

فکر و نظر

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

قانونی غلطی

(۱)

شریعت محمدیؐ

آج کل نفاذِ شریعت کے سلسلہ میں جو چند مسائل اہمیت سے نکلے
ہت کو درپیش ہیں ان کے بارہ میں گذشتہ شمارہ میں ہم اجمالی تبصرہ کر چکے
ہیں۔ آج کی صحت میں ہم سپریم کورٹ کے شریعت اپیلیٹ بینچ کے ۵
جولائی ۱۹۸۹ء کے ایک فیصلہ کی روشنی میں تعزیراتِ پاکستان اور ضابطہ
لومعدای کی پچاس سے کچھ اوپر دفعات کے کالعدم قرار پانے سے بظاہر جو
قانونی غلطی باور کرایا جا رہا ہے اس پر اپنی گزارشات پیش کرتے ہیں۔

واضح رہے کہ قبل ازیں یہی غلطی حق شفع کے قانون مجریہ ۱۹۱۳ء کی کئی
دفعات کو عدالتِ عظمیٰ کے مذکورہ بینچ کی طرف سے غیر اسلامی قرار دینے سے
بھی پیدا ہوا تھا جو ۳۱ جولائی ۱۹۸۷ء تا ۲۹ مارچ ۱۹۸۸ء تقریباً ۳ سال
۲۸ ماہ قائم رہا۔ حتیٰ کہ حکومتِ پنجاب نے نیا حق شفع کا قانون نافذ کر
دیا۔ جسے پھر دوبارہ احکامِ اسلامی کے خلاف ہونے کی بناء پر دفاتی شرعی
عدالت میں چیلنج کیا جا چکا ہے۔

انہیں حالات یہ سوال اُٹھتا کہ تقریباً ساڑھے تین سال جب حق شفع
۱۹۱۳ء کا قیام قانون موجود نہیں تھا تو جو مقدمات شفع دائر ہوئے ان کا
کس قانون سے فیصلہ کیا جائے گا؟ اگرچہ دفاتی شرعی عدالت کے زیرِ غور

قانون شفع مجریہ ۱۹۹۹ء سے قبل زیر سماعت مقدمات کی ایک بڑی تعداد ملکی عدالتوں میں دائر ہے۔ تاہم قانون شفع کا زیادہ تر تعلق وہی زندگی کے ایک مخصوص حصہ سے ہے۔ جبکہ تعزیرات پاکستان کی کالعم ہونے والی دفعات کا تعلق عام مارکنائی سے ہے کہ قتل تک کے خفید جرائم سے ہے جو معاشرتی بد حالی اور معاشی ابتری کے سبب پڑے ملک میں روز افزوں ہیں۔ یہی وجہ ہے کہ وفاقی حکومت نے اس بارے میں ۱۸ فروری ۱۹۹۹ء کو سپریم کورٹ میں نظر ثانی کی درخواست دی اور ۲۳ مارچ ۱۹۹۹ء کی جو آخری تاریخ اصلاح قانون کے لیے مقرر تھی اس میں مزید مہلت بھی مانگی جسے سپریم کورٹ نے پہلے ۱۴ مارچ ۱۹۹۹ء کو مسترد کر دیا لیکن بعد ازاں مرکزی حکومت کو ۳۰ مئی ۱۹۹۹ء تک مہلت بھی دے دی۔ نظر ثانی کی درخواست اگرچہ ميعاد گزرنے کے بعد دائر کی گئی ہے۔ تاہم مرکزی حکومت نے ۳۰ مئی ۱۹۹۹ء کو نظریہ ضرورت کے تحت سہ بارہ مزید لمبی مہلت طلب کی ہے۔ لہذا اس سنجیدہ مسئلہ میں ماہرین قانون کی معاونت بھی لی گئی۔

