DOI: https://doi.org/10.52541/fn.v62i2.2260

# عدالتی خلع کی حقیقت اور حکم

محمد مطیع الرحمٰن ۞

# Judicial Khul': Facts and Rulings

**Mohammad Moti ur Rahman**۞

**Abstract:** This paper discusses the issue of Khul'a through Courts. Termination of marriage by way of Talaq or Khula is the unanimously recognized way of the dissolution of marriage and continuously being practiced since the early days of Islam till date. Normally, extra judicial divorce is preferred in Islam to save the spouses from unnecessary litigations. Section 10(4) of the Family Court Act, 1964 empowers a Family Courts for dissolution of marriage, if reconciliation fails. This paper discusses opinion of various Schools of thought whether Court, according to Shariah, is empowered to grant such decree and if granted, what will be its ampacts. Federal Shariat Court examined the impugned provision of law and found it not repugnant to the injunctions of Islam and considered it as one *Talaq Bain*. The Court observed that there is no specific verse or authentic *Hadith* that provides a bar to the exercise of jurisdiction by a competent court to decree the case of *Khul'a* agitated before him by wife, after reconciliation fails. The August Supreme Court of Pakistan considerd separation by way of *Khul'a* as *Fasakh* not *Talaq.*

At present the situation is that the last Judgment delivered by the august Supreme Court of Pakistan holds the field and the lower courts decide the cases following the precedent set by the Supreme Court in similar cases.

The juridical opinion and view point of Ulema is that separation by way of *Khul'a* consent of the husband is necessary and the court is not empowered to dissolve marriage on the basis of hate and dislike unless he agrees to it.

The courts while delivering such decrees, examine the quantum of harm (ضرر) faced by the wife. The superior courts of Pakistan oftenly considered statement of wife that she hates her husband a sufficient cause for dissolution and no need of further inquires. The foreign courts considered the quantum of harm and interpreted it by different ways keeping in view the custom and usage of the people. These courts laid down that it differs from person to person. The nature of harm may be 'spoken words' or 'actions' committed against her and it may be positive ایجابی or nagitive سلبی and the criteria must be personal شخصی one not corporeal مادی one.This paper also discussed judgments of the superior Courts of

۞ سینئر ایڈوائزر، وفاقی شرعی عدالت، اسلام آباد۔

۞ Senior Adviser, Federal Shariat Court, Islamabad.

Pakistan and some precedents from foreign laws and judgments which laid down important rules which may be taken into consideration for legislation or adjudication of dissolution of marriage cases.

**Summary of the Article:**

Marriage is a sacred contract and is the backbone of the society. Its main purpose is preservation of the offspring and establishment of happy relations between husband and wife. The Holy Quran has honored the relationship between the spouses and described that each one of them is like garment and cloth for the other one which protect them from exposure to anything harmful, covers and adorns it and adds to its beauty.

However, ups and downs occurs in the mutual relations between the spouses. The objectives of shariaha is to make every possible effort to save the marital contract intact. According to a Hadith of the Holy Prophet (ﷺ), "the best among you is the one who is best to his family". The Holy Prophet (ﷺ) while referring to divorce is reported to have said, "the most detestable of lawful things in Allah's view is divorce". Regarding exercise of the right of Khula, the Holy Prophet (ﷺ) said, "Any woman who demand "Khula" from her husband without justification will be deprived of the fragrance of paradise".

According to Islamic injunctions the marital contract, in circumstances, can be dissolved either by the husband arbitrarily on his own initiative, or at the instance of the wife, on the basis of Khul'a, or by mutual agreement which is called "Mubarat".

Likewise it can be dissolved at the instance of the wife in which she returns or agrees to return the consideration to the husband for her release from the marriage tie.

The word 'Khula' literally means "to put off". It signifies as conditional situation on the part of wife, entered into for the purpose of dissolving the marital tie at her instance, in lieu of a compensation paid or agreed to be paid by her to the husband out of her property. In case of mutual agreement on such an arrangement, the wife needs not go to court and ask for dissolution of her marriage as in such a situation the husband would release her from the marital bond and the wife would be free to marry any other person after the 'idat period' as would be required in her case, if she is or is not pregnant. The relevant verse in this connection is 2:229.

Extra judicial divorce is preferred in Islam to save the spouses from unnecessary litigations. It has been declared that "Let no harm be inflicted nor suffered in Islam". The Holy Qur'an has repeatedly stressed the husband's duty to keep the wife with kindness. The famous Ahadith pertaining to the incidents of 'Khula' demanded by Jamila and Habiba, are also not very explicit in this connection. In both the cases the words narrated by the various narrators used by the Holy Prophet (ﷺ)are ( طلقها تطليقة) (Divorce her) ( فارقها) (separate her), (خل سبليها) (leave her) (امر الطلاق) (he ordered him to divorce her) and (ففرق بينهما) (He separated them).

If the husband does not agree to divorce his wife on her demand, the Qazi , according to Imam Malik, can annul the marriage by issuing a divorce decree to the wife and the wife will return the dowry taken from him.
Those jurists who are against the authority of the Qazi /court to grant Khula' are convinced of the dissolution of marriage by way of Faskh. Some jurists consider Khula to be a binding divorce (طلاق بائن) and according to others it is annulment(فسخ). The Supreme Court of Pakistan also holds different views.

According to the following laws in Pakistan, the court can annul the marriage by divorce. These laws are as follows:

1. The Dissolution of Muslim Marriages Act 1939.
2. The Muslim Family Laws Ordinance 1961
3. West Pakistan Family Courts Act 1964

Section 7 of the Muslim Family Laws Ordinance, 1961 deals with the issue of talaq (divorce).The Federal Shariah Court has examined this section in the light of the Holy Qur'an and the Sunnah of the Holy Prophet (ﷺ) and declared sub section (3) and sub section (5) of this section repugnant to the injunctions of Islam.
Section. 10 of the Family Court Act 1964 deals with Pre-trial Proceedings**.** Sub section 4 of this section provides that if no compromise or reconciliation is possible the Court shall frame the issues in the case and fix a date for recording of evidence and the Court in a suit for dissolution of marriage, if reconciliation fails, shall pass decree for dissolution of marriage forthwith and 'shall also restore to the husband the Haq Mehr received by the wife in consideration of marriage at the time of marriage.
This issue remained controversial among the scholars and petitions were filed before the Federal Shariat Court under article 203D of the Constitution to declare it repugnant to the injunctions of Islam.The petitioner contended hat the proviso of section 10(4) of the Family Courts Act, 1964 has made it binding on the Court to pass a decree in case reconciliation fails at pre-trial stage without recording the evidence. This is against the Injunctions of Islam. They stressed on the "Fatawas" issued by the 'Ulema of different schools of thought that the provision relating to Khul'a is against the injunction of Islam. They placed reliance on a number of verses (2:228, 229, 231) of the Holy Quran and Ahadith of the Holy Prophet (ﷺ). The main trust of the petitioner was on the report of Ibn-Abbas about the Khul'a case of Habiba, daughter of Sohil and wife of Thabit-bin Qais wherein the Prophet of Allah ordered Thabit-bin Qais to separate her and he separated her.
Islamic Injunctions regarding the male and female genders are based on equality without any discrimination whatsoever. This was a revolutionary step taken by Islam in a period when gender discrimination was at its peak, especially among Arabs and Indians. It is established on record that the women were deprived of all rights. Islam gave them the highest possible social status. As a wife her rights were declared to be at par with those of her husband (2:228).

As is evident, that mutual arrangement and agreement for putting an end to the marriage tie is not sinful in any way and appear commendable in case no reconciliation is possible. But a question arises if the husband does not agree to this arrangement and refuses to release her from his marital tie by not accepting any compensation even and also decline to divorce her, what should be the course of action for the wife? What would she do if reconciliation fails and the husband proves adamant to dissolve the marriage? Will it be justified to leave the wife who cannot live happily or perform her marital obligations grope in the darkness? Should she be pushed back to her husband to remain tongue tied, tight lipped, depressed, dejected, having a miserable survival throughout her whole life? Should she be kept, at the mercy of her in laws, vulnerable to indecent immoral life? Can anyone call this sort of situation morally justified on any standard? Will this position assigned to her not defeat the very object of marital peace and tranquility? Who will be considered responsible if she cannot bear the Mental agony in state of affair and put an end to her life by setting herself on fire or adopt any other method for committing suicide, which is our normal observation off and on, in different parts of the country? who will stop or what will prevent her to administer poison to her husband if she finds herself entangled in a "holy dead lock"?

Federal Shariat Court put these questions to almost all the advocates and scholars but no satisfactory solution was suggested even. As mentioned above "justice for all" is the essence social teachings of Islam. An Islamic Legal Maxim states: No one is to be harmed.

Shariah also declared that "Let no harm be inflicted nor suffered in Islam". The Holy Qur'an has repeatedly stressed the husband's duty to keep the wife with kindness. It has been directed to keep them in good fellowship or let them go with grace (2:229). At another place it has asked the husband to "retain them in kindness or set them free with kindness" (2:231). The husbands have been ordered not to retain them (unjustly) for injury and not to exceed the limits (2:231). "Treat them with grace and kindness" (4:19) is a command of Allah and is to be obeyed in letter and spirit. These pieces of command are not mere instructions or admonitions to be left to the sweet will of the husband only. An Islamic State is bound to implement them through suitable legislation so that it is ensured that none of the spouses is harmed or treated unjustly. It is duty-bound to constitute proper judicial forums where every one gets justice and where grievances are properly redressed. Obviously Islam does not intend to force a wife live a miserable life, in a hateful unhappy union, forever. If she is unhappy and reconciliation fails, she should be entitled to get relief whatsoever. This is what justice demands. This is referred to in the Verse: "Women shall have rights similar to the right against them, according to what is equitable" (2:228).

Khula and Mubarat operate as a single, irrevocable divorce and both the spouses can contract fresh marriage with mutual consent. However, Iddat shall be incumbent on the wife if she wants to contract marriage with someone else.

# تمہید

اسلام نے نکاح کے اغراض و مقاصد، انسانی فلاح، افزائش نسل اور میاں بیوی کے درمیان خوش گوار تعلقات کی اہمیت پر بہت زور دیا ہے۔ قرآنِ کریم کی متعدد آیات اور احادیث نبوی ﷺ میں نکاح کے احکام تفصیلاً بیان ہوئے ہیں اور فقہاے کرام نے جزوی مسائل کے احکام مستنبط کیے ہیں۔ اسلام نے اعلی اخلاق کی حفاظت کی خاطر قبل از نکاح یا بغیر نکاح جنسی تعلقات کی ممانعت کی ہے۔ قرآن کریم میں نکاح کو "حصن" یعنی قلعہ قرار دیا گیا ہے،[۱] جب کہ ایک مقام پر میاں بیوی کو ایک دوسرے کے لیے لباس قرار دیا گیا ہے۔[۲] دونوں ایک دوسرے کے مال و متاع، عزت و ناموس کے محافظ ہوتے ہیں۔ نکاح ایک عبادت ہے اور اس کے اخلاقی قانونی اور روحانی تقدس کو پیش نظر رکھتے ہوئے عقد نکاح کو زیادہ سے زیادہ لوگوں کی موجودگی اور خطبۂ نکاح پڑھنے کو سنت قرار دیا گیا ہے اور خوش گوار زندگی کے واسطے میاں بیوی کے درمیان دائمی تعلقات کے خاطر ایک دوسرے کے اوپر حقوق و فرائض عائد کیے ہیں اور دونوں کو حکم ہے کہ اس رشتے کو زیادہ سے زیادہ مستحکم بنائیں۔ بہترین شخص وہ قرار دیا گیا ہے جو اپنے اہل و عیال کے ساتھ بہتر ہو۔

اس کے باوجود تعلقات میں اتار چڑھاؤ آتا رہتا ہے اور کبھی کبھار تعلقات اتنے خراب ہو جاتے ہیں کہ دونوں یہ محسوس کرتے ہیں کہ اب ان کا اکھٹا رہنا ناممکن ہو گیا ہے اور اللہ تعالیٰ کے احکام کے مطابق نکاح کے شرعی مقاصد پورے نہیں ہو پاتے۔[۳] اس قسم کے حالات میں اللہ تعالیٰ کا حکم یہ ہے کہ دونوں کے درمیان مصالحت کرنے کے لیے انتہائی کوشش کی جائے اور یہ ذمے داری دونوں کے قریب ترین رشتے دار پوری کریں۔[۴] کوشش ناکام ہونے کی صورت میں طلاق، مبارات یا خلع کو اختیار کرنا چاہے، لیکن سنت نبوی میں طلاق یا خلع لینے کو ناپسندیدہ عمل قرار دیا گیا۔

تنسیخ نکاح بذریعہ طلاق، مبارات اور خلع رسول کریم ﷺ کے زمانے سے چلا آ رہا ہے۔ اسلام ماورائے عدالت تنسیخِ نکاح کو ترجیح دیتی ہے تا کہ غیر ضروری مقدمہ بازی سے بچا جاسکے۔ مسلمان کو اپنے اس حق

---

۱- القرآن، ۵: ۵۔

۲- القرآن، ۲: ۱۸۷۔

۳- القرآن، ۲: ۱۹۔

۴- القرآن، ۴: ۳۵۔

کے استعمال کرنے میں انتہائی دانش مندی اور بالغ نظری کا حکم دیا گیا ہے، لیکن پھر بھی سارے لوگ ایک جیسے نہیں ہوتے؛ کوئی بھی فریق ذمے داری کے احساس سے عاری بھی ہو سکتا ہے۔ اس لیے یہ سوال پیدا ہو سکتا ہے کہ اس قسم کی صورت حال میں اگر بیوی تنسیخ نکاح کے لیے عدالت کا دروازہ کھٹکھٹائے تو کیا عدالت شوہر کے رضامندی کے بغیر ایسی ڈگری جاری کر سکتی ہے یا خلع شوہر کی منظوری سے مشروط ہو گی۔

اس مقالے میں تنسیخِ نکاح بذریعہ عدالت کے جواز یا عدم جواز اور اس پر مرتب ہونے والے اثرات کو بیان کرنا ہے۔ اس لیے اس کے ذیلی موضوعات درج ذیل ہوں گے:

۱۔ خلع کی تعریف اور فقہی احکام کا خلاصہ

۲۔ مروجہ عائلی قوانین میں خلع سے متعلق دفعات

۳۔ اسلامی نظریاتی کونسل کے فیصلوں کا جائزہ

۴۔ وفاقی شرعی عدالت کے فیصلوں کا جائزہ

۵۔ انفرادی مقدمات میں اعلی عدالتوں کے فیصلے

۶۔ خاتمہ

## خلع کی تعریف اور فقہی احکام کا خلاصہ

خُلع عربی زبان کا لفظ ہے، اور خلع سے نکلا ہے جس کے معنی ”اتارنے“ کے آتے ہیں۔ عرب کہتے ہیں کہ خلعت اللباس (میں نے لباس اُتار دیا) اس لفظ کو زوجین کی جدائی کے لیے اس لیے مستعار لیا گیا ہے کہ قرآن کریم میں شوہر اور بیوی کو ایک دوسرے کا لباس قرار دیا گیا ہے اور خُلع کے ذریعے دونوں اپنا یہ معنوی لباس اُتار دیتے ہیں۔ (۵)

