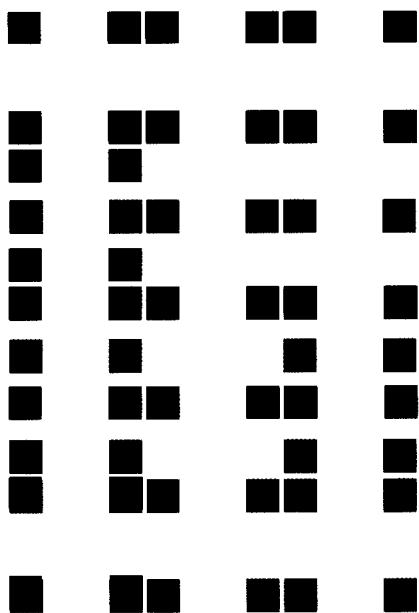


高等学校法学教材

婚姻家庭继承法学

陈苇 主编



群 众 出 版 社

高等学校法学教材

婚姻家庭继承法学

陈 莘 主编

群众出版社

2005年·北京

图书在版编目 (CIP) 数据

婚姻家庭继承法学/陈苇主编. —北京: 群众出版社,
2005.8

高等学校法学教材

ISBN 7 - 5014 - 3505 - 7

I. 婚... II. 陈... III. ①婚姻法 - 中国 - 高等学
校 - 教材②继承法 - 中国 - 高等学校 - 教材

IV. D923

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 093806 号

婚姻家庭继承法学

陈苇 主编

责任编辑/张忠华

封面设计/郝大勇

出版发行/群众出版社 电话:(010) 67633344 转

社 址/北京市丰台区方庄芳星园三区 15 号楼

网 址/www. qzchs. com

信 箱/qzs@qzchs. com

经 销/新华书店

印 刷/北京地质印刷厂

787 × 1092 毫米 16 开 25.25 印张 449 千字

2005 年 8 月第 1 版 2005 年 8 月第 1 次印刷

印数: 0001—6100 册

ISBN 7 - 5014 - 3505 - 7/D·1643 定价: 39.00 元

婚姻家庭继承法学

主 编 陈 葑

副主编 张华贵 朱 凡

撰稿人 (以姓氏笔画为序)

王 洪 朱 凡 李 俊 杜江涌

张华贵 陈 葑 曹贤余

序 言

为调整 21 世纪新的婚姻家庭关系，我国于 2001 年施行修正后的《婚姻法》，最高人民法院于同年 12 月颁布《关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释（一）》。根据修正后的《婚姻法》及该司法解释的规定，我和胡平老师负责组织编写了经西南政法大学教材编审委员会审定的、全国重点政法院校系列教材之一：《婚姻家庭继承法学》（法律出版社 2002 年 12 月出版，2004 年 6 月第 2 次印刷）。随着我国社会发展，2003 年 10 月施行新的《婚姻登记条例》，同年 12 月最高人民法院颁布《关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释（二）》，于 2004 年 4 月施行。为了反映最新立法状况，我们以 2002 年出版的《婚姻家庭继承法学》教材作为参考，编写了此新教材。本书除可供高等学校法学专业本科生学习外，亦可供法学专业研究生和从事司法实务工作的人员学习参考。

本教材主要有以下三个特色：

第一，力求使教材体系编制具有逻辑性。在编制体系上，注意反映教学运行规律，使教材体系编制具有逻辑性，以期较全面系统地阐明婚姻家庭继承法学的基本理论和基本知识。

第二，力求使教材内容重点突出。在内容上，首先，为调动学生的学习主动性，我们在各章开头写明“本章学习重点提示”，然后在各章末尾列出“本章思考题”，以指导学生课前预习和课后复习。其次，为在有限的篇幅中突出阐明重点、难点问题，我们删除了有些章节的历史沿革部分。（但在脚注中注明了该章节历史沿革部分的参考阅读书，以便学生课后自学。）我们注意结合现行婚姻法、继承法和相关最新司法解释，阐明立法理由，以期加深学生对婚姻家庭继承法各项基本制度的理解。

