

编著 / 贾明军 王常栋

现代婚姻家庭 经典案例

上海交通大学出版社

D923.905/12

2008

现代婚姻家庭经典案例

贾明军 编著
王常栋

上海交通大学出版社

内 容 提 要

本书共有 152 个案例,其内容基本涵盖了婚姻案件的各种情况。

本书按照法庭审理离婚案件的通常顺序,将全书分为五个部分:感情破裂确认篇、财产分割篇、子女抚养篇、继承赡养篇和涉外婚姻篇。其中每一篇各细分为若干个方面,使读者可以方便地在书中找到自己所面临的问题及解决方法。

同时,书末还附有常用婚姻法律文书及填写说明,为读者提供实用的法律工具。

图书在版编目(CIP)数据

现代婚姻家庭经典案例/贾明军,王常栋编著. —上海:
上海交通大学出版社,2008
ISBN978-7-313-04968-1

I. 现... II. ①贾... ②王... III. 离婚法—
案例—分析—中国 IV. D923.905

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 147263 号

现代婚姻家庭经典案例

贾明军
王常栋 编著

上海交通大学出版社出版发行

(上海市番禺路 877 号 邮政编码 200030)

电话:64071208 出版人:韩建民

立信会计出版社常熟市印刷联营厂 全国新华书店经销

开本:880mm×1230mm 1/32 印张:11.25 字数:322 千字

2008 年 1 月第 1 版 2008 年 1 月第 1 次印刷

印数:1~4 050

ISBN 978-7-313-04968-1/D·158 定价:18.00 元

版权所有 侵权必究



贾明军简介

中国法学会会员，上海市律师协会民事委员会委员，上海市静安区青年联合会委员、理事，上海市浦东新区青年联合会第一届委员会委员，《法制日报》“婚姻律师信箱”特邀点评律师，《法制日报》“婚姻律师信箱”特邀点评律师。另著有《走出围城-婚姻律师帮您打离婚官司》（法律出版社）等多部专业书籍。



王常栋简介

华东政法大学法学学士，2007年度上海市优秀毕业生。自毕业起便从事传统民商事法律实践与研究，曾先后在法院、检察院实践工作。熟悉国内及涉外民商事诉讼业务，曾办理过美国、加拿大、日本以及我国台湾地区的公证认证业务、申请承认或认可上述国家/地区法院的生效判决等业务。

序

婚姻家庭法律服务领域,是一个传统而又新兴的法律服务领域。

处理婚姻家庭纠纷一直以来都是我国各级法院民庭审判工作的重要部分。以 2006 年为例,各级人民法院共审结婚姻家庭、遗产继承纠纷案件 1 159 437 件,占当年全部民事案件的 26%。因为婚姻家庭纠纷数量庞大,涉及面广,因此,几乎每位律师都有办理此类案件的经验。

但随着社会的发展和经济的进步,现代婚姻家庭纠纷出现了新的特点:

其一,争议纠纷的涉案标的额在增加。在沪、京、穗等大城市,一个离婚案件或继承案件中涉及到的一套房产可能达到几十万甚至几百万,与过去离婚案件争议仅仅“分煤球、分筷子”的传统认识形成明显对比。

其二,涉及法律关系日趋复杂。过去,婚姻家庭案件主要以房产、子女抚养争议为主。而当今时代,越来越多的离婚案件涉及股票、公司股权、债券、无形资产的分割。甚至,一个离婚案件可以影响到一个家族企业的经营和发展。当今的优秀婚姻律师,不只是一个婚姻法律专家,而且还要精通财税、公司、证券、票据的法律领域,甚至还要是一名心理辅导师。

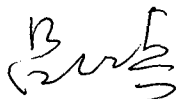
其三,涉案主体呈年轻化、时代化的趋势。随着离婚率的提高,以及高等教育的普及,婚姻律师特别是高端婚姻律师服务主体以 45 岁以下的人士为主,普遍受过高等教育。在解决婚姻案件中,当事人重视律师掌握的社会“关系”的在逐步减少,重视律师“能力”的越来越多。

