

الجمهورية الجزائرية الديمقراطية الشعبية.

وزارة التعليم العالي والبحث العلمي.

كلية الشريعة والإقتصاد.

قسم الفقه و أصوله.

جامعة الأمير عبد القادر للعلوم الإسلامية

قسنطينة .

الرقم التسلسلي:

رقم التسجيل:

تطبيق قواعد الترتيب عند الأصوليين على النوازل الفقهية المعاصرة:

دراسة أصولية فقهية تطبيقية.

رسالة لنيل درجة الدكتوراه في الفقه و أصوله.

الجامعة الأصلية	الرتبة	الصفة	لجنة المناقشة
الأمير عبد القادر	أستاذ تعليم عالي	رئيسا	عبد القادر جدي
الأغواط.	دكتور	مقرر	نور الدين صغيري
الأمير عبد القادر	دكتور	عضو	حاتم باي
الحاج لخضر؛ باتنة	أستاذ دكتور	عضو	مسعود فلوسي
الجزائر 1	دكتور	عضو	محمد حموش

إعداد: عبد المنان علي محمد سعيد. إشراف الدكتور: نور الدين صغيري.

السنة الدراسية: 1435-1436 هـ / 2013-2014 م.

المخلص.

تعتبر دراسة النوازل المعاصرة من الأهمية بمكان؛ لتعلقها بمستجدات العصر، وقضاياه المختلفة؛ ما جعل العديد من الباحثين يخصصونها بالبحث؛ بغية إيجاد الحلول الشرعية لها، في عالم اتسعت معارفه، وتنوعت نوازله، وتعقدت مشاكله؛ ولكون نوازل العصر مسائل ظنية اجتهادية المرجع فيها غالباً للأقيسة، والمصالح المرسله، وقواعد الشريعة الكلية، فقد رغبت في بحث جملة من النوازل المعاصرة في جوانب: العبادات، والمعاملات، والتشريع، وفي جانب السياسة الشرعية، ونوازل العادات، مقترنة بقواعد الترجيح عند الأصوليين؛ فكان هذا البحث الموسوم بـ: "تطبيق قواعد الترجيح عند الأصوليين على النوازل الفقهية المعاصرة، دراسة أصولية فقهية تطبيقية"؛ كمحاولة لذلك.

وقد عرضت هذا البحث في مقدمة، وفصل تمهيدي، وثلاثة فصول أخرى، وخاتمة، يتبعها عدة فهارس عامة، تعرف بمحتويات البحث، وتلقي الضوء على جزئياته ومكوناته. فالمقدمة ذكرت فيها اسم الموضوع، وأهم أسباب اختياره، وأهميته، وأهدافه، والدراسات السابقة فيه، وأبرز الإشكاليات التي يرغب الباحث في معالجتها من خلال البحث، وبعض الصعوبات التي اعترضت الباحث خلال بحثه، ثم وضحت منهج البحث وخطته العامة.

أما الفصل التمهيدي فعرفت فيه بالأسس والمصطلحات الرئيسة في البحث في مبحثين، تناولت فيهما: تعريف التطبيق والترجيح لغة واصطلاحاً، والعلاقة بينهما، وبينت فيه مفهوم قواعد الترجيح، وأركانها، وشروطه، ومحله، وضابطه، وختمته بذكر خلاف العلماء في الترجيح والعمل بالدليل الراجح.

أما الفصل الأول فقد تناولت فيه وجوه الترجيح بين الأدلة عند الأصوليين وتطبيقاتها الفقهية، من خلال ستة مباحث، كل مبحث تناول الترجيح والتطبيق باعتبار معين على النحو التالي:

- الترجيح باعتبار السند وتطبيقاته.
- الترجيح باعتبار المتن وتطبيقاته.
- الترجيح باعتبار الحكم والمدلول وتطبيقاته.
- الترجيح باعتبار الأقيسة وتطبيقاتها.
- الترجيح باعتبار الأمور الخارجية وتطبيقاتها.
- الترجيح باعتبار الحدود السمعية الظنية وتطبيقاتها.

