

غَش، معنی لغوی آن خیانت، نیرنگ، فریب، غِل و غَش، خلاف واقع را جلوه دادن و آراستن، ظاهر کردن خلاف آنچه درون باشد. در اصطلاح فقهی، بیشتر به معنی آمیختن و مخلوط ساختن معیوب یا نامرغوب با جنس خوب مورد خواست مشتری که یا پوشیده و مستور باشد، مانند آمیختن آب به شیر یا چایی قلبی به جای اصل. و یا آمیختنی است که بر بیننده نوعاً مشکوف و معلوم است، مانند آمیختن آب به گندم.

فقه‌ها غَش را در ردیف تدلیس قرار داده و گفته‌اند: سه عنوان است که از مکاسب محرّمه محسوب و هر سه در تجارت حرام است و آنها: (۱) غَش، (۲) تدلیس، (۳) معیوب بودن متاع و سالم جلوه دادن آن؛ و این سه عنوان را در بعضی موارد، یکی و در بعضی موارد، جدا از هم دانسته‌اند و در تعریف آنها هم گاه مشابه باهم گفته‌اند. در تبصره المتعلمین آنجا که علامه غَش را جزء مکاسب محرّمه و حرام دانسته، مرحوم شعرانی در شرح آن می‌گوید: غَش یعنی پنهان ساختن عیب. هنگام وقوع غَش در معامله از طرف فروشنده، مشتری می‌تواند از خیار تدلیس استفاده کند. و در بعضی موارد، مشتری می‌تواند ارش دریافت، یا معامله را فسخ نماید (و نیز ← تدلیس).

منابع: لمعة دمشقیة، شهید اول، ۳۳۹؛ فقه استدلالی (ترجمه تحریر الرّوّسّیة فی فَرْح اللّغّة)، المنجد، ۱۲۴۲؛ دایرة المعارف تشیع، ۱۹۰۱؛ تبصرة المتعلمین، علامه حلی، ۲۳۲۸. خدیجه بوتربابی

غَضَب (= تصرف مال مردم به زور و ستم)، اصطلاحی فقهی است و عنوان کتابی از پنجاه کتاب دوره‌های فقه. از گناهان کبیره‌ای است که چون به حقّ التّاس تعلق دارد، خداوند هرگز عامل به آن را نمی‌بخشد.

بحث لغوی و واژه‌شناسی غضب، خلیل بن احمد (م ۱۷۵ق) در التّحزین (اولین مُعْجَم لغت عرب) می‌نویسد: الغضب: اخذ الشّیء ظلماً و قهراً؛ که قید اخذ، آن را از منع نمودن مالک از تصرف در ملک خود - که از مصادیق جور و ایذاء و ستمگری، و از دیگر گناهان کبیره است - متمایز می‌سازد. و قید شیء، آن را از حبس انسان جدا ساخته و شامل اموال منقول و غیر منقول می‌کند؛ و قید ظلم (= ستم) آن را از تقاض - که امری شرعی و قانونی است - مجزاً می‌سازد؛ و بالاخره قید قهر (= زور)، آن را از تصرفات رضایتمندانه طرفین معاملات - که امری مشروع و قانونمند هستند - جدا می‌گرداند.

شیخ فخرالدین طرّیحی (م ۱۰۸۵ق) در مجمع البحّریّن می‌نویسد:

إلی اللّهِ، ولی لازم نیست آن را به زبان بیاورد. غسل اتماسی، آن است که انسان با نیت غسل، یک دفعه در آب فرو رود؛ به طوری که آب، یک دفعه یا به تدریج، تمام بدن را فراگیرد و اگر تمام بدن زیر آب باشد و پس از نیت غسل، بدن را حرکت دهد غسل او صحیح است و برای انجام غسل اتماسی، حتّاً باید جانی باشد که بتواند تمام بدن را آب فرا بگیرد. در زردوش و مانند آن غسل اتماسی نخواهد بود.

غسل ترتیبی؛ در غسل ترتیبی باید با نیت غسل ترتیبی، شخص، سر و گردن و بعد طرف راست و بعد طرف چپ بدن را بشوید و برای آنکه یقین کند هر قسمت را کاملاً شسته، باید مقداری از قسمت دیگر را هم ضمیمه کند و بشوید. بلکه احتیاط مستحبّ آن است که تمام طرف راست گردن را با طرف راست بدن و تمام طرف چپ گردن را با طرف چپ بشوید. و اگر به عمد یا از روی فراموشی یا بواسطه ندانستن مسئله، به این ترتیب (سر و گردن، راست و چپ) عما نکند، غسل باطل است.

مستحبّات غسل، (۱) مضمضه کردن آب، (۲) استنشاق کردن، پس از سه بار شستن دستها، (۳) پشت سر هم قرار دادن اعمال غسل؛ غسل مستحبّ، هر غسلی که به مناسبت ایام و لیالی خاص یا عبادات و زیارات مخصوص، وارد شده، است، مانند غسل جمعه، زیارت و غیره، آن را غسل مستحبّ گویند؛ که در نیت و نحوه شستشو با غسل واجب فرق ندارد.

غسل جبیره، غسلی که با وجود جبیره بر اعضاء بدن انجام گیرد و بنابراین الزاماً باید به صورت غسل ترتیبی باشد.

غسل مَشِّ مِیت، وجوب این غسل با لمس کردن بدن مِیت حاصل می‌شود؛ مِیتی که تمام بدنش سرد شده باشد. بنابراین تماس با بدن مرده بعد از مرگ و پیش از سرد شدن، غسل ندارد.

غسل مِیت، در غسل بدن مِیت، نخست واجب است که از جسد مرده نجاست را زایل کنند و پس از آن او را به آب سدر بشویند و از سر وی شروع کنند؛ پس از آن طرف راست و سپس طرف چپ را بشویند. بعد با آب کافور شست و شو دهند و در مرتبه سوم با آب خِیالِص بشویند؛ و روانیست که به اقلّ از غَسَلات ۳ گانه کفایت کنند، مگر ضرورت باشد و هرگاه سدر و کافور نباشد با آب خالص غسل دهند.

منابع: قرآن؛ المنجد، ۱۲۴۱؛ قاموس قرآن، ۱۰۰/۵؛ المفسر الموضعی للقرآن الکریم؛ توضیح المسائل، مسئله ۳۶۷ و ۳۶۸؛ لمعة دمشقیة، ۳۸؛ عروة الوثقی، ۳۰۵۱؛ فقه استدلالی، ۴۷؛ بعد؛ توضیح المسائل، شش مرجع؛ الشرایع، ۱۳۱۱/۱۰. خدیجه بوتربابی

YAYIMLANDIKTAN
GELEN DOKÜMAN

500
070080

كتاب الغصب

مسألة [1/1]: من غصب شيئاً يضمن بالمثلثة، فإن أعوز المثل، ضمن بالقيمة، فإن لم يقبض القيمة بعد الإعواز حتى مضت مدة تختلف فيها القيمة، كان له المطالبة بقيمته وقت القبض لا وقت الإعواز، وإن حكم الحاكم بالقيمة عند الإعواز لم يؤثر حكمه فيه، وكان له المطالبة بقيمته يوم القبض، ولا يلتفت إلى حكم الحاكم به، وبه قال أبو حنيفة^(١)، والشافعي^(٢).
وقال محمد، وزفر: عليه قيمته يوم الإعواز^(٣).

دليلنا: أن الذي يثبت في ذمته هو المثل، وحكم الحاكم عليه بالقيمة لا ينقل المثل إلى القيمة؛ بدلالة أنه متى زال الإعواز قبل القبض طولب بالمثل، وإذا كان المثل هو الثابت في الذمة، اعتبر بدل المثل حين قبض البدل.

(١) اللباب ٢: ١٨٨، المبسوط للسرخسي ١١: ٥٠، تحفة الفقهاء ٣: ٩٦، بدائع الصنائع ٧: ١٥١، الفتاوى الهندية ٥: ١١٩، تبين الحقائق ٦: ٣١٦-٣١٧، الهداية للمرغيناني ٤: ١١-١٢، شرح فتح القدير ٨: ٢٤٦-٢٤٨، مجمع الأنهر ٢: ٤٥٦-٤٥٧.

(٢) المهذب للشيرازي ١: ٤٨٤، حلية العلماء ٥: ٢١٣، فتح العزيز بهامش المجموع ١١: ٢٧٢، العزيز شرح الوجيز ٥: ٤٢٢، المجموع ١٤: ٢٢٩، روضة الطالبين ٨٠٨: ٨، مغني المحتاج ٢: ٢٨٣.