家庭是社会的细胞,婚姻是家庭的核心。家庭的和谐稳定直接关系到社会的和谐稳定。因此,时代要求婚姻家庭律师对纠纷的处理能力越来越强。

上海沪家律师事务所的律师在常年代理婚姻家庭案件中积累了丰

富的经验,他们将多年办理婚姻家庭案件的经验以案例的形式汇集整理,于是就有了诸君眼前的这本书。

这本书并不枯燥难懂,不是简单法律条文的罗列,而是通过真实的案例阐明当事人不得不面对婚姻家庭纠纷时,如何解决纠纷、维护自己的合法权益。全书条理清晰透彻、内容简明扼要,操作性很强。不仅对于需要解疑释惑的当事人有益,而且对于初步接触实务的法律人来说,也可以把它作为一本指导性用书,借此书熟悉律师办案思路与法院的审判观点的异同。

A handwritten signature in black ink, consisting of stylized, flowing characters that appear to be 'B. L.' or similar, written in a cursive style.

2007年10月

前 言

本书是从1000多件婚姻案件中,选取具有代表性的典型案件,整理编纂而成。全书共有案例152例,约24余万字,其内容涵盖了婚姻案件的方方面面,是我们从业多年来办理案件的经验总结。

本书按照法庭审理离婚案件的通常顺序,将全书分为五个部分:感情破裂确认篇、财产分割篇、子女抚养篇、继承赡养篇和涉外婚姻篇,在每篇开始都以引言的方式概括出该篇诉讼涉及的关键点和疑难问题所在。其后,每篇又细分了几个方面,比如子女抚养篇里又有子女抚养权归属问题、子女抚养费支付问题、继父母子女问题、探望权问题以及夫妻双方的生育权问题等等。其合理的结构框架,使得读者可以方便地在书中找到自己所面临的问题及其解决方法。

案例评析中所讲到的法规均是全新的。我们在日常接待咨询的过程中经常会有人问:结婚几年后,夫妻个人财产会变成夫妻共同财产?而根据新婚姻法的规定:一方的婚前个人财产始终是个人的财产,不会随着时间的延续而转化成夫妻共同财产。既然法律已经明确规定了这一点,为什么还有那么多人不明白呢?还以为经过多少年之后,个人财产会发生转化,不再是自己的个人财产?原因就在于人们对新法不了解,市场上没有相关的书籍告诉他们新法律是如此规定的。

又如,关于诉讼费的最新标准,从2007年4月1日起国务院《诉讼费交纳办法》正式实施,今后离婚案件到底怎么交诉讼费呢?根据新的诉讼费交纳办法,离婚案件财产争议20万以下的收取50~300元诉讼费(上海规定收取300元),超过20万的部分,收取0.5%的诉讼费。而旧的诉讼费办法则是以1万元作为区分点,收费也比现在的高(为1%)。所有这些都是有这方面纠纷困扰并想进行诉讼的读者必须要了解的。

同时,本书附录中收集了常用的婚姻法律文书的样本,并由专业律师注明填写时需要注意的事项,相信会对读者有所帮助。

编 者

2007年10月

目 录

序	吕红兵
---------	-----

第一部分 感情破裂确认篇

一、法院判决离婚的影响因素及其运用	5
(一) 法院应当判决离婚的条件及因素认定	5
如何判断和认定法律意义上的“家庭暴力”	5
分居两年是否属“自动离婚”	7
怎样才算婚姻法意义上的“同居”	9
一方有吸毒恶习,另一方提出离婚,法院会支持吗	11
(二) 法院可以判决离婚的条件及因素认定	13
一方隐瞒婚前病情能否成为另一方提出离婚的理由	13
明知对方患病而与其结婚,能否成为要求离婚的理由	15
妻子以丈夫嫖娼被处罚为由起诉离婚,法院会支持吗	17
一方在服刑期间,另一方如何提起离婚诉讼	18
一方下落不明,另一方如何提起离婚诉讼	20
一方以“无性婚姻”为由要求离婚,法院会支持吗	21
一方同性恋,另一方起诉离婚,法院是否会支持	24
女方擅自流产,丈夫能据此离婚并索赔吗	25
二、法院可能判决离婚的影响因素及其运用	27
一方坚决不同意离婚,法院会如何判决	27
仅以夫妻性格不合为由离婚,法院会支持吗	29
结婚7年未生育能否作为判决离婚的理由	31
一方遭车祸致残,另一方可以起诉离婚吗	32
以对方婚前携带乙肝病毒为由起诉离婚,法院会支持吗	34
“分居”多年,为何法院仍未判离	36

