**İ S L A M H U K U K U I**

**( İSLAM AİLE HUKUKUNUN ESASLARI )**

 **(ANA HATLARIYLA İSLAM MÎRÂS HUKUKU VE 40 HÂL)**

 **( İSLAM CEZA HUKUKU )**

**Yrd. Doç. Dr. Mustafa *KELEBEK***

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **بجامعة الشرق الأدنى** | **NEU PİCTURES.jpg****1988** | **كلية الإلهيات** |
| **YAKIN DOĞU ÜNİVERSİTESİ (NEAR EAST UNIVERSITY)** |
| **İLAHİYAT FAKÜLTESİ (FACULTY OF THEOLOGY)** |
| **P. O. BOX 670 LEFKOŞA-MERSİN 10-TURKEY TEL: (90) (392) 2236464 FAX: : (90) (392) 2236461** |

**İSLAM HUKUKUNA GİRİŞ**

**A. İSLAM HUKUKU SİSTEMATİĞİ (أقــســام الأحــكــام فــي الــفــقــــه)**

**\*المدخل**

|  |
| --- |
| **الإسلام****الإسلام لغةً: الاستسلام والانقياد، واصطلاحا: كلُّ ما جاء من عندِ الله ورسوله لسعادة الدنيا والعقبى فردا ومجتمعا...** |
| **الاعتقاد** | **العمل** | **الأخلاق** |
| **أسس الإيمان:** الإيمان بالله ورسوله وبما جاء من عند الله ورسول الله | **العبادات** | **المعاملات** | **العقوبات** | **الأخلاق الحميدة** | **الأخلاق الذميمة** |

**\*الدين**

|  |
| --- |
| **- تعريف الدين: الدين وضع إلهيٌّ سائقٌ لِذوي العقول باختيارهم المحمود إلى الخير بالذات. (الشهرستاني، الملل والنحل)****- الدين فلسفةً:** اعتقادُ وإيمانُ شخص بما يلائم عقلُه وروحُه بقواعدَ وأحكامٍ تحدّد أقواله وأفعاله وتحتوي على حياته اليوميّة الفردية والاجتماعيّة. وهو ينقسم إلى قسمين: |
| **الدين الإلهيّ:** وَضْعٌ ألهيٌّ سائقٌ لذوي العقول باختيارهم المحمود إلى الخير بالذات. واضع هذا الدين هو الله سبحانه وتعالى من آدم عليه السلام إلى آخر المرسلين محمدٍ صلى الله عليه وسلم. | **الدين الباطل:**معتقدات مشتركة مقبولة عند المجموع المعلوم من الأناس المحدودة، مثل البوذيّة والبرحمانية. |

**\*نظام الحكم**

|  |
| --- |
| **\*التعريف بالنّظام:**هو إدارة و سلطة الحكم والتطبيق والإنفاذ السائدة على مجتمع معلوم في إقليم محدد. وهو ينقسم إلى قسمين من ناحية مصدر النظام. |
| **النظام المستند إلى الوحي** | **النظام المستند إلى العقل المحض** |
| النظام المستند إلى الكتاب والسنة والاجتهاد (منزّلاً ومؤوّلاً) | **النظام الفرعوني:** نظام يحكم الفرعون وحده على الناس في البلاد بلا حدود، يعتبر أنه رب الأعلى في الحكم. | **نظام الروما:** **سلطة التوجيه والحكم ثلاث قوىً: الإمبراطور والرهبان والسيناتو، يعتبر أنه أم ومصدر الديمقراطية اليوم.** | **نظام الشرك:**الرئس حاسم التنفيذ عند مجلس -يسمى دار الندوة المتشكلة من نواب القبائل- يؤمن أن الله خالق الكون ولكن لا صلة إلى الله إلا بالأصنام، ويعتقد عدم القتل في الشهور الحُرُم إلا أن دار الندوة ينقض حرمة الشهر الحرام إن رأت الحاجة إلى ذلك. |

**\*مصدر المعتقدات للحكم**

|  |  |
| --- | --- |
| **العقلانية الواقعية****(SOYUT VE AKLA DAYALI YARGI)** | **المصدر للأمور المجرّدة****(SOSYAL VE SOYUT ÖLÇÜLER YARGISI)** |
| العقل يحكم في الواقع بالحواس السليمة... | في تثبيت الأمور المبدئية لايوجد مصدر إلا الوحي |

**\*الحكم**

|  |
| --- |
| **الحكم ومرجعه:** الحكم هو القرار الثابت من قبل السلطة على مدى استطاعتها... **ومرجع الحكم قسمان:** العقل والوحي متلوًّا كان أو غير متلوٍّ... |
| **الحكم العقلي** | **الحكم الـــشـــر عـــي** |
| 1-الواجب2-المستحيل3-الممكن. | **الاعتقادي** | **العملي** |
| الأسس الإيمانية والأحكام الاعتقادية | **التكليفي** | **الوضعي** |
| - العزيمة- الرخصة | **القضائي:** الصحيح-الباطل-الجائز-المنعقد-اللازم-الموقوف-النافذ. | **التّعبّديّ:**ا لصحيح-الباطل-الجائز-الأداء-القضاء-الفرض-الواجب-السنة-المباح-الحرام-المكروه. | الركن-السبب-الشرط-المانع-الأمارة. |

**\*الشرع:** الحكم السائد على الفرد والمجتمع في حياته اليومية والاجتماعية قسمان:

|  |  |
| --- | --- |
| **الشرع المقبول** | **الشرع المردود** |
| **الشرع المُنَزَّل** | **الشرع المُؤَوَّل** | **الشرع المُبَدَّل** |
| الأحكام الواردة بالنّصّ (بالكتاب والسنة). لا اجتهاد ولا تغيير في مورد النص، المجلة، 14. | الأحكام المطيّقة بالاجتهاد. لا يُنكَر تغيّر الأحكام بتغير الأزمان، المجلة، 69. | الأحكام الموضوعة البشرية بالعقل المحض بدون الوحي. {وما جعل الله للكافرون على المؤمنين سبيلا، سورة ق، 40}. |

**\*مميّزات الشريعة الإسلاميّة:** 1) أحكامها تشمل أمور الدنيا والآخرة، 2) ساري المفعول إلى يوم القيامة، 3) مرنة الأحكام، 4) سهل التطبيق، 5) أحكامها للجميع...

 **\*التعريف بالفقه وأصول الفقه.** قال الإمام الأعظم: "***الفقه، معرفة النفس ما لها وما عليها***".

|  |  |
| --- | --- |
| **- الفقه هو:** العلم بالأحكام الشرعية العملية المكتسبة من الأدلّة التفصيلية بالاستدلال. | **- أصول الفقه هي:** العلم بالقواعد التي يتوصّل بها المجتهد إلى استنباط الأحكام الشرعية العملية من أدلتها التفصيلية. |

 **B. HUKUKUN TANIMI**

Büyük İslam Sosyoloğu İbn Haldun (1406)’un belirttiği üzere, insan, SOSYAL BİR VARLIK olarak hayat sürer. Âlemlerin Rabbi, âlemleri her an denetimi altında tutar ve yeryüzünün imarından da insanı sorumlu tutar. İnsana, tek başına, kendi başına buyruk, hoyrat bir hayat yerine, bütün bireyleri kapsayan bir hayat içinde varlığını sürdürmek yaraşır. Bu da bütün bireyleri kapsayan ORTAK KURALLAR bütünüyle sağlanır. İşte bu kurallar bütününe HUKUK diyoruz. Bütün insanlık, bir tek kurallar bütünü içinde hayatını tanzim etseydi, belki de daha iyi bir SOSYAL ÇATI oluşturulabilirdi. Ancak tarih boyunca böyle tek bir hukuk sistemine erilememiştir. Zira beşeri toplulukların, inancı, ahlaki yapısı ve medeniyet algısı buna imkân vermemiştir. Hz. Âdem ile başlayan MEDENİ FITRAT VE VAHİY İKLİMİ tarihi süreç içinde aynen korunamamıştır.

İnsanın yaratılışında var olan müyûlat ve KÖTÜLÜK ÇEKİRDEĞİ büsbütün İYİLİK VE HAYR istikametine çevirilememiştir (Kehf, 29; Hûd, 118-119). Bu itibarla, ortak özellikleri olmakla birlikte, birbirine alternatif İKİ HUKUK SİSTEMİ doğmuştur: beşeri hukuk, vahye bağlı hukuk. Bu iki hukuk sisteminin tanımları aşağıdaki gibi verilebilir.

**1.** **HUKUK:** Kişinin kendisiyle diğer kişiler arasındaki münasebetlerini düzenleyen, axiyolojik, finalist ve normatif kurallar bütünüdür.

 **2. İSLAM HUKUKU:** Kişinin Rabbine karşı görevleriyle, hakiki ve hükmi şahıslarla olan münasebetlerini -*İSLAM ESASLARINA GÖRE*- düzenleyen, axiyolojik, finalist ve normatif kurallar bütünüdür.

 **C. HUKUK SİSTEMLERİNİN ORTAK ÖZELLİĞİ**

Bazı hukuk araştırmacıları, -tarafgîr bir anlayışla- İSLAM HUKUKUNUN BASKICI VE YASAKÇI bir karaktere sahip olduğunu dile getirirler. Oysa hukuk sisteminin karakteristik yapısı normatif (yaptırımcı) bir özelliğe sahip olmasıdır. Toplumun sosyal ahenginin sürdürülmesi için böyle bir yapı zorunludur. Hangi sisteme ait olursa olsun, hukukun, bu baskın karakterin yanında, ahlaki ve gayeci bir özelliği de vardır. Bu durumda hukukun şu ortak özelliklere sahip bir sosyal ilim olduğu anlaşılıyor.

 **1. Hukuk beşeri münasebetleri düzenler.** Her insanın kendine has bir huyu vardır. Bir kişinin diğer kişilerle ilişkisini düzenlerken, kendilerinin sahip oldukları yapılarına bırakırsak, çoğu kez anlaşmaları mümkün olmaz, sonuç hüsrandır. Hukuk kuralları ise önceden var olan kurallar olup herkese eşit mesafededir ve herkesi bağlar.

 **2. Hukuk axiyolojiktir.** Hukuk kuralları ahlakidir, insanın iç dünyasına ve psikolojik davranışlarını empati yoluyla hazırlar. Kişi kendisi için istediğini, başkası için de ister hale gelir.

**3. Hukuk finalisttir.** Hukuk gayecidir. Hedefi adaleti temin etmektir. Hz. Ömer, “adalet mülkün temelidir” derken, hukukun bu özelliğine vurgu yapmıştır. İlkesiz ve gayesiz bir hukuk kuralı olmaz.

**4. Hukuk normatiftir.** Hukuk yaptırımcıdır, bağlayıcıdır. Hukuk kurallarının yaptırımcı ve bağlayıcı yapısı, kişisel çıkarları, dayatmacı ve zorba baskıları önler, aynı davranışın –kimden gelirse gelsin- aynı sonucu doğuracağını hükme bağlar.

**D. İSLAM HUKUKUNUN FARKLILIKLARI**

Beşeri hukuk sisteminin aksine İslam hukuku İLAHİ MENŞELİ bir nizama sahiptir. Beşeri hukuk salt beşeri akla dayalı iken, İslam hukuku, -aklın bütün boyutlarıyla kullanıldığı, ama TEK ÖLÇÜ OLMADIĞI- vahye müstenid bir özellik arz eder. Bu durum, insan fıtratına, onun egoist önceliklerinin kamu yararına terbiye edilmesine daha uygundur.

Mesela, haksız yere adam öldüren katile KISAS cezası verilmesi, Allah adına verildiği için, insandaki öç alma duygusunu terbiye edecek ve kaçınılmaz bir kan davası faciası önlenecektir. Aksi halde, idam cezasını kaldıran bir hukuk anlayışı, adeta katilin safında yer alan adaletsiz bir tarafgirliğe dönüşür.

**E. HUKUKUN ALANLARI**

Hukuk, bir yandan aynı medeniyete sahip insan topluluklarının düzenini korurken, diğer yandan farklı medeniyetler sahip beşeri topluluklara dair ilişkileri de düzenler. Bu düzenleme, temelde İKİ omurga üzerine oturur.

1. KAMU HUKUKU: Toplumsal ilişkileri düzenler. Devletin kuruluşu, diğer devletlerle ilişkileri, anayasa, idare ve ceza hukuku bu kabil düzenlemelerdir.

2. ÖZEL HUKUK: Bireysel ilişkileri düzenler. Aile hukuku, mîrâs hukuku, borçlar hukuku bu kabil düzenlemelerdir.

