

主编=蒋 月

新婚姻法实务丛书

离婚事务

处理

陈国英 郭少芳 黄宇霞 陈蒋齐

图书在版编目(CIP)数据

离婚事务处理/陈国英等编著. —厦门:厦门大学出版社, 2001.

12

(新婚姻法实务丛书; 4/蒋月主编)

ISBN 7-5615-1820-X

I. 离… I. 陈… III. 离婚法-基本知识-中国 IV. D923.905

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2001)第 075464 号

厦门大学出版社出版发行

(地址:厦门大学 邮编:361005)

<http://www.xmupress.com>

xmup@public.xm.fj.cn

福建沙县方圆印刷有限公司印刷

2002 年 1 月第 1 版 2002 年 1 月第 1 次印刷

开本:787×1168 1/32 印张:6.25 插页:2

字数:132 千字 印数:1—5 000 册

定价:12.00 元

本书如有印装质量问题请直接寄承印厂调换

总 序

2001年4月28日,经过修正的《中华人民共和国婚姻法》(在本丛中简称为新婚姻法)公布施行。这是我国公民婚姻家庭生活中的一件大事,关系到每个家庭、每个人的切身利益。为了便于群众了解新婚姻法,正确运用新婚姻法处理好婚姻家庭关系,维护本人及亲人的合法权益,我应厦门大学出版社之邀,主持编写了这套《新婚姻法实务丛书》。

本丛书共四册,分别是《新婚姻法导读》、《合法婚姻的成立》、《家庭成员的权利和义务》、《离婚事务处理》。《导读》一书从总体上介绍了新婚姻法中的新制度、新内容和新精神;其余三本书内容依次围绕新婚姻法中结婚、家庭关系、离婚三章规定展开的。将新婚姻法内容分解成四本书近800个问题,逐一解答,这是一次新的尝试。

本丛书有三个显著特点:一是问答式体例,直观实用。每本书设定了约200个问题,逐一解答。所设问题贴近生活,解答依据新婚姻法及现行法相关规定,参考价值大。二是理论解析和案例相结合,重要问题之下一般都附有来自实际的案例,针对性强。三是语言易懂,有很强的可读性。

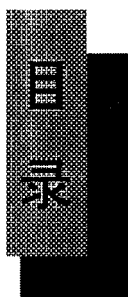
丛书由主编拟定写作计划,包括每本书的书名、问题设计和写作要求,邀请各书撰稿人。作者们分别来自厦门大学法律系和福建省厦门市法律实务界,是具有长期审理婚姻家庭案件阅历的资深法官、从事妇女权益保障丰富经验的同志,及从

事婚姻家庭法专门研究的学者。全部书稿最后均经主编审阅、修改而定。

学好新婚姻法,能助公民避免婚姻家庭纷扰,维护您和家人的合法权益。我相信这套普及新婚姻法知识的小册子,对大家学习、理解和利用新婚姻法会有所帮助,希望它们能够成为广大群众日常生活的良师益友。

蒋月

2001. 12. 16



总序..... (1)

- 1 离婚的法律含义是什么..... (1)**
- 2 离婚应通过什么程序办理才有效? (1)**
- 3 登记离婚和诉讼离婚有何相同和不同? (2)**
- 4 谁先提出离婚谁吃亏吗? (4)**
- 5 离婚要单位介绍信吗? (5)**
- 6 登记离婚应具备哪些条件? (5)**
- 7 登记离婚需要哪些证明? (7)**
- 8 离婚登记机关的职责有哪些? (8)**
- 9 是共有财产登记离婚有哪些程序性规定? (9)**
- 10 离婚协议书应写明哪些内容? (10)**
- 11 离婚协议书是否需要公证? (11)**
- 12 登记离婚需要多长时间? (12)**
- 13 已经登记离婚的当事人可以翻悔吗? (13)**
- 14 登记离婚后对方不履行离婚协议时应怎么办? (14)**
- 15 弄虚作假骗取的离婚证能撤销吗? (14)**
- 16 离婚案件应该向哪个法院起诉? (15)**