احناف نے خلع کی تعریف اس طرح کی ہے: ”الخلع هو إزالة ملك النكاح المتوقفة على

۵۔ امام ابوالفتح ناصر بن عبد السید المطرزی الحنفی، **المغرب** (دکن: ۔۔۔، ۱۳۲۸ء)، ۱: ۱۶۵؛ علامہ کمال الدین محمد بن عبد الواحد السیواسی المعروف ابن الہمام و قاضی زادہ شمس الدین احمد، **فتح القدیر شرح الهداية** (۔۔المطبعة الأميرية، ۱۳۱۶ھ)، ۳: ۱۹۹۔

قبولها، بلفظ الخلع أوما في معناه."[٦] (خلع، ملکیتِ نکاح کو لفظ خلع یا اس کے ہم معنی لفظ کے ذریعے ختم کرنا ہے۔) اس پر عمل درامد کرنا بیوی کے قبول کرنے پر موقوف ہے۔

مالکیہ کہتے ہیں: الخلع هو الطلاق بعوض، سواء أ كان من الزوجة أم من غيرها من ولي أو غيره ، أوهو بلفظ الخلع شرع (کی اصطلاح) میں معاوضہ پر طلاق دینے کو خلع کہتے ہیں خواہ بیوی یا کسی ولی یا کسی دوسرے شخص کے طرف سے یا یہ لفظ خلع سے ہو۔[٧]

شافعیہ کہتے ہیں: " هو فرقة بين الزوجين بعوض بلفظ طلاق أو خلع." [٨] شریعت کی اصطلاع میں خلع ایسے قول کو کہتے ہیں جس سے میاں بیوی کے درمیان معاوضے پر علاحدگی ہو جاتی ہے۔

حنابلہ کہتے ہیں: "الخلع هو فراق الزوج أمرأته بعوض يأخذمنها أو من غيرها، بألفاظ مخصوصة." [٩] خلع یہ ہے کہ خاوند اپنی بیوی یا کسی اور سے معاوضہ لے کر مخصوص الفاظ کے ذریعہ بیوی سے جدا ہو جائے۔

## عدالتی خلع سے متعلق فقہی مذاہب کا خلاصہ

خلع میں عدالت کی اختیار کس حد تک ہے؟ کیا عدالت بیوی کی درخواست پر شوہر کی رضامندي کے بغیر خلع کا فیصلہ دے سکتی ہے یا وہ فیصلہ شوہر کی رضامندی کے تابع ہو گا۔ اس میں فقہا کے دو نقطہ ہائے نظر ہیں:

---

٦۔ ابن عابدین، محمد امین بن عمر بن عبد العزیز عابدین الدمشقی الحنفی، **الدرالمختار وردالمختار**،٢: ٦٦٧ وما بعدها، ابن الہمام، مرجع سابق، ٢: ١٩٩؛ عبد الغنی المیدانی، **اللباب في شرح الكتاب (شرح القدوري)**، تحقیق: سائد بکداش، ٢: ٦٧٢۔

٧۔ ابو البرکات احمد بن محمد، **الشرح الصغير على أقرب المسالك إلى مذهب الإمام مالك مع حاشية الصاوي**، ٢: ٥٦٨؛ ابن جزی الکلبی، **القوانين الفقهية**، ٢٢٢۔

٨۔ محمد بن احمد الخطیب الشربینی الشافعی، **مغنی المحتاج**، ٢: ٢٦٢۔

٩۔ منصور بن یونس بن صلاح الدین البہوتی الحنبلی، **کشاف القناع**، ٥: ٢٢٧، ابو محمد موفق الدین عبد اللہ بن احمد بن محمد بن قدامۃ الجماعیلی المقدسی ثم الدمشقی الحنبلی، الشہیر بابن قدامۃ المقدسي (المتوفی: ٦٢٠ھ المغنی ٧:٦٧)۔

ایک یہ ہے کہ نکاح اور دوسرے شرعی معاملات کی طرح خلع بھی ایجاب و قبول کے ذریعے انجام پاتا ہے، لیکن اگر زیادتی مرد کی طرف سے ہو تو تقریباً تمام فقہا کا اس پر اتفاق ہے کہ شوہر کے لیے معاوضہ لینا جائز نہیں۔اسے چاہیے کہ معاوضے کے بغیر عورت کو طلاق دے دے۔ ایسی صورت میں اگر مرد معاوضہ لے گا تو مرتکبِ حرام اور سخت گناہ گار ہو گا؛اس لیے کہ اس بارے میں قرآن کریم کا واضح ارشاد ہے کہ: ﴿وَاِنْ اَرَدْتُّمُ اسْتِبْدَالَ زَوْجٍ مَّكَانَ زَوْجٍ ۙ وَّاٰتَيْتُمْ اِحْدٰىهُنَّ قِنْطَارًا فَلَا تَاْخُذُوْا مِنْهُ شَيْئًا ۭ اَتَاْخُذُوْنَهٗ بُهْتَانًا وَّاِثْمًا مُّبِيْنًا﴾[۱۰] (اور اگر تمھارا ارادہ ہو کہ ایک بیوی کی جگہ دوسری بدلو اور ان میں سے ایک کو تم نے کچھ مال دیا ہو تو اس مال میں سے کچھ (واپس) نہ لو، کیا اس کو بہتان اور کُھلے گناہ کے طور پر واپس لوگے ؟)

ہاں اگر زیادتی عورت ہی کی جانب سے ہو اور وہی رشتۂ نکاح کو فسخ کرنا چاہتی ہو تو اس صُورت میں مرد کے لیے معاوضہ لینا جائز ہے، لیکن بہتر یہ ہے کہ یہ معاوضہ، مہر کی مقدار سے زائد نہ ہو، تاہم اگر باہمی رضامندی سے مقدار مقرر کر لی گئی تو بھی خلع صحیح ہو گا اور عورت کو پورا مقررہ معاوضہ دینا ہو گا۔

ارشاد باری تعالی ہے:

﴿اَلطَّلَاقُ مَرَّتٰنِ ۠ فَاِمْسَاكٌۢ بِمَعْرُوْفٍ اَوْ تَسْرِيْحٌۢ بِاِحْسَانٍ ۭ وَلَا يَحِلُّ لَكُمْ اَنْ تَاْخُذُوْا مِمَّآ اٰتَيْتُمُوْھُنَّ شَيْـــًٔـا اِلَّآ اَنْ يَّخَافَآ اَلَّا يُقِيْمَا حُدُوْدَ اللّٰهِ ۭ فَاِنْ خِفْتُمْ اَلَّا يُقِيْمَا حُدُوْدَ اللّٰهِ ۙ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْھِمَا فِيْمَا افْتَدَتْ بِهٖ ۭ تِلْكَ حُدُوْدُ اللّٰهِ فَلَا تَعْتَدُوْھَا ۚ وَمَنْ يَّتَعَدَّ حُدُوْدَ اللّٰهِ فَاُولٰۗىِٕكَ ھُمُ الظّٰلِمُوْنَ﴾[۱۱]

(طلاق (صرف) دو بار ہے (یعنی جب دو دفعہ طلاق دے دی جائے تو) پھر (عورتوں کو) یا تو بطریق شائستہ (نکاح میں) رہنے دینا ہے یا بھلائی کے ساتھ چھوڑ دینا اور یہ جائز نہیں کہ جو مہر تم ان کو دے چکو اس میں سے کچھ واپس لے لو ہاں اگر زن و شوہر کو خوف ہو کہ وہ خدا کی حدوں کو قائم نہیں رکھ سکیں گے تو اگر عورت (خاوند کے ہاتھ سے) رہائی پانے کے بدلے میں کچھ دے ڈالے تو دونوں پر کچھ گناہ نہیں یہ خدا کی (مقرر کی ہوئی) حدیں ہیں ان سے باہر نہ نکلنا اور جو لوگ خدا کی حدو سے باہر نکل جائیں گے وہ گنہگار ہوں گے۔)

امام احمد رحمۃ اللہ علیہ نے اس کی تصریح کی ہے کہ خلع بغیر سلطان کے جائز ہے اور امام بخاری رحمۃ اللہ علیہ نے یہی مذہب حضرت عمر رحمۃ اللہ علیہ اور حضرت عثمان رحمۃ اللہ علیہ کا نقل کیا ہے، شریحؒ، زہریؒ، امام مالکؒ، امام شافعیؒ، اسحاقؒ اور اہل رائے کا بھی یہی قول ہے، حدیث ثابت بن قیس میں رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم نے امر کا صیغہ استعمال کیا ہے اس بارے

---

۱۰۔ القرآن، ۴: ۲۰۔

۱۱۔ القرآن، ۲: ۲۲۹۔

میں شارحین حدیث کے توجیہات درج ذیل ہیں: "هو أمر إرشاد وإصلاح لا إيجاب."[(۱۳)] (یہ ہدایت اور اصلاح کا حکم تھا، ایجابی حکم نہ تھا۔)

علامہ بدرالدین عینی رحمۃ اللہ علیہ اور علامہ قسطلانی رحمۃ اللہ علیہ نے بھی اس لفظ کی تشریح کرتے ہوئے یہی لکھا ہے۔[(۱۴)] اس کے علاوہ آں حضرت صلی اللہ علیہ وسلم کا شوہر کو طلاق کا حکم دیناخود اس بات کی واضح دلیل ہے کہ قاضی یا حاکم ازخود تفریق نہیں کر سکتا، بلکہ یہ کام صرف شوہر کر سکتا ہے۔ چناں چہ امام ابو بکر جصّاص رازی رحمۃ اللہ علیہ اس حدیث پر تبصرہ کرتے ہوئے لکھتے ہیں:

یہاں یہ سوال ہو سکتا ہے کہ جمہور فقہا کے نزدیک بعض مخصوص حالات میں قاضی شرعی کو یہ حق دیا گیاہے کہ وہ بلامرضی شوہر بھی زوجین میں تفریق کرا سکتا ہے جو بحکم طلاق ہے اور یہ طلاق شوہر کی اجازت کے بغیر حاکم کی طرف سے ہوتی ہے جیسے مفقود الخبر شوہر، مجنون، نامرد وغیرہ شوہر کے معاملات تمام کتب فقہ میں مفصل موجود ہیں۔

عورت کے جو حقوق مرد پر واجب ہیں، وہ دو قسم کے ہیں: ایک وہ حقوق ہیں جو قانونی حیثیت رکھتے ہیں اور جو نکاح کو قانونی مقاصد حاصل کرنے کے لیے ضروری ہیں، مثلاً نان ونفقہ اور وظائف زوجیت وغیرہ؛ یہ وہ حقوق ہیں جنھیں بزور عدالت شوہر سے وصول کیا جاسکتا ہے اور اگر شوہر ان کی ادئی سے عاجز ہو تو اس پر قانوناً واجب ہو جاتا ہے کہ عورت کو طلاق دے۔ ایسی صورت میں اگر وہ طلاق دینے سے انکار کرے یا طلاق دینے کے قابل نہ ہو تو مجبوراً قاضی کو اس کا قائم مقام قرار دے کر تفریق کا اختیار دیا جاتا ہے۔ وہ صورتیں درج ذیل ہیں:

۱۔ مجنون ۲۔ متعنت (نان ونفقہ نہ دینے والا)

۳۔ عنین (نامرد) ۴۔ مفقود الخبر اور

۵۔ غائب (غیر مفقود میں یہی صورت ہوتی ہے۔)

اس کے بر خلاف نکاح کے بعض حقوق ایسے ہیں جن کی ادائی شوہر پر دیانتاً ضروری ہے، لیکن وہ قانونی حیثیت نہیں رکھتے اور نہ انھیں بزور عدالت وصول کیا جاسکتا ہے، مثلاً بیوی کے ساتھ حسن سلوک اور خوش اخلاق کا معاملہ؛ ظاہر ہے کہ یہ حقوق بزور قانون نافذ نہیں کیے جاسکتے، جب تک شوہر کے دل میں خدا کا خوف اور آخرت کی

---

۱۳۔ الحافظ احمد بن علی بن حجر العسقلانی، **فتح الباری** (المطبعة البيهية، ۱۳۸۴ھ)، ۹: ۹۲۳۔

۱۴۔ ابو بکر احمد بن علی الرازی الحنفی البغدادی، الجصاص، **احکام القرآن**، ۱: ۸۶۴۔

فکر نہ ہو دنیا کی کوئی عدالت ان کا انتظام نہیں کر سکتی اور جب اس قسم کے حقوق کا تعلق عدالت سے نہیں ہے تو اسے یہ اختیار بھی حاصل نہیں ہے کہ حق تلفی کی صورت میں وہ نکاح فسخ کر دے۔

چناں چہ اس بات پر تمام فقہا کا اتفاق ہے کہ صرف مذکورہ پانچ عیوب کی بنا پر قاضی کو تفریق کا اختیار ملتا ہے۔[۱۵]

دوسرا نقطۂ نظر یہ ہے کہ خلع میں سلطان یا قاضی کا بھی کردار ہے۔ پھر اس میں قدرے تفصیل ہے۔ حسن بصری، ابن سیرین، سعید بن جبیر اور زیاد بن سفیان رحمۃ اللہ علیہم کے نزدیک خلع کا فیصلہ صرف سلطان یا قاضی ہی کرے گا زوجین باہمی رضامندی سے سلطان کے بغیر خلع نہیں کر سکتے اور اگر زوجین یا دونوں میں سے کوئی ایک خلع پر راضی نہ بھی ہو تو تب بھی سلطان یا قاضی کو تفریق اور خلع کا اختیار حاصل رہے گا، بہ شرطے کہ قاضی کے نزدیک یہ بات محقق ہو جائے کہ دونوں میاں بیوی میں کسی بھی وجہ سے نفرت کی فضا اس حد تک بن گئی ہے کہ اب دونوں حدود اللہ کو قائم نہیں رکھ سکتے اور ان کی ازدواجی زندگی ناکام ہو چکی ہے۔[۱۶]

دوسری رائے جسے مالکیہ نے اختیار کیا ہے یہ ہے کہ ابتداءً تو یہ ضروری نہیں کہ خلع کا فیصلہ صرف قاضی ہی کرے، لیکن جب زوجین کے درمیان ناچاقی اس حد تک پہنچ جائے کہ بیوی خاوند کے ساتھ نہیں رہنا چاہتی اور خاوند کی زیادتی کو ثابت بھی نہ کر سکی اور چھٹکارے کی بھی کوئی صورت نہ پائے تو اس وقت قاضی یا سلطان اپنے اختیارات کو استعمال کرتے ہوئے ان کے درمیان خلع کا فیصلہ کر سکتا ہے، جس کا طریقہ کار یہ ہو گا کہ دونوں میں مفاہمت اور تحقیق احوال کے لیے دو حکم بھیجے گا جو ان کے درمیان صلح کی کوشش کریں گے۔ اگر دونوں اکھٹے رہنے پر آمادہ ہو جائیں تو درست، ورنہ حکمین کو اختیار ہو گا کہ بذریعہ خلع ان کے درمیان علاحدگی کر دیں۔[۱۷]