**B i r i n c i B ö l ü m**

**İSLAM AİLE HUKUKUNUN ESASLARI**

**(المناكحات-المفارقات-الرَّضاع-النفقة)**

 **النكاح لا ينعقد إلا بالإيجاب والقبول... ولا ينعقد نكاح المسلمين إلا بحضور شاهدين حرين بالغين عاقلين مسلمين أو رجلٍ وامرأتين...(القدوري، النكاح، ص. 145)**

 **ولا يحلّ للرجلِ أن يتزوّجَ بأمّه، ولا بجداته، ولا بابنته، ولا بنت ولده وإن سفلت، ولا بأخته، ولا ببنات أخته، ولا بعمّته، ولا بخالته، ولا ببنات أخيه، ولا بأمّ امرأته التي دخل بابنتها أو لم يدخل، ولا بابنه امرأته التي دخل بها –سواء كانت في حجره أو حجر غيره-، ولابامرأة أبيه وأجداده، ولا بامرأة ابنه، ولا بني اولاده، ولا بأمه من الرضاعة، ولا بأخته من الرضاعة، ولا يجمع بين الأختين بنكاحٍ، ولا يملك يمين وطئًا، ولا يجمع بين المرأة وعمتها وخالتها ولا بنت أختها ولابنت أخيها، ولايجمع بين امرأتين -لو كانت كل واحدة منهما رجلاً لم يجز له أن يتزوج بالأخرى، ولا باس بأن يجمع بين امرأة وابنة زوج كان لها من قبلُ، وإذا طلّق الرجلُ بامرأته طلاقًا بائنًا لم يجز له أن يتزوّجَ بإختها حتى تنقضَ عدّتُها، ولا يجوز للمولى أن يتزوّج أمتَه ولا المرأةُ عبدَها...**

 **ويجوز تزويج الكتابيات، ولا يجوز تزويج المجوسيات ولا الوثنيات... (القدوري، النكاح، ص. 145-146)**

**قليل الرضاع وكثيره إذا حصل في مدة الرضاع تعلّق به التحريم، ومدة الرضاع عند أبي حنيفة رحمه الله ثلاثون شهرًا وعندهما سنتان... ويحرّم من الرّضاع ما يحرّم من النسب... (القدوري، الرضاع، ص. 152)**

**الطلاق على ثلاثة أوجه: أحسن الطلاق، وطلاق السّنّة، وطلاق البدعة. فأحسن الطلاق أن يطلّقَ الرجلُ امرأتَه تطليقةً واحدةً في طُهْرٍ واحد لم يجامعها فيه ويتركها حتى تنقضيَ عدّتُها، وطلاق السنة أن يطلق المدخول بها ثلاثًا في ثلاثة أطهارٍ، وطلاق البدعة أن يطلقها ثلاثا بكلمة واحدة أو ثلاثا في طهر واحد... (القدوري، الطلاق، ص. 154)**

**إذا طلّق الرجلُ امرأته تطليقةً رجعيّة أو تطليقتين، فله أن يراجعَها في عدتها، رضيت المرأةُ بذلك أو لم ترض... (القدوري، الطلاق، ص. 159)**

**إذا قال الرجل لامرأته: "واللهِ لا أقربُكِ أربعةَ أشهرٍ"، فهو مولٍ، فإن وطئَها في الأربعة أشهرٍ حنث في يمينه ولزمت الكفارة وسقط الإيلاء وإن لم يقربْها حتى مضتْ أربعةَ أشهرٍ بانت منه بتطليقةٍ واحدة...(الإيلاء: هو حلف الرجل بالله الا يطأ زوجته مدةً تزيد على اربعة اشهرٍ، والإيلاء جائز لقوله تعالى: {للذين يُؤْلُون من نسائهم تربّصُ أربعةَ أشهرٍ فإن فاءوا فإن الله غفور رحيم}، البقرة، 226)، (القدوري، الإيلاء، ص. 161)**

**إذا تشاقّ الزوجان وخافا أن لايقيما حدود الله فلا باس أن تفدى نفسها منه بمال تخلعها به، فإذا فعلت ذلك وقع بالخلع تطليقةً بائنةً، ولزمها المال، وإن كان النشوزُ من قِبَلِه كره له أن يأخذ منها عِوَضًا، وإن كان النشوز من قبلها كره له أن يأخذ أكثر مما أعطاها، فإن فعل ذلك جاز في القضاء، وإن طلقها على مال فقبلت وقع الطلاق ولزمها المال، وكان الطلاق بائنًا... (القدوري، الخلع، ص. 163)**

**إذا قال الزوج لامرأته: "أنتِ عليَّ كظهر أمي"، فقد حرمت عليه ولا يحلّ له وطئَها وملامستَها ولا تقبيلَ حتى يُكَفِّرَ عن ظهاره، فإن وطئَها قبل أن يكفِّرَ استغفر الله ولا شيئَ عليه غير الكفّارة الأولى... (القدوري، الظهار، ص. 163)**

**إذا قذف الرجل امرأته بالزنا وهما من أهل الشهادة، والمرأةُ ممن يُحَدُّ قاذفُها، أو نفى نسب ولدها وطالبت المرأة بموجب القذف فعليه اللعان، وإن امتنع منه حبسه الحاكم حتى يلاعَنَ أو يكذِبَ نفسَه، فيُحَدُّ، وإن لاعن وجب عليها اللعان، فإن امتنعت حبسها الحاكم حتى تلاعن أو تصدّقَه... (القدوري، اللعان، ص. 167)**

**إذا طلّق الرجل امرأتَه طلاقًا بائنًا أو رجعيًّا أو وقعت الفرقة بينهما بغير طلاقٍ وهي حرةٌ ممن تحيض فعدتها ثلاثةَ أقراءٍ... (العدّة: هي الأيام التي تتربّص فيها المرأة المفارقة لزوجها فلا تتزوج فيها، ولا تتعرض للزواج...)، (القدوري، العدة، ص. 171)**

**الحضانة: إذا وقعت الفرقةُ بين الزوجين فالأمُّ أحقُّ بالولد، فإن لم تكن الأمُّ فأم الأمُ أولى من أم الأب... (القدوري، الحضانة، ص. 153)**

**النفقة واجب للزوجة على زوجها مسلمة كانت أو كافرة، إذا سلّمت نفسَها في منزله فعليه نفقتها وكسوتها وسكناها، يعتبر ذلك بحالهما جميعًا موسرًا كان الزوج أو معسر... (القدوري، النفقات، ص. 172)**

 **GİRİŞ**

**İSLAM AİLE HUKUKUNUN NİCEL VE NİTEL YAPISI**

Beşeri hayatın ilk sosyal adımı AİLE içinde atılır. Kişinin doğumundan ölümüne kadar olan hayat serüvenini AİLE HUKUKU tanzim eder.

 İslam aile hukuku açısından doğan her çocuk, *-hangi aile sistemi içinde doğarsa doğsun-* İslam fıtratı üzere doğar. Sosyal hayata meşru bir adım atabilmenin olmazsa olamaz şartı; aralarında nikâh bağı olan bir anne babadan doğmuş olma şartına bağlıdır. İslam aile hukuku, nikâhsız doğumları, gayrimeşru sayar ve doğan çocuğa hukuki kimlik hakkı tanımaz. Böyle bir doğum, -bir anlamda- kimliksiz bir doğumdur. Kimliksiz doğan çocuk, İslam’ın merhamet sistemi içinde hayat sürer, ama ebeveynsiz kalır, sadece doğuran annesiyle bağ kurabilir.

 İslam aile hukuku açısından, bir kadınla bir erkeğin birbirlerine karşı hissettikleri cazibe, fıtri ve rahmani bir duygudur (Rûm Suresi, 21). Bu duygunun beşeri kurumun ilk çatısı olan aile kurumuna dönüşebilmesi, ancak NİKÂH ile meşruiyet kazanır. Müslüman bir erkek, bütün İslam hanımlarını “kardeş” kabul eder, ama içlerinden birisi hariç; o, onun ZEVCE adayıdır. Müslüman bir hanım da, bütün İslam erkeklerini “kardeş” kabul eder, içlerinden -sadece- birisi hariç; o, onun ZEVC adayıdır. Bu duygu NİKÂH AKDİ ile hukuki nitelik kazanır. Nikâh, bir anlamda SOSYAL KAVUŞUM ve cinsel meşruiyetin biricik yoludur.

 İslam aile hukukunda, nikâh akdinin meşru iki tarafı vardır; bunlardan birisi KADIN, diğeri ERKEK olma mecburiyetidir. Erkekle erkek, kadınla kadın arasında nikâh bağı kurulamaz. Bir mümine hanım, sadece bir erkekle, mümin bir ER ile evlenebilir. Gayrimüslim erkek, mümine bir hanıma D E N K değildir. Mümin bir erkek ise, Müslüman hanım başta olmak üzere Ehl-i Kitâb (Yahudi, Hıristiyan) bir hanım ile –sadece bu ikisinden biriyle- evlenebilir. Bu durumda Kitâbî hanımın iffetli olması ANA ŞART olarak tezahür eder (Mâide, 5).

 Nikâh akdinin kurulmasında, taraflar serbest irade beyanlarını bizzat kendileri ya da vekilleri aracılığı ile kurabilirler. Aile hukukumuz, nikâh akdinde kadının velisinin iznini esas alarak kadın lehine pozitif ayrımcılık yapar. Özellikle evliliğe ilk adım atan bir hanımın RIZASI, veli İZNİ ile buluşmalıdır. Cumhura göre (Maliki, Şafii, Hanbeli), veli izni olmayan evlilikler batıldır. Hanefilerde, irade beyanını kullanmaya hak sahibi bir hanım velisinden izinsiz evlenebilse bile, Küfü’ (denklik) engeline takılırsa, velisi nikâhı feshetme yetkisine sahiptir. Bu bakımdan nikâhta VELAYET önemlidir.

 İslam aile hukuku açısından, İFFETLİ YAŞAMA; ruhsatı olmayan, daima AZİMET planında uygulanan bir yaşama biçimidir. Bir mümin ve bir mümine, İKRAH MÜLCÎ ile karşılaşsa bile canı pahasına iffetini korur. Oysa hayatın başka alanında, aç kaldığında domuz eti yemek, susuz kaldığında içki içmek, Allah’ı inkâr etmekle karşı karşıya kaldığında ruhsat yolunu seçme hakkına sahipken, -hatta bazı hallerde ruhsatı uygulamaya mecburken- iffetini korumada azimetten başka yolu yoktur.

 Aile hukukumuzda, aileyi zevç ve zevce kurar, aile reisi zevcdir (Bakara, 196). Ailede MAL AYRILIĞI REJİMİ vardır, zevç nafakayı teminle yükümlüdür. Zevce kendi malını meşru yoldan harcarken aile bütçesine de katkı sağlayabilir, ancak DİNİ HARCAMALAR tamamen kendi malından olur.

 İslam’da, r u h b a n l ı k olmadığı için, nikâh ebedi duygularla kıyıldığı halde, zorunlu mazeretler sebebiyle TALAK (boşama) meşru kılınmıştır. Mutlak boşama hakkı erkeğe verilmekle beraber, kadın da gerek tefviz, gerek hulû’ ve mahkemeye müracaat yoluyla boşama hakkına sahiptir. Talak sonunda ve zevcin vefatı sebebiyle zevce iddet bekler. Bu süre içinde başka bir erkekle evlenmez. BAİN TALAK ile ayrılan zevce eski eşine bir daha dönemez. Ancak, meşru bir evlilik geçirdikten sonra, meşru boşanma ve eski eşinin yeniden talepte bulunması durumunda ona dönebilir.

 Taraflardan birisinin vefat etmesi durumunda eşi ona mirasçı olur. Ancak, Müslüman erkek EHL-İ KİTAP (Kitâbiye) bir hanımla evlenmişse, birbirlerine mirasçı olamazlar. Zira, müminle kâfir arasında mîrâs hükümleri cari değildir.

**I. NİKÂH AKDİ ÇEŞİTLERİ**

Günümüz çağdaş toplumlarda üç çeşit nikâh vardır:

**a. Dini nikâh:** Evlenecek kişilerin, evlenme akdinin yürürlük kazanabilmesini, bir din adamının onayına bağlayan nikâh sistemidir. Kilise nikâhı bunun en önemli örneğidir. Papaz efendinin onayı olmadan böyle bir evlilik yürürlük kazanamaz.

**b. Laik nikâh:** Evlenecek kişilerin, evlenme akdinin yürürlük kazanabilmesini, kanun temsilcisi bir nikâh memurunun onayına bağlayan nikâh sistemidir. Kanun temsilcisinin onayı olmadan böyle bir evlilik yürürlük kazanamaz.

**c. Nikâh:** Nikâhın yürürlük kazanması için tarafların irade beyanlarını yeterli sayan nikâh şeklidir. İslami nikâh bunun örneğidir. Sıhhat şartlarını haiz taraflar (kadın ve erkek), şahitler huzurunda, kendi irade beyanları ile nikâh akdini kurabilirler. Bu nikâha halk arasında “***imam nikâhı***” denmesinin sebebi, Osmanlı idaresinde bu akdin imamlara görev olarak tescil ettirilmesinin günümüze yansımasından ibaret bir gelenek olmasıdır.

**Resmi nikâh:** Bu tabir bir nikâh türünü ifade etmez. Bir ülkede hangi nikâh şekli yürürlükteyse o nikâh şekline “***resmi nikâh”*** denir.

**A. NİKÂH AKDİNİN TANIMI**

**İslam hukuku açısından nikâh:** aralarında evlenme engeli bulunmayan tarafların (kadın ile erkeğin) kadının velisi ve şahitlerin huzuru ile bir mecliste birbirlerine mutabık irade beyanlarını belirten ***îcâb*** ve ***kabûl*** ile İslam hükümlerine göre evlendiklerini belirten bir akittir.

**B. NİKÂH AKDİNİN UNSURLARI**

**1- Taraflar:** Biri kadın, diğeri erkek olmak üzere nikâhın İKİ tarafı vardır. Bu iki taraf İslam aile hukukunun *–kırmızı çizgisi-* olmazsa olmaz şartıdır. Erkekle erkek, kadınla kadın asla evlenemez. Zira evlenmede temel hedeflerden birisi de SAHİH NESEBLİ NESİL yetiştirmek, toplumu sağlam nesiller üzerine bina etmektir.

Taraflar, eda ehliyetini haiz iseler, nikâh akdini bizzat kendileri yapar. Eda ehliyetine sahip olmayan kişinin nikâh akdini velisi kıyar. Taraflardan her ikisi de eda ehliyetine sahip değillerse, nikâhı velileri kıyar, ancak eda ehliyetine sahip olduğunda tarafların bu nikâhı devam ettirme veya iptal etme hakları vardır.

Müslüman erkek, en başta Müslüman hanım olmak üzere, Ehl-i Kitâbdan bir hanımla evlenebilir. Ancak bu kadının iffetli olması şarttır. Ateist, deist, putperest bir kadınla evlenemez.

Müslüman kadın ise ancak Müslüman erkekle evlenebilir. Başka hiçbir erkek dengi değildir.

Diğer dinlere bağlı kişiler, birbirlerinin dengi olup İslam aile hukuku açısından aralarında evlilik caizdir. Çünkü İslam açısından “*küfür tek millettir*”.

**2- Îcâb ve kabûl:** Her akitte olduğu gibi nikâh akdinde, ilk irade beyanına “**îcâb**”, ona mutabık olarak verilen cevaba da “**kabûl**” denir. İcab ve kabulde kullanılan sıygaların mazi olması, ya da en azından birinin mazi olması şartı aranır.

İradeyi zedeleyici şartlar altında kıyılan nikâhın geçerli olmayacağını savunan, mesela ikrâh mülcî baskısıyla kıyılan nikâhın sakat doğacağını söyleyen İslam hukukçuları olsa da İmam Ebû hanîfe, ikrâh mülcînin nikâh akdini zedelemeyeceğini savunur.

**3- Şahitler:** Eda ehliyetini haiz, âkıl, bâliğ İKİ Müslüman erkek, ya da bir erkek iki kadının huzuru gerekir. Eğer erkek, kitabiye ile evleniyorsa, kendi dininden iki şahit yeterli sayılır.