(٣) التنف: ٤٥١، اللباب ٢: ١٨٨، المبسوط للسرخسي ١١: ٥٠، تحفة الفقهاء ٣: ٩٧، بدائع الصنائع ٧: ١٥١، تبين الحقائق ٦: ٣١٧، الهداية للمرغيناني ٤: ١٢، شرح فتح القدير ٨: ٢٦٤، الفتاوى الهندية ٥: ١١٩، مجمع الأنهر ٢: ١٥٧.

351-378

المؤلف من المختلف

بإذن السيد الشافعي

وهو منتخب من ألف «للشيخ الطوسي»

تأليف

أبي الأسلم أبي علي الفضل بن الحسن الطبرسي

المتوفى ٥٤٨ هـ

الجزء الثالث

Türkiye Diyanet Vakfı İslam Araştırmaları Merkezi Kütüphanesi	
Dem. No:	242728
Tas. No:	297.52 TARIM

1432 Meshced

صديق فسيم الفقه

في مجموع لعمري

GASB

GASB

ibn Abdin, c.8 s. 368

ibn Abdiberr, el-Kafi, 840

GASB

Gasb edilmiş malın menfaatinin tazmin etmeme konusunda hanefilerin görüşleri

e2-Zerkâi, el-Medhal, c. III s. 204

GASB

e2-Zuhayli, Nazariyye t'üd-daman
138

GASB

Fıkıh

Mahmesari, el-Mi'abât, 156

Beirut, 1976

9 MART 1991

Gasb. Poç

Mehmet Şener

Gasb ve itlaftan Doğan Mali
Mesûliyet.

Auk. İl. Fak. Y. Lis. Tezi 1984

Gasp الغصب

الهادى الى موضوعات نهج البلاغة ٤٢١

13 NISAN 1995

405

KASIM 1991

FKH

madde: Gasp

A. Br. : c. , s.

B. L. : c. VII, s. 4408

F. A. : c. , s.

M. L. : c. V, s. 9

T. A. : c. XVII, s. 162

28 EYLÜL 2008

علیزاده، ولی الله

۷۱۷۷- «غصب موقوفات، احکام و

ادله آن»، وقف میراث جاویدان، بیابى ۳۹ و ۴۰،

ص ۴۲-۴۷، فارسى، کتابنامه: در حاشیه صفحات و

صفحه ۴۷

کد پارسا: A۶۴۸۵۶

غصب موقوفات

MADE YAYINLANDIKTAN
SONRA GELEN DOKÜMAN

GASB Fikih
 - ma'qsubun
 - manfaatlesininifarmini
 تنبيه الفروع على الاصول
 الزنجاني
 ٢٢٧
 930

GASB Fikih
 - takdirin bilicikisi tarafindan
 yapilmasi
 الرضا
 الثاني
 فتره : ١٤٦١ - ١٤٦٢
 635

GASB Fikih
 - ma'qsubun istihlakah
 موسوعة جمال عبدالناصر
 ٢٧٨ - ٢٥٢ | 7
 1010

GASB Fikih
 - ma'qsubun istihlakah
 موسوعة جمال عبدالناصر
 170 - 101 | 7
 1010

GASB Fikih
 - ma'qsubun aynin istihlakah
 موسوعة جمال عبدالناصر
 117 - 109 | 1
 1010

GASB Fikih
 - ma'qsubun sukruisi
 موسوعة جمال عبدالناصر
 104 - 101 | 9
 1010

GASB Fikih
 - istihlakah umum
 موسوعة جمال عبدالناصر
 117 - 117 | 11
 1010

GASB
 ibn Abidin, c. VI. s. 177
 1010

GASB
 Gasbedilen aragide Namag, Bahsedene
 giruve, Maqsüb arazide Mesud ihvari
 ibn Abidin c. I. s. 381

GASB
 Gasbedilnis, Mev'ile Mu'dareke
 Zehriyyer Muhammed, es-Selam
 ve' (- Mu'dareke 216

12 OCAK 1994

092057 İTLAF - 070080 GASP
Şener, Mehmet: "Gasp ve İtlâfdan Doğan Mâli Mes'uliyet", Yüksek lisans tezi (Danışman: Doç. Dr. Abdülkadir ŞENER), 91 s. Ant. Ü. Sos. Bil. Enst. 1988. İsl. Med. ve Sos. Bil. A.D.

070080 GASP
قضايا الغصب والإتلاف / مرفيع بن حسن الربيعي ..
ماجستير .. جامعه الامام محمد بن سعود الاسلاميه - المعهد
العالي للقضاء - الشريعة الاسلاميه ، ١٣٩٤ هـ .

070080 GASP
أحكام الغصب في الشريعة الاسلامية / عبدالرحمن بن
فائز الحبري .. ماجستير .. جامعه الامام محمد بن سعود
الاسلاميه - المعهد العالي للقضاء - الفقه المقارن ، ١٤٠٣ هـ .

٩٤ - احكام الغصب في الفقه الاسلامي :
عبدالجبار حمد حسين شرارة .
بغداد ، جامعه بغداد ، ١٩٧٢ م .
٢٤٢ ، ٥ ص . [رسالة ماجستير في الفقه من جامعه
بغداد] .

070080 GASP
أحكام ضمان الغصب / محمد بن عبدالله محمد الغنيان
.. بحث تكميلي .. جامعه الامام محمد بن سعود الاسلاميه
- المعهد العالي للقضاء - الفقه المقارن ، ١٤٠٥ هـ .

YÜKSEK ÖĞRETİM KURULU DOKÜMANTASYON MERKEZİ

MADDE YATIRILDIKTAN
SONRA GELEN DOKÜMAN

١٧٣ م الماوردي ، علي بن محمد ، ت ٤٥٠ هـ
العامة والغصب والشفعة من الحاوي الكبير /
لاي الحسن علي بن محمد الماوردي ؛ تحقيق ودراسة
حسن علي كوركولو ؛ المشرف احمد عبد الرزاق
الكبيسي . - مكة المكرمة : جامعه ام القرى ، كلية
الشريعة والدراسات الاسلامية ، قسم الدراسات العليا
الشريعة ، ١٤٠٩ هـ ، ١٩٨٩ م .
رسالة (دكتوراه) - جامعه ام القرى ،
١٤٠٩ هـ .
١ . المعاملات (فقه اسلامي) ٠٢ النسخه
الشافعي . أ . كوركولو ، حسن علي ، محقق
ب . الكبيسي ، احمد عبد الرزاق ، مشرف
ج . العنوان د . عنوان : الحاوي الكبير

GASB

Fibh

الضمان
على التظيف

١٠٩ / ١

1032

4757. Amin, Sayed Hassan: Gāṣb wa ḍamān-i qahrī /
Saiyid Hasan Amīn. - Cāp 2. - Tihrān : Intišārāt-i Wahīd
[u. a.], 1989 = 1368 h.š. - 234, 19 S.
Parallelsacht.: Usurpation and tort liability in Islamic and
Iranian law. - In arab. Schrift, pers. 30 A 16772

١٣ NISAN 1996

الغصب
GASP

الهادي الى موضوعات نهج البلاغة ٤٢١

13 NISAN 1995

404

سل - يقولون بأن في الإبقاء على قاعدة الإجماع تعارضاً مع ماذهب إليه من وجوب التغير الاجتماعي وإنشاء النظام القانوني الدولي .

غير أنه وإن أصبح السير مع الأغلبية ضرورياً وحتمياً من الناحية النظرية ، فإن الواقع العملي يظهر التباين في هذا الشأن بين مختلف أنواع المواثيق الدولية وطبيعة المجتمعات التي تحيا فيها ، ومدى قوتها ورغبتها في الاندماج والتكامل وإنشاء مجتمع دولي - إقليمي أو دولي - على أسس صحيحة .

ومع ذلك فما زال رأي القاضي فان ايزنخا والقاضي تشوكنج في قضية أوسكار تشن ، وتمسكهما بقاعدة الإجماع في تعديل المعاهدات الدولية المتعددة الأطراف : ما لم تنص المعاهدة الأصلية على خلاف ، موضع الاعتبار في العمل الدولي . وما زال الأمر كما ذكرنا من قبل في صدد تعديل المعاهدات المنشئة لمنظمات دولية يقتضى النص صراحة في تلك المعاهدات على إجراءات وقواعد تعديلها بصفة رسمية .