17	哪些离婚案件应向原告住所地法院起诉?	(16)
18	起诉离婚应注意哪些事项?	(17)
19	在法院离婚要经过哪些阶段?	(18)
20	离婚案件缠身却没钱请律师怎么办?	(19)
21	离婚当事人需承担哪些举证责任?	(19)
22	丈夫在哪些情况下不能要求离婚?	(20)
23	妻子任何时候都有权要求离婚吗?	(22)
24	现役军人的配偶要求离婚一定得军人同意 吗?	(23)
25	对哪些情况属于军人一方具有重大过错?	(24)
26	军人单方要求离婚该如何处理?	(25)
27	双方均是军人时一方要求离婚时该怎么办?	(26)
28	判断是否准许离婚的法定原则是什么?	(26)
29	怎样判断夫妻感情是否确已破裂?	(27)
30	法院审理离婚案件为什么必须要调解?	(29)
31	哪些情形属于夫妻感情确已破裂?	(29)
32	什么是重婚?	(30)
33	有配偶者与他人同居是指哪些情形?	(31)
34	什么是家庭暴力?	(32)
35	哪些情形构成虐待家庭成员?	(33)
36	什么是遗弃家庭成员?	(34)
37	其他导致夫妻感情破裂的情形主要有哪 些?	(35)
38	什么是法律上的分居?	(37)
39	如何计算分居时间?	(38)
40	夫妻分居两年就能自然离婚吗?	(38)
41	哪些情形属于配偶一方有过错?	(39)
42	夫妻一方有恶习屡教不改怎么办?	(40)

- 43 夫妻一方有精神病还能离婚吗? (41)
- 44 一方被判刑后对方可以要求离婚吗? (43)
- 45 能要求与身患重病的配偶离婚吗? (44)
- 46 夫妻一方下落不明时该怎么办? (45)
- 47 夫妻双方中哪一方主动提出离婚的多? (47)
- 48 中国学生在国外留学期间欲离婚该怎么办? (47)
- 49 离婚时哪些财产属于夫妻共同财产? (48)
- 50 怎样区分夫妻共同财产和家庭共同财产? (50)
- 51 分割夫妻共同财产的法律原则有哪些? (51)
- 52 以夫妻一方名义存储的存款是不是夫妻共
同财产? (54)
- 53 房改房离婚时该如何分割? (55)
- 54 儿子离婚时父母为其结婚盖的房子会被分
掉吗? (56)
- 55 前夫单位不让已离婚的女方居住原配公房
合法吗? (57)
- 56 离婚的媳妇能否要求居住使用原公婆承租
的公房? (59)
- 57 离婚时夫妻共居的男方单位房屋该如何处
理? (59)
- 58 一方婚前购买后由另一方出资装修的房屋
离婚时怎么处理? (60)
- 59 夫妻一方有权分割对方婚前贷款购买婚后
由其本人还贷的房屋吗? (61)
- 60 父母给女儿的嫁妆离婚时属于女方个人财
产吗? (62)
- 61 哪些债务属于夫妻共同债务? (62)
- 62 处理夫妻共同债务的原则有哪些? (64)

- 63 离婚时如何防止一方擅自转移财产? (65)
- 64 离婚时对方突然提出许多债务该怎么办? (66)
- 65 哪些债务属于个人债务? (67)
- 66 向父母借的钱在离婚时不能算债务吗? (68)
- 67 离婚时一方尚未取得经济利益的知识产权
如何处理? (69)
- 68 婚前财产在婚后得孳息是否属于夫妻共同
财产? (70)
- 69 离婚后发现对方隐藏的原共同财产还能要
求分割吗? (71)
- 70 社会保险金是否属于夫妻共同财产? (73)
- 71 复员转业军人的复员费或转业费属于夫妻
共同财产吗? (74)
- 72 夫妻分居期间一方所得财产是夫妻共同财
产吗? (74)
- 73 哪些情形下离婚双方对公房都有承租权? (75)
- 74 离婚时所住公房的承租权应归谁? (76)
- 75 夫妻出资购得部分或资金部产权的房屋离
婚时如何处理? (77)
- 76 以夫妻一方名义投资的股份在离婚时该如
何处理? (78)
- 77 家庭承包经营的土地在离婚时该如何处理? (79)
- 78 婚前个人财产在婚后共同生活中自然消耗
的,离婚时能否要求补偿? (80)
- 79 离婚后能否以财产协议公证方式来处理未
经分割的共同财产? (81)
- 80 离婚时一方生活有困难时该怎么办? (82)

