وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
جامعة الموصل – كلية الحقوق

أثر العجز عن المعاشرة الزوجية في مسائل الأحوال الشخصية

– دراسة مقارنة –

احتفال ثامر أحمد العنزي

رسالة ماجستير
القانون الخاص/ قانون الأحوال الشخصية

إشراف
الدكتور طه صالح خلف حميد الجبوري
أستاذ قانون الأحوال الشخصية المساعد

١٤٤٧هـ ٢٠٢٥م

المستخلص

إن الزواج له من الأهمية والمكانة بين الرجل والمرأة لإعفاف النفس ورجاء الولد الصالح وتحقق السكينة والطمأنينة وغير ذلك من المقاصد الأخرى، ومع ذلك هناك أشخاص لا يستطيعون المعاشرة الزوجية كالشيخ الكبير والمريض والمجبوب والخصي فيحتاجون لمن يرعاهم ويقوم بشؤونهم ويؤنس وحدتهم ووحشتهم، فيقدمون على الزواج مما يخل بمقصود الإعفاف والولد من الزواج، الأمر الذي يتطلب بحث مشروعيته والآثار المترتبة عليه فالعاجز عن المعاشرة الزوجية قد يستطيع الوطء دون الإنزال كالخصي أو العكس كالمجبوب أو لا يستطيع الوطء أو الإنزال كالشيخ العنين أو الممسوح مما يثير إشكالات في مسألة ثبوت النسب منه أو حرمة المصاهرة أو تحقق التحليل أو المهر أو العدة أو الرجعة وغير ذلك من المسائل التي تتطلب الدخول لثبوت حكمها، وليس هنالك نصوص قانونية لمعالجة هذه المسائل ومن خلال بحثنا وجدنا اختلافاً فقهياً حتى في إطار المذهب الواحد لعدم وجود نصوص فقهية قطعية الدلالة لحكم هذه المسائل إلا أن جمهور الفقهاء أجازوا مثل هذا الزواج بشكل مطلق ومنهم من عدَّ العجز من الكفاءة التي تبيح للولي أو المرأة فسخ العقد ومنهم من أباحه وجعل العقد صحيحاً ولكن يحق لها طلب التفريق ومنهم من منع ذلك إذا علمت الزوجة بالعيب ورضيت ومنهم من أعطى الحق للزوجة في حالة عجز الزوج ولم يعطِ الحق للزوج في حالة عجز الزوجة.

أما فيما يتعلق بمسائل الأحوال الشخصية الأخرى وهي المهر والنسب والتحريم والتحليل والعدة والرجعة وغيرها من المسائل التي تثبت بالدخول باتفاق الفقهاء فمنهم من أثبتها بالخلوة أيضاً وهذا كله بالنسبة للزوج السليم، أما بالنسبة للزوج العاجز عن المعاشرة الزوجية فهو لا يستطيع الدخول في الغالب ولكنه يستطيع إنزال المني من خلال السحق، لذا فمن اعتمد الدخول من الفقهاء لم يثبت المهر والنسب ولم يحرم الربيبة ولم يحلل المطلقة ثلاثاً ولم يوجب العدة، أما من اعتمد الخلوة مع إمكانية الزوج للوطء أو الإنزال من خلال السحاق فأثبت المهر والنسب والعدة وحرم الربيبة وأحل المطلقة بموجب هذه الخلوة.

ونظراً للتطور العلمي في وسائل التشخيص الطبي ارتأينا أن يكون الفحص الطبي هو الفيصل في الحكم على أغلب هذه المسائل.

Abstract

There is no doubt that marriage is significantly important for chastity, having righteous children ‹achieving peace of mind and tranquility in addition to other purposes. However, some people are sexually incompetent, such as the elderly persons, sick ‹the disabled and the eunuch, who need someone to care for them ‹manage their affairs and accompanying them in their loneliness and isolation. So ‹they get married, and this marriage will violate the purpose of abstinence and procreation, and therefore ‹this requires examination of its legitimacy and consequences. Those who are impotent may be able to have intercourse without ejaculation, such as eunuchs, or the opposite, such as those who have been castrated, or they may be unable to have intercourse or can ejaculate ‹such as the impotent old persons or the blind and this raises issues regarding the establishment and proof of lineage, the prohibition of marriage ‹the realization of divorce, the dowry, the waiting period or the right of return to the marriage bond as well as and other issues that require the occurrence of intercourse to be proved as legitimate. However ‹there are no juridical texts that deal with these issues and throughout the current research, it was found that there is considerable discrepancy ‹sometimes even in the same Fiqh doctrine, as there are no Fiqh decisively-indicating texts concerning these issues. The scholars unanimously considered this type of marriage as absolutely legal, while some of them considered the incompetency as a reason that gives the guardian or the female spouse the right to abrogate the marriage contract ‹while others permitted it and considered the contract as juridically valid but the separation right is confined to the female spouse. However, other scholars prohibited the separation right if the female spouse knew about the defect and was

satisfied with that and others gave the female spouse the right to choose separation when the male spouse is impotent and didn't grant the husband the right of separation if the wife is incompetent.

As for the other personal affairs issues ،which involve the dowry, lineage, forbiddance, legalization ،waiting period after divorce or death of the male spouse and the return as a wife and other issues that prove the occurrence of intercourse as per the unanimous opinions of the scholars, some of the scholars proved them as the meeting between the spouses too, and all this is related to the normal males, but the impotent male (husband), he cannot perform marital intercourse mostly ،but he can ejaculate by rubbing and thus the scholars who depended on the occurrence of intercourse ،didn't prove the lineage and didn't forbid stepdaughter and didn't forbid the female who was divorces three times and also disregarded the waiting period (Iddah). As for the scholars who took the separated meeting of the two spouses and the ability to conduct intercourse ،or ejaculation through rubbing, the legitimized the dowry, lineage, and the waiting period and at the same time prohibited the marriage to the stepdaughter and legitimized the marriage of the divorced female according to this spouses' meeting.

Due to the scientific development of the diagnosis devices and machines, the researcher thinks that the examination and diagnosis is the decisive judgement for most of the issues.

Ministry of Higher Education
& Scientific Research
Mosul University
College of Law

The Effect of Marital Intercourse on The Personal Affairs Issues

- A Comparative Study -

Ihtifal Thamer Ahmed AlEnizi

An M. A. Thesis

Private Law / Personal Status Law

Supervised by

Dr. Taha Salih Khalaf Hameed AlJuboori

Assist. Prof. of Personal Status Law

1447 A. H **2025 A. D**