第三，力求使教材在理论上具有新颖性。在对基本理论的阐述中，我们既注意理论联系实际分析问题，又注意反映理论前沿问题，对法学理论研究的前沿问题予以适当地介绍。例如，对婚姻概念的不同学术观点、同性恋者人权保护、非婚同居者权益保护、知识产权的期待经济利益之归属、离婚时夫妻财产之公平分割、儿童最大利益原则、亲子关系的推定与否认、父母对未成年子女的照护权、

离婚损害赔偿、农村妇女土地承包权的保护、离婚扶养、离婚父母对未成年子女的监护、法定继承、特留份、遗嘱自由、家族企业继承等问题，或在正文中予以阐释，或在注释中注明参考文献，以便于学生进一步学习研究。

最后，必须说明，为了更广泛地介绍各种学术观点，我们继续沿用编写2002年《婚姻家庭继承法学》教材的方式，在注释中采用“主编注”的方式，介绍了一些学术观点或增加了一些相关参考文献，以期达到开阔学生的视野，拓展学生的思路之目的。尽管我们尽了很大的努力，但由于我们学识有限，有些学术观点可能还不够成熟，还有待进一步探讨，希望能抛砖引玉，恳请学术界同仁和读者批评指正。

本教材由西南政法大学民商法学院教授、博士生导师陈苇任主编，副教授张华贵和博士朱凡任副主编，由主编拟定写作提纲交全体作者共同讨论修改后，分工撰稿，最后由主编、副主编统一修改、定稿。各章撰稿人如下（按撰写章节先后为序）：

张华贵：第一章、第三章、第四章第一节至第六节；

朱凡：第二章、第四章第七节、第六章第五节；

陈苇：第五章、第十一章、第十二章；

王洪：第六章第一节至第四节；

李俊：第七章、第八章；

曹贤余：第九章、第十章、第十六章、第十七章；

杜江涌：第十三章、第十四章、第十五章。

陈苇

2005年7月18日

目 录

序言	(1)
第一章 婚姻家庭法概述	(1)
第一节 婚姻家庭概述	(1)
一、婚姻家庭的观念	(1)
二、婚姻家庭的属性	(6)
第二节 婚姻家庭法	(7)
一、婚姻家庭法的概念和种类	(7)
二、婚姻家庭法的调整对象	(8)
三、婚姻家庭法的性质	(9)
四、婚姻家庭法的特点	(10)
第三节 婚姻家庭法的编制体例	(11)
一、诸法合体的古代婚姻家庭法	(11)
二、属于民法组成部分的婚姻家庭法	(12)
三、成为独立法律部门的婚姻家庭法	(13)
第四节 中国婚姻家庭法的发展演变	(14)
一、中国古代婚姻家庭法	(14)
二、中国半殖民地半封建社会的婚姻家庭法	(17)
三、中国民主革命根据地的婚姻家庭法	(18)
四、中华人民共和国婚姻法	(20)
第二章 亲属制度	(24)
第一节 亲属关系概述	(24)
一、亲属的概念	(24)
二、亲属的种类	(26)
三、亲属的范围	(28)
第二节 亲系和辈分	(29)

一、亲系	(29)
二、辈分	(31)
第三节 亲等	(31)
一、罗马法亲等制	(32)
二、寺院法亲等制	(32)
三、我国婚姻法中“代”数的计算	(33)
第四节 亲属关系的发生、终止和重复	(34)
一、配偶的发生和终止	(34)
二、血亲的发生和终止	(35)
三、姻亲的发生和终止	(36)
四、亲属关系的重复	(37)
第五节 亲属关系的法律效力	(37)
一、亲属在婚姻家庭继承法上的效力	(38)
二、亲属在民法上的效力	(39)
三、亲属在刑法上的效力	(40)
四、亲属在诉讼法上的效力	(41)
五、亲属在国籍法上的效力	(41)
第三章 婚姻家庭法的基本原则	(43)
第一节 婚姻自由原则	(43)
一、婚姻自由的概念和内容	(43)
二、保障婚姻自由原则实施的禁止性规定	(45)
第二节 一夫一妻制原则	(48)
一、一夫一妻制概述	(48)
二、禁止重婚、禁止有配偶者与他人同居	(49)
第三节 男女平等原则	(52)
一、男女平等原则概述	(52)
二、男女平等原则在我国的贯彻实施	(53)
第四节 保护妇女、儿童和老人的合法权益原则	(54)
一、保护妇女合法权益	(54)
二、保护儿童合法权益	(55)
三、保护老年人合法权益	(56)
四、禁止家庭暴力、禁止家庭成员间的虐待和遗弃	(57)