- للبحث بقية -

المسؤولية المدنية في الميزان الفقهي الإسلامي

لفضيلة الأستاذ الشيخ علي الخفيف

عضو مجمع البحوث الإسلامية
وأستاذ الشريعة بقسم القانون والشريعة بالعهدة

المسؤولية مصدر صناعي مشتق من سأل بملاحظة دلالة على معنى المؤاخذة والمجازاة كما في قوله تعالى من سورة النحل « ولتسألن عما كنتم تعملون » ومن سورة العنكبوت « وليسألن يوم القيامة عما كانوا يفترون » ومن سورة سبأ « قل لا تسألون عما أجرنا ولا نسأل عما تعملون » ، وقد استعمله رجال القانون في الدلالة على المؤاخذة على فعل ضار ، ولم يستعمله الفقهاء في هذا المعنى وإنما استعملوا فيه اسم الضمان أو التضمين وقد يعبرون أحياناً عن ذلك بالغرامة أو بالتغريم . وللضمان في عبارات الفقهاء معنيان أحدهما عام والثاني أخص منه ؛ فالمعنى العام هو دلالة على شغل الذمة بما يطلب أدائه من فعل أو مال عند توافر شروط أدائه وقد لا تتوافر تلك الشروط فلا تتحقق المطالبة بالأداء ، والمعنى الخاص هو دلالة على شغل ذمة إنسان بما يطلب منه أدائه في الحال أو في زمن آت معين من مال مقدّر عوضاً عما أحدثه لغيره من ضرر مالي يتمثل في تلف مال له أو في نقضه أو في نقص قيمته ، والضمان بهذا المعنى الأخير قريب من مدلول اسم المسؤولية عند رجال القانون ، إذ يريدون بها إلزام الإنسان بتعويض مالي عما سببه لغيره من ضرر بسبب إخلاله بالتزام التزم به سواء أكان التزماً التزمه بإرادته بناء على عقد باشره أم التزماً ألزمه به القانون كالتزامه بأن لا يضر غيره أو بالأب لا يعتدى على حق له ؛ فالمعنيان متقاربان إلى حد ما . وإن كان معنى المسؤولية أعم من معنى الضمان من ناحية أنه لا يكون شرعاً إلا حيث يكون الضرر المعروض عنه مالياً أي انتقاصاً للمال في حين أن الضرر الموجب للمسؤولية هو الأذى مطلقاً مالياً كان أم غير مالي أي أنه

غُصْبُ:

- ١ - تعريف: الغصب هو الاستيلاء على مال الغير أو حقه غلبةً واقتداراً.
- ٢ - حقيقته: حقيقة الغصب هي أن يرفع عن الشيء يداً مَحِقَّةً ويثبت عليه يداً مبطله، ورفع اليد المحققة دون إثبات يد مبطله، أو وضع يد مبطله مع اليد المحققة لا يكون غصباً، وعلى هذا فإن الرجل إن دخل دار غيره، وأخرجه منها فهو غاصب، ولكنه لو دخلها دون أن يخرجها منها فليس بغاصب.
- ٣ - حكمه: الغصب محرم، لأنه أكل لأموال الناس بالباطل، قال تعالى في سورة النساء/٢٩ ﴿يَا أَيُّهَا الَّذِينَ ءَامَنُوا لَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُمْ بَيْنَكُمْ بِالْبَاطِلِ﴾ وفي الحديث عن رسول الله ﷺ (من ظَلَمَ قَيْدًا - أي: قَدَّرَ - شبر من الأرض طَوْقَهُ من سبع أرضين)^(١).
- ٤ - الغاصب: تترتب مسؤولية الغصب كاملة على الغاصب، سواء كان مكلفاً أم غير مكلف، وسواء كانت هذه المسؤولية مسؤولية مادية، كمن غصب مال غيره وجب عليه رده؛ أم جنائية، كمن غصب طفلاً من أمه فمات في يده؛ أم تعزيرية، حيث يعزَّر الغاصبُ المكلف، ويؤدَّب غير المكلف.
- ٥ - المغصوب منه: المغصوب منه إن كان معروفاً وجب رد المغصوب إليه، - وسيأتي الكلام على رد المغصوب مفصلاً في (غصب/٦ب) - وإن كان غير معروف فعلى الغاصب أن يتصدق بالمغصوب، ولا يحل للغاصب الانتفاع بالمغصوب إلى حين التصديق به.
- ٦ - المغصوب:
 - أ - شروطه: يشترط في المغصوب ما يلي:

(١) البخاري في المظالم باب إثم من ظلم شيئاً من الأرض، ومسلم في المساقاة باب تحريم الظلم وغصب الأرض.

- (١) أن يكون مالاً متقوماً عند المغصوب منه، فإن غصب خمرأً لكافر ذمي وجب عليه رده إليه، أما إن غصب خمرأً لمسلم فلا يجب عليه رده، بل يجب عليه إتلافه.
 - (٢) معصوماً: فإن كان المال غير معصوم فإنَّ أخذه عنوةً لا يكون غصباً، كالذي يأخذه المسلمون من أموال الكفار المحاربين عنوة، فإنه غنيمه وليس بغصب.
 - (٣) مملوكاً: فلو تنازع اثنان على مال مباح، كشجرة في غابة، كل منهما يريد حيازتها فحازها أحدهما عنوة، فلا يكون أخذه لها غصباً.
- ب - رد المغصوب: وسنعالجه في النقاط التالية:
- (١) لمن يُردُّ المغصوب: إن كان المغصوب منه معروفاً وجب رده إليه، ويبرأ الغاصب إذا رده إلى زوجة المغصوب منه أو ولده، أو من يحفظ له ماله، ولكنه لا يبرأ برده إلى المكان الذي غصبه منه إن لم يعلم بذلك المغصوب منه فور رده، فإن أعلمه بذلك فور رده برىء. أما إن كان المغصوب منه غير معروف لدى الغاصب، فإن على الغاصب أن يتصدق بالمغصوب، فإن وجد الغاصب بعد ذلك ضمن له ما غصبه بالمثل، إن كان له مثل، أو بالقيمة يوم الغصب إن لم يكن له مثل.
 - (٢) ما يكون به الردُّ: يتحقق رد المغصوب بما يلي:
 - أ - يرفع الغاصب يده عن العين المغصوبة، وتمكين صاحبها منها، سواء علم أن ما سلَّم إليه هو ماله المغصوب منه أو لم يعلم، فإن غصب رجل من آخر إناء، ثم أهدها إليه، فقد برىء من الغصب.
 - ب - ويكون بأداء قيمة المغصوب للمغصوب منه عند تعذر رد العين المغصوبة، وتقدر قيمة المغصوب يوم الغصب.
 - ج - ويكون بإبراء المغصوب منه الغاصب من المغصوب ومن ضمانه.
 - (٣) تكاليف رد المغصوب: يتحمل الغاصب تكاليف رد المغصوب إلى المغصوب منه.
 - (٤) أحوال المغصوب في الرد: المغصوب إما أن يبقى على حاله، أو يتغير عن حاله، فإن تغير عن حاله فإن تغيره إما أن يكون بتلف أو زيادة، أو نقص، أو تغير صفة، أو تغير قيمة.

Gasp

الفصب

شهركم هذا»^(٧).

وقوله ﷺ: «لا يحل مال امرئ إلا

بطيب نفسه»^(٧).

وأما الإجماع: فقد أجمع المسلمون على تحريم الفصب، وإن لم يبلغ المغصوب نصاب سرقة.

ويلزم الغاصب الإثم إذا علم أنه مال الغير، ورد العين المغصوبة ما دامت قائمة وضمائنها إذا هلكت^(٨).

يستحق الغاصب المؤاخذه في الآخرة، إذا فعل الفصب عالماً أن المغصوب مال الغير، لأن ذلك معصية، وارتكاب المعصية عمداً موجب للمؤاخذه، لقوله ﷺ: «من ظلم قيد شبر من الأرض طوقه من سبع أرضين»^(٩).

للمالك المغصوب منه حقوق تقابل ما يلزم الغاصب من الأحكام المذكورة وهي: رد عين المغصوب، والثمار والغلة، والتضمين وحق المالك المغصوب منه في الهدم والقلع لما أحدثه الغاصب في ملكه، والجمع بين أخذ القيمة والغلة.

وإذا تلف المغصوب في يد الغاصب أو نقص أو أتلّفه، أو حدث عيب مفسد فيه:

لغة: هو أخذ الشيء قهراً وظلماً، فهو غاصب والإغتصاب مثله^(١).

واصطلاحاً: فقد عرفه أبو حنيفة وأبو يوسف بأنه: إزالة يد المالك عن ماله المتقوم على سبيل المجاهرة والمغالبة بفعل في المال^(٢).

