

离婚论

ON DIVORCE

杜军 / 著

群众出版社

离 婚 论

杜 军 著

群 众 出 版 社

2000年·北京

图书在版编目(CIP)数据

离婚论/杜军著. —北京:群众出版社, 2000

ISBN 7-5014-2180-3

I. 离... II. 杜... III. ①离婚法-法的理论-中国
②婚姻-问题-中国 IV. D923.901

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 07400 号

责任编辑:张忠华

封面设计:林士平

离 婚 论

杜 军 著

群众出版社出版、发行 新华书店经销

西南政法大学印刷厂印刷

850×1168毫米 32开 19.25印张 463千字

2000年4月第1版 2000年4月第1次印刷

ISBN 7-5014-2180-3/D·1038 定价:28.00 元

目 录

第一章 离婚制度论

第一节 离婚现象	(1)
一、离婚,无法避免的社会现象	(1)
二、离婚是好事还是坏事,一时说不清	(3)
三、离婚家庭何其多	(7)
四、离婚发展之趋势	(8)
第二节 离婚制度的沿革	(12)
一、离婚概述	(12)
二、离婚制度的演变	(21)
三、中国离婚制度的沿革	(32)
第三节 离婚自由与离婚道德	(65)
一、离婚自由	(65)
二、离婚的道德评价与约束	(77)
第三节 国外离婚法概述	(82)
一、法国离婚法	(82)
二、英国离婚法	(88)
三、德国离婚法	(91)
四、美国离婚法	(93)
五、日本离婚法	(101)
六、意大利离婚法	(103)
七、瑞典离婚法	(103)

八、苏俄离婚法	(104)
九、澳大利亚离婚法	(105)
十、非洲国家的习惯法	(106)

第二章 离婚原因论

第一节 恋爱中潜伏的隐患	(107)
一、不堪回首的草率婚姻	(107)
二、恼人的父母包办、买卖婚姻	(109)
三、经济利益交换基础上的脆弱婚姻	(110)
四、苟且凑合的后遗症	(112)
五、婚姻生活中的认知偏差与晕轮效应	(113)
第二节 个体差异的影响	(115)
一、个体差异的表现	(115)
二、个体差异的影响	(118)
第三节 第三者插足的困扰	(121)
一、“第三者”插足的界定	(121)
二、“第三者”导演的离婚悲剧	(123)
三、“第三者”插足的原因	(124)
四、“第三者”的可恨与不幸	(128)
五、“第三者”的心态	(131)
六、婚外恋者心理透视	(134)
七、婚外恋配偶的怨恨与反思	(140)
第四节 离婚中的性问题	(143)
一、婚前性行为的阴影	(143)
二、夫妻性生活不和谐	(146)
三、婚外性行为的毒害	(149)
四、因生理缺陷导致的性无能	(150)
五、心理疾病引起的两性冲突	(151)

第五节 跨不过的分居之桥	(157)
一、跋涉奔波于爱情沙漠的牛郎织女	(157)
二、超越感情承受力	(158)
三、分手,也是一种选择	(160)
第六节 婚姻变奏曲中的经济纠葛	(160)
一、商品经济下的婚姻裂变	(160)
二、穷则思变	(161)
三、议价离婚	(162)
第七节 其他原因	(164)
一、可恨的虐待	(164)
二、不道德的遗弃	(165)
三、重婚	(166)
四、犯罪引起的离婚	(169)
五、严重疾病造成的离异	(170)
 第三章 离婚心理论	
第一节 婚变的心理历程	(173)
一、哀莫大于心死	(173)
二、从结婚到离婚的心理历程	(175)
三、离婚心理的产生发展过程	(177)
第二节 离婚过程中的种种心态	(180)
一、犹豫心理	(180)
二、警戒心理	(181)
三、报复心理	(182)
四、逆反心理	(182)
五、对整个生活持冷漠的态度	(183)
第三节 妇女离婚的心理分析	(183)
一、妇女的离婚动机	(183)