---

۱۵– اس مسئلے کی تفصیل کے لیے مذاہب اربعہ کے درج ذیل مصادر سے رجوع کرنا چاہیئے۔ **فقہ حنفی:** السرخسی، **المبسوط**، ٦: ۱۷۳؛ الکاسانی، **بدائع الصنائع**، ۳: ۱۴۵؛ ابن عابدین شامی، **حاشیہ درمختار**، ۳: ۴۴۱؛ عالمگیری، ۱: ۴۸۸؛ **فقہ شافعی**، امام شافعی، **کتاب الأُم**، ۵: ۲۰۸– ۲۱۴؛ ۲۱۴؛ نووی، **شرح مهذب**، ۳: ۱۷؛ **فقہ مالکی**: ابن رُشدؒ، **بداتة المجتهد**، ۲: ۵۱، قرطبی، **الجامع لاحکام القرآن**، ۳: ۱۲۵؛ **فقہ حنبلی**، ابن قیمؒ، **زادالمعاد**، ۳: ۱۹۶؛ ابن قدامہ، **المغنی**، ۳: ۱۷۴؛ **فقہ ظاہری**، ابن حزم، **المحلی**، ۱۰: ۲۳۵۔

۱٦– جصاص، **احکام القرآن**، باب الفارة تموت فی السمن، ۱: ۴۷۸۔

۱۷– عبدالسلام بن سعید التنوخی الملقب بسحنون، **المدونة الکبری** (بیروت: دارالکتب العلمیة، ـ ـ ـ) ۲: ۲٦۷۔

عصر حاضر کے علما میں سے علماے عرب کا عمومی طور پر اور بر صغیر پاک وہند کے سلفی علما کا بھی یہ ہی نقطۂ نظر ہے (۱۸) چناں چہ مفتی عبد العزیز بن باز رحمۃ اللہ علیہ خلع کی مشروعیت کی حکمت اور بلاوجہ خلع مانگنے کی شناعت بیان کرنے کے بعد فتوی دیتے ہوئے رقم طراز ہیں:

جب میاں بیوی کی باہمی ناچاقی اس حد تک پہنچ جائے کہ حقوق شریعت کی عدم ادائی کا خوف ہو تو ان کے لیے بالاتفاق خلع لینا جائز ہے۔ جیسا کہ سورۃ البقرۃ کی آیت نمبر ۲۲۹ میں اللہ تعالی کا ارشاد ہے۔ اس سلسلے میں اصول تو یہ ہے کہ زوجین کی رضامندی کے بغیر جائز نہیں، لیکن جب زوجین میں ناچاقی بڑھ جائے اور ان کے مابین اصلاح ممکن نہ ہو اور قرائن سے قاضی کے سامنے یہ بات واضح ہو جائے کہ عورت کا خاوند کے ساتھ رہنے میں نقصان ہے اور وہ اسے ناپسند کرتی ہے تو عدالت اس کے حق میں خلع کا فیصلہ کر دے، لیکن عورت کے لیے یہ بالکل جائز نہیں کہ وہ بلا سبب خلع کا مطالبہ کرے کیوں کہ حدیث مبارکہ میں ایسی عورتوں کو منافقہ قرار دیا گیا ہے۔ جب عورت قاضی کی عدالت میں خلع کا مقدمہ لے کر پہنچ جائے اور قاضی خلع کا فیصلہ کر دے تو خلع ہو جائے گا اور عقد نکاح ختم ہو جائے گا اور وہ دونوں ایک دوسرے کے لیے اجنبیوں کی طرح ہو جائیں گے، کیوں کہ قاضی خلع کا فیصلہ تب ہی کرتا ہے جب اس کے سامنے کوئی سبب موجود ہوتا ہے گو کہ وہ سبب عورت کا یہ کہنا ہی کیوں نہ ہو کہ اسے اپنے خاوند سے نفرت ہے اور وہ اس کے ساتھ نہیں رہ سکتی۔ دوسری بات یہ کہ جب بیوی اس انتہا تک پہنچ گئی ہے کہ معاملے کو عدالت میں گھسیٹ لائی ہے اور قاضی سے اپنے اور خاوند کے درمیان علاحدگی کا مطالبہ کر رہی ہے تو ظاہر سی بات ہے کہ اسے خاوند سے بغض ہے اور اسے خاوند کے ساتھ رہنا ناپسند ہے۔ اس ساری صورت حال کے بعد اس بات میں کیا حکمت رہ جاتی ہے کہ خاوند ایک ایسی عورت کو اپنے پاس دبا کر رکھے جو اسے ناپسند کرتی ہے، کیا یہ مقصود شریعت کے خلاف نہیں جب کہ شریعت نے زواج کو جائے سکون اور رحمت و محبت قرار دیا ہے۔ (۱۹)

خاوند کی رضامندی کے سلسلے میں یہ تفصیل ہے کہ ابتداءً اس کی رضامندی ضروری ہے، لیکن اگر وہ راضی نہ ہو تو قاضی کو اس بات کا حق حاصل ہے کہ بیوی کے حق میں فیصلہ کر دے اگرچہ خاوند کی رضامندی نہ ہو۔

موجودہ زمانے میں جو صورت حال ہے اگر اس کو سامنے رکھا جائے تو درج ذیل وجوہ سے مالکیہ کا مذہب قوی محسوس ہوتا ہے۔

## الف۔ قرآن کریم

ارشاد باری تعالی: ﴿وَاِنْ خِفْتُمْ شِقَاقَ بَيْنِهِمَا فَابْعَثُوْا حَكَمًا مِّنْ اَهْلِهٖ وَحَكَمًا مِّنْ اَهْلِهَا ۚ اِنْ

---

۱۸۔ ہفت روزہ "اہل حدیث" ۲۲ تا ۲۸ فروری ۲۰۱۳ء فتاوی ابن باز بتعاون ابن عثیمین رحمہم اللہ

۱۹۔ حکم الزام الزوج بالخلع، جمرات ۱۳ رمضان ۱۴۳۰ھ۔ ۳-۹-۲۰۰۹، فتوی نمبر: ۱۲۶۲۵۹

يُّرِيْدَآ اِصْلَاحًا يُّوَفِّقِ اللّٰهُ بَيْنَهُمَا ؕ اِنَّ اللّٰهَ كَانَ عَلِيْمًا خَبِيْرًا ﴿(۲۰)

۱۔ اول یہ کہ اس آیت کے الفاظ و إن خفتم میں مخاطب قضاۃ اور حکام ہیں۔ سعید بن جبیر، ضحاکؒ اکثر مفسرین اور ابو بکر جصاص رازی کی یہی راے ہے اور قرآن کے لب و لہجے سے بھی اس کی تائید ہوتی ہے۔ اب ظاہر ہے کہ قاضی اور حاکم کی حیثیت واعظ اور محض اخلاقی اپیل کرنے والے ناصح کی نہیں ہے بلکہ اس کا منصب یہ ہے کہ جو لوگ وعظ و نصیحت کی زبان سمجھنے پر آمادہ نہ ہوں ان کے لیے قانون اور اختیارات کی تلوار استعمال کی جائے۔ لہٰذا اگر قاضی کے مقرر کردہ حکمین کو قانونی اختیار حاصل نہ ہو تو قرآن کا قاضی کو مخاطب بنانا اور قاضی ہی کی طرف سے حکمین کا تقرر ایک بے معنی بات ہو گی۔ اس لیے قضاۃ اور حکام سے خطاب بجائے خود اس بات کا ثبوت ہے کہ اس مسئلے میں قاضی کے نمائندے کو فیصلہ کن حیثیت حاصل ہونی چاہیے کہ وہ چاہے تو مصلحت کرادے یا اپنی صواب دید پر علاحدگی کر دے۔

۲۔ قاضی کے بھیجے ہوئے ان نمائندوں کے لیے قرآن نے حکم کا لفظ استعمال کیا ہے۔ حکم کے معنی، فیصلہ کرنے والے کے ہیں۔ اب اگر اس کی حیثیت محض طرفین کے وکیل کی ہو اور وہ ان کے احکام کا پابند ہو تو وہ حکم اور فیصل کہاں باقی رہا۔ اس تعبیر کا یہ تقاضا بھی ہے کہ وہ تفریق اور مصالحت کے معاملے میں خود مختار ہوں گے۔

۳۔ قرآن نے یہاں إن یریدا إصلاحاً کہا ہے۔ (اگر حکمین ان دونوں میں مصالحت کرانا چاہیں۔) یہاں حکمین کی طرف ارادہ اور چاہنے کی نسبت کی گئی ہے اور ایسی بات اسی کے بارے میں کہی جا سکتی ہے جو کسی کام کے کرنے اور اس کے خلاف اقدام کرنے کا اختیار رکھتا ہے۔ جو شخص کسی کا وکیل ہو وہ ارادہ اختیار کا مالک نہیں ہوتا۔ وہ بہر صورت خاص اسی حکم کا پابند ہوتا ہے۔

## ب۔ السنۃ

۱۔ حضرت ثابت بن قیس رضی اللہ عنہ کے مقدمے میں آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے ثابت رضی اللہ عنہ کے بیوی سے فرمایا کیا تم اس کو اس کا باغ لوٹا دو گی؟ انھوں نے کہا "ہاں" آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت ثابت رضی اللہ عنہ سے فرمایا: "أقبل

---

۲۰۔ القرآن، ۴: ۳۵۔

الحدیقة و طلقها تطلیقة کہ باغ لے لو اور اس کو ایک طلاق دے دو۔[۲۱]

اور ایک روایت کے الفاظ یوں ہیں: أمرہ ففارقها کہ حضور ﷺ نے ان کو حکم دیا لہٰذا انھوں نے بیوی کو علاحدہ کر دیا۔ امام بخاری کی ایک اور روایت اور نسائی کی روایت سے معلوم ہوتا ہے کہ ان کا نام جمیلہ بنت عبد اللہ تھا۔

اس حدیث میں واقعہ کا یہ پہلو بہت قابل غور ہے کہ حضور ﷺ نے حضرت ثابت رضی اللہ عنہ سے اپیل نہیں کی، نہ مشورہ کیا بلکہ طلاق دینے کا حکم فرمایا، یہ اس بات کی علامت ہے کہ قاضی شوہر کی رضامندی اور آمادگی معلوم کرنے کا پابند نہ ہو گا، بلکہ حسب ضرورت اس کو اپنی صواب دید پر نافذ کرے گا۔ اب اس کے نافذ کرنے کی ایک صورت تو یہ ہے کہ خود مرد اس بات کے لیے تیار ہو جائے اور طلاق دے دے، جیسا کہ اس واقعہ میں ہوا یا پھر قاضی خود علاحدہ کر دے۔

۲۔ دوسرا واقعہ بھی حضرت ثابت رضی اللہ عنہ ہی کا ہے جسے ابو داود نے حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا سے نقل کیا ہے کہ حبیبہ بنت سہلؓ ثابت بن قیسؓ کے نکاح میں تھی۔ ثابت رضی اللہ عنہ نے حبیبہ رضی اللہ عنہا کو اس قدر مارا کہ ان کا کوئی عضو ٹوٹ گیا۔ حبیبہؓ حضور ﷺ کی خدمت میں حاضر ہوئیں اور شوہر کی شکایت کی۔[۲۲] ابن ماجہ کی ایک روایت سے معلوم ہوتا ہے حبیبہ بنت سہل رضی اللہ عنہا کو اصل میں ان کی شکل وصورت سے کراہت تھی اور یہ ناپسندیدگی اس درجہ تھی کہ اس نے قسم کھا کر کہا کہ اگر اللہ کا خوف نہ ہوتا تو جیسے وہ داخل ہوئے تھے ان کے منہ پر تھوک دیتی "والله لو لا مخافة الله إذا دخل علي لبصقت في وجهه."[۲۳] ایسا محسوس ہوتا ہے کہ ان کی بیویوں حبیبہ اور جمیلہ دونوں ہی کو اصل شکایت ثابتؓ کی شکل وصورت ہی سے تھی۔ ان کو زید کے دین واخلاق سے کوئی شکایت نہیں تھی۔ البتہ ہو سکتا ہے کہ اس ناپسندیدگی کی وجہ سے حبیبہ رضی اللہ عنہا سے کوئی ایسی نافرمانی کی بات سرزد ہو گئی ہو جس نے ثابت رضی اللہ عنہ کو مشتعل کر دیا ہو اور انھوں نے مارا ہو جس میں ان کے ہاتھ ٹوٹ گئے ہوں۔ دیکھیے کہ اس واقعے میں بھی آپ ﷺ نے

---

۲۱۔ ابوعبداللہ محمد بن اسماعیل بخاری، **الجامع الصحیح**، باب الخلع کیف الطلاق فیه، ۲: ۷۹۔

۲۲۔ ابوداؤد سلیمان ابن اشعث الازدی السجستانی، **صحیح سنن المصطفی**، باب فی الخلع، ۱: ۳۰۳۔

۲۳۔ ابن ماجہ ابوعبداللہ محمد بن یزید الربعی القزوینی، **سنن ابن ماجه**، باب المختلعة، ۱۴۸۔

ثابت رضی اللہ عنہ سے کوئی سفارش یا اپیل نہیں کی، ان سے طلاق پر رضامندی معلوم نہیں کی بلکہ حالات کو پیش نظر رکھ کر خود فیصلہ فرمایا کہ مہر کی رقم لے لے اور طلاق دے دے۔

## ج۔ آثار صحابہ رضی اللہ عنہم

۱۔ اس نوعیت کا ایک اور واقعہ حضرت عثمان غنی رضی اللہ عنہ کے دور میں پیش آیا۔ ان کے زمانے میں عقیل بن ابی طالب رضی اللہ عنہ اور فاطمہ بنت عتبہ رضی اللہ عنہا (جو میاں بیوی تھے) کے درمیان اختلاف پیدا ہوا۔ فاطمہ رضی اللہ عنہا نے حضرت عثمان غنی رضی اللہ عنہ سے شکایت کی۔ حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے حضرت عبد اللہ ابن عباس رضی اللہ عنہ اور حضرت امیر معاویہ رضی اللہ عنہ کو بحیثیت حکم بھیجا۔ حضرت عبد اللہ ابن عباس رضی اللہ عنہ نے فرمایا: لأفرقن بينهما یعنی میں ضرور ان دونوں کے درمیان تفریق کر دوں گا۔ حضرت امیر معاویہ رضی اللہ عنہ نے کہا کہ میں عبد مناف کے دو بزرگ خاندانوں میں تفریق نہیں کر سکتا۔ ماكنت لأفرقن بين شيخين من عبد مناف یہاں تک کہ ان دونوں نے باہمی کوشش سے خود ہی ان کے درمیان مصالحت کر لی۔[۲۴]

۲۔ اس سلسلے کا دوسرا واقعہ وہی حضرت علی رضی اللہ عنہ کے عہد خلافت کا ہے۔ دار قطنی نے محمد بن سیرین کے واسطے سے صحیح سند کے ساتھ اس واقعے کی تفصیل بیان کی ہے کہ ایک شوہر و بیوی اپنے اپنے لوگوں کے ساتھ حضرت علی رضی اللہ عنہ کی خدمت میں آئے۔ حضرت علی رضی اللہ عنہ کے حکم سے شوہر و بیوی ہر ایک کے لوگوں میں سے ایک ایک حکم منتخب کیے گئے۔ حضرت علی رضی اللہ عنہ نے ان دونوں سے مخاطب ہو کر فرمایا کہ تم کو اپنی ذمے داری معلوم ہے؟ تمھاری ذمے داری یہ ہے کہ مناسب سمجھو تو دونوں میں علاحدگی کرا دو۔ عورت نے کہا میں اللہ کی کتاب پر راضی ہوں چاہے اس کا فیصلہ میرے حق میں ہو یا میرے خلاف اور شوہر نے کہا جہاں تک علاحدگی کی بات ہے تو میں اس کے لیے تیار نہیں ہوں۔ أما الفرقة فلا حضرت علی رضی اللہ عنہ نے کہا کہ تم نے جھوٹ کہا۔ تم بھی جب تک اس عورت کی طرح اقرار نہ کر لو، یہاں سے جا نہیں سکتے۔