وعرفه المالكية بأنه: أخذ مال قهراً تعدياً بلا حراية^(٣).

وعرفه الشافعية بأنه: الاستيلاء على حق الغير أى على وجه التعدي بغير حق^(٤).

وعرفه الحنابلة بأنه: استيلاء على حق غيره من مال أو اختصاص قهراً بغير حق^(٥).

والفصب حرام: إذا فعله الغاصب عن علم، لأنه معصية، وقد ثبت تحريمه بالكتاب والسنة والإجماع.

أما الكتاب فقول الله تعالى: ﴿يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لَا تَأْكُلُوا أَمْوَالِكُمْ بَيْنَكُمْ بِالْبَاطِلِ إِلَّا أَنْ تَكُونَ تِجَارَةً عَنْ تَرَاضٍ مِنْكُمْ﴾ (النساء: ٢٩).

وأما السنة فمنها: قوله ﷺ: «إن دماءكم وأموالكم وأعراضكم حرام عليكم كحرمة يومكم هذا في بلدكم هذا في

2-1-1984 2000

MADE IN THE UNITED STATES
SONRA BELAY HOSSEINIAN

President and a National Administrative Council of nine members. Under Battle, the formal structure of the judiciary remained largely unchanged, but commitment to the rule of law and establishment of the long-delayed Supreme Court gradually increased the importance of the courts.

Following the global depression of the early 1930s, a coup d'état removed Battle's followers from power on March 30, 1933, resulting in a new Constitution that eliminated the plural executive. Though substantially more authoritarian in nature, the new Constitution, which came into effect on May 18, 1934, retained many of the social and political rights enacted under Battle. It also left the judicial branch mostly unchanged, though the document established specific procedures, for the first time, for declaring laws unconstitutional in either form or content. The steady growth in judicial authority and independence over the course of the twentieth century abruptly ended with the military coup of June 27, 1973, and the subsequent dictatorship. The new regime stripped the judiciary of its status as an independent branch of government and even shortened the Supreme Court's title to "Court." The return to democracy in 1985 brought a return to the rule of law and an independent judiciary. Since the democratic restoration, reformers have again sought to modernize the country's court system, introducing procedural reforms, as well as a system of dispute mediation.

BIBLIOGRAPHY

- Barrán, José Pedro, and Benjamín Nahum. *Historia Rural Del Uruguay Moderno*. Montevideo: Ediciones de la Banda Oriental, 1967–1978. Excellent, exhaustive study of rural conditions in Uruguay throughout the latter half of the nineteenth century, stressing economic themes.
- Benton, Lauren A. *Law and Colonial Cultures: Legal Regimes in World History, 1400–1900*. Cambridge, U.K., and New York: Cambridge University Press, 2002. Though only chapter 6 focuses directly on Uruguay, this is the best single source in English describing the condition of the Uruguayan legal system in the nineteenth century.
- Caetano, Gerardo, and José Pedro Rilla. *Historia Contemporánea Del Uruguay: De La Colonia Al Siglo XXI*. Montevideo: Editorial Fin de Siglo, 2005. Excellent overview of Uruguay's history from the colonial period to the present.
- Gros Espiell, Hector. *Las Constituciones Del Uruguay (Exposición, Crítica y Textos)* (Constitutions of Uruguay (Exposition, Criticism and Texts)). Madrid: Ediciones Cultura Hispánica, 1956. Definitive source for Uruguay's constitutional history, especially the 1830, 1918, and 1934 constitutions.
- Servicio Paz y Justicia (Uruguay). *Uruguay Nunca Más: Human Rights Violations, 1972–1985*. Philadelphia: Temple University Press, 1992. English translation of the Uruguayan government's official report on human rights violations under the 1974 to 1985 dictatorship, with interesting discussions on the suppression of the judiciary and military justice during the period.

JOSEPH P. YOUNGER

USUCAPIO. See Property, *subentry* on Roman Law.

UŞÛL AL-FIQH. See Islamic Law, *subentry* on Genres of Legal Literature.

USURPATION (GHAŞB). Usurpation (*ghaşb*) is defined as "the illegitimate establishing of possession over the property of another person." Some authors add "by force but without causing a fear of death" or similar wordings to distinguish it from robbery and theft, for the robber and the thief are punished with a *hadd* punishment, whereas the usurper incurs a discretionary punishment (*ta'zîr*), which is less severe than a *hadd* punishment.

Jurists are concerned primarily with the rights and obligations arising from usurpation, which are common to robbery and theft. They unanimously obligate the usurper to restore the usurped thing to the owner or, according to the majority view, the legitimate possessor such as a depositary or a lessee if it remains physically and legally in the same status as it was in before the usurpation, and hold the usurper liable for the total loss or destruction that occurs to it: the usurper should pay its value if it is a non-fungible thing or provide an object of the same kind if it is a fungible thing. Although the term *ghaşb* itself appears in the Qur'an (18:79) and possession of a usurper is regarded as representative of *yad damān*—that is, usurpers are held liable for any fortuitous loss or destruction that occurs to the usurped thing—very few opinions are attributed to jurists prior to Abu Hanifa on the subject of usurpation.

It appears that the eighth-century Iraqi jurists, including Abu Hanifa, were the first to develop the cluster of rules regulating usurpation in a short period of time by applying the existing rules governing pledge, rent, the sale of a specified object, and unauthorized agency to usurpation. The eighth-century Medinese jurists, in particular Malik ibn Anas, accepted their system, to which they brought some modifications, whereas al-Shafi'i created an entirely new system based on the idea that the usurper because of the illegality of his act can by no means benefit from the usurped thing. His system was accepted by the Shafi'is and the Hanbalis. It follows that the Hanafi and Maliki rules on the one hand, and the Shafi'i and Hanbali rules on the other, are different in some important points. In the following, let us consider how the Hanafi and the Shafi'i ideas led to different positive rules, on the supposition that the usurped object is a nonfungible thing (except for item 6).

1. In case of total loss of the usurped thing, the Hanafis enable the owner to demand that the usurper pay the value as evaluated at the moment of usurpation, with the result that the usurper "proves to have been its



İSLAM HUKUKUNDA GASP

M. Akif AYDIN

G İ R İ Ş

İslam hukuku meseleci (kazuistik) bir metodla doğmuş ve gelişmiş bir hukuk sistemi olduğu için bütün haksız fiil nevelerini içine alan genel bir haksız fiil nazariyesine sahip değildir. Bunun yerine muhtelif haksız fiil türleri teker teker ele alınmış ve incelenmiştir. Bu bakımdan ister şahsa, ister mala yönelik olsun haksız fiiller İslam hukuku kitaplarının farklı bölümlerinde bulunmaktadır.

Mala yönelik haksız fiiller içerisinde gasbın ayrı bir yeri vardır. Bu hem gasbın müstakil bir haksız fiil olmasından hem de diğer bazı haksız fiillerin hukuki sorumluluğunun esas itibariyle gasp hükümleri göz önüne alınarak düzenlenmiş bulunmasından kaynaklanmaktadır. Bu bakımdan İslâm hukuku kitaplarında bu haksız fiil, bazen müstakil olarak «Kitabu'l-Gasb» başlığı altında¹ bazan da mala yönelik diğer bir haksız fiil türü olan itlafla birlikte «Kitabu'l-Gasb ve'l-İtlaf» başlığı altında² ele alınmakta ve incelenmektedir. Biz de bu incelememizde bu haksız fiil türünü müstakil olarak ele alıp inceleyeceğiz.

1 İslâm hukukunun ilk bilgi kaynaklarından itibaren gasbın müstakil bölüm olarak ele alındığı görülmektedir. Mesela bk. Muhammed b. Hasan eş-Şeybani, el-Camiu's-Sagir, Beyrut 1406/1986, s. 465-468; Muhammed b. İdris eş-Şafii, el-Üm, Bulak 1321-1326, III, 218-231.

2 Mesela Mecelle-i Ahkam-ı Adliyyenin sekizinci kitabı Kitabu'l-Gasb ve'l-İtlaf'tır.

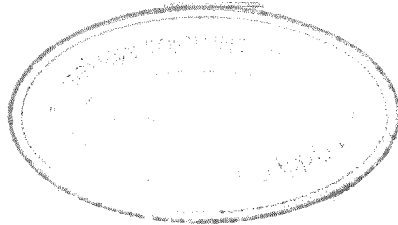
İSLÂM TETKİKLERİ DERGİSİ, vol: IX
İstanbul-1995, s.163-220.