بہر صورت سپریم کورٹ کی طرف سے پہلے ۴ جون ۱۹۹۹ء تک فیصلہ محفوظ بلکہ کہ پھر تاحکم ثانی غیر محدود توسیع دے کر لے اتوار میں رکھا تو جا رہا ہے لیکن کابینہ کی طرف سے سب کمیٹی کی تشکیل اور بیرونی ممالک کی رپورٹوں کے حوالہ سے مرکزی حکومت کے رویہ کی نشاندہی بھی ہو رہی ہے لہذا مجوزہ قانونی غلطی کا مسئلہ وفاقی شرعی عدالت اور سپریم کورٹ دونوں کے لئے استہان بن گیا ہے۔ جس کے جواب میں یہ نکتہ احکام اسلامی کے معیار قانون ہونے کے اعتبار سے بڑا اہم ہے کہ کیا موجودہ قانونی غلطی میں دستور ملکی کی رو سے براہ راست شریعت محمدی سے استغاثے کی کوئی ضرورت نکل سکتی ہے؟ اگر جواب اثبات میں ہو تو پھر کیا جائے نج حضرات اور وکلاء اس اہم ذمہ داری سے عہدہ بردار ہونے کی اہلیت بھی رکھتے ہیں؟ فی الوقت ہم دستور کے مروجہ پبلو اور نج و وکلاء حضرات کی اہلیت سے قطع نظر مذکورہ بالا اعلیٰ عدالتوں کی ذمہ داری اور بصیرت افراد فیصلہ کے اسلئے

منتظر ہیں کہ اس کے ذریعہ قانون کی پر گہرے اثرات مرتب ہوں گے۔
 بلکہ یہ فیصلہ شاید پاکستان کی تاریخ میں ایک اہم موڑ ثابت ہو۔
 ہم اپنے تبصرہ کی تمہید میں ہی یہ بات واضح کئے دیتے ہیں کہ چونکہ
 ہمارے قانون دانوں کی تربیت اور ہمارا قانونی مزاج ایک خاص انداز پر
 دفعہ وار قانون کی لفظ بہ لفظ پیرہی میں ڈھلا ہوا ہے۔ لہذا ہم اس طرح
 کی دفعہ وار تدوین قانون سے اس قدر مانوس ہو چکے ہیں کہ اس کے
 علاوہ کسی کامیاب تجربہ سے بھی آشنا ہونے کو تیار نہیں۔ حالانکہ یہ انداز
 ہمارے لئے انگریزی سامراج کی غلامی کے درجہ کے طور پر مقبول ہے ورنہ
 خود برطانیہ اپنے ہاں دم و رواج (عرف مام) کو بنیادی دستور کی حیثیت دیتا
 ہے اور اس کی تدوین بھی ہوتی ہے تو عدالتی تشریحات اور تعینات کے
 بعد گویا ہمارے لئے غلامی کا طریقہ، الفاظ و حروف کی پابندی اور ان کے لئے
 آزاد غش روایات۔

بہر حال ہماری حالیہ گفتگو دو زاویوں سے ہوگی۔ ان شاء اللہ !

۱۔ پاکستان کے دستور ۱۹۷۳ء کی رو سے۔

۲۔ قانون اور شریعت کے تقابلی تصورات سے۔

(۱) چونکہ فیڈرل شریعت کورٹ اور سپریم کورٹ (شریعت بینچ) کے
 اختیارات کا منبع دستور پاکستان ہے۔ اس لئے ہماری پہلی گفتگو اسی کی
 روشنی میں ہوگی۔ زیر بحث دفعات (فوجداری قانون) کو غیر اسلامی قرار
 دینے کا اختیارات مذکورہ عدالت کو دستور کے باب ۲ و ۳ کی دفعہ ۵ - ۲۰۳
 کے تحت حاصل ہے جو یوں ہے :-

203-D. Powers, Jurisdiction and Function of the Court. (1) The Court may, "either of its own motion or] on the petition of a citizen of Pakistan or the Federal Government or a Provincial Government, examine and decide the question whether or not any law or provision of law is repugnant to the Injunctions of Islam as laid down in the Holy Quran"

