

婚姻案件

HUNYINANJIAN
LUSHISHIWU JIAODIANWENTI JIEXI

律师实务焦点问题解析

王芳◎著

By Wangfang



- ◇ 婚姻法律师办案宝典
- ◇ 婚姻法领域最富争议的焦点分析
- ◇ 婚姻法理论与实践紧密的结合
- ◇ 集新锐性、争议性、深度性于一体
- ◇ 丰富的案例、实用的技巧、深度的理论

人民法院出版社

阅 览

婚姻案件

HUNYIN ANJIAN
LUSHISHIWU JIAODIANWENTI JIEXI

律师实务焦点问题解析

王芳◎著

By Wangfang



人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

婚姻案件律师实务焦点问题解析/王芳著. —北京:
人民法院出版社, 2012. 7
ISBN 978-7-5109-0486-8

I. ①婚… II. ①王… III. ①婚姻法—法律解释—中
国 IV. ①D923.905

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 136316 号

婚姻案件律师实务焦点问题解析

王 芳 著

责任编辑	陈燕华
出版发行	人民法院出版社
地 址	北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)
电 话	(010) 67550583 (责任编辑) 67550558 (发行部查询) 65223677 (读者服务部)
网 址	www.courtbook.com.cn
E-mail	courtpress@sohu.com
印 刷	保定彩虹印刷有限公司
经 销	新华书店

开 本	787×1092 毫米 1/16
字 数	416 千字
印 张	28
版 次	2012 年 7 月第 1 版 2012 年 7 月第 1 次印刷
书 号	ISBN 978-7-5109-0486-8
定 价	48.00 元

版权所有 侵权必究



序

作为一名婚姻家庭法的专业律师，我虽身经百战，积累丰富执业经验，却一直不敢落笔出专业书，尽管出版社和同行们一个劲儿地催我，心中总是觉得缺乏足够的自信。直到近几年，对于婚姻纠纷中出现的诸多颇具争议的焦点问题、疑难问题、空白问题，自己在办案过程中一一亲身经历，产生的强烈的研究冲动，这才开始着手构架此书。

本书重点讨论的是现行《婚姻法》及三次司法解释还没有阐明的课题，但又是现实司法实践中急需解决的问题，比如“夫妻一方以虚假诉讼方式伪造共同债务的认定及救济”，比如“离婚诉讼中公司股权的分割难点剖析”等。它不是一本浅层次介绍律师实务的书，也不是一本对现在审判实务不同观点的总结，而是对当前婚姻案件中最富争议的问题进行深度的剖析，既有不同理论观点的争锋，也有实务难点的总结分析；既有国外比较法视野的梳理，也有实务中具体操作技巧的介绍；既有详尽的法理论证，也有最新的实务案例；既有对当前法律规定的评析，也有对未来立法修法的建议。我期待借此书抛砖引玉，引来法官、学者及律师同仁们更多的智慧交集。

因为力求研究得仔细、分析得全面，全书耗费了不少时间精力，前后经历了一年半的时间才完成，为落实部分内容，我还到法院、住建委、银行、同行处进行调研与访问，写作期间还经历了《婚姻法司法解释



(三)》、《涉外民事法律关系适用法》的出台，五易其稿，虽是如此，心中仍是忐忑不安，还望各位法律专业人士不吝赐教，共同研讨。

本书交稿之时，心中颇怀感激：首先要感谢中国婚姻家庭法学会的各位学者们，自己年年参加法学会的学术研讨活动，学者身上严谨的治学之风对我影响至深，所以本书写作时查阅上百篇专业论文，搜集多篇网页消息，四处走访调研，广泛引述论证；其次，要感谢我的团队助手李爽律师、黄利军律师，他们协助我做了部分资料、案例收集整理工作，没有他们的付出，自己独立完成很是困难；最后，要感谢人民法院出版社陈燕华老师，她对我的书稿提出宝贵的建议，并且耐心地等待我的反复修改，在此深表谢意！