**4- Kadının velisinin izni:** Nikâh akdi, sivil karakterli bir akittir, dıştan resmi bir temsilcinin onayına gerek yoktur. Ancak cumhura (Maliki, Şafii, Hanbeli mezheplerinin içtihadına) göre KADININ VELİSİNİN İZNİ (إذن الوليّ) VE NİKÂH MECLİSİNDE BULUNMASI (حضور الوليّ) şarttır. Velisiz kıyılan nikâh batıldır. Hanefilerde ise, eda ehliyetini haiz bir hanım velisiz evlenebilirse de DENKLİK şartına titizlikle riayet etmesi gerekir. Dengi ile evlenmeyen kadının nikâhını, velisinin iptal etme yetkisi vardır. Bu durumda, kadının rızası ile velinin izni, bütün mezheplerde büyük önem arz eder.

 **c. EVLENME AKDİNİN SONUÇLARI (AİLENİN TEMSİLİ, NESEBİN KORUNMASI, MAL REJİMİ VE MEHİR)**

Nikâh akdinin en önemli sonucu, taraflara cinsel beraberliğin (zifafın) meşru ve helâl olmasıdır. Kadın, ailesinden ayrılır, yeni kurulan kendi yuvasının tabii ve kurucu bir üyesi olur.

 Aile reisi zevc olup (Nisa, 34), doğan çocukların nesebi hukuken babaya aittir. Aile yuvasında doğan çocuk, babasının soy kütüğünün tabii bir üyesidir ve bu unvanı, evlense bile değişmez. Anneye yakınlığa gelince, çocuğun annesi, tartışmasız onu doğuran kadındır. Ancak, bu doğumun aile yuvasına ait bir doğum olması gerekir. Başka bir erkekten alınan çocuk –haşa- babasına nispet edilemez. O çocuğun sadece annesi hukuken annedir. Ama böyle bir çocuk, nesebi gayrisahih bir çocuk olup babasına nispet edilemez. Bu itibarla sahih nikâhlı bir evlilikten doğmuş olmak büyük önem arz eder.

Rasulüllah, “***çocuk, yatak sahibi olan erkeğe aittir, zina eden kimse için mahrumiyet vardır***”, buyurmuştur (Buhari, Hudud. 23; Feraiz, 18; Müslim, Rada, 37, (1458); Tirmizi, Rada, 8, (1157); Nesai, Talak, 48). Bu durumda, sahih evlilikten doğan çocuğun sadece annesiyle bağı olur, ama nesebi sahih olmaz. Asıl babası belirlense bile, annesiyle o erkek arasında nikâh olmadığı için çocuğun nesebi sahih olmaz. Hanefilere göre; nesebin sahih olabilmesi için, zevcin, baba olabilecek niteliklere sahip olması ve evliliğin üzerinden en az 6 ay geçmiş olması gerekir. Cumhura göre ise, nikâhtan sonra ebeveynin zifaflarının bilinmesi şartı aranır. Bir çocuğun nesebinde ihtilaf olursa, ikrar ve beyyine getirme yoluyla da nesep sahih hale gelebilir.

İslamda “***tebenniyet***” yoktur. Başka bir aileye ait çocuk “*evlat*” edinilemez. Bu duruma hukuki statü tanınmamıştır (Ahzab, 4).

 Zevc, zevcesinin nafakasını (me’kel, meşrab, melbes, mesken ve ilâc) temin ile mükellef olur. Eşinden daha fakir olsa bile sonuç değişmez. Zevce, kendi rızası ile aileye katkı sağlarsa caizdir.

Ailede MAL AYRILIĞI rejimi hâkimdir, kadın kendi malını meşru yollarda harcayabilir, zekâtını verir, hacca gider, kurban keser, fıtır sadakasını verir, vakıf kurar, hibede bulunur. Ama gayrımeşru ve batıl yollara harcama yapamaz.

Mehir, nikâh ahdi ile doğan önemli bir kadın hakkıdır. Mehrin asgari miktarı 10 dirhem olup, üst limiti için belli bir sınır olmamakla birlikte, İmam Ebu Hanife (150), mehrin 80 koyun ve kıymetinde bir meblağ olmasına içtihad etmiştir. Mehir, akdin temel unsuru değildir. Bu itibarla, akit sırasında belirleneceği gibi mehrin miktarı akitten sonra da olabilir. İtalyan Müsteşrik Nallino’nun iddia ettiği gibi nikâh akdi ne kadının satılması, ne de satım akdidir. Bu tür iddialar, iftira ve cehalettir.

 **D. EVLENME MANİLERİ VE RADÂ’**

Bütün aile hukuk sistemlerinde EVLENME ENGELİ yasaya bağlanmıştır. Evlenme manilerinin belirlenmesinde, toplumun bağlı olduğu medeniyet, inanç esasları, ahlak ve geleneklerin belirleyici bir rolü vardır.

 İslam aile hukuku açısından, erkeğin erkekle, kadının kadınla evlenmesi, insan fıtratına aykırı, çok sapık, çok deni bir anlayıştır. Bir de radâ’ (süt kardeşlik) hükümleri sadece Aile hukumuz tarafında evlenme engeli sayılan imani, evrensel ve insani temelli bir hukuk kuralıdır.

 Evlenme manileri evrensel nitelikli bir hukuk kuralıdır, Kitab ve Sünnete dayanır. Nitekim Nisa Suresinin 22-23. Âyetleri kendileriyle evlenilmesi asla geçerli olmayan kadınları sıralar. Bunlar, ilgili âyetler ışığında aşağıdaki gibi sıralanabilir:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **1- anne****2- kız****3- kız kardeş****4- hala****5- teyze****6- kardeş kızı****7- kız kardeşin kızı** | **8- süt anne****9- süt kız kardeş****10- kayın valide****11- evlenilen ve zifaf vuku bulan zevcenin önceki evliliğinden gelen üvey kızı****12- oğlun zevcesi** | **13- iki kız kardeşi aynı anda nikâhlamak (… Nisa, 23)****14- üvey anne (… Nisa, 22)****15- erkeğin erkekle evlenmesi****16- kadının kadınla evlenmesi****17- Müslümanın gayrimüslimle evlenmesi** (Müslüman erkeğin kitabiye ile evlenmesi caiz) |

 **II. TALAK**

Nikâh akdi, hiç boşanmama temeline dayanır. Bununla beraber evlilik taraflara çekilmez bir yük olduğunda TALAK/BOŞANMA meşru bir çözümdür. Rasulüllah (12), bir Hadisinde, “***Allah’ın en razı olmadığı helâl, boşamaktır***” buyurur.

 **- إنّ أبغض الحلال عند الله، الطلاق.**

 İslam aile hukukunda zevc, mutlak boşama hakkına sahiptir. Zevce de tefv’îz yoluyla boşama hakkına sahip olur. Ayrıca, hulû’ ve kâdîye müracaat ederek nikâhın feshini sağlayabilir.

 Karı-koca arasında geçimsizlik olup, nüşûza sebebiyet veren de zevce olduğunda, zevcin hemencecik talak silahına başvurması gerekmez. Öncelikle ***eşine güzel nasihatte bulunur*** ve olayı abartmaz. Nüşûz halâ devam ediyorsa, ***yatak odasını ayırma*** şeklinde bir yola başvurur. Nüşûz yine de devam ediyorsa, te’diben ve ğarımüberrıh hafifçe ona vurulur. Bu Yabancılar tarafından kınanmaktadır. Durum böyle olsa bile, bizim köyümüzün, yani medeniyetimizin kendi sistemi içindeki evliliğin devamında KADIN FITRATI çerçevesinde, feminizmin kabul etmediği bir yöntemdir. Bütün bunlara rağmen, nüşûz halâ devam ediyorsa; biri zevcin, biri de zevcenin ehlinden olmak üzere, aile hukukuna vakıf ***İKİ SALİH kişi hakem*** tayin edilir. Onların vereceği karar uygulanır (Nisa, 34-35).

 Bütün bunlara rağmen zevcin talak hakkını kullanması, ister usulüne uygun (sünni) olsun, ister usulsüz (bid’î) olsun hukuken geçerlidir.

**A. TALAK ÇEŞİTLERİ VE SONUÇLARI**

Nikâh akdi, tarafları üç bağ ile birbirine bağlar. Bu üç bağ kopmadığı sürece evlilik devam eder.

**1- RIC’Î TALAK**

Rıc’î/rac’î talak, evli kişiye eşine istediği zaman geri dönme imkânı veren bir boşama şeklidir. Zevcin, sarih bir sözle eşine “seni boşadım”, “sen boş ol” gibi lafızlarla başvurulan boşama rıc’î/geri dönüşümlü boşama olur. Böyle bir boşamada nikâh bağlarından bir bağ kopar ve zevce bulunduğu hal ve fiziksel özelliğine uygun olarak bekler.

Âdet gören hanım üç hayd, âdet görmeyen üç ay, hamile olan hamlini vaz edinceye değin beklemeye başlar (Talâk,3-4). Bu süre içinde zevc re’sen zevcesine dönebilir. Dönerse evlilik hayatı İKİ BAĞ ile devam eder.

**2- BÂİN TALAK**

Zevce, zevcesine geri dönme imkânı vermeyen, ancak yeni bir nikâh akdi, yeni mehir ve zevcenin rıza ve onayı ile evlilik hayatının devamına imkân veren bir boşama şeklidir. Zevc, bir talak veya iki talak vermişse, bu kesin boşamaya “***beynûnet-i suğrâ***”, üç talak vermişse, buna da “***beynûnet-i kübrâ***” adı verilir. Beynûnet-i kübrâ taraflar arasındaki nikâhın tamamen bitirilmesi demektir. Artık taraflar birbirlerine yabancıdırlar. Özellikle zevce iddetini bitirmişse artık mirasçı bile olamazlar. Sadece, hanım yeni bir meşru evlilik yapar, ondan da meşru surette ayrılır da halâ eski eşi tarafından bir evlilik talebi alıp kendisi de buna rıza gösterirse, ancak o takdirde aralarında yeni bir nikâh kıyılabilir (Bakara, 230).

**B. TALAK ŞEKİLLERİ**

**1- AHSEN:** Tuhr halinde olmak “bir talak” vermektir.

**2- HASEN:** Her biri tuhr halinde olmak üzere her ay bir talak şeklindeki boşamadır.

**3- BİD’Î TALAK:** Bir tuhr halinde üç talak verme şeklindeki boşamadır.

**C. NİKÂH BAĞINI ÇÖZEN DİĞER HALLER**

**1- HULU’ (الخلع):** Zevcenin verdiği, miktarı belli bir maliyet karşılığında boşanma teklifinin zevc tarafından kabulü ile meydan gelen bir fırkat şeklidir. Bu miktarın ölçüsü mehir miktarıdır. Daha fazla olursa da caizdir (Bakara, 229). Böyle bir boşanma bir bâin talak hükmündedir.

**2- LİAN (اللعان):** Aile mahramiyetine rağmen zevc, zevcesine zina suçu isnad ederse, Nur Suresi 6. Âyeti mucibince karşılıklı mülaanede bulunurlar. Erkek dört defa, “*Allah’a yemin olsun ki eşim zina etmiştir*” diye yemin eder, beşincisinde, “***eğer yalan söylüyorsam Allah’ın laneti üzerime olsun***” der. Buna karşılık, zevce zinayı kabul ederse kendisine had uygulanır. Kabul etmezsei dört defa, “*Allah yemin olsun ki eşim yalancıdır*” der, beşincisinde, “***Eğer eşim yalancı değilse Allah’ın gazabı üzerime olsun***”der. Bu yeminleşmeden sonra taraflar beynûnet-i suğrâ/bir bâin talak ile ayrılırlar (Nûr, 6-9).

**3- ÎLÂ (الإيلاء):** Eşine hitaben; “vallahi sana yakın olmayacağım”, “vallahi sana dört ay yaklaşmayacağım” şeklinde yemin eden zevc, dört kameri ay içinde zevcesiyle ailevi münasebet kurmazsa, zevcesini bir bâin talak (beynûnet-i suğrâ) ile boşamış sayılır (Bakara, 226). Şayet dört ay dolmadan yemininden dönerse, yemin keffareti öder. (on fakiri doyurur, ya da on fakiri giydirir, veya bir köle azad eder, buna gücü yetmezse 3 gün oruç tutar.Maide, 89).

**4- ZIHÂR (الظهار):** Zevcin, zevcesini kendisine ebediyyen haram bir mahremine benzetmesiyle meydana gelen ayrılığı ifade eder. Zıhar keffareti ödemedikçe eşine yaklaşamaz. Zıhar keffareti, bir köle azadı, bu mümkün olmazsa iki kameri ay muttasıl oruç tutması, buna da gücü yetmezse altmış fakiri doyurması şeklinde yerine getirilir (Mücadele, 2-4). Bu durumda, zıhârın hukuki sonucu bir boşanma olmayıp, geçici ayrılıktır.

**5- MEFKÛDUN HÜKMÜ (ZEVCİN GAİBLİĞİ) (حكم المفقود):** Zevcesinden uzak bir yere gidip de kendisinden haber alınamayan zevc, 120 senelik yaş hesabına kadar beklenir. Hala kendisine ulaşılamamışsa, hükmen ölü kabul edilir. Zevcesi ayrılır ve mirası taksim edilir. Bunun, kâdî kararıyla kazâî bir işleme bağlanması en doğru yoldur.

**6- İRTİDÂD (الارتداد):** Taraflardan birisinin irtidad etmesi halinde, evlilik diyaneten ve kazaen sona erer. Mürted hükmen ölü sayılacağından, Müslümanken sahip olduğu mal varlığı mirasçıların, irtidad ettikten sonra kazandığı serveti ise Beytülmâle kaydedilir.

**D. TEFVÎZ (التفويض)**

İslam aile hukukunda, mutlak boşama hakkı zevce aittir, zevce ise nikâh akdi anında veya daha sonra talaka yetki alır. Bu yetkiye tefviz denir. Böyle bir yetkiye sahip olan kadın, nikâh bağını tek taraflı irade beyanı ile bitirebilir. Tefvîz yetkisi olmayan zevce ise mahkemeden nikâhın feshini ve tefrik isteme hakkına sahiptir. Ancak nikâhın sonlandırılması hakimin kararına bağlıdır.