第五节 计划生育原则	(62)
一、计划生育的概念和意义	(63)
二、计划生育的基本要求	(64)
三、违反计划生育法行为的法律责任	(65)
第四章 结婚制度	(68)
第一节 结婚制度概述	(68)
一、结婚的概念	(68)
二、结婚的要件	(68)
三、个体婚结婚方式的沿革	(70)
第二节 婚约	(74)
一、婚约概述	(74)
二、我国现行法律、政策对婚约的态度	(74)
第三节 结婚条件	(76)
一、结婚的必备条件	(76)
二、结婚的禁止条件	(78)
第四节 结婚程序	(83)
一、结婚程序概述	(83)
二、结婚登记的机关和程序	(84)
三、结婚登记的效力	(86)
第五节 无效婚姻和可撤销婚姻	(86)
一、无效婚姻和可撤销婚姻概述	(87)
二、我国现行无效婚姻和可撤销婚姻制度	(88)
第六节 事实婚姻	(92)
一、事实婚姻概述	(92)
二、事实婚姻的法律效力及处理	(94)
第七节 非婚同居关系	(95)
一、非婚同居关系概述	(95)
二、非婚同居关系的处理	(100)
第五章 婚姻的效力	(106)
第一节 婚姻效力概述	(106)
一、婚姻效力的概念	(106)
二、夫妻关系立法的演变	(107)

三、我国婚姻法对夫妻法律地位的规定	(109)
第二节 夫妻人身关系	(110)
一、夫妻姓名权	(110)
二、夫妻人身自由权	(111)
三、夫妻婚姻住所决定权	(112)
四、夫妻的生育权与计划生育义务	(113)
五、夫妻日常家事代理权	(115)
六、关于夫妻同居义务与忠实义务	(116)
第三节 夫妻财产关系	(120)
一、夫妻财产制	(121)
二、夫妻扶养义务	(140)
三、夫妻继承权	(145)
第六章 父母子女关系	(148)
第一节 父母子女关系概述	(148)
一、父母子女关系的概念和种类	(148)
二、父母子女关系立法的演变	(149)
三、父母子女间的权利义务	(151)
第二节 生子女	(156)
一、有婚姻关系的父母与子女的关系	(156)
二、无婚姻关系的父母与子女的关系	(161)
第三节 继子女	(166)
一、继父母子女的概念及类型	(166)
二、继父母子女法律地位	(167)
三、继父母子女关系的终止	(168)
第四节 人工生育子女	(170)
一、人工体内受精子女	(171)
二、人工体外受精子女(试管婴儿)	(177)
第五节 父母对未成年子女的照护权	(180)
一、父母照护权概述	(180)
二、父母照护权的内容	(182)
第七章 收养	(186)
第一节 收养制度概述	(186)

一、收养的概念和特征	(186)
二、收养的类型	(188)
三、现代收养立法的发展趋势	(190)
四、我国收养立法概况	(195)
第二节 收养法的基本原则	(196)
一、有利于被收养人的抚养、成长原则	(196)
二、保障被收养人和收养人的合法权益原则	(197)
三、平等自愿原则	(197)
四、不违背社会公德原则	(198)
五、不违背计划生育原则	(198)
第三节 收养的成立	(199)
一、收养成立的实质要件	(199)
二、收养成立的形式要件	(204)
第四节 收养的法律效力	(206)
一、收养的法律效力	(206)
二、收养行为的无效	(208)
三、《收养法》施行前形成的收养关系之效力的确认	(209)
第五节 收养的解除	(210)
一、协议解除	(210)
二、诉讼解除	(211)
三、解除收养的法律后果	(212)
第八章 祖孙关系和兄弟姐妹关系	(214)
第一节 祖孙关系	(214)
一、祖孙关系概述	(214)
二、祖孙间的抚养、赡养义务	(215)
三、祖孙间的继承权	(217)
第二节 兄弟姐妹关系	(217)
一、兄弟姐妹关系概述	(217)
二、兄弟姐妹间的扶养义务	(218)
三、兄弟姐妹间的继承权	(219)
第九章 离婚制度	(221)
第一节 离婚制度概述	(221)