قابل توجہ امر یہ ہے کہ کوئی قانون اگر احکام اسلام (Injunctions of Islam) کے متافی ہونے کی بناء پر کالعدم ہو جاتا ہے تو حکومت کو عدالت کی مقررہ مدت کے اندر نئے قانون سازی کرنا پڑتی ہے۔ اور اس قانون سازی کے لئے بھی یہ شرط ہے کہ وہ احکام اسلامی کے مطابق ہو ورنہ یہ قانون بھی اسی طرح ختم کر دیا جائے گا جس طرح پہلا قانون ختم ہو گیا۔ یہیں سے دستور میں احکام اسلام کی قانون پر مستقل بالادستی کا تصور حاصل ہوتا ہے۔ جسے دستور میں مزید صراحت ہے دیکھنے کے لئے مندرجہ ذیل دستوری۔۔۔ بھی ملاحظہ فرمائیں۔

(۱) دستور پاکستان کے باب (۱) کی دفعہ (۲) میں ہے۔۔۔

اس دفعہ سے پاکستان کے اسلامی نام کے بعد دستور کی تفصیل میں ہی اسلام سرکاری مذہب قرار پایا جو گویا بنیاد ہے دستور۔ ان ساری دفعات کے اسلام کے مطابق بننے کی جن میں مذکور

۲۰۳-۵ بھی شامل ہے ۔

(ب) اسی دفعہ ۲ کی تکمیل دستور میں دفعہ (۸-۲) سے یوں کی گئی ہے کہ قرار داد مقاصد کو آئین کا اصلی مؤثرہ حصہ قرار دیا گیا ہے۔ قرار داد مقاصد کا ابتدائی حصہ یوں ہے :-

In the name of Allah, the Beneficent, the Merciful :
Whereas sovereignty over the entire universe belongs to Allah Almighty alone and the authority which He has delegated to the State of Pakistan, through its people for being exercised with limits prescribed by Him is a sacred trust ;

دستور کی (۱۲) کے ضمیمہ میں قرارداد مقاصد کے ابتدائی حصہ میں ہی وسیع ذیل باتیں بالخصوص زیرِ توجہ ہیں :-

(i) حاکمیت صرف اللہ تعالیٰ کے لئے ہے جو قرآن کی آیت ان المحکم الا للہ (الأنعام: ۵۷) کا مفہوم ہے۔

(ii) مملکت پاکستان کو اختیارات حقیقی نہیں بلکہ اللہ کی طرف سے ودیعت کردہ ہیں۔

(iii) مملکت کو اختیار حکومت یا دستور و قانون سازی کئی نہیں بلکہ مقررہ حدود سے پابند ہے۔

(iv) اختیارات کا استعمال مقدم امانت کے طور پر ہونا چاہیے جس میں مؤدے تباہ ہو اور نہ امانت میں خیانت کی جائے۔

(ج) دستور کی دفعہ (۱۲) کی رو سے قرارداد مقاصد کے یہ الفاظ بھی ملاحظہ ہوں یہ

Wherein the Muslims shall be enabled to order their lives in the individual and collective spheres in accordance with the teachings and requirements of Islam as set out in the Holy Quran and the Sunnah ;

مذکورہ عبارت دستور سے یہ پالیسی اصولاً طے پاگئی کہ دستور پاکستان اس کا پابند ہے کہ وہ مسلمانوں کو انفرادی اور اجتماعی طور پر اپنی زندگیاں اسلامی تعلیمات اور تقاضوں کے مطابق گزارنے کا سامان مہیا کرے۔

یہ دستوری ذمہ داری جہاں حکومت کو پابند بناتی ہیں کہ وہ اپنی جملہ کارگزاری اسلامی احکامات کے تابع رکھے۔ وہاں فرد و معاشرہ کی کارکردگی کو بھی اسلامی تعلیمات کے مطابق انجام دینے اور دلانے کو لازم کرتی ہیں جس کے خلاف اگر کوئی قانون رکھا جاتا ہو تو اسے درست کرنا حکومت کی ذمہ داری ہے تو شہری کا بنیادی حق بھی۔

