خارج الفقه

۱-۱۱-۱۴۰۲فقه اکبر ۲

۵۶

(مکتب و نظام قضایی اسلام)

دراسات الاستاذ:

مهدي الهادوي الطهراني

مکتب و نظام قضایی اسلام

ضرورت وجود قانون

تساوی تمام آحاد مسلمین در برابر قانون

رسیدگی عادلانه به دعاوی

سرعت در احقاق حق

اصل برائت

استقلال قاضی

رعایت امور موجب عدالت ثبوتی و اثباتی از سوی کارگزاران قضایی

سهولت مراجعه به سیستم قضایی

غیر قابل بازگشت بودن حکم قضایی مگر در صورت بطلان مستندات

قاضی

مشاوران قاضی

هیأت منصفه

دادستان

وکیل مدافع

تحقق امنیت در جامعه

حاکمیت قانون در جامعه

رسیدن ذی حق به حق خود

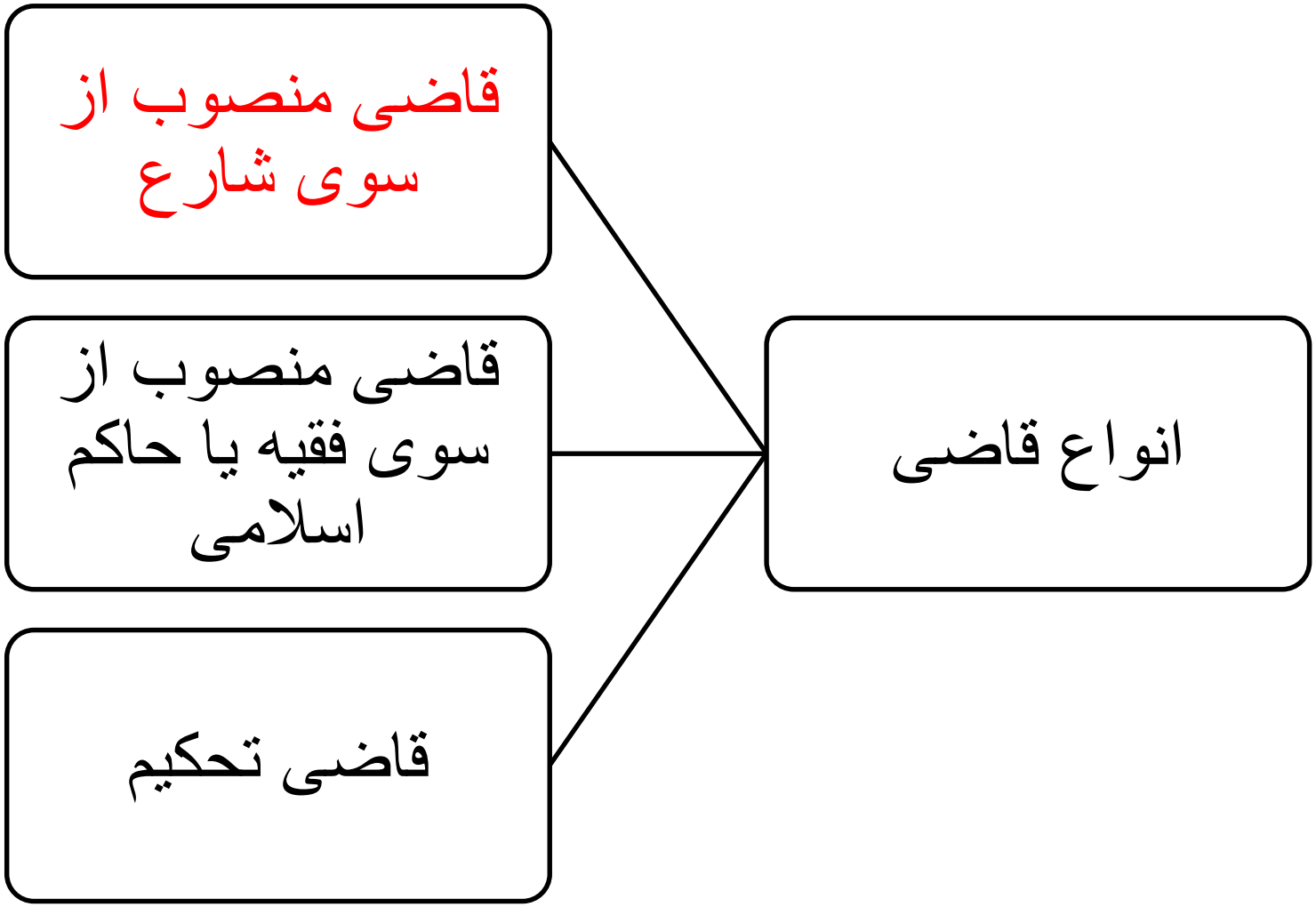
رفع خصومت

جلوگیری از تحقق جرم فردی و اجتماعی

تامین حقوق شهروندی