王芳

2012年7月2日

目 录

第一篇 离婚诉讼中夫妻一方名下的企业投资权益分割之

难点	(1)
引 言	(1)
一、本篇分析范围的界定	(1)
(一) 在实务中急需研究的对象	(1)
(二) 笔者分析的角度	(2)
二、离婚诉讼中夫妻一方名义下的有限责任公司股权分割之	
难点	(2)
(一) 有限公司股权分割概述	(2)
(二) 难点一——其他股东同意股权转让的证明	(4)
(三) 难点二——公司法与婚姻法关于“过半数股东”规定的	
冲突	(9)
(四) 难点三——待分割股权价值的确定	(10)
(五) 难点四——对分割方式不能达成一致, 法院能否判决强行	
分割股权?	(20)
(六) 难点五——离婚案件中股权分割另案审判	(23)
(七) 难点六——股权价值的保全	(25)
三、离婚诉讼中夫妻一方名义下的上市公司股票分割	(28)
四、离婚诉讼中夫妻一方名义下的其他企业投资权益分割	(32)
(一) 离婚诉讼中夫妻一方名义下的非上市公司股份分割	(32)



(二) 离婚诉讼中夫妻一方名义下的合伙企业份额分割 (32)

(三) 离婚诉讼中夫妻一方名义下的个人独资企业份额分割 (34)

五、结语 (34)

第二篇 离婚时特殊类型房产分割审判实务 (36)

一、离婚时特殊房产分割概述 (36)

(一) 我国当前离婚案件中分割的房产种类概述 (36)

(二) 本篇论述前提 (37)

(三) 离婚时房产分割所涉及的争议焦点和疑难点 (37)

二、已取得完全所有权的房产中典型特殊房产的分割 (39)

(一) 婚前一方按揭购买婚后夫妻共同还贷的房产的分割 (39)

(二) 以成本价购买的房改房的分割 (44)

(三) 经济适用房和两限房的分割 (58)

(四) 总结——现行规定需完善之处 (62)

三、尚未取得完全所有权的房产(俗称部分产权房)的分割 (63)

(一) 以标准价购买的房改房的分割 (63)

(二) 总结——现行规定需完善之处 (68)

四、尚未取得所有权的房产中典型特殊房产的分割 (69)

(一) 尚未取得所有权的房改房的分割 (69)

(二) 购房合同附劳动服务年限的房屋分割 (71)

(三) 尚未取得产权证的一般商品房的分割 (76)

(四) 总结——现行规定需完善之处 (76)

五、结语 (76)

第三篇 夫妻忠诚协议的性质及效力分析 (78)

引言 (78)

一、夫妻忠诚协议的概念、类型及学术界争议 (79)

(一) 夫妻忠诚协议的概念 (79)

(二) “忠实义务”的内涵	(80)
(三) 夫妻忠诚协议的类型	(81)
(四) 关于夫妻忠诚协议效力的不同学术观点	(82)
二、外国法中“夫妻忠诚协议”的比较研究	(85)
(一) 法国法	(85)
(二) 德国法	(86)
(三) 英国法	(88)
(四) 美国法	(89)
(五) 总结	(92)
三、夫妻忠诚协议性质及法律适用	(93)
(一) 夫妻忠实义务的性质	(93)
(二) 夫妻忠诚协议的民事契约性质	(96)
(三) 民事行为效力规则的适用	(98)
(四) 婚姻家庭身份法的适用	(102)
(五) 公序良俗原则是效力认定的重要标准	(103)
四、变更人身权利义务的忠诚协议效力	(104)
(一) 以婚姻关系终止或过错方丧失离婚自由权为违约责任的 忠诚协议	(104)
(二) 以丧失未成年子女监护权、探望权或直接抚养权为违约 责任的忠诚协议	(106)
(三) 对前述两类夫妻忠诚协议效力分析的总结	(107)
五、变更财产权利义务的忠诚协议效力	(108)
(一) 以丧失夫妻共同财产所有权、个人财产所有权为违约 责任的忠诚协议	(108)
(二) 以过错方支付赔偿金为违约责任的忠诚协议 (不以离婚 为前提)	(110)
(三) 以离婚时过错方支付离婚损害赔偿金为违约责任的忠诚 协议	(113)