- 81 生活困难一方能要求居住使用对方婚前的房屋吗? (83)
- 82 委托律师代理离婚诉讼后本人能否不出席法庭? (84)
- 83 离婚案件原告要求撤诉时被告能否提起反诉? (85)
- 84 对家庭贡献多的夫妻一方在离婚时能要求对方补偿吗? (86)
- 85 什么是离婚损害赔偿? (87)
- 86 哪些情况下可以要求对方给予离婚损害赔偿? (88)
- 87 离婚损害赔偿范围包括哪些? (89)
- 88 无过错一方能要求第三者给予离婚损害赔偿吗? (90)
- 89 婚前多次流产的女方离婚时能要求对方赔偿吗? (92)
- 90 无过错一方请求对方损害赔偿时能提赔偿金额是多少? (92)
- 91 人民法院判决离婚时精神损害赔偿金会考虑哪些具体因素? (94)
- 92 能以对方与人通奸为由要求离婚损害赔偿吗? (95)
- 93 离婚损害赔偿应在什么时候提出? (96)
- 94 不同意离婚的被告能提离婚损害赔偿吗? (97)
- 95 离婚过错赔偿与夫妻共同财产分割有什么区别? (98)
- 96 能证明离婚损害的证据有哪些? (99)
- 97 离婚损害赔偿所需的证据如何收集? (100)

- 98 雇佣私人侦探跟踪对方或第三者合法吗? (100)
- 99 与外国人离婚一定要向中国的法院起诉吗? (101)
- 100 华侨与中国内地居民离婚应该怎样处理? (102)
- 101 台湾同胞与中国内地居民离婚应该怎么办? (102)
- 102 港澳居民与内地居民离婚应该怎么办? (103)
- 103 出国前需要办理离婚身份公证吗? (104)
- 104 一方在外国法院起诉离婚后另一方置之不理对吗? (104)
- 105 离婚诉讼费是如何计算和承担的? (107)
- 106 律师代理离婚官司的费用是如何计算和承担的? (108)
- 107 判决不准离婚后要不要上诉? (109)
- 108 在内地结婚后现居住在香港的当事人要离婚应如何办理? (110)
- 109 离婚案件能否申请再审? (111)
- 110 离婚也会有假吗? (112)
- 111 为什么要坚持离婚自由? (113)
- 112 父母离婚对孩子有哪些影响? (114)
- 113 离婚父母谁有权与孩子共同生活? (115)
- 114 离婚时孩子的抚养问题该怎样安排为好? (116)
- 115 两周岁以下的子女在什么情况下可随父亲共同生活? (117)
- 116 父母一方丧失生育能力是争夺子女直接抚养权的有利条件吗? (118)
- 117 父母一方有其他子女时无权与该子女共同生活吗? (119)

- 118 患有严重疾病父母一方能否得到孩子抚养权? (119)
- 119 未成年子女能否选择与父母哪一方共同生活? (120)
- 120 法官是如何征求孩子愿随父或随母生活的意见? (121)
- 121 在变更抚养关系时 10 周岁以上和 10 周岁以下的子女有何区别? (122)
- 122 离婚父母可否轮流抚养子女? (123)
- 123 轮流抚养子女比单方抚养子女对子女更有利吗? (124)
- 124 祖父母或外祖父母可以要求抚养父母离婚的孙子女或外孙子女吗 (126)
- 125 如何确定子女抚育费的金额? (127)
- 126 已确定抚养费数额后可以要求增加吗? (127)
- 127 子女是否享有请求增加抚养费的权利? (128)
- 128 抚养费可以减少或免除给付吗? (129)
- 129 子女抚养费的协议或判决一旦形成就永远不能变了吗? (130)
- 130 子女抚养费定期支付好还是一次性支付好? ... (132)
- 131 什么情况下可以要求对方一次性支付子女抚育费? (132)
- 132 离婚父母一方无经济收入或下落不明时是否免除其给付义务? (133)
- 133 允许离婚父母用财物折抵应付的子女抚育费吗? (134)
- 134 父母离婚时约定由直接抚养方负担子女全部抚育费的协议有效吗? (135)