خاص ہے کہ دستور کی دفعہ ۸ کی رو سے بنیادی حقوق سے متصادم کوئی بھی قانون کالعدم قرار پاتا ہے جس کا مطلب یہ ہے کہ قرارداد مقاصد کے مذکورہ بالا فقرہ (ج) میں درج الفاظ بنیادی حقوق کی دفعہ ۸ کی روشنی میں دیکھیں تو مسلمانوں کا یہ انفرادی اور اجتماعی حق بھی بنتا ہے کہ جس طرح وہ قرآن و سنت میں مرتب اسلامی تعلیمات اور تقاضوں کے مطابق زندگی گزارنے کے لئے آزاد ہوں۔ یعنی وہ ان کا بنیادی حق ہے۔ اسی طرح حکومت و ریاست کا فرض ہے کہ وہ ان کے لئے جملہ

انتظامی اور عدالتی فیصلے شریعت کے مطابق کریں کیونکہ جو ریاست کا فرض ہے وہ مسلمانوں کا حق ہے اور یہی بنیادی حق باقی سارے قوانین پر بالادستی بھی رکھتا ہے۔ اسی کے ساتھ ساتھ صدر، وزیر اعظم، گورنر، وزیر اسمیت جملہ اراکین پارلیمنٹ اور صوبائی اسمبلیوں کے ممبران کے علاوہ عدلیہ، فوج وغیرہ کے سربراہان کے حلف نامے جو دستور کے شیڈول ۲ میں درج ہیں ملاحظہ کریں تو حکومت کے تینوں شعبوں انتظامیہ، مقننہ اور عدلیہ کے ارکان کی بھی یہ ذمہ داری بنتی ہے کہ وہ قیام پاکستان کی اساس (اسلامی نظریہ) کو برقرار رکھنے کی بھرپور جدوجہد کریں۔ گویا ان دستوری تصریحات سے یہ عیاں ہو گیا کہ قانونی طور پر نہ صرف مسلمانوں کے نئے احکام اسلام کی بالادستی جثیت پر بلکہ پاکستان کے ہر شہری بشمول غیر مسلم کی یہ ذمہ داری ہے کہ وہ نظریہ پاکستان کا تحفظ کرے جو دستور پاکستان کی رُو سے "اسلام" ہی ہے۔

حاصل یہ ہے کہ موجودہ دستور کی رُو سے بھی شریعت کو بنیادی حیثیت اور قانونی بالادستی ثابت ہے۔

(۲)۔ قانون اور شریعت کے تقابلی تصورات سے :-

جب شرعی عدالت کے اختیار ذریعہ دفعہ ۵-۲۰۳ اور دستور میں دیگر اسلامی دفعات سے یہ ثابت ہوتا ہے کہ احکام اسلامی کو دیگر قوانین پر بالادستی حاصل ہے۔ تو اب ہم اصل سوال کی طرف آتے ہیں کہ قوانین کے کالعدم قرار پانے سے جو بظاہر غلط نظر آتا ہے اس کی موجودگی میں حقوق کا مسئلہ ہو یا جرائم کی سزا، تو ان کا فیصلہ کس کے تحت کیا جائے گا؟ اس سوال کا جواب ہم پہلے قانون کے عام تصور سے دینا چاہتے ہیں کہ قانون ملکی میں کوئی غلط رو جائے یا بعد میں پیدا ہو تو اس سلسلے میں اعلیٰ عدالتیں کچھ اصولی مسلمات سے کمی کو پورا کرتی ہیں۔ چونکہ سیکور قانون میں خدا کا ذکر نہیں کیا جاتا، لہذا تدریجی انصاف، عالمگیر سچائیاں اور معاشرتی عدالت وغیرہ کا ذکر کیا جاتا ہے۔ کیونکہ مذکورہ بنیادی تصورات قانون کی اصل رُوح اور قوت شمار ہوتے ہیں۔ اس کے بالمقابل پاکستان میں حاکمیت اللہ کی تسلیم ہے۔ لہذا وحی الہی جو کتاب و سنت ہیں کی حیثیت اسی طرح اصل اور بنیادی قانون کی ہوگی مگر مزعومہ قانونی غلطی کا جواب یہ دلا کہ اسے کتاب و سنت (شریعت) ہی پر کرے گی۔ رہے