丈夫实施家庭暴力导致妻子精神分裂， 法院判决不准离婚是否恰当	37
没有法定离婚理由，另一方又坚决不同意离婚， 该撤诉还是等待败诉	39
丈夫怀疑孩子非亲生要求离婚，法院会如何处理	41
终审后，妻子能否以一审时刚流产 3 个月为由申请再审	43
不准离婚的判决生效 6 个月内，原告是否一定不能 再提起离婚诉讼	45
离婚案件中，怎样运用手机短信证据	47
离婚时有必要花大力气收集对方有过错的证据吗	49
父母能否代替无民事行为能力子女提起离婚诉讼	51
精神病人能通过民政局办理离婚手续吗	53
开庭时一方擅自退庭，法院能缺席判决吗	55
三、无效和可撤销婚姻的影响因素及应用	57
结婚证伪造的“婚姻”关系怎么处理	57
表兄妹“结婚” ⁴⁰ 载，为何被认定“未婚”	59
雇“妻”离婚且民政局已发给离婚证，夫妻关系是否已解除	61
民政局审查不严颁发离婚证，事后补充证据能被法院 采纳吗	63
受胁迫结婚一方该如何维护自己的合法权益	65
无效婚姻中女方分娩 1 年内，男方可否申请婚姻无效	67
未达法定年龄结婚，一方亲属能否提出宣告婚姻无效 的申请	69
明知对方患有不应结婚的疾病而与其结婚，婚后能 再申请婚姻无效吗	71
为躲债假离婚后一方再婚，另一方能否起诉重婚	72

第二部分 财产分割部分

一、彩礼	79
婚前一方要求支付婚姻保证金，离婚时能讨回吗	79

结婚登记后未共同生活,彩礼在离婚时能否要求返还·····	80
结婚4年同房不同床,离婚时男方能要求返还彩礼吗·····	82
订婚时,一方收受另一方财物的法律性质应如何认定·····	84
二、房产 ·····	86
(一) 产权房的分割 ·····	86
恋爱期间买房,在产权登记时要注意哪些问题 ·····	86
婚后与父母共同出资买房,离婚时该如何分割 ·····	89
出资给儿子买房并有借条,为何被判决借贷关系 不成立 ·····	91
婚前产权房,婚后升值部分离婚时如何分割 ·····	93
一方在婚前购房,另一方婚后出钱装修,离婚时 如何处理 ·····	95
恋爱期间一方出资购房,产权登记在对方名下, 结婚不成时如何处理 ·····	97
夫妻将房产登记在未成年子女名下,离婚时 如何处理 ·····	100
婚前用农村宅基地建房,离婚时房产如何处理 ·····	101
离婚时双方都要求房屋产权,法院如何处理 ·····	103
房产证上有“第三人”名字,离婚时该如何处理 ·····	105
婚前房产婚后出售,用卖房款再购得的房产 离婚时如何分割 ·····	108
以夫妻一方名义出售房屋,另一方能否主张 买卖合同无效 ·····	112
(二) 公房使用权的分割 ·····	115
离婚时拥有部分产权的公房,法院一般会如何处理 ·····	115
离婚时一方取得公房使用权,另一方可否要求补偿 ·····	117
用婚前的公房拆迁调换的新使用权公房,离婚时 如何分割 ·····	119
军人离婚,承租的部队营房如何处理 ·····	121
婚前由一方父母承租,婚后又以共同财产购买的公房,	