MADDE VE İLHAM KAYNAĞI
SONRA KİTAPTA GÖRÜLMÜŞ

03 EKİM 1996

letlerarası bir mahiyet verilmek istenmiştir¹³. Nihayet 1878 tarihli Berlin antlaşmasıyla zimmilere tanınan bu haklar daha da artırılarak çok taraflı milletlerarası bir mukavelenin konusu olmuştur¹⁴. Ancak bu durum Osmanlı devleti için devamlı bir problem olmuş ve Batı devletleri her fırsatta gayrimüslimler lehinde yeni haklar veya teminatlar almak için Osmanlı devletine baskı yapmışlardır. Bu süreç Osmanlı devletinin yıkılmasıyla sona ermiştir.

Sonuç olarak İslâm hukuk tarihi boyunca gayrimüslimlere belirtmeye çalıştığımız çerçevede bir din ve vicdan hürriyetinin tanınmış olduğu ve bunun kağıt üzerinde kalmayarak hayata geçirilmiş bulunduğu söylenebilir. Ne var ki bu, gayrimüslimlerin sosyal bakımdan müslümanlarla tam olarak aynı konumda buldukları anlamına gelmez. Bu anlamda bir eşitliği bugünkü toplumların daha başaramadıkları görülmektedir. Önemli olan bu farklılıkların kabul edilebilir bir seviyede tutulması ve o azınlık grubun varlığının bu sebeple tehdiye maruz kalmamasıdır. Bugün İslâm ülkelerinde bin dört yüz yıldan beri küçümsenemeyecek bir gayrimüslim azınlığın mevcudiyeti, müslümanların gerçekten bu konuda başarılı bir sınav verdiklerini ortaya koymaktadır. Özellikle Bosna Hersek'te Boşnakların sadece müslüman oldukları için maruz kaldıkları insanlık dışı muamele bu başarıyı bugün daha bir anlamlı kılmaktadır.



13. md. 9, bk. Erim, s. 346.

14. Scha L. Meray, *Devletler Hukukuna Giriş*, Ankara 1968, c. I, s. 242; Gülnihal Bozkurt, *Alman ve İngiliz Belgelerinin ve Siyasi Gelişmelerin Işığı Altında Gayrimüslim Osmanlı Vatandaşlarının Hukukî Durumu (1839-1914)*, Ankara 1989, s. 90-91. Berlin antlaşmasının metni için bk. Erim, s. 403-424.

İslâm Hukukunda Gasp*

Giriş

İslâm hukuku meseleci (kazuistik) bir metodla doğmuş ve gelişmiş bir hukuk sistemi olduğu için bütün haksız fiil nevelerini içine alan genel bir haksız fiil nazariyesine sahip değildir. Bunun yerine muhtelif haksız fiil türleri teker teker ele alınmış ve incelenmiştir. Bu bakımdan ister şahsa, ister mala yönelik olsun haksız fiiller İslâm hukuku kitaplarının farklı bölümlerinde bulunmaktadır.

Mala yönelik haksız fiiller içerisinde gasbın ayrı bir yeri vardır. Bu hem gasbın müstakil bir haksız fiil olmasından, hem de diğer bazı haksız fiillerin hukukî sorumluluğunun esas itibarıyla gasp hükümleri göz önüne alınarak düzenlenmiş bulunmasından kaynaklanmaktadır. Bu bakımdan İslâm hukuku kitaplarında bu haksız fiil, bazan müstakil olarak "Kitabü'l-Gasb" başlığı altında¹ bazan da diğer mala yönelik haksız fiil türü olan itlâfla birlikte "Kitabü'l-Gasb ve'l-İtlâf"² başlığı altında² ele alınmakta ve incelenmektedir.

(*) Bu makale *İslâm Tetkikleri Dergisi*'nin IX. cildinde (1995) yayınlanmıştır (s. 163-220).

1. İslâm hukukunun ilk bilgi kaynaklarından itibaren gasbın müstakil bölüm olarak ele alındığı görülmektedir. Meselâ bk. Muhammed b. Hasan eş-Şeybânî, *el-Câmi'us-Sağır*, Beyrut 1406/1986, s. 465-468; Muhammed b. İdris eş-Şâfiî, *el-Üm*, Bulak 1321-1326, III, 218-231.

2. Meselâ *Mecelle-i Ahkâm-ı Adliyye*'nin sekizinci kitabı Kitabü'l-Gasb ve'l-İtlâf'tır.

02 EKİM 1997

MADDE İSTİCRANDIKTAN
SONRA ALAN BOKÖMAN

IL KITĀB AL-ĠAṢB
NELLA MUDAWWANAH DI SAHNŪN* *paraf. in de*

SOMMARIO. - I. Premessa. - II. Struttura del *ḡaṣb* secondo la *sedes materiae* della *Mudawwanah* in caso di: A) persistenza della cosa usurpata: a) con valore (*qīmah*) inalterato; b) con aumento (*ziyādah*) di valore; c) con diminuzione (*nuqsān*) di valore; B) di perimento totale (*halāk*; *illāf*) della cosa usurpata; C) di sua trasformazione nelle sole qualità esterne (*taḡyīr al-awṣāf*) o anche nella *species* (*fawāt*); D) regime dei frutti (*ḡallaḥ*) e delle spese. - III. Osservazioni conclusive: A) sui varî substrati (economico, etico, politico e giuridico puro) della struttura risultante dall'esaminata fonte di cognizione del diritto musulmano *mālikita*; B) sulla sua fonte di produzione.

I. Necessario presupposto per quello studio del diritto musulmano verso il quale si sta rivolgendo il crescente interesse degli studiosi occidentali¹ è (come insegnava Michelangelo Guidi per le fonti arabe extragiuridiche) l'approfondimento della *qarīnah* delle più ampie e autorevoli fonti giuridiche musulmane. Ciò consente infatti di chiarire, applicando un nostro rigoroso ordine sistematico, la funzione e la struttura dei varî istituti del *fiqh*, ricavando dalla minuta casistica delle fonti la linea direttiva che, generalmente inespresa, sta al fondo delle decisioni dei *fuqahā'*.

* Comunicazione presentata al XXII Congresso Internazionale degli Orientalisti a Istanbul il 17 settembre 1951.

¹ Non solo dal punto di vista islamistico, ma anche da quello giuridico-comparativo. Il crescente interesse dei comparatisti per il diritto musulmano è anche dimostrato dalla maggiore importanza ad esso data nel III Congresso Internazionale di Diritto Comparato (tenutosi a Londra nell'agosto 1950 sotto gli auspici dell'Accademia Internazionale di Diritto Comparato dell'Aja), rispetto al precedente, e dall'esser stata indetta a Parigi (luglio 1951) una « Settimana di Diritto Musulmano » in previsione del prossimo IV Congresso.

ANKARA ÜNİVERSİTESİ
İ L Â H İ Y A T F A K Ü L T E S İ

Kayıttan sonra Eski Bey
Şerefe



GASP VE İTLÂFDAN DOĞAN
M Â L İ S O R U M L U L U K

(Doktora Tezi)

5681 KAYIT
MADE YAYINLANDIĞI
SONRA GELEN DOKÜMAN

Hazırlayan
Mehmet Şener

Danışman
Doç. Dr. Abdülkadir ŞENER
İslâm Hukuku Anabilim Dalı
Başkanı

Türkiye Diyanet Vakfı İslâm Araştırmaları Merkezi Kütüphanesi	
Dem. No:	52111
Tas. No:	347-22 ŞEN.G

TEZ

سل - يقولون بأن في الإبقاء على قاعدة الإجماع تنازلاً مع ما ذهب إليه من وجوب تغير الأجماعى وإنشاء النظام القانونى الدولى .

غير أنه وإن أصبح السير مع الأغلبية ضرورياً وحتماً من الناحية النظرية ، فإن الواقع العملى يظهر التباين فى هذا الشأن بين مختلف أنواع المواثيق الدولية وطبيعة المجتمعات التى تحيا فيها ، ومدى قوتها ورغبتها فى الاندماج والتكامل وإنشاء مجتمع دولى - إقليمى أو دولى - على أسس صحيحة .

ومع ذلك فما زال رأى الناضى فإن ايزنها والناضى تشوكنج فى قضية أوسكار نثن ، وتمسكهما بقاعدة الإجماع فى تعديل المعاهدات الدولية المتعددة الأطراف . ما لم تنص المعاهدة الأصلية على خلاف ، موضع الاعتبار فى العمل الدولى . وما زال الأمر كما ذكرنا من قبل فى صدد تعديل المعاهدات المنشئة لمنظمات دولية يقتضى النص صراحة فى تلك المعاهدات على إجراءات وتواعد تعديلها بصفة رسمية .

