باسمه تعالی	فقه۲پایه ۹ (کد درس: ۵۰۳) مکاسب: از ابتدای خیارات تا مسقطات خیار غبن	تاریخ: ۱۴۰۱/۱۰/۲۱ مدت پاسخگوئی: ۸۰ دقیقه

۱. الخیار مِلْک فسخ العقد، فیدخل ملک الفسخ فی العقود الجائزة و فی عقد الفضولی.و لعلّ التعبیر بـ «المِلْک» للتنبیه علی أنّ الخیار من الحقوق لا منالأحکام، فیخرج ما کان من قبیل الإجازة و الردّ لعقد الفضولی و التسلّط علی فسخ العقود الجائزة.

اشکالی که به تعریف خیار شده و جواب آن را بیان کنید.

۲. استدل علی أصالة اللزوم بقوله تعالی أَوْفُوا بِالْعُقُودِ لانه دلّ علی وجوب الوفاء بکلّ عقد. و المراد بوجوب الوفاء: العمل بما اقتضاه العقد فی نفسه بحسب دلالته اللفظیّة، نظیر الوفاء بالنذر، فإذا دلّ العقد مثلاً علی تملیک العاقد ماله من غیره وجب العمل بما یقتضیه التملیک من ترتیب آثار ملکیّة ذلک الغیر له، فأخذه من یده بغیر رضاه و التصرّف فیه کذلک نقضٌ لمقتضی ذلک العهد، فهو حرام.

چگونگی دلالت آیه بر لزوم عقد را توضیح دهید.

۳. و الأولی أن یقال: إنّ الوکیل إن کان وکیلاً فی مجرّد إجراء العقد، فالظاهر عدم ثبوت الخیار لهما لأنّ المتبادر من النصّ غیرهما و إن عمّمناه لبعض أفراد الوکیل و لم نقل بما قیل تبعاً لجامع المقاصد بانصرافه بحکم الغلبة إلی خصوص العاقد المالک.

استدلال شیخ بر اینکه وکیل مذکور در عبارت خیار مجلس ندارد را توضیح دهید و تفاوت آن با استدلال محقق ثانی در جامع المقاصد را بیان کنید.

۴. مبدأ هذا الخیار (خیار المجلس) من حین العقد لأنّ ظاهر النصّ کون البیع علّةً تامّة، و مقتضاه شمول الحکم للصرف و السلم قبل القبض. و لا إشکال فیه لو قلنا بوجوب التقابض فی المجلس فی الصرف و السلم وجوباً تکلیفیّاً، لأنّ ثمرة الخیار حینئذٍ جواز الفسخ، فلا یجب التقابض.

چرا شیخ در عبارت به شمول نص بر بیع صرف و سلم اشاره دارد و ثمره خیار در این دو نوع بیع چیست.

۵. فالأقوی أنّ الشرط الغیر المذکور فی متن العقد غیر مؤثّر؛ لأنّه لایلزم بنفس اشتراطه السابق؛ لأنّ المتحقّق فی السابق إمّا وعدٌ بالتزام، أو التزامٌ تبرّعیٌّ لا یجب الوفاء به، و العقد اللاحق و إن وقع مبنیّاً علیه لا یُلزمه، لأنّ الشرط إلزامٌ مستقلٌّ لا یرتبط بالتزام العقد إلّا بجعل المتکلّم، و إلّا فهو بنفسه لیس

من متعلّقات الكلام العقدی مثل العوضین و قیودهما.

چرا شرطی که در متن عقد ذکر نشود موثر نیست؟

۶. لو زال الاکراه فالمحکیّ عن الشیخ و جماعة امتداد الخیار بامتداد مجلس الزوال. ولعلّه لان الافتراق الحاصل بینهما فی حال الاکراه کالمعدوم فکأنما بعدُ مجتمعان فی مجلس العقد فالخیار باقٍ و فیه ... .

الف: مسأله محکی از قول شیخ رحمة الله علیه را توضیح دهید.

ب: اشکال وارده بر این نظر را بیان کنید.

۷. ربما یستدلّ علی شروع خیار الحیوان من حین التفرق بأصالة عدم ارتفاعه بانقضاء ثلاثة من حین العقد، بل أصالة عدم حدوثه قبل انقضاء المجلس، و بلزوم اجتماع السببین علی مسبّب واحدٍ.

دو دلیل بر اینکه مبدء خیار حیوان تفرق است را بیان کنید.

۸. صحیحة ابن رئاب: فان احدث المشتری فیما اشتری حدثاً قبل الثلاثة ایام فذلک رضیً منه و لا شرط له ... فقوله فذلک رضی منه و لا شرط یحتمل وجوهاً. الثانی: ان تکون توطئة للجواب ... الرابع: ان تکون اخبارا عن الواقع و یکون العلّة هی نفس رضا الفعلی الشخصی.

تفاوت بین دو احتمال مذکور در عبارت را توضیح دهید.

۹. لاریب فی بطلان العقد اذا کان خیار الشرط مجهولا. و ربما یقال ببطلان الشرط دون العقد، و لعلّه مبنیٌّ علی أنّ فساد الشرط لایوجب فساد العقد. و فیه: إنّ هذا علی القول به فیما إذا لم یوجب الشرط فساداً فی أصل البیع کما فیما نحن فیه؛ حیث إنّ جهالة الشرط یوجب کون البیع غرریّاً، و إلّا فالمتّجه فساد البیع و لو لم نقل بسرایة الفساد من الشرط إلی المشروط.

دلیل بر عدم بطلان عقد و نقد آن را توضیح دهید.

۱۰. استدل علی خیار الغبن بقوله تعالی: « ولا تأکلوا اموالکم بینکم بالباطل»

کیفیت دلالت آیه فوق بر مشروعیت خیار غبن را بیان کنید.

موفق باشید