 **E. İDDET (العدّة)**

Boşanan bir zevcenin, evlilik teklifi vermeden veya bu alana yeşil ışık yakmadan belli bir süre beklemesine “iddet” denir. Mufarakat ve zevcenin fiziki konumuna göre iddet süresi değişebilir. Âdet gören bir zevcenin iddet müddeti, Hanefilere göre üç hayz süresidir (Şafiilere göre ise üç tuhr süresidir. Hesap kişinin bağlı olduğu içtihad farklılığına göre yapılır. Kaynak aynı Âyet olduğu halde yorum farklılığı içtihat farklılığına dönüşmüştür (Bakara, 229). Âdet görmeyen hanımlar boşanmaları halinde üç ay iddet beklerler. Zevci ölen hanımlar dört ay on gün, hamile kadınlar ise doğum yapıncaya kadar iddet beklerler (Talâk, 4).

 **III. HADÂNE**

 **Hadâne/hıdâne (الحضانة) kavramı,** aile hukukunda, küçüğün bakımı, yetiştirilmesi, kişisel becerilerinin geliştirilmesi ve hayata hazırlanması demektir.

Evlilik hayatının sona ermesi anında bakıma muhtaç küçüklerin, masrafı babaya, fiili bakımı anneye aittir. Anne vefat ederse bu hak, anneanneye geçer. Zira anneannenin bakım şefkati babaanneden önce gelir. Şayet anneanne vefat etmişse bakımı babaanne üstlenir.

İslam aile hukukunda hadâne sırasına büyük önem verilmekte, adeta aile yapısındaki psikolojik yakınlığı simgeleyecek bir protokol sıralamsına sahiptir. Babaanneden sonraki hadâne hakkı kız kardeş, teyze, hala… şeklinde sıralanır. Çocuğun bu yakınlarından bekâr olmaları öncelik kazanır. Şayet bu hanımlardan çocuğa yabancı birisiyle evlenen olursa hadâne hakkı düşer.

 **IV. NAFAKA**

Nafaka, nikâha bağlı olarak doğan hukuki bir yaptırımdır. Zevc, zevcesinin me’kel, meşrab, melbes, mesken ve ılâcından/tedavisinden sorumludur. Fakir olsa bile nafaka temini zevce ait bir mesuliyettir. Ailede mal ayrılığı sistemi hakimdir, zevce dilerse aile bütçesine katkı sağlayabilir.

**İ k i n c i B ö l ü m**

 **ANA HATLARIYLA İSLAM MÎRÂS HUKUKU VE 40 HÂL**

***ÖLENİN GERİDE BIRAKTIĞI MAL (التركة) VE***

***HAKLAR (الفروض/الأسهام)***

**I. İSLAM MÎRÂS HUKUKUNUN TANIMI VE KARAKTERİSTİK YAPISI**

İslam mîrâs hukuku, Nisa Suresinin 7, 11, 12 ve 176. âyetleri ile el-Enfal Sûresi'nin 75. Ayetleri bağlamında yürürlük kazanan sûi jenerist (kendi nev-i şahsına münhasır) bir yapıya sahiptir. Bu Âyetlerin ihtiva ettiği hükümlerin açıktan belirlemediği alanlar, Hadîs-i şerifler ve içtihatla hüküm altına alınmıştır. Bu yönüyle hükümleri bizzat nassa dayalı (الشّرع المنزّل) değişmez ve evrensel bir nitelik taşır.

Günümüz çağdaş hukuk sistemlerinin aksine, İslam mirâs hukukunda, “*halefiyet sistemi*” yoktur. Yani mirasçının, ölünün bütün borçlarını yüklenmekle karşı karşıya gelemesi gibi elinde olmayan bir ödeme zorunluluğuna maruz bırakılması şeklindeki yaptırıma, İslamda hukukilik ve meşruiyet verilmez.

**A. İSLAM MİRAS HUKUKU (علم الفرائض**): İslam Miras Hukuku, Fıkıh kaynaklarımızda “***ilm-i ferâiz***” olarak geçer. Fıkıh kitaplarımızın mirasla ilgili bölümü (**كتاب الفرائض**) şeklinde başlıklanır. İlm-i Ferâiz/İslam Mîrâs Hukuku; Mûrisin malı üzerindeki tasarrufları hükme bağlayan bir hukuk dalıdır.

**B. İSLAM MİRAS HUKUKUNUN KONULARI**

**1- TERİKE (التركة):** Bir Müslümanın vefatını müteakip sağlığında sahip olduğu meşru servetinin tamamına verilen addır. Terikeye sırayla şu dört işlem terettüp eyler:

**a. Tekfin-techiz masrafları:** Cenaze namazının kılınması, başta veliler olmak üzere bütün Müslümanlara bir kifaye farz iken, cenaze masrafları ölünün kendi malından karşılanır. Bu masrafları veliler veya müminlerden birisinin üstlenmesi ise caizdir.

**b. Borçların edası:** Terike üzerindeki ikinci işlem borçların edasıdır. Borcun ödenmesin öncelikli hak sahibi, borcu açıktan mevcut olan daindir. Şayet t e r i k e miktarı borçları ödemeye yeterli olmazsa, borç miktarları nisbetine göre terike taksim edilir. Veli/varis borç ödemez. Zira İslam miras hukukunda halefiyet sistemi yoktur.

**c. Vasıyetin yerine getirilmesi:** Borçların edasından sonra geri kalan maldan murisin vasıyeti ifa edilir. Ancak vasıyet miktarı, terikenin üçte birini geçemez. Kişi malının tamamını vasıyet etse bile bı sıra ve vasıyet miktarı değiştirilemez.

**d. Mirasın paylaşılması:** İlk üç işlem yapıldıktan sonra geri kalan terike, -usulüne uygun olarak- hak sahiplerine sıraları, dereceleri ve hisseleri miktarınca taksim edilir. Ölünün hiç mirasçısı yoksa, terike beytümâle aktarılır.

**2- VÂRİS (الوارث):** Murisin vefatı anında sağ olan ve ona mirasçı olma şartlarını taşıyan kişidir.

**3- MÛRİS (المورث):** Vefat sebebiyle miras bırakan kişidir.

**4- SEHM/PAY:** Ölüye/murise yakınlığı sebebiyle varisin terike üzerinden almaya hak kazandığı belli miktar. Buna “***sehm/السهم***”, cemisi “***eshâm/الأسهام***” veya “***farz/الفرض***” cemisi “***furûz/الفروض***” adı verilir.

Ferâiz İlminde, terikenin mirasçılara intikali "**ورث**" fiilinin mastarı "**الإرث**" kökünden gelmektedir. Bu **lafız**; ***bir kimsenin malının ölümünden sonra şer'î mirasçılarına intikal etmesi*** demektir. Aynı kökten, "***tevârüs***"; karşılıklı mirasçı olmak veya bir kimsenin diğerine mirasçı olması; "***vâris***" mirasçı; "***mûris***", miras bırakan; "***terike***", ölenin bıraktığı miras anlamlarında kullanılır.

Miras ilmi anlamında kullanılan "**Ferâiz**" kelimesinin müfredi olan "***farîza***"; farz, belirli pay, hisse demektir. Ferâiz, İslâm miras hukuku terimi olarak kullanıldığında, belirli miras hisseleri anlamını ifade eder.

Bu ilme "ferâiz" denmesi, miras âyetindeki; "***Bu hisseler Allah'tan birer farîzadır***" (Nisâ, 11) ifadesi ile, “**Ferâiz ilmini öğreniniz**" (Tirmizi, Ferâiz, 2; İbn Mâce, Ferâiz, 1) Hadisindeki "ferâiz" terimi sebebiyledir.

Miras veya ferâiz ilmi fıkıh terimi olarak; ölenin geride bıraktığı mal ve hakların belli ölçülerle, şer'î mirasçılara bölünmesine ait bir ilimdir. Ferâiz ilminin amacı, hak sahiplerine haklarını ulaştırmaktır. Buna mirasın bölüştürülmesi denir.

**II. MİRASIN DAYANDIĞI DELİLLER:**

Miras; **Kitap**, **Sünnet** ve **İcma** delillerine dayanır. İslam miras hukukunda, icmâ bulunmadıkça kıyas veya içtihad yoluna gidilmez.

**A. KUR'ÂN-I KERÎM'DEN DELİLLER:**

Miras hükümleri Nisâ Sûresinin 7, 11, 12 ve 176. âyetleri ile el-Enfal Sûresi'nin 75. âyetinde şu şekilde belirlenmiştir:

**1. Çocuklar ve ana-babanın mirası:**

-"***Allah size evlâtlarınızın miras taksimi hususunda, erkeklerin paylarının kızların iki katı olmasını emretmektedir. Eğer bütün çocuklar kız olup ve sayıları ikiden fazla ise, bunların payı ölenin bıraktığı malın üçte ikisidir. Eğer mirasçı bir tek kız ise mirasın yarısı onundur. Eğer ölen ana ve baba ile birlikte çocuklar da bırakmışsa ana ve babanın herbirini terekeden payı altıda birdir. Şayet ölenin çocuğu bulunmayıp da, mirasçı olarak ana ve babası kalmışsa, ananın payı üçte birdir. Eğer ölenin kardeşleri varsa terekenin altıda biri ananındır. Bu paylar, ölenin borçları ödenip, vasiyeti de yerine getirildikten soma hak sahiplerine verilir. Baba ve çocuklardan, hangisinin size fayda bakımından daha yakın olduğunu, siz bilemezsiniz. Bu, Allah tarafından farz kılınmıştır. Şüphesiz ki Allah, her şeyi çok iyi bilen, hüküm ve hikmet sahibidir***" (Nisâ, 11).

**2- Karı-kocanın mirası:**

**-** "***Eğer hanımlarınızın çocukları yoksa, bıraktıkları mirasın yarısı sizindir. Şayet çocukları varsa bıraktıkları mirasın dörtte biri sizindir. Bu paylar, ölenin vasiyeti yerine getirildikten ve varsa borcu ödendikten sonradır. Eğer siz çocuk bırakmadan ölürseniz, geriye bıraktığınız mirasın dörtte biri hanımlarınızındır. Şayet çocuklarınız varsa, bıraktığınız mirasın sekizde biri hanımlarınızındır. Bu paylar, yaptığınız vasiyetler yerine getirilip ve varsa borcunuz ödendikten sonra verilir***" (Nisâ,12).

**3- Kardeşlerin mirası:** Kelâle adı verilen kardeşlerin mirası, ana bir kardeş veya ana-baba bir yahut baba bir kız kardeş olmak üzere iki statüde toplanmıştır. Kelâlenin mirasçı olmasında ön şart, miras bırakanın baba veya erkek çocuklarının bulunmamasıdır.

Ana bir kardeşlerin mirası şöyle belirlenmiştir:

-"***Eğer ölen bir erkek veya kadın, erkek usül veya fürûu bulunmaksızın mirasçı olunuyorsa, kendisinin (ona bir) erkek veya (ana bir) kız kardeşi bulunuyorsa, bunlardan herbirinin miras payı terekenin altıda biridir. Eğer bu kardeşler bundan daha çok iseler, bu takdirde kardeşler mirasın üçte birini zarara uğratılmaksızın aralarında eşit olarak paylaşırlar. Bu paylar, ölenin vasiyeti yerine getirilip ve varsa borcu ödendikten sonra verilir. Bunlar, Allah tarafından bir emirdir. Allah her şeyi bilen ve yarattıklarına çok yumuşak davranandır***"(Nisâ,12).

Yukarıdaki miras düzenlemesinin arkasından, aynı âyetlerin devamında, müeyyide niteliğinde şu iki âyet yer alır:

-"***İşte bunlar, Allah'ın koyduğu sınırlardır. Kim, Allah'a ve Rasûlûne itaat ederse, Allah onu, altından ırmaklar akan cennetlere koyar. Orada ebedî kalacaklardır. İşte büyük kurtuluş budur***" (Nisâ,13).

-"***Kim, Allah'a ve Rasûlüne isyan eder ve Allah'ın koyduğu sınırları aşarsa, Allah onu, ebedi kalacağı cehennem ateşine koyar. Ve onun için azaltıcı bir azap vardır***" (Nisâ; 14).

Öz veya baba bir kız kardeşin mirası ise şöyle düzenlenmiştir:

-"***Ey Peygamber! Senden fetva isterler. De ki: Size usül ve füruu bırakmadan ölen kimse hakkında Allah fetva verir; Eğer bir kimse ölür ve onun çocuğu bulunmaz da, sadece bir kız kardeşi bulunursa, bıraktığı mirasın yarısı onundur. Ölen kız kardeş ise ve çocuğu da yoksa erkek kardeşi terekenin hepsini alır. Eğer mirasçılar iki kız kardeş ise, terekenin üçte ikisini alırlar. Eğer kardeşler erkek ve kadın olmak üzere ikiden çok iseler, bir erkeğin payı, iki kadının payı kadardır. Allah size sapıklığa düşmemeniz için bunları açıklar. Allah her şeyi çok iyi bilendir***" (Nisâ, 76).

**4- Zevi'l-Erhâmın mirası:** Âyet veya hadislerde miras payları veya mirasçılık esasları belirlenmiş bulunanların dışında kalan diğer hısımlar için şu şekilde bir genel düzenleme yapılmıştır:

-“***Akraba olanlar, Allah'ın kitabına göre birbirlerine daha yakındırlar. Şüphesiz ki Allah, herşeyi çok iyi bilir***" (Enfâl, 75).

Şu âyet de miras haklarından genel olarak söz eder:

-"***Ana-baba ve hısımların miras olarak bıraktıklarında erkeklerin hissesi vardır. Kadınların da ana-baba ve hısımların bıraktıklarında hisseleri vardır. Bunlar az olsun çok olsun farz kılınmış bir hissedir***" (Nisâ, 7).

Mirastan çevredeki bazı muhtaç kimselerin de yararlandırılması konusunda şöyle buyurulur:

-"***Miras taksim olunurken, varis olmayan akrabalar, yetimler ve yoksullar da bulunursa, mirastan onlara da verin ve onlara güzel söz söyleyin***" (Nisâ, 8).

İslamda “***tebenniyet***” olmadığı için başka bir aileye ait çocuk “*evlat*” edinilemeyeceğinden, bu konuda miras hükümleri de hukuki değildir. (Ahzab, 4).

