

درر الحكام شرح مجلة الأحكام

@ 92 (المآد 104) الانعقادُ تعلُّقٌ كُلٌّ مِنْهُ إِلَّا يَجَابُ
وَالْقَبُولُ بِالْآخِرِ عَلَى وَجْهِ مَشْرُوعٍ يَطْهَرُ أَثَرُهُ فِي
مُتَعَلِّقِهِمَا . فَمُتَعَلِّقُ الْإِجَابِ وَالْقَبُولُ هُوَ الْبَيْعُ الَّذِي
يَكُونُ مَوْجُودًا وَمَقْدُورَ التَّسْلِيمِ وَمَا لَا مُتَقَوِّمًا مَعَ الثَّمَنِ .
وَالْأَثَرُ : هُوَ أَنْ يُصْبِحَ الْبَائِعُ مَالِكًا لِلثَّمَنِ وَالْمُشْتَرِي
مَالِكًا لِلْمَبْيَعِ . وَالْانْعِقَادُ : يَخْتَصُّ بِالْبَيْعِ الصَّحِيحِ مُطْلَقًا
وَبِالْبَيْعِ الْفَاسِدِ بَعْدَ حُصُولِ الْقَبْضِ أَمَّا الْبَيْعُ الْبَاطِلُ فَلَا
يُوجَدُ فِيهِ انْعِقَادُ (رَاجِعُ الْمَوَادِّ 369 و 370 و 371) وَسَنَأْتِي فِي
الْمَادَّةِ (361) عَلَى الصُّورَةِ الَّتِي يَكُونُ فِيهَا الْبَيْعُ مُنْعَقِدًا .
(المآد 105) الْبَيْعُ : مُبَادَلَةٌ مَالٍ بِمَالٍ وَيَكُونُ مُنْعَقِدًا
وَغَيْرَ مُنْعَقِدٍ . يَعْنِي أَنْ الْبَيْعَ هُوَ تَمْلِيكُ مَالٍ مُقَابِلَ مَالٍ
عَلَى وَجْهِ مَخْصُوصٍ وَيُقَسَّمُ بِاعْتِدَارِهِ مُطْلَقًا إِلَى بَيْعٍ مُنْعَقِدٍ
وَغَيْرِ مُنْعَقِدٍ . وَهَذَا التَّعَرِيفُ كَمَا أَنْزَّهُ تَعَرِيفُ الْبَيْعِ
فَهُوَ تَعَرِيفُ لِّلشَّرَاءِ أَيْضًا وَكَمَا أَنْزَّهُ يَنْطَبِقُ عَلَى الْبَيْعِ
مِنْ كُلِّ الْوُجُوهِ فَهُوَ مُنْطَبِقٌ عَلَى الشَّرَاءِ مِنْ كُلِّ وَجْهِه
أَيْضًا . هَذَا إِلَّا أَنْ يَقْوَلَهُ ' مُبَادَلَةٌ مَالٍ بِمَالٍ ' تَخْرُجُ
الْإِجَارَةُ وَالزَّكَاةُ ؛ لِأَنَّ الْإِجَارَةَ كَمَا سَيَجِيءُ فِي الْمَادَّةِ (405)
(هِيَ (بَدَلُ الْمَنْفَعَةِ) وَالزَّكَاةُ هُوَ (مُبَادَلَةٌ الْمَالِ
بِالْبَيْعِ) أَبَوُ السُّعُودِ . وَتَخْرُجُ الْهَبَةُ وَالْإِعَارَةُ أَيْضًا .
أَمَّا بِقَوْلِهِ (عَلَى وَجْهِ مَخْصُوصٍ) الْوَارِدُ فِي الشَّرْحِ فَيَخْرُجُ
أَيْضًا التَّيْبَرُّعُ وَالْهَبَةُ بِشَرْطِ الْعَوَضِ . فَالْوَجْهُ الْمَخْصُوصُ
لِلْبَيْعِ هُوَ اسْتِعْمَالُ كَلِمَةِ (بَيْعٌ وَاشْتَرَيْتُ) أَوْ التَّعَاطِي .
مِثَالُ ذَلِكَ : لَوْ وَهَبَ شَخْصٌ آخَرَ مَالًا وَسَلَّمَهُ إِلَيْهِ وَالْمَوْهُوبُ
لَهُ وَهَبَ ذَلِكَ الْوَاهِبَ مَالًا آخَرَ غَيْرَهُ وَسَلَّمَهُ إِلَيْهِ أَيْضًا
فَلَا يُعَدُّ ذَلِكَ بَيْعًا وَيَخْرُجُ عَنْ تَعَرِيفِ الْبَيْعِ وَإِنْ كَانَ
هُنَالِكَ مُبَادَلَةٌ مَالٍ بِمَالٍ ؛ لِأَنَّهُ لَمْ يَسْتَعْمِلْ فِي الْعَقْدِ
الْمَذْكُورِ كَلِمَتَيْ (بَيْعٌ وَاشْتَرَيْتُ) الْمُخْتَصَّيْنِ بِالْبَيْعِ .