أما الفصل الثاني؛ قد تناول دراسة فقهية تطبيقية لقواعد الترجيح عند الأصوليين على النوازل المعاصرة في جانب العبادات والمعاملات، والتشريع من خلال ثلاثة مباحث. المبحث الأول: قمت فيه بدراسة فقهية تطبيقية على بعض النوازل المعاصرة في جانب العبادات في أربعة مطالب، عرضت فيها: تطهير المياه الملوثة بالوسائل الحديثة، والصلاة في الطائرات والمركبات الفضائية، وغازات التخدير للصائم، والإحرام بالحج والعمرة من الطائرات والمركبات البحرية.

والمبحث الثاني قمت فيه بدراسة فقهية تطبيقية على بعض النوازل المعاصرة في جانب المعاملات في أربعة مطالب، عرضت فيها: الخطبة عن طريق الإنترنت، والإضافات النجسة في المشروبات، وعملية رتق غشاء البكارة، والإجهاض.

وفي المبحث الثالث قمت بدراسة فقهية تطبيقية لقواعد الترجيح على بعض المسائل المتعلقة بالجانب التشريعي في خمسة مطالب، عرضت فيها: الاجتهاد الجماعي، والجامع الفقهية، وهيئات الإفتاء في العالم الإسلامي، وهيئات الرقابة الشرعية في المصارف الإسلامية، وتقنين أحكام الشريعة الإسلامية.

أما الفصل الثالث؛ فاشتمل على دراسة فقهية تطبيقية لقواعد الترجيح عند الأصوليين على النوازل المعاصرة في جانب السياسة الشرعية، ونوازل العادات، وذلك في مبحثين. المبحث الأول تناولت فيه جانب السياسة الشرعية وعرضت فيه ثلاثة مطالب: العمل بالأغلبية في النظام الانتخابي، واختيار ولي الأمر لرأي اجتهادي في مسألة خلافة ومدى الإلزام به، وكذلك إلزام ولي الأمر للقاضي بمذهب معين.

والمبحث الثاني: تناولت فيه جانب نوازل العادات في أربعة مطالب، عرضت فيها: تقرير الطيب الشرعي في إثبات الجنايات أو دفعها، والأحكام المتعلقة بالتجسس، وحكم مروجي الخمر، وحكم الإسلام في الاغتياالات.

أما الخاتمة؛ فاشتملت على أهم النتائج التي توصلت إليها من خلال رحلة البحث، وأتبعتها بجملة من التوصيات العامة.

وكان مسك الختام هي: الفهارس العامة التي احتوى عليها البحث وهي: فهرس الآيات، والأحاديث، والآثار، والأعلام، وقواعد الترجيح عند الأصوليين، والموضوعات التفصيلية للبحث.

هذا وبالله تعالى التوفيق والسداد، ومنه سبحانه نستمد العون.

Summary

The study of contemporary issues is considered to be of great importance because of its direct link to our current era and because of its diverse subject. This has caused many researchers to single it out as a subject of further study in order to find legitimate solutions to it in a world where knowledge has expanded, contemporary issues diversified and the problems have become more complicated. Furthermore, contemporary issues are thought to be theoretical problems the solution for which is dependent on individual scholar's assiduity and its reference is generally reliant upon the use of analogies, (المصالح المرسله) which are the things that come under religious authority, and the overall sharia rulings.

I wanted to investigate a number of these contemporary issues from the point of worship, transactions and legislation as well as the area of sharia politics and contemporary issues related to custom, coupled with the rules used by Scholars of fundamental principles in their rulings with regards to giving preference to (الترجيح) particular judgments. Thus came about this research paper called: "The application of the rules used by Scholars of fundamental principles in their rulings when giving preference to (الترجيح) a particular judgment on contemporary jurisprudence issues; a study of fundamental jurisprudence study and its application as an attempt to achieving that.

This research is presented in the form of a preface, an introductory chapter, three other chapters and a conclusion, followed by several general indexes which present the contents of the study, and highlight its sections and components.

The introduction comprises the name of the subject, the most important reasons for its choice, its importance, its objectives and any previous studies conducted in it. It also highlights the major problems that needed to be addressed through this research, states some of the difficulties encountered therein and then explains the method used in the research and its general plan.