بالا ترین قانون (SUPREME LAW) کہہ سکتے ہیں۔ اس بات کو ایک دوسرے پہلو سے بھی دیکھیے کہ جب اللہ تعالیٰ SOVEREIGN کہہ ہیں اور محمد صلی اللہ علیہ وسلم اس کے آخری رسول، جیسا کہ حلف ناموں اور دستوری ترسیم ۱۹۷۹ء میں اسے مزید ردفاہ بنایا گیا۔ اسی لئے دستد کی دفعہ ۲۲۷ میں ہر قانون کے لئے قرآن و سنت سے مانفد اسلامی احکام کی مطابقت ضروری قرار دی گئی ہے تو ایک نکتہ سامنے یہ آتا ہے کہ ایسی شریعت کا قانوناً وجود یا نفاذ موجود ہے جس کی مطابقت لازمی ہے۔ چنانچہ اس کی تشریح یوں کی جاسکتی ہے کہ اللہ تعالیٰ نے جو شریعت نافذ کی ہے وہ عبادات و معاملات بشمول حکومت و سیاست ہر طرح مکمل ہے اور جس کا اعلان (ENFORCEMENT) محمد صلی اللہ علیہ وسلم نے ۲۳ سال میں مکمل طور پر کر دیا ہے۔ اور آپ کے خاتم النبیین ہونے کے سبب کوئی شخص شریعت کی کسی جزوی کو نسخ کر سکتا ہے اور نہ شریعت پر اضافہ کر سکتا ہے تو ایسی شریعت کی موجودگی میں اس کے منافی قانون کی کوئی حیثیت نہیں ہوگی۔ اب موضوع قوانین کے جواز اور فوائد و نقصان سے قطع نظر یہ بات تو طے ہے کہ شریعت نافذ العمل موجود ہے۔ اگر وہ نافذ نہ ہوتی تو عبادات میں نماز، روزہ، خاندانی معاملات میں نکاح، طلاق، وصیت و یتیم اور میشت و سیاست میں حرام و حلال کا کوئی سوال ہی پیدا نہ ہوتا کہ نفاذ قانون کے بغیر قانون کی پابندی کرنے کا کوئی معنی ہی نہیں۔ لہذا اصل مسئلہ یہ ہے کہ قانون موضوعہ کی موجودگی میں بھی شریعت کا نفاذ فی الواقع ہوتا ہے۔ یہی وجہ ہے کہ جب وضعی قانون شریعت سے ٹکرائے گا تو اس وقت اسکی اصلاح ضروری ہوگی۔ یہیں سے یہ نتیجہ نکلا کہ اگر شریعت کے منافی قانون کی عملاً اصلاح نہیں ہوتی تو شریعت بطور قانون کے تو موجود ہے۔ لہذا فیصلے اسی کے ساتھ کئے جائیں گے۔ جہاں تک وفاقی حکومت کی طرف سے سپریم کورٹ کے مذکورہ بالا فیصلے کی وجہ سے تاقونی غلام کا شور و غوغا ہے۔ وہ دیگر کئی اعتبار سے بھی محل نظر ہے :-