- 135 子女抚育费付到什么时候为止? (136)
- 136 什么情况下离婚父母需要负担成年子女
必要的抚育费? (137)
- 137 父母对未成年子女的抚养与对成年子女
的抚养责任一样吗? (137)
- 138 成年子女要父母负担大学费用的请求都
能得到法院的支持吗? (139)
- 139 离婚时能要求原共同生活的继父或继母
承担继子女的抚养费吗? (139)
- 140 离婚诉讼期间父母双方均拒绝抚养子女
怎么办? (141)
- 141 父母一方擅自改变孩子姓氏的该怎么办?
..... (141)
- 142 父母一方能以子女已变更姓氏为由拒付
抚育费吗? (142)
- 143 抚养关系在什么情形下可以要求改变? (143)
- 144 离婚后子女变更姓氏能否作为不同意变
更抚养关系的抗辩理由? (144)
- 145 登记离婚时关于子女抚养的约定能否申
请强制执行? (145)
- 146 父母一方或双方拒不执行有关抚养费的
判决或裁定时怎么办? (146)
- 147 子女应如何对待父母的离婚? (147)
- 148 父母离婚后未成年子女致人损害的民事
责任应由谁来承担? (149)
- 149 父母离婚后未成年子女的财产应由谁管
理? (150)
- 150 什么叫探望权? (151)

- 151 什么人享有探望权? (151)
- 152 协商或判令探望权时应确定哪些事项? (152)
- 153 离婚后对方不让我看孩子该怎么办? (153)
- 154 原商定的探望时间不合适能要求改吗? (155)
- 155 探望权人可以要求假期将孩子带回家共同生活适当时间吗? (156)
- 156 离婚父母多年未付抚养费还可以探望子女吗? (157)
- 157 能以免除对方抚养义务要求其放弃探望子女的权利吗? (158)
- 158 祖父母和外祖父母有探望孙子女和外孙子女的权利吗? (159)
- 159 叔伯父姑舅姨可以探望侄甥吗? (161)
- 160 子女有权拒绝父或母的探望吗? (162)
- 161 孩子拒绝父母一方探望时该怎么办?? (163)
- 162 离婚后对方把孩子抢走了怎么办? (165)
- 163 哪些情形下可以中止探望权人行使探望权? (166)
- 164 中止探望权人的探望权一定要通过法院吗? (167)
- 165 与子女共同生活一方协助对方行使探望权的义务具体有哪些要求? (168)
- 166 直接抚养子女的父母一方有权改变子女的姓名吗? (169)
- 167 抚养子女方不协助法院执行探望判决怎么办? (170)
- 168 养父母离婚后对养子女是否仍有抚养教育义务? (171)

169	继父母与生父母离婚是否当然就解除了 继父母子女关系?	(172)
170	继父母与生父母离婚时对形成抚养关系 的继子女可否拒绝继续抚养?	(173)
171	人工授精所生子女在父母离婚时应由谁 抚养?	(174)
172	离婚父母对未成年子女的权利义务有无 差别??	(175)
173	离婚父母如何行使对未成年子女的权利 义务?	(176)
174	一方不执行涉及财产分割、抚养费、抚养 费的判决或裁定时该怎么办?	(178)
附录	中华人民共和国婚姻法.....	(180)

1

离婚的法律含义是什么？

离婚是指夫妻双方依照法律规定的条件和程序解除婚姻关系的行为。离婚是一种法律行为，必须依照法律的规定来办理，经国家有关机关的批准才能生效，而不是由当事人自己说离婚就算是离婚了。

离婚的前提条件是当事人双方必须有合法的夫妻关系，没有合法的夫妻身份，只是双方在一起非法同居，就谈不上离婚。离婚只能由夫妻双方或其中的一方提出，除夫妻双方以外的任何局外人都无权对他人的婚姻提出解除的要求。当然，法律赋予夫妻双方平等的婚姻自由权，任何一方都有权单独提出离婚的请求。