The introductory chapter deals with the definition of the main basic principles as well as the terminology used throughout the study in two sections. It defines the concepts of application وَالْحُكْمُ and giving preference to وَالْحُكْمُ (الترجيح) both linguistically and conventionally and the relationship between them. It also explains the rules of giving preference to وَالْحُكْمُ (قواعد الترجيح), its bases, its conditions, its position and its criterion and concludes by stating the difference of opinions between scholars concerning it and the utilization of the evidence based upon it.

Chapter One deals with the aspects of giving preference to وَالْحُكْمُ (الترجيح) between evidence used by fundamentals Scholars and their jurisprudence applications, through six sections, each one addressing the issue with specific consideration in the following manner:

- Giving preference to ﷺ (الترجيح) considering the chain of narration of Prophetic Hadeeth and its differing layers.
- Giving preference to ﷺ (الترجيح) considering the text (المتن) of Hadeeth.
- Giving preference to ﷺ (الترجيح) considering the ruling and its meaning and applications.
- Giving preference to ﷺ (الترجيح) considering analogies and their layers.
- Giving preference to ﷺ (الترجيح) considering external affairs.
- Giving preference to ﷺ (الترجيح) considering the hearing limitations and their applications.

Chapter two deals with an applied jurisprudence study of the rules of giving preference to ﷺ (الترجيح) used by the fundamentals Scholars with regards to contemporary issues from the point of worship and transactions and their legislation through three sections:

The first topic: I undertook an applied jurisprudence study of some contemporary issues from the point of worship in four areas:

- The purification of polluted water by modern methods, prayer in aircraft, anaesthetic gases for fasting people, and IHRAM at the ceremonies of Umra and Hajj (at pilgrimage) from aircraft and marine vehicles.

The second topic: I undertook an applied jurisprudence study of some contemporary issues from the point of transactions in four areas as follows:

- Engagement via the internet, addition of impure substances to drinks, the operation involving the repair of the hymen and abortion.

The third topic: I undertook an applied jurisprudence study of I studied jurisprudence applied to the rules of عَلَيْهِ giving preference to رَضِيَ اللهُ عَنْهُ (الترجيح) on some issues related to the legislative side in the five areas as follows:

- Collective endeavour, academy of jurisprudence, boards of deliverance of formal legal opinion (Fatwas) in the Muslim world, the boards of religious judicial control in Islamic banking institutions and the legislation of Islamic rulings.

Chapter three: consists of an applied jurisprudence study of the rules of عَلَيْهِ giving preference to رَضِيَ اللهُ عَنْهُ (الترجيح) used by the fundamentals Scholars on some contemporary issues related to legitimate politics and custom and this was done in two areas:

The first topic: I undertook a study of the legitimate politics and consisted of three areas:

- Working majority in the electoral system, the choice of a guardian for discretionary opinion in a controversial issue and the extent of its obligation, as well as requiring a guardian to a judge of a particular doctrine.

The second topic: deals with contemporary issues related to custom and this was done in four areas:

- Forensic medical report to prove crime s or their acquittal, the rulings related to espionage, the rulings regarding the promoters of liquors and the Islamic ruling for assassinations.

The conclusion: As for the conclusion, it consisted of the main results that were arrived at through the research and was followed by a number of general recommendations.

The final part: This consists of the general indexes that constitute the bases of this research paper as follows:

- Index of the Quran verses, the Prophetic Hadeeths, the traditional sayings, Scholars ﷺ Names, Rules related to giving preference to ﷺ used by Fundamentals Scholars and the detailing of subjects for the research.

Finally we ask Almighty Allah for guidance and success and from Him The Exalted we ask for help.

RESUME

L'étude des nawazils modernes est d'une grande importance pour son lien avec les nouveaux faits de l'époque et ses diverses affaires ; ce qui a mené plusieurs chercheurs leurs prêtés une grande attention afin de trouver des solutions légales, dans un monde où les connaissances se sont élargies, ses nawazils se sont diversifiées, les problèmes se sont compliqués. Toutefois, puisque les nawazils de l'époque consistent en des affaires présomptives dont la référence est souvent l'ijtihad et le syllogisme, les intérêts émises, l'intégralité des règles de la Charia. Sur ce, j'ai procédé à la recherche d'un ensemble de nawazils modernes touchant les côtés : Pratiques religieuses, comportements, législation ainsi que le côté de la politique légale, les nawazils des mœurs liées aux règles de préférence chez les puristes. Cette recherche est marquée par « l'application des règles de préférence chez les puristes concernant les nawazils modernes, l'étude puriste juridictionnelle appliquée », et ce en tant qu'essai.