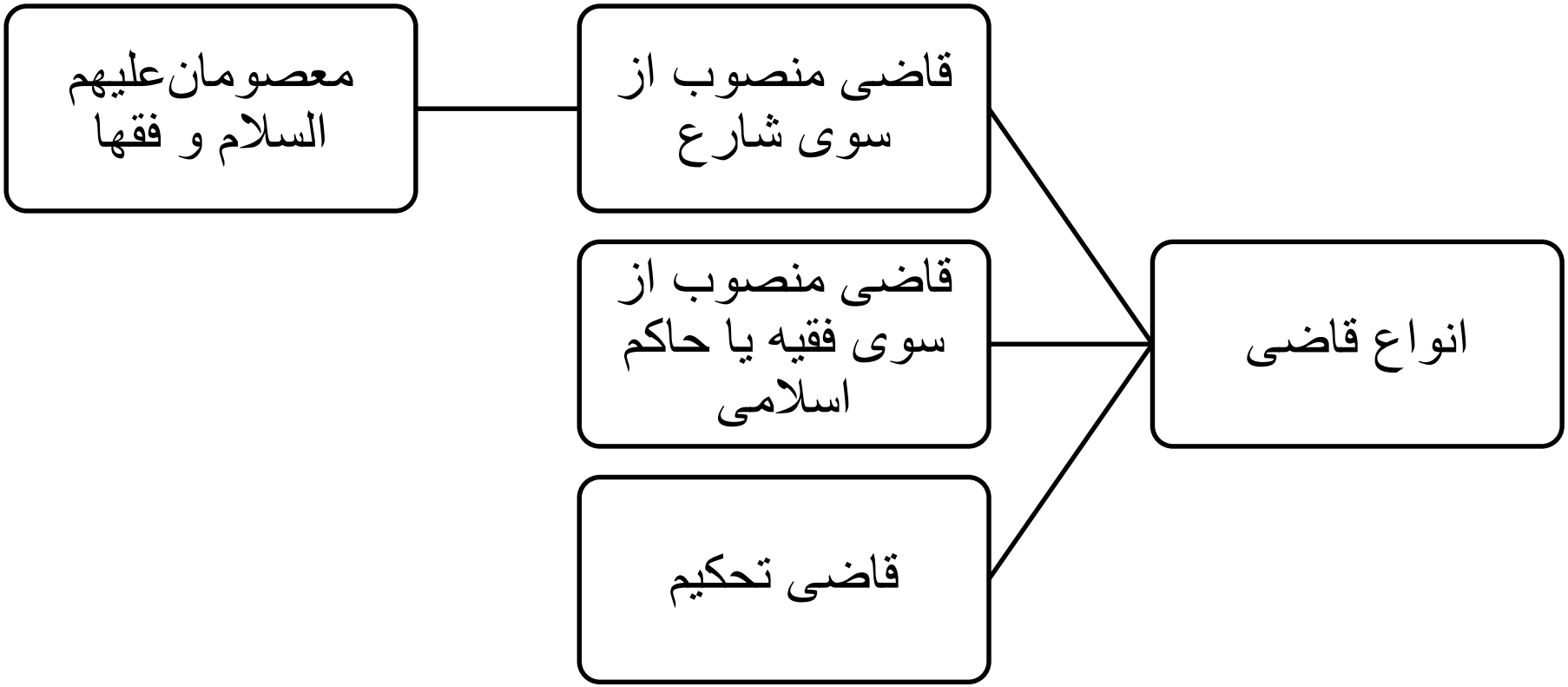
عدالت ثبوتی و اثباتی دستگاه قضا

انواع قاضی

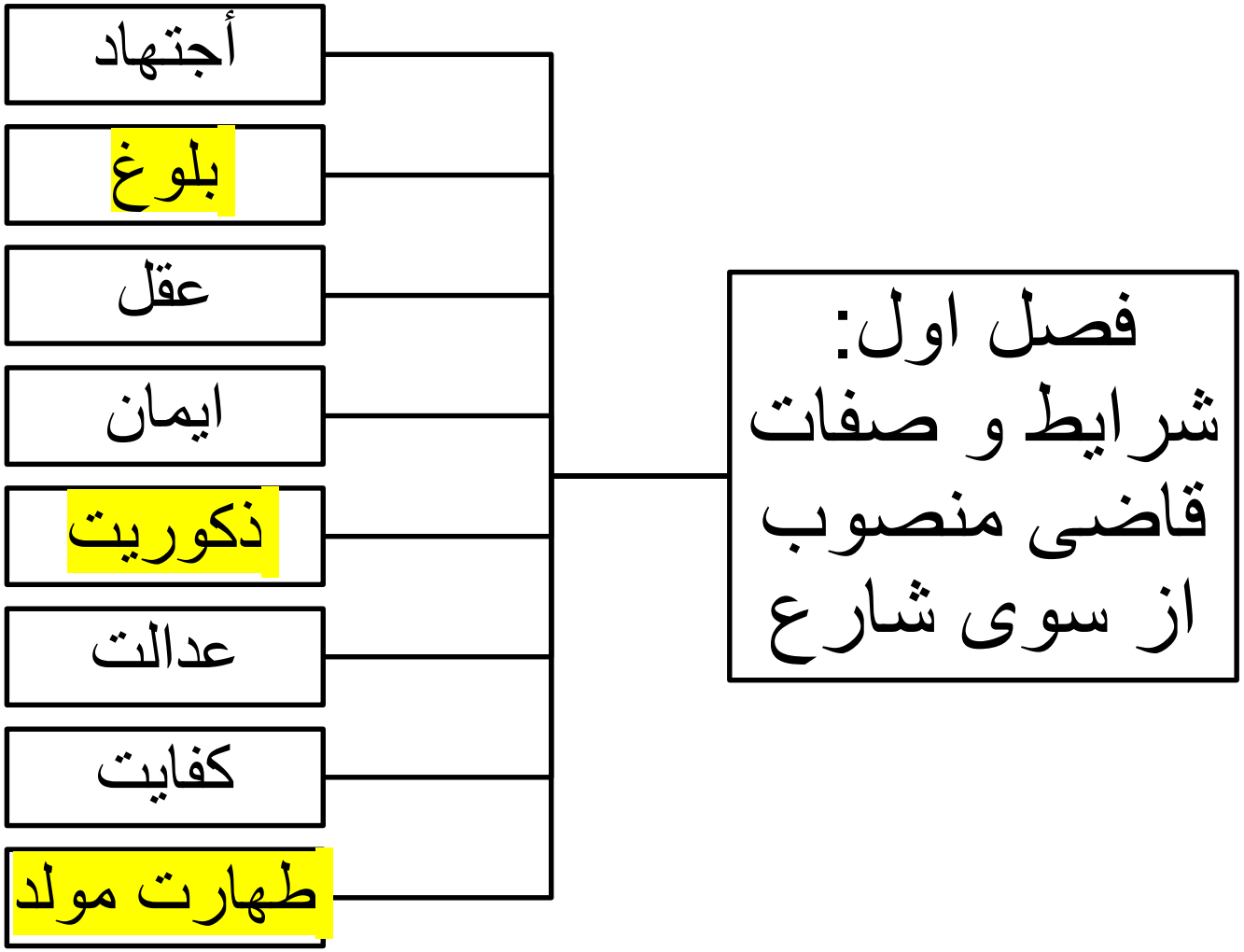


قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۷۳

انواع قاضی

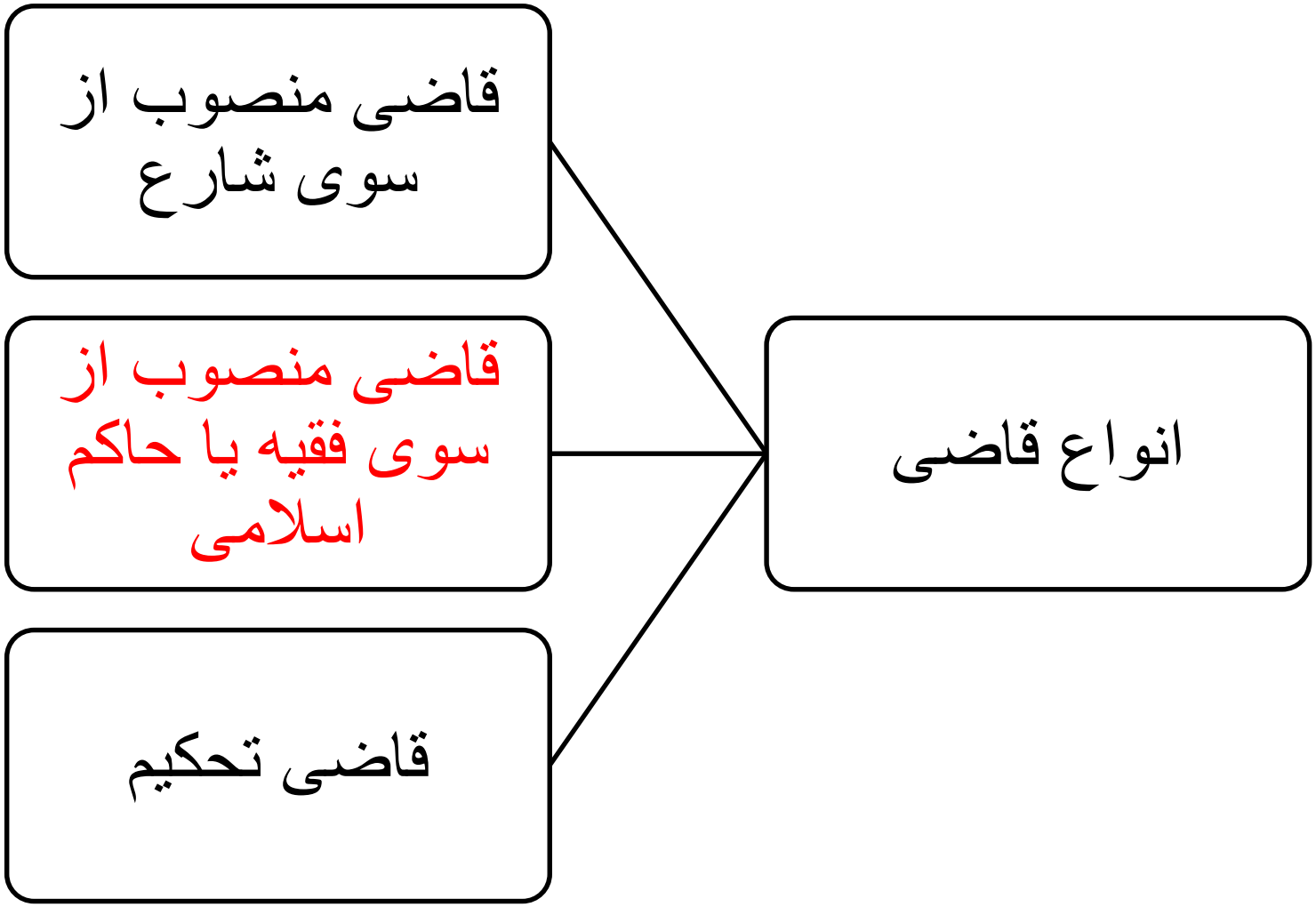


قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۷۳

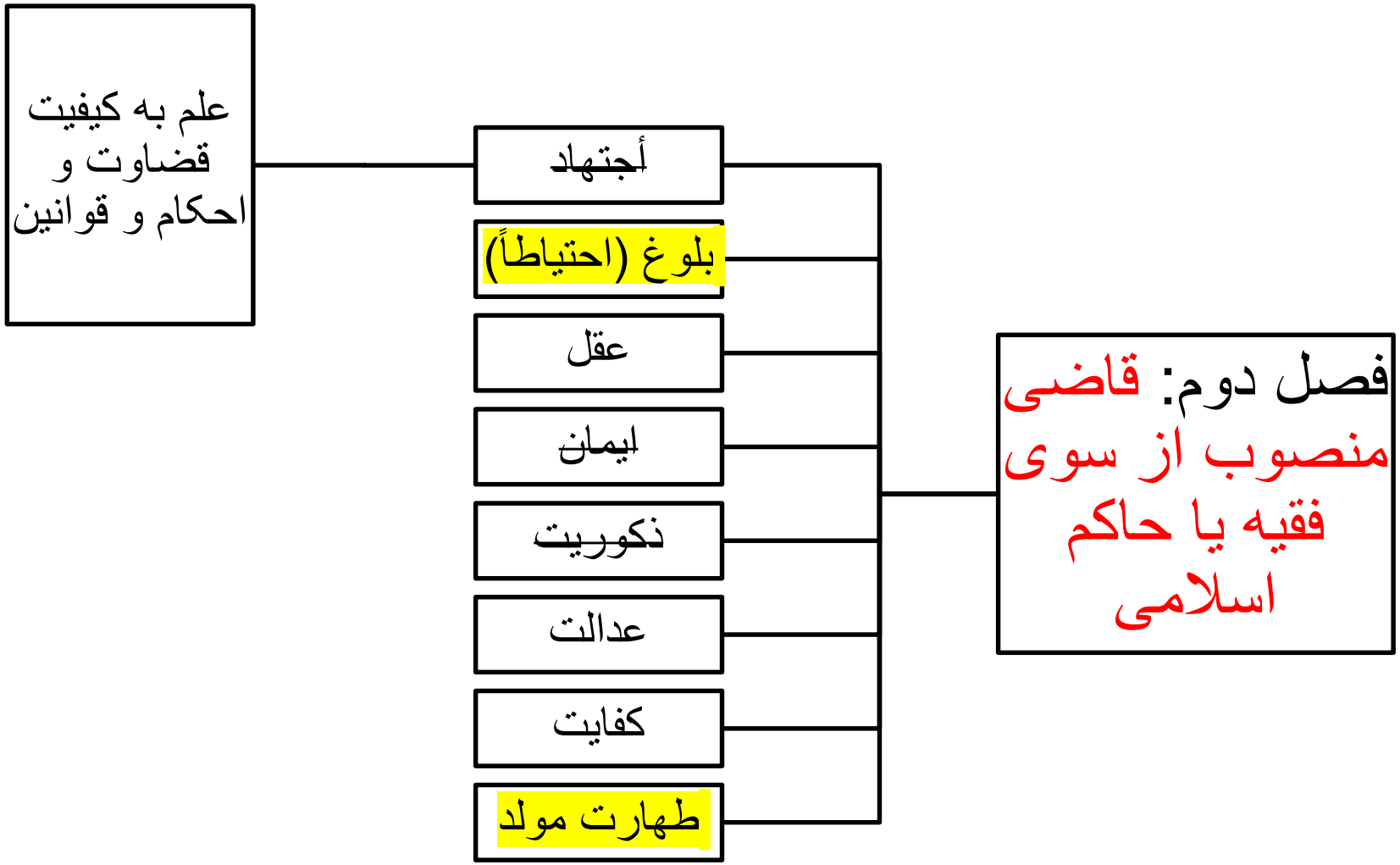


قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۷۴-۱۲۰

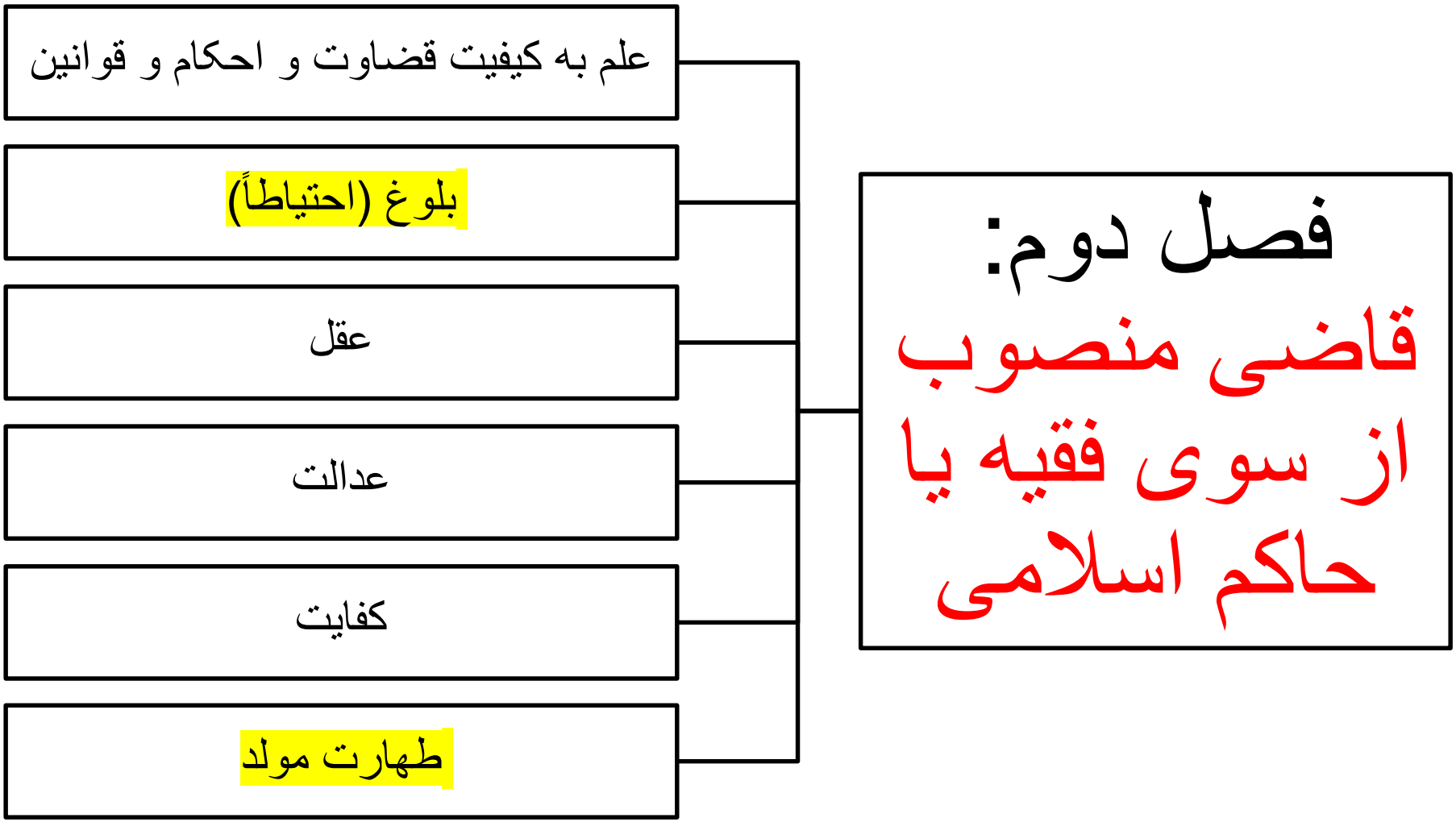
انواع قاضی



قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۷۳

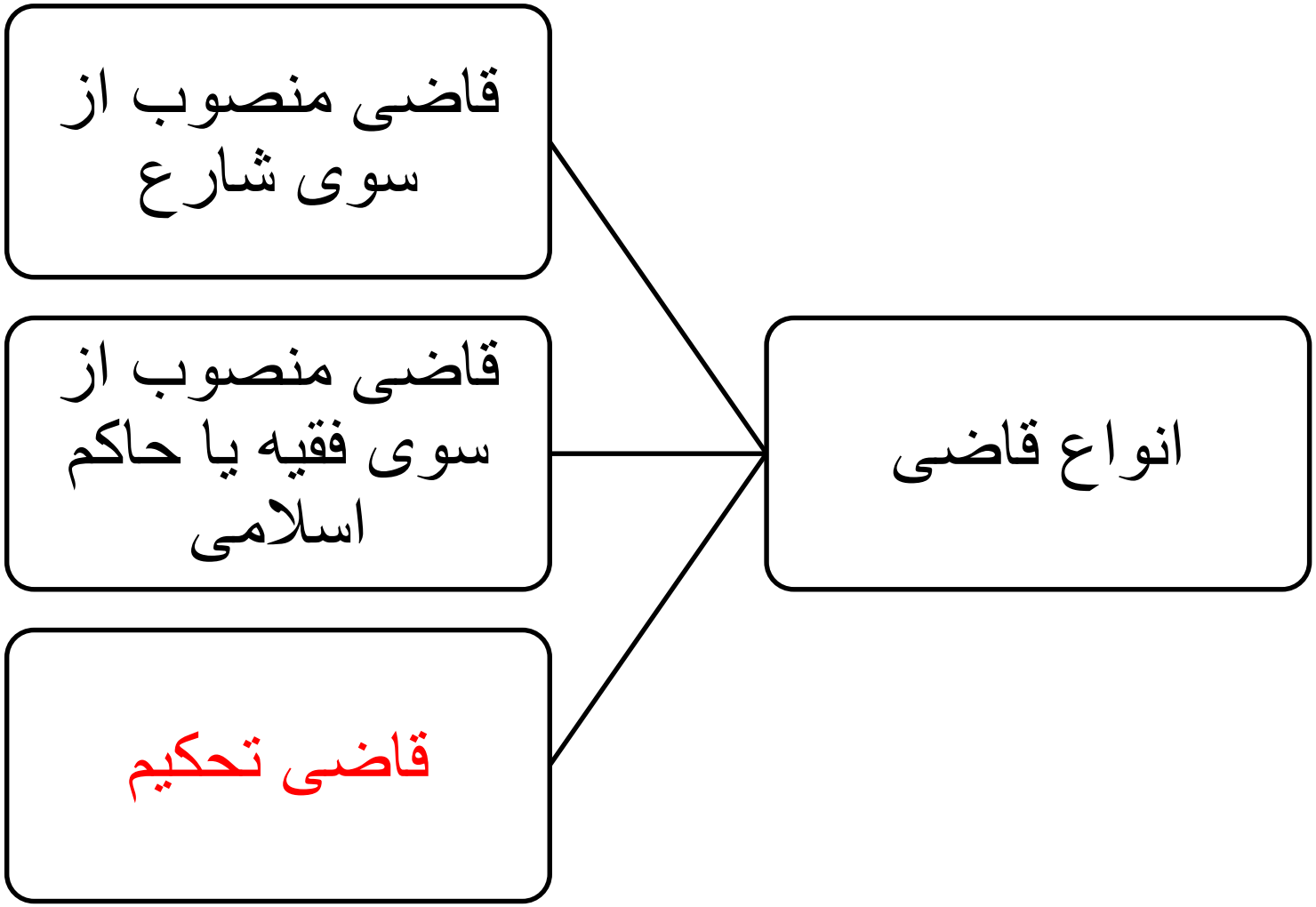


قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۷۴-۱۲۰



قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۷۴-۱۲۰

انواع قاضی



قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۷۳

شرایط و صفات قاضی تحکیم

- فصل سوم: شرایط و صفات قاضی تحکیم
- در بحث های گذشته گفتیم اگر متخاصمین به شخصی که بالفعل فاقد منصب قضاوت می باشد، مراجعه کنند و او را به عنوان قاضی برگزینند، حکم این قاضی که او را قاضی تحکیم می نامند، نفوذ شرعی ندارد و محکوم علیه، یعنی کسی که علیه او حکم شده است، می تواند به آن عمل نکند.(۴۴۳)

قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۱۴۰-۱۵۴

شرایط و صفات قاضی تحکیم

- بااین وصف شرط یا صفت خاصی در قاضی تحکیم مطرح نیست و اشخاص فاقد منصب قضاوت همگی در این گروه قرار می گیرند. این اشخاص عباتند از:

