# **28- رابطه بین فقه و حقوق جدید:**

1. نسبت بین فقه و حقوق عموم و خصوص من وجه است؛
2. تأثیر و تأثر فقه و حقوق از یکدیگر.

# **29- دو معنای انفتاح و انسداد باب اجتهاد:**

1. اضافه به اجتهاد شده‌اند (انسداد یا انفتاح باب اجتهاد)؛
2. اضافه به علم و علمی شده‌اند (انسداد یا انفتاح باب علم یا علمی).

در باب انفتاح و انسداد علم و علمی دو نظریه است؛ که آیا اساساً در عصور متأخر از عصر معصوم (ع) تمسک به علم و امارات ممکن است یا نه؟

انفتاحیون قائل به جواز و انسدادیون قائل به منع شده‌اند که این موضوع در اصول بحث شده است.

در انفتاح و انسداد باب اجتهاد، بین امامیه و عامه تفاوت است. در جریان اجتهاد عامه، مذاهب اربعه پدیدار و عملاً در روند فقهی عامه، باب اجتهاد منسد شد و مجتهدین عامه، مقلدین ائمه مذاهب اربعه بودند و این روند حداقل تا چند قرن غالب بوده است. البته در جریان اجتهاد عامه، اشخاصی بوده‌اند که فراتر از این روند حرکت کرده‌اند.

در جریان فقه امامیه نوعی از انسداد (شبه انسداد) باب اجتهاد مانند توقف بر آراء شیخ طوسی (ره) و جریان اخباریون اتفاق افتاده است. البته توقف بر آراء و انظار شیخ طوسی (ره) در چند قرن، بلا وجه نبوده بلکه به دلیل سیطره علمی مرحوم شیخ طوسی است که تا چند قرن بر مباحث علمی سایه افکنده بوده است.

## انسداد و شبه انسداد

انسداد به معنای توقف و تعبّد بر شخص یا مکتبی بلا وجه است؛ اما شبه انسداد، توقف به دلیل سیطره و هیمنه علمی شخص یا مکتبی است که بر مباحث علمیه سایه می‌گستراند و قدرت عرض‌اندام به جریان دیگر نمی‌دهد؛ مانند اصالة الوجود مرحوم ملاصدرا که هنوز بر مباحث علمی سایه انداخته است.

# 30- تقسیمات اجتهاد

در این مقدمه، از تقسیمات اجتهاد و تقسیمات فقه مبتنی بر آن، بحث خواهد شد.

## جهت تقسیم **(در تقسیم، لحاظ جهت آن ضروری است)**

### **تقسیم اجتهاد از حیث منابع و مناهج:**

الف: عامه و خاصه؛

ب: اصولی و اخباری –اخباریون هم نوعی اجتهاد می‌کنند؛

ج: اجتهاد انفتاحی و انسدادی علم یا علمی؛

د: اجتهاد مبتنی بر قرآن، عقل، سنت و جامع بین این موارد.

### **تقسیم اجتهاد از حیث متعلق و موضوع:**

الف: مطلق و متجزی

البته تقسیم اجتهاد به مطلق و متجزی رایج است و در قرون گذشته نیز مطرح بوده است. مبحث اجتهاد مطلق و متجزی هم در فقه و هم در اصول –باب اجتهاد و تقلید- بحث شده است.

علت بحث از اجتهاد مطلق و متجزی هم در فقه و هم در اصول تغایر اعتبار است. در اصول از حیث امکان وقوعی، بحث شده است که آیا اساساً اجتهاد متجزی متصور است؟ آیا واقع می‌شود؟ اما در فقه، مفروض امکان و وقوع است؛ لکن بحث در احکام آن است؛ مانند اینکه آیا ارزش اجتهاد متجزی، در عمل تقلیدی است یا در قضا، امور حسبیه و احکام ولائی هم ارزشمند است؟

## معانی اجتهاد **:**

### 1. اقدام و عمل اجتهاد

در این معنا، اجتهاد مطلق یعنی عمل اجتهاد طوری کامل باشد که همه ابواب فقهیه را پوشش دهد و اجتهاد متجزی یعنی بخشی از فقه را پوشش دهد – اقدام عملیاتی نسبت به همه یا بعض. در این اصطلاح مفروض این است هر دو –مجتهد مطلق و متجزی- قدرت کامل بر اجتهاد کل یا بعض را دارند.

### 2. قدرت و توانایی بر اجتهاد

مجتهد مطلق، توانایی استخراج احکام تمام ابواب و مباحث فقهیه را دارد، ولی مجتهد متجزی قدرت بر استخراج بعض دارد. این محدودیت توانایی در استخراج احکام ممکن است بر اساس موارد ذیل باشد.

الف: ابواب فقهیه؛ مانند اینکه توانایی بر استخراج احکام باب طهارت را داشته باشد، ولی باب دیات را نداشته باشد؛

ب: مجموعه ابواب؛ مانند اینکه توانایی بر استخراج احکام عبادیه را داشته باشد، ولی احکام معاملات را نداشته باشد و بالعکس؛

ج: سطوح؛ که رابطه طولی تشکیکی دارد؛ مانند آنکه مجتهد متجزی قدرت بر استخراج احکام ساده داشته، ولی در مسائل پیچیده و مستحدثه توانایی نداشته باشد.

#### امکان اجتهاد مطلق و متجزی

در امکان اجتهاد متجزی، دو قول بیان شده است:

1. مشهور بین عامه و خاصه، متقدمین و متأخرین، امکان اجتهاد متجزی است.
2. آنچه به صاحب مستند الشیعه[[1]](#footnote-1) و صاحب ریاض[[2]](#footnote-2) نسبت داده‌ شده است عدم امکان اجتهاد متجزی است.

استدلال ممتنعین بر عدم امکان اجتهاد متجزی

این استدلال، کما اینکه مرحوم آخوند (ره) از آن در کفایه[[3]](#footnote-3) سخن به میان آورده است، متشکل از مقدماتی است.

1. اجتهاد به معنای قدرت بر استخراج و استنباط احکام شرعیه است.
2. قدرت بر استنباط، از مقوله کیف است.
3. کیفیت نفسانیه، بسیطه است.

بنابراین، اجتهاد بسیط و لایتبعض است؛ مانند علم، قدرت، اراده.

1. **- أحمد بن محمد مهدي النراقي.** [↑](#footnote-ref-1)
2. **- سید علی بن محمد علی بن ابوالمعالی صغیر بن ابوالمعالی کبیر طباطبائی (آیة الله سید علی طباطبائی).** [↑](#footnote-ref-2)
3. **- کفایة الاصول: صفحه (529-533).** [↑](#footnote-ref-3)