

裸露的权利



and American Laws

[美]张哲瑞联合律师事务所

- ★ 性自由：戴着镣铐跳舞
- ★ 性产业：徘徊在色与性之间
- ★ 性、性别与性歧视
- ★ 性犯罪：阳光下的罪恶
- ★ 家庭：割不断的性纽带
- ★ 性：不只是传宗接代
- ★ 妻妾成群：对男人永远的诱惑？



法律出版社
LAW PRESS·CHINA



D971.24/6=2

2006



and
American Laws

裸露的权利

美国法与性



第二版

[美] 张哲瑞联合律师事务所 • 编著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目 (CIP) 数据

裸露的权利：美国法与性 / [美国] 张哲瑞联合律师事务所
编著. —修订本. —北京：法律出版社，2006.1

ISBN 7-5036-6006-6

I. 裸… II. 美… III. 性犯罪 - 案例 - 美国 IV. D971.24

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 144848 号

©法律出版社·中国

责任编辑 / 伍远超	图书整体设计 / 于 佳
出版 / 法律出版社	编辑 / 法律应用出版分社
总发行 / 中国法律图书有限公司	经销 / 新华书店
印刷 / 北京中科印刷有限公司	责任印制 / 陶 松
开本 / 787 × 1092 毫米 1/16	印张 / 16.75 字数 / 200 千
版本 / 2006 年 1 月第 2 版	印次 / 2006 年 1 月第 1 次印刷
法律出版社 / 北京市丰台区莲花池西里 7 号 (100073)	
电子邮件 / info@lawpress.com.cn	电话 / 010-63939796
网址 / www.lawpress.com.cn	传真 / 010-63939622
中国法律图书有限公司 / 北京市丰台区莲花池西里 7 号 (100073)	
传真 / 010-63939777	
客服热线 / 010-63939792	中法图第一法律书店 / 010-63939781/9782
网址 / www.chinalawbook.com	中法图北京分公司 / 010-62534456
电子邮件 / service@chinalawbook.com	中法图上海公司 / 021-62071010/1636
中法图深圳公司 / 0755-83072995	中法图苏州公司 / 0512-65193110
中法图西安分公司 / 029-85388843	中法图重庆公司 / 023-65382816/2908
书号：ISBN 7-5036-6006-6/D · 5723 定价：33.50 元	

前言

长久以来，“性”在人类社会中属于只能做不能说或写的事。近百年来，人类逐渐打破这一禁忌。当今，特别是在美国，与性内容有关的书籍可谓浩如烟海。以“亚马逊”购书网站为例，输入主题词“sex”(性)，会查到102000册相关图书。仅次于美国人最为关心的“钱”(13万册)和“上帝”(125000册)。法律书似乎对“性”也比较热衷。仅在“亚马逊”网站，以“性与法律”为主题的图书就有7500册之多。

性与法律不仅局限于沉闷的法律条文和枯燥的判词，而且每个官司都牵连着一段波澜起伏的故事。比如说，身为小学教师的詹妮在周末跳脱衣舞赚外快被学校开除，反告学校性歧视，她能告赢吗？亿万富翁与情人生的孩子能继承父亲的遗产

吗？妙龄护士玛莎与老板产生了婚外恋，被老板解雇后能获得赔偿吗？老实巴交的小蔡从互联网上下载了几幅儿童色情图片，却要为此坐牢，美国的刑法为何如此严苛呢？爱穿性感服装上班的詹妮丝被上司评头论足，说三道四，她能告公司性骚扰吗？女狱警爱上了男囚犯，监狱长却棒打鸳鸯，法律允许这样做吗？一位信奉多妻制的摩门教徒过着妻妾成群的生活，这属于信仰自由吗？这些真实的故事同时也表明，美国法律对性的规范不但涵盖性行为 and 性关系，而且涉及“性别”问题。

尽管联邦法律和各州法律中并没有一部“性法”，但美国规范性与性别的法律多如牛毛，其中关联较多的是宪法、刑法、家庭法、雇用法、继承法等。通过这些法律和五花八门的案件，读者可以看到非理性的本能、欲望和骚动以及五彩缤纷的性表象背后，却是有条不紊的逻辑。现代文明的发展证明，一个成熟文明的社会既需要丰富多彩的感性生活，也需要有条不紊的理性规范。没有前者，生活就失去乐趣；没有后者，社会就失去秩序。