目 录

二、妇女离婚的心理障碍	(184)
三、离婚后的妇女心理分析	(189)
第四节 离婚诉讼当事人心理	(191)
一、两愿离婚当事人的心理	(191)
二、离婚诉讼当事人心理	(191)
三、不同类型离婚当事人心理分析	(197)
第五节 离婚后的的心态	(199)
一、痛苦感	(199)
二、孤独感	(201)
三、压力感	(202)
四、歉疚感	(204)
五、轻松感	(206)
 第四章 离婚程序论	
第一节 离婚的行政程序	(207)
一、协议离婚制度的法律地位	(207)
二、离婚登记的理论与实践	(226)
第二节 离婚诉讼程序	(246)
一、离婚诉讼的意义	(246)
二、离婚诉讼管辖权	(260)
三、离婚诉讼程序	(270)
四、离婚诉权限制	(295)
五、离婚诉讼的举证责任	(315)
第三节 特殊问题的处理	(322)
一、无效婚姻宣告制度	(322)
二、少数民族、涉外离婚的有关规定	(329)
三、罪犯离婚之诉讼处理	(339)
四、离婚诉讼中的第三人	(341)

第五章 离婚理由论

第一节 中外法定离婚理由之比较	(357)
一、离婚理由分类	(357)
二、离婚理由之采用	(366)
第二节 我国法定离婚理由	(368)
一、我国法定离婚理由之特点	(368)
二、夫妻感情确已破裂的判定	(374)
三、我国法定离婚理由的局限性	(394)
四、我国法定离婚理由重述	(405)

第六章 离婚后果论

第一节 离婚的法律后果概述	(411)
一、离婚后果的界说	(411)
二、离婚法律后果的历史沿革	(412)
第二节 身份关系的解除	(421)
一、夫妻关系的终结	(421)
二、姻亲关系的终止	(425)
三、血亲关系的存续	(427)
第三节 离婚后的子女抚养和教育	(430)
一、离婚后的父母子女关系	(430)
二、子女对父母离婚的反应与适应	(442)
三、离婚后的子女抚养归属	(445)
四、子女抚养费的负担和变更	(459)
五、离婚案件中子女人身的执行	(469)
第四节 夫妻财产分割	(471)
一、夫妻财产制的理论与实践	(471)
二、夫妻共同财产的分割	(490)

目 录

三、离婚案件中住房纠纷的处理	(541)
四、夫妻对外债务的清偿	(564)
五、离婚后对原配偶的扶养	(569)
六、离婚损害赔偿	(577)
后 记	(589)

Contents

Chapter One On the Policy of Divorce

Section 1 The phenomena of divorce	(1)
1 Divorce — an unavoidable social problem	(1)
2 Divorce — a paradoxical problem yet to be discussed	(3)
3 Split-up families — so many of them	(7)
4 The tendency to divorce	(8)
Section 2 The history of divorce	(12)
1 A brief introduction	(12)
2 The evolution of the divorce policies	(21)
3 The history of divorce policies in China	(32)
Section 3 Freedom of divorce and morality in divorce	(65)
1 Freedom of divorce	(65)
2 Morality in divorce	(77)
Section 4 A brief introduction to divorce problems in foreign countries	(82)
1 The law of divorce in France	(82)
2 The law of divorce in Britain	(88)
3 The law of divorce in Germany	(91)
4 The law of divorce in the States	(93)
5 The law of divorce in Japan	(101)
6 The law of divorce in Italy	(103)
7 The law of divorce in Sweden	(103)
8 The law of divorce in Russian and the former Soviet Union	(104)