---

۲۴۔ یہاں بھی حضرت عبد اللہ ابن عباس رضی اللہ عنہما کا بطور حکم یہ فرمانا کہ میں ان دونوں میں ضرور تفریق کروں گا، اس بات کا واضح ثبوت ہے، کہ حکم بحیثیت حکم خود ہی تفریق کے معاملے میں مختار ہوتا ہے۔ البتہ یہ ضروری ہوتا ہے کہ دونوں ہی حکم کسی ایک رائے پر متفق ہو جائیں۔ (محمد بن احمد بن ابو بکر بن فرح ابو عبد اللہ انصاری قرطبی خزرجی اندلسی، **الجامع لأحكام القرآن**، ۵: ۱۷۶۔)

اس مقدمے میں حضرت علی رضی اللہ عنہ کا حکمین سے کہنا کہ کیا تم اپنی ذمے داری سے واقف ہو؟ تمھاری ذمے داری یہ ہے کہ اگر تم چاہو تو علاحدگی کرا دو۔(هل تدريان ماعليكما؟ إن رئيتما أن تفرقا فرقتما) اس بات کی دلیل ہے کہ حکمین بحیثیت حکم تفریق کا اختیار رکھتے ہیں اور وہ اس کے ذمے دار ہیں۔ اگر ان کی حیثیت محض وکیل کی ہوتی تو سوال اس طرح ہوتا کیا تمھیں معلوم ہے کہ تم کس بات کے وکیل بنائے گئے ہو؟ (هل تدريان لماذا وكلتما؟) پھر یہ کہ خلع میں اگر ایک طرف مرد کی رضامندی ضروری ہوتی اور قاضی کو اس سلسلے میں کوئی اختیار نہ ہوتا، تو یہ بات بھی درست نہ ہوتی کہ حضرت علی رضی اللہ عنہ اس پر طلاق کی آمادگی کے لیے کیسے دباؤ ڈال لیں؛ وہ زیادہ سے زیادہ سفارش اور اپیل ہی کر سکتے تھے۔

اللہ تعالی کا ارشاد ہے:

﴿يَاأَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا أَطِيعُوا اللّٰهَ وَأَطِيعُوا الرَّسُولَ وَأُولِي الْأَمْرِ مِنْكُمْ ۚ فَإِنْ تَنَازَعْتُمْ فِي شَيْءٍ فَرُدُّوهُ إِلَى اللّٰهِ وَالرَّسُولِ إِنْ كُنْتُمْ تُؤْمِنُونَ بِاللّٰهِ وَالْيَوْمِ الْآخِرِ ۚ ذٰلِكَ خَيْرٌ وَأَحْسَنُ تَأْوِيلًا﴾ [۲۵]

(اے لوگو جو ایمان لائے ہو، اطاعت کرو اللہ کی اور اطاعت کرو رسول کی اور ان لوگوں کی جو تم میں سے صاحب امر ہوں، پھر اگر تمھارے درمیان کسی معاملے میں نزاع ہو جائے تو اسے اللہ اور رسول کی طرف پھیر دو اگر تم واقعی اللہ اور روزِ آخر پر ایمان رکھتے ہو۔ یہی ایک صحیح طریق کار ہے اور انجام کے اعتبار سے بھی بہتر ہے۔)

اس آیت کریمہ میں اللہ تعالی، رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم اور اولوالامر یعنی حاکم / قاضی کے اطاعت کا حکم ہے۔ یہ عام ہے کہ ہر نزاع میں قاضی کا حکم مانا جائے۔ اس لیے اختیارات کا اخری حل قاضی یعنی عدالت ہی نکال سکتی ہے۔

ان وجوہ کی بنا پر واقعہ یہ ہے کہ اس مسئلے میں امام مالکؒ کی رائے زیادہ قوی معلوم ہوتی ہے اور یہی رائے اکثر فقہا اوزاعی، اسحاق، شعبی، نخعی، طاؤس، ابوسلمہ، ابراہیم، مجاہد اور امام شافعی رحمۃ اللہ علیہم کی ہے اور صحابہ میں بھی حضرت علی رضی اللہ عنہ، حضرت عثمان رضی اللہ عنہ اور حضرت عبداللہ ابن عباس رضی اللہ عنہ کا یہی مسلک نقل کیا گیا ہے۔[۲۶]

ہمارے زمانے میں جہالت اور احکام شرع سے بے خبری اور اس کی وجہ سے ازدواجی زندگی میں ظلم و ستم

---

۲۵- القرآن، ۴: ۵۹۔

۲۶- سید سابق، فقه السنة، ۲: ۲۷۶؛ المغني، ۷: ۲۴۴۔

اور اختلاف کی روشنی میں اکثر اسلامی ممالک نے مالکی مذہب کے مطابق قانون سازی کی ہے۔ ان امور کے علاوہ ہمارے علمائے اسلام نے خلع کی جو روح اور حکمت بتائی ہے وہ بھی اس سے مطابقت رکھتی ہے جو امام مالک کا مسلک ہے۔

اس رائے کی تائید درج ذیل فقہی قواعد وضوابط سے بھی کی جاسکتی ہے۔

۱- المشقة تجلب التيسير[۲۷] (مشقت سہولت کو جنم دیتی ہے۔)

۲- الضرورات تبيح المخطورات[۲۸] (ضرورتیں ممنوع چیزوں کو جائز کر دیتی ہیں۔)

۳- درءالمفاسد أولى من جلب المنافع[۲۹] (مفاسد کو دور کرنا حصول منفعت سے مقدم ہے۔)

۴- إذا تعارض مفسد تان روعي أعظمها ضررًا بار تكاب أخفهما[۳۰] (اگر دو برائیوں میں تعارض ہو تو بڑی برائی سے بچنے کے لیے چھوٹی برائی کا ارتکاب کر لیا جائے گا۔)

۵- الضرر يزال[۳۱] (ضرر دور کیا جائے گا۔)

۶- تصرف الإمام على الرعية منوط بالمصلحة[۳۲] (حکم ران کا عوام پر تصرف مصلحت پر مبنی ہوتا ہے۔)

۷- لاضرر ولاضرار[۳۳] (نہ نقصان اٹھاو اور نہ (جواباً) نقصان پہنچاؤ۔)

---

۲۷- سلیم رستم باز لبنانی، **شرح مجلة الإحكام العدلية** (بیروت: دار إحیاء التراث العربی)، مادة: رقم: ۱۷۔

۲۸- **شرح مجلة الأحكام العدلية**، مادة، رقم: ۲۱۔

۲۹- **شرح مجلة الأحكام العدلية**، مادة، رقم: ۳۰۔

۳۰- **شرح مجلة الأحكام العدلية**، مادة، رقم: ۲۸۔

۳۱- **شرح مجلة الأحكام العدلية**، مادة، رقم: ۲۰۔

۳۲- **شرح مجلة الأحكام العدلية**، مادة، رقم: ۵۸۔

۳۳- **شرح مجلة الأحكام العدلية**، مادة، رقم: ۱۹۔

حافظ ابن رشد مالکی رحمۃ اللہ علیہ لکھتے ہیں:

خلع عورت کے اختیار میں اس لیے رکھا گیا ہے کہ مرد کے اختیار میں طلاق ہے۔ چناں چہ جب عورت کو مرد کی طرف سے کوئی تکلیف ہو تو اس کے اختیار میں خلع ہے اور جب مرد کو عورت کی طرف سے تکلیف ہو تو شریعت نے اسے طلاق کا اختیار دیا ہے۔[۳۴]

آخری بات یہ ہے کہ اگر کسی مسئلے میں فقہا کا اختلاف ہو اور حاکم کسی ایک مذہب کو اختیار کرنے کے لیے قانون سازی کرے تو یہ حکم واجب التعمیل ہو گا، کیوں کہ مسلمہ اصول ہے کہ حکم الحاکم یرفع الخلاف

مندرجہ بالا بحث سے درج ذیل نتائج اخذ کیے جاسکتے ہیں:

ا) خلع کے مقدمات مسلمانوں کی شرعی عدالت میں دائر کیے جائیں۔

ب) مؤقر عدالت ان مقدمات کی باقاعدہ سماعت کرے اور فریقین کے دلائل سن کر فیصلہ کرے۔

ج) اگر شوہر عدالت میں حاضر ہونے سے انکار کرے اور عدالت کی نظر میں ایسے شواہد اور حالات وواقعات کافی ہیں، جو ان دونوں کے بطور میاں بیوی باہم مل کر زندگی بسر کرنے میں حائل ہیں اور اگر ان دونوں کے مابین علاحدگی نہ ہوئی تو وہ دونوں حدود اللہ پر عمل نہیں کر پائیں گے، تو ان حالات میں عدالت بعوض واپسی حق مہر یا کوئی اور رقم یا مال ان دونوں، میاں بیوی، کے نکاح کو ختم کر کے فریقین کو اس پر عمل درآمد کرنے کا حکم دے سکتی ہے۔

یہی وجہ ہے کہ قرآن حکیم نے ارشاد فرمایا: ﴿وَلَا تُمۡسِكُوهُنَّ ضِرَارًا لِّتَعۡتَدُوا۟ۚ﴾[۳۵] (اور نہ روکو انھیں تکلیف دینے کی غرض سے تاکہ ان پر تم زیادتی کرو۔)

عدالت اضطراری اور غیر معمولی حالات میں خلع کے مقدمات کا فیصلہ کرتی ہے اور بیوی کو اس کے شوہر کی زیادتیوں سے نجات دلانا چاہتی ہے اور اسلام کے ادارۂ نکاح اور خاندان پر اس حد تک اثرانداز ہوتی ہے کہ اسے وہ ختم کر دیتی ہے اور میاں بیوی کا رشتۂ ازدواج عدالت کے خلع دینے پر ختم ہو جاتا ہے جس کے اپنے مفاسد اور خرابیاں ہیں۔ اس لیے ضرورت اس امر کی ہے کہ خلع کا فیصلہ کرتے وقت عدل وانصاف کے تمام تقاضے پورے کیے جائیں اور کسی بھی فریق کو اس کے جائز حق دفاع سے محروم نہ کیا جائے۔

---

۳۴۔ محمد بن احمد بن محمد ابن رشد، **بدایۃ المجتهد**، ۲: ۶۸؛ خالد سیف اللہ رحمانی، **جدید فقہی مسائل**، ۳: ۱۲۲۔

۳۵۔ القرآن، ۲: ۲۳۱۔

## کیا خلع طلاق ہے یا فسخ

فقہائے مجتہدین کا "خلع" کی حیثیت طلاق یا فسخ کے بارے میں اختلاف ہے۔ حضرت عمر، حضرت علی، حضرت عبد اللہ بن مسعود، حضرت عبد اللہ بن عمر رضی اللہ عنہم، سعید بن مسیب، حسن بصری، عطاء، قاضی شریح، شعبی، ابراہیم نخعی رحمۃ اللہ علیہم، جابر زیدؒ، امام مالکؒ، امام ابو حنیفہؒ سفیان ثوریؒ، امام اوزاعیؒ، اور صحیح قول کے مطابق امام شافعی رحمۃ اللہ علیہم کا مسلک بھی یہی ہے کہ خلع، طلاق ہے۔

حضرت عبد اللہ بن عباسؓ حضرت عثمانؓ، طاوسؒ، عکرمہؒ، امام احمد حنبلؒ، اسحاق بن راہویہؒ، ابو ثورؒ اور داؤ ظاہریؒ کا کہنا یہ ہے کہ خلع فسخ نکاح ہے اور اس پر طلاق کے احکام جاری نہیں ہوں گے، امام شافعی کا قدیم مذہب بھی یہی تھا[۳۶] سپریم کورٹ آف پاکستان نے ۱۹۶۷ء میں خورشید بیگم بنام محمد امین میں اسی رائے کو ترجیح دی ہے۔[۳۷]

## عائلی قوانین کا تاریخی پس منظر

انگریزوں کے زمانے میں دستور ساز اسمبلی نے ۱۹۳۹ء کو تنسیخ نکاح مسلمانان ایکٹ منظور کیا۔ انگریزوں کے تسلط کے دور میں بھی اسلامی عائلی قوانین پوری طرح نافذ رہا، لیکن بعد میں جب انتہاپسند انہ انداز میں انگریز ججوں کے ذریعے عائلی مقدمات کے فیصلے قانون تنسیخ ازدواج مسلمانان کے مطابق ہونے لگے، تو مسلمان ان فیصلوں کے باوجود پھر بھی علما سے رائے لیتے تھے اور ان پر عمل کرتے تھے[۳۸]

اس سے پہلے ہندوستان میں حنفی فقہ رائج تھی اور اس کے مطابق فیصلے ہوتے تھے، لیکن حنفی فقہ میں ایسا کوئی حکم موجود نہیں تھا کہ سخت منافرت کی صورت میں بھی بیوی عدالت کے ذریعے تنسیخ نکاح کی ڈگری حاصل کر سکے۔ البتہ حنفی فقہ کے مطابق تبدیلی مذہب کی وجہ سے خود بخود علاحدگی واقع ہو جاتی ہے، جب کہ مالکی فقہ میں متعدد وجوہات ایسے ہیں جن کی بنیاد پر بیوی اپنی نکاح کی بذریعہ عدالت تنسیخ کرا سکتی ہے۔ ہندوستان کے اعلی

---

۳۶۔ حافظ عماد الدین ابن کثیر، شافعی دمشقیؒ، متوفی ۷۷۴ھ : **تفسیر ابن کثیر** (۔۔المکتبة التجاریة الکبری، ۱۳۵۶ھ)، ۱: ۲۷۵؛ ابن رشد، **بداتة المجتهد**، ۲: ۶۹۔

