میں شفیع طلب کرتا ہوں یا میں بیع کا شفیع ہوں اور اسے شفیع سے طلب کرتا ہوں وغیرہ ❹ کیونکہ نبی کریم صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ہے شفیع اس کے لیے ہے جو جلدی طلب کرے اور اس طلب پر شفیع کے ذمہ گواہ بنانا لازم نہیں بلکہ افضل ہیں تاکہ انکار نہ کر سکے مشتری قاضی کی مجلس میں معتبر صرف طلب ہے اور گواہ بنانا صرف انکار کے وقت طلب ثابت کرنے کے لیے ہے جیسے کرنے کی طرف مائل دیوار کی طلب پر گواہ بنانا اور ضمان کی لیے گواہ بنانا شرط نہیں بلکہ سبب ضمان کے اثبات کے لیے ہیں۔ اور یاد رہے کہ حنفیہ کے ہاں اصح روایت یہ ہے کہ طلب کا حق شفیع کے لیے مجلس

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم.....
 کے آخر تک رہنا جس میں بیع کا علم ہوا ہے اور شوافع کے ہاں بھی اظہر یہ ہے کہ فی الفور طلب کرے حنا بلہ کے ہاں بھی اسی طرح ہے کہ جو نبی بیع کا علم ہوا طلب مواہبہ فوری طور پر لازم ہے اور مالکیہ کے ہاں ایک سال کی مدت ہے طلب شفیعہ میں: ①

طلب تقریر..... یہ کہ شفیع اتمام کرے ایک دوسری طلب کا جو پہلی طلب کو پختہ اور مؤکد کرے اس لیے کہ کبھی پہلی طلب شفیع کی کسی عارضی رغبت کی وجہ سے ہوتی ہے پھر اسے ظاہری اور مادی معاملات کا سامنا ہوتا ہے تو اب طلب تقریر کا ہونا ضروری ہے تاکہ پہلی پختہ ہو اور اس طلب میں یہ شرط ہے کہ یہ پہلی طلب کے فوراً بعد ہو اور اس پر گواہ بنانے کے بعد کہ شفیعہ کی رغبت ظاہر کرے دوسروں یا ایک مرد اور دو عورتوں کو گواہ بنا کر اور اس کی مدت فی الفور نہیں بلکہ جب تک گواہ بنا نا ممکن ہو اگر بیع بائع کے قبضہ میں ہو تو گواہ اس پر بنانے ہیں اور اگر مشتری کے قبضہ میں ہو تو اس پر یا عقار کے پاس بنائے کیونکہ اس کے ساتھ حق متعلق ہے اور طلب تقریر کی صورت یہ ہے کہ شفیع کے کہ فلاں نے یہ گھر خریدا ہے اور میں اس کا شفیع ہوں اور میں نے شفیعہ طلب کیا ہے پہلے بھی اور اب بھی طلب کرتا ہوں اس پر گواہ رہو۔

یاد رہے کہ اس طلب پر گواہ بنانا اس کی صحت کے لیے شرط نہیں جیسا کہ طلب مواہبہ کے لیے شرط نہیں بلکہ صرف انکاری کی صورت میں بطور ثبوت ہیں۔ اور اگر شفیع کہیں دور دراز ہے اور طلب تقریر و اشہاد اس کے لیے ممکن نہیں اس طور پر تو دوسرے کو وکیل بنائے اگر وکیل نہ ہو تو وہ خط لکھے اور اگر شفیع نے طلب مواہبہ میں گواہ بنا لیے تھے بائع یا مشتری کے پاس جس کے قبضہ میں بھی بیع ہو یا بیع کے پاس تو پھر طلب تقریر کی طرف سے یہ کافی ہے مقصود حاصل ہونے کی وجہ سے یعنی اس بات کا اظہار کے وہ طلب شفیعہ پر مسمر ہے۔

طلب کا حکم..... جب شفیع نے طلب تقریر کر لی تو اس کے شفیعہ کا حق مضبوط ہو گیا اور اس کے بعد تاخیر سے اس کا حق ساقط نہیں ہوگا امام ابو حنیفہ رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ایک روایت میں امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں بھی یہی ظاہری مذہب ہے اور اسی پر فتویٰ ہے اس لیے کہ جب حق ثابت ہو کر قرار پکڑے تو وہ ساقط کرنے کے علاوہ ساقط نہیں ہوتا۔ اور امام محمد کے ہاں بھی بغیر کسی عذر کے طلب تقریر کے بعد ایک مہینے تک طلب نہ کی تو حق شفیعہ ساقط ہو جائے گا تا کہ مشتری کو تاخیر سے ضرر نہ ہو اور بعض حنفیہ کے یاد آج کل فتویٰ امام محمد کے قول پر ہے کیونکہ لوگوں کی عادات تبدیل ہو چکی ہیں ضرر کے قصد کی وجہ سے اور مجملہ میں اس رائے کو لیا ہے دفعہ (۱۰۳۴) حنا بلہ کے ہاں جب طلب پر گواہ بنائے تو شفیع کے ذمہ مشتری سے محاسبہ ہے اگرچہ کئی سال کے بعد ہی ہو اور مالکیہ نے شفیعہ کی طلب اول پر ایک سال کی مدت مقرر کی ہے اگر عقد کے بعد ایک سال تک بغیر عذر خاموش رہا یا بغیر کسی مانع کے علم کے باوجود خاموش رہا تو اس کا شفیعہ ساقط ہو جائے گا اس لیے کہ اس کا خاموش رہنا شفیعہ سے اعراض کی دلیل ہے۔

۳: طلب خصومت اور تملک..... یہ کہ شفیع حاکم کے پاس مقدمہ دائر کرے شفیعہ کے فیصلہ اور بیع سپرد کرنے کے لیے مثلاً کہے: فلاں شخص نے فلاں گھر خریدا ہے میں اس گھر کا فلاں گھر کی وجہ سے شفیع ہوں اور میں اس میں شریک ہوں میں اس سے گھر کی سپردگی کا طالب ہوں۔ ②

www.KitaboSunnat.com

ان طلبوں میں تاخیر کی سزا و بدلہ..... اگر شفیع مجلس علم میں طلب مواہبہ کو مؤخر کرے بغیر کسی عذر کے مثلاً کسی دوسرے کام میں مشغول ہو جائے یا کسی اور معاملہ میں بحث شروع کر دے یا مجلس سے کھڑا ہو جائے شفیعہ طلب کیے بغیر تو اس کا حق شفیعہ ساقط ہو جائے گا لیکن اگر کوئی عذر پایا گیا جو جلدی طلب کرنے سے مانع ہے جیسے خوف ہو کسی وحشی یا سیلاب کا تو مانع زائل ہونے تک شفیعہ باطل نہ ہوگا۔ ③

اگر شفیع طلب تقریر و اشہاد کو مؤخر کر دے اتنی مدت کہ جس میں وہ یہ کر سکتا تھا اگرچہ خط کے ذریعہ ہی سے ممکن ہو تو اس کا حق شفیعہ ساقط ہو جائے گا۔ (مجلد: دفعہ: ۱۰۳۳) اگر شفیع طلب خصوصت کو طلب تقریر و اشہاد سے ایک مہینہ مؤخر کرے بغیر شرعی عذر کے مثلاً کسی دوسرے علاقہ میں ہونے کی وجہ سے تو اس کا حق شفیعہ ساقط ہو جائے گا (م: ۱۰۳۴) مجلہ۔