9 The law of divorce in Australia	(105)
10 The law of divorce in Africa	(106)

Chapter Two On the Causes of Divorce

Section 1 The divorce breeding in dating status	(107)
1 Marry in haste and repent at leisure	(107)
2 Arranged and mercenary marriage	(109)
3 Marriage based on fund at stake	(110)
4 The after - effect of a rash marriage	(112)
5 The preferential conception about the opposite sex in the stage of love	(113)
Section 2 The effect of the differences between individual spouses	(115)
1 The manifestation of individual spouses	(115)
2 The effect of individual spouses	(118)
Section 3 The perplexity caused by a third party	(121)
1 The definition of "a third party"	(121)
2 The tragic divorce caused by "a third party"	(123)
3 Why "a third party"	(124)
4 The "third party" : a detestable and misfortunebringer	(128)
5 The psychological status of "a third party"	(131)
6 The psychoanalysis of the amour affairs outside marriage life	(134)
7 The complaint and retrospect of the victims about the amour affairs outside marriage	(140)
Section 4 The sexual problem after divorce	(143)
1 The evil shadow of sexual life dominating marriage life	(143)
2 Discordance of the sexual life of the spouses	(146)
3 The effectious result of sexual life outside marriage life	(149)
4 Impotence due to physiological barrier	(150)

5 The sexual conflict caused by psychological disease	(151)
Section 5 Never bridged – over separation	(157)
1 Never – ending separation	(157)
2 Endurance beyond sentimentality	(158)
3 Separation, an expedient way out	(160)
Section 6 Dispute caused by marriage disintegration	(160)
1 Marriage metamorphosis under market – oriented economy	(160)
2 Poverty gives rise to the desire for change	(161)
3 Negotiated marriage	(162)
Section 7 Some other causes	(164)
1 Unprohibited maltreatment	(164)
2 Immoral abandonment	(165)
3 Bigamous marriage	(166)
4 Bigamous marriage because of criminal causes	(169)
5 Divorce due to serious illness	(170)

Chapter Three On Psychological Status of Divorce

Section 1 Psychological process of marriage	
metamorphosis	(173)
1 Nothing is more lamentable than a dead heart	(173)
2 The psychological process from marriage to divorce	(175)
3 The psychological evolving process of divorce	(177)
Section 2 Various psychological states in the process	
of divorce	(180)
1 Hesitation	(180)
2 Alerness	(181)
3 Vindintiveness	(182)
4 Antagonistic psychology	(182)
5 Indifference to life	(183)
Section 3 The psychological analysis of an adivorced	

Contents

woman	(183)
1 The motive	(183)
2 The psychological barrier	(184)
3 The psychological analysis after divorce	(189)
Section 4 The psychological status of the two sides	(191)
1 The two sides willing to separate	(191)
2 The psychological analysis of the divorcing parties	(191)
3 The psychological analysis of various divorcing parties	(197)
Section 5 The psychological status after divorce	(199)
1 Painfulness	(199)
2 Isolation	(201)
3 Pressure	(202)
4 Regretfulness	(204)
5 Relaxation	(206)

Chapter Four About the Process of Divorcing

Section 1 The administrative process	(207)
1 The legal position of a divorcing agreement	(207)
2 The theory and practice of a registered divorce	(226)
Section 2 The legal process of a divorcing case	(246)
1 Significance	(246)
2 Jurisdiction	(260)
3 Legal process	(270)
4 Limitation	(295)
5 Evidence Duty	(315)
Section 3 Special treatment to a special case	(322)
1 The proclaiming policy about an invalid marriage	(322)
2 The regulations about a divorcing case concerning ethnic groups and foreign spouses	(329)
3 The law - suit about a divorcing case concerning	

a criminal spouse	(339)
4 The third person in a divorcing case	(341)

Chapter Five On Freedom of Divorce

Section 1 A contrasting analysis between domestic and foreign divorcing case	(357)
1 Categorical reasons	(357)
2 Reasons abouted for divorce	(366)
Section 2 Reasons for divorce accepted by Law in China	(368)
1 Charateristics	(368)
2 Mconmpastibility	(374)
3 Restrictiveness	(394)
4 A second review of lawful reasons for divorce	(405)

Chapter Six On the Consequence of Divorce

Section 1 Legal consequence	(411)
1 The sonsequence after divorce	(411)
2 The history of the Legal consequence	(412)
Section 2 The termination of marriage life	(421)
1 The termination of spousal relationship	(421)
2 The expiration of marriage	(425)
3 The existence of consanguinity	(427)
Section 3 The problems of supporting and educating children after divorce	(430)
1 The relationship between a child and its parents	(430)
2 The reaction of a child	(442)
3 The reapousibity of supporting a child	(445)
4 Cost of maintenance	(459)
5 The ownership of the children in a divorcing case	(469)
Section 4 The property allocation	(471)