-- للبحث بقية --

not. Makale HAKSIZ Fiil doset indedlin.

١٩٧٤
١٠٨ - ٨٢
مركز معهد البحوث والدراسات العربية
makaleleri nusha selimistir
(HAKSIZ Fiil ibi nusha selimistir)

المسئولية المدنية فى السيزان الفقهى الإسرائيلى

لفضيلة الأستاذ الشيخ على الشافعى
عضو مجمع البحوث الإسلامية
وأستاذ الشريعة بقسم القانون بالجامعة بالمدينة

HAKSIZ
Fiil

١٦٤٦ - المسئولية مصدر صناعى مشتق من سأل بملاحظة دلالة على معنى المراسلة والمجازاة كما فى قوله تعالى من سورة النحل « ولتسألن عما كنتم تمارون » ومن سورة العنكبوت « وليسألن يوم القيامة عما كانوا يفترون » ومن سورة سبأ « قل لتسألون عما أجرمتنا ولتسألن عما تعملون » ، وقد استعمله رجال القانون فى الدلالة على المأخذة على فعل ضار ، ولم يستعمله الفقهاء فى هذا المعنى وإنما استعملوا فيه اسم الضمان أو التضمين وقد يعبرون أحياناً عن ذلك بالغرامة أو بالتغريم . وللضمان فى عبارات الفقهاء مبدئان أحدهما عام والثانى أخص منه ، فالمعنى العام هو دلالة على شغل الذمة بما يطلب أداءه من قبل أو مال عند توافر شروط أدائه وقد لا تتوفر تلك الشروط فلا تتحقق المطالبة بالأداء ، والمعنى الخاص هو دلالة على شغل ذمة إنسان بما يطلب منه أداءه فى الحال أو فى زمن آت معين من مال مُستدّر عرضاً عما أحدثه لغيره من ضرر مالى يتمثل فى تلف مال له أو فى نقضه أو فى نقص قيمته ، والضمان بهذا المعنى الأخير قريب من مدلول اسم المسئولية عند رجال القانون ، إذ يريدون بها إلزام الإنسان بتعويض مالى عما سببه لغيره من ضرر بسبب إخلاله بالتزام التزم به سواء أكان التزماً التزمه بإرادته بناء على عقد باشره أم التزماً التزمه به القانون كالتزامه بأن لا يضر غيره أو بالأبصار يعنى على حق له ، فالضمان متقاربان إلى حد ما . وإن كان معنى المسئولية أعم من معنى الضمان من ناحية أنه لا يكون شرعاً إلا حيث يكون الضرر الموض عنه مالياً أى انتقاماً للمال فى حين أن الضرر الموجب للمسئولية هو الأذى مطلقاً مالياً كان أم غير مالى أى أنه

Not: Bu makale 81-95 sayfaları arasındadır.

Makale FAİZ posetindedir.

Faiz (FKH)

Gasb (FKH)

Hırsızlık (FKH)

Kumar (FKH)

Rüşvet (FKH)

İSLÂM HUKUKUNDA GAYR-İ MEŞRU SAYILAN GELİRLERİN EKONOMİK YÖNDEN DEĞERLENDİRİLMESİ

Yrd. Doç. Dr. Osman ESKİOĞLU

^{İhtisab}
Haksız iktibas veya gayr-i meşru gelir; meşru olmayan, yani İslâmın tasvib etmediği bir yolla sağlanan kazanç denir. Kur'an-ı Kerim ve hadislerde hırsızlık, gasb, kumar... ve rüşvet gibi yollardan kazanç sağlamak gayr-i meşru kabul edilmiştir.

Ayet ve hadislerde malı batıl yolla yemek, faiz alıp vermek ve kumar oynamak gibi fiillerin yasaklanmasından maksad, adaleti gerçekleştirmek ve zulmü önlemektir¹. Kur'an-ı Kerim'de «Şeytan, içkide ve kumarda ancak aranızda düşmanlık ve kin düşürmek, sizi Allah'ı anmaktan ve namazdan alıkoymak ister»², buyurularak, kumarın haram kılınma illeti olarak, onun kin ve düşmanlığa sebep olduğu, Allah'ı zikretmekten ve namaz kılmaktan alıkoyması gibi neticeler beyan edilmektedir³.

Yol kesme, hırsızlık, gasb, faiz, kumar ve rüşvet gibi şeyler haram kılındığına göre, bu ayet açısından bunların zararlı oldukları anlaşılır. İşte biz, bu makalemizde yol kesme, hırsızlık, gasb... gibi gayr-i meşru kazanç yollarını ekonomik yönden değerlendirip toplum hayatında icra ettikleri fonksiyonları araştırmaya çalışacağız.

(1) İbn Teymiyye Ahmed b. Abdül Halim b. Teymiyye, (v. 728/1327), es-Siyâsetü's Şer'iyye Fî Islâhı'r Râi ve'r Râiyye, (Taliğ: Muhammed Abdullah), Bağdat-T.Y. s. 159

(2) el-Mâide (5), 91

(3) el-Kurtubî Ebû Abdî'llah Muhammed b. Ahmed b. Ebî Bekr b. Farh (v. 671/1272) el-Câmiu Li-Ahkâmî'l Kur'an, 3. baskı, Mısır - 1387 - 1967), III, 57; İbn Teymiyye, el-Kavâidü'n Nûrâniyye el-Fıkhıyye, Kahire-1370-1951), s. 116, 131; el-Âlûsî, Şihâbü'd Din Mahmûd, Rûhu'l Meânî Beyrut-T.Y., VII, 16; Muhammed Reşid Rıza, (v. 1354-1935) et-Tefsîru'l Kebîr, Mısır-T.Y., VII, 72; M.A. Mannan, İslâm Ekonomisi, (çev.: Bahri Zengin), İstanbul-1973, s. 493, 494



التقسيم والتبيين

في حكم أموال المستخرقين
[من الظلمة والخاصين]

تأليف

أبي زكريا يحيى بن محمد بن الوليد الشبليّ

من فقهاء القرن الثامن الهجري



تقديم وتحقيق

جمعة محمود الزريقي

يتضمن الكتاب ملاحق مخطوطة

عن استغراق الذمة بالمال الحرام

منشورات المنظمة الإسلامية للتربية والعلوم والثقافة - إيسيسكو - الرباط 1414/1993

IRCICA: 27332

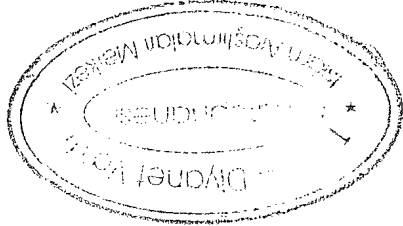
1. Gasp
2. Haram
3. Zulüm

09 EKİM 1995

MADDE TAYINLANDIKTAN
SONRA GELEN DOKÜMAN

da zorlamalara giderek buna kılıf bulma çabasına girdiği intibamı edinmiş bulunuyoruz.

Son olarak şu hususu da belirtelim ki; hirabe suçu için ayetlerde bahsedilen öldürme, asma, el-kol kesme ve sürgün cezalarının bugün uygulanıp uygulanamayacağı, bu cezaların günümüz insan hakları anlayışı açısından değerlendirilmesi, söz konusu suçu engelleme amacını gerçekleştirip gerçekleştiremeyeceği vb. hususlar çalışmamızın kapsamı dışında olup ilgili çalışmalara havale edilmiştir.



D.36

D.E.Ü.İlahiyat Fakültesi Dergisi
Sayı XX, İzmir 2004, ss.167-199

THE JUDICIAL REGISTERS OF THE BAKCHISARAY/CRIMEA LAW COURT: A STUDY OF *GHASB* (ILLEGAL POSSESSION AND OCCUPATION) AND *İTLAF* (DESTRUCTION)

Recep ÇİĞDEM*

Abstract

Although studies on the judicial records have recently been increasingly appearing, they tend to concentrate on social, economic and administrative history. Legal analysis of the court records is not as much as expected. Most of the studies employ the registers held in Turkey. This study, however, employing the judicial records of Bakchisary/Criema, an autonomous republic of our neighbour Ukraine, does legal analysis. This work mainly concentrates on cases of *ghasb* and *itlaf*. Having given the theoretical basis of Hanafi doctrines, the cases are analysed for their legal properties. The primary purpose of this work is to explore the way in which the cases were brought to the court, and to find out how they were dealt with by the court authorities. We hope that the article will shed light on the application of Hanafi law in 17th century Crimea. In particular, it will contribute to the understanding of Hanafi law by the 17th century Crimean courts.