(四) 对夫妻忠诚协议契约自由的必要限制	(116)
六、对我国夫妻忠诚协议效力认定的综合思考	(119)
(一) 肯定夫妻忠诚协议效力的可操作性	(119)
(二) 若肯定夫妻忠诚协议的效力可能产生的积极社会影响	(120)
(三) 若肯定夫妻忠诚协议的效力可能产生的消极影响	(121)
(四) 对我国夫妻忠诚协议效力认定的总结	(122)
结 语	(123)
第四篇 夫妻共同债务及个人债务的认定	(124)
一、引言	(124)
二、夫妻共同债务及个人债务的认定	(126)
(一) 外国立法中对夫妻债务规定可供借鉴之处	(126)
(二) 夫妻共同债务的认定原则及范围	(127)
(三) 夫妻个人债务的认定原则及范围	(130)
三、司法审判实践中争议焦点问题分析	(132)
(一) 夫妻因履行抚养、赡养义务形成的债务性质	(132)
(二) 因夫妻一方的侵权及犯罪行为所导致的债务性质	(134)
(三) 夫妻在长期分居期间所形成的债务性质	(135)
(四) 夫妻一方因接受教育和培训(智力投资)而形成的债务性质	(137)
(五) 对于婚姻存续期间夫妻一方以新债偿还旧债的处理	(138)
(六) 婚姻关系存续期间,第三人起诉夫妻一方或双方的债务性质认定	(138)
(七) 离婚诉讼中,以一方名义所负且非举债方并不知情的债务性质的认定	(140)
(八) 离婚诉讼中,对夫妻一方持法院已生效判决或调解书所确定债务性质的认定	(142)
(九) 离婚诉讼中,对夫妻一方与其父母之间的单方借条所生	



(384) 债务的性质认定	(143)
(385) 四、夫妻债务的清偿	(144)
(386) (一) 其他国家及地区对夫妻债务清偿规定的可借鉴之处	(144)
(387) (二) 我国当前对夫妻共同债务的清偿规定	(145)
(三) 我国当前对夫妻个人债务的清偿规定	(145)
(388) (四) 夫妻个人债务及共同债务并存时的清偿顺序	(146)
(389) 五、司法实践中突出的夫妻债务清偿问题	(146)
(390) (一) 婚姻关系存续期间以一方名义所负债务的司法文书强制 执行问题	(146)
(391) (二) 对于夫妻一方个人债务, 债权人可否要求夫妻婚内分割 共同财产以便清偿其债务或直接要求用共同财产清偿其 债务?	(149)
(392) (三) 夫妻非举债方能否另行起诉, 要求确认已生效判决或 调解书所确定的债务的性质	(153)
(393) 六、对我国目前夫妻制度的完善建议	(155)
(394) (一) 现行立法关于夫妻债务规定所存在的问题	(155)
(395) (二) 对于我国立法的完善建议	(156)
(396) (三) 对现行司法审判程序进行调整与完善	(158)
(397) 七、结语	(159)

第五篇 利用虚假诉讼手段伪造夫妻共同债务的认定及司法

救济渠道	(161)
(402) 一、当前突出的司法焦点: 利用虚假诉讼伪造夫妻共同债务的 现状及常见手段	(161)
(403) 二、立法上关于夫妻共同债务的一般认定规则	(163)
(404) (一) 夫妻共同债务的“用途标准”	(163)
(405) (二) 夫妻共同债务的推定规则	(164)
(406) 三、司法实务中区分不同情况认定夫妻共同债务	(165)