مجبور سے شفیعہ طلب کرنا..... اگر فقہاء کے ہاں بچے کو شفیعہ کا اختیار ہے اور ولی شفیعہ کا مطالبہ کرے مجبورین کی طرف سے جو مصلحت سمجھتا ہو بچے کے لیے لینے میں مثلاً بیع کے ثمن کم ہوں یا مثل ثمن ہو اور صغیر کے لیے مال ہو عقار خریدنے کے لیے جب ولی شفیعہ کے طور پر لے لے تو بچہ بالغ ہونے کے بعد اسے توڑ نہیں سکتا ائمہ اربعہ کے ہاں بالاتفاق۔ اگر بچہ کا ولی طلب شفیعہ نہ کرے تو امام ابوحنیفہ اور امام ابو یوسف کے ہاں بالغ ہونے کے بعد شفیعہ کا حق باقی نہیں رہتا اس لیے کہ جو شفیعہ کرنے کا مالک ہے وہ معاف کرنے کا بھی مالک ہے جیسے مالک۔

مالکیہ اور شوافع کے ہاں جب بچہ کا ولی شفیعہ کو ترک کر دے تو بچہ کو بالغ ہونے کے بعد شفیعہ کا حق نہیں جب کہ کوئی مصلحت ہو یا بچہ کے پاس مال نہ ہو تو شفیعہ ساقط ہو جاتا ہے اس لیے کہ ولی وہی کر سکتا ہے جس کے کرنے کا اسے اختیار ہے تو بچے کے لیے جائز نہیں اس کو توڑنا جیسے بیع نیز اس نے ایسا کام کیا جس میں بچے کا فائدہ ہے اگر ولی نے بغیر شفقت و مصلحت شفیعہ ساقط کر دیا تو شفیعہ ساقط نہیں ہوتا اور بچے کو بالغ ہونے کے بعد شفیعہ کا حق ہے حنا بلہ کے ہاں اور امام زفر و محمد رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں: بچے کو بالغ ہونے کے بعد شفیعہ کا حق حاصل ہے چاہے وصی اسے معاف کرے یا نہ کرے اس کے لیے یا چھوڑنے میں مصلحت ہو یا نہ ہو اس لیے کہ شفیعہ کا مستحق اسے لے سکتا ہے چاہے اس میں اس کا فائدہ ہو یا نہ ہو اور یہ حق ہے بچے کے لیے ثابت ہے ولی اسے باطل کرنے کا مالک نہیں لہذا بچے کے علاوہ کسی اور کے ترک کرنے کی وجہ سے یہ ساقط نہیں ہوگا جیسے غائب کا کھیل ترک کر دے۔

طلب شفیعہ اور اثبات دعویٰ میں قاضی کا کردار..... جب شفیع مقدمہ دائر کرے قاضی کی عدالت میں اور شفیعہ والے گھر کا دعویٰ کرے تو قاضی پہلے شفیع سے پوچھے گھر کی جگہ اور اس کی حدود کے بارے میں کہ اس کا دعویٰ اس میں حق پر ہے یا نہ پھر پوچھے کہ مشتری نے قبضہ کر لیا ہے یا نہ اس لیے کہ اگر مشتری نے قبضہ نہ کیا تو مشتری پر اس کا دعویٰ صحیح نہیں جب تک بالغ حاضر نہ ہو۔ پھر قاضی شفیعہ کے سبب کے متعلق شفیع سے پوچھے اور اس کی حدود کے متعلق اس لیے کہ کبھی دعویٰ ایسے سبب سے ہوتا ہے جو صحیح نہ ہو پھر قاضی اس سے طلب تقریر کے متعلق پوچھے کہ کب اور کس کے سامنے جب یہ ساری باتیں ہو گئیں تو دعویٰ صحیح ہے۔ پھر قاضی مدعی علیہ سے سوال کرے شفیع جس گھر کی وجہ سے شفیعہ کر رہا ہے اس کی ملکیت کے بارے میں اگر وہ شفیعہ کی ملکیت کا اقرار کر لے تو ٹھیک اگر وہ اس کی ملکیت کا انکار کر دے تو قاضی شفیعہ سے اس کی ملکیت پر گواہ طلب کرے اس لیے کہ ظاہری قبضہ استحقاق کے اثبات کے لیے کافی نہیں لیکن اگر شفیعہ گواہ پیش کرنے سے عاجز ہو گیا تو قاضی حلف دے مشتری کو کہ اللہ کی قسم میں نہیں جانتا کہ شفیعہ مذکورہ گھر کا مالک ہے لیکن اگر مشتری حلف سے انکار کر دے یا شفیعہ گواہ پیش کر دے تو اس کی ملکیت اس گھر میں ثابت ہو جائے گی جس کی وجہ سے وہ شفیعہ کا مستحق ہے اور اس کے لیے حق شفیعہ ثابت ہے۔ پھر قاضی مدعی علیہ سے پوچھے آیا اس نے اس شفیعہ والے گھر کو خریدا ہے یا نہیں؟ اگر اس نے اقرار کر لیا تو ٹھیک اور اگر انکار کر دیا تو شفیعہ سے کہا جائے گا کہ گواہ پیش کرو اس کے خریدنے پر اس لیے کہ شفیعہ اس وقت تک ثابت نہیں جب تک بیع دلائل سے ثابت نہ ہو جائے۔

اگر وہ گواہ پیش کرنے سے عاجز آ گیا تو مشتری قسم اٹھائے کہ اللہ کی قسم میں نے یہ گھر نہیں خریدا یا اللہ کی قسم یہ اس گھر میں شفیعہ کا مستحق نہیں جس سبب سے یہ کہہ رہا ہے اور اگر مشتری قسم سے انکار کر دے یا اقرار کرے خریدنے کا یا شفیعہ اپنے دعویٰ پر گواہ پیش کر دے تو اس کے لیے شفیعہ کا فیصلہ کیا جائے گا اس لیے کہ مشتری شفیعہ کے طلب شفیعہ کا منکر نہیں لیکن اگر وہ انکار کر دے تو مشتری کا قول قسم کے ساتھ معتبر ہوگا اگر وہ

الفقہ الاسلامی وادلتہ..... جلد ششم..... ۸۰۹..... شفعہ کا بیان
 طلب مواہبہ کا انکار کر دے تو اسے علم پر قسم دی جائے گی یعنی مجھے اس کا معلوم نہیں تھا اور اگر وہ طلب تقریر کا انکار کرے تو اسے یقین پر قسم دی جائے گی۔

یاد رہے کہ شفعہ کا مقابل مشتری ہے مطلقاً چاہے بیع اس کے سپرد ہو یا نہ ہو اس لیے کہ وہ مالک ہے اور بائع سپرد کرنے سے پہلے مالک ہے قبضہ کی وجہ سے۔ لیکن بائع کے خلاف گواہ مسوع نہیں ہوں گے جب تک مشتری حاضر نہ ہو جائے اس لیے کہ وہ مالک ہے اور اس کی موجودگی میں بیع فسخ ہوگی اگر اس نے مشتری کو بیع سپرد کر دی تو بائع کا حاضر ہونا لازم نہیں اس لیے کہ اس کی ملکیت اور قبضہ اس سے ختم ہو گیا ہے۔