BAKCHISARAY/KIRIM MAHKEMESİ TUTANAKLARI: GHASB VE İTLAF KONUSU ÜZERİNE BİR ÇALIŞMA

Özet

Son zamanlarda mahkeme tutanakları üzerine yapılan çalışmalar artmakla birlikte bu araştırmaların büyük bir bölümü sosyoloji, ekonomi ve siyaset tarihi üzerine olmaktadır. Hukuksal analizlere yönelen çalışmalar ise azınlıktadır. Ayrıca, mahkeme sicillerine ulaşılabilme imkanı dikkate alındığında, çalışmalar genelde Türkiye hudutları içinde kalmaktadır. Bu çalışma ise, komşumuz olan Ukrayna'nın özerk bölgesi Kırım/ Bakchisaray mahkeme sicillerini esas alarak hukuki analizler yapmaktadır. Çalışma, *ghasb* ve *itlaf*

د. نهى القاطرجي

جريمة الاغتصاب
في ضوء الشريعة الإسلامية
والقانون الوضعي

GasP

Türkiye Diyanet Vakfı İslam Araştırmaları Merkezi Kütüphanesi	
Dem. No:	90248
Tas. No:	343.2 KAT.C

1423/2002 Beyrut



070080 GASP

-130223 MAL

42. ŞENER, Mehmet (Dr.)..

Ankara Ün. İlahiyat Fak. Ankara 1983, 1 c, VII+91 s, eb: 30x18 cm.

Doktora tezinin adı :

" Gasb ve İtlâftan Doğan Malî Mes'ûliyet. "

Giriş kısmında, mal kavramı ve islâmın mal ile cana verdiği değer ve bunları bağladığı prensipler ele alınmıştır. Mal'ın tanımı, bunun iktisadî ve hukukî açıdan açıklanması yapılmıştır. Mal'ın ve can'ın korunması ve bunların tabi olduğu hükümler, can dokunmazlığı ve bu yolda alınan uhrevî ve hukukî tedbirler ele alınan konular arasındadır. I

I. bölümde, islâm hukukunda zarar kavramı, zararın tazmini konuları ele alınmıştır. İslâm'da tazminat hukukî ile ilgili bahislerin incelenmesi yapılmıştır. II. bölümde, gasb ve itlâf'tan doğan malî mes'uliyet tedkik edilmiştir. İslâm fıkhi ile ilgili çeşitli kaynaklarda yer alan bilgiler bu bölümde modern hukuk sistemi içinde ele alınarak tasnif edilmiştir. Böylece islâm hukukunun ana kaynakları (Kur'an ve Hadis) ile ilk devirlerden itibaren klâsik fıkıh eserlerinde görülen konu ile ilgili bilgiler açık-seçik günümüz hukuk anlayışı ve mantığına uygun düşecek şekilde gözler önüne serilmiştir. Tez, genel mahiyette bir " Netice " ile tamamlanmaktadır.

12 OCAK 1994

Gasp -

قهر:

١ - تعريف: القهر هو الغلبة، وأخذ الشيء قهراً: أخذه مغالبة بالقوة بغير رضى صاحبه.

٢ - حكمه: يجوز إحقاق الحق وإبطال الباطل قهراً، ولكن لا يجوز الاستيلاء على حق الغير قهراً بغير حق.

٣ - أحكامه:

أ - لا يجوز لمسلم الاستيلاء على مال أحد من المسلمين قهراً بغير حق، فإن فعل فهو غاصب آثم، ووجب عليه رد ما أخذ، ولكن إن كان له عند آخر حقاً فمنعه إياه جاز له أن يأخذه منه قهراً، كما لو أعاره شيئاً فأبى المستعير أن يرد الشيء المستعار، فللمعير أخذه منه قهراً، وكما لو اضطر إلى ما عند غيره من طعام أو دواء، فطلبه منه، فلم يعطه إياه مع استغنائه عنه، جاز له أن يأخذه منه قهراً.

ب - يجوز لولي أمر المسلمين أن يُلزم الناس بما فرض الله عليهم، كأخذه الزكاة منهم قهراً، وبما التزموا به طوعاً من غير إكراه، كأخذ الجزية منهم قهراً، وبما فيه مصلحة عامة ظاهرة، كالإزامهم بالجهاد، ونحو ذلك.

ج - إذا كانت عند رجل وديعة، فغصبه أيها رجل قهراً، فلا ضمان على المودع لديه، لأنه غير مفترط في حفظها.

د - إن خرج على الإمام العادل طائفتان، ثم وقعت الخصومة بينهما، وكان الإمام قادراً على الانتصار عليهما وقهرهما معاً، لم يحل له الاستعانة بواحدة منهما على الأخرى.

هـ - ما استولى عليه المسلمون من أموال الكفار المحاربين غلبة وقهراً فقد ملكوه، وهو غنيمة لهم، وما استولى عليه الكفار المحاربون من أموال المسلمين غلبة وقهراً فقد ملكوه (ر: غنيمة).

MAKINAH KEMENTERIAN
SANGREK
2002

الغصب

٩٠٥- ابراهيم، ابراهيم يوسف محمد. أحكام
الغصب في الشريعة الاسلامية.
(ماجستير، الجامعة الاسلامية بالمدينة
المنورة، ١٤٠٣ هـ).

٩٠٦- الحربي، عبدالرحمن فايز. أحكام
الغصب في الفقه الاسلامي.
(ماجستير، المعهد العالي للقضاء،
١٤٠٣ هـ).

٩٠٧- الربيعي، مريف بن حسن. قضايا
الغصب والاتلاف. (ماجستير، جامعة
الامام محمد بن سعود الاسلامية،
المعهد العالي للقضاء، ١٣٩٤ هـ).

5.117-118

1 OK 2001

MADDE 9 AYDINLANDIRILAN
SONRA SOZLARININ KULLANILMASI

وهم في طلبه • وفي الإصلاح : غائب لم يدر موضعه ولا حياته ولا موته ،
واهلك في طلبه يجدون وقد انقطع عنهم خبره وخفي عليهم أثره • (٨٥)

الحكم بموت المفقود :

قال ابو يوسف : اذا مضى مائة سنة من مولده حكم بموته ، لأن الظاهر
أن احدا في زماننا لا يعيش اكثر من مائة سنة • وحكي انه لما سئل عن مضي
هذا قال : اينه لكم بطريق محسوس ، فان المولود اذا كان ابن عشر سنين
يدور حول ابويه هكذا ، وعقد عشرا ، فان كان ابن عشرين سنة فهو بين
الصبا والشباب هكذا ، وعقد عشرين ، فان كان ابن الثلاثين سنة يستوي
هكذا ، وعقد ثلاثين ، فاذا كان ابن اربعين تحمل عليه الأتقال هكذا ، وعقد
اربعين ، فاذا كان ابن خمسين ينحني من كثر الأتقال والأشغال هكذا ، وعقد
خمسين ، فاذا كان ابن ستين ينقبض للشيخوخة هكذا ، وعقد ستين ، فاذا
كان ابن سبعين يتوكأ على عصا هكذا ، وعقد سبعين ، فاذا كان ابن ثمانين
يستلقي هكذا ، وعقد ثمانين ، فاذا كان ابن تسعين تنضم أعاؤه هكذا ، وعقد
تسعين ، فاذا كان ابن مائة يتحول من الدنيا الى العقبى ، كما يتحول الحساب
من اليمنى الى اليسرى • (٨٦)

الغصب

الغصب في اللغة : اخذ الشيء من الغير على وجه القهر ، مالا كان أو
غير مال • وفي الاصطلاح : ازالة اليد المحقة بأثبات اليد المبطله في مال منقوم
محترم قابل للنقل بغير اذن مالكة • (٨٧)

وقد تأكدت حرمة الغصب بالكتاب والسنة ، اما في الكتاب فقوله تعالى :
« يا ايها الذين آمنوا لا تأكلوا اموالكم بينكم بالباطل الا أن تكون تجارة عن

(٨٥) تبين الحقائق ج ٣ ص ٣١٠ •

(٨٦) ينظر : المبسوط ج ١١ ص ٣٥ - ٣٦ •

(٨٧) تبين الحقائق ج ٥ ص ٢٢١ - ٢٢٢ •

- ٣١٦ -

محمود مطلوب

Gasp

أبو يوسف

حياته وآثاره وآراؤه الفقهية

ساعتت جامعة بغداد على نشره

ثمن النسخة دينار واحد

Türkiye Diyanet Vakfı İslâm Ansiklopedisi Kütüphanesi	ثمن النسخة دينار واحد
Kitap No. : 1765	
Yayımlı No. : 72251	

GASP

13.10
15.10.2008

In the Name of Allah, the Most Gracious, the Dispenser of Grace!