J'ai présenté la présente recherche en un chapitre préliminaire, trois chapitres et une conclusion suivie par plusieurs chapitres généraux présentant le contenu de recherche et éclaircissant des multiples parties.

L'introduction a cité l'intitulé de l'objet, les raisons de son choix, son importance, ses buts, ses précédentes études, les problématiques que désire le chercheurs résoudre à travers sa recherche, quelques difficultés qu'a confronté durant sa recherche, puis elle s'est étalée sur la méthode de recherche et le plan général. Cependant, le chapitre préliminaire a présenté les principes et les principaux termes de la recherche à travers deux études comportant : la définition de l'application et la préférence linguistique et idiomatique et la relation qu'il y a entre eu. Aussi, elle a projeté la définition des règles de préférence, ses angles, ses conditions, son lieu, ses normes en clôturant par la citation des divergences des savants en matière de préférence et l'usage du motif préférable. Le premier chapitre a objecté les points de préférence entres les preuves chez les puristes et son application juridictionnelle à travers six études dont chacune parmi elle a inclus la préférence et l'application comme suit :

- La préférence par rapport à la source et ses applications. – La préférence par rapport au texte rapporté et ses applications. – La préférence par rapport à la loi et sa signification et à leurs applications. – La préférence par rapport syllogisme et ses applications. – La préférence par rapport aux affaires externes et ses applications. La préférence par rapport aux limites auditives présomptives et leurs applications.

Par ailleurs, le second chapitre s'est penché sur une étude de droit appliquée aux règles de préférence chez les puristes concernant les

nawazils modernes à travers les pratiques religieuses et les comportements ainsi que la législation qui s'est étendue sur trois études. La première a comporté l'étude de droit appliquée sur quelques nawazils modernes dans le côté des pratiques religieuses à travers quatre requêtes : La purification de l'eau polluée par les moyens modernes, la prière dans les avions et vaisseaux spatiaux, les gaz anesthésiants pour le jeûneur, la mise en état de consécration rituelle pour le pèlerinage et l'Omra à l'intérieur des avions et des vaisseaux spatiaux. La seconde a comporté l'étude de droit appliquée sur quelques nawazils modernes dans le côté comportemental à travers quatre requêtes : les fiançailles via internet, les ajouts impurs dans les boissons, les opérations de reconstruction de l'hymen et l'avortement. La troisième a comporté l'étude de droit appliquée sur les règles de préférence concernant quelques affaires relatives au côté législatif dont cinq requêtes : l'ijtihad collectif, les groupements de droit, les comités consultatifs dans le monde islamique, les comités de contrôle légal dans les banques islamiques, la codification des dispositions de la loi islamique. Le troisième chapitre s'est dirigé vers l'étude de droit appliquée sur les règles de préférence chez les puristes concernant les nawazils modernes dans le côté de la politique légale, les nawazils des mœurs et ce à travers deux études. La première a comporté le côté de la politique légale dont trois requêtes : procéder par majorité dans l'élection, élire le tuteur revient à l'ijtihad dans les affaires litigieuses est une obligation, l'obligation du tuteur par un courant déterminé par le juge. La seconde a comporté le côté les nawazils des mœurs dont quatre requêtes : le rapport de la médecine légale dans la constatation des délits ou leurs dénis, les dispositions concernant l'espionnage, la loi concernant les vendeurs des vains, la loi islamique relative aux assassinats.

Enfin, la conclusion a englobé les principaux résultats qu'a atteint mon étude durant ma recherche suivis par un ensemble de recommandations. En addition des sommaires qu'a comporté ma thèse : le sommaires des versets coraniques, le hadith, les savants et les recherches, les règles de préférence des puristes, les sujets détaillés de la recherche.

Sur ce, j'implore Dieu pour m'accorder son aide précieuse.