سوال

(64)فارسی فتاوی کسی شیعہ کا سنی کے بھیس میں عورت سے نکاح

جواب

السلام علیکم ورحمۃاللہ وبرکاتہ

شخصے بہ فریب خودرا بہ لباس اہل سنت وانمودہ سنیہ رابہ نکاح خود آوردہ زن چوں بر واقع مطلع گشت ورفض مرد برآں ظاہر گردید، از صحبت آں نفرت کرد پس زن مالک امر خوداست یا نہ۔

الجواب بعون الوہاب بشرط صحة السؤال

وعلیکم السلام ورحمۃاللہ وبرکاتہ!
الحمد للہ، والصلاة والسلام علی رسول اللہ، أما بعد!

درصورت مرقومہ چوں زن برخلاف انچہ اوظاہر کردہ مطلع شد اختیار میدارد، ومالک امر خود ہست۔

قال الحصکفی فی الدر:

قلت وأفاد البعضی أنہا لو تزوجتہ علی أنہ حر أو سنی أو قادر علی المہر أو النفقۃ فبان بخلافہ، أو علی أنہ فلان بن فلان فإذا ھو لقیط أو ابن زنا، کان لہا الخیار فلیحفظ۔ انتھی۔ واللہ أعلم، أجاب بذلک۔

محمد محفوظ اللہ من احفاد القاضی محمد ثناء اللہ الپانی پتی۔

جواب صحیح است، زیراکہ نکح شخص مذکور کہ بیان مذہب اہلِ سنت کردہ درمعرض شرط واقع شدہ، وہرگاہ شرط مفقود گردید زن راخیار ثابت گشت۔

إذا فات الشرط فات المشروط، کما لا یخفی علی ماہر الشریعۃ الغرّاء۔

مواہیر ایں ہرچہار کس برجواب استفتا بودند۔

محمد عبدالرب، سید محمد نذیر حسین، عبدہ محمد قطب الدین خان، محمد لطف اللہ

جواب اول مطابق سوال نیست، چہ سائل سوال ازاین امر نمی سازد کہ آیا نکاح سنیہ از رافضی جائز شدیا نہ، بلکہ آن مالک امر خوداست۔ ومجیب درجواب آن اگرچہ حکم مالک شدن زن امر خودرا دادہ، مگر عبارت درمختار مطابق آن نہ افتادہ، زیراکہ معنی ''کان لہا الخیار'' اینکہ آن زن رااختیار تفریق است، کہ نزد حاکم مرافعہ کردہ مفارقت سازد، وہمچنین عبارت درہمیں معنی مستعمل می شود، نہ اینں کہ نکاحش نافذ نیست۔

وجواب دوم غلط است، چہ قاعدہ ''اِذافات الشرط فات المشروط'' درمعاملات است نہ درنکاح۔

علامہ عبدالمولی دمیاطی تلمیذ طحطاوی در تعلیق الانوار می نویسد:

قولہ کان لھا الخیار فیہ اَن ماذکر شرط لایقتضیہ العقد۔ فیصح النکاح و یبطل الشرط، لاَن النکاح مما لا یبطل بالشروط الفاسدۃ، وان قلنا اِن الزوج کان عارفا بغرور، لایوجب الرجوع اِلافی ضمن عقد المعاوضتہ، اَو عقد یرجع نفعہ اِلی العاقد، کما ذکروہ۔ انتھی، واللہ اَعلم بالصواب۔

