Fikr-o-Nasar (Islamabad) 5:4 (1967)

تشکیل قوانین اسلامی

کے مراحل

مفتی امجد العلی

(۴)

اسی طرح عمر عبداللہ استاذ الشریعۃ الاسلامیہ کلیۃ الحقوق جامعہ اسکندریہ اپنی تالیف احکام الشریعۃ الاسلامیہ میں تدوین قانون فقہی پر بحث کرتے ہوئے اس کے تاریخی ادوار کے بیان کے آخر میں لکھتے ہیں۔

ورأت الدولۃ العثمانیۃ ان الضرورۃ تقضی بان تصاغ احکام المعاملات المدنیۃ فی مواد علی نمط القوانین الوضعیۃ۔ فعینت " لجنۃ علمیۃ" سمیت " مجلہ جمعیتی " کان اعضاؤھا من مشاھیر علماء الدولۃ العثمانیۃ برئاسۃ جودت (باشا) العالم الکبیر والمؤرخ الشھیر وزیر العدل وقت ذاک وباشرت اللجنۃ عملھا سنۃ ۱۲۸۵ھ (۱۸۶۹) میلادیۃ واتمت عملھا سنۃ ۱۲۹۳ھ (۱۸۷۶)[1]

(اور دولت عثمانیہ نے اس امر کی ضرورت محسوس کی کہ مدنی معاملات کے لیے بھی قانونی دفعات جدید شکل میں وضع ہونا ضروری ہیں اس لیے ایک علمی لجنہ (کمیٹی) کا تعین کیا جس کا مجلہ جمعیتی نام رکھا گیا۔ اس کے ارکان دولت عثمانیہ کے مشاہیر علماء اور احمد جودت باشا اس کے صدر تھے۔ جودت باشا اپنے وقت کے بڑے عالم اور مشہور مؤرخ تھے اور اس وقت وزیر عدل تھے۔ اس کمیٹی نے ۱۲۸۵ھ میں اپنا کام شروع کیا۔ اور ۱۲۹۳ھ میں مکمل کر لیا۔)

---

[1] الفقہ الاسلامی ص ۲۰۲ مطبوعہ مصر سنہ ۱۳۷۷ھ مطابق سنہ ۱۹۵۸ء طبع ثالثہ۔

© Dr Muhammad Hamidullah Library, IIU, Islamabad. http://iri.iiu.edu.pk/

اس سے چند سطور بعد لکھتے ہیں۔ یہ کمیٹی اپنی تحقیقات میں جس نتیجہ پر پہنچی اس کا خلاصہ یہ تھا کہ فقہی احکام کے تحت جو کتاب مدوّن ہو وہ نہایت محکم اور سہل المآخذ ہو۔ تمام اختلافات سے پاک وصاف ہو اور اس میں تمام اقوال جمع کیے گئے ہوں جو کسی حد تک باصطلاح فقہ مختار تصور کیے جاتے ہوں۔ چنانچہ سلطان وقت کے مبارک ارادے کے پیش نظر مذکورہ کمیٹی نے دفعاتی شکل پر "مجلۃ الاحکام العدلیہ" نام سے ایک کتاب مرتب کی، جس کی کُل دفعات کی تعداد (۱۸۵۱) تھی۔ اور پھر ۲۶ شعبان ۱۲۹۳ ہجری میں دولت ترکیہ میں اس کا نفاذ کر دیا گیا۔ استاد عمر عبداللہ کی اصل عبارت ملاحظہ ہو۔

وكانت الغاية التى ارادت اللجنة تحقيقها تاليف كتاب فى المعاملات الفقهية يكون مضبوطا سهل المأخذ عاريا من الاختلاف حاويا للاقوال المختارة سهل المطالعة على كل احد وقد نشرت بارادة سنية من السلطان ما جمعته اللجنة المذكورة من الاحكام فى مواد على اسلوب القوانين باسم مجلة الاحكام العدلية وعدد موادها ۱۸۵۱ مادة۔ وقد صار العمل بهذا القانون فى ۲۶ شعبان سنة ۱۲۹۳ھ۔ وطبق فى تركية۔"