۳۷۔ خورشید بیگم بنام محمد امین۔ پی۔ ایل۔ ڈی ۱۹۶۷، سپریم کورٹ ۹۷۔

۳۸۔ اسلامی نظریاتی کونسل؛ **مسلم عائلی قوانین**، دسویں رپورٹ ۱۹۸۳، III۔

عدالت نے فیصلہ دیا کہ عدالت خلع کی بنیاد پر علاحدگی واقع نہیں کرا سکتی؛ البتہ تبدیلیِ مذہب علاحدگی کی سبب ہو سکتی ہے۔ یہی وجہ تھی کہ اکثر خواتین نے شوہر سے منافرت اور اس کا کوئی حل نہ نکلنے کی وجہ سے اپنا مذہب ہی تبدیل کر دیا تاکہ تبدیلی مذہب کی وجہ سے شوہر سے آزادی حاصل ہو سکے۔ اگرچہ حنفی فقہ کے مطابق مرتد خواتین کی سزا ان کو توبہ کرنے تک قید میں رکھنا ہے، لیکن اس پر عمل نہ ہو سکا اور خواتین مذہب تبدیلتی رہیں ہیں اور یہ شرح بڑھتی رہی۔ علمانے اس صورت حال کو مد نظر رکھتے ہوئے مسلمانوں کی سیاسی اور مذہبی نمائندہ جماعت جمعیت علماے ہند نے عرب علما سے راے لی اور مولانا اشرف علی تھانویؒ نے **حیلۂ ناجزہ** کے نام سے ایک کتاب مرتب کی جس میں اس مسئلے کے لیے حل پیش کیا کہ اگر حنفی فقہ کے نفاذ یا اس پر عمل کرنے میں کوئی مشکل پیش آرہا ہو تو دوسرے امام مثلاً شافعی، حنبلی یا مالکی فقہ کو اختیار کیا جا سکتا ہے۔ یہ کتاب ۱۳۵۱ھ میں تالیف ہوئی۔[۳۹] لیکن جب ۱۹۳۹ء میں تنسیخ نکاح مسلمانان ایکٹ نافذ ہوا تو علما نے سختی سے اس کی مخالفت کی کیوں کہ اس قانون میں ایک غیر مسلم جج کو مسلمانوں کے درمیان تنسیخ نکاح کا اختیار دیا گیا تھا۔ انھوں نے اس میں ترمیم کرنے کی کوشش کی، لیکن ان کی راے کو اہمیت نہیں دی گئی اور اس طرح مسلمانوں کے مخالفت کے باوجود یہ قانون دستور ساز اسمبلی سے منظور ہوا۔

## مروجہ قوانین خلع کا احکام اسلام کے روشنی میں جائزہ

عائلی مسائل کے لیے اس وقت پاکستان میں تقریباً ۲۱ قوانین نافذ ہیں۔ جن میں عائلی قوانین اور عدالتی طریقۂ کار سے متعلق احکام موجود ہیں۔ ان قوانین میں موضوع سے متعلق درج ذیل قوانین اہمیت کے حامل ہے۔

- قانون تنسیخ ازدواج مسلمانان مجریہ ۱۹۳۹
- مسلم عائلی قوانین آرڈیننس مجریہ ۱۹۶۱
- مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴

اسلامی نظریاتی کونسل نے ۱۹۸۳ء میں ان قوانین کا جائزہ لیا ہے۔ فیملی لاز آرڈیننس کے بارے میں اس وقت حکومت کا ارادہ تھا کہ اس قانون کو مکمل طور ختم کرے اور اس کے بجائے نئے قانون کو نافذ کرے، لیکن ایسا نہیں ہو سکا، جب کہ باقی دو قوانین کے بارے میں نظریاتی کونسل نے حکومت کو سفارش کی ہے کہ مذکورہ قوانین

---

۳۹- اشرف علی تھانوی، **حیلۂ ناجزہ** (کراچی: دارالاشاعت، ۱۹۸۷ء)، ۱۴، ۱۴۸۔

میں مناسب ترمیم کی جائے۔[۴۰]

وفاقی شرعی عدالت کو دستور اسلامی جمہوریہ پاکستان کے آرٹیکل ۲۰۳ (د) کے تحت قوانین کا احکامِ اسلام کے روشنی میں جائزہ لینے اور مناسب حکم جاری کرنے کا اختیار دیا گیا ہے۔ دستور کے آرٹیکل ۲۰۳ب(ج) میں قانون کی تعریف میں مسلم پرنسل لا کو عدالت کے دائرۂ اختیار سے باہر رکھا گیا، لیکن بعد میں شریعت اپیلٹ بنچ نے مسلم پرنسل لا کی از سرنو تشریح کی جس کے مطابق مسلم پرنسل لا سے مراد صرف وہ قوانین ہیں جو کسی فرقے یا مسلک سے تعلق رکھتا ہو۔ اس سے وضعی قوانین مراد نہیں ہیں، اس لیے یہ قوانین عدالت کے دائرۂ اختیار میں آتے ہیں؛[۴۱] اس لیے عدالت نے مسلم عائلی قوانین آرڈیننس مجریہ ۱۹۶۱ کا جائزہ لیا اور اس کے متعدد دفعات کو خلافِ اسلام قرار دیا۔[۴۲] اس عدالت کے سامنے عائلی قوانین مجریہ ۱۹۶۱ کے علاوہ دیگر قوانین متعلق نکاح، طلاق، خلع وغیرہ بھی چیلنج کیے گئے ہیں۔ ان درخواستوں کے تفصیل یہ ہے:

۱۔ شریعت درخواست نمبر ۱۲۔ آئی۔۱۹۹۸ء میں مسلم عائلی قوانین کی دفعہ نمبر ۱۲ چیلنج کی گئی ہے جس میں بچوں کی شادی پر پابندی ایکٹ مجریہ ۱۹۲۹ء کی دفعہ نمبر ۲ میں بچے اور بچی کی تعریف اور ان کے لیے عمر کی حد کو متعین کیا گیا ہے۔

۲۔ شریعت درخواست نمبر ۳ آئی ۲۰۰۱ء میں تنسیخ نکاح مسلمانان ایکٹ ۱۹۳۹ء کی دفعہ نمبر ۲ کو خلافِ اسلام ہونے کے بنیاد پر چیلنج کیا گیا ہے۔

۳۔ شریعت درخواست نمبر ۴ کے ۱۹۹۵ء میں قانون پارسی نکاح و طلاق ۱۹۳۶ء The Parsi Marrage and Divorce Act 1936 کے دفعات نمبر ۵۲، ۵، ۴(۲) کو خلافِ اسلام ہونے کے بنیاد پر چیلنج کیا گیا ہے۔

۴۔ شریعت درخواست نمبر ۱۹ آئی ۱۹۹۷ء میں ایکٹ ۱۹۳۹ء کے خلع سے متعلق احکام چیلنج کیے گئے ہیں۔

اس قانون کی دفعہ نمبر ۲ میں تنسیخِ نکاح کی وجوہات بیان ہوئی ہیں۔ اور ذیلی دفعہ (۸) میں بیوی کے اوپر شوہر کے مظالم کا ذکر کیا گیا ہے کہ اگر شوہر دفعہ میں مندرج مظالم کا ارتکاب کرتا ہے تو بیوی تنسیخ نکاح کے لیے عدالت جاسکتی ہے۔

---

۴۰۔ اسلامی نظریاتی کونسل، **مسلم عائلی قوانین**، دسویں رپورٹ ۱۹۸۳۔

۴۱۔ پی ایل ڈی ۱۹۹۴ سپریم کورٹ، ۶۱۹۔

۴۲۔ پی ایل ڈی ۲۰۰۰ فیدرل شریعت کورٹ ۱۔

وفاقی شرعی عدالت نے شریعت درخواست نمبر ۳۔ آئی ۲۰۰۱ ء اور شریعت درخواست نمبر ۱۹۔ آئی ۱۹۹۷ء کا قرآن، سنت اور آئین پاکستان کے آرٹیکل ۲۰۳ب (ج) کی روشنی میں جائزہ لیا ہے اور مذکورہ قوانین کو مسلم پرسنل لا قرار دے کر دائرۂ اختیار سے باہر ہونے کی وجہ سے درخواستوں کو خارج کر دیا ہے۔ یہ فیصلہ ۱۴جون ۲۰۱۳ء کو سنایا گیا ہے۔

اس طرح عدالت نے متعدد شریعت درخواستوں کا جائزہ لیا ہے جن میں مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴ ء کی دفعہ ۱۰(۴) کو چیلنج کیا گیا تھا جس کو ذرا زیادہ تفصیل کے ساتھ یہاں بیان کیا جاتا ہے؛ کیوں کہ یہ موضوع سے زیادہ متعلق ہے۔

## مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴ ء

اس قانون کی دفعہ نمبر ۵ میں عائلی عدالتوں کے اختیارات بیان ہوئے ہیں ۔ مسلم فیملی لا آرڈیننس ۱۹۶۱ءاور مصالحتی عدالت آرڈیننس ۱۹۶۱ء کے مطابق عدالت کو کلی اختیار حاصل ہے کہ وہ شیڈول کے حصۂ اول کے تحت آنے والے جملہ امور کے بارے میں دعوے کی سماعت اور تصفیہ کرے۔

۲۔ اس طرح شیڈول کے حصۂ دوم میں جن جرائم کا ذکر کیا گیا ہے، عدالت کو ان جرائم کی سماعت کا کلی اختیار حاصل ہے، جس میں میاں بیوی میں سے کسی ایک کی طرف سے دوسرے کے خلاف کوئی جرم سرزد ہوا ہوا۔

دفعہ نمبر ۱۰ کی عبارت درج ذیل ہے:

۱۔ جواب داخل ہونے کے بعد عدالت جتنا جلد ہو سکے ، مقدمے کی ابتدائی سماعت کے لیے تاریخ مقرر کرے گی۔

۲۔ تاریخ مقررہ پر عدالت دعوی، جواب دعوی اور شہادتوں کی سماعت کرے گی اور دستاویزات کا جائزہ لے گی اور اگر عدالت مناسب سمجھے تو فریقین اور ان کے وکلا کو بھی سنیں گے۔

۳۔ سماعت شروع ہونے سے پہلے عدالت فریقین کے درمیان تنازع کے بارے میں تنقیحات وضع کرے گی اور کوشش کرے گی کہ ان کے درمیان مصالحت یا کوئی معاہدہ ہو جائے اگر یہ ممکن ہو۔

۴۔ اگر کوئی مصالحت یا معاہدہ ممکن نہ ہو سکے تو عدالت مقدمے میں تنقیحات وضع کرے گی اور

شہادت ریکارڈ کرنے کے لیے تاریخ مقرر کرے گی۔

مگر شرط یہ ہے کسی بھی عدالت یا ٹربیونل کے فیصلے کے باوجود عدالت مقدمہ برائے تنسیخ نکاح میں اگر مصالحت ناکام ہو جائے تو تنسیخ نکاح کی ڈگری جاری کرے گی اور شوہر کو اس کا حق مہر جو اس نے اپنے بیوی کو بوقت نکاح ادا کیا ہے، واپس لوٹا دے گی۔[۴۳]

اس قانون کی رو سے عدالت:

۱۔ تنسیخ نکاح کی ڈگری جاری کر سکتی ہے۔

۲۔ مہر کی واپسی کا حکم جاری کر سکتی ہے۔

قانون کا یہ دفعہ محمد سلیمان یحیٰ، سلیم احمد، سید محی الدین بخاری، شیر از اکرم، سید متانت معظم اور عبادالرحمن الودھی نے خلاف اسلام ہونے کے بنیاد پر وفاقی شرعی عدالت کے سامنے چیلنج کر دیا۔

وفاقی شرعی عدالت نے دستور پاکستان کے آرٹیکل ۲۰۳-د کے تحت مذکورہ دفعہ کی قرآن اور سنت کی روشنی میں جائزلیا اور اس سلسلے میں درخواست گزاروں کے دلائل سننے کے ساتھ ساتھ مشیرانِ فقہ جناب ڈاکٹر حافظ محمد طفیل، ڈاکٹر محمد طاہر منصوری، ڈاکٹر محمد یوسف فارقی اور ڈاکٹر اسلم خاکی صاحبان کو بھی سنا۔

درخواست گزاروں نے مختلف دینی مدارس کے مفتی صاحبان کی آرا ان کے فتووں کی شکل میں بھی پیش کر دیں، جن کا خلاصہ یہ ہے۔

بیوی کے مطالبے پر خلع صرف اس صورت میں دی جاسکتی ہے کہ دونوں ایک معاہدہ طے کریں جس میں اس بات کی صراحت ہو کہ شوہر خلع دینے پر رضامند ہے اور یہ کہ قاضی کے پاس کوئی اختیار نہیں ہے کہ وہ شوہر کی رضامندی کے بغیر خلع کی بنیاد پر تنسیخِ نکاح کی ڈگری جاری کرے۔

اکثر درخواست گزاروں کے وکلا اور اس طرح مشیرانِ فقہ کی آرا اس بات پر متفق ہیں کہ تنسیخ نکاح بذریعہ خلع کا طریقہ یہ ہے کہ بیوی کی طرف سے ایجاب ہو کہ وہ شوہر کو مہر کی ادائی کرے گی اگر شوہر اس کو نکاح کے قید سے آزاد کرے اور ایجاب کی قبولیت کرے۔ ان کی رائے کے مطابق قاضی عدالت کے پاس ایسا کوئی اختیار نہیں ہے کہ شوہر کی رضامندی کے بغیر تنسیخ نکاح بذریعہ خلع کی ڈگری جاری کرے۔ انھوں نے سورۃ البقرہ

---

۴۳۔ اس قانون کی دفعہ نمبر ۱۰ میں ۲۰۱۵ء کو حکومت پنجاب نے ایک ترمیم کے ذریعے ذیلی دفعات ۵ اور ۶ کا اضافہ کر دیا ہے۔ یہ دفعات بھی خلافِ اسلام ہونے کے بنیاد پر وفاقی شرعی عدالت کے سامنے زیر سماعت ہے۔

کی آیات:۲۲۸ ،۲۳۷و سورۃ النساء کی آیت:۳۴ ، نیز ثابت بن قیس رضی اللہ عنہ کی زوجات جمیلہ اور حبیبہ کے مقدمے میں رسول کریم صلی اللہ علیہ وسلم کے فیصلے سے استدلال کیا۔ انھوں نے یہ موقف بھی اختیار کیا۔

ا۔ دفعہ نمبر ۱۰(۴)عدالت کو پابند کرتی ہے کہ مصالحت ناکام ہونے کی صورت میں اور بغیر جدید شہادت قلم بند کروائے ، فیصلہ صادر کرے گی ۔ یہ طریقہ اسلامی احکام سے متصادم ہے۔

ب۔ اس ملک میں مختلف مذاہب / مسالک کے لوگ رہتے ہیں، لیکن ان سب کا متفقہ موقف یہ ہے کہ قاضی کی ذمے داری صرف اس حد تک ہے کہ وہ میاں بیوی کے درمیان مصالحت کے لیے انتہائی کوشش کرے۔

ج۔ مختلف مسلک کے علمانے جو فتوے جاری کیے ہیں، ان کے مطابق مروجہ قانون یعنی دفعہ ۱۰(۴) خلافِ اسلام ہے۔

د۔ خلع کا معنی یہ ہے کہ بیوی ایسی شہادت پیش کرے کہ شوہر کا رویہ بیوی کو ناپسند ہے۔ یہ صرف اس کی ایک بے بنیاد خواہش نہیں ہے۔

ھ۔ اس لیے مذکورہ قانون قرآن اور سنت سے متصادم ہے اور لازماً قانون کی کتاب سے قابل اخراج / حذف ہے۔

بعض مشیرانِ فقہ کا موقف یہ تھا کہ آیت ۲: ۲۲۹ کے الفاظ و إن خفتم میں مخاطب قاضی ہے، اس لیے وہ تنسیخِ نکاح بذریعہ خلع کی ڈگری جاری کر سکتا ہے اگرچہ شوہر رضامند نہ ہو۔ انھوں نے قرآن کریم کی مذکورہ بالا آیات اور احادیث سے استدلال کیا اور مختلف قسم کی تعبیر پیش کی۔