حررہ محمد عبدالحی عفا اللہ عنہ

ہوالملہم للحق۔ برارباب فطانت مخفی نماند کہ برجواب اول وثانی اعتراض معترض نیست مگر بناء علی الغفلتہ، یا آنکہ بمقابلہ جواب سند المحدثین شیخ الکل حضرت سید محمد نذیر حسین رحمہ اللہ تعالیٰ لب اعتراض کشودن باعث فخر و مباہات شمرد، وگرنہ جواب اول عین مطابق سوال است، وجواب ثانی سراسر صواب۔ ووجہ دوم جواب ثالث کہ معترض آن را صحیح گفتہ، صحیح و مطابق سوال نمی توان شد، مگر آنکہ جواب اول باجواب ثانی باین وجہ منضم و ملحق گردانیدہ شود، والا این وجہ درجواب سوال مذکور محض ناکافی و بے معنی خواہد شد، و تحقیقش اینست کہ سائل می پرسد کہ شخصے بہ فریب خودرا بلباس اہلِ سنت وانمودہ سنیہ رابہ نکاح خود آوردہ، زن چون برواقعہ مطلع گشت و رفض مرد برآن ظاہر گردید از صحبت آن نفرت کرد۔ پس زن مالک امر خود است یانہ؟ (یعنی زن اختیار فسخ نکاح بای وجہ من الوجوہ دارد یانہ؟ کما ہو متبادر من لفظ السوال) پس مجیب اول جواب داد کہ زن اختیار می دارد او مالک امر خود ہست۔ واین جواب را معترض غیر مطابق سوال قرارداد: فیا للعجب کہ سائل می پرسد کہ زن مالک امر خود است یانہ، ومجیب گوید زن مالک امر خود است، پس چہ جواب اصرح و مطابق سوال و بہتر ازین جواب خواہد گشت؟ چنانچہ معترض خود این جواب رااول غیر مطابق سوال گفتہ بازی گوید کہ مجیب درجواب آن اگرچہ حکم مالک شدن آن امر خود رادادہ، مگر عبارت در مختار مطابق آن نہ افتادہ الخ۔ ازین جا معلوم شد کہ اعتراض عدم تطابق میان سوال وجواب غیر واقع است۔

اما این ایراد کہ عبارت در مختار مطابق آن نہ افتادہ عجیب تراز اعتراض سابق است۔ ودر تحیر افگند، کہ ازامثال معترض این چنین اعتراضات چہ وچگونہ؟

زیراکہ عبارت در مختار:

''اِنھا لوتزوجھا علی اَنہ حر اَو سنی اَوقادر علی المھر والنفقتہ فبان بخلافہ، اَو علی اَنہ فلان بن فلان، فاِذا ھو لقیط اَو ابن زنا کان لھا الخیار'' انتھی۔

دلیل صریح است برجواب مجیب، کہ زن اختیار فسخ نکاح دارد، ومالک امر خود ہست اما معنی قولہ ''لھا الخیار'' اینکہ زن رااختیار تفریق است، کہ نزد حاکم مرافعہ کردہ مفارقت سازد، چنانچہ معترض بیان کردہ۔ واین ادعا کہ ہمچنین عبارت درہمیں معنی مستعمل می شود، بدووجہ مخدوش است۔

اولاً اینکہ جملہ ''لھا الخیار'' عام است، پس تخصیص آن بہ اختیار تفریق بنہجیکہ نزد حاکم مرافعہ کردہ مفارقت سازترجیح بلامرجح است و تخصیص بلا مخصص۔

ثانیا علامہ ابن عابدین در ردالمحتار علی الدرالمختار تحت قولہ ''لھا الخیار'' میگوید:

'' ونقلنا عن الظھیریتہ لوانتسب الزوج لھا نسبا غیر نسبہ فان ظھر دونہ وھو لیس بکفو، فحق الفسخ ثابت للکل، وان کان کفوا فحق الفسق لھا دون الاولیاء، وان کان ظھر فوق ما اخبر فلا فسخ لاحد الخ''

پس معلوم شد کہ اینجا مراد از اختیار اختیار فسخ است، چنانکہ مجیب استدلال گرفتہ۔ وعلی سبیل التنزل اگر تسلیم کردہ شود کہ معنی ''فلھا الخیار'' ہمون است کہ زن رااختیار تفریق است کہ نزد حاکم مرافعہ کردہ مفارقت سازد، چنانکہ معترض گفتہ، تاہم مجیب راازین استدلال کردن صحیح است، چہ سوال این است کہ درین صورت زن رادرامر خود اختیار می ہست یانہ؟ ومجیب جواب دادکہ زن رااختیار ہست، ومالک امر خود است۔ وازاین عبارت ہمچنین مالک شدن زن درامر خود ظاہر می شود، عام ازین کہ بمرافعہ نزد حاکم شود یا بہ نہجیکہ اتفاق افتد، این بود تحقیق