اس قانون مجلہ میں وقف میراث وصیت اور دیگر احوال شخصیہ کے سلسلہ میں قانونی دفعات فقہیہ موجود نہ تھیں۔ البتہ باب الحجر میں تبعاً کچھ دفعات داخل کی گئی تھیں پھر ۱۹۱۷ء میں دولت عثمانیہ نے قانون ازدواج اور فرقت بین الزوجین کا قانون جاری کیا جس میں مذہب حنفی کے بعض احکام سے اعراض کرتے ہوئے دوسرے مذاہب اسلامیہ کے احکام کو پیش نظر رکھا گیا تھا۔ مثلاً تفریق بین الزوجین، عدم وقوع طلاق مکرہ وسکران وفساد عقد زواج مکرہ۔ چنانچہ استاد موصوف کی اصل عبارت یہ ہے:

ولم تتعرض اللجنة للوقف والميراث والوصية وسائر مواد احوال الشخصية۔ الا ما جاء عرضاً فى كتاب الحجر.... فى سنة ۱۹۱۷ سنت الدولة التركية قانوناً للزواج والفرقة بين الزوجين وعدل القانون المذكور فى بعض المسائل عن مذهب الحنفية۔ واخذ بباقى المذاهب الاسلامية الاخرى۔ مثل التفريق بين الزوجين عند حصول شقاق ونزاع، وخيف الا يقيما حدود الله وعدم وقوع طلاق المكره والسكران وفساد عقد زواج المكره:۔

اور یہ کہ قانون زواج وفرقت بین الزوجین میں حکومت ترکیہ نے مذہب حنفی کے علاوہ دیگر مذاہب اسلامیہ (فقہ شافعی۔ مالکی۔ حنبلی۔) کے احکامات کو شامل کیا تو اس کی وجہ یہ تھی کہ جدید معاشرے میں

ایسے نئے واقعات اور معاملات ظہور میں آ گئے تھے کہ ان پر کسی ایک فقہ اسلامی کا اطلاق مشکل تھا۔ چنانچہ دولت عثمانیہ کی معینہ کمیٹی "مجلہ جمعیتی" نے جو رپورٹ سلطان کی خدمت میں پیش کی اس کی عبارت ملاحظہ ہو۔

ولما جاء فی تقریر اللجنة المذکورة الذی رفعته الی عالی باشا الصدر الاعظم فی شہر محرم سنة ۱۲۸۶ھ ان علم الفقه بحر لا ساحل له واستنباط المسائل اللازمة فیه لحل المشکلات یتوقف علی مهارة علمیة وملکة کلیة علی الخصوص فی مذهب ابی حنیفة لانه قام فیه مجتهدون کثیرون متفاوتون فی الطبقة ووقع فیها اختلافات کثیرة ومع ذلک لم یحصل فیه تنقیح کما حصل فی فقه الشافعیة۔ بل لم تزل مسائله اشتاتاً متشعبة۔ فتمییز القول الصحیح من بین تلک المسائل والاقوال المختلفة وتطبیق الحوادث علیها عسیر جداً۔ عدا ذلک فانه بتبدل الاعصار تتبدل المسائل التی یلزم بناءها علی العرف والعادة۔[1]

(مذکورہ کمیٹی کی رپورٹ میں جو اس نے عالی پاشا صدر اعظم کو ماہ محرم ۱۲۸۶ھ میں پیش کی، یہ آیا ہے:
بے شک علم فقہ ایک ایسا سمندر ہے جس کا ساحل نہیں اور حل مشکلات کے لیے اس سے ضروری مسائل کے موتیوں کا استنباط کرنا علی الخصوص مذہب حنفی میں ملکہ کلی پر موقوف ہے۔ کیونکہ اس میں کثیر مجتہد متفاوت طبقات کے ہوئے اور اس میں کثرت سے اختلافات واقع ہوئے۔ اور اس کے ساتھ اس فقہ میں اس طرح کی تنقیح نہیں ہوئی، جیسے فقہ شافعیہ میں بلکہ اس کے مسائل اب تک بکھرے ہوئے ہیں، چنانچہ ان مسائل اور مختلف اقوال سے قول صحیح کی تمیز اور ان پر معاملات و حوادث کی تطبیق کرنا بہت ہی مشکل ہے۔ علاوہ ازیں زمانوں کی تبدیلی کے ساتھ مسائل بھی جن کی بنیاد عرف اور عادت پر لازماً ہوتی ہے، بدل جاتے ہیں۔)