(一) 债务纠纷中对夫妻共同债务的认定	(165)
(二) 离婚诉讼中对夫妻共同债务的认定	(167)
四、目前司法实践中所存在的突出问题	(168)
(一) 在第三人(债权人)起诉的债务纠纷中	(168)
(二) 婚姻关系存续期间,夫妻一方利用虚假诉讼伪造夫妻共同 债务,配偶方能否申请婚内分割夫妻共同财产?	(174)
(三) 对于法院生效判决或调解书中所确认的债务,在离婚诉讼 中法官该如何对待?	(176)
(四) 债务纠纷的生效判决或调解书强制执行过程中,夫妻非举 债方的执行异议及救济措施	(176)
(五) 执行庭对债务判决强制执行的现行规定及漏洞	(177)
五、对目前立法现状及司法操作实践的完善建议	(178)
(一) 加大债务纠纷诉讼中法官的审查职责,规范判决书、调解 书认定内容	(178)
(二) 在第三人提起债务诉讼中,法官需认定共同债务时,应追 加债务人配偶为被告	(178)
(三) 完善离婚诉讼中双方对债务的举证责任的分配	(179)
(四) 规范并逐步统一涉及债务判决执行的程序	(180)
(五) 完善婚内夫妻一方或应债权人请求分割共同财产的制度	(181)
(六) 建立当事人以虚假诉讼伪造共同债务行为的责任追究制度	(182)
六、结语	(184)
 第六篇 婚姻登记瑕疵焦点问题	(186)
(一)、当前司法实务中婚姻登记纠纷常见类型及突出问题	(186)
(二)、婚姻登记基本观点介绍	(187)
(一) 婚姻的概念及婚姻登记的概念分析	(187)
(二) 关于婚姻登记性质的学说及笔者对其性质的界定	(187)
(三) 登记在我国现行婚姻要件中的地位分析及婚姻登记瑕疵	

的概念界定	(191)
(四) 婚姻登记瑕疵的法律后果分析	(192)
三、我国现行关于处理婚姻登记瑕疵纠纷的司法实务	(196)
(一) 我国现行处理婚姻登记瑕疵纠纷的突出问题	(196)
(二) 婚姻登记机关处理婚姻登记瑕疵纠纷的实践情况及矛盾 分析	(197)
(三) 运用行政或民事诉讼处理婚姻登记瑕疵诉讼的现状与矛盾	(199)
四、我国当前婚姻登记瑕疵的具体类型及其对婚姻的效力影响, 兼谈对当事人的法律救济	(203)
(一) 当事人未亲自办理结婚登记对婚姻的效力影响	(203)
(二) 当事人身份出现错误: 即借用他人名义或身份证登记结婚 对当事人婚姻的效力影响	(208)
(三) 当事人登记结婚的申请材料有瑕疵对其婚姻效力的影响	(209)
(四) 当事人在非管辖地登记结婚对其婚姻效力的影响	(211)
(五) 婚姻登记当事人无民事行为能力对其婚姻效力的影响	(212)
五、对我国婚姻登记制度的完善建议	(213)
(一) 合理分配对婚姻登记瑕疵纠纷的主管权限	(213)
(二) 完善立法, 明确婚姻登记瑕疵的概念, 扩大无效婚姻和 可撤销婚姻的情形, 为更多的婚姻登记瑕疵纠纷提供民事 诉讼的救济途径	(214)
六、总结	(215)
 第七篇 夫妻一方擅自无偿处分共同财产行为的效力	(216)
一、夫妻一方擅自无偿处分共同财产行为的性质	(216)
(一) 夫妻一方擅自无偿处分共同财产行为性质的不同观点	(216)
(二) 日常家事代理权与无权处分	(218)
二、夫妻一方擅自无偿处分共同财产对善意第三人的效力	(219)
(一) 日常家事代理权范围内的赠与对善意第三人的效力	(220)