وَلَرُبَّ قَائِلٍ يَقُولُ : 1 - قَدْ اُشْتُرِطَ الرِّضَاءُ فِي صِحَّةِ الْبَيْعِ .
بِدَلِيلِ قَوْلِهِ تَعَالَى { إِنْ لَا أَنْ تَكُونِ تِجَارَةً عَنْ تَرَاضٍ } وَجَاءَ تَعْرِيفُ
الْبَيْعِ فِي كَثِيرٍ مِنَ الْكُتُبِ الْفَقْهِيَّةِ بِأَنْزَمَهُ (مُبَادَلَةٌ
الْمَالِ بِالْمَالِ بِالرِّضَاءِ) فَتَعْرِيفُ الْمَجْلَّةِ غَيْرُ مَانِعٍ
لِغِيَارِهِ إِذْ يَدْخُلُ بِهِ بَيْعُ الْمُكْرَاهِ . 2 - بِمَا أَنْ بَعْضَ
الْكُتُبِ الْفَقْهِيَّةِ يَتَعَرِّفُهَا الْبَيْعَ (أَنْزَمَهُ مُبَادَلَةُ الْمَالِ
بِالْمَالِ عَلَى وَجْهِ مَخْصُوصٍ مُفِيدٍ) قَدْ قَيِّدَتْهُ بِكَلِمَةِ (مُفِيدٍ)
إِخْرَاجًا لِلْبَيْعِ غَيْرِ الْمُفِيدِ وَهُوَ الَّذِي يَقَعُ فِي مُبَادَلَةِ
مَالَيْنِ مُتَسَاوَيْنَيْنِ وَزَنْيًا وَصِفَةً كَمُبَادَلَةِ دِرْهَمَيْنِ فِضَّةً
بِدِرْهَمَيْنِ فِضَّةً مُسَاوَيْنَيْنِ بَعْضُهُمَا الْبَعْضَ وَزَنْيًا ، وَعِيَارًا ،
وَوَصْفًا وَالْمَنْفَعَةُ فِي الْبَيْعِ شَرْطٌ وَالْبَيْعُ غَيْرُ الْمُفِيدِ
يَكُونُ فَاسِدًا فَتَعْرِيفُ الْمَجْلَّةِ ؛ لِأَنْزَمَهُ لِمَا لَمْ يَدْكَرْ فِيهِ
هَذَا الْمُقَيَّدَ كَانَ مِنْ هَذِهِ الْجِهَةِ أَيْضًا غَيْرُ مَانِعٍ لِغِيَارِهِ .
3 - بِمَا أَنَّ تَقْسِيمَ الْبَيْعِ الْوَارِدَ فِي تَعْرِيفِ الْمَجْلَّةِ ()
وَهُوَ تَقْسِيمُ الْبَيْعِ إِلَى مُنْعَقِدٍ وَغَيْرِ مُنْعَقِدٍ (هُوَ