علم اصول الفقه

۱۲-۷-۸۸ استصحاب عدم‌النسخ ۸

دراسات الاستاذ:
مهدي الهادوي الطهراني

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

و هذا الإشکال یمکن علاجه تارة بأنَّ الحکم المشکوک فی نسخه لیس مجعولاً علی نهج القضیة الخارجیة التی تنصب علی الافراد المحققة خارجا مباشرة لیحتمل تعدد الموضوع بل علی نحو القضیة الحقیقیة التی تنصب فیها الحکم علی الموضوع الکلی المقدر الوجود،

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

و فی هذه المرحلة لا فارق بین القضیة المتیقنة و القضیة المشکوکة موضوعا الا من ناحیة الزمان و تأخر الموضوع للقضیة المشکوکة زماناً عن الموضوع للقضیة المتیقنة و هذا یکفی لانتزاع عنوانی الحدوث و البقاء عرفا علی نحو یعتبر الشک المفروض شکاً فی بقاء ما کان فیجری الاستصحاب من دون فرق بین کون القضیة المجعولة بنحو الإطلاق أو العموم بأن لوحظ کل فرد فرد موضوعاً للحکم لأنَّ المفروض عدم خصوصیة لکل فرد فی قبال الافراد الأخری فی القضیة الحقیقیة.

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۶

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

و أخری یعالج هذا الإشکال بالتعویض عن الاستصحاب المذکور التنجیزی باستصحاب تعلیقی بأن یشار إلی الفرد المکلف المتأخر زماناً و یقال انَّ هذا کان حکمه کذا علی تقدیر وجوده و لا یزال کما کان،

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۶

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

- إلاّ انَّ هذا الاستصحاب یتوقف علی تمامیة امرین:

– ۱ – أن تکون القضیة المجعولة حقیقیة لا خارجیة و إلاّ لم یکن یحرز أنّ هذا الفرد لو کان موجوداً قبل زمان النسخ کان حکمه نفس ذلک الحکم لأنَّ موضوعه الافراد الموجودین آنذاک بخصوصیاتهم الخارجیة لا الحقیقیة.

– ۲ – أن یستظهر من دلیل جعل الحکم انَّ المجعول قضیة شرطیة تعلیقیة مفادها إن وجد مکلف فی ذلک الزمان کان حکمه کذا لیمکن ان نستصحب القضیة التعلیقیة، و اما إذا کان المجعول قضیة حملیة تنجیزیة ینتزع منها عقلا قضیة تعلیقیة لم یجر الاستصحاب فیه.

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۷

المقام الأول – فـی جریـان استصـحاب عـدم النسخ

- أقول:

– لا یجری هذا الإستصحاب التعلیقـی حتـی لـو تـوفر هـذان الشـرطان لأن جریانه یختص بموارد تحقق الشرط و الشرط هنا لا یتحقق.

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

- و ثالثاً – انَّ استصحاب بقاء الحکم سواء بصیغته التنجیزیة أو التعلیقیة معارض باستصحاب العدم المنجز الثابت لآحاد المکلفین الذین یعیشون فی الزمان المحتمل وقوع النسخ فیه، و هذا الاستصحاب یشبه الاعتراض علی الاستصحاب التعلیقی عموماً بمعارضته بالاستصحاب التنجیزی، و یکون الجواب المتقدم هناک جواباً علیه فی المقام أیضاً.

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۷

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

- و هکذا یتضح جریان استصحاب عدم النسخ بصیغته الأولی الثابتة فی تمام الشبهات الحکمیة.

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

- و امّا استصحاب عدم النسخ بصیغته الثانیة أعنی استصحاب بقاء نفس الجعل و القرار الشرعی – بناءً علی استظهار ذلک من أدلة الأحکام المقررة شرعاً – فیمتاز الاستصحاب بهذه الصیاغة علی الصیغة السابقة انه فی مورده لا یمکن التمسک بالأصل اللفظی أعنی التمسک بإطلاق الدلیل اللفظی لنفی النسخ بهذا المعنی، لأنَّ هذا المعنی للنسخ لا یرجع إلی تقیید مفاد الدلیل حتی یمکن نفیه بالإطلاق بل مفاد الدلیل هو الجعل المطلق و المستمر و انما هو رفع لعالم الثبوت و المدلول لا تکذیب للدلالة بخلاف مورد الاستصحاب بالصیغة السابقة فانه کان یرجع إلی احتمال التقیید فی مفاد الدلیل.

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۷

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

- یرد علی هذا الاستصحاب:
- أولا – المناقشة الثالثة المتقدمة علی الصیغة الأولی و هی المعارضة مع استصحاب العدم المنجز الثابت لآحاد المکلفین الذین یعیشون زمن النسخ المحتمل فنحتاج هنا أیضاً إلی العلاج المتقدم لهذا الإشکال.

- **و قد مر عدم إفادة الإستصحاب التعلیقی هنا لعدم تحقق الشرط.**

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۷

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

- و ثانیاً – انَّ ترتب المجعول علی الجعل بهذا المعنی لیس شرعیاً بل عقلی فإثباته باستصحاب الجعل غیر ممکن.
- و الجواب: انّا بعد أن فرضنا وجود اعتبار عقلائی و صیاغة عرفیة للحکم بهذا النحو فی مقام إیصال المولی لمراداته إلی المکلفین فلسنا بحاجة إلی إثبات شیء وراء نفس الجعل فی مقام التنجیز لما تقدم من کفایة وصول الکبری و الصغری فی ترتب المنجزیة و المعذریة

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۷–۲۹۸

المقام الأول – فی جریان استصحاب عدم النسخ

- و هکذا یظهر تمامیة کلتا الصیغتین لاستصحاب عدم النسخ.

المقام الثانی – فی استصحاب حکم الشریعة السابقة عند الشک فی انتساخه بهذه الشریعة،

- و البحث هنا بعد الفراغ عن تمامیة أرکان الاستصحاب فی استصحاب عدم النسخ حیث یمکن أن یستشکل فی استصحاب عدم نسخ حکم الشرائع السابقة بأحد اعتراضین آخرین:

المقام الثانی – فی استصحاب حکم الشریعة السابقة عند الشک فی انتساخه بهذه الشریعة،

- الاعتراض الأول – مانعية العلم الإجمالی بثبوت نسخ أحكام الشريعة السابقة إجمالاً فتتعارض الاستصحابات و تتساقط.

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۸

المقام الثانی – فی استصحاب حکم الشریعة السابقة عند الشک فی انتساخه بهذه الشریعة،

- و أُجیب علیه بانحلال العلم الإجمالی هذا بالعلم التفصیلیّ بنسخ جملة من أحکامها بالاحکام المعلومة تفصیلاً من شریعتنا أو بالعلم الإجمالی الأصغر دائرة – کما هو الصحیح –.

بحوث فی علم الأصول، ج ۶، صفحه ۲۹۸