ساتویں بحث: مشتری کے قبضہ میں شفعہ ہونے والی چیز میں تبدیلی آنا..... کبھی ایسا ہوتا ہے کہ شفعہ کا فیصلہ ہونے سے پہلے مشتری کے قبضہ میں شیء مشفوع چیز پر کچھ تغیرات اور تبدیلیاں آتی ہیں تصرف کی وجہ سے جو ملکیت کو منتقل کر دینے والی ہیں جیسے بیع اور ہبہ یا انقاع کا حق مرتب ہوتا ہے جیسے اجارہ عاریت یا اس میں اضافہ ہوتا ہے جیسے عمارت درخت وغیرہ یا اس میں کمی آتی ہے جیسے ہلاک ہونا، گرنا نقصان ہونا ان طاری ہونے والے تغیرات اور تبدیلیوں کا شفعہ کے حق پر کیا اثر ہے اور کیا شفعہ ساقط ہو جاتا ہے۔

پہلی بات: عقود اور تصرفات..... کبھی مشتری سے خریدی ہوئی چیز میں شفعہ کے لیے شفعہ کا فیصلہ ہونے سے پہلے تصرفات ہو جاتے ہیں اور یہ تصرفات یا تو ملکیت کو منتقل کر دیتے ہیں جیسے بیع ہبہ قبضہ کے ساتھ وقف اور بیع کو نکاح میں مہر کے طور پر دے دینا یا وہ تصرفات حق انقاع پر مرتب ہوتے ہیں یا انقاع کو روکتے ہیں جیسے اجارہ عاریت اور رهن۔ مذاہب اربعہ کا اس بات پر اتفاق ہے کہ بعض تصرفات جو ملکیت کو منتقل کر دیتے ہیں ان کا توڑ ناجائز ہے جب قاضی شفعہ کے لیے شفعہ کا فیصلہ صادر کرے بیع میں غیر کا حق ہونے کی وجہ سے جیسے کہ یہ سارے اس بات پر متفق ہیں کہ رهن اجارہ عاریت اور وہ تصرف جس میں شفعہ نہیں ہوتا توڑ ناجائز نہیں۔

بیع کی صورت میں شفعہ کو اختیار ہے کہ وہ چاہے تو پہلی کے ثمن دے کر عقار کو لے لے یا دوسری کے ثمن کر لے لے اس لیے کہ ان دونوں عقود میں سے ہر ایک ثبوت شفعہ کے لیے سبب تام ہے جیسا علامہ سرخسی رحمۃ اللہ علیہ نے فرمایا نیز شفعہ کا حق ان تصرفات سے پہلے ہے لہذا ان کی وجہ سے باطل نہیں ہوگا۔ حنفیہ، مالکیہ اور شوافع کا اتفاق ہے کہ جس چیز میں ابتداء شفعہ نہیں جیسے وقف ہو گیا مسجد بنا دینا یا قبرستان۔

ہبہ اور وصیت وغیرہ تو اس کو توڑ ناجائز ہے حنا بلکہ کے ہاں اگر مشتری طلب شفعہ سے پہلے بیع میں تصرف کر دے مثلاً ہبہ صدق یا وقف معین جیسے مسجد یا فقراء یا مجاہدین پر خرچ کرنا یا اسے طلاق خلع اور دم عمد سے صلح کا بدل بنا دے ان چیزوں میں سے جن میں شفعہ ابتداء نہیں ہوتا تو حق شفعہ ساقط ہو جاتا ہے اس لیے کہ شفعہ کی وجہ سے موقوف علیہ موصوب لہ مصدق علیہ وغیرہ کا نقصان ہے کہ ان کی ملکیت زائل ہو رہی ہے بغیر عوض کے اور ثمن تو مشتری لے گا اور ضرر کو ضرر سے زائل نہیں کیا جاتا۔

اور حنا بلکہ کے ہاں طلب شفعہ کے بعد مشتری کا تصرف صحیح نہیں اس لیے کہ ملکیت شفعہ کی طرف منتقل ہو گئی ہے طلب کی وجہ سے اور اگر مشتری نے خریدے ہوئے حصہ کی وصیت کر دی اگر شفعہ نے قبول سے پہلے اسے لے لیا تو وصیت باطل ہو جائے گی اور شفعہ کا حق ہے میں برقرار ہے گا کیونکہ موصی لہ پر اس کا حق مقدم ہے اور وصیت قبولیت سے پہلے موت کے بعد جائز ہے لازم نہیں۔

دوسری بات مشفوع کی بڑھوتری اور اس میں اضافہ..... کبھی کبھی عقار میں طبعی طور پر بڑھوتری ہوتی ہے اور کبھی مشتری اس میں اضافہ کرتا ہے عمارت بنا کر درخت وغیرہ لگا کر شفعہ کا فیصلہ ہونے سے پہلے اب ان چیزوں کا مستحق کون ہے شفعہ یا مشتری اگر مشتری مستحق ہو تو آیا وہ اپنے حق کا عوض لے گا اور عوض کیا ہے۔

۱۔ طبعی بڑھوتری..... جب مشتری کے ہاتھ میں بیع میں اضافہ اور بڑھوتری ہو جائے مثلاً درخت پر پھل لگ جائیں۔ خریدنے کے

بعد تو حنفیہ کے ہاں قیاس کا تقاضا تو یہ ہے کہ شفیق کا نہ ہو اس لیے کہ یہ مشتری کی ملکیت اور علم کے مطابق ہے اور استحسان کا تقاضا یہ ہے کہ شفیق کے لیے ہو اس لیے کہ پھل کی پیدائش درخت کے ساتھ متصل ہے گویا اس کے تابع ہیں نیز یہ بیج سے پیدا شدہ ہیں لہذا ثابت شدہ حق کے ساتھ یہ نیا پیدا شدہ محق ہوگا جیسے بیج جب قبضہ سے پہلے بچہ جن دے مشتری بچہ کا مالک ہے والدہ کے تابع کر کے خلاصہ یہ کہ شفیق اسے لے لے گا کیونکہ یہ بیج کے تابع ہے اصل کے اعتبار سے۔ مالکیہ کے ہاں: شفعہ سے پہلے کا منافع مشتری کے لیے ہے اس لیے کہ ضمان اسی پر ہے کیونکہ استفادہ کی بنیاد ذمہ داری (ضمان) پر ہے شوائع اور حنا بلکہ کے ہاں بڑھوتری کی دو حالتیں ہیں۔

(الف)..... اگر بڑھوتری متصل ہو جیسے غیر ظاہر پھل تو یہ شفیق کے لیے ہے بیج کو اضافہ کے ساتھ لے لے گا اس لیے کہ جو چیز متمیز نہ ہو سکتی ہو وہ اصل کے تابع ہوتی ہے ملک میں جیسا کہ عیب یا اختیار یا افادہ واپسی کی صورت میں۔