قضاوت و قاضی، هادوی تهرانی، ص ۱۴۰-۱۵۴

مکتب و نظام قضایی اسلام

ضرورت وجود قانون

تساوی تمام آحاد مسلمین در برابر قانون

رسیدگی عادلانه به دعاوی

سرعت در احقاق حق

اصل برائت

استقلال قاضی

رعایت امور موجب عدالت ثبوتی و اثباتی از سوی کارگزاران قضایی

سهولت مراجعه به سیستم قضایی

غیر قابل بازگشت بودن حکم قضایی مگر در صورت بطلان مستندات

قاضی

مشاوران قاضی

هیأت منصفه

دادستان

وکیل مدافع

تحقق امنیت در جامعه

حاکمیت قانون در جامعه

رسیدن ذی حق به حق خود

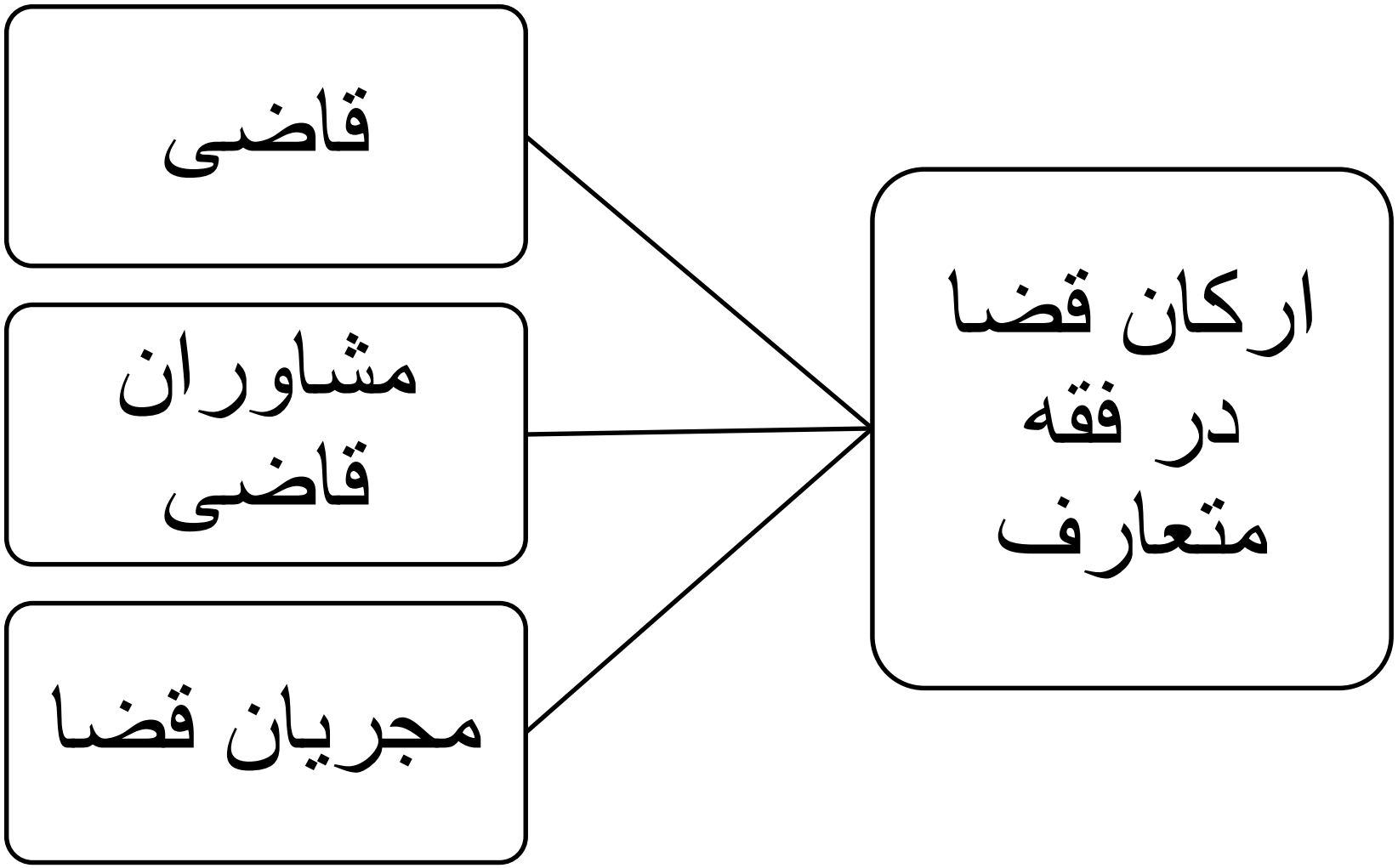
رفع خصومت

جلوگیری از تحقق جرم فردی و اجتماعی

تامین حقوق شهروندی

عدالت ثبوتی و اثباتی دستگاه قضا

ارکان قضا در فقه متعارف



مشاوران قاضی

- ذ المستحبة...
- يحضر من أهل العلم من يشهد حكمه فإن أخطأ نبهوه لأن المصيب عندنا واحد و يخاوضهم فيما يستبهم من المسائل النظرية لتقع الفتوى مقررة و لو أخطأ فأتلف لم يضمن و كان على بيت المال.

شرائع الإسلام فی مسائل الحلال و الحرام؛ ج۴، ص: ۶۴-۶۶

مشاوران قاضی

- مسألة ۳۳: قال ابن الجنيد: و لا بأس بأن يشاور الحاكم غيره فيما اشتبه عليه من الأحكام، فإن خبّروه بنصّ أو سنّة أو إجماع خفی عليه، عمل به.

مختلف الشيعة فی أحكام الشريعة؛ ج۸، ص: ۴۲۹

مشاوران قاضی

- و قال الشيخ فی (المبسوط): متی حدثت حادثة فأراد أن يحكم فيها، فإن كان‌عليها دليل من نصّ كتاب أو سنّة أو إجماع، عمل عليه، و كذلک عندهم إن كان عليه قياس لا يحتمل إلّا معنی واحدا، كالشفعة للجار و نحوه، حكم به من غير مشورة.

مختلف الشيعة فی أحكام الشريعة؛ ج۸، ص: ۴۲۹

مشاوران قاضی

- و عندنا أنّ جميع الحوادث هذا حكمها، فلا يخرج عنها شیء، فإن سدّت «۱»، كانت مبقاة على الأصل.
- و عندهم إن كانت مسألة اجتهاد، استحبّ له أن يشاور فيها، لقوله تعالى:وَ شاوِرْهُمْ «۲».
- (۱) فی المصدر: اشتبهت.
- (۲) آل عمران: ۱۵۹.