**B. SÜNNET DELİLİ:**

Rasulüllah’tan, mirasla ilgili çeşitli hadisler nakledilmiştir. Bazıları şunlardır:

-"**Miras paylarını, hak sahiplerine veriniz. Kalan miktar, en yakın erkek hısımındır**" (Buhârî, Ferâiz, 5, 7, 9, 10; Müslim, Ferâiz, 2, 3; Tirmizî,Ferâiz, 8).

-“**Müslüman kâfire, kâfir de müslümana mirasçı olamaz**" (Buhârî, Hacc, 44, Meğâzî, 48, Ferâiz, 26; Müslim, Ferâiz, I ; Ebû Dâvud, Ferâiz, 10; Tirmizî, Ferâiz, 15).

-"**İki farklı dine mensup olanlar birbirine mirasçı olamaz**" (Ebû Dâvud, Ferâiz, 10; Tîrmizî, Ferâiz, 16; İbn Mace, Ferâiz, 6; Dârîmî, Ferâiz, 29; Ahmed b. Hanbel, II, 187, 195).

Ubâde b. es-Sâmit (r.a)'in (ö. 45/665) şöyle dediği rivayet edilmiştir: "**Rasulüllah, mirastan iki nineye, bunu aralarında paylaşmak üzere hükmetti**" (eş-Şevkânî, Neylü'l-Evtâr, Mısır, t.y, VI, 59).

Abdullah b.Mes'ud (ö.32/652), Rasulüllah’ın, murisin kızı, oğul kızı ve kız kardeşiyle ilgili bir uygulamasından şu şekilde söz eder: "**Rasulüllah, ölenin kızı için yarım, oğul kızı için üçte ikiye tamamlamak için altıda bir ve geri kalanın kız kardeşe verilmesine hükmetti**" (eş-Şevkâni, a.g.e., VI, 58).

Mikdâm b. Ma'dikerîb (ö.87/705) zevi'l-erham'la ilgili şu hadisi nakletmiştir: "**Kim bir mal bırakırsa, bu mirasçılarınındır. Ben, mirasçısı olmayanın mirasçısıyım. Gerekliği durumda diyetini öderim ve mirasçısı olurum. Dayı, mirasçısı olmayanın mirasçısıdır. Onun diyetini öder ve ona mirasçı olur**" (Ebû Dâvud, Ferâiz, 8; Tirmizi, Ferâiz, 12; İbn Mâce, Diyât, 7, Ferâiz,9; Ahmed b. Hanbel, Müsned I, 28, 36, IV, 131).

**C. İCMÂ DELİLİ:**

Bir tane ninenin tek başına altıda bir pay alacağı, ikiden fazla ninelerin altıda bir hisseyi aralarında eşit olarak paylaşacakları prensibi Sahabe ve Tâbiîlerin icmâı ile sabittir. Hz. Ebû Bekir (ö.13/634)'in halifeliği sırasında konu tartışılmış, Hz. Peygamber'den, altıda bir uygulaması nakledilince, bu yönde görüş birliği oluşmuştur (el-Mevsilî, el-İhtiyâr, Kahire, t.y., V, 90; Hamdi Döndüren, Delilleriyle İslâm Hukuku, İstanbul 1983, s. 483).

Ferâiz ilminin önemi büyüktür. Çünkü hayatta iken yaptığı muamelelerin, ölümünden sonra devamı niteliğindedir. Hadis-i şerifte şöyle buyurulmuştur: "***Ferâiz ilmini öğreniniz ve onu insanlara öğretiniz. Çünkü o, ilmin yarısıdır, unutulur ve o, ümmetinden kaldırılan ilimlerin ilki olacaktır***" (Tirmizi, Ferâiz, 2; İbn Mâce, Ferâiz, 1; Dârimi, Ferâiz, Buhârî, Ferâiz, 2; Ebû Dâvud, Ferâiz, 1). "Sizin ferâiz ilmini en çok bileniniz, Zeyd b. Sâbit'tir (ö. 45/665)" (Tirmizi, Menâkıb, 32; İbn Mâce, Mukaddime, 11).

**MİRASIN RÜKÜNLERİ ÜÇTÜR:**

**I. Mûris:** Vefat edip, geride miras bırakan kimsedir. Buna müteveffâ da denir.

**2. Vâris:** Kendisine miras intikal eden, yani terikede hissesi olan kimsedir.

**3. Terike:** Ölenin mal veya hak olarak geride bıraktığı şeyler olup, buna "mîras", "mevrûs" ve "irs" adı da verilir. Haktan maksat; kısas, satış bedelini alabilmek için satılan malı ve borcu alabilmek için rehnedileni hapsetme hakkı gibi haklardır.

Bu üç rükünden birisinin bulunmaması halinde miras söz konusu olmaz.

**MİRASÇI OLMANIN SEBEPLERİ ÜÇTÜR:**

Mirasın söz konusu olabilmesi için üç şeyin bulunması gerekir. Mirasın sebep ve şartlarının bulunması, miras engellerinin ise bulunmaması gereklidir. Mirasçı olmanın sebepleri üçtür. Nesep hısımlığı, evlilik ve velâ.

**1. Hısımlık:** Varisin, miras bırakana mirasçı olabilmesi için aralarında hısımlık bağının bulunması gerekir. Usûl, fûrû, yani ana, baba, dede ve nine gibi kendi neslinden gelinenlerle; çocuk, torun gibi kendi neslinden gelenler; yine ölenin kardeşleri ile amcalar bu hısımlardandır. Bunlar mûrise yakınlık derecesine göre mirasçı olurlar. Daha uzak olanın mirasçı olmasını önlerler, buna "**hacbetme**" denir.

Bu hısımlardan erkek vasıtasıyla mûrise bağlanan erkek hısımlara "**asabe**" denir. Ölenin babası, babasının babası veya oğlu, ya da oğlunun oğlu gibi. Bir de payları muayyen mirasçılar vardır ki, bunlara "**ashâbülferâiz/farz sahipleri**" (muayyen hisse sahipleri) denir. Bunlardan kalan mirası asabe alır. Sadece asabe varsa, mirasın tamamı bunlara kalır. Farz sahipleri ve asabe yoksa, bunların dışında kalan ve ölenin uzaktan kan hısımı olan "**zevilerhâm**" mirasçı olur. Hala, dayı, kızın kızı gibi.

**2. Evlilik:** Geçerli bir nikâh akdi eşler arasında miras hakkı doğurur. Cinsel temasın olup olmaması sonucu etkilemez. Bu yüzden, zifaftan önce eşlerden birisinin ölümü halinde, diğeri ona mirasçı olur. Eşlerin miras haklarını belirleyen âyetin genel anlamı (bk. en-Nisâ, 4/12) ile Rasulüllah'ın, cinsel temastan önce kocası ölen Berva' binti Vâşık'ı ölen kocasına mirasçı yapması bunun delilidir (ez-Zühayli, el-Fıkhul-İslâmî ve Edilletüh, Dımaşk 1405/1985, VIII, 250).

**Ric'î** (cayılabilir) talaktan dolayı iddet bekleyen kadın, iddetli iken, ölen kocasına mirasçı olur. Çünkü ric'î boşamada evlilik iddet süresince devam eder. Sağlam kocası tarafından **bâin** talâkla (kesin ayırıcı boşama) boşanan kadın, iddet beklerken kocası ölse, ona mirasçı olamaz. Çünkü bu durumda o, karısını mirastan mahrum etmek boşamakla itham edilemez. Eğer kansını, ölüm hastası olan bir erkek bâin talakla boşamışsa ve kadın iddet beklerken de ölürse, bu kadın ona mirasçı olur. Burada mirastan mahrum etmek amacıyla boşama ithamı söz konusudur.

**3. Velâ:** Bu, şârün belirlediği hükmî bir yakınlık olup, köleyi azat eden efendinin azad ettiği köleye mirasçı olmasını ifade eder. Hadiste; "Velâ, neseb bağı gibi bağ meydana getirir, satılmaz ve hibe edilmez" buyurulur. İbn Hibbân ve Hâkim bu hadisi sahihlemiştir. Hanefiler buna "velâul-müvâlât" veya "mevlâl-muvâlât"ı da eklediler. Bu, iki kişinin birbirine koruyucu ve diyet ödemede yardımcı olmak ve buna karşılık birbirine mirasçı olmak üzere anlaşmasıdır.

**MİRASIN ŞARTLARI ÜÇTÜR:**

Mirasta hakkın sabit olması üç şartın gerçekleşmesi gerekir. Mûrisin ölümü, mirasçının hayatta olması ve bir miras engeli bulunmaması.

**1. Mûrisin Ölmesi:** Mirasın söz konusu olması için, mûrisin gerçek, hükmî veya takdiri olarak ölmüş bulunması gerekir. Gerçek ölüm, ruhun bedenden ayrılması ile gerçekleşir. Görme, işitme veya başka bir delille sabit olur. Hükmî ölüm; hayatta olduğu bilinen veya muhtemel bulunan kimsenin ölümüne hâkimin hükmetmesiyle ortaya çıkar.

Hayatta olduğu bilinen mürteddin (dininden dönen) dâru"l-harbe kaçması halinde hakim ölü sayılmasına hüküm verir. Bunun mirası, hüküm tarihine kadar mirasçı olan hısımlarına taksim edilir. Hayatta olması ihtimali bulunan kayıp kişinin (**mefkûd**) durumu mahkemeye intikal edince, gerekli süreler geçmişse, hakim vefatına hükmeder. Eşi iddet bekler ve serbest kalır. Mirası da hüküm sırasında hak sahibi olan varislere paylaştırılır. Takdiri ölüm; kişinin takdiren ölü kabul edilmesidir. Bu annesinden suç işleme yoluyla ölü olarak doğan cenîndir. Gebe kadına başkasının vurmasıyla cenînin ölü doğması gibi. Bu durumda suçluya, elli dinar (yaklaşık iki yüz gram altın para) gurre cezası tazminat olarak ödettirilir. Bu, tam diyetin yirmide biri kadar bir tazminattır. Ebû Hanife'ye göre, cenîn mirasçı olur ve kendisine mirasçı olunur. Çünkü onun suç işleme sırasında diri olduğu kabul edilir (İbnü'l-Hilmâm, Fethu'l-Kadîr, Mısır, 1315/1317 H., IV, 440-445; İbn Kudâme, el-Muğnî, Kahire 1970, VI, 320; ez-Zühayli, a.g.e., VIII, 253; Hamdi Döndüren, a.g.e., s.119-121; bk. "Gurre, Mefkûd ve Cenîn" maddeleri).

**2. Mirasçının Hayatta Olması:** Murisin ölümü sırasında varisin hayatta olması gerekir. Bu yüzden, muristen önce ölen bir hısım, daha sonra ölen murisine mirasçı olamaz. Muris vefat ettiği zaman, ana karnında bulunan çocuğu da (cenîn) sağ doğmak şartıyla mirasçı olur.

**3. Miras Engeli Bulunmaması:** Miras engelleri şunlardır:

**a) Öldürme:** Mûrisini öldüren bir kimsenin, bir an önce onun servetini elde etmek için öldürme ithamı vardır. Hısımını öldüren kimsenin onun mirasından mahrum olacağı konusunda mezheplerin görüş birliği vardır. Ancak hangi çeşit öldürmelerin miras engeli olacağı hususu mezhepler arasında ihtilâflıdır. Hadiste; "**Katil için miras yoktur**" (Ebû Dâvud, Diyât, 18; Tirmizî, Ferâiz,17; Ahmed b. Hanbel, I, 49) buyurulur. Hanefilere göre, kısas veya keffâret cezasını gerektiren öldürme çeşitleri mirasa engel olur. Bunlar da şu çeşit öldürmelerdir:

Kasden öldürme: Mûrisi silâh veya kesici bir aletle kasden öldürmek gibi. Buna günah ve kısas gerekir, keffaret gerekmez. Ebû Yusuf ve İmam Muhammed'e göre, insan öldürebilecek büyük taş vb. her şeyle, kasden öldürme suçu meydana gelir.

Kasda benzer şekilde öldürme. İnsan öldürmede kullanılmayan, sopa, değnek gibi bir şeyle vurup öldürmek gibi... Cezâsı: Keffâret, âkile\* üzerinde diyet ve günahtır. Birisini yanlışlıkla öldürme: Ava atıp, insanı öldürmek gibi... Cezası; keffâret, âkıle üzerine diyettir. Ahiretteki günahı kaldırılmıştır.

Hata sayılan öldürme: Uykuda veya uyanık iken birisinin üzerine düşüp ölümüne sebep olmak gibi. Cezası; hataen öldürmenin aynidir (es-Serahsi, el-Mebsût, Mısır 1324-1331/1906-1912; XXV, 59-68; el-Kâsâni, Bedayiu's-Sanâyi, Mısır 1327-28; M. Cevat Akşit, İslâm Ceza Hukuku ve İnsanî Esasları, s. 55-56).

Dolaylı yoldan ölüme sebebiyet verme (tesebbüb) mükellef olmayanın öldürmesi, meşrû savunma halinde öldürme ve mükrehin öldürmesi miras engeli değildir.

İmam Şâfii'ye göre, öldürme fiilini işleyen herkes öldürülene mirasçı olamaz. Kastın bulunup bulunmaması, öldürenin mükellef olup olmaması sonucu etkilemez. Mâlikîler ise, katilde kasıt ve tecâvüzü esas alırlar. Buradaki görüş ayrılığı, miras engeli bildiren hadisteki "kâtil" sözcüğünün kapsamındaki belirsizlikten doğmuştur (bk. Muhammed Ebû Zehra, Usûlül-Fıkh, Kahire, t.y., s.126, 127).

**b) Din Farkı:** Mûrisle vârisin ayrı dinlerden oluşu bir miras engelidir. Bu konuda İslâm hukukçularının görüş birliği vardır. Müslüman kâfire, kâfir de müslümana nesep hısımlığı veya evlilik akdi bulunsa bile mirasçı olamaz. "***Müslüman kâfire, kâfir de müslümana mirasçı olamaz***" (Buhâri, Hacc, 44; Meğâzî, 48, Ferâiz, 26; Müslim, Ferâiz, l; Ebu Dâvud, Ferâiz, 10). "***İki ayrı dine mensup olanlar, birbirine mirasçı olamaz***" (Ebû Dâvud, Ferâiz, 10; Tirmizi, Ferâiz, 16; İbn Mâce, Ferâiz, 6) hadisleri buna delildir. Bunun sebebi, müslümanla gayri müslim arasında velâyet bağının kesik olmasıdır.