Contents

1 Theory and practice	(471)
2 Allocation of the property	(490)
3 Housing problem	(541)
4 Debts	(564)
5 The problem of suporting the dicorced saide	(569)
6 Compensation	(577)
 Afterword	 (589)

第一章 离婚制度论

第一节 离婚现象

一、离婚,无法避免的社会现象

自从世界上出现了第一个由男人和女人所组成的家庭,家庭的矛盾也就应运而生。

中世纪欧洲的寺院法认为夫妻是天合之作,离婚是被绝对禁止的,随之却产生了分居制度。

封建社会的中国禁止女性离婚,但法律却赋予男性“七出”的特权。

日本江户时代的“绝缘寺”实际上成为变相的“离婚裁判所”,许多离家出逃的妇女在此削发为尼,苦苦修行三载,以求解除婚姻。自1804年法国民法典创立近代社会离婚制度后,世界各国的离婚率便开始不断地、时起时落地缓慢上升,以至有的国家离婚率超过了结婚率。据说,有人已打破了个人离婚150次的纪录。

现代离婚制度顺应时代的进步,显得更为科学合理,明了简化和切实可行,为人们追求更高质量的生活提供了法律准绳。进入80年代后,西风东渐,西方思潮与东方观念、现代意识与古典传统、杂糅于一体,加之经济全球化,选择多元化,生活多样化,社会网络化,人员知识化等一系列社会变革深深地渗透到我们的私生活中,使家庭关系空前紧张起来,骚动、冲撞、蜕变,充满了疯狂和理性、激情和道德、残忍和慈悲、屈辱和饥渴、淡泊和欲望、烦恼和

欢乐、痛苦和快感、文明和愚昧、光明和黑暗、进化和退化……离婚就是这一社会变革的强烈光束照射下发出的最大反应。世界范围的离婚率也始终保持着旺盛的势头。

婚姻,作为一种幸福的象征,是志同道合的男女双方的结合。面对婚姻,人们不知为它念了多少祝词,唱了多少赞歌,作了多少祈祷。然而,自古以来,“月有阴晴圆缺,人有悲欢离合。”凡是有结合就有分离,分离的种子就在结合之中,人类得到了结婚的幸福,同时也就必然有了离婚的痛苦。不管人们的意愿是多么善良、美好,却免不了婚姻中吵架、争斗、离异现象的频频发生。恩格斯说:“如果说只有以爱情为基础的婚姻才是合乎道德的,那么也只有继续保持爱情的婚姻才合乎道德。”^① 在我们的现实生活中,既会有各种各样的情况把本来没有爱情的男女结合为夫妻,也会有各种各样的情况使夫妻间的爱情逐步冷漠、消亡。于是,一幕幕婚姻破裂的悲喜剧很自然地就在人间大舞台上展现。

谁也不会否认,离婚问题是一个实实在在的客观存在。在人类历史上,自从有了结婚,恐怕就出现了离婚。发展到今天,当今世界,上至领袖人物,下至平民百姓,五行八作,三教九流,除了某些特定的阶层,比如说宗教界人士和矢志独身的男女,几乎谁都不敢保证自己的婚姻能够维持一辈子,也就是说,几乎每一个人都会面临离婚的考验和威胁。离婚这一社会现象,普遍存在于各个阶层,而且,离婚的公开与普遍也是社会进步的重要标志之一。从历史上看,工业化以前,自给自足的自然经济占统治地位,家庭既是生产单位,又是消费单位,这就决定了古代社会很少离婚。工业革命后,成千上万的妇女走出家庭,进入工厂,取得了独立的经济地位,始有离婚问题发生,并一直呈上升趋势。离婚自由也是妇女获得解放的重要标志之一。在古代,离婚是男子的特权,他们可以强

^① 《马克思恩格斯全集》,中文版第21卷,96页。