近年来，中国人不再谈性色变，大量以性为主题的中文书籍流行图书市场，但尚缺少从法律角度思考性关系和性行为的著述。古人说，饱暖思淫欲。现代中国人常讲，温饱之后奔小康。“小康”是否也意味着中国人的生活（包括“性”）更加斑斓多彩呢？性禁忌被打破的同时，性泛滥的闸门也被打开了。而相关的游戏规则似乎还没有跟上。所以，作为法律人，我们相信中国社会在性问题上正面临着如何以法律建立秩序、以理性约束本能的挑战。而在这方面，美国法律有着十分丰富的资源，他山之石或许可以攻玉。

美国有关性的法律经历了两百余年的发展，已经渐趋成熟和稳

定。但是，在许多方面仍然稳中有变，比如说，堕胎问题、借腹生子问题、同性恋结婚问题等。这种变化背后的动力是人们价值观的演进和社会文化的发展。本书中的故事均取材于美国各级法院所判的真实案件。在介绍这些有关性的典型案件时，本书不仅着眼于法律条文和判决本身，而是放眼于更深层的文化历史背景，使读者不仅知其然而且知其所以然。

法律是一个严肃的话题。不过，法律一涉及性往往就变得“性”趣盎然。可以说，从“思淫欲”到“行淫欲”到“再思淫欲”，是个五光十色又充满智慧的从认识到实践到再认识的过程。欲望与规范共舞，感性与理性交织。如果说“思淫欲”是人不受制约的本能，“行淫欲”是受社会规范约束的活动，那么“再思淫欲”则是对“思淫欲”和“行淫欲”的理性升华。只是这个有机的过程还没有在中文法律书籍中充分体现出来。北京大学法学院院长朱苏力教授曾尝试在国内法学界打破“再思淫欲”的禁忌，翻译了美国联邦法院法官、芝加哥大学法学院教授波斯纳（Richard A. Posner）的《性与理性》。不过，《性与理性》属于高深的学术著作，精于对“再思淫欲”的理性分析，而疏于对“思淫欲”和“行淫欲”的感性描述。阳春白雪有余，下里巴人不足。我们奉献本书，也是为了以一种读者喜闻乐见的风格唱和波斯纳法官的阳春白雪。

归根到底，写作本书的最终动力来自我们的广大客户。多年的律师生涯告诉我们，客户是我们的衣食父母，没有客户的成功就没有律师的成功。在兢兢业业为客户提供专业法律服务之余，我们也努力推出一系列雅俗共赏的法律文化著作，以回报社会。短短一年之间，在客户和广大读者的鼎力支持下，我所已经有《美国法律



呼悠谈》和《百年沧桑 移民美国史画》两本书面世。在经历了《百年沧桑》的沉重之后，我们向读者奉献这本“性”趣盎然的书，希望读者在尽情享受阅读的乐趣之余，也能深入了解美国的性文化，并思考有关性的法律问题。

张哲瑞律师 谨识

jzhang@hooyou.com

目 录

chapter 1

第一章 性自由：戴着镣铐跳舞

- 003 白宫也成偷情场
- 007 裸露：何处可以露？
- 011 裸露：对谁可以露？
- 015 裸露：可露的部位？
- 019 献身还是卖身？
- 023 婚事风波
- 027 双龙戏珠的隐私权
- 031 “同志们”结婚的权利
- 035 警匪姻缘
- 039 女囚的堕胎权
- 043 成名的代价

chapter 2

第二章 性产业：徘徊在色与性之间

- 049 捍卫宪法的色情大亨
- 053 内务部长怎么成了妓院房东？
- 057 酒色不分家？

- 061 色离性有多远?
- 065 让性离儿童远点儿
- 069 皮条作家

chapter 3

第三章 性、性别与性歧视

- 075 脱衣舞娘如何教书育人?
- 079 兔子也吃窝边草
- 083 有“性”而无“歧视”
- 087 脏厕所与性歧视
- 091 性感本无罪
- 095 “狐特媳”的故事
- 099 祸从口出
- 103 治病还是骚扰?
- 107 家庭妇男争抚养费

chapter 4

第四章 性犯罪：阳光下的罪恶

- 113 与FBI有约
- 117 儿童色情：拥有即有罪
- 121 代价高昂的师生恋
- 125 偷梁换柱还是顺水推舟?
- 129 梅根：改变了美国法律的女孩