(二) 日常家事代理权以外的赠与对善意第三人的效力	(220)
(三、夫妻一方擅自将共同财产赠与婚外情人的效力分析及法律救济手段	(226)
(一) 夫妻一方擅自将共同财产赠与主观恶意的婚外情人的合同效力分析	(226)
(二) 夫妻一方擅自将共同财产赠与主观善意的婚外情人的有效性分析	(231)
(三) 最具操作性的法律救济手段分析	(232)
四、对我国现有立法的不足及完善构想	(237)
(一) 完善日常家事代理权	(237)
(二) 建立婚内民事侵权责任制度	(237)
(三) 引入夫妻非常财产制	(239)
(四) 建立婚内财产追加计算制度	(240)
第八篇 夫妻财产约定热点问题研究	(243)
(一、当前司法实践中夫妻财产约定突出的问题	(243)
(二、关于夫妻财产约定的基本认识	(244)
(一) 夫妻财产约定的概念界定	(244)
(二) 夫妻财产约定的性质界定	(244)
(三、关于夫妻财产约定的成立和生效要件	(245)
(一) 夫妻财产约定的成立要件分析	(246)
(二) 夫妻财产约定的生效要件分析	(246)
(四、关于夫妻财产约定的效力分析	(253)
(一) 财产约定适用上的优先效力	(253)
(二) 夫妻财产约定的对内效力分析	(254)
(三) 夫妻财产约定的对外效力分析	(255)
(五、当前司法实践中夫妻财产约定争议焦点	(257)
(一) 附条件的夫妻财产约定	(257)



(二) 夫妻财产约定中不动产赠与条款是否要履行物权变动形式才生效	(258)
(三) 夫妻财产约定中将部分共有财产赠与给第三人的效力认定	(261)
(四) 夫妻一方可否持夫妻财产约定起诉要求对方强制履行	(262)
(五) 当事人可否请求法院对夫妻财产约定进行变更、撤销和确认无效	(263)
(六) 夫妻财产约定能否追究违约责任	(266)
(七) 通过夫妻财产约定规避债权人主张权利的问题	(267)
六、我国当前夫妻财产约定制度的评价及完善建议	(268)
(一) 对我国当前夫妻财产约定制度的简要评析	(268)
(二) 对完善我国夫妻财产约定制度的具体建议	(269)
第九篇 非婚同居期间财产纠纷焦点问题	(275)
引 言	(275)
一、介绍当前因非婚同居所引发的财产纠纷类型及争议焦点	(275)
二、非婚同居的界定	(276)
(一) 非婚同居的概念	(276)
(二) 非婚同居的构成要件	(276)
(三) 非婚同居的分类	(277)
(四) 非婚同居财期间财产关系的性质	(279)
三、非婚同居期间的财产权利义务关系——比较法研究	(280)
(一) 如何确定非婚同居者之间的财产归属?	(280)
(二) 非婚同居者间的财产权利如何行使?	(282)
(三) 非婚同居者间是否有互相扶养的权利义务?	(282)
(四) 非婚同居者对第三人的债务如何承担?	(283)
(五) 非婚同居者之间是否有相互的继承权?	(284)
(六) 第三人造成非婚同居者一方损害, 另一方是否对第三人享有赔偿的请求权?	(285)



(七) 非婚同居者对共同居住房屋是否享有优先承租权?	(285)
(四) 非婚同居关系解除时的财产分割	(286)
(一) 财产分割原则	(286)
(二) 司法审判中常见纠纷的处理	(290)
五、对我国非婚同居财产纠纷的立法制度的评价及建议	(296)
(一) 我国对于非婚同居财产纠纷的立法现状及评价	(296)
(二) 对我国非婚同居财产纠纷的立法制度建议	(297)
六、结语	(300)
第十篇 分居期间的财产分割及子女抚养争议问题	(302)
一、当前司法审判实践中突出的分居财产纠纷及子女抚养争议 焦点概要	(302)
二、如何界定法律制度上的“分居”	(303)
(一) “分居”的含义	(303)
(二) 国外规定中可供借鉴的地方	(304)
(三) 如何举证夫妻处在分居期间	(305)
三、分居期间夫妻财产性质认定分析	(306)
(一) 各国各地区关于分居期间夫妻财产制的规定	(306)
(二) 我国当前的规定及实务中的一般做法	(307)
(三) 分居期间应采何种财产制? ——建立夫妻共同财产 分割制度的必要性	(309)
四、司法实践中突出的分居财产纠纷及处理思路	(310)
五、分居期间夫妻一方对外所负债务之性质认定	(317)
(一) 以认定个人债务为原则	(317)
(二) 以认定为共同债务为例外	(319)
六、司法实践中的其他争议债务纠纷	(320)
七、分居期间子女抚养费纠纷的处理	(321)
(一) 分居期间, 要求未和子女共同生活的一方给付抚养费的	



