به نام خدا

فقه۳پ۹

مکاسب : از العلم بقدر المثمن تا تلقی الرکبان

مرکز مدیریت حوزه علمیه اصفهان
معاونت آموزش

تاریخ: ۱۴۰۰/۰۴/۱۹	مدت پاسخگوئی: ۸۰ دقیقه
مصحح دوم	مصحح اول
/	/

❋ثم انّه یتفرّع علی المختار من کون المبیع کلیّا امور منها: انّه لو تلف بعض الجملة و بقی مصداق الطبیعة انحصر حقّ المشتری فیه ... و هذا بخلاف المشاع.

۱. تفاوت بیع کلی در معین و کسر مشاع را با توجه به عبارت فوق توضیح دهید.

❋بقی الکلام فی تعیین المناط فی کون الشیء مکیلا أو موزونا ... قال فی المبسوط فی باب الربا: إذا کانت عادة الحجاز علی عهده (صلی الله علیه وآله) فی شیء الکیل لم یجز إلا کیلا فی سائر البلاد و ما کانت فیه وزنا لم یجز إلا وزنا فی سائر البلاد ... فإن کان مما لا تعرف عادة فی عهده (صلی الله علیه وآله) حمل علی عادة البلد الذی فیه ذلک الشیء

۲. از نظر شیخ طوسی چه معیارهایی برای مکیل و موزون ارائه شده است؟

❋الثالث من وجوه بیع البعض من الکلّ أن یکون المبیع طبیعة کلیة منحصرة المصادیق فی الأفراد المتصورة فی تلک الجملة و الفرق بین هذا الوجه و الوجه الثانی أن المبیع هناک واحدّ من الصیعان المتمیزة المتشخصة غیر معیّن فیکون بیعه مشتملاً علی الغرر و فی هذا الوجه أمر کلّی غیر متشخص و لا متمیزٍ بنفسه.

۳. ضمن بیان فرق بین وجه دوم و سوم علت اشتمال وجه دوم بر غرر را بنویسید.

❋کل ما ثبت کونه مکیلا أو موزونا فی عصره صلی الله علیه وآله وسلم فهو ربوی فی زماننا ولا یجوز بیعه جزافا ، فلو فرض تعارف بیعه جزافا عندنا کان باطلا وإن لم یلزم غرر ، لأن اعتبار الکیل والوزن لحکمة سد باب نوع الغرر لا شخصه ، فهو حکم لحکمة غیر مطردة ، واعتبار الانضباط فی المسلم فیه ، لأن فی ترکه مظنة التنازع والتغابن

۴. چرا بیع جزاف کالای مکیل و موزون در عصر پیامبر، امروز جایز نیست؟ با دلیل موجود در متن توضیح دهید.

❋لو علم کون الشئ غیر مکیل فی زمن الشارع أو فی العرف العام ، مع لزوم الغرر فیه عند قوم خاص ، ولا یمکن جعل ترخیص الشارع لبیعه جزافا تخصیصا لأدلة نفی الغرر ، لاحتمال کون ذلک الشئ من المبتذلات فی زمن الشارع أو فی العرف بحیث یتحرز عن الغرر بمشاهدته وقد بلغ عند قوم فی العزة إلی حیث لا یتسامح فیها .

۵. آیا جواز بیع جزاف یک کالا در زمان شارع یا عرف دلیل بر جواز آن در همه اعصار و همه عرفها نیست. چرا؟ توضیح دهید.

❋وأما ما ذکره : من أن الخیار إنما یثبت فی تخلف الوصف إذا اشترط فی متن العقد ، ففیه : أن ذلک فی الأوصاف الخارجة التی لا یشترط اعتبارها فی صحة البیع ، ککتابة العبد وخیاطته . وأما الملحوظ فی عنوان المبیع بحیث لو لم یلاحظ لم یصح البیع – کمقدار معین من الکیل أو الوزن أو العد – فهذا لا یحتاج إلی ذکره فی متن العقد ، فإن هذا أولی من وصف الصحة الذی یغنی بناء العقد علیه عن ذکره فی العقد ، فإن معرفة وجود ملاحظة الصحة لیست من مصححات العقد ، بخلاف معرفة وجود المقدار المعین

۶. در کدام دسته از اوصاف مشروط در عقد خیار تخلف شرط جاری است؟توضیح دهید.

❋قال بعض الأساطين فی شرحه علی القواعد – بعد حکم المصنف بصحة بیع الذراع من الثوب والأرض ، الراجع إلی بیع الکسر المشاع – قال : وإن قصدا معینا أو کلیا لا علی وجه الإشاعة بطل ، لحصول الغرر بالإبهام فی الأول ، وکونه بیع المعدوم ، وباختلاف الأغراض فی الثانی غالبا ، فیلحق به النادر ، وللإجماع المنقول فیه

۷. قول مرحوم کاشف الغطاء در مورد فرع مذکور را به همراه استدلال ایشان کاملا تبیین کنید.

❋وفیه– أنه : إن أرید من کون التلف – فی مسألة الاستثناء – بعد القبض : أنه بعد قبض المشتری ؟ ففیه : أنه موجب لخروج البائع عن ضمان ما یتلف من مال المشتری ولا کلام فیه ولا إشکال ، وإنما الإشکال فی الفرق بین المشتری فی مسألة الصاع والبائع فی مسألة الاستثناء ، حیث إن کلا منهما یستحق مقدارا من المجموع لم یقبضه مستحقه ، فکیف یحسب نقص التالف علی أحدهما دون الآخر مع اشتراکهما فی عدم قبض حقه الکلی.

۸. با توجه به عبارت بالااشکال مرحوم شیخ به مفتاح الکرامه در مساله بیع ارطال مستثنی را توضیح دهید.

❋العقد إذا وقع علی الشئ الموصوف انتفی متعلقه بانتفاء صفته ، وإلا فلا وجه للخیار مع أصالة اللزوم . ویضعفه : أن الأوصاف الخارجة عن حقیقة المبیع إذا اعتبرت فیه عند البیع – إما ببناء العقد علیها ، وإما بذکرها فی متن العقد – لا تعد مقومات للعقد کما أنها لیست مقومات المبیع ، ففواتها فوات حق للمشتری ثبت بسببه الخیار ، دفعا لضرر الالتزام بما لم یقدم علیه

۹. الف– علت عدم توجیه خیار در " فلا وجه للخیار"را تبیین کنید؟

ب– وجه ضعف ادعای مطرح شده در عبارت بالا را توضیح دهید؟

❋أن صحة العقد عبارة عن کونه بحیث یترتب علیه الأثر شرعا ، فإذا فرضنا أنه عقد علی شئ معدوم فی الواقع فلا تأثیر له عقلا فی تملیک العین ، لأن تملیک المعدوم لا علی قصد تملیکه عند الوجود ، ولا علی قصد تملیک بدله مثلا أو قیمته غیر معقول . ومجرد إنشائه باللفظ لغو عرفا ، یقبح مع العلم دون الجهل بالحال ، فإذا شککنا فی وجود العین حال العقد فلا یلزم من الحکم بعدمه فعل فاسد من المسلم ، لأن التملیک الحقیقی غیر متحقق ، والصوری وإن تحقق لکنه لیس بفاسد

۱۰. الف– حکم عقد بر معدوم را همراه با دلیل توضیح دهید.

ب– تفاوت تملیک حقیقی وصوری در فرع بالارا تبیین کنید؟

موفق باشید