(ب)..... اگر بڑھوتری جدا ہو جیسے ظاہر شدہ پھل اور کھلی ہوئی کلی غلہ اور اجرت تو یہ مشتری کی ہے اس میں حنا بلکہ کے ہاں شفیق کا کوئی حق نہیں اور امام شافعی کے مذہب جدید میں کہ یہ مشتری کی ملک میں پیدا ہوتی ہے لہذا بیج کے تابع نہیں لہذا وہ صرف وہی لے گا جو عقد میں داخل ہے اس کے علاوہ رضامندی کے بغیر کسی چیز کا مستحق نہیں۔ خلاصہ یہ کہ یہ دونوں مذہب حنفیہ کے قیاس کے مطابق ہیں۔

۲۔ نیا اضافہ..... اگر مشتری بیج میں کوئی اضافہ کر دے مثلاً عمارت تعمیر کر دے درخت لگائے یا کھیتی بوئے۔

(الف)..... وہ کھیتی جس کی انتہاء معلوم ہے تو اس میں فقہاء کا اتفاق ہے کہ شفیق اسے بطور شفعہ لے گا اور کھیتی مشتری کی ہوگی کہ وہ پکنے تک زمین پر باقی رہے گی اور اس کے ذمہ حنفیہ کے ہاں اجرت ہوگی اس مدت کی جو شفعہ کے فیصلہ اور پکنے کے درمیان ہے۔ شوائع اور حنا بلکہ کے ہاں کھیتی بغیر کسی اجرت کے باقی رہے گی اس لیے کہ اس نے اپنی ملکیت میں کھیتی کی ہے۔

(ب) رہ گئی عمارت تعمیر کرنے اور درخت لگانے کی حالت..... اس صورت میں بھی شفیق کو بطور شفعہ لینے کا حق ہے لیکن اس بات میں اختلاف ہے کہ قیمت کس پر واجب ہے۔

حنفیہ کے ہاں..... اگر مشتری عمارت بنائے یا درخت لگا لے پھر شفیق کے لیے شفعہ کا فیصلہ ہو گیا تو شفیق کو اختیار ہے چاہے تو مشتری کو اکھیڑنے کے لیے مجبور کرے اور زمین خالی کر دے اس سے اس لیے کہ اس نے اسے ایک ایسے محل میں رکھا ہے جس میں غیر کا حق ہے اس کی اجازت کے بغیر اور انفاض (غلبہ) مشتری کے لیے ہوں گے نہ کہ شفیق کے لیے کیونکہ جدا کرنے کی وجہ سے جمعیت زائل ہوگئی۔ اور اگر چاہے تو زمین کے وہ ٹخن دے کر لے لے جو مشتری نے دیئے ہیں اور عمارت اور درختوں کی قیمت دے دے جو ملبہ کی صورت کی مستحق ہے۔

جمہور کے ہاں..... اور ان کی رائے درمیانی ہے کہ اگر مشتری درختوں اور عمارت کو اکھیڑنا چاہے تو اسے منع نہیں کیا جائے گا اگر اس میں نقصان نہ ہو اس لیے کہ نہ ضرر پہنچے نہ ضرر پہنچایا جائے اس لیے کہ یہ اس کی ملکیت ہے یہ اس کے ازالہ اور منتقل کرنے کا مالک ہے اور زمین برابر کرنا اس کے ذمہ نہیں اس لیے کہ یہ تعدی نہیں اور اگر مشتری اکھیڑنا اختیار نہ کرے تو شفیق کو اختیار ہے چاہے تو شفعہ چھوڑ دے اور چاہے تو عمارت اور درختوں کی قیمت دے دے اسی حالت میں۔ اور یہی رائے امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کی ہے۔ اور اختلاف کے کا سبب جیسا کہ ابن رشد فلسفی رحمۃ اللہ علیہ نے بدلایا ابجدھ میں لکھا ہے کہ مشفوع علیہ پر تصرف متردد ہے ایک اس شخص کا تصرف جو ثبوت شفعہ کو جانتا ہے اس میں غاصب کے تصرف سے مشابہت ہے اور دوسرا ایسے مشتری کا تصرف جس پر استحقاق ظاہر ہو جائے جب کہ وہ زمین میں عمارت تعمیر کر دے یا درخت لگا لے پس جو اس کے فعل کو استحقاق کے مشابہ قرار دیئے ہیں وہ جمہور ہیں۔ کہتے ہیں کہ مشتری قیمت لے لے اور جو اس کے فعل کو غاصب کا فعل تصور کرتے ہیں اور وہ حنفیہ ہیں وہ کہتے ہیں شفیق ملبہ کی قیمت ادا کر دے۔

الفہم الاسلامی وادلت..... جلد ششم ۸۱۱ شفعہ کا بیان
تیسری بات: مشفوع فیہ میں کمی..... فقہاء کے ہاں اس موضوع کے متعلق دو رائیں ہیں جو متعارض ہیں ایک حنفیہ کی رائے ہے اور مالکیہ کا مذہب بھی ان کے قریب ہے اور ایک شوافع اور حنابلہ کی رائے ہے۔

حنفیہ کے ہاں..... کبھی تو کمی جزو ہوتی ہے تو بائع زمین کے یا زمین سے متصل ہو یا زمین کا بعض حصہ ہو۔
(الف)..... اگر نقص زمین کے تو بائع کا جزو ہو مثلاً پھل کا ضائع ہونا آلات زراعت اور ضاعت کا ہلاک ہونا پھر شفعہ کے لیے شفعہ کا حکم ہو تو ثمن میں سے ان پھلوں اور آلات کی قیمت کم کر دی جائے گی چاہے یہ کمی مشتری کے فعل سے ہو اس لیے کہ بیع سے یہی مقصود ہوتا ہے اور مشتری نے اسے لے لیا کسی آفت سماوی کی وجہ سے ہو اس لیے کہ یہ مقصود علیہ کا بعض حصہ ہے اور یہ بیع میں داخل بھی ہے لہذا ثمن کا حصہ اس کا مقابل ہے۔