离婚时如何分割	122
一方婚前的福利性分房,婚后买下产权,离婚时 如何分割	124
单位分房约定 5 年后交付产权证,离婚时如何处理	126
三、公司、企业股权	128
离婚时一方的公司股权及收益如何分割	128
夫妻共同创办私立学校,离婚时学校资产如何分割	130
离婚时,双方共同经营的企业资产如何分割	131
如何合法有效地了解对方股市收益状况	133
四、买断工龄款、辞职补偿金	135
辞职补偿金是否应作为夫妻共同财产分割	135
买断工龄款属于夫妻共同财产还是个人财产	136
五、保险	138
离婚后,养老金如何分割	138
离婚时,投保人更改受益人引起的纠纷如何处理	140
六、银行存款、薪金补贴	142
单位发放的住房补贴,离婚时如何分割	142
离婚时,住房公积金能否提现分割	144
七、离婚协议纠纷	145
离婚协议书对财产分割约定不明,会有何后果	145
前后有多份离婚协议的情况如何处理	147
八、婚前财产纠纷	150
签署婚前财产协议能多大程度保障自己的权益	150
婚前签订协议赠房,结婚不成时能否要回房子	152
九、损害赔偿	154
常见的能得到损害赔偿的情形有哪些	154
妻子隐瞒精神病史,丈夫离婚时能否索赔	157
丈夫法庭上写下的“忠诚保证书”是否有效	158
婚姻关系存续期间签署的“夫妻忠诚”协议有效吗	161
丈夫存在“冷暴力”行为,离婚时妻子能否要求赔偿	163

十、经济补偿、经济帮助	165
什么情况下,离婚时一方要履行对另一方的扶养义务	165
夫妻实行财产 AA 制,离婚时妻子能否要求补偿	167
离婚后前妻又起诉要求经济帮助的,法院如何判决	169
离婚时,女方能否要求男方家族给予经济帮助	171
离婚后,男方能否单方面终止对女方的经济帮助	172
一方拒不履行离婚判决,另一方如何维护自己的权利	174
十一、其他	176
对原协议中的“双方无其他财产、争议”约定该如何处理	176
一方被宣告失踪时,双方的财产纠纷如何处理	178
复婚时男方赠房给前妻后又离婚,房子能要回吗	180
丈夫赠与情人 30 万元,离婚又复婚的妻子能否要回	182
夫妻约定财产 AA 制,离婚时能要求对方履行 扶养义务吗	184
同居期间的财产如何分割	186
第一次提起离婚诉讼,有必要申请财产保全吗	188
十二、债务	190
一方私借的债务,离婚时另一方是否要承担连带偿还责任	190
离婚时一方突然提出分担法定债务,另一方该如何应对	192
夫妻一方就共同债务承担连带偿还责任后,是否可以 向另一方追偿	194
离婚时,对另一方所欠赌债要负连带偿还责任吗	196
为躲债假离婚而放弃全部财产会有何后果	197
生意上的债务,离婚后配偶要承担连带偿还责任吗	200
同居期间产生的一方名下的债务,另一方是否需要 连带偿还	202

第三部分 子女抚养篇

一、抚养权归属	206
2 周岁以下的孩子,离婚时谁有抚养权	206

孩子长时间与外祖父母生活,对法院判决抚养权归属	
有影响吗·····	208
离婚后不能再生育的一方是否可以优先获得子女抚养权·····	210
10周岁以上的未成年子女,在离婚判决抚养权归属方面	
有无特殊规定·····	212
继父、生父争夺孩子抚养权,法院将如何判决·····	213
一方患病,离婚时能否要求抚养权·····	215
离婚后,一方在什么情况下可以要求变更抚养权·····	217
离婚时一方将孩子藏匿,对法院判决孩子抚养权归属	
有何影响·····	219
前夫死亡,女方能否要回孩子监护权·····	221
孩子的国籍对法院判决抚养权归属有影响吗·····	223
二、抚养费支付 ·····	224
一方无固定收入,孩子抚养费数额如何确定·····	224
一方在服刑期间,子女抚养费问题如何解决·····	226
大学生是否有权要求父母支付抚养费·····	228
成年患病子女能否要求父母支付抚养费·····	229
男方发现子女非亲生,离婚时能否向女方追索已付的	
抚养费·····	231
签署流产约定后,女方违反协议生下孩子,男方能拒付	
抚养费吗·····	233
离婚后,子女能否再要求增加抚养费·····	235
夫妻分居期间子女的抚养费该如何承担·····	237
三、收养、送养关系 ·····	239
夫妻一方能否擅自将子女送养·····	239
一方私自收养子女,离婚时另一方可以拒绝支付抚养费吗·····	241
收养关系解除后,养父母可以再要求养子女履行	
赡养义务吗·····	243
养父母离婚,养子女可否向养父索要抚养费·····	245
四、继父母、子女关系 ·····	247

