**فقه- قصاص 4/8/1401**

**اما طائفه دوم**

**اما اخباری که بعد از لزوم رد دیه از آنها استفاده می شود که اول باید فاضل دیه رد شود بعدا قصاص؛ عبارت است از:**

**1- خبر داود بن سرحان**

**محمدبن علی بن الحسین باسناده عن داود بن سرحان عن أبي عبدالله (عليه السلام) في رجلين قتلا رجلا؟ قال: إن شاء أولياء المقتول أن يؤدوا دية و يقتلوهما جميعا قتلوهما.**

**وسائل الشیعه ج 19 ابواب القصاص فی النفس الباب الثانی عشر خ 1.**

**2- خبر عبدالله بن مسکان**

**و عنه – ای محمدبن یعقوب – عن محمدبن عیسی عن یونس عن عبدالله مسکان «عن أبي عبدالله (عليه السلام) في رجلين قتلا رجلا، قال: إن أراد أولياء المقتول قتلهما أدوا دية كاملة وقتلوهما وتكون الدية بين أولياء المقتولين.**

**وسائل الشیعه ج 19 ابواب القصاص فی النفس الباب الثانی عشر خ 4.**

**3- صحیحه ابی مریم**

**محمدبن یعقوب عن محمدبن یحیی عن احمدبن محمدبن عیسی عن الحسن بن محبوب عن هشام بن سالم عن ابی مریم الانصاری عن ابی جعفر علیه السلام فی رجلین اجتمعا علی قطع ید رجلین قال (علیه السلام) إن أحب أن یقطعهما أدّی الیهما دیه ید أحد {فاقتسماها ثم یقطعهما}.**

**وسائل الشیعه ج 19 ابواب القصاص الطرف الباب خمس و عشرون خ 1.**

**خلاصه دو طایفه روایات این است که طایفه اول مطلقا اصل لزوم رد فاضل دیه را مطرح کرده است ولی طایفه دوم علاوه بر اینکه اصل لزوم رد فاضل دیه را مطرح کرده، یک چیز دیگر نیز در آنها افزوده شده و آن اینکه باید اول فاضل دیه را به آن کسی که می خواهد از او قصاص بگیرد، بدهد، بعدا قصاص کند.**

**مقتضای جمع بین دو طائفه اخبار چیست؟**

**اولا: مقتضای جمع میان اخبار یادشده این ات که طایفه اول را حمل بر طایفه دوم کنیم**

**طایفه اولی مطلق بودند؛ طایفه دوم مقید است. در نتیجه می گوییم حمل مطلق بر مقید شده به این معنا که رد فاضل دیه باید باشد و آن هم قبل از قصاص باشد لذا محقق در شرائع می فرماید:**

**و کل موضع یوجب الرد فانه یکون مقدما علی الاستیفاء.**

**شرائع الاسلام ج 4 ص 444.**

**و علامه در قواعد الاحکام می فرماید:**

**و کل موضع یثبت فیه الرد فانه مقدم علی الاستیفاء.**

**کشف اللثام ج 11 ص 55. {قسم المتن}**

**امام خمینی (ره) نیز همین مطلب را وجیه دانسته و فرموده است:**

**قالوا کل موضع یوجب الرد یجب اولا الرد ثم یستوفی و له وجهٌ.**

**اصول 4/8/1401.**

**من أن الامارات المتداولۀ المعتبرۀ فی الشریعه امارات عقلائیه أمضاها الشارع لا تاسیسیۀ و لیس بناءالعقلاء فی العمل علی طبق الامارات لاجل تنزیلها منزلۀ القطع بل هی امارات مستقلۀ معمول بها کان القطع او لم یکن.**

**نعم مع وجود القطع فی مورد لایبقی محل بالاماره.**

**الاستصحاب للامام الخمینی (ره) ص 83.**