(۱) سپریم کورٹ نے ۵ جولائی ۱۹۷۹ء کے فیصلے میں قوانین کی اصلاح کیلئے آخری تاریخ ۲۳ مارچ ۱۹۷۹ء مقرر کی تھی جبکہ وفاق کو شرعی عدالت کئی سال قبل تعزیرات پاکستان اور منابطہ فوجداری کی زیر بحث و فتا کو اسلام کے منافی قرار دینے کے فیصلے سے ہی اصلاح قوانین کے لئے متنبہ ہو جانا چاہئے تھا۔ لہذا سابقہ حکومت نے اس سلسلے

میں قصاص و دیت کا ایک مسودہ قانون بھی تیار کرایا تھا جس سے موجودہ حکومت کو بوجہ اتفاق نہیں تو اس کی اصلاح ۲۳ مارچ ۱۹۹۰ء تک ممکن تھی، لیکن وفاقی حکومت نظریہ ضرورت کے سہارے مہلت پر مہلت تو مانگتی ہے مگر اپنی ذمہ داری پوری کرنے کو تیار نہیں۔ حالانکہ ضرورت کی رعایت صرف اسے مل سکتی ہے جو اپنی ذمہ داری سے عہدہ برآ ہونے کے لئے غلصۂ کوشش کرے ورنہ کوتاہی کرنے والا نتیجہ کا خود ذمہ دار ہوتا ہے۔

(ب) دستور کی رو سے کسی قانون کے اسلام کے منافی قرار دینے کے ساتھ عدالت کو صرف اتنا اختیار ہے کہ وہ ایک متعین تاریخ اصلاح قانون کے لئے دے۔ جو مذکورہ تفسیر میں ۲۳ مارچ ۱۹۹۰ء مقرر تھی۔ اس کے بعد عدالت کو بھی یہ اختیار نہیں کہ وہ مزید مہلت دے سکے۔

(ج) شرعی عدالت کے طریق کار سے جب کوئی قانون اسلام کے منافی قرار پاتا ہے تو مقررہ تاریخ گزرنے پر وہ کالعدم ہو جاتا ہے۔ گویا عزیمت پاکستان میں قصاص و دیت کے شرعی احکامات جو اگرچہ شریعت کی رو سے پہلے بھی نافذ تھے جبکہ ادھر واضح ہو چکا، دستور پاکستان کے تحت بھی مقررہ تاریخ کو وہ بحال ہو گئے۔ چنانچہ شریعت کی تعلیمات میں معقول یا مجروح ذوق کو معافی یا خون بہا (دیت) کا اختیار حاصل ہے۔ لہذا مقررہ تاریخ کے انقضاء کے سبب اس اختیار کی مزید معطلی کی ضرورت میں جو ملزم پھانسی یا دیگر سزائیں پائیں گی وہ کس کی گردن پر ہوں گی؟

(د) وفاقی حکومت نے کالعدم قوانین کے بارے میں بظاہر اپنی سنجیدگی باور کرنے کیلئے کابینہ کی ایک سب کمیٹی اثرائتی جدول مشربچی بختیار کی سربراہی میں تشکیل دی ہے۔ اس کی ہیئت ترکیبی سے قطع نظر سوال یہ پیدا ہوتا ہے کہ قصاص و دیت کے کسی قدیم یا جدید مسودہ پر غور و فکر اسلامی نظریاتی کونسل بھی کبھی ہے اس کے بارے میں قانونی طریق کار تو پارلیمنٹ کا تھا جو اندیشہ میعاد اختیار نہیں کیا گیا پھر اصل ذمہ دار بھی دستور کی رو سے صدر مملکت ہیں لیکن وفاقی کابینہ جو کمیٹیوں اور کمشنوں کا رستہ اپنا رہی ہے، وہ تاخیری حربوں کے سوا کیا ہے؟ دراصل وفاقی حکومت کی طرف سے بحران کا پروپیگنڈا قانونی حلقوں کو اپنا ہنسنا بنانے کیلئے ہے تاکہ وفاقی حکومت نفاذ شریعت یا قانون کی اسلامی احکامات سے مطابقت کی ذمہ داری سے پہلو تہی کر سکے۔