جواب اول۔

واما جواب ثانی کہ بمنزلہ دلیل است برجواب اول، معترض آن راغلط قرار دادہ بربناء قول علامہ عبدالمولی دمیاطی، وگفت کہ قاعدہ ''اِذافات الشرط فات المشروط'' درمعاملات است نہ درنکاح، حالانکہ این کلیہ درتمامی معاملات دنیا ودین نافذاست، چہ بیوع وچہ عتق وچہ نکاح وغیر ذلک، حتی کہ درمبایعۃ علی الاسلام رسول اللہ ﷺ برجریر بن عبداللہ شرط نمودہ کہ :

''النصح لکل مسلم'' رواہ البخاري۔

لیکن درنفوذولزوم شرط واز بطلان آن باطل گشتن مشروط اصلی است، وآن اینکہ ہر شرطیکہ صحیح بود بحق مشروط برقواعد واصول شرعیہ آن شرط نافذولازم است واز فوت آں فوت شروط لازم نہ آید، وہر شرطیکہ فاسد بودو برقواعد واصول شرعیہ صحیح نہ باشد، آن شرط نافذولازم نیست واز فوت آن فوت مشروط لازم آید، عام ازین کہ درنکاح باشد یا غیر آن۔ پس جملہ شروط کہ صحیح باشد درنکاح نیز نافذخواہد شد، ہمچنین اشتراط درامر نکاح ہم صحیح است چنانکہ درد یگر معاملات۔

کما روی البخاری عن عقبۃ بن عامر قال قال رسول اللہ ﷺ : اَحق الشروط ان توفوا بہ ما استحللتم بہ الفروج۔ انتھی۔

وقال عمران مقاطع الحقوق عند الشروط، ولک ما شرطت۔ اَخرجہ البخاري۔

وقال العیني فی شرح البخاري تحت باب الشروط فی النکاح : اَي ھذا باب فی بیان الشروط التی تشترط فی عقد النکاح، وھی علی اَنواع : منھا مایجب الوفاء بہ لحسن العشرۃ، ومنھا مالایلزم کسوال طلاق اُختھا، ومنھا ما ھو مختلف فیہ مثل اَن لایتزوج علیھا۔

وقال ابن الھمام فی فتح القدیر فی فصل الکفاءۃ فی النکاح : واِذازوجت امرأۃ نفسھا من غیر کفو فللاَولیاء واِن لم یکونوا محارم کابن العم اَن یفرقوا بینھما دفعا للعار عن اَنفسھم، مالم یحیئ من الولی دلالۃ الرضا۔ کقبضۃ المھر اَوالنفقۃ اَو المخاصمۃ فی اَحدھما واِن لم یقبض، وکالتجھیز ونحوہ، کما لوزوجھا علی السکت، فظھر عدمھما۔ بخلاف ما اِذا اشترط العاقد الکفاءۃ اَواَخبرہ الزوج بھا، حیث کان لہ التفریق، اَما اِذالم یشترط ولم یخبرہ فذکر فی الفتاوی الصغری فیمن زوجت نفسھا ممن لایعلم حالہ فاِذا ھو عبد مَاذون فی النکاح لیس لھا الفسخ۔ بل للاَولیا اَوزوجھا الاَولیاء بمن لایعلمون حالہ، ولم یخبرھم بحریتہ ورقہ، فاِذا ھو عبد مَاذون لہ فی النکاح، لیس لھم الفسخ، ولواَخبر بحریتہ اَو شرطوا فذلک فظھر بخلافہ کان للعاقد الفسخ۔ الخ

وقال الحصکفی فی الدر المختار :

''فلو نکحت رجلا ولم تعلم حالہ فاذا ھو عبد لاخیار لھا بل للاَولیاء، ولوزوجوھا برضاھا ولم یعلموا بعدم الکفاءۃ ثم علموا الاخیار لاِحد، اِلا اِذا شرطوا الکفاءۃ اَواَخبرھم بھا وقت العقد فزوجوھا علی ذلک ثم ظھر اَنہ غیر کفو کان لھم الخیار'' انتھی۔

ونیز حضرت شعیب درتزویج دختر خود باحضرت موسی اشتراط ہشت حج نمودند۔

قال اللہ تعالیٰ :