(ب)..... اور اگر کمی زمین سے متصل ہو مثلاً درخت خشک ہو جائے یا جمل جائے اور وہ اسے توڑ دے پھر شفعہ کے لیے شفعہ کا فیصلہ ہوا اگر یہ مشتری یا کسی اور کے عمل کی وجہ سے ہے تو ثمن سے زائل ہونے والی چیز کی قیمت کم ہوگی پہلی حالت کی طرح زمین کے بغیر درختوں اور عمارت کی قیمت لگائی جائے پھر ان کے ساتھ لگائی جائے تو شفعہ سے اتنی مقدار جو ان کے درمیان میں تفاوت ہے ساقط ہو جائے گی کیونکہ تعدی اور اتلاف پایا گیا لہذا اس کے مقابلہ میں ثمن ہوں گے اور ملکہ اس صورت میں مشتری کا ہوگا۔ لیکن اگر یہ کسی کی تعدی کے بغیر ہو بلکہ سماوی آفت کی وجہ سے ہو جیسے زلزلہ چیخ یا ہوا تو شفعہ پر کل ثمن دینا لازم ہے اور اس میں سے کوئی چیز ساقط نہیں ہوگی ضائع شدہ حصہ کے مقابل اس لیے کہ کسی کی جنابیت کی وجہ سے نہیں اور درخت اور عمارت زمین کے تابع ہیں حتیٰ کہ یہ ذکر کے بغیر بھی بیع میں داخل ہیں لہذا ان کے مقابلہ میں ثمن میں سے کوئی چیز بھی نہ ہوگی اس لیے کہ ثمن میں اصل یہ ہے کہ وہ اصل کے مقابل ہوں نہ کہ وصف کے رہ گیا ملکہ اگر اس میں سے کوئی چیز بھی نہ بچی ہو تو پھر کوئی اشکال نہیں لیکن اگر کچھ بیچ گیا تو اسے مشتری لے گا اس لیے کہ وہ زمین سے منفصل ہے اور وہ زمین کے تابع نہیں اس کے حصہ کی قیمت ساقط ہو جائے گی لینے کے دن کی اور کچھ میں عقد کے دن کی قیمت لگائی جائے گی اور گھر اور ملکہ کے درمیان ثمن تقسیم کر لیے جائیں گے۔ لیکن اگر وہ مشتری نہ لے کہ جدا ہونے کے بعد ہلاک ہوئے ہوں تو ثمن میں سے کچھ بھی ساقط نہ ہوگا اس لیے کہ اس کی جانب ملکہ رکھنا نہیں نیز یہ تابع ہے اور تابع کے مقابل ثمن نہیں ہوتے اور شفعہ کے طور پر لینے سے شفعہ کی طرف چلا گیا۔

(ج)..... اگر زمین کی ذات میں نقصان ہونے کے اس پر موجود درختوں اور عمارت میں مثلاً سیلاب غرق کرے اور بعض کو زائل کر دے تو شفعہ کو اختیار ہے شفعہ اور باقی کے لینے میں اس کے حصہ کے ثمن دے کر اس لیے کہ اس کا حق کل میں ثابت ہے اور وہ بعض کو لینے کی قدرت ہے لہذا اس کے حصہ کے ثمن دے کر لے کیونکہ بعض ہلاک ہو گیا مالکیہ کا مذہب اجماعی طور پر حنفیہ کی طرح ہے ان کے ہاں مشتری مشفوع فیہ کے کسی جزو کے سماوی نقصان کی وجہ سے ضامن نہ ہوگا مشتری کی جانب سے کسی مصلحت کی بناء پر نقصان ہوا ہو جیسے تعمیر کی غرض سے گرا دے یا وسیع کرنے کی غرض ہے تو ضامن نہ ہوگا لیکن اگر اس نے گرا کر عمارت دوبارہ تعمیر کر دی تو مشتری کے لیے شفعہ پر تعمیر کے دن کی قیمت کھڑی حالت کی کیونکہ تعدی نہیں پائی گئی اور شفعہ کے لیے ثمن میں حساب ہوگا ملکہ کی قیمت کا خریدنے کے دن پھر اتنا ثمن سے کم کر دیا جائے گا اور باقی وہ ادا کرے گا شوافع اور حنابلہ کے ہاں: اگر مشتری کے قبضہ میں شئی مشفوع غیر یا بعض تلف ہو جائے تو وہ اس کا ضامن ہے کیونکہ یہ اس کی ملکیت ہے اور اس کے قبضہ میں تلف ہوتی ہے۔

اگر شفعہ تلف کے بعد باقی حصہ کو لینا چاہے تو موجود کو اس کے ثمن دے کر لے لے چاہے تلف اللہ تعالیٰ کے فعل سے ہوا ہو یا آدمی کے فعل سے چاہے مشتری کے اختیار سے تلف ہو، ہو جیسے عمارت توڑنا یا اس کے اختیار کے بغیر جیسے عمارت کا گرجانا اور ملکہ اگر موجود ہو تو شفعہ اسے زمین کے ساتھ ثمن دے کر وصول کر لے گا اور اگر معدوم ہو تو پھر زمین اور باقی عمارت۔

آٹھویں بحث: شفعہ ساقط کرنے کے اسباب..... جو اسباب حق شفعہ کو ساقط کرتے ہیں وہ شفعہ کی شرائط میں معلوم ہو چکے ہیں اسی وجہ سے مختصر کلام ہو گا یہاں پر اسباب اسقاط یہ ہیں۔

۱۔ جس زمین کی وجہ سے شفعہ کر رہا تھا اسے فروخت کر دینا فیصلہ سے پہلے..... اگر شفعہ شفعہ کے علم سے پہلے یا علم کے بعد اس عقار کو فروخت کر دے جس کی وجہ سے وہ شفعہ کا حق رکھتا تھا تو اس کا شفعہ ساقط ہو جائے گا تمام فقہاء کے ہاں بالاتفاق ابن حزم ظاہری کے علاوہ اس لیے کہ وہ سب زائل ہو گیا جس کی وجہ سے وہ شفعہ کا مستحق تھا یعنی وہ ملکیت جس کے سبب ضرر کا خوف تھا اس شفعہ کا باطل ہونا ایک منطقی اور بدیہی چیز ہے کیونکہ شفعہ سے ضرر ختم ہو گیا جس کی وجہ سے شفعہ مشروع تھا بالاتفاق فقہاء یا پڑوس کی وجہ سے۔

۲۔ شفعہ چھوڑ دینا یا اس سے اعراض..... چاہے اس میں اپنے حق کو جانتا ہو یا نہ جانتا ہو صراحتاً یا دلالتاً اور ضمناً اس لیے کہ حق شفعہ ضعیف حق ہے بلکہ اسباب سے بھی ساقط ہو جاتا ہے اور یہ مذاہب اربعہ میں ہے رہ گیا صراحتاً شفعہ کو سپرد کرنا مثلاً شفعہ کہے مجھے اس میں رغبت نہیں یا میں شفعہ کا ارادہ نہیں رکھتا یا میں اسے ساقط کرتا ہوں یا میں اسے باطل کرتا ہوں یا میں اس سے تجھے بری کرتا ہوں یا میں معاف کرتا ہوں یا میں اسے سپرد کرتا ہوں وغیرہ جب کہ یہ سپرد کرنا بیع کے بعد ہو اور شفعہ کا فیصلہ صادر ہونے سے پہلے اس لیے کہ بیع سے پہلے اس کا کوئی حق ہی نہیں جسے ساقط کیا جائے، اور فیصلہ کے بعد وہ اسے ساقط کرنے کا مالک نہیں الا یہ کہ ایسا عقد کرے جو ملکیت کو نقل کر دے رہ گیا دلالتاً شفعہ کو سپرد کرنا شفعہ سے ایسی بات ظاہر ہو جو عقد پر رضامندی کو اور مشتری کے لیے اس کے ہونے کو ظاہر کرے مثلاً طلب مواسمہ یا طلب تقریر کو بیع کے علم کے بعد قدرت ہونے کے باوجود چھوڑ دینا کہ فی الفور طلب نہ کرے یا جس مجلس میں اسے علم ہو اس سے کھڑا ہو جائے یا کوئی اور کام شروع کر دے اس لیے کہ طلب ترک کرنا قدرت کے باوجود عقد کی رضامندی پر دلیل ہے یا مثلاً شفعہ مشتری سے اس کی خریدی ہوئی چیز کے بارے میں سودا شروع کر دے یا اس سے اجارہ کرے اس لیے کہ اس کا بھاد تاؤ لگانا شفعہ سے اعراض کی دلیل ہے یا شفعہ بائع کا وکیل ہو لیکن اگر شفعہ مشتری کا وکیل ہو تو پھر اسے شفعہ کا اختیار ہے اس لیے کہ شفعہ کے طور پر لینے سے اس کا خریدنا ختم ہو جائے گا اس لیے کہ یہ خریدنے کے مثل ہے یہ تفصیل حنفیہ اور بعض حنابلہ اور بعض شوافع کے ہاں ہے۔