۱۲۹۱ھ (۱۸۷۴ء) میں جب مصر نے دولت عثمانیہ کی تولیت سے آزادی حاصل کی، تو اسے بھی یہ ضرورت محسوس ہوئی کہ زندگی کے تمام شعبوں میں اسلامی احکامات کے مطابق قانون مرتب کرے۔ چنانچہ

---

[1] احکام الشریعة الاسلامیة محولہ بالا ص۱۳

---

[1] احکام الشریعة الاسلامیة فی احوال الشخصیة مطبوعہ دار المعارف مکہ ۱۹۶۱ء ص ۱۳-۱۴

۱۸۷۵ء اور ۱۸۸۳ء میں محکمۂ شرعیہ سے اس سلسلہ میں ضروری احکامات جاری ہوئے۔ اس وقت محکمۂ شرعی معاشرے کے تمام مسائل یعنی عام مدنی مسائل، فوجداری اور دیگر شخصی مسائل پر حاوی تھا۔ محمد قدری پاشا مرحوم نے (مدنی) قانون کے بارے میں جدید قانونی تشکیل کے مطابق ایک کتاب 'مرشد الحیران' مرتب کی، جو کل ۹۴۱ دفعات پر مشتمل تھی اور اس کے تمام مسائل فقہ حنفی سے ماخوذ تھے۔ ۱۰ ستمبر ۱۸۹۰ء کو نظارۃ المعارف کی طرف سے یہ کتاب شائع ہوئی۔ اس کے بعد مرحوم نے قانون وقف پر کتاب 'قانون العدل والانصاف فی مشکلات الاوقاف' تالیف کی اور ۱۸۹۳ء میں اس کی طباعت عمل میں آئی۔ اس کے ساتھ ہی موصوف نے کتاب 'الاحکام الشرعیۃ فی احوال الشخصیہ' کی تدوین شروع کی۔ اس کی کل دفعات ۶۴۷ تھیں۔ یہ کتاب ھبہ حجر وصیت میراث اور دیگر شخصی مسائل پر مشتمل تھی۔ قوانین کی تدوین و تشریع کا یہ سلسلہ ۱۹۲۰ء تک دھیرے دھیرے جاری رہا یہاں تک کہ ۱۹۳۶ء میں وزارت عدل نے اس وقت کے شیخ جامعہ ازھر کی زیر صدارت قوانین شرعیہ کی ترتیب و تشکیل کے لیے مشاہیر علماء مصر کا ایک ادارہ قائم کیا۔ اس ادارے نے قوانین میراث و وصیت و وقف وغیرہ کا دوبارہ قانون مرتب کیا، جسے مصری پارلیمنٹ میں پیش کیا گیا اور معمولی سے ترمیم کے بعد پارلیمنٹ نے اس کے نفاذ کی بالاتفاق آراء منظوری دی۔ ان قوانین کو مجموعی طور پر تمام مذاہب اسلامیہ (حنفیہ، شافعیہ، مالکیہ، حنبلیہ) سے اخذ کیا گیا تھا کسی ایک فقہ پر انہیں محصور کیا گیا تھا اور نہ یہ کسی خاص مذہب کے ساتھ مخصوص تھے۔

استاد عمر عبداللہ اپنی مذکورہ کتاب 'احکام الشریعۃ' میں اس واقعہ کو نقل کرتے ہوئے لکھتے ہیں۔

وفی سنۃ ۱۹۳۶ الفت وزارۃ العدل لجنۃ من کبار العلماء برئاسۃ الاستاذ الاکبر شیخ الجامع الازھر فی ذلک الوقت للنظر فی احکام الاحوال الشخصیۃ۔ فاتمت اللجنۃ المذکورۃ اعداد مشروعات قوانین المواریث والوصیۃ والوقف فعرضت الحکومۃ تلک المشروعات علی البرلمان، وتمت الموافقۃ علیھا بعد ادخال تعدیلات فی بعض موادھا۔ وصدر بھا القانون رقم ۷۷ لسنۃ ۱۹۴۳۔ باحکام المواریث والقانون رقم (۴۸) لسنۃ ۱۹۴۶ باحکام الوقف والقانون رقم (۷۱) لسنۃ ۱۹۴۶۔ احکام الوصیۃ۔