عدالت نے موقف اختیار کیا کہ میاں بیوی کے درمیان تعلقات مساوات کے اصول پر قائم ہیں۔ اسلام نے یہ ایک انقلابی اقدام اس وقت کیا جب عورت استحصال کی چکّی میں پِس رہی تھی ان کو ہر قسم کے حقوق سے محروم قرار دیا گیا تھا۔ بچیوں کو زندہ درگور کیا جاتا تھا،[۴۴] اور ان کے ساتھ جانوروں جیسا سلوک کیا جاتا تھا۔ اسلام نے ان کو اعلیٰ مقام عطا کیا۔[۴۵] جنت کو ماں کے قدموں کے نیچے قرار دیا، بیوی کے حقوق کو شوہر کے حقوق کے

۴۴- القرآن، النحل،۵۸- ۵۹۔

۴۵- القرآن،۴: ۱۹۔

برابر کہا۔[۴۶] دونوں کے حقوق کے تحفظ کے لیے ہر قسم کی ضمانت فراہم کی۔ بیوی کو شوہر سے علاحدگی اختیار کرنے کے لیے اسے خلع کا حق دیا۔

خلع کی صورت میں اگر شوہر حسبِ معاہدہ رضامند ہو تو بیوی کو عدالت جانا نہیں پڑے گا۔ بیوی آزاد ہونے کے بعد عدت گزارے گی اور اس کے بعد وہ جس سے چاہے شادی کرے گی۔[۴۷] لیکن سوال پیدا ہوتا ہے کہ اگر شوہر ہر قسم کی کوششوں کے باوجود رضامند نہ ہو اور انکار کرتا ہو تو اس صورتِ حال میں بیوی کیا کرے گی۔ کیا اس صورتِ حال میں بیوی کو ہونٹ سی کر شوہر کے ساتھ رہنے کے لیے پابند کرنا انصاف ہو گا؟ کیا اسے ہمیشہ ہمیشہ کے لیے اس ظالم شوہر کے مرضی اور حیوانیت کا شکار بننے کے لیے چھوڑ دیا جائے گ؟ کیا اس سے نکاح کے ساتھ وابستہ اعلی اور ارفع مقصد ختم نہیں ہو گا؟ اگر بیوی ان مظالم کو برداشت نہ کر سکی اور خلاصی کا کوئی طریقہ بھی نہ نکل سکا اور وہ خود کشی کرے یا اپنے شوہر کو مار ڈالے (جیسا کہ اس قسم کی خبریں عموماً اخبارات میں روزانہ دیکھنے میں آتی ہیں تو اس کی ذمے داری کس پر عائد ہو گی؟)

عدالت نے یہی سوالات وکلا، مشیرانِ فقہ اور درخواست گزاروں کے سامنے پیش کیے، لیکن کوئی اطمینان بخش جواب نہیں دیا گیا۔

اسلام کے بنیادی اصول میں سے ایک یہ ہے کہ "عدل سب کے لیے" اور دوسرا فقہی قاعدہ جس کی اصل حدیث نبوی اور مجموعی احکام شریعت ہے کہ "لا ضرر و لا ضرار" اور قرآنی تعلیمات کہ شوہر بیوی کے ساتھ مہربانی سے پیش آئے۔[۴۸] قرآن کریم کے ان آیات میں امر کا صیغہ استعمال ہوا ہے۔ یہ امر صرف تجاویز یا ہدایات نہیں ہے کہ اس کو شوہر کے رحم و کرم پر چھوڑ دیا جائے، بلکہ یہ اسلامی حکومت کی ذمے داری ہے کہ ان احکام کو ان کے روح کے مطابق کسی موزوں قانون کے صورت میں نافذ کرے تا کہ اس بات کی ضمانت فراہم ہو کہ میاں بیوی ایک دوسرے کے ساتھ بے انصافی نہیں کریں گے۔ اس طرح یہ بھی حکومت کی ذمے داری میں آتا ہے کہ وہ میاں بیوی کے درمیان مقدمات کے فیصلے کے لیے مناسب عدالتوں کا قیام عمل میں لائے۔ واضح رہے کہ اسلام بیوی کو مجبور نہیں کرتا کہ وہ ناگفتہ بہ زندگی گزارے۔ تمام تر ناراضیوں اور منافرتوں کے باوجود شوہر کی بیوی

---

۴۶۔ القرآن، ۲: ۲۲۸۔

۴۷۔ القرآن، ۲: ۲۲۹۔

۴۸۔ القرآن، ۴: ۱۹؛ ۲: ۲۲۹، ۲۳۱۔

بنی رہے، بلکہ اگر وہ ناخوش ہے اور مصالحت ناکام ہو جاتی ہے، تو اسے حق حاصل ہے کہ کہ وہ اس عذاب سے چھٹکارا حاصل کرے۔(۴۹)

اس قسم کی صورت حال میں خلع اور مبارات کی صورت میں ایک بائن طلاق واقع ہو جائے گی۔ اس کے بعد میاں بیوی احکام اسلام کے مطابق نکاحِ جدید کر سکتے ہیں۔ قرآن کریم کی جن آیات میں طلاق کا ذکر کیا گیا ہے ان میں شوہر کے اوپر کسی قسم کی پابندی نہیں ہے کہ وہ اس سلسلے میں عدالت یا کسی ادارے سے اجازت طلب کرے۔ اس کی بنیادی وجہ آیت میں اس طرح سے مذکور ہے کہ شوہر کو بیوی کے اوپر ایک گونہ فضیلت حاصل ہے اور اس فضیلت کی بنیادی وجہ بھی یہ ہے کہ شوہر ہی سے اپنی بیوی کو خلع لینے کا اختیار دیا گیا ہے، لیکن وہ شوہر کی اجازت یا بصورت انکار عدالت کی اجازت پر منحصر ہے۔ عدالتی طریقۂ کار بیوی کو خلع لینے کے فوائد اور تعلقات پر بار بار سوچنے پر مجبور کر دیتا ہے۔

شوہر کے لیے قرآن کریم میں "قوامون" کا لفظ استعمال ہوا ہے۔ اس کا مطلب یہ ہے کہ وہ بیوی کی ہر قسم کی ضرورتوں، نان نفقہ، رہائش وغیرہ کا ذمے دار ہے۔ بیوی کے مصالح کی حفاظت اور دیکھ بھال بھی اس زمرے میں آتا ہے۔ سیاق وسباق کے مطابق یہ آیت انتظامی امور سے متعلق ہے کہ منتظم کے زیر نگرانی کوئی بھی ہو اس کی نگہداشت، حفاظت، تکمیلِ ضروریات منتظم کی ذمے داری ہے۔ یہ بات بھی واضح ہے کہ مرد وزن کے درمیان جسمانی اور نفسیاتی تفاوت پایا جاتا ہے؛ اس لیے وہ مختلف قسم کی ذمے داریاں سرانجام دیتے ہیں، لیکن ان میں سے کوئی بھی دوسرے سے برتر نہیں ہے۔ قرآن کریم میں برتری کا معیار ایمان اور تقویٰ کو قرار دیا گیا ہے۔

فریقینِ مقدمہ نے جن آیات سے استدلال کیا ہے، ان میں کہیں بھی کوئی ایسا اشارہ تک نہیں ملتا کہ خلع کے مقدمات میں عدالتوں کے اختیار سماعت پر کوئی پابندی عائد ہو جب کہ شوہر خلع دینے پر رضامند نہ ہو۔

خلع سے متعلق وہ احادیث جن میں جمیلہ اور حبیبہ کے خلع لینے کا ذکر آیا ہے وہ بھی اس نکتے کی وضاحت نہیں کرتیں۔

---

۴۹۔ القرآن، ۲: ۲۸۲۔

ان دونوں احادیث میں آپ ﷺ نے الفاظ "طلقها تطليقة" اسے ایک طلاق دو اور "فارقها" اسے الگ کر دو "خل سبيلها" اسے چھوڑ دو "أمر الطلاق" آپ نے اسے حکم دیا کہ اسے طلاق دو اور "ففرق بينهما" پس اسنے اسے الگ کر دیا، کا مطلب امر ہی ہے۔

وفاقی شرعی عدالت نے دلائل سننے کے بعد مذکورہ درخواستوں کو خارج کر دیا اور قرار دیا کہ فیملی کورٹ ایکٹ کی دفعہ نمبر ۱۰ احکام اسلام سے متصادم نہیں ہے [۵۰] اس کے خلاف سپریم کورٹ کے شریعت اپیلٹ بنچ میں اپیل دائر کی گئی ہے جس پر تاحال فیصلہ نہیں آیا ہے۔ دریں اثنا پنجاب حکومت نے مذکورہ دفعہ میں ذیلی دفعات ۵ اور ۶ کا اضافہ کر دیا ہے۔ ذیلی دفعہ نمبر ۵ میں کہا گیا ہے کہ عدالت خلع کی ڈگری جاری کرنے کے ساتھ بیوی کو مؤجل حق مہر میں سے ۵۰٪ تک اور معجل میں سے ۲۵٪ تک واپس کرنے کا حکم جاری کرے گی، جب کہ ذیلی دفعہ نمبر ۶ میں کہا گیا ہے کہ عدالت شوہر کو بھی حکم جاری کرے گی کہ وہ مہر مؤجل پورا یا اس کا کوئی حصہ بیوی کو ادا کرے۔ یہ عدالت کی صواب دید پر موقوف ہے۔ [۵۱]

## اعلیٰ عدالتوں کے فیصلے

برصغیر پاک وہند کی عدالتیں ابتدا میں مسلمانوں کے مقدمات میں خلع کے بنیاد پر تفریق واقع نہیں کراتی تھیں۔ اس سلسلے میں عمر بی بی بنام محمد دین اور سعیدہ خانم بنام محمد مسیح کے دو مقدمات کافی مشہور ہیں-

### عمر بی بی بنام محمد دین

اس مقدمے میں جسٹس عبدالرحمن اور جسٹس ہارنس نے متفقہ طور پر یہ فیصلہ دیا تھا کہ عورت شوہر کی مرضی کے بغیر خلع نہیں کرا سکتی۔ انھوں نے مختلف مذاہب کے درج ذیل مصادر پر اعتماد کیا۔ ابن رشدؒ: **بداية المجتهد** ص۶۶ ج۲ و**فتح الباري** ج۹ و**تفسير القرطبي** ص۱۴۶ و۱۴۷ ج۳۔ [۵۲]

### سعیدہ خانم بنام محمد مسیح

اس مقدمے میں جسٹس اے۔ آر۔ کارنیلیس، جسٹس محمد جان اور جسٹس خورشید زمان نے بھی یہ فیصلہ

---

۵۰- ۲۰۱۴ ایف ایس سی ۴۳- پی۔ ایل۔ ڈی۔

51- Family Court (Amendment) Act 2015 (XI of 2015).

۵۲- عمر بی بی بنام محمد دین اے۔ آئی۔ آر ۱۹۴۵ء لاہور ۵۱

کیا تھا کہ شوہر کی رضامندی کے بغیر خلع نہیں ہو سکتا اور محض اختلاف مزاج، ناپسندیدگی اور نفرت کی بناپر عدالت نکاح کو فسخ نہیں کر سکتی۔(۵۳)

## بلقیس فاطمہ بنام نجم الاکرام

اس مقدمے میں اعلیٰ عدالتوں نے اپنے پہلے موقف کے خلاف موقف اختیار کیا اور ۱۹۵۹ء میں لاہور ہائی کورٹ کے جسٹس شبیر احمد، جسٹس بی۔ زیڈ۔ کیکاوس اور جسٹس مسعود احمد نے اس مقدمے میں فیصلہ دیا کہ اگر عدالت تحقیق کے ذریعے اس نتیجے تک پہنچ جائے کہ زوجین حدود اللہ کو قائم نہیں رکھ سکیں گے، تو عدالت شوہر کی رضامندی کے بغیر خلع کرا سکتی ہے۔(۵۴)

## خورشید بیگم بنام محمد امین

۱۹۶۷ء کو سپریم کورٹ کے ایک فل بنچ( جو معزز جج صاحبان جسٹس ایس۔اے۔ رحمٰن، جسٹس محمود الرحمٰن، جسٹس محمد یعقوب علی اور جسٹس ایس۔اے۔ محمود صاحبان پر مشتمل تھا) نے موقف اختیار کیا کہ عدالت شوہر کی رضامندی کے بغیر خلع کرا سکتی ہے، اور جناب جسٹس ایس۔اے۔ رحمٰن نے سو سے زیادہ صفحات پر مشتمل ایک تفصیلی فیصلہ تحریر کیا ہے۔(۵۵)

جناب جسٹس صاحب نے اس فیصلے میں قرآن کریم کی آیت ۲: ۲۲۹ سے استدلال فرمایا ہے کہ یہ خلع کے بارے میں نازل ہوئی ہے اور آخر میں عدالت نے قرار دیا ہے کہ اگر عورت مرد سے ناقابل اصلاح نفرت کرتی ہو تو یہ خلع کے لیے کافی وجہ جواز ہے۔ (۵۶)

جسٹس صاحب نے حضرت عبداللہ بن عباسؓ، امام احمدؒ، امام شافعیؒ اور داود ظاہریؒ کے مسلک کو ترجیح دی اور خلع کو فسخ قرار دیا ہے اور اس کے بعد تحریر فرماتے ہیں:

اگر اس رائے کو قبول کر لیا جائے (کہ خلع فسخ ہے طلاق نہیں) تو یہ بات صاف ہو جاتی ہے کہ خلع تنہا شوہر کی مرضی پر موقوف نہیں ہے۔ (۵۷)

---

۵۳۔ سعیدہ خاتم بنام محمد مسیح پی ایل ڈی ۱۹۵۲ لاہور ۱۱۳۔
۵۴۔ بلقیس فاطمہ بنام نجم الاکرام۔ پی۔ ایل۔ ڈی ۱۹۵۹ء لاہور ۵۶۶۔
۵۵۔ خورشید بیگم بنام محمد امین۔ پی۔ ایل۔ ڈی ۱۹۶۷، سپریم کورٹ ۹۷۔
۵۶۔ پی ایل ڈی سپریم کورٹ ۱۹۶۷ء صفحہ ۱۱۶۔
۵۷۔ پی ایل ڈی ۱۹۶۷ء سپریم کورٹ ۱۱۶۔

## ڈاکٹر اخلاق احمد بنام بیگم کشور سلطان

مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴. دفعہ ۷۔

اگر حق مہر کے واپسی سے متعلق کوئی انکوائری ہو رہی ہو تو یہ عدالت کے حکم خلع دینے پر اثر انداز نہیں ہو سکتی۔ اس طرح اگر خلع کی ڈگری جاری ہونے کے بعد خلع یافتہ بیوی نے اپنے سالے سے دوسری شادی ۹۰ دن گزرنے سے پہلے کی ہے، یہ بھی حکم عدالت پر اثر انداز نہیں ہو سکتی۔ یہ ایک الگ ایشو ہے۔[۵۸]

## عبدالرحیم بنام بیگم شاہدہ خان

مسلم عائلی قوانین آرڈیننس مجریہ ۱۹۶۱ء دفعہ ۷ اور ۸۔

ماتحت عدالت نے شہادت قلم بند کرنے کے بعد خلع کی ڈگری دینے سے انکار کیا اور ہائی کورٹ نے قرار دیا کہ بیوی کوئی شہادت جو خلع کے لیے جواز بن سکے پیش نہیں کر سکی، جب کہ اس وقت ان کے تین بالغ بچے بھی ہیں اس لیے خلع کی ڈگری دینے سے وہ بھی متاثر ہوں گے۔ سپریم کورٹ نے قرار دیا کہ بیوی کی نفرت ایک ایسی چیز ہے جو ثبوت کی محتاج نہیں ہے اور اگر میاں بیوی کے درمیان نفرت اس حد تک ہو کہ بیوی خلع لینے کے لیے عدالت پہنچ جاتی ہے، تو مناسب یہ ہے کہ خلع کی ڈگری دی جائے اور جہاں تک بچوں کے متاثر ہونے کا خدشہ ہے، تو میاں بیوی کے نفرت آمیز رویے سے وہ زیادہ متاثر ہوں گے بجائے خلع کے اثر سے۔[۵۹]