شوافع اور حنابلہ کے ہاں راجح قول یہ ہے کہ جب شفعہ بیع میں وکیل بن جائے تو اس سے شفعہ ساقط نہیں ہوتا چاہے وہ بائع کا وکیل ہو یا مشتری کا اس لیے کہ وہ وکیل ہے اس کا شفعہ نہیں ساقط ہوتا دوسرے کی طرح رہ گئی تہمت تو وہ مؤثر نہیں اس لیے کہ مؤکل نے ثبوت شفعہ جانتے ہوئے اس کے تصرف پر راضی ہو کر ایسا کیا ہے لہذا یہ اثر انداز نہیں ہوگا۔ یہاں شفعہ سپرد کرنے میں دو چیزیں ہیں ایک ولی کا بچہ کے شفعہ کو سپرد کرنا دوسرا شفعہ سے صلہ۔

(الف)..... ولی کا شفعہ سپرد کرنا طلب شفعہ کی بحث میں میں نے اس کی وضاحت مختصر انداز میں کر دی ہے شیخین کے ہاں ۱۰ والد یا وصی کا بچہ کے شفعہ کو چھوڑ دینا جائز ہے اس کا حق اس وقت ساقط ہو جائے گا اس لیے کہ شفعہ کے طور پر لینا تجارت کے معنی میں ہے بلکہ عین تجارت ہے اس لیے کہ مبادلہ ہے مال کے مال کے ساتھ اور اس کو چھوڑنا تجارت کو چھوڑنا ہے تو ولی اس کا مالک ہے جیسے ترک تجارت کا مالک ہے بچے کے لیے کسی شئی کو فروخت کر کے واپس کر لینا جب اب سے کیا جائے یہ مال میں تمہیں تمہارے چھوٹے بچے کے لیے فروخت کرتا ہوں نیز شفعہ نفع اور نقصان میں دائر تصرف کا نام ہے اور کبھی مصلحت کا نہ خریدنے میں ہوتی ہے لہذا ثمن اس کی ملکیت میں رہیں گے اور دلالت شفقہ کی بنیاد پر ہے۔

مالکیہ نے اس میں تفصیل کی ہے اگر ترک شفعہ کسی مقصود کی وجہ سے ہو تو والد اور وصی کا اسے ساقط کرنا صحیح ہے ورنہ نہیں اور قاصر کے لیے

جب بالغ ہو طلب شفیع ہے۔ امام زفر محمد اور حنابلہ کے ہاں ولی کو بیچنے کے شفیعہ کو ساقط کرنے کا اختیار نہیں چاہے کسی مصلحت کی وجہ سے ہو یا نہ ہو اور صغیر کو بالغ ہونے تک شفیعہ کا اختیار ہے ولی اس کے باطل کرنے کا مالک نہیں جیسا کہ اس کی دیت قصاص وغیرہ نہیں چھوڑ سکتا کیونکہ یہ ضرر دفع کرنے کے لیے مشروع ہے پس اس کا باطل کرنا بیچنے کا نقصان ہے۔

حنفیہ کے ہاں یہ اختلاف وکیل کا طلب شفیعہ کو چھوڑنے میں بھی جاری ہوتا ہے امام ابوحنیفہ کے ہاں قاضی کی مجلس میں اگر اس نے عقد چھوڑ دیا تو یہ درست ہے اس لیے کہ وکیل مؤکل کا قائم مقام ہوتا ہے خصوصاً میں اور اس کا محل قاضی کی مجلس ہے امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں وکیل کے لیے قاضی کی مجلس اور اس کے علاوہ بھی شفیعہ چھوڑنا صحیح ہے کیونکہ یہ مؤکل کا نائب ہے امام محمد اور امام زفر کے ہاں وکیل کی جانب سے شفیعہ چھوڑنا بالکل درست نہیں۔

(ب) شفیعہ سے صلح..... حنفیہ کے ہاں ❶ اگر شفیع نے اپنے حق شفیعہ سے صلح کر لیا عوض لے کر تو اس کا شفیعہ ساقط ہو جائے گا کیونکہ اس کا فعل عوض کے متضمن ہو گیا ہے اور اس پر عوض کرنا واجب ہے کیونکہ صلح باطل حق کو فروخت کرے اس لیے کہ شفیعہ صرف حق تملک ہے جب کہ یہ شفیعہ سے نقصان دور کرنے کے لیے مشروع ہے اس حق کے بدلہ میں عوض لینا درست نہیں اور یہ عوض رشوت ہے۔
خلاصہ یہ کہ صلح تو اگر صحیح نہیں لیکن حق شفیعہ کا ساقط ہونا صحیح ہے اس لیے کہ اس کی صحت عوض پر موقوف نہیں بلکہ وہ تو حقوق مالہ میں سے ہے اس کا معاوضہ لینا درست نہیں گویا شفیعہ نے شفیعہ بلا عوض چھوڑ دیا۔

۳۔ ضمان درک..... حنفیہ کے ہاں جب شفیع مشتری کے لیے بائع کی جانب سے درک کا ضامن بن گیا تو شفیعہ ساقط ہو گیا اس لیے کہ یہ اس نئی بیع کی رضامندی پر دلیل ہے جیسا کہ جب بائع خیار شرط رکھے شفیعہ کے لیے بیع ہونے میں پھر بیع ہو جائے خیار کے بعد پر تو اب بیع مکمل ہوگئی اور یہ میرے علم کے مطابق اتباع کے زیادہ لائق رائے ہے۔

شوافع اور حنابلہ کے ہاں..... جب شفیع عہدہ اور ضمان درک کا ضامن بن جائے مشتری کے لیے تو اس سے شفیعہ ساقط نہیں ہوتا یا اس کے لیے خیار ہو وہ عقد ہونے کو اختیار کرے تو اس کا شفیعہ ساقط نہیں ہوتا اس لیے کہ شفیعہ ساقط ہوتا ہے اسے بیع کے ذریعہ ثابت ہونے کے بعد اور یہ بات پائی نہیں گئی اس لیے کہ یہ سبب ہے جو ثبوت شفیعہ سے پہلے ہے پس اس سے شفیعہ ساقط نہیں ہوگا جیسے بیع کی اجازت اور بیع مکمل ہونے سے پہلے شفیعہ معاف کرنے سے ساقط نہیں ہوتا۔

