

چکیده

عقد نکاح در بیشتر موارد از قواعد عمومی قراردادهایی پیروی می کند و مانند سایر قراردادها ممکن است اراده زوجین به برخی از تعهدات فرعی که خارج از ارکان و عناصر قرارداد است تعلق گیرد به همین علت شرط در ضمن عقد از جایگاه مهمی برخوردار است. و شرط همان توافقی است برحسب طبیعت خاص موضوع آن یا تراضی طرفین. و به عبارت دیگر مطلق تعهد اعم از ضمن عقد یا به طور مستقل و جدای از عقد است به همین علت شرط را به شرط ضمن عقد و شرط ابتدایی تقسیم کرده اند.

براین اساس، نوشتار حاضر شروط ضمن عقد نکاح را مورد بررسی و مطالعه قرار دهد و می کوشد با استناد به آراء فقهی و نظریات حقوقی، دلیل یا دلایل عدم مشروعیت این دسته از شروط را بیان نماید. در این پژوهش مباحثی پیرامون شرط، خصوصیات و انواع شروط ضمن عقد نکاح با استناد به آراء شهید ثانی و صاحب جواهر الکلام و همچنین مطالعه آثار فقهاء مشهور و قانون مدنی ایران مورد بررسی قرار گرفت و نتیجه حاصل شد که: شرطی که محل به مقصود نکاح باشد، مبطل عقد هم خواهد بود. و همچنین شرطی که با مقتضای عقد منافات داشته باشد، مبطل آن خواهد بود مگر این که تنافی آن با مقتضای اطلاق عقد باشد نه با مقتضای ذات آن.

واژه های کلیدی: شرایط ضمن عقد، شهید ثانی، صاحب جواهرالکلام، قانون مدنی، نکاح.