Bu duruma göre, meselâ; müslüman bir erkekle gayri müslim olan karısı arasında mirasçılık cereyan etmeyeceği gibi, bunlardan doğan çocuklar da babaya tabi olarak müslüman sayılacaklarından onlarla gayri müslim olan anneleri arasında da mirasçılık cereyan etmez.

Ancak Muaz b. Cebel ve Muâviye ile Tâbiîlerden Mesrûk b. el-Ecdâ', Saîd b. el-Müseyyeb, İbrâhim en-Nahaî ve diğer bazı bilginler aksi görüştedir. Bunlara göre; Müslüman kâfire mirasçı olur. Fakat kâfir müslümana mirasçı olamaz." Dayandıkları delil şu hadislerdeki genel anlamdır: "**İslâm yücedir, onun üzerine yücelinmez**" (Buhârî, Cenâiz, 79) "**İslâm arttırır, eksiltmez**" (Ebû Dâvud, Ferâiz, 10; Ahmed b. Hanbel, Müsned, V, 230, 236). Bu konuda sahabe uygulaması da vardır. Bir yahudi vefat edince, biri yahudi diğeri müslüman olan iki oğlu kalmıştı. Yahudi olan oğlu bütün mirası almak isteyince, müslüman olan oğlu mahkemeye başvurdu ve hak istedi. Davaya bakan Muaz b. Cebel (ö.18/639) müslümanı yahudiye mirasçı yapmıştır (el-Askalânî, Bülûgul-Merâm, Terc. ve Şerh, A. Davudoğlu, İstanbul 1967; III, 206).

Çoğunluk İslâm hukukçuları, Müslümanla kâfir arasında mirasın olamıyacağını ifade eden hadisleri bu konuda ana delil kabul etmiş, azınlığın dayandığı hadisleri doğrudan mirasla ilgili görmemiştir.

Diğer yandan gayri mûslimler birbirine mirasçı olabilirler. Çünkü küfür ehli tek millet sayılır. "***Ehl-i küfür birbirinin velisidir***" (el-Enfâl, 8l73) âyetinin genel anlamı bütün gayri müslimlerin hepsini kapsamına alır. "**Hakkın dışında sapıklıktan başka ne vardır**" (Yûnus,10/32) âyeti de bunu ifade eder. Yalnız Mâlikîler, "***İki ayrı dine mensup olanlar birbirine varis olamaz***" hadisinin, hristiyan ve yahudilerin kendi aralarındaki mirasçılığını da kapsadığını söylerler.

**MÜRTEDİN MİRASI:** İslâm'ı terkeden kimseye "**mürted**" denir. Mürted mânen ölmüş sayıldığı için, kendisi ne Müslümana ve ne de kâfire mirasçı olamaz. Mürtedin mirasının başkalarına intikali konusunda ise görüş ayrılıkları vardır.

Ebû Hanife (150)'ye göre, irtidattan önce kazandığı mal varlığı müslüman varislerine gider. Sonra kazandıkları ise beytü'l-mâle "**fey**" geliri kaydedilir. (bk. "Fey" ve "Ganîmet" maddeleri). Mürted kadınsa, bütün mirası müslüman mirasçılarına intikal eder.

İmam Ebû Yûsuf (182) ve İmam Muhammed (189)'e göre, irtidattan önce ve sonra kazandığı malları müslüman varislerine intikal eder. Bu iki müçtehid, erkek ve kadın mürted arasında miras bakımından bir ayırım yapmaz.

İmam Şâfiî (204), İmam Mâlik (179) ve Ahmed b. Hanbel’ (241)’e göre, aslî inkârcıda olduğu gibi mürted mirasçı olamaz ve ona da başkası mirasçı olamaz. Bütün malı, beytü'l-mal için fey' geliri kaydedilir. Çünkü o, irtidat etmekle, İslâm toplumuna karşı harp ilân etmiş sayılır ve servetine de harbînin malına uygulanan hükümlerin uygulanması gerekir. Ancak bu hükümler, mürted irtidadı üzere ölürse uygulanır. Hayatta olduğu sürece malı bekletilir. İslâm'a dönerse, malı kendisine verilir (İbnü'l-Hümâm, Fethu'l-Kadîr, Mısır 1315-/1317, IV, 390 vd.; İbn Rüşd, Bidâyetü'l-Müçtehid, Mısır, t.y., II, 322-329; ez-Zühaylî, a.g.e, VIII, 263-266).

**c. Tebealık Farkı (İhtilâfu'd-dâreyn):** Müslümanlar hangi devletin tebeası olurlarsa olsunlar birbirlerine mirasçı olurlar. Müslüman için başka başka devletin tebeası olmak miras engeli değildir. Meselâ; Türkiye'deki bir müslüman, Mısır'daki müslüman bir hısımına mirasçı olabilir. Çünkü Dârul-İslâm müslümanlar için tek vatan sayılır. Daha sonra kâfirlerin Darul-İslam'a egemen olması ve buralarda ayrı sistemlerin ve rejimlerin olması veya bağlantının kopuk olması da sonucu değiştirmez. Bu yüzden, bir müslüman Dâru'l-Harpte ölse, ona Dârul-İslâm'da yaşayan varisleri mirasçı olur.

Ülke ayrılığı gayri Müslimler için bir miras engeli teşkil eder. Meselâ; İslâm tebeasındaki bir gayri müslim, yabancı tebealı gayri müslim bir hısımına mirasçı olamaz. Burada, mirasçılık "***velâyet bağı***" esasına dayanır. Bu bağ kopunca mirasçılık hakkı da ortadan kalkmaktadır. Ancak ülkeler sulh anlaşmaları yaparak, karşılıklı miras ilişkilerini düzenleyebilirler.

Malikî, Hanbelî ve Zâhirîlere göre tebealık farkı hiç bir şekilde miras engeli doğurmaz (ez-Zühayli, a.g.e., VIII, 266 vd.; es-Sibâî, Şerhu Kanuni'l Ahvâliş-Şahsiyye, Dımaşk 1959, II, 46-47).

**d) Kölelik:** Kölelik hali de miras engelidir. Bu statüde olan kimse hısımlarına mirasçı olamaz. Çünkü köle, bir mala; mülk edinme sebepleriyle malik olamadığı gibi miras yoluyla da malik olamaz. Onun elindeki şeyler efendisine ait bulunur. Eğer o, mirasçı yapılırsa, mülk kendiliğinden efendisine geçeceği için sebepsiz yere, bir yabancı mirasa sokulmuş olur ki, bu icmâa göre bâtıldır:

Bu engellerden mûrisini öldürme ve kölelik tek yanlıdır. Bunlar yalnız kendileri başkasından miras alamaz. Fakat başkası kendilerine mirasçı olabilir. Bunlara, murisin ölüm tarihinin belirlenememesi ve mirasçının kim olduğunun bilinememesi gibi başka engeller de eklenmiştir (bk. el-Meydânî, el-Lübâb, Kahire, ts., IV, 188, 197; ez-Zeylaî, Tebyînü'l-Hakâik, el-Motbaatü'l-Emiriyye tab'ı, VI, 239 vd.; İbn Âbidîn, Reddü'l-Muhtâr, Mısır, t.y., V, 541-543). Ölenin geride bıraktığı mal ve haklar. Çoğulu "mevârîs"tir. Kelimenin "VRS" kökünden "irs" mastarı, bir kimsenin malının ölümünden sonra şer'î mirasçılarına intikal etmesi demektir. Aynı kökten, "tevârüs"; karşılıklı mirasçı olmak veya bir kimsenin diğerine mirasçı olması; "***vâris***" mirasçı; "***mûris***", miras bırakan; "***terike***", ölenin bıraktığı miras anlamlarında kullanılır. Miras ilmi anlamında kullanılan başka bir terimde "***Ferâiz***"dir. Bunun tekili olan "farîza"; farz, belirli pay, hisse demektir. Ferâiz, İslâm miras hukuku terimi olarak kullanıldığında, belirli miras hisseleri anlamını ifade eder. Bu ilme "ferâiz" denmesi, miras âyetindeki; "***Bu hisseler Allah'tan birer farîzadır***" (en-Nisâ, 4/11) ifadesi ile, “**Ferâiz ilmini öğreniniz**" (Tirmizi, Ferâiz, 2; İbn Mâce, Ferâiz, 1) hadisindeki "**ferâiz**" terimi sebebiyledir.

**\*المُجْمَعُ على تورثيهم من الذكور والإناث**

|  |  |
| --- | --- |
| **المجمع على تورثيهم من الإناث سبعٌ** | **المجمع على تورثيهم من الذكور عشرةٌ** |
| **البنت** | **1** | **الابن** | **1** |
| **بنت الابن** | **2** | **ابن الابن** | **2** |
| **الأمّ** | **3** | **الأب** | **3** |
| **الجدّة** | **4** | **الجدّ** | **4** |
| **الأخت** | **5** | **الأخ** | **5** |
| **الزوجة** | **6** | **ابن الأخ** | **6** |
| **مولاة النعمة (الأمة المعتقة)** | **7** | **العمّ** | **7** |
|  |  | **ابن العمّ** | **8** |
|  |  | **الزوج** | **9** |
|  |  | **مولى النعمة (العبد المعتق)** | **10** |

 **\*لا يرث أربعة:**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **المملوك (العبد)** | **القاتل من المقتول** | **المرتدّ** | **أهل الملّتين** |

**\*الفروض المفروضة في كتاب الله ستّة:**

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **النصف** | **الربع** | **الثمن** | **الثلثان** | **الثلث** | **السدس** |

**\*النصف فروض خمسة:**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **البنت** | **بنت الابن****إذا لم تكن بنت الصلب** | **الشقيقة** | **الأخت لأب****إذا لم تكن الشقيقة** | **الزوج****إذا لم تكن للميت ولد** |

**\*الربع:**

|  |  |
| --- | --- |
| **للزوج** **مع الولد** | **للزوجات****إذا لم يكن للميت ولد** |

**\*الثمن:**

|  |
| --- |
| **للزوجات****مع الولد** |

**\*الثلثان: لكل اثنين فصاعدا ممن فرضُه النّصف إلا الزوج**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **البنتان فصاعدًا** | **بنتا الابن فصاعدًا إذا لم تكن بنت الصلب** | **الشقيقتان فصاعدًا** | **الأختان لأب فصاعدًا إذا لم تكن الشقيقة** |

**\*الثلث: فرض اثنين.**

|  |  |
| --- | --- |
| **للأمّ****إذا لم يكن للميت ولد، ولا اثنان من الإخوة والأخوات فصاعدا، كما هو في هاتين المسألتين:****أ) زوج وأبوان: ثلث ما يبقى بعد فرض الزوج.****ب) امرأة وأبوان: ثلث ما يبقى بعد فرض الزوجة.** | **لكل اثنين فصاعدا من ولد الأمّ****ذكورهم وإناثهم فيه سواء.** |

**\*السدس: فرض سبعة أصنافٍ.**

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **لكل واحد من الأبوين مع الولد** | **للأمّ مع الإخوة والأخوات من أيّ جهة كانوا** | **للجدات****الصحيحات** | **للجد الصحيح مع الولد** | **لبنات الابن مع البنت، إذا لم يكن معهنّ مَنْ يُعَصِّبُهُنَّ** | **للأخوات لأب****مع الأخت الشقيقة الواحدة** | **للواحد من ولد الأمّ** |

**\*السقوط**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **تسقط الجداتُمطلقا- بالأمّ** | **يسقطالجد/****والإخوة/والأخواتُ** **بالأب** | **يسقط ولدُ الأم بأربعة أصنافٍ:بالولد/ولدالابن****/الأب/الجد** | **إذا استكملت البناتُ الثلثين سقطت بنات الابن، إلا أن يكون معهنّ أو بإزائهنّ أو أسفل منهنّ ابن ابنٍ فيُعَصِّبُهُنَّ.** | **إذا استكملت الشقيقاتُ الثلثين سقطت الأخواتُ لأبٍ، إلا أن يكون معهنّ أخٌ لهنّ فيُعَصِّبُهُنَّ.** |

**\*أقربُ العصبات: جمع عَصَبَة، وهو ذكر لم تدخل في نسبته إلى الميت أنثى. وهم:**

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **البنون** | **ثم بنوهم** | **ثم الأب** | **ثم الجدّ** | **ثم بنو الأب/وهم الإخوة** | **ثم بنو الجدّ/وهم الأعمام** | **ثم بنو أب الجدّ/أعمام أب الميت** |
| **إذا استوى بنو أب في درجةٍ فأولاهم مَنْ كان لأبٍ وأمٍّ. والابنُ وابنُ الابنِ والإخوةُ يقاسمون أخواتِهم للذكر مثلُ حظِّ الأنثيين. ومَنْ عداهم مِن العصباتِ ينفرد بالميراث ذكورُهُم دون إناثِهم. وإذا لم تكنْ عصبةٌ من النسب فالعصبةُ له المولى المُعْتِقُ، ثم أقرب عصبة المولى.** |

**\*الحجب: تُحجب الأمُّ من الثلث إلى السدس بالولد أو بأخوي الميت مطلقًا.**

**- والفاضل عن فرض البنات: لبني الابن وأخواتهم للذكر مثل حظ الأنثيين.**

**- والفاضل عن فرض الأختين من الأب والأم: للإخوة والأخوات من الأب للذكر مثل حظ الأنثيين.**

**- وإذا ترك الميتُ بنتًا وبنات ابنٍ –واحدةً أو أكثرَ-: فللبنت النصفُ، والباقي لبني الابن وأخواتهم –أو أولاد عمهم- للذكر مثل حظ الأنثيين.**

**- وكذلك الفاضل عن فرض الأخت من الأب والأم، لبني الأب وبنات الأب، للذكر مثل حظ الأنثيين.**

**- ومن ترك ابني عمٍّ، أحدهما أخٌ لأمٍّ: فللأخِ من الأم السدس. والباقي بينهما.**

**\*المُشَرَّكَة: أن تتركَ المرأةُ زوجًا، وأمًّا أو جدةً وأختين من أمٍّ وأخًا لأبٍ وأمٍّ: فللزوج النصفُ، وللأمِّ السدسُ، ولولد الأم: الثلث، ولا شيءَ للأخ من الأب والأم.**