继父与继子女间私下签订的解除抚养关系协议是否有效·····	247
离婚后继父需要支付继子女抚养费吗·····	248
五、探望权纠纷 ·····	250
离婚后,不直接抚养孩子的一方如何行使探望权·····	250
子女是否有权拒绝父/母的探望·····	252
祖父母/外祖父母是否享有对孙子女/外孙子女的探望权·····	254
离婚后,一方是否有权变更子女的姓氏·····	256

第四部分 继承、赡养篇

一、继承、遗赠纠纷 ·····	262
如何认定代书遗嘱的效力·····	262
共同遗嘱的法律效力如何认定·····	263
口头遗嘱的法律效力如何认定·····	267
父子间签订的遗赠抚养协议是否有效·····	269
遗赠抚养协议签订后,遗赠人可以撤销吗·····	271
同居关系的“配偶”是否有权继承对方的遗产·····	272
离婚期间,一方放弃继承权的行为是否有效·····	274
前后立有多份遗嘱,效力如何认定·····	276
二、赡养纠纷 ·····	278
父母与子女间签订的“生不养、死不葬”协议的效力	
如何认定·····	278
继父与生母离婚后,继子女是否要赡养继父·····	280
子女是否一定要无条件向父母支付“赡养费”·····	282
孙子女/外孙子女是否有赡养祖父母/外祖父母的	
法定义务·····	284

第五部分 涉外婚姻篇

如何办理涉外公证、认证手续·····	290
港、澳、台地区的公证认证手续如何办理·····	294
台湾地区的离婚判决如何获得内地法院的认可·····	296

内地结婚香港定居,哪个法院拥有管辖权	299
境外的中国公民如何办理离婚手续	301
中国公民与外籍配偶如何在中国内地办理离婚手续	303
双方都为外籍人士,如何在中国内地办理离婚手续	305
华侨、华人以及出国人员的离婚手续如何处理	307
涉外案件中,被告反诉的如何处理	309
境内外籍人士拒不履行法院判决时,另一方该如何维护 自己的合法权益	311
涉外离婚案件审理应适用哪一国法律	314
涉外抚养费追索时如何实现利益最大化	316

附录 常用婚姻法律文书及填写说明

婚前协议	318
婚内财产约定协议书	322
分居协议	324
离婚协议书	325
民事起诉状	328
答辩状	330
延期举证申请书	331
限制出境申请书	332
管辖权异议申请书(以级别管辖为例)	334
法院调查令申请书	335
财产保全申请书	338
承认某国法院离婚判决申请书	339
强制执行申请书	341
撤诉申请书	342
遗嘱	343
赠与声明书	345
后记	346

第一部分

感情破裂确认篇

当爱情变成一种无奈，婚姻成为一座名副其实的围城时，分手或许是一个明智的选择。

但要走出围城这道门也并非易事。无论是协议离婚中的谈判还是诉讼离婚中的法庭争辩，这些过程都像一场战役。在这场战役中，当事人是主将，律师是军师，一个好的律师会从通盘的角度考虑，为当事人提供一套有利的、可行的“作战”策略，从而实现当事人利益的最大化。同时作为当事人，其所发挥的作用是别人无法替代的，这就需要当事人也拥有战略性的眼光，对当前的形势有个明确的判断。

首先当事人需要明白的是，第一次提出离婚能否成功。对这一问题是否有明确的认识，会对下一步的诉讼策略产生影响。简单地讲，可以影响“是否将全部财产提交法院”、“是否有必要申请财产保全”、“是否有必要将孩子带走以争取到抚养权”等诸多问题。

下面我们就对这一问题作一个大概的阐述。

如果对方也同意离婚，那么很简单，当事人可以通过平和的协议方式来解决。双方只需要签署一份离婚协议，然后到民政部门办理离婚登记手续，领取了离婚证后双方即解除婚姻关系。这一解决方式对当事人来讲，省时、省力、省钱。如果材料准备齐全的话，通常半个小时就可以办理完离婚手续，所需费