一、婚姻终止的概念和原因	(221)
二、离婚立法主义的历史演变	(224)
第二节 我国处理离婚问题的指导思想	(228)
一、保障离婚自由	(229)
二、反对轻率离婚	(230)
第三节 我国行政登记离婚制度	(231)
一、我国登记离婚的条件和程序	(231)
二、登记离婚后一方翻悔的处理	(234)
第四节 我国诉讼离婚制度	(235)
一、诉讼离婚的概念和条件	(235)
二、诉讼外的调解	(236)
三、诉讼离婚程序	(236)
四、诉讼离婚中的两项特殊保护	(238)
第五节 判决离婚的法律原则	(240)
一、判决离婚法律原则概述	(240)
二、我国判决离婚的法律原则	(242)
第十章 离婚的法律后果	(250)
第一节 离婚对当事人身份上的效力	(250)
一、夫妻身份消灭	(250)
二、双方获得再婚的权利	(251)
三、夫妻忠实义务终止	(251)
四、夫妻日常家事代理权终止	(251)
五、姻亲关系消灭	(251)
第二节 离婚对当事人财产上的效力	(251)
一、夫妻扶养义务终止	(252)
二、配偶继承权丧失	(252)
三、夫妻财产制终止	(252)
四、离婚时对生活困难一方的经济帮助	(263)
第三节 离婚损害赔偿	(265)
一、离婚损害赔偿概述	(266)
二、离婚损害赔偿请求权的成立条件	(268)
三、离婚损害赔偿请求权的行使	(270)

四、离婚损害赔偿与照顾无过错一方原则的适用	(271)
第四节 离婚对父母子女的法律后果	(273)
一、离婚后的父母子女关系	(273)
二、离婚后子女随何方生活的确定	(274)
三、离婚后父母一方对子女的探望权	(276)
四、子女抚养关系的变更	(279)
五、子女抚育费的负担与变更	(280)
六、离婚后父母对未成年子女致人损害民事责任的承担	(283)
第十一章 继承制度概述	(284)
第一节 继承概述	(284)
一、继承的概念	(284)
二、继承的特征	(285)
第二节 我国继承法的基本原则	(286)
一、保护公民私有财产继承权原则	(287)
二、继承权男女平等原则	(288)
三、养老育幼原则	(289)
四、权利义务相一致原则	(290)
五、互谅互让、协商处理遗产的原则	(291)
第三节 继承的开始	(292)
一、继承开始的时间	(292)
二、继承开始的地点	(294)
三、继承的通知	(294)
第四节 继承法律关系	(294)
一、继承法律关系的概念	(294)
二、继承法律关系三要素	(295)
第五节 继承权	(297)
一、继承权的概念和特征	(297)
二、继承权的取得	(300)
三、继承权的行使	(301)
四、继承权的丧失	(303)
五、继承权的保护	(305)
第六节 遗产	(307)

一、遗产的概念和特征	(307)
二、遗产的范围	(308)
三、认定遗产应注意的问题	(310)
四、遗产的保管	(311)
第十二章 法定继承	(312)
第一节 法定继承概述	(312)
一、法定继承的概念和特征	(312)
二、法定继承的适用范围	(313)
第二节 法定继承人的范围及顺序	(313)
一、法定继承人的范围	(313)
二、法定继承的顺序	(318)
第三节 法定继承的份额与酌分遗产问题	(318)
一、法定继承的份额	(318)
二、法定继承人以外的人酌分遗产问题	(319)
第四节 代位继承与转继承	(321)
一、代位继承的概念和条件	(321)
二、转继承	(322)
三、代位继承与转继承的区别	(322)
第十三章 遗嘱继承	(324)
第一节 遗嘱和遗嘱继承	(324)
一、遗嘱的概念	(324)
二、遗嘱继承的概念	(326)
三、遗嘱继承的适用	(327)
四、遗嘱自由原则	(328)
第二节 遗嘱成立的条件	(330)
一、遗嘱人在立遗嘱时必须具有遗嘱能力	(331)
二、遗嘱必须是遗嘱人的真实意思表示	(331)
三、遗嘱的内容必须合法	(332)
四、遗嘱的形式必须符合法律规定	(332)
第三节 遗嘱的效力	(334)
一、遗嘱效力概述	(334)
二、遗嘱的无效	(335)