**\*الرَّدُّ ومن لايرث: الفاضل عن فرض ذوي السهام -إذا لم يكن عصبةٌ- مردودٌ عليهم، بقدر سهامهم، إلا على الزوجين -لأنّ الردّ إنما يُسْتَحَقُّ بالرحم، لقوله تعالى:{وأولوا الأرحام بعضُهم أولى ببعضٍ}-.**

**- ولا يرث القاتل من المقتول.**

**- والكُفْرُ كلُّه ملّةٌ واحدةٌ، يتوارث به أهلُه.**

**- ولا يرث المسلمُ من الكافر، ولا الكافرُ من السلم.**

**- ومال المرتدّ لورثته من السلمين، وما اكتسبه في حال ردّته فيءٌ.**

**- وإذا غرِقَ جماعةٌ أو سقط عليهم حائطٌ، فلم يُعْلَمْ من مات منهم أولاً: فمالُ كلِّ واحدٍ منهم للأحياء من ورثته.**

**- وإذا اجتمع في المجوسيّ قرابتان، لو تفرّقتا في شخصين لكان ورِثَ أحدُهما مع الآخر وُرِّثَ بهما.**

**- ولا يرثُ المجوسيُّ بالأنكحة الفاسدة التي يستحلُّونها في دينهم. وعصبةُ ولد الزنا، وولد الملاعنة: مولى أمهما.**

**- ومن مات وترك حملاً وُقِفَ مالُه، حتى تضع امرأتُه في قول أبي حنيفة.**

**- والجد أولى بالميراث من الإخوة عند أبي حنيفة. وقالا يُقاسمهم، إلا أن تنقُصَه من الثلث. وإذا اجتمعت الجداتُ فالسدسُ لأقربهنَّ.**

**- ويَحْجُبُ الجدُّ أمَّه. ولا ترثُ أمُّ أب الأمِّ بسهمٍ، وكل جدة تَحْجُبُ أمَّها.**

**\*ذوو الأرحام: إذا لم يكن للميت عصبةٌ، ولا ذو سهمٍ: ورثه ذوو أرحامه، وهم عشرةُ أصنافٍ:**

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **ولد البنت** | **ولد الأخت** | **بنت الأخ** | **بنت العمّ** | **الخال** | **الخالة** | **أبو الأم** | **العم من الأم** | **العمة** | **ولد الأخ من الأم**  |

**- ومن أدلى بهم، وأولادهم من كان من ولد الميت. ثم الجدُّ/أبو الأم، ثم ولد الأبوين، أو أحدهما، وهم بنات الإخوة وولد الأخوات. ثم ولدُ أبوي أبويهِ، أو أحدهما، وهم الأخوالُ والخالاتُ والعماتُ.**

**- وإضا استوى ولدُ أبٍ في درجةٍ: فأولاهم مَنْ أدلى بوارثٍ، وأقربُهم أولى مِنْ أبعدِهم. وأبو الأم أولى من ولد الأخِ والأختِ. والمُعْتِقُ أحقُّ بالفاضل عن سهمِ ذوي السِّهام إذا لم تكنعصبةٌ سِواهُ.**

**- ومولى المُوالاتِ يرثُ. وإذا ترك المُعتِقُ أبا مولاهُ، وابنَ مولاهُ، فمالُه للابنِ. وقال أبو يوسف: للابن السدس، والباقي للابن.**

**- فإن ترك جدَّ مولاهُ، وأخا مولاه: فالمالُ للجدِّ في قول أبي حنيفةَ، وقالا: هو بينهما. ولا يُباعُ الولاءُ ولا يوهَبُ.**

**\*ESHÂB-I FERÂİZİN TEVÂRÜSÜNDE CÂRÎ OLAN HALLER**

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **sayı** | **Hisse sahibi ve halleri** | **1** | **2** | **3** | **4** | **5** | **6** | **7** |
| **1** | **Eb’**in 3 hali vardır | Farz-ı mutlak: SÜDÜS | Farz-ı maatta’sib:SÜDÜS+K | Ta’sîb-i mahz: K |  |  |  |  |
| **2** | **Cedd’i**n 4 hali vardır | Farz-ı mutlak | Farz-ı maatta’sib | Ta’sîb-i mahz | SÜKÛT: S |  |  |  |
| **3** | **Veledülümm’**ün/ab kardeş 3 hali vardır | SÜDÜS | SÜLÜS | SÜKÛT |  |  |  |  |
| **4** | **Ümm’**ün 3 hali vardır | SÜDÜS | Sülüsü Kül | Sülüsü Ma Yebkâ |  |  |  |  |
| **5** | **Cedde’**nin 2 hali vardır | SÜDÜS | Sükût |  |  |  |  |  |
| **6** | **Bint’**in 3 hali vardır | NISIF | Sülüsân | İbn ile Usûbet-i Müştereke |  |  |  |  |
| **7** | **Bintülibn’**in/ibniye 6 hali vardır | NISIF | Sülüsân | SÜDÜS | Ademül’irs | Usûbet-i müştereke | SÜKÛT |  |
| **8** | **Şakîka’**nın 5 hali vardır | NISIF | Sülüsân | Usûbet-i müştereke | Usûbet-i mahza | SÜKÛT |  |  |
| **9** | **Uhtlieb’**in 7 hali vardır | NISIF | Sülüsân | SÜDÜS | Ademül’irs | Usûbet-i müştereke | Usûbet-i mahza | SÜKÛT |
| **10** | **Zevc’**in 2 hali vardır | NISIF | RUBU’ |  |  |  |  |  |
| **11** | **Zevce’**nin 2 hali vardır | RUBU’ | SÜMÜN |  |  |  |  |  |

(Ö. Nasuhi BİLMEN, ***Istılahat-ı Fıkhıyye Kamusu*** tertibindeki gibi)

**Mîrâs Paylaşımında 40 HÂL**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **HİSSE SAHİBİ VE HALLERİ** | **40 HÂL** | **PAYINI ALMA ŞARTLARI** | **PAY** | **ÖRNEK HESAP****(ilk haller için)** |
| **1 baba****EB**(3 hali vardır) | **1** | *1-mahza farz:Ölenin oğul EVLADI varsa, baba SÜDÜS alır* | **1/6** |  3 2 7 12  Zevc Eb İbn  1/4 1/6 K 12 |
| **2** | *2-farz maa’t-ta’sib:Ölenin kız EVLADI varsa, baba SÜDÜS ve K alır* | **1/6****K** |
| **3** | *3-mahza ta’sib:Ölenin hiç EVLADI yoksa, baba K alır, hiç mirasçısı yoksa TERİKEyi alır* | **K****Tm** |
| **2 ana****ÜMM**(3 hali vardır) | **4** | *1-Ölenin EVLADI varsa ve her ne cihetten olursa olsun birden fazla kardeşi varsa, ümm SÜDÜS alır* | **1/6** |  2 2 1+1 6  ümm bint eb  1/6 1/2 1/6K 6Ölenin  |
| **5** | *2-Ölenin EVLADI, her ne cihetten olursa olsun KARDEŞİ, BABA ve zevceynden biri YOKSA, terikeden SÜLÜS alır* | **1/3** |
| **6** | *3-Ölenin ümmü, eb ve zevci veya zevcesi ile birlikte bulunduğunda eb, zevc veya zevceden sonra SÜLÜSü mâ yebkâyı alır (eb yerine ced olursa terikenin sülüsünü alır)* | **1/3****sls ma ybk** |
| **3 dede****CEDD-İ SAHİH**(4 hali vardır) | **7** | *1-mahza farz/farz-ı mutlak:Eb olmayıp ölenin oğul EVLADI (ibn, ibnülibn) varsa, ced SÜDÜS alır* | **1/6** |  3 2 7 12  Zevc ced İbn  1/4 1/6 K 12 |
| **8** | *2-farz maa’t-t’asib:Eb olmayıp ölenin kız EVLADI varsa, ced SÜDÜS ve K alır* | **1/6****K** |
| **9** | *3-mahza ta’sib:Eb olmayıp ölenin hiç EVLADI yoksa eb yerine geçer, ced K alır, hiç mirasçısı yoksa TERİKEyi alır* | **K****Tm** |
| **10** | *4-Eb bulunursa ced, SAKIT olur* | **S** |
| **4 nine****CEDDE-İ SAHİHA**(2 hali vardır) | **11** | *1-Ölenin ümmü yoksa, aynı dercedeki CEDDE-İ SAHİHA ve cedde-i fasidesi,, -çok da olsalar- SÜDÜS alır* | **1/6** |  3 2 1 1 12  Zevc bint c.sahiha+c.faside şakik  1/4 1/2 6/1 K 12 |
| **12** | *2- SÜKUT:Cedde, ümm ile,eb ile –baba tarafından olan ninede-, ced ile –babanın babası-, ölüye daha yakın nine ile SAKIT olur* | **S** |
| **5 koca****ZEVC**(2 hali vardır) | **13** | *1-Ölen zevcenin hiç EVLADI yoksa, zevc NISF alır* | **½** |  3 2 1 6  Zevc üm şakik  ½ 1/3 K 6 |
| **14** | *2-Ölen zevcenin EVLADI varsa, zevc RUBU’ alır* | **¼** |
| **6 karı****ZEVCE**(2 hali vardır) | **15** | *1-Ölen zevcin hiç EVLADI yoksa, zevce RUBU’ alır* | **¼** |  3 4 5 12  Zevce üm şakik  1/4 1/3 K 12 |
| **16** | *2-Ölen zevcin EVLADI varsa, zevce SÜMÜN alır* | **1/8** |
| **7 kız****BİNT/****SULBİYE**(3 hali vardır) | **17** | *1-Ölenin evlad olarak TEK BİNTİ varsa, NISIF alır* | **½** |  1+1 1 3 6  eb üm bint  1/6K 1/6 1/2 6 |
| **18** | *2-Ölenin ibni olmayıp BİNTi birden fazla/ÇOK olursa, SÜLÜSAN alırlar* | **2/3** |
| **19** | *3-Ölenin BİNTi/bir olsun fazla olsun, ibni ile bulunursa, müşterek ASABE olurlar, ashab-ı feraiz hisselerini aldıktan sonra kalanı ikili birli paylaşırlar* | **K** |
| **8 oğulkızı****BİNTÜLİBN/****İBNİYE**(6 hali vardır) | **20** | *1-tek olduğunda: Ölenin EVLADI yoksa,tek ibniye NISIF alır* | **½** |  1 4 3 8  Zevce ibniye şakik  1/8 1/2 K 8 |
| **21** | *2-birden fazla olduğunda: Ölenin EVLADI yoksa, ibniye birden fazla ise SÜLÜSAN alırlar* | **2/3** |
| **22** | *3-ibniye bir veya birden fazla olup Ölenin tek binti ile olduklarında, SÜDÜS alırlar* | **1/6** |
| **23** | *4- Ölenin İbniyesi İbni ile olursa, benat bulunsa dahi onlarla ikili birli paya müşterek ASABE olurlar* | **K** |
| **24** | *5- ademü’l-irs:ölünün birden fazla binti ile SAKIT olur*  | **S** |
| **25** | *6-ademü’l-irs:Ölenin ibni varsa SAKIT olur* | **S** |
| **9 ab kızkardeş****ŞAKİKA/UHT LİEBEVEYN/benu’l-âyân**(5 hali vardır) | **26** | *1-Ölenin EVLADI, EB ve CEDDi yoksa;, TEK şakika NISIF alır* | **½** |  1 2 1 4  Zevce şakika ah lieb  1/4 1/2 K 4 |
| **27** | *2-Ölenin EVLADI, EB ve CEDDi yoksa;, birden fazla şakika SÜLÜSAN alır* | **2/3** |
| **28** | *3-Ölenin EVLADI, EB ve CEDDi yoksa ve şakika şakik ile bulunursa ASABE olurlar/ashab-ı feraizden artanı paylaşırlar, ashab-ı feraiz yoksa terikeyi ikili birli paylaşırlar*  | **K****Tm** |
| **29** | *4-Usubet-i muhtassa: Ölenin sulbiyesi veya ibniyesi ile bulunursa şakika ASABE olur* | **K** |
| **30** | *5-SÜKUT: Ölenin ebi, ceddi, ibni ve ibnulibni ile şakika SAKIT olur* | **S** |

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **10 b kızkardeş****UHT LİEB/benu’l-allât**(7 hali vardır) | **31** | *1-Ölenin EVLADI, EB ve CEDDİ, ŞAKİK ve ŞAKİKAsı yoksa,****TEK uht lieb*** *NISIF alır* | **½** |  3 4 6 13 (avl)  Zevce üm uht lieb  1/4 1/3 1/2 12NOT: muayyen pay sahiplerinin paylarının toplamı, meselenin ORTAK PAYDASInı aşması sebebiyle AVLİYE durumu olmuştur. |
| **32** | *2- Ölenin EVLADI, EB ve CEDDİ, ŞAKİK ve ŞAKİKAsı yoksa, birden* ***fazla uht lieb*** *SÜLÜSAN alır* | **2/3** |
| **33** | *3- Ölenin EVLADI, EB ve CEDDİ ve ŞAKİK olmayıp TEK ŞAKİKAsı varsa, uht lieb SÜDÜS alır* | **1/6** |
| **34** | *4- Ölenin EVLADI, EB ve CEDDİ ile ŞAKİKi olmayıp birden fazla, ŞAKİKAları ile bulunan uht lieb SAKIT olur* | **S** |
| **35** | *5-şakikin yanı sıra, Uhtlieb, ahlieb ile bulunduğunda ASABE olurlar, ashab-ı feraiz hisselerini aldıktan sonra kalanı ikili birli paylaşırlar*  | **K** |
| **36** | *6-Usubet-i muhtassa: Uhtlieb, ölenin sulbiyesi veya ibniyesi ile bulunduğunda ASABE olur* | **K** |
| **37** | *7-Uhtlieb, eb, ced, ibn, ibnülibn, şakik ve şakika ile SAKIT olur* | **S** |
| **11 a kızkardeş****EVLADÜLÜM/benu’l-ahyaf**(3 hali vardır) | **38** | *1-Ölenin EVLADI, EB ve CEDDİ yoksa, tek olan veledülümm SÜDÜS alır.* | **1/6** |  3 4 2 3 12  Zevce üm veledülümm öz amca  1/4 1/3 1/6 K 12 |
| **39** | *2- Ölenin EVLADI, EB ve CEDDİ yoksa, çok olan evladülüm SÜLÜS alır, (er ve kız eşit alır).* | **1/3** |
| **40** | *3- Ölenin EVLADI (ibn, bint, ibnülibn, ibnülbint), EB ve CEDDİ (6kişi) varsa, evladülümm SAKIT olur.* | **S** |

**\*\*\***

**Ü ç ü n c ü B ö l ü m**

**İSLAM CEZA HUKUKU**

(**كتاب الحدود والجنايات والدّية**)

**المدخل: خصائص الجريمة والعقوبة في الفقه الإسلامي**

**الجريمة** هي الضرر الفعلي ضد الأحكام الشرعية التي نهاها الشارع حتماً عن إجرائها. **فالعقوبة:** هي تنفيذ حكم المقرر الشرعيّ على المجر لسبب فعله الضار. **وهي** تنقسم إلى قسمين: قسم يُحَدُّ المجرمُ على إطار النصوص، وقسم يعزر الإمامُ المجرمَ. (عبد القادر عودة، التشريع الجنائيّ الإسلامي 1-2، مؤسسة الرسالة، الطبعة الثالثة عشرة، بيروت 1415/1994، 1/78-79)

**أنواع الجريمة:**

تنقسم الجرائم بحسب جسامة العقوبة المقررة عليها إلى قسمين اثنين. (عبد القادر عودة، 1/78-79)

**القسم الأول:**

**جرائم يعاقب عليها بالحد أو بالقصاص أو الدية:** فهذا القسم ينقسم أيضًا إلى قسمين:

أ) **الحدود المعاقب عليها بحد حقاً لله تعالى.** مثل حد الزنا، والسرقة، والقذف، وشرب الخمر.