- 133 破碎的律师梦
- 137 芝麻开花节节高
- 141 法庭拒绝性生活史
- 145 怒杀是不是谋杀?
- 149 男警探的色情陷阱
- 153 神父也疯狂

chapter 5

第五章 家庭：割不断的性纽带

- 159 精子是不是遗产?
- 163 夫债妻还
- 167 新娘的城下之盟
- 171 杀鸡不得取卵
- 175 老夫聊发少年狂
- 179 夫妻离婚分学位
- 183 父母权可以剥夺吗?
- 187 前妻后妻争财产
- 191 “同志”的父子情
- 195 老夫少妻的床前协议

chapter 6

第六章 性：不只是传宗接代

- 201 十五新娘五十郎，苍苍白发对红妆

- 205 傍个有钱人
- 209 爸爸，再爱我一次
- 213 风流父亲争私生子
- 217 十三岁如何做父亲？
- 221 是爹还是爷？
- 225 一子岂能有二父？
- 229 邪教与乱伦
- 233 借腹生子

chapter 7

第七章 妻妾成群：对男人永远的诱惑？

- 239 妻妾成群
- 243 风流警长闹重婚
- 247 “包二奶”与重婚罪
- 251 “包二奶”与事实婚姻
- 255 未婚同居者的权利

第一章

性自由：戴着镣铐跳舞

美国以清教徒传统立国，至今大部分州的法律一直保持着清教传统。在清教信仰中，万恶淫为首。反映在性自由方面，就是各州（除内华达州少数几个县）的刑法均禁止买卖性服务。在同性恋性行为和同性结婚问题上，大部分州的法律也十分保守。近几十年，随着社会的日益宽容和开放，许多限制性自由的法律因被法院判决违反宪法而失效，比如禁止同性恋性行为的法律，以及禁止堕胎的法律等。同时，许多传统规范仍然根深蒂固，政府也不断制定新的条条框框。不过，青山遮不住，毕竟东流去。虽然美国人享受的性自由程度远不及欧洲大部分国家的人民，但是美国法律对性自由

的保护总的趋势是范围越来越广，力度越来越大。

本章的案件均不同程度地涉及言论表达自由和平等保护问题。比如说，人可以自由支配自己的身体，但却没有随意裸露的自由。美国法律对裸露身体有着十分复杂的规定。什么场合露什么，怎么露才能不犯法，其中大有学问。那么，老百姓在什么场合露、对什么露、可以展露哪些身体部位呢？一位游戏迷为了换取过关分数对人以身相许，这算不算卖淫呢？政府管天管地，为什么管不到老百姓的卧室？同性恋可不可以像异性恋那样到政府登记结婚？女看守爱上了男囚犯，监狱长却要棒打鸳鸯，法律允许这样吗？从本章的几个案例中，读者可以看到美国法律之下的性自由可以说是“戴着镣铐跳舞”。

白宫也成偷情场

口交算不算性交？这个问题曾经成为全美国人民讨论的对象。当年，美国前总统克林顿被前同事琼斯控告性骚扰，被大陪审团传去作证。正在这个节骨眼上，又爆出他与白宫实习生莱温斯基有染的新闻。克林顿的性事被政敌揪住不放，非要搞个水落石出不可。史称“拉链门事件”。在琼斯案的大陪审团面前，克林顿作证说，自己从没与莱温斯基小姐发生过性关系。此言一出，举国哗然。克林顿的政敌更是觉得把柄在握。在国会的压力下，司法部指派斯达尔做独立检察官，专门调查克林顿是否在与莱温斯基的性事上撒谎。

斯达尔不负重望，率领一班人马，果然整出一个调查报告，洋洋洒洒数十万言，把克林顿与莱温斯基的性事悉数披露，巨细无遗。莱温斯基承认，她在做实习生期间曾数度为克林顿口交。莱温斯基并有一件蓝裙为证，上面遗留着克林顿总统的精液。这件蓝裙几乎成了克林顿的“滑铁卢”。人证物证俱在，想彻底抵赖是过不了这一关了。但是，如果他承认与莱

温斯基发生过性关系，就无异于承认自己在大陪审团面前撒谎，这在法律上就犯下了伪证罪。另外，总统承认自己撒谎，这如何向全国人民交代？不过，律师出身的克林顿自有歪理应对。他在记者招供会上称，自己并没有作伪证，因为性关系是指性交，而且口交不算性交。此言一出，令许多人瞠目结舌。上至国会议员，下至家庭妇女，似乎都在琢磨口交到底算不算性交。