وقد خولف فی تلک القوانین مذھب الحنفیۃ وعدل عنہ فی کثیر من المسائل واخذ بما فی المذاھب الاسلامیۃ الاخری۔ بدون ان یتقید برأی امام معین من الائمۃ المجتہدین

ولا بمذهب دون مذهب۔ تحقيقاً للعدالة والمصلحة العامة ودفعاً للمشقة ودفعاً للحرج الذي كان يلحق الناس من التزام محاكم الشرعية التقيد بمذهب واحدٍ وهو مذهب الحنفية۔ والتزام احكام الفقهية في القضاء بين الناس والفصل في الخصومات والمنازعات۔ فما استحدث في تلك القوانين من تعديل وخولف فيها مذهب الحنفية۔ روعي في ذلك الاخذ بالكثير الاحكام الفقهية من المذاهب الاسلامية الاخرى۔ واتى بها الى ما تنطوي عليه الشريعة الاسلامية السمحة من تيسير على الناس ورفع الحرج والعسر عنهم۔

آج تمام اسلامی ممالک کے خواہ عرب ہوں یا غیر عرب، علماء اس امر پر متفق پائے جاتے ہیں کہ احکامات شرعیہ اسلامیہ کی قانونی تشکیل و ترتیب اسی صورت میں عصر حاضر کے لیے صحیح ہو سکتی ہے اگر کسی فقہ پر مسائل کے حل کا انحصار نہ رکھا جائے بلکہ تمام فقہاء متقدمین کے اقوال فقہ کو احکام شرعیہ کا ایک حصّہ سمجھا جائے اور ان سب سے استنباط کیا جائے، چنانچہ عہد حاضر کے مشہور مصنّفین مثلاً ڈاکٹر عبدالرزاق سنہوری مؤلّف نظرية العامة۔ سلیمان مرقس مؤلّف نظرية العقد۔ حسن کیرہ مؤلّف محاضرات في المدخل۔ ڈاکٹر محمد یوسف موسیٰ مؤلّف الاموال والنظريه والفقه الاسلامي وتاريخ الفقه الاسلامي وغیرہ۔ وسید عبداللہ علی حسین مؤلّف المقارنات التشريعية۔ رمزی سیف مؤلّف الوسيط۔ انوار الخطیب مؤلّف احوال الشخصيه۔ عبدالعاطی محمد مؤلّف اشكالات التنفيذ۔ عمر ممدوح مصطفیٰ مؤلّف اصول تاريخ القانون۔ علال فاسی مؤلّف مقاصد الشريعة الاسلاميه۔ حسنی نصار مؤلّف نظام الايداع في القانون اور عبدہ مؤلّف النظم الدستوريه۔ وغیرھم کی قانونی تصنیفات امام عبدالوہاب شعرانی کی اس وصیّت کی جس کا اوپر ذکر ہو چکا ہے، مکمل تصویر ہیں جسے امام موصوف رحمۃ اللہ علیہ نے اہل علم کے لیے ان الفاظ مذکورہ میں پیش کیا گیا ہے۔ ولا بد لكل مسلم من احد هذه الطرق ليطابق اعتقاده باطنا قوله باللسان۔ ان سائر ائمة المسلمين على هدى من ربهم في كل حين وآن۔ اور ان اصحاب قلم نے امام ابو شامہ کے اس قول پر عمل کرنے سے اپنے آپ کو محفوظ رکھا ہے جسے شاہ ولی اللہ صاحب نے انصاف میں یوں نقل فرمایا ہے۔ وقيل لا يجوز ان يستفتي الحنفي مثلاً فقيهاً شافعياً وبالعكس ولا يجوز ان يقتدي الحنفي بامام الشافعي مثلاً۔ فان هذا قد خالف اجماع القرون الاولى وناقض الصحابة والتابعين

مسلسل