离婚的实质就是终止当事人现有的夫妻身份关系。这和结婚正好相反，结婚是建立婚姻关系的行为，而离婚是消灭婚姻关系的行为。离婚对于婚姻关系的消灭并非简单地是夫妻双方分别居住或是夫妻双方经济相互独立，离婚也绝不是过去封建社会所说的“休妻”、“出妻”，而是将依照法律所缔结的婚姻关系予以解除。

2

离婚应通过什么程序办理才有效？

根据新婚姻法第 31 条和第 32 条的规定，办理离婚有两种不同程序：即行政程序和诉讼程序，也就是通常所说的登记离婚和起诉离婚。

登记离婚,又称两愿离婚、协议离婚,是指夫妻双方一致同意离婚,对离婚后子女抚养及财产分割等问题达成一致意见,双方共同申请离婚,经婚姻登记管理机关核准并发给离婚证从而解除夫妻关系的离婚方式。也就是说,协议离婚要求夫妻双方必须就离婚、子女及财产的有关问题达成共识,并共同持有有关的证件和证明向婚姻登记机关提出离婚申请,婚姻登记机关收到当事人的申请后,对经查实符合离婚条件的离婚申请予以登记并发给离婚证。

诉讼离婚,又称裁判离婚,是指夫妻双方对离婚问题没有达成协议,或虽双方一致同意离婚,但在子女抚养、财产分割等有关问题上意见不一时一方向人民法院起诉离婚,由人民法院依民事诉讼程序处理其离婚纠纷而形成的离婚方式。诉讼离婚要求至少要有夫妻一方主动向人民法院提起离婚诉讼,法院方可介入。按照离婚案件的审理方式,诉讼离婚又分为:(1)调解离婚,即双方当事人法院的调解下,达成离婚及离婚后子女抚养、夫妻财产分割等方面的协议。人民法院将当事人的协议制作成民事调解书作为准予当事人双方离婚的法律文件。(2)判决离婚,即人民法院经调解无效,就案件处理作出判决。判决的结果有两种不同情形:一是法院认为当事人双方夫妻感情并未破裂,虽然调解无效,依法判决驳回原告的离婚请求;二是认为夫妻感情确已破裂,做出准予解除婚姻关系,并处理子女抚养及夫妻共同财产分割等问题的判决。

3

登记离婚和诉讼离婚有何相同和不同?

登记离婚和诉讼离婚是我国现行法律规定的两种离婚方

式,任何夫妻若要主动解除婚姻关系都必须通过其中的一种方式来完成。当事人有权选择其中任何一种程序,但适用任何一种程序均须符合规定条件。二者的相同之处在于:(1)离婚双方必须有合法的夫妻身份;(2)必须依照法律规定的程序经由某一国家机关的审查和认可;(3)最终取得了同样的法律效果:婚姻关系消灭。

二者的不同之处在于:(1)提出离婚的主体不同,登记离婚是由夫妻双方在自愿的基础上共同提出的,而诉讼离婚是在双方无法达成共识的情况下由一方首先提出来的,一方充当原告,另一方则为被告可以同意离婚,也可以不同意。(2)受理的机关不同,登记离婚的受理机关是婚姻登记机关按照《婚姻登记管理条例》第5条的规定,我国办理离婚登记的机关,在城市是街道办事处或者市辖区、不设区的市人民政府的民政部门,在农村是乡、民族乡、镇的人民政府。诉讼离婚的受理机关是基层人民法院按照我国《民事诉讼法》的规定,离婚诉讼由被告户籍所在地人民法院管辖,被告户籍所在地与经常居住地不一致的,由经常居住地人民法院管辖。(3)具体程序不同,登记离婚属于行政程序,一般要经过申请、审查、批准三个程序。而诉讼离婚属于司法程序,要经过起诉、受理、答辩、开庭审理(包括法庭调查、辩论、调解)、判决,如果当事人不服一审判决,还会引起上诉、再审、执行等程序。(4)所需费用不同。登记离婚只收取离婚证工本费等小额费用;诉讼离婚除按离婚请求收费,还要按双方争议财产价值大小按比例收取诉讼费。(5)所需时间不同,通常诉讼离婚的审理期限为1~3个月,长可以为6个月,如果发生上诉,时间更长,而登记离婚应在15天至一个月之内结束。总之,登记离婚的程序比起诉讼离婚,手续较为简单、方法便当、所需的时间也比较短,利于当