۴۔ شئی مشفوع میں اجزاء..... فقہاء کا اس بات پر اتفاق ہے کہ شفیعہ ایک ایسا حق ہے جو اجزاء ہونے کو قبول نہیں کرتا جب شفیع بعض مثلاً نصف حصہ میں شفیعہ کرنا چھوڑ دے تو کل بیع میں اس کا حق ساقط ہو جائے گا اس لیے کہ جب اس نے نصف میں اپنا حق چھوڑا تو اس میں صریح طور پر اس کا حق باطل ہو گیا اور اس لیے کہ وہ مشتری پر تفریق صفقہ کا مالک نہیں لہذا کل میں شفیعہ ساقط ہو جائے گا مشتری کے ضرر کو روکتے ہوئے جو تفریق صفقہ کی وجہ سے اور ضرر کو ضرر سے زائل نہیں کیا جاتا لیکن جیسا کہ امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کے ہاں ہے اور احناف کے ہاں یہی رائے راجح ہے نصف مشفوع غیر میں طلب کی وجہ سے شفیعہ ساقط نہیں ہوتا بلکہ شفیعہ کو اختیار ہوگا کہ کل لے لے یا کل کو چھوڑ دے اور جب شفیعہ زیادہ ہوں تو ان میں سے بعض کو یہ اختیار نہیں کہ وہ کسی دوسرے کو بہہ کر دے اگر کسی ایک نے ایسا کیا تو اس کا شفیعہ ساقط ہو جائے گا م (۱۰۴۲) مجلہ اگر ان میں سے کسی ایک نے اپنا حق ساقط کر دیا حاکم کے حکم سے پہلے دوسرے شفیعہ کو اختیار ہے کہ وہ ساری عقار لے لے لیکن اگر اس نے حاکم کے حکم کے بعد ساقط کیا تو دوسرے کو اس کا حق لینے کا اختیار نہیں م (۱۰۴۳) مجلہ۔

الفقه الاسلامی وادلت..... جلد ششم ۸۱۴ شفعہ کا بیان

۵۔ شفعہ کا مرجع..... حنیفہ کے ہاں شفعہ کے مرنے سے حق شفعہ ساقط ہو جاتا ہے چاہے طلب مواہبہ اور شہادت سے پہلے مرے یا بعد میں فیصلہ کر لینے سے پہلے یا مشتری کے سپرد کرنے سے اس لیے کہ حق شفعہ میں میراث جاری نہیں ہوتی جیسے خیار شرط میں اس لیے کہ حقوق میں حنیفہ کے ہاں وراثت جاری نہیں ہوتی نیز موت کی وجہ سے شفعہ کی ملکیت زائل ہوگئی اس گھر سے اور بیع کے بعد وارث کے لیے ثابت ہوگئی اور مطلب یہ ہے کہ ملکیت بوقت بیع ثابت ہے البتہ مشتری کے مرنے سے شفعہ باطل نہیں ہوتا کیونکہ مستحق باقی ہے اور اس کے حق کا سبب تبدیل نہیں ہوا۔

ظاہر یہ اور حنا بلہ نے تفصیل کی ہے اس معاملہ میں کہ..... شفعہ طلب کرنے سے پہلے مر گیا تو اس کا شفعہ ساقط ہو گیا ① اس کے وارث کو بطور شفعہ لینے کا حق نہیں کسی طرح بھی اس لیے کہ اللہ تعالیٰ نے اسے حق دیا ہے نہ کے غیر کو اور اختیار میں میراث جاری نہیں ہوتی۔ لیکن اگر شفعہ نے طلب شفعہ پر گواہ بنا دیئے پھر مر گیا تو اس کے ورثاء کو شفعہ کے مطالبہ کا حق ہے اس لیے کہ گواہ عاجز ہونے کی صورت میں اصل کے قائم مقام ہوتے ہیں۔

یہ تفصیل انہیں مذہب حنفی کے ساتھ اتفاق کی طرف لے جاتی ہے کہ طلب سے پہلے شفعہ میں میراث نہیں مالکیہ اور شوافع کے ہاں ② حق شفعہ میں میراث جاری ہوگی اگر شفعہ طلب کے بعد اور لینے سے پہلے مر گیا تو شفعہ میں وراثت جاری ہوگی ان کے ہاں اس لیے کہ یہ اختیار ہے جو مال کو لاحق ضرر کو دور کرنے کے لیے ثابت ہے لہذا خیار عیب کی طرح میراث ہوگی۔

ظاہر یہ ہے کہ جیسا کہ ان دونوں مذہبوں کے متعلق دوسروں کی کتابوں میں مذکور ہے کہ حق شفعہ قابل میراث ہے اگرچہ شفعہ کی طلب سے پہلے ہی ہو کیونکہ ان کی عبارتیں مطلق ہیں لیکن حق بات یہ ہے کہ شوافع کے ہاں طلب شرط ہے ورنہ شفعہ کا حق ساقط ہو جائے گا پس ان کا مذہب حنا بلہ کی طرح ہو گیا۔

خلاصہ یہ کہ حنیفہ کے ہاں طلب کے بعد بھی شفعہ میں میراث جاری نہیں ہوتی اور ائمہ ثلاثہ کے ہاں جاری ہوتی ہے اور یہ اختلاف اس صورت میں ہے جب شفعہ شفعہ کا فیصلہ ہونے سے پہلے مر جائے لیکن اگر وہ فیصلہ کے بعد وارثین ادا کرنے اور بیع پر قبضہ کرنے سے پہلے مر گیا تو بالاتفاق بیع ان کے ورثہ کے لیے لازم ہے۔

شفعہ ساقط کرنے والی چیزوں میں کلام سے ہمارے سامنے درج ذیل حقائق آتے ہیں۔ ③

۱..... شفعہ حق ضعیف ہے اس کو طلب سے پختہ اور مؤکد کرنا واجب ہے۔

۲..... شفعہ مشروع ہے شفعہ کے ضرر کو دور کرنے کے لیے اور وہ شریک ہے تمام فقہاء کے ہاں بالاتفاق اور حنیفہ کے ہاں پڑوسی بھی ہے۔

۳..... شفعہ مشتری کے لیے تفریق صفحہ کے ذریعہ ضرر و نقصان کا سبب نہ بنے کہ جب شفعہ شفعہ طلب کرے تو اس میں بیع کا صرف

بعض حصہ لے۔

الفقه الاسلامی وادلتہ جلد ۶ کا ترجمہ بفضل اللہ سبحانہ و تعالیٰ مکمل ہوا

رب تعالیٰ کے حضور دعا ہے کہ اس حقیر خدمت کو قبول فرمائے اور سامان آخرت بنائے۔ آمین شرم آمین

بروز منگل بوقت ۱۰ بجے، رات ۲۵ جمادی الاولیٰ ۱۴۳۱ھ، مطابق ۱۱ مئی ۲۰۱۰ء

سیرۃ اوسوآخ پر دارالاشاعت کراچی کی مطبوعہ مستند کتب

امام برحمان الدین حسینی
علامہ شبلی نعمانی زید سیلان ندوی
عامی محمد سلیمان منیر پوری
ڈاکٹر حافظ حسدانی
ڈاکٹر محمد عیوب لاٹھ
شیخ اکبریت حضرت مولانا حسد زکریا
احمد غنبل حمید
.....
ڈاکٹر حافظ حفیظ امین قادری
احمد غنبل حمید
عبدالعزیز شاہناوی
ڈاکٹر عبدالحق عارفی
شاہ حسین الدین ندوی
.....
مولانا محمد یوسف کانی
امام ابن کسیم
علامہ شبلی نعمانی
مولانا امجد عثمانی