三、遗嘱的不生效	(336)
第四节 遗嘱的变更、撤销和执行	(337)
一、遗嘱的变更和撤销	(337)
二、遗嘱的执行	(337)
第十四章 遗赠和遗赠扶养协议	(338)
第一节 遗赠	(340)
一、遗赠的概念和特征	(340)
二、遗赠与遗嘱继承和赠与的区别	(341)
第二节 遗赠扶养协议	(342)
一、遗赠扶养协议概述	(342)
二、遗赠扶养协议当事人的权利义务	(344)
三、遗赠扶养协议的解除	(345)
第十五章 遗产的处理	(346)
第一节 遗产的接受和放弃	(346)
一、遗产的接受	(346)
二、遗产的放弃	(347)
三、接受和放弃遗产的效力	(347)
第二节 遗产的分割	(348)
一、遗产分割概述	(348)
二、遗产分割的效力	(350)
第三节 被继承人债务的清偿	(351)
一、被继承人债务的确定	(351)
二、清偿被继承人债务的原则	(352)
三、清偿被继承人债务的方法	(353)
四、清偿被继承人债务的顺序	(354)
第四节 无人继承的遗产和“五保户”遗产的处理	(354)
一、无人继承遗产的处理	(354)
二、“五保户”遗产的处理	(355)
第十六章 少数民族、华侨、港澳台同胞的婚姻家庭	(357)
第一节 少数民族婚姻家庭	(357)
一、少数民族婚姻家庭的概念和特点	(357)
二、少数民族自治地方对婚姻法的变通性立法	(358)

三、民族自治地方变通规定的主要内容	(359)
四、处理民族婚姻家庭纠纷应注意的问题	(361)
第二节 涉及华侨、港澳台居民的婚姻和收养	(362)
一、涉及华侨、港澳台居民的婚姻	(363)
二、涉及华侨、港澳台居民的收养	(369)
第十七章 涉外婚姻、涉外收养与涉外继承	(370)
第一节 涉外婚姻	(370)
一、涉外婚姻的概念和特征	(370)
二、涉外结婚	(372)
三、涉外离婚	(374)
四、涉外复婚	(376)
第二节 涉外收养	(376)
一、涉外收养概述	(377)
二、涉外收养的条件和程序	(378)
第三节 涉外继承	(379)
一、涉外继承的概念和特征	(379)
二、涉外继承的法律适用	(380)
三、涉外法定继承	(381)
四、涉外遗嘱继承	(382)
主要参考文献	(384)

第一章

婚姻家庭法概述

本章学习重点提示

婚姻家庭法的调整对象与特征；2001年婚姻法修改的主要内容。

第一节 婚姻家庭概述

一、婚姻家庭的观念

(一) 婚姻

关于婚姻的概念，不同时期有不同的解释，无统一的定论。

1. 婚姻的概念。学术界对婚姻的概念，有“契约说”、“神权说”、“社会制度说”、“共同生活说”等多种说法。如，中世纪基督教教义认为：婚姻乃神作之合。1791年的法国宪章第7条明文规定：“法律只承认婚姻是一种民事契约。”我国进入近现代以来，婚姻一词，一般有两个方面的含义：一是指缔结婚姻关系的行为；二是指婚姻关系本身。

我国婚姻法没有对婚姻一词作出明确规定。学者们对婚姻所下的定义也有所不同，有的认为婚姻是“男女双方以永久共同生活为目的，以夫妻权利义务为内容的合法结合”。^①有的认为婚姻是指“为当时社会制度所确认的，男女两性以互为配偶为目的的结合”。^②有的认为婚姻是指“男女双方以永久共同生活为目的，具有社会认可的夫妻身份的男女两性的结合”。^③有的认为婚姻是“男女双方以共同生活为目的而缔结的，具有公示的夫妻身份的两性结合”。^④我们赞成

① 杨大文、马亿南编著：《婚姻家庭法》（一），3页，北京大学出版社，2004。

② 陈苇主编：《婚姻家庭继承法学》，2页，法律出版社，2002。

③ 王洪著：《婚姻家庭法》，62页，法律出版社，2003。

④ 方文晖：《论婚姻在法学上的概念》，载《南京大学学报》，2000（5），25页。