



وزارة التعليم العالي والبحث
العلمي
جامعة الموصل
كلية الحقوق

عضل الولي وغييته في الزواج (دراسة مقارنة)

عمرو نشوان محمد الجادري

رسالة ماجستير

في

القانون الخاص/ قانون الأحوال الشخصية

بإشراف

الدكتور نشوان زكي سليمان الحليم

مدرس قانون الأحوال الشخصية

٤١١٤هـ _____ ٢٠٢٠م

المستخلص

الولاية في الزواج أمر عظيم لها خطرهما ، فقد شرعها الله عز وجل لعباده ، صيانة للمولى عليها ، ورعاية لحقها ، ونظراً لمصلحتها ، فلم يُعْطَها أن تتولى بنفسها عقد زواجها أو لغيرها ، ولم يسمح لها أن تختار وليها في الزواج أو وكيله فيه ، إنما ذلك مرتب ترتيباً شرعياً ، وليس من وضع العباد وإن جهات الولاية في عقد الزواج خمس ، أبوة ثم بنوة ، ثم أخوة ، ثم عمومة ، ثم ولاء ، وقد اختلف الفقهاء المسلمون ومن بعدهم مشرعو القوانين محلّ الدراسة ، في ترتيب القريب فالأقرب ، فإن كانوا في جهة واحدة قدم الأقرب منزلة ، والأقرب هو الذي يجتمع مع الآخر قبل المحجوب ، فمن بينه وبين الجد ثلاثة أقرب ممن بينه وبين الجد أربعة ، فإن كانوا في منزلة واحدة فالأقوى ، فأخ شقيق وأخ لأب ، الولي الأخ الشقيق ، فإن عضل الأقرب ، أو لم يكن أهلاً ، أو غاب غيبة منقطعة لا تُقْطَع إلا بكلفة ومشقة زوج المولى عليها الولي الأبعد ، فإن كان الولي الأقرب ليس أهلاً للولاية ، مثل أن يكون صغيراً أو فاسقاً ، أو مخالفاً في الدين ، أو ما أشبه ذلك ، يكون وجود الولي مَنْ ليس بأهل كالعدم لا فائدة من وجوده .

ولكن ليس للولي الأبعد أن يعقد الزواج مع وجود الولي الأقرب ، إلا أن يكون هناك عذر شرعي يبيح ذلك فإن كانت هناك أسباب تمنع الولي الأقرب من عقد الزواج كأن يكون سفيهاً ، لا يحسن التصرف ، أو يكون فاسقاً ، أو غير ذلك من الأعدار الشرعية جاز أن يعقد الزواج من هو أبعد منها ، وأما إذا كانت الأسباب لا تتعلق بالمانع الشرعي ، فإنه لا عبرة بها ، ولا يجوز التترع بها لتخطي مقام الولي الأقرب ، وتعدي حقه في الولاية التي جعلها الشرع له ، وإذا ما عقد الولي الأبعد للمولى عليها في الزواج مع وجود الولي الأقرب ، بدون عذر شرعي للولي الأقرب ، ولا وصية منه فإن عَقْدَه باطل ، ولا يصح معه النكاح ، لأنه لا ولاية له على المولى عليها مع وجود مستحقها وهو الولي الأقرب منه .

إلا أنه إذا احتاجت المولى عليها بسبب عضل الولي أو غيبته غيبة منقطعة أو غير منقطعة يُعقد نكاحها الولي الأبعد ، إذا رضي الولي الأقرب بذلك ، أو أن يوكل الولي الأقرب ذلك البعيد ، أو غيره ممن يصلح أن يعقد زواج موليته ، وإن لم تكن له ولاية أصلاً ، ولكن إذا تنازل من له الحق في الولاية عن ولايته لمن هو أدنى منه ، أو أوصى من هو أهل للولاية بأن يعقد لموليته جاز عقده ، وصح زواج موليته ، لأن الولاية حق له وتنازل عنها إلى غيره ممن وكله فقام مقامه .

ABSTRACT

Guardianship in marriage is an important matter and it's also dangerous , God Almighty decreed it for his worshipers to protect woman, care her rights and according to her benefit. So, isn't giving her to take her own marriage contract or other , and she did not allow to choose her guardian in marriage or her procurator, but that is arranged by divine law and no person made it. Persons who have the right of guardianship in the marriage contract are five: sons, brothers, paternal uncle, and enslaving free men.

Islamic jurists and lawmakers differed about the order of next to kin, if they were on one side give the nearest one, and the nearest one who is among of him/her grandfathers by three persons he is the nearest of the person who is among of her/him four persons

But if there were on the same side the strong one who will be the guardian. Brother, consinee brother the guardian is the brother. But if the guardian was unjust, unqualified or if he absents oneself as a sporadic absence because it will be expensive on him so, the most distant guardian has the right of guardianship

If the guardian unqualified for the guardianship, such as he is a child, dissolute or religious dissenters this guardian has no benefit. But the most distant guardian has no right to accept the marriage contract when the nearest guardian is present except for a legitimate excuse, if there are some reasons make the nearest guardian cannot accept on the marriage contract, such as if he foolish, misbehave, launchers or any legitimate excuse so the most distant guardian has the right to accept on this marriage contract.

By contrast, if any, reason isn't legal impediment it will be no benefit and not allowed to use it to replaced the nearest guardian. Also, if the most distant guardian does not agree on the marriage contract without any legal excuse or any commandment despite the nearest guardian is present. So, this contract is void and the marriage is not correct because he has no guardianship on this woman because the nearest guardian is present.

But if the woman needs someone to be as her guardian because her guardian id unjust or his absent oneself as a sporadic absence if the nearest guardian except for that or if the nearest guardian make the most distance guardian as an agent for her or anybody he is qualified to be a guardian for her.

But if guardian cede on the guardianship to anybody who less than him, or he recommend to a person who is qualified on guardianship their contract will be correct because the guardianship is his own right and he cede on for another qualified man.

Ministry Of Higher
Education and Scientific
Research
University of Mosul
College of Rights



**Prevent Guardian and his Absence in
Marriage**
(A Comparative Study)

Amro Nashwan Mohammed AL- Jadriji

M.A Thesis
Private Law/Personal Status Law

Supervised By
Dr. Nashwan Zeki Sulayman AL-Haleem
.Dr. Personal Status Law

1441 A.D. _____ 2020 A.H.