سیرۃ النبی پر نہایت مفصل و مستند تصنیف
پلٹے موضوع پر ایک شاندار علمی تصنیف مستشرقین کے جرات کھول
عشق میں مشاعرہ جو لکھی جانے والی مستند کتاب
خطِ مجربہ الوداع سے استشاد اور مستشرقین کے احقر آغا کے ہر
دعوت و تبلیغ سے مشاعرہ حسرت کی سیاست اور علمی تسلیم
حسرتِ اقدار کے شمال و معادبہ ہا کہ لکھی تھیں پر مستند کتاب
اس جہد کی برگزیدہ خواتین کے حالات و کارناموں پر مشتمل
تابعدین کے دور کی خواتین
ان خواتین کا تذکرہ جنہوں نے حسرت کی زبان پاک سے خوشخبری پائی
حسرتِ بیگم علی الشریعہ سلم کی ازواج کا مستند مجموعہ
انہیجا علیہم السلام کی ازواج کے حالات پر پہلی کتاب
صحابہ کرام ہمگی ازواج کے حالات و کارنامے .
ہر شبہ زندگی میں آنحضرت کا سہ حسد آسمان زبان جس
حضور اکرم سے تعلیم یافتہ حضرت صحابہ کرام کا سہ .
صحابیت کے حالات اور اسوہ پر ایک شاندار علمی کتاب
صحابہ کرام کی زندگی کے مستند حالات مطالعہ کے لئے راہ نمائے کتاب
حضور اکرم صلی اللہ علیہ وسلم کی تعلیمات قلب پر مبنی کتاب
حضرت عرفان دق بھٹے کے حالات اور کارناموں پر مستند کتاب
حضرت عثمان بن

سیرۃ خانبیہ اُردو اعلیٰ ۶ جلد اکہیر ۱
سیرۃ النبی صلی اللہ علیہ وسلم ۳ جلد
زینۃ البعالمین صلی اللہ علیہ وسلم ۲ جلد
مؤمن انسانیت اور انسانی حقوق
رسول اکرم کی سیاسی زندگی
سہ سائل ترمذی
عبد نفوس کی برگزیدہ خواتین
دورِ تابعین کی نامور خواتین
سنت کی خوشخبری پاتے والی خواتین
ازواجِ مطہرات
ازواجِ الانبیاء
ازواجِ صحابہ کرام
اسوۃ رسول اکرم صلی اللہ علیہ وسلم
اسوۃ صحابہ ۲ جلد
اسوۃ صحابیات مع سیرۃ الصحابیات
حیۃ القصابہ ۲ جلد
طہت نبوی صلی اللہ علیہ وسلم
الفساوق
حضرت عثمان ذوالنورین

اسلامی تاریخ پر چند جدید کتب

علامہ ابو عبد اللہ محمد بن سعد البصری
علاء محمد عبدالعزیز ابن خلدون
ملاحہ عماد الدین ابوالفضل اسماعیل ابن کثیر
مولانا اکبر شاہ خان نجیب آبادی
ذہبی ابن عربی
علامہ ابن کثیر
ابن کثیر

اسلامی تاریخ کا مستند اور بیاداری کا
مع مقدمہ
اردو ترجمہ النہایۃ البدیۃ
تاریخ الامم و الملوک
اردو ترجمہ تاریخ الامم و الملوک
انہما کرام کے بعد دنیا کے مقدس ترین انسانوں کی سرگزشت حیات

طبقات ابن سعد
تاریخ ابن خلدون
تاریخ ابن کثیر
تاریخ اسلام
تاریخ مملکت
تاریخ طبری
سیرۃ الصحابہ

دارالاشاعت اردو بازار ۱۵ ایس ایس جناح روڈ
کراچی ۷۰، پاکستان ۲۱، ۲۶، ۳۱، ۳۸، ۳۹

تفاسیر و علوم قرآنی اور حدیث نبوی سنہ ہجری ۱۴۲۸

دارالاشاعت کی مطبوعہ مستند کتب

تفاسیر علوم قرآن

تفسیر عثمانی بجز تفسیر میں عزائمات جدید کلمات ۱ جلد	مولانا عبدالرحیم عثمانی
تفسیر میر مظہری اردو	۱۲ جلدیں قاضی محمد شمس الدین دہلوی
قصص القرآن	۳ حصے در ۲ جلد کامل مولانا حفص الرحمن سیرمدانی
تاریخ ارض القرآن	علامہ سید سلیمان ندوی
قرآن اور ماحولیات	انجلیئر شیخ سعید رشید
قرآن سائنس اور تربیتی فائدہ مند	ڈاکٹر محبت فیضیاس قادری
لغات القرآن	مولانا عبدالرشید نعمانی
قاموس القرآن	قاضی نون العتدین
قاموس الفاظ القرآن الکریم (عربی انگریزی)	ڈاکٹر عبدالرشید نعمانی
ملک الیقین فی مناقب القرآن (عربی انگریزی)	حسان پٹیل
احسن قرآنی	مولانا شرف علی تھانوی
قرآن کی باتیں	مولانا محمد سعید صاحب

حدیث

تفسیر البخاری مع ترجمہ و شرح اردو ۳ جلد	مولانا عبدالرحیم عثمانی
تفسیر مسلم	۳ جلد مولانا زکریا آقبال فاضل دارالعلوم کراچی
جامع ترمذی	۲ جلد مولانا بخش احمد صاحب
سنن ابوداؤد و شریف	۳ جلد مولانا عبدالرشید نعمانی
سنن نسائی	۳ جلد مولانا فضل احمد صاحب
معارف الحدیث ترجمہ و شرح	۳ جلد مولانا محمد رشید نعمانی صاحب
مشکوٰۃ شریف مترجم مع عزائمات	۳ جلد مولانا عبدالرحمن کاندھلوی مولانا عبدالرشید نعمانی
ریاض الصالحین مترجم	۲ جلد مولانا فیصل الرحمن نعمانی صاحب
الادب المفرد کامل ترجمہ و شرح	از امام بخاری
مظاہر حق ہدیہ شرح مشکوٰۃ شریف ۵ جلد کامل	مولانا عبدالرشید نعمانی پوری فاضل یونین
تقریر بخاری شریف	۳ حصے کامل مولانا عبدالرشید نعمانی صاحب
تجزیہ بخاری شریف	یک جلد مولانا حسین بن مبارک نسیمی
تنظیم الاشارات	شرح مشکوٰۃ اردو مولانا ابوالحسن صاحب
شرح الراعی نووی	ترجمہ شرح مولانا مفتاح الرحمن نعمانی
قصص الحدیث	مولانا زکریا آقبال فاضل دارالعلوم کراچی

ناشر:- دارالاشاعت اردو بازار کراچی فون ۶۸-۲۲۱۳۷-۲۲۱۳۷-۲۲۱۳۷