**ب) الجريمة المعاقب عليها لحق الولي ثم حق الله:** مثل القصاص (لو طلب ولي القتيل الدية **يعاقب القاتل بالدية، وإلا يقتل حدًّا. والحد حق الله المحض** لا يسقط).

**الحدود المتفق عليها الأئمة والحدود المختلف فيها:**

**أ) الحدود المتفق عليها: حد الزنا، وحد السرقة، وحد القذف، وحد شرب الخمر، والقصاص، وقطاع الطريق، والبغاة وحد المرتد.**

**ب) والحدود المختلف فيها: حد تارك الصلاة حدًّا عند الشافعية وكفرًا عند المالكية والحنبلية.**

**\*الجنايات والدّية: الجنايات خمسة أوجه:**

**1) القتل العمد:** هو ما يُتَعَمَّدُ ضربُه بسلاحٍ أو ما أُجريَ مُجْري السلاح. وموجَبُ ذلك المأثمُ والقودُ، إلا أن يعفوَ الأولياء، ولا كفارة فيه (لأنه كبيرة محضة).

**2) القتل شبه العمد:** هو ما يُتَعَمَّدُ ضربُه بما لايقتله غالبًا على قول الإمامين. وموجَبُ ذلك المأثمُ والكفارةُ (**عتق رقبة مؤمنة، وإن لم يجد فصيام شهرين متتابعين**) ولا قود. وفيه ديةُ مغلّظةٌ على العاقلة (**مائة من الإبل أرباعًا. وهي: خمسٌ وعشرون بنتَ مخاضٍ -هي التي طعنت في السنة الثانية- ، وخمسٌ وعشرون بنتَ لبونٍ -هي التي طعنت في الثالثة- ، وخمسٌ وعشرون حِقَّةً -هي التي طعنت في الرابعة- ، وخمسٌ وعشرون جَذَعَةً -هي التي طعنت في الخامسة-**).

**3) القتل بالخطإ:** هو ما يكون على وجهين: في القصد (أن يرمي شخصًا يظنه صيدًا، فإذا هو آدميٌّ)، والفعل (أن يرمي غرضًا فيصيب آدميًّا). وموجَبُ ذلك الكفارةُ والديةُ على العاقلة غير مغلّظة (**مائة من الإبل أخماسًا. وهي: عشرون بنتَ مخاضٍ ، و عشرون ابنَ مخاضٍ ، وعشرون بنتَ لبونٍ ، وعشرون حِقَّةً، وعشرون جَذَعَةً. والدية من العين ألف دينارٍ، ومن الوَرِقِ عَشَرَةُ آلافِ درهمٍ، ومن البقر مائتا بقرةٍ، ومن الغنم ألفا شاةٍ، ومن الحُلل ماءتا حلَّة، كل حلة ثوبان**)، ولا مأثمَ فيه.

 **4) القتل ما أجري مجرى الخطإ:** مثل النائم ينقلب على رجل فيقتله. وحكمه مثل حكم الخطإ.

 **5) القتل بسبب:** مثل حافر البئر وواضع الحجر في غير ملكه. وموجَبُه إذا تلف فيه آدمي، الدية على العاقلة ولا كفارةَ فيه.

**\*والقصاص:** واجب بكل محقون الدم على التأبيد، إذا قتل عمدًا. ولا يقتل المسلم بالمستأمن ولا الرجل بابنه ولا بعبده...

**\*والقَسامَة:** وإذا وُجدَ القتيلُ في محلَّة، ولا يُعْلَمُ من قتله، استُحْلِفَ خمسون رجلاً، منهم يتخيَّرهم الوليُّ: بالله ما قتلناه ولا علمنا له قاتلاً، فإذا حلفوا قُضِيَ على أهل المحلَّة بالدية...

**\*والمعاقل:** والعاقلة أهل الديوان، إن كان القاتل من أهل الديوان، ومن لم يكن من أهل الديوان فعاقلته قبيلته...(القدوري، الجنايات، 184-194)

**الحدود:**

**1) حد الزنا:** الزنا يثبت بالبينة والإقرار، فالبينة أن تشهدَ أربعةٌ من الشهود على رجلٍ أو امرأةٍ بالزنا، حكم بشهادتهم. والإقرار أن يُقِرَّ البالغُ العاقلُ على نفسه بالزنان أربعَ مرّاتٍ في أربعة مجالس من مجالس المُقِرِّ، كلما أقرَّ ردَّه القاضي، فإذا أتمَّ إقرارَه أربعَ مرّات، فإذا بيَّنَ ذلك لزمه الحدُّ، فإن كان الزاني محصَنًا رَجَمَه بالحجارةِ حتى يموتَ، يُخْرِجُه إلى أرضٍ فضاءٍ، يبتدئُ الشهودُ برجمه ثم الإمام ثم الناس، فإن امتنع الشهودُ من الابتداء سقط الحدُّ. وإن كان مُقِرًّا ابتدأ الإمام ثم الناس. ويُغْسَلُ ويُكَفَّنُ ويُصَلَّى عليه. وإن لم يكن محصنا وكان حُرًّا فحدُّه مائةُ جلدةٍ، يأمر الإمامُبضربه بسوطٍ لاثمرةَ له، ضربا متوسّطا، تُنْزَعُ عنه ثيابُه، ويُفَرَّقُ الضربُ على أعضائه إلا رأسَه ووجهه وفرجه...

**2) وحد السرقة:** إذا سرَق العاقل البالغ عشَرَةَ دراهمَ أو ما قيمته عشرةَ دراهم مضروبةً أو غيرِ مضروبةٍ، من حِرْزٍ وجب عليه القطعُ... ويجب القطعُ بإقراره مرة واحدة أو بشهادة شاهدين... وإذا اشترك جماعةٌ في سرِقةٍ فأصاب كلُّ واحد منهم عشرةُ دراهم، قُطِعَ... فإن سرق ثانيًا قُطعت رجلُه اليسرى، فإن سرق ثالثا لم يقطع وخُلِّدَ في السجن حتى يتوبَ...

**3) وحد القذف:** إذا قذف رجلٌ رجلاً محصنا أو امرأة محصنةً بصريح الزنا وطالبَ المقذوفُ بالحدِّ، حدَّه الحاكمُ ثمانين سوطًا، إن كان حُرًّا... (النور، 4).

 **4) وحد شرب الخمر:** ومن شرب الخمر فأُخِذَ وريحها موجودٌ فشهد الشهودُ بذلك عليه أو أقرّ فعليه الحدُّ...

 **5) القصاص:** إعدام القاتل بدلاً من القتيل، لقوله تعالى: **{ولكم في القصاص حياة}**(سورة البقرة، 179)**.**

 **6) قطاع الطريق:**

**أ) إذا** خرج جماعةٌ ممتنعين فقصدوا قطعَ الطريق فأُخذوا قبل أن يأخذوا مالاً ولا قتلوا نفسًا حبسهم الإمامُ حتى يُحْدِثوا توبةً.

ب) وإن أخذوا مالَ مسلمٍ أو ذمي والمأخوذُ إذا قُسِمَ على جماعتهم أصاب كلَّ واحدٍ منهم عشرةُ دراهم فصاعدًا أو ما قيمتُه ذلك قطع الإمامُ أيديهم وأرجلِهم من خلافٍ.

ج) وإن قتلوا ولن يأخذوا مالاً قتلهم الإمامُ حدًّا فإن عفا الأولياء عنهم لم يُلْتَفَتْ إلى عفوهم.

د) وإن قتلوا وأخذوا مالاً، فالإمام بالخيار؛ إن شاء قطع أيديَهم وأرجلَهم من خلافٍ وبعد ذلك قتلهم وصلبهم، وإنشاء قتلهم وإن شاء صلبهم...(القدوري، الجنايات، 195-201)

 **7) البغاة:** إذا تغلَّبَ قومٌ من المسلمين على بلدٍ وخرجوا عن طاعة الإمام دعاهم إلى العَوْدِ إلى الجماعة وكشفَ عن شبهتهم ولا يبدؤوهم بالقتال حتى يبدؤوه، فإن بدؤوا قاتلهم حتى يُفَرِّقَ جَمْعَهم... (القدوري، الجنايات، 139)

 **8) حد المرتد: اتفق الأئمة الأربعة** على أن من ثبت ارتداده عن الإسلام -والعياذ بالله- وجب قتله (الفقه على المذاهب الأربعة، 5/138)، لأن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "**من بدّل دينه فاقتلوه**". ومال المرتد الذي اكتسبه قبل ارتداده لورثته، وما اكتسبه حين ارتداده لبيت مال المسلمين. (القدوري، الفرائض، 246)

**9) حكم تارك الصلاة: والحكم مستند إلى قول عليه الصلاة والسلام: "من ترك الصلاة فقد كفر".**

أ) عند الحنفية: يفسر الحديث أن ترك الصلاة لايخرج الفاعلَ إلا بالكفر، لذا يحبس الفاعل ويضطر بإقامة الصلاة.

ب) عند الجمهور: الشافعية شرح الحديث كما يشرحه الحنفية، ولكن ترك الصلاة جريمة كبيرة لا يعاقب إلا بالحد. والمالكية والحنبلية يحكمان بظاهر الحديث ويقتلان تارك الصلاة كفرًا.

**القسم الثاني:**

**جرائم يعاقب عليها بالتعازير من طرف الإمام والقاضي:** مثل الدفع والنفي والضرب والحبس.

فمثلاً، من قذف وقال لمسلم: "**يا فاسق!**"، أو"**يا خبيث!**"،أو "**يا كافر!**"،أو "**يا منافق!**"، أو "**يا لوطي!**"، أو "**يا آكل الربا!**"،أو "**يا شارب الخمر!**"،أو "**يا ديوث!**"، أو "**يا قرطبان!**"، أو "**يا حرام زاده!**"، أو يرى امرأته رجلاً فيدعُه خاليًا... عُزِّرَ. ولو قال لمسلم: "**يا حمار!**"،أو "**يا خنزير!**"... لم يُعَزَّرْ.

رجلٌ زنى بامرأة ميّتة يعزر. ولو قال: "**يا خائن!**"،أو "**يا زنديق!**"، أو "**يا ابن القحبة!**"، "**أنت مأوى الزواني!**" عزر. من من المسلمين يبيع الخمر يعزر ويضرب ضرباً وجيعًا، ولو وجد منه رائحة الخمر دون السكر، ومن وطئ بهيمة يعزر، (مصطفى بن شمس الدين الأختري، **جامع المسائل، تحقيق: د. مصطفى كلبك، دار** الروضة، إستانبول 2014، ص. 124-126)

 **مراتب التعزير:** التعزير على أربعة مراتب:

 **أ) تعزير أشراف الأشراف:** كالفقهاء والأمراء. **تعزيرهم:** الإعلام.

 **ب) و تعزير الأشراف:** كالدهقانية، والقواد (رؤساء العسكر) وغيرهم. **تعزيرهم:** الإعلام والجر إلى باب القاضي.

**ج) وتعزير أواسط الناس:** كالسوقية**. تعزيرهم:** الإعلام، والجر والحبس.

 **د) وتعزير الأخسّاء: تعزيرهم:** الإعلام، والجر والضرب والحبس.

 **هـ) الأفعال الضّارّة: تعزيرها:** الإعلام، والدفع والمنع والحبس.

 **- السرقة في المال غير المحروز:** من سرق مالاً غير المحروز أمانة عنده، فعليه الدفع بمثليه وإعادة المال.

 **- التزييف في العملة:** يقبض على المال المزيّف ويعزَّرُ المزيِّف.

 **- الاختلاس: هو**السرقة في مال المواطنين، يجب على المختلس أن يضمن المال والعزل من وظيفته.

 **- الطّرّ واللصّ السريع:** يقبض على المال ويعزَّرُ اللصّ.

 **- المنتجات المغشوشة:** يقبض على المال المغشوش ويعزَّرُ الغاشّ.

 **- بيع المال الحرام و الفاسد:** مثل بيع الميتة، ولحم الخنزير والدم المفسوح.يقبض على المال للإتلاف ويعزَّرُ الكذب.

(Mustafa kelebek, İslam Borçlar Hukuku, Ensar Neşriyat, İstanbul 2014, s. 181-184)

**مقدار التعزير في الدفع والضرب:**

**أ) في الدفع: سرقة المال غير المحروز: دفع مثلي ما سرق والعزل من الوظيفة إن كان موظفًا.**

(M. Kelebek, s. 179-180).

**ب) في الضرب: أقل** التعزير ثلاثة جلدات، ولا يبلغ أربعين سوطًا على حكم القاضي. (**جامع المسائل، ص.127).**