争议	(321)
(二) 分居期间的探望权纠纷	(322)
八、建立我国分居制度的立法构想	(324)
(一) 分居和离婚的关系	(324)
(二) 分居的类型	(325)
(三) 分居的理由	(325)
(四) 分居的效力	(326)
(五) 分居的终止	(327)
九、结语	(328)
 第十一篇 夫妻一方私自转移、隐匿夫妻共同财产行为效力及救济	(329)
一、夫妻一方为转移共同财产而擅自出卖共有房屋的效力及救济	(329)
(一) 夫妻一方为转移共同财产而擅自出卖共有房屋的效力	(329)
(二) 夫妻一方为转移共同财产而擅自出卖共有房屋的救济手段	(335)
二、对夫妻一方隐匿、转移共同存款的认定及对策	(341)
(一) 隐匿银行账户	(341)
(二) 将银行存款取出并隐匿	(342)
(三) 以他人名义开立银行账户	(343)
三、夫妻一方私自隐匿、转移股权行为的效力分析与救济	(344)
(一) 夫妻一方将自己名下股权私自转让行为的效力分析	(344)
(二) 司法实践中的救济措施	(349)
四、对夫妻一方私自转移、隐匿夫妻共同财产行为的法律救济措施的完善	(352)
(一) 建立并完善夫妻共有财产的管理权制度	(352)
(二) 建立夫妻财产侵权责任制度	(356)
(三) 建立并完善我国婚内分割夫妻共同财产制度	(357)



(四) 强化登记机关审查义务	(360)
第十二篇 涉外离婚案件管辖权的梳理	(362)
(一) 引言	(362)
(二) 什么是涉外婚姻?	(362)
(一) 什么是“涉外婚姻”	(362)
(二) 涉外婚姻案件的重点	(363)
(三) 与管辖权有关的几个概念——住所、经常居所、管辖权	(364)
(四) 确定涉外离婚诉讼管辖权考量的因素——有“适当”联系	(364)
(五) 我国目前有关涉外离婚案件管辖权的法律及相关司法实践	(365)
(一) 中国与其他国家所缔结的国际条约	(365)
(二) 管辖协议的排他效力	(366)
(三) 涉外离婚案件当事人可否协议选择涉外离婚诉讼的管辖?	(367)
(六) 涉外离婚案管辖权的焦点问题及案例分析	(368)
(一) 我国涉外离婚案件管辖的一般原则	(369)
(二) 我国涉外离婚案件管辖的特殊规定	(372)
(七) 管辖权冲突的解决	(377)
(一) 中国对涉外离婚诉讼管辖权积极冲突的规定及不足	(377)
(二) 完善我国涉外离婚诉讼管辖权积极冲突协调机制的建议	(380)
(八) 结语	(382)
第十三篇 涉外婚姻关系法律适用	(383)
(一) 引言	(383)
一、涉外结婚条件法律适用	(383)
(一) 实质要件——结婚需满足的条件依哪国的法律确定?	(384)
(二) 关于登记结婚的焦点问题——双方均非内地居民之间结婚 的,可否在中国内地登记结婚?	(386)
(三) 关于结婚法律适用的焦点问题	(386)