قَالَ اِنِّیۡۤ اُرِیۡدُ اَنۡ اُنۡکِحَکَ اِحۡدَی ابۡنَتَیَّ ھٰتَیۡنِ عَلٰۤی اَنۡ تَاۡجُرَنِیۡ ثَمٰنِیَ حِجَجٍ فَاِنۡ اَتۡمَمۡتَ عَشۡرًا فَمِنۡ عِنۡدِکَ وَمَاۤ اُرِیۡدُ اَنۡ اَشُقَّ عَلَیۡکَ سَتَجِدُنِیۡۤ اِنۡ شَآءَ اللّٰہُ مِنَ الصّٰلِحِیۡنَ o قَالَ ذٰلِکَ بَیۡنِیۡ وَبَیۡنَکَ اَیَّمَا الۡاَجَلَیۡنِ قَضَیۡتُ فَلَا عُدۡوَانَ عَلَیَّ وَاللّٰہُ عَلٰی مَا نَقُوۡلُ وَکِیۡلٌ o فَلَمَّا قَضٰی مُوۡسَی الۡاَجَلَ وَسَارَ بِاَھۡلِہٖ الآیۃ

وہر شرطیکہ صحیح ومایقتضیہ العقد نباشد بلکہ فاسد باشد، ادائے آن درامر نکاح نیز لازم نیست، وقاعدہ ''اِذافات الشرط فات المشروط'' درآن مترتب نخواہد گشت۔

کما روی البخاری ''عن اَبی ھریرۃ نھی رسول اللہ ﷺ عن التلقی، واِن یبتاع المھاجر للاَعرابی، واِن تشترط المرأۃ طلاق اختھا، واِن یستام الرجل علی سوم اَخیہ، ونھی عن النجش وعن التصریۃ''

انتھی۔

چنانکہ در غیر نکاح ادائے ایں چنیں شروط لازم ونافذ نمی شوند، چنانچہ ولاء بریرہ رسول اللہ ﷺ برائے عائشہ صدیقہ قرار دادند، وشرط فاسد راکہ مالکان بریرہ بر حضرت عائشہ بحق ولا بستہ بودند پیغمبر ﷺ باطل فرمودند۔

کما روی البخاری عن عائشۃ رضی اللہ عنھا قالت دخل علی بریرۃ وھی مکاتبۃ، فقالت : یاأم المؤمنین اشتریني فإن أھلی یبیعوني فأعتقیني، قالت نعم قالت : أھلی لا یبیعوني حتی یشترطوا ولائی، قالت : لا حاجۃ لی فیک، فسمع ذلک النبی ﷺ أو بلغہ فقال : ماشأن بریرۃ؟ فقال : اشتریھا فأعتقیھا، ویشترطوا ماشاء وا، قالت : فاشتریتھا فأعتقتھا، واشترط أھلھا ولاء ھا، فقال النبی ﷺ : الولاء لمن أعتق وإن اشترطوا مائۃ شرط۔ انتھی۔

الحاصل قاعدہ ''إذافات الشرط فات المشروط'' درامر نکاح نیز بجا ودرست وسراسر صحیح است، بشرطیکہ شرط صحیح ومما یقتضیہ العقد باشد، ودر صورت مسئولہ چنین است زیراکہ اقرار مرد نکح بمذہب اہلسنت در معرض شرط واقع شدہ، وکدام شرط ازیں صحیح تر وواجب الاداء خواہد گشت؟ چہ ایں شرط شرط الکفاۃ فی الدین است، واعتراض معترض از جادۂ انصاف متجاوز گشتہ لائق قبول نماند۔ کاش معترض اگر در ہر دو جواب بہ عین انصاف نظر نمودے، بلکہ در عبارت علامہ دمیاطی ہم تامل فرمودے، ازاین چنین غلط فاحش وزلل فاش محفوظ ماندے، چہ علامہ دمیاطی خود شروط رابقید فاسد ولا یقتضیہ العقد مخصوص ومقید ساختہ می گوید کہ :

''قولہ کان لھا الخیار فیہ أن ماذکر شرط لا یقتضیہ العقد، فیصح النکاح ویبطل الشرط، لأن النکاح مما لا یبطل بالشروط الفاسدۃ'' الخ

واللہ اعلم وعلمہ اتم۔ ابوالطیب محمد شمس الحق

ھذا ما عندی واللہ اعلم بالصواب

مجموعہ مقالات، وفتاویٰ

صفحہ نمبر 696

محدث فتویٰ