مختلف الشيعة فی أحكام الشريعة، ج۸، ص: ۴۳۰

مشاوران قاضی

- و لم يرد تعالى المشاورة فـي أحكـام الـدين و مـا يتعلّـق بالشريعة، و إنّما أراد فيما يتعلّق بتدبير الحرب و نحـوه بـلا خلاف، و كان رسول الله صـلّى الله عليـه و آلـه غنيّـا عـن مشاورتِهم، و لكن أراد أن يستنّ بـه الحـاكم بعـده، و قـال تعالى و أَمْرُهُمْ شورى بَيْنَهُمْ «٣» و شاور النبي عليه السلام أصحابه فى قصّة أهل بدر و اساراه، و شـاور أهـل المدينـة يوم الخندق، و عليه الإجماع عندهم، و قد قلنا ما عندنا.
- (٣) الشورى: ٣٨.

مختلف الشيعة فى أحكام الشريعة، ج٨، ص: ٤٣٠

مشاوران قاضی

- و عندهم إذا شاور، فينبغی أن يشاور الموافق و المخالف من أهل العلم، و لا يشاور إلّا ثقة عالما بالكتاب و السنّة و أقاويل الناس و لسان العرب و القياس،

مختلف الشيعة فی أحكام الشريعة، ج۸، ص: ۴۳۰

مشاوران قاضی

- فإذا شاورهم و اجتهد فيها و غلب على ظنّه الحكم، فذاک فرضه، و لا يرجع فيه إلى قول غيره و إن كان غيره أعلم منه حتى يعلم كعلمه، لأنّه لا يصحّ أن يلى الحاكم حتّى يكون ثقة من أهل الاجتهاد، فإن لم يكن كذلک، لم يكن حاكما، و لم ينفذ له حكم، و كلّ ما حكم به باطل، و كذلک لا يجوز أن يقلّد و يفتى.

مختلف الشيعة فى أحكام الشريعة، ج۸، ص: ۴۳۰

مشاوران قاضی

- و قد قلنا: إنّ عندنا أنّه لا يتولّى الحكم إلّا من كان عالما بما وليه، و لا يجوز أن يقلّد غيره و لا يستفتيه فيحكم به، فإن اشتبه عليه بعض الأحكام، ذاكر أهل العلم لينبّهوه على دليله، فإذا علم صحّته، حكم به، و إلّا فلا «۴».
- (۴) المبسوط ۸: ۹۷- ۹۸.

مختلف الشيعة فی أحكام الشريعة، ج۸، ص: ۴۳۰

مشاوران قاضی

- و كلام الشيخ هذا يعطى المنع من المشاورة، لكنه سوّغ له السؤال لمن عنده من أهل العلم، لا على معنى أنّه يقلّدهم، و لكن بمعنى أنّه ينبّهوه على ما خفى عنه من الأدلّة، أو غفل، أو سها فيه، و شرط أن يكون من أهل الاجتهاد و المعرفة.

مختلف الشيعة فى أحكام الشريعة، ج۸، ص: ۴۳۱

مشاوران قاضی

- و كلام ابن الجنيد لا ينافيه، لأنّه قال: يشاورهم لينبّهوه على ما خفي عليه من الأحكام، فإن خبّروه بنصّ أو إجماع أو سنّة خفي عليه، عمل به.

مختلف الشيعة فی أحكام الشريعة، ج۸، ص: ۴۳۱

مشاوران قاضی

- و هذا يحتمل أن يقصد به ما قاله الشيخ احتمالا قويّا، و أن يكون مقلّدا لهم، و حينئذ تظهر المنافاة بين الكلامين، لكن لمّا أجمعنا على أنّه لا يجوز أن يلى القضاء المقلّد، وجب حمل كلامه على الأوّل.

مختلف الشيعة فی أحكام الشريعة، ج۸، ص: ۴۳۱

مشاوران قاضی

- قوله: «و يحضر من أهل العلم. إلخ».
- (١) المراد بأهل العلم المجتهدون فی الأحكام الشرعيّة، لا مطلق العلماء.

مسالک الأفهام إلى تنقيح شرائع الإسلام؛ ج١٣، ص: ٣٧٣

مشاوران قاضی

- و ليس المراد أن يقلّدهم فى المسألة، سواء تبيّن خطؤه أم لا، لما تقرّر من أن غير المجتهد لا ينفذ قضاؤه مطلقا، بل لأن القضاء مظنّة تشعّب الخاطر و تقسّم الفكر، و جزئيّات الأحكام الواردة عليه بعضها يشتمل على دقّة و صعوبة مدرک، فربما غفل بواسطة ذلک عن بعض مدارک المسألة، فينبّهوه عليه ليعتمد منه ما هو الأرجح منه.

مسالک الأفهام إلى تنقيح شرائع الإسلام؛ ج۱۳، ص: ۳۷۳