## بیگم نسیم اختر بنام محمد رفیق

مسلم عائلی قوانین آرڈیننس مجریہ ۱۹۶۱. دفعہ ۸۔

فیملی کورٹ نے بیوی کی درخواست کو اس بنیاد پر خارج کر دیا کہ بیوی اپنے شوہر سے نفرت کو ثابت نہ کر سکی؛ اس طرح عدالت اپیل اور ہائی کورٹ نے بھی ٹرائل کورٹ کے فیصلے کو بر قرار رکھا۔ سپریم کورٹ نے اپیل منظور کر دی اور قرار دیا کہ محبت اور نفرت ایسی چیزیں ہیں جن کو جاننے کے لیے کوئی پیمانہ مقرر نہیں ہے، نہ کسی دستاویز یا شہادت سے اس کو ثابت کیا جا سکتا ہے۔[۶۰]

---

۵۸۔ پی ایل ڈی ۱۹۸۳ء سپریم کورٹ ۱۶۹

۵۹۔ پی ایل ڈی ۱۹۸۴ء سپریم کورٹ ۲۹۸۔

۶۰۔ پی ایل ڈی ۲۰۰۵ء سپریم کورٹ ۲۹۳۔

## صفیہ بی بی بنام ملازم حسین

مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴ء کی دفعہ ۵۔

عدالت نے بیوی کی درخواست برائے تنسیخ خارج کر دی اور شوہر کی درخواست Restitution منظور کی۔ عدالت اپیل نے بھی بیوی کی اپیل مسترد کر دی، لیکن ہائی کورٹ نے رٹ پٹیشن منظور کرتے ہوئے ماتحت عدالتوں کے فیصلوں کو مسترد کر دیا اور قرار دیا کہ اگر میاں بیوی سترہ اٹھارہ سال سے اکٹھے رہ رہے ہیں اور ان کے بچے بھی ہیں، لیکن اتنی مدت کے بعد بیوی خودکشی جیسی حرکت پر مجبور ہو رہی ہے تو مذکورہ مدت نکاح کو جاری رکھنے کے لیے جواز فراہم نہیں کرتا۔[۶۱]

## آمنہ بی بی بنام محمود حسین شریعت کورٹ اے۔ جے۔ کے

مسلم عائلی قوانین آرڈیننس مجریہ ۱۹۶۱ دفعہ ۸۔

بیوی پر لازم ہے کہ وہ اگر تنسیخ نکاح بذریعہ خلع چاہتی ہے تو خلع لینے کی وجوہات ضرور بیان کرے اور عدالت کو مطمئن کرے کہ وجوہات حقیقی (Genuine) ہیں۔ اگر اس قسم کی وجوہات بیان نہ کر سکی تو صرف اتنا کافی نہیں ہے کہ اس نے خلع لینے کا انتخاب کیا ہے۔ خلع یا تو میاں بیوی کی باہمی رضامندی سے ہو سکتی ہے یا عدالت کے ذریعے سے جب کہ عدالت کو اطمینان ہو کہ وجوہات موزوں ہیں۔ اپیل خارج[۶۲]

## منظوراں بی بی بنام خان محمد وغیرہ

مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴ء کی دفعہ ۵۔

مسلم عائلی قوانین آرڈیننس مجریہ ۱۹۶۱ء، دفعات ۵ اور ۸۔

اگر مدعیہ نے تنسیخ نکاح کے لیے وجوہات بیان کیں اور سب وجوہات کو ثابت نہ کر سکی، تب بھی عدالت کے لیے جائز نہیں ہے کہ خلع دینے کا انکار کر دے۔ بیوی کو مجبور نہیں کیا جا سکتا کہ وہ بامقصد وجوہات بیان کرے۔ یہ بھی کافی ہے کہ مصالحت کی ہر قسم کی کوششیں ناکام ہو چکی ہیں۔[۶۳]

---

۶۱۔ وائی ایل آر ۲۰۰۱ لاہور ۳۰۲۵۔

۶۲۔ سی ایل سی ۱۹۹۸-۱۱۷۱۔

۶۳۔ سی ایل سی ۱۹۹۸-صفحہ ۱۹۲۹۔

## ثروت بیگم بنام فرمان اللہ وغیرہ

مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴ء دفعہ ) (۴ ) ۱۰ ٹرائل کورٹ نے بیوی کے دعوی انفساخ نکاح بوجہ عدم ادائی مہر اور ظلم شوہر کے بر خلاف خلع پر فیصلہ صادر کیا جب کہ مہر کی واپسی کے بارے میں کوئی حکم صادر نہیں کیا، عدالت اپیل نے اس فیصلے میں تبدیلی کی۔ کل مہر ۲۵ تولہ سونا مقرر تھا۔ رخصتی کے وقت ۸ تولے ادا کر دی گئی تھی ،جب کہ باقی ماندہ ۱۷ میں سے ۹ تولہ بدل خلع قرار دیا گیا تھا۔ اس لیے بیوی صرف ۹ تولہ سونا واپس کرے گی۔ جب کہ باقی ماندہ ۸ تولہ سونا شوہر بیوی کو ادا کرے گا۔ بیوی نے دعوی کیا کہ ایک معاہدے کے تحت مہر ۵۰ تولہ سونا مقرر ہوا تھا، لیکن وہ اس معاہدے کو ثابت نہ کر سکی۔ ہائی کورٹ نے پٹیشن پر فیصلہ دیتے ہوئے قرار دیا کہ ٹرائل کورٹ کی ذمے داری تھی کہ اس صورت میں بدل خلع کے لیے اپنی صواب دید خلع کی تعین کر دیتی۔ عدالت عالیہ میاں بیوی کی ازدواجی زندگی کی مدت کو مد نظر رکھتے ہوئے بدل خلع ۹ تولہ کے بجائے ۵ تولہ مقرر کر دی اور شوہر کو حکم دیا کہ باقی ماندہ ۱۲ تولہ سونا بیوی کو ادا کرے۔[۶۴]

## محمد کلیم آصف بنام ایڈیشنل ڈسٹرکٹ جج

خلع دو صورتوں میں لیا جا سکتا ہے۔

۱۔ بیوی شوہر کے رویے سے دل برداشتہ ہو۔

۲۔ بیوی اپنی پسند اور ناپسند کی بنیاد پر خلع لیتی ہے۔ اگر پہلی صورت کے مطابق بیوی کو خلع لینے پر مجبور کیا جاتا ہے تو اس صورت میں بیوی کو مجبور نہیں کیا جا سکتا کہ وہ شوہر کو مہر یا معاوضے کی ادائی کرے۔ ادائی معاوضہ سے متعلق ٹرائل کورٹ کے اختیارات کو محدود نہیں کیا جا سکتا۔

## سید محمد ابراہیم بنام مسز انعام احمد وغیرہ

مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴ دفعہ (۴) ۱۰۔

اس دفعہ میں اگرچہ خلع کا لفظ نہیں لکھا گیا ہے، لیکن خلع بذات خود تنسیخ نکاح کی ایک قسم ہے۔ اس دفعہ کے مطابق شوہر کے نہ چاہتے ہوئے بھی اگر بیوی خلع کے ذریعے تنسیخ نکاح کا دعوی دائر کرتی ہے تو عدالت پابند ہے کہ وہ مذکورہ ڈگری جاری کرے۔[۶۵]

---

۶۴۔ پی ایل ڈی ۲۰۱۲ء پشاور ۱۶۴۔

۶۵۔ پی ایل ڈی ۲۰۱۲ء سندھ ۴۷۸۔

## لیاقت علی بنام ایڈیشنل ڈسٹرکٹ جج وغیرہ

مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴ء دفعہ (۴) ۱۰۔

اگر میاں بیوی کے درمیان نکاح کی تنسیخ بذریعہ خلع فیصلہ ہوا اور عدالت نے حکم صادر کیا کہ صرف معجل مہر نہ کہ مؤجل مہر اپنے شوہر کو واپس کر دے، جب کہ بیوی کی دعوائے ادائی مہر مؤجل بھی عدالت نے ڈگری کر دی۔ شوہر نے استدعا کی کہ چوں کہ عدالت نے تنسیخ نکاح بذریعہ خلع کی ڈگری جاری کی ہے، اس لیے بیوی مہر مؤجل کی حق دار نہیں رہی؛ اس لیے کہ مہر مؤجل اور معجل دونوں شوہر کو لوٹائے جاتے ہیں۔ عدالت نے قرار دیا کہ مذکورہ دفعہ میں واضح طور پر لکھا ہے کہ وہ مہر جو بیوی نے نکاح رخصتی کے وقت لیا ہے وہ لوٹا دے گی۔ اس سے مراد مہر مؤجل نہیں ہے یا وہ مہر جو شوہر نے روکے رکھا ہے۔ اگر مقننہ کی نیت دونوں قسم کے مہر کی ہوتی تو لفظ "Or agreed to be received " (یعنی وہ مہر جس کے وصولی پر اتفاق ہوا ہے) لکھ دیتے۔ اسی طرح اگر شوہر قصوروار ہے تو بیوی پر لازم نہیں ہے کہ وہ سارے فوائد شوہر کو لوٹا دے، اگر بیوی نے دعوی تنسیخ شوہر کے قصور کے بنیاد پر دائر کیا ہو۔

اب میں اسلامی ممالک کے خلع سے متعلق قوانین اور عدالتی فیصلوں کا ذکر کروں گا۔ سعودی عرب میں مروج قانون القانون الموحد للأحوال الشخصية لدول مجلس التعاون الدولي لدول الخليج العربية ١٤١٧هـ کی فصل سوم میں قاضی کے اختیارات فسخ نکاح بعنوان "التطليق للضرر والشقاق" کے احکام بیان ہوئے ہیں۔ اس قانون کی دفعہ ۱۰۰تا۱۰۷میں میاں بیوی کے درمیان مصالحت بذریعہ حکمین، طریقہ کار وغیرہ کا ذکر ہوا ہے۔ دفعہ ۱۰۵میں کہا گیا ہے: "اذاتعذرالصلح واستمر الشقاق بين الزوجين حكم القاضى بالتطليق استناداً إلى تقريرالحكمين" (اگر صلح ناممکن ہو اور میاں بیوی کے درمیان ناچاقی جاری ہو تو قاضی حکمین کے رپورٹ کو مدنظر رکھتے ہوئے ایک طلاق کا حکم صادر کریگا۔)

جب کہ دفعہ نمبر ۱۰۷میں کہا گیا ہے: "إذا طلبت الزوجة الطلاق قبل الدخول والخلوة وأودعت ما قبضتها من صداق أو نفقة من أجل الزواج وامتنع الزوج عن ذلك وعجز القاضي عن الصلاح حكم بالتطليق" (اگر بیوی نے ہم بستری اور خلوت صحیحہ ہونے سے پہلے طلاق کا مطالبہ کیا اور شوہر نے نکاح کے غرض سے اسے جو مہر اور نفقہ دیا تھا، بیوی نے واپس کر دیا لیکن شوہر نے (وصول

کرنے اور طلاق دینے سے ) انکار کر دیا اور قاضی ان کے درمیان صلح کرنے سے عاجز ہوا تو وہ طلاق کا حکم صادر کرے گا۔)

اس طرح شام کے عائلی قانون کی دفعات ۱۱۲-۱۱۵ میں تفریق بین الزوجین کا ذکر کیا گیا ہے۔ دفعہ نمبر ۱۱۲ ذیلی دفعہ نمبر ۱ میں قاضی کے ذریعے تنسیخ نکاح کا ذکر کیا گیا ہے۔

اسلامی جمہوریہ مصر کے عائلی قانون نمبر ۲۵ سال ۱۹۲۹ء کی دفعہ نمبر ۶ اور ۱۱ میں تفریق بذریعہ عدالت کا ذکر کیا گیا ہے۔ اس دفعہ میں کہا گیا ہے کہ اگر شوہر بیوی کو اتنا ضرر پہنچاتا ہے کہ بیوی اس کو برداشت نہیں کر سکتی اور اس وجہ سے ان کے آپس میں ازدواجی زندگی گزارنا ناممکن ہو جاتا ہے، تو عدالت ان کے درمیان تفریق کرا دے گی۔ یہاں ایذا یعنی ضرر سے قولی اور فعلی دونوں مراد ہیں کہ یہ ایسا ضرر ہوا کہ اس جیسی دوسرے خواتین کے لیے اس قسم کا ضرر نامناسب ہو اور شاذونادر ہی اس طرح ہوتا ہو اور اس ضرر کے تعین میں عرف پر اعتماد کیا جائے گا۔ اس صورت میں عدالت کے لیے جائز ہوگا کہ وہ ان دونوں کے درمیان تفریق کا حکم صادر کرے۔ اس سلسلے میں جتنے بھی فیصلے آچکے ہیں ان میں اس ضرر کے معیار کو شخصی قرار دیا گیا ہے مادی نہیں۔ کسی معاشرے کے ماحول، ثقافت کے اعتبار سے اس ضرر کی نوعیت کا تعین کیا جاتا ہے اور متعلق عدالت ہی اس ضرر کا تعین کرتی ہے۔ اس پر نگرانی کے لیے دوسرا کوئی مستقل قانون موجود نہیں ہے۔ مصر کی اعلی عدالتوں نے اپنے فیصلوں میں ضرر کی نوعیت کی تشریح کی ہے۔

ایک فیصلے میں عدالت نے قرار دیا کہ مذکورہ قانون کو صرف اس صورت میں روبعمل لایا جائے گا جب قاضی مصالحت کرانے میں ناکام ہو جائے[۶۶] عدالتی تفریق ایک طلاق بائن شمار ہوگی۔ یہ قانون امام مالکؒ کے مذہب سے لیا گیا ہے۔ امام مالکؒ کے نزدیک ضرر کی وجہ سے طلاق لینے کے مسئلے میں زوجہ مدخول بہا اور غیر مدخول بہا کے درمیان کوئی فرق نہیں کیا گیا ہے۔ طلاق کے لیے سبب صرف ضرر کا عملاً واقع ہونا ہے۔ اسی طرح اگر شوہر نے بیوی سے لواطت کا ارتکاب کیا تو یہ عمل بھی ضرر کے زمرے میں آتا ہے اور موجب تطلیق ہے۔ بیوی کی طرف جرائم کی نسبت کرنا بھی ضرر کے زمرے میں آتا ہے۔ ضرر ایجابی مثلاً قول یا فعل کے ذریعے سے بیوی کو تکلیف پہنچانا یا سلبی مثلاً بیوی سے الگ رہنا اور اس کی ازدواجی خواہشات پورا نہ کرنا، بیوی کے ساتھ تکمیل زوجیت یعنی رخصتی میں تاخیر بیوی کو معلق رکھنا سمجھا جائے گا۔