从法律术语上讲，克林顿的狡辩并非没有一点根据。传统上，法律对性关系的定义比较窄，一般专门指性交。克林顿在大陪审团面前否认自己跟莱温斯基发生过性关系，按照对性关系的狭义解释，上面的话可以理解为，克林顿否认自己跟莱温斯基发生过性交。但是，克林顿并没有否认自己跟莱温斯基发生过口交。这样一来，对克林顿作伪证的指控便不能成立。

■ “拉链门事件”几乎成为克林顿总统政治生涯的“滑铁卢”。图为克林顿与白宫实习生莱温斯基于事发之前的合影。两人的融洽与默契之情呼之欲出，克林顿总统更是展露出春风得意、身心通泰的微笑。背后还有人在暗暗地羡慕。



■ 克林顿总统称，他没有跟莱温斯基小姐发生性关系，因为口交不算性交。图为事发后总统克林顿在白宫的记者招待会上就他与莱温斯基的丑闻向全美民众致歉的情形。此次总统一改往日的指挥若定、神采飞扬，其低眉垂胸的模样大有悔恨交织，无颜见江东父老之感，其欲说还休，身心疲惫的尴尬神情也有“早知如此，何必当初”之意。毕竟“殚精竭虑为红颜”的代价实在太大了！作为实用至上的美国的堂堂总统，怎可做不到“爱美人，更爱江山”呢！



但是，克林顿为自己的辩护也存在着致命的弱点。法律对性关系的界定并不是一成不变的。事实上，在现代法律术语中，性关系有着更宽泛的含义，按照性接触的程度，至少包含几个层次。最轻的一层，是非生殖器官的接触，包括人们常讲的勾肩搭背、拥抱，抚摸、亲吻等。在大部分美国老百姓的印象中，这种轻度接触算不上性关系。但是，在法律上，这种轻度接触可以构成性骚扰，在某些情况下，甚至构成性攻击。最重的一层接触，当然是性器官插入，这也是传统意义上的性交。许多州的刑法要求必须有插入才能判强奸罪。从斯达尔报告看，克林顿和莱温斯基显然没有达到这一层。介于轻度接触和重度接触之间的是中度接触，也就是非性交的性器官接触，包括抚摸性器官、没有插入的性器官接触、口交等。显然，克林顿和莱温斯基的性事便属于这一种。严格地讲，这种性接触不属于性交。但是，在现代法律中，这种接触却足以构成性关系。在许多州的刑法中，如果性侵害的受害者是未成年人，甚至没有性器官插入就可以定强奸罪。所以，虽然严格地讲，口交不算性交，但是口交却足以构成性关系。这样看来，克林顿的辩护便难以成立了。

1998年8月19日，克林顿向全国发表讲话，尽管仍然坚持自己没有作伪证，却向美国人民道歉，称自己的言论误导了民众。随后，



克林顿总统称，他没有跟莱温斯基小姐发生性关系，因为口交不算性交。图为克林顿在记者招待会上。



国会调查期间，传莱温斯基公开作证。

克林顿因涉嫌撒谎和作伪证遭到国会弹劾。弹劾动议在众议院通过，却被参议院否决。克林顿的政敌只好偃旗息鼓。克林顿由此避免了被罢免的命运。需要指出的是，在性丑闻曝光和被弹劾期间，克林顿总统的民意支持率不降反增。这一方面表现了民众对克林顿领导能力的认可，另一方面也表现了民众对政客不择手段地利用总统私生活进行政治斗争的反感。

“拉链门事件”成为克林顿政治生涯的一个插曲，虽然风急浪大，却有惊无险。卸任几年后，克林顿写成回忆录《我的生活》，其中便有段落回顾他与莱温斯基的往事。克林顿坚持，整个“拉链门事件”完全是政敌不择手段搞政治斗争的结果。他则成为这段政治斗争的受害者。不过，许多人觉得，莱温斯基才是“拉链门事件”的真正受害者。莱温斯基离开白宫后，先是经商，成立了一家手提袋公司。后来，她又做过一段时间的电视节目主持人。往事不堪回首。《我的生活》出版后，莱温斯基指责克林顿把她的款款深情轻描淡写成一段口交。伤心于中必形于外，莱温斯基开始沉溺于饮食，体重迅猛增加，成了名符其实的胖妞。

The Starr Report: The Findings of Independent Counsel Kenneth W. Starr on President Clinton and the Lewinsky Affair, Public Affairs (Washington 1998).