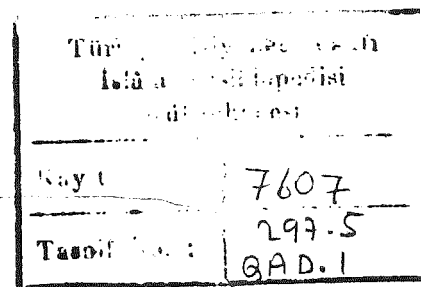
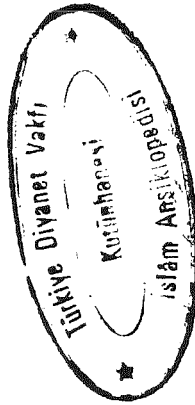
1102

ISLAMIC JURISPRUDENCE IN THE MODERN WORLD

علم الفقه في العالم المعاصر
[‘Ilm al-Fiqh fi’l-‘Ālam al-‘Aṣrī]

BY

ANWAR A. QADRI
B.A., LL.B. ; M.L.I. (Wisconsin) U.S.A. ;
C.C.L. (UISC) Luxembourg



TAJ COMPANY

Civil Delicts Classified. The Western legal systems are not unanimous on the classification of torts, and the definition of the term itself is disputed. The simplest definition of the term in the English law is rendered difficult to discover any form of words both accurate and concise. In the Roman system, delict was merely a generic term covering actions for *furtum*, *rapina*, *damnum injuria datum* and *injuria* and in the French and German Codes (as in other codes) merely broad principles are involved.⁶⁶

In the context of the confused methodology of the other legal systems, the *Shari'ah* law approaches the problem with the medium of rights and duties and a separate body of rules has been developed to distinguish what is public violation and what violates the rights of the individual in terms of remedies available for the solution of the grievances, in the shape of civil wrongs (property rights violations). (See *supra*, *Public Law: 'Uqubat* [for distinction].)

Upon a review of the principles of operation of the *Shari'ah*, the legal theory enunciates the methods of judicial process in terms of property rights and cases of their violation in order to classify civil delicts into usurpation or wrongful appropriation of others' property as *ghāṣab*, or in terms of the resultant injuries by destruction or *talaf* (*nuqṣān*). When such infringements of others' rights are caused in relation to the latter's freedom of action by way of coercion of will, it is termed *ikrāh* and it may affect others by misleading their judgment to be called fraud or *laghvīr*.⁶⁷

The law looks at the damage caused to the injured person instead of the moral culpability of the person causing the injury. On the base furnished by the Qur'ānic commandments that: "And covet not the thing in which God had made some of you to excel others" (iv. 32), the *Fiqh* principles prohibit that no person should deal with others' property without permission and, similarly, neither should a person take others' property without legal cause, nor appropriate wrongfully or destroy properties. The acts are prohibited under the law; the violators are held responsible upon the commission of the prohibited actions.

The above gives rise to liability irrespective of the act being intentional or accidental. But if the two causes which are preparatory and effective arise from a free agent and remain separate from each other, the general rule of moral culpability applies and the person is held liable to the injuries. If the immediate cause was due to an act of a human being, as, for example,

66. Cf. Winfield, "Province of the Law of Tort," *Text-Book of the Law of Tort* (5th edn.), 5; Salmond, *Torts* (12th edn.), 14; Buckland and McNair, *Roman Law and Common Law*, 263; Aubry et Rau, *Cours de Droit Français* (5th edn.), VI, 337; Paton, *Jurisprudence*, 417-8; Morris, *The Proper Law of Tort*, 64; *Harvard Law Review*, LXIV, 881.

67. See Ghazālī, *al-Wajiz*, I, 205; Ibn Rushd, *op. cit.*, II, 265.

the collection of water on one's own land, and by its discharge the neighbouring property is injured, the liability for the injury and the consequential loss or damage will arise.

Upon a careful observation of the subject of "delict" in the *Fiqh* books, it is submitted that in the light of the widest operation of the rights and duties in *Ahkām ul-Shari'ah*, the jurists have dealt with the topics connected somewhat differently. There are specific chapters for some legal problems, while some topics are incorporated in other discussions by the way. The questions relating to wrongs against person and body ordinarily available in the books on *Janāyah* and the subject of delict in relation to property, ownership and possession is explained in the books on usurpation or *Ghaṣab*. The books on *Ikrāh* or coercion, *Luqṭahs* or troves, *Diyah* or compensation, and fines deal with the subject of delict even in a different manner amongst different schools and their jurists. Shāfi'ī jurists (as Nawawī) deal with the subject of actions giving rise to civil liability in a different manner than the methodology used by the Ḥanafī jurists (as Mirghinānī). The subjects of careless conduct, undue influence, easements, cheating or similar topics are dealt with separately as fitted by the individual jurist's taste. The subject of delict is often found interspersed in the books on *Ijārah*, *Wadi'ah*, *'Ariyah*, *Rahn*, and there is not a single action which remains untouched by the accuracy of explanation of the juristic authors.

The above is a unique methodology which is available in almost all the civilised legal systems. The only difference remains that by reason of continued application and technical changes in the process of the administration and enforcement of law and further, in the light of scientific advancement and colonialistic predominance of the Western systems, the Islamic system has not been provided a similar chance by reason of the ignorance of the Muslims themselves about the genius of their legal system. The only thing which requires attention is the consolidation and reorganisation of the legal and juristic rules in statutory shapes (as it was attempted magnificently by the *Mejelle*) in the administrative atmosphere of Islamic Law.

After the aforesaid explanation of the principles of liability and the classification of civil delicts, it would be proper to examine some of the concrete rules of the subject of the present section.

Torts on Property—Ghaṣab. The general rule of the *Shari'ah* on the authority of the base of the sacred principle prohibits a person to deal with others' property without consent or as a trustee. Men and women have gifts from God, some greater than others, for which the people should not be jealous of this inequality (for reason known to God only).⁶⁸ If any person

68. See the *tafsīr* on the Qur'ān, iv. 32.

الحلال و الحرام

(AL-HALĀL WAL-HARĀM)

DOS AND DO NOTS IN ISLAM

By

'Abdul Rehmād Shād

Gas p - 170-171

* BOOKS ALL SORTS :
Exported & Produced By :
MALIK SIRAJUDDIN & SONS
Kashmiri Bazar, Lahore (B) Pakistan
Phones : (042) 52109-051131-311498

KAZI PUBLICATIONS

121 - Zulqarnain Chambers, Ganpat Road
LAHORE (Pakistan)

170

derive monetary gain too easily without making least efforts. The most familiar form of gambling among the Arabs in the Age of Ignorance was gambling by casting of lots by means of arrows drawn from a bag. Some were blank and those who drew them got nothing whereas others indicated prizes. It depended on pure luck whether one got anything or nothing. The principle on which objection to gambling is based is that you gain what you have not earned or lose on a mere chance. Dice, lottery, prize bonds and betting on horse-races are to be held within the definition of gambling.

Usurpation of Property

Usurpation means snatching away the property of another forcibly without the consent of the owner. Usurpation is unlawful because any person wilfully usurping the property of another is held to be sinner and criminal. The basic object of Islam is peace and it is disturbed by encroachment of the rights of another. It is an act of oppression to take into possession anything forcibly. It has been strongly forbidden to seize land and other things without legitimate right. It is reported on the authority of Sa'īd bin Zaid that the Messenger of Allāh (peace and blessings of Allāh be upon him) said : He who took a span of earth wrongly would be made to wear around his neck seven earths on the Day of Resurrection. (Muslim)

Abū Huraira (Allāh be pleased with him) reported that the Apostle of Allāh (peace and blessings of

171

Allāh be upon him) said : Behold ! Oppress not. Behold ! the property of a man is not lawful except with his voluntary consent. (Baihaqi)

Usurpation is nothing short of plunder. It is unlawful because it deprives one's own hard acquired earning. It is reported by 'Abdullah bin Yazid that the Messenger of Allāh (peace and blessings of Allāh be upon him) prohibited plunder and physical mutilation. (Bukhāri)