---

۶۶- اپیل نمبر ۱۶/۷/۴۴ بتاریخ ۱۴/۳/۹۷۔

مثلاً ۲۰/۸/۱۹۸۴ء کو نکاح ہوا ہے اور ۳/۱۲/۱۹۸۶ء بیوی نے دعوی دائر کیا کہ اس درمیانی مدت میں شوہر نے نکاح کے شرعی لوازمات پورے نہیں کیے اور حقوق زوجیت کی ادائی میں تاخیری حربے استعمال کرتا رہا۔ عدالت نے قرار دیا کہ یہ عمل مذکورہ دفعہ کے مطابق ایذاء ضرر اور ہجر کے زمرے میں آتا ہے۔

عتہ ضرر کی تعریف میں نہیں آتا کیوں کہ یہ ایک غیر اختیاری عمل ہے۔ (۶۷) شادی ہونے کے بعد پانچ سال گزر گئے اور شوہر نے حقوق زوجیت ادا نہیں کیے اور اختلافات پھیلتے گئے حتی کہ شوہر نے بیوی کے خلاف فرمانبرداری اور شوہر کے گھر بسنے کے لیے دعویٰ دائر کیا۔ عدالت نے قرار دیا کہ شوہر کے طرف سے دعوی فرمانبرداری دائر کرنا بیوی کے خلاف ضرر کے زمرے میں نہیں آتا۔ (۶۸)

## اثبات الضرر

ضرر اگر قولی ہو اور اس میں لفظ انشا اور خبر پائے جاتے ہوں اور اس بنا پر شہادت میں اختلاف پایا جائے تو اس شہادت کو باطل قرار نہیں دیا جائے گا کیوں کہ بات بار بار بولی جاتی ہے۔ ہر لفظ کو یاد رکھنا گواہوں کے بس کی بات نہیں ہے؛ اس لیے اگر سارے گواہ صرف اس بات پر متفق ہو گئے کہ اس نے گالیاں دی ہیں اور ان کا زمان اور مکان ایک ہو تو یہ واقعہ ضرر کو ثابت کرتا ہے۔ (۶۹)

اگر شوہر کی طرف سے طاعت کے لیے دعوی دائر کیا گیا ہو جب کہ بیوی نے تنسیخ کا دعوی دائر کر لیا ہو اور متعلقہ عدالت نے فرمانبرداری کے لیے حکم صادر کر لیا تو اس سے یہ نتیجہ اخذ نہیں کیا جائے گا کہ تنسیخ کا دعوی مسترد کر دیا گیا۔ بیوی طلاق لینے کے لیے ایک سے زیادہ بار دعوی دائر کر سکتی ہے اگر واقعات مختلف ہوں۔ (۷۰)

---

۶۷۔ طعن رقم ۸/۴۳۔۱۹/۱۱/۱۹۷۵س ۲۶ ۲۴۲۶ص ۱۴۲۶۔

۶۸۔ الطعن رقم ۴۸لسنۃ ۴۸ الاحوال الشخصیہ جلسہ ۲۲/۳/۱۹۸۳س ۴/۷/۴۳۴ص

۶۹۔ الطعن رقم ۱۲السنۃ ۴۳ق "احوال الشخصیہ جلسہ "۱۲/۱۱/۱۹۷۵س ۴۲۶ص ۱۴۰۰

۷۰۔ الطعن رقم ۱۹السنۃ ۴۸ فی الاحوال الشخصیہ جلسہ ۲۱/۲/۱۹۷۹س ۱۴۳۰ص ۷۹۸۔

(محكمة النقض مجموعة الربع القرن الثانية القواعد القانونية الأحوال الشخصية صفحات ۲۲۴۔۲۳۴)

## خلاصۂ بحث

۱۔ نکاح ایک مقدس معاہدہ اور عبادت ہے اس کے اغراض و مقاصد فلاح انسانیت، افزائش نسل اور میاں بیوی کے درمیان خوش گوار تعلقات ہیں۔

۲۔ میاں بیوی ایک دوسرے کے لیے لباس ہیں اور ایک دوسرے کے مال و دولت اور عزت و ناموس کے محافظ ہیں اور اس وجہ سے اسلام نے دونوں کے ایک دوسرے کے اوپر حقوق و فرائض عائد کیے ہیں۔

۳۔ فطرتِ انسانی اور اختلاف طبائع کی وجہ سے تعلقات میں کبھی کبھار اتار چڑھاؤ آتا رہتا ہے اور حدود اللہ قائم نہ رکھنے کی وجہ سے اللہ تعالی کے حکم کے مطابق دونوں کے رشتہ داروں میں سے حکم مقرر کرنے اور ان کے درمیان مصالحت کرنے کا حکم دیا ہے۔ اگر مصالحت کی کوشش ناکام ہو جائے تو اللہ تعالی نے اس مشکل کو حل کرنے کے لیے طلاق، مبارات اور خلع کو جائز قرار دیا ہے تا کہ شرعی حدود کے اندر میاں بیوی کی آزادی میں حرج واقع نہ ہو۔

۴۔ بنیادی اصول یہ ہے کہ خلع ایک عقد ہے اور میاں بیوی کی باہمی رضامندی سے وقوع پذیر ہو سکتا ہے؛ اس صورت میں بیوی کی طرف سے ایجاب اور شوہر کے طرف سے قبول ہوتا ہے۔

۵۔ اگر شوہر بیوی کے مطالبے پر خلع دینے پر رضامند نہ ہو تو:

۱۔ بیوی عدالت سے رجوع کر سکتی ہے اور عدالت

ا۔ جمہور فقہا کے نزدیک شوہر کو مجبور کر سکتی ہے کہ وہ بیوی کی تنسیخ نکاح بذریعہ خلع کرا دے۔

۲۔ اگر شوہر طلاق دینے پر رضامند نہ ہو تو امام مالک کے نزدیک قاضی بیوی کو ایک طلاق بائن دے کر تنسیخِ نکاح بذریعہ خلع کر سکتا ہے اور بیوی لیا ہوا مہر واپس کرے گی۔

ب۔ جو فقہا قاضی کے اختیارِ خلع کے خلاف ہیں وہ قاضی کے اختیارِ فسخ نکاح کے قائل ہیں؛ اس لیے قاضی خلع کے ذریعے تنسیخِ نکاح نہیں کر سکتا، لیکن فسخ نکاح کر سکتا ہے۔

ج۔ بعض فقہا خلع کو طلاق بائن اور بعض فسخ سمجھتے ہیں۔ سپریم کورٹ نے خلع کو فسخ جب کہ وفاقی شرعی عدالت نے اسے ایک طلاق بائن قرار دیا ہے۔

۶۔ پاکستان میں درج ذیل مروج قوانین کے تحت عدالت خلع کے ذریعے سے نکاح کی تنسیخ کرا سکتی ہے۔ عائلی قوانین درج ذیل ہیں:

- قانون تنسیخ ازواج مسلمانان مجریہ ۱۹۳۹ء
- مسلم عائلی قوانین آرڈیننس مجریہ ۱۹۶۱ء
- مغربی پاکستان مسلم عائلی عدالتوں کے قانون مجریہ ۱۹۶۴ء

۷۔ وفاقی شرعی عدالت نے مسلم عائلی قوانین آرڈیننس مجریہ ۱۹۶۱ء کا قرآن اور سنت کی روشنی میں جائزہ لیا ہے اور طلاق سے متعلق دفعہ یعنی دفعہ ۷(۳) کو خلاف اسلام قرار دیا ہے۔

ب۔ وفاقی شرعی عدالت نے فیملی کورٹ ایکٹ ۱۹۶۴ء کی دفعہ نمبر ۱۰(۴)(خلع بذریعہ عدالت) کا بھی قرآن اور سنت کی روشنی میں جائزہ لیا ہے اور اس دفعہ کو قرآن اور سنت سے متصادم قرار نہیں دیا اور خلع بذریعہ عدالت کو طلاق بائن قرار دیا ہے۔

ج۔ وفاقی شرعی عدالت نے قانون تنسیخ نکاح مسلمانان کا بھی جائزہ لیا ہے ۔ یہ قانون دستور پاکستان کے آرٹیکل ۲۰۳بی (سی) کے مطابق مسلم پرسنل لا کے زمرے میں آتا ہے اس لیے اس کا جائزہ لینا دائرۂ اختیار سے باہر ہے۔

۸۔ برصغیر پاک وہند کی اعلی عدالتوں نے حنفی فقہ پر عمل کرتے ہوئے ابتدا میں عدالت کے ذریعے خلع کو جائز قرار نہیں دیا ہے، لیکن بعد میں عدالت کے ذریعے خلع کو جائز قرار دیا ہے۔

۹۔ اعلی عدالتوں کے فیصلوں میں عدالت کے ذریعے خلع لینے کے لیے نفرت کو اساس قرار دیا گیا ہے اور نفرت کے معلوم کرنے کے لیے کوئی معیار نہیں ہے؛ اس لیے اس کے ثبوت کی بھی ضرورت نہیں؛ لہذا اگر بیوی نے انتہائی نفرت کا اظہار کیا تو اس کو خلع کے لیے کافی وجہ سمجھا جائے گا۔

۱۰۔ چند اسلامی ممالک مثلاً خلیجی عرب ممالک اور مصر کے قوانین میں بھی عدالت کے ذریعے خلع کو جائز قرار دیا گیا ہے۔

۱۱۔ مصر کی اعلی عدالتوں نے اپنے فیصلوں میں شوہر کی طرف سے بیوی کو لاحق ضرر کی تعبیر کرتے ہوئے قرار دیا ہے کہ اس ضرر کا معیار شخصی ہے، مادی نہیں ہے اور ضرر سے قولی، فعلی، ایجابی اور سلبی قسم کے ضرر مراد ہیں اور ضرر کے تعین میں عرف پر اعتماد کیا جائے گا۔

۱۲۔ عدالت کے ذریعے خلع لینے کے جواز یا عدم جواز کے بارے میں کوئی واضح نص موجود نہیں ہے۔ قرآن کریم کی آیت فإن خفتم میں خطاب کے حوالے سے دونوں قسم کے اقوال موجود ہیں کہ اس سے مراد شوہر یا حاکم ہے؛ اس لیے شریعت کے مجموعی احکام اور مقاصد کو پیش نظر رکھتے ہوئے اگر اسلامی حکومت کسی ایک رائے کو اختیار کرتے ہوئے قانون سازی کرتی ہے، تو وہی قانون واجب الاطاعت اور نافذ العمل ہو گا؛ اس لیے عدالت خلع کے ذریعے سے تنسیخ بغیر رضامندی شوہر کرا سکتی ہے اور یہ حکم نافذ العمل ہو گا۔

۱۳۔ اسلامی حکومت کی ذمے داری ہے کہ عائلی مقدمات کی سماعت کے لیے ایسی عدالتیں قائم کرے۔ جن کے جج صاحبان میں اسلامی قاضی کی اہلیت کے لیے مطلوب شرائط موجود ہوں۔

۱۴۔ عائلی مسائل انتہائی حساس نوعیت کے ہوتے ہیں اس لیے عائلی عدالتوں پر لازم ہے کہ مقدمے کے ہر پہلو پر قرآن و سنت کی روشنی میں غور و خوض کریں اور صحیح نتائج تک پہنچنے کے لیے قرآن و سنت کی تعلیمات کے مطابق ہر قسم کے وسائل استعمال کریں، تاکہ حلال کو حرام یا حرام کو حلال قرار دینے کے ارتکاب سے بچ سکے۔

# List of Sources in Roman Script


- Al Quran al Kreem
- The Dissolution of Muslim Marriages Act 1939.
- The Muslim Family Laws Ordinance 1961
- West Pakistan Family Courts Act 1964
- Ibn al Hummam; Kamal ud Din bin Muhammad 'Abdul Wahid : Fathul Qadeer, al Matba'a al Amiryah , 1316 AH
- Mitrazi; Nasir ud Din, Abu al Fath: Al Mughrab fi Tarteeb al Mu'rab.
- Ibn 'Abideen ; Muhammad Ameen: al Durrul Mukhtar wa Raddul Muhtar, H.M. Saeed Compay Karachi.
- Sayyoti; Jalaul Din 'Abdur Rahman bin Abu bakr: al Jami' al Sagheer fi Ahadith al Basheer al Nadheer, Mustafa al Babi al Halabi, Egypt.
- Muhammad bin Ahmad :Al Qawaneen al Fiqhiyyah
- Al sharbini; Muhammad bin Ahmad : Mughni al Muhtaj ila Ma'rifat Ma'ani al Minhaj; ihya al turath al 'Arabi Bairoot.
- Bahooti: Mansoor bin yunus al Hanbali: Kashshaf al Qana' 'an Matni al Iqna'
- Ibn Qudama; Ahmad ibn Muhammad: Al Mughni, Maktabatul Riaz al Haditha , 1981.
- 'Asqalani; Ahmad bin "Ali bin Hajr: Fath al Bari ;
- Jasas; Ahmad bin 'Ali Abu bakr al Razi: Ahkam al Quran.
- Sarakhsi; Al Mabsoot, Dar al Ma'rifah, Bairoot, 1978.
- Kasani; 'Ala' al Din Abu Bakr Bin Mas'ud: Bada'i' al Sana'I' fi tarteeb al Shara'i', H.M Saeed Cop. Karachi
- Shaf'i; Muhammad ibn Idrees: Kitab al Umm.
- Shaikh Nazam ud Din and others: Fatawa al Hindiyah known as Fatawa al 'Alamgiriah
- Nawawii, Muhai ud Din bin Sharif, Abu Zakaria: Shrh al Muhhadhab.
- Qurtubi; Muhammad bin Ahmad al Ansari: Al Jami' li Ahkam al Quran,Dar Ihya' al Turath al Arbi, Bairoot, Labnan.

- Ibn Qayyim al Jawzia; Muhammad ibn Abi Bakr: Zadul Ma'ad fi Hadi Khair al 'Ibad
- Ibn Hazm; Abu Muhammad 'Ali ibn Ahmad ibn Saeed: Al Muhalla.
- Malik bin Anas: Al Mudawwanatul Kubra, Darul Kutub al 'Ilmiyya, Bairut.
- Ahli Hadith, weekly journal 22-28 February 2013, Fatawa ibn Baz.
- Bukhari; Abu 'Abdillah, Muhammad bin Isma'il; Al Sahih with marginal notes of Sindi, Darul Ma'rifat Bairoot.
- Abu Dawood; Suliman bin Ash'ath: Sahih Sunan al Mustafa.
- Ibn Maja; al Sunan
- Seyd Sabiq: Fiqh al Sunnah.
- Rahmani, Khalid Saifullah : Jadeed Fiqhi Masa'l
- Ibn Katheer; Isma'il bin 'Umar: Tafseer ul Qran al 'Azim.
- Council of Islamic Ideology : Report on Family Laws (Tenth Report) 1983.
- Tahanwi; Ashraf 'Ali ,: Hila Najiza , Darul Isha'at Karachi 1987.
- PLD 1959 Lah 566
- PLD 1967 SC 97.
- PLD 1994 SC 619.
- PLD 2000 FSC 1.
- PLD 1983 SC 169.
- PLD 1984 SC 298.
- PLD 2005 SC 293.
- AIR 1945 Lah 51.
- YLR 2001 Lah 3025.
- CLC 1998 p 1711.
- PLD 2012 Pesh 164.
- PLD 2012 Kar 478.